

**DECIZIE**  
**BO2010\_0376**  
**Data: ■.2010**

Prin contestația nr. ■/28.12.2009, înregistrată la CNSC sub nr. ■/28.12.2009, formulată de SC ■ SA, cu sediul în ■, înregistrată la ORC de pe lângă Tribunalul ■ sub nr. ■, având CUI ■, reprezentată legal prin ■ – director general, împotriva deciziei de anulare a procedurii de atribuire comunicată prin adresa nr. ■/28.12.2009, emisă de ■, cu sediul în ■, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă organizată pentru atribuirea contractului de lucrări având ca obiect „Înființare rețea de apă în ■”, s-a solicitat anularea deciziei de anulare a procedurii și respectarea întocmai a deciziei Consiliului nr. ■/ 17.12.2009.

În baza documentelor depuse de părți, CNSC

**DECIDE:**

Admite contestația formulată de SC ■ SA, în contradictoriu cu ■.

Dispune anularea deciziei de anulare a procedurii și continuarea procedurii conform celor din prezenta, după trecerea unui termen de 12 zile de la primirea prezentei decizii.

Prezenta decizie este executorie conform prevederilor art. 280 al. 1 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. ■/28.12.2009, înregistrată la CNSC sub nr. ■/28.12.2009, formulată de SC ■ SA, în contradictoriu cu ■, împotriva deciziei de anulare a procedurii de atribuire comunicată prin adresa nr. ■/28.12.2009, emisă în cadrul procedurii menționate mai sus, s-a solicitat anularea deciziei de anulare a procedurii și respectarea întocmai a deciziei Consiliului nr. ■/ 17.12.2009.

SC ■ SA menționează că dispoziția de anulare a procedurii emisă de autoritatea contractantă nu i-a fost comunicată și o consideră nelegală și netemeinică.

Contestatoarea susține că autoritatea contractantă prin adoptarea deciziei de anulare a procedurii nu a respectat decizia Consiliului nr. ■/17.12.2009, prin care a fost admisă contestația în

care se dispunea anularea raportului procedurii nr. ■/18.11.2009, a actelor ulterior emise și reluarea procesului de evaluare a ofertelor de la etapa de solicitare de clarificări în termen de 15 zile de la primirea deciziei.

SC ■ SA face referire la faptul că decizia CNSC este executorie și obligatorie pentru părți, potrivit art. 280 al. 1 și 3 din OUG 34/2006.

Contestatoarea susține că autoritatea contractantă a anulat procedura de atribuire a contractului de achiziție publică, din proprie inițiativă, "total abuziv și ilegal" în condițiile în care prin decizia Consiliului susmenționată, se dispusese anularea raportului procedurii și reluarea procesului de evaluare a ofertelor de la etapa solicitărilor de clarificări.

Contestatoarea menționează că dispozițiile art. 209 al. 1 lit. d din OUG 34/2006, invocate de autoritatea contractantă în motivarea dispoziției nr. ■/28.12.2009, nu își găsesc aplicabilitatea în cauză, deoarece expirarea valabilității garanției de participare, cât și a ofertelor nu se regăsesc în condițiile cumulative prevăzute la dispozițiile art. 209 al. 2 lit. a și b din OUG 34/2006.

Mai mult de atât, contestatoarea precizează că potrivit prevederilor art. 6 al. 2 din HG 925/2006, autoritatea contractantă are obligația de a solicita prelungirea valabilității ofertelor și a garanției de participare în situațiile excepționale care impun o astfel de prelungire, ori este necesar ca în cadrul obligației de reevaluare a ofertelor, autoritatea contractantă să solicite acest lucru.

În sprijinul celor menționate, SC ■ SA, a transmis, în copie, adresa nr. ■/28.12.2009, Decizia CNSC nr. ■/17.12.2009, dovada comunicării contestației către autoritatea contractantă.

În vederea soluționării contestației, Consiliul a solicitat autorității contractante, prin adresa nr. ■/06.01.2010, transmiterea, documentelor emise ulterior deciziei nr. ■/17.12.2009, precum și punctul de vedere referitor la contestația depusă de SC ■ SA.

În punctul său de vedere, transmis prin adresa nr. ■/06.01.2010, înregistrată la CNSC sub nr. ■/06.01.2010, ■, solicită respingerea contestației depuse de SC ■ SA, ca fiind nefondată.

În motivarea acestei solicitări, autoritatea contractantă precizează că, în 21.12.2009, a primit de la CNSC decizia nr. ■/17.12.2009, prin care s-a dispus anularea raportului procedurii nr. ■/18.11.2009, a actelor ulterior emise și reluarea procesului de evaluare a ofertelor.

De asemenea, precizează faptul că la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică având ca obiect „Înființare rețea de apă în ■”, din 21.09.2009, au fost depuse șapte oferte cu o durată de valabilitate a garanțiilor de participare și a ofertelor de 90 de zile.

Autoritatea contractantă menționează că la 21.12.2009, a constatat expirarea atât a valabilității garanției de participare, cât și a valabilității ofertelor, omițând să ceară prelungirea valabilității acestora.

Aceasta susține că în condițiile date, s-a aflat în situația de a nu mai avea oferte valabile, orice solicitare de prelungire a valabilității fiind tardivă.

■ susține că, în urma celor relatate mai sus, a decis prin Dispoziția nr. ■/28.12.2009 anularea procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică având ca obiect „Înființare rețea de apă în ■”.

Analizând actele existente la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

■ a inițiat procedura de licitație deschisă, organizată pentru atribuirea contractului de lucrări având ca obiect „Înființare rețea de apă în ■”, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. ■/■.09.2009, potrivit căruia a fost stabilită drept dată limită de depunere a ofertelor data de 21.09.2009, ora 10.00, urmând ca ofertele să fie deschise în aceeași zi, la ora 15.00. Drept criteriu de atribuire a fost stabilit „oferta cea mai avantajoasă din punct de vedere economic”, având ca factori de evaluare prețul ofertei, cu o pondere de 50%, durata de execuție a lucrării, cu o pondere de 15%, perioada de garanție acordată lucrării, cu o pondere de 15% și programul calității propus pentru lucrare, cu o pondere de 20%.

În urma deschiderii ofertelor a fost întocmit procesul verbal nr. ■/21.09.2009, iar ca urmare a finalizării procesului de evaluare a ofertelor a fost întocmit raportul procedurii nr. ■/07.10.2009.

În cadrul acestei proceduri au fost înregistrate sub nr. ■/12.10.2009, nr. ■/12.10.2009, nr. ■/12.10.2009 și nr. ■/13.10.2009, contestațiile formulate de SC ■ SA, în calitate de lider al asocierii dintre SC ■ SA, SC ■ SRL și SC ■ SRL, de SC ■ SA, împreună cu SC ■ SRL, de SC ■ SA și de SC ■ SA. Consiliul a soluționat aceste contestații prin decizia CNSC nr. ■/30.10.2009 și a dispus anularea raportului procedurii nr. ■/07.10.2009, a actelor ulterior emise și reluarea procesului de evaluare a ofertelor de la etapa de solicitare de clarificări privind elementele principale ale ofertelor, mai ales legat de perioada de execuție a lucrărilor ce fac obiectul acestei proceduri și de garanțiile acordate de către participanții la procedură.

Ulterior acestei decizii, autoritatea contractantă a anulat raportul procedurii nr. ■/07.10.2009 și actele subsecvente și a întocmit un nou raport al procedurii cu nr. ■/18.11.2009.

Prin adresa nr. ■/18.11.2009, autoritatea contractantă a comunicat SC ■ SA că oferta sa nu a fost declarată câștigătoare,

deoarece a obținut un punctaj mai mic decât oferta depusă de SC ■ SRL, motiv pentru care aceasta a depus contestația nr. ■/23.11.2009, înregistrată la CNSC sub nr. ■/23.11.2009.

Consiliul a soluționat această contestație prin decizia CNSC nr. nr. ■/17.12.2009 și a dispus anularea raportului procedurii nr. ■/18.11.2009, a actelor ulterior emise și reluarea procesului de evaluare a ofertelor, de la etapa de solicitare de clarificări privind elementele principale ale ofertelor, legat de perioada de execuție a lucrărilor ce fac obiectul acestei proceduri și de garanțiile acordate de către participanți.

Prin adresa nr. ■/28.12.2009, autoritatea contractantă a comunicat SC ■ SA faptul că a anulat procedura de atribuire în cauză prin decizia nr. ■/28.12.2009, deoarece a expirat valabilitatea atât a garanției de participare, cât și a ofertelor, motiv pentru care aceasta a depus contestația nr. ■/28.12.2009, înregistrată la CNSC sub nr. ■/28.12.2009, solicitând anularea deciziei de anulare a procedurii și respectarea întocmai a deciziei Consiliului nr. ■/17.12.2009.

Consiliul constată că potrivit documentelor aflate la dosarul cauzei, toți cei 7 operatori economici care au depus ofertă în cadrul procedurii, au precizat o perioadă de valabilitate a ofertei de 90 de zile și au constituit garanția de participare în cuantumul și pe perioada solicitată de autoritatea contractantă, de 90 de zile, în conformitate cu cerințele documentației de atribuire.

Prin referatul nr. ■/28.12.2009, președintele comisiei de evaluare, ■, a propus anularea procedurii de atribuire în cauză în baza art. 209 al. 1 lit. d din OUG 34/2006, motivat de faptul că valabilitatea atât a ofertelor, cât și a garanțiilor de participare a expirat. Autoritatea contractantă, prin dispoziția nr. ■/28.12.2009, a decis anularea procedurii de atribuire.

Consiliul constată că autoritatea contractantă a anulat procedura de atribuire în baza art. 209 al. 1 lit. d din OUG 34/2006, care prevede că „Prin excepție de la prevederile art. 204, autoritatea contractantă are dreptul de a anula aplicarea procedurii pentru atribuirea contractului de achiziție publică, dacă ia această decizie, de regulă, înainte de data transmiterii comunicării privind rezultatul aplicării procedurii de atribuire și, oricum, înainte de data încheierii contractului, numai în următoarele cazuri: (..) d) abateri grave de la prevederile legislative afectează procedura de atribuire sau este imposibilă încheierea contractului”, fără însă a ține cont de prevederile al. 2 al aceluiași articol, respectiv „(2) În sensul prevederilor al. 1 lit. d, procedura de atribuire se consideră afectată în cazul în care se îndeplinesc, în mod cumulativ, următoarele condiții:

a) în cadrul documentației de atribuire și/sau în modul de aplicare a procedurii de atribuire se constată erori sau omisiuni care au ca efect încălcarea principiilor prevăzute la art. 2 al. 2 lit. a-f;

b) autoritatea contractantă se află în imposibilitatea de a adopta măsuri corective fără ca acestea să conducă, la rândul lor, la încălcarea principiilor prevăzute la art. 2 al. 2 lit. a-f”.

Autoritatea contractantă nu poate invoca în sprijinul deciziei de anulare a procedurii propria culpă, fiind responsabilitatea sa modul de organizare și de desfășurare a procedurii de atribuire.

Procedând în acest fel, autoritatea contractantă nu poate invoca propria neglijență, obligația autorității contractante în acest sens fiind menționată în mod mod expres la art. 6 al. 2 din HG 925/2006, care prevede că „ (...) Fără a afecta prevederile art. 93 al. 3 (...), autoritatea contractantă are obligația de a solicita prelungirea valabilității ofertelor, precum și, după caz, a garanției de participare, în situații excepționale care impun o astfel de prelungire”, la art. 93 al. 3 menționat fiind specificat că „Autoritatea contractantă nu are dreptul ca (...) să adopte orice alte măsuri cu scopul de a crea circumstanțe artificiale de anulare a procedurii. Aceste situații sunt considerate încălcări ale principiilor prevăzute la art. 2 al. 2 lit. f și g din ordonanța de urgență și se sancționează în consecință”.

Ca urmare, Consiliul constată că referatul nr. ■/28.12.2009 întocmit de președintele comisiei de evaluare ■, prin care acesta a propus anularea procedurii de atribuire, în baza propriei sale neglijențe, iar autoritatea contractantă a anulat procedura în mod nejustificat, va anula decizia de anulare a procedurii de atribuire cu nr. ■/28.12.2009 și va dispune continuarea procedurii conform Deciziei CNSC nr. ■/17.12.2009.

Față de cele expuse anterior, Consiliul, în temeiul art. 278 al. 2, 4 și 6 din OUG 34/2006, aprobată prin Legea 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, va admite contestația formulată de SC ■ SA, în contradictoriu cu ■ și va dispune anularea deciziei de anulare a procedurii, precum și continuarea procedurii conform celor de mai sus, după trecerea unui termen de 12 zile de la primirea prezentei decizii.

**PREȘEDINTE COMPLET**

■

**MEMBRU COMPLET**

■

**MEMBRU COMPLET**

■

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