

DECIZIE
BO2010_0117
Data: ■.2010

Prin contestația nr. ■/21.12.2009, înregistrată la CNSC sub nr. ■/23.12.2009, formulată de SC ■ SRL, cu sediul în ■, înmatriculată la ORC de pe lângă Tribunalul ■ sub nr. ■, având CUI ■, reprezentată legal prin ■ - director, împotriva adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. ■/21.12.2009, emisă de ■, cu sediul în ■, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de cerere de oferte, organizată în vederea atribuirii contractului <<Elaborarea proiectului tehnic și proiectului necesar obținerii Autorizației de Construire pentru proiectul "Reabilitare și modernizare străzi urbane, poduri, trotuare și parcuri în ■", finanțabil prin Programul Operațional Regional, Axa prioritară 1, Domeniul major de intervenție 1.1. "Planuri integrate de dezvoltare urbană", sub-domeniul "Centre urbane">>, cod CPV 71322500-6, s-a solicitat anularea acesteia și obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertelor, cu respectarea deciziei CNSC nr. ■/02.12.2009.

În baza documentelor depuse de părți, CNSC

DECIDE:

Respinge excepția lipsei de obiect a contestației, invocată de autoritatea contractantă.

Admite contestația formulată de SC ■ SRL, în contradictoriu cu ■ și dispune anularea raportului procedurii, a comunicărilor rezultatului procedurii și reevaluarea ofertelor depuse, de la etapa stabilirii admisibilității ofertei asocierii SC ■ SRL & SC ■ SRL.

Măsurile dispuse vor fi aduse la îndeplinire după trecerea unui termen de 12 zile de la comunicarea prezentei.

Dispune continuarea procedurii de atribuire în cauză.

Prezenta decizie e executorie și obligatorie pentru părți, conform prevederilor art. 280 al. 1 și 3 din OUG 34/2006, aprobată prin Legea 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 nr. ■/21.12.2009, înregistrată la CNSC sub nr. ■/23.12.2009, formulată de SC ■ SRL, în contradictoriu cu ■, împotriva adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. ■/21.12.2009, emisă în cadrul procedurii de cerere de oferte, organizată în vederea atribuirii contractului <<Elaborarea proiectului tehnic și proiectului necesar obținerii Autorizației de Construire pentru proiectul "Reabilitare și modernizare străzi urbane, poduri, trotuare și parcuri în ■", finanțabil prin Programul Operațional Regional, Axa prioritară 1, Domeniul major de intervenție 1.1. "Planuri integrate de dezvoltare urbană", subdomeniul "Centre urbane">>, s-a solicitat anularea acesteia și obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertelor, cu respectarea deciziei CNSC nr. ■/02.12.2009.

În motivarea contestației, contestatoarea arată că autoritatea contractantă a reevaluat ofertele, cu ignorarea deciziei consiliului, solicitând reevaluarea ofertelor, cu respectarea deciziei menționate.

Prin adresa nr. ■/13.11.2009, Consiliul a solicitat contestatoarei, transmiterea actului doveditor privind îndeplinirea obligației prevăzute la art. 271 al. 1 din OUG 34/2006, respectiv înaintarea către autoritatea contractantă a unei copii de pe contestația în cauză. Contestatoarea a răspuns acestei solicitări prin adresa nr. ■/18.11.2009, înregistrată la CNSC sub nr. ■/18.11.2009.

În vederea soluționării contestației, Consiliul a solicitat autorității contractante, prin adresa nr. ■/24.12.2009, transmiterea punctului de vedere cu privire la contestația depusă de SC ■ SRL și în copie, actele subsecvente deciziei CNSC nr. ■/02.12.2009.

Autoritatea contractantă a răspuns solicitării Consiliului, prin adresa nr. ■/28.12.2009, înregistrată la CNSC sub nr. ■/28.12.2009.

În punctul său de vedere, ■ solicită respingerea contestației ca nefondată, neîntemeiată și lipsită de obiect, susținând că a respectat întocmai decizia Consiliului, anulând raportul procedurii, comunicările rezultatului procedurii și a reevaluat ofertele depuse, după solicitarea de clarificări privind graficul de realizare a lucrărilor, depus de asocierea SC ■ SRL & SC ■ SRL. Astfel, prin adresa nr. ■/14.12.2009, a solicitat asocierii SC ■ SRL & SC ■ SRL, clarificări privind graficul de realizare a lucrărilor, la care aceasta a răspuns prin adresa înregistrată sub numărul ■/16.12.2009, clarificând graficul de execuție.

Față de aceste clarificări, oferta asocierii SC ■ SRL & SC ■ SRL a fost declarată conformă, iar în urma aplicării criteriului de

atribuire, obținând cel mai mare punctaj, a fost declarată câștigătoarea procedurii.

De asemenea, autoritatea contractantă consideră că SC ■ SRL a formulat contestația cu reacredință, deoarece aceasta are același obiect cu contestația înregistrată la CNSC sub numărul ■/11.11.2009, pentru care s-a emis deja o decizie pusă în aplicare de autoritatea contractantă.

Analizând actele existente la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

■, în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de cerere de oferte în vederea atribuirii contractului <<Elaborarea proiectului tehnic și proiectului necesar obținerii Autorizației de Construire pentru proiectul "Reabilitare și modernizare străzi urbane, poduri, trotuare și parcări în ■", finanțabil prin Programul Operațional Regional, Axa prioritară 1, Domeniul major de intervenție 1.1. "Planuri integrate de dezvoltare urbană", sub-domeniul "Centre urbane">>, elaborând în acest sens, documentația de atribuire și publicând în SEAP invitația de participare nr. ■/■.10.2009.

Ca urmare a ședinței de deschidere a ofertelor, a fost întocmit procesul-verbal nr. ■/04.11.2009, iar în urma finalizării procesului de evaluare a ofertelor, a fost întocmit raportul procedurii cu nr. ■/06.11.2009. Potrivit raportului procedurii, oferta asocierii SC ■ SRL & SC ■ SRL a fost declarată câștigătoarea procedurii, deoarece în urma aplicării criteriului de atribuire, a avut cel mai mare punctaj.

În urma depunerii contestației nr. ■/11.11.2009, Consiliul a emis decizia nr. ■/02.12.2009, conform căreia s-a dispus anularea raportului procedurii, a comunicărilor rezultatului procedurii și reevaluarea ofertelor depuse, după solicitarea de clarificări privind graficul de realizare a lucrărilor depus de asocierea SC ■ SRL & SC ■ SRL.

În urma acestei decizii, autoritatea contractantă a dispus anularea raportului procedurii și a comunicărilor, a cerut clarificări ofertantului câștigător și a reevaluat ofertele, luând în considerare răspunsurile date de asocierea SC ■ SRL & SC ■ SRL, a întocmit raportul procedurii nr. ■/21.12.2009, transmițând comunicarea rezultatului procedurii nr. ■/21.12.2009, conform căruia a fost declarată câștigătoare aceeași asociere.

Cu privire la excepția lipsei de obiect a contestației, invocată de autoritatea contractantă, Consiliul urmează să o respingă, deoarece obiectul prezentei contestații îl reprezintă comunicarea rezultatului procedurii nr. ■/21.12.2009, realizată ca urmare a reevaluării ofertelor, act considerat nelegal de către societatea

contestatoare, fiind emis cu încălcarea deciziei executorii a Consiliului, în contestația anterioară actul atacat fiind comunicarea rezultatului procedurii nr. ■/06.11.2009.

Potrivit art. 255 al. 1 din OUG 34/2006, „Orice persoană care se consideră vătămată într-un drept ori într-un interes legitim printr-un act al autorității contractante, prin încălcarea dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice, poate solicita anularea actului, obligarea autorității contractante de a emite un act, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim pe cale administrativ-jurisdicțională sau în justiție, în condițiile prezentei ordonanțe de urgență”.

Din conținutul acestui text rezultă că emiterea unui act al autorității contractante, prin încălcarea dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice, dă dreptul părții vătămate de acel act, la depunerea unei contestații.

În conținutul primei decizii, Consiliul reținuse că autoritatea contractantă nu a respectat conținutul documentației de atribuire, admitând oferte care nu detaliază graficul de realizare a documentațiilor, prin corelare cu conținutul minim al documentațiilor ce trebuie executate, astfel cum se solicită la fila 5 din caietul de sarcini, precum și faptul că societatea câștigătoare nu se poate prevala de începerea executării contractului înainte de atribuirea contractului.

O astfel de practică este fundamental nelegală și contrară principiilor consacrate de OUG 34/2006 și Directivei nr. 2004/18/CE a Parlamentului European și a Consiliului din 31 martie 2004, privind coordonarea procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții publice de lucrări, de bunuri și de servicii.

Astfel, prin adresa înregistrată la autoritatea contractantă sub nr. ■/16.12.2009, asocierea câștigătoare declară, ca și în adresa nr. ■/11.11.2009, că a început culegerea datelor în teren de la momentul publicării anunțului, iar la momentul deschiderii ofertelor, avea finalizate majoritatea proiectelor. Un astfel de punct de vedere, nu poate fi luat în considerare de Consiliu, deoarece declarația privind începerea execuției obiectului contractului înainte de semnarea acestuia, conduce la concluzia lipsei de integritate a procedurii în cauză, făcând din procedura de achiziție o simplă formalitate, pentru a declara un câștigător deja cunoscut la momentul publicării anunțului.

În evaluarea ofertelor, autoritatea contractantă trebuia să ia în calcul posibilitatea efectivă de realizare a obiectului contractului după semnarea acestuia, în termenul declarat, prin corelare cu conținutul minim al documentațiilor ce trebuie executate

Totodată, având în vedere ponderea extrem de importantă a acestui factor de evaluare, autoritatea contractantă trebuia să urmărească posibilitatea desfășurării în timp a acestor activități, având în vedere că nu toate se pot desfășura simultan, unele din ele fiind necesar a se desfășura succesiv, fiind necesare studii topografice, studii geotehnice, realizarea unui volum extrem de mare de documentație, multiplicarea și verificarea acesteia. Din graficul de execuție prezentat de asocieria câștigătoare, nu rezultă, prin raportare la activitățile și documentațiilor ce trebuie executate potrivit caietului de sarcini, termenele în care acestea vor fi executate, ulterior semnării contractului, prin urmare atribuirea a 40 puncte pentru acest factor de evaluare, în condițiile în care oferta respectivă nu respectă prevederile caietului de sarcini, încalcă prevederile art. 2 al. 2, art. 170 și art. 200 din OUG 34/2006, art. 34 al. 2 și 3, art. 36, art. 81 și art. 82 din OUG 34/2006.

Permițând atribuirea contractului către asocieria SC ■ SRL & SC ■ SRL, care a început executarea contractului înainte de atribuirea acestuia, autoritatea contractantă a încălcat grav principiile și scopurile OUG 34/2006, criteriul de atribuire fiind denaturat. Astfel, Consiliul reține că autoritatea contractantă a aplicat dispozitivul deciziei fără a lua în considerare motivațiile din cuprinsul deciziei, neatacate prin plângere, dând un caracter formal și celei de-a doua reevaluări, încălcând caracterul executoriu al deciziei, consacrat de art. 280 al. 1 din OUG 34/2006.

Față de cele de mai sus, Consiliul admite contestația formulată de SC ■ SRL, în contradictoriu cu ■, în temeiul dispozițiilor art. 278 al. 2, 4 și 6 din OUG 34/2006, aprobată prin Legea 337/2006, cu modificările și completările ulterioare și dispune anularea raportului procedurii, a comunicărilor rezultatului procedurii și reevaluarea ofertelor depuse, de la etapa stabilirii admisibilității ofertei depuse de asocieria SC ■ SRL & SC ■ SRL.

Măsurile dispuse vor fi aduse la îndeplinire după trecerea unui termen de 12 zile de la comunicarea prezentei.

PREȘEDINTE COMPLET

■

MEMBRU COMPLET

■

MEMBRU COMPLET

■

Redactat în 3 exemplare originale, conține 5 (cinci) file