

DECIZIE

BO2011_0641

Data: .2011

Prin contestația nr. ▪ din 16.12.2009, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ▪ din 17.12.2009, depusă de S.C. ▪ S.A. cu sediul în ▪, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ▪, CIF ▪, împotriva deciziei de anulare transmisă prin adresa nr. ▪/15.12.2009 emisă de către ▪, cu sediul în ▪, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de cerere de oferte organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect „Lucrări reabilitare instalație canalizare ▪”, s-a solicitat:

-„anularea noului raport al procedurii de atribuire și a actelor subsecvente, respectiv a adreselor prin care a fost comunicat noul rezultat al procedurii (anularea acesteia), precum și;

-aplicarea conducătorului autorității contractante a unei amenzi pe fiecare zi de întârziere în cuantum de 20% din salariul minim lunar pe economie, începând de la data pronunțării deciziei de amendare sau de la data expirării termenului de 20 de zile de la comunicarea Deciziei C.N.S.C. nr. ▪/06.11.2009 și până la îndeplinirea dispozițiilor cuprinse în această decizie”.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

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

DECIDE:

În temeiul art. 278 alin. (2) și (6) 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 motivare, admite în parte contestația formulată de către S.C. ▪ S.A. în contradictoriu cu ▪ și dispune continuarea procedurii de atribuire cu respectarea următoarelor măsuri de remediere:

-Anularea raportului rectificativ al procedurii din data de 15.12.2009 și a actelor subsecvente acestuia;

-Emiterea unui nou raport al procedurii cu respectarea adresei nr. ▪/02.02.2010 în termen de maxim 15 zile de la comunicarea prezentei decizii;

-Obligă autoritatea contractantă să aducă la cunoștință participanților la procedura de achiziție, măsurile stabilite conform prezentei decizii.

Respinge ca nefondată cererea contestatoarei privind aplicarea conducătorului autorității contractante a amenzii, ce constă în 20% din

salariul minim lunar pe economie, pe fiecare zi de întârziere.

Prezenta decizie este executorie și obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (1) și (3) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006.

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:

Prin contestația depusă, S.C. ▪ S.A., în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura de cerere de oferte organizată de către autoritatea contractantă ▪ în vederea atribuirii contractului susmenționat, critică decizia autorității contractante de anulare a procedurii de atribuire, și solicită:

-„anularea noului raport al procedurii de atribuire și a actelor subsecvente, respectiv a adreselor prin care a fost comunicat noul rezultat al procedurii (anularea acesteia), precum și;

-aplicarea conducătorului autorității contractante a unei amenzi pe fiecare zi de întârziere în cuantum de 20% din salariul minim lunar pe economie, începând de la data pronunțării deciziei de amendare sau de la data expirării termenului de 20 de zile de la comunicarea Deciziei C.N.S.C.nr. ▪/06.11.2009 și până la îndeplinirea dispozițiilor cuprinse în această decizie”.

Prin adresa nr. ▪/18.12.2009, Consiliul a înștiințat autoritatea contractantă despre depunerea contestației de către S.C. ▪ S.A. la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor, și, solicitarea de a transmite, în maxim 3 zile lucrătoare, punctul de vedere la contestație și actele emise după pronunțarea deciziei emisă de C.N.S.C.

▪ a transmis, prin fax, punctul său de vedere cu privire la contestație, cu nr. ▪ din 18.01.2010, înregistrat la Consiliu cu nr. ▪ din 19.01.2010, și atașat acestuia copia raportului rectificativ al procedurii și adresele de comunicare a rezultatului procedurii.

În motivarea contestației sale, S.C. ▪ S.A. menționează că prin actul administrativ la care a făcut referire, autoritatea contractantă a decis anularea procedurii de atribuire, invocând prevederile art. 209 alin. (1) lit. b) din O.U.G. nr. 34/2006, conform cărora o astfel de măsură poate fi dispusă atunci când „au fost depuse numai oferte inacceptabile și/sau neconforme”.

Contestatorul declară că decizia de anulare a procedurii nu este motivată decât în drept, nu și în fapt, deoarece autoritatea contractantă avea obligația să prezinte justificările în fapt care au condus-o la concluzia că au fost depuse numai oferte inacceptabile și/sau neconforme.

S.C. ▪ S.A. arată că prin Decizia C.N.S.C. nr. ▪/06.11.2009, autoritatea contractantă era obligată de Consiliu, ca în termen de 20 de zile de la primirea deciziei, să reevalueze propunerea tehnică și

financiară prezentată de societatea sa, precizând totodată că autoritatea contractantă nu i-a comunicat până în prezent niciun înscris din care să rezulte că:

- a reevaluat oferta societății sale în termenul stabilit în decizie sau ulterior acestui termen;

- în urma reevaluării dispuse de C.N.S.C., a declarat oferta sa inacceptabilă și/sau neconformă și care au fost motivele în fapt și în drept care au fundamentat o astfel de decizie.

Contestatorul face precizarea că în situația în care autoritatea contractantă revine asupra deciziei sale și va invoca un alt temei legal al anulării procedurii de atribuire, S.C. ▪ S.A. nu va renunța la contestație, pentru următoarele considerente:

- autoritatea contractantă nu a pus în executare Decizia C.N.S.C. nr. ▪/06.11.2009, nici în termenul prevăzut în decizie și nici ulterior, încălcând astfel dispozițiile art. 280 din O.U.G. nr. 34/2006;

- încheierea anului bugetar 2009 sau invocarea unei eventuale lipse temporare de fonduri nu constituie motiv de anulare a procedurii de atribuire, întrucât sursele de finanțare a proiectului au fost cunoscute și asigurate dinainte de inițierea procedurii, odată cu aprobarea bugetului propriu.

Întrucât, contestatorul consideră decizia de anulare a procedurii de atribuire ca fiind un abuz, fiind doar un pretext pentru a nu executa decizia C.N.S.C., solicită:

- anularea noului raport al procedurii de atribuire și a actelor subsecvente, respectiv a adreselor prin care a fost comunicat noul rezultat al procedurii și anume, anularea acesteia;

- aplicarea conducătorului autorității contractante a unei amenzi pe fiecare zi de întârziere în cuantum de 20% din salariul minim lunar pe economie, începând de la data pronunțării deciziei de amendare sau de la data expirării termenului de 20 de zile de la comunicarea Deciziei C.N.S.C. nr. ▪/06.11.2009 și până la îndeplinirea dispozițiilor cuprinse în această decizie.

În drept, S.C. ▪ S.A. și-a întemeiat contestația pe dispozițiile art. 255 și următoarele din O.U.G. nr. 34/2006 și pe cele ale art. 280 din același act normative.

În punctul său de vedere asupra contestației depusă de S.C. ▪ S.A., ▪ menționează că sub incidența art 209 alin. (1) lit. d) din O.U.G. nr. 34/2006, a anulat procedura de achiziție „Lucrări reabilitare instalație canalizare ▪”, deoarece a fost în „imposibilitatea încheierii contractului” și executării acestuia în cursul anului 2009, astfel cum a fost prevăzută această achiziție în bugetul ALPAB 2009.

Autoritatea contractantă declară că a luat act de Decizia C.N.S.C. nr. ▪/06.11.2009 și a anulat raportul inițial al procedurii, precum și comunicările, însă singura decizie față de încheierea exercițiului bugetar 2009 a fost anularea procedurii de atribuire în cauză.

Totodată, autoritatea contractantă face precizarea că atribuirea și semnarea contractului cu S.C. ▪ S.A., ar fi condus la încălcarea

prevederilor legale referitoare la existența alocării fondurilor bugetare necesare derulării contractului și implicit, la imposibilitatea onorării obligațiilor de plată.

- susține de asemenea că, în măsura aprobărilor bugetare 2010, procedura de atribuire „Lucrări reabilitare instalație canalizare ▪” va fi înscrisă în programul anual de achiziții al anului în curs.

Având în vedere cele enunțate mai sus, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației formulate de către S.C. ▪ S.A. ca fiind rămasă fără obiect.

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

- a inițiat procedura de atribuire a contractului de achiziție publică având ca obiect „Lucrări reabilitare instalație canalizare ▪”, prin cerere de oferte publicând în SEAP, în data de ▪.09.2009 invitația de participare nr. ▪.

Potrivit Procesului-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor, încheiat în data de 22.09.2009 au depus ofertă un număr de 3 operatori economici. În urma analizării și evaluării ofertelor depuse, oferta depusă de S.C. ▪ S.A. a fost respinsă ca fiind inacceptabilă, iar în urma aplicării criteriului stabilit, a declarat oferta depusă de către S.C. ▪ S.R.L. ca fiind câștigătoare a procedurii de atribuire, toate aceste aspecte fiind consemnate în Raportul procedurii, rezultatul procedurii fiind comunicat acestora cu actele nr. ▪/02.10.2009.

Ulterior evaluării ofertelor și comunicării rezultatului procedurii de către autoritatea contractantă, pentru motivele de mai sus, S.C. ▪ S.A. a depus contestație, aceasta fiind soluționată prin Decizia Consiliului nr. ▪/06.11.2009, prin care s-a admis contestația formulată de S.C. ▪ S.A., în contradictoriu cu ▪, s-a anulat raportul procedurii și actele subsecvente acestuia, respectiv adresele de comunicare a rezultatului procedurii; autoritatea contractantă a fost obligată la clarificarea și la reevaluarea propunerii tehnice și financiare prezentată de S.C. ▪ S.A., la declararea ofertei câștigătoare, în baza criteriului de atribuire precizat în documentația de atribuire, cu respectarea celor cuprinse în motivarea prezentei decizii.

Urmare deciziei Consiliului, autoritatea contractantă a emis raportul rectificativ al procedurii, fără număr de înregistrare și datat 15.12.2009, prin care hotărăște, anularea procedurii de atribuire în temeiul art. 209 alin.(1), lit. b) și „având în vedere încheierea anului bugetar 2009”.

Conform art. 209 alin. (1) lit. d) din ordonanță, prin excepție de la prevederile art. 204, autoritatea contractantă are dreptul de a anula aplicarea procedurii pentru atribuirea contractului de achiziție publică dacă este imposibilă încheierea contractului.

Împotriva deciziei de anulare a procedurii de atribuire, S.C. ▪ S.A. a depus prezenta contestație.

Analizând criticile contestatorului, Consiliul constată următoarele:

În ceea ce privește lipsa motivării, în drept și în fapt a deciziei de

anulare și a justificării, în fapt, a încadrării ofertelor ca fiind inacceptabile/neconforme, Consiliul constată că nici în raportul rectificativ al procedurii de atribuire și nici în adresa de comunicare a rezultatului procedurii de atribuire, nu se regăsesc informațiile menționate anterior, încălcându-se astfel dispozițiile art. 213 alin.(2), lit.j) și art. 207 alin.(2) lit.b) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, motiv pentru care va reține ca fondată critica contestatorului.

Având în vedere faptul că prin adresa nr. •/02.02.2010, autoritatea contractantă precizează faptul că toate ofertele depuse au fost declarate admisibile și că dintr-o eroare de tehnoredactare în raportul procedurii rectificat s-a consemnat faptul că ofertele S.C. • S.R.L. și S.C. • S.R.L. sunt inacceptabile, Consiliul constată că susținerile contestatorului cu privire la faptul că nu i-a fost comunicat un înscris din care să rezulte că oferta sa a fost reevaluată în termenul stabilit prin decizia Consiliului, și că, în urma reevaluării oferta sa a fost declarată inacceptabilă/neconformă, și motivele care au stat la baza acestei decizii, sunt rămase fără obiect, însă constată că acesta nu a fost informat asupra erorii autorității contractante.

Cu privire la critica contestatorului referitoare la motivul invocat de autoritatea contractantă în sprijinul deciziei de anulare a procedurii de atribuire în cauză, acest motiv fiind: "[...] având în vedere încheierea anului bugetar 2009, autoritatea contractantă a decis anularea procedurii", Consiliul urmează să o admită ca fondată din următoarele motive:

Din documentele depuse de autoritatea contractantă la dosarul cauzei, nu rezultă faptul că, în bugetul de venituri și cheltuieli aferent anului 2010, nu vor exista sumele necesare încheierii contractului de achiziție publică în cauză, mai ales că prin adresa nr. •/02.02.2010, aceasta și-a manifestat disponibilitatea de a introduce această procedură în programul anual de achiziții;

Motivul anulării procedurii de atribuire, invocat de autoritatea contractantă nu poate fi reținut ca încadrându-se în prevederile art. 209 alin. (1) lit. d) din OUG nr. 34/2006, deoarece pe de o parte această procedură a fost cuprinsă în programul anual de achiziții și în bugetul de venituri și cheltuieli ale autorității contractante pentru anul 2009, iar pe de altă parte o astfel de interpretare a prevederii legale susmenționate ar conduce la obligația autorităților contractante de a anula toate procedurile de atribuire în desfășurare, dar la care nu au fost încheiate contractele de achiziție publică până la data de 31.12.2009;

Anularea unei proceduri de achiziție publică, având la bază motivul încheierii anului financiar, conduce la încălcarea, în raport cu operatorii economici care au depus oferte, a scopurilor și principiilor OUG nr. 34/2006, enunțate la art. 2 din acest act normativ, cu precădere a scopului privind "asigurarea transparenței și integrității procesului de achiziție publică" și a principiului transparenței.

Ca urmare a celor de mai sus, Consiliul constată că autoritatea contractantă avea obligația de a continua procedura de achiziție publică în cauză și de a desemna un câștigător și de a prevedea în bugetul de venituri și cheltuieli aferent anului 2010, sumele necesare încheierii contractului de achiziție publică în cauză.

Va fi respinsă, ca nefondată, cererea contestatoarei de aplicare conducătorului autorității contractante a unei amenzi, ce constă în 20% din salariul minim lunar pe economie, pe fiecare zi de întârziere începând cu data expirării termenului de 20 de zile de la comunicarea Deciziei nr. 06.11.2009 și până la îndeplinirea dispozițiilor cuprinse în respectiva decizie, deoarece, având în vedere decizia autorității contractante de a anula procedura de atribuire, interesele contestatoarei nu au fost afectate prin această întârziere, o astfel de măsură punitivă excedând prevederilor legislației în materia achizițiilor publice.

În temeiul art. 278 alin. (2) și (6) 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 motivare, admite în parte contestația formulată de către S.C. S.A. în contradictoriu cu , și dispune continuarea procedurii de atribuire cu respectarea următoarelor măsuri de remediere:

-Anularea raportului procedurii de atribuire din data de 15.12.2009 și a actelor subsecvente acestuia;

-Emiterea unui nou raport al procedurii cu respectarea adresei nr. 02.02.2010 în termen de maxim 15 zile de la comunicarea prezentei decizii;

-Obligă autoritatea contractantă să aducă la cunoștință participanților la procedura de achiziție, măsurile stabilite conform prezentei decizii.

Prezenta decizie este executorie și obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (1) și (3) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006.

PREȘEDINTE COMPLET,

▪

MEMBRU COMPLET,

▪

MEMBRU COMPLET,

▪

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