



**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. 10/2019**

Μεταξύ:

WTE WASSERTECHNIK GMBH

Αιτητών

v.

ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΕΩΝ ΛΕΜΕΣΟΥ-ΑΜΑΘΟΥΝΤΑΣ

Αναθέτουσας Αρχής

**Προσφυγή Αρ. 11/2019**

Μεταξύ:

ΑΚΤΩΡ ΑΤΕ (AKTOR S.A.)

Αιτητών

v.

ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΕΩΝ ΛΕΜΕΣΟΥ-ΑΜΑΘΟΥΝΤΑΣ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών** Σόλων Παπαθεοχάρους, Προεδρεύων  
Λοΐζος Κάππας, Μέλος  
Γιώργος Αναστασίου, Μέλος  
Δήμος Θωμά, Μέλος

**Αιτητές:** **WTE WASSERTECHNIK GMBH**  
Αντιπροσωπεύθηκε από τους:  
1. Χριστάκη Θ. Χριστάκη, Δικηγόρο  
2. Κωνσταντίνο Βότση, Εκπρόσωπο Αιτήτριας Εταιρείας

**Αιτητές:** **ΑΚΤΩΡ ΑΤΕ (AKTOR S.A.)**  
Αντιπροσωπεύθηκε από τους:  
1. Γιώργο Παπαδόπουλο, Δικηγόρο για Μ. Ηλιάδης & Συνεταίροι ΔΕΠΕ  
2. Ελένη Τόλλα, Δικηγόρο για Μ. Ηλιάδης & Συνεταίροι ΔΕΠΕ  
2. Γιώργο Δελλή, Δικηγόρο Αιτήτριας Εταιρείας  
3. Νάντια Σακελλαρίδη, Δικηγόρο Αιτήτριας εταιρείας

**Αναθέτουσα Αρχή:** **ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΕΩΝ ΛΕΜΕΣΟΥ-ΑΜΑΘΟΥΝΤΑΣ**  
Αντιπροσωπεύθηκε από την:  
Φωτεινή Τσιρίδου, Δικηγόρο για Κώστας Τσιρίδης & Σία ΔΕΠΕ

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης: 28 Αυγούστου, 2019

**ΑΠΟΦΑΣΗ ΓΙΑ ΤΟ ΕΝΔΕΧΟΜΕΝΟ ΑΡΣΗΣ ΤΗΣ ΙΣΧΥΟΣ ΤΩΝ ΠΡΟΣΩΡΙΝΩΝ ΜΕΤΡΩΝ ΠΟΥ ΧΟΡΗΓΗΘΗΚΑΝ ΣΤΙΣ ΠΡΟΣΦΥΓΕΣ ΑΡ. 10/2019 ΚΑΙ 11/2019 ΑΠΟ ΤΗΝ ΑΝΑΘΕΩΡΗΤΙΚΗ ΑΡΧΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ ΣΤΙΣ 22.2.2019, ΑΝΑΦΟΡΙΚΑ ΜΕ ΤΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΑΡ. 2/2018**

Η παρούσα διαδικασία αφορά την εξέταση του ενδεχόμενου άρσης των Προσωρινών Μέτρων επί των Προσφυγών αρ. 10/2019 και 11/2019 που αφορούν τον διαγωνισμό αρ. 2/2018 του ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΕΩΝ ΛΕΜΕΣΟΥ – ΑΜΑΘΟΥΝΤΑΣ.

Προτού παραθέσουμε τις θέσεις των πλευρών θεωρούμε χρήσιμο όπως καταγράψουμε τα γεγονότα της παρούσας υπόθεσης.

Ο Διαγωνισμός με αρ. 2/2018 του ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΕΩΝ ΛΕΜΕΣΟΥ – ΑΜΑΘΟΥΝΤΑΣ («η Αναθέτουσα Αρχή») προκηρύχθηκε στις 20.6.2014 μέσω του ηλεκτρονικού συστήματος e-procurement και φέρει τίτλο «*For the provision of services for the Operation and Maintenance of the Wastewater Treatment Plant (WwTP) of Sewerage Board Limassol – Amathus at Moni*».

Στις 5.2.2019 η Αναθέτουσα Αρχή με επιστολή της γνωστοποίησε στους Οικονομικούς Φορείς WTE Wassertechnik GmbH, και ΑΚΤΩΡ ΑΤΕ (AKTOR S.A.) ότι οι προσφορές τους απορρίπτονται, για διαφορετικούς λόγους η κάθε μια.

Αμφότεροι οι προαναφερθέντες Οικονομικοί Φορείς υπέβαλαν προσφυγή στην Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών. Ο μεν Οικονομικός Φορέας WTE Wassertechnik GmbH την Προσφυγή αρ. 10/2019 στις 19.2.2019, ο δε Οικονομικός Φορέας ΑΚΤΩΡ ΑΤΕ (AKTOR S.A.) την Προσφυγή αρ. 11/2019 στις 20.2.2019.

Στα πλαίσια των προαναφερθεισών Προσφυγών στις 22.2.2019 η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών εξέδωσε δύο ξεχωριστές αποφάσεις για το ενδεχόμενο λήψης Προσωρινών Μέτρων καταλήγοντας με το πιο κάτω λεκτικό:

*«Ως εκ τούτου 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. 2/2018 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 10/2019.»*

και

*«Ως εκ τούτου 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. 2/2018 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 11/2019.»*

Ακολούθως, στις 05.3.2019 δόθηκαν οδηγίες για τους χρόνους υποβολής των γραπτών αγορεύσεων και ορίστηκαν οι ημερομηνίες εξέτασης των Προσφυγών. Η Προσφυγή αρ. 10/2019 ορίστηκε για ακρόαση στις 29.7.2019 και η Προσφυγή αρ. 11/2019 ορίστηκε για ακρόαση στις 30.7.2019.

Οι Αιτητές και στις δύο Προσφυγές υπέβαλαν το γραπτό περίγραμμα αγόρευσης τους εντός των προκαθορισμένων χρονοδιαγραμμάτων. Από την πλευρά της η Αναθέτουσα Αρχή αιτήθηκε δύο παρατάσεις του χρόνου υποβολής των αγορεύσεων της με την τελευταία να καθορίζεται για τις 17.7.2019.

Στις 17.7.2019 η Αναθέτουσα Αρχή αντί υποβολής αγορεύσεων απέστειλε στην Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών επιστολή για την Προσφυγή αρ. 10/2019 με το εξής λεκτικό:

*«Αναφορικά με τον πιο πάνω αριθμό και τίτλο προσφυγής επιθυμούμε να σας πληροφορήσουμε ότι, σε συνέχεια της απόφασής της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών στην υπόθεση 49/2018, που εκδόθηκε στις 10.07.2019 αναφορικά με τον διαγωνισμό 4/2014, η Αναθέτουσα Αρχή αποφάσισε χθες 16.07.2019 την ανάκληση της απόφασης κατακύρωσης του διαγωνισμού 2/2018. Ως εκ τούτου, θα προχωρήσει στην επανεξέταση των προσφορών των οικονομικών φορέων.*

*Σημειώστε πως η πιο πάνω Προσφυγή είναι ορισμένη για ακρόαση στις 29.7.2019. Ενόψει των πιο πάνω εξελίξεων η εν λόγω προσφυγή καθίσταται εκ των πραγμάτων άνευ αντικειμένου.*

*Σε περίπτωση που χρειάζεστε οποιοσδήποτε διευκρινήσεις είμαστε στη διάθεση σας.»*

Και για την Προσφυγή αρ. 11/2019 επιστολή με το εξής λεκτικό:

*«Αναφορικά με τον πιο πάνω αριθμό και τίτλο προσφυγής επιθυμούμε να σας πληροφορήσουμε ότι, σε συνέχεια της απόφασής της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών στην υπόθεση 49/2018, που εκδόθηκε στις 10.07.2019 αναφορικά με τον διαγωνισμό 4/2014, η Αναθέτουσα Αρχή αποφάσισε χθες 16.07.2019 την ανάκληση της απόφασης κατακύρωσης του διαγωνισμού 2/2018. Ως εκ τούτου, θα προχωρήσει στην επανεξέταση των προσφορών των οικονομικών φορέων.*

*Σημειώστε πως η πιο πάνω Προσφυγή είναι ορισμένη για ακρόαση στις 30.7.2019. Ενόψει των πιο πάνω εξελίξεων η εν λόγω προσφυγή καθίσταται εκ των πραγμάτων άνευ αντικειμένου.*

*Σε περίπτωση που χρειάζεστε οποιοσδήποτε διευκρινήσεις είμαστε στη διάθεσή σας.»*

Στις 18.7.2019 η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών απέστειλε επιστολή προς την Αναθέτουσα Αρχή με κοινοποίηση στους Αιτητές και των δύο Προσφυγών αναφέροντας τα πιο κάτω:

*«Έχω οδηγίες από την Επιτροπή που επιλαμβάνεται των πιο πάνω Προσφυγών να σας ενημερώσω τα εξής:*

*Με αφορμή τις επιστολές σας ημερ. 17.7.2019 με τις οποίες μας κοινοποιείτε απόφαση σας για ανάκληση της απόφασης κατακύρωσης του Διαγωνισμού με αρ. 2/2018 και της επανεξέτασης των προσφορών, σημειώνουμε ότι, όπως γνωρίζετε, για τον εν λόγω διαγωνισμό εκκρεμούν ενώπιόν μας οι Προσφυγές αρ. 10/2019 και 11/2019.*

*Στα πλαίσια των προαναφερθεισών Προσφυγών στις 22.2.2019 η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών εξέδωσε δύο ξεχωριστές αποφάσεις για το ενδεχόμενο έκδοσης Προσωρινών Μέτρων όπου καταλήγουν με το εξής λεκτικό.*

*«Ως εκ τούτου 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. 2/2018 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 10/2019.»*

*και*

*«Ως εκ τούτου 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.*

*2/2018 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 11/2019.»*

*Με βάση τις πιο πάνω αποφάσεις η Αναθέτουσα Αρχή στερείται δικαιώματος συνέχισης της διαδικασίας ανάθεσης ή της εκτέλεσης πράξης ή της λήψης της όποιας απόφασης ή της υπογραφής της σύμβασης στο Διαγωνισμό αρ. 2/2018 μέχρι την έκδοση της τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών, κάτι που ακόμη δεν έχει επισυμβεί.*

*Ως εκ τούτου, μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης στις προαναφερθείσες Προσφυγές από την Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών η όποια απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής αντίκειται της κείμενης νομοθεσίας.*

*Σε περίπτωση που επιθυμείτε να προβείτε στις ενέργειες που αναφέρετε στις επιστολές σας ημερ. 17.7.2019, τότε η μόνη ενδεδειγμένη οδός είναι η υποβολή συγκεκριμένου αιτήματος στην Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών για εξέταση του ενδεχόμενου άρσης των Προσωρινών Μέτρων, με τη συμμετοχή στη διαδικασία και των Αιτητών στις Προσφυγές αρ. 10/2019 και 11/2019.»*

Οι Αιτητές στην Προσφυγή αρ. 10/2019 απέστειλαν επιστολή ημερομηνίας 22.7.2019 στην Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών με την οποία την ενημέρωναν ότι δεν φέρουν ένσταση στην άρση των Προσωρινών Μέτρων. Αντιθέτως, οι Αιτητές στην Προσφυγή αρ. 11/2019 με επιστολή τους ημερομηνίας 25.7.2019 ενημέρωναν την Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών ότι φέρουν ένσταση στην άρση των Προσωρινών Μέτρων.

Στις 29.7.2019, ημερομηνία που ήταν ορισμένη για ακρόαση η Προσφυγή αρ. 10/2019, η Αναθέτουσα Αρχή και οι Αιτητές στην Προσφυγή αρ. 10/2019 εξέφρασαν ακροθιγώς κάποιες από τις θέσεις τους για το ενδεχόμενο άρσης των προσωρινών μέτρων. Αποφασίστηκε όπως η όλη διαδικασία συνεχιστεί στις

30.7.2019 όπου ήταν ορισμένη για ακρόαση η Προσφυγή αρ. 11/2019 ώστε να ακουστούν όλες οι θέσεις όλων των μερών, όπως και έγινε.

Η Αναθέτουσα Αρχή ανέφερε ότι η απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής αρ. 49/2018 που αφορούσε άλλο διαγωνισμό επηρεάζει άμεσα και την διαδικασία του παρόντα διαγωνισμού.

Συγκεκριμένα, υποστήριξε ότι ο λόγος που απέκλεισε από τον παρόντα διαγωνισμό τους Αιτητές στην Προσφυγή αρ. 10/2019 είναι ακριβώς ο ίδιος ο οποίος εκδικάστηκε και αποφασίστηκε από την Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών ότι δεν αποτελούσε λόγο αποκλεισμού στα πλαίσια της Προσφυγής αρ. 49/2018.

Είναι θέση της Αναθέτουσας Αρχής ότι με τα προσωρινά μέτρα που εκδίδει η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών δεν απαγορεύεται στην Αναθέτουσα Αρχή να ανακαλέσει την απόφαση της. Αντιθέτως είναι δικαίωμα της να ανακαλέσει την απόφαση της, όπως και έπραξε. Υποστήριξε ότι το προσωρινό μέτρο είναι γραμμένο με τέτοιο τρόπο που συμβαδίζει και με την ουσία έκδοσης προσωρινών μέτρων στις δικαστηριακές υποθέσεις που είναι να υποβοηθήσει τον Αιτητή ή τον ενάγοντα να μην χάσει οποιοδήποτε δικαίωμα του μέχρι την εκδίκαση της υπόθεσης.

Η Αναθέτουσα Αρχή κάνοντας αναφορά στις υποθέσεις ***FBME CARD SERVICES LTD v. EPS ELECTRONIC PAYMENT SERVICES LTD*** (Πολιτική Αίτηση αρ. 52/2014) και ***ΜΑΡΙΟΣ ΙΩΑΝΝΟΥ v. ΕΛΛΗΣ ΝΙΚΟΥ ΜΑΝΩΛΗ*** (1998)1 Α.Α.Δ.

1423 υποστήριξε ότι σε περίπτωση που η αγωγή ή η υπόθεση διακοπεί ή εκδοθεί απόφαση τότε οποιοδήποτε παρεμπίπτον διάταγμα βρίσκεται σε ισχύ αυτόματα ακυρώνεται και παύει να έχει οποιαδήποτε ισχύ.

Αναφερόμενη στη υπόθεση *M.A.P. BUSINESS SOLUTIONS LTD v. Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών* (1170/2014) υποστήριξε ότι στις περιπτώσεις που η προσβαλλόμενη απόφαση ανακληθεί από τη διοίκηση τότε καταρχήν το αντικείμενο της προσφυγής εκλείπει και η προσφυγή εξαφανίζεται η δε δίκη καταργείται και μόνο σε περιπτώσεις που φαίνεται ότι ο Αιτητής έχει υλικές ζημιές που μπορεί να αποζημιωθεί μπορεί να εξασφαλιστεί κάτι αντίθετο.

Η Αναθέτουσα Αρχή προς υποστήριξη της θέσης της επικαλέστηκε την υπόθεση *Στράκκα v. Δημοκρατίας* (1991) 3 Α.Α.Δ. 643 στην οποία αναφέρθηκε ότι, κατά κανόνα η προσφυγή δεν μπορεί να προωθηθεί και πρέπει να διαγραφεί αν μετά την καταχώρηση και πριν την εκδίκαση της επισυμβούν γεγονότα που έχουν ως συνέπεια την εξαφάνιση του αντικειμένου της.

Στην υπόθεση *Γιάννης Τουμαζής v. Κυπριακής Δημοκρατίας* (1995) 4 Α.Α.Δ. 639, σημείωσε, αναφέρεται ξεκάθαρα ότι η απόφαση για αποκλεισμό της συμμετοχής σε διαγωνισμό αποτελεί το βάθρο για τη λήψη της προσβαλλόμενης απόφασης κατακύρωσης, η οποία είναι τρωτή αν λαμβάνεται κάτω από πλάνη ότι η προσφορά ενός αιτητή είναι παράτυπη. Επομένως αν η προσβαλλόμενη απόφαση λαμβάνεται κάτω από πλάνη σε σχέση με την εγκυρότητα ενός προσφοροδότη, επειδή αυτή



επηρεάζει την τελική κρίση, τότε η προσβαλλόμενη διοικητική πράξη ακυρώνεται στην ολότητα της.

Αρμόδιο όργανο για να λάβει απόφαση ανάκλησης κατακύρωσης διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 55(1) του Περί Γενικών Αρχών του Διοικητικού Δικαίου Νόμου, είναι το όργανο που την έχει εκδώσει εκτός αν ο νόμος ορίζει διαφορετικά, σημείωσε. Η απόφαση ανάκλησης δεν επηρεάζει οποιοδήποτε συνταγματικό δικαίωμα οποιουδήποτε προσφοροδότη, αντιθέτως, είναι προς εξυπηρέτηση του δημόσιου συμφέροντος η ανάκληση.

Η Αναθέτουσα Αρχή κατέληξε ότι μετά την επανεξέταση, και την έκδοση νέας διοικητικής πράξης οι Αιτητές, σε περίπτωση που το επιθυμούν, θα μπορούν να την προσβάλουν και δεν χάνουν κανένα απολύτως δικαίωμα. Αντιθέτως τους δίδεται η δυνατότητα στα πλαίσια της επανεξέτασης, να τεθούν ενώπιον του συμβουλίου όλα αυτά που θέλουν να θέσουν ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών.

Από πλευράς τους οι Αιτητές στην Προσφυγή αρ. 10/2019 υιοθέτησαν ως απόλυτα ορθά όσα η Αναθέτουσα Αρχή υποστήριξε.

Πρόσθεσαν ότι η διαδικασία που ακολουθείται, δηλαδή του τύπου να ελεγχθεί αν κάποιος έχει ένσταση σε ακύρωση προσωρινών μέτρων δεν είναι θεσμοθετημένη στο Νόμο 104(I)/2010. Ο ρόλος της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών περιορίζεται στη χορήγηση προσωρινών μέτρων και στην εξέταση μιας προσφυγής είτε για να ακυρώσει, είτε για να επικυρώσει την απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής.

Είναι θέση τους ότι δεν μπορεί κανένας να κρατήσει δέσμια τη διοίκηση σε μια απόφαση ανάθεσης εκεί που η διοίκηση δηλώνει ότι υπάρχει πρόβλημα. Δεν μπορεί, ανάφεραν, να αναλάβει τέτοια εξουσία η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών και να εμποδίσει την Αναθέτουσα Αρχή να ανακαλέσει μία απόφαση που διαπιστώνει ότι το βάθρο επί του οποίου εδράστηκε πάσχει και να παραμένει ο διαγωνισμός ανατεθειμένος στην επιτυχούσα ώστε μέσω αυτής της διαδικασίας να εξυπηρετηθούν άλλοι σκοποί. Οι σκοποί καθίστανται αλλότριτοι και η διαδικασία καταχρηστική υποστήριξαν. Δεν μπορεί οι Αιτητές να θέλουν να ακυρώσουν την κατακύρωση στην επιτυχούσα αλλά ταυτόχρονα να θέλουν να παραμένει σε ισχύ η κατακύρωση για να εξεταστεί η νομιμότητα του αποκλεισμού τους, δηλαδή να επιδοκιμάζουν και να αποδοκιμάζουν.

Οι Αιτητές στην Προσφυγή αρ. 10/2019 έκαναν αναφορά στην υπόθεση *Podium* με την οποία προσβλήθηκε η ανάκληση κατακύρωσης ενώ εκκρεμούσε άλλη προσφυγή ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών. Σημείωσαν ότι η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών<sup>1</sup>, το πρωτόδικο Ανώτατο Δικαστήριο<sup>2</sup> και το Εφετείο<sup>3</sup> αποφάσισαν ότι είναι μέσα στα δικαιώματα της Αναθέτουσας Αρχής να ανακαλεί την απόφαση της και δεν υφαρπάζει την εξουσία της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών.

---

<sup>1</sup> Podium Engineering Ltd v. Τμήματος Υπηρεσιών Πληροφορικής, ημερ. 21.2.2005, Ιεραρ. Προσφ. Αρ. 4/2005

<sup>2</sup> Podium Engineering Ltd v. Κυπριακής Δημοκρατίας (2006) 4 Α.Α.Δ. 485

<sup>3</sup> Podium Engineering Ltd v. Κυπριακής Δημοκρατίας (2008) 3 Α.Α.Δ. 430

Από την πλευρά τους οι Αιτητές στην Προσφυγή αρ. 11/2019 υποστήριξαν ότι το λεκτικό του άρθρου 24 του Νόμου 104(I)/2010 είναι ξεκάθαρο και δεν μπορεί να τύχει οποιασδήποτε άλλης ερμηνείας. Το κάθε κομμάτι που αναφέρεται στον Νόμο για το τι απαγορεύεται στην Αναθέτουσα Αρχή να προβεί είναι ξεχωριστό, σημείωσαν. Το ένα κομμάτι αναφέρεται στην *«αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης»*, το άλλο είναι *«ή της εκτέλεσης πράξης»*, οποιαδήποτε πράξης σε σχέση με το διαγωνισμό, το άλλο κομμάτι αναφέρεται *«ή απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής»*, οποιασδήποτε απόφασης και *«ή της υπογραφής της Σύμβασης»*. Είναι θέση τους ότι εδώ υπήρξε μία πρόθεση από πλευράς της Αναθέτουσας Αρχής να προχωρήσει με την ανάκληση της απόφασης για κατακύρωση στην εταιρεία MESOGEOS αλλά αυτή είναι η πρόθεση. Για να μπορέσει να προχωρήσει με οποιαδήποτε περαιτέρω πράξη θα πρέπει πρώτα να αρθούν τα Προσωρινά Μέτρα.

Αναφερόμενοι στα γεγονότα της υπόθεσης σημείωσαν ότι σε σχέση με τον δικό τους αποκλεισμό δεν άλλαξε κάτι. Εκείνο που φαίνεται να έχει αλλάξει είναι σε σχέση με τους λόγους αποκλεισμού των Αιτητών στην Προσφυγή αρ. 10/2019.

Υπέβαλαν, ότι ο λόγος αποκλεισμού τους είναι ένας και αφορά θέμα ψευδών δηλώσεων για το οποίο, σε παρόμοια γεγονότα με τη δική τους περίπτωση, υπάρχει η πρόσφατη απόφαση αρ. 60/2018 της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών και εκείνο που ζητούν είναι δέσμευση ότι θα τηρηθεί η νομιμότητα βάσει της απόφασης αρ. 60/2018.

Είναι θέση τους ότι σε περίπτωση που συνεχιστεί η διαδικασία και υπάρχει απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών σε σχέση με τους λόγους αποκλεισμού τους δεν θα πληγούν τα συμφέροντα κανενός. Ούτε της Αναθέτουσας Αρχής, ούτε του Αιτητή στην Προσφυγή αρ. 10/2019. Οι Αιτητές, υπέβαλαν, κατέβαλαν τέλη στην Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών, έχουν πληρώσει τους δικηγόρους τους, ενώ αν συνεχιστεί η διαδικασία θα εξοικονομηθεί και χρόνος.

Έχουμε μελετήσει με προσοχή τις θέσεις όλων των μερών.

Ως πρώτο θέμα θα εξετάσουμε την θέση της Αναθέτουσας Αρχής και του Αιτητή στην Προσφυγή αρ. 10/2019 ότι τα προσωρινά μέτρα που εκδίδει η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών δεν καλύπτουν την περίπτωση όπου η Αναθέτουσα Αρχή προχωρεί σε ανάκληση της απόφασης της. Οι Αιτητές στην Προσφυγή αρ. 11/2019 έχουν διαφορετική άποψη.

Ο Νόμος 104(Ι)/2010, για ότι εδώ μας ενδιαφέρει προνοεί τα πιο κάτω:

*«5. Η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών έχει αρμοδιότητα:*

*(α) [...]*

*(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 ζημία 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·*

[...]

*24.-(1) Τηρουμένων των διατάξεων του άρθρου 20, η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών, μέσα σε προθεσμία δύο (2) εργασίμων ημερών από την καταχώριση της προσφυγής, κοινοποιεί στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα την προσφυγή και ζητά από αυτήν ή αυτόν -*

*(α)να παρουσιαστεί ενώπιόν της εντός δύο (2) εργασίμων ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της προσφυγής στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα, για να εκθέσει τις απόψεις της/του για το ενδεχόμενο λήψης προσωρινού μέτρου για αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της εκτέλεσης πράξης ή απόφασης της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντος φορέα ή της υπογραφής της σύμβασης. Στη συνάντηση, για να εκφέρει τις απόψεις του, καλείται να παρουσιαστεί και ο ενδιαφερόμενος προσφέρων ή υποψήφιος που έχει προσφύγει στην Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών, ή αντιπρόσωπός του.»*

Με βάση το λεκτικό του άρθρου 5 του Νόμου 104(Ι)/2010 η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών έχει αρμοδιότητα να αποφασίζει για τη λήψη προσωρινών μέτρων που συμπεριλαμβάνουν τη διαδικασία ανάθεσης ή την υπογραφή της σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής. Ανάλογο λεκτικό, με την προσθήκη της εκτέλεσης πράξης, αναφέρεται τόσο στο άρθρο 24 του Νόμου 104(Ι)/2010 όσο και στο λεκτικό των αποφάσεων της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών ημερομηνίας 22/2/2019 όπου καταλήγουν με τα πιο κάτω:

*«Ως εκ τούτου 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. 2/2018 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 10/2019.»*

*και*

*«Ως εκ τούτου 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. 2/2018 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 11/2019.»*

Αυτό που προκύπτει από τα πιο πάνω με την χρήση του διαζευκτικού «ή» είναι ότι τα στοιχεία που αναφέρονται στο Νόμο όπως η διαδικασία ανάθεσης, η υπογραφή της σύμβασης, η εκτέλεση απόφασης και η εκτέλεση πράξης είναι ξεχωριστά και ανεξάρτητα. Δεν συμφωνούμε με τη θέση της Αναθέτουσας Αρχής και των Αιτητών στην Προσφυγή αρ. 10/2019 ότι αφορούν μόνο την υπογραφή της Σύμβασης ή της Ανάθεσης.

Η μόνη ερμηνεία που μπορεί να αποδοθεί στο λεκτικό του Νόμου είναι ότι η Αναθέτουσα Αρχή δεν μπορεί να προχωρήσει με οποιαδήποτε απόφαση συμπεριλαμβανομένης και της ανάκλησης ή της επανεξέτασης ενόσω βρίσκονται σε ισχύ προσωρινά μέτρα.

Το μόνο αρμόδιο όργανο που έχει τη δυνατότητα να «λύσει τα χέρια» της Αναθέτουσας Αρχής ώστε να προχωρήσει σε οποιαδήποτε απόφαση, συμπεριλαμβανομένης της ανάκλησης και επανεξέτασης, είναι το όργανο που αποφάσισε την έκδοση των προσωρινών μέτρων, δηλαδή η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών αν και εφόσον παρουσιαστούν ενώπιον της στοιχεία που δύνανται να μεταβάλουν την θέση της.

Αυτό απαντά και στον ισχυρισμό των Αιτητών στην Προσφυγή αρ. 10/2019 ότι η διαδικασία που ακολουθείται δεν είναι θεσμοθετημένη. Η παρούσα διαδικασία αφορά την εξέταση από την Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών του ενδεχόμενου άρσης των προσωρινών μέτρων που η ίδια αποφάσισε την χορήγηση τους με τις αποφάσεις της ημερομηνίας 22.2.2019.

Στα όσα αναφέρθηκαν από την Αναθέτουσα Αρχή περί συμμόρφωσης με τις αποφάσεις της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών σημειώνουμε ότι η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών στα πλαίσια ενός άλλου διαγωνισμού έλαβε μια απόφαση η οποία ήταν δεσμευτική για την Αναθέτουσα Αρχή στα πλαίσια εκείνου του διαγωνισμού. Η υποχρέωση των Αναθετουσών Αρχών για συμμόρφωση με τις αποφάσεις της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών εξαντλείται στα πλαίσια των διαγωνισμών για τις οποίες εκδίδονται οι αποφάσεις. Είναι φυσικά ορθό οι Αναθέτουσες Αρχές να αντλούν καθοδήγηση από τις αποφάσεις της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών στο χειρισμό των διαδικασιών αξιολόγησης και ανάθεσης των διαγωνισμών τους και όταν διαπιστώνουν αντίθεση στις αποφάσεις της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών με τις δικές τους να τροχοδρομούν νομότυπες διαδικασίες αλλαγής τους. Με βάση τα γεγονότα των παρούσων προσφυγών, σημειώνουμε ότι οι μόνες αποφάσεις της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών οι οποίες δεσμεύουν την Αναθέτουσα Αρχή για τον παρόντα διαγωνισμό αρ. 2/2018 είναι οι αποφάσεις ημερομηνίας 22.2.2019 που αφορούν την έκδοση προσωρινών μέτρων.

Η Νομολογία που μας έχει προσκομιστεί τόσο από την Αναθέτουσα Αρχή όσο και από τους Αιτητές στην Προσφυγή αρ. 10/2019 δεν τους βοηθά.

Στις υποθέσεις που μας προσκομίστηκαν αναφέρθηκε ότι στις περιπτώσεις που η προσβαλλόμενη απόφαση ανακληθεί από τη διοίκηση τότε καταρχήν το αντικείμενο της προσφυγής εκλείπει και η προσφυγή εξαφανίζεται. Το θέμα στην παρούσα είναι αν με τα προσωρινά μέτρα να είναι σε ισχύ η Αναθέτουσα Αρχή είχε τη δυνατότητα ανάκλησης της απόφασης της. Αν η απάντηση είναι αρνητική, ως είναι η θέση μας, τότε δεν υπάρχει ανάκληση ώστε το αντικείμενο της Προσφυγής να εκλείπει. Οι αναφερθείσες, από την Αναθέτουσα Αρχή, αποφάσεις του Δικαστηρίου θα τυγχάνουν εφαρμογής στην περίπτωση που αρθούν τα προσωρινά μέτρα και η Αναθέτουσα Αρχή προχωρήσει σε ανάκληση της απόφασης της.

Τα ίδια ισχύουν και για τις αποφάσεις που έκανε αναφορά η Αναθέτουσα Αρχή στις οποίες σημειώνεται ότι η Αναθέτουσα Αρχή είναι η μόνη αρμόδια για να ανακαλέσει την απόφαση της και στις αποφάσεις που σημειώνεται ότι σε περίπτωση που η αγωγή ή η υπόθεση διακοπεί ή εκδοθεί απόφαση τότε οποιοδήποτε παρεμπίπτον διάταγμα βρίσκεται σε ισχύ αυτόματα ακυρώνεται. Το ερώτημα και η απάντηση ως αναφέρθηκαν προηγουμένως παραμένουν τα ίδια.

Ούτε η απόφαση *Podium Engineering v. Κυπριακής Δημοκρατίας (230/2005)* στην οποία έκαναν αναφορά οι Αιτητές στην Προσφυγή αρ. 10/2019, βρίσκει



έρεισμα στην παρούσα. Εκεί δεν υπήρχαν σε ισχύ προσωρινά μέτρα από την Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών ως ισχύει στην παρούσα.

Μετά από την πιο πάνω κατάληξη μας θα προχωρήσουμε στην εξέταση του ενδεχόμενου άρσης των προσωρινών μέτρων.

Βάσει της δήλωσης της Αναθέτουσας Αρχής η απόφαση της να ακυρώσει την προσφορά του Οικονομικού Φορέα WTE Wassertechnik GmbH, Αιτητών στην προσφυγή αρ. 10/2019, πάσχει, συνεπεία απόφασης που έλαβε η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών στα πλαίσια της Προσφυγής αρ. 49/2018 που αφορούσε άλλο διαγωνισμό. Χωρίς να γνωρίζουμε τί προτίθεται να πράξει ή να αποφασίσει η Αναθέτουσα Αρχή σε περίπτωση άρσης των προσωρινών μέτρων, ενδεχομένως με την πρόθεση της Αναθέτουσας Αρχής να ανακαλέσει την απόφαση της και να προχωρήσει σε επανεξέταση του λόγου αποκλεισμού των Αιτητών στην Προσφυγή αρ. 10/2019 να ικανοποιείται το Αίτημα των Αιτητών στην Προσφυγή αρ. 10/2019.

Παραμένει όμως ασαφές αν ικανοποιείται το αίτημα των Αιτητών στην Προσφυγή αρ. 11/2019 που είναι η ακύρωση της απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής να τους θέσει εκτός διαγωνισμού, παρόλο που με δήλωση της η Αναθέτουσα Αρχή δεσμεύτηκε ότι στα πλαίσια μιας ενδεχόμενης επανεξέτασης θα εξετάσει και τα όσα οι Αιτητές στην Προσφυγή αρ. 11/2019 υποστήριζαν μέσω των γραπτών περιγραμμάτων που υπέβαλαν στην Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών και των όσων έθεσαν κατά την ακρόαση της παρούσας διαδικασίας.

Σημειώνεται, ότι με βάση τη νομολογία αποκλεισθείς προσφοροδότης μπορεί να προσβάλει μόνο το δικό του αποκλεισμό και όχι αν η προσφορά του επιτυχόντα πληρούσε ή όχι τους όρους του διαγωνισμού. Συνεπώς, ακόμη και σε περίπτωση επαναξιολόγησης και νέας απόφασης κατακύρωσης αλλά και επανακύρωσης και πάλι της προσφοράς των Αιτητών στην Προσφυγή αρ. 11/2019, χωρίς αυτοί να χάνουν το δικαίωμα μιας νέας προσφυγής επί της νέας απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής, εντούτοις σε περίπτωση που επιθυμούν να υποβάλουν νέα Προσφυγή ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών θα υποχρεωθούν να υποστούν οικονομικό κόστος προβάλλοντας ενδεχομένως τους ίδιους ισχυρισμούς και αίτημα με το σημερινό.

Συνυπολογίζοντας όλα τα πιο πάνω και τις πιθανές συνέπειες των προσωρινών μέτρων για όλα τα συμφέροντα που ενδέχεται να ζημιωθούν περιλαμβανομένου και του δημόσιου συμφέροντος, και συνυπολογίζοντας τη δήλωση / δέσμευση της Αναθέτουσας Αρχής ότι στην περίπτωση που αρθούν τα προσωρινά μέτρα στα πλαίσια της επαναξιολόγησης θα εξετάσει τα όσα και οι δύο Αιτητές έθεσαν με τις αγορεύσεις τους, γραπτές και προφορικές, τη δυνατότητα επιστροφής όλου ή μέρους του τέλους της Προσφυγής βάσει του άρθρου 20(2) του Νόμου 104(I)/2010, του χρόνου ολοκλήρωσης της διαδικασίας σε κάθε περίπτωση, αποφασίζουμε ομόφωνα, για τον διαγωνισμό με αρ. 2/2018 του ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΕΩΝ ΛΕΜΕΣΟΥ – ΑΜΑΘΟΥΝΤΑΣ, την άρση των προσωρινών μέτρων για αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της εκτέλεσης πράξης ή

απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής. Παραμένουν σε ισχύ προσωρινά μέτρα για υπογραφή της σύμβασης.

Σε περίπτωση που η Αναθέτουσα Αρχή προχωρήσει σε ανάκληση της απόφασης της ημερομηνίας 30.1.2019 καλείται όπως ενημερώσει την Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών.

Οι Προσφυγές αρ. 10/2019 και 11/2019 ορίζονται για οδηγίες την **Πέμπτη, 10.10.2019 και ώρα 9.30 π.μ..**