

20 Ιουλίου, 1994

[ΠΙΚΗΣ, Δ/στής]

ΑΝΑΦΟΡΙΚΑ ΜΕ ΤΟ ΑΡΘΡΟ 146 ΤΟΥ ΣΥΝΤΑΓΜΑΤΟΣ

ΔΗΜΗΤΡΑΚΗΣ ΕΥΓΕΝΙΟΥ,

Αιτητής,

v.

ΚΥΠΡΙΑΚΟΥ ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΥ ΑΘΛΗΤΙΣΜΟΥ,

Καθ' ων η αίτηση.

(Υπόθεση Αρ. 326/94)

-
- Προσφυγή βάσει του Άρθρου 146 του Συντάγματος — Ακυρωτική απόφαση προσφορών λόγω κακής συγκρότησης του οργάνου όταν ελάμβανε τη συγκεκριμένη απόφαση περί κατακύρωσης — Προλαρασκευαστικές της κατακύρωσης πράξεις που διενεργήθηκαν από νόμιμα συγκροτημένο όργανο δεν επηρεάζονται από την ακύρωση της κατακύρωσης — Ενέργεια της επανεξέτασης εξ υπ' αρχής με επαναπροκήρυξη των προσφορών συνιστά νομική πλάνη — Διάκριση της κριθείσας περίπτωσης από τη *Μεταξά κ.ά. v. Επιτροπής Σιτηρών Κύπρου*.
- 5
- 10 Προσφυγή βάσει του Άρθρου 146 του Συντάγματος — Αναστολή ισχύος της προβαλλόμενης πράξης — Κ.13 του περί Ανωτάτου Συνταγματικού Δικαστηρίου Διαδικαστικού Κανονισμού του 1962 — Έκδηλη παρανομία — Εξ' υπ' αρχής επανεξέταση σύνθετης διοικητικής ενέργειας
- 15 Συνιστά έκδηλη παρανομία που δικαιολογεί την έκδοση διατάγματος αναστολής.
- 20 Το αντικείμενο της προσφυγής ήταν απόφαση του Κυπριακού Οργανισμού Αθλητισμού για την επαναπροκήρυξη προσφορών μετά την δικαστική ακύρωση προηγούμενης απόφασης για την κατακύρωση της προσφοράς του αιτητή για τη λειτουργία των κυλικίων ορισμένων αθλητικών χώρων.

- 25 Αντικείμενο της διαδικασίας αυτής ήταν αίτηση του προσφεύγοντος για την έκδοση προσωρινού διατάγματος με το οποίο να ανα-

στέλλεται η απόφαση του Κ.Ο.Α. για παραγνώριση των προκαταρκτικών πράξεων που προηγήθηκαν της ακυρωθείσας απόφασης και η επακόλουθη απόφαση για την επαναπροκήρυξη των προσφορών.

Το Ανώτατο Δικαστήριο, εκδίδοντας το αιτούμενο διάταγμα αναστολής, αποφάσισε ότι:

1. Στη *Μεταξά και Άλλοι ν. Επιτροπής Σιτηρών Κύπρου* διατυπώθηκε η αρχή ότι το ανυπόστατο των αποφάσεων διοικητικού οργάνου λόγω κακής συγκρότησης δεν περιορίζεται μόνο στις εκτελεστές πράξεις του σώματος αλλά εκτείνεται και σε κάθε προπαρασκευαστική πράξη η οποία λαμβάνεται από κακά συγκροτημένο συλλογικό όργανο. Έτσι και στη *Σπίρου ν. Κ.Ο.Α.* κρίθηκε ότι εκτός από την απόφαση που αποτελούσε το αντικείμενο της προσφυγής και οι προπαρασκευαστικές πράξεις που λήφθηκαν από το ίδιο κακά συγκροτημένο διοικητικό όργανο ήταν άκυρες. Η παρούσα περίπτωση διακρίνεται από τη *Σπίρου ν. Κ.Ο.Α.* εφόσον οι προσφορές εδώ προκηρύχθηκαν από νομίμως συγκροτημένο συμβούλιο του Κ.Ο.Α. Τίποτα δεν λέχθηκε στην ακυρωτική απόφαση που να ρίπτει σκιά στο κύρος της προπαρασκευαστικής πράξης για την προκήρυξη των προσφορών η οποία, όπως είναι σήμερα παραδεκτό, λήφθηκε από νόμιμα συγκροτημένο όργανο. Το ίδιο ισχύει και για τις προσφορές που υποβλήθηκαν στο πλαίσιο της προκήρυξης εκείνης.
2. Η επαναπροκήρυξη των προσφορών βασίστηκε σε νομική πλάνη ως προς την εγκυρότητα της πρώτης προκήρυξης των προσφορών που έθεσε τους καθ' ων η αίτηση εκτός της προδιαγραμμένης πορείας επανεξέτασης των προσφορών υπό το πρίσμα του καθεστώτος πραγμάτων που ίσχυε όταν λήφθηκε η ακυρωθείσα από το δικαστήριο απόφαση. Το έννομο της πράξης επαναπροκήρυξης των προσφορών είναι πρόδηλο και η παρανομία εκδήλη. Επομένως θεμελιώνονται οι προϋποθέσεις για την παροχή της θεραπείας που επιδιώκουν οι αιτητές, δηλαδή διάταγμα για την αναστολή της πράξης βάσει του Κ.13 του περί Ανωτάτου Συνταγματικού Δικαστηρίου Διαδικαστικού Κανονισμού.

Η αίτηση επιτυγχάνει με έξοδα. Διαταγή ως ανωτέρω.

Αναφερόμενες υποθέσεις:

Σπίρου ν. Κυπριακού Οργανισμού Αθλητισμού (1993) 4 Α.Α.Δ. 1192,

P.I.K. κ.ά. ν. Καραγιώργη κ.ά. (1991) 3 Α.Α.Δ. 159,

Μεταξά και Άλλοι ν. Επιτροπής Σιτηρών Κύπρου (1992) 4 Α.Α.Δ. 2608.

5 Αίτηση.

Αίτηση για έκδοση διατάγματος αναστολής της απόφασης των καθ' ων η αίτηση για παραγνώριση των προκαταρκτικών πράξεων που προηγήθηκαν ακυρωθείσας απόφασης και της επακόλουθης απόφασης για την επαναπροκήρυξη των προσφορών.

A. Αλεξάνδρου, για Τ. Παπαδόπουλο, για τον Αιτητή.

Αφρ. Χριστοδούλου, για τους Καθ' ων η αίτηση.

15

Cur. adv. vult.

ΠΙΚΗΣ, Δ.: Η δικαστική ακυρωτική απόφαση βάσει του άρθρου 146.4(β) του Συντάγματος αποβάλλει από τη σφαίρα του δικαίου την πρόξη ή απόφαση η οποία έχει ακυρωθεί και παράλληλα επιβάλλει καθήκον στη Διοίκηση να την εξαφανίσει με την υιοθέτηση των αναγκαίων για το σκοπό αυτό μέτρων. Τέλος υποχρεούται (η Διοίκηση) να πληρώσει το κενό που αφήνει η ακύρωση με την επανέξεταση του θέματος προς αποκατάσταση της διοικητικής λειτουργίας.

25

Το αντικείμενο της προσφυγής είναι απόφαση του Κυπριακού Οργανισμού Αθλητισμού (Κ.Ο.Α.) για την επαναπροκήρυξη προσφορών μετά τη δικαστική ακύρωση προηγούμενης απόφασης για την κατακύρωση της προσφοράς του αιτητή για τη λειτουργία των κυλικείων του Μακάρειου Αθλητικού Κέντρου, του Λευκόθεου Γυμναστηρίου Λευκωσίας και του Κλειστού Αθλητικού Γυμναστηρίου ΕΛΕΥΘΕΡΙΑ. Το αντικείμενο της διαδικασίας αυτής είναι αίτηση του προσφεύγοντος για την έκδοση προσωρινού διατάγματος με το οποίο να αναστέλλεται η απόφαση του Κ.Ο.Α. για παραγνώριση των προκαταρκτικών πράξεων που προηγήθηκαν της ακυρωθείσας απόφασης και η επακόλουθη απόφαση για την επαναπροκήρυξη των προσφορών. Η απόφαση προσβάλλεται ως έκδηλα παράνομη και ικανή να του προκαλέσει ανεπανόρθωτη ζημία με την αφαίρεση του βιοπορισμού του, λόγος ο οποίος συγκαταλέγεται από τον Δαγτόγλου, στον οποίο έγινε αναφορά, μεταξύ εκείνων που μπορεί να προκαλέσουν ανεπανόρθωτη ζημία. (Δαγτόγλου - Γενικό Διοικητικό Δίκαιο - 1981, Τόμος Υ/Ι, σελ. 254).

40

Παρά την επίκληση και των δύο λόγων για τους οποίους μπορεί

να εκδοθεί προσωρινό διάταγμα η συζήτηση επικεντρώθηκε στον πρώτο και υποβλήθηκαν εισηγήσεις για το αντικείμενικό κύρος της επίδικης διοικητικής απόφασης.

Η απόφαση για την επικύρωση της προσφοράς του αιτητή για τη λειτουργία των τριών κυλικίων ακυρώθηκε λόγω κακής ή ακριβέστερα ατελούς συγκρότησης του Συμβουλίου του Κ.Ο.Α. το οποίο απάρτιζαν κατά το χρόνο εκείνο δύο μόνο μέλη, αριθμός που δεν επέτρεπε τη συγκρότηση απαρτίας. Το αντικείμενο της αναθεώρησης ήταν η απόφαση του Κ.Ο.Α. για τη κατακύρωση των προσφορών στον αιτητή. Η ακύρωση αφορούσε αποκλειστικά την απόφαση η οποία κρίθηκε θνησιγενής λόγω της κακής συγκρότησης του συμβουλίου του Κ.Ο.Α. Τίποτε δε λέχθηκε που να πλήττει το κύρος της προπαρασκευαστικής πράξης προκήρυξης των προσφορών ή την εγκυρότητα των προσφορών που υποβλήθηκαν. Καθήκον των καθ' ων η αίτηση, μετά την ακύρωση, ήταν η πληρωμή του κενού με αναφορά στη κατάσταση πραγμάτων που ίσχυε κατά το χρόνο που λήφθηκε η ακυρωθείσα απόφαση (status quo ante).

Μετά από γνωμάτευση των νομικών τους συμβούλων και της Γενικής Εισαγγελίας οι καθ' ων η αίτηση έκριναν σκόπιμο όπως προβούν στην ακύρωση και της προπαρασκευαστικής πράξης προκήρυξης των προσφορών ενόψει των ερωτηματικών που διατυπώθηκαν και στις δύο γνωματεύσεις ως προς το άρτιο της συγκρότησης του συμβουλίου του Κ.Ο.Α. κατά το χρόνο προκήρυξης των προσφορών.

Κατά την ακρόαση οι καθ' ων η αίτηση αναγνώρισαν ότι κατά το χρόνο προκήρυξης των προσφορών το συμβούλιο του Κ.Ο.Α. ήταν δεόντως συγκροτημένο. Σε ερώτηση του δικαστηρίου στη δικηγόρο των καθ' ων η αίτηση αν είναι παραδεκτό ότι οι προσφορές είχαν προκηρυχθεί από έγκυρα συγκροτημένο συμβούλιο δόθηκε καταφατική απάντηση.

Εισηγήθηκε όμως ότι υπό το φως της απόφασης αυτού του δικαστηρίου στη *Σπύρου ν. Κυπριακού Οργανισμού Αθλητισμού* (1993) 4 Α.Α.Δ. 1192), που αποτελεί μια από τις πολλές αποφάσεις που θεμελιώθηκε στο λόγο της *Ρ.Ι.Κ. και Άλλοι ν. Καραγιώργη και Άλλων* (1991) 3 Α.Α.Δ. 159), η ακύρωση διοικητικής απόφασης λόγω κακής συγκρότησης του συλλογικού οργάνου που την λαμβάνει συμπαρασύρει και καθιστά άκυρη και κάθε προπαρασκευαστική πράξη. Η αρχή η οποία υιοθετείται στη *Σπύρου* διατυπώθηκε στη *Μεταξά και Άλλοι ν. Επιτροπής Σιτηρών Κύπρου* (1992) 4 Α.Α.Δ. 2608, όπου κρίθηκε ότι το ανυπόστατο των αποφάσεων διοικητικού οργάνου

λόγω κακής συγκρότησης δεν περιορίζεται μόνο στις εκτελεστές πράξεις του σώματος αλλά εκτείνεται και σε κάθε προπαρασκευαστική πράξη η οποία λαμβάνεται από κακά συγκροτημένο συλλογικό όργανο. Έτσι στη **Σπίρου** κρίθηκε ότι εκτός από την απόφαση που αποτελούσε το αντικείμενο της προσφυγής και οι προπαρασκευαστικές πράξεις που λήφθηκαν από το ίδιο κακά συγκροτημένο διοικητικό όργανο ήταν άκυρες. Η παρούσα περίπτωση διακρίνεται από την **Σπίρου** εφόσον οι προσφορές προκηρύχθηκαν από νομίμως συγκροτημένο συμβούλιο του Κ.Ο.Α. Τίποτα δεν λέχθηκε στην ακυρωτική απόφαση που να ρίπτει σκιά στο κύρος της προπαρασκευαστικής πράξης για την προκήρυξη των προσφορών η οποία, όπως είναι σήμερα παραδεκτό, λήφθηκε από νόμιμα συγκροτημένο όργανο. Το ίδιο ισχύει και για τις προσφορές που υποβλήθηκαν στο πλαίσιο της προκήρυξης εκείνης.

Η επαναπροκήρυξη των προσφορών βασίστηκε σε νομική πλάνη ως προς την εγκυρότητα της πρώτης προκήρυξης των προσφορών που έθεσε τους καθ' ών η αίτηση εκτός της προδιαγραμμένης πορείας επανεξέτασης των προσφορών υπό το πρίσμα του καθεστώτος πραγμάτων που ίσχυε όταν λήφθηκε η ακυρωθείσα από το δικαστήριο απόφαση. Το έγκομο της πράξης επαναπροκήρυξης των προσφορών είναι είναι πρόδηλο και η παρανομία έκδηλη. Επομένως θεμελιώνονται οι προϋποθέσεις για τη παροχή της θεραπείας που επιδιώκουν οι αιτητές, δηλαδή διάταγμα για την αναστολή της πράξης βάσει του Κ.13 του περί Ανωτάτου Συνταγματικού Δικαστηρίου Διαδικαστικού Κανονισμού.

Η αίτηση επιτυγχάνει με έξοδα. Διαταγή ως ανωτέρω.

30 Η προσφυγή ορίζεται για οδηγίες στις 9/8/94 η ώρα 9.00 π.μ. Την ημέρα εκείνη θα ακουστούν τα μέρη σε σχέση με την περαιτέρω πορεία της υπόθεσης.

Η αίτηση επιτυγχάνει με έξοδα.