



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București, România, CIF 20329980, CP 030084
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 și +4 021 8900745 www.cnsc.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 înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ... formulată de ... cu sediul în ... județul ... având CUI ... împotriva propunerii de contract de furnizare din cadrul documentației de atribuire, elaborat de ... cu sediul în ... județul ... în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect „*furnizare var industrial bulgări*”, cod CPV 24310000-0 *Produce chimice anorganice de bază (Rev.2)*, s-a solicitat suspendarea aplicării procedurii de atribuire, anularea documentației de atribuire (a propunerii de contract de furnizare) și pe cale de consecință anularea aplicării procedurii și inițierea unei noi proceduri de licitație publică.

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

DECIDE:

În temeiul art. 278 alin. (1) și (5) 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, respinge ca tardivă contestația formulată de ... în contradictoriu cu ...

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți în conformitate cu prevederile art. 280 alin. (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, ... a solicitat cele menționate în partea introductivă a deciziei, criticând propunerea de contract de furnizare, față de care invocă nulitatea absolută a acestuia.

În susținerea celor afirmate, contestatoarea invocă prevederile Legii nr. 72/28.03.2013, arătând că propunerea de contract conține clauze abuzive și contradictorii ce reglementează aceeași situație.

În vederea soluționării contestației, Consiliul, prin adresele nr. 7039/.../... și 7040/.../..., a pus în discuția părților excepția tardivității contestației, raportat la prevederile art. 271 alin. (1), coroborat cu art. 256² alin. (1) lit. a) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, precum și la data luării la cunoștință de contestatoare a actului atacat, respectiv documentația de atribuire publicată în SEAP la data de 23.02.2013. Totodată, Consiliul a solicitat autorității contractante transmiterea și a unui punct de vedere cu privire la suspendarea procedurii având în vedere solicitarea în acest sens formulată de contestatoare.

Prin adresa nr. 314/..., înregistrată la Consiliu sub nr. ... contestatoarea a transmis punct de vedere în referire la excepția tardivității contestației pusă în discuția părților de Consiliu, solicitând respingerea excepției tardivității și judecarea pe fond a contestației.

Astfel, contestatoarea arată că temeiul juridic al contestației este Legea nr. 72/2013 privitoare la măsurile pentru combaterea întârzierii în executarea obligațiilor de plată a unor sume de bani rezultând din contracte încheiate între profesioniști și între aceștia și autorități contractante, data intrării în vigoare a acesteia fiind 05.04.2013. Prin urmare, termenul de 10 zile în care poate fi contestată documentația de atribuire curge din data de 05.04.2013.

Autoritatea contractantă a răspuns solicitării Consiliului, prin adresa nr. 1513/... înregistrată la CNSC cu nr. ... solicitând

respingerea contestației ca tardivă, invocând excepția tardivității contestației în baza art. 256² alin. (1) lit. a) și alin. (2) coroborat cu art. 271 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, care prevăd ca termen de înaintare a contestației perioada de 10 zile, respectiv 23.02.2013, care a fost depășită la data înaintării contestației, ...

Totodată, autoritatea contractantă menționează că deschiderea ofertelor a avut loc în data 09.04.2013, contestatoarea semnând procesul – verbal al ședinței de deschidere fără observații/obiecții, iar ulterior, comisia de evaluare a întocmit procesul de evaluare în data de 11.04.2013 ofertanților fiindu-le comunicată decizia.

Referitor la solicitarea contestatoarei de suspendare a procedurii de atribuire, autoritatea contractantă solicită respingerea acesteia ca nefondată, punând în discuție calitatea de persoană vătămată a contestatoarei întrucât nu face dovada dreptului sau interesului legitim sau a actului lezat, conform art. 255 din OUG nr. 34/2006.

Autoritatea contractantă arată că nu se contestă desfășurarea procedurii de atribuire ci doar eventualul conținut al viitorului contract de furnizare ce va fi încheiat cu ofertantul câștigător, care este altă societate decât cea contestatoare.

Referitor la incidența Legii nr. 72/28.03.2013 asupra propunerii de contract de furnizare, autoritatea contractantă susține că propunerea de contract a fost publicată odată cu anunțul de participare în data de 21.02.2013, deci anterior apariției Legii nr. 72/2013.

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

În vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect „*furnizare var industrial bulgări*”, cod CPV 24310000-0 *Produse chimice anorganice de bază* (Rev.2), ... în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. ... Din informațiile anunțului de participare se reține că valoarea estimată a contractului de achiziție publică este de 5.282.240 lei, fără TVA, data de depunere a fost stabilită la 08.04.2013, iar cea de deschidere a ofertelor la 09.04.2013.

Împotriva documentației de atribuire, respectiv a proiectului de contract, ... a înaintat contestația în analiză solicitând suspendarea aplicării procedurii de atribuire, anularea documentației de atribuire (a propunerii de contract de furnizare)

și pe cale de consecință anularea aplicării procedurii și inițierea unei noi proceduri de licitație publică.

Procedând la verificarea respectării termenului legal de depunere a contestației, Consiliul constată că societatea contestatoare a luat cunoștință despre actul atacat, documentația de atribuire, la data de 23.02.2013, data publicării în SEAP a documentației de atribuire, atașată anunțului de participare nr. ... Conform art. 256² alin. (2) din ordonanță, în cazul în care contestația privește conținutul documentației de atribuire publicată în SEAP, data luării la cunoștință este data publicării ei, în speță 23.02.2013, reieșind așadar că legiuitorul prezumă absolut luarea la cunoștință despre documentație la data publicării ei, orice dovadă contrară neputând fi primită. Data de 23.02.2013 reprezintă data la care se va raporta termenul legal de depunere a contestației, stabilit în textul art. 256² alin. (1) lit. a) din ordonanța de urgență privind achizițiile publice. Conform acestui text legal, în cazul în care valoarea estimată a contractului care urmează să fie atribuit este egală sau mai mare decât pragurile valorice prevăzute la art. 55 alin. (2), contestația poate fi depusă în cel mult 10 zile de la data luării la cunoștință de către contestatoare de un act al autorității contractante pe care aceasta îl consideră nelegal.

Față de valoarea estimată a contractului de furnizare de 5.282.240 lei, fără TVA [peste pragul de 200.000 euro, fără TVA, fixat de art. 55 alin. (2) invocat mai sus], Consiliul determină că termenul de depunere la Consiliu a contestației privind procedura de atribuire este de cel mult zece zile începând cu cea următoare datei luării la cunoștință de către contestatoare despre actul apreciat ca nelegal, moment de la care se va calcula termenul de transmitere a contestației înregistrate la Consiliu în ... Astfel, socotind termenul conform dispozițiilor procedurale aplicabile [art. 3 lit. z) din ordonanță], se constată că acesta era depășit la data transmiterii prin fax a contestației adresate Consiliului (... ultima zi pentru depunerea contestației împotriva documentației de atribuire fiind 05.03.2013.

Având în vedere că dispoziția legii privind termenul în care actele autorității contractante pot fi atacate este imperativă, iar potrivit principiului de drept nimeni nu poate invoca necunoașterea legii, contestatoarea trebuia să cunoască și să respecte dispozițiile legale.

Susținerea contestatoarei potrivit căreia termenul de 10 zile în care poate fi contestată documentația de atribuire curge din 05.04.2013, data intrării în vigoare a Legii nr. 72/2013, ce

constituie temeiul juridic al contestației, nu poate fi reținută de Consiliu, având în vedere că termenul de înaintare a contestației se calculează în condițiile OUG nr. 34/2006, față de actul atacat, în acest caz documentația de atribuire.

În considerarea celor prezentate și în temeiul art. 278 alin. (1) și (5) 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 respinge ca tardivă contestația formulată de ... în contradictoriu cu ...

Ca urmare a pronunțării deciziei, Consiliul respinge ca rămasă fără obiect solicitarea contestatoarei de suspendare a procedurii.

Fără pronunțarea asupra altor excepții ori a fondului cauzei.

Redactată în patru exemplare, conține cinci pagini.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

...

MEMBRU COMPLET,