



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. 27/2014

Μεταξύ:

SIGAN MANAGEMENT LTD

Αιτούντων

v.

ΚΤΗΝΙΑΤΡΙΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ

Αναθέτουσα Αρχή

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

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

Αιτητές:

SIGAN MANAGEMENT LTD

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Αλεξία Κουντουρή Παπαευσταθίου, Δικηγόρο
2. Κώστας Παρτασίδης, Εκπρόσωπος Αιτήτριας

Αναθέτουσα Αρχή: ΚΤΗΝΙΑΤΡΙΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Δήμητρα Καλλή, Δικηγόρος της Δημοκρατίας
2. Σωτήρης Χριστοφή, Εκπρόσωπος Αναθέτουσας Αρχής
3. Μαρία Λούη, Φαρμακοποιός, Εκπρόσωπος Αναθέτουσας Αρχής

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 28 Μαΐου, 2014.

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. 27/2014

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 27/2014 αναφορικά με το Διαγωνισμό αρ. 13/2014 με τίτλο «Προσφορά για την παροχή υπηρεσιών για τη συλλογή και μεταφορά των ζωικών υποπροϊόντων κατηγορίας 1 και 2 στις μονάδες επεξεργασίας».

Κατά την ενώπιον μας διαδικασία η δικηγόρος των Αιτητών ανέφερε ότι αιτείται τη χορήγηση Προσωρινών Μέτρων, ισχυριζόμενη ότι πιθανολογείται σοβαρά η παράβαση του ισχύοντος δικαίου στη βάση των όσων αναφέρονται στο έντυπο της Προσφυγής.

Οι εκπρόσωποι της Αναθέτουσας Αρχής απάντησαν εν πρώτοις υπό τύπον προδικαστικής ένστασης ότι η προσφυγή είναι εκπρόθεσμη, αφού αφορά αίτημα για τροποποίηση όρων του διαγωνισμού και σύμφωνα με το άρθρο 21(4) του Ν. 104(Ι)/2010, όπου καθορίζονται οι προθεσμίες για άσκηση προσφυγής, η προθεσμία έχει παρέλθει. Στη συνέχεια οι εκπρόσωποι της Αναθέτουσας Αρχής ανέφεραν ότι φέρουν ένσταση στη χορήγηση Προσωρινών Μέτρων, επικαλούμενοι τη βλάβη που θα υποστεί το δημόσιο συμφέρον εάν αυτά χορηγηθούν, με ιδιαίτερη αναφορά σε ενδεχόμενο κίνδυνο στη δημόσια υγεία και αυτό, όπως ανέφεραν, γιατί η υφιστάμενη σύμβαση που είχε υπογραφεί με τους εδώ Αιτητές λήγει τέλος Ιουνίου 2014.

Οι Αιτητές απάντησαν ότι υπέβαλαν την προσφυγή τους εμπρόθεσμα βάσει των προνοιών του σχετικού νόμου, αφού η πράξη/απόφαση που προσβάλλεται είναι η μη τροποποίηση των όρων του διαγωνισμού όπως είχαν οι ίδιοι εισηγηθεί στην Αναθέτουσα Αρχή, κάτι που απορρέει από το άρθρο 25(2)(γ) του Ν. 104(Ι)/2010.

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

Σε ότι αφορά τους ισχυρισμούς της Αναθέτουσας Αρχής για το εκπρόθεσμο της Προσφυγής σημειώνουμε ότι το θέμα αυτό έχει εξεταστεί και αποφασιστεί προηγουμένως από την Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών σε αρκετές αποφάσεις. Παραπέμπουμε χαρακτηριστικά στην απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί Προσωρινών Μέτρων στην Προσφυγή αρ. 14/2011 ημερομηνίας 31.3.2011, όπου σχετικά με το εν λόγω ζήτημα, μεταξύ άλλων, αναφέρονται τα ακόλουθα.

«Σύμφωνα με τον όρο 2.14 των εγγράφων του διαγωνισμού και με τον Κανονισμό 18 της Κ.Δ.Π. 489/2004¹ 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 τηλεμοιότυπο ή ηλεκτρονικά μέσα).

[...]

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.

¹ Σημειώνουμε ότι ο Κανονισμός 18 της ΚΔΠ 489/2004 είναι πανομοιότυπος με τον Κανονισμό 25 της ΚΔΠ 201/2007 που ισχύει στην παρούσα υπόθεση.

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 επ' αυτού, η επακόλουθη έκδοση απόφασης και η ενδεχόμενη προσβολή της τελευταίας διαμέσου της προσφυγής, διαδικασία που ακολουθήθηκε στην παρούσα».

Συνεπώς με βάση τα πιο πάνω η προδικαστική ένσταση απορρίπτεται.

Αναφορικά με τους λόγους δημοσίου συμφέροντος που η Αναθέτουσα Αρχή επικαλείται και φέρει ένσταση στη χορήγηση Προσωρινών Μέτρων, ήτοι τον κίνδυνο που ενδεχομένως να διατρέξει η δημόσια υγεία ένεκα του γεγονότος ότι η υφιστάμενη σύμβαση λήγει τέλος Ιουνίου και λαμβάνοντας υπόψη ότι η προηγούμενη σύμβαση που είχε διάρκεια 7 χρόνια έληξε αρχικά τον Νοέμβριο του 2013, ανανεώθηκε για ένα μήνα και τον Δεκέμβριο του 2013 ανανεώθηκε για άλλους 6 μήνες, αλλά και την αναφορά του Αιτητή ότι εφόσον του ζητηθεί είναι πρόθυμος να επεκτείνει την υφιστάμενη σύμβαση μέχρι την έκδοση απόφασης από την Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών, και συνεπώς υπάρχει δυνατότητα κάλυψης της ανάγκης ώστε να μη τίθεται θέμα βλάβης της δημόσιας υγείας, κρίνουμε ότι η επίκληση της βλάβης του δημοσίου συμφέροντος από την Αναθέτουσα Αρχή για μη χορήγηση Προσωρινών Μέτρων δεν ευσταθεί.

Εξάλλου η καθυστέρηση στην προκήρυξη του Διαγωνισμού από τον Νοέμβριο ή το Δεκέμβριο του 2013 μέχρι και τον Απρίλιο του 2014 οφείλεται αποκλειστικά στην Αναθέτουσα Αρχή. Ενδεικτική είναι και η απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί Προσωρινών Μέτρων στην Προσφυγή αρ. 21/2013, ημερομηνίας 4.6.2013, όπου αναφέρθηκαν τα πιο κάτω:

«Αφού ακούσαμε τις εκατέρωθεν θέσεις κρίνουμε ότι συντρέχουν λόγοι για χορήγηση των προσωρινών μέτρων καθότι η ένσταση της Αναθέτουσας Αρχής δεν μπορεί να ευσταθήσει. Η Αναθέτουσα Αρχή ως η αποκλειστικά υπεύθυνη για τη διαχείριση του χρόνου προκήρυξης και ανάθεσης του διαγωνισμού, όφειλε να προχωρήσει με τις δέουσες ενέργειες για να εξασφαλίσει τις αναγκαίες προμήθειες έγκαιρα. Η παράλειψη της να το πράξει δεν είναι δυνατόν να επενεργήσει εναντίον των Αιτητών, εφόσον μάλιστα υπάρχει η δυνατότητα κάλυψης των αναγκών με εναλλακτική λύση.

Αναφορικά με το δημόσιο συμφέρον κρίνουμε ότι δεν συντρέχουν λόγοι για μη χορήγηση των προσωρινών μέτρων καθότι 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. Θέλουμε όμως να σημειώσουμε ότι οποιαδήποτε καθυστέρηση έχει παρατηρηθεί από την προκήρυξη του διαγωνισμού μέχρι και την τελική κατάληξη για κατακύρωση του από πλευράς της Αναθέτουσας Αρχής ή οποιονδήποτε άλλων εμπλεκόμενων φορέων δεν μπορεί να χρησιμοποιείται ως βάση και αιτιολογία για επίκληση βλάβης του δημοσίου συμφέροντος ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών αφού οι διαδικασίες ενώπιον της τελευταίας έχουν θεσπιστεί τόσο με Ευρωπαϊκές Οδηγίες όσο και με την Εθνική Νομοθεσία. Δεν είναι αποδεκτό να τίθεται θέμα στενότητας χρόνου από την Αναθέτουσα Αρχή όταν αυτή έχει, βασικά, δημιουργηθεί από επιλογές και χειρισμούς της ίδιας της Αναθέτουσας Αρχής και όχι από αστάθμητους παράγοντες ή απρόβλεπτα γεγονότα».

Με βάση τα πιο πάνω 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 η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών κρίνει 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 Διαγωνισμού με αρ. 13/2014 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 27/2014.