



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. 3/2020

Μεταξύ:

NORA FURNISHINGS LTD (ΕΠΙΠΛΩΣΕΙΣ ΝΟΡΑ ΛΤΔ)

Αιτητών

v.

ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΡΓΩΝ

Αναθέτουσα Αρχή

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

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

Αιτητές:

NORA FURNISHINGS LTD (ΕΠΙΠΛΩΣΕΙΣ ΝΟΡΑ ΛΤΔ)

Αντιπροσωπεύθηκε από τον:

1. Χαράλαμπο Ιωαννίδη, Διευθυντή Πωλήσεων Αιτήτριας Εταιρείας

Αναθέτουσα Αρχή: ΤΜΗΜΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΡΓΩΝ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Μήνα Σοφοκλέους, Συντονίστρια Διαγωνισμού, Αρχιτέκτονα
2. Αίμιλη Σπανού, Υπεύθυνη Κλάδου Προσφορών και Συμβολαίων Οικοδομικών Έργων
3. Ανδρέα Ιωάννου, Λειτουργό Υπηρεσιών Υγείας, Υπουργείο Υγείας

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 28 Φεβρουαρίου 2020

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. 03/2020

Η παρούσα διαδικασία αφορά την εξέταση του ενδεχόμενου χορήγησης προσωρινών μέτρων στα πλαίσια της Προσφυγής αρ. 03/2020 η οποία στρέφεται εναντίον της απόφασης του Τμήματος Δημοσίων Έργων («η Αναθέτουσα Αρχή») για αποκλεισμό της προσφοράς των Αιτητών από το Διαγωνισμό αρ. Α/16/2019(Π) με τίτλο «*Προμήθεια και τοποθέτηση κινητής επίπλωσης στην επέκταση του Νοσοκομείου Λάρνακας*».

Ο Διαγωνισμός προκηρύχθηκε στις 14/10/2019 με τελευταία ημερομηνία υποβολής των προσφορών την 21/11/2019. Υπεβλήθησαν δύο προσφορές η αξιολόγηση των οποίων συμπληρώθηκε στις 31/01/2020. Η απόφαση κατακύρωσης ελήφθη στις 7/2/2020 και η σχετική επιστολή γνωστοποίησης εστάλη στις 10/2/2020. Η διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης θα είναι 11 εβδομάδες.

Η Αναθέτουσα Αρχή, επικαλούμενη το κατ' επείγον ολοκλήρωση του διαγωνισμού, έφερε ένσταση στη χορήγηση προσωρινών μέτρων. Ο διαγωνισμός ανέφερε, αφορά κινητή επίπλωση στην επέκταση του Νοσοκομείου Λάρνακας, ενός σημαντικού έργου κοινής ωφελείας του οποίου η συμπλήρωση καθυστερεί για άλλους λόγους για μεγάλο χρονικό διάστημα. Θεωρεί ότι ο Επιτυχών πληροί

όλους τους όρους του διαγωνισμού άρα δεν συντρέχουν λόγοι καθυστέρησης της διαδικασίας ανάθεσης.

Η Αναθέτουσα Αρχή ανέφερε επίσης ότι η παραλαβή του κτιρίου θα γίνει σε 28 μέρες από σήμερα και ο απαιτούμενος ιατρικός εξοπλισμός έχει ήδη αγορασθεί και θα τοποθετηθεί αμέσως μετά την παραλαβή. Αυτό που εκκρεμεί είναι η αγορά της κινητής επίπλωσης.

Οι Αιτητές τόσο με την προσφυγή τους όσο και ενώπιον μας ζήτησαν την χορήγηση Προσωρινών Μέτρων ισχυριζόμενοι ότι πιθανολογείται η παράβαση του ισχύοντος δικαίου. Δεν υπάρχουν, ανέφεραν, λόγοι δημοσίου συμφέροντος που να δικαιολογούν τη μη χορήγηση των προσωρινών μέτρων. Αντίθετα, η υπογραφή της σύμβασης δυνατόν να προκαλέσει ζημιά στο Δημόσιο σε σχέση με την ποιότητα των υλικών που θα προμηθευτεί το νοσοκομείο, έχοντας υπόψη τις υψηλές προδιαγραφές και τις απαιτήσεις που υπήρχαν στα έγγραφα του διαγωνισμού. Επίσης, δυνατόν να υπάρξει παραβίαση της νομοθεσίας που διέπει τις δημόσιες συμβάσεις αλλά και της αρχής της ίσης μεταχείρισης των προσφοροδοτών, ενώ θα είναι σίγουρα σε βάρος των συμφερόντων της εταιρείας τους η μη χορήγηση των προσωρινών μέτρων. Πιθανόν επίσης να προκύψουν αποζημιώσεις στο μέλλον από τυχόν λανθασμένη απόφαση, κάτι το οποίο όμως δεν θα αποκαταστήσει τη ζημιά που θα υποστούν από τη μη κατακύρωση της προσφοράς σε αυτούς.

Η Αναθέτουσα Αρχή παραδέχθηκε ότι παρουσιάστηκε μικρή καθυστέρηση στην ετοιμασία της έκθεσης αξιολόγησης, η οποία όμως οφειλόταν στην ανάγκη κατασκευής ορισμένων δειγμάτων ή στην αποστολή απαιτούμενων δειγμάτων από το εξωτερικό ώστε να διεξαγόταν η επιτόπια επιθεώρηση που απαιτούσαν οι όροι.

Σε δευτερολογία τους οι Αιτητές ανέφεραν ότι η Αναθέτουσα Αρχή χρειάστηκε τρεις μήνες να αξιολογήσει τις δύο προσφορές, ενώ είχε δώσει λιγότερο από ένα μήνα στους οικονομικούς φορείς για να ετοιμάσουν τις προσφορές τους.

Παρέπεμψαν επίσης σε πρόσφατη απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών (43/2019) όπου αναφέρεται ότι η Αναθέτουσα Αρχή έχει υποχρέωση κατά την κατάρτιση χρονοδιαγράμματος ενός έργου, να συνυπολογίζει και την περίοδο που δυνατόν να απαιτηθεί σε περίπτωση προσφυγής. Τέλος ανέφεραν ότι το χρονικό διάστημα που απαιτείται για την ολοκλήρωση της Προσφυγής ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών είναι πολύ σύντομο ώστε με τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων δεν θα προκληθεί καθυστέρηση στο έργο.

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 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 είναι καλά γνωστό, 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 να συνυπολογίζει και το χρόνο που ενδεχόμενα θα απαιτηθεί ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών σε περίπτωση καταχώρησης προσφυγής, που δεν είναι μεγάλος, χωρίς βέβαια αυτό να σημαίνει ότι η χορήγηση των προσωρινών μέτρων ούτως ή άλλως είναι δεδομένη.

Υπάρχουν περιπτώσεις όπου το δημόσιο συμφέρον δικαιολογεί τη μη χορήγηση των προσωρινών μέτρων αφού οι αρνητικές συνέπειες που θα προκύψουν από τη χορήγηση τους είναι μεγαλύτερες από τα οφέλη τους.

Έχουμε μελετήσει τις θέσεις των δύο πλευρών, και μας έχει προβληματίσει η θέση της Αναθέτουσας Αρχής για την ανάγκη άμεσης υπογραφής της σύμβασης λόγω της επικείμενης παραλαβής και λειτουργίας της επέκτασης του Νοσοκομείου.

Χωρίς να παραβλέπουμε την σημασία αυτού του γεγονότος κρίνουμε, έχοντας υπόψη ότι η παραλαβή του κτιρίου δεν έχει ακόμη γίνει, η εγκατάσταση του ιατρικού εξοπλισμού η οποία επίσης απαιτεί κάποιο χρόνο θα αρχίσει μετά την παραλαβή του κτιρίου, η καθυστέρηση που θα απαιτηθεί για ολοκλήρωση της προσφυγής εάν και τα μέρη τηρήσουν τα χρονοδιαγράμματα που θα δοθούν για τις αγορεύσεις τους δεν είναι μεγάλη, ότι το στάδιο ελέγχου νομιμότητας ενώπιον οργάνου που συστάθηκε με ευρωπαϊκή οδηγία, δεν πρέπει να αντιμετωπίζεται ως εμπόδιο για την ολοκλήρωση του διαγωνισμού αλλά ως ασφαλιστική δικλείδα της νομιμότητας των δημόσιων διαγωνισμών, σε συμφωνία με τους Αιτητές, κρίνουμε ότι δικαιολογείται η χορήγηση των προσωρινών μέτρων.

Έχοντας υπόψη τα πιο πάνω και συνυπολογίζοντας τις πιθανές συνέπειες των προσωρινών μέτρων για όλα τα συμφέροντα που ενδέχεται να ζημιωθούν καθώς και το δημόσιο συμφέρον, ομόφωνα αποφασίζουμε τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων για αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της υπογραφής της σύμβασης σε σχέση με το Διαγωνισμό αρ. Α/16/2019(Π) μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών στην Προσφυγή αρ. 03/2020.