



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. 29/2023

Μεταξύ:

CONSORTIUM PARTNERS HILL INTERNATIONAL N.V. (HILL) – HELLENIC
GAS TRANSMISSION SYSTEM OPERATOR S.A. (DESEA)

Αιτητών

v.

ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗΣ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΕΡΙΟΥ ΛΤΔ (ΔΕΦΑ)

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

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

Αιτητές:

CONSORTIUM PARTNERS HILL INTERNATIONAL N.V. (HILL) –
HELLENIC GAS TRANSMISSION SYSTEM OPERATOR S.A. (DESEA)

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Λοΐζο Παπαχαραλάμπους, Δικηγόρο για Κούσιος Κορφιώτης
Παπαχαραλάμπους ΔΕΠΕ
2. Γεωργία Χαραλάμπους, Δικηγόρο για Κούσιος Κορφιώτης
Παπαχαραλάμπους ΔΕΠΕ
3. Αιμιλία Ποΐζη, Development Manager
4. Νικόλα Λιάπη, Εκπρόσωπο HILL, Director

Αναθέτουσα Αρχή:

ΔΗΜΟΣΙΑ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΕΡΙΟΥ (ΔΕΦΑ)

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Χρίστο Μ. Τριανταφυλλίδη, Δικηγόρο για Χρίστο Μ. Τριανταφυλλίδη
2. Ντόλλη Τριανταφυλλίδη, Δικηγόρο για Χρίστο Μ. Τριανταφυλλίδη
3. Ιωάννα Κοτζιάπαση, Δικηγόρο για Χρίστο Μ. Τριανταφυλλίδη
4. Ανδρέα Γεωργιάδη, Μηχανικό Έργων
5. Ελένη Τοπούζη, Μηχανικό Έργων

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 28 Ιουλίου, 2023

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. 29/2023

Η παρούσα διαδικασία αφορά την εξέταση του ενδεχόμενου χορήγησης προσωρινών μέτρων για αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της εκτέλεσης πράξης ή απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής (Δημόσια Επιχείρηση Φυσικού Αερίου (ΔΕΦΑ) ή της υπογραφής της σύμβασης, στην Προσφυγή με αριθμό 29/2023 αναφορικά με το Διαγωνισμό αρ. ΔΕΦΑ 50/2023 με τίτλο «*Provision of Regulatory, Engineering, Supervision and Operation Services for the Development of the National Gas Transmission System in the Republic of Cyprus*» («ο Διαγωνισμός»).

Κατά την ενώπιον μας ακροαματική διαδικασία ο δικηγόρος της Αναθέτουσας Αρχής έφερε ένσταση στην χορήγηση των προσωρινών μέτρων. Ο Διαγωνισμός ανέφερε δημοσιεύτηκε με αυστηρά χρονοδιαγράμματα αρχικά τον Σεπτέμβριο του 2022 και ακυρώθηκε καθότι ο μοναδικός προσφέρων (που ήταν οι Αιτητές) δεν συμμορφώθηκε με τους όρους του διαγωνισμού και συγκεκριμένα με τον όρο που αφορά την διάρκεια της εγγυητικής επιστολής και επαναπροκηρύχθηκε τον Ιανουάριο του 2023 με ελάχιστες χρονικές προθεσμίες.

Υποστήριξε ότι η οποιαδήποτε περαιτέρω καθυστέρηση, σε περίπτωση έκδοσης προσωρινών μέτρων θα επιφέρει τεραστίων διαστάσεων οικονομικές αρνητικές συνέπειες για το δημόσιο πολύ περισσότερες από τα όποια οφέλη τους.

Προς υποστήριξη της ένστασης τόνισε ότι υπάρχει σοβαρό ενδεχόμενο απώλειας της χορηγίας 10 εκατ. ευρώ από το Ευρωπαϊκό Ενεργειακό Πρόγραμμα Ανάκαμψης, αφού έχει ζητηθεί ήδη δεύτερη επέκταση, κάθε μήνας καθυστέρησης προμήθειας φυσικού αερίου στην Αρχή Ηλεκτρισμού Κύπρου οδηγεί σε κόστος δικαιωμάτων εκπομπής ρύπων πέραν των 23 εκατ. ευρώ, καθυστερήσεις στα χρονοδιαγράμματα που θέτει η Ρυθμιστική Αρχή Ενέργειας στην ΔΕΦΑ επιφέρουν πρόστιμα εκατομμυρίων ευρώ, οι υπόλοιποι αδειοδοτημένοι ηλεκτροπαραγωγοί υφίστανται ζημιά από την μη ολοκλήρωση του Δικτύου Μεταφοράς. Τέλος και η 6^η μονάδα παραγωγής του σταθμού Βασιλικού, η οποία είναι σχεδιασμένη να εργάζεται με φυσικό αέριο δεν θα μπορεί να λειτουργήσει όταν θα είναι έτοιμη το καλοκαίρι του 2024. Σε κάθε περίπτωση, υποστήριξε, οι Αιτητές εάν δεν δοθούν τα προσωρινά μέτρα και επιτύχουν στην προσφυγή τους θα αποζημιωθούν και η ζημιά τους είναι προκαθορισμένη. Αποτελεί, κατέληξε, κλασσική περίπτωση υπεροχής του δημοσίου συμφέροντος το οποίο θα ζημιωθεί σε πολύ μεγαλύτερο βαθμό και προς υποστήριξη της ένστασής της παρέπεμψε στην απόφαση της Αναθεωρητικής

Αρχής Προσφορών στην Προσφυγή 44/2019¹ η οποία όπως αναφέρει αποτελεί σχετικό προηγούμενο.

Από πλευράς τους οι Αιτητές ζήτησαν την χορήγηση των προσωρινών μέτρων καθότι αναφέρουν δεν συντρέχει οτιδήποτε το επείγον, ούτε κίνδυνος απώλειας χρημάτων η οποιοσδήποτε λόγος πρόκλησης ζημιάς στο δημόσιο συμφέρον. Το έργο είναι διάρκειας 7 χρόνων με κόστος 15 εκατ. ευρώ και απαιτείται η διασφάλιση της νομιμότητας της προσβαλλόμενης απόφασης και κατ' επέκταση του δημόσιου συμφέροντος, εφόσον η διάρκεια, το κόστος και η σοβαρότητα του έργου, σε περίπτωση λανθασμένης απόφασης, θα θέσουν εν αμφιβόλω ολόκληρη την ενεργειακή πολιτική και τα συμφέροντα της Κύπρου. Δεν υπάρχει, ανέφεραν, δυσμενές αντίκτυπο στο δημόσιο συμφέρον από την έκδοση των προσωρινών μέτρων. Αντίθετα, με την έκδοσή τους διασφαλίζεται η ορθότητα της επιλογής του όποιου προσφοροδότη.

Όσον αφορά τους λόγους που επικαλείται η Αναθέτουσα Αρχή οι Αιτητές απαντούν ότι οι λόγοι σε σχέση με την Αρχή Ηλεκτρισμού Κύπρου είναι άσχετοι καθότι η Αρχή Ηλεκτρισμού Κύπρου δεν έχει σχέση με την παρούσα σύμβαση εφόσον η ίδια θα εξυπηρετείται από το σύστημα LNG που θα εγκατασταθεί και όχι από το δίκτυο της προσφοράς. Όσον αφορά τον ισχυρισμό ότι οι υπόλοιποι αδειοδοτημένοι

¹ Π. 44/2019, ΑΚΤΩΡ Α.Ε. v. ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΕΡΙΟΥ (ΔΕΦΑ), ημερ. 6.11.2019

ηλεκτροπαραγωγοί υφίστανται ζημιά αυτό αναφέρουν δεν έχει σχέση με το δημόσιο συμφέρον. Σε σχέση με τη θέση ότι υπάρχει κίνδυνος απώλειας χορηγίας 10 εκατ. υπέδειξαν ότι η Αναθέτουσα Αρχή απέφυγε να αναφέρει μέχρι τότε δόθηκε η επέκταση. Τέλος ούτε για τα πρόστιμα στην ΔΕΦΑ έχει αναφερθεί με σαφήνεια ως προς τα χρονοδιαγράμματα που έχουν τεθεί και το ύψος του ποσού των προστίμων.

Από την πρώτη προκήρυξη, συνεχίζουν, έχουν παρέλθει 9 μήνες και η ίδια η Αναθέτουσα Αρχή με τις ενέργειες της έχει συμβάλει στην καθυστέρηση του έργου γεγονός που αναιρεί τους ισχυρισμούς της για το επείγον της υπογραφής της σύμβασης.

Έχουμε μελετήσει με προσοχή τις θέσεις των δύο μερών, όπως αυτές έχουν αναπτυχθεί κατά την ενώπιον μας διαδικασία και οι οποίες συνοπτικά παρατέθηκαν πιο πάνω.

Σύμφωνα με το άρθρο 5 του Περί των Διαδικασιών Προσφυγής στον Τομέα της Σύναψης των Δημοσίων Συμβάσεων Νόμου του 2010, Ν.104(Ι)/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».

Έχει πλειστάκις σημειωθεί ότι 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. Ταυτόχρονα βέβαια εξυπηρετείται η ανάγκη όπως οι δημόσιοι διαγωνισμοί διαπνέονται από νομιμότητα τόσο για σκοπούς ελαχιστοποίησης του κινδύνου καταβολής αποζημιώσεων στην περίπτωση που οι εγειρόμενοι, από τους Αιτητές, λόγοι στην Προσφυγή είναι βάσιμοι όσο και η ενίσχυση της εμπιστοσύνης του πολίτη στη διοίκηση. Όπως έχουμε κατ' επανάληψη αναφέρει με την προκήρυξη ενός διαγωνισμού οι αναθέτουσες αρχές

δεν πρέπει να παραβλέπουν το ενδεχόμενο προσφυγής ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών ώστε στα χρονοδιαγράμματα τους να συνυπολογίζουν και τον πολύ μικρό χρόνο που χρειάζεται για ολοκλήρωση της προσφυγής.

Δεν χωρεί αμφιβολία ότι ο παρών διαγωνισμός αφορά την υλοποίηση ενός σημαντικού, για την οικονομία και το περιβάλλον, έργου με υψηλή προϋπολογιζόμενη δαπάνη. Αυτό όμως από μόνο του δεν μπορεί να οδηγήσει στη μη χορήγηση προσωρινών μέτρων, δεδομένου ότι οι δημόσιοι διαγωνισμοί θα πρέπει να διεξάγονται σύμφωνα με τους κανόνες που τους διέπουν.

Όσον αφορά τη θέση της Αναθέτουσας Αρχής ότι η μη χορήγηση προσωρινών μέτρων στην Προσφυγή 44/2019 αποτελεί σχετικό προηγούμενο, τονίζουμε αρχικά ότι η κάθε προσφυγή εξετάζεται με τα δικά της δεδομένα. Το γεγονός ότι πρόκειται για την ίδια Αναθέτουσα Αρχή δεν βοηθά αφού το εκεί αντικείμενο του διαγωνισμού ήταν διαφορετικό (κατασκευή τερματικού υποδοχής LNG) και τα ζητήματα που απασχόλησαν και συνυπολογίστηκαν επίσης διαφορετικά.

Στην παρούσα περίπτωση, αφού λάβαμε υπόψη όλα όσα τέθηκαν ενώπιόν μας κρίνουμε ότι δεν συντρέχουν λόγοι για τη μη χορήγηση προσωρινών μέτρων. Από τις θέσεις την Αναθέτουσας Αρχής δεν προκύπτει ότι το έργο δεν μπορεί να καθυστερήσει για το πολύ σύντομο χρονικό διάστημα, όπως είναι το διάστημα που

απαιτείται για ολοκλήρωση της προσφυγής ενώπιον μας και το οποίο με συμφωνία των μερών και διευθετήσεις στο ημερολόγιό μας μπορεί να συντηηθεί ακόμη περισσότερο.

Με βάση τα όσα αναφέρονται στην προσφυγή και λαμβάνοντας υπόψη τα όσα ενώπιον μας έχουν τεθεί θεωρούμε ότι η χορήγηση τους είναι προς το δημόσιο συμφέρον κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 24 του Ν.104(Ι)/2010. Ως εκ τούτου ομόφωνα αποφασίζουμε την χορήγηση προσωρινών μέτρων για αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της εκτέλεσης πράξης ή απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής ή της υπογραφής της σύμβασης αναφορικά με το Διαγωνισμό αρ. 50/2023 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 29/2023.