



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

Ιεραρχική Προσφυγή Αρ. 8/2008

Μεταξύ:

CYPRA LIMITED

Αιτούσας Εταιρείας

v.

ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΥ ΚΥΠΡΙΑΚΗΣ ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΗΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑΣ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών**

κ. Ιωάννης Π. Πογιατζής, Πρόεδρος
κ. Μιχαλάκης Χριστοφόρου, Μέλος
κ. Άγγελος Αγγελίδης, Μέλος
κ. Χριστόφορος Χριστοφίδης, Μέλος

Αιτούντες:

CYPRA LIMITED

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. κο Ανδρέα Δημητρίου, Δικηγόρο
2. κο Γεώργιο Γεωργίου, Διευθυντή
αιτούσας εταιρείας

Αναθέτουσα Αρχή:

ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΚΥΠΡΙΑΚΗΣ ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΗΣ
ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑΣ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. κο Νίκο Χατζηιωάννου, Δικηγόρο
2. κο Ανδρέα Μαραγκό, Διευθυντή
Ο.Κ.Γ.Β.

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης: 7 Μαΐου, 2008

Α Π Ο Φ Α Σ Η

A. Η παρούσα Ιεραρχική Προσφυγή στρέφεται κατά της απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής, δηλαδή του Οργανισμού Κυπριακής Γαλακτοκομικής Βιομηχανίας να κατακυρώσει τον Διαγωνισμό Αρ. 12/2007 *«Διαγωνισμός με τη Διαδικασία της Διαπραγμάτευσης για τη Μεταφορά Ζωντανών Χοίρων, Σφαγή, Εκδορά, Μεταφορά Σφάγιων και Κτηνιατρικά Τέλη»* σε άλλο προσφοροδότη.

B. Με την Ιεραρχική Προσφυγή η Αιτούσα Εταιρεία κατάθεσε και Αίτηση για λήψη Προσωρινών Μέτρων. Η Αίτηση εξετάστηκε την 14^η και 15^η Ιανουαρίου, 2008 και το αιτούμενο Διάταγμα απερρίφθη.

Γ. Ο Διαγωνισμός ζητήθηκε στα πλαίσια απόφασης του Υπουργικού Συμβουλίου για την παραχώρηση ενισχύσεων στον τομέα της χοιροτροφίας για την αντιμετώπιση του προβλήματος που δημιουργήθηκε λόγω των αυστηρών περιοριστικών μέτρων διακίνησης και εμπορίας ζώων λόγω αφθώδους πυρετού. Τόσο η Αιτούσα Εταιρεία όσο και η Επιτυχούσα Εταιρεία κατανοώντας το επείγον της υπόθεσης αποδέκτηκαν τη διαδικασία και τους όρους της προσφοράς και υπέβαλαν προσφορά μέσα στα χρονικά όρια που τέθηκαν. Η προθεσμία υποβολής των προσφορών έληγε στις 13 Δεκεμβρίου, 2007 και κατά την τελευταία ημερομηνία υποβολής προσφορών υποβλήθηκαν δύο προσφορές συμπεριλαμβανομένης και της προσφοράς της Αιτούσας Εταιρείας.

Δ. Η Επιτροπή Προσφορών της Αναθέτουσας Αρχής κατά τις Συνεδρίες της που έλαβαν χώρα στις 13, 14 και 17 Δεκεμβρίου, 2007 εξέτασε τις δύο προσφορές και αποφάσισε να εισηγηθεί στην Αναθέτουσα Αρχή την κατακύρωση του Διαγωνισμού στον Επιτυχόντα Προσφοροδότη.

E. Η Αναθέτουσα Αρχή στη Συνεδρία της την 17 Δεκεμβρίου, 2007 αποφάσισε να υιοθετήσει την εισήγηση της Επιτροπής Προσφορών και κατακύρωσε το Διαγωνισμό στην Επιτυχούσα Εταιρεία η οποία πληρούσε όλες τις προδιαγραφές και πρόσφερε τις χαμηλότερες τιμές.

Στ. Με επιστολή ημερομηνίας 18 Δεκεμβρίου, 2007 η Αναθέτουσα Αρχή πληροφόρησε την Αιτούσα Εταιρεία το γεγονός ότι ο Διαγωνισμός κατακυρώθηκε στην Επιτυχούσα Εταιρεία. Την 24^η Δεκεμβρίου, 2007 η Αιτούσα Εταιρεία ενημέρωσε την Αναθέτουσα Αρχή για την πρόθεση της να προσφύγει στην Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών. Την 10^η Ιανουαρίου, 2007 η Αιτούσα Εταιρεία εξάσκησε το δικαίωμα της και κατέθεσε την παρούσα Προσφυγή.

Ζ. Η Αιτούσα Εταιρεία στηρίζει την Προσφυγή της, μεταξύ άλλων, στους πιο κάτω νομικούς και πραγματικούς λόγους:

- Οι όροι του επίδικου Διαγωνισμού συντάχθηκαν με σκοπό την κάλυψη της παρανομίας αφού δεν περιλαμβάνουν υποχρέωση όπως προσφορές γίνουν μόνο από αδειούχα σφαγεία. Αυτό διότι η Αναθέτουσα Αρχή γνώριζε και συνεχίζει να γνωρίζει ότι η Επιτυχούσα Εταιρεία δεν κατείχε κατά τον ουσιώδη χρόνο άδεια λειτουργίας εγκατάστασης σφαγείου εκδομένη από το Τμήμα Κτηνιατρικών Υπηρεσιών, σύμφωνα με το άρθρο 20(2) και (3) του περί Υγιεινής του Κρέατος Νόμου, Ν. 94/1979 ως τροποποιήθηκε μέχρι σήμερα, όπως απαιτείται σύμφωνα με το άρθρο 20(1) του Περί Σφαγείων Νόμου, 26(1)/2003, τους Περί Υγιεινής Παραγωγής Ζωικής Προέλευσης και Διάθεσης στην Αγορά καθώς και για άλλα Συναφή Θέματα Νόμους 2003-2006 (Ν.86(1)/2006, 150(1)/2003 και 148(1)/2004)). Η πιο πάνω παράλειψη της Αναθέτουσας Αρχής συνιστά παράβαση του Άρθρου 52 του Ν. 12(1)/2006 καθώς και του Νόμου γενικά που επιτρέπει και ενθαρρύνει παράνομη δραστηριότητα από πλευράς προσφερόντων οικονομικών οντοτήτων που δεν έχουν την απαιτούμενη από το νόμο άδεια λειτουργίας.
- Η Αναθέτουσα Αρχή δεν συμπεριέλαβε στους όρους του Διαγωνισμού τις απαραίτητες πρόνοιες σε σχέση με κριτήρια ποιοτικής επιλογής των προσφερόντων, με σκοπό να ωφεληθεί η Επιτυχούσα Εταιρεία καθότι

γνώριζε ότι η Επιτυχούσα Εταιρεία δεν ήταν και δεν είναι σε θέση να παρουσιάσει τα απαραίτητα πιστοποιητικά και τις απαραίτητες αποδείξεις ως προνοούνται από τα Άρθρα 51(2(ε)), (στ) και (ζ) του Νόμου 12)(1)/2006.

- Η Αναθέτουσα Αρχή δεν έχει προβεί σε δέουσα έρευνα της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της Επιτυχούσας Εταιρείας ως προνοείται από το Άρθρο 53(1) του Νόμου 12(Ι)2006 και εσκεμμένα δεν έχει συμπεριλάβει κριτήρια σε σχέση με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των προσφερόντων στον επίδικο Διαγωνισμό με σκοπό να επιτρέψει τη συμμετοχή της Επιτυχούσας Εταιρείας η οποία δεν είναι σε θέση να αποδείξει την χρηματοοικονομική της επάρκεια.
- Η Αναθέτουσα Αρχή δεν προέβη σε δέουσα έρευνα κατά πόσο η ασυνήθιστα χαμηλή τιμή που υπέβαλε η Επιτυχούσα Εταιρεία ήταν λόγω ή αποτέλεσμα χορήγησης κρατικής ενίσχυσης στην Επιτυχούσα Εταιρεία και αγνόησε και/ή δεν έλαβε δεόντως υπόψη της την εμπειρισταωμένη γνώμη του Εφόρου Ελέγχου Κρατικών Ενισχύσεων που δημοσιεύτηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Δημοκρατίας.
- Η Αναθέτουσα Αρχή παραβίασε τις αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και της χρηστής διοίκησης με αποτέλεσμα η κατακύρωση υπέρ της Επιτυχούσας Εταιρείας που δεν πληρούσε τις πρόνοιες του επίδικου διαγωνισμού αποτελεί ζημιά για την Αιτούσα Εταιρεία.

Η. Η Αναθέτουσα Αρχή απορρίπτοντας τους ισχυρισμούς της Αιτούσας Εταιρείας με γραπτές αλλά και προφορικές δηλώσεις επέμενε ότι λειτούργησε σε όλα τα στάδια που αφορούσαν τη διαδικασία του Διαγωνισμού με βάση το νομοθετικό πλαίσιο για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων και ότι η απόφαση της να κατακυρώσει το Διαγωνισμό στην Επιτυχούσα Εταιρεία ήταν ορθή και νόμιμη, προέβη σε εξαντλητική διερεύνηση όλων των παραμέτρων που σχετίζονταν με τους όρους των Εγγράφων του Διαγωνισμού και δεν παραβίασε

οποιαδήποτε αρχή του διοικητικού δικαίου. Επιπρόσθετα ισχυρίστηκε, ότι δεν παραβίασε τις αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και της χρηστής διοίκησης με αποτέλεσμα η κατακύρωση υπέρ της Επιτυχούσας Εταιρείας που δεν πληρούσε τις πρόνοιες του επίδικου διαγωνισμού να αποτελεί ζημιά για την Αιτούσα Εταιρεία.

Συγκεκριμένα η Αναθέτουσα Αρχή ισχυρίστηκε ότι:

- i) Ούτως ή αλλιώς δεν υπάρχει όρος της επίδικης προσφοράς ότι η σφαγή πρέπει να γίνεται από αδειούχο σφαγείο, και η Επιτυχούσα Εταιρεία ήταν αδειούχα έχοντας την απαραίτητη έγκριση και/ή άδεια και/ή κωδικό-σφραγίδα και η όποια απόφαση του Επιτρόπου Διοικήσεως ουδέν δεσμεύει.
 - ii) Η οικονομική επάρκεια δεν ήταν προαπαιτούμενη των όρων της προσφοράς που έχουν γίνει αποδεκτοί από την Αιτούσα Εταιρεία χωρίς επιφύλαξη και το άρθρο 53 του Νόμου 12(Ι)2006 δεν την υποχρέωνε να κάνει έλεγχο της οικονομικής επάρκειας των προσφοροδοτών και προβλέπει μόνο τους τρόπους που γίνεται ο έλεγχος.
 - iii) Η τιμή της Επιτυχούσας Εταιρείας δεν ήταν ασυνήθιστα χαμηλή. Ο ισχυρισμός αυτός εξετάστηκε από την Αναθέτουσα Αρχή και απορρίφθηκε.
 - iv) Η Επιτυχούσα Εταιρεία κατείχε άδεια λειτουργίας σφαγείου.
 - v) Η χαμηλότερη έγκυρη προσφορά ήταν αυτή της Επιτυχούσας Εταιρείας.
- Θ. Από τα ενώπιόν μας στοιχεία και γεγονότα όπως εκτίθενται πιο πάνω και φαίνονται στους σχετικούς φακέλους και τα επιχειρήματα που έχουν εκτεθεί τόσο

γραπτά όσο και προφορικά, κατά την ενώπιόν μας διαδικασία, συμφωνούμε με τους ισχυρισμούς της Αναθέτουσας Αρχής και κρίνουμε ότι η Αναθέτουσα Αρχή δεν παραβίασε το ισχύον δίκαιο και τις Γενικές Αρχές του Διοικητικού Δικαίου και ειδικότερα τις αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και της χρηστής διοίκησης και η απόφαση ελήφθη με την δέουσα έρευνα και ορθά κατακυρώθηκε ο Διαγωνισμός στην Επιτυχούσα Εταιρεία.

Συγκεκριμένα ομόφωνα η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών θεωρεί:

- Τον ισχυρισμό της Αιτούσας Εταιρείας αβάσιμο ότι οι όροι του επίδικου Διαγωνισμού συντάχθηκαν με σκοπό την κάλυψη της παρανομίας αφού δεν περιλαμβάνουν υποχρέωση όπως προσφορές γίνουν μόνο από αδειούχα σφαγεία άνευ οιασδήποτε νομικής υπόστασης αφού ουδέποτε η Αιτούσα Εταιρεία πρόσβαλε τους όρους του Διαγωνισμού και έλαβε μέρος στο Διαγωνισμό χωρίς καμία επιφύλαξη.
- Τον ισχυρισμό ότι η Αναθέτουσα Αρχή γνώριζε ότι η Επιτυχούσα Εταιρεία δεν κατείχε κατά τον ουσιώδη χρόνο άδεια λειτουργίας εγκατάστασης σφαγείου εκδομένη από το τμήμα Κτηνιατρικών Υπηρεσιών σύμφωνα με τους σχετικούς νόμους λανθασμένο αφού κατά την ενώπιον μας διαδικασία, παρουσιάστηκε άδεια λειτουργίας σφαγείου, η οποία υποβλήθηκε με την προσφορά, την οποία θεωρούμε έγκυρη και νόμιμη.
- Τον ισχυρισμό ότι η Αναθέτουσα Αρχή δεν συμπεριέλαβε στους όρους του Διαγωνισμού τις απαραίτητες πρόνοιες σε σχέση με κριτήρια ποιοτικής επιλογής των προσφερόντων, με σκοπό να ωφεληθεί η Επιτυχούσα Εταιρεία καθότι γνώριζε ότι η Επιτυχούσα Εταιρεία δεν ήταν και δεν είναι σε θέση να παρουσιάσει τα απαραίτητα πιστοποιητικά και τις απαραίτητες αποδείξεις ως προνοούνται από τα Άρθρα 51(2)(ε), (στ) και (ζ) του Νόμου 12)(1)/2006, και πάλι, άνευ οιασδήποτε νομικής υπόστασης, αφού ουδέποτε η Αιτούσα Εταιρεία

πρόσβαλε τους όρους του Διαγωνισμού και έλαβε μέρος στο Διαγωνισμό χωρίς καμία επιφύλαξη.

- Τον ισχυρισμό ότι η Αναθέτουσα Αρχή δεν προέβη σε δέουσα έρευνα του κατά πόσο η ασυνήθιστα χαμηλή τιμή που υπέβαλε η Επιτυχούσα Εταιρεία ήταν λόγω ή αποτέλεσμα χορήγησης κρατικής ενίσχυσης στη Επιτυχούσα Εταιρεία και αγνόησε και/ή δεν έλαβε δεόντως υπόψη της την εμπειριστατωμένη γνώμη του Εφόρου Ελέγχου Κρατικών Ενισχύσεων που δημοσιεύτηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Δημοκρατίας σαν μη ανταποκρινόμενο στην πραγματικότητα αφού η Αιτούσα Εταιρεία πρόβαλε τον ίδιο ισχυρισμό μετά την εξέταση των προσφορών και ο ισχυρισμός εξετάσθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή με απόφαση της ημερομηνίας 17 Δεκεμβρίου, 2007 και ο ισχυρισμός είχε απορριφθεί.

I. Ενόψει των πιο πάνω ευρημάτων μας δεν θεωρούμε σκόπιμο να εξετάσουμε τους υπόλοιπους ισχυρισμούς της Αιτούσας Εταιρείας. Κρίνουμε ότι η παρούσα Ιεραρχική Προσφυγή είναι αβάσιμη και συνεπώς αποτυγχάνει και η απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής επικυρώνεται.