



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București, cod poștal 030084, România
Tel: +4 021.310.46.41 Fax: +4 021.890.07.45 și +4 021.310.46.42 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 nr. ... înregistrată la Consiliu cu nr. cu sediul în județul ... CUI, reprezentată legal prin ... - ... privind procedura de licitație deschisă pentru atribuirea contractului „achiziție scule de mână”, organizată de ... cu sediul în județul ... în calitate de autoritate contractantă, a solicitat obligarea autorității contractante la restituirea garanției de participare de 3316,5 lei.

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

DECIDE:

În temeiul art. 278 alin. (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 motivarea prezentei, respinge ca nefondată contestația formulată de ... în contradictoriu cu ...

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 Consiliu cu nr. ... formulată de ... împotriva procedurii de licitație deschisă organizată de ... în vederea atribuirii contractului de achiziție publică anterior menționat, s-a solicitat obligarea autorității contractante la restituirea garanției de participare de 3316,50 lei.

Contestatoarea arată că, în cadrul acestei proceduri, anulată la data de 04.09.2013, a mai depus o contestație, respinsă de Consiliu prin decizia nr. ... și că, urmare a acestui fapt și ulterior anulării procedurii, i s-a comunicat reținerea garanției de participare, în sumă de 3316,50 lei.

De asemenea, precizează că, în perioada desfășurării procedurii, nu a fost emisă nicio decizie cu privire la reținerea garanției și că o astfel de intenție nu a fost comunicată în termenul de 3 zile prevăzut de OUG nr. 34/2006.

Prin adresa nr. 58274/GL/07.10.2013, înregistrată la Consiliu cu nr. 33827/08.10.2013, autoritatea contractantă a transmis punctul său de vedere cu privire la contestație, prin care invocă lipsa competenței materiale a Consiliului în soluționarea contestației. În susținerea excepției, arată că, în conformitate cu prevederile art. 266 alin. (1) din OUG nr. 34/2006 și în condițiile în care, începând cu data de 04.09.2013, procedura de atribuire a fost anulată, Consiliul nu poate fi investit cu soluționarea contestației, competența materială a acestuia limitându-se la soluționarea contestațiilor depuse în cadrul procedurii în derulare, neputând fi extinsă prin voința părților, dincolo de încetarea procedurii.

Pe fondul contestației, arată că reținerea garanției de participare nu a fost altceva decât exercitarea obligației sale legale prevăzută la art. 278¹ alin. (1) din OUG nr. 34/2006, în condițiile în care ... depusese în cadrul procedurii o altă contestație, nr. 479/03.06.2013, respinsă ca nefondată prin decizia Consiliului nr.

De asemenea, arată că pentru inițierea demersului de reținere a garanției de participare nu există niciun termen minim sau maxim legal. Prin urmare, solicită respingerea contestației ca nefondată.

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

În vederea atribuirii unui contract de achiziție publică având ca obiect „achiziție diverse scule de mână”, cod CPV 44512000-2 – Diverse scule de mână (Rev.2), ..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de negociere cu publicare prealabilă a unui anunț de participare, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. ...

Nemulțumită de modificarea documentației de atribuire, prin adresa nr. 34744/27.05.2013, ... a formulat o contestație, solicitând menținerea documentației de atribuire aferentă procedurii inițiate prin anunțul de participare nr. ... din 14.05.2013, așa cum a fost ea publicată, și acordarea unui nou termen de depunere a ofertelor. Această contestație a fost soluționată prin decizia Consiliului nr. ..., fiind respinsă ca nefondată. Ulterior acestei decizii, autoritatea contractantă a anulat procedura de

atribuire, comunicând ofertanților adresa nr. 52789/GS/04.09.2013, publicată în SEAP la data de 12.09.2013.

Prin adresa nr. 55499/O/GS/20.09.2013, contestatoarea ... a fost anunțată cu privire la reținerea sumei de 3.316,5 lei din garanția de participare, în conformitate cu dispozițiile art. 278¹ alin. (1) din OUG nr. 34/2006, fapt ce a determinat depunerea contestației în analiză.

Cu privire la excepția necompetenței materiale a Consiliului invocată de autoritatea contractantă, motivat de faptul că, la data promovării contestației, procedura de atribuire fusese deja anulată, iar în conformitate cu prevederile art. 266 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, organul administrativ-jurisdicțional nu poate fi investit cu soluționarea contestației, competența materială a acestuia limitându-se la soluționarea contestațiilor depuse în cadrul procedurii în derulare, neputând fi extinsă prin voința părților dincolo de încetarea procedurii, ea va fi respinsă ca nefondată, având în vedere următoarele:

Potrivit dispozițiilor art. 266 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, „Consiliul este competent să soluționeze contestațiile cu privire la procedura de atribuire”.

Potrivit dispozițiilor art. 255 din OUG nr. 34/2006, „(1) Orice persoană care se consideră vătămată într-un drept ori într-un interes legitim printr-un act al autorității contractante, prin încălcarea dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice, poate solicita, prin contestație, anularea actului, obligarea autorității contractante de a emite un act, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim pe cale administrativ-jurisdicțională, în condițiile prezentei ordonanțe de urgență.(...)”

(3) În sensul prevederilor alin. (1), prin act al autorității contractante se înțelege orice act administrativ, orice altă operațiune administrativă care produce sau poate produce efecte juridice, neîndeplinirea în termenul legal a unei obligații prevăzute de prezenta ordonanță de urgență, omisiunea ori refuzul de a emite un act sau de a efectua o anumită operațiune, în legătură cu sau în cadrul procedurii de atribuire.”

Cum reținerea garanției de participare se află în legătură cu procedura de atribuire, este lipsit de relevanță dacă procedura mai este sau nu în desfășurare la data reținerii garanției, prevederile alin. (3) citat mai sus stabilind alternativ oricare dintre situațiile: „în legătură cu **sau** în cadrul procedurii de atribuire”. Consiliul apreciază că societatea contestatoare se îndreaptă împotriva actului autorității contractante de reținere a garanției de participare, act care se încadrează în enumerarea de la art. 255 alin. (3) din Ordonanță, citat mai sus, urmărind, în principal, anularea acestuia și, pe cale de consecință, restituirea sumei reținute din garanție. Actul atacat fiind cu privire la procedură și în legătură cu procedura, competența de soluționare a contestației aparține Consiliului.

Pe fondul contestației, dispozițiile art. 278¹ din ordonanță, invocate de autoritatea contractantă, stabilesc următoarele: „(1) În măsura în care Consiliul respinge pe fond contestația, autoritatea contractantă va reține

contestatorului din garanția de participare în raport cu valoarea estimată a contractului următoarele sume:

a) peste pragul prevăzut la art. 19 și până la 420.000 lei inclusiv - 1% din această valoare”.

Prin urmare, autoritatea contractantă este obligată la această conduită, dispoziția legală fiind imperativă. Formularea textului potrivit căreia „autoritatea contractantă va reține contestatorului” nu lasă la libera apreciere a autorității contractante posibilitatea aplicării textului, ci dimpotrivă, îi impune acest lucru. De asemenea, prevederea legală nu condiționează în timp exercitarea acestei obligații, prin urmare nici reținerea acesteia după anularea procedurii, la 3 luni de la respingerea contestației, nu poate fi invocată pentru infirmarea măsurii reținerii garanției. Simpla întârziere în executarea garanției nu conduce la concluzia nevalidității măsurii reținerii acesteia și nu crează dreptul contestatoarei la restituirea acesteia, singura ipoteză reglementată de lege pentru restituirea ei fiind cea prevăzută la art. 278¹ alin. (4) din OUG nr. 34/2006, potrivit căruia „În măsura în care instanța competentă admite plângerea formulată împotriva deciziei Consiliului de respingere a contestației, autoritatea contractantă are obligația de a returna contestatorului sumele prevăzute la alin. (1), în cel mult 5 zile de la data pronunțării deciziei instanței de judecată”, ipoteză care nu este întâlnită în speța în analiză.

Față de cele de mai sus, în temeiul art. 278 alin. (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 motivarea prezentei, Consiliul va respinge ca nefondată contestația formulată de ... în contradictoriu cu

Redactată în patru exemplare, conține patru pagini.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...