



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. 62/2014

Μεταξύ:

R.C. RIGHTCLIMA LTD

Αιτούντων

v.

ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

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

Αιτούντες:

R.C. RIGHTCLIMA LTD
Αντιπροσωπεύθηκε από τους:
1. Νίκη Κλεάνθους, Δικηγόρο

Αναθέτουσα Αρχή:

ΤΜΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ
Αντιπροσωπεύθηκε από τους:
1. Γιώργο Λουκά, Μηχανολόγο Μηχανικό
2. Χρίστο Ευθυβούλου, Ανώτερο Μηχανολόγο Μηχανικό

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 13 Νοεμβρίου, 2014

ΑΠΟΦΑΣΗ ΓΙΑ ΤΗ 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. 62/2014.

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 62/2014 αναφορικά με το Διαγωνισμό «*Προμήθεια, Εγκατάσταση και Συντήρηση συσκευών κλιματισμού διαιρεμένου τύπου για ψύξη και θέρμανση (split type air conditioning units for cooling and heating) στο Υπουργείο Εργασίας, Πρόνοιας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων*», αρ. Διαγ. 14 116 Π.

Η Δικηγόρος των Αιτητών κατά την ενώπιον μας διαδικασία ζήτησε τη χορήγηση προσωρινών μέτρων στη βάση των λόγων που αναφέρονται στο έντυπο της προσφυγής. Συγκεκριμένα στην Προσφυγή αναφέρεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση λήφθηκε από μη νόμιμα συγκροτημένο διοικητικό όργανο, χωρίς επαρκή έρευνα υπό καθεστώς νομικής και ή πραγματικής πλάνης. Επίσης ότι αυτή λήφθηκε κατά παράβαση των αρχών της φυσικής δικαιοσύνης. Η χορήγηση του προσωρινού μέτρου ισχυρίστηκε είναι αναγκαία για λόγους δημοσίου συμφέροντος καθότι η βλάβη για την Αναθέτουσα Αρχή, εάν υπάρξει τέτοια, θα είναι πολύ μικρότερη από τη ζημιά η οποία θα προκληθεί στους Αιτητές σε περίπτωση που υπογραφεί η σύμβαση. Εάν δεν χορηγηθεί το μέτρο, ανέφερε, και οι Αιτητές επιτύχουν στην Προσφυγή τους η

επιτυχία τους ουσιαστικά θα είναι χωρίς πρακτική σημασία, αφού θα έχει υπογραφεί η σύμβαση.

Εκ διαμέτρου αντίθετη ήταν η θέση της Αναθέτουσας Αρχής ο εκπρόσωπος της οποίας τόνισε ότι η προσφορά του επιτυχόντα συνάδει απόλυτα με τις τεχνικές προδιαγραφές όπως αυτές καθορίζονται στα έγγραφα του διαγωνισμού. Περαιτέρω σημείωσε ότι η χορήγηση των προσωρινών μέτρων θα προκαλέσει βλάβη στο δημόσιο συμφέρον της τάξης των 230.000 ευρώ λαμβανομένου υπόψη ότι για τη χρηματοδότηση του έργου χρησιμοποιούνται ευρωπαϊκά κονδύλια τα οποία αν δεν αναλωθούν μέχρι το τέλος του 2014 δεν πρόκειται να δοθούν. Ο διαγωνισμός, ανέφερε, προκηρύχθηκε με βάση κάποιο πρόγραμμα με το όνομα «ενεργείν» και σχετίζεται με την ενεργειακή αναβάθμιση των δημοσίων κτιρίων. Διευκρίνισε ότι το έργο εντάσσεται στο πρόγραμμα 2007 – 2013. Για την καθυστέρηση ανέφερε στην προκήρυξη του διαγωνισμού δεν ευθύνεται η Αναθέτουσα Αρχή διότι είναι άλλη υπηρεσία η οποία κατάθεσε την πρόταση. Ο διαγωνισμός προκηρύχθηκε τον Αύγουστο του 2014 με τελευταία ημερομηνία υποβολής των προσφορών την 19.9.2014. Η χρηματοδότηση του έργου ανέφεραν γίνεται από κάποια ευρωπαϊκά κονδύλια που παρέμειναν στο πρόγραμμα 2007-2013 και τα οποία έγινε προσπάθεια από το Γραφείο Προγραμματισμού να διατεθούν στο δημόσιο για έργα της φύσης του

διαγωνισμού. Το όλο έργο τόνισε θα πρέπει να συμπληρωθεί εντός του 2014 και συγκεκριμένα θα πρέπει να συμπληρωθεί το αργότερο μέχρι 23.12.2014.

Από τα στοιχεία που τέθηκαν ενώπιόν μας προκύπτει ότι ο διαγωνισμός προκηρύχθηκε στις 8.8.2014 και οι προσφορές υποβλήθηκαν στις 19.9.2014. Η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους οικονομικούς φορείς στις 22.10.2014. Είναι γεγονός ότι η όλη διαδικασία ολοκληρώθηκε σε σύντομο χρόνο και τούτο καθώς εκ πρώτης όψεως φαίνεται ότι ο διαγωνισμός δεν παρουσίαζε ιδιαίτερη δυσκολία.

Έχουμε εξετάσει με προσοχή τις θέσεις των δύο μερών και δεν κρύβουμε την ανησυχία μας για τη συχνή αναφορά από μέρους των Αναθετουσών Αρχών ότι οι διαγωνισμοί που προσβάλλονται ενώπιον μας αφορούν συγχρηματοδοτούμενα έργα από την Ευρωπαϊκή Ένωση και ότι η όποια περαιτέρω καθυστέρηση με τις διαδικασίες ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών θα οδηγήσει στην απώλεια των κονδυλίων. Είναι καλά γνωστό ότι οι διαδικασίες ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών έχουν θεσπιστεί με σκοπό την εναρμόνιση της Κυπριακής Δημοκρατίας με τις ευρωπαϊκές οδηγίες. Η τήρηση των διαδικασιών αυτών έχει μεγαλύτερη θα λέγαμε σημασία για έργα που συγχρηματοδοτούνται από ευρωπαϊκά κονδύλια αφού γι' αυτά, εξ'

ορισμού, απαιτείται να ακολουθούνται όλες οι προβλεπόμενες από τις ευρωπαϊκές οδηγίες διαδικασίες.

Μας έχουν προβληματίσει ιδιαίτερα τα όσα η Αναθέτουσα Αρχή προώθησε σε σχέση με την απώλεια της χρηματοδότησης λόγω της καθυστέρησης που θα παρουσιαστεί εάν εκδοθούν τα προσωρινά μέτρα. Θεωρούμε ότι η επίκληση και μόνο από την Αναθέτουσα Αρχή ότι θα απωλεσθούν ευρωπαϊκά κονδύλια, στοιχείο βέβαια που δεν παραγνωρίζεται αφού και αυτό εντάσσεται στο δημόσιο συμφέρον, δεν μπορεί από μόνη της να υποβαθμίζει σε βαθμό που να εξουδετερώνει την ανάγκη ολοκλήρωσης των διαγωνισμών εντός των νόμιμων διαδικασιών που προβλέπονται μεταξύ των οποίων και η διαδικασία ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών. Εάν γίνετο δεκτή οποιαδήποτε άλλη θέση θα σήμαινε από τη μια ότι ο κίνδυνος απώλειας ευρωπαϊκών κονδυλίων εξουδετερώνει οτιδήποτε άλλο συνυπολογίζεται για την κατάληξη παραχώρησης προσωρινών μέτρων και από την άλλη αφήνει ανοικτό το ενδεχόμενο απώλειας ευρωπαϊκών κονδυλίων εάν κατ' επίκληση της απώλειας τους εξουδετερώνονται οι θεραπείες που προβλέπονται κατ' εφαρμογή ευρωπαϊκών οδηγιών.

Με βάση τα όσα αναφέρονται στην προσφυγή και λαμβάνοντας υπόψη τα πιο πάνω, θεωρούμε ότι η χορήγηση προσωρινών μέτρων είναι προς το δημόσιο

συμφέρον κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 24 του Ν. 104(I)/2010. Ως εκ τούτου αποφασίζουμε τη 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. 14 116 Π μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 62/2014.

.....
Έφη Παπαδοπούλου
Πρόεδρος

.....
Λοΐζος Κάππας
Μέλος

.....
Γιώργος Αναστασίου
Μέλος

.....
Βασίλης Πάλμας
Μέλος

ΑΠΟΦΑΣΗ ΜΕΙΟΨΗΦΙΑΣ

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 αρ. 62/2014 αναφορικά με το διαγωνισμό «*προμήθεια, εγκατάσταση και συντήρηση συσκευών κλιματισμού διαιρεμένου τύπου για ψύξη και θέρμανση (split type air conditioning units for cooling and heating) στο Υπουργείο Εργασίας, Πρόνοιας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων στη Λευκωσία*».

Με την επιστολή γνωστοποίησης αποτελέσματος ημερ. 22/10/2014 η Αναθέτουσα Αρχή ενημέρωνε τους Αιτητές τα πιο κάτω:

«Επιθυμώ να σας ευχαριστήσω για την συμμετοχή σας στον πιο πάνω διαγωνισμό και να σας πληροφορήσω ότι η προσφορά σας έχει απορριφθεί διότι δεν παρουσίαζε τη χαμηλότερη τιμή.

Η σύμβαση ανατέθηκε σύμφωνα με απόφαση του αρμοδίου οργάνου στους κυρίους TEKLIMA LTD για το ποσό των €204,000 χωρίς το Φ.Π.Α.»

Η δικηγόρος των Αιτητών ζήτησε την χορήγηση προσωρινών μέτρων στην βάση των λόγων που αναφέρονται στο έντυπο της προσφυγής.

Συγκεκριμένα στην προσφυγή αναφέρεται ότι πιθανολογείται σοβαρά η προσβαλλόμενη απόφαση να παραβιάζει το ισχύον δίκαιο. Η λήψη του προσωρινού μέτρου είναι αναγκαία για να αποτραπεί η περαιτέρω ζημιά των συμφερόντων των Αιτητών, αφού σε περίπτωση που υπογραφεί η σύμβαση και οι Αιτητές πετύχουν στην Ιεραρχική Προσφυγή, η επιτυχία τους αυτή δεν θα έχει πρακτική σημασία. *«Από την στάθμιση της βλάβης των αιτητών, των συμφερόντων τρίτων και του δημόσιου συμφέροντος, διαπιστώνεται ότι οι αρνητικές συνέπειες από την αποδοχή του αιτήματος δεν θα είναι σοβαρότερες από την ωφέλεια των αιτητών, αφού σε κάθε περίπτωση αν η ιεραρχική προσφυγή των αιτητών απορριφθεί, η σύμβαση θα μπορεί να υπογραφεί άμεσα και αφού η καθυστέρηση στην υπογραφή της σύμβασης δεν είναι απαγορευτική»* ανέφεραν.

Κατά την ενώπιον μας διαδικασία σε ερώτηση προς την Δικηγόρο των Αιτητών κατά πόσο μπορούσε να εξειδικεύσει περαιτέρω τους λόγους που η προσφορά του επιτυχόντα θα πρέπει να κριθεί άκυρη, απάντησε ότι στο παρόν στάδιο δεν μπορεί αφού θα πρέπει πρώτα να επιθεωρήσει τους διοικητικούς φακέλους.

Η Αναθέτουσα Αρχή έφερε ένσταση στην χορήγηση προσωρινών μέτρων επικαλούμενη τη βλάβη που θα υποστεί το δημόσιο συμφέρον με αναφορά στην απώλεια χρημάτων. Το έργο, ανέφερε εκπρόσωπος της Αναθέτουσας Αρχής, είναι χρηματοδοτούμενο από Ευρωπαϊκά κονδύλια στη βάση προγράμματος που λέγεται «ενεργή», και εντάσσεται στην προγραμματική περίοδο 2007-2013.

Ο προϋπολογισμός του προγράμματος, ανέφεραν, είναι μοιρασμένος. Μέρος του προϋπολογισμού πρέπει να υλοποιηθεί το 2014 διαφορετικά θα χαθούν τα λεφτά που αντιστοιχούν στο 2014 και άλλο μέρος του προϋπολογισμού πρέπει να υλοποιηθεί το 2015. Ο συγκεκριμένος διαγωνισμός, σημείωσαν, αφορά έργο που θα πρέπει να ολοκληρωθεί μέχρι το τέλος του 2014, και αν υπάρξει οποιαδήποτε καθυστέρηση, και δεν προχωρήσει η ανάθεση, το έργο δεν θα υλοποιηθεί και θα προκληθεί βλάβη στο δημόσιο συμφέρον της τάξης των 230.000 ευρώ. *«Εάν δεν αναλωθούν μέχρι το τέλος του χρόνου δεν πρόκειται να δοθούν τα κονδύλια»*, ανέφεραν χαρακτηριστικά. Η υπηρεσία ενέργειας, σημείωσαν, είχε καταθέσει πρόταση συμμετοχής στο συγκεκριμένο πρόγραμμα περί τον Σεπτέμβριο του 2013, ενώ σε σύσκεψη των Διευθυντών των τμημάτων στις 16/7/2014 πάρθηκε η απόφαση επιλογής του συγκεκριμένου κτιρίου. Η προκήρυξη έγινε στις 8/8/2014 με τελευταία ημερομηνία υποβολής προσφορών την 19/9/2014 και η κατακύρωση έγινε στις 22/10/2014.

Από την προκήρυξη του διαγωνισμού που τέθηκε ενώπιον μας προκύπτει ότι το έργο συγχρηματοδοτείται από την Ευρωπαϊκή Ένωση (ΕΤΠΑ) κατά 80% και από εθνικούς πόρους Ελλάδας-Κύπρου κατά 20% στο πλαίσιο του προγράμματος Διασυνοριακής Συνεργασίας Ελλάδας – Κύπρου 2007-2013.

Το άρθρο 24(2) του Ν.104(Ι)/2014 αναφέρει

«...

(2) Κατά την εξέταση του ενδεχομένου λήψης προσωρινών μέτρων, κατά τα προβλεπόμενα στην παράγραφο (α) του εδαφίου (1), η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών συνυπολογίζει τις πιθανές συνέπειες των προσωρινών μέτρων για όλα τα συμφέροντα που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και το δημόσιο συμφέρον, και αποφασίζει να μην προβεί στη χορήγηση τέτοιων μέτρων, αν οι αρνητικές τους συνέπειες είναι περισσότερες από τα οφέλη τους:

Νοείται ότι, η απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών να μην χορηγήσει προσωρινά μέτρα δεν θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει ο ενδιαφερόμενος προσφέρων ή υποψήφιος που έχει προσφύγει στην Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών.»

Με δεδομένο ότι για την έκδοση προσωρινών μέτρων δεν τίθενται ενώπιον μας οι διοικητικοί φάκελοι ή άλλα έγγραφα που αφορούν την υπόθεση για να μπορούν να εξεταστούν από την Αρχή αλλά και με επίσης δεδομένου ότι τα διάδικα μέρη και ειδικά οι εκπρόσωποι της Αναθέτουσας Αρχής οφείλουν να παρουσιάζουν ενώπιον μας τα αληθή και πραγματικά δεδομένα δεν έχω άλλη

επιλογή από το να τους πιστώσω ότι δεν παρουσιάζουν ψευδή ή αναληθή στοιχεία.

Με βάση τις αναφορές των εκπροσώπων της Αναθέτουσας Αρχής η όποια καθυστέρηση στην ανάθεση του έργου θα έχει ως συνέπεια την μη ολοκλήρωση του έως το τέλος του 2014 με αποτέλεσμα το Κράτος να απολέσει Ευρωπαϊκά κονδύλια της τάξης των 230.000 ευρώ και ως εκ τούτου την μη υλοποίηση του.

Είναι γνωστές οι συνθήκες που βιώνει η Κυπριακή κοινωνία ένεκα της οικονομικής κρίσης που βιώνει ο τόπος. Η ανεργία καλπάζει, η φτώχεια και η ανέχεια μαστίζει σωρεία νοικοκυριά, συμπολίτες μας συνωστίζονται σε κοινωνικά παντοπωλεία, το δημόσιο έχει προβεί σε αποκοπές μισθών και συντάξεων προς εξοικονόμηση πόρων.

Μέσα σε αυτές τις συνθήκες η απώλεια Ευρωπαϊκών κονδυλίων για υλοποίηση έργων, με όλες τις δημοσιοοικονομικές και κοινωνικές επιπτώσεις, πλήττουν σοβαρά το Δημόσιο συμφέρον.

Σταθμίζοντας όλα τα πιο πάνω σε αντιδιαστολή με τα συμφέροντα των Αιτητών που ενδέχεται να ζημιωθούν σε περίπτωση επιτυχίας της προσφυγής τους και συνυπολογίζοντας ότι η μη έγκριση προσωρινών μέτρων δεν θίγει τις λοιπές

αξιώσεις των Αιτητών και χωρίς να κρίνω αν ευθύνεται κάποιος και αν ναι ποιος για την καθυστέρηση προκήρυξης του διαγωνισμού εφόσον δεν έχω ενώπιον μου όλα τα δεδομένα, θεωρώ ότι με την μη έκδοση προσωρινών μέτρων οι θετικές συνέπειες στο δημόσιο συμφέρον θα είναι υπέρμετρα μεγαλύτερες έναντι των συμφερόντων των Αιτητών που ενδέχεται να ζημιωθούν.

Πιστεύω ότι θα ήταν αστοχία του όλου συστήματος να απολέσει το Κράτος και κατ' επέκταση η Κυπριακή κοινωνία Ευρωπαϊκά κονδύλια για υλοποίηση έργων στην βάση μιας υπόνοιας των Αιτητών ότι η προσφορά της επιτυχούσας εταιρείας δεν πληρούσε τους όρους του διαγωνισμού από την στιγμή μάλιστα που δεν ήταν σε θέση να εξειδικεύσουν ενώπιον μας τους ισχυρισμούς τους.

Ως εκ των πιο πάνω αποφασίζω τη μη χορήγηση προσωρινών μέτρων στο διαγωνισμό 14.116.Π.

.....
Σόλων Παπαθεοχάρους
Μέλος