



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

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.cnscl.ro

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) 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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. 348/C11/274

Data: 04.03.2020

Prin contestația nr. 356 din data de 19.02.2020, depusă la poștă în data de 19.02.2020, (număr AWB: AR19838697252), înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 6547 din data de 20.02.2020, formulată de SRL, cu sediul social în strada, atribut fiscal RO, reprezentată legal de ... în calitate de Director, împotriva procesului-verbal al ședinței de deschidere nr. 8751 din data de 12.02.2020, emis de către SPITALUL, cu sediul în, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de negociere fără publicare prealabilă a unui anunț de participare, desfășurată în conformitate cu cap. III, secțiunea 1, paragraful 7 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, modalitatea de derulare a procedurii de achiziție publică fiind offline, fără etapă finală de licitație electronică, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de produse, divizat pe loturi, având ca obiect „Furnizare Dezinfecțanți”, cod CPV 33631600-8 Antiseptice și dezinfectante (Rev.2), cu referire exclusivă la lotul nr. 1 având 2 componente: – „*Dezinfectant cu proprietăți de curățare pt. suprafețe din sectoare cu risc intermediar/scăzut, care acționează prin toxicitate celulară*” și – „*Dezinfectant cu proprietăți de curățare de nivel mediu pentru dezinfecția prin imersie a dispozitivelor medicale*”, s-a solicitat Consiliului să dispună:

- obligarea autorității contractante la anularea procesului-verbal al ședinței de deschidere nr. 8751/12.02.2020;
- obligarea autorității contractante la reevaluarea propunerilor tehnice și a documentelor depuse la procedură cu respectarea întocmai a standardului nr. 14885:2015;
- obligarea autorității contractante la continuarea procedurii și emiterea unei noi comunicări privind rezultatul procedurii.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 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, cu modificările și completările ulterioare, să soluționeze contestația de față.

Prin contestația nr. 356 din data de 19.02.2020, înregistrată la Consiliu cu nr. 6547 din data de 20.02.2020, ...SRL, în calitate de ofertantă la procedura de negociere fără publicare prealabilă a unui anunț de participare, desfășurată în conformitate cu cap. III, secțiunea 1, paragraful 7 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, modalitatea de derulare a procedurii de achiziție publică fiind offline, fără etapă finală de licitație electronică, organizată de către autoritatea contractantă SPITALUL, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de produse, divizat pe loturi, având ca obiect „Furnizare Dezinfecțanți”, cu referire exclusivă la lotul nr. 1 având 2 componente: – *„Dezinfectant cu proprietăți de curățare pt. suprafețe din sectoare cu risc intermediar/scăzut, care acționează prin toxicitate celulară”* și – *„Dezinfectant cu proprietăți de curățare de nivel mediu pentru dezinfecția prin imersie a dispozitivelor medicale”*, inițiată prin transmiterea unei invitații de participare la negocieri, a solicitat Consiliului să dispună cele menționate în partea introductivă.

....SRL, în calitate de ofertantă în cadrul procedurii de atribuire, critică legalitatea deciziilor autorității contractante de declarare admisibilă a ofertei depusă de SRL aferentă lotului nr. 1.1 *„Dezinfectant cu proprietăți de curățare pt. suprafețe din sectoare cu risc intermediar/scăzut, care acționează prin toxicitate celulară”* susținând că produsul ofertat nu îndeplinește cerințele standardului 14885:2015.

Prin adresa nr. 7245/274/C11/25.02.2020, în temeiul art. 61¹ alin. (1) lit. a) coroborat cu alin. (2¹) din Legea nr. 101/2016, astfel cum a fost modificată prin OUG nr. 23/2020 pentru modificarea și completarea unor acte normative cu impact asupra sistemului achizițiilor publice, Consiliul a solicitat SRL ca, în termen de 3 zile de la primirea prezentei, să comunice, în original, dovada constituirii

cauțiunii în perioada 20.02.2020 – 25.02.2020, în cuantum de 1.061,80 lei, pe numele contestatorului, la dispoziția Consiliului cu mențiunea că, lipsa constituirii cauțiunii, în termen de maximum 3 zile lucrătoare de la data sesizării Consiliului, atrage sancțiunea respingerii contestației.

Prin intermediul adresei mai sus menționată (nr. 7245/274/C11 din data de 25.02.2020), în temeiul art. 15 alin. (1) și art. 20 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul a pus în discuția părților, din oficiu, excepția prematurității contestației depuse, raportat la împrejurarea că, din actele atașate contestației, rezultă că, în cauză, nu a fost comunicat rezultatul procedurii de achiziție publică, în cuprinsul procesului-verbal atacat fiind consemnat faptul că urmează ca membrii comisiei de evaluare *„să analizeze în detaliu ofertele tehnice în conformitate cu cele stabilite prin documentația de atribuire și cu clarificările precizate la deschidere”*.

Prin adresa nr. 7246/274/C11 din data de 25.02.2020, Consiliul a solicitat autorității contractante, ca până la 25.02.2020, să transmită punctul său de vedere privind excepția prematurității contestației depuse, pusă în discuția părților, din oficiu, raportat la împrejurarea că, din actele atașate contestației, rezultă că, în cauză, nu a fost comunicat rezultatul procedurii de achiziție publică, în cuprinsul procesului-verbal atacat fiind consemnat faptul că urmează ca membrii comisiei de evaluare *„să analizeze în detaliu ofertele tehnice în conformitate cu cele stabilite prin documentația de atribuire și cu clarificările precizate la deschidere”*.

Contestatoarea a răspuns solicitării Consiliului, prin adresa nr. 400/25.02.2020, înregistrată la Consiliu cu nr. 7370/25.02.2020, în care nu se regăsește nicio mențiune despre constituirea cauțiunii, astfel cum a solicitat Consiliul prin adresa nr. 7245/274/C11 din data de 25.02.2020, în schimb a precizat că procesul-verbal atacat prin contestație a ținut loc raportului procedurii de „Negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare”, aceasta fiind înștiințată că oferta sa a fost declarată necâștigătoare prin comunicarea nr. 9586/17.02.2020.

Până la data prezentei, autoritatea contractantă nu a transmis un punct de vedere privind excepția prematurității contestației.

Prin adresa nr. 409/26.02.2020, depusă la poștă în data de 26.02.2020, (număr AWB: AR19838550074), înregistrată la Consiliu cu nr. 8034/28.02.2020, ...SRL a transmis, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 206126575/1 din data de 26.02.2020, în valoare de 1.061,80 lei, emisă de CEC Bank – Sucursala Ploiești, precum și ordinul de plată nr. 101 emis de SRL în data de 25.02.2020.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

Procedura de negociere fără publicare prealabilă a unui anunț de participare, desfășurată în conformitate cu cap. III, secțiunea 1, paragraful 7 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, modalitatea de derulare a procedurii de atribuire fiind offline, fără etapă finală de licitație electronică, a fost inițiată de SPITALUL, în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de produse, divizat pe loturi, având ca obiect „Furnizare Dezinfecțanți”, prin transmiterea unei invitații de participare la negocieri, stabilind data și ora-limită de depunere a ofertelor ca fiind 12.02.2020 ora 12:00.

Potrivit invitației de participare la negocieri, criteriul de atribuire aplicat a fost „prețul cel mai scăzut”, valoarea estimată a contractului, astfel cum reiese din fișa de date, fiind de 189.080,00 lei, fără TVA, lotul nr. 1 având ca obiect 2 componente: – „Dezinfectant cu proprietăți de curățare pt. suprafețe din sectoare cu risc intermediar/scăzut, care acționează prin toxicitate celulară” și – „Dezinfectant cu proprietăți de curățare de nivel mediu pentru dezinfecția prin imersie a dispozitivelor medicale” și o valoare estimată de 19.550,00 lei, fără TVA (componenta 1) și 33.540,00 lei, fără TVA (componenta 1), adică un total de 53.090,00 lei, fără TVA.

În calitate sa de participantă la procedura de achiziție publică în cauză, ...SRL a primit din partea autorității contractante procesul-verbal al ședinței de deschidere nr. 8751 din data de 12.02.2020 prin care i s-a comunicat după cum urmează: „Președintele comisiei de evaluare declară închise lucrările ședinței de deschidere urmând ca membrii acesteia să analizeze în detaliu ofertele tehnice în conformitate cu cele stabilite prin documentația de atribuire și cu clarificările precizate la deschidere.”.

Împotriva acestei decizii a autorității contractante, ...SRL, a înaintat Consiliului contestația de față, solicitând să dispună:

- obligarea autorității contractante la anularea procesului-verbal al ședinței de deschidere nr. 8751/12.02.2020;
- obligarea autorității contractante la reevaluarea propunerilor tehnice și a documentelor depuse la procedură cu respectarea întocmai a standardului nr. 14885:2015;
- obligarea autorității contractante la continuarea procedurii și emiterea unei noi comunicări privind rezultatul procedurii.

În vederea soluționării prezentei contestații, în baza dispozițiilor art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va analiza cu întâietate excepția nedepunerii cauțiunii, invocată din oficiu.

Procedând la verificarea excepției nedepunerii cauțiunii în termen legal, invocată din oficiu, Consiliul constată că aceasta este întemeiată, având în vedere motivele prezentate în continuare.

Relevante în situația de fapt dată sunt prevederile art. 61¹ alin. (1) și (2¹) din Legea nr. 101/2016, astfel cum a fost modificată prin OUG nr. 23/2020 pentru modificarea și completarea unor acte normative cu impact asupra sistemului achizițiilor publice:

„(1) Pentru soluționarea contestației formulate în condițiile art. 8 sub sancțiunea respingerii acesteia, persoana care se consideră vătămată trebuie să constituie, în termen de maximum 3 zile lucrătoare de la data sesizării Consiliului, o cauțiune stabilită după cum urmează:

a) 2% din valoarea estimată a contractului, în cazul în care aceasta este mai mică decât pragurile valorice prevăzute la art. 7 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 12 alin. (1) din Legea nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 11 alin. (1) din Legea nr. 100/2016, cu modificările și completările ulterioare, dar nu mai mult de 35.000 lei;

b) 2% din valoarea ofertei declarate câștigătoare în cadrul raportului procedurii, dacă aceasta este mai mică decât pragurile valorice prevăzute la art. 7 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 12 alin. (1) din Legea nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 11 alin. (1) din Legea nr. 100/2016, cu modificările și completările ulterioare, dar nu mai mult de 88.000 lei;

c) 2% din valoarea estimată a contractului, dacă aceasta este egală sau mai mare decât pragurile valorice prevăzute la art. 7 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 12 alin. (1) din Legea nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 11 alin. (1) din Legea nr. 100/2016, cu modificările și completările ulterioare, dar nu mai mult de 220.000 lei;

d) 2% din valoarea ofertei declarate câștigătoare în cadrul raportului procedurii, dacă aceasta este egală sau mai mare decât pragurile valorice prevăzute la art. 7 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 12 alin. (1) din Legea nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 11 alin. (1) din Legea nr. 100/2016, cu modificările și completările ulterioare, dar nu mai mult de 880.000 lei.

[...]

(2¹) În cazul unei proceduri de atribuire împărțite pe loturi, prevederile alin. (1) se raportează la valoarea estimată a fiecărui lot contestat.”

Deși prin corespondența purtată de Consiliu cu contestatoarea, acesteia i s-a comunicat obligativitatea constituirii cauțiunii prevăzută la art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, în maximum 3 zile lucrătoare de la data sesizării Consiliului și anume în perioada 20.02.2020 – 25.02.2020, ...SRL, nu s-a conformat solicitării Consiliului, constituind cauțiunea cu o zi întârziere și anume în data de 26.02.2020.

Având în vedere dispozițiile art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, conform cărora „(1) Pentru soluționarea contestației formulate în condițiile art. 8 sub sancțiunea respingerii acesteia, persoana care se consideră vătămată trebuie să constituie, în termen de maximum 3 zile lucrătoare de la data sesizării Consiliului, o cauțiune [...]”, Consiliul stabilește că neconstituirea cauțiunii în maximum 3 zile lucrătoare de la data sesizării Consiliului (n.n. 19.02.2020) este sancționată cu respingerea contestației, constituirea cauțiunii în termenul legal reprezentând o condiție de admisibilitate a contestației.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 alin. (1) și (6) coroborat cu art. 61¹ 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 urmează să admită excepția nedepunerii cauțiunii, invocată din oficiu și va respinge contestația formulată de SRL, în contradictoriu cu SPITALUL

Fără pronunțare asupra altor excepții și a fondului contestației.

Prezenta decizie va fi obligatorie pentru părți potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii se va putea formula plângere la instanța de judecată competentă, atât pentru motive de nelegalitate, cât și de netemeinicie, în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate potrivit prevederilor art. 29 și 32 din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Pentru aceste motive,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,
CONSILIUL DECIDE:

Admite excepția nedepunerii cauțiunii, invocată din oficiu și respinge contestația formulată de SRL, în contradictoriu cu SPITALUL

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.