



ΑΝΑΘΕΩΡΗΤΙΚΗ ΑΡΧΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ
TENDERS REVIEW AUTHORITY

Λεωφ. Γρίβα Διγενή 81-83, 2ος όροφος, Τ.Θ. 24820, 1304 Λευκωσία
Τηλ.: 22445100, Φαξ: 22445107, Email: tra@aap.gov.cy, Web: www.tra.gov.cy

Προσφυγή Αρ. 9/2023

Μεταξύ:

S.K. LIFESTYLE TECHNOLOGIES LTD

Αιτούντων

ν.

ΔΗΜΟΥ ΠΑΦΟΥ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

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

Αιτούντες:

S.K. LIFESTYLE TECHNOLOGIES LTD

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Αναστασία Παπαμιχαήλ, Δικηγόρο για Α & Α Κ. Αιμιλιανίδης, Κ. Κατσαρός & Συνεργάτες ΔΕΠΕ
2. Σωτήρη Παφίτη, Δικηγόρο για Α & Α Κ. Αιμιλιανίδης, Κ. Κατσαρός & Συνεργάτες ΔΕΠΕ

Αναθέτουσα Αρχή:

ΔΗΜΟΣ ΠΑΦΟΥ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Μιχάλη Κυριακίδη, Δικηγόρο για Χάρης Κυριακίδη
2. Ελένη Νεοπτολέμου, Δικηγόρο για Χάρης Κυριακίδη
3. Νικόλαο Ταμπούκο, Ασκούμενο Δικηγόρο για Χάρης Κυριακίδη
4. Ηρακλή Παπαχρίστου, Αρχιτέκτονα

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 13 Μαρτίου, 2023

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. 9/2023

Η παρούσα διαδικασία αφορά την εξέταση του ενδεχόμενου χορήγησης προσωρινών μέτρων στα πλαίσια της Προσφυγής Αρ. 9/2023, η οποία καταχωρήθηκε στις 3.3.2023. Η προσφυγή στρέφεται εναντίον της απόφασης του Δήμου Πάφου (η «Αναθέτουσα Αρχή») να αποκλείσει λόγω ψηλότερης προσφερθείσας τιμής την προσφορά της εταιρείας S.K. Lifestyle Technologies Ltd (οι «Αιτητές») και να κατακυρώσει το Διαγωνισμό Αρ. 55/2022 με τίτλο *«Διορισμένη Υπεργολαβία για οπτικοακουστικά συστήματα για τις ανάγκες της Κτηρίου της Σχολής Διοίκησης Τουρισμού, Φιλοξενίας και Επιχειρηματικότητας του Τεχνολογικού Πανεπιστημίου Κύπρου, στην Πάφο»*, στην εταιρεία V. Hypersound and Light Ltd (ο «Επιτυχών») για το ποσό των €554.897,00 πλέον ΦΠΑ. Τα αποτελέσματα του διαγωνισμού γνωστοποιήθηκαν στους Αιτητές με επιστολή ημερ. 17.2.2023.

Ο Διαγωνισμός ο οποίος αποτελεί υπεργολαβία για τα οπτικοακουστικά συστήματα των υπό ανέγερση κτιριακών εγκαταστάσεων της Σχολής Διοίκησης Τουρισμού Φιλοξενίας και Επιχειρηματικότητας του Τεχνολογικού Πανεπιστημίου Κύπρου στην Πάφο («το έργο»), προκηρύχθηκε στις 22.12.2022 από το Δήμο Πάφου, ο οποίος λειτουργεί ως Αναθέτουσα Αρχή, με τελευταία ημερομηνία υποβολής των προσφορών την 23.1.2023.

Οι Αιτητές τόσο με την προσφυγή τους όσο και ενώπιον μας ζήτησαν τη χορήγηση προσωρινών μέτρων. Υποστήριξαν ότι καίτοι ο διαγωνισμός σχετίζεται με το έργο το οποίο είναι συγχρηματοδοτούμενο από την Ευρωπαϊκή Ένωση δεν συντρέχει οτιδήποτε το επείγον, ούτε κίνδυνος απώλειας χρημάτων ή πρόκλησης οποιασδήποτε ζημιάς στο δημόσιο εάν τα προσωρινά μέτρα χορηγηθούν.

Το έργο το οποίο αναμένεται να ολοκληρωθεί τον Ιούνιο του 2023 δεν θα επηρεαστεί, ανέφεραν, καθ' οιονδήποτε τρόπο εφόσον οι διαδικασίες ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών ολοκληρώνονται σε σύντομο χρόνο. Σε κάθε περίπτωση, η Αναθέτουσα Αρχή ενώ σύμφωνα με το χρονοδιάγραμμα ολοκλήρωσης του έργου αυτό αναμένεται να παραδοθεί τον Ιούνιο του 2023, μόλις στις 22.12.2022 προχώρησε στην προκήρυξη του παρόντα διαγωνισμού. Τα περιστατικά της υπόθεσης, καταλήγουν, και ειδικότερα ο κακός προγραμματισμός και/ή καθυστέρηση προκήρυξης του υπό κρίση διαγωνισμού από την Αναθέτουσα Αρχή δικαιολογούν τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων τα οποία σε κάθε περίπτωση δεν θα έχουν αρνητικές συνέπειες για την Αναθέτουσα Αρχή.

Οι Αιτητές αναφέρθηκαν επίσης στο διάστημα που δόθηκε για υλοποίηση του αντικειμένου της σύμβασης, τρεις μόνο μήνες και την παραγνώριση από την Αναθέτουσα Αρχή του χρόνου που δυνατόν να απαιτηθεί σε περίπτωση προσφυγής ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών. Τέλος προς υποστήριξη του

αιτήματος τους παρέπεμψαν σε σχετικές με το ζήτημα της χορήγησης προσωρινών μέτρων αποφάσεις¹ της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών.

Η Αναθέτουσα Αρχή έφερε ένσταση στη χορήγηση προσωρινών μέτρων στη βάση των πιο κάτω.

Ο διαγωνισμός υποστήριξε ως μέρος του ευρύτερου έργου εάν καθυστερήσει θα έχει αλυσιδωτές και δυσμενείς επιπτώσεις αναφορικά με το Δήμο Πάφου.

Για να καταδείξει το κατ' επείγον υπογραφής της σύμβασης τόνισε την ταχύτητα με την οποία η Αναθέτουσα Αρχή προχώρησε στην υλοποίηση του έργου, αναφέροντας ότι η προκήρυξη του διαγωνισμού αρχιτεκτονικών μελετών έγινε στις 13/10/2021 και η σύμβαση εκτέλεσης του υπεγράφη στις 17.12.2021. Ακολούθως τα αρχιτεκτονικά σχέδια ετοιμάστηκαν εντός 3.5 μηνών ενώ η έναρξη των οικοδομικών εργασιών (16.6.2022) έγινε εντός δύο μηνών από την ημέρα προκήρυξης του σχετικού διαγωνισμού με υποχρέωση παράδοσης μέχρι τις 15.6.2023. Αναφέρθηκε επίσης στο χρονοδιάγραμμα του παρόντα διαγωνισμού για τοποθέτηση των οπτικοακουστικών συστημάτων μεταξύ 8.4.2023 και 11.5.2023, και τόνισε ότι για την παραγγελία και παραλαβή του εξοπλισμού από το εξωτερικό

¹ NETU CONSULTANTS LTD v. ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ, Προσφ. 1/2022, ημερ. 9.3.2022, VALORIZA SERVICIOS MEDIOAMBIENTALES/SACYR INDUSTRIAL/J&P – LIMASSOL REGION JV v. ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ, Προσφ. 50/2014, ημερ. 28.11.2014, PIROXEL ENGINEERING LTD v. ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ, Προσφ. 29/2012, ημερ. 28.5.2012, SCIENTRONICS LTD v. ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΦΑΡΜΑΚΕΥΤΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ, Προσφ. 21/2013, ημερ. 26.8.2013, SSM COMPUTER SYSTEMS LTD v. ΕΝΩΣΗΣ ΔΗΜΩΝ ΚΥΠΡΟΥ, Προσφ. 48/2019, ημερ. 10.6.2020

απαιτείται χρόνος 7-8 εβδομάδων. Η εγκατάσταση των συστημάτων, υπέδειξε, προηγείται των εργασιών ψευδοροφών, τοιχοποιίας και υπερυψωμένων δαπέδων με αποτέλεσμα και ελάχιστη καθυστέρηση θα προκαλέσει καθυστέρηση του έργου. Η Αναθέτουσα Αρχή για να καταδείξει την ανάγκη άμεσης ανάθεσης του έργου επεσόναψε στη γραπτή της αγόρευση αριθμό εγγράφων και επιστολών διαφόρων συντελεστών του έργου. Οποιαδήποτε καθυστέρηση, υποστηρίζει, στη συμπλήρωση του κτηρίου θα προκαλέσει και καθυστέρηση στη λειτουργία της σχολής, με αποτέλεσμα την απώλεια της σχολικής χρονιάς ενώ τυχόν παρατάσεις της κυρίως εργολαβίας θα οδηγήσουν σε απαιτήσεις του Εργολάβου για οικονομικές αποζημιώσεις ύψους €75.000 μηνιαίως, ποσό δυσανάλογα μεγαλύτερο τυχόν αποζημιώσεων που δυνατόν να κληθεί να καταβάλει η Αναθέτουσα Αρχή σε περίπτωση επιτυχίας της προσφυγής και το οποίο καταλήγει, είναι έτοιμη να καταβάλει αν ήθελε κριθεί.

Κατά την ενώπιον μας διαδικασία και σε ερώτηση κατά πόσο τα οπτικοακουστικά συστήματα προέκυψαν μετά την έναρξη του έργου ο εκπρόσωπος της Αναθέτουσας Αρχής ανέφερε τα εξής:

*«**Η. Παπαχρίστου:** Σε όλα τα έργα στην πορεία υπάρχουν διορισμένες υπεργολαβίες οι οποίες εξελίσσονται στην συνέχεια της πορείας δηλαδή σπάνια δεν είναι όλες οι υπεργολαβίες μέσα στο αρχικό συμβόλαιο τις απαιτήσεις.*

[...]

Η. Παπαχρίστου: Υπάρχει τιμή ποσό προνοίας απλά δεν υπήρχαν οι προδιαγραφές έτοιμες για να προκηρυχθεί ο διαγωνισμός το ίδιο γίνεται και με την επίπλωση και με θέματα φωτιστικών».

Σύμφωνα με το άρθρο 5 του Περί των Διαδικασιών Προσφυγής στο Τομέα της Σύναψης των Δημοσίων Συμβάσεων Νόμου του 2010, Ν.104(I)/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 έχουμε κατ' επανάληψη αναφέρει οι διαδικασίες ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών οι οποίες 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, δεν αποτελούν τροχοπέδη στους δημόσιους διαγωνισμούς, αλλά αποσκοπούν στη διασφάλιση της νομιμότητάς τους. Συνεπώς η Αναθέτουσα Αρχή με την προκήρυξη ενός διαγωνισμού θα πρέπει πάντοτε να συνυπολογίζει και το χρόνο που ενδεχομένως να απαιτηθεί ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών σε περίπτωση καταχώρησης προσφυγής, χρόνος που δεν είναι μεγάλος, χωρίς βέβαια αυτό να σημαίνει ότι η χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι δεδομένη. Κάθε περίπτωση κρίνεται με τα δικά της γεγονότα και αφού ληφθούν υπόψη όλα τα δικαιώματα που απορρέουν από τις διαδικασίες ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών οι οποίες διαδικασίες, όπως κατ' επανάληψη έχουμε υπογραμμίσει υπηρετούν την ανάγκη οι δημόσιοι διαγωνισμοί να είναι σύμφωνοι με τις αρχές που τους διαπνέουν όπως την αρχή της ίσης μεταχείρισης, την αρχή της αντικειμενικότητας και της αμεροληψίας, την αρχή της τυπικότητας.

Από όσα τέθηκαν ενώπιον μας αλλά και όσα καταγράφονται στις επιστολές του Εργολάβου του έργου προς τους αρχιτέκτονες του έργου ημερ. 8.9.2022, 30.11.2022 και 20.12.2022 αλλά και τα πρακτικά συνάντησης προόδου εργοταξίου ημερ. 31.10.2022, είναι πρόδηλο ότι το αντικείμενο του διαγωνισμού δεν προέκυψε εκ των υστέρων. Ήταν σε γνώση της Αναθέτουσας Αρχής από την αρχή του έργου, αλλά

δεν προχώρησε έγκαιρα στα προαπαιτούμενα για την προκήρυξή του. Όπως φαίνεται για τα οπτικοακουστικά συστήματα ανέμενε τη θέση του ΤΕΠΑΚ. Το πότε το ΤΕΠΑΚ έδωσε τη θέση του δεν προκύπτει από τα ενώπιον μας τεθέντα. Εκείνο όμως το οποίο προκύπτει είναι ότι ενώ από το Σεπτέμβριο του 2022 η Αναθέτουσα Αρχή γνώριζε ότι ο διορισμός του υπεργολάβου/προμηθευτή για τα οπτικοακουστικά είναι σημαντικός και ότι το ενδεχόμενο άσκησης προσφυγής στα πλαίσια διαγωνισμού που θα προκηρυσσετο δεν μπορεί να αποκλεισθεί, μόλις στις 22.12.2022 προχώρησε στην προκήρυξη του υπό κρίση διαγωνισμού. Η Αναθέτουσα Αρχή για να στηρίξει την ένστασή της στη χορήγηση των προσωρινών μέτρων, μεταξύ άλλων, ανέφερε ότι:

«8. Σύμφωνα με το χρονοδιάγραμμα του Έργου, τα οπτικοακουστικά συστήματα θα πρέπει να τοποθετηθούν εντός της Χρονικής περιόδου 8/4/2023-11/05/2023, ενώ σημειώνεται ότι χρειάζεται να δοθεί και χρόνος στον υπεργολάβο να παραγγείλει και να παραλάβει τον εξειδικευμένο εξοπλισμό από το εξωτερικό (μέρος αυτού θα πρέπει να αποσταλεί από την Αμερική, με αναμενόμενο χρόνο παράδοσης γύρω στις 7-8 εβδομάδες). [...]».

Ο ισχυρισμός αυτός θα είχε νόημα εάν δεν προηγούνταν όσα πιο πάνω έχουμε αναφέρει και τα οποία φανερώνουν ότι η Αναθέτουσα Αρχή στην προσπάθειά της η όποια καθυστέρηση υπήρχε στην προκήρυξη του διαγωνισμού, είτε αυτή οφείλετο στο ΤΕΠΑΚ είτε στην ίδια, να μην επηρεάσει τις εργασίες του έργου, παρέβλεψε εντελώς το ενδεχόμενο άσκησης προσφυγής, χωρίς βέβαια αυτό από μόνο του να οδηγεί στη χορήγηση προσωρινών μέτρων. Έχοντας υπόψη το περιεχόμενο όσων

τέθηκαν από την Αναθέτουσα Αρχή ενώπιον μας, φαίνεται ότι τα σύντομα χρονοδιαγράμματα τέθηκαν με σκοπό εξουδετέρωσης του κινδύνου καταβολής αποζημιώσεων στον Εργολάβο του Έργου, ο οποίος με επιστολές του κατ' επανάληψη ζητούσε επίσπευση των διαδικασιών προκήρυξης τόσο της υπεργολαβίας των οπτικοακουστικών όσο και άλλων υπεργολαβιών. Σε ότι αφορά την ενώπιον μας δήλωση της Αναθέτουσας Αρχής ότι είναι έτοιμη να καταβάλει αποζημιώσεις στους Αιτητές, εάν κάτι τέτοιο ήθελε τελικά αποφασιστεί, ούτε αυτό βοηθά λαμβάνοντας υπόψη ότι οι αποζημιώσεις δεν αποτελούν υποκατάστατο του δικαιώματος του άρθρου 19(1)² του Ν. 104(I)/2010 και της ανάγκης όπως οι δημόσιοι διαγωνισμοί διαπνέονται από νομιμότητα.

Εδώ το ζητούμενο είναι, υπό το φως του συνόλου των γεγονότων, κατά πόσο οι αρνητικές συνέπειες για όλα τα συμφέροντα περιλαμβανομένου του δημοσίου συμφέροντος δικαιολογούν τη μη χορήγηση των προσωρινών μέτρων.

Λαμβάνοντας υπόψη όλα όσα έχουν τεθεί ενώπιον μας και χωρίς να παραβλέπουμε τον σύντομο χρόνο που απαιτείται για ολοκλήρωση των προσφυγών ενώπιόν μας και αφού συνυπολογίσαμε όσα το άρθρο 24(2) του Ν. 104(I)/2010 προβλέπει, αποφασίζουμε ομόφωνα τη χορήγηση προσωρινών των μέτρων για αναστολή της

² 19.-(1) Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση και ο οποίος υπέστη ή ενδέχεται να υποστεί ζημία, από πράξη ή απόφαση της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντος φορέα που προηγείται της σύναψης της σύμβασης και για την οποία εικάζεται ότι παραβιάζει οποιαδήποτε διάταξη του ισχύοντος δικαίου, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος Νόμου.

διαδικασίας ανάθεσης ή της υπογραφής της σύμβασης σε σχέση με το διαγωνισμό αρ. 55/2022 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών στην παρούσα Προσφυγή.