



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. 14/2013

Μεταξύ:

Μ.Ε. ΛΕΩΦΟΡΕΙΑ ΑΜΜΟΧΩΣΤΟΥ ΛΤΔ

Αιτούντων

ν.

ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΡΓΩΝ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

Ζαχαρίας Τουλούρας, Πρόεδρος
Ανδρέας Χριστοφή, Μέλος
Νίκος Πιπτοκοπίτης, Μέλος
Ιωσήφ Ιωσηφίδης, Μέλος
Κυριάκος Συρίμης, Μέλος

Αιτούντες:

Μ.Ε. ΛΕΩΦΟΡΕΙΑ ΑΜΜΟΧΩΣΤΟΥ ΛΤΔ
Αντιπροσωπεύθηκε από την:
1. Πηνελόπη Γιώσα, Δικηγόρο

Αναθέτουσα Αρχή:

ΤΜΗΜΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΡΓΩΝ
Αντιπροσωπεύθηκε από τους:
1. Οδυσσέα Μιχαηλίδη, Διευθυντή Ελέγχου
2. Μιχάλη Λαμπρινό, Εκπρόσωπο Αναθέτουσας Αρχής

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 21 Μαρτίου, 2013

ΑΠΟΦΑΣΗ ΓΙΑ ΤΗ 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. 14/2013, ΑΝΑΦΟΡΙΚΑ ΜΕ ΤΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ PS/S/32.

Η παρούσα εξέταση αφορά τη χορήγηση 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. 14/2013 που καταχωρήθηκε στην Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών δυνάμει του άρθρου 24 του Ν. 104(Ι)/2010 σχετικά με το Διαγωνισμό αρ. PS/S/32 με τίτλο «Παροχή υπηρεσιών μίσθωσης λεωφορείων για την μεταφορά μαθητών προς/από σχολεία εντός της επαρχίας Αμμοχώστου».

Κατά την ενώπιόν μας διαδικασία στις 20.3.2013 ο δικηγόρος των Αιτητών ζήτησε την χορήγηση Προσωρινών Μέτρων ισχυριζόμενος ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις που απαιτούνται από το Νόμο και ανέφερε συγκεκριμένα ότι πιθανολογείται σοβαρά η παράβαση του ισχύοντος δικαίου για τους λόγους που αναφέρονται στο Έντυπο της Προσφυγής και ότι δεν υπάρχει περίπτωση να επηρεαστεί αρνητικά το δημόσιο συμφέρον, ενώ παράλληλα θα αποτραπεί η περαιτέρω ζημιά των συμφερόντων των Αιτητών.

Ο εκπρόσωπος της Αναθέτουσας Αρχής δήλωσε την ένστασή του στη χορήγηση Προσωρινών Μέτρων ισχυριζόμενος ότι οι αρνητικές συνέπειες από την έκδοσή τους είναι περισσότερες παρά τα οφέλη, αφού επί της ουσίας η όποια διαδικασία θα πρέπει να έχει ολοκληρωθεί το αργότερο μέχρι τον Αύγουστο επειδή οι εν λόγω υπηρεσίες προορίζονται για το νέο σχολικό έτος, ενώ στο ενδιάμεσο θα συνεχίζεται η μεταφορά των μαθητών από τον Αιτητή σε πολύ ψηλές τιμές. Περαιτέρω προέβαλε τα εξής επιχειρήματα:

1. Ισχυρίστηκε κατά πρώτον ότι ο Αιτητής δεν έχει συμφέρον όπως του ανατεθεί η εν λόγω σύμβαση, συμφέρον που αποτελεί απαραίτητη προϋπόθεση στοιχειοθέτησης του δικαιώματος άσκησης προσφυγής αφού ούτε καν ζητά κάτι τέτοιο με την Προσφυγή του, παρά μόνο επιζητεί την ακύρωση του Διαγωνισμού.

2. Η Προσφυγή είναι ανυπόστατη και συνεπώς και η αξίωση για έκδοση προσωρινού μέτρου αφού σύμφωνα με το εδάφιο 2 του άρθρου 25 του Ν.104(Ι)/2010 δεν περιλαμβάνεται ως θεραπεία που να υπάγεται στην αρμοδιότητα της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών η ακύρωση της προκήρυξης του Διαγωνισμού.
3. Περαιτέρω προέβαλαν ότι ελλείπει από τον Αιτητή το αναγκαίο έννομο συμφέρον αφού όπως και να διαμορφώνονταν εν τέλει οι όροι του παρόντος Διαγωνισμού δεν θα είχε σε καμία περίπτωση δικαίωμα συμμετοχής σε αυτόν, αφού με βάση σύμβαση που υπέγραψε με την Κυπριακή Δημοκρατία κωλύεται στο να παράσχει οιοδήποτε είδους υπηρεσίες εκτός των πλαισίων της εν λόγω σύμβασης.
4. Τέλος, προέβαλαν ότι με βάση τον σχετικό νόμο δεν προβλέπεται έκδοση προσωρινού μέτρου προ της υποβολής των προσφορών πέραν εκδίκασης προσφυγής για τροποποίηση τεχνικών, οικονομικών ή χρηματοοικονομικών προδιαγραφών.

Από την άλλη οι Αιτητές απάντησαν ότι τα πλείστα εκ των ως άνω επιχειρημάτων της Αναθέτουσας Αρχής αναφέρονται στην ουσία της διαφοράς και ως εκ τούτου δεν θα πρέπει να τύχουν εξέτασης στο παρόν στάδιο. Αναφορικά δε με το ζήτημα της αρμοδιότητας της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών ως προς τη χορήγηση προσωρινών μέτρων απάντησαν ότι κατά πρώτον οι Αιτητές κατέχουν έννομο συμφέρον αφού είναι ορατό το ενδεχόμενο να προχωρήσει ο εν λόγω διαγωνισμός και να υποστούν ζημιά και κατά δεύτερο ότι σύμφωνα με τα άρθρα 24 και 25 του οικείου νόμου σε καμία περίπτωση η αρμοδιότητα της Αρχής δεν περιορίζεται επί οιασδήποτε προσφυγής, ενώ ξεκάθαρα περιλαμβάνει πέραν από τη δυνατότητα τροποποίησης όρου και τη δυνατότητα ακύρωσης οιοδήποτε όρου που καθίσταται παράνομος, όπως εν προκειμένω επιχειρηματολόγησαν. Συγκεκριμένα ανέφεραν ότι ο όρος του διαγωνισμού που αναφέρεται στην προθεσμία υποβολής των προσφορών παραβιάζει τον Ν.12(Ι)/2006 που προστάζει ως ελάχιστη προθεσμία 52 ημερών από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης ενώ εν προκειμένω διατέθηκαν μόνο 50 ημέρες.

Από τα στοιχεία που κατατέθηκαν και υπάρχουν ενώπιόν μας προκύπτει ότι ο διαγωνισμός προκηρύχθηκε την 7.3.2013 και έχει ως ορόσημο την απαρχή του επόμενου σχολικού έτους. Συνεπώς ο χρόνος δεν αποτελεί πειστικό στοιχείο που να συνηγορεί στην άντληση δυσμενών συνεπειών αναφορικά με τη χορήγηση του.

Όσον αφορά δε το επιχείρημα περί μη ύπαρξης έννομου συμφέροντος στο πρόσωπο των Αιτητών, διασαφηνίζουμε ότι σε τέτοιες περιπτώσεις έννομο συμφέρον αποκτά ο όποιος ενδιαφερόμενος προσφοροδότης και όχι αυτός που όντως υπέβαλε προσφορά. Περαιτέρω ο ισχυρισμός περί μη ύπαρξης συμφέροντος λόγω προβλεπόμενου όρου σε συναφή σύμβαση δεν αποτελεί ζήτημα που μπορεί να εξεταστεί τουλάχιστον στην παρούσα φάση.

Αναφορικά δε με την εισήγηση περί έλλειψης αρμοδιότητας από την Αρχή όπως εξετάσει το παράνομο της προκήρυξης του εν λόγω Διαγωνισμού δεν μπορούμε να αγνοήσουμε το γεγονός ότι παράλληλα προσβάλλονται και όροι αυτού (όρος 2.2.1 του Μέρους Α'), ζήτημα βεβαίως όπου παραδεκτά και ξεκάθαρα έχουμε αρμοδιότητα. Ως εκ τούτου οδηγείται σε απόρριψη και αυτός ο ισχυρισμός.

Με βάση όλα τα πιο πάνω και αξιολογώντας τις ενώπιόν μας σχετικές τοποθετήσεις των μερών και συνυπολογίζοντας 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, η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών κρίνει ότι οι αρνητικές συνέπειες από την χορήγηση προσωρινών μέτρων δεν είναι περισσότερες από τα οφέλη.

Ως εκ τούτου αποφασίζουμε ομόφωνα τη 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. PS/S/32.