



**ΑΝΑΘΕΩΡΗΤΙΚΗ ΑΡΧΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ**  
**TENDERS REVIEW AUTHORITY**

Λεωφ. Γρίβα Διγενή 81-83, 2ος όροφος, Τ.Θ. 24820, 1304 Λευκωσία  
Τηλ.: 22445100, Φαξ: 22445107, Email: tra@aap.gov.cy, Web: www.tra.gov.cy

**Προσφυγή Αρ. 24/2022**

Μεταξύ:

HITACHI ENERGY GREECE SINGLE MEMBER S.A.

Αιτητών

v.

ΑΡΧΗΣ ΗΛΕΚΤΡΙΣΜΟΥ ΚΥΠΡΟΥ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή  
Προσφορών**

Έφη Παπαδοπούλου, Πρόεδρος  
Λοΐζος Κάππας, Μέλος  
Σόλων Παπαθεοχάρους, Μέλος  
Δήμος Θωμά, Μέλος

**Αιτητές:**

HITACHI ENERGY GREECE SINGLE MEMBER S.A.

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Ευαγγελία Μιχαηλίδου, Δικηγόρο για George Pamboridis LLC
2. Μύρια Αγαθοκλέους, Δικηγόρο για George Pamboridis LLC
3. Κώστα Παπαδόπουλο, Πρόεδρο και Διευθύνοντα Σύμβουλο  
Αιτήτριας Εταιρείας
4. Αντωνάκη Χαραλάμπους, Αντιπρόσωπο Αιτήτριας Εταιρείας

**Αναθέτουσα Αρχή:**

ΑΡΧΗ ΗΛΕΚΤΡΙΣΜΟΥ ΚΥΠΡΟΥ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Άννα Χρίστου, Δικηγόρο για Ιωαννίδης Δημητρίου ΔΕΠΕ
2. Χάρις Χριστοπούλου, Δικηγόρο για Ιωαννίδης Δημητρίου  
ΔΕΠΕ
3. Ανδρέα Σταύρου, Βοηθό Διευθυντή Δικτύων ΑΗΚ,  
Συντονιστή Επιτροπής Αξιολόγησης
4. Δημήτρη Ναθαναήλ, Διευθυντή Προμηθειών

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης: 2 Δεκεμβρίου 2022

## Α Π Ο Φ Α Σ Η

Αντικείμενο της παρούσας προσφυγής είναι η απόφαση της Αρχής Ηλεκτρισμού Κύπρου («η Αναθέτουσα Αρχή») να απορρίψει την προσφορά των Αιτητών και να ακυρώσει το Διαγωνισμό για την Ομάδα Α, με αριθμό 302/2021 και τίτλο «*UPGRADE OF STROVOLOS 132 KV GIS S/S, AKOURSOS 66 KV AIS S/S TO 132 KV GIS S/S, LANITIO PRIMARY S/S, OROUNDA 132 KV AIS S/S AND ANCILLARY EQUIPMENT*».

Ο Διαγωνισμός ο οποίος προκηρύχθηκε στις 08.12.2021 μέσω του ηλεκτρονικού συστήματος σύναψης συμβάσεων του Γενικού Λογιστηρίου, έδινε τη δυνατότητα σε οικονομικούς φορείς να υποβάλουν προσφορές για δύο ομάδες εξοπλισμού μέχρι 21.4.2022. Κριτήριο ανάθεσης καθορίστηκε η χαμηλότερη τιμή για κάθε ομάδα ξεχωριστά. Η παρούσα προσφυγή αφορά την Ομάδα Α «*Εξοπλισμός διακοπής μέσης και ψηλής τάσης, εξοπλισμός προστασίας και βοηθητικός εξοπλισμός*». Οι Αιτητές η προσφορά των οποίων αποκλείστηκε τόσο για την Ομάδα Α όσο και για την Ομάδα Β προσβάλλουν μόνο τον αποκλεισμό της προσφοράς τους για την Ομάδα Α.

Στις 05.08.2022 η Επιτροπή Προσφορών υιοθέτησε την εισήγηση της Επιτροπής Αξιολόγησης για ακύρωση του Διαγωνισμού σε σχέση με την Ομάδα Α αφού καμιά προσφορά δεν πληρούσε τα κριτήρια. Η απόφαση επικυρώθηκε από το Διοικητικό Συμβούλιο σε συνεδρία του στις 09.08.2022.

Στην έκθεση της Επιτροπής Αξιολόγησης ημερ. 5.8.2022 καταγράφονται τα εξής:

**«2.2.3 Προσφορά Αρ. 3 (αφορά τις Ομάδες Α και Β) καθώς και την Προσφορά 3Α με οικολογικό αέριο - HITACHI ENERGY GREECE SINGLE MEMBER SA**

*Η προσφορά αυτή υποβλήθηκε από την εταιρεία HITACHI ENERGY GREECE SINGLE MEMBER SA Ελλάδας.*

1. *Ο προσφοροδότης έχει υποβάλει τα στοιχεία που απαιτούνται από την παράγραφο 8.3.1 (Eligibility Criteria subfolder).*
2. *Οι Ελεγμένες Οικονομικές Καταστάσεις που υποβλήθηκαν με την Προσφορά για τα έτη 2018, 2019 και 2020 αφορούν διαφορετικές εταιρείες. Η εταιρεία «HITACHI ENERGY GREECE SINGLE MEMBER SA» έχει προκύψει όπως φαίνεται και στην ανακοίνωση του Εμπορικού και Βιομηχανικούς Επιμελητηρίου Αθηνών ημερομηνίας 01/11/2021 (επισυνάπτεται ως «Παράρτημα Α») από την μετονομασία της «ABB Power Grids Ελλάδα Μονοπρόσωπη Α.Ε.», η οποία ιδρύθηκε στις 25/4/2019.*

*Όπως σημειώνεται στις «Χρηματοοικονομικές Καταστάσεις της ABB Βιομηχανική Τεχνική και Εμπορική Εταιρεία Εξαγωγών Α.Ε.» για την χρονιά που έληξε την 31<sup>η</sup> Δεκεμβρίου του 2019, η «ABB Power Grids Ελλάδα Μονοπρόσωπη Α.Ε.» εξαγόρασε τον επιχειρηματικό κλάδο των ηλεκτρικών δικτύων της εταιρείας «ASEA BROWN BOVERI ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ, ΤΕΧΝΙΚΗ & ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΙΣΑΓΩΓΩΝ-ΕΞΑΓΩΓΩΝ Α.Ε.». Με βάση τα πιο πάνω, προσφοροδότης στον διαγωνισμό είναι η εταιρεία η οποία ιδρύθηκε με σκοπό την εξαγορά του επιχειρηματικού κλάδου των ηλεκτρικών δικτύων της εταιρείας «ASEA BROWN BOVERI ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ, ΤΕΧΝΙΚΗ & ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΙΣΑΓΩΓΩΝ-ΕΞΑΓΩΓΩΝ Α.Ε.» και την μετέπειτα μετονομασία του.*

*Ο προσφοροδότης «HITACHI ENERGY Α.Ε.» μετά από όλες τις αλλαγές που έχουν επεξηγηθεί παραπάνω συμπληρώνοντας το έντυπο «Form 3 – Economic and Financial Standing» (επισυνάπτεται ως «Παράρτημα Ε»), έχει χρησιμοποιήσει τις οικονομικές καταστάσεις της «ASEA BROWN BOVERI ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ, ΤΕΧΝΙΚΗ & ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΙΣΑΓΩΓΩΝ-ΕΞΑΓΩΓΩΝ Α.Ε.» για τα έτη 2018, και 2019 (από 01.01.2019-31.10.2019) καθώς και της «ABB Power Grids Ελλάδα Μονοπρόσωπη Α.Ε.» για τους υπολειπόμενους δύο μήνες του 2019. Ενώ για το 2020 της «ABB Power Grids Ελλάδα Μονοπρόσωπη Α.Ε.»,*

*Η εταιρεία «ASEA BROWN BOVERI ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ, ΤΕΧΝΙΚΗ & ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΙΣΑΓΩΓΩΝ-ΕΞΑΓΩΓΩΝ Α.Ε.» δεν έχει δηλωθεί ως «supporting entity» στην υποβολή της προσφοράς και ούτε έχει υποβληθεί το Έντυπο 19 – Declaration of other entities. Η Επιτροπή Αξιολόγησης εκφράζει την άποψη ότι είναι δυνατή η επίκληση οικονομικών καταστάσεων τρίτης εταιρείας, ανεξαρτήτως σχέσης, νοουμένου όμως ότι θα παρουσιαστεί δέσμευση από την λόγω εταιρεία ότι θα θέσει στη διάθεση του προσφοροδότη πόρους. Η δέσμευση αυτή θα έπρεπε να υποβληθεί με το έντυπο 16.*

*Σύμφωνα με τα οικονομικά στοιχεία που υποβλήθηκαν, ο Προσφοροδότης δεν έχει την οικονομική δυνατότητα να φέρει σε πέρας το έργο και δεν πληροί τα οικονομικά κριτήρια των παραγράφων 6.3.1(α)(b)(c).*

3. *Λαμβάνοντας υπόψη τις πληροφορίες που παρατίθενται στο σημείο (2) και το γεγονός ότι ο προσφοροδότης “HITACHI ENERGY GREECE SINGLE MEMBER S.A.”» χρησιμοποιεί την εμπειρία των εταιρειών “ASEA BROWN BOVERI ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ, ΤΕΧΝΙΚΗ & ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΙΣΑΓΩΓΩΝ-ΕΞΑΓΩΓΩΝ Α.Ε.” και ABB Power Grids Ελλάδα Μονοπρόσωπη Α.Ε.” για τα έργα που έχουν εκτελέσει τα τελευταία 10 χρόνια και ότι τα εργοστάσια που έχουν υποβληθεί και φαίνεται ότι ανήκουν στον όμιλο HITACHI είναι τα ίδια με αυτά που υποβάλλοντο σε προηγούμενους διαγωνισμούς του ομίλου ABB, εμφανίζονται επομένως να έχουν πείρα στον σχεδιασμό, στις κατασκευές και πωλήσεις ανεξάρτητα του γεγονότος ότι έχουν αλλάξει ιδιοκτήτρια εταιρεία. Η Επιτροπή Αξιολόγησης εκφράζει την άποψη ότι είναι δυνατή η επίκληση τεχνογνωσίας και/ή πείρας τρίτης εταιρείας, ανεξαρτήτως σχέσης, νοουμένου όμως ότι θα παρουσιαστεί δέσμευση από την εν λόγω εταιρεία ότι θα θέσει στη διάθεση του προσφοροδότη πόρους. Η δέσμευση αυτή θα έπρεπε να υποβληθεί με το έντυπο 16.*

*Με βάση τα πιο πάνω ο Προσφοροδότης δεν έχει την τεχνική ικανότητα να φέρει σε πέρας το Συμβόλαιο και δεν παρουσιάζεται με εκτεταμένες πωλήσεις που ικανοποιούν τα ελάχιστα κριτήρια που καθορίζονται στο διαγωνισμό και δεν έχει παρουσιάσει επαρκή αποδεικτικά στοιχεία καθώς και σχετικές συστατικές επιστολές ούτως ώστε να ικανοποιούνται πλήρως οι όροι του 6.4 καθώς όλα αφορούν διαφορετική νομική οντότητα.*

*Η Επιτροπή αξιολόγησης λαμβάνοντας υπόψη την πολυπλοκότητα του θέματος έχει ζητήσει νομική γνωμάτευση από τον Νομικό Σύμβουλο της ΑΗΚ για το θέμα και η άποψη που εκφράζεται τόσο στο σημείο αυτό όσο και στο σημείο 2 είναι σύμφωνα με την γνώμη του Νομικού Συμβούλου. Η*

*Επιστολή Επιτροπής Αξιολόγησης προς Νομικό Σύμβουλο επισυνάπτεται στο Παράρτημα 4 και η Απάντηση Νομικού Συμβούλου στο Παράρτημα 5.*

4. [...]

5. [...]

*Σύμφωνα με το σημείο (2) πιο πάνω ο Προσφοροδότης δεν έχει την οικονομική δυνατότητα να φέρει σε πέρας το έργο και δεν πληροί τα οικονομικά κριτήρια των παραγράφων 6.3.1 (a) (b) (c). Σύμφωνα με το σημείο (3) πιο πάνω ο Προσφοροδότης δεν έχει την τεχνική ικανότητα να φέρει σε πέρας το Συμβόλαιο και δεν παρουσιάζεται με εκτεταμένες πωλήσεις που ικανοποιούν τα ελάχιστα κριτήρια που καθορίζονται στο διαγωνισμό και δεν έχει παρουσιάσει επαρκή αποδεικτικά στοιχεία καθώς και σχετικές συστατικές επιστολές ούτως ώστε να ικανοποιούνται πλήρως οι όροι του 6.4 καθώς όλα αφορούν διαφορετική νομική οντότητα. Οι αποκλίσεις αυτές θεωρούνται ουσιώδης. Με βάση αυτά τα στοιχεία η προσφορά αυτή ΔΕΝ πληροί τα κριτήρια του Σταδίου Α του διαγωνισμού και ΔΕΝ προκρίνεται στο Στάδιο Β της Διαδικασίας Αξιολόγησης.»*

Σύμφωνα με τους Αιτητές η απόφαση αποκλεισμού της προσφοράς τους και η συνακόλουθη ακύρωση του διαγωνισμού, λήφθηκε τόσο υπό νομική και πραγματική πλάνη όσο και λόγω έλλειψης δέουσας έρευνας. Συγκεκριμένα η Αναθέτουσα Αρχή έλαβε την προσβαλλόμενη απόφαση χωρίς να λάβει υπόψη της γεγονότα τα οποία γνώριζε και/ή διότι δεν αξιολόγησε ορθά τα υποβληθέντα τόσο με τη προσφορά τους όσο και με τις διευκρινίσεις που δόθηκαν.

Οι Αιτητές με τη γραπτή τους αγόρευση αφού παραθέτουν το νομικό πλαίσιο που διέπει την αλλαγή ονόματος εις το Ελλαδικό Δίκαιο ως και το νομικό πλαίσιο της διάσπασης με απόσχιση και απορρόφηση κλάδου, υποστηρίζουν ότι η προσφορά τους πληροί όλους τους όρους του διαγωνισμού.

Κατά ή περί τις 31.10.2019, αναφέρουν, υπεγράφη μεταξύ της ABB ΑΕ και της ABB Power Grids ΑΕ σύμβαση αγοραπωλησίας, με απόσχιση και απορρόφηση του κλάδου δικτύων (Power Grids Division) και έγινε μεταβίβαση του συνόλου των στοιχείων του ενεργητικού και παθητικού του μεταβιβαζόμενου κλάδου με ισχύ από 01.11.2019. Ακολούθως την 01.11.2021 η Γενική Συνέλευση των μετόχων της ABB Power Grids ΑΕ ενέκρινε την τροποποίηση του άρθρου 1 του καταστατικού της εταιρείας για αλλαγή της επωνυμίας της εταιρείας, σε Hitachi Energy S.A. με τη διατήρηση του ίδιου Αριθμού Φορολογικού Μητρώου, ΑΦΜ, και αριθμού καταχώρησης στο Γενικό Εμπορικό Μητρώο, Γ.Ε.ΜΗ, γεγονός που φανερώνει ότι πρόκειται για την ίδια νομική οντότητα.

Οι Αιτητές εξηγούν ότι, σύμφωνα με την Ελληνική νομοθεσία, η ABB Power Grids, δηλαδή οι Αιτητές, κατέστη αυτοδίκαια καθολικός διάδοχος της περιουσίας του μεταβιβαζόμενου κλάδου δικτύων, του ενεργητικού και παθητικού του κλάδου δικτύων που προηγούμενα ανήκε και/ή συνιστούσε τον επιχειρησιακό κλάδο δικτύων της ABB ΑΕ έτσι ώστε μεταξύ του κλάδου δικτύων της ABB ΑΕ και των Αιτητών υπάρχει οικονομική, τεχνική και επαγγελματική συνέχεια εφόσον μεταβιβάστηκε η περιουσία του κλάδου περιλαμβανομένων και των εγκαταστάσεων και/ή εργοστασίων παραγωγής του κλάδου και το σύνολο του προσωπικού του κλάδου.

Οι Αιτητές ισχυρίζονται ότι με την προσφορά τους, υπέβαλαν όλα τα απαιτούμενα από τους όρους των εγγράφων του Διαγωνισμού, με τα οποία αποδεικνύεται τόσο

η τεχνική τους ικανότητα, όσο και η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια τους να αναλάβουν και να διεκπεραιώσουν τη σύμβαση. Ειδικότερα, για την ικανότητα τους να συμμετάσχουν στον Διαγωνισμό, μεταξύ άλλων, υποβλήθηκε σύμφωνα με τον όρο 6.1, Eligibility for Participation, Πιστοποιητικό του Εμπορικού και Βιομηχανικού Επιμελητηρίου Αθηνών με το οποίο πιστοποιείται ότι οι Αιτητές είναι εγγεγραμμένη εταιρεία από τις 25.04.2019, ημερομηνία ίδρυσης της ABB Power Grids η οποία μετονομάστηκε σε Hitachi Energy SA.

Σε σχέση με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια (όρος 6.3 του Μέρους Α), αναφέρουν ότι μέσω των υποβληθέντων ελεγμένων οικονομικών καταστάσεων για τα έτη 2018, 2019 και 2020 αποδεικνύεται κύκλος εργασιών για τα τρία τελευταία έτη ίσος τουλάχιστον με 16 εκατομμύρια Ευρώ.

Για το έτος 2018 οι οικονομικές καταστάσεις της ABB ΑΕ που υποβλήθηκαν αφορούσαν τον ετήσιο κύκλο της εταιρείας συνολικά, ενώ στις οικονομικές καταστάσεις της ABB ΑΕ του 2019 υπάρχει ξεχωριστή καταγραφή των οικονομικών στοιχείων του κλάδου δικτύων (power grids), τόσο για το έτος 2018, όσο και για τη περίοδο από 01.01.2019 μέχρι 31.10.2019, ημερομηνία απόσχισης και απορρόφησης του κλάδου. Για τους μήνες Νοέμβριο και Δεκέμβριο του έτους 2019 καθώς και για το 2020 υποβλήθηκαν οι οικονομικές καταστάσεις της εταιρείας ABB Power Grids δηλαδή των Αιτητών.

Η Επιτροπή Αξιολόγησης, συνεχίζουν, κατά το στάδιο αξιολόγησης της προσφοράς τους με επιστολή της ημερομηνίας 10.06.2022 ζήτησε περαιτέρω πληροφορίες για τη σχέση τους με την ABB ΑΕ, οπότε με επιστολή τους επεξήγησαν και πάλι τη σχέση τους και επισύναψαν σχετικά έγγραφα που εξηγούσαν αυτή την σχέση.

Οι Αιτητές στη συνέχεια αναφέρουν ότι και αν ακόμη ήθελε αποφασιστεί ότι δεν προκύπτει οικονομική, επαγγελματική - τεχνική συνέχεια του κλάδου δικτύου της ABB ΑΕ, η προσφορά τους πληροί τις απαιτήσεις των όρων 6.3 και 6.4. του Μέρους Α των εγγράφων του διαγωνισμού καθότι η απαίτηση για το συνολικό ύψος του κύκλου εργασιών για τις τρεις κατά ανώτατο όριο τελευταίες οικονομικές χρήσεις, σύμφωνα με το άρθρο 60(3) σε συνδυασμό με το Παράρτημα XII, Μέρος I, του Ν.140(I)/2016, υπολογίζεται σε συνάρτηση με την ημερομηνία δημιουργίας τους ή την έναρξη των δραστηριοτήτων τους. Ο κύκλος εργασιών τους υποδεικνύουν για την περίοδο από 01.11.2019 μέχρι και το έτος 2020 υπερκαλύπτει την απαίτηση του όρου.

Σ' ότι αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του προσφοροδότη και των κατασκευαστών/εργοστασίων, που αφορούν γενικότερα την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για εκτέλεση της σύμβασης, υποδεικνύουν ότι τα εργοστάσια τα οποία δηλώθηκαν είναι τα εργοστάσια τα οποία με τη συμφωνία μεταβιβάστηκαν στην ABB Power Grids. Το γεγονός αλλαγής του ιδιοκτησιακού καθεστώτος υποστηρίζουν δεν επηρεάζει την τεχνογνωσία και/ή πείρα και/ή κανονικότητα των εργοστασίων.



Μεταξύ άλλων υπέβαλαν και/ή δήλωσαν εννέα έργα τα οποία εκτελέστηκαν από τον κλάδο δικτύων της ABB ΑΕ τη δεκαετία 2010-2020, πριν την απόσχιση του κλάδου και την απορρόφηση του από την ABB Power Grids, όπως και έργα που ήσαν σε εξέλιξη κατά τον χρόνο της απορρόφησης του κλάδου τα οποία συνεχίστηκαν και ολοκληρώθηκαν από τους Αιτητές.

Σ' ότι αφορά τις συμβάσεις που εκτελούνταν από τον κλάδο δικτύων της ABB ΑΕ κατά τον χρόνο της απορρόφησης, η ABB Power Grids μετά από σχετικό αίτημα, προέβη σε υποκατάσταση του αντισυμβαλλόμενου μέρους και συνεπώς οι σχετικές συμβάσεις εκτελέστηκαν από τους Αιτητές, ενώ για το έργο NEW MONI POWER SUBSTATION παρά το ότι δεν έγινε υποκατάσταση αντισυμβαλλόμενου, συνέχισαν και εκτέλεσαν το έργο ως καθολικός διάδοχος του κλάδου δικτύων της ABB ΑΕ.

Για όλα τα δηλωθέντα έργα υποβλήθηκαν οι απαιτούμενες από τον όρο 8.4 (c) συστατικές επιστολές εκτός από το έργο 132 kv CIS NEW MONI SUBSTATION το οποίο αφορούσε την ίδια Αναθέτουσα Αρχή και συνεπώς είχε ίδια γνώση.

Οι Αιτητές αναφέρονται και στη νομική γνωμάτευση η οποία δόθηκε στην Επιτροπή Αξιολόγησης και υποστηρίζουν ότι τα δεδομένα που η Αναθέτουσα Αρχή έθεσε στους νομικούς της συμβούλους ήσαν ελλιπή και/ή τέθηκαν με παραπλανητικό τρόπο, αφού η Αναθέτουσα Αρχή σημείωνε ότι για τα έτη 2018 και 2019

χρησιμοποιήθηκαν οι οικονομικές καταστάσεις της ABB ΑΕ χωρίς αυτή να δηλωθεί τρίτος φορέας.

Η Αναθέτουσα Αρχή προτού απαντήσει στους ισχυρισμούς των Αιτητών, παραπέμπει σε νομολογία<sup>1</sup>, σύμφωνα με την οποία η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών ασκεί έλεγχο νομιμότητας και όχι έλεγχο ουσίας. Εάν η λύση που δόθηκε από το διοικητικό όργανο αναφέρει είναι ορθή κατά τη κρίση ενός λογικού διοικητικού οργάνου το Δικαστήριο και κατά συνέπεια η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών δεν επεμβαίνει.

Ως προς τους ισχυρισμούς των Αιτητών, απαντά ότι τα όσα αυτοί ισχυρίζονται στην γραπτή τους αγόρευση και δεν περιλαμβάνονται στην πρόσφορά τους και στις διευκρινήσεις που υπέβαλαν, δεν μπορούν να εξεταστούν. Συνεπώς δεν τίθεται ζήτημα πραγματικής ή νομικής πλάνης.

Σύμφωνα με την Αναθέτουσα Αρχή, οι Αιτητές αποτελούν χωριστή νομική οντότητα και δεν υφίσταται οποιαδήποτε οικονομική συνέχεια μεταξύ της ABB Α.Ε. και των Αιτητών ή τουλάχιστον τέτοια ισχυρή οικονομική συνέχεια, η οποία να επιτρέπει την προσμέτρηση της τεχνικής και επαγγελματικής πείρας της ABB

---

<sup>1</sup> Coussoumides v. Republic (1966) 3 C.L.R. 1, Georghiades v. Republic (1980) 3 C.L.R. 525, A.E. 81/06 Podium Engineering Ltd v. Δημοκρατίας, ημερ. 5.11.08, Υποθ. Αρ. 1032/2007 Glash Lighting Ltd, δια των νόμιμων αντιπροσώπων στην Κύπρο G.E. Global Communications Ltd v. Δημοκρατίας κ.α., ημερ. 11.8.2009, Υποθ. Αρ. 1097/2002 Brulli Energia SRL v. Αρχής Ηλεκτρισμού Κύπρου, ημερ. 6.2.2006.

Α.Ε.. Οι Αιτητές, με όσα υπέβαλαν δεν έχουν αποδείξει ότι είναι αυτοδίκαια καθολικός διάδοχος του μεταβιβαζόμενου κλάδου δικτύων της ABB Α.Ε.

Με παραπομπή στην απόφαση της Ευρωπαϊκής Επιτροπής 2020/1814 ημερομηνίας 28.06.2019, η Αναθέτουσα Αρχή υποστηρίζει ότι δεν υπάρχει οικονομική συνέχεια *«όταν τα στοιχεία ενεργητικού και τα λοιπά στοιχεία της μεταβιβαζόμενης δραστηριότητας αντιπροσωπεύουν απλώς ένα μέρος της προηγούμενης εταιρείας ή των δραστηριοτήτων της»*.

Η Αναθέτουσα Αρχή υποστηρίζει ότι, εφόσον οι Αιτητές δεν έχουν παρουσιάσει οποιοδήποτε στοιχείο το οποίο να οδηγεί στη διαπίστωση την οποία ισχυρίζονται, η ίδια δεν μπορεί να γνωρίζει εάν και τι έχουν αναλάβει. Στην ουσία με την προσφορά τους υπέβαλαν μόνο δηλώσεις για το τι ισχυρίζονται ότι είναι. Σε κάθε περίπτωση συνεχίζει, σημασία έχει η ικανότητα του προσφοροδότη να εκτελέσει το έργο παρά το νομικό καθεστώς ή ο χαρακτηρισμός των προσφοροδοτών. Κι' εάν ακόμη αναφέρει, ήθελε θεωρηθεί ότι πράγματι οι Αιτητές αποτελούν οικονομική και νομική συνέχεια της ABB Α.Ε., από τη στιγμή που δεν προσκόμισαν τα κατάλληλα και απαραίτητα στοιχεία όπως συμφωνία μεταξύ των δύο εταιρειών με την οποία να αποδεικνύεται η μεταβίβαση του επιχειρηματικού κλάδου ή το σχέδιο σύμβασης διάσπασης, όπως προνοείται στο Νόμο 4641, που οι ίδιοι επικαλούνται, δεν ήταν δυνατό η Αναθέτουσα Αρχή να διαπιστώσει ικανότητα να εκτελέσουν το έργο.

Σχετικά με τα έργα που υποβλήθηκαν προς υποστήριξη της τεχνικής και επαγγελματικής εμπειρίας, αυτά σημειώνει δεν εκτελέστηκαν από τους Αιτητές οι οποίοι ως νεοσυσταθείσα εταιρεία, newly-established entity, δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι πληροί τα κριτήρια της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας.

Οι Αιτητές αναφέρει δεν έχουν εξηγήσει πως προέκυψαν απλά αναφέρουν ότι συστάθηκαν στις 25.04.2019 και μετονομάστηκαν στις 01.11.2021.

Εάν πράγματι υπήρξε μεταβίβαση, οι Αιτητές είχαν τρόπο να το καταστήσουν εμφανές π.χ. παρουσιάζοντας τη συμφωνία εξαγοράς, ποιες δραστηριότητες μεταβιβάζονται και σε ποια έκταση, εάν υπήρχε μεταφορά εργαζομένων και εξοπλισμού, ώστε η Αναθέτουσα Αρχή να μπορεί να ερευνήσει το εταιρικό σχήμα των Αιτητών. Από τη στιγμή που τέτοιες πληροφορίες δεν δόθηκαν ήταν αναμενόμενο η Αναθέτουσα Αρχή να αποφασίσει ότι οι Αιτητές ως νεοσυσταθείσα εταιρεία δεν έχει την οικονομική και νομική συνέχεια.

Η Αναθέτουσα Αρχή, υποστηρίζει ότι κι' εάν ακόμη εξαγόρασαν τον κλάδο των ηλεκτρικών δικτύων της ABB ΑΕ δεν είναι δυνατό για σκοπούς υπολογισμού της πείρας και επαγγελματικής τεχνογνωσίας να υπολογίζεται η πείρα και η τεχνογνωσία που είχε η ABB ΑΕ.

Η πείρα και η επαγγελματική τεχνογνωσία των Αιτητών προσμετρά από την ημερομηνία εξαγοράς του κλάδου των ηλεκτρικών δικτύων της ABB ΑΕ 31.10.2021 και όχι νωρίτερα. Σ' ότι αφορά τις οικονομικές καταστάσεις, πριν από

την 31.10.2021 αυτές δεν αποδεικνύουν κατοχή πείρας και τεχνογνωσίας, και ούτε μπορεί από αυτές να αντληθεί επαγγελματική τεχνογνωσία. Αφορούν περίοδο που δεν υπήρχε σχέση εξαγοράς μεταξύ των δύο εταιρειών.

Όπως είναι καλά γνωστό ο έλεγχος της προσβαλλόμενης απόφασης, η οποία λήφθηκε μετά από εκτίμηση περίπλοκων θα λέγαμε δεδομένων, περιορίζεται στον έλεγχο νομιμότητας και συγκεκριμένα αν τηρήθηκαν οι κανόνες διαδικασίας και αν τα υποβληθέντα αξιολογήθηκαν ορθά στα πλαίσια δέουσας έρευνας. Οτιδήποτε υποβλήθηκε από τα μέρη με τις γραπτές αγορεύσεις ή και ενώπιόν μας δεν μπορεί να ληφθεί υπόψη.

Η Αναθέτουσα Αρχή στην ουσία εκείνο το οποίο ισχυρίζεται, αυτό άλλωστε προκύπτει και από την έκθεση της Επιτροπής Αξιολόγησης την οποία έχουμε παραθέσει, είναι ότι από τα υποβληθέντα με την προσφορά των Αιτητών και τις διευκρινίσεις εκείνο το οποίο καταδεικνύεται είναι ότι πρόκειται για νεοιδρυθείσα εταιρεία η οποία χρησιμοποιεί την χρηματοοικονομική, τεχνική και επαγγελματική επάρκεια άλλης εταιρείας χωρίς η τελευταία να δεσμευθεί στη βάση του Εντύπου 16 ότι θα θέσει στη διάθεση των Αιτητών τους αναγκαίους πόρους. Στην βάση των πιο πάνω άλλωστε είναι και τα ερωτήματα που τέθηκαν στους νομικούς Συμβούλους της Αναθέτουσας Αρχής.

Καθώς προκύπτει από την έκθεση της Επιτροπής Αξιολόγησης το ζήτημα κατά πόσο και σε ποια έκταση υπήρξε οικονομική συνέχεια με την εξαγορά του

επιχειρηματικού κλάδου των ηλεκτρικών δικτύων της ABB ΑΕ από τους Αιτητές δεν απασχόλησε και/ή δεν εξετάστηκε. Οι Αιτητές με την επιστολή τους ημερ. 16.6.2022 σε απάντηση επιστολής της Αναθέτουσας Αρχής με την οποία ζητείτο να διευκρινιστεί η σχέση των Αιτητών με την ABB ΑΕ επειδή οι καταστάσεις των ετών 2017-2019<sup>2</sup> που υποβλήθηκαν είναι της ABB ΑΕ για ότι εδώ ενδιαφέρει απάντησαν ως εξής:

*«Please find attached documentation explaining the relationship between ABB Βιομηχανική Τεχνική και Εμπορική Εταιρεία and Hitachi Energy Greece Single Member S.A.*

*In short explanation Power Grids Division in years 2017 to 2019 was part of ABB Βιομηχανική Τεχνική και Εμπορική Εταιρεία and in 2019 was carved out and established as a separate legal entity, ABB Power Grids Greece Single Member SA, starting business operations on 1<sup>st</sup> November 2019. Further on 1<sup>st</sup> November 2021, ABB Power Grids Greece Single Member SA was renamed to Hitachi Energy Greece Single Member S.A., was renamed to Hitachi Energy Greece Single Members S.A., following a relevant global decision made the HQ Management for all Power Grids business worldwide.*

- *Letter concerning ABB & Hitachi Power Grids Business*
- *General Commercial Registry (G.E.M.I.) / Asea Brown Boveri transfer Agreement approval*
- *ABB Power Grids Greece BoD extract concerning transfer Agreement accompanied by relevant G.E.M.I. announcement*
- *General Commercial Registry (G.E.M.I.) / ABB Power Grids Greece SA General Certificate*
- *General Commercial Registry (G.E.M.I.) / Hitachi Energy Greece SA General Certificate*
- *General Commercial Registry (G.E.M.I.) / Announcement / Name change*

*Regarding Balance Sheet and Income Statement for 2020, please find attached e-mail dated 16.06.2022 from our Auditors ERNST & YOUNG, stating that our financial statements for 2020 are still under review, due to*

---

<sup>2</sup> Η ορθή περίοδος είναι 2018-2019

*pending tax clearance to be soon finalized. Once completed, that is within the next couple of weeks, we will forthwith submit them to you».*

Στην επιστολή ημερ. 10.9.2019 η οποία είχε υποβληθεί στην Αναθέτουσα Αρχή και στα πλαίσια προηγούμενου διαγωνισμού και με τις διευκρινίσεις καταγράφονται μεταξύ άλλων ότι ο Όμιλος ABB στις 17.12.2018

*«[...] έλαβε τη στρατηγική απόφαση να διευρύνει την υπάρχουσα συνεργασία του με την Hitachi σχηματίζοντας μία κοινή επιχείρηση Συστημάτων Ηλεκτρικής Ενέργειας (η «Συμφωνία»). Η κοινή επιχείρηση αυτή θα έχει ως αντικείμενο την παγκόσμια επιχειρηματική δραστηριότητα της ABB στα Συστήματα Ηλεκτρικής Ενέργειας («Power Grid Business»), που περιλαμβάνει (α) τον αυτοματισμό δικτύων ηλεκτρικής ενέργειας, (β) την υλοποίηση συστημάτων ηλεκτρικής ενέργειας, (γ) τον εξοπλισμό υψηλής τάσης και (δ) τους μετασχηματιστές, καθώς και την παροχή των αντίστοιχων υπηρεσιών.*

*[...]*

*Ταυτόχρονα με τη δημιουργία της παγκόσμιας κοινής επιχείρησης και τη δέσμευση για συνέχιση της δραστηριότητας και των υπηρεσιών, είναι απαραίτητο να προσαρμόσουμε τη νομική δομή μας (η «Αναδιοργάνωση»). Η μελλοντική Δραστηριότητα Συστημάτων Ηλεκτρικής Ενέργειας θα παρέχεται τοπικά στο πλαίσιο νέων νομικών οντοτήτων («ABB Power Grids Companies»), οι οποίες θα ανήκουν σε μία συμμετοχική εταιρεία που έχει ιδρυθεί σύμφωνα με τους νόμους της Ελβετίας (η «Εταιρεία» - the «Company»).*

Επίσης στην υποβληθείσα χρηματοοικονομική κατάσταση της 31<sup>ης</sup> Δεκεμβρίου 2019 της ABB Power Grids ΑΕ που στην ουσία είναι οι Αιτητές σε σχέση με την Εξαγορά Κλάδου Ηλεκτρικών Δικτύων (Power Grids) αναφέρονται μεταξύ άλλων τα εξής:

*«Την 31 Οκτωβρίου 2019 υπογράφηκε σύμβαση αγοραπωλησίας του επιχειρηματικού κλάδου των ηλεκτρικών δικτύων (power grids), μεταξύ της εταιρείας “ASEA BROWN BOVERI ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ, ΤΕΧΝΙΚΗ &*

*ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΙΣΑΓΩΓΩΝ-ΕΞΑΓΩΓΩΝ Α.Ε” (εφεξής «Asea Brown Boveri») και της Εταιρείας, με σκοπό τη μεταβίβαση του κλάδου στην Εταιρεία. Η ημερομηνία απόκτησης ήταν η 31<sup>η</sup> Οκτωβρίου 2019 κατά την οποία έγινε η μεταβίβαση του συνόλου των περιουσιακών στοιχείων και υποχρεώσεων του μεταβιβαζόμενου κλάδου και η εκτίμηση της αξίας αυτού, σύμφωνα με τις διατάξεις του Νόμου 4548/2018, άρθρα 17 και 19, διενεργήθηκε από την ανεξάρτητη εταιρεία συμβούλων «EUROFAST AUDIT ΟΡΚΩΤΟΙ ΕΛΕΓΚΤΕΣ-ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ Α.Ε.» με ημερομηνίες αναφοράς την 31 Οκτωβρίου 2019 και ισχύς από την 01 Νοεμβρίου 2019. Η αξία του μεταβιβαζόμενου κλάδου αποτιμήθηκε σε Ευρώ 6.518.000,00, ποσό το οποίο ορίστηκε ως το εύλογο τίμημα της αγοραπωλησίας, ενώ η καθαρή εύλογη αξία των μεταβιβασθέντων περιουσιακών στοιχείων και υποχρεώσεων ανήλθε σε Ευρώ 173.852,23. [...] η Εταιρεία προχώρησε στον επιμερισμό της υπερβάλλουσας αξίας εξαγοράς ποσού Ευρώ 6.344.147,79 σε άυλα στοιχεία. Για το σκοπό αυτό προχώρησε σε εντοπισμό των άυλων αυτών στοιχείων και αναγνώρισε «Πελατολόγιο (backlog)» καθώς και «Δικαίωμα χρήσης σήματος ABB (Trademark)» με αξία που εκτιμήθηκε σε Ευρώ 837.000 και Ευρώ 685.000, αντίστοιχα, ενώ ακολουθώντας τις οδηγίες του ΔΛΠ 12, για τα άυλα αυτά στοιχεία υπολόγισε αναβαλλόμενη φορολογική υποχρέωση. Το δε υπόλοιπο ποσό της υπερβάλλουσας αξίας, αναγνωρίστηκε ως υπεραξία και θα υπόκειται σε ετήσιο έλεγχο απομείωσης».*

Η Επιτροπή Αξιολόγησης καθώς προκύπτει από την επιστολή της ημερ. 30.6.2022 προς τους Νομικούς της Συμβούλους αδυνατούσε να καταλήξει γι’ αυτό και ζήτησε τη βοήθεια τους η οποία δόθηκε στις 18.7.2022 με σχετική γνωμάτευση. Σ’ αυτήν, προτρέπεται η Αναθέτουσα Αρχή να διερευνήσει εάν η ABB ΑΕ είναι θυγατρική των Αιτητών, κάτι όμως που δεν φαίνεται να διερευνήθηκε. Όπως καταγράφεται στη νομική γνωμάτευση αυτή δίδεται υπό το δεδομένο ότι η ABB ΑΕ εφόσον έχει εξαγοραστεί από την ABB Power Grids ΑΕ αποτελεί θυγατρική εταιρεία των Αιτητών.



Από το διοικητικό φάκελο δεν προκύπτει το ζήτημα της μεταβίβασης του συνόλου των περιουσιακών στοιχείων όπως καταγράφεται στη χρηματοοικονομική κατάσταση της 31<sup>ης</sup> Δεκεμβρίου, 2019 της ABB Power Grids ΑΕ (πιο πάνω) να έχει διερευνηθεί από την Επιτροπή Αξιολόγησης, όπως δεν προκύπτει να διερευνήθηκε οτιδήποτε σε σχέση με το ζήτημα της σχέσης της ABB ΑΕ και των Αιτητών για το οποίο στάληκε από την Αναθέτουσα Αρχή η επιστολή ημερ. 10.6.2022. Τα όσα οι Αιτητές υπέβαλαν με την επιστολή τους ημερ. 16.6.2022 για το συγκεκριμένο ζήτημα δεν σχολιάστηκαν. Η Επιτροπή Αξιολόγησης θεωρεί τις δύο εταιρείες των Αιτητών και την ABB ΑΕ χωριστές νομικές οντότητες χωρίς όμως να ασχοληθεί με το ζήτημα των οποιωνδήποτε αποτελεσμάτων σε σχέση με τα ζητήματα που εδώ απασχολούν.

Ενώπιόν μας η Αναθέτουσα Αρχή προς υποστήριξη της θέσης της ότι δεν υπάρχει με την εξαγορά του κλάδου οικονομική συνέχεια μας παρέπεμψε στην Απόφαση (ΕΕ) 2020/1814 της 28.6.2019 στην οποία όμως διαβάζουμε ότι:

*«(217) Κατά τη νομολογία Multimedia<sup>(54)</sup> και την πρακτική της Επιτροπής<sup>(55)</sup>, η αξιολόγηση της οικονομικής συνέχειας μεταξύ του δικαιούχου ενίσχυσης και της επιχείρησης στην οποία μεταβιβάστηκαν τα στοιχεία ενεργητικού του διενεργείται βάσει ενός συνόλου κριτηρίων. Μπορούν να ληφθούν υπόψη οι ακόλουθοι παράγοντες: i) το αντικείμενο της μεταβίβασης (στοιχεία του ενεργητικού και του παθητικού, διατήρηση του εργατικού δυναμικού, δεσμευμένα περιουσιακά στοιχεία)· ii) το τίμημα της μεταβίβασης· iii) η ταυτότητα των μετόχων ή των ιδιοκτητών της αγοράστριας και της αρχικής επιχείρησης· iv) ο χρόνος κατά τον οποίο πραγματοποιήθηκε η πώληση (μετά την έναρξη της έρευνας, την κίνηση της επίσημης διαδικασίας έρευνας ή την οριστική απόφαση)· v) η οικονομική λογική της πράξης<sup>(56)</sup>».*

(218) [...]

(219) *Η Επιτροπή υπενθυμίζει ότι προκειμένου να αποφεύγεται η οικονομική συνέχεια, τα στοιχεία ενεργητικού και τα λοιπά στοιχεία της μεταβιβαζόμενης δραστηριότητας πρέπει να αντιπροσωπεύουν απλώς ένα μέρος της προηγούμενης εταιρείας ή των δραστηριοτήτων της. Όσο μεγαλύτερο είναι το μέρος της αρχικής δραστηριότητας που μεταβιβάζεται σε μια νέα οντότητα, τόσο πιθανότερο είναι η οικονομική δραστηριότητα που σχετίζεται με αυτά τα στοιχεία ενεργητικού να συνεχίσει να επωφελείται από την ασυμβίβαστη ενίσχυση<sup>(57)</sup>».*

Από την έκθεση της Επιτροπής Αξιολόγησης δεν φαίνεται να εξετάστηκε οτιδήποτε από τα πιο πάνω. Παρά το γεγονός ότι στην επιστολή της Αναθέτουσας Αρχής προς τους νομικούς της Συμβούλους γίνεται αναφορά στις χρηματοοικονομικές καταστάσεις της ABB ΑΕ του 2019, όπου καταγράφεται ότι υπεγράφη σύμβαση αγοραπωλησίας του επιχειρηματικού κλάδου των ηλεκτρικών δικτύων και άλλα σχετικά με το ζήτημα, ακολούθως στα ερωτήματα που έθεσε αναφέρεται ρητά ότι η ABB ΑΕ δεν έχει δηλωθεί ως «supporting entity» και ότι τα έργα που δηλώθηκαν από τους Αιτητές είναι έργα που εκτελέστηκαν από την ABB ΑΕ και ABB Power Grids ΑΕ.

Όσα σύμφωνα με τη νομολογία πρέπει να αξιολογηθούν προτού υπάρξει κατάληξη για οικονομική συνέχεια η Αναθέτουσα Αρχή δεν φαίνεται να τα εξέτασε. Στα υποβληθέντα υπήρχε σαφής αναφορά σε σύμβαση μεταβίβασης του επιχειρηματικού κλάδου των ηλεκτρικών δικτύων (βλ. Ανακοίνωση του Εμπορικού & Βιομηχανικού Επιμελητηρίου Αθηνών ημερ. 14.11.2019). Επίσης στις

οικονομικές καταστάσεις των Αιτητών ημερ. 31.12.2019 (πιο πάνω) υπάρχουν στοιχεία τα οποία μπορούσαν να διερευνηθούν.

Η Αναθέτουσα Αρχή ενώπιόν μας ισχυρίστηκε ότι οι Αιτητές μπορούσαν να παρουσιάσουν τη συμφωνία εξαγοράς, ποιες δραστηριότητες μεταβιβάστηκαν και σε ποια έκταση, εάν υπήρχε μεταφορά εργαζομένων όσα δηλαδή και η νομολογία προβλέπει και δεν το έπραξε. Από τη στιγμή που η Αναθέτουσα Αρχή είχε ενώπιόν της το περιεχόμενο της χρηματοοικονομικής κατάστασης του 2019 των Αιτητών είχε τη δυνατότητα εφόσον τα στοιχεία αφορούσαν σε χρόνο προγενέστερο της ημερομηνίας υποβολής των προσφορών να τα διερευνήσει προτού καταλήξει. Ως εκ τούτου η απόφασή της σε σχέση με την οικονομική συνέχεια μεταξύ ABB ΑΕ και Αιτητών είναι αποτέλεσμα μη επαρκούς έρευνας και στερείται αιτιολογίας. Ανάλογα ισχύουν και για την τεχνική και επαγγελματική πείρα των Αιτητών.

Ενόψει των πιο πάνω η προσφυγή επιτυγχάνει και η προσβαλλόμενη απόφαση ακυρώνεται χωρίς άλλη διαταγή.