

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

Str. Stavropoleus nr.6 Sector 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642, +4 021 8900745 www.cnsc.ro

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, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr. / /, ...

Data:

Pe rolul CNSC au fost înregistrate, sub nr. / și nr. /, contestațiile formulate de SC SA, cu privire la procedura de atribuire, prin negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare, a contractului de achiziție publică, având ca obiect „.....”, cod CPV 45255500-4, organizată de autoritatea contractantă SNGN ... SA, cu sediul în loc., ..., jud.

Prin contestația nr. /, înregistrată la CNSC sub nr. /, depusă de SC SA, cu sediul în loc., ..., jud., având CUI, înregistrată la Registrul Comerțului sub nr., împotriva documentației de atribuire, s-a solicitat: anularea procedurii de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare, a documentației de atribuire aferente, a caietului de sarcini și refacerea proiectului tehnic și a caietului de sarcini, reluarea procedurii de atribuire.

Prin contestația nr. /, înregistrată la CNSC sub nr. /, depusă de SC SA, cu sediul în loc., ..., jud., având CUI, înregistrată la Registrul Comerțului sub nr., împotriva documentației de atribuire, s-a solicitat: anularea procedurii de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare, a documentației de atribuire aferente, a caietului de sarcini și refacerea proiectului tehnic și a caietului de sarcini, reluarea procedurii de atribuire.

Conform prevederilor art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/..... cu modificările și completările ulterioare, contestațiile care fac obiectul dosarelor nr. / și nr. / au fost conexe pentru

a se pronunța o soluție unitară, deoarece acestea sunt formulate în cadrul aceleiași proceduri de atribuire.

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

Prin contestația nr./....., înregistrată la CNSC sub nr./....., depusă de SC SA, împotriva documentației de atribuire, s-a solicitat: anularea procedurii de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare, a documentației de atribuire aferente, a caietului de sarcini și refacerea proiectului tehnic și a caietului de sarcini, reluarea procedurii de atribuire.

În vederea soluționării contestației susmenționate, Consiliul a solicitat contestatorului, prin adresa nr. 20406/..... -/....., să transmită dovada notificării prealabile a autorității contractante, copia răspunsului autorității contractante la notificarea prealabilă (dacă există), în temeiul art. 20 alin. (3) din Legea nr. 101/..... Adresa în cauză, transmisă atât prin poștă, cât și prin fax (la numărul de fax :), a fost recepționată de către contestator, în data de, ora 15:21, așa cum rezultă din raportul fax aflat la dosarul cauzei. Contestatorul a confirmat în aceeași zi, prin mail, recepționarea adresei CNSC antemenționate, fiind înregistrată la sediul său sub nr. 63009030/.....

Contestatorul a răspuns solicitării de mai sus, prin adresa nr. 63009124/....., înregistrată la CNSC sub nr. 21483/....., în care precizează că „referitor la adresa dvs. nr. 20406/...C1/ vă transmitem alăturat următoarele documente solicitate (...):

- *invitația nr. 17192/..... de participare la procedura de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare, având ca obiect încheierea unui act adițional privind „..... „primită în*;

- *notificarea prealabilă împreună cu dovada depunerii sale la autoritatea contractantă prin fax în data de*

- *răspunsul autorității contractante nr. 17898/..... prin care nu dispune măsuri de remediere ca urmare a notificării noastre împreună cu răspunsul la contestația noastră”*.

Autoritatea contractantă prin adresa nr. 17899/....., înregistrată la CNSC sub nr. 20849/, transmite dosarul achiziției și punctul de vedere față de contestația depusă în care solicită respingerea acesteia ca inadmisibilă, deoarece contestatorul nu a respectat prevederile art. 6 din Legea nr. 101/....., precizând că, a primit notificarea prealabilă în data de

Prin contestația nr./....., înregistrată la CNSC sub nr./....., depusă de SC SA, împotriva documentației de atribuire, s-a solicitat: anularea procedurii de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare, a documentației de atribuire aferente, a caietului de sarcini și refacerea proiectului tehnic și a caietului de sarcini, reluarea procedurii de atribuire.

Contestatorul precizează că, documentația de atribuire prevede în mod expres faptul că, procedura se derulează în temeiul OUG nr.

34/....., fapt pentru care a și depus prima contestație. Ulterior în data de a depus prin fax notificarea prealabilă către autoritatea contractantă, în temeiul Legii nr. 101/..... în baza aceleiași orodonațe. Autoritatea contractantă a răspuns notificării prelabile, comunicând că nu dispune măsuri de remediere, în data de

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

SNGN ... SA, în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de atribuire, prin „negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare, a contractului de achiziție publică”, având ca obiect „.....”, cod CPV 45255500-4, în acest sens, elaborând documentația de atribuire aferentă și transmițând invitația de participare nr. 17192/....., potrivit căreia valoarea estimată fără TVA, este 490.239,00 lei, criteriul de atribuire fiind „cel mai mic preț”.

Prin contestația nr./..... înregistrată la CNSC cu nr./....., depusă de SC SA, s-a contestat caietul de sarcini inclus în documentația de atribuire.

Având în vedere prevederile art. 26 alin. (.....) din O.U.G. nr. 34/....., Consiliul urmează să se pronunțe cu întâietate asupra excepției inadmisibilității contestației invocată de autoritatea contractantă în cadrul punctului de vedere nr. 17897/..... înregistrat la Consiliu sub nr. 20849/.....

Pentru formularea unei contestații împotriva unui act al autorității contractante emis cu privire la o procedură de atribuire, legiuitorul a stabilit îndeplinirea unor condiții de admisibilitate a contestației.

Din redactarea prevederilor art. 6 alin. (.....) și (10) din Legea nr. 101/..... rezultă că procedura prealabilă în fața autorității contractante, respectiv notificarea acesteia reprezintă o condiție de admisibilitate a depunerii contestației la Consiliu, contestatorul fiind ținut ca, anterior promovării unei contestații pe cale administrativ-juridictională în fața CNSC, să solicite autorității publice emitente a actului contestat, în termen de de zile de la data luării la cunoștință a acestuia, remedierea în tot sau în parte a acestuia.

În aceste condiții, Consiliul va verifica cu precădere îndeplinirea condiției prevăzute de dispozițiile legale antemenționate deoarece, dacă nu sunt îndeplinite condițiile de admisibilitate, de notificare prealabilă a autorității contractante și de așteptare a răspunsului la acesta, transmis de către autoritatea contractantă, Consiliul va respinge contestația pe calea excepției, fără să cerceteze pe fond motivele acesteia.

Prin urmare, notificarea prealabilă a autorității contractante constituie o condiție de admisibilitate pentru sesizarea Consiliului, dovada depunerii acesteia la autoritatea contractantă trebuind să fie atașată la contestație împreună cu copia răspunsului autorității contractante, dacă acesta există.

În cazul în care Consiliul investit cu o contestație, constată neîndeplinirea obligației stabilită în sarcina sa, de a notifica prealabil

autoritatea contractantă, va respinge contestația ca inadmisibilă potrivit art. 6 alin. (.....) din Legea nr. 101/.....

Având în vedere faptul că SC SA a investit Consiliul cu soluționarea contestației nr./..... înregistrată la CNSC cu nr./....., constatând că acesta nu a depus dovada notificării prealabile a autorității contractante astfel cum prevede art. 6 alin. (.....) din Legea nr. 101/....., Consiliul, prin adresa nr. 20406/...../....., a solicitat să i se comunice, „în temeiul art. 20 din Legea nr. 101/....., ca în termen de zile lucrătoare de la data comunicării prezentei, copia actului contestat, dovada datei la care ați luat cunoștință despre actul contestat, dovada notificării prealabile a autorității contractante, copia răspunsului autorității contractante la notificarea prealabilă, dacă există.”

Adresa în cauză a fost transmisă atât prin poștă, cât și prin fax. Contestatorul a recepționat adresa transmisă, așa cum rezultă din e-mail-ul de confirmare trimis de SC SA către Consiliul la data de orele 03:39 PM înregistrat la CNSC sub nr. 20422/ aflat la dosarul cauzei.

La data de contestatorul trimite prin poștă cu AR 59862760729 adresa nr. 63009124/..... înregistrată la CNSC sub nr. 21483/....., la care atașează notificarea prealabilă fără număr de înregistrare și nedată; indicând în cadrul adresei anterior reținută că a fost trimisă prin fax către autoritatea contractantă în data de, anexând un raport fax din care rezultă că la data de orele 16:36:02 a fost trimis la numărul de destinație 0269 846901 un număr de pagini, transmisia a durat 2:12 min rezultatul fiind „OK” fiind înregistrat la autoritatea contractantă sub nr. 17737/..... astfel cum rezultă din înscrisurile depuse la dosar – filele 188-184; rezultă „ipso facto” că notificare a fost formulată ulterior depunerii contestației nr./..... înregistrată la CNSC cu nr./..... și nu anterior așa cum dispune în mod expres și imperativ legiuitorul în cadrul prevederilor art. 6 alin. (.....) coroborat cu alin. (10) din Legea nr. 101/.....

Având în vedere data depunerii contestației, respectiv data de și data publicării Legii nr. 101/....., Consiliul reține că în speță sunt incidente următoarele:

- principiul de drept „*nemo ignorare legem censetur*” potrivit căruia nimeni nu se poate apăra invocând necunoașterea legii;

- principiul de drept „*ubi lex non distinguit, nec nos distinguere debemus*” potrivit căruia unde legea nu distinge, nici interpretul nu trebuie să distingă, în sensul că în cadrul legii nu s-a prevăzut nicio normă derogatorie de la obligația notificării prealabile a autorității contractante.

Față de aceste aspecte, se constată că, în speță, contestația a fost transmisă de către contestator, atât la Consiliu cât și la autoritatea

contractantă, însă fără a depune la autoritatea contractantă notificarea prealabilă.

Dacă contestatorul ar fi fost diligent și prudent, ar fi putut din vreme să-și conserve dreptul la contestație, astfel încât să permită apoi jurisdicției Consiliului să poată analiza pe fond cererile ce fac obiectul contestației nr. /..... înregistrată la CNSC cu nr. /.....

Referitor la contestația nr. /....., înregistrată la CNSC sub nr. /....., depusă de SC SA, se contestă același caiet de sarcini inclus în cadrul documentației de atribuire, diferența față de prima contestație constând în temeiul legal care a stat la baza formulării contestațiilor, astfel contestația nr. /..... înregistrată la CNSC cu nr. /..... a fost depusă în temeiul OUG nr. 34/..... (act normativ abrogat la data depunerii contestației, respectiv) iar cea de a doua contestație nr. /....., înregistrată la CNSC sub nr. /..... a fost formulată în baza Legii nr. 101/.....

Procedând la verificarea îndeplinirii condiției de admisibilitate prevăzute de dispozițiile legale reținute anterior Consiliul reține următoarele:

La data de, contestatorul a înaintat autorității contractante notificarea prealabilă prin care solicita luarea măsurilor de remediere a documentației de atribuire, autoritatea contractantă răspunzând notificării în data de, prin adresa nr. 17898, comunicând că nu va dispune măsuri de remediere.

La data de, contestatorul depune la CNSC contestația nr. /....., înregistrată la CNSC sub nr. /.....

Potrivit prevederilor Legii nr. 101/..... pentru formularea unei contestații împotriva unui act al autorității contractante emis cu privire la o procedură de atribuire, legiuitorul a stabilit îndeplinirea unor condiții de admisibilitate a contestației.

Din redactarea prevederilor art. 6 alin. (.....) și (10) din Legea nr. 101/..... rezultă că procedura prealabilă în fața autorității contractante, respectiv notificarea acesteia reprezintă o condiție de admisibilitate a depunerii contestației la Consiliu, contestatorul fiind ținut ca, anterior promovării unei contestații pe cale administrativ-juridictională în fața CNSC, să solicite autorității publice emitente a actului contestat, în termen de de zile de la data luării la cunoștință a acestuia, remedierea în tot sau în parte a acestuia.

În aceste condiții, Consiliul va verifica cu precădere îndeplinirea condiției prevăzute de dispozițiile legale antemenționate deoarece, dacă nu sunt îndeplinite condițiile de admisibilitate, de notificare prealabilă a autorității contractante în termenul legal și de așteptare a răspunsului la acesta, transmis de către autoritatea contractantă, Consiliul va respinge contestația pe calea excepției, fără să cerceteze pe fond motivele acesteia.

Prin urmare, notificarea prealabilă a autorității contractante într-un anumit termen constituie o condiție de admisibilitate pentru sesizarea

Consiliului, dovada depunerii acesteia la autoritatea contractantă trebuind să fie atașată la contestație împreună cu copia răspunsului autorității contractante, dacă acesta există.

În cazul în care Consiliul investit cu o contestație, constată neîndeplinirea obligației stabilită în sarcina sa, de a notifica prealabil autoritatea contractantă în termenul legal, va respinge contestația ca inadmisibilă potrivit art. 6 alin. (.....) din Legea nr. 101/.....

Având în vedere faptul că SC SA a investit Consiliul cu soluționarea contestației nr./....., înregistrată la CNSC sub nr./....., notificarea autorității contractante fiind formulată la data de prin care solicită remedierea documentației de atribuire – caietului de sarcini de care a luat cunoștință în data de fiind înregistrată la contestator sub nr. 63008966/ (astfel cum rezultă din înscrisurile depuse de contestator cu adresa nr. 63009124/..... înregistrată la CNSC sub nr. 21483/.....), Consiliul constată că acesta nu a respectat termenul legal de zile de formulare a notificării prealabile care începe să curgă de la data următoare luării la cunoștință a actului autorității contractante considerat nelegal, în speță dată de

Față de aceste aspecte, se constată că, în speță, notificarea prealabilă a autorității contractante a fost transmisă de către SC SA, fără a fi respectat termenul legal reglementat de art. 6 alin. (.....) din Legea nr. 101/..... coroborat cu prevederile art. alin. (.....) din același act normativ.

Dacă contestatorul ar fi fost diligent și prudent, ar fi putut din vreme să-și conserve dreptul la contestație, astfel încât să permită apoi jurisdicției Consiliului să poată analiza pe fond cererile ce fac obiectul contestației.

Așadar, raportat la normele art. 6 alin. (.....) din Legea nr. 101/....., este incidentă tardivitatea notificării prealabile a autorității contractante cu privire la comunicarea rezultatului procedurii.

Având în vedere dispozițiile art. 26 alin. (.....) și (6) coroborat cu art. 6 alin. (.....) și alin. (10) din Legea nr. 101/....., Consiliul va respinge ca inadmisibile contestațiile nr./....., înregistrată la CNSC sub nr./..... și/....., înregistrată la CNSC sub nr./....., ambele depuse de SC SA, fără a mai proceda la analiza pe fond a cauzei.

Pentru aceste motive
în baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Admite excepția invocată de autoritatea contractantă.

Respinge ca inadmisibile contestațiile formulate de SC SA, în contradictoriu cu SNGN ... SA

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

.....

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține 7 (șapte) pagini.