

DECIZIE
Nr. ■ BO2009_0278
Data: ■.2009

Pe rolul Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor a fost înregistrată cu nr. ■/23.12.2008, contestația nr. ■/22.12.2008, formulată de către S.C. ■ S.R.L., cu sediul în ■, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ■ C.U.I. ■, reprezentată de ■, în calitate de director general, împotriva invitației de participare nr. ■/19.12.2008, la procedura de atribuire, prin cerere de oferte, a contractului de achiziție publică, având ca obiect "Dezinfectanți", publicată în SEAP de ■, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ■, prin care se solicită refacerea/remedierea datei limită de depunere a ofertelor, a contravalorii solicitate pentru achiziționarea documentației de atribuire și reluarea, de către autoritatea contractantă, a procedurii de achiziție publică, de la momentul comunicării invitației de participare.

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

DECIDE

Respinge excepția lipsei calității procesuale active a S.C. ■ S.R.L., invocată de ■.

Admite contestația formulată de S.C. ■ S.R.L., cu sediul în ■, în contradictoriu cu ■, cu sediul în ■.

Obligă ■ la decalarea termenului limită de depunere a ofertelor și la micșorarea prețului documentației de atribuire, cu respectarea celor expuse în motivarea deciziei.

Respinge, ca nefondată, solicitarea ■, formulată în baza art. 256¹ din OUG nr. 34/2006, de sancționare cu o amendă în cuantum de 10.000 lei a S.C. ■ S.R.L., pentru exercitarea abuzivă a dreptului de a depune contestații.

Termenul pentru realizarea măsurilor de remediere dispuse este de 15 zile de la primirea prezentei decizii, cu informarea tuturor operatorilor economici care au achiziționat documentația de atribuire.

Dispune continuarea procedurii de atribuire.

Executorie și obligatorie.

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:

S.C. ■ S.R.L. a formulat contestația nr. ■/22.12.2008, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. ■/23.12.2008, împotriva invitației de participare nr. ■/19.12.2008, la procedura de atribuire, prin cerere de oferte, a contractului de achiziție publică, având ca obiect "Dezinfectanți", publicată în SEAP de ■, în calitate de autoritate contractantă.

S.C. ■ S.R.L. arată că autoritatea contractantă a încălcat dispozițiile art. 127 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, având obligația să transmită spre publicare invitația de participare cu cel puțin 10 zile înainte de data limită de depunere a ofertelor, întrucât, în opinia contestatorului, între data publicării, 19.12.2008 și data limită de depunere a ofertelor, 29.12.2008, conform legislației sunt numai 9 zile calendaristice.

De asemenea, contestatorul arată că invitația de participare nr. ■ a fost publicată în SEAP în data de 19.12.2008, ora 17.25, precum și faptul că, întrucât în perioada 19.12.2008-29.12.2008 sunt două sâmbete, două duminici și ziua de Crăciun, ofertanții nu au posibilitatea de a achiziționa documentația de atribuire, de a pregăti oferta și de a o expedia în termen.

Totodată, contestatorul menționează că zilele lucrătoare disponibile, conform termenului stabilit de autoritatea contractantă, încalcă garantarea tratamentului egal și nediscriminarea operatorilor economici, așa cum prevede art. 2 alin (2) lit. b) din OUG nr. 34/2006.

S.C. ■ S.R.L. consideră că suma de 100 lei solicitată pentru documentația de atribuire este o sumă prea mare, având în vedere faptul că autoritatea contractantă nu are dreptul să stabilească un preț mai mare decât costul multiplicării documentației, așa cum prevede art. 40 alin. (3) din OUG nr. 34/2006.

În drept, contestatorul arată că își bazează susținerile pe art. 127, alin (1), art. 40, alin (3), art. 2 alin (1) lit. b) din OUG nr. 34/2006.

S.C. ■ S.R.L. arată că prezenta contestație este însoțită de următoarele documente probatorii:

- invitația de participare nr. ■/19.12.2008;
- detalii participant.

La dosarul cauzei, în conformitate cu art. 274, alin. 1 din O.U.G. 34/2006, a fost depus punctul de vedere nr. ■/23.12.2008, înregistrat la C.N.S.C. cu nr. ■/23.12.2008 al ■ în calitate de autoritate contractantă, cu privire la contestația formulată de către

S.C ■ S.R.L.

Întrucât contestatorul nu a solicitat comunicarea documentației de atribuire, deci nu este participant la procedura de atribuire, autoritatea contractantă consideră că acesta nu are calitatea de a contesta actele autorității contractante, în sensul art. 255 din OUG nr. 34/2006, ținând cont de faptul că nu are un interes legitim în legătură cu contractul de achiziție care urmează să se încheie și cu atât mai puțin nu se poate aprecia că acesta a suferit un prejudiciu ca urmare a actelor formulate de ■, în calitate de autoritate contractantă.

Referitor la prețul cerut pentru achiziționarea documentației de atribuire, autoritatea contractantă arată că "biroul achiziții publice" dispune de o imprimantă laser color, la care consumabilele au prețul de achiziție de ■ și o capacitate de ■ foi, de unde rezultă că prețul unei foi tipărite e de ■ lei/foaie și, ca urmare a faptului că documentația de atribuire are ■ file, rezultă un preț/documentație de ■ lei, așa cum e precizat în anunțul publicat în SEAP.

Cu privire la termenul cerut de legea achizițiilor publice, de 10 zile între data publicării invitației de participare în SEAP și data limită de depunere a ofertelor autoritatea contractantă arată că invitația de participare a fost publicată pe data de 19.12.2008, iar data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită 29.12.2008, precum și faptul că OUG nr. 34/2006 nu face niciun fel de precizări referitoare la zilele de sâmbătă și duminică și nici la zilele cu care termenul respectiv începe sau se sfârșește.

Autoritatea contractantă precizează că, la data emiterii punctului de vedere, patru operatori economici au solicitat documentația de atribuire, în vederea participării la procedura de atribuire.

■ solicită, întrucât, în opinia sa, contestatorul a dat dovadă de rea-credință, intenționând să oprească desfășurarea normală a procedurii de atribuire, sancționarea contestatorului pentru exercitarea abuzivă a dreptului de a depune contestații, conform art. 256 indice 1 din OUG nr. 34/2006 cu o amendă de 10.000 lei.

Consiliul constată că deși n-a precizat în mod explicit, autoritatea contractantă a invocat excepția calității procesuale active a S.C. ■ S.R.L., motivat de faptul că aceasta n-a solicitat comunicarea documentației de atribuire.

Făcând aplicarea dispozițiilor art. 278 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, conform cărora "Consiliul se pronunță mai întâi asupra excepțiilor de procedură și de fond, iar când se constată că acestea sunt întemeiate, nu se mai procedează la analiza pe fond a cauzei", Consiliul are în vedere

excepția lipsei calității procesuale active a S.C. ■ S.R.L., invocată de autoritatea contractantă, față de care constată următoarele:

- actul atacat îl reprezintă invitația de participare nr. ■/19.12.2008, publicată în SEAP și nu documentația de atribuire;

- contestatorul, prin faptul că a luat cunoștință de invitația de participare și prin depunerea contestației la Consiliu, dovedește îndeplinirea condiției prevăzute la art. 255 alin (3) lit. a) din OUG nr. 34/2006, respectiv "are un interes legitim în legătură cu prezentul contract de achiziție publică";

- îndeplinirea condiției prevăzute la art. 255 alin (3) lit. b) din OUG nr. 34/2006, respectiv "a suferit, suferă sau riscă să sufere un prejudiciu ca o consecință a unui act al autorității contractante, de natură să producă efecte juridice" este dovedită de contestator prin faptul că susținerile acestuia se pot constitui în elemente care să-i creeze un prejudiciu.

Consiliul consideră că S.C. ■ S.R.L. întrunește condițiile prevăzute la art. 255 alin (3) din OUG nr. 34/2006, apreciază că aceasta are dreptul de a depune contestație în condițiile OUG nr. 34/2006 și, ca urmare respinge excepția lipsei calității procesuale active, invocată de autoritatea contractantă.

Consiliul, analizând contestația formulată de către S.C. ■ S.R.L. prin prisma dispozițiilor legale aplicabile în materia achizițiilor publice, ținând seama de susținerile părților și de înscrisurile aflate la dosarul cauzei, a constatat următoarele:

- a inițiat procedura de cerere de oferte pentru atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect "Dezinfectanți", prin publicarea în SEAP, în data de 19.11.2008 a invitației de participare nr. ■.

Analizând criticile aduse de S.C. ■ S.R.L., Consiliul constată că acestea vizează aspecte legate de prețul documentației de atribuire și nerespectarea de către autoritatea contractantă a intervalului prevăzut de lege între data publicării în SEAP și data limită de depunere a ofertelor.

Consiliul reține că, în intervalul între data publicării în SEAP a invitației de participare, 19.12.2008 și data limită de depunere a ofertelor, 29.12.2008, deși respectă intervalul minim prevăzut de art. 127 alin (1) din OUG nr. 34/2006 și anume 10 zile, există un număr de 6 zile nelucrătoare, situație care restrânge posibilitatea de participare a potențialilor ofertanți și afectează operatorii economici care au achiziționat documentația de atribuire.

Pornind de la scopul înscris la art. 2 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, respectiv de asigurare a promovării concurenței între operatorii economici, Consiliul reține că autoritatea trebuie să

urmărească permiterea accesului egal și cât mai larg la procedura de atribuire a oricărui furnizor de produse, inclusiv prin prelungirea corespunzătoare a termenului de depunere a ofertelor, având în vedere faptul că participarea cât mai multor operatori economici la procedură este de natură să conducă la obținerea unor prețuri mai reduse, ca efect al concurenței, în concordanță cu principiul legal al eficienței utilizării fondurilor publice.

Raportat la prevederile art. 71 și 72 din OUG nr. 34/2006, Consiliul reține că perioadele pe care acestea le reglementează sunt condiționate de asigurarea operatorilor economici interesați a unui interval de timp adecvat și suficient pentru elaborarea ofertelor și pentru pregătirea documentelor de calificare care sunt solicitate prin documentația de atribuire. Normele vizate de cele două articole trebuie extinse și aplicate pentru identitate de rațiune și în ipoteze similare, în care intervalul insuficient de timp ar împiedica operatorii economici în elaborarea corespunzătoare a ofertelor.

Ca urmare, Consiliul consideră ca fiind corectă solicitarea contestatorului de a stabili o nouă dată limită de depunere a ofertelor, care să permită potențialilor ofertanți achiziționarea documentației de atribuire, pregătirea ofertei și expedierea acesteia în termen.

Consiliul reține că justificările autorității contractante, pentru prețul stabilit pentru achiziționarea documentației de atribuire, nu pot fi luate în considerare, întrucât documentația de atribuire, existentă la dosarul cauzei, conține un număr mai mic de file, respectiv ■ de file față de ■ file, cât susține autoritatea contractantă că ar conține aceasta.

Având în vedere cele de mai sus precum și faptul că prevederile art. 40 alin (3) din OUG nr. 34/2006 precizează că prețul stabilit pentru documentația de atribuire nu trebuie să depășească costul multiplicării acesteia, Consiliul apreciază că prețul documentației de atribuire, stabilit de autoritatea contractantă și anume ■ lei (fără TVA) e prea mare, existând posibilitatea ca această cauză să restrângă participarea la procedura de atribuire.

Consiliul respinge solicitarea ■ de sancționare cu o amendă de 10.000 lei a S.C. ■ S.R.L. pentru exercitarea abuzivă a dreptului de a depune contestații, conform art. 256¹ din OUG nr. 34/2006 ca urmare a faptului că nu sunt întrunite condițiile aplicării unei astfel de măsuri, nefiind aduse argumente de către autoritatea contractantă, în susținerea unei asemenea cereri.

Astfel, pentru toate aceste considerente, în temeiul art. 278 alin. (2) și (4) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările

ulterioare, Consiliul admite contestația formulată de S.C. ■ S.R.L., în contradictoriu cu ■. Obligă ■ la decalarea termenului limită de depunere a ofertelor și la micșorarea prețului documentației de atribuire, prin luarea în considerare a dispozițiilor art. 71 și art. 40 alin. (3) din OUG nr. 34/2006, cu respectarea celor expuse în motivarea deciziei, în termen de 15 zile de la data primirii prezentei decizii.

În temeiul art. 278 alin. (6) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul dispune continuarea procedurii.

Prezenta decizie este executorie și obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (1) și (3) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

PREȘEDINTE COMPLET

■

MEMBRU COMPLET

■

MEMBRU COMPLET

■

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