



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. 57/2014

Μεταξύ:

CYBARCO LIMITED

Αιτούντων

v.

ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΡΓΩΝ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

Έφη Παπαδοπούλου, Πρόεδρος
Λοΐζος Κάππας, Μέλος
Γιώργος Αναστασίου, Μέλος
Σόλων Παπαθεοχάρους, Μέλος

Αιτητές:

CYBARCO LIMITED

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Άγη Γεωργιάδη, Δικηγόρο
2. Βαρνάβα Λάμπρου, Υπεύθυνο Συμβατικών Υποθέσεων
Αιτούσας εταιρείας

Αναθέτουσα Αρχή:

ΤΜΗΜΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΡΓΩΝ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Αριάδνη Ζερβού, Δικηγόρο της Δημοκρατίας
2. Χριστιάνα Χρίστου, Εκτελεστικό Μηχανικό

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 29 Σεπτεμβρίου, 2014.

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. 57/2014

Η παρούσα διαδικασία αφορά την εξέταση 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 αρ. 57/2014 αναφορικά με το διαγωνισμό «*Μελέτη και Κατασκευή του Κάθετου Δρόμου που συνδέει το Νέο Λιμάνι Λεμεσού με τον Αυτοκινητόδρομο Λεμεσού - Πάφου Φάση II – Τμήμα Α*».

Ο δικηγόρος των Αιτητών ζήτησε τη χορήγηση προσωρινών μέτρων στη βάση των λόγων που αναφέρονται στο έντυπο της προσφυγής. Συγκεκριμένα στην προσφυγή αναφέρεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση παραβιάζει το ισχύον δίκαιο, η λήψη του μέτρου είναι αναγκαία για λόγους δημοσίου συμφέροντος και ότι οι αρνητικές συνέπειες αν υπάρξουν για την Αναθέτουσα Αρχή θα είναι σημαντικά ηπιότερες από την ωφέλεια που θα προκύψει για τους Αιτητές και το δημόσιο συμφέρον.

Κατά την ενώπιόν μας διαδικασία και χωρίς να εγκαταλείπει οποιονδήποτε από τους λόγους ακυρότητας που αναφέρονται στην προσφυγή του σε σχέση με την ουσία της υπόθεσης αναφέρθηκε σε διαπιστώσεις που έγιναν από την Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών στα πλαίσια προηγούμενης προσφυγής, της υπ' αρ. 14/2014 την οποία καταχώρησε η ΝΕΜΕΣΙΣ ΕΡΓΟΛΗΠΤΙΚΗ ΔΗΜΟΣΙΑ

ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΛΤΔ («ο επιτυχών»). Πρόσθεσε επίσης με αναφορά στο έντυπο της Προσφυγής 14/2014 ότι τίθεται ζήτημα αδιαφάνειας στην όλη διαδικασία αφού από αυτόν φαίνεται ο επιτυχών να είχε γνώση των λόγων αποκλεισμού της προσφοράς του πριν ακόμη του κοινοποιηθούν. Αναφέρθηκε επίσης στη μεγάλη καθυστέρηση που παρατηρήθηκε από πλευράς της Αναθέτουσας Αρχής μετά την ακυρωτική απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών για επανεξέταση του όλου διαγωνισμού και τόνισε ότι η Αναθέτουσα Αρχή δεν δικαιολογείται σήμερα στη βάση δικών της καθυστερήσεων να προβάλλει ένσταση στην έκδοση προσωρινών μέτρων επικαλούμενη κίνδυνο απώλειας ευρωπαϊκών κονδυλίων.

Η Αναθέτουσα Αρχή έφερε ένσταση στη χορήγηση των Προσωρινών Μέτρων επικαλούμενη τη βλάβη που θα υποστεί το δημόσιο συμφέρον με αναφορά σε ενδεχόμενο απώλειας χρημάτων. Το έργο, ανέφερε εκπρόσωπος της Αναθέτουσας Αρχής, αποτελεί μέρος μεγαλύτερου έργου το οποίο κατασκευάστηκε και για το οποίο αντλήθηκαν 91 εκατομμύρια ευρώ. Για ολόκληρο το έργο εγκρίθηκε ποσό 100 εκατομμυρίων ευρώ και συνεπώς υπάρχουν 9 εκατομμύρια ευρώ τα οποία θα χρησιμοποιηθούν για να κατασκευαστεί το έργο του διαγωνισμού. Τόνισε ότι για να δοθούν τα χρήματα αυτά θα πρέπει να ξεκινήσει το έργο ώστε να δοθούν τα δελτία δαπανών μέχρι τον Οκτώβριο του 2015. Εάν το συγκεκριμένο έργο δεν ολοκληρωθεί μέχρι το τέλος του 2016

υπάρχει το ενδεχόμενο και τα χρήματα τα οποία εισπράχτηκαν να πρέπει να επιστραφούν. Αναφερόμενη στην καθυστέρηση των δύομιση μηνών η οποία σημειώθηκε από την έκδοση της απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών στην προσφυγή αρ. 14/2014 μέχρι τη γνωστοποίηση της κατακύρωσης, υπέβαλε, ότι ο χρόνος αυτός ήταν καθόλα εύλογος. Χρειάστηκε για να αξιολογηθεί ο οικονομικός φάκελος των Αιτητών ο οποίος δεν είχε ανοιχθεί και να ληφθούν κάποιες διευκρινίσεις σε σχέση με την τεχνική προσφορά του επιτυχόντα οι οποίες δεν ζητήθηκαν επειδή ο επιτυχών είχε κριθεί ότι δεν πληρούσε συγκεκριμένους όρους του διαγωνισμού.

Από τα στοιχεία που έχουμε ενώπιόν μας προκύπτουν τα εξής. Ο διαγωνισμός στον οποίο αφορά η παρούσα προσφυγή προκηρύχθηκε στις 11.1.2013 και οι προσφορές υποβλήθηκαν στις 17.1.2014. Κατά το άνοιγμα των οικονομικών φακέλων στις 21.3.2014 και μετά που ο επιτυχών στην παρούσα ενημερώθηκε προφορικά ότι δεν θα ανοίγετο ο οικονομικός φάκελος της προσφοράς του καταχώρησε την προσφυγή 14/2014 η οποία είχε ως αποτέλεσμα την ακύρωση της απόφασης αποκλεισμού του. Ακολούθως και μετά την απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προχώρησε στην ολοκλήρωση της αξιολόγησης του τεχνικού μέρους της προσφοράς του επιτυχόντα

και στο άνοιγμα του οικονομικού του φακέλου με αποτέλεσμα την κατακύρωση του διαγωνισμού σ' αυτόν ως τον φθηνότερο προσφοροδότη.

Έχουμε μελετήσει με προσοχή τις θέσεις των δύο μερών και μας έχει προβληματίσει ιδιαίτερα η θέση της Αναθέτουσας Αρχής σε σχέση με την απώλεια της χρηματοδότησης λόγω της καθυστέρησης που θα παρουσιαστεί εάν εκδοθούν τα προσωρινά μέτρα. Δεν έχουμε αμφιβολία ότι οποιαδήποτε έργα συγχρηματοδοτούνται από ευρωπαϊκά κονδύλια, όχι μόνο σήμερα που στον τόπο μας επικρατούν ιδιαίτερες οικονομικές συνθήκες αλλά πάντοτε, θα πρέπει να ολοκληρώνονται μέσα στα πλαίσια που αυτά εντάσσονται, όχι μόνο για λόγους δημόσιας ωφέλειας αλλά και για λόγους συνέπειας. Από την άλλη όμως δεν θα πρέπει με την επίκληση του κινδύνου απώλειας ευρωπαϊκών κονδυλίων να παρεμποδίζεται η έκδοση προσωρινών μέτρων εφόσον και τα συγχρηματοδοτούμενα από ευρωπαϊκά κονδύλια έργα θα πρέπει να ακολουθούν τις προβλεπόμενες από τις ευρωπαϊκές οδηγίες διαδικασίες, συμπεριλαμβανομένων και των διαδικασιών ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών. Τις διαδικασίες αυτές οι Αναθέτουσες Αρχές θα πρέπει πάντοτε να τις έχουν κατά νουν και να συνυπολογίζουν τον χρόνο που απαιτείται σε περίπτωση άσκησης προσφυγής. Η διαδικασία ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών δεν πρέπει να αντιμετωπίζεται ως τροχοπέδη στην εκτέλεση των

έργων αλλά ως το στάδιο μείωσης του κινδύνου καταβολής μελλοντικά από το Κράτος αποζημιώσεων σε περίπτωση που δεν ακολουθηθούν οι νόμιμες διαδικασίες. Δεν παραβλέπουμε τα όσα η Αναθέτουσα Αρχή έθεσε ενώπιόν μας τα οποία όμως δεν μπορούν να ειπωθούν ανεξάρτητα από την πορεία που μέχρι σήμερα ακολούθησε η Αναθέτουσα Αρχή. Ο κίνδυνος για την απώλεια των ευρωπαϊκών κονδυλίων και κατ' επέκταση η ζημιά του δημοσίου συμφέροντος την οποία επικαλέστηκε η Αναθέτουσα Αρχή ήταν σε γνώση της από πολύ νωρίς. Ο κώδικας του κινδύνου είχε σημάνει για την Αναθέτουσα Αρχή με την καταχώρηση της Προσφυγής 14/2014 και όμως δεν προχώρησε με την ταχύτητα που οι περιστάσεις επέβαλλαν για επανεξέταση μετά την ακυρωτική απόφαση στα πλαίσια της Προσφυγής 14/2014, στα πλαίσια της οποίας σημειωτέον εξετάστηκαν περιορισμένα ζητήματα. Όπως έχουμε και σε προηγούμενες μας αποφάσεις αναφέρει, το δημόσιο συμφέρον επιβάλλει την ολοκλήρωση των διαγωνισμών εντός των Νόμων, των Κανονισμών, των όρων τους και γενικά όλων των νομίμων πλαισίων που καθορίζονται στη νομολογία.

Ως εκ των πιο πάνω αποφασίζουμε ομόφωνα την 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/DB/5 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 57/2014.