



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. 6/2018

Μεταξύ:

U.C.C. UNITED CLEANING (CYPRUS) LIMITED

Αιτητών

v.

ΔΗΜΟΥ ΕΓΚΩΜΗΣ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

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

Αιτητές:

U.C.C. UNITED CLEANING (CYPRUS) LIMITED

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Κωνσταντίνο Α. Μάρκου, Δικηγόρο για Γιώτα Μιλτιάδου & Συνεργάτες Δ.Ε.Π.Ε.
2. Παύλο Μεττή, Διευθυντή αιτήτριας εταιρείας

Αναθέτουσα Αρχή:

ΔΗΜΟΣ ΕΓΚΩΜΗΣ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Ανδρέα Σ. Αγγελίδη, Δικηγόρο για Ανδρέας Σ. Αγγελίδης Δ.Ε.Π.Ε.
2. Σίμο Αγγελίδη, Δικηγόρο για Ανδρέας Σ. Αγγελίδης Δ.Ε.Π.Ε.
3. Χριστόδουλο Χριστοδούλου, Ανώτερο Υγειονομικό Επιθεωρητή Δήμου Έγκωμης

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 21 Μαρτίου, 2018

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. 6/2018

Η παρούσα διαδικασία αφορά την εξέταση του ενδεχόμενου χορήγησης προσωρινών μέτρων για αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της εκτέλεσης πράξης ή απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής ή της υπογραφής της σύμβασης, στην Προσφυγή με αριθμό 6/2018 αναφορικά με το Διαγωνισμό αρ. 10/2017 *«Προσφορά για την παροχή υπηρεσιών για την αποκομιδή, μεταφορά και απόρριψη στερεών απορριμμάτων του Δήμου Έγκωμης»*.

Οι Αιτητές με την προσφυγή τους αμφισβητούν τη νομιμότητα της απόφασης του Δήμου Έγκωμης («η Αναθέτουσα Αρχή») να κατακυρώσει το διαγωνισμό στην εταιρεία ΜΙ.ΠΑ ΜΕΤΑΦΟΡΕΣ ΛΤΔ για σειρά λόγων που δεν είναι όμως του παρόντος.

Κατά την ενώπιον μας διαδικασία οι Αιτητές υποστήριξαν ότι η χορήγηση των Προσωρινών Μέτρων στη βάση του άρθρου 24 του Ν.104(Ι)/2010 είναι προς το δημόσιο συμφέρον εφόσον εξουδετερώνει τον κίνδυνο η Αναθέτουσα Αρχή και οι δημότες της εάν η προσφυγή επιτύχει να κληθούν να καταβάλουν αποζημιώσεις. Επίσης, ανέφεραν, ότι με τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων η περισυλλογή των σκυβάλων δεν θα επηρεασθεί εφόσον η Αναθέτουσα Αρχή θα συνεχίσει όπως πράττει

μέχρι σήμερα να προσφέρει τις σχετικές υπηρεσίες με δικά της συνεργεία και προσωπικό. Οι διαδικασίες ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών πρόσθεσαν δεν είναι χρονοβόρες και η Αναθέτουσα Αρχή την όποια καθυστέρηση υπάρξει μπορεί να την αντιμετωπίσει.

Από την άλλη η Αναθέτουσα Αρχή έφερε ένσταση στη χορήγηση Προσωρινών Μέτρων ισχυριζόμενη ότι η χορήγησή τους πλήττει το δημόσιο συμφέρον εφόσον οι ζητούμενες υπηρεσίες είναι εξαιρετικά σημαντικές και δεν μπορούν να καθυστερήσουν. Χωρίς να αρνείται ότι μέχρι σήμερα οι υπηρεσίες του διαγωνισμού προσφέρονται με δικά της οχήματα και προσωπικό, εξήγησε ότι η ύπαρξη παλαιών μηχανημάτων σε συνδυασμό με το μειωμένο, λόγω της οικονομικής κρίσης, προσωπικό που έχει, δημιούργησε την ανάγκη προκήρυξης της παρούσας σύμβασης η οποία εν πάση περιπτώσει θα καλύψει το ήμισυ των αυξημένων αναγκών των περιοχών του Δήμου Έγκωμης.

Η Αναθέτουσα Αρχή ανέφερε, επίσης, ότι οι Αιτητές δεν μπορούν να επικαλούνται ότι θα υποστούν ανεπανόρθωτη ζημιά εάν δεν χορηγηθούν προσωρινά μέτρα αφού σε περίπτωση επιτυχίας της προσφυγής τους από την Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών, έχουν δικαίωμα να αιτηθούν αποζημιώσεις από το Δικαστήριο.

Καταληκτικά ανέφερε ότι στη βάση του άρθρου 24(2) του Ν. 104(I)/2010 που ρυθμίζει τις διαδικασίες προσφυγής και του Νόμου 158(I)/1999 που κωδικοποιεί τις Γενικές Αρχές του Διοικητικού Δικαίου ο επιτυχών προσφοροδότης ως Ενδιαφερόμενο Μέρος θα έπρεπε να ειδοποιηθεί για τη διαδικασία των προσωρινών μέτρων εφόσον η απόφαση επηρεάζει τα συμφέροντα του.

Σε σχέση με το ζήτημα της μη παρουσίας του επιτυχόντα προσφοροδότη κατά τη διαδικασία ενώπιον μας παρατηρούμε ότι σύμφωνα με τα αποφασισθέντα στην ***G.P. Iron & Wood Makers Ltd v. Δημοκρατίας (2008) 3 AAD*** σελ. 155 ο επιτυχών προσφοροδότης δεν έχει δικαίωμα ακρόασης ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών. Μεταξύ άλλων στην εν λόγω απόφαση αναφέρονται τα εξής:

«Ο Νόμος 158(I)/99 και ιδιαίτερα το Άρθρο 43(1) αυτού, προβλέπει δικαίωμα ακρόασης, σε εκείνες τις πράξεις της διοίκησης οι οποίες επηρεάζουν πρόσωπο ή συνιστούν μέτρο πειθαρχικής φύσης ή άλλως έχουν το χαρακτήρα της κύρωσης ή θεωρούνται δυσμενούς φύσης. Στα πλαίσια της παρούσας υπόθεσης η διοίκηση δεν έχει λάβει κάποιο δυσμενές μέτρο ή εξέδωσε πράξη από την οποία επηρεάστηκε η εφεσείουσα με την έννοια του Αρθρου 43(1). Εφόσον η εφεσείουσα δεν θα είχε δικαίωμα ακρόασης ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, στο πρώτο δηλαδή διοικητικό βαθμό, τότε δεν μπορεί να έχει δικαίωμα ακρόασης ούτε στο δεύτερο διοικητικό βαθμό, δηλαδή ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής, η οποία και ελέγχει τη νομιμότητα των πράξεων της αναθέτουσας αρχής».

Σ' ό,τι αφορά τα προσωρινά μέτρα σχετικό είναι το άρθρο 24(2) του Ν. 104(I)/2010 σύμφωνα με το οποίο «Κατά την εξέταση του ενδεχομένου 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».

Έχουμε εξετάσει όσα η Αναθέτουσα Αρχή έθεσε προς υποστήριξη της ένστασής της καίτοι διαπιστώνουμε ότι δεν υπάρχει συγκεκριμένη και τεκμηριωμένη αναφορά σε σχέση με πιθανές αρνητικές συνέπειες στην εκτέλεση των υπηρεσιών του διαγωνισμού στην περίπτωση χορήγησης Προσωρινών Μέτρων. Αντίθετα έχει γίνει αναφορά ότι πρώτη φορά προκηρύσσεται διαγωνισμός με τέτοιο αντικείμενο. Μέχρι σήμερα οι υπηρεσίες του διαγωνισμού εκτελούνταν από την ίδια την Αναθέτουσα Αρχή. Συνεπώς η χορήγηση των Προσωρινών Μέτρων και η καθυστέρηση 2-3 μηνών που θα υπάρξει μέχρι την ολοκλήρωση της προσφυγής δεν θα επιφέρει προβλήματα στη λειτουργία της συγκεκριμένης υπηρεσίας, η οποία όντως είναι σημαντική και πρέπει να παρέχεται χωρίς καθυστερήσεις.

Θεωρούμε ότι η χορήγηση προσωρινών μέτρων είναι προς το δημόσιο συμφέρον κατά τα προβλεπόμενα στο πιο πάνω άρθρο, αφού σε περίπτωση μη χορήγησής τους και επιτυχίας της προσφυγής όταν η σύμβαση θα έχει ήδη υπογραφεί η Αναθέτουσα Αρχή θα βρεθεί εκτεθειμένη στον κίνδυνο καταβολής αποζημιώσεων.

Με βάση τα πιο πάνω και αφού συνυπολογίσαμε τις πιθανές συνέπειες των προσωρινών μέτρων για όλα τα συμφέροντα που ενδέχεται να ζημιωθούν και ιδιαίτερα το δημόσιο συμφέρον στο οποίο εντάσσεται και η νομιμότητα διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων, ομόφωνα, αποφασίζεται, σύμφωνα με το άρθρο 24 του Ν. 104(I)/2010, η χορήγηση προσωρινών μέτρων για αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της εκτέλεσης πράξης ή απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής ή της υπογραφής της σύμβασης του διαγωνισμού αρ. 10/2018 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 6/2018.