

# **DECIZIE**

**Nr. ■BO2009\_0205**

**Data: ■.2008**

Prin contestația înregistrată la CNSC cu nr. ■/15.12.2008, formulată de SC ■ SRL, cu sediul în ■, înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ■, având CUI ■, reprezentată prin ■ - director, împotriva deciziei nr. ■/09.12.2008 de anulare a procedurii de atribuire, emisă de autoritatea contractantă ■, cu sediul în ■, în cadrul procedurii de licitație deschisă organizată în vederea atribuirii contractului de servicii de elaborare „Plan integrat de dezvoltare urbană a municipiului ■”, cod CPV 90712100-2, s-a solicitat anularea acesteia și dispunerea oricărei alte măsuri necesare pentru înlăturarea oricăror acte subsecvente ce afectează procedura de atribuire, precum și obligarea autorității contractante de a lua orice măsuri necesare în vederea revocării deciziei de anulare a procedurii de atribuire.

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

## **DECIDE:**

Respinge ca nefondată contestația formulată de SC ■ SRL, în contradictoriu cu ■.

Respinge excepția tardivității contestației invocată de autoritatea contractantă.

Menține decizia de anulare a procedurii de atribuire în cauză.

Prezenta decizie este obligatorie conform prevederilor art. 280 alin. (3) 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:

Prin contestația înregistrată la CNSC sub nr. ■/15.12.2008, formulată de SC ■ SRL în contradictoriu cu ■, împotriva deciziei

nr. ■/09.12.2008 de anulare a procedurii de atribuire, emisă de aceasta, a solicitat anularea actului contestat și dispunerea oricărei alte măsuri necesare pentru înlăturarea oricăror acte subsecvente ce afectează procedura de atribuire, precum și obligarea autorității contractante de a lua orice măsuri necesare în vederea revocării deciziei de anulare a procedurii de atribuire.

În motivarea contestației, SC ■ SRL precizează că prin Decizia nr. ■/09.12.2008, autoritatea contractantă a informat-o că procedura de atribuire a contractului în cauză a fost anulată în baza art. 209 lit. d) din OUG nr. 34/2006, datorită unor abateri grave de la prevederile legislative ce afectează procedura de atribuire, întrucât în cadrul documentației de atribuire se constată omisiuni care nu au putut fi prevăzute la data elaborării documentației datorate modificărilor legislative apărute ulterior inițierii procedurii. Contestatoarea menționează că în aceeași decizie, autoritatea contractantă a precizat că este în imposibilitatea de a adopta măsuri corective, fără ca acestea să conducă la încălcarea principiilor care stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică.

Contestatoarea menționează că modificările la care face referire autoritatea contractantă sunt „noua variantă a Ghidului solicitantului - Axa prioritară 1 publicată în Monitorul Oficial nr. 775 din data de 19.11.2008 cu Ordinul nr. 1294/3296/2008 al Ministerului Dezvoltării, Lucrărilor Publice și Locuințelor și al Ministerului Economiei și Finanțelor (în vigoare din data de 22.11.2008)“.

SC ■ SRL menționează că prin Decizia nr. ■/09.12.2008, ■ a încălcat prevederile art. 210 din OUG nr. 34/2006, deoarece “nu a comunicat în scris tuturor participanților la procedura de atribuire, în cel mult 3 zile lucrătoare de la data anulării, atât încetarea obligațiilor pe care aceștia și le-au creat prin depunerea de oferte, cât și motivul concret care a determinat decizia de anulare”. În motivarea anulării se face referire doar la apariția unor modificări legislative de natură a afecta procedura de atribuire, nefiind menționate motivele concrete. Contestatoarea susține că ar fi avut o șansă reală de a câștiga contractul în cauză, “iar aceasta a fost compromisă prin anularea procedurii de atribuire”.

Contestatoarea susține că Ordinul nr. 1294/3296/2008 la care face referire autoritatea contractantă a intrat în vigoare la data de 22.11.2008. Astfel, autoritatea contractantă ar fi avut la dispoziție un număr de aproximativ 10 zile de la intrarea în vigoare a ordinului anterior menționat pentru luarea deciziei de anulare a procedurii de atribuire. Contestatoarea subliniază faptul că decizia contestată a fost luată după un număr de 6 zile de la

deschiderea ofertelor, respectiv un număr de aproximativ 16 zile de la intrarea în vigoare a Ordinului nr. 1294/3296/2008.

SC ■ SRL consideră că modificările impuse prin intrarea în vigoare a Ordinului nr. 1294/3296/2008 nu sunt de natură a face incidență aplicarea art. 209 lit. b), invocat de autoritatea contractantă pentru a anula procedura de atribuire.

În susținerea contestației, SC ■ SRL a anexat, în copie, Decizia nr. ■/09.12.2008 și documentația de atribuire, emise de ■, precum și Ordinul nr. 1294/3296/2008.

În vederea soluționării contestației, Consiliul a solicitat contestatoarei prin adresa nr. ■/17.12.2008, transmiterea actului doveditor privind îndeplinirea obligației prevăzută de art. 271 alin. (2) din OUG nr. 34/2006, respectiv înaintarea către autoritatea contractantă a unei copii de pe contestația în cauză. SC ■ SRL s-a conformat prin adresa înregistrată la CNSC sub nr. ■/05.01.2009.

Autoritatea contractantă, prin adresa nr. ■/16.12.2008 înregistrată la CNSC sub nr. ■/17.12.2008, a transmis în copie dosarul achiziției publice, corespondența purtată pe parcursul desfășurării procedurii și punctul de vedere referitor la contestația în cauză.

În punctul de vedere transmis prin adresa de mai sus, dar și prin fax și înregistrat la CNSC sub nr. ■/16.12.2008, ■ precizează că în data de 19.11.2008 s-a publicat în Monitorul Oficial nr. 775, în Ordinul nr. 1294/3296/2008 al Ministerului Dezvoltării, Lucrărilor Publice și Locuințelor și al Ministerului Economiei și Finanțelor (în vigoare din data de 22.11.2008) noua varianta a Ghidului solicitantului - Axa prioritara 1 ce modifica substanțial vechiul ghid, în baza căruia s-a întocmit documentația de atribuire și caietul de sarcini. Astfel, a luat decizia de anulare a procedurii, în baza art. 209 alin. (1) lit. d) și a alin. (2) lit. a) și b) din OUG nr. 34/2006, datorită unor abateri grave de la prevederile legislative ce afectează procedura de atribuire deoarece "în cadrul documentației de atribuire se constată omisiuni care nu au putut fi prevăzute la data elaborării documentației (nefiind culpa autorității contractante) datorate modificărilor legislative apărute ulterior inițierii procedurii și în plus, a fost în imposibilitatea de a adopta măsuri corective, fără ca acestea să conducă la încălcarea principiilor care stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică".

Autoritatea contractantă subliniază faptul că, dacă s-ar fi luat decizia de încheiere a contractului conform vechiului ghid, nu s-ar mai fi respectat principiul de utilizare eficientă a fondurilor publice, deoarece după prevederile acestuia s-ar fi elaborat planul de dezvoltare urbană doar pentru zona de acțiune urbană clar delimitată spațial în cadrul orașelor. Conform noului ghid, se va

elabora planul de dezvoltare urbană pentru întregul oraș, iar zonele de acțiune sunt proiecte individuale în cadrul planului.

Referitor la "șansele reale de câștigare a contractului" de către SC ■ SRL, autoritatea contractantă precizează că anularea procedurii nu trebuie "judecată" doar după faptul că acesta a avut prețul mai mic, deoarece criteriul de atribuire a fost "oferta cea mai avantajoasă din punct de vedere economic".

■ ține să menționeze că "prezenta contestație nu a fost depusă în termenul limită de depunere a contestațiilor prevăzut la art. 205 alin. (1) lit. b) din OUG nr. 34/2006, respectiv 5 zile de la primirea comunicării".

Analizând actele existente la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

■ a inițiat procedura de atribuire prin licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului de servicii de elaborare „Plan integrat de dezvoltare urbană a municipiului ■", prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. ■/29.10.2008. Data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru 03.12.2008, ora 10.00, urmând ca deschiderea acestora să aibă loc în aceeași zi, la ora 12.00.

Drept criteriu de atribuire a fost ales "oferta ce mai avantajoasă din punct de vedere economic", având drept factori de evaluare oferta financiară, cu o pondere de 80%, și oferta tehnică, cu o pondere de 20%.

În urma ședinței de deschidere a ofertelor a fost întocmit procesul-verbal nr. ■/03.12.2008. Autoritatea contractantă pe parcursul evaluării ofertelor depuse în cadrul procedurii de atribuire în cauză, a întocmit raportul procedurii nr. ■/09.12.2008, prin care a decis anularea procedurii în baza art. 209 lit. d) din OUG nr. 34/2006, ca urmare a modificării Ghidului solicitantului pentru Axa prioritară 1 – sprijinirea dezvoltării durabile a orașelor – poli urbani de creștere.

SC ■ SRL ca urmare a primirii adresei nr. ■/09.12.2008, prin care i s-a comunicat decizia autorității contractante de anulare a procedurii de atribuire în cauză, a depus contestația înregistrată la CNSC sub nr. ■/15.12.2008, considerând că o asemenea măsură este nejustificată.

Referitor la excepția tardivității contestației invocate de autoritatea contractantă, Consiliul constată că SC ■ SRL depus contestația în termen, calculat în condițiile precizate la art. 101-104 (Capitolul III. Termenele) din Codul de procedură civilă, coroborat cu prevederile art. 272 alin. (3) din OUG nr. 34/2006.

Consiliul a solicitat autorității contractante prin adresa nr. ■/23.12.2008 precizări legate de modul în care este afectată procedura de atribuire de modificările Ghidului solicitantului pentru programul operațional regional 2007-2013 – Axa prioritară 1.

Aceasta a răspuns prin adresa nr. ■/23.12.2008, în care susține că pentru a fi eligibilă cererea sa de finanțare este necesară elaborarea unei documentații la nivelul întregului municipiu.

Prin adresa nr. ■/07.01.2009, Consiliul a solicitat Agenției pentru Dezvoltare Regională ■, precizări legate de modul în care modificarea Ghidului solicitantului pentru programul operațional regional 2007-2013 – Axa prioritară 1 poate afecta eligibilitatea cererii de finanțare făcută în condițiile vechii reglementări. Prin răspunsul său Agenția pentru Dezvoltare Regională ■ menționează că prin HG nr. 998/27.08.2008, completată cu HG nr. 1149/18.09.2008 s-au stabilit, printre altele, polii de dezvoltare urbană, poli în care se realizează cu prioritate investiții din axa prioritară 1. Potrivit ghidului mai sus menționat, forma finală, pentru polii de dezvoltare urbană prevede că planul integrat de dezvoltare urbană este un document de planificare la nivelul întregului oraș și nu unul limitat la zona de acțiune urbană identificată cum se specifica în forma inițială.

De asemenea, aceasta menționează că în cadrul procesului de evaluare și selecție a planurilor depuse spre finanțare sunt parcurse 3 etape, prima dintre acestea fiind cea a admisibilității planului, cu precizarea că evaluatorii vor verifica conformitatea acestor planuri cu modelul anexat ghidului.

Agenția pentru Dezvoltare Regională ■ menționează că nerespectarea modelului recomandat pentru Planul integrat de dezvoltare urbană conduce la declararea acestuia ca inadmisibil, având drept consecință înlăturarea solicitantului din competiția pentru finanțare.

Astfel, Consiliul, analizând modelul propus prin documentația de atribuire a Planului integrat, comparativ cu cel existent în forma finală a ghidului, constată că între cele două modele există diferențe cu implicații atât asupra conținutului planului, cât și a costurilor operatorilor economici pentru întocmirea Planului integrat de dezvoltare urbană. Această diferență este subliniată și de prevederile ghidului de la capitolul I.3 – Domeniul de intervenție 1.1- Planuri integrate de dezvoltare urbană, care în forma finală modifică aria de acoperire, de la un document de planificare a dezvoltării de mai mică anvergură, limitat la zona de acțiune

urbană identificată, la un document de planificare a dezvoltării la nivelul întregului oraș.

În aceste condiții, rezultă că în situația atribuirii contractului potrivit documentației de atribuire s-ar obține un plan integrat de dezvoltare urbană care nu ar fi util autorității contractante, nefiind eligibil, încălcându-se principiul utilizării eficiente a fondurilor publice, care trebuie să garanteze folosirea acestora în scopul dorit de autoritatea contractantă.

Având în vedere cele menționate, Consiliul luând în considerare atât modificările aduse Ghidului solicitantului pentru programul operațional regional 2007-2013 – Axa prioritară 1, cât și mențiunile Agenției pentru Dezvoltare Regională ■, urmează să respingă contestația ca nefondată, motivat de faptul că în acest moment nu mai pot fi dispuse măsuri corective care să nu conducă la încălcarea principiilor stipulate la art. 2 alin. (2) din OUG nr. 34/2006, având în vedere stadiul în care se află procedura de atribuire, ofertele fiind depuse, pe de o parte, iar pe de altă parte finalizarea procedurii de achiziție și semnarea unui contract are implicații asupra admisibilității Planului integrat de dezvoltare urbană și a eligibilității acestuia.

În aceste condiții, în baza art. 278 alin. (5) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul respinge ca nefondată contestația depusă de SC ■ SRL, în contradictoriu cu ■ și menține decizia de anulare a procedurii de atribuire în cauză.

**PREȘEDINTE COMPLET**  
**Mihaela ENACHE**

**MEMBRU COMPLET**

■

**MEMBRU COMPLET**

■

Redactat în 3 exemplare originale, conține 6 (șase) file.