



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. 19/2018

Μεταξύ:

WTE WASSERTECHNIK GmbH

Αιτητών

v.

ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΕΩΝ ΛΕΜΕΣΟΥ – ΑΜΑΘΟΥΝΤΑΣ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

Έφη Παπαδοπούλου, Πρόεδρος
Λοΐζος Κάππας, Μέλος
Γιώργος Αναστασίου, Μέλος
Σόλων Παπαθεοχάρους, Μέλος
Δήμος Θωμά, Μέλος

Αιτητές:

WTE WASSERTECHNIK GmbH

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Χριστάκη Θ. Χριστάκη, Δικηγόρο
2. Κωνσταντίνο Βότση, Εκπρόσωπο Αιτήτριας εταιρείας
3. Στέλιο Γεωργίου, Εκπρόσωπο Αιτήτριας εταιρείας

Αναθέτουσα Αρχή:

ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΕΩΝ ΛΕΜΕΣΟΥ - ΑΜΑΘΟΥΝΤΑΣ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Αλεξία Κουντουρή-Παπαευσταθίου, Δικηγόρο για Τάσσος Παπαδόπουλος & Συνεργάτες ΔΕΠΕ
2. Φρίξο Νικολάου, Δικηγόρο για Τάσσος Παπαδόπουλος & Συνεργάτες ΔΕΠΕ

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 6 Ιουνίου 2018.

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. 19/2018

Η παρούσα διαδικασία αφορά την εξέταση χορήγησης προσωρινών μέτρων για αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της εκτέλεσης πράξης ή απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής ή της υπογραφής της σύμβασης, στην Προσφυγή με αρ. 19/2018 αναφορικά με το Διαγωνισμό αρ. 4/2014 με τίτλο «*Sewerage and Drainage Project of Limassol-Amathus, phase B2, Contract E13, Limassol West WWTP*».

Σε σχέση με τον εν λόγω διαγωνισμό καταχωρήθηκε ακόμη μία Προσφυγή η αρ. 18/2018 στα πλαίσια της οποίας χορηγήθηκαν προσωρινά μέτρα. Η επιχειρηματολογία που προβλήθηκε και στις δύο προσφυγές από τα μέρη ουσιαστικά ταυτίζονται. Οι λόγοι που εκεί καταλήξαμε στη χορήγηση των προσωρινών μέτρων υιοθετούνται και παρατίθενται για τους σκοπούς της παρούσας.

«Ο πιο πάνω διαγωνισμός ο οποίος κατακυρώθηκε στην εταιρεία J/V AKTOR-AQUALIA αντί του ποσού των €35.998.481,87 πλέον ΦΠΑ προκηρύχθηκε τον Ιούνιο του 2014 και οι προσφορές υποβλήθηκαν τον Φεβρουάριο του 2015 δηλαδή 3,5 χρόνια πριν την κατακύρωση, η οποία έγινε τον Μάιο του 2018.

Οι Αιτητές κατά την ενώπιον μας διαδικασία υποστήριξαν την χορήγηση των προσωρινών μέτρων ώστε να εξεταστεί η νομιμότητα της κατακύρωσης αφού

οι αρνητικές συνέπειες που θα επέλθουν από την μη χορήγηση τους θα είναι πολύ μεγαλύτερες λόγω μη πλήρωσης από τον επιτυχόντα προσφοροδότη ουσιωδών όρων του διαγωνισμού. Σε σχέση με την καθυστέρηση στην υλοποίηση του έργου που επικαλείται η Αναθέτουσα Αρχή, αυτή, ανέφεραν, δεν αποτελεί νομολογιακά λόγο μη χορήγησης των προσωρινών μέτρων.

Επίσης, ανέφεραν, ότι η μη χορήγηση των Προσωρινών Μέτρων θα είναι επιβλαβής για τα συμφέροντα των Αιτητών και πιθανόν το Δημόσιο να υποχρεωθεί στην καταβολή αποζημιώσεων για ένα έργο αξίας €35.000.000.

Η Αναθέτουσα Αρχή, συνέχισαν, δεν μπορεί να επικαλείται την καθυστέρηση ή τα λάθη και παραλείψεις της ως λόγους μη χορήγησης των προσωρινών μέτρων. Έργα που συγχρηματοδοτούνται από Ευρωπαϊκά κονδύλια θα πρέπει να ολοκληρώνονται σύμφωνα με τις διαδικασίες και το πλαίσιο που καθόρισε η Ευρωπαϊκή Ένωση, όχι μόνο για λόγους δημοσίου συμφέροντος αλλά και συνέπειας του κράτους έναντι της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Δεν πρέπει τόνισαν η επίκληση του κινδύνου απώλειας Ευρωπαϊκών Κονδυλίων να προβάλλεται ως αιτιολογία μη χορήγησης Προσωρινών Μέτρων, εφόσον όλα τα έργα θα πρέπει να ακολουθούν τις Ευρωπαϊκές Οδηγίες.

Από την πλευρά της η Αναθέτουσα Αρχή έδωσε λεπτομερή αναφορά στα γεγονότα που αφορούν τον παρόντα διαγωνισμό, και ανέλυσε τα προβλήματα που οδήγησαν τόσο στην καθυστέρηση προκήρυξης του διαγωνισμού όσο και στις δυσκολίες που προέκυψαν στο στάδιο της αξιολόγησης των προσφορών και τελικής κατακύρωσης τον Μάιο 2018. Οι λόγοι ανέφερε για τους οποίους δεν θα πρέπει να δοθούν προσωρινά μέτρα είναι οι εξής.

Ως πρώτος λόγος προβάλλεται η λειτουργία του καζίνο μέχρι το 2020, το οποίο θα βρίσκεται στην περιοχή που θα εξυπηρετείται από τον νέο σταθμό επεξεργασίας λυμάτων. Όπως αναφέρθηκε υπάρχουν δεσμεύσεις της

Κυπριακής Δημοκρατίας για την λειτουργία του Καζίνο μέχρι το 2020, αλλά για να μπορέσει να λειτουργήσει είναι απαραίτητο ο σταθμός επεξεργασίας λυμάτων να είναι σε πλήρη λειτουργία αρχές του 2020, νοουμένου ότι απαιτούνται 24 μήνες για την ολοκλήρωση του έργου, η υπογραφή της Σύμβασης θα πρέπει να γίνει σύντομα.

Δεύτερος λόγος προβάλλεται το γεγονός ότι ο υφιστάμενος σταθμός της Μονής έχει αρχίσει να πλησιάζει τα όρια του, λόγω της ραγδαίας ανάπτυξης της Λεμεσού τα τελευταία χρόνια, σύντομα δε δεν θα είναι σε θέση να ικανοποιήσει τις ανάγκες του συστήματος, με αποτέλεσμα να δημιουργούνται σοβαροί κίνδυνοι πρόκλησης περιβαλλοντικής καταστροφής.

Ως τρίτος λόγος αναφέρεται ότι η λειτουργία του νέου σταθμού θα συμβάλει στην απεξάρτηση του συστήματος από τον κύριο αγωγό, που σήμερα διέρχεται κατά μήκος του παραλιακού μετώπου και θα μειώσει τους κινδύνους που υπάρχουν για τον τουρισμό, σε περίπτωση διαρροής λυμάτων από το σύστημα.

Ένας άλλος λόγος ανέφερε, είναι ο ετεροχρονισμός διαφόρων έργων που ενώ έχουν κατασκευαστεί αποχετευτικά δίκτυα αξίας 25 εκατομμυρίων στη δυτική Λεμεσό παραμένουν σε αχρηστία με αποτέλεσμα να καταστρέφονται και να απαιτηθούν εκατομμύρια για την επιδιόρθωση τους.

Παράλληλα ανέφερε ότι η καθυστέρηση στην υλοποίηση του έργου οξύνει συνεχώς τα προβλήματα που ήδη υπάρχουν σε μεγάλους Κυβερνητικούς Οικισμούς στην περιοχή Πολεμιδιών και διαιωνίζει τα περιβαλλοντικά και υγειονομικά προβλήματα που παρουσιάζονται σήμερα.

Τέλος, τόνισε ότι οι αρνητικές συνέπειες από την χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη τους καθότι το δημόσιο συμφέρον στην παρούσα περίπτωση έχει να κάνει με την υγεία, το περιβάλλον, την

αξιοπιστία και την ανάπτυξη της χώρας. Στον αντίποδα κατέληξαν βρίσκονται τα οικονομικά συμφέροντα των Αιτητών.

Με αφορμή την αναφορά από πλευράς Αναθέτουσας Αρχής ότι η σύμβαση θα πρέπει να υπογραφεί μέχρι το τέλος του 2018 υποδείξαμε ότι οι διαδικασίες ενώπιον μας δεν είναι μεγάλες και ότι για την ολοκλήρωση της ουσίας της προσφυγής δεν θα χρειαστεί τόσος χρόνος.

Ο εκπρόσωπος της Αναθέτουσας Αρχής εξήγησε ότι μικρή καθυστέρηση δεν αποτελεί πρόβλημα. Οι φόβοι τους όμως είναι ότι σε περίπτωση που η απόφαση κατακύρωσης ακυρωθεί και προκύψει ανάγκη επανεξέτασης τότε ο χρόνος που θα απαιτηθεί επειδή εμπλέκονται και άλλοι φορείς που ήσαν εμπλεκόμενοι σε σκάνδαλα δεν θα είναι σύντομος. Φόβος τους είναι υπέδειξε να μην εμπλακούν σε απρόβλεπτες διαδικασίες και στο τέλος να μη γίνει το έργο με πιο σημαντικό το φόβο για περιβαλλοντικές ζημιές και ζημιές στη δημόσια υγεία αφού το υφιστάμενο σύστημα βρίσκεται στα όρια του.

Σύμφωνα με το άρθρο 5 του Περί των Διαδικασιών Προσφυγής στο Τομέα της Σύναψης των Δημοσίων Συμβάσεων Νόμου του 2010, Ν.104(Ι)/2010 η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών έχει αρμοδιότητα:

«(β) να αποφασίζει, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24, για τη λήψη προσωρινών μέτρων για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση του ισχύοντος δικαίου ή να αποτραπεί η περαιτέρω ζημιά των θιγομένων συμφερόντων, συμπεριλαμβανομένων μέτρων που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης ή την υπογραφή της σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντος φορέα, ανάλογα με την περίπτωση».

Σύμφωνα με το άρθρο 24 του ίδιου Νόμου:

«24.-(1) [...]

(α) [...]

(2) Κατά την εξέταση του ενδεχόμενου λήψης προσωρινών μέτρων, κατά τα προβλεπόμενα στην παράγραφο (α) του εδαφίου (1), η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών, συνυπολογίζει τις πιθανές συνέπειες των προσωρινών μέτρων για όλα τα συμφέροντα που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και το δημόσιο συμφέρον, και αποφασίζει να μην προβεί στη χορήγηση τέτοιων μέτρων, αν οι αρνητικές τους συνέπειες είναι περισσότερες από τα οφέλη τους:

Νοείται ότι, η απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών να μην χορηγήσει προσωρινά μέτρα δεν θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει ο ενδιαφερόμενος προσφέρων ή υποψήφιος που έχει προσφύγει στην Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών».

Το γεγονός των όποιων μέχρι σήμερα καθυστερήσεων στην εκτέλεση του έργου το οποίο ασφαλώς και πρέπει να γίνει για τους λόγους που εξήγησε η Αναθέτουσα Αρχή έστω και αν για τις καθυστερήσεις ευθύνεται και η Αναθέτουσα Αρχή από μόνο του δεν αποτελεί λόγο χορήγησης των προσωρινών μέτρων. Στην παρούσα περίπτωση όμως, αυτό συνυπολογιζόμενο με όσα ο εκπρόσωπος της Αναθέτουσας Αρχής κατά ακριβοδίκαιο θα λέγαμε τρόπο, έθεσε ενώπιον μας, ότι δηλαδή η ανησυχία τους δεν είναι οι δύο τρεις μήνες για ολοκλήρωση της διαδικασίας αλλά ο κίνδυνος σε περίπτωση επιτυχίας της προσφυγής κλίνει την πλάστιγγα υπέρ της χορήγησης των προσωρινών μέτρων. Έχοντας υπόψη ότι οι διαδικασίες ενώπιον μας ολοκληρώνονται σε σύντομο χρόνο ο οποίος εάν και τα μέρη συνεργαστούν μπορεί να γίνει ακόμη

συντομότερος, ότι η νομιμότητα των διαδικασιών δημόσιων διαγωνισμών εξυπηρετεί το δημόσιο συμφέρον και ενισχύει την εμπιστοσύνη του κοινού προς τη διοίκηση, ότι πρόκειται για διαγωνισμό μεγάλης αξίας και με τον έλεγχο της νομιμότητας ελαχιστοποιείται ο κίνδυνος καταβολής στο μέλλον αποζημιώσεων, κρίνουμε ότι οι 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(Ι)/2010 δικαιολογούν τη χορήγηση 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 αρ. 4/2014 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 19/2018.