



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. 45/2016

Μεταξύ:

SEMESCO GLS TANKS JV

Αιτητών

v.

ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΠΤΥΞΕΩΣ ΥΔΑΤΩΝ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών**

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

Αιτητές:

SEMESCO GLS TANKS JV

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Μιχάλη Θεοδοσίου, Δικηγόρο για Μ.Χ. Μυλωνάς & Συνεργάτες ΔΕΠΕ
2. Μάριο Μυλωνά, Δικηγόρο για Μ.Χ. Μυλωνάς & Συνεργάτες ΔΕΠΕ
3. Μαρία Ήρωα, Εκπρόσωπο αιτούσας Κοινοπραξίας
4. Φίλιππο Ψύλλα, Εκπρόσωπο αιτούσας Κοινοπραξίας

Αναθέτουσα Αρχή:

ΤΜΗΜΑ ΑΝΑΠΤΥΞΕΩΣ ΥΔΑΤΩΝ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Έλενα Συμεωνίδου, Δικηγόρο της Δημοκρατίας
2. Δήμητρα Θεοδωρίδου, Εκτελεστικό Μηχανικό
3. Μιχάλη Μιχαήλ, Εκτελεστικό Μηχανικό

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης: 16 Ιανουαρίου, 2017

Α Π Ο Φ Α Σ Η

Αντικείμενο της παρούσας προσφυγής είναι η απόφαση του Τμήματος Αναπτύξεως Υδάτων του Υπουργείου Γεωργίας, Φυσικών Πόρων και Περιβάλλοντος («η Αναθέτουσα Αρχή») να κατακυρώσει το Διαγωνισμό με αρ. ΤΑΥ 9/2016 και τίτλο «*Design and Build of Three Glass Lined Steel (GLs) Potable Water Tanks of 5.000m³ Each for Kokkinokremmos Project*» στην ENVIROSYSTEMS & MULTIMARINE CONSORTIUM («ο επιτυχών») αντί στην κοινοπραξία SEMESCO GLS TANKS JV («οι Αιτητές»). Η προσφορά των Αιτητών δεν επιλέγηκε λόγω ψηλότερης τιμής.

Ο υπό εξέταση Διαγωνισμός προκηρύχθηκε στις 18.3.2016 μέσω του Ηλεκτρονικού Συστήματος Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων (e-procurement) με τελευταία ημερομηνία υποβολής προσφορών την 7.6.2016 και κριτήριο ανάθεσης τη χαμηλότερη τιμή.

Στις 18.7.2016 η Επιτροπή Αξιολόγησης υπέβαλε την έκθεσή της στον Αναπληρωτή Διευθυντή εισηγούμενη την ανάθεση της σύμβασης στον επιτυχόντα για το ποσό του €1,433,960 πλέον Φ.Π.Α. ως επίσης την έγκριση του Δικαιώματος της Αναθέτουσας Αρχής για προσφυγή στην διαδικασία διαπραγμάτευσης του άρθρου 33(δ) (ii) του Ν.12(I)/2006 όπως αυτό αντικαταστάθηκε από το άρθρο 29(5) του Ν.73(I)/2016 για το ποσό των €100,000.00 με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάση τιμής/κόστους. Ο

Αναπληρωτής Διευθυντής συμφώνησε με την εισήγηση της Επιτροπής Αξιολόγησης και στις 25.7.2016 απέστειλε την έκθεση Αξιολόγησης στον Πρόεδρο του Συμβουλίου Προσφορών το οποίο σε συνεδρία του ημερομηνίας 28.7.2016 κατακύρωσε την προσφορά σύμφωνα με την εισήγηση της Επιτροπής Αξιολόγησης στον επιτυχόντα.

Είναι η θέση των Αιτητών ότι η προσφορά του επιτυχόντα δεν πληροί ουσιώδεις όρους των εγγράφων του διαγωνισμού. Συγκεκριμένα, αναφέρουν, δεν ικανοποιούνται οι ελάχιστες τεχνικές και/ή επαγγελματικές ικανότητες που καθορίζονται για τους ειδικούς εμπειρογνώμονες Key Experts – Paragraph 3.3.8.1(iii) (Technical and Professional Ability) και/ή τον όρο 5.6.1.h (3) Volume 3 τεχνικές προδιαγραφές επειδή ο κ. Ανδρέας Κωνσταντινίδης ο οποίος δηλώθηκε για την θέση του Project Manager δεν ικανοποιεί την προϋπόθεση της ειδικής εμπειρίας των 3 χρόνων.

Υποστηρίζουν ότι το υποβληθέν πιστοποιητικό της εταιρείας ΚΕΟ PLC ημερομηνίας 23.6.2016 δεν πιστοποιεί επαρκώς την απαιτούμενη εμπειρία των 3 χρόνων του κ. Ανδρέα Κωνσταντινίδη, αλλά ούτε και αποκαλύπτει επακριβώς την διάρκεια κατασκευής της δεξαμενής στην οποία αναφέρεται. Θεωρούν ότι δεν είναι δυνατό ο σχεδιασμός και/ή κατασκευή της συγκεκριμένης δεξαμενής για την εξυπηρέτηση του ιδιώτη ΚΕΟ PLC να διήρκεσε περισσότερο από 12 μήνες, από

την στιγμή που για τον παρόντα διαγωνισμό η Αναθέτουσα Αρχή για την κατασκευή 3 δεξαμενών εκτίμησε τη χρονική διάρκεια σε 12 μήνες μόνο.

Οι Αιτητές ισχυρίζονται περαιτέρω ότι για το πιο πάνω και μόνο σημείο η Αναθέτουσα Αρχή θα έπρεπε είτε να αποκλείσει τον επιτυχόντα είτε να ζητήσει διευκρίνιση αφού οι πληροφορίες που έδωσε είναι ανακριβείς (όρος 5.6.8).

Επιπρόσθετα, ούτε ο προταθείς για την θέση του Construction Site Manager κ. Άγγελος Φωκάς ικανοποιεί τις ελάχιστες τεχνικές και/ή επαγγελματικές ικανότητες που καθορίζονται για τους Key Experts – Paragraph 3.3.8.1(iii) (Technical and Professional Ability) και/ή τον όρο 5.6.1.h (3) τεχνικές προδιαγραφές. Ο επιτυχών έχει υποβάλει με την προσφορά του επιστολή ημερομηνίας 23.6.2016, στην οποία πιστοποιεί γενικά και αόριστα ότι ο κ. Άγγελος Φωκάς κατείχε την θέση του Construction Site Manager σε διάφορα τεχνικά έργα αξίας πέραν του ποσού των €200.000. Αναφέρουν επίσης ότι το σχετικό πιστοποιητικό προέρχεται από εταιρεία η οποία ανήκει και/ή διευθύνεται από συγγενικά πρόσωπα (1^{ου} βαθμού) του κ. Άγγελου Φωκά και ότι το πιστοποιητικό δεν προέρχεται από τον εργοδότη του έργου.

Περαιτέρω, οι Αιτητές ισχυρίζονται πως στην προσφορά του επιτυχόντα ενώ είχε δηλωθεί ότι ο Construction Site Manager θα είναι ο κ. Άγγελος Φωκάς, αργότερα σε διευκρινιστική ερώτηση δηλώθηκε ότι ο Construction Supervisor θα είναι η

εταιρεία CST (the GLS tank designer/manufacturer/ supplier) δηλαδή έγινε διαφοροποίηση της ομάδας έργου και συνακόλουθα εκ των υστέρων τροποποίηση της προσφοράς του επιτυχόντα.

Ο διορισμός του Project Manager και του Construction Site Manager ως θέμα που αφορά την αξιολόγηση του τεχνικού φακέλου αποτελεί ουσιώδη όρο του διαγωνισμού. Δεδομένης, αναφέρουν, της πολύπλευρης φύσης του αντικειμένου του διαγωνισμού και της ανάλογης εξειδίκευσης που απαιτείτο, το θέμα της διασφάλισης της κατοχής των καθοριζόμενων στην προκήρυξη προσόντων από τους ειδικούς που προορίζονταν να αναλάβουν την εκτέλεση του έργου ήταν πρωταρχικής σημασίας και καθιστούσε τις πιο πάνω προδιαγραφές στην ολότητα τους κρίσιμες. Άλλωστε, με βάση τους όρους του διαγωνισμού που καθορίζουν τις προϋποθέσεις συμμετοχής η υποβολή των πιο πάνω στοιχείων ήταν επιβεβλημένη για σκοπούς σωστής αξιολόγησης της προσφοράς.

Η Αναθέτουσα Αρχή απορρίπτει όλους τους πιο πάνω ισχυρισμούς των Αιτητών. Με αναφορά στον όρο 5.6.1.h (3) του Volume 3 υποστηρίζει ότι εφόσον η πείρα που απαιτείται να έχει ο Project Manager δεν είναι πείρα αποκλειστική στην κατασκευή, το υποβληθέν πιστοποιητικό ικανοποιεί την απαίτηση. Αναφέρεται σε όλο το φάσμα εμπειρίας δηλαδή κατασκευή, λειτουργία και συντήρηση μιας δεξαμενής όπως απαιτείται να έχει ο Project Manager.

Ούτε ο ισχυρισμός ότι ο επιτυχών δεν πληροί τον όρο 5.6.1.h (3) του Volume 3 σε σχέση με τον Construction Site Manager ευσταθεί εφόσον ο επιτυχών δεν είναι η εταιρεία N&J Multi Construction Co Ltd όπως λανθασμένα υποστηρίζουν οι Αιτητές αλλά η εταιρεία Envirosystems & Multimarine Consortium. Η εταιρεία N&J Multi Construction Co Ltd η οποία εργοδοτεί τον κ. Άγγελο Φωκά έχει δηλωθεί στο Volume 1, Annex 1 Form 3 ως υπεργολάβος του επιτυχόντα. Στην επιστολή της επισυνάπτεται πίνακας έργων στα οποία ο κος Άγγελος Φωκάς υπήρξε Construction Site Manager. Επίσης στην Αναθέτουσα Αρχή δεν είναι γνωστή η οποιαδήποτε συγγένεια του κ. Άγγελου Φωκά με πρόσωπα της N&J Multi Construction Co Ltd αλλά ούτε και η όποια συγγένεια εάν υπάρχει επηρεάζει τη διαδικασία κατακύρωσης. Σε ότι αφορά το απαιτούμενο από τον όρο 5.6.1.h (3) του Volume 3 πιστοποιητικό το οποίο υποβάλλεται από τον εργοδότη του εν λόγω προσώπου εξήγησε ότι για τον κ. Άγγελο Φωκά υποβλήθηκε από την εταιρεία N&J Multi Construction Co Ltd μετά που η Επιτροπή Αξιολόγησης το ζήτησε με επιστολή της ημερομηνίας 21.6.2016 προς την κοινοπραξία Envirosystems & Multimarine Consortium. Η Επιτροπή Αξιολόγησης αποδέχτηκε την εμπειρία του Construction Site Manager εφόσον αυτή δηλώθηκε από την εταιρεία στην οποία εργαζόταν κατά το χρόνο εκτέλεσης των έργων γι' αυτό και δεν ζήτησε περαιτέρω διευκρινίσεις.

Αναφορικά με τον ισχυρισμό των Αιτητών ότι ο επιτυχών αρχικά δήλωσε τον κ. Άγγελο Φωκά ως Construction Site Manager και αργότερα δήλωσε ότι ο

Construction Supervisor θα είναι η εταιρεία CST (the GLS tank designer /supplier/manufacturer/supplier), η Αναθέτουσα Αρχή υποστηρίζει ότι οι Αιτητές παραβλέπουν την ερώτηση που υποβλήθηκε από την Επιτροπή Αξιολόγησης και η οποία ήταν σε σχέση με το ποια εταιρεία θα ήταν υπεύθυνη για την κατασκευή και όχι με το ποιος θα ήταν ο Construction Site Manager.

Ούτε τα στοιχεία που ο επιτυχών υπέβαλε με την επιστολή του ημερομηνίας 27.6.2016 ήταν εκ των υστέρων προσθήκη στην προσφορά του. Σύμφωνα με τον όρο 5.6.1.h (3) του Volume 3 το σχετικό πιστοποιητικό δεν ήταν απαραίτητο να υποβληθεί μαζί με την προσφορά αλλά σε χρόνο που θα δήλωνε η Αναθέτουσα Αρχή. Ως εκ τούτου, δεν υπήρξε οποιαδήποτε συμπλήρωση εγγράφων της προσφοράς (Βλέπε *Εταιρεία ELNIA KOKKINOS LTD v. Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών, Υποθ. Αρ. 75/2010, 4.7.2011*). Η συμπλήρωση εγγράφων επιτρεπόταν ρητά από τους όρους του διαγωνισμού ώστε δεν τίθεται θέμα παράβασης ουσιώδους όρου.

Ο όρος 3.3.8 – Technical and Professional Ability του Volume 1: Instructions to Economic Operators, προνοεί μεταξύ άλλων και στην έκταση που μας ενδιαφέρει τα ακόλουθα:

«3.3.8.1 To participate in the tender procedure, Interested Economic Operators must meet the following requirements concerning their technical and professional ability:

[...]

*(iii) They must include in the proposed **Project Team** which will implement the Contract Scope, as **key experts**, personnel whose qualifications shall cover the minimum required ones, as these are described in **Volume 3 – Employer’s Requirements** of the Tender Documents. It is understood that in the event the Tenderer intends to use key Experts who are not under his permanent employment or in the permanent employment of other entities on which the Tenderer relies on, the Tenderer, in preparing his Tender, has been informed on whether the same key personnel participates in more than one (1) Tender of the same competition under any capacity».*

Επίσης, ο όρος 5.6.1(h)(3) – Contents of Tender Envelope του Volume 1: Instructions to Economic Operators, προνοεί μεταξύ άλλων και στην έκταση που μας ενδιαφέρει τα ακόλουθα:

«5.6.1 Each Tenderer must submit the following documents duly completed and signed:

[...]

*(h) For certifying the requirements of **Paragraph 3.3.8** [Technical and Professional Ability], the following relevant forms, a Template for which is included in Annex 1, duly completed and signed:*

[...]

*(3) A declaration by the Tenderer listing the key personnel that he will include in the Project Team (as defined in – **Form 6 – Paragraph 3**, included in Annex 1). Tenderers shall submit within the time specified by the Contracting Authority, detailed CVs of the key personnel, documenting their position, qualifications and experience specified under **Paragraph 3.3.8.1 limp (iii)**, as follows:*

- *if the Employer is a Public Entity, a relevant certificate issued by the competent Public Authority,*
- *if the Employer is a Private Entity, a certificate from that Private Entity.*

The CVs of the key-personnel shall be in a standardised format, using the template contained in Annex 1 – Form 8.

The Contracting Authority reserves the right to request any clarifications and/or further information on the submitted documents».

Σε σχέση τώρα με τα απαιτούμενα προσόντα του Project Manager αυτά καθορίζονται στο Volume 3 – Employer’s Requirements, Part 1, General Requirements, 8. Contractor Key Personnel, ως ακολούθως:

«All members of the Contractor’s Project Team who have a crucial role in the execution of the Contract are referred to as “key Personnel”. [...] The required key personnel and qualifications for the present Contract are as follows:

Contractor Key Personnel

(1). Project Manager

Qualifications and skills:

- *University Degree in Engineering.*
- *Member of Cyprus Scientific and Technical Chamber (ETEK) or member of the relevant technical body of his/her country.*

General professional experience:

- **Ten** years minimum postgraduate experience.

Specific professional experience:

- **Three** years minimum postgraduate experience as **Project Manager** in at least **one relevant Engineering Project / Contract**, of a total contract value of **at least €200.000,00**.

A Relevant Engineering Project / Contract is considered to be a sectional steel (GLS or other sectional steel) Water Tank¹.»

Αυτό το οποίο προκύπτει από τους πιο πάνω όρους του διαγωνισμού, είναι ότι ο Project Manager απαιτείται να έχει 3ετή μεταπτυχιακή εμπειρία σε ένα τουλάχιστον

¹ Η υπογράμμιση δική μας

σχετικό έργο μηχανικής αξίας συμβολαίου τουλάχιστον €200.000,00. Σχετικό έργο μηχανικής είναι το «[...] sectional steel (GLS or other sectional steel) Water Tank.»

Αναμφίβολα πρόκειται για ουσιώδη όρο του Διαγωνισμού αφού περιλαμβάνεται στις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες του προσφέροντα.

Ο προτεινόμενος με την προσφορά του επιτυχόντα ως Project Manager είναι παραδεκτό ότι προς ικανοποίηση του όρου προσκόμισε, μεταξύ άλλων, πιστοποιητικό από την εταιρεία ΚΕΟ Plc στο οποίο καταγράφονται τα εξής:

«This is to confirm that C.P.EnviroSystems Ltd entered into a contract with ΚΕΟ plc on 26th September 2003 for the Design Build Own and Operate for a maximum 5 year period for an Industrial Wastewater Treatment Plant for the Company.

Part of the contact was the construction and erection of GLS tanks (Glass Lined Steel Tanks) of value exceeding €350.000. Project Manager for the contract was Mr Andreas Constantinides of C.P. EnviroSystems Ltd.»

Αυτά τα οποία καταγράφονται στο ανωτέρω πιστοποιητικό σε συμφωνία με την Αναθέτουσα Αρχή θεωρούμε ότι καλύπτουν πλήρως τις απαιτήσεις του όρου. Αναγράφονται τα μέρη, η ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης, περιγραφή εργασιών, αξία της σύμβασης καθώς και τα απαιτούμενα καθήκοντα του κου Ανδρέα Κωνσταντινίδη που δηλώθηκε ως Project Manager στην Ομάδα Έργου του επιτυχόντα. Η θέση των Αιτητών ότι το εν λόγω πιστοποιητικό δεν ικανοποιεί τις απαιτήσεις του όρου, διότι το έργο αυτό αφορούσε σχεδιασμό, κατασκευή και

διαχείριση-λειτουργία δεξαμενής που απαιτείται να έχει ο Project Manager δεν γίνεται αποδεκτή.

Στο εν λόγω πιστοποιητικό δεν υπήρχε οτιδήποτε που να έχρηζε περαιτέρω διερεύνησης από την Αναθέτουσα Αρχή. Το γεγονός ότι η χρονική διάρκεια κατασκευής των 3 μεγάλων δεξαμενών χωρητικότητας 5.000m³ σύμφωνα με την εκτίμηση της Αναθέτουσας καθορίστηκε σε 12 μήνες για την παρούσα σύμβαση δεν δημιουργεί ζήτημα αμφισβήτησης ότι ο σχεδιασμός και/ή κατασκευή της συγκεκριμένης δεξαμενής για την εξυπηρέτηση του ιδιώτη ΚΕΟ PLC ήταν αυτή που αναγράφεται στο πιστοποιητικό. Άλλωστε το έργο Industrial Wastewater Treatment Plant αφορούσε όχι μόνο σχεδιασμό και κατασκευή (όπως την παρούσα σύμβαση) αλλά λειτουργία – συντήρηση του σταθμού που δικαιολογεί προφανώς την χρονική διάρκεια των 5 χρόνων. Εν πάση περιπτώσει όπως το Δικαστήριο, αναφέρει, στην *Tasni Enviro Ltd v. Δημοκρατίας*, Υπόθ. Αρ. 2205/2006, ημερ. 14.1.2010:

«Η υποχρέωση έρευνας κάποιου συγκεκριμένου στοιχείου, προκύπτει κατά την άποψή μου, στην περίπτωση που το αρμόδιο όργανο αμφιβάλλει για την ύπαρξη του. Όμως, όταν η διοίκηση δεν έχει αμφιβολία για την ύπαρξη του συγκεκριμένου στοιχείου, δικαιούται να θεωρήσει ότι αυτό υπάρχει. Για παράδειγμα, αν ένας υποψήφιος αναφέρει ότι είναι κάτοχος ενός πτυχίου ή ότι έχει προηγούμενη πείρα και δώσει τις αναγκαίες λεπτομέρειες, η διοίκηση έχει υποχρέωση να ερευνήσει ή να επιβεβαιώσει τα στοιχεία, μόνο αν έχει οποιαδήποτε αμφιβολία γι' αυτά. Θα καθίστατο πάρα πολύ δύσκολο το έργο της διοίκησης αν εναποτίθετο σ' αυτήν υποχρέωση έρευνας κάθε στοιχείου και κάθε λεπτομέρειας.»

(Βλέπε επίσης *HYDROTECH WATER & ENVIRONMENTAL ENGINEERING LTD v. ΑΝΑΘΕΩΡΗΤΙΚΗΣ ΑΡΧΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ*, Υπόθ. αρ. 718/2010 ημερ. 30.12.2011).

Αναφορικά με τον ισχυρισμό ότι ο κος Άγγελος Φωκάς δεν ικανοποιεί τις τεχνικές προδιαγραφές για την θέση του Construction Site Manager παρατηρούμε τα εξής:

Τα απαιτούμενα προσόντα του Construction Site Manager όπως αυτά καθορίζονται στο Volume 3 – Employer’s Requirements, Part 1 General Requirements, 8.

Contractor Key Personnel, είναι:

«All members of the Contractor’s Project Team who have a crucial role in the execution of the Contract are referred to as “key Personnel”. [...] The required key personnel and qualifications for the present Contract are as follows:

[...]

(2). Construction Site Manager

Qualifications and skills:

- *University Degree in Civil Engineering.*
- *Member of Cyprus Scientific and Technical Chamber (ETEK) or member of the relevant technical body of his/her country.*

General professional experience:

- **Seven** years minimum postgraduate experience.

Specific professional experience:

- **Three** years minimum postgraduate experience as **Construction Site Manager or as Assistant Resident Engineer**, in at least **two (2) Engineering Projects/Contracts**, of a total contract value of **at least €200.000.**»

Σύμφωνα, επίσης, με το Addendum 2 ημερομηνίας 5.5.2016 σε σχέση με την απαιτούμενη 3ετή εμπειρία του ως «Construction Site Manager or as Assistant Resident Engineer» καταγράφεται ότι:

«Question 5

Specific professional experience of Key Personnel

Please clarify the meaning of the following phrases of paragraph 8: Contractor Key Personnel, in volume 3, Part 1:

[...]

(2) Construction Site Manager

Specific professional experience: «...as Construction Site Manager or as Assistant Resident Engineer, in at least two (2) Engineering Projects/Contracts...». What do you consider Engineering Project/Contract? Are those related to the construction of GLS tanks?

[...]

Answer 5

1.[...]

2. The 2 Engineering Projects/Contracts of at least €200.000, mentioned in Volume 3: Employer's Requirements, Part 1- General Requirements, Part 8 – Contractor Key Personnel, Paragraph (2). Construction Site Manager, do not have to be related to the construction of GLS tanks.»

Είναι σαφές από την πιο πάνω διευκρίνιση ότι η Αναθέτουσα Αρχή σε σχέση με τα προσόντα του Construction Site Manager απαιτούσε γενική 3ετή εμπειρία είτε στη θέση *Construction Site Manager* είτε *Assistant Resident Engineer* σε 2 έργα/συμβόλαια συνολικής αξίας τουλάχιστο των €200.000. Η επιστολή ημερομηνίας 23.6.2016 η οποία υποβλήθηκε από την εταιρεία N&J Multi Construction Co Ltd στα πλαίσια διευκρινίσεων αναφέρει τα εξής:

«This is to certify that Angelos Phokas [...], Construction Site Manager of N&J Multi Construction Co Ltd (the Company)[...] is employed (full time) by the Company since 2003.

Angelos Phokas' key qualifications are: Construction Site Manager of N&J Multi Construction in executing various public Tenders, mainly for the Ministry of Education, Cyprus Port Authority and EAC in the form of technical/construction projects in schools, ports and Bulk Fuel Oil Tanks respectively.

[...]it is certified that Angelos Phokas was the Construction Site Manager during the construction of various technical projects, of value exceeding 200.000 Euro.

*A **partial list** of Contracts that Angelos Phokas was fully involved as Construction Site Manager is given on the next page».*

Της πιο πάνω βεβαίωσης ακολουθεί πίνακας ο οποίος περιέχει τους τίτλους των έργων, τον Αναθέτοντα Φορέα για τον οποίο εκτελέστηκαν τα έργα, περιγραφή τους καθώς και την αξία τους η οποία είναι κατά πολύ μεγαλύτερη της απαιτούμενης εφόσον όλα τα έργα, πλην του έργου με αριθμό ΑΛΚ15/2015 (€125.000), είναι πέραν των €200.000. Τα ίδια στοιχεία καταγράφονται επίσης στο Βιογραφικό του (Έντυπο 8). Επομένως, το περιεχόμενο της επιστολής/βεβαίωσης ημερομηνίας 23.6.2016 περιέχει όλες τις αναγκαίες πληροφορίες και ικανοποιεί πλήρως τις προϋποθέσεις του όρου. Ο όρος εδώ δεν απαιτεί ειδική σχετική εμπειρία με το αντικείμενο του Διαγωνισμού όπως απαιτεί ο σχετικός όρος που αφορά τον Project Manager.

Ούτε η θέση των Αιτητών ότι έπρεπε να προσκομιστεί σχετικό πιστοποιητικό από τον εργοδότη έργου/Employer όπου αποκόμισε την εμπειρία του μηχανικού

ευσταθεί. Ο όρος 5.6.1 (h) (3) – Contents of Tender Envelope του Volume 1: Instructions to Economic Operators, ανωτέρω, προνοεί υποβολή πιστοποιητικού από τον εργοδότη του προσώπου ή της εταιρείας στην οποία είχε τη θέση του Construction Site Manager και όχι από τον εργοδότη του έργου. Η εταιρεία N&J Multi Construction Co Ltd η οποία έχει δηλωθεί από τον επιτυχόντα στο Volume 1, Annex 1 Form 3 ως υπεργολάβος του, είναι εργοδότης του κου Άγγελου Φωκά. Άλλωστε στα πλαίσια των διευκρινίσεων η Αναθέτουσα Αρχή είχε το ίδιο μέτρο κρίσης και σε σχέση με άλλους προσφοροδότες, καθότι και αυτοί προσκόμισαν πιστοποιητικά για τους εμπειρογνώμονες τους από τους προηγούμενους εργοδότες τους και όχι από τον Αναθέτοντα Φορέα του έργου του οποίου επικαλούνται απόκτηση εμπειρίας.

Απορρίπτεται, επίσης, ο ισχυρισμός περί συγγένειας του κου Φωκά με πρόσωπα που διευθύνουν την N&J Multi Construction Co Ltd και την εξ' αυτής αμφιβολία για την εγκυρότητα της πιστοποίησης της εμπειρίας του. Οι Αιτητές πέρα από ένα γενικό ισχυρισμό δεν προσκόμισαν στοιχεία που να αποδεικνύουν ότι όντως υπάρχει συγγένεια η οποία όμως και εάν υπάρχει μεταξύ του κου Άγγελου Φωκά και της διοίκησης της εταιρείας που τον εργοδοτεί δεν αποτελεί εμπόδιο ούτε δημιουργεί αμφιβολίες για πιστοποίηση της εμπειρίας του. Και στην περίπτωση όμως που ήταν γνωστή στην Αναθέτουσα Αρχή η οποιαδήποτε συγγένεια με την εργοδότηρια εταιρεία, αυτή θεωρούμε ότι δεν θα μπορούσε να επηρεάσει την κρίση της κατά την διαδικασία αξιολόγησης.

Ούτε τα περί διαφοροποίησης της ομάδας έργου ευσταθούν.

Η διευκρινιστική απάντηση ημερομηνίας 27.6.2016 που απέστειλε ο επιτυχών μετά από διευκρινιστική ερώτηση² της Αναθέτουσας Αρχής ημερομηνίας 21.6.2016, μεταξύ άλλων αναφέρει τα εξής:

«5) The company responsible for the construction/erection of the tanks shall be the Consortium Lead Partner C.P. Envirosystems Ltd, utilizing the services of a CST (the GLS tank designer/manufacturer/ supplier) supervisor and Multi Marine Services Ltd, member of the ENVIROSYSTEMS – MULTIMARINE CONSORTIUM.»

Η πιο πάνω απάντηση όπως φαίνεται δόθηκε από τον επιτυχόντα για να διευκρινιστεί ο φορέας που θα αναλάβει την εκτέλεση του συγκεκριμένου τμήματος του έργου και όχι για το ποιος θα είναι υπεύθυνος και/ή θα έχει την θέση του Construction Site Manager. Σύμφωνα με τον όρο 5.6.1.h (3) του Volume 3 η εν λόγω πληροφορία δεν ήταν απαραίτητο να υποβληθεί μαζί με την προσφορά αλλά σε χρόνο που θα δήλωνε η Αναθέτουσα Αρχή. Από τα υποβληθέντα με την προσφορά του επιτυχόντα έγγραφα και/ή πιστοποιητικά προκύπτει ότι η C.P. Envirosystems Ltd είναι σχεδιαστής, κατασκευαστής και προμηθευτής των

² «Στα πλαίσια αξιολόγησης του πιο πάνω Διαγωνισμού και με βάση το Άρθρο 7.1 του Τόμου 1 «Instructions to Economic Operators» των εγγράφων του Διαγωνισμού παρακαλώ όπως μέχρι την Τρίτη 28 Ιουνίου 2016 υποβάλετε γραπτώς τα ακόλουθα απαιτούμενα έγγραφα και διευκρινίσεις:

1.Successful execution certificates by Public Authority or by Private Entity for at least one Project that included in Form 6. (See 3.3.8 and 5.6.h(2) of Volume 1)».

δεξαμενών εφόσον είναι και μέλος της Κοινοπραξίας και ότι ο κος Άγγελος Φωκάς θα έχει την θέση του Construction Site Manager. Σε συμφωνία με την Αναθέτουσα Αρχή δεν θεωρούμε ότι υπήρξε οποιαδήποτε συμπλήρωση εγγράφων της προσφοράς ώστε να τίθεται ζήτημα παράβασης ουσιώδους όρου του διαγωνισμού αλλά ούτε η Αναθέτουσα Αρχή τελούσε υπό πλάνη περί τα πράγματα όταν αξιολογούσε την προσφορά του επιτυχόντα. Ως εκ τούτου ο σχετικός ισχυρισμός των Αιτητών ότι η επιστολή του επιτυχόντα ήταν εκ των υστέρων προσθήκη στην προσφορά του που έπρεπε να οδηγήσει σε αποκλεισμό του δεν ευσταθεί.

Άλλος λόγος για τον οποίο οι Αιτητές θεωρούν ότι η προσφορά του επιτυχόντα είναι εκτός προδιαγραφών είναι η μη ικανοποίηση των όρων 5.6.1(h) 2 του Μέρους Α (Οδηγίες προς τους Οικονομικούς Φορείς) ο οποίος αφορά την πιστοποίηση της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του επιτυχόντα.

Οι Αιτητές υποστηρίζουν ότι με την προσφορά έπρεπε να υποβληθεί πιστοποιητικό για την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του επιτυχόντα από τον εργοδότη του έργου που επικαλέστηκε ως πείρα στην προσφορά του. Τα έγγραφα που υπέβαλε δεν είναι τα απαιτούμενα από τον διαγωνισμό επειδή δεν εκδίδονται από ανεξάρτητη αρχή αλλά από θυγατρική και/ή αδελφική και/ή μητρική και/ή εταιρεία που διευθύνεται από τον επιτυχόντα και/ή από μέλος του και/ή αντιπροσώπους του και ως εκ τούτου η Αναθέτουσα Αρχή δεν έπρεπε να τα λάβει υπόψη και να

απορρίψει τη προσφορά του λόγω μη συμμόρφωσης της με ουσιώδη όρο του Διαγωνισμού.

Ισχυρίζονται ότι η παράλειψη διεξαγωγής δέουσας έρευνας από την Αναθέτουσα Αρχή για διαπίστωση των πιο πάνω παραλείψεων εκ των πραγμάτων οδηγεί σε ακύρωση της κατακύρωσης του διαγωνισμού. Καθώς προκύπτει από την Έκθεση Αξιολόγησης (σημείο 4.4.2 Εμπειρία σε συναφές Έργο σελ.20-24, σημείο 4.4.3. – Ομάδα Έργου σελ. 25-30) αλλά και τα πρακτικά της Επιτροπής Αξιολόγησης η Αναθέτουσα Αρχή ενώ ζήτησε διευκρινίσεις από τους προσφοροδότες παρέλειψε να εξετάσει και/ή αξιολογήσει την εγκυρότητα των πληροφοριών που δόθηκαν.

Οι Αιτητές θεωρούν επίσης ότι η προσφορά του επιτυχόντα είναι εκτός προδιαγραφών καθ' ότι τροποποίησε το σχετικό υπόδειγμα του Εντύπου 3 που υπέβαλε με την προσφορά του με τρόπο που να μην ικανοποιεί τους όρους του διαγωνισμού 5.6.1(e) σελ.16 και 3.3.6 σελ. 6 Volume 1 – Instructions to Economic Operators. Συγκεκριμένα ο επιτυχών αντί να συμπληρώσει το Έντυπο 3 ανάλογα με την χώρα εγκατάστασης του Φορέα CST Industries (UK) Ltd, ήτοι Ηνωμένου Βασιλείου επέφερε τέτοια αλλαγή στο κείμενο σε βαθμό που απέκλεισε το εαυτό του από σημαντική νομική δέσμευση, αφού δεν δήλωσε για τις φορολογικές του υποχρεώσεις στο Ηνωμένο Βασίλειο.

Περαιτέρω, ισχυρίζονται ότι η απόφαση κατακύρωσης πάσχει λόγω έλλειψης αιτιολογίας. Υπάρχει υπέβαλαν εσφαλμένη εκτίμηση στη συνεδρία του Συμβουλίου Προσφορών ημερομηνίας 28.7.2016 «*ότι όλα τα έργα που εξετάστηκαν, εκτελέστηκαν είτε από προσφέροντες είτε από άλλους φορείς τους που δηλώθηκαν από τους προσφέροντες*». Η Αναθέτουσα Αρχή δεν διερεύνησε δεόντως την επιστολή/βεβαίωση ημερομηνίας 21.6.2016 της εταιρείας Florida Aquastore & Utility Construction Inc. προς την εταιρεία CST Industries Inc. η οποία δεν συνδέεται σαν υπεργολάβος και/ή φορέας με οποιαδήποτε έγγραφο με τον επιτυχόντα. Ούτε από το περιεχόμενο της βεβαίωσης αυτής διευκρινίζεται για το τι ακριβώς έκανε η CST Industries Inc. Η λέξη «utilization» η οποία αναφέρεται στην επιστολή/βεβαίωση σύμφωνα με το *Αγγλο- Ελληνικό Λεξικό Νομικών- Εμπορικών Όρων Michael's Hiotakis* σελ. 727 σημαίνει εκμετάλλευση (επιχειρήσεως), και σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να ερμηνευθεί ότι το έργο έχει κατασκευαστεί από τον εν λόγω φορέα.

Τέλος, υποστηρίζουν ότι η απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής δεν εξυπηρετεί το δημόσιο συμφέρον, είναι προϊόν πλάνης περί τον Νόμο και ή τα πράγματα και επιπλέον κλονίζει την εμπιστοσύνη του πολίτη προς την Δημόσια Διοίκηση.

Η Αναθέτουσα Αρχή απαντώντας στα πιο πάνω υποστήριξε ότι ο επιτυχόν προσκομίζοντας πιστοποιητικό από την εταιρεία Florida Aquastore συμμορφώθηκε πλήρως. Το πιστοποιητικό της Florida Aquastore δεν έχει σχέση με το

πιστοποιητικό της N&J Multi Construction Co Ltd. Η σύγκριση από τους Αιτητές των δύο πιστοποιητικών είναι ατυχής αφού το πρώτο πιστοποιεί την τεχνική επάρκεια και εμπειρία της εταιρείας σε συναφές έργο ενώ το πιστοποιητικό στο οποίο αναφέρονται οι Αιτητές στην παράγραφο 24 της γραπτής τους αγόρευσης τεκμηριώνει την επαγγελματική εμπειρία του για τον Construction Site Manager.

Σ' ότι αφορά την έκταση της έρευνας της Επιτροπής Αξιολόγησης αυτή καταγράφεται εκτενώς τόσο στην έκθεση της όσο και στα πρακτικά των συνεδριάσεων της όπου καταγράφεται με λεπτομέρεια ο τεχνικός και αριθμητικός έλεγχος των προσφορών. Ενδεικτικά δε παραπέμπει σε απόσπασμα των πρακτικών της Επιτροπής Αξιολόγησης ημερομηνίας 28.6.2016 όπου αναφέρεται ότι «6) Η Επιτροπή έχοντας ενώπιον της όλα τα στοιχεία και διευκρινίσεις συνέχισε τον Τεχνικό Έλεγχο για τους Προσφέροντες αρ. 1 και 2 καταγράφοντας τα ακόλουθα:[...]».

Αναφορικά με τον ισχυρισμό ότι ο επιτυχών δεν υπέβαλε έγκυρο πιστοποιητικό συμμετοχής γιατί επέφερε αλλαγή στο Έντυπο 3 (βεβαίωση για την διεκπεραίωση των φορολογικών οφειλών και οφειλών στις κοινωνικές ασφαλίσεις), η Αναθέτουσα Αρχή χωρίς να αμφισβητεί ότι η CST Industries (UK) Ltd, τρίτος φορέας, δεν διέγραψε το ανάλογο πεδίο στο Έντυπο 3 κατά τρόπο που να αναφέρεται στις φορολογικές της υποχρεώσεις στο Ηνωμένο Βασίλειο υποστήριξε ότι ο όρος αυτός δεν σχετίζεται άμεσα με την τεχνική ικανότητα του φορέα να διεκπεραιώσει τον ρόλο του στο εν λόγω έργο. Περαιτέρω, ως άλλος φορέας

ανταποκρίθηκε στην υποχρέωση του να υποβάλει την συγκεκριμένη δήλωση και από παρανόηση ίσως δεν διέγραψε το σχετικό πεδίο που αφορούσε στην περίπτωση του. Η μη ακριβής δήλωση από την πλευρά του υπεργολάβου ο οποίος είναι εγκατεστημένος εκτός Κύπρου, δεν θα μπορούσε να θεωρηθεί τέτοιας κρισιμότητας αφού οι φορολογικές του υποχρεώσεις είναι απέναντι του Αγγλικού και όχι του Κυπριακού κράτους.

Περαιτέρω, υποστηρίζει ότι στο Έντυπο 13 του Annex I με τίτλο «*LIST OF CONTRACTOR'S CERTIFICATES (To be submitted by the SUCCESSFULL Tenderer with the signing of the Agreement, if requested in the letter of award/ acceptance)*» το οποίο καθορίζει έγγραφα που ο επιτυχών θα πρέπει να υποβάλει, εφόσον ζητηθούν από την Αναθέτουσα Αρχή, στην παράγραφο 3 περιλαμβάνεται και το πιο πάνω απαιτούμενο στοιχείο για τις φορολογικές υποχρεώσεις του φορέα στην χώρα εγκατάστασης του. Άρα η απαίτηση για ικανοποίηση των όρων αυτών μπορεί να ελεγχθεί και κατά την υπογραφή της σύμβασης.

Δεν συμφωνούμε με τους Αιτητές ότι το πιστοποιητικό το οποίο υποβλήθηκε από την εταιρεία Florida Aquastore & Utility Construction Inc δίδεται για την εταιρεία CST Industries Inc. και όχι για την εταιρεία CST Industries (UK) Ltd που είναι ο υπεργολάβος του επιτυχόντα. Μετά από διευκρινιστικό ερώτημα της Αναθέτουσας Αρχής ημερομηνίας 21.6.2016 ο επιτυχών με επιστολή του ημερομηνίας 27.6.2016 απέστειλε έγγραφο από την εταιρεία Florida Aquastore η οποία ήταν ο πελάτης για

το δηλωθέν έργο «QUISQUEYA». Το περιεχόμενο της δήλωσης αυτής ορθά κρίθηκε ότι ικανοποιεί την απαίτηση του όρου 5.6.1.h(2) εφόσον η εταιρεία CST με τα κεντρικά γραφεία της στο Κάνσας των Ηνωμένων Πολιτειών λειτουργεί ανά το παγκόσμιο μέσω δικών της και ή συνδεδεμένων με αυτή εταιρειών. Τόσο στην Αγγλία όσο και στην Αμερική η CST καθώς προκύπτει από τα υποβληθέντα έχει «manufacturing facilities and technical design centers». Ως εκ τούτου ορθά η Αναθέτουσα Αρχή έκρινε χωρίς περαιτέρω έρευνα ότι από τα έγγραφα που είχαν προσκομιστεί από τον επιτυχόντα προκύπτει η σχέση των εν λόγω δύο εταιρειών.

Σύμφωνα με τον όρο 5.6.1.h (2) του Volume 1: INSTRUCTIONS TO ECONOMIC OPERATORS:

«5.6 Contents of Tender Envelope

5.6.1 Each Tenderer must submit the following documents duly completed and signed:

[...]

*(h) For certifying the requirements of **Paragraph 3.3.8** [Technical and Professional Ability], the following relevant forms, a Template for which is included in Annex 1, duly completed and signed:*

[...]

*(2) –**Form 6 - Paragraph 2** [List of Projects Completed] listing at least one (1) project, showing that the participation requirements specified under **Paragraph 3.3.8.1** **limp(ii)** are met. The list may include, at the Tenderer's option, up to preferably **four (4) projects / contracts**. Tenderers shall submit within the time specified by the Contracting Authority, certificates (either in Greek or English) documenting the successful execution of the project(s) included in the list, as follows:*

- *If the Employer is a Public Entity, a relevant certificate issued by the competent Public Authority.*
- *If the Employer is a Private Entity, a certificate issued from that Private Entity.*

These certificates shall state the value, time, nature and place of execution of the projects, and shall specify whether or not such execution conformed to the rules of workmanship. Furthermore, the certificates shall document the commencement and duration of the Design – Build of the projects / contracts. If the project concerned was executed by a consortium, the participation rate of the Tenderer in the consortium, or the type and cost of the works performed by the Tenderer, shall be stated.

The Contracting Authority reserves the right to request any clarifications and/or further information on the submitted documents.

*If the submitted documentation does not verify the information given in **Form 6** to the extent that the requirements of the tender documents are fulfilled or if the Tenderer fails to submit on time the information requested, then the tender will be rejected.*

*For certifying the correctness of the information given in **Paragraph 2 [List of Projects Completed]** of **Form 6**, Tenderers shall submit with their offers the **Form 6A**, a template of which is included in Annex 1, duly completed and signed.».*

Ο επιτυχών για ικανοποίηση του πιο πάνω όρου του διαγωνισμού και πιστοποίηση της τεχνικής και επαγγελματικής του ικανότητας να εκτελέσει το έργο υπέβαλε με την προσφορά του το Έντυπο 6 δηλώνοντας έργο το οποίο εκτελέστηκε από τον δηλωθέντα τρίτο φορέα στήριξης για εκτέλεση του έργου της σύμβασης την εταιρεία CST Industries (UK) Limited. Το σχετικό Έντυπο είναι πλήρως συμπληρωμένο όπως απαιτείται από τους σχετικούς όρους του διαγωνισμού (τίτλος έργου, περιγραφή, τόπος εκτέλεσης, όνομα πελάτη, ποσό σύμβασης, ημερομηνίες εκτέλεσης όλων των σταδίων του έργου). Στη συνέχεια ο επιτυχών υπό μορφή διευκρινίσεων υπέβαλε επιστολή/βεβαίωση της εταιρείας Florida Aquastore & Utility Construction Inc ημερομηνίας 21.6.2016 η οποία επιβεβαιώνει πλήρως τις πληροφορίες που υποβλήθηκαν μέσω του Εντύπου 6 της προσφοράς του. Δεν εντοπίζουμε να υπάρχει οποιοδήποτε κενό στα υποβληθέντα το οποίο να εγείρει

αμφιβολίες αναφορικά με την περιγραφή του έργου ώστε να απαιτείτο περαιτέρω έρευνα.

Ούτε ευσταθεί η θέση των Αιτητών ότι από το περιεχόμενο της πιο πάνω βεβαίωσης δεν είναι ξεκάθαρο για το τι ακριβώς έκανε η CST Industries Inc. και/ή ότι με την χρήση της λέξης «utilize» ερμηνεύεται ότι μόνο εκμεταλλεύτηκε το εν λόγω έργο. Οι Αιτητές δίδουν αυτή την ερμηνεία απομονώνοντας την σχετική λέξη. Είναι ξεκάθαρο από όλο το λεκτικό που χρησιμοποιείται ότι η εταιρεία αυτή εκτέλεσε όλο το έργο και/ή την κατασκευή. Καταγράφονται όλες οι λεπτομέρειες εκτέλεσης του έργου λ.χ. ημερομηνίες εκτέλεσης καθώς και το μέγεθος της δεξαμενής. Επίσης αναφέρεται όχι μόνο ότι «*We Florida Aquastore & Utility Construction Inc. confirm that the following project was fulfilled utilizing CST Industries inc., Glass-Fused-to-steel storage tanks for Potable Water*» (όπως οι Αιτητές το παρουσιάζουν), αλλά και στο τέλος της βεβαίωσης αναφέρεται ότι «*The project was constructed under the supervision of a CST factory certified Master Builder and the tank is in excellent operating order*».

Ούτε με την εισήγηση των Αιτητών ότι δεν υπάρχει οποιαδήποτε διασύνδεση της εταιρείας CST Industries (UK) Limited με την εταιρεία CST Industries Inc. έτσι ώστε η πρώτη να επικαλεστεί την εμπειρία της δεύτερης συμφωνούμε. Από τα υποβληθέντα με την προσφορά του επιτυχόντα προκύπτει ότι πρόκειται για εταιρεία η οποία έχει κεντρικά γραφεία στο Κάνσας των Ηνωμένων Πολιτειών και

λειτουργεί παγκόσμια μέσω δικών της και ή συνδεδεμένων με αυτή εταιρειών. Όπως δε επιβεβαιώνεται και στην επιστολή της CST Industries (UK) Ltd ημερομηνίας 26.4.2016 η οποία περιλαμβάνεται στο Volume 1 Technical Specifications της προσφοράς του επιτυχόντα όπου αναγράφεται η ιστοσελίδα της www.cstindustries.com αυτή έχει «manufacturing facilities and technical design centers».

Αναφορικά με τον ισχυρισμό των Αιτητών ότι ο επιτυχών δεν υπέβαλε έγκυρο πιστοποιητικό συμμετοχής λόγω αλλαγών στο Έντυπο 3 (βεβαίωση για την διεκπεραίωση των φορολογικών οφειλών και οφειλών στις κοινωνικές ασφαλίσεις), παρατηρούμε τα εξής. Όντως όπως προκύπτει από το ίδιο το Έντυπο και την παραδοχή της Αναθέτουσας Αρχής, η CST Industries (UK) Ltd δεν έχει διαγράψει το ανάλογο πεδίο κατά τρόπο που να αναφέρεται στις φορολογικές της υποχρεώσεις στο Ηνωμένο Βασίλειο όπου είναι εγκατεστημένη.

Συγκεκριμένα στο υπόδειγμα του Εντύπου 3 γίνεται η εξής αναφορά:

«[...]
f. I have fulfilled my obligations relating to the payment of social security contributions and of taxes and duties, in accordance with the legal provisions of the Republic of Cyprus / of the country where I am established, i.e. <delete as appropriate>, as at the closing date for the submission of offers.».

Ο επιτυχών όμως υπέβαλε καθόσον αφορά την εταιρεία CST Industries (UK) Ltd συμπληρωμένο το έντυπο ως εξής:

«[...]

f. I have fulfilled my obligations relating to the payment of social security contributions and of taxes and duties, in accordance with the legal provisions of the Republic of Cyprus as at the closing date for the submission of offers. Not applicable».

Ο όρος του διαγωνισμού που επιβάλλει την υποβολή του Εντύπου 3 είναι ο όρος 5.6.1 (e) του Volume 1: INSTRUCTIONS TO ECONOMIC OPERATORS ο οποίος προβλέπει τα ακόλουθα:

«5.6 Contents of Tender Envelope

5.6.1 Each Tenderer must submit the following documents duly completed and signed:

[...]

*(e) For certifying the personal situation of the Tenderer in accordance with **Paragraph 3.3.6** [Personal Situation of the Tenderer], the Solemn Declaration certifying the Tenderer's Personal Situation, duly completed and signed, in accordance with the Template included in Annex 1- **Form 3**.*

[...]

*The above Solemn Declaration shall also be submitted by other entities and named Subcontractors (as per **Paragraphs 5.6.2, limp (b) and 5.6.3, limp (b)**)»*

Σημειώνεται ότι τόσο στον όρο 5.6.2 (b) και 5.6.3(b) του Volume 1 απαιτείται η ίδια υποχρέωση και για τους τρίτους φορείς και για τους υπεργολάβους εις δε το Έντυπο 13 του Annex I με τίτλο «*LIST OF CONTRACTOR'S CERTIFICATES (To be submitted by the SUCCESSFULL Tenderer with the signing of the Agreement, if requested in the letter of award/ acceptance)*» προβλέπεται ότι τα στοιχεία για τις

φορολογικές και άλλες υποχρεώσεις του άλλου φορέα στη χώρα εγκατάστασης του, ο επιτυχών, εφόσον ζητηθούν από την Αναθέτουσα Αρχή, θα πρέπει να τα υποβάλει. Δεν συμφωνούμε με τη θέση της Αναθέτουσας Αρχής ότι επειδή η δήλωση του τρίτου φορέα δεν αφορά σε φορολογικές υποχρεώσεις έναντι της Κυπριακής Δημοκρατίας είναι χωρίς σημασία. Ενδεχόμενα η θέση της να ήταν ορθή εάν επρόκειτο για τρίτο φορέα ή υπεργολάβο που δεν είναι εγκατεστημένος σε κράτος μέλος της ΕΕ.

Ότι ο όρος δεν σχετίζεται με την τεχνική ικανότητα συμφωνούμε. Αφορά όμως στην εν γένει κατάσταση του τρίτου φορέα η οποία δεν μπορεί να είναι χωρίς σημασία. Η συγκεκριμένη όμως βεβαίωση είναι πρόδηλο ότι αφορά σε ιστορικά στοιχεία τα οποία η Αναθέτουσα Αρχή στη βάση του Εντύπου 13 πιο πάνω μπορεί να διερευνήσει ενόψει ειδικότερα του γεγονότος ότι ο συγκεκριμένος φορέας, CST Industry (UK) Ltd δεν παρέλειψε να υποβάλει το Έντυπο 3. Το υπέβαλε κατά τρόπο όμως που θα λέγαμε αφήνει ερωτηματικά που μπορούν, εφόσον αφορούν ιστορικά στοιχεία, δεδομένης και της υποβολής από τον επιτυχόντα του Εντύπου 13 προς συμμόρφωση με τον όρο 9.1.4.α του Volume 1 να απαντηθούν πριν από την υπογραφή της σύμβασης. Η ασάφεια στον Έντυπο 3 σε σχέση με τον τρίτο φορέα CST Industry (UK) Ltd ενόψει όσων έχουμε αναφέρει δεδομένης της δυνατότητας που έχει να το ζητήσει πριν την υπογραφή της σύμβασης στη βάση του Εντύπου 13 του Annex 1 δεν μπορεί να οδηγήσει σε επιτυχία του ισχυρισμού των Αιτητών και ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης.

Με βάση όλα τα πιο πάνω αποφασίζουμε ομόφωνα ότι η παρούσα Προσφυγή απορρίπτεται και η προσβαλλόμενη απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής επικυρώνεται.

Δεν επιδικάζονται έξοδα.