

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București, 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 Ordonanța de urgență a Guvernului 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 înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. /, formulată de SC SRL, cu sediul în, județul, având CUI, privind procedura de licitație deschisă, organizată de, cu sediul în, str., ..., în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului de lucrări având ca obiect Reparații curente la instalațiile ... de pe raza secției CT1 - instalații CED în stația Mogoșoaia și pe distanța BLA Mogoșoaia Balotești și Săbăreni - Chitila, cod CPV 45234115-5 Lucrări de semnalizare feroviară (Rev.2), s-a solicitat anularea prevederilor din modelul de contract atașat la art. 24.1 și la art. 26.2 și înlocuirea lor cu prevederile Legii nr. 72/2013, art. 6 alin. (1) lit. a), respectiv termenul de plată este de 30 de zile de la data primirii facturii și, de asemenea, expresia de la art. 26.2 din modelul de contract „nu onorează facturile în termen de 30 de zile de la expirarea perioadei prevăzute la art. 24.1” să fie înlocuită cu expresia „nu onorează facturile în termen de 30 de zile de la primire”.

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

DECIDE:

În baza art. 2711 alin. (2) din Ordonanța de urgență a Guvernului 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, respinge contestația depusă de SC SRL, în contradictoriu cu

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (3) din Ordonanța de urgență a Guvernului 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:

Prin contestația formulată în cadrul procedurii de atribuire amintite, SC SRL solicită cele precizate în partea introductivă a deciziei, susținând existența unor prevederi nelegale în cadrul modelului de contract corespunzător procedurii.

Constatând că la dosarul cauzei nu se regăsește dovada constituirii garanției de bună conduită, Consiliul a făcut aplicarea dispozițiilor art. 2711 alin. (3) și art. 275 alin. (1) din OUG nr. 34/2006 și a solicitat contestatoarei, prin adresa nr. 9332/...../...../31.03....., să prezinte în termen de cel mult două zile de la primirea respectivei adrese, dovada constituirii garanției de bună conduită, conform prevederilor art. 2711 din ordonanță, precum și punctul său de vedere cu privire la excepția tardivității contestației.

Contestatoarea a răspuns solicitării Consiliului prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr. 9494/01.04....., invocând, pentru nedepunerea garanției de bună conduită, decizia Curții Constituționale nr. 750 din 4 noiembrie 2015, prin care s-a admis excepția de neconstituționalitate a dispozițiilor art. 2711 alin. (5) din OUG nr. 34/2006, constatându-se că sintagma „și să prevadă plata necondiționată la prima cerere a autorității contractante, în măsura în care contestația/cererea/plângerea va fi respinsă” este neconstituțională.

Mai mult, contestatoarea redă prevederile art. 147 alin. (1) din Constituția României, concluzionând că, începând cu data de 11 ianuarie, dispozițiile invocate anterior sunt suspendate de drept, urmând să-și înceteze efectele juridice în data de 26.02....., dacă legiutorul nu intervine pentru modificarea prevederilor atacate.

Trecând la analiza contestației, în ceea ce privește constituirea garanției de bună conduită, Consiliul a reținut că, întrucât OUG nr. 51/2014 a intrat în vigoare la data publicării ei în Monitorul Oficial al României, Partea I, respectiv la 30 iunie 2014, contestațiile depuse începând cu această dată la CNSC sunt supuse prevederilor ei, situație în care se găsește și contestația SC SRL.

Conform OUG nr. 51/2014, art. 2711: (1) În scopul de a proteja autoritatea contractantă de riscul unui eventual comportament necorespunzător, contestatorul are obligația de a constitui garanția de bună conduită pentru întreaga perioadă cuprinsă între data depunerii contestației/cererii/plângerii și data rămânerii definitive a deciziei Consiliului/hotărârii instanței de judecată de soluționare a acesteia. (2) Contestația/Cererea/Plângerea va fi respinsă în cazul în care contestatorul nu prezintă dovada constituirii garanției prevăzute la alin. (1). (3) Garanția de bună conduită se constituie prin virament bancar sau printr-un instrument de garantare emis în condițiile legii de o societate bancară ori de o societate de asigurări și se depune în original la sediul autorității

contractante și în copie la Consiliu sau la instanța de judecată, odată cu depunerea contestației/cererii/plângerii. [...] (5) Garanția de bună conduită trebuie să aibă o perioadă de valabilitate de cel puțin 90 de zile, să fie irevocabilă și să prevadă plata necondiționată la prima cerere a autorității contractante, în măsura în care contestația/cererea/plângerea va fi respinsă (alineat declarat parțial neconstituțional prin decizia Curții Constituționale nr. 750/2015 la 11/01/.....) [...].

În prezenta speță, SC SRL nu a prezentat dovada constituirii garanției, în cuantumul prevăzut de art. 2711 alin. (4) din ordonanță, invocând decizia Curții Constituționale nr. 750/04.11.2015, publicată în Monitorul Oficial nr. 18 din 11 ianuarie

Or, pentru faptul că, prin decizia Curții Constituționale nr. 750/11.01....., s-a admis excepția de neconstituționalitate a art. 2711 alin. (5) din ordonanța de urgență, nu înseamnă că nu mai există obligativitatea constituirii garanției de bună conduită la data depunerii contestației la Consiliu.

Articolul din ordonanță mai sus redat prevede obligativitatea constituirii de către contestatoare a garanției de bună conduită, precum și consecința neconstituirii acesteia, respectiv respingerea contestației, astfel că nu se poate concluziona că, urmare a deciziei nr. 750/2015, invocate de contestatoare nu ar mai exista obligația constituirii garanției de bună conduită.

Faptul că garanția de bună conduită nu trebuie să prevadă plata necondiționată la prima cerere a autorității contractante, în măsura în care contestația/cererea/plângerea va fi respinsă, nu înseamnă că nu mai trebuie constituită.

În aceste condiții, Consiliul constată că SC SRL nu a prezentat dovada constituirii garanției de bună conduită, conform art. 2711 din ordonanță.

În considerarea celor ce preced, cu observarea prevederilor 2711 alin. (2) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, potrivit cărora contestația va fi respinsă în cazul în care contestatorul nu prezintă dovada constituirii garanției de bună conduită, Consiliul urmează să respingă contestația depusă de SC SRL.

Fără pronunțare asupra fondului cauzei.

PREȘEDINTE COMPLET,

.....

MEMBRU COMPLET,

.....

MEMBRU COMPLET,

.....