



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. 38/2017

Μεταξύ:

Π. ΝΙΚΟΛΑΪΔΗΣ & ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΛΙΜΙΤΕΔ

Αιτητών

v.

ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΕΩΝ ΛΑΡΝΑΚΑΣ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

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

Αιτητές:

Π. ΝΙΚΟΛΑΪΔΗΣ & ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΛΙΜΙΤΕΔ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Χριστάκη Χριστάκη, Δικηγόρο
2. Πανίκο Νικολαΐδη, Εκπρόσωπο αιτούσας εταιρείας

Αναθέτουσα Αρχή:

ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΕΩΝ ΛΑΡΝΑΚΑΣ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Γεώργιο Κουκούνη, Δικηγόρο
2. Νικόλα Κουκούνη, Δικηγόρο

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 28 Νοεμβρίου, 2017

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. 38/2017

Οι Αιτητές με την παρούσα προσφυγή η οποία καταχωρήθηκε στις 23.11.2017 αμφισβητούν τη νομιμότητα της απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής η οποία τους κοινοποιήθηκε με επιστολή ημερ. 9.11.2017. Σύμφωνα με την εν λόγω επιστολή η απόφαση για κατακύρωση του διαγωνισμού αρ. ΣΑΛ 20/2016 «*Παροχή Υπηρεσιών Συμβούλων Μηχανικών για την Επίβλεψη και Διαχείριση Κατασκευαστικών Συμβολαίων της Β Φάσης του Αποχετευτικού Συστήματος Λάρνακος*» στους Αιτητές ανακλήθηκε επειδή η προσφορά τους δεν πληρούσε ουσιώδη όρο του διαγωνισμού και συνακόλουθα ο διαγωνισμός ακυρώθηκε.

Σύμφωνα με όσα καταγράφονται στην προσφυγή των Αιτητών αυτοί με επιστολή της Αναθέτουσας Αρχής ημερ. 25.7.2017 ειδοποιήθηκαν ότι ο διαγωνισμός τους κατακυρώθηκε αντί του ποσού των €2.081.760. Αργότερα και συγκεκριμένα στις 8.8.2017 ενημερώθηκαν ότι για την οριστική ανάθεση της σύμβασης θα ειδοποιηθούν με νέα επιστολή. Τελικά όμως η Αναθέτουσα Αρχή αντί να τους καλέσει για υπογραφή της σύμβασης προχώρησε στην ανάκληση της απόφασης κατακύρωσης και στη συνέχεια στην ακύρωση του διαγωνισμού.

Για ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης οι Αιτητές προβάλλουν σειρά λόγων και περαιτέρω ζητούν την λήψη προσωρινών μέτρων σύμφωνα με το άρθρο 24(1) του Ν. 104(I)/2010.

Οι Αιτητές κατά την ενώπιον μας διαδικασία για την εξέταση του ενδεχόμενου χορήγησης προσωρινών μέτρων ισχυρίστηκαν ότι υπάρχει σοβαρή παράβαση του ισχύοντος δικαίου και η λήψη προσωρινών μέτρων για αναστολή της προσβαλλόμενης απόφασης μέχρι την αποπεράτωση της προσφυγής θα αποτρέψει μόνιμη και ή ανεπανόρθωτη βλάβη η οποία θα προκληθεί στους Αιτητές. Εάν δεν χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα η Αναθέτουσα Αρχή προχωρεί σε διορισμό συμβούλων για την επίβλεψη και διαχείριση κατασκευαστικών συμβολαίων του έργου της Β΄ Φάσης του Αποχετευτικού Συστήματος Λάρνακας, δηλαδή του αντικείμενου του διαγωνισμού. Η χορήγηση των προσωρινών μέτρων υποστήριξαν οι Αιτητές όχι μόνο θα αποτρέψει την πρόκληση σ' αυτούς ανεπανόρθωτης βλάβης αλλά θα αποφευχθεί και το ενδεχόμενο σε περίπτωση επιτυχίας της προσφυγής να καταβληθούν αποζημιώσεις. Εάν δεν χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα η Αναθέτουσα Αρχή στην ουσία θα υλοποιήσει το αντικείμενο του διαγωνισμού οπότε και να επιτύχει η Προσφυγή των Αιτητών δεν θα υπάρχει το αντικείμενο του διαγωνισμού.

Εκ διαμέτρου αντίθετη είναι η θέση της Αναθέτουσας Αρχής η οποία υποστήριξε τη νομιμότητα της προσβαλλόμενης απόφασης. Περαιτέρω ανέφερε ότι ο

διαγωνισμός ακυρώθηκε, δεν επαναπροκηρύχθηκε και συνεπώς δεν υπάρχει οποιαδήποτε διαδικασία για να ανασταλεί μέσω της έκδοσης προσωρινών μέτρων. Παρέπεμψε δε σχετικά στις αποφάσεις της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών που αφορούσαν χορήγηση προσωρινών μέτρων, *Προσφυγή 6/2015, Πρίαμος Γεννάρη ν. Αρχής Λιμένων Κύπρου, ημερ. 28.1.2015* και *Προσφυγή 30/2014, Logicom Solutions Ltd ν. Αρχής Ηλεκτρισμού Κύπρου, ημερ. 6.6.2014*.

Υποστήριξε περαιτέρω ότι η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών δεν έχει εξουσία να εκδώσει το αιτούμενο προσωρινό διάταγμα εφόσον δεν υπάρχει πρόθεση από μέρος της Αναθέτουσας Αρχής για επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού. Σε περίπτωση χορήγησης των προσωρινών μέτρων, υπέδειξε, θα τεθεί σε κίνδυνο η ομαλή λειτουργία του Συμβουλίου Αποχετεύσεων Λάρνακας αφού δεν θα υπάρχει δυνατότητα σύναψης οποιασδήποτε σύμβασης ακόμη και σε περιπτώσεις άμεσης ανάγκης. Δεν πρόκειται, αναφέρει, για συγκεκριμένη υπηρεσία αλλά για την επίβλεψη και διαχείριση όλων των κατασκευαστικών συμβολαίων της Β΄ Φάσης του Αποχετευτικού Συστήματος. Η παρούσα περίπτωση, εισηγήθηκε, διαφοροποιείται από τις περιπτώσεις όπου υπάρχει κατακύρωση σε άλλο προσφοροδότη και επίκειται ανάθεση. Εφόσον ο διαγωνισμός ακυρώθηκε δεν υπάρχει οτιδήποτε που να δικαιολογεί τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων. Επίσης, οι αξιώσεις των Αιτητών σε περίπτωση μη χορήγησης των προσωρινών μέτρων δεν τίγονται καθ' οιονδήποτε τρόπο εφόσον η προσφυγή δεν χάνει το

αντικείμενο της. Αντίθετα, υποστήριξε, οι συνέπειες της χορήγησης των προσωρινών μέτρων είναι επαχθείς όχι μόνο σε σχέση με το Συμβούλιο Αποχετεύσεων Λάρνακας αλλά και για τους πολίτες εφόσον σε περίπτωση αντιμετώπισης άμεσων περιστατικών δεν θα μπορεί να συναφθεί οποιαδήποτε σύμβαση που αφορά τα κατασκευαστικά έργα μιας μεγάλης περιοχής τα οποία, καθώς αναφέρει, βρίσκονται σε εξέλιξη. Επίσης σε περίπτωση αδυναμίας σύναψης σύμβασης κομμάτια του αποχετευτικού συστήματος δεν θα μπορούν να ενωθούν με αποτέλεσμα να μην εξυπηρετούνται διάφορες περιοχές. Εκκρεμούν, ανέφερε, σε κατασκευαστικά συμβόλαια λόγω διαφορών που προέκυψαν, διαιτησίες και είναι ενδεχόμενο να καταστεί αναγκαίο να υπογραφεί σύμβαση για μικρό χρονικό διάστημα. Τέλος ανέφερε ότι οι Αιτητές δεν έχουν καταδείξει ότι θα υποστούν οποιαδήποτε ζημιά από την μη χορήγηση των προσωρινών μέτρων.

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 ίδιου Νόμου:

«24.-(1) [...]

(α) [...]

(2) 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:

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».

Είναι καλά γνωστό ότι οι διαδικασίες ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών έχουν θεσπιστεί με σκοπό την εναρμόνιση της Κυπριακής Δημοκρατίας με τις σχετικές Ευρωπαϊκές Οδηγίες. Η τήρηση των διαδικασιών αυτών δεν χωρεί αμφιβολία ότι αφορά σε κάθε είδους διαγωνισμό ανεξάρτητα του χαρακτηρισμού του αντικειμένου του ως σημαντικό ή πολύ σημαντικό. Ότι το αντικείμενο του παρόντα διαγωνισμού είναι πολύ σημαντικό, όπως άλλωστε ορθά το χαρακτήρισε και ο δικηγόρος της Αναθέτουσας Αρχής, δεν έχουμε αμφιβολία. Είναι πρόδηλο ότι με αυτό σκοπεύεται όπως υπάρξει επίβλεψη και διαχείριση των κατασκευαστικών συμβολαίων του έργου της Β΄ Φάσης του αποχετευτικού συστήματος Λάρνακας από εξειδικευμένο προσωπικό.

Όσον όμως σημαντικές είναι οι υπηρεσίες οι οποίες με το διαγωνισμό θα εξασφαλιστούν άλλο τόσο σημαντικό είναι η νομιμότητα των διαδικασιών για την εξασφάλιση τους. Μας έχουν προβληματίσει ιδιαίτερα όσα ο δικηγόρος της Αναθέτουσας Αρχής έθεσε ενώπιον μας και ιδιαίτερα η άμεση ανάγκη εξασφάλισης υπηρεσιών επίβλεψης και διαχείρισης κατασκευαστικών συμβολαίων του έργου της Β' Φάσης του αποχετευτικού συστήματος Λάρνακας. Όλα όσα έχουν αναφερθεί τόσο από την πλευρά των Αιτητών όσο και από την πλευρά της Αναθέτουσας Αρχής τα έχουμε συνυπολογίσει με σκοπό να καταλήξουμε πώς εξυπηρετούνται καλύτερα όλα τα συμφέροντα και το δημόσιο συμφέρον.

Θεωρούμε ότι όλα όσα η Αναθέτουσα Αρχή προώθησε ως πιθανά ενδεχόμενα να προκύψουν είναι όντως ανάγκες που μπορούν να διασφαλιστούν μέχρις ότου ολοκληρωθεί ενώπιον μας η παρούσα προσφυγή αφού όπως έχει αναφερθεί από το δικηγόρο της Αναθέτουσας Αρχής μέχρι σήμερα η ανάγκη επίβλεψης διασφαλιζόταν από το προσωπικό του Συμβούλιο Αποχετεύσεων Λάρνακας. Οι υποθέσεις τις οποίες ο δικηγόρος της Αναθέτουσας Αρχής μας παρέπεμψε πιο πάνω είναι εντελώς διαφορετικές. Στην παρούσα περίπτωση αντικείμενο της προσφυγής δεν είναι μόνο η ακύρωση του διαγωνισμού αλλά και η ανάκληση της κατακύρωσης του στους Αιτητές, η οποία σημειώνουμε ότι έγινε δύο μήνες μετά την κατακύρωση πράγμα που φανερώνει ότι οι ανάγκες της Αναθέτουσας Αρχής μπορούσαν να

αντιμετωπιστούν και συνεπώς δεν υπάρχει οτιδήποτε το κατεπείγον, όπως η Αναθέτουσα Αρχή ισχυρίστηκε, για τη μη χορήγηση των προσωρινών μέτρων.

Έχοντας υπόψη ότι ο χρόνος που θα απαιτηθεί μέχρι την ολοκλήρωση της προσφυγής είναι σύντομος, ότι μέχρι σήμερα οι ανάγκες που προέκυπταν αντιμετωπίζονται από το υφιστάμενο προσωπικό καταλήγουμε ότι είναι προς το δημόσιο συμφέρον η χορήγηση των προσωρινών μέτρων. Άλλωστε η ανάγκη παροχής των υπηρεσιών του αντικειμένου του διαγωνισμού δεν είναι υπηρεσίες που προέκυψαν ξαφνικά, προϋπήρχαν και η Αναθέτουσα Αρχή καίτοι το γνώριζε κατά την διαδικασία εξέτασης του διαγωνισμού δεν επέδειξε την ίδια ταχύτητα ολοκλήρωσης του με αυτή που σήμερα υποστηρίζει ότι πρέπει να αντιμετωπίσει τις ανάγκες.

Έχοντας υπόψη όλα 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 καταλήγουμε ότι η χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι προς το δημόσιο συμφέρον κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 24 του Ν.104(Ι)/2010.

Συνεπώς, αποφασίζεται η χορήγηση προσωρινών μέτρων για αναστολή της προσβαλλόμενης απόφασης μέχρι την έκδοση της τελικής απόφασης στην παρούσα Προσφυγή.