



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. 71/2016

Μεταξύ:

EGGERSMANN ANLAGENBAU GMBH

Αιτητών

v.

ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΠΤΥΞΕΩΣ ΥΔΑΤΩΝ

Αναθέτουσα Αρχή

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

Έφη Παπαδοπούλου, Πρόεδρος
Λοΐζος Κάππας, Μέλος
Γιώργος Αναστασίου, Μέλος
Σόλων Παπαθεοχάρους, Μέλος
Βασίλης Πάλμας, Μέλος

Αιτητές:

EGGERSMANN ANLAGENBAU GMBH

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Παναγιώτα Σάββα, Δικηγόρο για LC LAW Stylianou & Drakou LLC
2. Λώρα Στυλιανού, Δικηγόρο, για LC LAW Stylianou & Drakou LLC

Αναθέτουσα Αρχή:

ΤΜΗΜΑ ΑΝΑΠΤΥΞΕΩΣ ΥΔΑΤΩΝ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Ρένα Παπαέτη, Εισαγγελέα της Δημοκρατίας
2. Χρίστο Μιχαηλίδη, Ανώτερο Προϊστάμενο Υπηρεσίας Διαγωνισμών και Συμβάσεων
3. Ιωάννα Στυλιανού, Υγειονομικό Μηχανικό, Συντονίστρια Υπηρεσίας Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 8 Δεκεμβρίου, 2016

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. 71/2016

Η παρούσα διαδικασία αφορά την εξέταση χορήγησης προσωρινών μέτρων για αναστολή της διαδικασίας διαπραγμάτευσης με προεπιλεγμένους οικονομικούς φορείς χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης του διαγωνισμού με αρ. ΤΑΥ 16/2016 για τη «*Λειτουργία και Συντήρηση για 2 χρόνια της Μονάδας Ολικής Επεξεργασίας Στερεών Αποβλήτων Κόσιης (Operation and Maintenance For 2 – Years of the Kosi Integrated Solid Waste Management Facilities)*».

Η Αναθέτουσα Αρχή έφερε ένσταση στη χορήγηση προσωρινών μέτρων. Δικαιολογώντας τη στάση της υποστήριξε ότι η απόφαση της για διενέργεια του παρόντος διαγωνισμού με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση στη βάση του άρθρου 29(2)(γ) του Νόμου 73(Ι)/2016 είναι καθόλα νόμιμη.

Συγκεκριμένα υποστήριξε ότι μετά τα γεγονότα της περιόδου Ιανουαρίου - Μαρτίου 2016 που είδαν το φως της δημοσιότητας υπήρξε θετική γνωμάτευση του Γενικού Εισαγγελέα της Δημοκρατίας για άμεσο τερματισμό του τρέχοντος συμβολαίου του ΟΕΔΑ Κόσιης για λόγους δημοσίου συμφέροντος και καθώς ο υφιστάμενος διαχειριστής επρόκειτο να κηρυχθεί έκπτωτος, αποφασίστηκε πως η καλύτερη λύση

για την αιφνίδια κατάσταση με την οποία βρέθηκε αντιμέτωπο το κράτος και για την οποία δεν ευθύνεται, ήταν η κατεπείγουσα εξεύρεση νέου διαχειριστή.

Η διαδικασία που επιλέγηκε, υποστήριξε, μπορεί να ολοκληρωθεί σε πιο σύντομο χρόνο από τις άλλες διαδικασίες ενώ το ενδεχόμενο χορήγησης προσωρινών μέτρων θα δημιουργήσει καθυστερήσεις με αποτέλεσμα τη συνέχιση της υφιστάμενης σύμβασης, τη συνέχιση μιας κατάστασης που πλήττει το δημόσιο συμφέρον αφού οι δημότες της Λάρνακας και Αμμοχώστου πληρώνουν απαράδεκτα ψηλά τέλη, την πιθανή άρνηση της Γενικής Διεύθυνσης Ανταγωνισμού για ανάκτηση από την Κυπριακή Δημοκρατία των υπερκερδών του υφιστάμενου διαχειριστή και την επιβολή προστίμων στην Κυπριακή Δημοκρατία για την μη λήψη μέτρων για τη μη διοχέτευση σκουπιδιών της Λευκωσίας στον σκουπιδότοπο του Κοτσιάτη, για τον οποίο υπάρχει απόφαση τερματισμού της λειτουργίας του.

Η Αναθέτουσα Αρχή πρόσθεσε ότι σε περίπτωση που η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών κάνει αποδεκτό το αίτημα των Αιτητών για έκδοση προσωρινών μέτρων αυτά να περιοριστούν στο στάδιο της κατακύρωσης και υπογραφής της σύμβασης ώστε η Αναθέτουσα Αρχή να ολοκληρώσει τα προηγούμενα στάδια.

Οι Αιτητές από την πλευρά τους υποστήριξαν ότι η απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής να προχωρήσει με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης με προεπιλεγμένους οικονομικούς φορείς χωρίς προηγούμενη δημοσίευση παραβιάζει την κείμενη

νομοθεσία. Με αιτούμενες στην προσφυγή τους, τις θεραπείες της ακύρωσης της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης και της προκήρυξης νέου διαγωνισμού με ανοικτή διαδικασία οι Αιτητές ζήτησαν τη χορήγηση προσωρινών μέτρων. Το άρθρο 29(2)(γ) του Ν. 73(I)/2016, πρόσθεσαν, επιτρέπει την παρούσα διαδικασία στο μέτρο που είναι απολύτως αναγκαίο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα τα οποία η Αναθέτουσα Αρχή δεν θα μπορούσε να προβλέψει, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση, υπό την προϋπόθεση ότι οι περιστάσεις τις οποίες επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για τη δικαιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης, σε καμία περίπτωση, απορρέουν από δική τους ευθύνη.

Οι περιστάσεις της παρούσας περίπτωσης, σημείωσαν, ήσαν γνωστές στην Αναθέτουσα Αρχή πριν από πολλούς μήνες ώστε δεν τίθεται ζήτημα κατεπείγουσας ή απρόβλεπτης ανάγκης.

Σε περίπτωση μη έκδοσης προσωρινών μέτρων, υποστήριξαν, θα πληγούν τα συμφέροντα τους αφού θα απωλέσουν κάθε ενδεχόμενο συμμετοχής στο διαγωνισμό. Σ' ότι αφορά τη θέση της Αναθέτουσας Αρχής για περιορισμό τους μόνο για τα στάδια της κατακύρωσης και υπογραφής της σύμβασης ούτε με αυτό συμφώνησαν. Περιορισμός των προσωρινών μέτρων όπως εισηγήθηκε η

Αναθέτουσα Αρχή πλήττει το δημόσιο συμφέρον αφού το κράτος εάν προχωρήσει και η Προσφυγή επιτύχει θα υποβληθεί σε αχρειαστα έξοδα γεγονός που είναι ενάντια στο δημόσιο συμφέρον.

Έχουμε μελετήσει με προσοχή τις θέσεις των δύο πλευρών. Δεν χωρεί αμφιβολία ότι η συγκομιδή σκουπιδιών είναι ιδιαίτερης σημασίας αφού άπτεται της δημόσιας υγείας των πολιτών. Ιδιαίτερα ο συγκεκριμένος διαγωνισμός, έχοντας υπόψη όσα η εκπρόσωπος της Αναθέτουσας Αρχής ανέφερε ενώπιον μας, ότι δηλαδή η Κυπριακή Δημοκρατία έχει καταδικαστεί από το Ευρωπαϊκό Δικαστήριο γιατί δεν έκλεισε τον σκυβαλότοπο Κοτσιάτη και ότι θα πρέπει να γίνουν έργα σε σχέση με τη διαχείριση των σκουπιδιών της Λευκωσίας πράγμα που θα επιτευχθεί με το συγκεκριμένο διαγωνισμό είναι πολύ σημαντικό να ολοκληρωθεί το συντομότερο δυνατό. Από την άλλη όμως η διενέργεια ενός δημόσιου διαγωνισμού θα πρέπει να συνάδει τόσο με την περί Δημοσίων Συμβάσεων Νομοθεσία όσο και με τις σχετικές Ευρωπαϊκές Οδηγίες. Άλλωστε η νομότυπη διενέργεια του εμπίπτει στα πλαίσια του Κράτους Δικαίου και του δημοσίου συμφέροντος.

Λαμβανομένων υπόψη όσων τέθηκαν ενώπιον μας θεωρούμε ότι η μη χορήγηση προσωρινών μέτρων σε περίπτωση που η Προσφυγή επιτύχει, το Κράτος θα βρεθεί αντιμέτωπο με δυσάρεστες εξελίξεις, πιθανές αρνητικές συνέπειες και περαιτέρω καθυστέρηση στην υλοποίηση του αντικειμένου του διαγωνισμού, ο οποίος, όπως

η Αναθέτουσα Αρχή ανέφερε, θα επιλύσει και άλλο πρόβλημα για το οποίο υπάρχει κίνδυνος λήψης μέτρων εναντίον της Κυπριακής Δημοκρατίας. Μας έχει απασχολήσει κατά πόσο τα προσωρινά μέτρα θα πρέπει να αφορούν μόνο τα στάδια της κατακύρωσης και της υπογραφής της σύμβασης. Κρίναμε όμως, παρά το γεγονός ότι δεν τέθηκε ενώπιον μας με σαφήνεια η ακριβής διαδικασία που ακολουθείται από την Αναθέτουσα Αρχή, πέραν του ότι πρόκειται για διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, ότι είναι προς το δημόσιο συμφέρον, αφού έτσι δεν θα γίνουν γνωστές οι οικονομικές προσφορές των άλλων οικονομικών φορέων, όπως τα μέτρα αφορούν αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή την υπογραφή της σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε πράξης ή απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής μέχρι την τελική απόφαση επί της Προσφυγής. Θεωρούμε ότι με τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων υπό τις περιστάσεις της υπόθεσης διαφυλάσσονται επίσης οι διαπνέουσες την Περί Δημοσίων Συμβάσεων Νομοθεσία αρχές της ισότητας, μη διάκρισης, διαφάνειας και αναλογικότητας.

Με βάση τα πιο πάνω αποφασίζουμε ομόφωνα ότι η χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι προς το δημόσιο συμφέρον κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 24 του Ν.104(I)/2010. Ως εκ τούτου αποφασίζουμε 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 αρ. ΤΑΥ

16/2016 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 71/2016.