



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 CNSC sub nr. ... formulată de ... lider al Asocierii formată din ... cu sediul în având CUI ... atribut fiscal RO, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ... reprezentantă legal de ... - ... împotriva Procesului verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. 13468/28.08.2014, emis de către autoritatea contractantă ... cu sediul în județul ... cod poștal 200585, în cadrul procedurii de atribuire, prin „licitație deschisă”, a contractului de achiziție publică având ca obiect: „SERVICII DE DEZVOLTARE ȘI IMPLEMENTARE A SISTEMULUI INFORMATIC INTEGRAT, PRECUM ȘI ACHIZIȚIE HARDWARE, SOFTWARE ȘI INSTRUIRE SPECIALIZATĂ PENTRU PROIECTUL «SISTEM INFORMATIC INTEGRAT PRIVIND GOSPODĂRIILE ȘI EXPLOATAȚIILE AGRICOLE DIN JUDEȚUL ... coduri CPV 72262000-9, 30210000-4, 48000000-8, 72500000-0, 80533000-9, s-au solicitat următoarele:

- modificarea/anularea parțială a Procesului verbal de deschidere a ofertelor, în ceea ce privește stabilirea ofertei depusă de Asociera formată din ... drept acceptabilă;

- constatarea neconformității garanției de participare depuse de către Asociera formată din ...;

- obligarea autorității contractante la declararea ofertei depusă de Asociera formată din ... drept inacceptabilă.

Prin adresa nr. 16496/17.09.2014, înregistrată la CNSC sub nr. 27389/17.09.2014, ... lider al Asocierii formată din ..., cu sediul în, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ..., având CUI ...,

reprezentată de ... – Director General, a depus înscrisul denumit „CERERE DE INTERVENȚIE”, solicitând următoarele:

- încuviințarea în principiu a cererii de intervenție în interes propriu și admiterea acesteia;
- în subsidiar, în situația în care se va aprecia ca inadmisibilă cererea de intervenție în interes propriu, admiterea prezentei drept cerere ca intervenție în interesul autorității contractante;
- respingerea contestației formulate de ... ca neîntemeiată;
- menținerea Procesului verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. 13468/28.08.2014 și a tuturor actelor subsecvente emise de autoritatea contractantă în cadrul procedurii.

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

DECIDE:

Încuviințează, în principiu, cererea de intervenție accesorie în sprijinul autorității contractante, formulată de ... lider al Asocierii formată din

Respinge, ca nefondată, contestația formulată de ... lider al Asocierii formată din ... cu sediul în în contradictoriu cu autoritatea contractantă ... cu sediul în județul ... cod poștal 200585.

Admite cererea de intervenție accesorie în sprijinul autorității contractante, formulată de ... lider al Asocierii formată din ..., cu sediul în

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 ... lider al Asocierii formată din ... împotriva Procesului verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. 13468/28.08.2014, emis de către autoritatea contractantă ... în cadrul procedurii de atribuire, prin „licitație deschisă”, a contractului de achiziție publică având ca obiect: „SERVICII DE DEZVOLTARE ȘI IMPLEMENTARE A SISTEMULUI INFORMATIC INTEGRAT, PRECUM ȘI ACHIZIȚIE HARDWARE, SOFTWARE ȘI INSTRUIRE SPECIALIZATĂ PENTRU PROIECTUL

«SISTEM INFORMATIC INTEGRAT PRIVIND GOSPODĂRIILE ȘI EXPLOATAȚIILE AGRICOLE DIN JUDEȚUL ... coduri CPV 72262000-9, 30210000-4, 48000000-8, 72500000-0, 80533000-9, s-au solicitat următoarele:

- modificarea/anularea parțială a procesului verbal de deschidere a ofertelor, în ceea ce privește stabilirea ofertei depusă de Asocieria formată din ... drept acceptabilă;

- constatarea neconformității garanției de participare depuse de către Asocieria formată din ...;

- obligarea autorității contractante la declararea ofertei depusă de Asocieria formată din ... drept inacceptabilă.

Prin aceeași contestație, ... a solicitat și suspendarea procedurii.

Consiliul, prin Decizia CNSC nr. 576s/.../... a respins, ca neîntemeiată, solicitarea de suspendare a procedurii de atribuire în cauză, formulată de ... în contradictoriu cu autoritatea contractantă ...

În fapt, ... evidențiază următoarele:

- în data de 28.08.2014, a depus oferta în cadrul procedurii de atribuire în cauză și a participat la ședința de deschidere printr-un reprezentant împuternicit;

- în cadrul procedurii, a mai participat un ofertant, respectiv Asocieria formată din ...;

- la prezentarea garanției de participare din partea Asocierii formată din ..., s-a precizat ca valabilitatea acesteia este până la data de 23.02.2015, dată care, conform celor precizate la art. 3 lit. z) din OUG nr. 34/2006, nu acoperă perioada de 180 de zile cerută în fișa de date a achiziției;

- contestatorul arată că, deși reprezentantul său a menționat că garanția de participare a Asocierii formată din ... nu acoperă perioada de valabilitate cerută în fișa de date și că aceasta trebuie declarată inacceptabilă, conform art. 36 alin. (1) lit. a), respectiv art. 33 alin. (3) lit. b) din HG nr. 925/2006, autoritatea contractantă, la îndrumările reprezentanților UCVAP, a deschis oferta depusă de asocierie;

- conform celor precizate la art. 3 lit. z) din OUG nr. 34/2006, art. 33 alin. (3) lit. b), art. 36 alin. (1) lit. a), art. 81 și art. 86 din HG nr. 925/2006, rezultă fără echivoc că perioada în care garanția de participare trebuie să fie valabilă este 29.08.2014 - 24.02.2015, deoarece ziua de 28.08.2014 nu este luată în calculul termenului reprezentând „ziua în cursul căreia a avut loc un eveniment sau s-a realizat un act al autorității contractante”, iar ultima zi în care se împlinește termenul, respectiv a 180-a zi este ziua de 24 februarie 2015;

- contestatorul subliniază că data intrării în vigoare a garanției de participare constituită de Asocieria formată din ... este 29.08.2014;

- data expirării valabilității garanției de participare constituită de ... este 23.02.2015;

- prin urmare, garanția de participare a ... este valabilă până la data de 22.02.2015, ora 24:00, deoarece ea expiră la data de 23.02.2015.

În concluzie, contestatorul afirmă că, în raport de prevederile legale expuse mai sus, consecința constituirii garanției cu o perioadă de valabilitate mai scurtă constă în respingerea fără ezitare a ofertei, căreia îi sunt incidente dispozițiile art. 36 alin. (1) lit. a) din HG nr. 925/2006 și cele ale art. 81 din același act normativ, singura decizie legală cu privire la aceasta fiind cea de respingere a ei ca inacceptabilă.

Prin adresa nr. 16496/17.09.2014, înregistrată la CNSC sub nr. 27389/17.09.2014, ... lider al Asocierii formată din ..., a depus înscrisul denumit „CERERE DE INTERVENȚIE”, solicitând următoarele:

- încuviințarea în principiu a cererii de intervenție în interes propriu și admiterea acesteia;

- în subsidiar, în situația în care se va aprecia ca inadmisibilă cererea de intervenție în interes propriu, admiterea prezentei drept cerere ca intervenție în interesul autorității contractante;

- respingerea contestației formulate de ... ca neîntemeiată;

- menținerea procesului verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. 13468/28.08.2014 și a tuturor actelor subsecvente emise de autoritatea contractantă în cadrul procedurii.

În cuprinsul cererii de intervenție, ... a solicitat Consiliului respingerea contestației formulată de ... ca neîntemeiată, din următoarele considerente:

- prin Procesul verbal de deschidere a ofertelor, oferta sa a fost declarată acceptabilă, autoritatea contractantă constatând, în mod corect, constituirea garanției de participare în acord cu cerințele documentației de atribuire și ale legislației aplicabile, sens în care au fost și îndrumările reprezentanților UCVAP;

- astfel, atât în anunțul de participare, cât și în fișa de date a achiziției, autoritatea contractantă a impus ofertanților un termen de 180 de zile pentru valabilitatea garanției de participare: „ Valabilitatea garanției: 180 zile de la data limita de depunere a ofertelor”;

- în acord cu aceste cerințe, a depus, odată cu oferta, Polița privind asigurarea garanției de participare la licitație seria AGL nr. 3001220 emisă de SC CARPATICA ASIG SA, la data de 27.08.2014, în care s-a indicat cu claritate: „Perioada asigurată: de la 28.08.2014 până la 23.02.2015”;

- de la data de 28.08.2014 (data limită a depunerii ofertelor și totodată data deschiderii ofertelor) și până la data de 23.02.2015 sunt exact 180 de zile și că toate acestea sunt acoperite de asigurarea

Asocierii, așa cum se precizează, în mod foarte clar, atât în Polița mai sus menționată, cât și în Notificarea emisă de SC CARPATICA ASIG SA către autoritatea contractantă, respectiv: „Cu privire la polița AGL nr. 3001220/27.08.2014, noi, SC CARPATICA ASIG SA, având sediul înregistrat Sibiu, Str. Nicolaus Olahus, Nr. 5, Jud. Sibiu, dorim să vă aducem la cunoștință că polița anterior menționată a fost emisă cu o valabilitate în perioada 28.08.2014-23.02.2015 (ambele zile precizate fiind zile asigurate). În susținerea acestor precizări, dorim să facem trimitere și la condițiile de asigurare - art. 6.3.b - în care se precizează că asigurarea încetează la data prevăzută ca fiind terminarea perioadei asigurate sau la expirarea perioadei de 180 zile. Astfel, confirmăm prin prezenta că Polița de asigurare nr. 3001220/27.08.2014 expiră la ora 24:00 a datei de 23.02.2015, fiind astfel cuprinse 180 de zile de asigurare, conform graficului de mai jos: (...)"

- autoritatea contractantă a constatat, în mod corect, că garanția Asocierii respectă cerința termenului de valabilitate de 180 de zile;

- contestatorul își bazează, în mod eronat, criticile pe un temei inaplicabil în speță, respectiv art. 3 lit. z) din OUG nr. 34/2006, care au în vedere termenele procedurale din ordonanță, pe când termenele de valabilitate a ofertei și garanției de participare sunt termene substanțiale, care nu se supun regulilor prescrise pentru termenele procedurale;

- în privința termenelor de valabilitate a ofertei și garanției de participare trebuie avute în vedere cerințele documentației de atribuire și scopul legal al impunerii acestor termene;

- prin documentația de atribuire aferentă procedurii s-a impus ca garanția de participare să fie valabilă pentru o perioadă de 180 de zile de la data limită a depunerii ofertelor; această cerință trebuie coroborată cu scopul legal al instituirii garanției de participare prevăzut la art. 43¹ alin. (1) din OUG nr. 34/2006 și art. 84 din HG nr. 925/2006;

- prin urmare, valabilitatea garanției de participare se raportează în mod necesar la întreaga perioadă în care un ofertant poate să aibă un comportament de natură să lezeze interesele autorității contractante, așadar începând de la chiar data depunerii/deschiderii ofertelor; dacă s-ar admite interpretarea contestatorului, respectiv aplicarea art. 3 lit. z) din OUG nr. 34/2006 la calculul termenului de valabilitate al garanției de participare, ar însemna că acest termen ar începe să curgă începând cu ziua următoare datei depunerii/deschiderii ofertelor, ceea ce ar implica faptul că ziua depunerii/deschiderii ofertelor nu ar fi acoperită de garanție - ceea ce este, în mod vădit, contrar scopului legal al

garanției de participare, așa cum acesta rezultă din dispozițiile legale precizate;

- susținerile contestatorului trebuie respinse, dat fiind că se întemeiază, în mod eronat, pe interpretarea unui text legal inaplicabil.

În concluzie, intervenientul precizează că, în mod corect, a constatat autoritatea contractantă că garanția sa de participare respectă întrutotul cerințele documentației de atribuire și legislației incidente, declarând oferta Asocierii ca acceptabilă prin Procesul verbal de deschidere a ofertelor.

În vederea soluționării contestației susmenționate, Consiliul a solicitat autorității contractante, prin adresa nr. 15410/.../... 09.09.2014, să transmită copia dosarului achiziției publice, precum și punctul de vedere referitor la contestație.

Prin adresa nr. 14408/12.09.2014, înregistrată la CNSC sub nr. 27154/15.09.2014, autoritatea contractantă a transmis, în copie, documentele solicitate, precum și punctul de vedere referitor la contestația formulată de ... cerând Consiliului respingerea acesteia ca neîntemeiată.

De asemenea, în cuprinsul punctului său de vedere, autoritatea contractantă precizează următoarele:

- contestatorul solicită modificarea/anularea parțială a Procesului verbal de deschidere a ofertelor, în ceea ce privește stabilirea ofertei depusă de Asocieria formată din ... drept acceptabilă, deoarece consideră că oferta depusă de asociere nu prezintă garanția de participare în perioada de valabilitate, respectiv 180 de zile, așa cum a fost solicitată de autoritatea contractantă în fișa de date a achiziției; interpretarea contestatorului este că valabilitatea garanției de participare, prezentată la data deschiderii ofertelor respectiv 28.08.2014, până la data de 23.02.2015, nu respectă cerințele autorității contractante, în sensul că numărul de zile nu acoperă perioada de 180 de zile cerută în fișa de date;

- față de acest aspect, autoritatea contractantă arată că a solicitat prin fișa de date a achiziției la Secțiunea III. 1.1.a) Garanție de participare: "106.008,6 lei, conform prevederilor art. 86 din HG nr. 925/2006; prin virament bancar, contul este R058TREZ2915006XXX000178, deschis la Trezoreria ... CIF 4417150. Prin instrument de garantare se va utiliza Formularul 2. În cazul în care instrumentul de garantare este emis de o societate de asigurări, se va atașa documentul care face dovada plății primei de asigurare. Garanția de participare trebuie să fie irevocabilă. Valabilitatea garanției 180 zile de la data limită de depunere a ofertelor. În cazul extinderii perioadei de valabilitate a ofertei, perioada de valabilitate a garanției pentru participare va fi prelungită, în mod corespunzător. În cazul depunerii de oferte în asociere, garanția de participare poate fi

constituită de către oricare din membrii asocierii. Documentele prin care se face dovada constituirii garanției de participare vor fi prezentate în original. Garanția de participare emisă în altă limbă decât română va fi prezentată în original și va fi însoțită de traducerea autorizată în limba română";

- în mod greșit și eronat contestatorul interpretează că Asociera formată din ... nu a prezentat la deschiderea ofertelor dovada constituirii garanției de participare în perioada de 180 de zile, conform cerinței din fișa de date a achiziției;

- valabilitatea garanției de participare, respectiv de 180 zile, se calculează începând cu data de 28.08.2014 (data deschiderii ofertelor) până la data de 23.02.2015 (inclusiv), așa cum reiese de fapt și din Polița privind asigurarea garanției de participare la licitație seria AGL, nr. 3001220/27.08.2014, emisă de SC CARPATICA ASIG SA în sumă de 53.004,30 lei, valabilitate 23.02.2015, prezentată de Asociera formată din ...;

- totodată, autoritatea contractantă invocă prevederile art. 85 și art. 86 din HG nr. 925/2006, fișa de date a achiziției și Notificarea ANRMAP nr. 108 din 30.07.2014 privind stabilirea termenelor prevăzute în invitația/anunțul de participare;

- de asemenea, arată că potrivit art. 85 lit. (b) din HG nr.925/2006, perioada de valabilitate a garanției de participare trebuie să fie cel puțin egală cu perioada minimă de valabilitate a ofertei, astfel cum a fost solicitată prin documentația de atribuire;

-conform notificării ANRMAP nr. 108 din 30.07.2014, "Referitor la data limită de valabilitate a ofertei pentru calculul perioadei de valabilitate a ofertei se va lua în considerare ziua aferentă termenului limita de depunere a ofertelor (secțiunea IV.3.4 din invitația de participare/anunțul de participare), ca primă zi, în timp ce ziua completată la nivelul câmpului «data valabilității ofertei» va fi luată în considerare ca ultima zi a termenului; perioada de valabilitate astfel calculată trebuie să corespundă cu perioada minimă pentru care ofertantul trebuie să își mențină oferta prevăzută la nivelul secțiunii IV.3.7., perioadă solicitată la nivelul fișei de date a achiziției. Exemplu: data limită de depunere a ofertelor este 07.08.2013, iar perioada minimă pentru care ofertantul trebuie să își mențină oferta prevăzută la nivelul secțiunii IV.3.7 din fișa de date a achiziției este de 90 zile, prin urmare data limită de valabilitate a ofertei este 04.11.2013";

- prin urmare, autoritatea contractantă menționează că Polița privind asigurarea garanției de participare la licitație seria AGL, nr. 3001220/27.08.2014, emisă de SC CARPATICA ASIG SA fiind valabilă până la 23.02.2015, ora 24:00, în speță, prezintă relevanță

dispozițiile art. 33 alin. (3) lit. b) și art. 36 alin. (1) lit. a) din HG nr. 925/2006;

Analizând actele existente la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

... a organizat, în calitate de autoritate contractantă, procedura de achiziție publică, prin „licitație deschisă”, a contractului de achiziție publică având ca obiect: „SERVICII DE DEZVOLTARE ȘI IMPLEMENTARE A SISTEMULUI INFORMATIC INTEGRAT, PRECUM ȘI ACHIZIȚIE HARDWARE, SOFTWARE ȘI INSTRUIRE SPECIALIZATĂ PENTRU PROIECTUL «SISTEM INFORMATIC INTEGRAT PRIVIND GOSPODĂRIILE ȘI EXPLOATAȚIILE AGRICOLE DIN JUDEȚUL ... coduri CPV 72262000-9, 30210000-4, 48000000-8, 72500000-0, 80533000-9, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând, în SEAP, anunțul de participare nr. ... conform căruia valoarea estimată este de 5.300.430 lei, fără TVA.

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

Cu privire la cererea de intervenție nr. 16496/17.09.2014, înregistrată la CNSC sub nr. 27389/17.09.2014, formulată de ... lider al Asocierii formată din ..., Consiliul, constatând că sunt îndeplinite cerințele impuse de art. 61 alin. (1) și (3) Cod procedură civilă, în temeiul art. 63 și art. 64 alin. (2) Cod procedură civilă, o definește ca fiind cerere de intervenție accesorie în sprijinul autorității contractante și o va încuviința în principiu și va dispune introducerea în cauză în calitate de intervenient a ... lider al Asocierii formată din

Conform procesului verbal nr. 13468/28.08.2014 al ședinței de deschidere a ofertelor, au depus oferte Asocieria formată din ... și Asocieria formată din

Contestatorul formulează critici cu privire la faptul că autoritatea contractantă a considerat că scrisoarea de garanție de participare la licitație, prezentată de Asocieria formată din ... respectă cerințele documentației de atribuire, susținând că aceasta nu respectă durata de valabilitate impusă de 180 de zile, expirând în data de 23.02 2015, în loc de 24.02.2015, termenul calculându-se, în opinia sa, în conformitate cu prevederile art. 3 lit. z) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, respectiv “zile - zilele calendaristice, în afara cazului în care se prevede expres că sunt zile lucrătoare. Termenul exprimat în zile începe să curgă de la începutul primei ore a primei zile a termenului și se încheie la expirarea ultimei ore a ultimei zile a termenului; ziua în cursul căreia a avut loc un eveniment sau s-a realizat un act al autorității contractante nu este luată în calculul termenului. Dacă ultima zi a unui termen exprimat altfel decât în ore este o zi de sărbătoare legală, o duminică sau o

sâmbătă, termenul se încheie la expirarea ultimei ore a următoarei zile lucrătoare”.

Consiliul reține că autoritatea contractantă a precizat la punctul III.1.1.a) ”Garanția de participare” din fișa de date a achiziției, ”valabilitatea garanției 180 zile de la data limită de depunere a ofertelor”, stabilind, astfel, explicit, faptul că prima zi de valabilitate, atât a ofertei, cât și a garanției de participare, este data depunerii ofertelor.

Consiliul constată că o interpretare diferită a acestei prevederi, precum cea dată de contestator, respectiv că perioada de valabilitate se calculează începând din ziua următoare datei de depunere a ofertelor, ar conduce la imposibilitatea executării garanției de participare de către autoritatea contractantă, în cazul în care un ofertant își retrage oferta în ziua deschiderii ofertelor după desfășurarea ședinței de deschidere, fiind încălcate prevederile art. 43¹ din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, ”Garanția de participare se constituie de către ofertant în scopul de a proteja autoritatea contractantă față de riscul unui eventual comportament necorespunzător al acestuia pe întreaga perioadă derulată până la încheierea contractului”; totodată, această interpretare ar conduce la obligația ofertanților de a prezenta o garanție de participare cu o durată de valabilitate reală de 181 zile, la durata solicitată prin fișa de date a achiziției adăugându-se, în fapt, ziua depunerii ofertelor, încălcându-se principiul transparenței și al proporționalității, principii ce stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică enunțate la art. 2 alin. (2) lit. d) și e) din actul normativ invocat.

Având în vedere faptul că Asocieria formată din ... a prezentat o scrisoare de garanție pentru participarea la licitație, eliberată de SC CARPATICA ASIG SA, valabilă până la data de 23.02.2015, respectând durata de 180 zile, inclusiv data depunerii ofertelor, impusă prin fișa de date a achiziției, Consiliul constată că autoritatea contractantă, în mod corect, a apreciat ca fiind valabil acest document și respinge, ca nefondate, susținerile contestatorului în acest sens.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept precizate în motivare, în baza art. 278 alin. (5) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va respinge, ca nefondată, contestația formulată de ... lider al Asocierii formată din ... în contradictoriu cu autoritatea contractantă ...

Față de cele stabilite mai sus cu ocazia soluționării contestației, Consiliul stabilește că cele evocate în cererea de intervenție accesorie în sprijinul autorității contractante, sunt, în parte, întemeiate, astfel încât, în baza art. 67 alin. (1) teza a II-a Cod procedură civilă, republicat, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va

admite cererea de intervenție accesorie în sprijinul autorității contractante, depusă de ... lider al Asocierii formată din

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

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 5 exemplare originale, conține 12 (douăsprezece) pagini.