



# 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 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. 1055/14.07.2015, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 13098/15.07.2015, depusă de către ....., cu sediul în ....., având număr de înregistrare la Oficiul Registrului Comerțului .... și Cod Unic de Înregistrare .... formulată împotriva adresei nr. 16996/UN/09.07.2015 reprezentând comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, emisă de către ..., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ....., în cadrul procedurii de „cerere de oferte”, pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări, având ca obiect „Reabilitarea termică în vederea creșterii eficienței energetice a 2 blocuri din municipiul Botoșani” lotul 2, cod CPV 45321000-3, s-a solicitat:

- anularea adresei nr. 16996/UN/09.07.2015 privind comunicarea rezultatului procedurii de atribuire a contractului și decizia autorității contractante de a declara oferta ca inacceptabilă,
- obligarea autorității contractante la reanalizarea și reevaluarea ofertelor cu respectarea dispozițiilor legale în vigoare în materia achizițiilor publice și a prevederilor documentației de atribuire,
- obligarea autorității contractante la emiterea unei comunicări privind rezultatul procedurii în conformitate cu dispozițiile legale aplicabile în vigoare în materia achizițiilor publice și cu prevederile documentației de atribuire, precum și cu respectarea principiilor consacrate de art. 2 alin. (2) din OUG nr. 34/2006,
- anularea procedurii de atribuire întrucât există abateri grave de la prevederile legislative care afectează procedura de atribuire.

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

## **DECIDE:**

În temeiul art. 278 alin. (2) și (4) 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, cu modificările și completările ulterioare, admite contestația formulată de ...., în contradictoriu cu .... și dispune anularea raportului procedurii în partea dedicată lotului 2, precum și evaluarea ofertei contestatoarei cu privire la acest lot.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (1) și (3) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006.

Măsurile dispuse vor fi aduse la îndeplinire într-un termen de maximum 10 zile de la comunicarea prezentei.

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. 1055/14.07.2015, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 13098/15.07.2015, ...., în calitate de operator economic participant la procedura de cerere de oferte indicată mai sus, organizată de ...., critică rezultatul procedurii de atribuire, întrucât autoritatea contractantă a declarat oferta sa ca fiind inacceptabilă deoarece Scrisoarea de garanție bancară nu respectă perioada de valabilitate a ofertei, de 180 zile, deoarece termenul de 180 zile de la data depunerii ofertei este 23.11.2015, iar scrisoarea are ca termen de valabilitate data de 20.11.2015.

Astfel, având în vedere cele antemenționate, contestatoarea apreciază ca netemeinică și nelegală decizia autorității contractante de respingere ca inacceptabilă a ofertei sale în baza art. 3 lit. z și art. 43<sup>1</sup>alin. (2) lit. b) din OUG nr. 34/2006 coroborat cu art. 33 alin. (3) din HG nr. 925/2006.

În susținerea contestației sale, contestatoarea menționează că depunerea ofertelor s-a stabilit pentru data de 29.04.2015, deschiderea fiind în aceeași zi. Data limită de valabilitate a ofertei: 180 zile (de la termenul limită de primire a ofertelor). Perioada de valabilitate a Garanției de participare fiind cel puțin egală cu perioada minimă de valabilitate a ofertei, respectiv 180 zile de la data limită de primire a ofertelor.

La invitația de participare nr. 372118 din data de 03.04.2015 se regăesc 5 erate, respectiv erata nr. 71774/15.04.2015 prin care autoritatea contractantă face modificări la secțiunea VI: Informații Suplimentare – textul ce urmează să fie adăugat la secțiunea IV.4.3 modul de prezentare a ofertei erata nr. 72093/21.04.2015 prin care autoritatea contractantă face modificări la secțiunea VI: Informații

Suplimentare – textul ce urmează să fie adăugat la secțiunea Formulare – Formular 7, erata nr. 72236/23.04.2015, erata nr. 72555/28.04.2015 și erata nr. 73408 prin care autoritatea contractantă modifică doar termenul de depunere a ofertelor de la 29.04.2015 la 06.05.2015, respectiv 18.05.2015 și 25.05.2015.

Astfel, contestatoarea susține că a depus oferta în data de 25.05.2015 ora 09.28, în conformitate cu cerințele stabilite în documentația de atribuire și invitația de participare nr. ..../03.04.2015.

Cerința/criteriul de calificare și selecție precizată în documentația de atribuire, respectiv secțiunea III.1.1 „Condiții suplimentare, garanție de participare” din invitația de participare publicată în SEAP cu nr. 372118/03.04.2015 Perioada de valabilitate a Garanției de Participare va fi cel puțin egală cu perioada minimă de valabilitate a ofertei, respectiv 180 zile de la data limită de primire a ofertelor și secțiunea III.1.1.a) „Depozite valorice și garanții solicitate după caz” din fișa de date a achiziției, a fost îndeplinită de către ..., depunând în cadrul documentelor de calificare, SCRISOAREA DE GARANȚIE BANCARĂ pentru participarea la licitație nr. 8567/22.05.2015 emisă de către BANCA TRANSILVANIA – Sucursala Botoșani, în valoare de 7000 lei (conform declarației privind încadrarea întreprinderii în categoria întreprinderilor mici și mijlocii) cu valabilitate până la data de 20.11.2015 inclusiv.

Autoritatea contractantă, prin adresa nr. 14022/UN/05.06.2015, în conformitate cu prevederile art. 35 și 78 din HG nr. 925/2006, urmare a analizei ofertei și a documentelor de calificare depuse de către ..., solicită clarificări privind respectarea perioadei de valabilitate a garanției de participare depusă.

Contestatoarea afirmă că prin adresa nr. 826/08.06.2015, transmite răspunsul la solicitarea de clarificare nr. 14022/05.06.2015, prin care precizează că din conținutul Scrisorii de garanție bancară nr. 8567/22.05.2015, emisă de către Banca Transilvania – Sucursala Botoșani, reiese termenul de valabilitate de 180 de zile solicitat de către autoritatea contractantă „Prezenta scrisoare de garanție, expiră la data de 20.11.2015 în totalitate și în mod automat în cazul în care cererea de efectuare a plății împreună cu conformarea semnăturilor de către bancă/Trezoreria unde are cont deschis Municipiul Botoșani nu ne parvin până la această dată inclusiv. Orice documente de executare a scrisorii de garanție intrate în bancă după data expirării valabilității sale nu se iau în considerare”.

Astfel, raportat la dispozițiile art. 3 lit. z) din OUG nr. 34/2006 – zile sunt 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 ultimei zile lucrătoare și având în vedere faptul că data limită de depunerea ofertelor este

25.05.2015, garanția de participare emisă la data de 22.05.2015 cu valabilitate până la data de 20.11.2015, respectă termenul de 180 zile solicitat de autoritatea contractantă astfel:

- Din data de 25.05.2015 până în data de 31.05.2015 – 7 zile,
- Din data de 01.06.2015 până la data de 30.06.2015 - 30 zile,
- Din data de 01.07.2015 până la data de 31.07.2015 - 31 zile,
- Din data de 01.08.2015 până la data de 31.08.2015 - 31 zile,
- Din data de 01.09.2015 până la data de 30.09.2015 - 30 zile,
- Din data de 01.10.2015 până la data de 31.10.2015 - 31 zile,
- Din data de 01.11.2015 până la data de 20.11.2015 - 20 zile.

Deci termenul de valabilitate a garanției de participare, raportat la data limită de depunere a ofertelor, respectiv 25.05.2015 este împlinit la data de 20.11.2015, dată care corespunde perioadei de valabilitate a garanției depusă de către ... prin Scrisoarea de garanție bancară nr. 8567/22.05.2015, emisă de către Banca Transilvania – Sucursala Botoșani, astfel încât motivarea autorității contractante conform căreia, scrisoarea de garanție bancară nu respectă termenul de valabilitate solicitat este netemeinică, calculul făcut de autoritatea contractantă fiind eronat.

Având în vedere cele precizate anterior, contestatoarea apreciază că autoritatea contractantă avea posibilitatea de a respinge oferta, în cadrul ședinței de deschidere a ofertelor nr. 13011/UN/25.05.2015, în cazul în care consideră că garanția de participare nu ar fi respectat termenul de valabilitate solicitat.

Autoritatea contractantă a transmis documentele necesare soluționării contestației precum și punctul său de vedere nr. 17652/20.07.2015, înregistrat la Consiliu cu nr. 13519/20.07.2015, în care apreciază că contestația depusă de către ... ca fiind neîntemeiată și inadmisibilă.

În ceea ce privește considerarea ofertei ... ca inacceptabilă, autoritatea contractantă își susține decizia astfel:

Prin adresa nr. 14022/05.06.2015, comisia de evaluare a solicitat clarificări de la ... astfel: „Având în vedere prevederile art. 3 lit.z) din OUG nr. 34/2006, clarificați respectarea perioadei de valabilitate a Garanției de participare depusă de dvs. și constituită prin „Scrisoare de Garanție Bancară nr. 8567/22.05.2015 pentru participare la licitație, respectiv 180 zile de la data limită de depunere a ofertelor așa cum a fost solicitată în cadrul Secțiunii III.1.1) „Condiții suplimentare, garanție de participare” din invitația de participare publicată în SEAP cu nr. 372118/03.04.2015 și în cadrul prevederilor Secțiunii III.1.1) „Depozite valorice și garanții solicitate” din fișa de date a achiziției.

Autoritatea contractantă susține că în ceea ce privește durata de valabilitate a Scrisorii de garanție bancară, pleacă de la următoarele premise:

1) Modalitatea de calcul a termenului de valabilitate a Garanției de participare este reglementată de prevederile art. 3 lit. z) din OUG nr. 34/2006.

2) Data limită de depunere a ofertelor a fost data de 29.04.2015 ora 10.00. Conform anunțurilor de tip erată nr. 72236/23.04.2015 și respectiv nr. 73408/13.05.2015 la invitația de participare nr. 372118/03.04.2015, a fost modificată data de depunere a ofertelor pentru 25.05.2015.

3) Prin aplicarea prevederilor menționate la pct. 1.1) reiese că termenul în cadrul căruia este acoperită perioada de valabilitate a garanției de participare solicitată prin fișa de date a achiziției este perioada cuprinsă între 26.05.2015 - 23.11.2015, rezultat în urma următorului calcul:

26.05.2015 - 31.05.2015 - 6 zile,  
01.06.2015 - 30.06.2015 - 30 zile,  
01.07.2015 - 31.07.2015 - 31 zile,  
01.08.2015 - 31.08.2015 - 31 zile,  
01.09.2015 - 30.09.2015 - 30 zile,  
01.10.2015 - 31.10.2015 - 31 zile,  
01.11.2015 - 21.11.2015 - 21 zile.

Total - 6 zile+30zile+31zile+31zile+30zile+31zile+21zile=180 zile

Deoarece ultima zi a termenului de 180 zile de la data depunerii ofertelor este 21.11.2015, zi de sâmbătă, termenul se încheie la expirarea ultimei ore a următoarei zile lucrătoare, adică luni 23.11.2015.

4) Prin aplicarea prevederilor menționate la pct. 1.1) Scrisoarea de Garanție Bancară nr. 8557/22.05.2015 pentru participarea la licitație, prezentată de .... are valabilitatea până la data de 20.11.2015, deci nu acoperă perioada de valabilitate de 180 zile calculate conform art. 3 lit. z) din OUG nr. 34/2006.

Prin adresa nr. 826/08.06.2015, operatorul economic confirmă că perioada de valabilitate a Garanției de participare depusă și constituită prin Scrisoare de Garanție bancară nr. 8567/22.05.2015 pentru participare la licitație, este de 180 zile, fără a prezenta calculul perioadei respective.

Răspunsul la clarificarea solicitată nr. 14022/05.06.2015 a fost transmis în termen de .... prin adresa nr. 826/08.06.2015.

În ceea ce privește posibilitatea de a respinge oferta în cadrul ședinței de deschidere pe motiv că garanția de participare nu respectă termenul de valabilitate solicitat, conform art. 33 alin. (3) lit.b) și alin. (6) din HG nr. 925/2006, autoritatea contractantă susține că poate să respingă oferta pe acest motiv dar ia orice decizie cu privire la calificarea/selecția ofertanților/candidaților sau, după caz, cu privire la evaluarea ofertelor, prin comisia de evaluare în cadrul unor ședințe ulterioare ședinței de deschidere a ofertelor. În cadrul ședinței de deschidere se constată existența documentelor, analiza acestora făcându-se în cadrul unor ședințe ulterioare.

Având în vedere acest aspect, autoritatea contractantă solicită respingerea acestui capăt de cerere ca nefondat.

În ceea ce privește capătul de cerere privind anularea procedurii de atribuire, autoritatea contractantă susține că nu se impune o asemenea

măsură, motivat de faptul că evaluarea ofertelor s-a făcut prin aplicarea în integralitate a prevederilor legale în materia achizițiilor publice.

În final, autoritatea contractantă apreciază contestația formulată de către .... neîntemeiată și nefondată și în consecință solicită respingerea contestației.

Față de susținerile părților și de documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

Pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „Reabilitarea termică în vederea creșterii eficienței energetice a 2 blocuri din municipiul Botoșani”, ....., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat o procedură de cerere de oferte, prin publicarea în SEAP a invitației de participare nr. 159547/18.05.2015, la care a atașat și documentația de atribuire, valoarea estimată fiind de 2.141.685 lei, fără TVA.

Potrivit procesului verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. 13011/25.05.2015, în cadrul procedurii au fost depuse patru oferte, iar potrivit raportului procedurii nr. 17012/09.07.2015, oferta .... a fost respinsă ca inacceptabilă, motivul invocat de autoritatea contractantă fiind nelegala constituire a garanției de participare, perioada de valabilitate a acesteia fiind mai mică decât cele 180 zile de la data deschiderii ofertelor, stabilite în documentația de atribuire. Astfel, autoritatea contractantă consideră că termenul de 180 zile de la data depunerii ofertei se împlinește în data de 23.11.2015, iar scrisoarea prezentată de contestatoare are ca termen de valabilitate data de 20.11.2015. În replică, societatea contestatoare arată că termenul de valabilitate al Scrisorii de Garanție Bancară nr. 8567/22.05.2015 emisă de Banca Transilvania respectă cerința documentației de atribuire, având o perioadă de valabilitate de 180 zile de la data depunerii ofertelor, acesta fiind 20.11.2015 (vineri).

Astfel cum rezultă din documentele procedurii, ședința de deschidere a ofertelor a avut loc în data de 25.05.2015.

Verificând documentația de atribuire, Consiliul reține că la cap. III.1.1 „Condiții suplimentare, garanție de participare” din invitația de participare publicată în SEAP, se menționează că „Perioada de valabilitate a Garanției de Participare va fi cel puțin egală cu perioada minimă de valabilitate a ofertei, respectiv 180 zile de la data limită de primire a ofertelor”.

Calculul termenului întocmit de contestatoare este următorul:

- Din data de 25.05.2015 până în data de 31.05.2015 – 7 zile,
- Din data de 01.06.2015 până la data de 30.06.2015 - 30 zile,
- Din data de 01.07.2015 până la data de 31.07.2015 - 31 zile,
- Din data de 01.08.2015 până la data de 31.08.2015 - 31 zile,
- Din data de 01.09.2015 până la data de 30.09.2015 - 30 zile,
- Din data de 01.10.2015 până la data de 31.10.2015 - 31 zile,
- Din data de 01.11.2015 până la data de 20.11.2015 - 20 zile.

Total -180 zile

Astfel, contestatoarea s-a raportat, în calculul termenului, la dispozițiile art. 3 lit. z) din OUG nr. 34/2006 – zile sunt 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; având în vedere faptul că data limită de depunerea ofertelor este 25.05.2015, garanția de participare emisă la data de 22.05.2015 cu valabilitate până la data de 20.11.2015.

Autoritatea contractantă a început calculul din ziua de 26 mai, neluând în calcul ziua deschiderii ofertelor, termenul împlinindu-se în data de 21 noiembrie, sâmbătă, decalând împlinirea lui până în data de 23.05.2015.

Calculul întocmit de autoritatea contractantă este lipsit de temei legal. Astfel, aceasta pornește de la premisa că data depunerii ofertelor nu trebuie luată în calcul în ceea ce privește valabilitatea garanției, raționament în mod evident, greșit.

Potrivit dispozițiilor art. 2321 din codul civil, „Scrisoarea de garanție”, „(1) Scrisoarea de garanție este angajamentul irevocabil și necondiționat prin care o persoană, denumită emitent, se obligă, la solicitarea unei persoane denumite ordonator, în considerarea unui raport obligațional preexistent, dar independent de acesta, să plătească o sumă de bani unei terțe persoane, denumită beneficiar, în conformitate cu termenii angajamentului asumat. (...)

(7) Dacă în textul scrisorii de garanție nu se prevede altfel, aceasta produce efecte de la data emiterii ei și își încetează de drept valabilitatea la expirarea termenului stipulat, independent de remiterea originalului scrisorii de garanție”.

În cazul de față, în calculul perioadei de valabilitate a garanției și a ofertei, intră și ziua deschiderii ofertei. Ar fi lipsit de sens a considera că în ziua deschiderii ofertelor acestea nu ar fi valabile, deci valabilitatea lor ar începe să curgă din ziua următoare. Similar, garanția de participare depusă de ofertantă este pe deplin valabilă la data deschiderii ofertelor. Astfel, calculul întocmit de contestatoare este corect, garanția de participare emisă la data de 22.05.2015 cu valabilitate până la data de 20.11.2015, respectă termenul de 180 zile de la data de 25.05.2015, solicitat de autoritatea contractantă în documentația de atribuire.

Termenul prevăzut la art. 3 lit. z) din OUG nr. 34/2006 este un termen procedural, respectiv un interval de timp prescris de lege, necesar pentru exercitarea unor drepturi sau îndeplinirea unor acte sau, în care exercitarea unor drepturi sau îndeplinirea unor acte este oprită. În cazul de față, vorbim de perioada de valabilitate a unui act, iar potrivit actului normativ special, respectiv art. 2321 din codul civil, acesta este valabil de la momentul emiterii lui și până în ultima zi de valabilitate, asemeni oricărui act: poliță de asigurare, buletin de identitate, permis de conducere, cazier judiciar, autorizații diverse, certificate constatatoare, certificate privind plata impozitelor și taxelor etc, putând fi folosite potrivit scopului pentru care au fost emise din prima până în ultima zi. Așa cum oferta este valabilă încă din momentul deschiderii ei, în mod identic, și garanția aflată în perioada de valabilitate este valabilă la momentul deschiderii ofertei. A considera că perioada de valabilitate

începe să curgă din ziua următoare deschiderii ofertelor, echivalează cu faptul că în ziua respectivă, orice ofertant își poate retrage oferta, deoarece nu a început, încă, să curgă perioada de valabilitate nici pentru ofertă și nici pentru garanție, o asemenea ipoteză fiind lipsită de sens.

În speță, mai prezintă relevanță și următoarele dispoziții din Hotărârea Guvernului nr. 925/2006:

- art. 33 alin. (3) lit. b): în cadrul ședinței de deschidere nu este permisă respingerea niciunei oferte, cu excepția celor care nu sunt însoțite de garanția de participare, în cuantumul, forma și având perioada de valabilitate solicitată în documentația de atribuire;

- art. 36 alin. (1) lit. a): oferta este considerată inacceptabilă dacă se încadrează în categoria celor prevăzute la art. 33 alin. (3);

- art. 81: comisia de evaluare are obligația de a respinge ofertele inacceptabile și ofertele neconforme;

- art. 86 alin. (1): Garanția de participare se constituie [...] în cuantumul și pentru perioada prevăzută în documentația de atribuire".

Că garanția este valabilă încă de la momentul deschiderii ofertelor, a reținut și Curtea de Apel Constanța într-o speță similară, respectiv sentința civilă nr. 68/02.04.2014 pronunțată în dosarul ..., deci nu există niciun motiv a considera garanția nevalabilă în acea zi și a începe numărătoarea din ziua următoare.

Față de cele de mai sus, în temeiul art. 278 alin. (2) și (4) 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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul urmează să admită contestația formulată de ..., în contradictoriu cu ..., și să dispună anularea raportului procedurii și a adreselor de comunicare a rezultatului procedurii, în partea dedicată lotului 2, urmată de evaluarea ofertei contestatoarei cu privire la acest lot.

Redactată în 4 exemplare, cuprinde opt pagini.

**PREȘEDINTE COMPLET,**

....

**MEMBRU,**

.....

**MEMBRU,**

.....