C.N.S.C.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

Str. Stavropoleos nr.6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 Fax. +4 021 8900745 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ....
Data: ....

Prin contestaţia nr. 973/01.10.2019, înregistrată la Consiliul Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor cu nr. 38754/01.10.2019, înaintată de SC ... SRL, cu sediul în ...., înregistrată la Registrul Comerţului sub nr. J04/101/1998, formulată împotriva documentației de atribuire elaborată în cadrul procedurii de licitație deschisă de ... RA, cu sediul în ...., în calitate de entitate contractantă, în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare având ca obiect *„Achiziționare lichid degivrant tip II pentru aeronave și agenți de degivrare solizi și lichizi pentru suprafața de mișcare a Aeroportului Internațional ... RA”,* s-a solicitat:

- obligarea entităţii contractante la modificarea timpilor de menţinere anticipaţi, precizaţi în secţiunea 3.4.1.1.4. din caietul de sarcini, respectiv tabelul nr. 5, în sensul înlocuirii acestora în conformitate cu Ghidul F.A.A. - Tabelul nr. 4 valabil pentru sezonul de iarnă 2019-2020;

- obligarea entităţii contractante la adoptarea măsurilor necesare restabilirii legalităţii, în cadrul caietului de sarcini, pentru produsul „lichid de degivrare tip II pentru aeronave”, în ceea ce priveşte raportarea referitoare la îndeplinirea cerinţelor precizate în Tabelul nr. 3 la Standardul AMS 1428 K, acesta fiind ultima revizie aplicabilă;

- obligarea entităţii contractante la adoptarea măsurilor necesare restabilirii legalităţii, în cadrul caietului de sarcini, pentru produsul „lichid de degivrare tip II pentru aeronave”, în ceea ce priveşte perioada de garanţie pentru recipientele originale de garanţie;

- obligarea entităţii contractante la adoptarea măsurilor necesare restabilirii legalităţii, în cadrul fişei de date a achiziţiei, secţiunea 111.1.9) Legislaţie aplicabilă, lit. (i), respectiv modificarea referinţei din "Ghid F.A.A. (ultima ediţie) privind instrucţiunile referitoare la timpii de

menţinere, valabil pentru sezonul de iarnă 2018-2019" în "Ghid F.A.A. (ultima ediţie) privind instrucţiunile referitoare la timpii de menţinere, valabil pentru sezonul de iarnă 2019-2020".

Totodată, contestatoarea a solicitat suspendarea procedurii de atribuire a contractului în cauză, până la soluționarea contestației.

CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR,
asupra cauzei de faţă, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat şi este competent, potrivit dispoziţiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluţioneze contestaţia de faţă, prin care SC ... SRL, în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura având ca obiect *„Achiziționare lichid degivrant tip IIpentru aeronave și agenți de degivrare solizi și lichizi pentru suprafața de mișcare a Aeroportului Internațional .... RA”*, a criticat o serie de cerințe ale documentației de atribuire, solicitând modificarea acestora.

Prin adresa nr. 39137/... - C4/03.10.2019, Consiliul a solicitat contestatoarei ca, în termen de 3 zile de la primirea adresei, să transmită punctul său de vedere cu privire la excepția tardivității introducerii contestației, excepție ridicată din oficiu de către Consiliu, raportat la data la care a luat la cunoștință despre documentația de atribuire, respectiv 20.09.2019 (data publicării anunțului nr. CN1015212/20.09.2019). Totodată, în temeiul art. 61^1 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, astfel cum a fost modificată prin Ordonanţa de urgenţă a Guvernului nr. 45/2018, i s-a solicitat dovada constituirii cauțiunii în cuantum de 81.620 lei, în temeiul art. 61^1 alin. (1) lit. c) coroborat cu alin. (2).

Prin adresa înregistrată la Consiliu cu nr. 39452/04.10.2019, SC ... SRL solicită respingerea excepției tardivității depunerii contestației având în vedere că *„persoana responsabilă atât cu gestionarea contului SICAP, cât și cu dreptul de a reprezenta legal compania, respectiv administratorul societății, a fost în concediu de odihnă în perioada 16.09-27.09.2019, astfel că au fost în imposibilitatea luării la cunoștință de apariția documentației de atribuire”.* De asemenea, aceasta invocă prevederile art. 181 alin. (2) din Legea nr. 287/2009, astfel că solicită *înlăturarea excepției tardivității și repunerea în termen a contestației*.

Autoritatea contractantă a transmis punctul său de vedere nr. 13032/07.10.2019, înregistrat la Consiliu cu nr. 39937/08.10.2019, prin care solicită respingerea contestației ca tardivă, deoarece termenul limită de depunere a contestației era data de 30.09.2019, respectiv în termenul de 10 zile de la data publicării documentației de atribuire în SEAP.

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

Pentru atribuirea contractului având ca obiect *„Achiziționare lichid degivrant tip II pentru aeronave și agenți de degivrare solizi și lichizi pentru suprafața de mișcare a Aeroportului Internațional .... RA”*, în calitate de entitate contractantă, a inițiat o procedură licitație deschisă, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare CN1015212 din 20.09.2019 și a documentației de atribuire aferente.

Nemulțumită de cerințele cuprinse în documentația de atribuire, SC ... SRL a înaintat prezenta contestație, solicitând cele precizate în partea introductivă a contestației.

Contestatoarea a transmis Recipisa de consemnare a cauțiunii aferente, emisă de CEC Bank – Sucursala ..., în data de 02.10.2019, sub nr. 205779928/1, în valoare de 81.620 lei, pentru a îndeplini procedura stabilită la art. 61^1 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, modificată prin OUG nr. 45/2018.

Cauţiunea constituită se va restitui, la cerere, nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii, în temeiul art. 61^1 alin. (5) și (6) din Legea nr. 101/2016.

Procedând la soluţionarea contestaţiei, prin raportare la prevederile legale aplicabile în materia achiziţiilor publice, Consiliul are în vedere dispoziţiile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, conform cărora *„Consiliul se pronunţă mai întâi asupra excepţiilor de procedură şi de fond, iar când constată că acestea sunt întemeiate, nu mai procedează la analiza pe fond a cauzei*”, motiv pentru care va proceda, mai întâi, la soluţionarea excepţiei tardivităţii contestaţiei, raportat la prevederile art. 8 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, conform cărora:

Art. 8. - (1) Persoana care se consideră vătămată de un act al autorității contractante poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului autorității contractante, obligării acesteia la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum și pentru recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, în termen de: […]

a) 10 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoştinţă despre actul autorităţii contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziţie publică/sectorial sau de concesiune este egală sau mai mare decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către Jurnalul Oficial al Uniunii Europene a anunţurilor de participare, potrivit legislaţiei privind achiziţiile publice, legislaţiei privind achiziţiile sectoriale sau legislaţiei privind concesiunile de lucrări şi concesiunile de servicii.

Consiliul are în vedere că documentația de atribuire a fost publicată în SEAP la data de 20.09.2019.

Argumentele invocate de SC ... SRL, respectiv faptul că *„persoana responsabilă atât cu gestionarea contului SICAP, cât și cu dreptul de a reprezenta legal compania, respectiv administratorul societății, a fost în concediu de odihnă în perioada 16.09-27.09.2019, astfel că au fost în imposibilitatea luării la cunoștință de apariția documentației de atribuire”,* nu vor fi reținute de Consiliu în soluționarea prezentei

contestației, având în vedere că era în interesul societății să depună toate diligențele în vederea organizării activității de monitorizare a procedurilor derulate prin SEAP, astfel încât să formuleze în termen contestația împotriva prevederilor documentației de atribuire.

De asemenea, contestatoarea nu poate invoca propria culpa în apărare, și cu atât mai mult în susținerea cererii de repunere în termenul de contestare prevăzut de art. 8 din Legea nr. 101/2016, întrucât în materia achizițiilor sunt statuate foarte clar principii pe baza cărora procedurile de achiziție publică se desfășoară cu respectarea acestora, principiul tratamentul egal fiind unul dintre acestea.

Astfel, luând în considerare că actul atacat este documentația de atribuire, iar valoarea estimată a acordului-cadru de furnizare (16.324.000 lei) este mai mare decât pragul valoric instituit la art. 12 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 99/2016, și având în vedere dispozițiile art. 8 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016 (evocate), se constată că, în speţă, contestaţia a fost transmisă la Consiliu, în afara termenului legal prevăzut de legislația în vigoare. Ultima zi în care se putea ataca rezultatul procedurii era data de **30.09.2019**.

Modul de calcul al termenelor de formulare a contestațiilor se regăsește la art. 5 din Legea nr. 101/2016, potrivit cărora:

(1) Termenele procedurale stabilite de prezenta lege, exprimate în zile, încep să curgă de la începutul primei ore a primei zile a termenului şi se încheie la expirarea ultimei ore a ultimei zile a termenului.

(2) Ziua în cursul căreia a fost comunicat un act procedural nu este luată în calculul termenului. Dacă ultima zi a unui termen exprimat altfel decât în ore este o zi nelucrătoare, termenul se încheie la expirarea ultimei ore a următoarei zile lucrătoare.

Contestaţia formulată de SC ... SRL, având nr. 973/01.10.2019, a fost transmisă la Consiliu, prin e-mail, în data de **01.10.2019**, fiind înregistrată cu nr. 38754/01.10.2019.

Față de considerentele anterior expuse, având în vedere dispozițiile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, potrivit cărora *„Consiliul se pronunţă mai întâi asupra excepţiilor de procedură şi de fond, iar când se constată că acestea sunt întemeiate, nu mai procedează la analiza pe fond a cauzei”,* precum și ale art. 26 alin. (6) din acelaşi act normativ, Consliul va respinge contestaţia formulată de SC ... SRL, ca tardivă.

Având în vedere cele de mai sus, Consiliul nu se va mai pronunța asupra fondului cauzei.

Capătul de cerere referitor la suspendarea procedurii va fi respins ca rămas fără obiect, ca urmare a soluţionării la această dată a contestaţiei.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părţi, în conformitate cu dispoziţiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Pentru aceste motive,

în baza legii şi a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul dispoziţiilor art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 privind remediile şi căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziţie publică, a contractelor sectoriale şi a contractelor de concesiune de lucrări şi concesiune de servicii, precum şi pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, respinge, ca tardiv introdusă, contestația formulată de ..., în contradictoriu cu ... RA.

Respinge, ca rămas fără obiect, capătul de cerere privind suspendarea procedurii până la soluționarea contestației.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016. Împotriva prezentei decizii se va putea formula plângere, în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare.

PREŞEDINTE, **MEMBRU,** **MEMBRU,**

.... **....** **....**

Redactată în patru exemplare, conţine cinci pagini.