

DECIZIE
BO2010_0462
Data: ■.2010

Prin contestația nr. ■/29.12.2009 înregistrată la CNSC sub nr. ■/29.12.2009, depusă de SC ■ SA, cu sediul în ■, având CUI ■ și număr de înregistrare la ORC ■, în calitate de lider al asocierii SC ■ SA & SC ■ SA, împotriva deciziei comunicată prin adresa nr. ■/24.12.2009 emisă de către ■, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ■, în cadrul procedurii de cerere de oferte pentru atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect „Lucrări de reabilitare ■ – OS ■ DS ■”, cod CPV 45233142-6, s-a solicitat anularea acesteia și obligarea autorității contractante de la acceptarea ofertei sale drept conformă.

În baza documentelor depuse de părți, CNSC

DECIDE:

Admite în parte contestația formulată de S.C. ■ S.A., în contradictoriu cu ■ și anulează raportul procedurii de atribuire și comunicările privind rezultatul procedurii.

Obligă autoritatea contractantă să analizeze răspunsul S.C. ■ S.A. la solicitările de clarificări și să reevalueze ofertele în termen de cel mult 15 (cincisprezece) zile de la primirea prezentei decizii, cu respectarea documentației de atribuire și a legislației privind achizițiile publice. Ulterior reevaluării, rezultatul procedurii va fi comunicat ofertanților în termenul legal.

Respinge, ca inadmisibil, capătul de cerere din contestația formulată de S.C. ■ S.R.L. referitor la desemnarea ofertei depuse de acesta ca fiind ofertă conformă.

Dispune continuarea procedurii de atribuire cu respectarea celor decise anterior.

Prezenta decizie este executorie și obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 al. 1 și 3 din OUG 34/2006.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de zece zile de la comunicare.

MOTIVARE

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

S.C. ■ S.A. în calitate de lider al asocierii S.C. ■ S.A. & S.C. ■ S.A. a formulat contestație împotriva deciziei comunicată prin adresa nr. ■/24.12.2009 emisă de către ■, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de cerere de oferte pentru

atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect „Lucrări de reabilitare ■ – OS ■ DS. ■”, cod CPV 45233142-6, s-a solicitat anularea acesteia și obligarea autorității contractante de acceptarea ofertei sale drept conformă.

Contestatorul menționează că în vederea edificării, membrii comisiei de evaluare au solicitat clarificări cu răspuns până în data de 18.12.2009, orele 9:00, la fax ■. Astfel, arată că a transmis răspunsul său prin adresa nr. ■/17.12.2009 pe 18.12.2009, orele 8:33. În sprijinul acestor afirmații, contestatorul depune un extras din lista detaliată a convorbirilor, emisă de ■.

De asemenea, contestatorul precizează că autoritatea contractantă a considerat oferta sa neconformă motivând că termenul impus de comisie pentru răspuns la clarificări a fost depășit, comunicându-se ca oră a primirii 9:32.

Având în vedere cele anterior prezentate, contestatorul solicită admiterea contestației.

În punctul de vedere comunicat prin adresa nr. ■/04.01.2010 înregistrată la CNSC sub nr. ■/04.01.2010, ■, în calitate de autoritate contractantă, solicită respingerea contestației ca nefondată.

Autoritatea contractantă menționează că a optat ca răspunsul la solicitările de clarificări să fie transmis prin fax la numărul ■ până la data de 18.12.2009, ora 9:00.

Comisia de evaluare a ofertelor a considerat răspunsul la solicitările de clarificări transmis de contestator ca fiind întârziat deoarece, așa cum se poate observa din transmisia fax, pe antetul fiecărei pagini, apare numărul de fax (PHONE No: ■) de la care a fost efectuată transmisia și data și ora efectuării transmisiei – „Dec. 18 2009, 9:32 AM” (respectiv până la 9:36, contestatorul transmițând de trei ori răspuns la solicitările de clarificări). De asemenea, autoritatea contractantă precizează că data și ora înregistrată în antetul adresei nr. ■/17.12.2009 provin de la aparatul de fax care a efectuat transmisia, în speță aparatul de fax al contestatorului.

Având în vedere cele prezentate, autoritatea contractantă arată că oferta contestatorului a fost considerată neconformă potrivit art. 79 alin. (1) din H.G. nr. 925/2006, întrucât ofertantul nu a transmis răspunsul la solicitările de clarificări în perioada precizată.

Analizând susținerile părților și documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

■ a inițiat procedura pentru atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect „Lucrări de reabilitare ■ – OS ■ DS. ■”, cod CPV 45233142-6, prin cerere de oferte, publicând în SEAP în data

de 26.11.2009 invitația de participare nr. ■, criteriul de atribuire stabilit fiind "prețul cel mai scăzut".

Potrivit Procesului-verbal nr. ■/07.12.2009, încheiat cu ocazia ședinței de deschidere a ofertelor, la procedura în cauză au fost depuse un număr de 9 oferte, pentru acestea consemnându-se documentele de calificare și prețurile ofertate.

În urma evaluării ofertelor, comisia de evaluare a hotărât respingerea ofertei depuse de asocieria S.C. ■ S.A.-S.C. ■ S.A., ca fiind neconformă, iar oferta depusă de către S.C. ■ S.R.L. - S.C. ■ S.R.L. a fost declarată câștigătoare a procedurii de atribuire, aspecte consemnate în Raportul procedurii nr. ■/23.12.2009. Rezultatul procedurii de atribuire a fost adus la cunoștința tuturor ofertanților, asocieria S.C. ■ S.A.-S.C. ■ S.A. a fost înștiințată prin adresa nr. ■/24.12.2009 despre motivele concrete care au dus la respingerea ofertei depuse ca neconformă, în temeiul art. 79 alin. (1) din H.G. nr. 925/2006 împotriva acestei adrese, ofertantul în cauză formulând contestația în discuție.

Analizând criticile aduse de către S.C. ■ S.A., Consiliul constată că acestea vizează în principal aspecte legate de modul în care comisia de evaluare a analizat și apreciat oferta depusă de acesta ca fiind neconformă. Potrivit actului nr. ■/24.12.2009, prin care autoritatea contractantă a comunicat rezultatul procedurii de atribuire, motivul care a stat la baza deciziei de respingere a ofertei depuse de asocieria în discuție l-a constituit netransmiterea de către ofertant în perioada precizată de comisia de evaluare, a răspunsurilor solicitate prin clarificări.

Având a verifica conformitatea motivului care a condus la respingerea ofertei depuse de către asocieria S.C. ■ S.A.-S.C. ■ S.A., Consiliul constată următoarele:

Cercetând actele aflate în dosarul cauzei, Consiliul observă că autoritatea contractantă, pe parcursul examinării și evaluării ofertelor, a făcut aplicarea dispozițiilor art. 78 din H.G. nr. 925/2006 solicitând ofertanților o serie de clarificări. Astfel, autoritatea contractantă a transmis următoarele solicitări de clarificări:

-asocierii S.C. ■ S.A.-S.C. ■ S.A., cu actul nr. ■/16.12.2009, la ora 03:45 PM, potrivit raportului de transmisie fax depus în copie de către autoritatea contractantă, a solicitat următoarele: pentru cantitățile de balast, sursă-balastieră autorizată, prețul de livrare loco balastiera (oferta de preț de la furnizor), distanța de transport până la lucrare precum și fundamentarea costului unitar al transportului-lei/tonă (mc), pentru cantitățile de piatră brută și piatră spartă, sursa-cariera autorizată, prețul de livrare loco carieră, distanța de transport până la lucrare și fundamentarea costului unitar al transportului- lei/tonă (mc), iar pentru betoanele

de ciment și mortarele de ciment-analiza de preț care să includă sursele, oferta de preț, distanțele de transport și costurile de fabricație. Termenul acordat de autoritatea contractantă pentru transmiterea clarificărilor a fost „până la data 18.12.2009, ora 9:00, prin fax ■”. Clarificarea antemenționată a fost interceptată de ofertant în data de 16.12.2009, ora 03:47 PM, potrivit mențiunilor înscrise de aparatul fax pe adresa primită de către S.C. ■ S.A.

La această solicitare de clarificări, Consiliul reține că asocierea contestatoare a transmis, potrivit documentelor depuse de către autoritatea contractantă în copie la dosar, următoarele înscrisuri, astfel:

- S.C. ■ S.A. transmite răspuns cu actul nr. ■/17.12.2009, prin fax în data de 18.12.2009, ora 9:32, potrivit raportului de transmisie fax, act înregistrat la autoritatea contractantă sub nr. ■/18.12.2009;

Referitor la motivul principal al contestației formulate de S.C. ■ S.A., respectiv critica contestatorului vizând primirea răspunsului său de către autoritatea contractantă la clarificările solicitate în termenul acordat, Consiliul constată temeinicia acestuia pentru considerentele prezentate în continuare.

În motivarea contestației, S.C. ■ S.A. susține că a transmis răspuns la solicitarea de clarificări nr. ■/16.12.2009 transmisă de către autoritatea contractantă în termenul acordat de aceasta, respectiv 18.12.2009, ora 9:00 și atașază contestației extras din lista detaliată a convorbirilor ■. Potrivit extrasului antemenționat, în data de 18.12.2009 sunt consemnate următoarele: la orele 08:14, 08:33, 08:38, 08:40, 08:43, 08:45 și 08:48, S.C. ■ S.A. a apelat ■, la numărul de fax comunicat de aceasta, respectiv ■.

Ulterior formulării contestației, S.C. ■ S.A. transmite factura nr. ■ seria ■ emisă de ■, potrivit căreia în data de 18.12.2009 sunt consemnate următoarele apeluri:

-la orele 08:14:48, la nr. de fax ■, aparținând autorității contractante, cu o durată de 1 min 11 sec;

-la orele 08:33:04, la nr. de fax ■, aparținând autorității contractante, cu o durată de 1 min 43 sec;

-la orele 08:38:41, la nr. de fax ■, aparținând autorității contractante, cu o durată de 1 min 18 sec;

-la orele 08:40:39, la nr. de fax ■, aparținând autorității contractante, cu o durată de 44 sec;

-la orele 08:43:15, la nr. de fax ■, aparținând autorității contractante, cu o durată de 1 min 17 sec;

-la orele 08:45:24, la nr. de fax ■, aparținând autorității contractante, cu o durată de 1 min 29 sec;

-la orele 08:48:34, la nr. de fax ■, aparținând autorității contractante, cu o durată de 1 min 13 sec.

Față de cele mai sus menționate, Consiliul apreciază că S.C. ■ S.A. a făcut dovada transmiterii răspunsului său la solicitările de clarificări în termenul acordat de către autoritatea contractantă, respectiv până la data 18.12.2009, ora 9:00, prin fax ■.

Din detalierea facturii nr. ■ seria ■ emisă de ■, precum din lista detaliată a convorbirilor ■ Consiliul constată că după ora 08:48:34 de pe numărul ■, aparținând contestatorului, nu a mai a fost apelată autoritatea contractantă.

Raportul de transmisie fax din 18.12.2009, ora 09:32, depus la dosarul cauzei de către autoritatea contractantă, nu poate fi reținut de Consiliu ca reprezentând dovada primirii respectivei adrese de către autoritatea contractantă, atâta vreme cât așa cum s-a reținut anterior, la ora 09:32 nu s-a efectuat de către contestator nici un apel către autoritatea contractantă, următorul fiind la ora 10:18:32, la numărul ■.

Mai mult, pe aparatul fax se pot efectua modificări oricând de către deținătorul aparatului în ceea ce privește ora, data, numărul de telefon și alte date care urmează să fie imprimare pe înscrisurile primite prin acest mijloc.

De asemenea potrivit dispozițiilor art. 297 din O.U.G. nr. 34/2006 coroborate cu prevederile art. 129 Cod procedură civilă „părțile au îndatorirea ca, în condițiile legii, să urmărească desfășurarea și finalizarea procesului. De asemenea, ele au obligația să îndeplinească actele de procedură în condițiile, ordinea și termenele stabilite de lege sau de judecător, să-și exercite drepturile procedurale conform dispozițiilor art. 723 alin. 1, precum și să-și probeze pretențiile și apărările”.

În același sens sunt și dispozițiile art. 1169 c. civ. conform cărora cel ce face o propunere înaintea judecății trebuie să o dovedească.

Consiliul constată însă că autoritatea contractantă nu a depus la dosar, în susținerea celor afirmate (respectiv faptul că S.C. ■ S.A. a transmis răspunsul la clarificările solicitate după termenul acordat) niciun înscris sau alt mijloc de probă edificator.

Apreciind că în cauză autoritatea contractantă nu a făcut dovada recepționării răspunsului la solicitarea de clarificări, după termenul acordat, în temeiul art. 278 alin. (2) și (4) din OUG 34/2006, Consiliul va admite în parte contestația S.C. ■ S.A. și va anula raportul procedurii de atribuire și comunicările privind rezultatul procedurii. Va obliga autoritatea contractantă să analizeze răspunsul contestatorului la solicitările de clarificări și să reevalueze ofertele în termen de cel mult cincisprezece zile de la primirea prezentei decizii, cu respectarea documentației de atribuire și a legislației privind achizițiile publice. Ulterior reevaluării, rezultatul procedurii va fi comunicat ofertanților în termenul legal.

Consiliul în temeiul art. 278 alin. (5) din OUG 34/2006 va respinge ca inadmisibilă cererea S.C. ■ S.A. referitoare la obligarea autorității contractante de a declara ca fiind conformă oferta depusă de acesta, întrucât raportat la competențele Consiliului conferite de legislația în vigoare în materia achizițiilor publice, stabilirea ofertelor admisibile (de desemnarea operatorului economic câștigător) constituie atributul exclusiv al autorității contractante.

În temeiul art. 278 alin. (6) din O.U.G. 34/2006, Consiliul va dispune continuarea procedurii de atribuire cu respectarea celor decise anterior.

PREȘEDINTE COMPLET

■

MEMBRU

■

MEMBRU

■

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