

1În 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. 539/C9/549

Data: 10.03.2023

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 11263/06.03.2023, depusă de SRL, cu sediul în, județul, reprezentată legal prin, și prin Avocat, cu sediul profesional în, județul, având CUI, număr de înregistrare în Registrul Comerțului, referitoare la achiziția directă organizată de, cu sediul în, județul, în vederea atribuirii unui contract având ca obiect „Furnizare medicamente COMPENSATE II”, ce a fost inițiată prin publicarea în SEAP a anunțului de publicitate nr. ADV1347160/24.02.2023, contestatoarea a solicitat obligarea autorității contractante la publicarea raportului procedurii în SEAP, anularea lui, precum și tuturor actelor subsecvente, reevaluarea ofertelor și, în special pe cea clasată pe primul loc, desemnarea ofertei sale ca fiind clasat pe primul loc, precum și suspendarea achiziției directe până la soluționarea contestației.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Consiliul a fost sesizat să soluționeze contestația înregistrată sub nr. 11263/06.03.2023, prin care SRL critică decizia autorității contractante privind clasarea ofertei depuse de pe primul loc în procedura în cauză.

Prin adresele nr. 11598/549/C9/07.03.2023 și 11599/549/C9/07.03.2023, Consiliul a solicitat părților punctul de vedere asupra excepției de necompetență jurisdicțională în soluționarea contestației depuse, solicitând ca, în termen de două zile lucrătoare de la primire, transmiterea cu prioritate prin e-mail, a punctului de vedere cu privire la excepția invocată, respectiv asupra declinării cauzei către Tribunalul – Secția de Contencios administrativ și fiscal, raportat la prevederile art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 potrivit căruia Consiliul este competent să soluționeze contestațiile cu privire la procedurile de atribuire a contractelor prin complete specializate

constituite potrivit regulamentului de organizare și funcționare aprobat potrivit art. 37 alin. (2), precum și la prevederile art. 68 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 care indică aceste proceduri, întrucât din documentele existente la dosarul cauzei rezultă că a organizat o achiziție directă.

Potrivit art. 12 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 *Contestațiile care nu intră în competența de soluționare a Consiliului sunt declinate de acesta, prin decizie, către instanța de judecată competentă ori, dacă este cazul, către un alt organ cu activitate jurisdicțională competent.*

Contestatoarea a răspuns solicitării Consiliului prin adresa înregistrată la CNSC sub nr. 12228/09.03.2023, prin care solicit admiterea excepției necompetenței materiale a Consiliului și declinarea soluționării contestației către Tribunalul, Secția Contencios Administrativ și Fiscal.

..... a răspuns solicitării prin adresa nr. 31012/PTTM/09.03.2023, înregistrată la Consiliu sub nr. 12486/09.03.2023, prin care susține că, potrivit prevederilor art. 3 lit. a), coroborate cu art. 8 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, apreciază că sesizările efectuate cu privire la actele autorităților contractante emise în legătură cu o achiziție directă nu intră în competența CNSC, fiind de competența instanțelor de judecată.

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

..... a inițiat, la 24.02.2023, o achiziție directă, în vederea atribuirii contractului de „Furnizare medicamente COMPENSATE II”, prin publicarea anunțului de publicitate nr. ADV1347160. Valoarea estimată a contractului ce urmează a fi atribuit este de 110.091,00 lei, fără TVA.

Nemulțumită de clasarea ofertei depuse de .. pe primul loc, ... SRL a depus la Consiliu contestația în analiză, solicitând cele menționate în partea introductivă a deciziei.

În conformitate cu dispozițiile art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 *Consiliul este competent să soluționeze contestațiile cu privire la procedura de atribuire, prin complete specializate constituite potrivit regulamentului de organizare și funcționare aprobat potrivit art. 37 alin. (2).* Potrivit alin. (2) al aceluiași articol *Contestațiile care nu intră în competența de soluționare a Consiliului sunt declinate de acesta, prin decizie, către instanța de judecată competentă ori, dacă este cazul, către un alt organ cu activitate jurisdicțională competent.*

Procedurile de atribuire sunt indicate la art. 68 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 *Procedurile de atribuire reglementate de prezenta lege, aplicabile pentru atribuirea contractelor de achiziție publică/acordurilor-cadru sau organizarea concursurilor de soluții cu o valoare estimată egală sau mai mare decât pragurile prevăzute la art. 7 alin. (5), sunt următoarele:*

a) licitația deschisă;

- b) *licitația restrânsă;*
- c) *negocierea competitivă;*
- d) *dialogul competitiv;*
- e) *parteneriatul pentru inovare;*
- f) *negocierea fără publicare prealabilă;*
- g) *concursul de soluții;*
- h) *procedura de atribuire aplicabilă în cazul serviciilor sociale și al altor servicii specifice;*
- i) *procedura simplificată.*

În raport de prevederile legale mai sus menționate, Consiliul a procedat din oficiu la verificarea competenței sale raportat la prevederile art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Din documentele aflate la dosarul cauzei, Consiliul stabilește că, în cauză, ... a organizat achiziția directă din data de 24.02.2023, nefiind aplicată niciuna dintre procedurile de atribuire prevăzute de art. 68 din același act normativ.

Potrivit prevederilor art. 7 alin. (5) din Legea nr. 98/2016:

"(5) Autoritatea contractantă are dreptul de a achiziționa direct produse sau servicii în cazul în care valoarea estimată a achiziției, fără TVA, este mai mică de 270.120 lei, respectiv lucrări, în cazul în care valoarea estimată a achiziției, fără TVA, este mai mică de 900.400 lei."

Pe cale de consecință și luând în considerare dispozițiile art. 1 și ale art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, se constată că nu au incidență procedurile de atribuire a contractelor și de soluționare a contestațiilor de Consiliu instituite prin Legea nr. 101/2016, în situația prezentă nefiind aplicată o procedură de atribuire conform Legii nr. 98/2016.

Normele de competență materială fiind de ordine publică, organizatorul sau participanții la procedură nu pot deroga de la acestea, în sensul extinderii competenței Consiliului la soluționarea de contestații ce nu vizează procedurile de atribuire.

Determinând că nu au relevanță în speță prescripțiile Legii nr. 101/2016, competența de soluționare a contestației se stabilește pe baza dreptului comun, fără a se ține seama de alegerea de către contestatoare a atacării la Consiliu a achiziției în cauză.

Văzând cele de mai sus și luând în considerare dispozițiile:

- art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, potrivit căruia Consiliul este competent să soluționeze contestațiile cu privire la procedura de atribuire;
- art. 12 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, potrivit căruia contestațiile care nu intră în competența de soluționare a Consiliului sunt declinate de acesta, prin decizie, către instanța de judecată competentă ori, dacă este cazul, către un alt organ cu activitate jurisdicțională competent;
- art. 2 Cod de procedură civilă, care stipulează că dispozițiile codului constituie procedura de drept comun în materie civilă; ele se aplică și în

alte materii, în măsura în care legile care le reglementează nu cuprind dispoziții contrare;

- art. 10 alin. (1) din Legea nr. 554/2004 conform căruia litigiile privind actele administrative emise sau încheiate de autoritățile publice locale și județene, precum și cele care privesc taxe și impozite, contribuții, datorii vamale, precum și accesorii ale acestora de până la 3.000.000 de lei se soluționează în fond de tribunalele administrativ-fiscale, iar cele privind actele administrative emise sau încheiate de autoritățile publice centrale, precum și cele care privesc taxe și impozite, contribuții, datorii vamale, precum și accesorii ale acestora mai mari de 3.000.000 de lei se soluționează în fond de secțiile de contencios administrativ și fiscal ale curților de apel, dacă prin lege organică specială nu se prevede altfel;

- art. 10 alin. (3) din Legea nr. 554/2004 potrivit căruia reclamantul persoană fizică sau juridică de drept privat se adresează exclusiv instanței de la domiciliul sau sediul său (...);

- 132 alin. 1 Cod de procedură civilă, potrivit căruia instanța de judecată este obligată să stabilească instanța judecătorească competentă ori, dacă este cazul, un alt organ cu activitate jurisdicțională competent, Consiliul, constatând lipsa sa de competență în soluționarea contestației, urmează a face aplicarea art. 12 alin. (2) și art. 132 Cod de procedură civilă și să transmită contestația, împreună cu dosarul constituit, instanței de judecată competente.

Date fiind cele ce preced, Consiliul va declina competența de soluționare a contestației formulate de SRL către Tribunalul – Secția de Contencios administrativ și fiscal.

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 12 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 și art. 132 alin. (1) Cod procedură civilă, pentru considerentele de mai sus, declină competența de soluționare a contestației formulate de către SRL, în contradictoriu cu, către Tribunalul – Secția de Contencios administrativ și fiscal.

Dispune trimiterea de îndată a dosarului cauzei către această instanță judecătorească, potrivit art. 132 alin. (3) Cod procedură civilă.

Fără cale de atac.

PREȘEDINTE,

.....

MEMBRU,

.....

MEMBRU,

...

.....