



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. 14/2011

Μεταξύ:

LUCE ATALIOTIS LTD

Αιτούντων

v.

ΔΗΜΟΥ ΛΕΥΚΩΣΙΑΣ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών**

Ζαχαρίας Τουλούρας, Πρόεδρος
Αντρέας Χριστοφή, Μέλος
Νίκος Πιπτοκοπίτης, Μέλος
Ιωσήφ Ιωσηφίδης, Μέλος
Κυριάκος Συρίμης, Μέλος

Αιτητές:

LUCE ATALIOTIS LTD

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Χαράλαμπο Προύντζο, Δικηγόρο
2. Ζήνα Χαραλάμπους, Δικηγόρο
3. Λευτέρη Αταλιώτη, Διευθυντή αιτούσας εταιρείας

Αναθέτουσα Αρχή:

ΔΗΜΟΣ ΛΕΥΚΩΣΙΑΣ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους

1. Πόλυ Πολυβίου, Δικηγόρο
2. Μαρία Αντωνίου, Δικηγόρο
3. Μαρία Ιωάννου, Γραμματειακό Λειτουργό
4. Χρυστάλλα Baldwin, Επιμετρητή Ποσοτήτων

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 31 Μαρτίου, 2011

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. 14/2011

Η παρούσα εξέταση αφορά την χορήγηση προσωρινών μέτρων για αναστολή της πράξης/απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής η οποία κοινοποιήθηκε στους Αιτητές με την επιστολή/κοινοποίηση της ημερ. 17 Μαρτίου 2011, στην Προσφυγή με αριθμό 14/2011 που καταχωρήθηκε στην Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών δυνάμει του άρθρου 24 του Ν. 104(Ι)/2010 αναφορικά με το Διαγωνισμό με αρ. 5/2011 με τίτλο «*Διορισμένη υπεργολαβία για την προμήθεια/παράδοση, περίοδο ευθύνης για ελαττώματα των φωτιστικών σωμάτων για την Πλατεία Σολωμού στη Λευκωσία*».

Κατά την ενώπιον μας διαδικασία ο δικηγόρος των Αιτητών ανέφερε ότι αιτείται τη χορήγηση προσωρινών μέτρων, ισχυριζόμενος ότι πιθανολογείται σοβαρά η παράβαση του ισχύοντος δικαίου αφού οι όροι της προκήρυξης ήταν φωτογραφικοί και εφόσον ο μελετητής του έργου σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του ενεργεί παράλληλα και ως έμπορας πλήττοντας τοιουτοτρόπως παγιωμένες αρχές του διοικητικού δικαίου. Περαιτέρω ισχυρίστηκαν ότι εμπρόθεσμα υπέβαλαν την Προσφυγή τους βάσει των προνοιών του σχετικού νόμου, αφού η απόφαση που προσβάλλεται είναι η μη τροποποίηση των όρων του διαγωνισμού όπως είχαν οι ίδιοι εισηγηθεί στην Αναθέτουσα Αρχή.

Οι εκπρόσωποι της Αναθέτουσας Αρχής από την άλλη ανέφεραν ότι φέρουν ένσταση στη χορήγηση Προσωρινών Μέτρων και εστίασαν την αγόρευσή τους στον ισχυρισμό ότι η επίμαχη πράξη/απόφαση που εδόθη δια της επιστολής τους ημερ. 17 Μαρτίου 2011 δεν ήταν παρά βεβαιωτικού χαρακτήρα και συνεπώς ανεπίδεκτη προσφυγής ενώ περαιτέρω εισηγήθηκαν ότι η εν λόγω απόφαση είναι ανεπίδεκτη αναστολής, στηρίζοντας το σκεπτικό τους στην απόφαση του Α.Δ. *Χρίστος Ιωσηφίδης ν. ΡΙΚ 12.2.2003*. Τέλος ισχυρίστηκαν ότι η Προσφυγή έχει καταχωρηθεί εκπρόθεσμα με βάση το άρθρο 21(4) του Ν.104(Ι)/2010.

Με βάση όλα τα πιο πάνω και τα στοιχεία που έχουμε ενώπιον μας κρίνουμε ως εξής:

Σύμφωνα με τον όρο 2.14 των εγγράφων του διαγωνισμού και με τον Κανονισμό 18 της Κ.Δ.Π. 489/2004 οι οικονομικοί φορείς που προτίθενται να υποβάλουν προσφορά έχουν το δικαίωμα να υποβάλλουν τυχόν εισηγήσεις, σχόλια και παρατηρήσεις αναφορικά με τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους των εγγράφων του Διαγωνισμού, ενώ η Αναθέτουσα Αρχή ενημερώνει με διευκρινιστική επιστολή και/ή συμπληρωματικά έγγραφα για τις αποφάσεις της τηρουμένων των νόμιμων προθεσμιών, ήτοι το αργότερο 6 ημέρες πριν την υποβολή των προσφορών σύμφωνα με τον όρο 2.14 και το άρθρο 44(2) του Ν. 12(Ι)/2006.

Στο άρθρο 19(1) του Ν. 104(Ι)/2010 προβλέπεται το δικαίωμα άσκησης προσφυγής εναντίον πράξης ή απόφασης που προηγείται της σύναψης της σύμβασης από οποιονδήποτε έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και ο οποίος είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημιά από την πράξη αυτή η οποία εικάζεται ότι παραβιάζει το ισχύον δίκαιο. Η προθεσμία δε για υποβολή προσφυγής σαφώς ορίζεται στο άρθρο 21(1) του ίδιου Νόμου και συνίσταται σε 15 ημέρες από την επομένη της ημερομηνίας κατά την οποία απεστάλη η εν λόγω απόφαση στους ενδιαφερόμενους (εφόσον η απόφαση αποστέλλεται με τηλεομοιότυπο ή ηλεκτρονικά μέσα). Δεν συμφωνούμε σε καμία περίπτωση με την Αναθέτουσα Αρχή σε σχέση με τον ισχυρισμό ότι η προθεσμία που εν προκειμένω ισχύει είναι η προβλεπόμενη στο άρθρο 21(4) αφού η προβλεπόμενη προθεσμία στο άρθρο αυτό αφορά πράξη που δεν υπόκειται σε ειδική κοινοποίηση. Σύμφωνα με τους ως άνω παρατιθέμενους όρους η επίμαχη πράξη υποβάλλετο σε ειδική κοινοποίηση και μάλιστα σε υπό του νόμου οριζόμενη προθεσμία.

Αδιαμφισβήτητα αυτό που προσβάλλεται στην παρούσα είναι η άρνηση της Αναθέτουσας Αρχής όπως τροποποιήσει τους όρους ως αναγράφεται ειδικά στις τελευταίες γραμμές της επίμαχης επιστολής. Η εν λόγω άρνηση αποτελεί κατά την άποψη μας εκτελεστή πράξη νομίμως προσβαλλόμενη με την παρούσα προσφυγή και υποκείμενη σε αναστολή. Το δικαίωμα να επιζητηθεί η ως άνω τροποποίηση δίδεται από τον ίδιο το νόμο, ο οποίος ορίζει και την υποχρέωση της Αναθέτουσας Αρχής να απαντήσει σε συγκεκριμένη προθεσμία. Πράξη που απορρέει από άσκηση δικαιώματος

δεν μπορεί παρά να είναι επιδεκτική προσβολής. Η ορθή διαδικασία θα ήτο εν τω παρόντι η άσκηση του δικαιώματος για υποβολή εισηγήσεων, η διεξαγωγή έρευνας επί αυτού, η επακόλουθη έκδοση απόφασης και η ενδεχόμενη προσβολή της τελευταίας διαμέσου της προσφυγής, διαδικασία που ακολουθήθηκε στην παρούσα.

Όσον αφορά το δημόσιο συμφέρον κρίνουμε ότι ο μικρός χρόνος που απαιτείται για τη διεκπεραίωση της διαδικασίας ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών δεν μπορεί να επηρεάσει σοβαρά το χρόνο υλοποίησης του διαγωνισμού.

Με βάση όλα τα πιο πάνω, και κρίνοντας περαιτέρω ότι πιθανολογείται σοβαρά η παράβαση του ισχύοντος δικαίου για τους λόγους που ανέφεραν οι Αιτητές και συνυπολογίζοντας τις πιθανές συνέπειες των προσωρινών μέτρων για όλα τα συμφέροντα που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και το δημόσιο συμφέρον κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 24 του Ν.104(Ι)/2010 καταλήγουμε ότι στοιχειοθετούνται λόγοι χορήγησης προσωρινών μέτρων.

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. 5/2011 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 14/2011.