

DECIZIE
Nr. ■ BO2009_0256
Data: ■.2009

Prin contestația nr. ■ din 08.01.2009, înregistrată la CNSC sub nr. ■ din 09.01.2009, depusă SC ■ SRL, cu sediul în ■, înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ■, având CUI ■, reprezentată legal de ■ - Administrator, formulată împotriva lipsei „emiterii unei informări cu privire la decalarea datei de depunere a ofertelor”, de către ■, cu sediul în ■, în calitate de autoritate contractantă în cadrul procedurii, licitație deschisă, organizată pentru atribuirea contractului de furnizare având ca obiect „Autobuze publice”, cod CPV 34121100-2, s-a solicitat Consiliului obligarea autorității contractante de a informa posibila ofertanți, despre data de depunere a ofertelor și despre data de deschidere a ofertelor.

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

DECIDE:

Respinge excepțiile invocate de autoritatea contractantă privind nulitatea contestației și neconformarea contestației la prevederile art. 270 alin. (1) din OUG nr. 34/2006.

Admite contestația.

Dispune anularea procedurii de atribuire.

Prezenta decizie este executorie, în conformitate cu dispozițiile 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, prin contestația nr. ■ din 08.01.2009, înregistrată la CNSC sub nr. ■/09.01.2008 (transmisă inițial prin fax și înregistrată sub nr. ■ din 08.01.2009), formulată împotriva lipsei „emiterii unei informări cu privire la decalarea datei de depunere a ofertelor”, de către ■, în calitate de autoritate contractantă în cadrul procedurii, licitație deschisă, organizată pentru atribuirea contractului de furnizare având ca obiect „Autobuze publice”, cod CPV 34121100-2, solicită Consiliului obligarea autorității contractante de a informa

posibilii ofertanți privitor la data de depunere a ofertelor și la data de deschidere a ofertelor.

În fapt, contestatoarea amintește că, în data de 26.11.2008, a depus contestația ce a fost înregistrată la CNSC sub nr. ■/28.11.2008, motiv pentru care consideră că autoritatea contractantă avea obligația la acel moment, de a suspenda procedura de atribuire și de a decala data de depunere a ofertelor. De asemenea, contestatoarea amintește că, după primirea Deciziei CNSC nr. ■ din 18.12.2008, prin care contestația sa a fost respinsă ca nefondată, autoritatea contractantă „avea obligația să procedeze la informarea posibililor ofertanți despre noua dată de depunere a ofertelor cât și despre noua dată de deschidere a ofertelor”. Motivat de faptul că până în data de 05.01.2009 nu a primit nicio „informare din partea autorității contractante”, a contactat telefonic autoritatea contractantă, fiind înștiințată că data deschiderii ofertelor a fost fixată „pentru vineri 09.01.2009 fără a fi posibilă depunerea de oferte”. Totodată, contestatoarea precizează că a fost încunoștiințată că, în data de 27.11.2008, au fost primite oferte, deși procedura ar fi trebuit suspendată.

În drept, contestatoarea își întemeiază cererile pe dispozițiile „art. 255 alin. (3) și alin. (4) lit. b), art. 47 alin. (1), art. 59, art. 60, art. 61, art. 62, art. 277 alin. (1) și (2)”.

În susținerea celor criticate, contestatoarea a depus, odată cu contestația, în copie, fișa de date a achiziției și Decizia CNSC nr. ■. Prin adresa nr. ■/13.01.2009, înregistrată la CNSC sub nr. ■/14.01.2009, autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere asupra contestației și documentele emise ulterior primirii Deciziei CNSC nr. ■ din 18.12.2008, în copie. Prin punctul de vedere, autoritatea contractantă precizează că, în Fișa de date a achiziției nr. ■/06.10.2008 și în anunțul de participare nr. ■/08.10.2008, termenul de depunere a ofertelor a fost menționat pentru data de 27.11.2008, ora 9:00 iar deschiderea acestora a fost stabilită la aceeași dată, la ora 12:00.

Totodată, autoritatea contractantă amintește că a primit contestația nr. ■/26.11.2008, depusă de SC ■ SRL în data de 27.11.2008, ora 8:20 a.m. prin fax, fără dovada înregistrării acesteia la CNSC. În aceste condiții, comisia de evaluare a ofertelor a stabilit suspendarea procedurii de atribuire, motiv pentru care ofertele depuse nu au fost deschise până la data soluționării contestației de către CNSC. Ulterior, prin respingerea contestației ca nefondată și dispunerea continuării procedurii de atribuire, potrivit Deciziei Consiliului nr. ■ din 18.12.2008, autoritatea contractantă a comunicat ofertanților „care au depus oferte la termenul stabilit prin Fișa de date a achiziției și prin Anunțul de participare nr.

■/08.10.2008”, data deschiderii acestora, respectiv 09.01.2009, ora 10:00.

De asemenea, autoritatea contractantă menționează că prin adresa nr. ■/07.01.2009, contestatoarea a solicitat precizarea datei la care se depun ofertele pentru licitația în cauză, comunicându-i cu adresa nr. ■/08.01.2009, că termenul a fost îndeplinit anterior depunerii primei contestații și că nu se mai impune stabilirea unui nou termen pentru depunerea ofertelor.

Autoritatea contractantă precizează că în data de 08.01.2009, contestatoarea i-a transmis, prin fax, contestația nr. ■, „nefăcând dovada înregistrării acesteia la CNSC” și fără a cuprinde elementele prevăzute la art. 270 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, respectiv data limită de deschidere a ofertelor, data expirării perioadei prevăzute la art. 205 alin. (1), motivarea în fapt și în drept a cererii sale și mijloacele de probă pe care se sprijină contestația.

Autoritatea contractantă precizează că, prin decizia Consiliului, nu i s-au impus modificări ale documentației de atribuire iar contestatoarea avea posibilitatea depunerii unei plângeri împotriva acesteia, în termen de 10 zile de la comunicarea deciziei, conform art. 280 alin. (5) din OUG nr. 34/2006.

Din documentele depuse de părți și din susținerile acestora, Consiliul reține cele ce urmează:

Pentru atribuirea contractului de furnizare având ca obiect „Autobuze publice”, cod CPV 34121100-2, ■, în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura licitație deschisă, publicând în SEAP anunțul de participare nr. ■ din 08.10.2008, ce a indicat data limită de depunere a ofertelor – 27.11.2008, ora 9:00. Nemulțumită de conținutul documentației de atribuire, contestatoarea a înaintat o contestație la CNSC în data de 27.11.2008, față de care Consiliul s-a pronunțat prin Decizia nr. ■ din data de 18.12.2008, respingând contestația și dispunând continuarea procedurii. Nemulțumită de faptul că autoritatea contractantă nu i-a comunicat, după reluarea procedurii, un nou termen de depunere a ofertei, contestatoarea a înaintat contestația de față.

Făcând aplicarea prevederilor art. 278 alin. (1) al OUG nr. 34/2006, cercetând cu întâietate excepțiile privind nulitatea și neconformarea (inadmisibilitatea) contestației la prevederile art. 270 alin. (1) din OUG nr. 34/2006 invocate de autoritatea contractantă, Consiliul constată netemeinicia acestora.

După cum chiar autoritatea contractantă recunoaște prin punctul său de vedere, a primit contestația nr. ■/08.01.2009, în data de 08.01.2009, prin fax. Ori contestația a fost înaintată la CNSC (prin fax și ■) în aceeași zi – 08.01.2009. Din aceste motive, Consiliul

consideră că, contestatoarea a respectat prevederile art. 271 alin. (2) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, privind obligativitatea notificării autorității contractante cu privire la înaintarea contestației la CNSC. Motivul invocat de autoritatea contractantă privind lipsa dovezii referitoare la înregistrarea contestației la CNSC nu poate fi reținut, atâta vreme cât legislația în materia achizițiilor publice nu impune contestatoarei o obligație în acest sens.

Referitor la pretinsa lipsă din cuprinsul contestației, invocată de autoritatea contractantă, a unor elemente impuse de prevederile art. 270 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, Consiliul constată, pe de o parte că, contestația cuprinde atât motivarea în fapt, cât și motivarea în drept. Chiar dacă normele juridice invocate de contestatoare nu au indicat explicit actul normativ la care acestea se referă, Consiliul apreciază că aceasta a avut în vedere prevederile OUG nr. 34/2006. Mai mult, Consiliul ia act de faptul că, contestatoarea a prezentat, atașat contestației, documente probante, respectiv fișa de date a achiziției și Decizia CNSC nr. ■ din 18.12.2008, prevederile art. 270 alin. (1) lit. f) din OUG nr. 34/2006 condiționând prezentarea mijloacelor de probă pe care se sprijină contestația de existența acestora. Pe de altă parte, lipsa datei limită de deschidere a ofertelor și a datei de expirare a perioadei prevăzute la art. 205 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, invocată de autoritatea contractantă, nu poate fi reținută de Consiliu, prevederile OUG nr. 143/2008 fiind incidente doar în proceduri de atribuire inițiate din data de 02.12.2008. Ori procedura în cauză a fost inițiată cu mult înainte de această dată, respectiv în data de 08.10.2008 (odată cu publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. ■).

Întrucât excepțiile invocate de autoritatea contractantă au fost respinse, Consiliul procedează la analiza pe fond a cauzei.

Astfel, critica contestatoarei privind nedecalarea termenului de depunere a ofertelor, este considerată de Consiliu întemeiată. În aprecierea acestei finalități, Consiliul a luat act de faptul că, în prezenta procedură de atribuire, a mai emis o decizie – nr. ■ din 18.12.2008, urmare a unei contestații înaintate de către aceeași contestatoare. Astfel, contestația nr. ■/26.11.2008, înregistrată la CNSC sub nr. ■/28.11.2008, formulată împotriva documentației de atribuire, a fost înaintată de contestatoare înainte de data de depunere a ofertelor – 27.11.2008. Mai mult, contestatoarea a notificat autoritatea contractantă cu privire la contestație, prin fax, în data de 27.11.2008 ora 8:20, așa cum se află înscris pe manșeta fax-ului aflat la filele ■ – ■ din dosarul cauzei.

În condițiile în care autoritatea contractantă a recunoscut primirea contestației nr. ■/26.11.2008, în data de 27.11.2008 ora 8:20,

Înainte de data limită de depunere a ofertelor, stabilită pentru 27.11.2008, ora 9:00, Consiliul consideră că în mod eronat nu a acceptat contestatoarei depunerea ofertei la momentul reluării procedurii de atribuire. Cum suspendarea procedurii de atribuire a fost un demers acceptat de autoritatea contractantă înainte de împlinirea datei de depunere a ofertelor (data de 27.11.2008, ora 8:20 fiind momentul - pe care îl confirmă de primire a contestației), aceasta avea obligația de a comunica participanților (inclusiv contestatoarei), după reluarea procedurii de atribuire, prelungirea datei de depunere a ofertelor.

Doar înaintarea unei contestații la CNSC după data limită de depunere a ofertelor ar fi îndreptățit autoritatea contractantă la continuarea procedurii de atribuire cu deschiderea ofertelor primite, la reluarea procedurii. Ori, în acest caz, chiar dacă contestația a fost respinsă, autoritatea contractantă avea obligația de a stabili și comunica participanților în procedură un nou termen pentru depunerea ofertelor. Prin decizia nr. ■ din 18.12.2008, Consiliu a respins prima contestație a contestatoarei, inclusiv capătul de cerere privind decalarea datei de depunere a ofertelor, însă autoritatea contractantă avea obligația de a reprograma data de depunere a ofertelor, luând în considerare prevederile art. 277 alin. (2) din OUG nr. 34/2006, astfel cum i s-a recomandat prin decizia anterioară.

Mai mult, Consiliul a reținut ca eronat răspunsul autorității contractante din adresa nr. ■/08.01.2009 (fila ■ din dosarul cauzei), transmis la solicitarea contestatoarei, în condițiile în care aceasta a susținut, pe de o parte, că depunerea și înregistrarea contestației la CNSC s-a realizat în data de 28.11.2008, după data de depunere și deschidere a ofertelor iar pe de altă parte, termenul de depunere și deschidere a ofertelor a fost împlinit anterior depunerii contestației. În fapt, contestația nr. ■/26.11.2008, a fost înaintată la CNSC în data de 27.11.2008 (conform datei înscrise pe nota de expediere ■ - fila ■ din dosarul cauzei) și notificată autorității contractante în aceeași zi - 27.11.2008 (fila ■ din dosarul cauzei). Invocarea de către autoritatea contractantă a datei de 28.11.2008, când a fost înregistrată contestația la CNSC, nu poate fi reținută de Consiliu, depunerea unei contestații fiind raportată la data de înaintare a acesteia (a transiterii spre destinatar) și nu a înregistrării acesteia la destinatar (conform art. 104 din Codul de procedură civilă).

Din aceste motive, prin necomunicarea unei noi date de depunere a ofertelor (mai mult, prin neacceptarea depunerii unei oferte de către contestatoare), Consiliul consideră că autoritatea contractantă a încălcat principiile prevăzute la art. 2 alin. (2) din OUG nr. 34/2006, privind transparența și tratamentul egal, îngrădind astfel

posibilitatea contestatoarei de a depune ofertă (aceasta a depus prima contestație până la data limită de depunere a ofertelor).

Pentru toate aceste motive, în temeiul prevederilor art. 278 alin. (1) și (6) 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 cu modificări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, în vigoare la momentul inițierii procedurii de atribuire, Consiliul respinge excepțiile invocate de autoritatea contractantă privind nulitatea și neconformarea contestației la prevederile art. 270 alin. (1) din OUG nr. 34/2006. Totodată, Consiliul admite contestația și întrucât nu mai poate dispune o măsură de remediere a procedurii de atribuire, autoritatea contractantă procedând la deschiderea ofertelor, conform procesului-verbal nr. ■/27.11.2008, al ședinței de deschidere a ofertelor, Consiliul dispune anularea procedurii de atribuire.

PREȘEDINTE COMPLET

■

MEMBRU COMPLET

■

MEMBRU COMPLET

■

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