CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, Bucureşti, cod poştal 030084, România
Tel: +4 021.310.46.41 Fax: +4 021.890.07.45 şi +4 021.310.46.42 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) şi ale art. 27 alin. (1) 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 Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

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

Prin contestaţia nr. ...../....., înregistrată la Consiliul Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor sub nr. ...../....., formulată de societatea SC ..... SRL, cu sediul social în ....., str. ……. ....., înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. ……., avand CUI RO ....., reprezentată de dl ....., împotriva procedurii simplificate, într-o singură etapă, online, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect „Execuție lucrări de construcții în cadrul proiectului finanțat prin FEADR «CONSERVAREA PATRIMONIULUI BISERICII „ADORMIREA MAICII DOMNULUI” din ....., JUDEȚUL .....», având cod 45210000-2 - Lucrări de construcții de clădiri (Rev.2), de PAROHIA „ADORMIREA MAICII DOMNULUI" ……, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în sat Ilișești, ..., județul ....., s-a solicitat admiterea contestației și obligarea autorității contractante la ..... de atribuire a contractului în temeiul art. 212 alin. (1) lit. c) din Legea 98/2016.

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 contestația formulată în cauză.

Prin contestația nr. ...../....., înregistrată la Consiliul Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor sub nr. ...../....., se critică faptul că s-a solicitat autorității contractante, să se pună la dispoziția ofertanților

documentul unic de achiziţie European – DUAE, în format electronic edilabil XML, însă autoritatea prin adresa nr.177/14.06....., a refuzat solicitarea sa și a arătat că „la întocmirea documentaţiei de atribuire s-au respectat în mod coroborat prevederile aplicabile din Legea nr. 98/2016 și HG 395/2016, precum și prevederile din Manualul de proceduri pentru atribuirea contractelor de achiziţie publică pentru proiectele finanțate prin PNDR, Vol. 1 Instrucţiuni pentru achiziţiile publice pentru Beneficiari PNDR, Versiunea 01 cu privire la conținutul documentației de atribuire, model fișa de date, model formulare si model contract".

Contestatoarea citează prevederile art. 195 din Legea nr. 98/2016 și arată că DUAE *"se elaborează pe baza unui formular standard aprobat de Comisia Europeană şi se furnizează exclusiv în formal electronic"*, iar potrivit art. (3) lit s) din acelaşi act normativ, care definește DUAE - *"documentul unic de achiziţii european furnizat în format electronic prin utilizarea formatului standard stabilit de Comisia Europeană, constând în declaraţia pe propria răspundere a operatorului economic cu privire la îndeplinirea criteriilor de calificare şi selecţie".*

Astfel, din perspectiva dispozițiilor anterior citate, contestatoarea subliniază că formatul standard, editabil, este cel XML, personalizat cu datele introduse de către autoritatea contractantă pentru procedura desfășurată, si care să poată fi completat electronic și de către operatorii economici care depun oferta.

Se apreciază că autoritatea a încălcat dispozițiile legale în momentul în care nu a pus la dispoziţia operatorilor formularul DUAE în acord cu dispoziţiile legale naţionale și cu Directiva 24/2014, ci a postat un format DUAE pdf care nu respectă aceste dispoziţii legale.

Totodată, arată că autoritatea s-ar afla în culpa încă de la momentul întocmirii răspunsului la clarificari, întrucât putea cu uşurinţa să posteze acest formular în formatul XML editabil, cu atât mai mult cu cât a solicitat în cadrul fișei de date pentru îndeplinirea condițiilor de participare completarea în primă fază a formularului DUAE, fapt imposibil de realizat avand in vedere ca nu a furnizat un astfel de fişier.

Autoritatea contractantă a formulat un punct de vedere referitor la contestația nr. ...../....., înregistrată la autoritate sub nr. ……/..... și a solicitat respingerea ei ca neîntemeiată.

Pentru soluționarea contestației în sensul arătat, autoritatea subliniază că a respectat toate dispozițiile legale incidente organizării procedurii de atribuire. Apreciază că a acordat o mare atenție respectării dispozițiilor legale motivat de faptul că, lucrările de construcții ce vor fi realizate fac obiectul contractului de finanţare nr. C0760PN00031513500246 semnat de autoritatea contractantă și finanţatorul AFIR în data de 02.02....., în baza căruia, autoritatea este obligată să respecte Anexa IV - Instrucțiuni privind achiziţiile publice pentru beneficiarii PNDR, anexă care face parte integrantă din contractul de finanţare și are aceeaşi forţa juridica.

Astfel, documentaţia de atribuire publicată în portalul SEAP a făcut obiectul verificării și avizării de către finanţator, atat din punct de vedere al conţinutului cât și al formei, iar elaborarea documentaţiei s-a făcut cu respectarea, atât a prevederilor din Manualul de proceduri pentru atribuirea contractelor de achiziţie publică pentru proiectele finanțate prin PNDR, Vol. 1 Instrucţiuni pentru achiziţiile publice pentru Beneficiari PNDR, Versiunea 01, cât și prevederile aplicabile din Legea 98/2016 și HG 395/2016 privind achiziţiile publice.

Documentaţia de atribuire pusă la dispoziţia tuturor operatorilor economici în SEAP a fost avizată, conform procedurilor și metodologiilor de lucru AFIR, prin fișa navetă nr. ……../18.05.....

Autoritatea apreciază că se impune respingerea contestației, întrucât versiunea electronică a DUAE este pusă la dispoziţie ca formular on-line de către Comisia Europeană, la adresa de internet dedicată - https://ec.europa.eu/growthAools-databases/espd/filter.

Totodată, arată că în conformitate cu dispozițiile art. 193 - 195 din Legea 98/2016 și art. 202 - 204 din Legea 99/2076, DUAE se elibereaza exclusiv în format electronic și se completează atât de către autoritățile/entitățile contractante, cât și de către operatorii economici participanţi la procedurile de atribuire, indiferent de modul de desfasurare a acestora - off-line (depunere candidaturi/oferte pe format hârtie) sau on-line (integral prin mijloace electronice).

Pentru a asigura însă, tranziţia în toate statele membre, în perioada intermediară până la 18 aprilie 2018, pot să coexiste atât versiuni ale DUAE în format electronic, cât și pe suport de hârtie.

Astfel, documentul DUAE este disponibil pentru autoritățile/entitățile contractante: în format electronic, prin intermediul serviciului on-line dedicat, pus la dispoziţie gratuit de Comisia Europeană, disponibil la adresa de internet https://ec.europa.eu/growth/tools-databases/espd/filter; în format editabil, care poate fi generat pe suport de hârtie, modelul de formular fiind pus la dispoziţia autorităților/entităților contractante de către ANAP prin intermediul paginii de internet (www.anap.gov.ro) și portalului SEAP (www.e-licitatie.ro).

Operatorii economici interesați să participe la procedurile de atribuire a contractelor de achiziţie publică/sectoriale vor găsi DUAE în detaliul anunţului de participare/simplificat/de concurs publicat în cadrul SEAP, la adresa de internet www.e-licitatie.ro, în cuprinsul documentaţiilor de atribuire aferente.

Autoritatea Contractanta subliniază că, notificarea prealabilă a fost formulată ca urmare a răspunsului la solicitarea de clarificari din data de 13.06....., înregistrată la sediul autoritatii contractante sub nr. ……../13.06..... Prin acest răspuns, autoritatea a adus la cunoștința contestatoarei că solicitarea de clarificari este tardivă, respectiv 13.06.2016, cu 3 zile înainte de data limită de depunere a ofertelor.

Prin solicitarea de clarificări, SC ..... SRL nu a respectat prevederile secţiunii 1.1 din fișa de date a achiziţiei, respectiv numărul de zile până la care se pot solicita clarificari înainte de data limită de depunere a ofertelor - 6 zile, astfel, autoritatea s-a aflat în imposibilitate de a elabora și transmite un răspuns, care să fie în măsură de a fi primit de către operatorii economici interesați înainte de data-limită de depunere a ofertelor, 16.06.2016, ora 15.00.

Referitor la lipsa formularului DUAE, autoritatea menționează că acesta a fost pus la dispoziţia tututor operatorilor economici, în format editabil .pdf, lipsa formatul .xml nefiind un impediment major pentru niciun operator economic participant la procedură.

În plus, autoritatea apreciază că, SC ..... SRL ar încearca să creeze circumstanţe artificiale de anulare a procedurii de atribuire, ceea ce încălca principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achiziţie publică prevăzute de art. 2 din Legea 98/2016.

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

PAROHIA „ADORMIREA MAICII DOMNULUI" ……., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura simplificată – într-o singură etapă, online, a contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „Execuție lucrări de construcții în cadrul proiectului finanțat prin FEADR «CONSERVAREA PATRIMONIULUI BISERICII „ADORMIREA MAICII DOMNULUI” din ....., JUDEȚUL .....», având cod 45210000-2 - Lucrări de construcții de clădiri (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr. ...../....., termenul limită pentru primirea ofertelor fiind stabilit pentru 16.06....., criteriul de atribuire este „prețul cel mai scăzut” și valoarea estimată, fără TVA, este de 1.998.185,82 RON.

Nemulțumită de faptul că autoritatea contractantă nu a atașat documentul unic de achiziție european – DUAE în format editabil XML, autoarea contestației a adresat o solicitare prin intermediul adresei nr. 176/13.06....., având următorul conținut:(...) 4. Vă rugăm să puneți la dispoziție formularul DUAE în format XML pentru a putea fi completat conform prevederilor din fișa de date.

Prin intermediul adresei nr. …../14.06....., autoritatea contractantă a furnizat următorul răspuns: În conformitate cu prevederile Secțiunii I.1 din fișa de date a achiziției, numărul de zile până la care se pot solicta calrificări înainte de data limită de depunere a ofertelor/candidaturilor: 6 zile (înainte de data limită de depunere a ofertelor/candidaturilor).

(...)

Documentația de atribuire postată în SEAP prin intermediul invitației de participare nr. ...../..... a făcut obiectul verificării și avizării de către finanțatorul AFIR, având în vedere că proiectul „Conservarea patrimoniului bisericii „Adormirea Maicii Domnului” din ....., județul ..... este obiectul unui contract de finanțare prin FEADR.

La întocmirea documentației de atribuire s-au respectat în mod coroborat prevederile aplicabile din Legea 98/2016 și HG 395/2016, precum și prevederile din Manualul de proceduri pentru atribuirea contractelor de achiziție publică pentru proiectele finanțate prin PNDR, vol. 1 Instrucțiuni pentru achizițiile publice pentru Beneficiari PNDR, Versiunea 01 cu privire la conținutul documentației de atribuire, model fișa de date, model formulare și model contract.

Ca urmare a verificării informațiilor despre care face vorbire contestatoarea, Consiliul constată că autoritatea contractantă a publicat în SEAP formularul DUAE în format editabil *.pdf.*

Așadar, informațiile în ceea ce privește DUAE îi erau cunoscute societății contestatoare de la data publicării documentației de atribuire, respectiv ....., iar prin intermediul răspunsului la solicitarea de clarificări, autoritatea contractantă nu a modificat cerințele documentației.

Dacă contestatoarea dorea modificarea prevederilor documentației de atribuire, în sensul celor solicitate în contestație, trebuia să manifeste o minimă diligenţă şi să atace în termenul legal documentația de atribuire sub aspectul DUAE, neputând fi reţinut niciun motiv legal pentru depăşirea termenelor impuse de legislația în vigoare la art. 6 și 8 din Legea nr. 101/2016. Altfel, aceste termene legale ar ajunge să fie lipsite de orice fel de efect şi, în acest fel, deturnat textul legii, dacă, sub acoperirea unei adrese de solicitare de clarificări, operatorul economic ar putea să conteste ulterior prevederile din documentaţie, invocând curgerea termenului de la răspunsul primit.

În consecinţă, Consiliul constată că răspunsul nr. ……/14.06..... al autorității contractante nu constituie un document de natură să repună contestatoarea în termenul de a contesta prevederile documentaţiei de atribuire.

Purtarea unei corespondenţe de clarificare a documentaţiei de atribuire cu autoritatea contractantă nu are ca efect prelungirea perioadei legale de formulare a contestaţiei împotriva prevederilor documentaţiei de atribuire sau decalarea datei de la care începe să curgă aceasta. Dacă s-ar admite interpretarea contrară, în sensul că orice solicitare de clarificări privind documentaţia de atribuire duce la prelungirea termenului de atac al documentaţiei, s-ar ajunge la eludarea termenului de contestare impus de legiuitor.

Astfel, Consiliul constată că în actualul stadiu al procedurii de atribuire, criticarea prevederilor documentaţiei de atribuire în ceea ce privește punerea la dispoziția operatorilor economici a formularului DUAE în acord cu dispozițiile legale naționale și cu directiva 24/2014 apare ca tardivă.

În acest context, Consiliul constată că, deşi din punct de vedere formal autoarea contestaţiei a atacat răspunsul autorității contractante nr. ……../14.06....., în realitate aceasta urmăreşte modificarea documentaţiei de atribuire, sub aspectul introducerii formularului DUAE în format XML.

Astfel, față de cele reținute anterior, Consiliul va respinge criticile formulate, contestația urmând a fi respinsă ca nefondată.

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 Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul respinge ca nefondată contestaţia formulată de SC ..... SRL în contradictoriu cu …… ……., în calitate de autoritate contractantă.

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

Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare, în temeiul art. 29 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

PREŞEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
…….	**…….**	**……..**

Redactată în ……. exemplare, conţine ……..pagini.