



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. 40/2017

Μεταξύ:

FB DESIGN SRL

Αιτητών

v.

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ΑΜΥΝΑΣ

Αναθέτουσα Αρχή

Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών:

Σόλων Παπαθεοχάρους, Προεδρεύων
Λοΐζος Κάππας, Μέλος
Γιώργος Αναστασίου, Μέλος
Δήμος Θωμά, Μέλος

Αιτητές:

FB DESIGN SRL

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Γιώργο Παπαδόπουλο, Δικηγόρο
2. Τάσο Ιωάννου, Εκπρόσωπο των Αιτητών

Αναθέτουσα Αρχή: ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΑΜΥΝΑΣ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Δήμητρα Καλλή, Δικηγόρο της Δημοκρατίας
2. Φυτούλα Παπαδοπούλου, Ταγματάρχη
3. Κυριάκο Νικολαΐδη, Ιλαρχος

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 12^η Δεκεμβρίου, 2017.

Η απόφαση μας δεν είναι ομόφωνη. Με την απόφαση της πλειοψηφίας συμφωνούν τα Μέλη κ.κ. Σόλων Παπαθεοχάρους, Λοΐζος Κάππας και Δήμος Θωμά. Το Μέλος κ. Γιώργος Αναστασίου έχει διαφορετική άποψη.

ΑΠΟΦΑΣΗ ΠΛΕΙΟΨΗΦΙΑΣ

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. 40/2017

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 αριθμό 40/2017 αναφορικά με το Διαγωνισμό αρ. ΚΟΥ155 “Tender for the supply of 2 rigid inflatable boats (RIB)”

Κατά την ενώπιον μας διαδικασία οι εκπρόσωποι της Αναθέτουσας Αρχής έφεραν ένσταση στη χορήγηση προσωρινών μέτρων. Ο Διαγωνισμός, ανέφεραν, άπτεται θεμάτων δημόσιας ασφάλειας. Αφορά την αγορά σκαφών για την ολοκλήρωση των μέτρων και της διαδικασίας που έχει αναλάβει το Υπουργείο Άμυνας προκειμένου να ανταποκριθεί στις ευθύνες που ανέλαβε έναντι των εταιρειών που διενεργούν εξορύξεις στην ΑΟΖ της Κύπρου.

Επιπρόσθετα, τα σκάφη θα συμβάλουν στην αποτροπή τρομοκρατικών ενεργειών και στις διαδικασίες έρευνας και διάσωσης. Συνεπώς, κατέληξε η Αναθέτουσα Αρχή, κρίνεται πάρα πολύ σημαντική η συνέχιση της διαδικασίας που ξεκίνησε και η υλοποίηση της Σύμβασης.

Οι Αιτητές τόσο με την Προσφυγή τους όσο και ενώπιον μας, ζήτησαν τη χορήγηση προσωρινών μέτρων, τονίζοντας ότι σε ενδεχόμενη μη χορήγηση προσωρινών μέτρων και επιτυχίας της Προσφυγής θα απωλέσουν το ενδεχόμενο κατακύρωσης σ’ αυτούς του Διαγωνισμού με τη Δημοκρατία να βρίσκεται ενώπιον του κινδύνου καταβολής αποζημιώσεων.

Για το εν λόγω αντικείμενο του Διαγωνισμού, ανέφεραν, προκηρύχθηκε Διαγωνισμός τον Ιούνιο του 2015 όπου η Αναθέτουσα Αρχή κάλεσε κατασκευαστές να επιδείξουν ενδιαφέρον αλλά το Φεβρουάριο του 2016 ο Διαγωνισμός τερματίστηκε αφού κανένας δεν υπέβαλε προσφορά. Ακολούθησε διαβούλευση με κατασκευαστές και νέα προκήρυξη τον Οκτώβριο του 2017.

Επιπρόσθετα, οι Αιτητές σημείωσαν ότι σύμφωνα με τους όρους του Διαγωνισμού οι προσφοροδότες έχουν περίοδο 24 μηνών για να παραδώσουν τα σκάφη ενώ οι Αιτητές στο στάδιο της διαβούλευσης ενημέρωσαν την Αναθέτουσα Αρχή ότι θα μπορούσαν να παραδώσουν τα σκάφη εντός 8 (οκτώ) μηνών.

Άλλο σημείο που φαίνεται ότι η ανάγκη της Αναθέτουσας Αρχής δεν είναι επείγουσα είναι ότι ο όρος 6, προνοεί ότι ο μήνας Αύγουστος είναι «νεκρός» και δεν μπορεί να γίνει παράδοση των σκαφών κατά την διάρκεια αυτού του μήνα.

Σύμφωνα με το άρθρο 24 του περί των Διαδικασιών Προσφυγής στο Τομέα της Σύναψης των Δημοσίων Νόμου του 2010, Ν. 104(Ι)/2010, η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών κατά την εξέταση του ενδεχόμενου λήψης προσωρινών μέτρων *«συνυπολογίζει τις πιθανές συνέπειες των προσωρινών μέτρων για όλα τα συμφέροντα που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και το δημόσιο συμφέρον, και αποφασίζει να μη προβεί στη χορήγηση τέτοιων μέτρων, αν οι αρνητικές τους συνέπειες είναι περισσότερες από τα οφέλη τους»*.

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 είδος Διαγωνισμού.

Δεν έχουμε αμφιβολία ότι το αντικείμενο του Διαγωνισμού άπτεται της δημόσιας ασφάλειας και ως εκ τούτου είναι σημαντικό. Όμως, όσο επιθυμητή είναι η ταχύτερη ικανοποίηση των αναγκών αυτών, άλλο τόσο σημαντική είναι η ικανοποίηση τους να είναι στη βάση νόμιμων διαδικασιών ώστε το κράτος να μη κινδυνεύει, σε περίπτωση επιτυχίας της Προσφυγής, στην καταβολή αποζημιώσεων.

Η διαδικασία για αγορά των εν λόγω σκαφών, όπως έχει αναφερθεί από τους Αιτητές και έχει επιβεβαιωθεί από την Αναθέτουσα Αρχή άρχισε από το 2015 στα πλαίσια άλλου διαγωνισμού που προκηρύχθηκε και εν τέλει τον Φεβρουάριο του 2016 τερματίστηκε λόγω έλλειψης ενδιαφέροντος.

Ο ενάμιση, περίπου, χρόνος που μεσολάβησε μέχρι την προκήρυξη νέου Διαγωνισμού καθώς και ο μέγιστος απαιτούμενος χρόνος των 24 μηνών για την παράδοση των σκαφών σε συνάρτηση με τον απαιτούμενο χρόνο έκδοσης της απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών, μειώνουν αν όχι εξουδετερώνουν τα επιχειρήματα της Αναθέτουσας Αρχής για μη χορήγηση Προσωρινών Μέτρων.

Με βάση τα πιο πάνω και λαμβάνοντας υπόψη τη Δήλωση των Αιτητών ότι είναι έτοιμοι να δεχθούν σύντομη εκδίκαση της υπόθεσης 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 από την Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών στην παρούσα Προσφυγή.

.....
Σόλων Παπαθεοχάρους
Προεδρεύων

.....
Λοΐζος Κάππας
Μέλος

.....
Δήμος Θωμά
Μέλος

ΑΠΟΦΑΣΗ ΜΕΙΟΨΗΦΙΑΣ

Η απόφαση μου διαφοροποιείται από τους υπολοίπους συναδέλφους μου, ως εξής:

Κατά την ακρόαση του Προσωρινού Μέτρου, προς στήριξη του αιτήματος έκδοσης, οι Αιτητές προέβησαν τους ισχυρισμούς ότι, ουδεμία ζημιά θα προκληθεί στην Αναθέτουσα Αρχή και, ότι υπάρχει ευελιξία από μέρους της Αναθέτουσας Αρχής στον χρόνο παράδοσης των σκαφών αφού η διαδικασία ξεκίνησε από το 2015 και ακόμη δεν ολοκληρώθηκε, ενώ στην παρούσα φάση προκηρύχθηκε ο διαγωνισμός τον Οκτώβριο του 2017.

Οι Αιτητές κατέθεσαν επίσης την υποψία τους ότι πλείστα θέματα προδιαγραφών δυνατόν να μη πληρούνται από τον Επιτυχόντα. Άλλα θέματα που έθεσαν οι Αιτητές αφορούσαν την ουσία της Προσφυγής και δεν μπορούν να ληφθούν υπ' όψη σε αυτό το στάδιο, ως επί παραδείγματι ο χρόνος αποπεράτωσης της κατασκευής των σκαφών, κ.ά.

Από την πλευρά της η Αναθέτουσα Αρχή ανέφερε ότι τα δύο σκάφη που αφορά ο διαγωνισμός προορίζονται για την προστασία των σκαφών και πλατφόρμων εξόρυξης υδρογονανθράκων, για την αποτροπή τρομοκρατικών ενεργειών και, για συμβολή σε αποστολές έρευνας και διάσωσης αλλά και επιτήρησης γενικότερα της ΑΟΖ της Κυπριακής Δημοκρατίας. Το αντικείμενο άπτεται της Δημόσιας ασφάλειας του κράτους και για τον λόγο αυτό δεν πρέπει να εκδοθούν προσωρινά μέτρα, τα οποία θα προκαλέσουν καθυστέρηση στην διαδικασία.

Η Αναθέτουσα Αρχή ανέφερε ότι η διαδικασία που άρχισε από το 2015 απέτυχε να εξασφαλίσει ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς γι' αυτό και ακολουθήθηκε διαδικασία έρευνας της αγοράς και διαβούλευσης με ενδιαφερόμενους φορείς, η οποία κατέληξε στην προκήρυξη του παρόντος διαγωνισμού τον Οκτώβριο 2017. Τον Νοέμβριο 2017 υπέβαλαν προσφορές δύο μόνο οικονομικοί φορείς, ο Επιτυχών και οι Αιτητές και, σημείωσαν, ο Επιτυχών έδωσε σημαντικά χαμηλότερη τιμή με αισθητά ψηλότερη βαθμολογία.

Λαμβανομένων υπόψη των στοιχείων που τέθηκαν ενώπιον μας κρίνω ότι το Δημόσιο συμφέρον και η Δημόσια ασφάλεια, όπου τίθενται θέματα προστασίας των εργασιών σε σχέση με την εξόρυξη υδρογονανθράκων, της αποτροπής τρομοκρατικών ενεργειών και της επιτήρησης της ΑΟΖ της Δημοκρατίας, δεν εξυπηρετούνται από την έκδοση προσωρινού μέτρου.

Στο συμπέρασμα αυτό έλαβα υπόψη το αντίστοιχο συμφέρον των Αιτητών και τον ισχυριζόμενο υποθετικό κίνδυνο καταβολής αποζημιώσεων, κρίνω όμως ότι ο παράγων της

Δημόσιας ασφάλειας γενικά και οι υποχρεώσεις της Δημοκρατίας στην προστασία της ΑΟΖ συγκεκριμένα, υπερέχουν.

Συνεπώς δεν θα χορηγούσα προσωρινά μέτρα.

.....

Γιώργος Αναστασίου

Μέλος