



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. 17/2021

Μεταξύ:

ΜΕΦΑΛ ΔΗΜΟΣΙΑ ΛΙΜΙΤΕΔ

Αιτητών

v.

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ΥΓΕΙΑΣ, ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΑΓΟΡΩΝ ΚΑΙ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

Λοΐζος Κάππας, Προεδρεύων
Γιώργος Αναστασίου, Μέλος
Σόλων Παπαθεοχάρους, Μέλος
Δήμος Θωμά, Μέλος

Αιτητές:

ΜΕΦΑΛ ΔΗΜΟΣΙΑ ΛΙΜΙΤΕΔ

Αντιπροσωπεύθηκε από τον:

1. Κωνσταντίνο Καλλή, Δικηγόρο για Καλλής & Καλλής
ΔΕΠΕ

Αναθέτουσα Αρχή:

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΥΓΕΙΑΣ, ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΑΓΟΡΩΝ ΚΑΙ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Δήμητρα Καλλή, Δικηγόρο της Δημοκρατίας
2. Καρολίνα Στυλιανού, Εκπρόσωπο Υπουργείου Υγείας

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 23 Απριλίου, 2021

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. 17/2021

Η παρούσα διαδικασία αφορά την εξέταση του ενδεχόμενου χορήγησης προσωρινών μέτρων στα πλαίσια της προσφυγής 17/2021 η οποία στρέφεται εναντίον της απόφασής του Υπουργείου Υγείας («η Αναθέτουσα Αρχή») να απορρίψει την προσφορά των Αιτητών από τον Διαγωνισμό με αριθμό ΣΥ 12/21 και τίτλο *«Προμήθεια Τεστ Ταχείας Ανίχνευσης Αντιγόνου COVID-19 για τις ανάγκες του Υπουργείου Υγείας»*.

Η Αναθέτουσα Αρχή έφερε ένσταση στην χορήγηση προσωρινών μέτρων επικαλούμενη λόγους δημόσιου συμφέροντος, οι οποίοι άπτονται της δημόσιας υγείας.

Ο Διαγωνισμός, αναφέρει η Αναθέτουσα Αρχή, αφορά την προμήθεια Rapid Tests για την εξυπηρέτηση των καθημερινών αναγκών των ογδόντα οκτώ Παγκύπριων κινητών μονάδων εξέτασης. Χορήγηση των προσωρινών μέτρων θα επηρεάσει αρνητικά τον προγραμματισμό των εξετάσεων αφού οι υφιστάμενες προμήθειες αρκούν για δεκατέσσερις μέρες.

Η εξυπηρέτηση του Δημοσίου συμφέροντος υπερτερεί των όποιων οικονομικών συμφερόντων των Αιτητών. Η πανδημία του κορωνοϊού, συνεχίζει η Αναθέτουσα Αρχή, δημιούργησε και δημιουργεί πρωτόγνωρες καταστάσεις. Η κοινωνία και η οικονομία δοκιμάζονται και το κράτος καλείται να ανταπεξέλθει σε συνθήκες που δημιουργούν έκτακτα γεγονότα και ιδιαιτερότητες. Οποιαδήποτε ανατροπή στους σχεδιασμούς και χρονοδιαγράμματα θα επιφέρει αρνητικές συνέπειες, συνεπώς η μη χορήγηση των προσωρινών μέτρων θα εξυπηρετήσει το ευρύτερο δημόσιο συμφέρον.

Οι Αιτητές, καταλήγει η Αναθέτουσα Αρχή, έχουν τη δυνατότητα να αποκαταστήσουν τις όποιες ζημιές θα υποστούν αφού θα έχουν τη δυνατότητα να διεκδικήσουν αποζημιώσεις στην περίπτωση που δικαιωθούν από την Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών.

Από την πλευρά τους οι Αιτητές αναφέρουν ότι η χορήγηση των Προσωρινών Μέτρων είναι προς το συμφέρον του Δημοσίου αφού αυτό απαιτεί όπως ο Διαγωνισμός κατακυρωθεί στον προσφοροδότη που πληροί τις προδιαγραφές του Διαγωνισμού και υπέβαλε και την πιο οικονομική προσφορά.

Αντιθέτως, υπάρχει σοβαρός κίνδυνος η προσφορά να μην κατακυρωθεί στην πιο συμφέρουσα προς το δημόσιο τιμή και επιπλέον το δημόσιο να επιβαρυνθεί με αποζημιώσεις που ενδεχόμενα να επιδικαστούν προς όφελος των Αιτητών.

Περαιτέρω αναφέρουν ότι η προσφορά τους υπό πλάνη απορρίφθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή, χαρακτηρίζουν δε ως ασαφείς όρους σχετικούς με τον αποκλεισμό τους. Αναφερόμενοι στους ισχυρισμούς της Αναθέτουσας Αρχής τους χαρακτηρίζουν αόριστους και χωρίς στοιχεία που να τους τεκμηριώνουν.

Η αρχή της νομιμότητας στους δημόσιους διαγωνισμούς αναφέρουν οι Αιτητές, επιβάλλει ότι οι Αναθέτουσες Αρχές κατά την προκήρυξη του Διαγωνισμού θα πρέπει να συνυπολογίζουν και το χρόνο που χρειάζεται για ολοκλήρωση των διαδικασιών ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών. Αναφορικά με το ενδεχόμενο ελλείψεων εάν χορηγηθούν προσωρινά μέτρα οι Αιτητές ισχυρίστηκαν ότι η Αναθέτουσα Αρχή διεξήγαγε διαγωνισμούς για rapid test με άλλες διαδικασίες οι οποίες ολοκληρώθηκαν εντός δέκα ημερών. Συνεπώς, και τώρα μπορεί ανάλογα να αντιμετωπίσει ενδεχόμενο πρόβλημα ελλείψεων.

Καταληκτικά οι Αιτητές ανέφεραν ότι η μη χορήγηση προσωρινών μέτρων θα είναι σε βάρος των συμφερόντων τους αφού ενδέχεται να ζημιωθούν, οικονομικά και ηθικά, ιδιαίτερα με την κατακύρωση του διαγωνισμού σε άλλο φορέα.

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 θιγόμενων 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 ιδίου 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, 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 πάντοτε να συνυπολογίζει και το χρόνο που ενδεχόμενα θα απαιτηθεί ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών σε

περίπτωση καταχώρησης προσφυγής, που δεν είναι μεγάλος. Αυτό βέβαια δεν σημαίνει ότι επειδή ο χρόνος είναι μικρός αποτελεί κανόνα η χορήγηση των προσωρινών μέτρων. Όπου οι αρνητικές συνέπειες που θα προκύψουν από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι μεγαλύτερες από τα οφέλη τους τότε το δημόσιο συμφέρον δικαιολογεί τη μη χορήγηση των προσωρινών μέτρων.

Έχουμε εξετάσει με προσοχή τις θέσεις των μερών και λάβαμε υπόψη όλα τα δικαιώματα που απορρέουν από τις διαδικασίες ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών. Οι διαδικασίες αυτές υπηρετούν την ανάγκη όπως οι δημόσιοι διαγωνισμοί διαπνέονται από νομιμότητα και ταυτόχρονα μειώνουν τον κίνδυνο καταβολής αποζημιώσεων στην περίπτωση που οι εγειρόμενοι από τους Αιτητές λόγοι στην Προσφυγή είναι βάσιμοι, κάτι που οι Αναθέτουσες Αρχές οφείλουν να συνυπολογίζουν όταν φέρουν ένσταση στο ενδεχόμενο χορήγησης προσωρινών μέτρων. Η χορήγηση προσωρινών μέτρων εξετάζεται πάντοτε υπό το φως των γεγονότων της κάθε υπόθεσης.

Είναι γεγονός ότι η νομοθεσία επιτρέπει την κατ' εξαίρεση διεξαγωγή διαγωνισμών με άλλες διαδικασίες πιο σύντομες του ανοικτού διαγωνισμού όπως ο παρών διαγωνισμός. Στην παρούσα περίπτωση η Αναθέτουσα Αρχή, για λόγους που δεν είναι της αρμοδιότητας της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών να κρίνει, επέλεξε την διαδικασία του ανοικτού διαγωνισμού. Έχοντας αυτό ως δεδομένο και λαμβάνοντας υπόψη ότι η εξυπηρέτηση του δημόσιου συμφέροντος στην παρούσα

υπόθεση ικανοποιείται με την απρόσκοπτη προμήθεια Rapid Test στα εξεταστικά κέντρα, ούτως ώστε να συνεχίσουν οι προσπάθειες του κράτους για όσο το δυνατό καλύτερη αντιμετώπιση της πανδημίας, κρίνουμε ότι δεν μπορούμε να προβάλουμε εμπόδια στην ολοκλήρωση των διαδικασιών ούτως ώστε να συνεχίσει χωρίς προβλήματα η λειτουργία των εξεταστικών κέντρων η οποία εντάσσεται στο ευρύτερο πλαίσιο των ενεργειών του κράτους για αντιμετώπιση της πανδημίας. Οι ισχυρισμοί των Αιτητών περί ασαφειών σε όρους και υπό πλάνη απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής είναι θέματα που δεν μπορούν να εξεταστούν στη διαδικασία των προσωρινών μέτρων αφού είναι θέματα που αφορούν την ουσία της προσφυγής.

Στη βάση όσων έχουν αναπτυχθεί πιο πάνω και αφού συνεκτιμήσαμε και συνυπολογίσαμε τις πιθανές συνέπειες των προσωρινών μέτρων για όλα τα συμφέροντα που ενδεχόμενα να ζημιωθούν και ιδιαίτερα το δημόσιον συμφέρον αποφασίζουμε την μη χορήγηση των προσωρινών μέτρων αναστολής της διαδικασία ανάθεσης ή υπογραφής της σύμβασης σε σχέση με το Διαγωνισμό με αρ. Σ.Υ. 12/2021.