



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos, nr. 6, sector 3, ... România, CIF 20329980, CP 030084
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 +4 021 890 07 45 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. ... înregistrată la CNSC sub nr. ... formulată de ... cu sediul în înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ... având CUI ... reprezentată legal prin ... - Director general, împotriva procesului-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. ..., emis de COMUNA ... (PRIMĂRIA COMUNEI ...), cu sediul în ..., ... județul ... în calitate de autoritate contractantă în procedura de atribuire, cerere de oferte, organizată pentru atribuirea contractului de lucrări având ca obiect „Execuția de lucrări de construcții și instalații în cadrul proiectului *Înființare centru de informare turistică în comuna ..., județul ...* cod CPV 45200000-9 - *Lucrări de construcții complete sau parțiale și lucrări publice (Rev.2)*, s-a solicitat anularea procedurii de atribuire.

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

DECIDE:

Admite, în parte, contestația formulată de ... și anulează mențiunea din procesul-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor în ce privește respingerea ofertei prezentate de contestatoare.

Dispune continuarea procedurii de achiziție publică, în termen de maxim 10 zile de la primirea prezentei, prin evaluarea ofertei prezentate de contestatoare, conform motivării ce urmează.

Respinge ca nefondată cererea privind anularea procedurii.

Prezenta decizie este obligatorie, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (1) și (3) din OUG nr. 34/2006, aprobată prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare.

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 nr. ... înregistrată la CNSC sub nr. ... formulată de ... se atacă procesul-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. ..., emis de COMUNA ... (PRIMĂRIA COMUNEI ...), în calitate de autoritate contractantă în procedura amintită, considerându-l nelegal.

În fapt, contestatoarea arată că, în cadrul ședinței de deschidere a ofertelor, oferta sa a fost respinsă ca inacceptabilă motivat de faptul că garanția de participare nu conține referiri la art. 278¹ din OUG nr. 34/2006, deși, în opinia sa, garanția de participare a fost constituită conform cerințelor din fișa de date a achiziției și a formularului solicitat „Instrument de garantare emise de societăți de asigurare, Formular nr.3 – în original, fișa de date”.

În drept, contestatoarea invocă prevederile art. 86 din OUG nr. 34/2006.

Prin adresa nr. 907/07.03.2013, înregistrată la CNSC sub nr. 7728/11.03.2013, autoritatea contractantă a transmis Consiliului punctul de vedere la contestația formulată de

Prin punctul său de vedere, autoritatea contractantă arată că, în urma ședinței de deschidere a ofertelor, ce a avut loc la data de 14.02.2013, oferta depusă de ... a fost respinsă pentru nerespectarea prevederilor art. 278¹ din OUG nr. 34/2006. Astfel, contestatoarea a optat pentru utilizarea unui instrument de garantare emis de o societate de asigurare, document considerat incomplet, datorită lipsei unei clauze care permite aplicarea prevederilor antemenționate, deși în documentația de atribuire a fost precizat clar că, în cazul nedepunerii garanției de participare în cuantum și forma solicitată, oferta va fi respinsă ca inacceptabilă.

În consecință, lipsa clauzei din instrumentul de garanție prezentat de contestatoare nu ar permite autorității contractante să rețină acesteia din garanția de participare sumele prevăzute la art. 278¹ din OUG nr. 34/2006.

Totodată, autoritatea contractantă precizează că, dintr-un număr de 13 ofertanți participanți în procedură, doar 3 din aceștia nu au respectat clauza în discuție, singurul contestator fiind

Din analiza susținerilor părților și a documentelor existente la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

COMUNA ... (PRIMĂRIA COMUNEI ...), în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura, cerere de oferte, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect „Execuția de lucrări de construcții și instalații în cadrul proiectului *Înființare centru de informare turistică în comuna ..., județul ...* cod CPV 45200000-9 – *Lucrări de construcții complete sau parțiale și lucrări publice (Rev.2)*, publicând în SEAP invitația de participare nr. ... din 29.01.2013.

Ședința de deschidere a ofertelor a fost consemnată în procesul-verbal nr. ..., în conținutul acestui document fiind evidențiat faptul că au fost depuse 13 oferte, unele dintre acestea, (inclusiv oferta contestatoarei), fiind respinse pe motiv că „garanția de participare nu conține referiri la art. 278¹ din OUG nr. 34/2006”.

Nemușumită de faptul că oferta sa a fost respinsă în cadrul ședinței de deschidere a ofertelor, ... a înaintat prezenta contestație, solicitând anularea procedurii de atribuire.

În analiza situației de fapt, Consiliul reține că în conținutul procesului-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor s-au consemnat elementele ofertei depuse de contestatoare, potrivit prevederilor art. 33 alin. (4) din HG nr. 925/2006, respectiv: documentele de calificare, propunerea financiară (valoare, centralizatoare și liste), propunerea tehnică (memoriu justificativ și grafic fizic și valoric). De asemenea, s-a consemnat și faptul că oferta a fost respinsă întrucât „garanția de participare nu conține referiri la art. 278¹ din OUG nr. 34/2006”.

Totodată, Consiliul reține că, atât în cadrul invitației de participare publicate în SEAP, la pct. III.1.1), cât și în fișa de date a achiziției, la pct. III.1.1.a), cu privire la garanția de participare s-a consemnat: „... variante de constituire a garanției de participare: 1. Scrisoare de garanție bancară care este de preferat să fie emisă de către o bancă din România; 2. Instrument de garantare emise de societăți de asigurare Formular nr. 3-în original ... garanția de participare poate fi reținută de către autoritatea contractantă în conformitate cu prevederile art. 87 din HG 925/2006 și art. 278¹ din OUG nr. 34/2006 ...”.

În ceea ce privește informațiile ce se regăsesc în cadrul Formularului nr. 3-scrisoare de garanție bancară, Consiliul constată că acestea nu fac referiri la motivul invocat de autoritatea contractantă, respectiv sintagma „garanția de participare poate fi reținută de către autoritatea contractantă în conformitate cu prevederile art. 87 din HG 925/2006 și art. 278¹ din OUG nr. 34/2006” nu se regăsește.

Analizând documentele prezentate de contestatoare, Consiliul constată că aceasta a prezentat polița de asigurare de garanții seria AX nr. 005245/12.02.2013 emisă de ... SA, pentru suma de 3.500 lei, însoțită de formularele „clauza de garantare” și „condiții privind asigurarea de garanții de participare la procedurile de achiziție publică”.

Faptul că garanția de participare prezentată de contestatoare nu conține sintagma „garanția de participare poate fi reținută de către autoritatea contractantă în conformitate cu prevederile art. 87 din HG nr. 925/2006 și art. 278¹ din OUG nr. 34/2006”, nu lipsește autoritatea contractantă de posibilitatea legală de a reține din garanția constituită în procentul corespunzător, în situațiile expres prevăzute de legislația în materie.

Pe de o parte, dispozițiile de la art. 278¹ din ordonanță îndreptăcesc autoritatea contractantă la o astfel de conduită, la nevoie, chiar și în lipsa mențiunii din instrumentul de garantare. Pe de altă parte, pentru eventuala acoperire formală a acestui neajuns, autoritatea contractantă avea posibilitatea de a solicita o informație de confirmare din partea ofertantului și/sau a emitentului actului de garantare că înțelege că aceste dispoziții îi sunt opozabile. Chiar emiterea unui document suplimentar de confirmare a posibilității de executare a poliței în cazul precizat la art. 278¹ din OUG nr. 34/2006 ar fi fost un demers necesar.

De asemenea, cu toate că a constatat lipsa sintagmei mai sus menționate din cadrul poliței de asigurare prezentate de contestatoare și a respins oferta prezentată, în timpul ședinței de deschidere a ofertelor, autoritatea contractantă în mod corect a deschis oferta contestatoarei, făcând aplicarea dispozițiilor art. 129 din ordonanță, potrivit cărora are obligația de a deschide ofertele la adresa, data și ora indicate în invitația de participare.

Față de cele constatate, și având în vedere că în prezenta procedură pot fi dispuse măsuri de remediere, fiind deschise și consemnate elementele principale ale ofertei prezentate de contestatoare (prețul, durata de execuție, lista documentelor depuse de contestatoare etc) în procesul-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor, în conformitate cu dispozițiile prevăzute de art. 33 alin. (4) din HG nr. 925/2006, Consiliul consideră că nu se impune anularea procedurii de atribuire.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept amintite, în baza art. 278 alin. (2), (4) și (6) 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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul admite în parte contestația formulată de ..., anulează mențiunea din procesul-

verbal al ședinței de deschidere a ofertelor în ce privește respingerea ofertei prezentate de contestatoare și dispune continuarea procedurii de achiziție publică, în termen de maxim 10 zile de la primirea prezentei, prin evaluarea ofertei prezentate de contestatoare, prin solicitarea informațiilor legate de garanția de participare.

În temeiul alin. (5) respinge ca nefondată cererea de anulare a procedurii.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

...

MEMBRU COMPLET

...