



ΑΝΑΘΕΩΡΗΤΙΚΗ ΑΡΧΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ
TENDERS REVIEW AUTHORITY

Λεωφ. Γρίβα Διγενή 81-83, 2ο όροφο, Τ.Θ. 24820, 1304 Λευκωσία
Τηλ: 22445100, Φαξ: 22445107, Email: tra@aap.gov.cy, Web: www.tra.gov.cy

Προσφυγή Αρ. 32/2016

Μεταξύ:

ΦΑΡΜΑΚΕΥΤΙΚΗ ΟΡΓΑΝΩΣΙΣ ΚΥΠΡΟΥ ΛΙΜΙΤΕΔ

Αιτητών

v.

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ΥΓΕΙΑΣ, ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΑΓΟΡΩΝ ΚΑΙ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

Έφη Παπαδοπουλου, Πρόεδρος
Λοΐζος Κάππας, Μέλος
Γιώργος Αναστασίου, Μέλος
Σόλων Παπαθεοχάρους, Μέλος
Βασίλης Πάλμας, Μέλος

Αιτητές:

ΦΑΡΜΑΚΕΥΤΙΚΗ ΟΡΓΑΝΩΣΙΣ ΚΥΠΡΟΥ ΛΙΜΙΤΕΔ
Αντιπροσωπεύθηκε από τους:
1. Μάρκο-Γρηγόρη Δράκο, Δικηγόρο Αιτητών

Αναθέτουσα Αρχή:

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΥΓΕΙΑΣ, ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΑΓΟΡΩΝ ΚΑΙ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ
Αντιπροσωπεύθηκε από τους:
1. Ελένη Συμεωνίδου, Δικηγόρο της Δημοκρατίας
2. Στυλιανό Θεοδώρου, Εκπρόσωπο Αναθέτουσας Αρχής
3. Στέλιο Παπαδόπουλο, Εκπρόσωπο Αναθέτουσας Αρχής

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 1η Ιουλίου, 2016

ΑΠΟΦΑΣΗ ΓΙΑ ΤΗΝ ΧΟΡΗΓΗΣΗ ΠΡΟΣΩΡΙΝΩΝ ΜΕΤΡΩΝ ΓΙΑ ΑΝΑΣΤΟΛΗ ΤΗΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ ΑΝΑΘΕΣΗΣ Ή ΤΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΠΡΑΞΗΣ Ή ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΤΗΣ ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑΣ ΑΡΧΗΣ Ή ΤΗΣ ΥΠΟΓΡΑΦΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΣΤΗΝ ΠΡΟΣΦΥΓΗ ΑΡ. 32/2016

Στις 3.2.2016 το Υπουργείο Υγείας, Διεύθυνση Αγορών και Προμηθειών («η Αναθέτουσα Αρχή»), ειδοποίησε τους Αιτητές ότι στα πλαίσια του διαγωνισμού Σ.Υ. 3/2016 για την «*Προμήθεια βιολογικών δεικτών για τις ανάγκες των Τμημάτων Κεντρικής Αποστείρωσης*» αποφάσισε την κατακύρωση του Είδους 1, του διαγωνισμού, στον εντός των όρων και προδιαγραφών των εγγράφων του διαγωνισμού οικονομικό φορέα TERRAGENE S.A. («ο επιτυχών») και ότι η δική τους προσφορά δεν είχε επιλεγεί λόγω ψηλότερης προσφερθείσας τιμής. Αποτέλεσμα ήταν οι Αιτητές να καταχωρήσουν την παρούσα προσφυγή με την οποία, εκτός από την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, αξιώνουν και τη χορήγηση προσωρινών μέτρων για αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της εκτέλεσης πράξης ή απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής ή της υπογραφής της σύμβασης σε σχέση με τον πιο πάνω διαγωνισμό.

Η Αναθέτουσα Αρχή έφερε ένσταση στο αίτημα χορήγησης προσωρινού μέτρου επικαλούμενη την αδυναμία κάλυψης των αναγκών των νοσοκομείων λόγω των μειωμένων αποθεμάτων που βρίσκονται τώρα στις αποθήκες. Περαιτέρω επικαλέστηκαν την αναγκαιότητα διασφάλισης του ανταγωνισμού.

Υποστήριξαν ότι για τα συγκεκριμένα προϊόντα προκηρύχθηκε ο διαγωνισμός Σ.Υ. 6/2011 με ανοικτή διαδικασία ο οποίος ακυρώθηκε λόγω συμμετοχής μόνο ενός οικονομικού φορέα που ήταν οι Αιτητές. Στη συνέχεια, προκηρύχθηκε ο διαγωνισμός Σ.Υ. 57/2011 με την διαδικασία της διαπραγμάτευσης που κατακυρώθηκε στους Αιτητές και ολοκληρώθηκε στις 16.1.2015. Από το διαγωνισμό αυτό υπήρχαν αποθέματα τα οποία κάλυψαν τις ανάγκες μέχρι τις αρχές του 2016.

Στη συνέχεια, ενώ το αρμόδιο Τμήμα ήταν έτοιμο να προκηρύξει νέο ανοικτό διαγωνισμό, τα διάφορα τμήματα που χρησιμοποιούν τα εν λόγω προϊόντα αιτήθηκαν αναβάθμιση του υφιστάμενου συστήματος με αποτέλεσμα την καθυστέρηση της προκήρυξης του υπό εξέταση διαγωνισμού. Για την κάλυψη των προσωρινών αναγκών των νοσοκομείων προέβησαν σε διαπραγμάτευση, για περιορισμένη ποσότητα, με τους Αιτητές και τώρα είναι έτοιμοι να προχωρήσουν σε νέα διαπραγμάτευση με τους ίδιους για να καλύψουν τις νέες ανάγκες, μέχρι να παραδοθούν τα προϊόντα από τον επιτυχόντα. Όπως σημείωσαν, σε περίπτωση χορήγησης των προσωρινών μέτρων θα υποχρεωθούν να προχωρήσουν σε νέο διαγωνισμό με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης και πάλι μόνο με τους Αιτητές αφού ο επιτυχών δεν κατέχει τους αναγκαίους επωαστήρες που θα έχουν κόστος να εξασφαλιστούν για τέτοιο μικρό χρονικό διάστημα.

Οι Αιτητές από την πλευρά τους υποστήριξαν ότι η χορήγηση προσωρινών μέτρων δεν θα προκαλέσει οποιαδήποτε καθυστέρηση στην όλη διαδικασία του διαγωνισμού αφού έχει καθιερωθεί μια σχετικά γρήγορη διαδικασία για να αποφασίζονται οι προσφυγές. Επίσης τόνισαν ότι οι Αιτητές είναι έτοιμοι να συμμορφωθούν με οποιοδήποτε χρονοδιάγραμμα ήθελε τεθεί από την Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών ώστε η υπόθεση να ακουσθεί το συντομότερο δυνατό. Σκοπός αυτής της διαδικασίας, σημείωσαν, είναι για να αποφευχθεί μια διπλή αδικία σε περίπτωση που η προσφυγή επιτύχει. Από την μια θα είναι αδικία για τους Αιτητές αφού θα τους αποστερηθεί ένας διαγωνισμός που δικαιούνται και από την άλλη η Δημοκρατία θα κληθεί να καταβάλει αποζημιώσεις.

Οι Αιτητές σημείωσαν επίσης ότι δεν τίθεται θέμα ασφάλειας της Δημόσιας υγείας αφού μπορούν να εξασφαλιστούν περαιτέρω ποσότητες.

Έχουμε εξετάσει με προσοχή όλα όσα οι δύο πλευρές έθεσαν ενώπιον μας. Από τα όσα οι εκπρόσωποι της Αναθέτουσας Αρχής ανέφεραν, φαίνεται ότι τυχόν χορήγηση προσωρινών μέτρων ναι μεν θα προκαλέσει δυσκολίες, όχι όμως τέτοιες που να μην μπορούν με τις διαδικασίες που υπάρχουν να αντιμετωπιστούν χωρίς την παραμικρή δημιουργία κινδύνου ελλείψεων στα νοσοκομεία του αντικειμένου του διαγωνισμού. Σημειώνουμε βέβαια ότι το γεγονός των εναλλακτικών επιλογών για ικανοποίηση των αναγκών που δημιουργούνται, από μόνο του, δεν αποτελεί λόγο χορήγησης των προσωρινών μέτρων. Στην παρούσα

περίπτωση όσα η Αναθέτουσα Αρχή έθεσε ενώπιόν μας δεν δικαιολογούν όπως η άσκηση της διακριτικής μας εξουσίας ασκηθεί υπέρ της.

Όπως όμως έχουμε κατ' επανάληψη αναφέρει οι Αναθέτουσες Αρχές θα πρέπει να λαμβάνουν όλα τα απαραίτητα μέτρα ώστε η προκήρυξη και ολοκλήρωση ενός διαγωνισμού να γίνεται σε τέτοιο χρονικό διάστημα που να μη δημιουργεί προβλήματα, ούτε στη λειτουργία του κράτους αλλά ούτε και στους προσφοροδότες. Συνεπώς η ένσταση της Αναθέτουσας Αρχής κατ' επίκληση άμεσης ανάγκης του συγκεκριμένου είδους υπό το φως βέβαια και όσων οι εκπρόσωποι της πρόσθεσαν και τα οποία έχουμε παραθέσει πιο πάνω δεν μπορεί να δικαιολογηθεί.

Όυτε η επίκληση από την Αναθέτουσα Αρχή της αναγκαιότητας διασφάλισης του ανταγωνισμού ευσταθεί. Ο επιτυχών προσφοροδότης, ο οποίος σύμφωνα με την Αναθέτουσα Αρχή είναι ο μοναδικός εκτός των Αιτητών, που επέδειξε ενδιαφέρον για την προμήθεια των εν λόγω προϊόντων, έλαβε μέρος σε μια διαδικασία η κατάληξη της οποίας ακόμη εκκρεμεί ώστε δεν μπορεί να έχει βάση η θέση της Αναθέτουσας Αρχής ότι τυχόν έκδοση προσωρινών μέτρων επηρεάζει καθ' οιονδήποτε τρόπο τον ανταγωνισμό.

Αφού συνεκτιμήσαμε όλα όσα τέθηκαν ενώπιον μας και συνυπολογίσαμε τις πιθανές συνέπειες των προσωρινών μέτρων για όλα τα συμφέροντα που ενδέχεται

να ζημιωθούν καθώς και το δημόσιο συμφέρον κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 24 του Ν.104(I)/2010, κρίνουμε ότι στοιχειοθετούνται λόγοι χορήγησης Προσωρινών Μέτρων.

Ως εκ τούτου αποφασίζουμε ομόφωνα την χορήγηση προσωρινών μέτρων για αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της εκτέλεσης πράξης ή απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής ή της υπογραφής της σύμβασης, στο Διαγωνισμό με αρ. Σ.Υ. 3/2016 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 32/2016. Η Αναθέτουσα Αρχή θα μπορεί να προμηθεύεται τα συγκεκριμένα προϊόντα με άλλες νόμιμες διαδικασίες όπως αυτές περιγράφονται στο Νόμο 73(I)/2016 μέχρι την ολοκλήρωση της παρούσας διαδικασίας για να μην υπάρξει οποιοσδήποτε κίνδυνος στην υγεία των ασθενών.