

DECIZIE

BO2011_0474

Data: -.2011

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ▫/28.01.2011, depusă de SC ▫ SRL, cu sediul în ▫, CUI ▫ privind procedura de licitație deschisă pentru încheierea acordului-cadru de furnizare de aparate de diagnosticare, cod CPV 33124100-6, cu data de deschidere a ofertelor 21.12.2010, organizată de ▫, cu sediul în ▫, în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat anularea rezultatului procedurii, constatarea faptului că oferta sa este acceptabilă și obligarea autorității la reevaluarea ofertelor.

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

DECIDE:

În baza art. 278 alin. (5) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge ca tardivă contestația SC ▫ SRL nr. ▫/ 28.01.2011, în contradictoriu cu ▫.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (3) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 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:

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 266 alin. (1) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, să soluționeze contestația de față, prin care ofertantul SC ▫ SRL reclamă decizia autorității contractante de respingere a ofertei sale ca inacceptabilă, comunicată în data de 19.01.2011 cu adresa nr. ▫/19.01.2011.

În punctul său de vedere nr. ▫/02.02.2011 asupra contestației, înregistrat la consiliu cu nr. ▫/02.02.2011, autoritatea contractantă invocă în apărare excepția tardivității contestației și solicită respingerea ei ca atare. Totodată, în subsidiar, se aduc argumente și pentru respingerea contestației pe fond.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, consiliul reține că, prin anunțul de participare nr. ▫,

publicat în Sistemul Electronic de Achiziții Publice – SEAP la 11.11.2010, autoritatea contractantă a inițiat o procedură de licitație deschisă în vederea achiziționării de aparate de diagnosticare. Valoarea estimată a produselor, indicată la pct. II.1.4 din anunț, este de 225.950 lei, fără TVA. Documentația de atribuire a fost postată în SEAP alături de anunțul de participare.

Ulterior evaluării ofertelor, cu adresa nr. 19/19.01.2011 autoritatea a comunicat SC SRL respingerea ofertei sale, decizie împotriva căreia ofertanta a investit consiliul cu soluționarea contestației ce formează obiectul prezentei cauze.

Conform art. 278 alin. (1) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, 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.

Procedând la verificarea respectării termenului legal de depunere a contestației, în contextul invocării excepției tardivității de către autoritatea contractantă, consiliul constată că societatea contestatoare a luat cunoștință despre actul pe care îl reclamă (comunicarea rezultatului procedurii) la data de 19.01.2011, aspect care rezultă din susținerile ambelor părți. Așadar, 19.01.2011 reprezintă data la care se va raporta termenul legal de depunere a contestației, stabilit în textul art. 256 ind. 2 alin. (1) lit. b) din ordonanța de urgență privind achizițiile publice. Conform acestui text legal, în cazul în care valoarea estimată a contractului care urmează să fie atribuit este mai mică decât pragurile valorice prevăzute la art. 55 alin. (2), contestația poate fi depusă în cel mult cinci zile, începând cu cea următoare luării la cunoștință de către contestator de actul autorității contractante pe care acesta îl consideră nelegal.

Față de valoarea estimată a acordului-cadru de furnizare, de 225.950 lei, fără TVA [sub pragul de 125.000 euro, fără TVA, fixat de art. 55 alin. (2) lit. a) invocat mai sus], consiliul determină că termenul de depunere la consiliu a contestațiilor privind procedura de atribuire este de cel mult cinci zile începând cu cea următoare datei luării la cunoștință de către contestator despre actul apreciat ca nelegal, moment de la care se va calcula termenul de transmitere a contestației înregistrate la consiliu în 28.01.2011. Astfel, socotind termenul conform dispozițiilor procedurale aplicabile [art. 3 lit. z) din ordonanță], se constată că acesta era depășit la data formulării și transmiterii contestației adresate consiliului.

În speță, modalitatea de calcul al termenului de contestare este expres reglementată de art. 3 lit. z) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, în forma în vigoare, text conform căruia *"termenul exprimat în zile începe să curgă de la începutul primei ore a primei zile a termenului și se încheie la expirarea ultimei ore a ultimei zile a termenului; ziua în cursul căreia a avut loc un eveniment sau s-a realizat un act al autorității contractante nu este luată în calculul termenului. Dacă ultima zi a unui termen exprimat altfel decât în ore este o zi de sărbătoare legală, o duminică sau o*

sâmbătă, termenul se încheie la expirarea ultimei ore a următoarei zile lucrătoare", ceea ce înseamnă că ultima zi pentru depunerea în termen a contestației de către SC ▪ SRL era luni 24.01.2011.

Argumentul depășirii termenului întrucât în adresa de comunicare a rezultatului autoritatea contractantă a indicat o perioadă de contestare de 11 zile nu poate fi primit de consiliu. Termenul de contestare precizat de autoritate este lipsit relevanță, întrucât el este stabilit expres de ordonanță, neputând fi modificat (prelungit ori redus) de autoritate, contestatoare, consiliu sau instanță. Așadar termenul de cinci zile nu este lăsat la dispoziția destinatarilor legii, acesta fiind impus de legiuitor. Practica judiciară este covârșitoare în sensul că termenul de contestare este un termen legal și expres prevăzut de ordonanță, iar indicarea unui termen eronat de către autoritate nu exonerează contestatoarea de obligația legală de a promova în termen calea de atac a contestației - necunoașterea legii nu înlătură obligativitatea respectării ei (Curtea de Apel ▪, Secția a VIII-a de contencios administrativ și fiscal, decizia civilă nr. 118 din 19 ianuarie 2009; Curtea de Apel ▪, Secția comercială și de contencios administrativ și fiscal, decizia nr. ▪ din 18 iunie 2009; Curtea de Apel ▪, Secția de contencios administrativ și fiscal, decizia civilă nr. ▪ din 14 decembrie 2009; Curtea de Apel ▪, Secția de contencios administrativ și fiscal, decizia nr. ▪ din 25 iunie 2010, Curtea de Apel ▪, Secția comercială, de contencios administrativ și fiscal, decizia civilă nr. ▪ din 23 octombrie 2009).

Expresivă este și afirmația Curții de Apel ▪, Secția de contencios administrativ și fiscal, regăsită în decizia sa civilă nr. ▪ din 14 decembrie 2009, precum că termenul de contestare nu îl acordă autoritatea contractantă prin adresa comunicată, ci legiuitorul prin dispozițiile legale, a căror necunoaștere nu o poate invoca reclamanta.

Față de ansamblul considerentelor expuse, în temeiul art. 278 alin. (5) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, se va respinge ca tardivă contestația SC ▪ SRL nr. ▪/28.01.2011, în contradictoriu cu ▪.

Redactată în patru exemplare, conține 3 (trei) file.

PREȘEDINTE COMPLET,

▪

MEMBRU,

▪

MEMBRU,

▪