



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 CNSC sub nr. ... formulată de ... cu sediul în Comuna, județul ... și adresă de corespondență în ... înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ... având CUI ... reprezentată prin ... – Director General Adj., împotriva adresei nr. T2/20553/... reprezentând răspuns la solicitarea de clarificări, emisă de către autoritatea contractantă ... cu sediul în ... str. ... județul ... cu privire la încheierea unui acord cadru de furnizare, prin „licitație deschisă”, având ca obiect: „FURNIZARE COMBUSTIBILI LICHIZI PENTRU ÎNCĂLZIRE ȘI PREPARAREA HRANEI PENTRU ... (LIDER DE ASOCIERE) ÎN ASOCIERE CU UNITĂȚILE PENITENCIARE (ASOCIAȚI) CONFORM ANEXA A”, cod CPV 39225000-5, s-a solicitat „revizuirea documentelor licitației, conform prevederilor legale în vigoare”.

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

DECIDE:

Respinge, ca nefondată, contestația formulată de ... cu sediul în Comuna, județul ... și adresă de corespondență în ... în

contradictoriu cu autoritatea contractantă ... cu sediul în ... str. ... județul ...

Dispune continuarea procedurii de achiziție publică.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

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 ... împotriva adresei nr. T2/20553/... reprezentând răspuns la solicitarea de clarificări, emisă de către autoritatea contractantă ... cu privire la încheierea unui acord cadru de furnizare, prin „licitație deschisă”, având ca obiect: „FURNIZARE COMBUSTIBILI LICHIZI PENTRU ÎNCĂLZIRE ȘI PREPARAREA HRANEI PENTRU ... (LIDER DE ASOCIERE) ÎN ASOCIERE CU UNITĂȚILE PENITENCIARE (ASOCIAȚI) CONFORM ANEXA A”, cod CPV 39225000-5, s-a solicitat “revizuirea documentelor licitației, conform prevederilor legale în vigoare”.

În fapt, contestatorul menționează că în fișa de date a achiziției, cap. III.2.1. b) - Capacitatea de exercitarea activității profesionale - autoritatea contractantă solicitată pentru calificare "autorizație fiscală privind amestecul de combustibili de încălzire cu biomasă", eliberată de Ministerul Finanțelor.

Prin adresa nr. 2413/17.06.2014, contestatorul subliniază că a solicitat autorității contractante prevederea din Codul Fiscal/Norme Metodologice sau legislația fiscală conexasă, unde se menționează necesitatea acestei autorizații și formatul ei, deoarece în legislația fiscală actuală nu există o astfel de prevedere, iar Ministerul Finanțelor nu eliberează "autorizații fiscale" pentru "amestecul de combustibili de încălzire cu biomasă".

Contestatorul afirmă că, autoritatea contractantă a răspuns, prin adresa nr. T2/20553/... dar nu a indicat prevederea legală unde se solicită astfel de autorizație și formatul acesteia.

De asemenea, ... evidențiază că la cap. III.2.1. b) - Capacitatea de exercitarea a activității profesionale, autoritatea contractantă solicită autorizație de mediu "privind autorizarea pentru aditivarea producției de produse petroliere cu biomasă, conform cu OUG nr. 96/2012, din Legea nr. 256/2006, privind aprobarea OUG nr. 195/2005, privind protecția mediului cu modificările ulterioare și a Ordinului nr. 1798/2007 al MMDD pentru aprobarea procedurii de emitere a autorizației de mediu cu modificările ulterioare".

Față de acest aspect, contestatorul afirmă că, în legislația mai sus menționată, nu există o astfel de prevedere pentru activitatea de "aditivare a producției de produse petroliere cu biomasă".

Totodată, precizează că prin adresa nr. 2413/17.06.2014, a solicitat autorității contractante clarificări cu privire la acest aspect.

Prin adresa nr. T2/20553/... .. a răspuns, dar fără a indica prevederea legală unde se solicită astfel de autorizație și formatul acesteia.

În concluzie, contestatorul apreciază că autoritatea contractantă nu poate face analiza documentației și ulterior atribuirea deoarece nu poate indica legislația aplicabilă și nici formatul documentelor pe care le solicită, deoarece acestea nu există nici în legislația indicată și nici în alte documente legislative, solicitând revizuirea documentelor licitației conform prevederilor legale în vigoare.

În vederea soluționării contestației susmenționate, Consiliul a solicitat autorității contractante, prin adresa nr. 11967/.../... 24.06.2014, să transmită copia dosarului achiziției publice, precum și punctul de vedere referitor la contestație.

Prin adresa nr. T2/20729/... înregistrată la CNSC sub nr. 20426/... respectiv nr. 20671/24.06.2014, autoritatea contractantă a transmis, în copie, documentele solicitate, precum și punctul de vedere referitor la contestația formulată de ... invocând tardivitatea acesteia, deoarece, în conformitate cu dispozițiile art. 256² alin. (1) din OUG nr. 34/2006 - "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: a) 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)".

Având în vedere că anunțul de participare și documentația de atribuire au fost publicate, în SEAP, în data de 17.05.2014 sub nr. ... iar contestația a fost înregistrată la sediul autorității contractante în data de 20.06.2014, ... consideră că aceasta a fost tardiv introdusă.

Totodată, autoritatea contractantă apreciază contestația ca neîntemeiată, deoarece, potrivit dispozițiilor art. 34 alin (1) din OUG nr. 34/2006, "Autoritatea contractantă are dreptul de a preciza în documentația de atribuire instituțiile competente de la care operatorii economici pot obține informații privind reglementările referitoare la impozitare, precum și cele referitoare la protecția mediului", aspect evidențiat în adresa nr. T2/20553 din ... (anexată la dosarul cauzei), prin care contestatorului i s-au indicat instituțiile care sunt

competente să dea informații cu privire la legislația fiscală și de mediu aplicabilă în domeniul energetic.

Totodată, subliniază că aceasta adresă a reprezentat răspunsul dat de autoritatea contractantă la solicitarea de clarificări nr. 2413/17.06.2014, prin care ... pune în vedere autorității contractante să indice care sunt prevederile legale - titlu, articol, paragraf, alineat din Codul Fiscal/Norme de aplicare ale acestuia, pentru documentele solicitate cu privire la legislația fiscală și de mediu aplicabilă în domeniul produselor energetice.

Analizând actele existente la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

... a inițiat procedura de atribuire a contractului de achiziție publică de furnizare, prin „licitație deschisă”, având ca obiect: „FURNIZARE COMBUSTIBILI LICHIZI PENTRU ÎNCĂLZIRE ȘI PREPARAREA HRANEI PENTRU ... (LIDER DE ASOCIERE) ÎN ASOCIERE CU UNITĂȚILE PENITENCIARE (ASOCIAȚI) CONFORM ANEXA A”, cod CPV 39225000-5, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând, în SEAP, anunțul de participare nr. ... conform căruia valoarea estimată este cuprinsă între 5.279.000 – 7.504.500 lei, fără TVA.

Potrivit anunțului de participare, criteriul de atribuire ales este „prețul cel mai scăzut”.

Prin Decizia CNSC nr. ... Consiliul a respins ca tardivă contestația formulată de ..., în contradictoriu cu ... și a dispus continuarea procedurii de atribuire.

Consiliul reține că ... formulează critici cu privire la conținutul adresei de clarificări nr. T2/20553/... emisă de către autoritatea contractantă, susținând că aceasta este neclară și nu răspunde solicitărilor sale legate de precizarea punctuală a prevederilor legale în baza cărora au fost solicitate, prin fișa de date a achiziției, "autorizație fiscală privind amestecul de combustibili de încălzire cu biomasă", eliberată de Ministerul Finanțelor și de autorizație de mediu "privind autorizarea pentru aditivarea producției de produse petroliere cu biomasă, conform cu OUG nr. 96/2012, din Legea nr. 256/2006, privind aprobarea OUG nr. 195/2005, privind protecția mediului cu modificările ulterioare și a Ordinului nr. 1798/2007 al MMDD pentru aprobarea procedurii de emitere a autorizației de mediu cu modificările ulterioare".

Din analiza adresei nr. 2413/17.06.2014 și a răspunsului la la clarificări, Consiliul constată că autoritatea contractantă a respectat prevederile legale în vigoare în materia achizițiilor publice, incidente în cazul răspunsurilor la solicitările de clarificări privind documentația de atribuire, reținând, în soluționare, următoarele:

- în fapt, contestatorul nu a solicitat, în mod explicit, clarificări legate de legislația în baza căreia autoritatea contractantă a solicitat documentele de mai sus, ci a utilizat o formulare generală de tipul "care sunt prevederile legale (...), aplicabile licitației", nefiind explicit faptul că se referă la documentele în cauză;

- răspunsurile formulate de autoritatea contractantă, prin care aceasta a precizat instituțiile care au responsabilități în domeniile respective, respectă, prin raportare la modul de formulare a solicitărilor de clarificări, prevederile art. 78 alin. (2) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, respectiv "Autoritatea contractantă are obligația de a răspunde, în mod clar, complet și fără ambiguități, cât mai repede posibil, la orice clarificare solicitată, într-o perioadă care nu trebuie să depășească, de regulă, 3 zile lucrătoare de la primirea unei astfel de solicitări din partea operatorului economic".

Totodată, Consiliul reține că, în fapt, contestatorul solicită "revizuirea documentelor licitației conform prevederilor legale în vigoare", cerere, care, raportată la termenul legal de depunere a unei contestații, apare ca fiind tardivă și învederează, acestuia, următoarele elemente:

Purtarea corespondenței cu autoritatea contractantă, prin care s-au cerut o serie de clarificări privind anumite aspecte din documentația de atribuire, nu are ca efect prelungirea perioadei legale de formulare a contestației împotriva documentației în cauză sau decalarea datei de la care începe să curgă aceasta.

Legiuitorul nu dispune, în mod expres, faptul că o solicitare de clarificare făcută în temeiul prevederilor art. 78 din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, întrerupe termenul de depunere a contestației, potrivit principiului de drept „*ubi lex non distinguit, nec nos distinguere debemus*”.

Față de aceste aspecte, Consiliul nu poate lua în considerare un alt termen de la care să curgă dreptul contestatorilor de a formula contestații, cum ar fi data răspunsului la solicitările de clarificări, întrucât legiuitorul nu dispune, imperativ, că solicitările de clarificări cu privire la documentația de atribuire întrerup sau suspendă termenul de depunere a contestației împotriva acesteia. Astfel, cererea unor clarificări, la care autoritatea contractantă a răspuns, nu poate conduce la o repunere în drepturi a operatorilor economici de a formula contestații.

De asemenea, Consiliul reține în soluționare, că solicitarea de clarificări formulată de contestator a fost transmisă autorității contractante în data de 17.06.2014, cu depășirea termenului legal de formulare a unei contestații, apărând astfel, ca o încercare de repunere în termen.

În temeiul prevederilor art. 278 alin. (5) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va respinge, ca nefondată, contestația formulată de ... în contradictoriu cu

Va dispune continuarea procedurii de atribuire, potrivit art. 278 alin. (6) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin.(3) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

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