



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. 43/2019

Μεταξύ:

H.S. DATA LTD

Αιτητών

v.

ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΚΕΦΑΛΑΙΑΓΟΡΑΣ ΚΥΠΡΟΥ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

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

Αιτητές:

H.S. DATA LTD

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Αλεξία Κουντουρή-Παπαευσταθίου, Δικηγόρο για Τάσσοσ Παπαδόπουλος και Συνεργάτες Δ.Ε.Π.Ε.
2. Χαρίτων Σταματίου, Εκπρόσωπο Αιτήτριας Εταιρείας
3. Νίκο Αντωνίου, Εκπρόσωπο Αιτήτριας Εταιρείας

Αναθέτουσα Αρχή:

ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΚΕΦΑΛΑΙΑΓΟΡΑΣ ΚΥΠΡΟΥ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Ριάνα Πασιουρτίδη, Δικηγόρο για Άντη Τριανταφυλλίδη & Υιοί
2. Φοίβο Χριστοφίδη, Δικηγόρο για Άντη Τριανταφυλλίδη & Υιοί
3. Στέφανη Παπανικολάου, Λειτουργό Αναθέτουσας Αρχής
4. Αιμίλιο Μελή, Λειτουργό Αναθέτουσας Αρχής

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 4 Νοεμβρίου, 2019

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. 43/2019

Η παρούσα διαδικασία αφορά την εξέταση του ενδεχόμενου χορήγησης προσωρινών μέτρων στα πλαίσια της Προσφυγής αρ. 43/2019 η οποία στρέφεται εναντίον της απόφασης της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Κύπρου («η Αναθέτουσα Αρχή») για αποκλεισμό της προσφοράς των Αιτητών από το Διαγωνισμό αρ. 02/2019 με τίτλο *«Ανάπτυξη, εγκατάσταση και τεχνική υποστήριξη ολοκληρωμένου πληροφοριακού συστήματος Κεντρικού Μητρώου Εμπιστευμάτων»*.

Η Αναθέτουσα Αρχή, επικαλούμενη το κατ' επείγον ολοκλήρωσης του διαγωνισμού, έφερε ένσταση στη χορήγηση προσωρινών μέτρων. Ο διαγωνισμός ανέφερε, αφορά τη δημιουργία μητρώου εμπιστευμάτων, το οποίο αποτελεί υποχρέωση της Κυπριακής Δημοκρατίας απορρέουσα από τη ευρωπαϊκή οδηγία 2015/849. Η εν λόγω οδηγία εξήγησε η οποία αφορά την πρόληψη χρησιμοποίησης του χρηματοπιστωτικού συστήματος για τη νομιμοποίηση εσόδων από παράνομες δραστηριότητες ή για την χρηματοδότηση της τρομοκρατίας, τροποποιήθηκε πρόσφατα από την οδηγία 2018/843 γνωστή ως οδηγία AML. Η πρόσφατη τροποποίηση εξήγησε ανέτρεψε τους αρχικούς σχεδιασμούς συμμόρφωσης με την πρώτη οδηγία. Σύμφωνα με την τροποποιητική οδηγία υποχρέωση της Κυπριακής Δημοκρατίας όπως και όλων των κρατών μελών είναι όπως μέχρι 10.3.2020 δημιουργήσουν το εν λόγω μητρώο. Η Αναθέτουσα Αρχή με οδηγίες του Υπουργείου

Οικονομικών μόλις τα τέλη του 2017 αρχές του 2018 ανέλαβε τη δημιουργία διαχείρισης και εποπτείας του εν λόγω μητρώου οπότε και προχώρησε άμεσα για τη δημιουργία του. Τόνισε ότι υπάρχει αυστηρός έλεγχος συμμόρφωσης των κρατών μελών από το Συμβούλιο Οικονομικών Υποθέσεων του Ευρωπαϊκού Συμβουλίου και ότι η ολοκλήρωση του διαγωνισμού επείγει, αφού τον Φεβρουάριο του 2020 θα γίνει επιτόπου αξιολόγηση από την ευρωπαϊκή επιτροπή για να εξεταστούν τα μέτρα που έχουν ληφθεί. Οι αρνητικές συνέπειες κατέληξε που θα προκύψουν από τη μη χορήγηση των προσωρινών μέτρων οι οποίες αφορούν τη φήμη της Κυπριακής Δημοκρατίας σε σχέση με τα συγκεκριμένα ζητήματα είναι πολύ μεγαλύτερες από τα όποια οφέλη θα έχουν οι Αιτητές από τη χορήγηση τους.

Οι Αιτητές τόσο με την προσφυγή τους όσο και ενώπιον μας ζήτησαν την χορήγηση Προσωρινών Μέτρων ισχυριζόμενοι ότι πιθανολογείται σοβαρά η παράβαση του ισχύοντος δικαίου μεταξύ άλλων και λόγω της πολύ χαμηλής τιμής της προσφοράς του επιτυχόντα. Ενώ η προϋπολογιζόμενη δαπάνη είναι €450.000 η προσφορά του επιτυχόντα είναι €166.420. Δεν υπάρχουν ανέφεραν λόγοι δημοσίου συμφέροντος που να δικαιολογούν τη μη χορήγηση των προσωρινών μέτρων αλλά ούτε και υπάρχει οτιδήποτε το κατ' επείγον να προχωρήσει η Αναθέτουσα Αρχή στην υπογραφή της σύμβασης από τη στιγμή που οι διαδικασίες ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών ολοκληρώνονται σε σύντομο χρόνο.

Ο διαγωνισμός ανέφεραν προκηρύχτηκε τον Μάρτιο του 2019, με τελευταία ημερομηνία υποβολής προσφορών την 8.5.2019. Για το διαγωνισμό υποβλήθηκαν μόνο δύο προσφορές η αξιολόγηση των οποίων όμως διήρκεσε πέντε μήνες. Τα αποτελέσματα κοινοποιήθηκαν στις 9.10.2019. Συνεπώς το κατεπείγον το οποίο προβάλλεται από την Αναθέτουσα Αρχή δεν ευσταθεί. Εάν η Αναθέτουσα Αρχή επείγεται, θα ολοκλήρωνε τη διαδικασία ενός απλού διαγωνισμού με δύο προσφορές σε πολύ λιγότερο χρόνο. Οι Αιτητές αναφέρθηκαν σε αριθμό αποφάσεων της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών και τόνισαν ότι η χορήγηση των προσωρινών μέτρων δεν θα προκαλέσει καθυστέρηση στη υπογραφή της σύμβασης αφού ο χρόνος που απαιτείται για ολοκλήρωση της προσφυγής είναι πολύ μικρότερος από το χρόνο που χρειάστηκε η Αναθέτουσα Αρχή να αξιολογήσει δύο μόνο προσφορές. Οι πιθανές αρνητικές συνέπειες που θα προκύψουν κατέληξαν σε περίπτωση χορήγησης προσωρινών μέτρων είναι πολύ λιγότερες από τα πιθανά οφέλη για το δημόσιο συμφέρον, αφού με τη χορήγηση τους από τη μια θα δοθεί η ευκαιρία να ελεγχθεί η νομιμότητα του διαγωνισμού, και από την άλλη οι Αιτητές δεν θα απωλέσουν το δικαίωμα να τους ανατεθεί ο διαγωνισμός.

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».

Όπως είναι καλά γνωστό, οι διαδικασίες ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών, έχουν θεσπιστεί με σκοπό την εναρμόνιση της Κυπριακής Δημοκρατίας με τις ευρωπαϊκές οδηγίες και συγκεκριμένα την οδηγία 2007/66/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου της 11.12.2007. Συνεπώς, η Αναθέτουσα Αρχή με την προκήρυξη ενός διαγωνισμού θα πρέπει να συνυπολογίζει και το χρόνο που ενδεχόμενα θα απαιτηθεί ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών σε περίπτωση καταχώρησης προσφυγής, που δεν είναι μεγάλος, χωρίς βέβαια αυτό να σημαίνει ότι η χορήγηση των προσωρινών μέτρων ούτως ή άλλως είναι δεδομένη. Υπάρχουν περιπτώσεις όπου το δημόσιο συμφέρον δικαιολογεί τη μη χορήγηση των

προσωρινών μέτρων αφού οι αρνητικές συνέπειες που θα προκύψουν από τη χορήγηση τους είναι μεγαλύτερες από τα οφέλη τους.

Έχουμε μελετήσει τις θέσεις των δύο πλευρών, και μας έχει προβληματίσει η θέση της Αναθέτουσας Αρχής, για την ανάγκη άμεσης υπογραφής της σύμβασης λόγω της υποχρέωσης της Κυπριακής Δημοκρατίας για τη δημιουργία του συγκεκριμένου μητρώου μέχρι 10.3.2020. Χωρίς να υποβαθμίζουμε ή να παραβλέπουμε την ανησυχία της Αναθέτουσας Αρχής που δεν μπορεί παρά να είναι και δική μας, αφού πρόκειται για τη φήμη της Κυπριακής Δημοκρατίας, κρίνουμε έχοντας υπόψη ότι η καθυστέρηση που θα απαιτηθεί για ολοκλήρωση της προσφυγής δεν είναι μεγάλη, ότι κατά την αξιολόγηση από την ευρωπαϊκή επιτροπή μεταξύ Φεβρουαρίου Απριλίου 2020 στην οποία η Αναθέτουσα Αρχή αναφέρθηκε, υπάρχουν μέτρα στα οποία η Αναθέτουσα Αρχή μπορεί να αναφερθεί ότι λήφθηκαν (προκήρυξη του διαγωνισμού, υποβολή προσφορών κατακύρωση του διαγωνισμού), με την επεξήγηση ότι ο διαγωνισμός βρίσκεται στο στάδιο ελέγχου της νομιμότητας του ενώπιον του οργάνου που συστάθηκε με ευρωπαϊκή οδηγία, εάν βέβαια μέχρι τότε δεν ολοκληρωθεί η προσφυγή, ότι δικαιολογείται η χορήγηση των προσωρινών μέτρων.

Έχοντας υπόψη τα πιο πάνω και συνυπολογίζοντας τις πιθανές συνέπειες των προσωρινών μέτρων για όλα τα συμφέροντα που ενδέχεται να ζημιωθούν καθώς και το δημόσιο συμφέρον ομόφωνα αποφασίζουμε τη χορήγηση των προσωρινών

μέτρων για αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της υπογραφής της σύμβασης σε σχέση με το Διαγωνισμό αρ. 2/2019 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών στην Προσφυγή αρ. 43/2019.