



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. 17/2019

Μεταξύ:

MILTIADES NEOPHYTOU CIVIL ENGINEERING CONTRACTORS
& DEVELOPERS LTD

Αιτητών

v.

ΔΗΜΟΥ ΠΑΦΟΥ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

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

Αιτητές:

MILTIADES NEOPHYTOU CIVIL ENGINEERING CONTRACTORS
& DEVELOPERS LTD

Αντιπροσωπεύθηκε από τον:

1. Κωνσταντίνο Μιχαήλ, Δικηγόρο για ΠΡΟΥΝΤΖΟΣ & ΠΡΟΥΝΤΖΟΣ
Δ.Ε.Π.Ε.

Αναθέτουσα Αρχή:

ΔΗΜΟΣ ΠΑΦΟΥ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Χρίστια Μίτλεττον, Δικηγόρο
2. Θέμη Γ. Φιλιπίδη, Δημοτικό Γραμματέα

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 13 Μαΐου, 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. 17/2019

Η πιο πάνω προσφυγή, στα πλαίσια της οποίας αφορά η διαδικασία εξέτασης χορήγησης προσωρινών μέτρων σύμφωνα με το άρθρο 24, του περί των Διαδικασιών Προσφυγής στον Τομέα της Σύναψης των Δημοσίων Συμβάσεων Νόμου του 2010, Ν. 104(I)/2010, καταχωρήθηκε στις 6.5.2019, μετά που οι Αιτητές ειδοποιήθηκαν με επιστολή του Δήμου Πάφου («η Αναθέτουσα Αρχή») ημερομηνίας 30.4.2019, ότι ο Διαγωνισμός με αρ. 108/2018 και τίτλο «*Δημιουργία δικτύου υποδομών δημοσίων συγκοινωνιών και δημόσιας υγιεινής στην Πάφο και Γεροσκήπου με τη μέθοδο Μελέτη – Κατασκευή - Συντήρηση*» ακυρώθηκε. Σύμφωνα με την επιστολή γνωστοποίησης των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού η Αναθέτουσα Αρχή αποφάσισε τα εξής:

- «(1) *Να ακυρώσει το Διαγωνισμό υπ' αρ. 108/2018 επειδή και οι δύο υποβληθείσες προσφορές κρίθηκαν απαράδεκτες. Συγκεκριμένα, η προσφορά σας απορρίφθηκε ως μη συμφέρουσα λόγω της μεγάλης απόκλισής της από την προεκτιμηθείσα αξία, η οποία ανέρχεται σε 18,0774%.*
- (2) *Να εγκρίνει τη χρησιμοποίηση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης στη βάση των Εγγράφων του υπό αναφορά Διαγωνισμού.*

Προς υλοποίηση της εν λόγω απόφασης, με την παρούσα καλείστε όπως συμμετάσχετε στη διαδικασία με διαπραγμάτευση στη βάση των εξής προϋποθέσεων:

- (α) Μέχρι την Παρασκευή 3 Μαΐου και ώρα 12.00, θα επιβεβαιώσετε το ποσό της προσφοράς σας ή θα υποβάλετε νέα προσφορά.*
- (β) Εντός της ίδιας προθεσμίας, θα προσκομίσετε κατάλληλα στοιχεία προς τεκμηρίωση της ορθότητας των στοιχείων που δηλώνετε στην προσφορά σας σε σχέση με το γενικό κύκλο εργασιών για τα έτη 2015-2017 (παράγραφος 3.3.9Α των Οδηγιών προς τους Οικονομικούς Φορείς και Παράρτημα 6Α).*
- (γ) Δεν είναι δυνατή η ουσιώδης τροποποίηση των όρων που καθορίζονται στα Έγγραφα του Διαγωνισμού.*
- (δ) Η διαπραγμάτευση θα διεξαχθεί στο πλαίσιο συνάντησης η οποία θα πραγματοποιηθεί στο Δημοτικό Μέγαρο Πάφου».*

Ο δικηγόρος των Αιτητών ζήτησε τη χορήγηση προσωρινών μέτρων στη βάση των λόγων που αναφέρονται στο έντυπο της προσφυγής. Συγκεκριμένα οι Αιτητές ζητούν όπως η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών ακυρώσει την προσβαλλόμενη απόφαση η οποία καθώς ισχυρίζονται λήφθηκε υπό πλάνη περί το Νόμο και τα πράγματα, χωρίς δέουσα έρευνα, κατά παράβαση των αρχών της χρηστής διοίκησης και της αρχής της καλής πίστης. Στην απουσία ισχυρίζονται λόγων δημοσίου συμφέροντος δικαιολογείται η χορήγηση προσωρινών μέτρων μέχρι την εκδίκαση της προσφυγής. Με αναφορά στο άρθρο 24 του Νόμου 104(Ι)/2010 υποστήριξε ότι όσα η Αναθέτουσα Αρχή έθεσε δεν καταδεικνύουν ότι θα υπάρξουν αρνητικές

συνέπειες για την Αναθέτουσα Αρχή σε περίπτωση χορήγησης των προσωρινών μέτρων μέχρι να ελεγχθεί η νομιμότητα της ακύρωσης του διαγωνισμού.

Η Αναθέτουσα Αρχή, τόσο με επιστολή της ημερομηνίας 6.5.2019, όσο και προφορικά ενώπιον μας, έφερε ένσταση στην χορήγηση Προσωρινών Μέτρων.

Αιτιολογώντας την θέση της η δικηγόρος της Αναθέτουσας Αρχής, ανέφερε ότι στον εν λόγω διαγωνισμό υποβλήθηκαν δύο προσφορές. Η μία προσφορά Ελλαδικής Εταιρείας, που ήταν και η χαμηλότερη σε τιμή, κρίθηκε από την Επιτροπή Αξιολόγησης ως μη κανονική λόγω απόκλισης της από τις απαιτήσεις των εγγράφων του διαγωνισμού, ως προς τα στοιχεία του έργου που δηλώθηκε για πλήρωση της παραγράφου 3.3.9.B.2.ζ.ii.. Σύμφωνα με τον εν λόγω όρο ο προτεινόμενος ως Πολιτικός Μηχανικός που θα εκπονούσε την μελέτη οδοποιίας και την επίβλεψη των εργασιών θα έπρεπε να έχει συμπληρώσει επιτυχώς μελέτη και επίβλεψη ενός έργου οδοποιίας τουλάχιστο 2εκ ευρώ. Η βεβαίωση που υποβλήθηκε αφορούσε μελέτη για έργο 5εκ. ευρώ αλλά όχι σε επίβλεψη. Η προσφορά κρίθηκε ως μη κανονική.

Η προσφορά των Αιτητών κρίθηκε ως απαράδεκτη λόγω της υψηλής προσφερθείσας τιμής (18% πιο ψηλή) από την εκτιμημένη αξία του διαγωνισμού.

Η Αναθέτουσα Αρχή εφαρμόζοντας το Άρθρο 23(γ)(ν) του Νόμου 73(Ι)/2016 σύμφωνα με το οποίο, εάν έπειτα από ανοικτή διαδικασία, διαγωνισμού υποβάλλονται μόνο μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές, μπορεί να ακολουθηθεί η ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση, αποφάσισε την ακύρωση του διαγωνισμού και την προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης στη βάση των εγγράφων του διαγωνισμού με την συμμετοχή και των δύο προσφοροδοτών.

Περαιτέρω, ισχυρίζεται, δεν υπάρχει η δυνατότητα αναστολής εκτέλεσης της απόφασης ακύρωσης του διαγωνισμού με την έννοια ότι δεν μπορεί να εξαναγκαστεί η Αναθέτουσα Αρχή να προχωρήσει σε θετική πράξη σε σχέση με τον ακυρωθέντα διαγωνισμό. Επίσης δεν μπορεί να προσβάλλεται η πρόσκληση των προσφερόντων σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, εφόσον αυτή δεν συνιστά εκτελεστή πράξη, δυνάμενη να προσβληθεί με προσφυγή.

Περαιτέρω οι Αιτητές στερούνται εννόμου συμφέροντος καθότι δεν αποκλείστηκαν από τη διαδικασία, ούτε η προσφορά τους απορρίφθηκε. Αντίθετα έχουν προσκληθεί να συμμετάσχουν σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, η οποία είναι προς όφελος τους, και καμία ζημία δεν θα υποστούν από την συμμετοχή σε αυτή. Τέλος θεωρεί ότι η προσφυγή και το αίτημα για προσωρινά μέτρα ενέχουν καταχρηστικότητα στο βαθμό που σκοπούν στον εξαναγκασμό της Αναθέτουσας

Αρχής να αποδεχτεί την προσφορά των Αιτητών καταστρατηγώντας και τον ανταγωνισμό.

Έχουμε μελετήσει με προσοχή τα όσα οι δύο πλευρές έθεσαν ενώπιον μας. Σε συμφωνία με τους Αιτητές διαπιστώνουμε ότι η Αναθέτουσα Αρχή δεν έχει προβάλει οποιοδήποτε ισχυρισμό ότι η χορήγηση προσωρινών μέτρων θα έχει οποιοσδήποτε αρνητικές συνέπειες για την ίδια ή το δημόσιο συμφέρον. Όσα ανέφερε αφορούν στην ουσία της προσφυγής τα οποία όμως δεν είναι του παρόντος να τα εξετάσουμε. Ότι πρόκειται για ακυρωθέντα διαγωνισμό και δεν υπάρχει δυνατότητα αναβίωσης του δεν συμφωνούμε. Από τη στιγμή που υπάρχει απόφαση ακύρωσης του διαγωνισμού, οι Αιτητές έλαβαν μέρος σ' αυτό, και αμφισβητούν τη νομιμότητα της ακύρωσης του η οποία θα ελεγχθεί στα πλαίσια της προσφυγής, θεωρούμε ότι παρέχεται η δυνατότητα χορήγησης προσωρινών μέτρων κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 24 του Ν. 104(I)/2010.

Ενόψει των πιο πάνω, αφού συνυπολογίσαμε τις πιθανές συνέπειες των προσωρινών μέτρων για όλα τα συμφέροντα που ενδέχεται να ζημιωθούν περιλαμβανομένου και του δημόσιου συμφέροντος, ομόφωνα αποφασίζουμε 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. 108/2018 του Δήμου Πάφου μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 17/2019.

Η χορήγηση των προσωρινών μέτρων αφορά και τις δύο αποφάσεις της Αναθέτουσας Αρχής, οι οποίες είναι άρρηκτα συνδεδεμένες. Παράλληλα η Αναθέτουσα Αρχή θα πρέπει να φροντίσει ώστε οι προσφορές να παραμείνουν σε ισχύ μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης στην παρούσα προσφυγή.