



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. 33/2015

Μεταξύ:

CyVital Enterprises Ltd

Αιτητών

v.

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ΥΓΕΙΑΣ, ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΑΓΟΡΩΝ ΚΑΙ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

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

Αιτητές:

CyVital Enterprises Ltd

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Κώστα Βελάρη, Δικηγόρο για ΒΕΛΑΡΗΣ & ΒΕΛΑΡΗΣ ΔΕΠΕ
2. Χαρίλαο Βελάρη, Δικηγόρο για ΒΕΛΑΡΗΣ & ΒΕΛΑΡΗΣ ΔΕΠΕ
3. Σωτήρη Κυριάκου, Δικηγόρο για ΒΕΛΑΡΗΣ & ΒΕΛΑΡΗΣ ΔΕΠΕ

Αναθέτουσα Αρχή:

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΥΓΕΙΑΣ, ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΑΓΟΡΩΝ ΚΑΙ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Μαρία Ζαχαρίου, Συντονίστρια Προσφοράς
2. Πρόδρομο Καπλάνη, Αναπληρωτή Προϊστάμενο

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 30 Ιουλίου, 2015

**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. 33/2015**

Στις 10.7.2015 το Υπουργείο Υγείας, Διεύθυνση Αγορών και Προμηθειών («η Αναθέτουσα Αρχή»), ειδοποίησε τους Αιτητές ότι στα πλαίσια του διαγωνισμού Σ.Υ. 15/2014 για την «*Αγορά Νεφρολογικών Αναλωσίμων για τις ανάγκες των Κρατικών Νοσηλευτηρίων*» αποφάσισε την κατακύρωση του Είδους 2, του διαγωνισμού, στον εντός των όρων και προδιαγραφών των εγγράφων του διαγωνισμού προσφοροδότη PAP MEDICAL LTD και ότι η δική τους προσφορά δεν είχε επιλεγεί καθότι είναι εκτός προδιαγραφών. 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.

Σημειώνουμε ότι η παρούσα προσφυγή προέκυψε μετά από επανεξέταση λόγω ακυρωτικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών, στην Προσφυγή αρ. 2/2015, η οποία καταχωρήθηκε από άλλο προσφοροδότη, ο οποίος αμφισβήτησε τη νομιμότητα της απόφασης κατακύρωσης του διαγωνισμού για το Είδος 2 στους Αιτητές της παρούσας προσφυγής.

Κατά την ενώπιόν μας διαδικασία οι εκπρόσωποι της Αναθέτουσας Αρχής έφεραν ένσταση στη χορήγηση προσωρινών μέτρων. Συγκεκριμένα, ανέφεραν ότι η προσφορά των Αιτητών για το Είδος 2 είναι εκτός προδιαγραφών, ότι υπάρχει άμεση ανάγκη του συγκεκριμένου είδους στα κρατικά νοσηλευτήρια, αφού αυτό είναι ένα πολύ σημαντικό αναλώσιμο για την αιμοκάθαρση. Πρόκειται, ανέφεραν, για φίλτρα υψηλής διαπερατότητας και στην Κύπρο δεν υπάρχουν εκτός από τα κρατικά νοσηλευτήρια άλλα κέντρα που μπορούν να καλύψουν τις συγκεκριμένες

ανάγκες. Περαιτέρω, σημείωσαν ότι ο μήνας Αύγουστος θεωρείται νεκρός τόσο για τους αντιπροσώπους, κατασκευαστές όσο και για το Συμβούλιο Προσφορών το οποίο, μετά τις 6.8.2015, θα συνεδριάσει περί το τέλος Αυγούστου αρχές Σεπτεμβρίου. Συνεπώς, κατέληξαν, δεν θα παρέχεται δυνατότητα να ακολουθηθεί η διαδικασία της διαπραγμάτευσης. Σε ερώτησή πώς ικανοποιούνται μέχρι σήμερα οι ανάγκες για το συγκεκριμένο είδος, απάντησαν ότι μέχρι σήμερα οι ανάγκες καλύπτονται από τα αποθέματα του προηγούμενου διαγωνισμού και ότι ο οικονομικός φορέας στον οποίο έχει ανατεθεί ο διαγωνισμός, ο οποίος καλύπτει τις ανάγκες όλων των κρατικών νοσηλευτηρίων τα τελευταία χρόνια, μετά που ερωτήθηκε, απάντησε ότι διαθέτει αναλώσιμα. Στην περίπτωση όμως που χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα, τότε θα προκύψει ανάγκη να διαπραγματευθούν και με άλλους οικονομικούς φορείς, οι οποίοι όμως εφόσον δεν διαθέτουν αποθέματα για το συγκεκριμένο είδος θα πρέπει αυτό να έρθει αεροπορικώς.

Οι Αιτητές ζήτησαν την χορήγηση των προσωρινών μέτρων στη βάση των λόγων που προβάλλονται με την προσφυγή τους και οι οποίοι ουσιαστικά αμφισβητούν τη νομιμότητα της προσβαλλόμενης απόφασης. Περαιτέρω, οι Αιτητές ανέφεραν ότι η ακυρωτική απόφαση στην Προσφυγή αρ. 2/2015 αφορούσε έλλειψη αιτιολογίας και ότι θα πρέπει να εξεταστεί κατά πόσο η Αναθέτουσα Αρχή συμμορφώθηκε με το ακυρωτικό αποτέλεσμα. Περαιτέρω υποστήριξαν ότι το δημόσιο συμφέρον εξυπηρετείται καλύτερα με τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων, αφού έτσι θα δοθεί χρόνος να ελεγχθεί η νομιμότητα της προσβαλλόμενης απόφασης πριν από την υπογραφή της σύμβασης. Οι Αιτητές εάν δεν εκδοθούν τα μέτρα και να επιτύχει η προσφυγή τους στην ουσία δεν θα έχουν οτιδήποτε να κερδίσουν αφού η σύμβαση θα υπογραφεί. Σ' ότι αφορά τους λόγους που πρόβαλε η Αναθέτουσα Αρχή αυτοί ανέφεραν είναι γενικοί και ατεκμηρίωτοι. Ειδικότερα, ο ισχυρισμός ως προς την άμεση ανάγκη αναλωσίμων στην απουσία στοιχείων σε σχέση με τα αποθέματα παρέμεινε ατεκμηρίωτος. Η Αναθέτουσα Αρχή, στην ουσία, απέτυχε να αποδείξει το βάρος που έχει να καταδείξει ότι το δημόσιο συμφέρον εξυπηρετείται καλύτερα από τη μη χορήγηση των προσωρινών

μέτρων. Σ' ότι αφορά την καθυστέρηση που θα υπάρξει για ολοκλήρωση του διαγωνισμού, αυτή πρόσθεσε είναι πολύ μικρή αφού οι διαδικασίες ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών είναι σύντομες. Η όποια μέχρι σήμερα καθυστέρηση υπήρξε, πρόσθεσαν, δεν οφείλεται στους Αιτητές αλλά στην Αναθέτουσα Αρχή η οποία από την προκήρυξη του διαγωνισμού έδωσε 7 παρατάσεις, και δεν είναι δυνατόν τα όποια προβλήματα τυχόν ανακύπτουν από δική της καθυστέρηση, λάθη ή παραλείψεις της να τα επικαλείται ως λόγους μη χορήγησης προσωρινών μέτρων.

Έχουμε εξετάσει με προσοχή όλα όσα οι δύο πλευρές έθεσαν ενώπιον μας. Δεν είναι του παρόντος και δεν θα εξετάσουμε το ζήτημα που έθεσε η Αναθέτουσα Αρχή, ότι δηλαδή η προσφορά των Αιτητών είναι εκτός προδιαγραφών. Το κατά πόσο νόμιμα ή όχι η προσφορά των Αιτητών αποκλείστηκε, είναι ζήτημα που αφορά την ουσία της προσφυγής και συναρτάται με τη διάγνωση των όρων του διαγωνισμού και των συνεπειών παράβασης τους. Συνεπώς δεν μπορεί να προσμετρήσει για την κατάληξη μας σε σχέση με το ζήτημα που τώρα εξετάζουμε. Ούτε μπορεί να γίνει δεκτό ότι ο μήνας Αύγουστος είναι νεκρός έτσι ώστε να γίνεται επίκληση του με σκοπό την εξουδετέρωση προβλεπόμενων από το Νόμο διαδικασιών. Η Αναθέτουσα Αρχή, εάν αυτό όντως συμβαίνει, το γνώριζε και θα έπρεπε να το συνυπολογίσει. Από τα στοιχεία που τέθηκαν ενώπιον μας, δεν υπήρξε συγκεκριμένη και τεκμηριωμένη αναφορά για άμεση ανάγκη του συγκεκριμένου είδους. Από τα όσα οι εκπρόσωποι της Αναθέτουσας Αρχής ανέφεραν, φαίνεται ότι τυχόν χορήγηση προσωρινών μέτρων θα προκαλέσει δυσκολίες οι οποίες όμως μπορούν με τις διαδικασίες που υπάρχουν να αντιμετωπιστούν, χωρίς βέβαια να θεωρούμε ότι επειδή υπάρχουν οι εναλλακτικές επιλογές για ικανοποίηση αναγκών που δημιουργούνται η τακτική αυτή θεωρείται δεδομένη. 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 με τις συνεχείς ανανεώσεις των εγγυητικών. 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.

Αφού συνεκτιμήσαμε όλα όσα αναφέρονται στην Προσφυγή 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(Ι)/2010 και 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. 15/2014 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 33/2015. Η Αναθέτουσα Αρχή θα μπορεί να προμηθεύεται το συγκεκριμένο φάρμακο με άλλες νόμιμες διαδικασίες όπως αυτές περιγράφονται στο Νόμο 12(Ι)/2006 μέχρι την ολοκλήρωση της παρούσας διαδικασίας για να μην υπάρξει οποιοσδήποτε κίνδυνος στην υγεία των ασθενών.