

DECIZIE

BO2011_0301

Data: .2011

Prin contestația nr. ▫/20.12.2010, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ▫/20.12.2010, formulată de S.C. ▫ S.R.L. în calitate de lider al asocierii S.C. ▫ S.R.L. – S.C. ▫ S.A. – S.C. ▫ S.R.L., cu sediul în ▫, CUI ▫, privind procedura de cerere de oferte pentru atribuirea contractului de "Servicii de proiectare în vederea realizării proiectului tehnic, detalii de execuție, caiete de sarcini, elaborare documentație pentru avize, elaborare documentație tehnică pentru obținerea autorizației de construire, asistență tehnică din partea proiectantului și execuție lucrări pentru – Cămin cultural, sat ▫, comuna ▫, județul ▫", cod CPV 45212300-9, cu data de deschidere a ofertelor 10.12.2010, organizată de ▫, cu sediul în comuna ▫, sat ▫, județul ▫, în calitate de autoritate contractantă, contestatorul a solicitat anularea deciziei de anulare a procedurii de atribuire și continuarea procedurii de achiziție publică potrivit art. 278 alin. (6) din O.U.G. nr. 34/2006.

În baza legii și a documentelor depuse de părți, CNSC

DECIDE:

Respinge contestația formulată de S.C. ▫ S.R.L. cu sediul în ▫, în contradictoriu cu ▫, cu sediul în comuna ▫, sat ▫, județul ▫, ca nefondată.

Menține decizia de anulare a procedurii de atribuire.

Obligatorie.

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:

Prin contestația sa nr. ▫/20.12.2010, îndreptată împotriva deciziei autorității contractante comunicată cu adresa nr. ▫/14.12.2010 de anulare a procedurii de atribuire a contractului "Servicii de proiectare în vederea realizării proiectului tehnic, detalii de execuție, caiete de sarcini, elaborare documentație pentru avize, elaborare documentație tehnică pentru obținerea autorizației de construire, asistență tehnică din partea proiectantului și execuție

lucrări pentru – Cămin cultural, sat ▪, comuna ▪, județul ▪", S.C. ▪ S.R.L. solicită anularea deciziei de anulare a procedurii de atribuire și continuarea procedurii de achiziție publică potrivit art. 278 alin. (6) din O.U.G. nr. 34/2006.

Contestatorul precizează că anunțul de participare a fost publicat în SEAP sub nr. ▪/▪.12.2010, iar asocierea formată din S.C. ▪ S.R.L. - S.C. ▪ S.A. - S.C. ▪ S.R.L. - a participat la această procedură în calitate de ofertant, cu respectarea tuturor dispozițiilor prevăzute de O.U.G. nr. 34/2006.

S.C. ▪ S.R.L. arată că potrivit art. 129 din O.U.G. nr. 34/2006 "Autoritatea contractantă are obligația de a deschide ofertele la adresa, data și ora indicate în invitația de participare, în măsura în care nu a devenit necesară decalarea termenului de depunere a ofertelor, conform prevederilor de la art. 72 sau ca urmare a depunerii unei contestații".

Deși în data de 08.12.2010 a fost depusă o contestație de către S.C. ▪ S.R.L., autoritatea contractantă a apreciat că nu se impune decalarea termenului de depunere a ofertelor, astfel că deschiderea ofertelor depuse a avut loc în ședința comisiei de evaluare din data de 10.12.2010, prilej cu care s-a încheiat procesul-verbal nr. ▪/10.12.2010.

Abia în data de 14.12.2010, contestatorul susține că i s-a transmis cu adresa nr. ▪/14.12.2010, faptul că în urma contestației formulate de S.C. ▪ S.R.L., s-a luat măsura anulării procedurii în conformitate cu prevederile art. 209 alin. (1) lit. d) din O.U.G. nr. 34/2006.

S.C. ▪ S.R.L. consideră că această măsură este vădit abuzivă și în contradicție cu dispozițiile O.U.G. nr. 34/2006, deoarece existența unei contestații putea să constituie motiv de amânare a deschiderii ofertelor și nu de anulare a procedurii după deschiderea acestora.

Contestatorul apreciază că prin conduita autorității contractante, oferta S.C. ▪ S.R.L. a devenit publică, astfel că deși asocierea sa avea cele mai mari șanse de eligibilitate, în viitor vor fi dezavantajați în raport cu ceilalți concurenți.

În punctul său de vedere nr. ▪/22.12.2010 asupra contestației, înregistrat la Consiliu cu nr. ▪/27.12.2010, autoritatea contractantă precizează că a organizat procedura de atribuire a contractului "Servicii de proiectare în vederea realizării proiectului tehnic, detalii de execuție, caiete de sarcini, elaborare documentație pentru avize, elaborare documentație tehnică pentru obținerea autorizației de construire, asistență tehnică din partea proiectantului și execuție

lucrări pentru - Cămin cultural, sat ▪, comuna ▪, județul ▪", sens în care a publicat în SEAP anunțul cu numărul ▪/▪.12.2010.

În fișa de date a achiziției, datorită interpretării greșite a prevederilor art. 127 alin. (2) din O.U.G. nr. 34/2006, s-a redus cu 4 zile termenul stabilit pentru deschiderea ofertelor, termen stabilit în raport cu momentul publicării anunțului în SEAP.

Autoritatea contractantă precizează că această eroare a fost constatată de S.C. ▪ S.R.L. care a formulat contestație în acest sens.

Pentru derularea procedurii de achiziție, autoritatea contractantă a apelat și la serviciile unui expert extern cooptat și în urma analizării documentației întocmite și a contestației depuse de S.C. ▪ ▪ S.R.L., s-a luat decizia anulării procedurii ca singura măsură menită să corecteze eroarea comisă.

Autoritatea contractantă apreciază că ofertantul S.C. ▪ S.R.L. nu a fost prejudiciat prin deschiderea ofertei și nici șansele de eligibilitate nu au fost prejudiciate, el putând participa la o nouă procedură.

▪ susține că în cadrul ședinței de deschidere a ofertelor comisia nu a făcut altceva decât să verifice și să consemneze în procesul verbal existența unor documente, fără să facă public conținutul acestora.

Față de cele de mai sus, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca nefondată și păstrarea, ca legală și temeinică a deciziei de anulare a procedurii de achiziție.

Sunt depuse la Consiliu copiile documentelor aferente derulării procedurii de atribuire.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține că autoritatea contractantă ▪ a inițiat, prin publicarea invitației de participare nr. ▪/03.12.2010, procedura de atribuire, prin cerere de oferte, a contractului de "Servicii de proiectare în vederea realizării proiectului tehnic, detalii de execuție, caiete de sarcini, elaborare documentație pentru avize, elaborare documentație tehnică pentru obținerea autorizației de construire, asistență tehnică din partea proiectantului și execuție lucrări pentru - Cămin cultural, sat ▪, comuna ▪, județul ▪". Valoarea estimată a contractului, anunțată în invitație, este de 1.458.331 lei, fără TVA.

Împotriva documentației de atribuire a fost formulată contestație de către S.C. ▪ S.R.L. cu privire la care, prin decizia C.N.S.C. nr. ▪ din 16.12.2010, Consiliul a luat act de renunțare la aceasta.

Procedura de atribuire a continuat, fiind depuse un număr de 2 oferte, printre care și cea a contestatorului, care au fost deschise la data de 10.12.2010, ocazie cu care s-a încheiat procesul-verbal nr. ▪.

Prin adresa nr. ▪/14.12.2010 autoritatea contractantă comunică contestatorului decizia de anulare a procedurii de atribuire, în temeiul dispozițiilor art. 209 alin.(1) lit.d) din O.U.G. nr. 34/2006.

În termenul legal, a formulat contestație S.C. ▪ S.R.L. împotriva deciziei de anulare a procedurii de atribuire solicitând anularea acesteia și obligarea autorității contractante de a continua procedura de atribuire.

Analizând susținerile S.C. ▪ S.R.L., punctul de vedere al autorității contractante, probele aflate la dosar și dispozițiile legale incidente, Consiliul urmează să respingă, ca nefondată, contestația formulată de acesta, având în vedere următoarele considerente:

Prin contestația formulată S.C. ▪ S.R.L., critică faptul că deși în data de 08.12.2010 a fost depusă o contestație de către S.C. ▪ ▪ S.R.L. autoritatea contractantă a apreciat că nu se impune decalarea termenului de deschidere a ofertelor astfel că, în data de 10.12.2010, ofertele depuse în cadrul procedurii de atribuire au fost deschise încheindu-se, în acest sens, procesul-verbal nr. ▪/10.12.2010.

Cu privire la aspectul criticat, Consiliul constată că motivul de anulare a procedurii de atribuire l-a constituit stabilirea termenului de depunere a ofertelor cu încălcarea dispozițiilor art. 127 alin.(1) din O.U.G. nr. 34/2006, potrivit căroră *"Fără a aduce atingere prevederilor art.71, în cazul prevăzut la art.125 alin.(1) autoritatea contractantă are obligația de a transmite spre publicare invitația de participare cu cel puțin 10 zile înainte de data limită de depunere a ofertelor"*.

Din invitația de participare nr. ▪ rezultă că aceasta a fost publicată în data de 03.12.2010 iar data limită stabilită pentru depunerea ofertelor a fost data de 10.12.2010, prin urmare, stabilirea unui termen mai mic de 10 zile, a condus și la încălcarea scopului și principiilor statuate prin dispozițiile art. 2 din O.U.G. nr. 34/2006, restrângând, în fapt, participarea la prezenta procedură de atribuire a cât mai multor operatori economici, având în vedere complexitatea și natura contractului ce urma a fi atribuit, respectiv proiectare și execuție de lucrări.

În ceea ce privește invocarea de către contestator a dispozițiilor art. 129 din O.U.G nr.34/2006, Consiliul constată că

potrivit acestora "Autoritatea contractantă are obligația de a deschide ofertele la adresa, data și ora indicate în invitația de participare, în măsura în care nu a devenit necesară decalarea termenului de depunere a ofertelor, conform prevederilor de la art.72 sau ca urmare a depunerii unei contestații".

Prin urmare, obligația autorității contractante se rezumă doar la deschiderea ofertelor la adresa, data și ora indicate în invitația de participare, și nu la decalarea termenului de depunere a ofertelor, aceasta putând fi dispusă doar în măsura în care autoritatea contractantă consideră necesară o astfel de măsură, în speță, se constată că autoritatea contractantă nu a considerat necesar să o ia o asemenea măsură, la momentul primirii contestației.

Faptul că autoritatea contractantă nu are obligația de a decala termenul de depunere a ofertelor este confirmat chiar de contestator prin afirmația "existența unei contestații putea să constituie motiv de amânare a deschiderii ofertelor", motiv pentru care critica va fi reținută ca fiind nefondată.

În ceea ce privește critica contestatorului potrivit căreia "conduita autorității contractante a făcut ca oferta noastră să devină publică, astfel că deși aveam cele mai mari șanse de eligibilitate, în viitor vom fi vădit dezavantajați în raport cu ceilalți concurenți".

O astfel de susținere nu poate fi reținută având în vedere că, pe de o parte, oferta S.C. ▪ S.R.L. nu a devenit publică, conform dispozițiilor art. 215 alin.(1) din O.U.G. nr. 34/2006 doar „*Dosarul achiziției publice are caracter de document public*”, iar pe de altă parte, contestatorul nu a făcut dovada „dezavantajului” creat prin decizia autorității contractante, de anulare a procedurii de atribuire sau a unui eventual prejudiciu creat printr-o asemenea decizie.

Consiliul va reține că prin obligarea autorității contractante la evaluarea ofertelor depuse vor fi avantajați doar cei doi ofertanți care au depus ofertă în cadrul prezentei proceduri de atribuire și dezavantajați operatorii economici care, deși doreau să participe la procedura de atribuire, accesul acestora a fost restricționat de către autoritatea contractantă, prin stabilirea unui termen de depunere a ofertelor (termen scurt), cu încălcarea prevederilor art. 71 art.72 art.127 alin.(1) dar și a scopului și principiilor statuate prin art.2 din O.U.G. nr. 34/2006.

Pentru aceste motive Consiliul constată că decizia autorității contractante, de a anula procedura de atribuire în temeiul

dispozițiilor art.209 alin.(1) lit.d) din O.U.G. nr. 34/2006, este o decizie corectă și legală.

Potrivit dispozițiilor legale menționate anterior " (...)autoritatea contractantă are dreptul de anula aplicarea procedurii de atribuire a contractului (...), numai în următoarele cazuri.

d) abateri grave de la prevederile legislative afectează procedura de atribuire sau este imposibilă încheierea contractului", or, în prezenta speță stabilirea unui termen de depunere a ofertelor cu încălcarea dispozițiilor legale afectează grav procedura de atribuire.

Pentru considerentele anterior expuse, în baza dispozițiilor art. 278 alin. (5) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul respinge contestația formulată de S.C. ▪ S.R.L., în contradictoriu cu ▪, ca nefondată, și menține decizia de anulare a procedurii de atribuire luată de către autoritatea contractantă.

Conform dispozițiilor art. 280 alin. (3) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, decizia este obligatorie.

PREȘEDINTE COMPLET,

▪

MEMBRU,

▪

MEMBRU,

▪

Redactată în trei exemplare, conține 6 (șase) file.