



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. 14/2020

Μεταξύ:

ΚΟΙΝΟΠΡΑΞΙΑ «STEREAU - IACOVOU J.V.»

Αιτητών

ν.

ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΠΤΥΞΕΩΣ ΥΔΑΤΩΝ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

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

Αιτητές:

ΚΟΙΝΟΠΡΑΞΙΑ «STEREAU – IACOVOU J.V.»

Αντιπροσωπεύθηκε από τον:

1. Γιώργο Χατζηγιώργη, Δικηγόρο για Τάσος Παπαδόπουλος
& Συνεργάτες ΔΕΠΕ

Αναθέτουσα Αρχή:

ΤΜΗΜΑ ΑΝΑΠΤΥΞΕΩΣ ΥΔΑΤΩΝ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Λία Γεωργίου, Ανώτερη Υγειονομικό Μηχανικό
2. Αγγέλα Λάρκου, Υγειονομικό Μηχανικό

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 2 Ιουλίου 2020

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. 14/2020

Η παρούσα διαδικασία αφορά την εξέταση του ενδεχόμενου χορήγησης προσωρινών μέτρων στα πλαίσια της Προσφυγής αρ. 14/2020 η οποία στρέφεται εναντίον της απόφασης του Τμήματος Αναπτύξεως Υδάτων («η Αναθέτουσα Αρχή») να κατακυρώσει το Διαγωνισμό αρ. ΤΑΥ 01/2020 με τίτλο «*OPERATE AND PARTIALLY REFURBISH THE CENTRAL WASTEWATER TREATMENT PLANT OF WATER DEVELOPMENT DEPARTMENT AT VATHIA GONIA*» στην εταιρεία ΜΙΧΑΝΙΚΗ ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΟΣ ΣΑ αντί του ποσού των €1.339.820,00 πλέον ΦΠΑ. Η προσφορά της Κοινοπραξίας STEREAU-IACOVOU JV, («οι Αιτητές»), δεν επιλέγηκε διότι δεν πληρούσε τις προϋποθέσεις του άρθρου 6 του μέρους Instructions to Economic Operators of the Tender Documents.

Ο Διαγωνισμός προκηρύχθηκε στις 31/01/2020 με τελευταία ημερομηνία υποβολής των προσφορών την 17/03/2020. Υποβλήθηκαν τέσσερις προσφορές, τρεις εκ των οποίων αποκλείστηκαν κατά την αξιολόγηση. Η σχετική επιστολή γνωστοποίησης εστάλη στους Αιτητές στις 12/06/2020.

Η Αναθέτουσα Αρχή, επικαλούμενη το άρθρο 24¹ του Ν. 104(Ι)/2010, έφερε ένσταση στη χορήγηση προσωρινών μέτρων. Το έργο, ανέφερε, είχε προγραμματισθεί για υπογραφή της σύμβασης περί τα μέσα Μαΐου ώστε να μη βρεθεί το Τμήμα στη δύσκολη θέση για περαιτέρω παράταση της τρέχουσας σύμβασης, η οποία λήγει στις 13 Ιουλίου 2020. Ο στόχος δεν επετεύχθη λόγω των συνθηκών που επέφερε η πανδημία άγκαι ενδεχομένως η υπογραφή της νέας σύμβασης να ήταν εφικτή προτού λήξει η υφιστάμενη, εάν δεν κατατίθετο προσφυγή στην Αναθεωρητική Αρχή. Η Αναθέτουσα Αρχή, αδυνατεί, λόγω έλλειψης προσωπικού, να αναλάβει τη διαχείριση του έργου, ως εκ τούτου η υπογραφή νέας σύμβασης λειτουργίας και συντήρησης του σταθμού στη Βαθιά Γωνιά από *«έμπειρο και εξειδικευμένο εργολάβο, δεδομένης της πείρας και άρτιας οργάνωσης και τεχνογνωσίας την οποία διαθέτει, επιβάλλεται και θεωρείται κατ' επείγουσα.»*

Επιπρόσθετα, ανέφερε ότι η άμεση υπογραφή της σύμβασης είναι αναγκαία λόγω των περιβαλλοντικών κινδύνων και των κινδύνων για την δημόσια υγεία από ενδεχόμενη αστοχία στο Σταθμό. Ισχυρίστηκε επίσης ότι καθυστέρηση της υπογραφής σύμβασης δυνατόν να καθυστερήσει την εκτέλεση διορθωτικών εργασιών από τον καινούργιο Ανάδοχο με άμεσο επακόλουθο την αύξηση του

¹ «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».

σχετικού κόστους. Τέλος, ανέφερε ότι σε περίπτωση έκδοσης προσωρινών μέτρων η Αναθέτουσα Αρχή, θα αναγκαστεί να προσφύγει στην Τμηματική Επιτροπή Αλλαγών και Απαιτήσεων και κατ' επέκταση στην Κεντρική Επιτροπή Αλλαγών και Απαιτήσεων για παράταση, με συνεπακόλουθο την αύξηση του σχετικού κόστους και σημείωσαν ότι Αιτητές είναι οι σημερινοί Ανάδοχοι της τρέχουσας σύμβασης που λήγει στις 13/7/2020.

Από πλευράς τους οι Αιτητές απέκλεισαν τον οποιοδήποτε κίνδυνο να παραμείνει ο Σταθμός χωρίς ανάδοχο λειτουργίας, όπως άφησε να νοηθεί η Αναθέτουσα Αρχή η οποία, εν πάση περιπτώσει, δεν μπορεί να επικαλείται δικές της καθυστερήσεις για να στηρίξει την ένσταση της για μη χορήγηση προσωρινών μέτρων, ούτε να μην συνυπολογίζει το χρόνο που θα απαιτηθεί για τις προβλεπόμενες διαδικασίες ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής. Οι Αιτητές έλαβαν από τα αρμόδια όργανα μέχρι τώρα δύο παρατάσεις, συνολικής διάρκειας 18 μηνών με λήξη τον Μάιο 2020. Η Αναθέτουσα Αρχή, ανέφεραν, κακώς επέλεξε να ζητήσει παράταση δύο μόνο μηνών, δηλαδή μέχρι Ιούλιο 2020, χωρίς να υπολογίσει το χρόνο μιας πιθανής προσφυγής. Το γεγονός αυτό ανέφεραν *«συνιστά καταφρόνηση των διαδικασιών της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών»*.

Καταληκτικά, ο Δικηγόρος των Αιτητών ανέφερε ότι είναι εξουσιοδοτημένος να δηλώσει πως η Κοινοπραξία, ως υφιστάμενος Ανάδοχος, θα αποδεχθεί την οποιαδήποτε παράταση ήθελε εγκριθεί από την Κεντρική Επιτροπή Αλλαγών και

Απαιτήσεων, με τους ίδιους ή και αντίστοιχους με τους ισχύοντες όρους, γεγονός που αναιρεί το επείγον που επικαλείται η Αναθέτουσα Αρχή.

Μετά από προσεκτική μελέτη των επιχειρημάτων που έθεσαν οι δύο πλευρές, καταλήγουμε ότι ο μοναδικός εν δυνάμει κίνδυνος για το δημόσιο συμφέρον επικεντρώνεται σε πιθανές βλάβες εγκαταστάσεων των οποίων προβλέπεται η συντήρηση μέσα στα πλαίσια της νέας σύμβασης. Ο κίνδυνος όμως αυτός δεν είναι συγκεκριμένος και προβλεπτός, ενώ η επίλυση τυχόν προβλημάτων που δυνατόν να προκύψουν κατά την ολιγόμηνη εξέταση της προσφυγής από την Αναθεωρητική Αρχή, θα μπορούσε να δοθεί μέσω του υφιστάμενου Αναδόχου του οποίου η εμπειρία, δεν αμφισβητήθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή. Σημειώνουμε την δέσμευση των Αιτητών όπως αποδεχθούν τους υφιστάμενους οικονομικούς όρους στην περίπτωση μικρής παράτασης της υφιστάμενης σύμβασης και, θα συμφωνήσουμε μαζί τους ότι ο συνυπολογισμός του χρόνου που απαιτείται για την ολοκλήρωση των διαδικασιών που προβλέπει η Νομοθεσία που διέπει την λειτουργία της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών αποτελεί ευθύνη της Αναθέτουσας Αρχής ενώ ο τυχόν λανθασμένος προγραμματισμός δεν μπορεί να λειτουργεί ενάντια στα νόμιμα δικαιώματα οικονομικού φορέα.

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 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.

Χωρίς να παραβλέπουμε τη σημασία του γεγονότος ότι το εν λόγω έργο πρέπει να αρχίσει το συντομότερο, κρίνουμε λαμβάνοντας υπόψη όσα έχουν τεθεί ενώπιον μας ότι η χορήγηση τους είναι προς το δημόσιο συμφέρον. Από τη μια δεν υπάρχει οτιδήποτε το κατ' επείγον που να δικαιολογεί τη μη χορήγηση τους και από την άλλη με τη χορήγησή τους ελαχιστοποιείται ο κίνδυνος καταβολής αποζημιώσεων σε περίπτωση επιτυχίας της προσφυγής. Σημειώνουμε εδώ ότι το στάδιο ελέγχου της νομιμότητας ενώπιον οργάνου που συστάθηκε με ευρωπαϊκή οδηγία, δεν πρέπει να αντιμετωπίζεται ως εμπόδιο για την ολοκλήρωση δημόσιων διαγωνισμών αλλά ως ασφαλιστική δικλείδα της νομιμότητας τους.

Έχοντας υπόψη τα πιο πάνω και συνυπολογίζοντας τις πιθανές συνέπειες των προσωρινών μέτρων για όλα τα συμφέροντα που ενδέχεται να ζημιωθούν καθώς και το δημόσιο συμφέρον, αποφασίζουμε τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων για

αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της υπογραφής της σύμβασης σε σχέση με το Διαγωνισμό αρ. ΤΑΥ 01/2020 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών στην Προσφυγή αρ. 14/2020.