

DECIZIE

BO2011_0588

Data: .2011

Prin contestația nr. /08.02.2011, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. /08.02.2011, depusă de , cu sediul în , CUI , împotriva documentației de atribuire elaborată de , cu sediul în , în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație restrânsă accelerată organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect servicii de sondare a opiniei publice printr-o cercetare sociologică cantitativă, s-a solicitat obligarea autorității contractante la suspendarea procedurii de atribuire și eliminarea criteriilor disproporționate, discriminatorii și necompetitive de acceptare a candidaturilor prevăzute la cap. IV.4) Capacitatea tehnică și/sau profesională din fișa de date a achiziției.

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

DECIDE:

În temeiul 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 tardiv formulat capătul de cerere referitor la eliminarea criteriilor prevăzute la cap. IV.4) Capacitatea tehnică și/sau profesională din fișa de date a achiziției, din contestația , în contradictoriu cu .

Respinge ca rămasă fără obiect solicitarea referitoare la suspendarea procedurii de atribuire.

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:

Prin contestația depusă, , în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura de licitație restrânsă accelerată organizată de către autoritatea contractantă în vederea atribuirii contractului de servicii de sondare a opiniei publice printr-o cercetare sociologică cantitativă, a solicitat cele menționate în partea introductivă a deciziei, arătând, în esență, că anumite cerințe prevăzute în fișa de date a achiziției, la cap.

IV.4) Capacitatea tehnică și/sau profesională, sunt disproporționate în raport cu natura și complexitatea contractului ce urmează a fi atribuit.

Prin adresa nr. */09.02.2011, Consiliul a solicitat contestatoarei punctul de vedere asupra excepției tardivității formulării contestației.

Contestatoarea a răspuns cu adresa înregistrată la Consiliu cu nr. */09.02.2011, în care a precizat că „deoarece clarificările autorității contractante pot fi considerate că au fost transmise pe data de *.02.2011, data publicării în SEAP și transmise către societate pe *.02.2011, prin fax, prin depunerea pe 08.02.2011 a contestației s-a încadrat în termenele prevăzute de Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006”.

În punctul său de vedere asupra contestației, înregistrat la Consiliu cu nr. */11.02.2011, Secretariatul General al Guvernului solicită Consiliului să constate tardivitatea depunerii contestației, nefiind respectat termenul prevăzut la art. 256² alin. (1) lit. a) și alin. (2) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006. De asemenea, se aduc argumente pe fondul cauzei.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

Procedura de atribuire aplicată de * în vederea atribuirii contractului de servicii de sondare a opiniei publice printr-o cercetare sociologică cantitativă este licitația restrânsă accelerată. Conform anunțului de participare nr. */*.01.2011, publicat în Sistemul Electronic de Achiziții Publice, data limită de depunere a ofertelor a fost 09.02.2011, ora 16:00, iar deschiderea acestora a fost programată pentru 10.02.2011, ora 18:00.

Ulterior luării la cunoștință de conținutul documentației de atribuire, pentru motivele evocate anterior, * a depus la Consiliu contestația în analiză.

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, Consiliul constată că societatea contestatoare a luat cunoștință despre documentația de atribuire la data de 28.01.2011, data publicării acesteia în Sistemul Electronic de Achiziții Publice, atașată anunțului de participare nr. */*.01.2011. Conform art. 256² alin. (2) din ordonanță, în cazul în care contestația privește conținutul documentației de atribuire publicată în SEAP, data luării la cunoștință este data publicării ei, în speță *.01.2011, reieșind așadar că legiuitorul prezumă absolut luarea la cunoștință despre documentație la data publicării ei, orice dovadă contrară neputând fi primită.

Data de 28.01.2011 reprezintă data la care se va raporta termenul legal de depunere a contestației, stabilit în textul art. 256² alin. (1) lit. a) 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 egală sau mai mare decât pragurile valorice prevăzute la art. 55 alin. (2), contestația poate fi depusă în cel mult zece zile de la data

luării la cunoștință de către contestator de un act al autorității contractante pe care acesta îl consideră nelegal.

Față de valoarea estimată a contractului, de 1.199.193,55 lei, fără TVA [peste pragul de 125.000 euro, fără TVA, fixat de art. 55 alin. (2) invocat mai sus], Consiliul determină că termenul de depunere la Consiliu a contestațiilor privind procedura de atribuire este de cel mult zece 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. Astfel, socotind termenul conform dispozițiilor procedurale aplicabile [art. 3 lit. z) din ordonanță], se constată că acesta era depășit la data formulării și depunerii contestației adresate Consiliului (08.02.2011).

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*", ceea ce înseamnă că ultima zi pentru depunerea în termen a contestației de către împotriva documentației de atribuire era luni, 07.02.2011.

Purtarea unei corespondențe de clarificare cu autoritatea contractantă nu are ca efect prelungirea perioadei legale de formulare a contestației sau decalarea datei de la care începe să curgă aceasta. Altminteri, dacă s-ar admite interpretarea contrară, în sensul că orice solicitare de clarificări privind documentația de atribuire duce la prelungirea termenului de atac al documentației, s-ar ajunge la eludarea termenului de contestare impus de legiuitor.

Operatorul economic cunoștea aspectele reclamate din fișa de date încă de la data publicării lor – 28.01.2011 - și trebuia să manifeste o minimă diligență și să atace în termenul legal cerințele în discuție, dacă dorea eliminarea, completarea sau schimbarea lor, neputând fi reținut niciun motiv legal pentru depășirea termenului impus de ordonanță.

Separat de faptul că *obiectul contestației nu vizează vreo adresă de clarificări, ci doar documentația de atribuire* al cărei conținut contestatoarea îl cunoștea de la data de 28.01.2011, se reține că, prin clarificările postate în SEAP, la solicitarea de modificare/clarificare a anumitor cerințe de calificare din documentație, autoritatea contractantă a răspuns negativ, fiind păstrate în continuare cerințele solicitate prin fișa de date a achiziției. Prin urmare, documentația a rămas în forma avută la data publicării.

De altfel, chiar contestatoarea a afirmat atât în contestație, cât și în răspunsul nr. */09.02.2011, că cerințele de calificare contestate au fost confirmate prin răspunsurile la clarificări, autoritatea precizând că acestea „nu pot suferi modificări”.

De bună seamă că autoritatea contractantă nu are dreptul de a restricționa participarea la procedura de atribuire prin intermediul criteriilor

impuse, însă dacă existau obiecțiuni de nelegalitate în privința respectivelor crietrii din documentație, operatorul economic trebuia să le conteste *înainte de expirarea termenului legal*, iar nu să aștepte împlinirea lui, mai ales că sesizase obiecțiunile sale autorității prin adresa de clarificări.

Așadar, raportat la normele art. 278 alin. (1) din ordonanță și la cele ale art. 137 C. proc. civ., Consiliul reține incidența tardivității reclamării criteriilor din fișa de date a achiziției, contestația față de acestea urmând a fi respinsă ca atare.

Solicitarea referitoare la suspendarea procedurii de atribuire va fi respinsă ca rămasă fără obiect ca urmare a soluționării cauzei de către Consiliu.

Fiind ținut de excepția tardivității, Consiliul nu va analiza pe fond criticile formulate cu privire la crietriile din fișa de date a achiziției.

Redactată în patru exemplare, conține 4 (patru) file.

PREȘEDINTE COMPLET,

▪

MEMBRU,

▪

MEMBRU,

▪