



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos, nr. 6, sector 3, ... 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 mun. ... sector 4, înmatriculată la Registrul Comerțului sub nr. ... având CUI RO ... reprezentată legal prin ... - ... împotriva adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. 14009/24.06.2014, pentru loturile 2 și 6, emisă de ... cu sediul în municipiul ... jud. ... în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de cerere de oferte online, organizată în vederea încheierii acordului cadru de furnizare „*Materiale sanitare specifice urologiei*”, împărțit pe loturi, cod CPV 33181500-7, s-a solicitat: anularea adresei contestate, anularea tuturor actelor subsecvente, precum și suspendarea procedurii.

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

DECIDE:

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

Dispune continuarea procedurii de atribuire.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile 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:

... a formulat contestație împotriva adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. 14009/ 24.06.2014, pentru loturile 2 și 6, emisă de în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de cerere de oferte online, organizată în vederea încheierii acordului cadru de furnizare „*Materiale sanitare specifice urologiei*”, împărțit pe loturi, cod CPV 33181500-7, s-a solicitat: anularea adresei contestate, anularea tuturor actelor subsecvente, precum și suspendarea procedurii.

Contestatorul precizează că autoritatea contractantă susține că ofertele depuse nu corespund cu descrierea din caietul de sarcini, astfel:

- Lot 2 – Sonde Extractoare Dormia: „coșulețul are 6 spire flexibile în loc de 5 spire”;

- Lot 6 – Stend Ureteral: „este foarte rigid, orificiile laterale se obstrucționează repede în mediul în care stau, ele fiind foarte mici”.

Contestatorul susține că din punct de vedere tehnic produsele oferite sunt corespunzătoare.

În punctul de vedere comunicat prin adresa nr. 15058/ 02.07.2014, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 21942/04.07.2014, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca nefondată.

Prin adresa nr. 535/07.07.2014, înregistrată la CNSC sub nr. 22186/08.07.2014, contestatorul aduce la cunoștința Consiliului că renunță la contestația privind Lotul nr. 2 și își menține contestația privind Lotul nr. 6. De asemenea, depune dovada constituirii garanției de bună conduită.

Prin adresele nr. 13026/... .. și nr. 13027/, Consiliul a pus în discuția părților excepția privind tardivitatea introducerii contestației.

Autoritatea contractantă, prin adresa nr. 15780/... .. înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr.

22624/... a răspuns solicitării Consiliului, cerând respingerea contestației ca tardiv formulată.

Contestatorul, prin adresa fără număr de înregistrare la emitent, înregistrată la Consiliu sub nr. 22658/11.07.2014, a răspuns solicitării Consiliului precizând că adresa de comunicare a rezultatului procedurii a fost primită la data de 24.06.2014, termenul procedural împlinindu-se la data de 30.06.2014, dar autoritatea contractantă a indicat incorect termenul de depunere a contestației, respectiv ... În consecință, contestatorul apreciază că ar trebui să se considere contestația ca fiind introdusă în termen, deoarece autoritatea contractantă nu se poate prevala de propria culpă în scopul obținerii protecției unui drept.

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

... .. în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de cerere de oferte online, în vederea încheierii acordului cadru de furnizare „*Materiale sanitare specifice urologiei*”, împărțit pe loturi, cod CPV 33181500-7, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând, în SEAP, invitația de participare nr. ... conform căreia valoarea estimată a acordului cadru este între 284.232 – 430.080 lei, fără TVA. Conform cap. IV.2.1) din fișa de date, criteriul de atribuire al contractului este „prețul cel mai scăzut”.

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 dispare 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.

În conformitate cu dispozițiile art. 271 alin. (1) din OUG 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*”.

Potrivit invitației de participare nr. ... din data de 19.05.2014, publicat în SEAP, procedura este împărțită pe loturi, valoarea estimată a acordului cadru pentru loturile contestate de contestator, conform Anexei B „*Informații privind loturile*”, din fișa de date publicată în SEAP, este între 112.800,00 -169.200,00 lei pentru Lot 2 – Sonde Extractoare Dormia și între 22.080,00 - 33.120,00 lei pentru Lot 6 – Stend Ureteral.

În conformitate cu prevederile art. 256² alin. (1) lit. b) și alin. (1¹) din OUG 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 5 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 mai mică decât pragurile valorice prevăzute la art. 55 alin. (2).*

(1¹) Prin excepție de la prevederile alin. (1), în cazurile prevăzute la art. 27 alin. (5), art. 28 alin. (3), respectiv art. 29 alin. (3), termenele prevăzute la alin. (1) se raportează la valoarea estimată a fiecărui lot, publicată în invitația de participare/ anunțul de participare.”

Actul autorității contractante, în speță considerat nelegal, în parte, de către contestator este adresa de comunicare a rezultatului procedurii de atribuire comunicat la data de 24.06.2014, care face referire, printre altele, și la loturile contestate de ofertant.

Contestația a fost înaintată la Consiliu la data de ... fiind înregistrată sub nr. ... iar la autoritatea contractantă prin fax în aceeași dată, potrivit raportului de fax depus de contestator odată cu contestația.

Prin adresa nr. 535/07.07.2014, înregistrată la CNSC sub nr. 22186/08.07.2014, contestatorul aduce la cunoștința Consiliului că renunță la contestația privind Lotul nr. 2. Față de acest aspect, în temeiul art. 278 alin. (7) din OUG nr. 34/2006, Consiliul va lua act de renunțarea la contestația privind Lotul nr. 2.

Având în vedere faptul că procedura a fost organizată pe loturi, ținând cont de faptul că ... a contestat lotul 6, rezultă că termenul de 5 zile de contestare a rezultatului procedurii de atribuire comunicat în data de 24.06.2014, se împlinește în data de 30.06.2014, astfel că transmiterea contestației către CNSC și către

autoritatea contractantă este în afara termenului legal, având în vedere dispozițiile art. 256² alin. (1) și alin. (1¹) și art. 3 lit. z) din OUG nr. 34/2006.

Dacă contestatorul ar fi fost diligent și prudent, ar fi putut din vreme să-și conserve dreptul la contestație, astfel încât să permită apoi jurisdicției Consiliului să poată analiza pe fond cererile ce fac obiectul contestației.

În soluționare, Consiliul reține următoarele considerente:

- procedura a fost organizată pe loturi;
- ... a contestat Lotul nr. 6;
- prevederile art. 256² alin. (1¹) din OUG nr. 34/2006, cu completările și modificările ulterioare, care stabilește că prin excepție de la prevederile alin. (1), în cazurile prevăzute la art. 27 alin. (5), art. 28 alin. (3), respectiv art. 29 alin. (3), termenele prevăzute la alin. (1) se raportează la valoarea estimată a fiecărui lot, publicată în invitația de participare/anunțul de participare;
- faptul că procedura organizată pe loturi nu implică o interdependență a contractelor aferente acestora este subliniată și de prevederile art. 256³ alin. (5) din OUG nr. 34/2006 care dispune că *„în cazul în care, în cadrul aceleiași proceduri de atribuire, autoritatea contractantă achiziționează produse, servicii sau lucrări defalcate pe loturi, prevederile alin. (3) sunt aplicabile numai asupra loturilor pentru care s-a depus contestație”*.

Față de aceste aspecte coroborat cu prevederile art. 256² alin. (1) și alin. (1¹), 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 respingerii contestației formulată împotriva comunicării rezultatului aferent lotului 6 ca fiind tardiv introdusă.

Consiliul nu poate reține aprecierea contestatorului din adresa înregistrată la CNSC sub nr. 22658/11.07.2014, precum că *„ar trebui să se considere contestația ca fiind introdusă în termen, deoarece autoritatea contractuală nu se poate prevala de propria culpă în scopul obținerii protecției unui drept”*.

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 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 acestui temei 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 cunoaștință, în condițiile ordonanței de urgență, despre actul considerat nelegal, în speță adresa de comunicare a rezultatului procedurii de atribuire, înscris care a fost comunicat ofertantului de către autoritatea contractantă în data de 24.06.2014.

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. Valoarea estimată aferentă Lotului 6 fiind între 22.080,00 – 33.120,00 lei, deci mai mic decât pragul prevăzut de art. 55 alin. (2) din OUG nr. 34/2006, termenul în care contestația poate fi depusă, conform art. 256² alin. (2) din aceeași ordonanță, coroborat cu prevederile art. 2 din Regulamentul 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), este de 5 zile începând cu ziua următoare luării la cunoaștință de către contestator de un act al autorității contractante pe care acesta îl consideră nelegal.

Având în vedere că dispozițiile art. 256² din OUG 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 5 zile de contestare a rezultatului procedurii de atribuire pentru lotul în dezbatere, se împlinește în data de 30.06.2014, 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 alin. (1) și alin. (1¹) 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 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

Fără pronunțarea asupra fondului contestației.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține 7 (șapte) pagini.