



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr. 6, Sector 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642; +4 021 8900745, www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 266 alin. (2) din OUG nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ...

Data: ...

Prin contestația nr. ..., transmisă prin e-mail, înregistrată la Consiliu sub nr. ..., și ulterior în original, înregistrată la Consiliu sub nr. ..., S.C. ...S.R.L., cu sediul în municipiul ..., str. ..., județul ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având C.U.I. ..., a contestat procesul - verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. ..., întocmit în cadrul procedurii de atribuire, prin „cerere de ofertă” cu fază finală de licitație electronică, a contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „Modernizarea centralei termice și reparații capitale la rețelele termice exterioare aferente Spitalului de Psihiatrie ...”, cod CPV: 45331100-7 (Rev. 2), organizată de autoritatea contractantă JUDEȚUL ..., cu sediul în municipiul ...- ..., ..., județul ... și a solicitat Consiliului „obligarea autorității contractante să suspende procedura de licitație până la emiterea unui nou act prin care să deschidă și oferta depusă de subscrisa” și anularea procesului - verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr.

În cadrul aceleiași proceduri de atribuire s-a depus prin fax, contestația nr. ..., înregistrată la Consiliu sub nr. ..., formulată de S.C. ...S.A., cu sediul în municipiul ...- ..., str. ..., județul ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având C.U.I. ..., împotriva procesului - verbal al ședinței de deschidere a

ofertelor nr. ..., întocmit în cadrul procedurii de atribuire, prin „cerere de ofertă” cu fază finală de licitație electronică, a contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „Modernizarea centralei termice și reparații capitale la rețelele termice exterioare aferente Spitalului de Psihiatrie ...”, cod CPV: 45331100-7 (Rev. 2) și s-a solicitat Consiliului: anularea deciziei comisiei de evaluare prin care a respins oferta depusă de societatea sa, considerând „G.P. neconformă, precum și reluarea procedurii de evaluare a ofertelor cu luarea în considerare a ofertei sale”.

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

DECIDE:

Admite în parte contestația formulată de S.C. ...S.R.L., cu sediul în municipiul ..., str. ..., județul ..., în contradictoriu cu autoritatea contractantă JUDEȚUL ..., cu sediul în municipiul ...- ..., județul ..., și dispune anularea procedurii de atribuire.

Respinge contestația formulată de S.C. ...S.A., cu sediul în municipiul ...- ..., str. ..., județul ..., ca fiind nefondată.

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

Prin contestația nr. ..., transmisă prin e-mail, înregistrată la Consiliu sub nr. ..., și ulterior în original, înregistrată la Consiliu sub nr. ..., S.C. ...S.R.L., a contestat procesul - verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. ..., întocmit în cadrul procedurii de atribuire, prin „cerere de ofertă” cu fază finală de licitație electronică, a contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „Modernizarea centralei termice și reparații capitale la rețelele termice exterioare aferente Spitalului de Psihiatrie ...”, cod CPV: 45331100-7 (Rev. 2), organizată de autoritatea contractantă JUDEȚUL ... și a solicitat Consiliului, „obligarea autorității contractante să suspende procedurii de licitație până la emiterea unui nou act prin care să deschidă și oferta depusă de subscrisa”, precum și anularea procesului verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr.

În cadrul aceleiași proceduri de atribuire s-a depus prin fax, și ulterior în original, contestația nr. ..., înregistrată la Consiliu sub nr. ... și sub nr. ... formulată de S.C. ...S.A., formulată împotriva procesului - verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. ..., întocmit în cadrul procedurii de atribuire, prin „cerere de ofertă” cu fază finală de licitație electronică, a contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „Modernizarea centralei termice și reparații capitale la rețelele termice exterioare aferente Spitalului de Psihiatrie ...”, cod CPV: 45331100-7 (Rev. 2), s-a solicitat Consiliului: anularea deciziei comisiei de evaluare prin care s-a respins oferta depusă de societatea sa, considerând „G.P. neconformă”, precum și reluarea procedurii de evaluare a ofertelor cu luarea în considerare a ofertei sale.

În vederea pronunțării unei soluții unitare, în temeiul prevederilor art. 273 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, Consiliul a procedat la conexarea celor două contestații.

În susținerea contestației sale, S.C. ...S.R.L. a adus la cunoștința Consiliului prevederile Cap. III.1.1. „Condiții suplimentare, garanție de participare” din fișa de date a achiziției, prin care se solicită ca „Ofertantul va constitui o garanție pentru participare în cuantumul: 102.240 RON. Perioada de valabilitate a garanției pentru participare: egală cu perioada de valabilitate a ofertei, adică 90 zile de la termenul limită de primire a ofertelor. Garanția de participare se va constitui conform art. 86 din HG 925/2006. Scrisoarea de garanție bancară de participare emisă în altă limbă decât română va fi prezentată în original și va fi însoțită de traducerea autorizată în limba română. Autoritatea contractantă are dreptul de a reține garanția pentru participare, ofertantul pierzând astfel suma constituită, atunci când acesta se află în oricare dintre următoarele situații: - își retrage oferta în perioada de valabilitate a acesteia; - oferta sa fiind stabilită câștigătoare, refuză să semneze contractul de achiziție publică/acordul-cadru în perioada de valabilitate a ofertei; - oferta sa fiind stabilită câștigătoare, nu constituie garanția de bună execuție în perioada de valabilitate a ofertei și, oricum, nu mai târziu de 15 zile de la semnarea contractului; În măsura în care Consiliul respinge contestația depusă de operatorul economic în cadrul procedurii de atribuire, autoritatea contractantă va reține din garanția de participare a ofertantului contestator, suma de 8.071,20 lei. Echivalența pentru o garanție de participare depusă în euro se va face la cursul BNR din data anterioară datei limita de depunere a ofertelor cu 5 zile”.

Față de acest aspect, contestatoarea a arătat că a depus Scrisoarea de garanție bancară nr. ..., emisă de ... S.A., care respectă, în opinia sa, cerințele din fișa de date a achiziției,

adăugând faptul că nu înțelege motivele pentru care aceasta a fost declarată neconformă.

În dovedirea susținerilor sale, S.C. ...S.R.L., a depus, în copie, un set de înscrisuri.

În susținerea contestației sale, S.C. ...S.A. a precizat faptul că autoritatea contractantă a reținut oferta societății sale, nedeschisă, considerând neconformă scrisoarea de garanție bancară prezentată, susținând în acest sens că invitația de participare publicată în SEAP nu a conținut niciun model pentru „Scrisoarea de garanție de participare la licitație”.

De asemenea, contestatoarea a considerat că „Scrisoarea de garanție prezentată de societatea sa, corespunde atât legislației în vigoare, cât și invitației de participare, iar oferta sa a fost elaborată în conformitate cu dispozițiile art. 170 din OUG nr. 34/2006.

În dovedirea susținerilor sale, S.C. ...S.A. a depus, în copie, un set de înscrisuri.

Prin adresa nr. .../2013, transmisă prin fax, înregistrată la Consiliu sub nr. ...și retransmisă în original, înregistrată la Consiliu sub nr. ..., autoritatea contractantă, JUDEȚUL ... a transmis punctul de vedere referitor la cele două contestații în discuție, însoțit de copia dosarului achiziției publice, necesar soluționării acestora.

În ceea ce privește contestația formulată de S.C. ...S.R.L., autoritatea contractantă a solicitat respingerea acesteia ca nefondată, întrucât „Scrisoarea de garanție bancară” nr. .../13.12.2012, emisă de ...S.A., a fost prezentată în copie xerox color, în care, „la cele patru condiții când autoritatea contractantă are dreptul de a reține garanția de participare, sunt înșirate, cu liniuță, printre care nu se regăsește cea privind reținerea sumei, prevăzută în fișa de date a achiziției, din garanția de participare în cazul în care CNSC respinge contestația depusă de ofertant”, prin urmare, la solicitarea comisiei de evaluare de clarificare a acestui aspect, contestatoarea nu a putut clarifica.

În ceea ce privește contestația formulată de S.C. ...S.A., autoritatea contractantă a arătat că motivul de respingere al ofertei acesteia a fost același ca și în cazul contestatoarei S.C. ...S.R.L.

La data de 09.01.2013, contestatoarea, S.C. ...S.R.L. a transmis Consiliului prin fax, adresa nr. ..., înregistrată la CNSC sub nr. ..., cuprinzând susținerile sale privind punctul de vedere al autorității contractante nr.

Astfel, contestatoarea respinge „categoric” afirmațiile autorității contractante privind neconformitatea scrisorii de garanție prezentată de societatea sa, susținând că în conținutul scrisorii de garanție bancară „se precizează clar ... exact ce achizitorul susține că lipsește”. De asemenea, contestatoarea susține că în urma unei

convorbiri telefonice dintre directorul general al firmei ...și directorul Spitalului de Psihiatrie ..., a reieșit că s-a recunoscut eroarea făcută de comisia de licitație, și s-a menționat faptul că „singura modalitate de îndreptare a erorii respective este depunerea contestației”.

Din documentele depuse la dosarul cauzei și din susținerile părților, Consiliul reține următoarele:

Autoritatea contractantă JUDEȚUL ... a inițiat procedura de atribuire, prin „cerere de ofertă” cu fază finală de licitație electronică, a contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „Modernizarea centralei termice și reparații capitale la rețelele termice exterioare aferente Spitalului de Psihiatrie ...”, cod CPV: 45331100-7 (Rev. 2), publicând în SEAP invitația de participare nr. ..., stabilind data limită pentru primirea ofertelor la 27.12.2012, ora 09:00, data deschiderii ofertelor la 27.12.2012, ora 14:00, criteriul de atribuire ales fiind „prețul cel mai scăzut” și o valoare estimată fără TVA de 5.112.099 lei.

Prin decizia nr. ..., Consiliul a respins ca rămasă fără obiect cererea de suspendare a procedurii de atribuire formulate de către S.C. ...S.R.L., întrucât, după primirea contestației, autoritatea contractantă a hotărât suspendarea procedurii de atribuire.

În ceea ce privește criticile contestatoarei S.C. ...S.R.L. privind cerințele documentației de atribuire, Consiliul constată că acestea sunt întemeiate.

Astfel, analizând atât invitația de participare nr. nr. ..., cât și conținutul fișei de date a achiziției, ambele publicate în SEAP, Consiliul reține că la punctul III.1.1.a) „Garanție de participare”, autoritatea contractantă a precizat că: „Ofertantul va constitui o garanție pentru participare în cuantumul: 102.240 RON. Perioada de valabilitate a garanției pentru participare: egală cu perioada de valabilitate a ofertei, adică 90 zile de la termenul limită de primire a ofertelor. Garanția de participare se va constitui conform art. 86 din HG 925/2006. Scrisoarea de garanție bancară de participare emisă în altă limbă decât română va fi prezentată în original și va fi însoțită de traducerea autorizată în limba română. Autoritatea contractantă are dreptul de a reține garanția pentru participare, ofertantul pierzând astfel suma constituită, atunci când acesta se află în oricare dintre următoarele situații: - își retrage oferta în perioada de valabilitate a acesteia; - oferta sa fiind stabilită câștigătoare, refuză să semneze contractul de achiziție publică/acordul-cadru în perioada de valabilitate a ofertei; - oferta sa fiind stabilită câștigătoare, nu constituie garanția de bună execuție în perioada de valabilitate a ofertei și, oricum, nu mai târziu de 15 zile de la semnarea contractului; În măsura în care Consiliul respinge contestația depusă de operatorul economic în

cadrul procedurii de atribuire, autoritatea contractantă va reține din garanția de participare a ofertantului contestator, suma de 8.071,20 lei. Echivalența pentru o garanție de participare depusă în euro se va face la cursul BNR din data anterioară datei limita de depunere a ofertelor cu 5 zile”.

Verificând în continuare, conținutul scrisorii de garanție bancară, pentru participarea la licitație nr. ... emisă de ... S.A., Consiliul reține că acest document conține printre altele și mențiunea clară că: „În măsura în care Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor respinge contestația depusă de ofertantul S.C. ...S.R.L. în cadrul procedurii de atribuire, Autoritatea contractantă va reține din garanția de participare a ofertantului suma de RON 8.071,20”, ceea ce face dovada îndeplinirii, în totalitate a cerințelor din documentația de atribuire referitoare la garanția de participare.

Având în vedere aspectele mai sus reținute, Consiliul constată că, în mod eronat, comisia de evaluare a procedat la declararea garanției de participare în forma prezentată la ședința de deschidere a ofertelor, ca fiind „neconformă”, dând astfel dovadă de un formalism excesiv ceea ce a condus la neluarea în considerare a întregii documentații de ofertare, precum și respingerea acestei oferte în cadrul ședinței de deschidere a ofertelor, așa cum este menționat în procesul – verbal nr.

În condițiile în care ședința de deschidere a ofertelor nu poate fi reluată, fiind implicit încălcate principiile transparenței și a tratamentului egal legiferați la art. 2 alin. (2) lit. b) și d) din OUG nr. 34/2006, Consiliul constată că în speță sunt incidente dispozițiile art. 209 alin. (1) lit. c) și (4) din același act normativ, care stipulează că: „(1) Autoritatea contractantă are obligația de a anula aplicarea procedurii pentru atribuirea contractului de achiziție publică în următoarele cazuri:

c) dacă abateri grave de la prevederile legislative afectează procedura de atribuire sau dacă este imposibilă încheierea contractului.

(4) În sensul prevederilor alin. (1) lit. c), prin abateri grave de la prevederile legislative se înțelege:

b) pe parcursul analizei, evaluării și/sau finalizării procedurii de atribuire se constată erori sau omisiuni, iar autoritatea contractantă se află în imposibilitatea de a adopta măsuri corective fără ca acestea să conducă la încălcarea principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2) lit. a)-f)”.

În ceea ce privește criticile contestatoarei S.C. ...S.A. privind faptul că autoritatea contractantă, considerând neconformă scrisoarea de garanție bancară prezentată, în condițiile în care invitația de participare publicată în SEAP nu a conținut niciun model pentru „Scrisoarea de garanție de participare la licitație”, Consiliul constată că acestea sunt neîntemeiate.

Astfel, analizând conținutul scrisorii de garanție de participare la licitație nr. ..., emisă de ...- ...SA - Sucursala ...- ..., pentru firma SC ...SA, Consiliul reține că nu există în cuprinsul ei nicio mențiune referitoare la faptul că: „În măsura în care Consiliul respinge contestația depusă de operatorul economic în cadrul procedurii de atribuire, autoritatea contractantă va reține din garanția de participare a ofertantului contestator, suma de 8.071,20 lei”, așa cum a fost menționat clar atât în invitația de participare nr. nr. ..., cât și conținutul fișei de date a achiziției, ambele publicate în SEAP, ceea ce face ca în speță să fie aplicabile dispozițiile art. 36 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, care dispune că: „Oferta este considerată inacceptabilă în următoarele situații: a) se încadrează în categoria celor prevăzute la art. 33 alin. (3)”, în condițiile în care acesta din urmă dispune că: „În cadrul ședinței de deschidere nu este permisă respingerea niciunei oferte, cu excepția celor care se încadrează într-una dintre următoarele situații: ... b) nu sunt însoțite de garanția de participare, în cuantum, forma și având perioada de valabilitate solicitate în documentația de atribuire”.

În acest context, având în vedere că nu se mai pot dispune măsuri de remediere a încălcării prevederilor legale în vigoare în materia achizițiilor publice, în temeiul prevederilor art. 278 alin. (4) și (6) din OUG nr. 34/2006 cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite în parte, contestația formulată de S.C. ...S.R.L. și de S.C. ...S.A. în contradictoriu cu autoritatea contractantă JUDEȚUL ... și va dispune anularea procedurii de atribuire.

Având în vedere măsurile dispuse, Consiliul va respinge ca rămasă fără obiect cererea contestatoarei privind: „... emiterea unui nou act prin care să deschidă și oferta depusă de ...” S.C. ...S.R.L.

De asemenea, în temeiul alin. (5) al aceluiași articol, Consiliul va respinge ca neîntemeiată, contestația formulată de S.C. ...S.A.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

...