



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr.6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 Fax. +4 021 8900745 www.cnsr.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. ... din ... înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ... din ... completată prin adresa nr. ... din ..., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ... din ..., depusă de ... cu sediul în înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ... având CIF ... atribut fiscal RO, împotriva faptului că nu a primit răspuns la solicitarea sa de clarificări nr. 108 din 23.01.2013 din partea ... - ... cu sediul în în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă organizată în vederea atribuirii contractului de lucrări având ca obiect „Reabilitarea, modernizarea și echiparea Spitalului Clinic Județean de Urgență ...”, s-a solicitat prelungirea termenului de depunere a ofertelor cu minim o săptămână, anularea procedurii de atribuire și reluarea acesteia în condiții care garantează promovarea concurenței între operatorii economici, nediscriminarea acestora și tratamentul egal.

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 baza 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 capătul de cerere, din contestația depusă de ... vizând anularea procedurii de atribuire. Anulează procedura de achiziție publică.

În baza art. 278 alin. (5) din ordonanța de urgență, pentru considerentele din motivare, respinge:

- ca rămas fără obiect capătul de cerere, din contestația depusă de ... vizând prelungirea termenului de depunere a ofertelor cu minim o săptămână;

- ca inadmisibil capătul de cerere, din contestația depusă de ... vizând reluarea procedurii în condiții care garantează promovarea concurenței între operatorii economici, nediscriminarea acestora și tratamentul egal.

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, aprobată prin Legea nr. 337/2006.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare potrivit art. 281 alin. (1) din ordonanța de urgență.

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 deschisă organizată de către autoritatea contractantă ... – ... în vederea atribuirii contractului de lucrări având ca obiect „Reabilitarea, modernizarea și echiparea Spitalului Clinic Județean de Urgență ...”, inițiată prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare nr. ... din 10.10.2012, a solicitat prelungirea termenului de depunere a ofertelor cu minim o săptămână. Prin aceeași contestație, ... solicitat suspendarea procedurii de atribuire în cauză, până la soluționarea clarificărilor sale referitoare la fișa de date a achiziției. Cererea de suspendare a procedurii de

atribuire în cauză a fost respinsă, prin decizia Consiliului nr. ... din ...

Prin adresa nr. 130 din 30.01.2013, înregistrată la Consiliu cu nr. 3455 din 30.01.2013, ... transmite completări la contestația depusă.

Prin adresa nr. 192 din 30.01.2013, înregistrată la Consiliu cu nr. 3570 din transmite precizare la contestațiile depuse nr. ... din ... și 130 din 30.01.2013.

... .. a transmis punctul său de vedere cu privire la contestație, cu nr. 1156 din ... înregistrat la Consiliu cu nr. 3590 din ... și a atașat acestuia documentele dosarului achiziției publice.

Prin adresa nr. 198 din ... înregistrată la Consiliu cu nr. 3653 din transmite răspunsul său la punctul de vedere formulat de către autoritatea contractantă referitor la contestația și completarea la aceasta depuse.

În motivarea contestației sale, ...rată că în data de 23.01.2013, a formulat o solicitare de clarificări la care, deși a fost transmisă în timp util autorității contractante, nu a primit un răspuns până la data contestării, respectiv ... fapt ce contravine prevederilor cap. IV.4.3. din fișa de date a achiziției, unde se precizează că: *„Autoritatea contractanta va răspunde în mod clar, complet și fără ambiguități, cât mai repede posibil, la orice clarificare solicitată, într-o perioadă care nu trebuie să depășească, de regulă, 3 zile lucrătoare de la primirea unei astfel de solicitări din partea operatorului economic, cu condiția transmiterii solicitării de clarificări în timp util de către operatorii economici”.*

Contestatoarea precizează că în adresa din data de 23.01.2013, transmisă autorității contractante, se solicita: *„vă rugăm să aveți amabilitatea să ne confirmați că un producător poate avea relații de subcontractare cu mai mult de un ofertant, în condițiile în care nu participă în două sau mai multe asocieri de operatori economici, nu depune candidatură/ofertă individuală și o altă candidatură/ofertă comună, nu depune ofertă individuală, fiind nominalizat ca subcontractant în cadrul unei alte oferte”.*

Având în vedere cele prezentate, contestatoarea susține că au fost încălcate prevederile art. 2 alin. (1) și (2), art. 72 alin. (1) lit. b) și art. 78 alin. (2) din O.U.G. nr. 34/2006.

Prin adresa nr. 130 din 30.01.2013, ... transmite completări la contestația depusă, solicitând anularea procedurii

de atribuire și reluarea acesteia în condiții care garantează promovarea concurenței între operatorii economici, nediscriminarea acestora și tratamentul egal, motivat de faptul că autoritatea contractantă a procedat la deschiderea ofertelor depuse în aplicarea procedurii în data de ... ora 10:00, încălcându-se, astfel, prevederile art. 41 din O.U.G. nr. 34/2006.

În punctul său de vedere asupra contestației depusă de ... solicită respingerea acesteia ca nefondată, având în vedere că:

Autoritatea contractantă învederează că în anunțul de participare nr. ... din 10.10.2012 și în documentația de atribuire atașată, publicate în SEAP, se preciza:

- termenul limită de depunere a ofertelor este 29.11.2012 ora 9:00;

- termenul de deschidere a ofertelor la data de 29.11.2012 ora 10:00;

- termenul limită pentru depunerea cererilor de documente sau pentru acces la documente până la data de 22.11.2012.

Ca urmare a unor solicitări de clarificări și contestații precum și a deciziilor Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor, autoritatea contractantă în conformitate cu prevederile legale, a modificat succesiv termenele precizate mai sus, iar prin erata ..., publicată în SEAP în data de 17.01.2013, termenele din anunțul de participare au devenit:

- termenul limită de depunere a ofertelor este la data de ... ora 9:00;

- termenul de deschidere a ofertelor la data de ... ora 10:00;

- termenul limită pentru depunerea cererilor de documente sau pentru acces la documente până la data de 22.01.2013.

Având în vedere aceste aspecte, precum și prevederile art. 78 alin. (1) și (2) și art. 79 alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006, autoritatea contractantă consideră că a respectat întocmai prevederile legale cu privire la datele specificate în erata nr. ... din 17.01.2013, apreciind că solicitarea de clarificări formulată de ... cu nr. 108 a fost tardiv transmisă în data de 23.01.2013, în condițiile în care data limită pentru depunerea cererilor de documente sau pentru acces la documente era 22.01.2013.

De asemenea, autoritatea contractantă menționează că în ... ora 10:00, a procedat la deschiderea ofertelor primite și a încheiat procesul-verbal de deschidere a ofertelor nr. 1070.

... .. supune atenției faptul că, prin depunerea ofertelor, au fost întocmai respectate principiile prevăzute de art. 2 alin. (1) și (2) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Prin adresa nr. 198 din ... înregistrată la Consiliu cu nr. 3653 din transmite răspunsul său la punctul de vedere formulat de către autoritatea contractantă referitor la contestația și completarea la aceasta depuse, precizând că solicitarea de clarificări nr. 103 din 23.01.2013 a fost depusă în timp util, conform precizărilor de la cap. I.1 din fișa de date a achiziției, respectiv: *„Numărul de zile până la care se pot solicita clarificări înainte de data limită de depunere a ofertelor/candidaturilor: 7”*, nefiind o cerere de documente sau de acces la documente.

Ultimul document înregistrat la Consiliu cu nr. 3653 din ... este adresa nr. 198 din ... emisă de ... reprezentând răspunsul său la punctul de vedere formulat de către autoritatea contractantă referitor la contestația și completarea la aceasta depuse.

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

Procedura de licitație deschisă a fost inițiată de ... - ... în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului de lucrări având ca obiect *„Reabilitarea, modernizarea și echiparea Spitalului Clinic Județean de Urgență ...”*, prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare nr. ... din 10.10.2012. Potrivit acestuia, criteriul de atribuire aplicat a fost *„oferta cea mai avantajoasă din punct de vedere economic”*, valoarea estimată a contractului fiind de 60.265.124 lei, fără TVA. Documentația de atribuire a fost publicată în SEAP odată cu anunțul de participare.

În fișa de date a achiziției, parte a documentației de atribuire elaborată de autoritatea contractantă în vederea derulării prezentei proceduri de achiziție publică, se specifică:

- la cap. I.1: *„Numărul de zile până la care se pot solicita clarificări înainte de data limită de depunere a ofertelor/candidaturilor: 7”*;

- la cap. IV.4.3.: *„Autoritatea contractanta va răspunde în mod clar, complet și fără ambiguități, cât mai repede posibil, la orice clarificare solicitată, într-o perioadă care nu trebuie să depășească, de regulă, 3 zile lucrătoare de la primirea unei*

astfel de solicitări din partea operatorului economic, cu condiția transmiterii solicitării de clarificări în timp util de către operatorii economici”.

În erata nr. ... la anunțul de participare, publicată în SEAP în data de 17.01.2013, s-au prezentat următoarele termene:

- termenul limită pentru depunerea cererilor de documente sau pentru acces la documente – 22.01.2013;

- termenul limită pentru primirea ofertelor sau a cererilor de participare – ... ora 9:00;

- termenul de deschidere a ofertelor – ... ora 10:00.

În data de 23.01.2013, prin adresa nr. 108 din 23.01.2013, înregistrată la cu nr. 774 din 23.01.2013, ... solicită:

„Clarificare 1:

Vă rugăm să aveți amabilitatea să ne confirmați că un producător poate avea relații de subcontractare cu mai mult de un ofertant, în condițiile în care nu participă în două sau mai multe asocieri de operatori economici, nu depune candidatură/ofertă individuală și o altă candidatură/ofertă comună, nu depune ofertă individuală, fiind nominalizat ca subcontractant în cadrul unei alte oferte”.

Ofertele depuse în aplicarea acestei proceduri au fost deschise în cadrul ședinței desfășurate în acest scop, ocazie cu care a fost încheiat procesul-verbal nr. 1070 din

Împotriva faptului că nu a primit răspuns din partea autorității contractante la solicitarea sa de clarificări nr. 108 din 23.01.2013, ... formulează contestație pentru motivele arătate anterior și solicită prelungirea termenului de depunere a ofertelor cu minim o săptămână, anularea procedurii de atribuire și reluarea acesteia în condiții care garantează promovarea concurenței între operatorii economici, nediscriminarea acestora și tratamentul egal.

Dispozițiile O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, stabilesc următoarele:

- art. 78: „(1) Orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări privind documentația de atribuire.

(2) Autoritatea contractantă are obligația de a răspunde, în mod clar, complet și fără ambiguități, cât mai repede posibil, la orice clarificare solicitată, într-o perioadă care nu trebuie să depășească, de regulă, 3 zile lucrătoare de la primirea unei astfel de solicitări din partea operatorului economic.

(3) Autoritatea contractantă are obligația de a transmite răspunsurile - însoțite de întrebările aferente - către toți operatorii economici care au obținut, în condițiile prezentei ordonanțe de urgență, documentația de atribuire, luând măsuri pentru a nu dezvălui identitatea celui care a solicitat clarificările respective.”

- art. 79: „(1) Fără a aduce atingere prevederilor art. 78 alin. (2), în măsura în care clarificările sunt solicitate în timp util, răspunsul autorității contractante la aceste solicitări trebuie să fie publicat/transmis nu mai târziu de 6 zile înainte de data-limită stabilită pentru depunerea ofertelor.

(2) În cazul în care operatorul economic nu a transmis solicitarea de clarificare în timp util, punând astfel autoritatea contractantă în imposibilitate de a respecta termenul prevăzut la alin. (1), aceasta din urmă are, totuși, obligația de a răspunde la solicitarea de clarificare în măsura în care perioada necesară pentru elaborarea și transmiterea răspunsului face posibilă primirea acestuia de către operatorii economici înainte de data limită de depunere a ofertelor.”

- art. 80: „Autoritatea contractantă are obligația de a deschide ofertele la data, ora și adresa indicate în anunțul de participare, în măsura în care nu a devenit incidentă obligația privind decalarea termenului de depunere a ofertelor, conform prevederilor art. 72, cu excepția cazului în care termenul de depunere a ofertelor a fost decalat în urma suspendării procedurii.”

Văzând textele de lege evocate, precum și faptul că solicitarea de clarificări transmisă de ...autorității contractante a fost primită de aceasta din urmă în data de 23.01.2013, respectiv cu 6 zile înainte de termenul limită pentru primirea ofertelor, Consiliul stabilește că, potrivit art. 79 alin. (2), îi revine autorității contractante obligația de a răspunde la solicitarea de clarificare primită, perioada rămasă până la data limită stabilită pentru depunerea ofertelor fiind suficientă pentru elaborarea și transmiterea răspunsului, astfel încât acesta să fie primit de către operatorii economici înainte de data limită de depunere a ofertelor.

De altfel, în punctul său de vedere cu privire la contestația examinată, autoritatea contractantă nu susține faptul că perioada necesară pentru elaborarea și transmiterea răspunsului la solicitarea de clarificări primită de la ... nu face

posibilă primirea acestuia de către operatorii economici înainte de data limită de depunere a ofertelor.

Având în vedere încălcările legale săvârșite și etapele procedurii de atribuire în care acestea au avut loc, Consiliul apreciază că nu pot fi dispuse măsuri de remediere a actelor care afectează procedura (lipsa răspunsului autorității contractante la o solicitare de clarificări privind documentația de atribuire) și stabilește că este imposibilă continuarea procedurii de achiziție, luând în considerare faptul că ofertele au fost depuse și deschise în data de În această situație Consiliul urmează să decidă anularea procedurii de achiziție publică, în baza art. 278 alin. (6) din O.U.G. nr. 34/2006.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza 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, Consiliul urmează să admită capătul de cerere, din contestația depusă de ... vizând anularea procedurii de atribuire, și să anuleze procedura de achiziție publică.

În aceste condiții, în baza art. 278 alin. (5) din ordonanță, Consiliul va respinge ca rămas fără obiect capătul de cerere din contestația depusă de ... vizând prelungirea termenului de depunere a ofertelor cu minim o săptămână.

Capătul de cerere, din contestația depusă de ... vizând reluarea procedurii în condiții care garantează promovarea concurenței între operatorii economici, nediscriminarea acestora și tratamentul egal va fi respins ca inadmisibil, deoarece nu poate constitui obiect al contestației, raportat la prevederile art. 255 alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, decizia de a repeta (relua) procedura de achiziție publică fiind un act propriu al autorității contractante, Consiliul neputând să se pronunțe asupra unor acte viitoare ale unei autorități contractante, acesta fiind competent să examineze din punct de vedere al legalității și temeiniciei actele emise în cadrul unei proceduri în desfășurare și atacate prin contestație.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

...