



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

Ιεραρχική Προσφυγή Αρ. 67/2009

Μεταξύ:

CARAMONDANI DESALINATION PLANTS LTD

Αιτούντων

v.

ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΠΤΥΞΕΩΣ ΥΔΑΤΩΝ

Αναθέτουσας Αρχής

Αιτούντες:

CARAMONDANI DESALINATION PLANTS LTD

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Λέανδρο Πισία, Δικηγόρο
2. Σταύρο Καραμοντάνη, Εκπρόσωπο Αιτούσας Εταιρείας

Αναθέτουσα Αρχή:

ΤΜΗΜΑ ΑΝΑΠΤΥΞΕΩΣ ΥΔΑΤΩΝ

Αντιπροσωπεύθηκε από την:

1. Φρόσω Λουκά, Ανώτερη Υδραυλικό Μηχανικό

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης: 21 Ιουλίου, 2009

ΑΠΟΦΑΣΗ ΣΤΗΝ ΑΙΤΗΣΗ ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΑΤΑΣΗ Ή ΜΗ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΡΙΝΟΥ ΜΕΤΡΟΥ ΑΝΑΣΤΟΛΗΣ ΤΗΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ ΑΝΑΘΕΣΗΣ ΚΑΙ ΥΠΟΓΡΑΦΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΣΤΗΝ ΙΕΡΑΡΧΙΚΗ ΠΡΟΣΦΥΓΗ ΑΡ. 67/2009, ΗΜΕΡ. 17.7.2009, ΑΝΑΦΟΡΙΚΑ ΜΕ ΤΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΤΑΥ 95/2007.

Η παρούσα εξέταση αφορά την παράταση ή μη του προσωρινού μέτρου, το οποίο εκδόθηκε στις 17 Ιουλίου, 2009 από την Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών (Α.Α.Π.) ασκούσα τις εξουσίες που της παρέχονται δυνάμει του εδαφίου (8) του άρθρου 56 του Ν.101(Ι)/2003 όπως τροποποιήθηκε με το Ν. 16(Ι)/2006 στα πλαίσια της ως άνω Ιεραρχικής Προσφυγής σχετικά με την απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής στο Διαγωνισμό με αρ. ΤΑΥ 95/2007, για το «*Σχεδιασμό, Κατασκευή, Λειτουργία και Συντήρηση του Έργου Αφαλάτωσης Λεμεσού και Προμήθεια Νερού στο Τμήμα Αναπτύξεως Υδάτων για την περίοδο Συμφωνίας (Έργο Αφαλάτωσης Λεμεσού-Επισκοπής)*».

Η εκπρόσωπος της Αναθέτουσας Αρχής έφερε ένσταση στην παράταση της ισχύος του προσωρινού μέτρου. Συγκεκριμένα η θέση της Αναθέτουσας Αρχής ήταν ότι δεν πιθανολογείται η παράβαση του ισχύοντος δικαίου με βάση τους ισχυρισμούς των Αιτητών που είναι εν προκειμένω ανυπόστατοι, αστήρικτοι και ατεκμηρίωτοι. Αναφορικά με το ζήτημα μιας πιθανής επικείμενης ζημιάς από τη μη παράταση του εν λόγω μέτρου, η εκπρόσωπος της Αναθέτουσας Αρχής υποστήριξε ότι η τελευταία θα είναι οικονομικής φύσης δυνάμενη να αποκατασταθεί πλήρως στη βάση διαδικασίας ενώπιον του Επαρχιακού Δικαστηρίου, σε περίπτωση που η Ιεραρχική Προσφυγή επιτύχει.

Περαιτέρω υποστήριξε ότι λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιβάλλουν τη μη παράταση της ισχύος του προσωρινού μέτρου τεκμηριώνοντας τις θέσεις της με αναφορά στο υδατικό πρόβλημα της Κύπρου που φέτος έχει λάβει επικίνδυνες διαστάσεις, καθ' ότι σε αντίθεση με την περσινή χρονιά, έχει παραχωρηθεί νερό για σκοπούς άρδευσης και δεν έχει εισαχθεί οποιαδήποτε ποσότητα νερού από την Ελλάδα. Επιπρόσθετα, απαντώντας σε σχετικό ερώτημα μέλους της Α.Α.Π. ανέφερε ότι φέτος στην Επαρχία Λεμεσού μειώθηκε η παροχή νερού προς τους καταναλωτές και παράλληλα αυξήθηκαν οι περικοπές νερού ως αποτέλεσμα της τραγικής κατάστασης η οποία έχει δημιουργηθεί. Τέλος, με αναφορά στο άρθρο 56(9) του Νόμου 101(Ι)/2003 κατέληξε ότι

αν η ισχύς του παρόντος προσωρινού μέτρου παραταθεί οι αρνητικές συνέπειες για το δημόσιο συμφέρον και το συμφέρον τρίτων θα είναι σοβαρότερες από την ωφέλεια του αιτούντος.

Ο Δικηγόρος των Αιτητών υποστήριξε ότι πιθανολογείται σοβαρά η παράβαση του ισχύοντος δικαίου αναφερόμενος στους λόγους οι οποίοι αναγράφονται στην αίτηση του για λήψη του προσωρινού μέτρου. Η θέση του ήταν ότι με δεδομένο το γεγονός ότι την παρούσα χρονική στιγμή οι Αιτητές δεν έχουν πρόσβαση στους διοικητικούς φακέλους, τα στοιχεία που έχουν στη διάθεση τους εύλογα οδηγούν σε πιθανή παράβαση του ισχύοντος δικαίου. Με αναφορά στην απόφαση του Ανωτάτου Δικαστηρίου υπ' αρ. 1855/08 και ημερ. 9.1.2009 εισηγήθηκε ότι η φύση του έργου είναι τέτοια που δεν επιτρέπει τον ακριβή υπολογισμό της οικονομικής ζημιάς που θα έχει υποστεί σε περίπτωση που η Ιεραρχική Προσφυγή επιτύχει. Γι' αυτό και κρίνεται ως ανεπανόρθωτη ζημιά στη βάση της ως άνω παρατιθέμενης νομολογίας.

Σε απάντηση της επίκλησης της Αναθέτουσας Αρχής σε λόγους δημοσίου συμφέροντος υποστήριξε με αναφορά και στις αποφάσεις για παράταση της ισχύος του Προσωρινού Μέτρου στα πλαίσια των Ιεραρχικών Προσφυγών 2/2009, 3/2009 και 28/2009 ότι το υδατικό πρόβλημα της Κύπρου δεν εμφανίστηκε αιφνίδια και ότι οι σύντομες διαδικασίες που προβλέπονται ενώπιον της Α.Α.Π. δεν δύνανται να επηρεάσουν προς το χειρότερο το υφιστάμενο υδατικό πρόβλημα το οποίο προϋπήρχε, ενώ δεν μεσολάβησε οποιαδήποτε επιδείνωση του από τότε μέχρι τώρα. Κατέληξε δε ότι με την στάθμιση όλων των δεδομένων, σε περίπτωση που παραταθεί το Προσωρινό Μέτρο και η Ιεραρχική Προσφυγή δεν επιτύχει, οι ζημιές στους τρίτους ή/και στο δημόσιο συμφέρον δεν θα είναι σοβαρότερες από αυτές που σε αντίθετη περίπτωση θα υποστούν οι Αιτητές.

Στο παρόν στάδιο, αφού ακούσαμε τις θέσεις των δύο μερών θέλουμε να ξεκαθαρίσουμε ότι δεν επιθυμούμε η επίκληση του δημοσίου συμφέροντος να αποτελέσει αντικείμενο κατάχρησης από τις Αναθέτουσες Αρχές σε σημείο που απλή

αναφορά σε βλάβη στο δημόσιο συμφέρον χωρίς περαιτέρω τεκμηρίωση της να αρκεί για τη μη παράταση της ισχύος του προσωρινού μέτρου.

Επιπρόσθετα, ειδική αναφορά θα πρέπει να γίνει στην πολύ πρόσφατη απόφαση του Ανωτάτου Δικαστηρίου στην Αναθεωρητική Έφεση 6/2009 ημερομηνίας 17.7.09, όπου αναφορικά με το υπολογίσιμο της ζημιάς κρίθηκε ότι: *«εφόσον η ζημιά μπορεί να αποτιμηθεί σε χρήμα, έστω και δύσκολα, δε μπορεί να είναι ανεπανόρθωτη, όσο μεγάλη κι αν είναι.»*

Εν όψει της πιο πάνω θέσης μας αλλά και της σημασίας του συγκεκριμένου έργου για την ικανοποίηση της βασικότερης ανάγκης των πολιτών της Κυπριακής Δημοκρατίας για ικανοποιητική παροχή πόσιμου νερού και με βάση όλα όσα έχουν αναφερθεί κρίνουμε ότι πράγματι σοβαροί λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιβάλλουν τη μη παράταση της ισχύος του προσωρινού μέτρου το οποίο εκδόθηκε στις 17 Ιουλίου, 2009 καθ' ότι συντρέχουν οι πρόνοιες του άρθρου 56(9) του Ν.101(Ι)/2003 που αφορά το δημόσιο συμφέρον. Το τελευταίο προνοεί ότι *«κανένα προσωρινό μέτρο δεν θα λαμβάνεται αν από τη στάθμιση της βλάβης του Αιτούντος, των συμφερόντων τρίτων και του δημοσίου συμφέροντος, κρίνεται ότι οι αρνητικές συνέπειες από την παραδοχή του αιτήματος θα είναι σοβαρότερες από την ωφέλεια του Αιτούντος: Νοείται ότι η απόρριψη της αίτησης δεν θίγει άλλα δικαιώματα του αιτούντος.»*

Ακόμη δηλαδή και αν η παράβαση του ισχύοντος δικαίου πιθανολογείται σοβαρά, ακόμη και αν ο αιτών θα υποστεί περαιτέρω ζημιά, η Α.Α.Π. όχι μόνο δύναται αλλά δεν της επιτρέπεται σύμφωνα με την πρόνοια του ως άνω άρθρου να λαμβάνει και/ή στην περίπτωση μας παρατείνει προσωρινό μέτρο εάν οι αρνητικές συνέπειες της αποδοχής του αιτήματος με αναφορά κατά κύριο λόγο στο δημόσιο συμφέρον θα είναι σοβαρότερες από την ωφέλεια του αιτούντος.

Με βάση όλα τα πιο πάνω, σταθμίζοντας με κάθε σύνεση και προβληματισμό τη βλάβη του Αιτούντος, των συμφερόντων τρίτων και του δημοσίου συμφέροντος, και υπό το φως του γεγονότος ότι η διαδικασία παραγωγής και διάθεσης πόσιμου νερού θα τεθεί σε λειτουργία εντός δύο χρόνων από την υπογραφή της σύμβασης, κρίνουμε ότι οι

αρνητικές συνέπειες παράτασης του εν λόγω μέτρου στο δημόσιο συμφέρον όπως αυτό συγκεκριμενοποιείται από τις συνέπειες που θα επέλθουν στους πολίτες της Κυπριακής Δημοκρατίας, υπερέχουν των πιθανών αρνητικών συνεπειών που η μη αποδοχή του παρόντος αιτήματος θα επιφέρει στους Αιτητές και κατά συνέπεια την ωφέλεια από την αποδοχή του.

Ως εκ τούτου αποφασίζουμε ομόφωνα όπως μη παραταθεί η ισχύς του προσωρινού μέτρου που εκδόθηκε στις 17.7.2009.