



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr.6 Sector 3, ... 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 O.U.G. 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 fără număr de înregistrare la emitent, înregistrată la Consiliu sub nr. ... depusă de către..... cu sediul în...municipiul înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr.având CIF ... împotriva documentației de atribuire, emisă de către..... în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în...municipiul ... str. Gh. Manu nr. 18, ... în cadrul procedurii de „licitație deschisă”, organizată pentru încheierea contractului de achiziție publică de...lucrări, având ca obiect „Reabilitare, modernizare si echipare la Spitalul Clinic Județean de Urgenta Ilfov”, s-a solicitat anularea procedurii de atribuire și refacerea documentației de atribuire.

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

DECIDE:

Admite excepția tardivității introducerii contestației, invocată de autoritatea contractantă.

Respinge ca tardiv introdusă contestația formulată de ... în contradictoriu cu ...

Dispune continuarea procedurii de atribuire.

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

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

Prin contestația formulată, ... contestă documentația de atribuire, emisă de către..... în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de „licitație deschisă”, organizată pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări, având ca obiect „Reabilitare, modernizare și echipare la Spitalul Clinic Județean de Urgență Ilfov”, solicitând anularea procedurii de atribuire și refacerea documentației de atribuire.

Contestatorul precizează că autoritatea contractantă a publicat în SEAP documentația de atribuire la care, pe parcursul procedurii au fost solicitate un număr mare de clarificări de către operatorii economici interesați.

Contestatorul consideră că prin clarificările nr. 7944 și nr. 7948 din data de 19.07.2013 autoritatea contractantă a răspuns unor clarificări legate de modalitatea de îndeplinire a cerințelor minime prevăzute la Cap. II 2.3 a) Capacitatea tehnică și/sau profesională – Cerința nr. 1 - Experiența similară precum și probleme legate de organizarea de șantier.

Astfel, contestatorul apreciază că autoritatea contractantă, nu a răspuns clar la clarificări, încălcând astfel art. 78 și art. 2 din O.U.G nr. 34/2006.

Având în vedere cele menționate mai sus, contestatorul consideră că autoritatea contractantă a încălcat dispozițiile O.U.G. nr. 34/2006 în elaborarea documentației de atribuire și solicită admiterea contestației așa cum a fost formulată.

În punctul de vedere comunicat prin adresa nr. .../05.08.2013, înregistrată la Consiliu sub nr. .../05.08.2013, autoritatea contractantă invocă excepția tardivității introducerii contestației.

...Analizând susținerile și documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

... în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de „licitație deschisă”, organizată pentru încheierea contractului de achiziție publică de lucrări, având ca obiect „Reabilitare, modernizare și echipare la Spitalul Clinic Județean de Urgență

Ilfov". În acest sens a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP anunțul de...participare nr. ... din data de 01.05.2013, criteriul de atribuire stabilit fiind „oferta cea mai avantajoasă din punct de vedere economic”.

Pe rolul Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor s-au aflat dosarele nr. ... și nr. ... Prin Decizia nr. ... din data ... Consiliul a admis contestația formulată de S.C. ... S.R.L. și S.C. ... SRL, în contradictoriu cu ... Prin Decizia nr. ... din data ... Consiliul a respins ca tardivă contestația depusă de S.C. ... S.R.L., iar prin Decizia ... din ... Consiliul a luat act de renunțare la contestația depusă de SC ... SRL.

În conformitate cu dispozițiile art. 271 alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006, *„sub sancțiunea respingerii contestației ca tardivă, aceasta se înaintează atât Consiliului, cât și autorității contractante, nu mai târziu de expirarea termenelor prevăzute la art. 256²”*.

Rezultă fără putință de tăgadă faptul că potrivit rolului activ al consilierilor de soluționare, aceștia trebuie să verifice dacă au fost legal investiți cu soluționarea contestației formulate, sens în care trebuie să analizeze înainte de toate excepțiile – de procedură și de fond – care fac inutilă cercetarea în fond a contestației.

Nerespectarea termenului legal și imperativ de depunere a unei contestații determină, ca efect al decăderii, pierderea dreptului nevalorificat în termenul prevăzut de lege. Prin constatarea decăderii dispăre cadrul procesual pentru realizarea controlului legalității derulării procedurii de achiziție, astfel încât admiterea acestei excepții exclude analizarea celorlalte aspecte invocate.

Excepțiile absolute (privesc încălcarea unor norme cu caracter imperativ) pot fi invocate de oricare dintre părți sau de Consiliu din oficiu în orice moment al soluționării contestației.

Valoarea estimată a contractului de lucrări, fără T.V.A., prevăzută în invitația de participare, este de 66.541.845,62 RON.

În conformitate cu prevederile art. 256² alin. (1) lit. b) din O.U.G. nr. 34/2006, cu completările și modificările ulterioare *„persoana vătămată poate sesiza Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor în vederea anulării actului și/sau recunoașterii dreptului pretins ori a interesului legitim, în termen de 10 zile începând cu ziua următoare luării la cunoștință, în condițiile prezentei ordonanțe de urgență, despre un act al autorității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea contractului care urmează să fie atribuit, estimată conform prevederilor art. 23 și ale cap. II secțiunea a 2-a, este egală sau mai mare decât pragurile valorice prevăzute la art. 55 alin. (2)”*.

.....contestă documentația de atribuire elaborată în cadrul procedurii antemenționate și clarificările nr. 7944 și nr. 7948 din data de 19.07.2013, contestația fiind depusă personal la Consiliului, în data de ... și înregistrată sub nr. ...

Față de aceste aspecte coroborat cu prevederile art. 256² alin. (2) care dispune că „în cazul în care cererea prevăzută la alin. (1) privește conținutul documentației de atribuire, publicată în SEAP în condițiile art. 75 alin. (5), art. 89 alin. (4) și art. 127 alin. (2), data luării la cunoștință este data publicării documentației de atribuire”,...prin transmiterea contestației către Consiliu la data de....., contestatorul nu a respectat termenul de...10 zile prevăzut de legiuitor sub sancțiunea respingerii contestației ca fiind tardiv introdusă.

Consiliul nu poate lua în considerare un alt termen de depunere a contestației care să înceapă să curgă de la altă dată, având în vedere faptul că legiuitorul nu a reglementat în cadrul actului normativ în domeniu, în vigoare, nicio excepție de la modalitatea de calcul a acestui termen, iar unde legea nu distinge, nici interpretul (contestatorul și/sau autoritatea contractantă) nu trebuie să distingă potrivit principiului de drept „*ubi lex non distinguit, nec nos distinguere debemus*”.

Consiliul consideră că acest termen, fiind un termen legal, potrivit prevederilor art. 256² din O.U.G. nr. 34/2006 cu modificările și completările ulterioare, nimeni nu se poate prevala de necunoașterea legii potrivit principiului de drept „*nemo censetur ignorare legem*”.

În acest sens Consiliul reține că, potrivit acestei teme legal, persoana vătămată poate sesiza Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor în vederea anulării și/sau recunoașterii dreptului pretins ori a interesului legitim în termen de 10 zile începând cu ziua următoare luării la cunoștință, în condițiile ordonanței de urgență, despre actul considerat nelegal, în speță documentația de atribuire, publicată în SEAP la data de 01.05.2013 și clarificările publicate în SEAP la data de 19.07.2013.

Potrivit aceluiași articol, Consiliul reține că legiuitorul a stabilit că termenul de contestare este dat de către valoarea contractului care urmează a fi atribuit, valoare estimată conform prevederilor art. 23 și ale cap. II secțiunea a 2-a. Astfel, dacă valoarea contractului este mai mică decât pragurile valorice prevăzute la art. 55 alin. (2) coroborat cu prevederile art. 2 din Regulamentul CE nr. 1251/2011 (regulament care potrivit art. 288 din Tratatul CEE, se aplică direct în legislația internă, excluzând orice măsură de

receptare națională sau tot ceea ce ar putea disimula natura și efectele sale), atunci, termenul de contestare este de 5 zile, iar dacă este egală sau mai mare, persoana vătămată poate introduce contestație în termen de 10 zile de la data luării la cunoștință a actului care îi lezează interesele.

Având în vedere că dispozițiile art. 256² din O.U.G. nr. 34/2006 sunt dispoziții imperative de drept, Consiliul reține că societatea contestatoare nu poate să deroge de la prevederile legale, în sensul extinderii termenului de depunere a contestației după bunul său plac.

Prin urmare, termenul de 10 zile de contestare a documentației de atribuire din cadrul procedurii de atribuire lansată pe SEAP la data de 01.05.2013, se împlinește în data de 10.05.2013, iar în situația clarificărilor din data de 19.07.2013 se împlinește la data de 29.07.2013, astfel că transmiterea contestației către C.N.S.C., la sediu, la data de ..., este în afara termenului legal, având în vedere dispozițiile art. 256² alin. (1) și (2) din O.U.G. nr. 34/2006 și ale art. 3 lit. z) din același act normativ.

În conformitate cu dispozițiile imperative ale art. 271 alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006, modificată și completată, *„sub sancțiunea respingerii contestației ca tardivă, aceasta se înaintează atât Consiliului, cât și autorității contractante, nu mai târziu de expirarea termenelor prevăzute la art. 256².”*

Față de considerentele anterior expuse, având în vedere dispozițiile art. 278 alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora *„Consiliul se pronunță mai întâi asupra excepțiilor de procedură și de fond, iar când se constată că acestea sunt întemeiate, nu se mai procedează la analiza pe fond a cauzei”*, în temeiul art. 278 alin. (5) și (6) din același act normativ, Consiliul va respinge ca tardiv introdusă contestația formulată de ... în contradictoriu cu ... și va dispune continuarea procedurii de achiziție publică în cauză.

Fără pronunțarea asupra fondului contestației.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

.....Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține 6 (șase) pagini.