



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. 17/2014

Μεταξύ:

LOGICOM SOLUTIONS LIMITED

Αιτούντων

v.

ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΚΤΗΜΑΤΟΛΟΓΙΟΥ ΚΑΙ ΧΩΡΟΜΕΤΡΙΑΣ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

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

Αιτούντες:

LOGICOM SOLUTIONS LIMITED

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Μιχάλη Μάρκου, Δικηγόρο.
2. Κώστα Καλοψιδιώτη, Εκπρόσωπο αιτούσας εταιρείας
3. Λούη Ηλιάδη, Εκπρόσωπο αιτούσας εταιρείας

Αναθέτουσα Αρχή:

ΤΜΗΜΑ ΚΤΗΜΑΤΟΛΟΓΙΟΥ ΚΑΙ ΧΩΡΟΜΕΤΡΙΑΣ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Βάσο Πετρίδη, Αναπληρωτή Διευθυντή Τμήματος
Κτηματολογίου και Χωρομετρίας
2. Νεοκλή Νεοκλέους, Ανώτερο Λειτουργό Τμήματος
Κτηματολογίου και Χωρομετρίας
3. Άντρη Χατζημάρκου, Λειτουργό Τμήματος Κτηματολογίου

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 8 Απριλίου, 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. 17/2014

Οι Αιτητές με την πιο πάνω Προσφυγή ζητούν ακύρωση του διαγωνισμού αρ. 02/2014 για τη Δημιουργία Διαδικτυακής Πύλης του Τμήματος Κτηματολογίου και Χωρομετρίας (ΤΚΧ) – «DLS Portal» («ο Διαγωνισμός») ή όρων του ή τροποποίηση όρων του επειδή, μεταξύ άλλων, περιέχει διατάξεις οι οποίες αποτελούν τεχνικές ή άλλες πρόνοιες που παραβιάζουν και ή αντιβαίνουν και ή καταστρατηγούν θεμελιώδεις όρους της σύμβασης C-2012/19 για τη Δημιουργία της Κυβερνητικής Διαδικτυακής Διόδου Ασφαλείας (ΚΔΔΑ) που διατηρούν οι Αιτητές με το Τμήμα Υπηρεσιών Πληροφορικής (ΤΥΠ). Περαιτέρω οι τεχνικές προδιαγραφές των εγγράφων του διαγωνισμού περιέχουν απαιτήσεις που δεν μπορούν να υποστηριχθούν από τις υφιστάμενες λειτουργίες της ΚΔΔΑ και για να υλοποιηθούν απαιτείται τροποποίηση του πυρήνα και ή των δομοστοιχείων της ΚΔΔΑ από τους Αιτητές αναδόχους/κατασκευαστές της ΚΔΔΑ. Μεταξύ άλλων, αναφέρουν ότι τεχνικές και άλλες πρόνοιες αντιβαίνουν ευθέως θεμελιώδεις όρους της σύμβασης C-2012/19 που οι Αιτητές διατηρούν με το ΤΥΠ, το Νόμο ή και τους σχετικούς κανονισμούς ή και τις γενικές αρχές του διοικητικού δικαίου ή και τη σχετική νομολογία.

Στα πλαίσια της προσφυγής τους ζητούν επίσης τη λήψη προσωρινών μέτρων για αναστολή της εκτέλεσης οποιωνδήποτε πράξεων ή αποφάσεων ή και αναστολή των προθεσμιών ή και οποιασδήποτε άλλης πράξης του ΤΚΧ μέχρι την έκδοση της τελικής απόφασης στην Προσφυγή.

Οι Αιτητές κατά την ενώπιον μας συζήτηση του αιτήματός τους για τη χορήγηση προσωρινών μέτρων επανέλαβαν όσα εκτίθενται στην επιστολή τους ημερ. 28.3.2014 προς το Διευθυντή του ΤΚΧ. Σύμφωνα με όσα αναφέρονται στην εν λόγω επιστολή, αλλά και όσα ενώπιον μας εξέθεσαν, είναι η θέση τους ότι τεχνικές και άλλες πρόνοιες του διαγωνισμού βρίσκονται σε αντίθεση με όρους της σύμβασης C-2012/19, και συνεπώς τις υποχρεώσεις τους, και βλάπτουν τα δικαιώματά τους. Τεχνικές προδιαγραφές που προβλέπονται, υπέβαλαν, δεν μπορούν να υποστηριχθούν από τις υφιστάμενες λειτουργίες της ΚΔΔΑ. Για να υλοποιηθούν απαιτείται τροποποίηση του πυρήνα της ΚΔΔΑ ο οποίος όμως δεν ανήκει στο ΤΥΠ αλλά στον κατασκευαστή. Οι ίδιοι στα πλαίσια της σύμβασης C-2012/19 προσέφεραν στο ΤΥΠ μέρος του λογισμικού χωρίς όμως το ΤΥΠ να έχει τον κώδικα ώστε να μπορεί να προχωρήσει σε αλλαγές. Ο πηγαίος κώδικας είναι προϊόν της Microsoft και δεν εμπίπτει στα λογισμικά προγράμματα που περιέχονται στην κυριότητα του ΤΥΠ. Αυτός καλύπτεται από συμφωνία Escrow και θα περιέλθει στο ΤΥΠ υπό προϋποθέσεις. Εάν ο συγκεκριμένος διαγωνισμός προχωρήσει ως έχει προκηρυχθεί, εφόσον με όρους του ζητείται να γίνουν από τον ανάδοχο του

διαγωνισμού αλλαγές στον πηγαίο κώδικα ο οποίος δεν ανήκει στο ΤΥΠ, ο διαγωνισμός δεν θα επιτύχει. Για να υπάρξει δυνατότητα, κατέληξαν, να γίνει επέμβαση στον πηγαίο κώδικα θα πρέπει η Microsoft, στην οποία ανήκει, να αναπτύξει επιπλέον εργασία που δεν είναι χωρίς οικονομική επιβάρυνση, κάτι όμως το οποίο οι υπόλοιποι οικονομικοί φορείς δεν το γνωρίζουν ώστε να το συνυπολογίσουν στην τιμή της προσφοράς τους.

Εκ διαμέτρου αντίθετη είναι η θέση του ΤΚΧ εκπρόσωπος του οποίου υποστήριξε ότι τα έγγραφα του διαγωνισμού είναι αποτέλεσμα στενής συνεργασίας με το ΤΥΠ αλλά και συναντήσεων που είχαν με τους Αιτητές. Απέρριψε τον ισχυρισμό ότι με τους όρους του διαγωνισμού επιδιώκεται επέμβαση στον πηγαίο κώδικα. Δεν χρειάζεται υπέβαλε σε οποιαδήποτε περίπτωση ο επιτυχών προσφοροδότης να επέμβει στον πηγαίο κώδικα. Απλά το ΤΚΧ, όπως και άλλα τμήματα της κυβέρνησης, θα αξιοποιήσουν την υφιστάμενη υποδομή η οποία υπάρχει. Η συμβατική υποχρέωση των Αιτητών όπως και ο εκπρόσωπος τους ανέφερε ήταν να δημιουργήσουν λογισμικό για 37 περίπου ηλεκτρονικές υπηρεσίες.

Οι δημόσιες συμβάσεις είναι καλά γνωστό ότι αποτελούν ένα σημαντικό και ιδιαίτερα ευαίσθητο τομέα της αγοράς. Συνεπώς ο έλεγχος της νομιμότητας ενός διαγωνισμού είναι πολύ σημαντικό και πρέπει να γίνεται όταν βέβαια προκύπτει ανάγκη από την αρχή του διαγωνισμού και όχι εκ των υστέρων για ευνόητους λόγους. Αυτός ήταν άλλωστε και ένας από τους λόγους

εγκαθίδρυσης και λειτουργίας της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών η οποία στα πλαίσια του άρθρου 24 του περί των Διαδικασιών Προσφυγής στον Τομέα της Σύναψης των Δημοσίων Συμβάσεων Νόμος του 2010, Ν. 104(I)/2010, έχει εξουσία χορήγησης προσωρινών μέτρων. Κατά την εξέταση του ενδεχόμενου λήψης προσωρινών μέτρων καθώς προκύπτει από το εν λόγω άρθρο η Αναθεωρητική Αρχή *«συνυπολογίζει τις πιθανές συνέπειες των προσωρινών μέτρων για όλα τα συμφέροντα που ενδέχεται να ζημιωθούν»*. Φαίνεται από το λεκτικό του πιο πάνω άρθρου ότι η μη χορήγηση προσωρινών μέτρων αποτελεί την εξαίρεση. Αυτό το αναφέρουμε χωρίς να υπονοούμε ότι μια Αναθέτουσα Αρχή εμποδίζεται να ενίσταται στη χορήγηση τους, όταν βέβαια προβάλλει ουσιαστικούς λόγους.

Έχουμε εξετάσει με μεγάλη προσοχή τα ενώπιόν μας τεθέντα. Εκείνο το οποίο διαπιστώνουμε είναι ότι η όποια αμφισβήτηση της νομιμότητας των όρων του διαγωνισμού επικεντρώνεται στην αντίθεσή τους με ιδιωτική σύμβαση C-2012/19 την οποία έχουν οι Αιτητές με το ΤΥΠ και την αδυναμία μελλοντικού επιτυχόντα, λόγω ακριβώς των όρων της εν λόγω σύμβασης να υλοποιήσει το έργο. Δεν ισχυρίστηκαν οι Αιτητές παραβίαση ισχύοντος δικαίου. Ο ισχυρισμός τους για παραβίαση της σύμβασης από όρους του διαγωνισμού, δεδομένης μάλιστα της θέσης του ΤΚΧ ότι δεν παρίσταται ανάγκη στη βάση των όρων του διαγωνισμού να γίνει επέμβαση στον πηγαίο κώδικα που ήταν και το κεντρικό σημείο της θέσης των Αιτητών, κλονίζει την ανάγκη για χορήγηση προσωρινών

μέτρων. Εάν στη βάση της σύμβασης όπως ισχυρίζονται οι Αιτητές ο πηγαίος κώδικας δεν ανήκει στο ΤΥΠ, κάτι που δεν είναι δυνατό εδώ να διαπιστωθεί, δεν θα μπορεί οποιοσδήποτε να επέμβει. Αυτό βέβαια είναι ζήτημα που δεν αφορά το ΤΚΧ αλλά τους Αιτητές και το ΤΥΠ.

Έχοντας υπόψη τα πιο πάνω και συνυπολογίζοντας τις πιθανές συνέπειες των προσωρινών μέτρων για όλα τα συμφέροντα που ενδέχεται να ζημιωθούν και ιδιαίτερα το δημόσιο συμφέρον, που στην παρούσα περίπτωση κλίνει υπέρ της συνέχισης του διαγωνισμού, κρίνουμε ότι δεν στοιχειοθετούνται λόγοι χορήγησης τους κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 24 του Ν. 104(Ι)/2010.