



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. 31/2021

Μεταξύ:

AVAX S.A.

Αιτητών

v.

ΑΡΧΗΣ ΗΛΕΚΤΡΙΣΜΟΥ ΚΥΠΡΟΥ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

Έφη Παπαδοπούλου, Πρόεδρος
Σόλων Παπαθεοχάρους, Μέλος
Γιώργος Αναστασίου, Μέλος
Δήμος Θωμά, Μέλος

Αιτούντες:

AVAX S.A.

Αντιπροσωπεύθηκε από την:

1. Μύρια Αγαθοκλέους, Δικηγόρο για George Pamboridis LLC

Αναθέτουσα Αρχή:

ΑΡΧΗ ΗΛΕΚΤΡΙΣΜΟΥ ΚΥΠΡΟΥ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Άννα Χρίστου, Δικηγόρο για Ιωαννίδης Δημητρίου ΔΕΠΕ
2. Αλέξη Μιχαήλ, Εκτελεστικό Διευθυντή Παραγωγής και Προμήθειας ΑΗΚ.

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 25 Οκτωβρίου 2021

Η απόφαση μας δεν είναι ομόφωνη. Με την χορήγηση των προσωρινών μέτρων συμφωνεί η Προέδρος και το μέλος Δήμος Θωμά. Τα μέλη Σόλων Παπαθεοχάρους και Γιώργος Αναστασίου θα δώσουν δική τους απόφαση.

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. 31/2021

Η παρούσα διαδικασία αφορά την εξέταση του ενδεχόμενου χορήγησης προσωρινών μέτρων στα πλαίσια της προσφυγής 31/2021 η οποία στρέφεται εναντίον της απόφασής της Αρχής Ηλεκτρισμού Κύπρου («η Αναθέτουσα Αρχή») να αποκλείσει, στο στάδιο της Τεχνικής Αξιολόγησης, Στάδιο Α, την προσφορά των Αιτητών από το Διαγωνισμό με αριθμό 020/2020 και τίτλο «EPC TURN-KEY CONTRACT FOR THE SUPPLY AND INSTALLATION OF UNIT 6 CCGT AT VASILIKOS POWER STATION - PHASE V AND UNIT 6 GAS TURBINES LONG-TERM SERVICE AGREEMENT».

Η προσβαλλόμενη με την προσφυγή απόφαση ημερ. 5.10.2021 λήφθηκε στα πλαίσια επανεξέτασης μετά την ακυρωτική απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών στα πλαίσια της προσφυγής 16/2021¹. Η ακύρωση της απόφασης στα πλαίσια της εν λόγω προσφυγής έγινε για λόγους που αφορούσαν τη νομιμότητα της σύνθεσης της Επιτροπής Αξιολόγησης. Ζητήματα που είχαν προβληθεί εκεί από τους Αιτητές και αφορούσαν τη νομιμότητα της αποδοχής στο Στάδιο Α του διαγωνισμού προσφορών

¹ AVAX S.A. v ΑΡΧΗΣ ΗΛΕΚΤΡΙΣΜΟΥ ΚΥΠΡΟΥ ημερ. 19.04.2021

δύο άλλων προσφοροδοτών δεν εξετάστηκαν εν όψει της κατάληξης για μη νόμιμη σύνθεση της Επιτροπής Αξιολόγησης.

Η Αναθέτουσα Αρχή έφερε ένσταση στη χορήγηση προσωρινών μέτρων επαναλαμβάνοντας στην ουσία όσα έθεσε ενώπιον μας στα πλαίσια της προσφυγής 16/2021, προσθέτοντας όμως αφενός, ότι οι Αιτητές δεν νομιμοποιούνται να αμφισβητήσουν τη νομιμότητα όρων του διαγωνισμού καθότι το ζήτημα του εννόμου συμφέροντος των Αιτητών έχει κριθεί στα πλαίσια της προσφυγής 16/2021, και αφετέρου ότι το σοβαρό ενδεχόμενο ύπαρξης προβλημάτων στην επάρκεια παραγωγής ηλεκτρικού ρεύματος στην Κύπρο είναι πλέον προ των πυλών αφού έχει ήδη παρέλθει μεγάλο διάστημα από το αρχικό χρονοδιάγραμμα υλοποίησης του έργου. Το αρχικό χρονοδιάγραμμα, ανέφερε, προέβλεπε για κατακύρωση του διαγωνισμού περί τον Ιανουάριο του 2021, έτσι ώστε, λαμβάνοντας υπόψη τους 28 περίπου μήνες που απαιτούνται για ολοκλήρωση των εργασιών, η νέα μονάδα παραγωγής να συμπεριληφθεί στη διαθεσιμότητα παραγωγής για διασφάλιση της επάρκειας παραγωγής κατά την καλοκαιρινή περίοδο του 2023. Περαιτέρω, και με τον τερματισμό της λειτουργίας των 6 ατμοηλεκτρικών μονάδων παραγωγής στον ΗΣ Δεκέλειας από το 2023, η συνεισφορά της νέας μονάδας παραγωγής θεωρείται ακόμη πιο απαραίτητη και αναγκαία για τα έτη μετά το 2023, προκειμένου να συμβάλει ουσιαστικά στη διασφάλιση της επάρκειας παραγωγής στην Κυπριακή Δημοκρατία.

Μετά από τις απαιτούμενες ενέργειες ανέφερε ο Διαγωνισμός προκηρύχθηκε τον Ιούνιο του 2020 με τελευταία ημερομηνία υποβολής των προσφορών το Σεπτέμβριο του 2020, οπότε και ξεκίνησε η αξιολόγηση τους. Λήφθηκαν προσφορές (σε δύο ξεχωριστούς φακέλους, τεχνική και οικονομική προσφορά).

Λόγω ακριβώς του κατεπείγοντος η Αναθέτουσα Αρχή μετά την ακυρωτική απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών στον ελάχιστο χρόνο του ενός μηνός περίπου επαναξιολόγησε τις προσφορές και εξέδωσε νέα απόφαση.

Λόγοι δημοσίου συμφέροντος υποστήριξε δεν δικαιολογούν χορήγηση των προσωρινών μέτρων. Συγκεκριμένα έχει γίνει δανειοδότηση του έργου κατά περίπου 50% του υπολογιζόμενου κόστους από την Ευρωπαϊκή Τράπεζα Επενδύσεων και η Αναθέτουσα Αρχή έχει συνάψει συμβόλαιο με οίκο Συμβούλων Μηχανικών μέχρι την ολοκλήρωση του έργου. Επίσης, η χρονική διάρκεια που έχει απαιτηθεί για την αξιολόγηση των προσφορών για το μεγάλο και πολύπλοκο Έργο του διαγωνισμού, σε συνδυασμό με τις αρνητικές συνέπειες της πανδημίας το κορονωϊου και τις σημαντικότερες αυξήσεις στις τιμές βασικών πρώτων υλών και μεταφορικών κοστων, κατέστησαν αναγκαία την επέκταση της ισχύος των προσφορών. Η σημερινή ημερομηνία λήξης της ισχύος των προσφορών είναι η 30.11.2021 και εκτιμάται ότι σε περίπτωση μη κατακύρωσης του Διαγωνισμού μέχρι την πιο πάνω ημερομηνία ο Διαγωνισμός 20/2020 ενδεχομένως να ακυρωθεί αν οι προσφοροδότες

δεν ανανεώσουν την ισχύ της προσφοράς τους οπότε η Αναθέτουσα Αρχή θα είναι αναγκασμένη να προχωρήσει σε προκήρυξη νέου Διαγωνισμού, με σημαντικότετη καθυστέρηση στην ημερομηνία ολοκλήρωσης του Έργου.

Τέλος η Αναθέτουσα Αρχή αναφέρθηκε σε επιστολή της ΡΑΕΚ προς την ΑΗΚ ημερομηνίας 21.10.2021, όπου η ΡΑΕΚ σημειώνει τα πολύ σοβαρά προβλήματα επάρκειας του ηλεκτρικού συστήματος για το 2023 και ζητά από την ΑΗΚ όπως επισπεύσει τις διαδικασίες για έναρξη της εμπορικής λειτουργίας της μονάδας το συντομότερο δυνατόν.

Από την πλευρά τους οι Αιτητές στήριζαν το αίτημα τους για χορήγηση προσωρινών μέτρων σε λόγους δημοσίου συμφέροντος, στις αρνητικές συνέπειες που θα έχουν από τη μη χορήγησή τους και στην μη ύπαρξη κατεπείγοντος.

Χωρίς να αμφισβητούν ότι το αντικείμενο του διαγωνισμού, είναι σημαντικό για το Κράτος, υποστήριζαν ότι από τα γεγονότα είναι φανερό ότι δεν τίθεται ζήτημα κατεπείγοντος. Η κατασκευή της μονάδας 6 ακολουθεί την κατασκευή της μονάδας 5, η οποία κατασκευάστηκε και επιδιορθώθηκε το 2011 από τους Αιτητές. Εάν η κατασκευή της μονάδας 6 ήταν επείγουσα υποστήριζαν η Αναθέτουσα Αρχή δεν θα άφηνε να περάσουν 10 χρόνια μέχρι την προκήρυξη του διαγωνισμού. Επίσης, από την προκήρυξη μέχρι την ολοκλήρωση του σταδίου Α στις 31.03.2021 παρήλθε χρονικό διάστημα πέραν των 9 μηνών από το οποίο η αξιολόγηση κράτησε περίπου

7 μήνες. Τέλος, σε σχέση με τα χρονοδιαγράμματα του διαγωνισμού, οι Αιτητές ανέφεραν ότι η Αναθέτουσα Αρχή με την προκήρυξη ενός διαγωνισμού θα πρέπει να συνυπολογίζει και το χρόνο που θα απαιτηθεί μέχρι την υπογραφή μιας σύμβασης αλλά και τον χρόνο που ενδεχομένως θα απαιτηθεί σε περίπτωση καταχώρισης προσφυγής ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών. Καταληκτικά οι Αιτητές ανέφεραν ότι μη χορήγηση προσωρινών μέτρων θα είναι τόσο σε βάρος των συμφερόντων τους όσο και βάρος του δημοσίου συμφέροντος εάν ο διαγωνισμός με τους υφιστάμενους όρους που δεν είναι δυνατό να εκπληρωθούν από οποιοδήποτε προσφοροδότη.

Σύμφωνα με το άρθρο 5 του Περί των Διαδικασιών Προσφυγής στο Τομέα της Σύναψης των Δημοσίων Συμβάσεων Νόμου του 2010, Ν.104(I)/2010 η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών έχει αρμοδιότητα:

«(β) να αποφασίζει, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24, για τη λήψη προσωρινών μέτρων για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση του ισχύοντος δικαίου ή να αποτραπεί η περαιτέρω ζημιά των θιγομένων συμφερόντων, συμπεριλαμβανομένων μέτρων που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης ή την υπογραφή της σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντος φορέα, ανάλογα με την περίπτωση».

Σύμφωνα με το άρθρο 24 του ίδιου Νόμου:

«24.-(1) [...]»

(α) [...]»

(2) Κατά την εξέταση του ενδεχόμενου 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».

Όπως έχουμε κατ' επανάληψη αναφέρει οι διαδικασίες ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών, έχουν θεσπιστεί με σκοπό την εναρμόνιση της Κυπριακής Δημοκρατίας με τις ευρωπαϊκές οδηγίες και συγκεκριμένα την οδηγία 2007/66/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου της 11.12.2007. Συνεπώς, η Αναθέτουσα Αρχή με την προκήρυξη ενός διαγωνισμού θα πρέπει πάντοτε να συνυπολογίζει και το χρόνο που ενδεχόμενα θα απαιτηθεί ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών σε περίπτωση καταχώρησης προσφυγής, που δεν είναι μεγάλος. Αυτό βέβαια δεν σημαίνει ότι επειδή ο χρόνος είναι μικρός αποτελεί κανόνα η χορήγηση των προσωρινών μέτρων. Όπου οι αρνητικές συνέπειες που θα προκύψουν από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι μεγαλύτερες από τα οφέλη τους τότε το δημόσιο συμφέρον δικαιολογεί τη μη χορήγηση των προσωρινών μέτρων.

Έχουμε εξετάσει με προσοχή τις θέσεις των μερών. Ότι ο υπό κρίση διαγωνισμός ο οποίος αφορά το σχεδιασμό, τη κατασκευή, τη προμήθεια, την εγκατάσταση και λειτουργία νέας μονάδας παραγωγής στον Ηλεκτρικό Σταθμό Βασιλικού αποτελεί ένα καθόλα σημαντικό έργο, αφού με την κατασκευή του σκοπείται να διασφαλιστεί η επάρκεια παραγωγής ηλεκτρικού ρεύματος στην Κυπριακή Δημοκρατία, συμφωνούμε με την Αναθέτουσα Αρχή.

Οι κίνδυνοι όμως στους οποίους η Αναθέτουσα Αρχή αναφέρθηκε με όσα έχουν τεθεί ενώπιον μας φαίνεται ότι και αύριο να υπογραφόταν η σύμβαση δεν εξουδετερώνονται, αφού η περίοδος εκτέλεσης του έργου είναι 27 μήνες και το έργο σύμφωνα με τα χρονοδιαγράμματα θα πρέπει να ολοκληρωθεί τον Φεβρουάριο του 2023. Ούτε όσα πρόβαλε σε σχέση με τη διαπίστωση της ΡΑΕΚ για καθυστέρηση κατακύρωσης του διαγωνισμού, είναι αρκετά για να προσμετρήσουν εναντίον της χορήγησης προσωρινών μέτρων, όπως δεν είναι αρκετό, το γεγονός ότι υπήρξε περαιτέρω καθυστέρηση λόγω της ακυρωτικής απόφασης στην Προσφυγή 16/2021 λαμβανομένου υπόψη ότι οι διαδικασίες ενώπιον μας προβλέπονται από τη νομοθεσία και θα πρέπει να συνυπολογίζονται.

Έχοντας υπόψη τα όσα τέθηκαν ενώπιον μας και αφού συνυπολογίσαμε τις πιθανές συνέπειες για όλα τα συμφέροντα καθώς και το δημόσιο συμφέρον στο οποίο περιλαμβάνεται και η νομιμότητα κάθε διαγωνισμού, πόσο μάλλον ενός διαγωνισμού

όπως ο υπό κρίση, η οποία ελαχιστοποιεί τον κίνδυνο καταβολής αποζημιώσεων και αυξάνει την εμπιστοσύνη του πολίτη και των οικονομικών φορέων προς τη διοίκηση, αποφασίζουμε ότι δικαιολογείται η χορήγηση των προσωρινών μέτρων για αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της εκτέλεσης πράξης ή απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής ή της υπογραφής της σύμβασης, στο διαγωνισμό αρ. 020/2020 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 31/2021.

Περαιτέρω λαμβάνοντας υπόψη την ετοιμότητα των Αιτητών όπως έχει δηλωθεί ενώπιον μας για σύντομη δικάσιμο, το γεγονός ότι η προσβαλλόμενη απόφαση λήφθηκε στα πλαίσια επανεξέτασης και το μεγαλύτερο μέρος των διοικητικών φακέλων έχει ήδη επιθεωρηθεί στα πλαίσια της προηγούμενης προσφυγής, και η ημερομηνία λήξης της ισχύος των προσφορών είναι η 30.11.2021, ορίζουμε την προσφυγή για ακρόαση σε σύντομη ημερομηνία. Τα γεγονότα της προσφυγής να καταχωρηθούν μέχρι 27.10.2021. Η γραπτή αγόρευση των Αιτητών μέχρι 5.11.2021 και η ακολούθως η γραπτή αγόρευση της Αναθέτουσας Αρχής μέχρι 12.11.2021. Η Προσφυγή ορίζεται για ακρόαση στις 15.11.2021 ώρα 9.30πμ

.....
Έφη Παπαδοπούλου
Πρόεδρος

.....
Δήμος Θωμά
Μέλος

ΑΠΟΦΑΣΗ ΜΕΙΟΨΗΦΙΑΣ

Υιοθετούμε τα γεγονότα και τις θέσεις των μερών όπως καταγράφονται στην απόφαση της πλειοψηφίας.

Αντικείμενο του διαγωνισμού είναι ο σχεδιασμός, η κατασκευή, η προμήθεια, η εγκατάσταση και η αρχική λειτουργία νέας μονάδας παραγωγής ηλεκτρισμού δυναμικότητας 160 περίπου MW.

Όπως μας έχει λεχθεί, η νέα μονάδα παραγωγής έχει συμπεριληφθεί στη διαθεσιμότητα παραγωγής ηλεκτρισμού για το καλοκαίρι του 2023 και μετέπειτα ώστε να διασφαλιστεί η επάρκεια παραγωγής ηλεκτρικού ρεύματος στην επικράτεια της Δημοκρατίας.

Είναι πρόδηλο, με όσα μας έχουν λεχθεί, ότι η επάρκεια παραγωγής ηλεκτρικού ρεύματος στον τόπο από το καλοκαίρι του 2023 και μετέπειτα είναι εξαρτώμενη από την ολοκλήρωση του αντικειμένου του παρόντος διαγωνισμού. Με βάση τα χρονοδιαγράμματα υλοποίησης του έργου, που είναι οι 28 μήνες, γίνεται αντιληπτό ότι το έργο δεν είναι δυνατό να ολοκληρωθεί πριν το καλοκαίρι του 2023 ενώ ακόμη εκκρεμεί η αξιολόγηση του δεύτερου σταδίου του διαγωνισμού, ήτοι η οικονομική αξιολόγηση των προσφορών, και η κατακύρωση του διαγωνισμού με τις όποιες ανασταλτικές προθεσμίες που ορίζει ο Νόμος να τίθενται σε ισχύ.

Όπως είναι πολύ καλά γνωστό η παροχή ηλεκτρικού ρεύματος είναι ένα από τα σημαντικότερα αγαθά στις σύγχρονες κοινωνίες. Η ποιότητα ζωής των πολιτών, η υγεία τους, η βιωσιμότητα των επιχειρήσεων, η οικονομία γενικότερα του τόπου είναι άρρηκτα συνδεδεμένα με τον ηλεκτρισμό. Εξάλλου, ως Κράτος και κοινωνία βιώσαμε με τον χειρότερο τρόπο, στο πολύ πρόσφατο παρελθόν, μετά τα τραγικά γεγονότα στο Μαρί, τις συνέπειες της μη απρόσκοπτης παροχής ρεύματος.

Λαμβάνοντας πρωτίστως υπόψη τον κίνδυνο που ελλοχεύει για ανεπάρκεια στην παραγωγή ηλεκτρικού ρεύματος αλλά και συνεκτιμώντας ότι ο παρών διαγωνισμός τίθεται ενώπιον μας για δεύτερη φορά, ότι μετά την ακυρωτική απόφαση μας στην Προσφυγή αρ. 16/2021 η Αναθέτουσα Αρχή έδρασε με ταχύτητα για τη λήψη νέας απόφασης, ότι ακόμη εκκρεμεί η οικονομική αξιολόγηση και κατακύρωση του διαγωνισμού, αλλά και την εκτίμηση της Αναθέτουσας Αρχής, έστω και εαν αυτό αποτελεί υπόθεση της, ότι ο Οικονομικός Φορέας που προκρίθηκε στο επόμενο στάδιο «δύσκολα, αν όχι αδύνατο», όπως δήλωσε, θα επεκτείνει την ισχύ της προσφοράς του μετά την 30.11.2021 όπου και λήγει, κρίνουμε ότι το Δημόσιο συμφέρον επιτάσσει την ολοκλήρωση του διαγωνισμού το ταχύτερο δυνατό.

Βάσει των πιο πάνω και αφού συνεκτιμήσαμε και συνυπολογίσαμε τις πιθανές συνέπειες των προσωρινών μέτρων για όλα τα συμφέροντα που ενδέχεται να

ζημιωθούν και ιδιαίτερα το δημόσιο συμφέρον, καταλήγουμε στη μη χορήγηση τους.

.....
Γιώργος Αναστασίου
Μέλος

.....
Σόλων Παπαθεοχάρους
Μέλος