

DECIZIE

Nr. ■BO2009_0187

Data: ■.2009

Pe rolul Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor au fost înregistrate sub nr. ■/05.01.2009 și nr. ■/06.01.2009, contestațiile formulate de SC ■ SRL și SC ■ SRL, cu privire la procedura de licitație restrânsă accelerată pentru încheierea acordului-cadru având ca obiect „Lucrări de construcții, de fundații și de îmbrăcare a drumurilor comuna ■”, cod CPV 45233000-9, organizată de către ■ cu sediul în ■ în calitate de autoritate contractantă.

Prin contestația înregistrată la CNSC cu nr. ■/05.01.2009, formulată de SC ■ SRL, cu sediul social în ■, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ■, având CIF ■, reprezentată legal prin ■ - Director General Adjunct, împotriva fișei de date a achiziției din cadrul documentației de atribuire a acordului-cadru mai sus menționat, s-a solicitat obligarea autorității contractante de a anula procedura de atribuire a acordului-cadru și de a relua procedura după încheierea exercițiului financiar, respectiv după data de 25.01.2009.

Prin contestația înregistrată la CNSC cu nr. ■/06.01.2009, SC ■ SRL, cu sediul în ■, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ■, având CUI ■, reprezentată legal prin ■ - Director General, împotriva anunțului de participare la procedura de licitație restrânsă pentru atribuirea acordului-cadru având ca obiect „Lucrări de construcții, de fundații și de îmbrăcare a drumurilor comuna ■”, s-a solicitat obligarea autorității contractante de a sista procedura și de a stabili un nou termen pentru accesarea documentației și pentru depunerea și deschiderea ofertelor.

Conform prevederilor art. 273 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, contestațiile care fac obiectele dosarelor nr. 19/2009 și nr. 29/2009 au fost conexate pentru a se pronunța o soluție unitară, deoarece acestea sunt formulate în cadrul aceleiași proceduri de atribuire.

În baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Admite în parte contestația formulată de SC ■ SRL în contradictoriu cu ■ astfel:

- admite cu privire la decalarea datei de deschidere a ofertelor și dispune prelungirea acesteia în conformitate cu dispozițiile art. 71 din OUG nr. 34/2006, în termen de 10 zile de la primirea prezentei decizii,

- respinge ca nefondată cererea privind anularea procedurii de atribuire.

Admite contestația formulată de SC ■ SRL în contradictoriu cu ■ și dispune aplicarea de către autoritatea contractantă a măsurii anterior menționate.

Prezenta decizie este executorie conform prevederilor art. 280 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, aprobată prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare.

MOTIVARE

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

SC ■ SRL a depus contestația înregistrată la CNSC cu nr. ■/05.01.2009 împotriva fișei de date a achiziției din cadrul documentației de atribuire a acordului-cadru având ca obiect „Lucrări de construcții, de fundații și de îmbrăcare a drumurilor comuna ■”, solicitând obligarea autorității contractante de a anula procedura de atribuire a acordului-cadru și de a relua procedura de atribuire după încheierea exercițiului financiar, respectiv după data de 25.01.2009.

În motivarea contestației, SC ■ SRL precizează că, dată fiind valoarea de ■ lei a acordului-cadru și ținând seama de data la care a fost publicat anunțul, respectiv 25.12.2008, procedura selectată pentru atribuirea acestuia este nepotrivită. Totodată, contestatoarea menționează faptul că în perioada prevăzută de art. 83 alin. (1), (2) și (3) din OUG nr. 34/2006, 8 zile sunt nelucrătoare, încălcându-se astfel prevederile art. 71 din același act normativ.

În contestație se mai precizează faptul că, deși acordul-cadru este declarat ca fiind de o importanță deosebită, totuși sunt solicitate documente care nu reflectă realitatea de la momentul încheierii contractului iar altele, mult mai relevante din punctul de vedere al activității societății în anul 2008 și al cifrei sale de afaceri, cum ar fi balanța de verificare la data de 31.12.2008 nu au fost solicitate.

În vederea soluționării contestației, CNSC a solicitat contestatoarei, prin adresa nr. ■/08.01.2009 completarea contestației cu toate elementele prevăzute la art. 270 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, precizarea obiectului acesteia și transmiterea actului doveditor privind îndeplinirea obligației prevăzute de art. 271 alin. (2) din același act normativ.

SC ■ SRL a depus contestația înregistrată la CNSC cu nr. ■/06.01.2009 împotriva anunțului de participare la procedura de licitație restrânsă accelerată pentru atribuirea acordului-cadru având ca obiect „Lucrări de construcții, de fundații și de îmbrăcare a drumurilor comuna ■”, solicitându-se obligarea autorității contractante să sisteze procedura și să stabilească un nou termen pentru accesarea documentației și pentru depunerea și deschiderea ofertelor.

În motivarea contestației, SC ■ SRL precizează că autoritatea contractantă, prin publicarea anunțului de participare la data de 25.12.2008 și stabilirea termenului limită de acces la documentație până în data de 30.12.2008, ora 12.00 a încălcat principiile enunțate la art. 2 din OUG nr. 34/2006.

În vederea soluționării contestației, CNSC a solicitat contestatoarei prin adresa nr. ■/08.01.2009 transmiterea actului doveditor privind îndeplinirea obligației prevăzute de art. 271 alin. (2) din OUG nr. 34/2006.

Prin punctele de vedere referitoare la cele două contestații înregistrate la CNSC cu nr. ■/09.01.2009 și ■/09.01.2009, ■ solicită respingerea acestora ca fiind nefondate și lipsite de obiect.

Referitor la afirmația contestatoarei SC ■ SRL legată de alegerea procedurii de licitație restrânsă accelerată, se subliniază faptul că alegerea acesteia s-a făcut în conformitate cu OUG nr. 34/2006, iar în ceea ce privește afirmația referitoare la valoarea acordului – cadru, autoritatea contractantă invocă referatul de necesitate pe baza căruia a rezultat o valoare totală de ■ lei, din care s-a estimat că se vor atribui contracte subsecvente într-un procent de doar ■% din valoarea totală.

În ceea ce privește documentele solicitate, autoritatea contractantă menționează că s-a dorit să se analizeze activitatea

societăților din punct de vedere al experienței din ultimii 5 ani și din punct de vedere al capacitații financiar-contabile pe ultimii 3 ani, pentru a exista siguranța că se vor atribui contracte subsecvente în următorii 4 ani unor operatori economici serioși.

Referitor la afirmațiile celor două contestatoare în legătură cu data aleasă pentru publicarea anunțului de participare, autoritatea contractantă precizează că anunțul de participare a fost transmis în data de 19.12.2008 fiind respins pentru efectuarea de modificări în data de 23.12.2008. În data de 23.12.2008 anunțul de participare a fost retransmis spre publicare, dar acesta a fost respins din nou în aceeași zi, astfel încât o nouă variantă a anunțului de participare cu modificările solicitate de ANRMAP a fost transmis spre validare ANRMAP în data de 24.12.2008, fiind publicat în SEAP în data de 25.12.2008.

■ mai precizează, de asemenea, că a respectat termenele prevăzute în legislația din domeniul achizițiilor publice în ceea ce privește perioada prevăzută la art. 83 alin. (1), (2) și (3) din OUG nr. 34/2008.

Totodată, autoritatea contractantă respinge afirmațiile făcute de contestatoarea SC ■ SRL referitoare la stabilirea termenului limită pentru accesul la documentație. În acest sens, sunt invocate prevederile art. 40 alin. (2) lit. b) și alin. (3) din OUG nr. 34/2006.

Analizând susținerile contestatoarelor și ale autorității contractante, prin prisma documentelor depuse de acestea la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

■ a organizat, în calitate de autoritate contractantă, procedura de licitație restrânsă accelerată pentru încheierea acordului-cadru având ca obiect „Lucrări de construcții, de fundații și de îmbrăcare a drumurilor comuna ■”, cod CPV 45233000-9, elaborând documentația de atribuire și publicând în SEAP anunțul de participare nr. ■/25.12.2008, iar în JOUE fiind transmis spre publicare în data de 24.12.2008.

Referitor la contestația formulată de SC ■ SRL, Consiliul constată următoarele:

Cu privire la critica contestatoarei privind procedura selectată pentru atribuirea contractului, Consiliul constată că, potrivit dispozițiilor art. 142 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, autoritatea contractantă are obligația de a încheia acordul – cadru, de regulă, prin aplicarea procedurilor de licitație deschisă sau licitație restrânsă.

Autoritatea contractantă, prin nota justificativă privind alegerea procedurii de atribuire și nota justificativă privind

accelerarea procedurii de licitație restrânsă, aflate la dosarul cauzei, motivează alegerea procedurii de licitație restrânsă accelerată prin necesitatea finalizării de urgență a procedurii de atribuire a acordului – cadru pentru aceste tipuri de lucrări, pentru a permite ca fondurile alocate să fie folosite cu maximă eficiență.

Referitor la cel de-al doilea motiv al contestației, potrivit anunțului de participare care a fost transmis spre publicare în SEAP în data de 24.12.2008, termenul limită pentru depunerea cererilor de documente sau pentru acces la documente a fost stabilit pentru data de 30.12.2008, ora 12.00, aceasta putând fi obținută prin achitarea unei taxe la sediul autorității contractante.

Data limită pentru deschiderea ofertelor a fost stabilită la 07.01.2009, ora 11.00.

Potrivit art. 71 din OUG nr. 34/2006, "Fără a afecta aplicabilitatea prevederilor prezentei ordonanțe de urgență referitoare la perioadele minime care trebuie asigurate între, pe de o parte, data transmiterii spre publicare a anunțurilor de participare sau data transmiterii invitațiilor de participare și, pe de altă parte, data limită pentru depunerea ofertelor/candidaturilor, autoritatea contractantă are obligația de a stabili perioada respectivă în funcție de complexitatea contractului și/sau de cerințele specifice, astfel încât operatorii economici interesați să beneficieze de un interval de timp adecvat și suficient pentru elaborarea ofertelor și pentru pregătirea documentelor de calificare care sunt solicitate prin documentația de atribuire."

În cadrul perioadei dintre data publicării anunțului de participare, respectiv 25.12.2008, și data stabilită pentru deschiderea ofertelor, 07.01.2009, a existat un număr de 8 zile nelucrătoare, respectiv 25, 26, 27 și 28 decembrie 2008, precum și zilele de 1,2,3 și 4 ianuarie 2009, și ținând cont de faptul că instituțiile publice care ar trebui să elibereze documentele de calificare solicitate nu au avut program cu publicul

Consiliul constată că autoritatea contractantă a încălcat dispozițiile art. 83 din OUG nr. 34/2006 care prevede: "(1) Fără a aduce atingere prevederilor art. 71, în cazul în care valoarea estimată a contractului de achiziție publică este mai mare decât cea prevăzută la art. 55 alin. (2), perioada cuprinsă între data transmiterii anunțului de participare spre publicare în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene și data limită de depunere a candidaturilor trebuie să fie de cel puțin 37 de zile.

(2) În cazul în care, din motive de urgență, nu poate fi respectat numărul de zile prevăzut la alin. (1), autoritatea contractantă are dreptul de a accelera aplicarea procedurii prin

reducerea perioadei prevăzute la alin. (1), dar nu la mai puțin de 15 zile.”

Având în vedere cele precizate anterior, și ținând cont de complexitatea lucrării ce urmează a fi atribuite, Consiliul va dispune prelungirea datei de deschidere a ofertelor în conformitate cu dispozițiile articolului de lege sus menționat, astfel încât participanții să dispună de timpul necesar elaborării ofertelor.

Referitor la al treilea motiv al contestației, Consiliul nu poate reține afirmația contestatoarei cu privire la faptul că autoritatea contractantă ar fi trebuit să solicite și balanța de verificare la data de 31.12.2008, sau la data de 30.11.2008, și documente contabile ale societății din cadrul exercițiului financiar 2008, deoarece autoritatea contractantă a aplicat dispozițiile art. 184 din OUG nr. 34/2006, “(1) Autoritatea contractantă are dreptul de a solicita ca operatorul economic care participă la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică să facă dovada situației sale economice și financiare.

(2) În cazul în care autoritatea contractantă solicită demonstrarea situației economice și financiare, atunci aceasta are obligația de a indica în documentația de atribuire și informațiile pe care operatorii economici urmează să le prezinte în acest scop.”

Depunerea situațiilor financiare pentru anul 2008, se înregistrează la organelle fiscale în conformitate cu dispozițiile stabilite la art. 35 din Legea contabilității nr. 82/2991, republicată.

În fișa de date a achiziției, la capitolul privind situația economico – financiară, autoritatea contractantă a formulat cerința obligatorie ca media pe ultimii 3 ani, respectiv 2005, 2006 și 2007 a indicatorului financiar „ lichiditate generală” să fie mai mare de 130%.

“Lichiditatea generală” a unei societăți este un indicator care are în vedere valorificarea tuturor categoriilor de active curente (stocuri, creanțe și disponibilități bănești), având următoarea formulă de calcul: lichiditatea generală = (stocuri + creanțe + disponibilități bănești) / total datorii.

În doctrina contabilă, lichiditatea generală este considerată satisfăcătoare pentru valori cuprinse între 120% și 190%.

Având în vedere gradul ridicat de complexitate a lucrărilor care urmează a fi executate, precum și valoarea mare a acestora, precum și termenul de executare a acestora, de 48 de luni, indicatorul solicitat de autoritatea contractantă este justificat.

Potrivit art. 9 din HG nr. 925/2006, “Autoritatea contractantă are dreptul de a impune ca cerință minimă, în raport

cu situația economică și financiară a ofertanților/candidaților, un anumit nivel al unor indicatori economici sau financiari, numai în cazul în care indicatorii respectivi au o legătură concretă cu un eventual risc de neîndeplinire a contractului.” Autoritatea contractantă a justificat această măsură prin nota justificativă “privind cerințele obligatorii și nivelurile minime impuse”, aflată la dosarul cauzei.

Față de cele menționate anterior, Consiliul, va admite în parte contestația formulată de SC ■ SRL, astfel:

- în temeiul art. 278 alin.(5) din OUG nr. 34/2006, va respinge ca nefondată cererea privind anularea procedurii de atribuire.

- în temeiul art. 278 alin. (4) din OUG nr. 34/2006, va admite cu privire la decalarea datei de deschidere a ofertelor și va dispune prelungirea datei de deschidere a ofertelor în conformitate cu dispozițiile art. 71 din OUG nr. 34/2006, în termen de 10 zile de la primirea prezentei decizii.

Referitor la contestația formulată de SC ■ SRL Consiliul, în temeiul art. 278 alin. (4) din OUG nr. 34/2006, aprobată prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, va admite contestația și va dispune măsura sus menționată.

PREȘEDINTE COMPLET

■

MEMBRU COMPLET

■

MEMBRU COMPLET

■

Redactat în 4 exemplare originale, conține 7 (șapte) file.