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.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 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 adoptă următoarea

DECIZIE
Nr. 1206 / C9 / 1260
Data: 22.07.2019

Prin contestația……..înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. .., SC …… formulează critici privind adresa de comunicare nr. 2737/26.06.2019, emisă în cadrul procedurii simplificate, online, organizate de.……vederea atribuirii contractului având ca obiect „….. (Rev. 2), solicitând anularea comunicării nr. 2737/26.06.2019 prin care oferta sa a fost declarată inacceptabilă și obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei sale, cu respectarea tuturor dispozițiilor legale în vigoare în materia achizițiilor publice și a documentației de atribuire.

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, să soluționeze contestația de față, prin care …. critică adresa nr. 2737/26.06.2019 prin care oferta sa a fost declarată inacceptabilă, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea precizează că, prin adresa nr. 2014/22.05.2019, autoritatea contractantă i-a solicitat depunerea DUAE-ului revizuit, atât pentru ea, cât și pentru asociații împreună cu care a depus oferta.

Potrivit instrucțiunilor de utilizare DUAE disponibile pe site-ul ANAP, ”SEAP va genera automat fișierul în format .xml aferent și îl va atașa fără ca utilizatorii să aibă posibilitatea să-l modifice direct sau să-l șteargă”.

În vederea soluționării contestației, Consiliul a solicitat contestatoarei prin adresa nr. 24481/1260/C9/28.06.2019, dovada constituirii cauțiunii în cuantumul prevăzut la art. 61^1 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, respectiv 35.000 lei, precum și motivarea susținerii referitoare la faptul că oferta sa ”îndeplinește toate condițiile legale în vigoare, neexistând niciun motiv real, temeinic și legal pentru a fi considerată inacceptabilă”.

Contestatoarea a răspuns solicitării prin e-mail, în data de 03.07.2019, documentele depuse fiind înregistrate la Consiliu sub nr. 25060/03.07.2019.

În data de 11.07.2019, înregistrat la Consiliu cu nr. 26682/11.07.2019, autoritatea contractantă a transmis punct de vedere față de contestație, precizând că în data de 27.06.2019 a primit din partea contestatoarei o notificare prealabilă, la care a răspuns în data de 28.06.2019. Prin adresa de răspuns, achizitoarea a indicat că, în conformitate cu noile prevederi legale, respectiv OUG nr. 45/2018, a fost abrogat articolul privind notificările prealabile.

În data de 12.07.2019, prin e-mail, autoritatea contractantă a transmis notificarea prealabilă nr. 225/27.06.2019, primită din partea contestatoarei, precum și răspunsul formulat.

Prin adresa nr. 26855/1260/C9/12.07.2019, Consiliul a solicitat contestatoarei transmiterea actului doveditor privind îndeplinirea obligației prevăzute de art. 16 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, respectiv înaintarea către autoritatea contractantă a unui exemplar al contestației.

În data de 17.07.2019, transmisă prin e-mail și înregistrată la Consiliu sub nr. 27509/17.07.2019, contestatoarea a transmis notificarea prealabilă nr. 225/27.06.2019.

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

În vederea atribuirii contractului având ca obiect „Proiectare și execuție lucrări pentru obiectivul ……..în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura simplificată, online, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr. SCN1041824/17.04.2019.

Din cuprinsul anunțului de participare simplificat, Consiliul a reținut că valoarea estimată a contractului de lucrări este de 1.772.020,00 lei, fără TVA, criteriul de atribuire aplicat este „prețul cel mai scăzut”, iar data limită pentru depunerea ofertelor a fost inițial stabilită pentru 06.05.2019, ora 15:00, ulterior fiind modificată la 13.05.2019, ora 15:00.

Nemulțumită de …, în calitate de lider al asocierii …. a depus contestația în analiză, sens în care a constituit cauțiunea în sumă de 35.000 lei, conform art. 61^1 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă recipisa de consemnare nr. 205552273/1 eliberată de CEC BANK SA, Sucursala Ploiești, la data de 01.07.2019.

Este de reținut că, prin OUG nr. 45/2018 intrată în vigoare la data de 04.06.2018, capitolul II „Notificarea prealabilă" din cuprinsul Legii nr. 101/2016 a fost abrogat.

Contestațiile aflate în curs de soluționare la Consiliu, astfel cum este prevăzut la art. VIII din ordonanță - *„Contestațiile, procesele și cererile aflate în curs de soluționare la Consiliul Național pentru Soluționarea Contestațiilor sau, după caz, a instanțelor judecătorești la data intrării în vigoare a prezentei ordonanțe de urgență continuă să se judece în condițiile și cu procedura prevăzute de legea în vigoare la data la care au fost depuse."*, se judecă în condițiile și cu procedura prevăzute de legea în vigoare la data la care au fost depuse.

Împotriva comunicării rezultatului procedurii nr. 2737/26.06.2019, societatea contestatoare a transmis autorității contractante notificarea prealabilă nr. 225/27.06.2019.

Analizând conținutul notificării prealabile se poate observa că este adresată autorității contractante, nu Consiliului, cerându-i-se acesteia să reanalizeze oferta sa și să anuleze decizia de respingere.

Așadar, este clară intenția operatorului economic de a se adresa autorității contractante și a solicita acesteia luarea măsurilor ce se impun, neputându-se aprecia că respectiva notificare reprezintă o contestație, în sensul art. 10 din Legea nr. 101/2016.

Față de notificarea prealabilă primită, autoritatea contractantă a formulat răspuns prin adresa nr. 2784/28.06.2019.

Potrivit art. 16 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 *Sub sancțiunea respingerii contestației ca tardivă, aceasta se înaintează atât Consiliului, cât și autorității contractante, nu mai târziu de expirarea termenului legal de contestare.* Or, în cazul analizat, în termenul legal, societatea contestatoare a adresat autorității contractante o notificare și nu i-a transmis acesteia contestația nr. 224/27.06.2019.

Achizitoarea nu putea considera că notificarea prealabilă primită reprezintă o contestație, neexistând vreo dovadă că a fost depusă contestația la Consiliu.

Dispozițiile legale mai sus citate sunt clare, în sensul de a fi înaintată contestația depusă la Consiliu către achizitoare, nu un document similar, denumit "notificare prealabilă", în care se cere autorității contractante luarea anumitor măsuri de remediere.

Chiar dacă a fost depusă în termen la Consiliu contestația de către ….se constată că nu a fost respectată obligația de transmitere a acesteia achizitoarei în termenul legal impus.

Astfel, Consiliul constată tardivitatea contestației formulate de … în calitate de lider al asocierii …, în contradictoriu cu ……..urmând a fi respinsă în consecință.

Potrivit dispozițiilor art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul nu va mai proceda la analiza pe fond a cauzei.

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

În temeiul art. 26 alin. (1) și (6) 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, respinge, ca tardivă, contestația formulată … … în calitate de lider al asocierii … în contradictoriu cu …

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva ei 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, conform art. 29 din Legea nr. 101/2016.

…..