

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. 2131/C1/2257

Data: 12.09.2023

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 43868/10.08.2023, formulată de SRL, cu sediul în, județul, înregistrată la Registrul Comerțului sub nr., având CUI, reprezentată legal prin administrator formulată împotriva documentației de atribuire elaborată de către autoritatea contractantă cu sediul în, județul, în cadrul procedurii simplificate online, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având ca obiect: „Servicii de pază și protecție”, s-a solicitat:

- anularea prezentei procedurii de atribuire, modificarea documentației de atribuire și ulterior demararea/publicarea unei noi proceduri de atribuire cu o documentație în conformitate cu prevederile legale și a Deciziei nr. 1684/C1/1312/20.07.2023;
- anularea măsurilor de remediere nr. 4141 din data de 31.07.2023 prin care au fost modificate pct. II.3 „Ajustarea prețului contractului”, din cadrul fișei de date a achiziției;
- anularea procesului-verbal privind evaluarea garanției de participare, a informațiilor din DUAЕ și a documentului nr. 4173 din 01.08.2023.

În luarea deciziei, CONSILIUL, legal investit, a avut în vedere următoarele:

A. Preliminar, contestatorul precizează că a intenționat să depună o ofertă admisibilă și competitivă, însă consideră că documentația de atribuire conține prevederi care contravin dispozițiilor legale prevăzute la art. 12 și art. 222 din Legea nr. 98/2016.

Astfel, arată că anterior a contestat documentația de atribuire, prin contestația care a făcut obiectul dosarului nr. 1312/C1/2023. Prin Decizia CNSC nr. 1684/C1/1312/20.07.2023, Consiliul a admis în parte contestația și a obligat autoritatea contractantă la modificarea documentației de atribuire.

B. Considerentele de fapt și de drept care conferă caracterul nelegal al măsurilor de remediere adoptate de autoritatea contractantă la data de 31.07.2023 prin care au fost modificate pct. II.3 „Ajustarea prețului contractului”, din cadrul fișei de date a achiziției, contestatorul precizează următoarele aspecte:

- ulterior pronunțării Deciziei CNSC nr. 1684/C1/1312/20.07.2023, deși în cadrul procedurii, erau deja depuse oferte, autoritatea contractantă a emis măsurile de remediere din data de 31.07.2023;

- raportat la momentul adoptării măsurilor de remediere, consideră că autoritatea contractantă încalcă prevederile art. 212 alin. (1) lit. d) din Legea nr. 98/2016;
- autoritatea contractantă avea obligația de a anula procedura de atribuire și ulterior să modifice documentația de atribuire conform considerentelor Deciziei nr. 1684/C1/1312/20.07.2023;
- deoarece la momentul admiterii contestației, procedura era în derulare prin primirea unor oferte, autoritatea contractantă se află în imposibilitatea de a adopta măsuri de remediere a documentației de atribuire, fără ca acestea să afecteze principiile achizițiilor publice reglementate la art. 2 alin. (2);
- prin adoptarea acestor măsuri după data de depunere a ofertelor și în timpul derulării procedurii de atribuire, se încalcă principiile achizițiilor publice reglementate la art. 2 alin. (2), prezenta societate fiind în imposibilitate de a prezenta o ofertă în cadrul acestei proceduri de atribuire;
- modul de adoptare a măsurilor de remediere, este nelegal, deoarece autoritatea contractantă nu poate modifica documentația de atribuire, după momentul de depunere a ofertelor și în timpul derulării procedurii de atribuire.

Raportat la aceste aspecte, contestatorul consideră că se impune anularea prezentei procedurii de atribuire, modificarea documentației de atribuire și, ulterior, demararea/publicarea unui noi proceduri de atribuire, cu o documentație în conformitate cu prevederile legale și a Deciziei nr. 1684/C1/1312/20.07.2023.

C. Considerentele de fapt și de drept care conferă caracterul nelegal al procesului-verbal privind evaluarea garanției de participare, a informațiilor din DUAE și a documentelor nr. 4173 din 01.08.2023.

Contestatorul precizează că după momentul formulării contestației din dosarul 1312/C1/2023, nu a mai depus ofertă în cadrul procedurii de atribuire.

Contestatorul menționează că, ignorând prevederile legale în materia achizițiilor publice, autoritatea contractantă a evaluat o ofertă care nu a fost depusă, respectiv oferta SRL.

Mai mult, arată că această „ofertă” care nu a fost depusă în cadrul procedurii de atribuire, a fost declarată inacceptabilă și neconformă.

Așadar, contestatorul reiterează faptul că „oferta” sa, nu trebuia evaluată deoarece nu a fost prezentată în SEAP la data de depunere a ofertelor.

Consideră că decizia de declarare a ofertei ca inacceptabilă și neconformă, din cuprinsul procesului verbal privind evaluarea garanției de participare, a informațiilor din DUAE și a documentului nr. 4173 din

01.08.2023 este nelegală deoarece SRL nu a prezentat nici o ofertă.

Prin corespondența înregistrată la CNSC sub nr. 47495/30.08.2023 și nr. 47491/30.08.2023, autoritatea contractantă transmite dosarul achiziției publice, în copie.

Autoritatea arată că SRL solicită anularea prezentei proceduri de atribuire, precum și anularea măsurilor de remediere adoptate prin procesul verbal nr. 414/31.07.2023 prin care s-a modificat

pct. II.3 „Ajustarea prețului contractului” din cadrul fișei de date a achiziției.

Față de cele mai sus indicate, autoritatea contractantă precizează că SRL a mai contestat anterior aceste prevederi, iar, prin Decizia CNSC nr. 1684/C1/1312/20.07.2023, Consiliul „Admite în parte contestația formulată de SC SRL în contradictoriu cu, în ceea ce privește pct. II.3 - „Ajustarea prețului contractului”, din cadrul Fișei de date, dispune modificarea documentației de atribuire în acest sens în termen de 10 zile de la comunicare”.

Astfel, arată că modificarea dispusă de CNSC prin Decizia nr. 1684/C1/1312/20.07.2023 se va regăsi și în contract, motiv pentru care solicitarea contestatorului nu are temei legal.

Autoritatea contractantă precizează faptul că a pus în aplicare și a îndeplinit Decizia CNSC nr. 1684/C1/1312/20.07.2023.

În ceea ce privește solicitarea contestatorului de anulare a procesului verbal privind evaluarea garanției de participare, a informațiilor DUAE și a documentului nr. 4173/01.80.2023, autoritatea contractantă precizează că prin procesul verbal anterior menționat doar se constată ce acte au fost sau nu au fost depuse de către ofertanți.

Având în vedere că au fost respectate prevederile Deciziei CNSC nr. 1684/C1/1312/20.07.2023, autoritatea contractantă consideră că solicitările contestatorului din prezenta contestație sunt lovite de nulitate.

Prin adresa înregistrată la CNSC sub nr. 46916/28.08.2023 contestatorul, depune, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 209439784/1, tranzacția nr. 1365084185/108049504 din 25.08.2023, eliberată de CEC Bank Sucursala, în cuantum de 7.500 lei.

Analizând susținerile și documentele depuse la dosarul cauzei, CONSILIUL constată următoarele:

..... în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura simplificată online, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având ca obiect: „Servicii de pază și protecție”, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând în SEAP, anunțul de participare nr. .../09.05.2023 conform căruia valoarea estimată a procedurii este de 367.920,00 lei. Conform cap. II.2.5) din anunț, criteriul de atribuire al acordului cadru este „prețul cel mai scăzut”.

Anterior, pe rolul Consiliului, ... SRL a depus contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 26434/17.05.2023, împotriva documentației de atribuire prin care a solicitat: în principal, anularea procedurii de atribuire; în subsidiar, anularea parțială a documentației de atribuire – fișa de date a achiziției – punctul II.1.5) Valoarea totală estimată, II.3 Ajustarea prețului

contractului și IV.4.2 Modul de prezentare al propunerii financiare; obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere a cerințelor documentației de atribuire.

Prin Decizia CNSC nr. 1684/C1/1312/20.07.2023, Consiliul a dispus astfel: „Admite în parte contestația formulată de SC SRL în contradictoriu cu, în ceea ce privește pct. II.3 - „Ajustarea prețului contractului”, din cadrul Fișei de date, dispune modificarea documentației de atribuire în acest sens în termen de 10 zile de la comunicare. Respinge în rest ca nefondată contestația formulată de

SC SRL în contradictoriu cu Obligatorie. Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare”.

Prin contestația care face obiectul prezentei, ... SRL solicită anularea procedurii de atribuire motivat de faptul că măsurile de remediere dispuse prin decizia anterior menționată au fost adoptate ulterior expirării termenului limită de depunere a ofertelor.

Având în vedere criticile din contestația formulată de SRL, Consiliul reține că, potrivit mențiunilor de la secțiunea IV.2.2 din anunțul de participare simplificat, termenul de depunere a ofertelor a fost stabilit pentru data 22.05.2023 ora 15:00.

Totodată se reține că, la data 31.07.2023 (la cca. 2 luni după expirarea termenului limită de depunere a ofertelor), autoritatea contractantă a publicat în SEAP fișierul cu identificatorul „[.../00025] Comunicare de modificare Fisa de date punctul II.3..odt.p7m” reprezentând remedieri adoptate cu privire la instrucțiunile pentru ofertanți intitulate generic „fișa de date”, dispuse prin Decizia CNSC nr. 1684/C1/1312/20.07.2023 pronunțată anterior în cadrul aceleiași proceduri de atribuire.

Având în vedere faptul că procedura de atribuire nu a fost suspendată înainte de data limită de depunere a ofertelor astfel încât informația cu privire la ajustarea prețului contractului să parvină operatorilor economici interesați în etapa de elaborare a ofertelor, Consiliul reține că remedierile adoptate de către autoritatea contractantă au determinat încălcarea principiilor statuate la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, situație prevăzută la art. 26 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 potrivit căruia *„În cazul în care Consiliul dispune modificarea/eliminarea unor specificații tehnice din caietul de sarcini ori din alte documente emise în legătură cu procedura de atribuire, autoritatea contractantă are obligația de a anula procedura de atribuire doar în condițiile în care nu poate lua nicio altă măsură de remediere sau măsura ar afecta principiile prevăzute de legislația în materia achizițiilor publice, achizițiilor sectoriale sau concesiunilor”*.

Având în vedere că prin depășirea termenului limită de depunere a ofertelor nu mai este posibilă remedierea documentației de atribuire cu respectarea atât a măsurilor dispuse prin Decizia CNSC nr. 1684/C1/1312/ 20.07.2023 cât și a principiilor statuate la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, Consiliul, în temeiul art. 26 alin. (2) și (7) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, va admite contestația formulată de SRL în contradictoriu cu și va dispune anularea procedurii de atribuire.

Pentru aceste motive

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

DECIDE:

Admite contestația formulată de SRL în contradictoriu
cu și dispune anularea procedurii de atribuire.
Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare.

**Complet de soluționare a contestațiilor
în domeniul achizițiilor publice:**

Consilier de soluționare
.....

PREȘEDINTE
.....

Consilier de soluționare
.....

Redactat practica deciziei
....

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține 5 (cinci) pagini