

DECIZIE

BO2011_0495

Data: .2011

Prin contestația nr. ▫/27.01.2011, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ▫/27.01.2011, depusă de către S.C. ▫ S.R.L., cu sediul în ▫, având număr de înregistrare la Oficiul Registrului Comerțului ▫ și Cod Unic de Înregistrare ▫, în calitate de lider al asociației formată din S.C. ▫ S.R.L., S.C. ▫ S.R.L. și S.C. ▫ S.R.L., împotriva rezultatului procedurii, comunicat prin Adresa nr. ▫/18.01.2011, emisă de către ▫, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ▫, în cadrul procedurii de „licitație deschisă”, organizată pentru atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect „Refacerea terenului în zona balastierelor și împrejmuirea de securitate a Aeroportului Internațional ▫ - proiectare și execuție”, s-a solicitat anularea raportului procedurii de atribuire și a tuturor actelor subsecvente și reevaluarea ofertelor.

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

DECIDE:

Respinge ca tardiv introdusă contestația formulată de S.C. ▫ S.R.L., în contradictoriu cu ▫.

Dispune continuarea procedurii de atribuire.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 din O.U.G. nr. 34/2006, 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:

S.C. ▫ S.R.L. a formulat contestație împotriva rezultatului procedurii, comunicat prin Adresa nr. ▫/18.01.2011, emisă de către ▫, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de „licitație deschisă”, organizată pentru atribuirea contractului

de achiziție publică având ca obiect „Refacerea terenului în zona balastierelor și împrejmuirea de securitate a Aeroportului Internațional ▪ - proiectare și execuție”, solicitând anularea raportului procedurii de atribuire și a tuturor actelor subsecvente și reevaluarea ofertelor.

Contestatorul precizează că a fost înștiințat, în data de 19.01.2011, prin Adresa nr. ▪/18.01.2011, asupra rezultatului procedurii, respectiv asupra faptului că oferta desemnată câștigătoare a fost cea depusă de Asocieria S.C. ▪ S.R.L. – S.C. ▪ S.A., având un preț de 6.943.938,44 lei.

Față de acest aspect, contestatorul precizează că față de valoarea estimată de 14.640.680 lei, prețul ofertat de Asocieria S.C. ▪ S.R.L. – S.C. ▪ S.A. reprezintă 47,43%, motiv pentru care consideră că este imposibil de realizat contractul la acest preț, iar autoritatea contractantă avea obligația de a solicita clarificări, în conformitate cu prevederile legale în domeniul achizițiilor publice.

Având în vedere cele menționate, contestatorul solicită admiterea contestației așa cum a fost formulată.

În punctul de vedere comunicat prin Adresa nr. ▪/01.02.2011, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ▪/01.02.2011, ▪, în calitate de autoritate contractantă, precizează că a procedat la analiza și evaluarea ofertelor în conformitate cu dispozițiile art. 202 din O.U.G. nr. 34/2006 și consideră că, în mod justificat a desemnat drept câștigătoare oferta depusă de Asocieria S.C. ▪ S.R.L. – S.C. ▪ S.A.

Prin Adresele nr. ▪, respectiv nr. ▪ din 02.02.2011, Consiliul a pus în discuția părților excepția privind tardivitatea introducerii contestației.

Autoritatea contractantă, prin Adresa nr. ▪/03.02.2011, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ▪/03.02.2011, a răspuns solicitării Consiliului.

Contestatorul, prin Adresa nr. ▪/03.02.2011, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ▪/03.02.2011 a răspuns solicitării Consiliului, precizând că, autoritatea contractantă în cuprinsul Comunicării nr. ▪/19.01.2011 a precizat expres că „eventualele contestații se pot depune până la data de 31.01.2011”.

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

▪, în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de „licitație deschisă”, pentru atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect „Refacerea terenului în zona balastierelor și împrejmuirea de securitate a Aeroportului

Internațional ▪ - proiectare și execuție". În acest sens, a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP în data de ▪.12.2010 anunțul de participare nr. ▪, criteriul de atribuire stabilit fiind „oferta cea mai avantajoasă din punct de vedere economic”.

Având în vedere prevederile art. 278 alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006, Consiliul urmează să se pronunțe cu întâietate asupra excepției tardivității depunerii contestației.

S.C. ▪ S.R.L. contestă adresa nr. ▪/19.01.2011, contestația fiind comunicată Consiliului, prin mijloace electronice, în data de 27.01.2011, înregistrată sub nr. ▪ și prin curier rapid în data de 28.01.2011, înregistrată la Consiliu sub nr. ▪/31.01.2011.

În conformitate cu dispozițiile art. 271 alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006, *„sub sancțiunea respingerii contestației ca tardivă, aceasta se înaintează atât Consiliului, cât și autorității contractante, nu mai târziu de expirarea termenelor prevăzute la art. 256²”*.

Astfel, potrivit prevederilor art. 256² alin. (1) lit. b) din actul normativ antemenționat, *„persoana vătămată poate sesiza Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor în vederea anulării actului și/sau recunoașterii dreptului pretins ori a interesului legitim, în termen de 5 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoștință, (...) despre un act al autorității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea contractului care urmează să fie atribuit, estimată conform prevederilor art. 23 și ale cap. II secțiunea a 2-a, este mai mică decât pragurile valorice prevăzute la art. 55 alin. (2)”*.

Valoarea estimată a contractului fără TVA, prevăzută în anunțul de participare, este de 14.640.680 lei.

În conformitate cu prevederile art. 256² alin. (1) lit. b) din O.U.G. nr. 34/2006, cu completările și modificările ulterioare *„persoana vătămată poate sesiza Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor în vederea anulării actului și/sau recunoașterii dreptului pretins ori a interesului legitim, în termen de 5 zile începând cu ziua următoare luării la cunoștință, în condițiile prezentei ordonanțe de urgență, despre un act al autorității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea contractului care urmează să fie atribuit, estimată conform prevederilor art. 23 și ale cap. II secțiunea a 2-a, este mai mică decât pragurile valorice prevăzute la art. 55 alin. (2)”*.

Actul autorității contractante, în speță ▪, considerat nelegal de către contestator este rezultatul procedurii comunicat prin adresa nr. ▪/19.01.2011, luat la cunoștință de către S.C. ▪ S.R.L. la data de 19.01.2011 orele 14:09, potrivit mențiunilor fax

înscrise pe comunicarea depusă de contestator și astfel cum însăși acesta recunoaște în cadrul contestației depuse.

Contestația a fost înaintată la Consiliul prin adresa nr. ▪ din 27.01.2011, înregistrată sub nr. ▪ din data 27.01.2011, iar la autoritatea contractantă în data de 28.01.2011, înregistrată sub nr. ▪/28.01.2011.

Așadar în speța de față, prin transmiterea contestației către Consiliu la data de 27.01.2011, iar la autoritatea contractantă în data de 28.01.2011, S.C. ▪ S.R.L. nu a respectat termenul de 5 zile prevăzut de legiuitor sub sancțiunea respingerii contestației ca fiind tardiv introdusă.

Consiliul nu poate lua în considerare un alt termen de depunere a contestației care să înceapă să curgă de la altă dată, și nici nu poate lua în considerare calculul efectuat de către autoritatea contractantă și comunicat contestatorului prin adresa nr. ▪/19.01.2011, având în vedere faptul că legiuitorul nu a reglementat în cadrul actului normativ în domeniu, în vigoare, nicio o excepție de la modalitatea de calcul a acestui termen, iar unde legea nu distinge, nici interpretul (contestatorul și/sau autoritatea contractantă) nu trebuie să distingă potrivit principiului de drept principiul „*ubi lex non distinguit, nec nos distinguere debemus*”.

Consiliul consideră că acest termen, fiind un termen legal, potrivit prevederilor art. 256² din OUG nr. 34/2006 cu modificările și completările ulterioare, nimeni nu se poate prevala de necunoașterea legii potrivit principiului de drept „*nemo censetur ignorare legem*”, astfel că societatea contestatoare nu a riscat și nu riscă să sufere vreun prejudiciu.

În acest sens Consiliul reține că, potrivit acestui temei legal, persoana vătămată poate sesiza Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor în vederea anulării și/sau recunoașterii dreptului pretins ori a interesului legitim în termen de 5 zile începând cu ziua următoare luării la cunoștință, în condițiile ordonanței de urgență, despre actul considerat nelegal.

Potrivit aceluiași articol, Consiliul reține că legiuitorul a stabilit că termenul de contestare este dat de către valoarea contractului care urmează a fi atribuit, valoare estimată conform prevederilor art. 23 și ale cap. II secțiunea a 2-a. Astfel, dacă valoarea contractului este mai mică decât pragurile valorice prevăzute la art. 55 alin. (2), atunci, termenul de contestare este de 5 zile, iar dacă este egală sau mai mare, persoana vătămată poate introduce contestație în termen de 10 zile de la data luării la cunoștință a actului care îi lezează interesele.

Având în vedere că dispozițiile art. 256² din O.U.G. nr. 34/2006 sunt dispoziții imperative de drept, Consiliul reține că autoritatea contractantă prin emiterea unor adrese prin care comunică rezultatul procedurii, nu are competențe de a deroga de la prevederile legale, în sensul extinderii termenului de depunere a contestației.

Prin urmare, termenul de 5 zile de contestare a comunicării rezultatului procedurii transmis în data de 19.01.2011, se împlinește în data de 24.01.2011, astfel că transmiterea contestației către C.N.S.C. la data de 27.01.2011, iar către autoritatea contractantă în data de 28.01.2011, este în afara termenului legal, având în vedere dispozițiile art. 256² alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006 și de cele ale art. 3 lit. z) din același act normativ.

În conformitate cu dispozițiile imperative ale art. 271 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, modificată și completată, *„sub sancțiunea respingerii contestației ca tardivă, aceasta se înaintează atât Consiliului, cât și autorității contractante, nu mai târziu de expirarea termenelor prevăzute la art. 256².“*

Față de considerentele anterior expuse, având în vedere dispozițiile art. 278 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora *„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“*, în temeiul art. 278 alin. (5) și (6) din același act normativ, Consiliul va respinge ca tardiv introdusă contestația formulată de S.C. ▪ S.R.L. în contradictoriu cu ▪ și va dispune continuarea procedurii de achiziție publică în cauză.

Fără pronunțarea asupra fondului contestației.

PREȘEDINTE COMPLET

▪

MEMBRU COMPLET

▪

MEMBRU COMPLET

▪

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține 5 (cinci) file.