

# **DECIZIE**

**Nr. ■ BO2009\_0228**

**Data: ■.2009**

Prin contestațiile nr. ■/06.01.2009, nr. ■/08.01.2009 și nr. ■/08.01.2009, înregistrate la CNSC sub nr. ■/06.01.2009, nr. ■/08.01.2009 și nr. ■/09.01.2009, depuse de SC ■ SRL, cu sediul în ■, înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ■, având CUI ■, reprezentată prin ■ - Director general, de către SC ■ SA cu sediul în ■, înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ■, având CUI ■, reprezentată prin Administrator unic ■ și de SC ■ SRL, cu sediul în ■, înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ■, având CUI ■, reprezentată prin Director general adjunct ■, formulate împotriva anunțului de participare emis de ■, cu sediul în ■, în calitate de autoritate contractantă în procedura licitație restrânsă, organizată pentru încheierea acordului-cadru având ca obiect „Lucrări de construcții de conducte de apă și de canalizare a apelor reziduale în oraș ■”, s-a solicitat Consiliului:

- obligarea autorității contractante „să sisteze procedura și să emită un nou termen, pentru accesarea documentației și implicit decalarea termenului aferent depunerii și deschiderii ofertelor” (de către prima contestatoare).

- acordarea posibilității de achiziționare a documentației de atribuire și stabilirea unei perioade de timp „rezonabilă” necesară elaborării ofertelor, conform cerințelor din documentația de atribuire (de către a doua contestatoare).

- obligarea autorității contractante de a anula procedura de atribuire a contractului și modificarea fișei de date a achiziției (de către a treia contestatoare).

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

## **DECIDE:**

Ia act de renunțarea la contestație de către SC ■ SRL.

Respinge excepția invocată de autoritatea contractantă cu privire la lipsa de obiect a contestațiilor formulate de SC ■ SRL și SC ■ SA.

Admite contestațiile formulate de SC ■ SRL și SC ■ SA.

Dispune continuarea procedurii de atribuire prin modificarea conținutului anunțului de participare în maxim 11 zile, conform motivării de mai jos.

Executorie.

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 nr. ■/06.01.2009, înregistrată la CNSC sub nr. ■/06.01.2009, SC ■ SRL, atacă inițierea procedurii licitație restrânsă, organizată pentru încheierea acordului-cadru având ca obiect „Lucrări de construcții de conducte de apă și de canalizare a apelor reziduale în oraș ■”, respectiv publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. ■/30.12.2008, criticând modul de stabilire a termenelor prevăzute în acest document și „în mod deosebit” termenul limită pentru depunerea cererilor de documente sau pentru acces la documentația de atribuire.

Contestatoarea susține că autoritatea contractantă, prin publicarea anunțului de participare în data de 30.12.2008 și prin stabilirea termenului limită de acces la documentație până la data de 05.01.2009, ora 10.00, a încălcat principiile și scopurile enunțate la art. 2 din OUG nr. 34/2006, apreciind că acesta este „abuziv și în contradictoriu cu prevederile legale în vigoare”.

De asemenea, contestatoarea precizează că, ținând cont de prevederile art. 2 din OUG nr. 34/2006, coroborate cu faptul că zilele de 25 și 26 decembrie, respectiv 01 și 02 ianuarie sunt nelucrătoare, iar majoritatea societăților comerciale au întrerupt activitatea în perioada 24.12.2008-05.01.2009, consideră că autoritatea contractantă „a urmărit îngrădirea (limitarea) accesului ofertanților” la procedură, încălcând astfel toate principiile prevăzute de art. 2 din OUG nr. 34/2006.

Față de cele susținute, contestatoarea solicită Consiliului obligarea autorității contractante „să sisteze procedura și să emită un nou termen, pentru accesarea documentației și implicit decalarea termenului aferent depunerii și deschiderii ofertelor”.

Contestatoarea anexează contestației, în copie, anunțul de participare nr. ■/30.12.2008.

SC ■ SA (a doua contestatoare) a depus contestația nr. ■/08.01.2009, înregistrată la Consiliu sub nr. ■/08.01.2009, prin care critică decizia autorității contractante de a „refuza accesul” său la documentația necesară elaborării și prezentării ofertei.

În fapt, cea de-a doua contestatoare arată că, autoritatea contractantă a inițiat procedura de atribuire a contractului „Lucrări de construcții de conducte de apă și de canalizare a apelor reziduale în oraș ■”, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. ■/30.12.2008.

Contestatoarea menționează că, fiind interesată de participarea la procedura de licitație restrânsă, organizată pentru încheierea unui acord-cadru cu 3 operatori economici pe o durată de 4 ani, prin scrisoarea de interes nr. ■/05.01.2009, transmisă prin fax, a solicitat achiziționarea documentației necesară întocmirii ofertei, iar în data de „06.05.2009”, s-a prezentat la sediul autorității contractante pentru a achita contravaloarea documentației, „la casieria unității și nu la casieria comunei ■”, cum eronat a fost specificat în anunțul de participare la punctul IV.3.3.).

Contestatoarea precizează că autoritatea contractantă a refuzat să-i vândă documentația de atribuire, motivând faptul că în anunțul de participare a fost menționată data și ora până la care ofertanții pot intra în posesia documentației, respectiv „data de 05.01.2009 (prima zi lucrătoare din acest an) și ora 10:00”.

Contestatoarea consideră că prin acest refuz, autoritatea contractantă încalcă prevederile art. 40 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, conform căruia „autoritatea contractantă are obligația de a asigura obținerea documentației de atribuire de către orice operator economic interesat care înaintează o solicitare în acest sens”, coroborate cu prevederile art. 85 alin. (1) din același act normativ, care precizează faptul că „orice operator economic are dreptul de a-și depune candidatura pentru prima etapă a procedurii de licitație restânsă”.

Mai mult, contestatoarea arată că autoritatea contractantă a optat pentru modalitatea de transmitere a documentației de atribuire pe suport de hârtie, conform art. 40 alin. (2) lit. b) din OUG nr. 34/2006, consideră că, prin refuzul de acces la aceasta, a încălcat prevederile art. 77 alin. (2) din același act normativ potrivit cărora: „autoritatea contractantă are obligația de a pune documentația de atribuire la dispoziția operatorului economic cât mai repede posibil, într-o perioadă care nu trebuie să depășească 4 zile de la primirea unei solicitări din partea acestuia”.

De asemenea, contestatoarea susține că autoritatea contractantă nu a respectat prevederile art. 71 din OUG nr. 34/2006, potrivit cărora avea obligația de a stabili perioada între data transmiterii spre publicare a anunțurilor de participare și data limită pentru depunerea ofertelor/candidaturilor „astfel încât operatorii economici interesați să beneficieze de un interval de timp adecvat și suficient pentru elaborarea ofertelor și pregătirea documentelor de calificare

care sunt solicitate prin documentația de atribuire". Totodată, aceasta a limitat accesul operatorilor economici la procedura de achiziție publică prin stabilirea unei perioade de timp foarte redusă de la data de 30.12.2008 până în data de 12.01.2009 (13 zile calendaristice), perioadă care include și sărbătorile de la sfârșitul anului.

Față de cele susținute, contestatoarea solicită Consiliului acordarea posibilității achiziționării documentației de atribuire și stabilirea unei perioade de timp „rezonabilă” necesară elaborării și pregătirii documentelor de calificare solicitate prin documentația de atribuire.

În drept, contestatoarea își întemeiază contestația pe prevederile art. 255, art. 270, art. 271, 277, art. 2, art. 40 alin. (1) și (2) lit. b), art. 77 alin. 2, art. 85 alin. (1) din OUG nr. 34/2006.

În dovedirea argumentelor invocate, contestatoarea anexează, în copie, anunțul de participare nr. ■/30.12.2008 și scrisoarea de interes nr. ■/05.01.2009.

Ulterior primelor două contestații SC ■ SRL a înaintat contestația nr. ■ din 08.01.2009, înregistrată la Consiliu sub nr. ■/09.01.2009, formulată împotriva Fișei de date a achiziției privind contractul având ca obiect „Lucrări de construcții de conducte de apă și de canalizare a apelor reziduale în oraș ■”.

Contestatoarea arată că primul motiv al contestației este legat de faptul că, din perioada prevăzută de art. 83 alin. (1), (2) și (3) al OUG nr. 34/2006, 4 zile sunt nelucrătoare (01.01.2009-04.01.2009), încălcându-se prevederile art. 71 din același act normativ, conform căruia „agenții economici interesați trebuie 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”.

Al doilea motiv al contestației îl reprezintă faptul că autoritatea contractantă ar fi trebuit să solicite și „balanța de verificare la data de 31.12.2008, la 30.11.2008, sau măcar bilanțul contabil de la 30.06.2008, documente contabile în care se regăsește activitatea societății din ultimul exercițiu financiar, 2008 și cifra reală de afaceri față de care într-adevăr se poate face o analiză asupra activității societății”.

De asemenea, contestatoarea arată că, lichiditatea de 130% solicitată de autoritatea contractantă ca media ultimilor 3 ani, 2005, 2006, 2007, nu numai că este restrictivă, dar nu mai este de actualitate, fiind deja la sfârșitul anului 2008.

În drept, contestatoarea invocă prevederile art. 255 alin. (1), (3), (4), (5) și art. 256 din OUG nr. 34/2006 cu modificările și completările ulterioare, solicitând Consiliului anularea procedurii de

atribuire, obligarea autorității contractante la modificarea cerinței obligatorii potrivit căreia media pe 3 ani a lichidității să fie de 130% și reluarea procedurii de atribuire după data de 25.01.2009, dată la care toate societățile comerciale au obligația întocmirii bilanțului de verificare la 31.12.2008 și de a achita la bugetul consolidat toate dările aferente anului 2008.

Ulterior înaintării contestației, prin adresa nr. ■/09.01.2009, înregistrată la CNSC sub nr. ■/12.01.2009 (fila nr. ■ din dosarul cauzei), SC ■ SRL încunoștințează Consiliului că își retrage „contestația nr. ■/08.01.2009”.

Din oficiu, prin adresa nr. ■ din 08.01.2009 înregistrată la CNSC sub nr. ■/08.01.2009, autoritatea contractantă a transmis, punctul de vedere cu privire la contestația înaintată de SC ■ SRL, împreună cu copia dosarului achiziției publice.

Prin punctul de vedere la contestație, autoritatea contractantă susține că aceasta este „nefondată, lipsită de obiect și vădit răuvoitoare”. Astfel, citând dispozițiile art. 83 din OUG nr. 34/2006, autoritatea contractantă precizează că a transmis spre evaluare și publicare la ANRMAP anunțul de participare la procedura de licitație restrânsă accelerată în data de 24.12.2008, orele 20:21. Autoritatea contractantă menționează că, în data de 29.12.2008, ANRMAP trimite spre publicare anunțul la „OJ” iar la data de 30.12.2008, orele 01:30, anunțul este publicat în SEAP, sub nr. ■/30.12.2008, având stabilit ca termen limită pentru accesul la documentația de atribuire data de 05.01.2009.

Mai mult, autoritatea contractantă arată că, „nicăieri în întreaga legislație nu se face referire la „zile nelucrătoare” și la perioada în care „majoritatea societăților au întrerupt activitatea”, arătând că a respectat prevederile legislative referitoare la calendarul achiziției publice, lăsând între „data transmiterii anunțului de participare spre publicare în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene și data limită de depunere a candidaturilor 13 (treisprezece) zile (mai multe față de cele minim 10 stabilite de legiuitor!”.

Autoritatea contractantă precizează faptul că, afirmația contestatoarei potrivit căreia „stabilirea termenului limită pentru accesul la documentație în anunțul publicat este abuziv și în contradictoriu cu prevederile legale în vigoare” este „falsă, nefondată, lipsită de obiect și calomnioasă”. Astfel, citând dispozițiile art. 40 alin. (2) lit. b) și alin. (3), autoritatea contractantă arată că, contestatoarea „nu a solicitat în niciun fel documentația de atribuire și mai mult decât atât nu a achitat contravaloarea acesteia”, precizând că 7 operatori economici au achiziționat documentația de atribuire.

Totodată, autoritatea contractantă solicită încetarea perioadei de

suspendare, conform art. 277 alin. (3) din OUG nr. 34/2006, pentru a putea continua procedura de achiziție publică în vederea încheierii cât mai repede a acordului-cadru.

Din oficiu, prin adresa nr. ■ din 14.01.2009 înregistrată la CNSC sub nr. ■/14.01.2009, autoritatea contractantă a transmis Consiliului și punctul de vedere la contestația înaintată de SC ■ SA, împreună cu copia dosarului achiziției publice.

Prin punctul de vedere, autoritatea contractantă susține că, contestația formulată de SC ■ SA este, „nefondată, lipsită de obiect și vădit răuvoitoare”. Astfel, autoritatea contractantă arată că, contestatoarea și-a exprimat interesul de a achiziționa documentația de atribuire necesară elaborării și prezentării „documentelor de calificare” prin scrisoarea de interes, transmisă prin fax în data de 05.01.2008, ora 14:35, fără a ține cont de precizările de la secțiunea IV.3.3, din anunțul de participare publicat în SEAP sub nr. ■/30.12.2008, respectiv obținerea caietului de sarcini se putea face „*contra sumei de 20 lei achitată la casieria Primăriei orașului ■ până la data de 05.01.2009, ora 10:00*”.

Autoritatea contractantă precizează că, în data de 06.01.2009, contestatoarea s-a prezentat la sediul primăriei cu aceeași scrisoare de interes, solicitând documentația de atribuire, fără să facă dovada achitării contravalorii acesteia, așa cum este menționat în anunțul de participare. În această situație, autoritatea contractantă arată că „nu putea face o excepție față de ceilalți 7 (șapte) operatori economici care au achiziționat documentația de atribuire achitând contravaloarea acesteia până cel târziu la data și ora menționată în anunțul de participare”.

Autoritatea contractantă susține că afirmația contestatoarei potrivit căreia a limitat accesul operatorilor economici la procedura de achiziție publică prin stabilirea unei perioade de timp foarte redusă, de la data de 30.12.2008 până în data de 12.01.2009, este „falsă, nefondată, lipsită de obiect”.

Totodată, autoritatea contractantă solicită încetarea perioadei de suspendare, conform art. 277 alin. (3) din OUG nr. 34/2006, pentru a putea continua procedura de achiziție publică în vederea încheierii cât mai repede a acordului-cadru.

În cauză, Consiliul a emis Decizia nr. ■ din 12.01.2009 prin care a respins cererea autorității contractante formulată în temeiul prevederilor art. 277 alin. (3) din OUG nr. 34/2007, în contradictoriu cu SC ■ SRL privitor la încetarea suspendării procedurii de atribuire.

Făcând aplicarea prevederilor art. 273 alin. (1) din OUG nr.34/2006, Consiliul, după conexarea celor trei contestații, din

documentele existente la dosarul cauzei, constată cele ce urmează: Autoritatea contractantă a inițiat procedura, licitație restânsă accelerată, organizată pentru încheierea acordului-cadru având ca obiect „Lucrări de construcții de conducte de apă și de canalizare a apelor reziduale în oraș ■”, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. ■/30.12.2008. Nemulțumite de modul de stabilire a termenelor prevăzute în anunțul de participare, SC ■ SRL, SC ■ SA și SC ■ SRL au formulat prezentele contestații.

Referitor la contestația formulată de SC ■ SRL, în condițiile în care contestatoarea, prin adresa ■/09.01.2009, înregistrată la CNSC sub nr. ■/12.01.2009, precizează în mod expres renunțarea sa la contestația nr. ■/08.01.2009” formulată împotriva Fișei de date a achiziției contractului pentru lucrări „Lucrări de construcții de conducte de apă și de canalizare a apelor reziduale în oraș ■”, arătând că există motive temeinice pentru care nu mai este interesată la acest moment, Consiliul face aplicarea dispozițiilor art. 278 alin. (7) din OUG nr. 34/2006, aprobată prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora: „Consiliul poate lua act, oricând în cursul soluționării contestației, de renunțarea la aceasta de către contestator”.

Cu privire la contestațiile înaintate de SC ■ SRL și SC ■ SA, Consiliul constată că obiectul acestora privește, în fapt, modificarea conținutului anunțului de participare prin stabilirea unor termene conforme cu prevederile legale privind accesul la documente și perioada de întocmire a ofertei. Astfel, cercetând cu întâietate excepția invocată de autoritatea contractantă cu privire la lipsa de obiect a contestațiilor în cauză, Consiliul constată netemeinicia acesteia, motiv pentru care, în conformitate cu prevederile art. 278 alin. (1) și (5) din OUG nr. 34/2006, o respinge, procedând la analiza pe fond a cererilor.

În acest context, criticile de fond aparținând celor două contestatoare sunt apreciate de Consiliu întemeiate. În stabilirea acestei finalități, Consiliul a ținut cont de prevederile coroborate ale art. 41, art. 71 și art. 85 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, precum și ale art. 41 din HG nr. 925/2006.

În conformitate cu normele sus invocate, orice operator economic are dreptul de a participa în procedură, de a obține informații complete cu privire la condițiile de participare și de a-și depune candidatura.

Or, dreptul de a participa în procedura de atribuire implică necesitatea ca operatorii economici să aibă acces neîngrădit la documentația de atribuire asigurat de autoritatea contractantă până la data depunerii ofertelor.

Prin raportare la situația de fapt evocată de părți, respectiv organizarea unei proceduri de atribuire prin licitație restrânsă, inclusiv cu beneficiul prevederilor art. 83 alin. (2) din OUG nr. 34/2006, respectiv accelerarea procedurii prin reducerea perioadei de depunere a candidaturilor, Consiliul constată că prevederile anunțului de participare nr. ■/30.12.2008, privitoare la data limită de obținere a documentației de atribuire cu atât mai mult îngreșesc participarea în procedura de atribuire.

Pentru deplina utilitate a informațiilor din anunțul de participare și pentru corecta informare a operatorilor economici, autoritatea contractantă avea obligația precizării în clar a modalității de obținere a documentației de atribuire, indicând corect sediul său și nu sediul unei terțe părți față de procedură – situată în ■.

Astfel că sunt nejustificate refuzurile autorității contractante de eliberare a documentației de atribuire către cele două contestatoare.

Pentru aceste motive, în conformitate cu prevederile art. 278 alin. (2), (4), (6) și (7) din OUG nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată prin Legea nr. 337/2006, cu modificările ulterioare, în vigoare la data inițierii procedurii, Consiliul:

1. ia act de renunțarea la contestația formulată de SC ■ SRL;
2. admite contestațiile formulate de SC ■ SRL și SC ■ SA. În consecință, Consiliul obligă autoritatea contractantă la rectificarea anunțului de participare în sensul indicării termenului de acces la documentația de atribuire până inclusiv în data depunerii candidaturii operatorilor economici. În acest sens, autoritatea contractantă va asigura operatorilor economici o perioadă de întocmire a candidaturii de cel puțin 7 zile între publicarea anunțului rectificativ, tip „erată” și data limită de depunere a acesteia, corelativ perioadei rămasă între data înaintării contestațiilor și data limită stabilită prin anunțul de participare modificat. Concomitent, locul de procurare a documentației va fi corectat în conținutul anunțului de participare, la punctul IV.3.3. specificându-se sediul autorității contractante (eliminându-se mențiunile privind casieria ■).

3. dispune continuarea procedurii de atribuire, obligând autoritatea contractantă la îndeplinirea măsurilor de remediere de mai sus în termen de maxim 11 zile de la comunicarea deciziei.

În mod implicit admiterii contestațiilor, cererea autorității contractante formulată în contradictoriu cu SC ■ SA privitor la dispunerea măsurii provizorii de încetare a suspendării procedurii de atribuire în condițiile alin. (3) al art. 277 din OUG nr. 34/2006



este respinsă ca lipsită de interes, văzând dispozițiile alin. (1) al  
aceluiasi articol.

**PREȘEDINTE COMPLET**

■

**MEMBRU COMPLET**

■

**MEMBRU COMPLET**

■

Redactată în 5 exemplare originale, conține 9 (nouă) file.