



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București, cod poștal 030084, România
Tel: +4 021.310.46.41 Fax: +4 021.890.07.45 și +4 021.310.46.42 www.cnscl.ro

În conformitate cu prevederile art. 266 alin. (2) 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, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea,

DECIZIE

Nr....

Data: ...

Prin contestația nr. ..., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ..., depusă de SC ...SRL, cu sediul în str. ... nr. ..., bl. ..., ap. ..., ..., CUI ..., privind procedura de cerere de oferte pentru atribuirea contractului de servicii de consultanță în managementul proiectului pentru obiectivul de investiții "Reabilitarea infrastructurii rutiere în stațiunea ...", cod CPV 79411000-8, cu data de deschidere a ofertelor 15.01.2013, organizată de Orașul ..., cu sediul în str. ... nr...., ..., județul ..., în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea contestației sale, precum și obligarea autorității contractante la remedierea documentației de atribuire.

Prin decizia sa nr. ..., Consiliul s-a pronunțat asupra capătului de cerere de suspendare a procedurii de atribuire, respingând-l ca nefondat. Pe rol, în prezent, se află celălalt capăt de cerere din contestație.

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

DECIDE:

În baza art. 278 alin. (2) 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, admite contestația SC ...SRL nr. ..., în contradictoriu cu Orașul ..., și obligă autoritatea contractantă ca, în termen de cel mult zece zile de la data primirii prezentei decizii, să pună la dispoziția operatorilor economici următoarele documente/informații, prin publicarea lor în Sistemul Electronic de Achiziții Publice:

- contractul de finanțare a proiectului "Reabilitarea infrastructurii rutiere în stațiunea ...", cu anexele sale, cu excepția acelor clauze/prevederi a căror dezvăluire este de natură să prejudicieze interesele părților contractante;

- achizițiile pe care le presupune implementarea proiectului și stadiul de realizare a acestora;

- calendarul de implementare a proiectului, activitățile ce urmează a se realiza în cadrul acestuia și stadiul de implementare a sa;

- ultimul raport de progres privind proiectul, dacă există;

- bugetul proiectului;

- graficul cererilor de rambursare, stadiul și gradul de rambursare a cheltuielilor supuse rambursării;

- componența echipei de proiect din partea autorității contractante și experiența ei în implementarea unui proiect de acest gen;

- specificațiile tehnice principale ale lucrărilor care se vor atribui în cadrul proiectului.

Totodată, obligă autoritatea contractantă să stabilească o nouă dată de depunere și deschidere a ofertelor, nu mai devreme de șase zile de la data postării în SEAP a respectivelor documente/informații.

Prezenta decizie este 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 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 operatorul economic SC ...SRL învederează că, pentru a se putea elabora o ofertă corespunzătoare în cadrul procedurii de atribuire menționată în partea introductivă a deciziei, autoritatea contractantă trebuia să pună la dispoziția operatorilor economici toate informațiile despre proiect:

- contractul de finantare, cu anexele aferente, inclusiv actul adițional la care se face referire în documentație;
- anexa nr. III - achiziții prevăzute a se realiza în cadrul proiectului și stadiul de realizare a acestora;
- stadiul de implementare a proiectului, ultimul raport de progres;
- calendarul de implementare a proiectului, activitățile prevăzute a se realiza în cadrul proiectului și stadiul de implementare a acestuia;
- bugetul proiectului (din care pot fi identificate eventuale riscuri);
- graficul cererilor de rambursare (ultima actualizare) și stadiul realizării acestora, gradul de rambursare a cheltuielilor supuse rambursării;
- echipa de proiect din partea autorității contractante și experiența ei în ce privește implementarea unui astfel de proiect;
- informații despre documentația tehnică.

Lipsa acestor date, pe care autoritatea contractanta le are la dispoziție, nu permite realizarea unei "expuneri de motive din care să rezulte înțelegerea contextului și scopului proiectului", întocmirea unui "plan de lucru privind implementarea proiectului și modul de aplicare a acestuia" și nici "identificarea riscurilor, evaluarea corespunzătoare a acestora și propunerea unui plan corespunzător de management al riscurilor".

Fișa de date prevede următorul mod de prezentare a propunerii financiare:

- "1. Formularul de oferta - formular nr. 23 și anexa la formularul de oferta;
2. Formularul nr. 24;
3. Formular nr. 22."

În cadrul formularului nr. 24, autoritatea nu stabilește "clar și fără ambiguități" modul de întocmire a propunerii financiare. Astfel, în coloana "activitatea (gama/faza)", autoritatea nu arată care sunt activitățile și cantitatea lor exactă pe care fiecare operator o va oferi și care să permită o evaluare obiectivă. În respectiva coloană pot fi trecute repere de genul:

1. întocmire rapoarte de progres - x buc - xxxx lei/buc;
 2. întocmire cereri de rambursare - x buc - xxxx lei/buc;
 3. întocmire documentație de achiziție - x buc - xxxx lei/buc;
 4. asistență implementare - 12 luni - xxxx lei/lună,
- care ar permite întocmirea unor propuneri financiare unitare și comparabile între ele.

În punctul său de vedere nr. ...asupra contestației, înregistrat la Consiliu cu nr. ..., autoritatea contractantă susține, în apărare, că prin documentația de atribuire a urmărit să pună la dispoziția operatorilor toate datele necesare întocmirii ofertei, ținând seama și

de clauzele contractului de finanțare. Autoritatea contractantă a transmis ...adresa nr. ..., pentru a cunoaște poziția ei privind dezvăluirea informațiilor cu caracter confidențial.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține că, prin invitația de participare nr. ..., publicată în Sistemul Electronic de Achiziții Publice – SEAP la 12.12.2012, autoritatea contractantă Orașul ... a inițiat o procedură de cerere de oferte în vederea achiziționării de servicii de consultanță în managementul proiectului pentru obiectivul de investiții "Reabilitarea infrastructurii rutiere în stațiunea ...", estimate valoric la 96.700 lei, fără TVA. Documentația de atribuire a fost postată în SEAP, la 12.12.2012, alături de invitația de participare. După consultarea respectivei documentații, apreciind că ea nu cuprinde toate informațiile necesare întocmirii corespunzătoare a ofertei, pentru obligarea autorității la furnizarea acestora SC ...SRL a investit Consiliul cu soluționarea contestației ce formează obiectul prezentei cauze.

Asupra aspectelor sesizate de reclamantă, cu titlu preliminar este de remarcat că autoritatea contractantă nu neagă relevanța, pentru operatorii economici interesați de procedură, a informațiilor pe care le pretinde reclamanta. Mai mult, autoritatea declară că intenția ei este de a pune la dispoziția potențialilor ofertanți toate documentele necesare întocmirii ofertei. Chiar a întreprins, în acest scop, demersul de a solicita autorității de management finanțatoare, prin adresa nr. ..., relații privind datele pe care le poate face publice. Din cele expuse se desprinde concluzia că autoritatea contractantă este de bună credință, urmărind să asigure operatorilor economici accesul la toate informațiile ce le sunt necesare, însă este ținută de obligațiile de confidențialitate asumate prin contractul de finanțare a proiectului, încheiat cu

Din poziția pe care o adoptă autoritatea contractantă în punctul său de vedere reiese că nu are nimic împotrivă în a pune la dispoziția celor interesați toate amănunțele pe baza cărora să își elaboreze cât mai judicios ofertele, inclusiv cele pe care le reclamă societatea contestatoare. Informațiile dorite de aceasta nu numai că îi sunt utile, ci sunt și esențiale, în absența lor nefiind posibilă întocmirea corespunzătoare a ofertei. Pe fondul acestui vid, nu numai ofertanta își diminuează șansele de a participa la procedură cu o ofertă corect întocmită, ci toate firmele participante, situație care afectează inclusiv autoritatea contractantă. Pornind de la scopul înscris la art. 2 alin. (1) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, respectiv de asigurare a promovării concurenței între operatorii economici, autoritatea contractantă trebuie să urmărească permiterea accesului egal și cât mai larg la procedura de atribuire a oricărui prestator al serviciilor scoase la licitație. Participarea cât mai multor operatori la procedură este de

natură să conducă la obținerea unor prețuri cât mai reduse, ca efect al concurenței, în concordanță cu principiul legal al eficienței utilizării fondurilor publice.

Potrivit art. 33 alin. (1) din ordonanță, autoritatea contractantă are obligația de a preciza în cadrul documentației de atribuire orice cerință, criteriu, regulă și alte informații necesare pentru a asigura ofertantului o informare completă, corectă și explicită cu privire la modul de aplicare a procedurii de atribuire. În cazul de față, documentația nu este în măsură să permită o informare completă a operatorilor în privința datelor pe care le reclamă contestatoarea, ceea ce poate determina riscul respingerii ofertei pentru neîntocmirea conformă a ei sau poate conduce la ofertarea unor soluții neunitare, ceea ce va pune autoritatea în imposibilitatea comparării ofertelor.

Pretextul confidențialității de care se prevalează autoritatea contractantă nu se susține în speță, întrucât nu pot avea regim de informații confidențiale informațiile de interes public ce vizează derularea proiectului de "Reabilitarea infrastructurii rutiere în stațiunea ..." (finanțat din fonduri publice), cum sunt:

- achizițiile pe care le presupune implementarea proiectului și stadiul de realizare a lor;
- calendarul de implementare a proiectului, activitățile ce urmează a se realiza în cadrul acestuia și stadiul de implementare a sa;
- ultimul raport de progres privind proiectul, dacă există;
- bugetul proiectului;
- graficul cererilor de rambursare, stadiul și gradul de rambursare a cheltuielilor supuse rambursării;
- componența echipei de proiect din partea autorității contractante și experiența ei în implementarea unui proiect de acest gen.

Nici măcar contractul de finanțare, cu anexele sale, nu poate fi supus confidențialității în integralitate, dovadă fiind că modelul acestui gen de contracte poate fi accesat și pe Internet. Desigur, fac excepție de la regula publicității acele clauze/prevederi a căror dezvăluire este de natură să prejudicieze interesele părților contractante. În speță, autoritatea contractantă nu a argumentat în niciun fel de ce anumite informații trebuie secretizate față de posibila ofertanți, respectiv interzise de la accesul celor interesați de ele.

Potrivit Legii nr. 544/2001 privind liberul acces la informațiile de interes public, prin informație de interes public se înțelege orice informație care privește activitățile sau rezultă din activitățile unei autorități publice sau instituții publice, indiferent de suportul ori de forma sau de modul de exprimare a informației, iar contractul pentru finanțarea unui proiect comunitar este, în mod evident, unul

supus informării publice. Aceeași lege dispune că accesul liber și neîngrădit al persoanei la orice informații de interes public constituie unul dintre principiile fundamentale ale relațiilor dintre persoane și autoritățile publice.

Pe de altă parte, contrar art. 1169 C. civ. și art. 129 alin. 1 C. proc. civ., autoritatea nu aduce nicio dovadă din care să reiasă că toate datele dorite de și necesare SC ...SRL sunt confidențiale ori supuse exceptării de la art. 12 din Legea nr. 544/2001, respectiv că ele nu ar putea fi prelucrate/anonimizate astfel încât să poată fi, totuși, furnizate operatorului economic.

Prin aceea că nu a asigurat potențialilor ofertanți toate informațiile necesare autoritatea a afectat nu numai art. 33 alin. (1) menționat, ci și principiul legal al transparenței derulării achiziției (art. 2 din ordonanță).

Curtea Europeană de Justiție a precizat domeniul de aplicare al obligației de transparență în Hotărârea din 7 decembrie 2000, ... și ... (C-324/98, Rep., p. I-10745, punctele 61 și 62), precum și în Hotărârea din 13 octombrie 2005, ...(C-458/03, Rep., p. I-8585, punctul 111). Potrivit instanței comunitare, această obligație are ca scop, în esență, să garanteze că este înlăturat riscul de favoritism și de arbitrar din partea autorității contractante. Obligația menționată constă în garantarea, în favoarea tuturor potențialilor ofertanți, a unui nivel de publicitate adecvat al procedurii de atribuire, care să permită astfel asigurarea condițiilor concurențiale pe piață și controlul imparțialității procedurii. Aceasta presupune, de asemenea, ca toate condițiile și modalitățile procedurii de atribuire să fie formulate clar, precis și univoc în anunțul de participare sau în documentația de atribuire. Aceasta trebuie să permită tuturor ofertanților mediu informați și care dau dovadă de o diligență normală să înțeleagă întinderea exactă a acestora și să le interpreteze în același fel.

Obligația de transparență înseamnă și faptul că autoritatea adjudecătoare trebuie să interpreteze criteriile de atribuire în același fel pe parcursul întregii proceduri. În final, când ofertanții sunt evaluați, criteriile de atribuire trebuie aplicate în mod obiectiv și uniform tuturor ofertanților - Hotărârea din 18 octombrie 2001, ... C-19/00 (punctele 42-44).

În speța de față, autoritatea nu a reușit să demonstreze și să probeze Consiliului că este împiedicată obiectiv și insurmontabil să pună la dispoziția contestatorului informațiile/documentele dorite. În consecință, Consiliul va obliga autoritatea contractantă să posteze în SEAP și restul de informații și documente relevante în întocmirea ofertelor și să asigure îndeplinirea cerințelor ordonanței prin stabilirea și comunicarea către operatorii economici a unei noi date de depunere și deschidere a ofertelor, astfel încât agenții economici să beneficieze de un timp rezonabil pentru elaborarea ofertelor

proprii, nu mai scurt de șase zile de la data postării în SEAP a respectivelor documente/informații.

În ceea ce privește formularul nr. ..., autoritatea susține că a postat o variantă detaliată, astfel încât solicitarea contestatoarei vizavi de acest formular a rămas fără obiect.

Referitor la "informațiile despre documentația tehnică", contestatoarea este interesată de obținerea principalelor date tehnice despre lucrările ce vor fi licitate în cadrul proiectului de reabilitare a infrastructurii rutiere în stațiunea ..., întrucât față de acest proiect se vor presta serviciile de consultanță în managementul proiectului. Prin urmare, operatorii economici le sunt necesare și aceste informații, iar autoritatea este în măsură și trebuie să le furnizeze.

În considerarea celor ce preced și în temeiul art. 278 alin. (2) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, Consiliul va admite contestația SC ...SRL nr. ..., în contradictoriu cu Orașul ..., și va obliga autoritatea contractantă să posteze în SEAP restul de documente și informații relevante în întocmirea ofertelor, precum și să stabilească o nouă dată de depunere și deschidere a ofertelor.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU,

...

...

MEMBRU,