



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 ; +4 021 8900745 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 Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ... depusă de ... cu sediul în Municipiul ... județul ... având CUI: ... înregistrată la ORC sub nr. ... împotriva de atribuire și a răspunsului autorității contractante nr. 7431/05.06.2014, la solicitarea de clarificări, emise de către ... cu sediul în ... Piața ... județul ... în cadrul procedurii de „licitație deschisă”, organizată în vederea atribuirii acordului cadru, încheiat cu un singur operator economic, pe o perioadă de 12 luni, având ca obiect: „ *tifon, feși-tifon*”, Cod CPV ... s-a solicitat: „*suspendarea procedurii; anularea actului nr. 7431/05.06.2014; modificarea caracteristicilor tehnice menționate în caietul de sarcini, în conformitate cu standardul SREN 14079/2003; anularea procedurii, în situația în care măsurile de remediere a caietului de sarcini nu pot fi aplicate*”.

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

ca tardiv introdusă, contestația formulată de ... în contradictoriu cu autoritatea contractantă ...

Dispune continuarea procedurii de atribuire în cauză.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu prevederile art. 280 din OUG 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 nr. ... înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ... depusă de ... împotriva de atribuire și a răspunsului autorității contractante nr. 7431/05.06.2014, la solicitarea de clarificări, emise de către ... în cadrul procedurii de „licitație deschisă”, organizată în vederea atribuirii acordului cadru, încheiat cu un singur operator economic, pe o perioadă de 12 luni, având ca obiect: „ *tifon, feși-tifon*”, Cod CPV ... s-a solicitat: „*suspendarea procedurii; anularea actului nr. 7431/05.06.2014; modificarea caracteristicilor tehnice menționate în caietul de sarcini, în conformitate cu standardul SREN 14079/2003; anularea procedurii, în situația în care măsurile de remediere a caietului de sarcini nu pot fi aplicate*”.

Contestatorul precizează că a constatat o serie de abateri privind caracteristicile tehnice ale produsului ce urmează a fi achiziționat, de la standardul cu aplicabilitate în ceea ce privește condițiile tehnice de calitate a acestor categorii de produse, respectiv: „*greutatea tifonului medical între 35-45 gr/mp pentru feși între 40-47 gr/mp pentru tifon, cerințe minimale; rezistență la rupere: cel puțin 110N în urzeală și cel puțin 80 N în bătătură*”

În vederea soluționării contestației susmenționate, Consiliul a solicitat autorității contractante, prin adresa nr. 11182/...-... transmiterea dosarului achiziției, în copie, întocmit conform precizărilor art. 213 din OUG nr. 34/2006, precum și punctul de vedere cu privire la contestația în cauză, potrivit dispozițiilor art. 274 alin. (1) din același act normativ.

Prin adresa nr. 8059/17.06.2014, înregistrată la CNSC sub nr. 19957/18.06.2014, autoritatea contractantă transmite dosarul achiziției publice, în copie, precum și punctul de vedere cu privire la contestația în cauză.

În vederea soluționării contestației ce face obiectul prezentului dosar, având în vedere prevederile art. 271 alin. (1) coroborat cu cele ale art. 256² alin. (1) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare și pentru respectarea principiului

contradictorialității prevăzut în art. 269 din același act normativ, Consiliul pune în discuția părților excepția privind tardivitatea contestației depusă de ... astfel că prin adresele nr. 11488/...-... pentru autoritatea contractantă și nr. 11489/...-... pentru contestator, s-a solicitat opinia cu privire la acest aspect.

Prin adresa nr. 8294/..., înregistrată la CNSC sub nr. 20248/..., autoritatea contractantă precizează următoarele aspecte:

- documentația de atribuire a fost publicată în SEAP în data de
- contestatorul a solicitat clarificări prin adresa nr. 45/02.06.2014; autoritatea contractantă răspunde acestor clarificări publicând în SEAP în data de 05.06.2014, răspunsul aferent;
- în data de 10.06.2014, contestatorul solicită alte clarificări și ulterior, în data de ... depune la sediul autorității contractante, contestația având nr. 7809;
- în baza dispozițiilor art. 256² alin. (1) lit. b) coroborat cu art. 3 lit. z) din OUG nr. 34/2006, contestația este tardiv formulată.

Analizând actele existente la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

... în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de atribuire a contractului de achiziție publică, prin „licitație deschisă”, organizată în vederea atribuirii acordului cadru, încheiat cu un singur operator economic, pe o perioadă de 12 luni, având ca obiect: „ tefon, feși-tefon”, Cod CPV ... elaborând în acest sens documentația de atribuire aferentă și publicând în SEAP, anunțul de participare nr. ... conform căruia valoarea estimată a achiziției este cuprinsă între 260.420 și 520.840 lei fără TVA.

Potrivit Cap. IV.2.1) – Criterii de atribuire, din fișa de date a achiziției, criteriul de atribuire al contractului este: „prețul cel mai scăzut”.

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 – 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 dispare cadrul procesual pentru realizarea controlului legalității derulării procedurii de achiziție, astfel încât admiterea acestei exclude analizarea celorlalte aspecte invocate.

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.

... contestă „documentația de atribuire și a răspunsului autorității contractante nr. 7431/05.06.2014, la solicitarea de clarificări”.

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

Actele autorității contractante, în speță ... considerate nelegale, de către contestator sunt: *documentația de atribuire și răspunsul autorității contractante nr. 7431/05.06.2014, la solicitarea de clarificări.*

Contestația a fost înaintată la Consiliu, prin e-mail, potrivit raportului aferent, în data ... ora 12:23, precum și prin curierat rapid, în data de ... ora 15:10, potrivit Notei de Transport SAN00000825, aflată la dosarul cauzei.

Conform prevederilor art. 256² alin. (1) din OUG nr. 34/2006, prin transmiterea contestației atât către Consiliu cât și către autoritatea contractantă la data antemenționată, contestatorul nu a respectat termenul de 5 zile prevăzut de legiuitor sub sancțiunea rii contestației formulată împotriva procesului verbal al ședinței de deschidere a ofertelor și a raportului procedurii, 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, nici o 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 OUG 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 5 zile începând cu ziua

următoare luării la cunoștință, în condițiile ordonanței de urgență, despre actul considerat nelegal, în speță: documentația de atribuire și răspunsul la clarificări.

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 Regulamentului CE nr. 1336/2013 (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 OUG nr. 34/2006 sunt dispoziții imperative de drept, Consiliul reține că ofertantul contestator nu poate să deroge de la prevederile legale, în sensul extinderii termenului de depunere a contestației după bunul său plac.

Prin urmare, termenul de 5 zile de contestare a conținutului de atribuire, se împlinește în data de 02.06.2014, iar raportat la răspunsul la clarificări având nr. 743/05.06.2014, se împlinește în data de 10.06.2014, astfel că transmiterea contestației atât către CNSC cât și autorității contractante, la data de ... este în afara termenului legal, având în vedere dispozițiile art. 256² din OUG nr. 34/2006 și ale art. 3 lit. z) din același act normativ.

Față de considerentele anterior expuse, având în vedere dispozițiile art. 278 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora *„Consiliul se pronunță mai întâi asupra lor 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 ca tardiv introdusă contestația formulată de ... în contradictoriu cu autoritatea contractantă ...

În temeiul art. 278 alin. (6) din aceeași ordonanță va dispune continuarea procedurii de atribuire în cauză.

Fără pronunțarea asupra fondului contestației.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

.....

MEMBRU COMPLET

...

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