C.N.S.C.

CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR

Str. Stavropoleos nr. 6, Sectorul 3, Bucureşti, 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. 14 alin. (2) 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 cu nr. ..., formulată de ..., cu sediul în ..., având CUI ..., înregistrată la Oficiul Registruilui Comerțului sub nr. ..., reprezentată de ..., împotriva documentației de atribuire, emisă de către ..., în calitate de autoritatea contractantă, cu sediul în ..., în cadrul procedurii de licitație deschisă online, organizată în vederea încheierii acordului-cadru, divizat pe loturi, având ca obiect „FURNIZARE DE GAZE MEDICALE (OXIGEN MEDICINAL MIN. 99,5%, PROTOXID DE AZOT ȘI DIOXID DE CARBON)”, cod CPV 24111500-0 – Gaze medicale (Rev.2), s-au solicitat următoarele:

În principal:

- obligarea autorității contractante la remedierea documentației de atribuire pentru lot 1 – Oxigen medicinal, prin împărțirea pe loturi pentru fiecare din produsele pe care dorește să le achiziționeze;
- obligarea autorității contractante la remedierea documentației de atribuire pentru îndeplinirea condițiilor de acceptabilitate și conformitate pentru lot 1, prin acceptarea, ca producătorii de oxigen lichefiat să prezinte autorizație de fabricație pentru oxigen medicinal lichefiat, emisă de Agenția Națională a Medicamentului, în locul Autorizației de distribuție en gros pentru oxigen medicinal lichefiat;
- obligarea autorității contractante să remedieze documentația de atribuire pentru lot 1, prin eliminarea cerinței privind termenul de 10 zile lucrătoare pentru proiectarea, execuția fundației și inițierea demersurilor de avizare/autorizare, solicitat prin caietul de sarcini;
- suspendarea procedurii.

În subsidiar:

- anularea procedurii;

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

Prin contestația depusă, ..., în calitate de ofertant interesat să participe la procedura de licitație deschisă online, organizată de către autoritatea contractantă ..., în vederea încheierii acordului-cadru, divizat pe loturi, având ca obiect „FURNIZARE DE GAZE MEDICALE (OXIGEN MEDICINAL MIN. 99,5%, PROTOXID DE AZOT ȘI DIOXID DE CARBON)”, cod CPV 24111500-0 – Gaze medicale (Rev.2), iniţiată prin publicarea anunțului de participare nr. ...în SEAP, a solicitat cele menţionate în partea introductivă.

Prin adresa nr. ..., Consiliul a solicitat autorității contractante copia dosarului achiziției integral, plus orice alte documente pe care le consideră edificatoare, punctul de vedere cu privire la tardivitatea contestației depusă de ..., precum și cu privire la solicitarea de suspendare a procedurii.

Prin adresa nr. ..., înregistrată la Consiliu cu nr. ..., autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere, precizând următoarele:

- în data de 18.07.2017 a fost publicat anunțul de participare aferent procedurii de achiziție publică;
- în data de 28.07.2017, ora 14:01, după programul de funcționare a primit pe e-mail notificarea prealabilă;
- în data de 31.07.2017 ..., a transmis către ..., prin e-mail răspuns la notificarea prealabilă, prin care a solicitat, ca în conformitate cu specificului procedurii, care este de tip online, să se depună în SEAP la secțiunea întrebări, notificarea prealabilă, documentele transmise prin fax sau e-mail nefiind luate în calcul;
- în data de 31.07.2017, ora 14:47 ... depune în SEAP la secțiunea întrebări, așa zisa notificare prealabilă, documentul atașat fiind o încheiere a CNSC-ului cu privire la procedura de achiziție publică înaintată de către ...; în ciuda faptului că respectivul document nu avea nicio legătură cu procedura contestată, ... a răspuns în SEAP contestatoarei în data de 01.08.2017, orele 10:24, faptul că adresa nu face obiectul prezentei proceduri și nu poate fi luată în calcul;
- în data de 07.08.2017, ora 12:49, la peste 15 zile de la publicarea anunțului de participare, ... depune în SEAP notificarea prealabilă la care s-a transmis, în data de 08.08.2017 punctul de vedere;
- în concordanță cu cele anterior prezentate și cu prevederile Legii nr. 101/2016, autoritatea contractantă consideră, ca fiind tardivă contestația depusă de ....

Prin adresa nr. ..., Consiliul a solicitat contestatoarei, un punct de vedere cu privire la tardivitatea contestației sale.

Prin adresa nr. ..., înregistrată la CNSC sub nr. ..., ... arată următoarele:

- la data de 18.07.2017, autoritatea contractantă a publicat în SEAP anunțul de participare aferent acordului-cadru „FURNIZARE DE GAZE MEDICALE (OXIGEN MEDICINAL MIN. 99,5%, PROTOXID DE AZOT ȘI DIOXID DE CARBON)”, cu valoarea estimată între 960.520,5 și 2.528.271 lei;
- ... a formulat în termen legal notificarea prealabilă la data de 28.07.2017 și a transmis-o autorității contractante prin fax;
- la data de 08.08.2017 autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere cu privire la notificarea prealabilă transmisă;
- ... a depus contestație la data de 16.08.2017, ca urmare a primirii răspunsului autorității contractante, astfel s-au respectat prevederile art. 6, art. 7 și art. 8 din Legea nr. 101/2016.

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

Licitația deschisă online, a fost inițiată de autoritatea contractantă, ..., în vederea încheierii acordului-cadru, pe loturi, având ca obiect „FURNIZARE DE GAZE MEDICALE (OXIGEN MEDICINAL MIN. 99,5%, PROTOXID DE AZOT ȘI DIOXID DE CARBON)”, cod CPV 24111500-0 – Gaze medicale (Rev.2), prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare nr. ....

Potrivit acestuia, criteriul de atribuire aplicat a fost „prețul cel mai scăzut”, valoarea estimată a acordului-cadru fiind între 960.520,5 și 2.528.271 lei, fără TVA.

Consiliul, procedând, din oficiu, la verificarea respectării termenului legal de depunere a contestaţiei, atât la Consiliu, cât și la autoritatea contractantă, reţine că societatea contestatoare a luat cunoștință de documentația de atribuire - la data de 18.07.2017.

Din documentele depuse de contestatoare și din susținerile acesteia, prezentate în cadrul contestaţiei, rezultă că ... a depus notificarea prealabilă, prevăzută de Legea nr. 101/2016, în data de 28.07.2017, în interiorul termenului prevăzut de art. 6 alin. (1) lit. a) din actul normativ evocat; potrivit alin. (4) al aceluiași articol de lege: *”În termen de 3 zile, calculat începând cu ziua următoare primirii notificării prealabile, autoritatea contractantă transmite un răspuns prin care comunică dacă urmează sau nu să adopte măsuri de remediere a pretinsei încălcări*", termenul pentru acest răspuns fiind 31.07.2017.

Potrivit art. 8 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016: "*Persoana care se consideră vătămată de răspunsul primit la notificarea prealabilă sau care nu a primit niciun răspuns în termenul prevăzut la art. 6 alin. (4), precum şi oricare persoană care se consideră vătămată de măsurile de remediere adoptate de autoritatea contractantă poate sesiza Consiliul*

în vederea anulării actului autorităţii 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, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziţie publică, achiziţie sectorială 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 anunțurilor de participare, potrivit legislației privind achizițiile publice, legislației privind achizițiile sectoriale sau legislației privind concesiunile de lucrări şi concesiunile de servicii, după caz", alin. (2) al aceluiași articol stabilind: "*Termenul de contestare prevăzut la alin. (1) se calculează după cum urmează: (...) b) începând cu ziua următoare împlinirii termenului prevăzut la art. 6 alin. (4), când autoritatea contractantă nu a transmis un răspuns*".

Așadar, având în vedere cele expuse mai sus, data la care se va raporta termenul limită, legal, de depunere a contestaţiei, atât la CNSC, cât şi la autoritatea contractantă, este data de 10.08.2017.

Se reține de către Consiliu, că, ... contestă documentația de atribuire, contestația fiind transmisă, atât Consiliului, cât și autorității contractante, prin e-mail, respectiv prin fax, în data de 16.08.2017 și înregistrată la CNSC sub nr. ..., astfel că ... nu a respectat termenul legal prevăzut de legislația în vigoare în ceea ce privește comunicarea contestației, ultima zi în care aceasta putea fi depusă fiind 10.08.2017, motiv pentru care contestația formulată va fi respinsă, ca tardivă.

Consiliul nu reține, în soluționare, susținerile contestatoarei referitoare la faptul că autoritatea contractantă a răspuns în data de 08.08.2017, deoarece această dată este înafara termenului legal de răspuns al autorității contractante, această eroare neputând conduce la repunerea în termen de contestare, mai ales că prin acest document autoritatea contractantă nu a luat măsuri de remediere în sensul dorit de ..., pentru a deveni incidente prevederile art. 6 alin. (11) din Legea nr. 101/2016, ci s-a limitat la respingerea solicitărilor acesteia și la detalierea unor cerințe din documentația de atribuire.

Luând în considerare aspectele de fapt şi de drept expuse în motivare, în temeiul art. 26 alin. (1) şi alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite excepția tardivității contestației, invocată din oficiu și va respinge, ca tardiv introdusă, contestația formulată de ..., în contradictoriu cu ... și, pe cale de consecință, respinge cererea de suspendare a procedurii de atribuire ca lipsită de interes.

Fără pronunțare asupra fondului cauzei.

În conformitate cu dispoziţiile art. 28 alin. (1) şi art. 29 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, prezenta decizie va fi obligatorie pentru părți și poate fi atacată cu plângere la instanța de judecată competentă, în termen de 10 zile de la comunicare.

Pentru aceste motive,

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite excepția tardivității contestației, invocată din oficiu şi respinge, ca tardivă, contestația formulată de ..., în contradictoriu cu ... și, pe cale de consecință, respinge cererea de suspendare a procedurii de atribuire ca lipsită de interes.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

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

PREŞEDINTE, **MEMBRU,** **MEMBRU,**

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

Redactată în 4 (patru) exemplare, conţine 5 (cinci) pagini.