



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....

Data:...

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., depusă de..., cu sediul..... nr..... și punct de lucru....., nr....., înregistrată... Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator Șerban Popa, privind procedura de licitație deschisă organizată... vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect ANTISEPTICE ȘI DEZINFECTANTE - loturile 2 și 4, cod... Antiseptice și dezinfectante (Rev.2), de ..., cu sediul..., Bdul Mărăști nr...., sector..... calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat: obligarea autorității contractante la anularea raportului procedurii cu nr.... și a actelor subsecvente acestuia... partea referitoare la loturile 2, 4 conform celor solicitate... motivare.

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 ofertantul... critică rezultatul procedurii aferent loturilor 2 și 4, comunicat prin raportul procedurii nr...., solicitând cele precizate... partea introductivă a....

... fapt, contestatoarea menționează că, potrivit raportului procedurii cu nr...., ofertele sale au fost declarate ca fiind neconforme.

... acest context, justifică un interes legitim... formularea contestației... sensul dispozițiilor art. 3 alin. (1) lit. f) din Legea nr. 101/2016, având calitatea de subiect vătămat... cadrul procedurii de atribuire.

Interesul subzistă chiar dacă nu contestă neconformitatea propriilor oferte pentru aceste loturi, întrucât acesta vizează asigurarea respectării principiilor tratamentului egal și transparenței... cadrul procedurii, precum și

respectarea obligației autorității contractante de a asigura aplicarea unitară a cerințelor documentației de atribuire pe întreg parcursul procedurii.

Or, menținerea unor oferte neconforme ca fiind admisibile și câștigătoare este inadmisibilă și este de natură să producă un prejudiciu societății sale. Astfel... condițiile... care, pentru loturile menționate, nu există alte oferte conforme, interesul vizează anularea rezultatului procedurii pentru aceste loturi și reluarea acesteia... condiții de legalitate și transparență, astfel încât să fie asigurată o competiție reală.

... continuare, petenta formulează critici împotriva ofertei desemnată câștigătoare pentru loturile 2 și 4, respectiv oferta depusă de..., susținând că aceasta trebuia declarată neconformă, întrucât nu îndeplinește cerințele caietului de sarcini.

Motivarea integrală a contestației se regăsește... fișierul "[CN1... /...0] Contestatie nr...._signed.pdf", postat de autoritate... SEAP la..... cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr.... Reproducerea... cuprinsul... a ansamblului motivării nu se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit... SEAP de către orice persoană interesată. Consiliul apreciază că sintetizarea de mai sus nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare, prin intermediul SEAP, întreaga contestație.

Pe de altă parte, constrângerile ce țin de celeritatea soluționării cauzelor de către Consiliu (art. 24 din legea remediilor), pe fondul suprapunerii pe rol a mai multor dosare, inclusiv de complexitate notabilă, nu permit alocarea unei perioade nelimitate de timp pentru sintetizarea și redarea concisă... considerente a tuturor susținerilor părților, constrângeri de care inclusiv acestea trebuie să țină seama.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de..., solicitând:

- admiterea excepției lipsei interesului și respingerea contestației;
- respingerea contestației ca nefondată;
- menținerea raportului procedurii nr... din... ca fiind legal și temeinic întocmit.

... ceea ce privește excepția lipsei de interes, autoritatea precizează că, din chiar conținutul contestației, rezultă că aceasta recunoaște... mod expres faptul că nu contestă caracterul neconform al propriei oferte, arătând ca *„interesul subscrisei subzistă chiar dacă nu contestăm neconformitatea propriilor oferte pentru aceste loturi”*.

Prin urmare, contestatoarea acceptă... mod explicit menținerea... de respingere a propriei oferte și nu solicită anularea acesteia, reevaluarea propriei oferte sau reintegrarea... procedura de atribuire.

... aceste condiții, chiar... ipoteza admiterii criticilor formulate împotriva ofertei declarate câștigătoare, contestatoarea nu ar putea obține atribuirea contractului și nici nu ar putea participa la etapa de reevaluare, întrucât oferta sa rămâne exclusă din procedură.

... acest mod ofertantul este eliminat definitiv din competiție și nu mai are calitatea de parte vătămată.

Interesul procesual trebuie să fie personal, direct, legitim, născut și actual. Or, contestatoarea urmărește exclusiv anularea rezultatului procedurii și reluarea acesteia, fără a pune... discuție propriea excludere, ceea ce demonstrează lipsa unui folos practic și concret ce ar putea fi obținut prin admiterea contestației.

Mai mult, interesul invocat de contestatoare nu este unul legat de atribuirea contractului ce face obiectul procedurii, ci unul eventual și ipotetic, raportat la posibilitatea participării la o viitoare procedură de atribuire.

De asemenea, petenta învederează faptul că, anterior depunerii ofertei, contestatoarea a formulat contestație împotriva documentației de atribuire, criticând inclusiv cerințele care ulterior au stat la baza declarării ofertei sale ca neconformă.

Contestația respectivă a fost respinsă, iar cerințele documentației de atribuire au rămas definitive, obligatorii și opozabile tuturor participanților la procedură.

... aceste condiții, contestatoarea a participat la procedură cunoscând conținutul documentației și caracterul obligatoriu al cerințelor acesteia, iar ulterior oferta sa a fost declarată neconformă tocmai pentru neîndeplinirea acelor cerințe a căror legalitate fusese deja confirmată.

Este relevant faptul că nici... prezenta contestație contestatoarea nu mai pune... discuție legalitatea respingerii propriei oferte, acceptând... mod expres această măsură.

Prin urmare, demersul actual nu urmărește protejarea unui drept propriu ori înlăturarea unei vătămări concrete produse contestatoarei... cadrul procedurii, ci exclusiv împiedicarea finalizării acesteia prin contestarea ofertei declarate câștigătoare... condițiile... care propria ofertă rămâne definitiv exclusă din competiție.

Pentru toate aceste motive, solicită admiterea excepției lipsei interesului și respingerea contestației.

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

... vederea atribuirii contractului având ca obiect încheierii acordului-cadru având ca obiect **ANTISEPTICE ȘI DEZINFECTANTE** - loturile 2 și 4, cod... Antiseptice și dezinfectante (Rev.2), de calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, prin publicarea... SEAP a anunțului de participare nr.....

Din informațiile anunțului de participare amintit, s-a reținut că valoarea estimată a acordului-cadru de furnizare este de..., fără TVA, criteriul de atribuire este prețul cel mai scăzut, iar data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru..., ora 15:....

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii aferent loturilor 2 și 4, comunicat prin *Raportul procedurii nr.....* a depus contestația... analiză, solicitând cele precizate... partea introductivă a....

Contestatoarea a constituit cautiunea... sumă de..., conform art. 611 din Lege^a nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr....., eliberată de..., la data de....

Trecând la soluționarea contestației, Consiliul va analiza prioritar, conform art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, *excepția lipsei de interes...* formularea contestației, invocată de autoritatea contractantă.

Raportat la această excepție, Consiliul constată că sunt incidente următoarele dispoziții legale:

- art. 2 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, potrivit căroră: (1) Orice persoană care se consideră vătămată într-un drept al său ori într-un interes legitim printr-un act al unei autorități contractante sau prin nesoluționarea... termenul legal a unei cereri poate solicita anularea actului, obligarea autorității contractante la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, pe cale administrativ-jurisdicțională sau judiciară, potrivit prevederilor prezentei legi.

- art. 3 alin. (1) lit. f) din același act normativ, potrivit căroră:

f) persoană care se consideră vătămată - orice operator economic care îndeplinește cumulativ următoarele condiții:

(i) are sau a avut un interes... legătură cu o procedură de atribuire; și

(ii) a suferit, suferă sau riscă să sufere un prejudiciu ca o consecință a unui act al autorității contractante, de natură să producă efecte juridice, ori ca urmare a nesoluționării... termenul legal a unei cereri privind o procedură de atribuire.

(2) Termenii și expresiile definite la alin. (1) se completează... mod corespunzător cu termenii și expresiile definite... legislația privind achizițiile publice, legislația privind achizițiile sectoriale, respectiv legislația privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii, după caz.

- art. 3 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 stabilește că:... sensul alin. (1) lit. f) pct. (i) se consideră că o persoană are sau a avut un interes... legătură cu o procedură de atribuire dacă nu a fost încă exclusă definitiv de la respectiva procedură. O excludere este definitivă... cazul... care a fost notificată candidatului/ofertantului interesat și fie a fost considerată legală de către Consiliu/instanță, fie nu mai poate face obiectul unei căi de atac.

Totodată, Consiliul apreciază că sunt relevante... cauză, dispozițiile art. 32 alin. (1) din Codul de procedură..., care dispune că: „Orice cerere poate fi formulată și susținută numai dacă autorul acesteia (...) d) justifică un interes” și dispozițiile art. 33 din Codul de procedură..., care prevăd că: „Interesul trebuie să fie determinat, legitim, personal, născut și actual (...)”.

Din dispozițiile legale invocate, rezultă că persoana care se adresează Consiliului cu o contestație, pentru a avea calitatea de persoană vătămată, trebuie să aibă sau să fi avut un interes legitim... legătură cu procedura și să fi suferit, să sufere sau să risce să sufere un prejudiciu urmare a unui act emis de către autoritatea contractantă cu încălcarea dispozițiilor legale... materia achizițiilor publice, iar interesul trebuie să îndeplinească următoarele cerințe: *să fie determinat, legitim, personal, născut și actual*.

Raportat la acest aspect, este avut... vedere că, deși nici Legea nr. 101/2016 și nici codul de procedură... nu definesc interesul... doctrină s-a arătat că, prin acesta, se înțelege folosul practic imediat pe care îl are o parte pentru a justifica punerea... mișcare a acțiunii sale. Exercițiul dreptului de a formula o acțiune... justiție, precum și o contestație ca cea de față, cere o justificare, prin impunerea condiției interesului urmărindu-se evitarea unor litigii lipsite de orice utilitate. Interesul, indiferent că este moral și/sau material, trebuie să fie *legitim, personal și direct, să fie născut și actual*.

Aplicând aceste considerente doctrinare la speța analizată, Consiliul constată că prezenta contestație nu este justificată de existența unui interes care să îndeplinească condițiile expuse anterior.... stabilirea acestei finalități, Consiliul are... vedere că... pentru loturile 2 și 4, nu are un interes legitim de a formula contestație... promovarea criticilor formulate din considerentele mai jos expuse.

... materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, art. 2 din Legea nr. 101/2016 recunoaște dreptul oricărei persoane care se consideră vătămată într-un drept al său ori într-un interes legitim de a solicita anularea actului, obligarea autorității contractante la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, pe cale administrativ-jurisdicțională sau judiciară.

Noțiunea de „*persoană vătămată*” este definită... art. 3 alin. (1) lit. f) din Legea nr. 101/2016 ca fiind orice operator economic care are sau a avut un interes... legătură cu o procedură de atribuire și a suferit, suferă sau riscă să sufere un prejudiciu ca o consecință a unui act al autorității contractante, de natură să producă efecte juridice.

... speța de față, contestația... împotriva evaluării ofertei câștigătoare pentru loturile 2 și 4 este lipsită de interes, întrucât din perspectiva textului art. 3 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, mai sus evocat, o persoană are sau a avut un interes... legătură cu o procedură de atribuire dacă nu a fost încă *exclusă definitiv de la respectiva procedură. O excludere este definitivă... cazul... care a fost notificată candidatului/ofertantului interesat și fie a fost considerată legală de către Consiliu/instanță, fie nu mai poate face obiectul unei căi de atac.*

Astfel, cum rezultă din documentele cauzei, potrivit *Raportului procedurii nr...., oferta depusă de.....* cadrul loturilor 2 și 4 a fost respinsă ca neconformă... temeiul dispozițiilor art. 137 alin. (3) lit. a) din H.G. nr. 395/2016.

Conform aceluiași raport, a fost declarată câștigătoare oferta... pentru ambele loturi, ofertanta contestatoare luând la cunoștință de ambele decizii adoptate de membrii comisiei de evaluare, respectiv respingerea ofertei ca neconformă și declararea ofertei depusă de a... ca fiind câștigătoare și, așa cum a susținut... cuprinsul contestației, nu a formulat critici împotriva... de respingere a ofertei sale, ci doar împotriva... de stabilire a ofertei câștigătoare, respectiv:

Interesul subscrisei subzistă chiar dacă nu contestăm neconformitatea propriilor oferte pentru aceste loturi, întrucât acesta vizează asigurarea respectării principiilor tratamentului egal și transparenței... cadrul procedurii, precum și respectarea obligației autorității contractante de a asigura aplicarea unitară a cerințelor documentației de atribuire pe întreg parcursul procedurii.

Or, menținerea unor oferte neconforme ca fiind admisibile și câștigătoare este inadmisibilă și este de natură să producă un prejudiciu subscrisei. Astfel... condițiile... care, pentru loturile menționate, nu există alte oferte conforme, **interesul subscrisei vizează anularea rezultatului procedurii pentru aceste loturi și reluarea acesteia... condiții de legalitate și transparență**, astfel încât să fie asigurată o competiție reală.

La momentul soluționării contestației... fața Consiliului, calitatea acestei ofertante de terț față de prezenta procedură este una evidentă, de vreme ce... termenul legal, contestatoarea nu a înțeles să formuleze o cale de atac împotriva... de respingere a ofertei sale, respingerea devenind definitivă.

... de Justiție din... iunie..., cauza C-249/01, având ca obiect o cerere de pronunțare a unei hotărâri preliminare formulată de Bundesvergabeamt (Austria)... procedura Werner Hackermüller împotriva Bundesimmobiliengesellschaft mbH (BIG) și... mbH für den... (WED), s-a precizat că art. 1 alin. (3) din Directiva 89/665 nu se opune ca respectivele căi de atac să fie disponibile pentru persoanele care doresc să obțină un anumit contract public numai dacă au fost sau riscă să fie lezate de încălcarea pe care o invocă. *Articolul precitat permite statelor membre să îngrădească din două*

considerente dreptul de acces la procedurile privind căile de atac... legătură cu atribuirea de contracte de achiziții publice: pe de o parte, prin necesitatea existenței unui interes al reclamantului pentru contractul de achiziții publice... cauză, iar pe de altă parte, prin necesitatea ca reclamantul să fi fost lezat, respectiv să existe riscul de a fi lezat.

... din 21 decembrie..... Gebäudebetreuung und Caverion Österreich (C 355/15, EU: C:....: 988) s-a statuat că articolul 1 alineatul (3) din Directiva 89/665 trebuie să fie interpretat... sensul că nu se opune ca unui ofertant care a fost *exclus dintr-o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice printr-o decizie rămasă definitivă a autorității contractante* să îi fie refuzat accesul la o cale de *atac împotriva... de atribuire a contractului de achiziții publice... cauză* și împotriva încheierii contractului.

... stabilirea lipsei interesului ofertantei... se au... vedere și considerentele hotărârii... cauza C-131/16, Archus și Gama, potrivit cărora:

50 Trebuie amintit... această privință, că articolul 1 alineatul (3) din Directiva 92/13 prevede că statele membre trebuie să asigure accesul la căile de atac... temeiul unor norme detaliate pe care trebuie să le stabilească... acest sens, cel puțin oricărei persoane care are sau care a avut vreun interes... obținerea unui anumit contract și care a fost prejudiciată sau riscă să fie prejudiciată printr-o -presupusă încălcare.

... Fiind chemată să interpreteze dispozițiile echivalente ale articolului 1 alineatul (3) din Directiva 89/665/CEE a Consiliului din 21 decembrie... privind coordonarea actelor cu putere de lege și a actelor administrative privind aplicarea procedurilor care vizează căile de atac față de atribuirea contractelor de achiziții publice de produse și a contractelor publice de lucrări (JO..., L 395, p. 33, Ediție specială, 06/vol. 1, p. 237), Curtea a statuat deja că... cadrul unei proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice, **ofertanții au un interes legitim care înseamnă excluderea ofertei celorlalți... scopul obținerii contractului (a se vedea... acest sens... din 4 iulie..., Fastweb, C1.../12, EU: -C:....: 448, punctul 33... din 5 aprilie..., PFE, C689/13, EU: C:....: -9, punctul..., precum și... din 21 decembrie..... Gebäudebetreuung und Caverion Österreich, C355/15, EU: C:....: 988, punctul 29), indiferent care ar fi numărul participanților la procedură și numărul participanților care au introdus căi de atac (a se vedea... acest sens... din 5 aprilie..., PFE, C689/13, EU: C:....: -9, punctul 29).**

52 Astfel, pe de o parte, excluderea unui ofertant poate conduce la obținerea de către un alt ofertant a contractului direct... cadrul aceleiași proceduri. Pe de altă parte... ipoteza unei excluderi a tuturor ofertanților și a deschiderii unei noi proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice, fiecare dintre ofertanți ar putea să participe și, astfel, să obțină... mod indirect contractul (a se vedea... din 5 aprilie..., PFE, C689/13, EU: -C:....: -9, punctul...).

53 Principiul jurisprudențial astfel stabilit prin... din 4 iulie..., Fastweb (C1.../12, -EU: C:....: 448), și prin... din 5 aprilie..., PFE (C689/13, EU: C:....: -9), își găsește aplicarea... situația... discuție... cauza principală.

54 Astfel... cadrul unei proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice... care **au fost depuse două oferte** și... care entitatea contractantă a **adoptat două decizii simultane, de respingere a ofertei unuia dintre ofertanți și, respectiv, de atribuire a contractului... favoarea celui alt, instanța de trimitere este sesizată de ofertantul respins cu o cale de atac îndreptată împotriva acestor două decizii**.... cadrul acestei căi de atac, ofertantul respins invocă excluderea ofertei ofertantului câștigător pentru lipsa conformității acesteia cu specificațiile caietului de sarcini.

55 **Într-o asemenea situație, ofertantului care a introdus calea de atac trebuie să i se recunoască un interes legitim... excluderea ofertei ofertantului câștigător, care poate conduce, eventual, la constatarea imposibilității autorității contractante de a efectua selecția unei oferte legale** (a se vedea... acest sens... din 4 iulie..., Fastweb, C1.../12, -EU: C:....: 448, punctul 33, precum și... din 5 aprilie..., PFE, C689/13, EU: C:....: -9, punctul 24).

56 Această interpretare este confirmată de dispozițiile articolului 2a alineatele (1) și (2) din Directiva 92/13, care prevăd expres un drept la o cale de atac **al ofertanților care nu au fost excluși definitiv**... special împotriva deciziilor de atribuire a contractelor de achiziții publice adoptate de entitățile contractante.

57 Desigur... cauza... care a fost pronunțată... din 21 decembrie..... Gebäudebetreuung und Caverion Österreich (C355/15, EU: C:....: 988, punctele 13-16-, 31 și 36), Curtea a statuat că unui ofertant a cărui ofertă fusese exclusă de entitatea contractantă dintr-o procedură de atribuire a unui

contr-act de achiziții publice i se putea refuza accesul la o cale de atac împotriva... de atribuire a contractului de achiziții publice. Totuși... această cauză, decizia de excludere a ofertantului menționat fusese confirmată printr-o decizie care a dobândit autoritate de lucr-u judecat înainte ca instanța sesizată cu calea de atac împotriva... de atribuire a contractului să se pronunțe, astfel încât ofertantul respectiv trebuia să fie considerat exclus definitiv din procedura de atribuire a contractului de achiziții publice... discuție.

58... schimb... cauza principală, Archus și Gama au formulat o **cale de atac împotriva... prin care era exclusă oferta lor și împotriva... de atribuire a contractului, adoptate simultan, și, prin urmare, nu pot fi considerate ca fiind excluse definitiv din procedura de atribuire a contractului de achiziții publice. Întro asemenea si-tuație, noțiunea „un anumit contract”... sensul articolului 1 alineatul (3) din Directiva 92/13 poate viza, dacă este cazul, eventuala inițiere a unei noi proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice.**

59 Din considerațiile care precedă rezultă că Directiva 92/13 trebuie să fie interpretată... sensul că, într-o situație precum cea... discuție... cauza principală -... care... cadrul unei proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice, au fost prezentate două oferte, iar **entitatea contractantă a adoptat două decizii simultane, de respingere a ofertei unuia dintre ofertanți și, respectiv, de atribuire a contractului... favoarea celui alt -, ofertantul exclus, care formulează o cale de atac împotriva acestor două decizii, trebuie să poată solicita excluderea ofertei ofertantului câștigător, astfel încât noțiunea „un anumit contract”... sensul articolului 1 alineatul (3) din Directiva 92/13 poate viza, dacă este cazul, eventuala inițiere a unei noi proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice.**

... procedurii nr...., publicat... SEAP la data de..., oferta depusă de..... cadrul loturilor 2 și 4, a fost respinsă. Conform aceluiași raport, a fost declarată câștigătoare oferta... pentru ambele loturi, toate aceste aspecte fiind comunicate autoarei contestației prin intermediul Adresei nr.....

Fiind comunicate *simultan* cele două decizii, de respingere a ofertei contestatoarei și declarare a ofertei câștigătoare, ofertanta contestatoare... trebuia să atace ambele decizii pentru a se considera că are interes... a formula contestație... caz contrar interesul său neexistând, aspecte redade de instanța de judecată... motivarea... nr.... pronunțată *de... la data de...*:

Cu toate acestea, jurisprudența..., reprezentată de cauzele C-131 / 16, C-1.../ 12, C- 689/ 13, C-249/01, C-355/ 15 recunoaște posibilitatea contestării de către un ofertant exclus și a ofertelor admisibile ale celorlalți participanți, indiferent de numărul lor, sub condiția simultaneității celor două contestări. In masura... care această simultaneitate nu mai subzistă, ofertantului exclus anterior definitiv nu i se mai recunoaște dreptul la o cale de atac.

Consiliul reține că... speță, este pe deplin aplicabilă interpretarea de mai sus a..., atât timp cât nu există o acțiune **simultană a...**, împotriva... de respingere a ofertei sale și împotriva... privind admisibilitatea ofertelor concurente.

Aceasta este de altfel și jurisprudența..., care recunoaște existența unui interes... anularea procedurii pentru un ofertant respins numai... situația... care acesta formulează concomitent, prin aceeași cale de atac, critici privind atât situația propriei oferte, cât și cea a contracandidaților admisibili... procedură, calitatea de persoană vătămată fiindu-i recunoscută așadar doar ofertantului care nu a fost exclus definitiv din procedură (... acest sens a se vedea... din data de 21 decembrie... pronunțată... cauza C-355/15 (... din 21 decembrie..... Gebäudetreuung und Caverion Österreich).

... același sens este practica judiciară care a reținut constant că este lipsită de interes contestația prin care ofertanta nu critică respingerea ofertei sale, ci atribuirea contractului unei oferte concurente, respectiv... situația... care nu formulează concomitent, prin aceeași cale de atac, critici privind atât situația propriei oferte, cât și cea a contracandidaților admisibili... procedură, respectiv:

- *Decizia nr.... / pronunțată de Consiliu la..... cadrul căreia s-au reținut următoarele:*

... speța de față, contestația... împotriva evaluării ofertei câștigătoare pentru Loturile 3 și 4 este lipsită de interes, întrucât din perspectiva textului art. 3 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, mai sus evocat, o persoană are sau a avut un interes... legătură cu o procedură de atribuire dacă nu a fost încă exclusă definitiv de la respectiva procedură. O excludere este definitivă... cazul... care a fost notificată candidatului/ofertantului interesat și fie a fost considerată legală de către Consiliu/instanță, fie nu mai poate face obiectul unei căi de atac. Astfel, cum rezultă din documentele cauzei, potrivit Raportului procedurii nr...., oferta depusă de..... cadrul loturilor 3 și 4 a fost declarată neconformă... temeiul dispozițiilor art. 137 alin. (3) lit. a) din H.G. nr. 395/2016 întrucât nu satisface cerințele caietului de sarcini, fiind respinsă.

Conform aceluiași raport, a fost declarată câștigătoare oferta... pentru ambele loturi, ofertanta contestatoare luând la cunoștință de ambele decizii adoptate de membrii comisiei de evaluare, respectiv respingerea ofertei ca neconformă și declararea ofertei depusă de a... ca fiind câștigătoare și, așa cum a susținut... cuprinsul contestației, nu a formulat critici împotriva... de respingere a ofertei sale, ci doar împotriva... de stabilire a ofertei câștigătoare, prin invocarea... nr...., 382, 432 din... și a... nr.... a Curții de... Cluj.

La momentul soluționării contestației... fața Consiliului, calitatea acestei ofertante de terț față de prezenta procedură este una evidentă, de vreme ce... termenul legal, **contestatoarea nu a înțeles să formuleze o cale de atac împotriva... de respingere a ofertei sale, respingerea devenind definitivă.**

(...)

... procedurii nr...., oferta depusă de..... cadrul loturilor 3 și 4, a fost respinsă. Conform aceluiași raport, a fost declarată câștigătoare oferta... pentru ambele loturi.

Fiind comunicate simultan cele două decizii, de respingere a ofertei contestatoarei și declarare a ofertei câștigătoare, ofertanta contestatoare... trebuia să atace ambele decizii pentru a se considera că are interes... a formula contestație... caz contrar interesul său neexistând, aspecte redate inclusiv de instanța de judecată... motivarea... nr.... pronunțată la data de...: Cu toate acestea, jurisprudența..., reprezentată de cauzele C-131 / 16, C-1... / 12, C- 689/ 13, C-249/01, C-355/ 15 recunoaște posibilitatea contestării de către un ofertant exclus și a ofertelor admisibile ale celorlalți participanți, indiferent de numărul lor, sub condiția simultaneității celor două contestări. In măsura... care această simultaneitate nu mai subzistă, ofertantului excius anterior definitiv nu i se mai recunoaște dreptul la o cale de atac.

Consiliul reține că... speță, este pe deplin aplicabilă interpretarea de mai sus a..., atât timp cât nu există o acțiune simultană a..., împotriva... de respingere a ofertei sale și împotriva... privind admisibilitatea ofertelor concurente.

Aceasta este de altfel și jurisprudența..., care recunoaște existența unui interes... anularea procedurii pentru un ofertant respins numai... situația... care acesta formulează concomitent, prin aceeași cale de atac, critici privind atât situația propriei oferte, cât și cea a contracandidaților admisibili... procedură, calitatea de persoană vătămată fiindu-i recunoscută așadar doar ofertantului care nu a fost exclus definitiv din procedură (... acest sens a se vedea... din data de 21 decembrie... pronunțată... cauza C-355/15 (... din 21 decembrie..... Gebäudebetreuung und Caverion Österreich).

... același sens este practica judiciară care a reținut constant că este lipsită de interes contestația prin care ofertanta nu critică respingerea ofertei sale, ci atribuirea contractului unei oferte concurente, respectiv... situația... care nu formulează concomitent, prin aceeași cale de atac, critici privind atât situația propriei oferte, cât și cea a contracandidaților admisibili... procedură, respectiv:

(...)

Prin urmare... acceptând decizia de respingere a ofertei sale, nu mai este operator economic implicat... procedura de atribuire, excluderea sa fiind una definitivă, după cum reglementează textul de lege susenunțat, deoarece nu mai poate face obiectul vreunei căi de atac.

De asemenea, interesul trebuie să fie, potrivit art. 3 alin. (1) lit. f) din Legea nr. 101/2016... legătură cu o procedură de achiziție la care petentul a participat, ori dezideratul de a obține o eventuală anulare a procedurii nu poate fi apreciat ca fiind un interes... legătură cu procedura.

Faptul că anularea procedurii ar crea premisele declanșării unei alte proceduri nu demonstrează producerea unui prejudiciu concret contestatoarei (condiție esențială pentru a fi considerată persoană vătămată) prin desemnarea... această procedură, a unei alte oferte câștigătoare, căci prejudiciul nu poate fi raportat la un eveniment viitor (și eventual).

Așa cum a fost mai sus reținut și jurisprudența... recunoaște existența unui interes... anularea procedurii pentru un ofertant respins numai... situația... care acesta formulează concomitent, prin aceeași cale de atac, critici privind atât situația propriei oferte, cât și cea a contracandidaților admisibili... procedură, calitatea de persoană vătămată fiindu-i recunoscută

așadar doar ofertantului care nu a fost exclus definitiv din procedură (... acest sens a se vedea... din data de 21 decembrie... pronunțată... cauza C-355/15 (... din 21 decembrie..... Gebäudebetreuung und Caverion Österreich).

... considerarea celor antemenționate sunt și susținerile autorității contractante aduse... replică la cele susținute de contestatoare, potrivit cărora:

Susținem lipsa de interes a contestației pe considerentul ea ofertantul contestatar nu îndepărtează motivele pentru care oferta sa a fost respinsă ci doar aduce critici ofertei declarate câștigătoare, ceea ce duce la concluzia că și la o eventuală reluare a competiției oferta sa ar rămâne neconformă, motivele de respingere fiind întemeiate,

(...)

Deși nici legislația... vigoare... materia achizițiilor publice și nici codul de procedură... nu definesc interesul... doctrină s-a arătat că, prin acesta, se înțelege folosul practic imediat (**ceea ce în cazul de fata nu exista**) pe care îl are o parte pentru a justifica punerea... mișcare a acțiunii sale. Exercițiul dreptului de a formula o acțiune... justiție cere o justificare, prin impunerea condiției interesului urmărindu-se evitarea unor litigii lipsite de orice utilitate. Interesul, indiferent că este moral **și/sau material**, trebuie să fie legitim, personal și direct, să fie născut și actual.

... raport de cele mai sus reținute, împrejurarea că ofertanta contestatoarea are interes... anularea... autorității contractante de declarare câștigătoare a ofertei... și respingerea acesteia, situație care i-ar putea profita... cazul... care s-ar organiza o altă procedură prin participarea la noua procedură de atribuire nu poate conduce la respingerea excepției invocată, pe de o parte întrucât lipsa de interes a contestatoarei... se deduce din chiar conținutul dispozițiilor legale mai sus citate, iar pe de altă parte întrucât, interesul... anularea procedurii este recunoscut unei ofertante respinse numai... situația... care acesta formulează concomitent, prin aceeași cale de atac, critici privind atât situația propriei oferte, cât și cea a contracandidaților admisibili... procedură.

Similar, conform instanțelor de la Luxemburg, acțiunea... anulare nu este admisibilă decât... măsura... care reclamantul are un interes să obțină anularea actului atacat, ceea ce presupune ca anularea să poată avea consecințe juridice, respectiv să îi aducă un beneficiu (a se vedea, cu titlu de exemplu... din 26 ianuarie..., Leonardo/Frontex, T-849/..., EU: T:...: 28... din 5 septembrie..., Lombardi, C-333/18, EU: C:...: 675... din 20 mai..., Phrenos și alții/Comisia, T-715/18, EU: T:...:..... din 30 aprilie..., EnBW... Württemberg/Comisia, T-387/04, EU: T:...: 117... din 12 februarie....., C-.../02, EU: C:...: 93, și... din 25 iulie..., Unión de Pequeños Agricultores/Consiliul, C-50/... P, EU: C:...: 462).

- *Decizia nr.... pronunțată de Consiliu la... cadrul căreia s-au reținut următoarele:*

Analizând interesul... formularea contestației, Consiliul are... vedere că decizia comisiei de evaluare, de respingere a ofertei..., nefiind contestată... termenul legal calculat de la comunicarea rezultatului procedurii..., așa cum s-a reținut... decizie, înlătură interesul său... a critica oferta....

Astfel, Consiliul are... vedere faptul că oferta... a fost respinsă la data de..., motivele de respingere fiindu-i comunicate contestatoarei la data de..., conform celor reținute... considerentele... nr.... și a susținerilor contestatoarei.

Or... această situație, ținând seama de faptul că decizia de respingere a ofertei depusă de..., și-a consolidat caracterul definitiv, nefiind *formulată* contestație împotriva motivelor de respingere, Consiliul determină că soluționarea contestației formulate împotriva ofertantei declarate câștigătoare, este lipsită de interes.

(...)

Nu există niciun interes pentru a fi analizate criticile contestatoarei... aduse contracandidatei sale, câtă vreme oferta sa a fost respinsă, astfel decizia de respingere are caracter definitiv.

Or, Consiliul este dator să judece interesul prin prisma situației prezente. Condiția interesului se verifică la momentul soluționării contestației, or, la acest moment, este lipsită de interes analiza criticilor aduse contracandidatei sale câtă vreme oferta a fost respinsă, decizia de respingere având caracter definitiv.

Decizia Consiliului nr.... din... a fost atacată cu plângere de către contestatoarea..., aceasta formând obiectul dosarului nr...., care s-a aflat pe rolul... de..., Secția a x-a contencios administrativ și fiscal și achiziții publice, soluționat prin Hotărârea nr. 399/2025 din..., prin care instanța de judecată a respins ca nefondată, plângerea formulată împotriva... nr.... din....

... cadrul acestei decizii se regăsesc următoarele considerente relevante:

[Se reține că oferta ##### S.R.L. a fost respinsă la data de..., motivele de respingere fiindu-i comunicate contestatoarei la data de..., conform celor reținute... considerentele... nr. ###/C8/707/... și a susținerilor contestatoarei.

Astfel, analizând interesul contestatoarei... formularea contestației, Consiliul are... vedere că decizia comisiei de evaluare, de respingere a ofertei ##### S.R.L., nefiind contestată... termenul legal calculat de la comunicarea rezultatului procedurii..., așa cum s-a reținut... decizie, înlătură interesul acesteia de a critica oferta ##### S.R.L..

... speță, raportat la condițiile prevăzute de textul de lege - art. 3 lit. f) din Legea nr. ##### #, contestația nu este justificată de existența unui interes care să îndeplinească condițiile expuse anterior respectiv existența interesului legitim, actual și direct al ofertantului câștigător... situația investirii completului cu soluționarea unei contestații formulate împotriva ofertelor declarate necâștigătoare sau respinse, având... vedere lipsa interesului legitim, actual și direct al contestatoarei împotriva ofertantului declarat câștigător, precum și faptul că ##### S.R.L. a rămas definitiv respins.

Se reține, astfel, din analiza întregii documentații, că, la momentul soluționării contestației... fata Consiliului, calitatea ##### S.R.L. de ofertant respins se menține, neexistând un interes... analizarea ofertei declarate câștigătoare.

... acest sens, instanța apreciază că decizia... contestată... speță este... acord cu jurisprudența europeană... sensul că... din... iunie..., cauza C-249/01, ##### Hackermuller împotriva Bundesimmobiliengesellschaft mbH (###) și... mbH fur den... (WED), Curtea de Justiție a... a decis că art. 1 alin. 3 din Directiva 89/665 nu obligă statele membre să instituie căi de atac disponibile pentru orice persoană care dorește să obțină un contract de achiziție publică, ci le permite să solicite ca persoana... cauză să fi fost sau să riște să fi fost lezată de încălcarea pe care o invocă, soluția fiind adoptată și de legiuitorului român.

Mai mult, decizia contestată este... acord și cu jurisprudența..., care consacră faptul că o acțiune... anulare introdusă de o persoană fizică sau juridică nu este admisibilă decât... măsura... care această persoană are un interes să obțină anularea actului atacat (... din 28 septembrie..., MCI/#####, T-... /...)... sensul că anularea actului contestat să fie aptă a genera consecințe juridice.

- *Decizia nr.... pronunțată de Consiliu la..... cadrul căreia s-au reținut următoarele:*

Aplicând aceste considerente doctrinare la speța analizată, Consiliul constată că solicitările contestatorului vizând raportul procedurii și decizia privind evaluarea ofertei... nu sunt justificate de existența unui interes care îndeplinește condițiile expuse anterior.

Pentru a decide astfel, Consiliul are... vedere faptul că... și-a însușit ca atare decizia de respingere a ofertei sale, ca neconformă, sub acest aspect, raportul procedurii căpătând caracter definitiv, prin necontestare.

Prin urmare, autorul contestației nu justifică un interes legitim, personal, născut și actual... prezenta cauză, decizia de respingere a ofertei sale fiind una definitivă.

Cu alte cuvinte, prin neatacarea... termenul legal, a... comisiei de evaluare prin care propria ofertă a fost respinsă, ca neconformă... este, la acest moment, exclus definitiv din procedură, deoarece respingerea din procedură a ofertei sale nu mai poate face obiectul unei căi de atac.

(...)

Totodată, observă Consiliul că nici modul de redactare al obiectului contestației nu este suficient pentru a se putea reține că, prin contestație, s-a urmărit efectuarea controlului de legalitate și cu privire la decizia de respingere a propriei oferte a contestatorului... condițiile... care, motivarea... fapt a acesteia nu conține nicio critică, nici măcar o referire la modul... care a fost evaluată oferta....

Nefiind legal investit să se pronunțe și cu privire la legalitatea motivelor care au stat la baza... de respingere, ca neconformă, a ofertei..., Consiliul nu poate efectua, din oficiu, o asemenea analiză și nu poate cenzura... niciun fel actele autorității contractante care conțin această rezoluție... emiterea deciziilor sale fiind nevoit să respecte principiul disponibilității, conform prevederilor art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Principiul disponibilității, aferent procedurii civile comune, care completează procedura jurisdicțională, presupune că instanța va statua... limitele obiectului stabilit prin cererea de chemare... judecată, pronunțându-se asupra a tot ceea ce s-a cerut, dar... același timp, doar asupra a ceea ce s-a cerut, neexistând o obligație pentru Consiliu de a examina contestația pentru alte motive... afara celor expuse... contestație. Consiliul nu se poate substitui contestatorului... ce privește invocarea nelegalității unor acte cu privire la care nu a fost sesizat.

Sesizarea trebuie realizată cu respectarea tuturor condițiilor de formă și fond prevăzute de lege, pentru determinarea exactă a obiectului judecății administrative, având... vedere principiul

potrivit căruia judecata are loc... limitele sesizării. Altminteri, judecata ar echivala cu un control efectuat din oficiu de către Consiliu, inadmisibil... condițiile actualei legislații.

Pentru considerentele enunțate... temeiul art. 26 alin. (1) și (6) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va respinge, ca lipsită de interes, contestația formulată de..... contradictoriu cu INSPECTORATUL... AL POLIȚIEI ROMÂNE... calitate de autoritate contractantă.

- **Decizia nr. 2568/C5/... pronunțată de Consiliu la..... cadrul căreia s-au reținut următoarele:**

[Pe de altă parte, contestația formulată de... „...” SA apare și ca lipsită de interes pentru următoarele motive:

- Oferta depusă de contestatoare... cadrul prezentei proceduri de atribuire a fost respinsă... temeiul dispozițiilor art. 143 alin. (2) lit. e) din HG nr. 394/2016, deoarece depășește valoarea estimată comunicată prin anunțul de participare și nu există posibilitatea disponibilizării de fonduri suplimentare pentru îndeplinirea contractului;

- **... cadrul contestației... nu formulează critici cu privire la decizia entității contractante de a-i respinge oferta, ci doar... legătură cu oferta desemnată câștigătoare** (depusă de societatea...) obiectul contestației, respectiv solicitarea/solicitările adresate Consiliului... legătură cu actul atacat vizând doar oferta desemnată câștigătoare, relevant... acest sens fiind următorul capăt de cerere formulat de contestatoare: „...”;

- Contestatoarea nu a solicitat Consiliului anularea procedurii de atribuire;

- la data emiterii prezentei decizii oferta depusă de contestatoare... cadrul prezentei proceduri de atribuire a fost respinsă... **mod definitiv**, ca inacceptabilă... temeiul dispozițiilor art. 143 alin. (2) lit. e) din HG nr. 394/2016.

... acest context, Consiliul reține ca fiind relevante următoarele prevederi legale:

- art. 2 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare potrivit căruia *„Orice persoană care se consideră vătămată într-un drept al său ori într-un interes legitim printr-un act al unei autorități contractante sau prin nesoluționarea... termenul legal a unei cereri poate solicita anularea actului, obligarea autorității contractante la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, pe cale administrativ-jurisdicțională sau judiciară, potrivit prevederilor prezentei legi”*;

- art. 3 alin. (1) lit. f) din același act normativ, conform căruia *„(1)... sensul prezentei legi, termenii și expresiile de mai jos semnifică, după cum urmează: (...)*

f) persoană care se consideră vătămată - orice operator economic care îndeplinește cumulativ următoarele condiții:

(i) are sau a avut un interes... legătură cu o procedură de atribuire; și

(ii) a suferit, suferă sau riscă să sufere un prejudiciu ca o consecință a unui act al autorității contractante, de natură să producă efecte juridice, ori ca urmare a nesoluționării... termenul legal a unei cereri privind o procedură de atribuire”.

- art. 3 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, potrivit căruia:

*„(3)... sensul alin. (1) lit. f) pct. (i) se consideră că o persoană are sau a avut un interes... legătură cu o procedură de atribuire **dacă nu a fost încă exclusă definitiv de la respectiva procedură. O excludere este definitivă... cazul... care a fost notificată candidatului/ofertantului interesat și fie a fost considerată legală de către Consiliu/instanță, fie nu mai poate face obiectul unei căi de atac**”.*

- art. 2a alin. (2) paragraful 2 din Directiva nr. 66/... din 11 decembrie... de modificare a Directivelor 89/665/CEE și 92/13/CEE ale Consiliului... ceea ce privește ameliorarea eficacității căilor de atac... materie de atribuire a contractelor de achizițiilor publice, potrivit căruia *„Se consideră că ofertanții sunt interesați dacă nu au fost încă excluși definitiv. O excludere este definitivă... cazul... care a fost notificată ofertanților interesați și fie a fost considerată legală de un organism independent responsabil de soluționarea căilor de atac, sau nu mai poate face obiectul unei căi de atac”.*

Așadar, pentru a putea fi considerată persoană vătămată printr-un act emis de o entitate contractantă... cadrul unei proceduri de achiziție publică, contestatoarea trebuie să aibă sau să fi avut un interes legitim... legătură cu procedura și să fi suferit, să sufere sau să riște să sufere un prejudiciu urmare a unui act al entității contractante.

Deși, nici Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare și nici codul de procedură... nu definesc interesul... doctrină s-a arătat că, prin acesta, se înțelege folosul practic imediat pe care îl are o parte pentru a justifica punerea... mișcare a acțiunii sale. Exercițiul dreptului de a formula o acțiune... justiție, precum și o contestație ca cea de față, cere o justificare, prin impunerea condiției interesului urmărindu-se evitarea unor litigii lipsite de orice utilitate. Interesul, indiferent că este moral și/sau material, trebuie să fie legitim, personal și direct, să fie născut și actual.

Condiția interesului se analizează la momentul formulării cererii de chemare... judecată, însă acesta trebuie să se păstreze pe tot parcursul litigiului. La momentul soluționării contestațiilor... cauză, interesul contestatoarei nu mai subzistă, oferta sa fiind respinsă printr-o decizie a entității contractante rămasă definitivă, prin necontestarea acesteia... cadrul termenului legal.

Aplicând considerentele doctrinare mai sus menționate la speța analizată, Consiliul constată că prezenta contestație nu este justificată de existența unui interes care îndeplinește condițiile expuse anterior.

... consecință, având... vedere că oferta depusă de... „...” SA a fost respinsă ca inacceptabilă... mod definitiv, iar... prezent aceasta nu mai poate face obiectul unei căi de atac, Consiliul constată că autoarea contestației nu justifică un interes legitim, născut și actual... formularea prezentei contestații de vreme ce nu mai poate deveni câștigător... această procedură de atribuire.

Neavând șansa reală de a câștiga prezenta procedură de atribuire, oferta contestatoarei fiind... mod definitiv respinsă... „...” SA nu are... legătură cu această procedură, interesul legitim necesar deținerii calității de persoană vătămată, astfel cum se prevede la art. 3 lit. f) din Legea nr. 101/2016.

Consiliul nu poate reține susținerile contestatoarei referitoare la faptul că... speță ar fi incidente considerentele hotărârii... cauza C-131/16, Archus și Gama, deoarece instanța de trimitere fusese sesizată de ofertantul respins, cu o cale de atac formulată împotriva **celor două decizii adoptate simultan, respectiv decizia de respingere a unui ofertant și decizia de atribuire a contractului... favoarea celui alt ofertant** [„54. Astfel... **cadrul unei proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice... care au fost depuse două oferte și... care autoritatea contractantă a adoptat două decizii simultane, de respingere a ofertei unuia dintre ofertanți și, respectiv, de atribuire a contractului... favoarea celui alt, instanța de trimitere este sesizată de ofertantul respins cu o cale de atac îndreptată împotriva acestor două decizii.... cadrul acestei căi de atac, ofertantul respins invocă excluderea ofertei ofertantului câștigător pentru lipsa conformității acesteia cu specificațiile caietului de sarcini.**

55. Într-o asemenea situație, ofertantului care a introdus calea de atac trebuie să i se recunoască un interes legitim... excluderea ofertei ofertantului câștigător, care poate conduce, eventual, la constatarea imposibilității autorității contractante de a efectua selecția unei oferte legale (a se vedea... acest sens... din 4 iulie..., Fastweb, C-1.../12, EU: C:...: 448, punctul 33, precum și... din 5 aprilie..., PFE, C-689/13, EU: C:...: 9, punctul 24).

(...)

Pentru aceste motive, Curtea (... opta) declară:

(...)

2) Directiva 92/13/CE a Consiliului din 25 februarie... privind coordonarea actelor cu putere de lege și actelor administrative referitoare la aplicarea normelor comunitare cu privire la procedurile de achiziții publice ale entităților care desfășoară activități... sectoarele apei, energiei, transporturilor și telecomunicațiilor, astfel cum a fost modificată prin Directiva.../66/CE a... și a Consiliului din 11 decembrie... trebuie să fie interpretată... sensul că, într-o situație precum cea... discuție... cauza principală –... care... cadrul unei proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice, au fost prezentate două oferte, iar autoritatea contractantă a adoptat două decizii simultane, de respingere a ofertei unuia dintre ofertanți și, respectiv, de atribuire a contractului... favoarea celui alt –, ofertantul exclus, care formulează o cale de **atac împotriva acestor două decizii, trebuie să poată solicita** excluderea ofertei ofertantului câștigător, astfel încât noțiunea «un anumit contract»... sensul articolului 1 alineatul (3) din Directiva 92/13, astfel cum a fost modificată prin Directiva.../66, poate viza, dacă este cazul, eventuala inițiere a unei noi proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice”, ceea ce... prezenta cauză nu **s-a întâmplat deoarece contestatoarea... „...” SA a sesizat... doar... legătură cu decizia de atribuire a contractului... favoarea..., nu și... legătură cu decizia de respingere a ofertei depusă de societatea sa, dovedind astfel achiesarea la aceasta.**

- Decizia nr.... pronunțată de Consiliu la..... cadrul căreia s-au reținut următoarele:

[... speța de față, contestația... împotriva evaluării ofertei concurente este lipsită de interes, întrucât oferta reclamantei a fost respinsă definitiv, respingere asupra căreia nu se poate reveni. Demersul inițiat de societate prin contestația aflată pe rol nu are aptitudinea de a readuce... competiție oferta sa, respectiv de a îi contura o șansă de a obține contractul supus atribuirii.

Interesul de a exercita acțiunea lipsește atunci când, chiar admitând că motivele ar fi întemeiate, anularea actului atacat pe baza acestor motive nu ar fi de natură să îi dea reclamantului câștig de cauză (... de Justiție a... din 15 martie..., Marcato/Comisia, cauza 37/72, pct. 2-8). Interesul de a exercita acțiunea decurge din consecințele pe care anularea actului atacat le-ar putea

avea asupra situației juridice a reclamantului (... din 24 iunie..... și.../Comisia, 53/85, pct. 21, și... din 25 martie..., Gencor/Comisia, T-102/96, pct. 40). Acest interes, care trebuie să fie născut și actual, nu există decât dacă acțiunea este susceptibilă, prin rezultatul său, să aducă un beneficiu părții care a formulat-o (... din 4 iulie..., easyJet/Comisia, T-177/04, pct. 40), ceea ce nu se poate spune... cazul contestației aflate pe rolul Consiliului.

Elocvent și capital este textul art. 3 alin. (3) din Legea nr. 101/ 2016, potrivit căruia o persoană are sau a avut un interes... legătură cu o procedură de atribuire dacă nu a fost încă exclusă definitiv de la respectiva procedură. O excludere este definitivă... cazul... care a fost notificată candidatului/ofertantului interesat și fie a fost considerată legală de către Consiliu/instanță, **fie nu mai poate face obiectul unei căi de atac. După cum s-a reținut mai sus, respingerea ofertei... nu a fost contestată, ceea ce înseamnă că oferta reclamantei trebuie considerată ca fiind exclusă definitiv (excludere consolidată prin neatacare)... sensul legii.**

... din 21 decembrie..... Gebäudebetreuung und Caverion Österreich (C-355/15, EU: C:....: 988, punctele 13-16, 31 și 36), Curtea de Justiție a... a statuat că unui ofertant a cărui ofertă fusese exclusă de autoritatea contractantă dintr-o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice i se putea refuza accesul la o cale de atac împotriva... de atribuire a contractului de achiziții publice.

... același sens este practica majoritară a instanțelor de judecată naționale, respectiv că ofertanta a cărei ofertă a fost legal respinsă de autoritate nu are interes... a formula critici la adresa ofertelor concurente:

- *deciziile nr....464 din 10 iulie... și nr....31 din... ianuarie... (Este lipsită de interes contestarea ofertei concurente, câtă vreme oferta contestatoarei este inadmisibilă. Interesul vizând anularea procedurii și reluarea ei nu poate fi luat... considerare. Pentru a fi actual, interesul trebuie să privească procedura de atribuire prezentă, la care contestatoarea a depus oferta)... Iulia, Secția de contencios administrativ și fiscal;*

- *decizia nr.... din 7 august....., Secția a II-a..., de contencios administrativ și fiscal;*

- *decizia nr.... din... ianuarie... (Atât interesul legitim, cât și prejudiciul suferit de eventualul contestator trebuie analizate... legătură cu procedura de atribuire... limitele desfășurării acesteia, ieșirea din cadrul desfășurării unei proceduri de atribuire lipsind interesul de condiția actualității acestuia, anularea unei proceduri de atribuire neputând naște un eveniment cert și posibil... legătură cu care s-ar putea invoca un interes)...., Secția contencios administrativ și fiscal;*

(...).

Operând excepția lipsei de interes față de criticarea evaluării ofertei..., Consiliului îi este interzisă cercetarea și pronunțarea... privința fondului respectivelor critici, potrivit art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, act normativ care prevede și că excluderea unui ofertant este definitivă... cazul... care i-a fost notificată și nu a fost atacată, precum... speța de față.

Ipoteza susținută de reclamantă... justificarea interesului său, și anume aceea a anulării întregii proceduri, situație... care competiția ar fi reluată de autoritate și ea s-ar putea prezenta cu o nouă ofertă, care să fie admisibilă, nu poate fi primită de Consiliu, nesituându-se... limitele legale care impun ca interesul să fie născut și actual, ceea ce nu este cazul... cauza pendinte. Perspectiva reluării procedurii de atribuire nu poate justifica interesul contestatoarei, întrucât o asemenea ipoteză nu este certă, ci eventuală (decizia nr.... din 14 noiembrie..., precitată, Curtea de... Ploiești, Secția a II-a..., de contencios administrativ și fiscal).

Interesul unui ofertant exclus de la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice de a exercita acțiunea împotriva... de atribuire a acestui contract lipsește, așadar... mod vădit atunci când excluderea acestui ofertant rezultă dintr-o decizie rămasă definitivă fie pentru că nu mai poate face obiectul unei acțiuni... justiție, întrucât nu a fost contestată... termenele prevăzute de normele procedurale naționale, fie din cauza epuizării căilor de atac disponibile la nivel național (... de Justiție a... din 16 martie..., C-.../22, ARMAPROCURE, EU: C:....: 291). Interesul unui ofertant exclus de la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții de a exercita acțiunea împotriva... de atribuire a acestui contract este astfel indisolubil legat de continuarea existenței unui interes de a exercita acțiunea împotriva... care l-a exclus din această procedură. Prin urmare... lipsa unui interes de a exercita acțiunea împotriva... de excludere a ofertei sale, un ofertant respins nu poate pretinde că păstrează un interes de a exercita acțiunea împotriva... de atribuire a contractului. Un asemenea interes de a exercita acțiunea nu se poate întemeia pe faptul că ofertantului menționat i-ar putea fi eventual atribuit contractul... ipoteza... care... urma anulării acestei decizii, autoritatea contractantă ar decide să inițieze o nouă procedură de atribuire -... din 17 mai..... de Peniche, C-.../21, EU: C:....: 414, cu următorul dispozitiv:

Articolul 1 alineatul (3) din Directiva 89/665/CEE a Consiliului din 21 decembrie... privind coordonarea actelor cu putere de lege și a actelor administrative privind aplicarea procedurilor care vizează căile de atac față de atribuirea contractelor de achiziții publice de produse și a contractelor publice de lucrări, astfel cum a fost modificată prin Directiva.../66/CE a... și a Consiliului din 11 decembrie..., trebuie interpretată... sensul că se opune ca un ofertant care a fost exclus de la o

*procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice printr-o decizie rămasă definitivă a autorității contractante poate contesta decizia de atribuire a acestui contract.... această privință, este lipsit de relevanță **faptul că ofertantul necâștigător susține că i-ar putea fi atribuit eventual contractul de achiziții publice... ipoteza... care... urma unei anulări a respectivei decizii, autoritatea contractantă ar decide să inițieze o nouă procedură de atribuire.***

Chiar și dacă s-ar ajunge la anularea prezentei proceduri competitive... nu este ținută de nicio obligație să reinițieze... viitor contractarea acelorași lucrări de reabilitare termică, de păstrarea acelorași condiții de participare și specificații tehnice, ceea ce vine să evidențieze caracterul ipotetic și neactual al interesului constând... obținerea contractului prin intermediul unei eventuale reinițieri a proceduri de atribuire.

Astfel cum a punctat, de exemplu..., Secția de contencios administrativ și fiscal... decizia... nr.... din 12 octombrie...:

Dispozițiile legale vizând anularea procedurii de atribuire... ipoteza depunerii doar a ofertelor inacceptabile și/sau neconforme nu este de natură a ilustra interesul petentei... contestarea ofertei câștigătoare, întrucât anularea procedurii nu ar fi de natură să creeze un avantaj acesteia. Cum oferta petentei este neconformă, aceasta nu riscă să suporte un prejudiciu actual ca urmare a desemnării unei alte oferte câștigătoare, întrucât respingerea celeilalte oferte ca neconformă/inacceptabilă, nu ar determina atribuirea contractului către petentă.

*Faptul că anularea procedurii ar crea premisele declanșării unei alte proceduri nu demonstrează producerea unui prejudiciu concret acestei ofertante prin desemnarea... această procedură, a unei alte oferte câștigătoare, căci **prejudiciul nu poate fi raportat la un eveniment viitor și eventual, la acest moment, interesul petentei nefiind nici născut și nici actual, întrucât se raportează la un eveniment viitor și incert**, reprezentat de eventualitatea inițierii unei noi proceduri având ca obiect atribuirea contractului de achiziție, fiind atributul autorității publice de inițiere a unei noi proceduri de atribuire, ceea ce confirmă caracterul incert al evenimentului.*

Ca atare, dreptul subiectiv, viitor și previzibil, prefigurat, al petentei, este dreptul de a participa la procedura de evaluare finală a ofertelor... limitele prezentei proceduri și, nicidecum drepturi referitoare la participări... alte proceduri, previzibilitatea dreptului petentei, fiind circumscrisă limitelor temporale ale derulării acestei proceduri și nu poate exista... afara ei.

Pentru o abordare asemănătoare, relevantă este decizia nr. 660 din 28 septembrie..... de..., Secția de contencios administrativ și fiscal, prin care s-a reținut lipsa de interes a contestatoarei... criticarea ofertei câștigătoare... condițiile definitivării respingerii ofertei contestatoarei, chiar dacă eliminarea ambelor oferte ar conduce la anularea procedurii de atribuire („... ipoteza unei excluderi a celor doi ofertanți și a deschiderii unei noi proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice, fiecare dintre ofertanți ar putea să participe și, astfel, să obțină... mod indirect contractul”, a argumentat petenta-contestatoare):

Curtea constată că decizia autorității contractante care a respins, ca neconformă, oferta petentei este... acord cu disp. art. 1... (1) lit.f și art. 133 (1) (2) din HG 395/2016, situație... care petenta, nefiind „persoană vătămată” prin actul autorității contractante... **sensul disp. art. 3(1) lit. f din Legea nr. 101/2016**... conformitate cu prevederile art. 34 (5) din Legea nr. 101/2016, va respinge, ca nefondată, plângerea petentei.

Soluția Curții de respingere a plângerii petentei - pentru considerentele evocate - **face inutilă analiza îndeplinirii cerințelor de conformitate a ofertei declarate câștigătoare.**

... considerarea celor evocate, inclusiv a raționamentului instanței..., forul administrativ de jurisdicție determină că este lipsită de interes contestația... nr..... contradictoriu cu... și..... 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, va respinge ca atare respectiva contestație, neputând fi cercetat fondul cauzei.

Decizia Consiliului nr.... din... a fost atacată cu plângere de către contestatoarea..., aceasta formând obiectul Dosarului nr...., care s-a aflat pe rolul... de..... și Fiscal, soluționat prin Hotărârea nr.... prin care instanța de judecată a respins ca nefondată, plângerea formulată împotriva... nr.... din....

... cadrul acestei decizii se regăsesc următoarele considerente relevante:

[... ceea ce privește problematica dedusă judecării de față prin plângerea formulată de petenta S.C. S.RSC S.R.L., aceasta privește... esență interesul acestei participante de a contesta rezultatul evaluării ofertei ADG S.C. S.R.L., ofertă considerată inadmisibilă de petentă.

Pentru aceasta, reține Curtea că autoritatea contractantă... M. a inițiat o procedură simplificată... vederea contractării de lucrări de reabilitare termică a... (Școala nr.... - Corp A) din

comună, estimate la... fără TVA, documentația de atribuire fiind postată... SEAP la... alături de anunțul de invitare la competiție, participanți la procedura de atribuire fiind petenta S.C. S.RSC S.R.L. și intervenienta ADG S.C. S.R.L..

Soluționând contestația formulată de petenta S.C. S.RSC S.R.L. împotriva Raportului procedurii nr...., Consiliul Național pentru... a reținut prin Decizia nr.... din... supusă prezentei analize, lipsa de interes a petentei, excepție procesuală invocată de ofertantul desemnat câștigător... cererea de intervenție, ADG S.C. S.R.L., parte la procedura de contestare din fața Consiliului. A argumentat Consiliul soluția raportat la decizia autorității contractante... legătură cu oferta petentei, respinsă definitiv și asupra căreia respingeri nu se poate reveni, demersul inițiat de petentă prin contestație neavând aptitudinea de a readuce oferta... competiție, decizia Consiliului fiind întemeiată pe dispozițiile art. 3 alin. (1) lit. f) din Legea nr. 101/2016, prevederile art. 1 alineatul 3 din Directiva 89/665/CEE a Consiliului din 21 decembrie... și jurisprudența... materie.

(...)

Din conținutul dispozițiilor precitate rezultă cu evidență că pentru a îndeplini calitatea de persoană vătămată printr-un act al autorității contractante este necesar să fie întrunite cumulativ ambele condiții mai sus expuse, respectiv nu doar existența interesului legitim... legătură cu procedura, ci și a unui prejudiciu urmare actului autorității contractante, întrucât numai într-o atare situație se justifică existența unui folos al părții... a formula contestația. Evident, neîndeplinirea uneia dintre condiții duce la lipsa calității de persoană vătămată, fără a mai fi necesară examinarea îndeplinirii celeilalte.

Or, reține Curtea că potrivit Raportului procedurii nr...., oferta S.C. S.RSC S.R.L. a fost respinsă ca neconformă și inacceptabilă, iar prin contestație petenta a criticat doar oferta admisă, respectiv oferta depusă de intervenienta ADG S.C. S.R.L., solicitând anularea rezultatului și a raportului procedurii și a actelor subsecvente, fără a investi Consiliul cu critici care să vizeze conformitatea propriei sale oferte.

... raport de aceste circumstanțe, similar Consiliului, apreciază Curtea că interesul petentei nu este justificat cât timp un atare interes nu poate fi unul abstract, dat prin simpla participare la procedura achiziției, ci se impune a fi analizat... concret, prin prisma motivelor contestației introduse care stabilesc coordonatele analizei și a efectelor unei potențiale decizii de admitere ce trebuie să stabilească limitele reevaluării.

Cum criticile din contestația petentei vizează doar caracterul admisibil al ofertei intervenientei desemnată câștigătoare, a cărei excludere nu ar produce niciun efect asupra admisibilității propriei oferte declarată neconformă, situația sa rămânând nemodificată, neputând fi desemnată câștigătoare... mod corect a apreciat Consiliul că pronunțarea de unei decizii de reevaluare a ofertei celui alt participant nu ar aduce beneficii... niciun fel societății contestatoare, lipsită de șansa reală de a i se atribui contractul de achiziție publică, sens... care se observă că interesul reluării... întregime a procedurii nu poate fi cantonat sferei unui interes legitim direct, nefiind de natură a înscrie petenta drept o persoană vătămată... sensul definiției conținută de dispozițiile art. 3 alin. 1 lit. f) din Legea nr. 101/2016.

Notează aici Curtea că art. 3 alin. (1) lit. f) din Legea nr.101/2016 care prevede condiția interesului... promovarea căilor de atac referitoare la procedura de achiziție publică, reprezintă transpunerea... legislația națională a Directivei 89/665/CEE și a Directivei 92/13/CEE, astfel că interpretarea normei naționale trebuie să țină seama de hotărârile pronunțate de Curtea de Justiție a..., aceasta având rolul de a asigura interpretarea și aplicarea unitară a dispozițiilor..... acord cu dispozițiile art....1 din Tratatul pentru funcționarea..., principiul supremației legislației... fiind reglementat expres de art.148 din....

Astfel, condiția existenței interesului a fost explicată de Tribunal... din 13 septembrie..... și... de..., cauza T-8/09: „133. Potrivit jurisprudenței, o acțiune... anulare introdusă de o persoană fizică sau juridică nu este admisibilă decât... măsura... care această persoană are un interes să obțină anularea actului atacat. Un astfel de interes presupune ca anularea actului atacat să poată avea... sine, consecințe juridice și ca acțiunea să poată astfel aduce, prin rezultatul său, un beneficiu părții care a introdus-o (a se vedea... din 10 decembrie...../Comisia, T-...5/08, Rep., p...., punctul 33 și jurisprudența citată). 134.

Într-adevăr, existența interesului ofertantului de a exercita acțiunea împotriva... de atribuire a contractului este subordonată condiției excluderii restului ofertanților sau preferinței sale... raport cu toți aceștia, însă, anularea... de atribuire a contractului poate, după caz, să aibă consecințe juridice pentru ofertantul a cărui ofertă a se regăsește... partea inferioară a clasamentului și să îi aducă un beneficiu numai... cazul... care oferta sa este reanalizată. Nu aceasta este însă situația petentei a cărei ofertă a fost de fapt exclusă din procedura de atribuire prin constatarea neconformității sale, excluderea celui alt ofertant nefiind de natură a conduce la atribuirea contractului... favoarea sa, criticile concrete neconducând la compararea sa cu cealaltă ofertă admisă.

Astfel... cauza C-131/16, Archus și Gama, instanța de la Luxemburg a reținut următoarele: „50. Trebuie amintit... această privință, că articolul 1 alineatul (3) din Directiva 92/13 prevede că statele membre trebuie să asigure accesul la căile de atac... temeiul unor norme detaliate pe care trebuie să le stabilească... acest sens, cel puțin oricărei persoane care are sau care a avut vreun interes... obținerea unui anumit contract și care a fost prejudiciată sau riscă să fie prejudiciată printr-o presupusă încălcare.

.... Fiind chemată să interpreteze dispozițiile echivalente ale articolului 1 alineatul (3) din Directiva 89/665/CEE a Consiliului din 21 decembrie... privind coordonarea actelor cu putere de lege și a actelor administrative privind aplicarea procedurilor care vizează căile de atac față de atribuirea contractelor de achiziții publice de produse și a contractelor publice de lucrări (JO..., L 395, p. 33, Ediție specială, 06/vol. 1, p. 237), Curtea a statuat deja că... cadrul unei proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice, ofertanții au un interes legitim care înseamnă excluderea ofertei celorlalți... scopul obținerii contractului (a se vedea... acest sens... din 4 iulie..., Fastweb, C-1.../12, EU: C:...: 448, punctul 33... din 5 aprilie..., PFE, C-689/13, EU: C:...: 9, punctul..., precum și... din 21 decembrie..... Gebäudebetreuung und Caverion Österreich, C-355/15, EU: C:...: 988, punctul 29), indiferent care ar fi numărul participanților la procedură și numărul participanților care au introdus căi de atac (a se vedea... acest sens... din 5 aprilie..., PFE, C-689/13, EU: C:...: 9, punctul 29). ”

De asemenea... din 21 decembrie..... Gebäudebetreuung und Caverion Österreich (C 355/15, EU: C:...: 988), Curtea a concluzionat că articolul 1 alineatul (3) din Directiva 89/665 trebuie să fie interpretat... sensul că nu se opune ca unui ofertant care a fost exclus dintr-o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice printr-o decizie rămasă definitivă a autorității contractante să îi fie refuzat accesul la o cale de atac împotriva... de atribuire a contractului de achiziții publice... cauză și împotriva încheierii contractului.

Într-adevăr, statele membre asigură accesul la căile de atac... temeiul unor norme detaliate pe care pot să le stabilească... acest sens, cel puțin oricărei persoane care are sau care a avut vreun interes... obținerea unui anumit contract și care a fost prejudiciată sau riscă să fie prejudiciată printr-o presupusă încălcare. Astfel, dispozițiile Directivei și ale legii nr.... de transpunere nu obligă statele membre să asigure accesul la căile de atac menționate oricărei persoane care dorește să obțină atribuirea unui contract de achiziții publice, ci le permite acestor state să solicite... plus, ca persoana... cauză să fi fost prejudiciată sau să riște să fie prejudiciată prin încălcarea pe care o invocă (a se vedea... acest sens... din... iunie..., Hackermüller, C-249/01, EU: C:...: 359, punctul 18, și... din 17 mai..... de Peniche, C-.../21, nepublicată, EU: C:...: 414, punctul 22).

Chemată să interpreteze articolul 1 alineatul (3) din Directiva 89/665, Curtea a considerat că... cadrul unei proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice, ofertanții a căror excludere este solicitată au un interes legitim echivalent de a obține excluderea ofertei celorlalți ofertanți... vederea obținerii contractului, indiferent de numărul de participanți la procedura de atribuire a contractului de achiziții publice... cauză, de numărul de participanți care au introdus căi de atac sau de divergența motivelor pe care aceștia le-au invocat. Excluderea unui ofertant poate conduce la obținerea... mod direct de către celălalt ofertant a contractului... cadrul aceleiași proceduri.

Interesul unui ofertant exclus de la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții de a exercita acțiunea împotriva... de atribuire a acestui contract este astfel indisolubil legat de continuarea existenței unui interes de a exercita acțiunea împotriva... care l-a exclus din această procedură. Prin urmare... **lipsa unui interes de a exercita acțiunea împotriva... de excludere a ofertei sale, un ofertant respins nu poate pretinde că păstrează un interes de a exercita acțiunea împotriva... de atribuire a contractului. Un asemenea interes de a exercita acțiunea nu se poate întemeia pe faptul că ofertantului menționat i-ar putea fi eventual atribuit contractul... ipoteza... care... urma anulării acestei decizii, autoritatea contractantă ar decide să inițieze o nouă procedură de atribuire (... din 17 mai..... de Peniche, C-.../21, nepublicată, EU: C:...: 414, punctele 26 și...).**

Interesul unui ofertant exclus de la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice de a exercita acțiunea împotriva... de atribuire a acestui contract lipsește, așadar... mod vădit atunci când excluderea acestui ofertant rezultă dintr-o decizie rămasă definitivă fie pentru că nu mai poate face obiectul unei acțiuni... justiție, întrucât nu a fost contestată... termenele prevăzute de normele procedurale naționale, fie din cauza epuizării căilor de atac disponibile la nivel național.

... așadar că, raportat la motivele invocate prin contestație, soluționarea căii de atac nu ar produce consecințe juridice pentru ofertantul exclus, astfel încât petenta nu îndeplinește a doua din condițiile cumulativ prevăzute de art. 3 alin. 1 lit f) din Legea 101/2016, contestația sa fiind lipsită de interes și ca atare... mod corect respinsă prin decizia... nr...., iar respingerea... această modalitate a căii sale de atac împiedică analiza motivelor invocate pe fond asupra conformității și admisibilității ofertei intervenientei.

... raport de aceste considerente, găsind neîntemeiate criticile subsumate lipsei interesului... raport de prevederile art. 34 alin. 5 din Legea nr. 101/2016, plângerea a fost respinsă ca nefondată].
.. speța supusă analizei... acceptând decizia de respingere a ofertei sale, nu mai este operator economic implicat... procedura de atribuire, excluderea sa fiind una definitivă, după cum reglementează textul de lege susenunțat, deoarece nu mai poate face obiectul vreunei căi de atac.

De asemenea, interesul trebuie să fie, potrivit art. 3 alin. (1) lit. f) din Legea nr. 101/2016... legătură cu o procedură de achiziție la care petentul a participat, ori dezideratul de a obține o eventuală anulare a procedurii nu poate fi apreciat ca fiind un interes... legătură cu procedura.

Faptul că anularea procedurii ar crea premisele declanșării unei alte proceduri nu demonstrează producerea unui prejudiciu concret contestatoarei (condiție esențială pentru a fi considerată persoană vătămată) prin desemnarea... această procedură, a unei alte oferte câștigătoare, căci prejudiciul nu poate fi raportat la un eveniment *viitor* (și *eventual*).

Așa cum a fost mai sus reținut și jurisprudența... recunoaște existența unui interes... anularea procedurii pentru un ofertant respins numai... situația... care acesta formulează concomitent, prin aceeași cale de atac, critici privind atât situația propriei oferte, cât și cea a contracandidaților admisibili... procedură, calitatea de persoană vătămată fiindu-i recunoscută așadar doar ofertantului care nu a fost exclus definitiv din procedură (... acest sens a se vedea... din data de 21 decembrie... pronunțată... cauza C-355/15 (... din 21 decembrie..... Gebäudetreuung und Caverion Österreich).

... considerarea celor antemenționate sunt și susținerile autorității contractante aduse... replică la cele susținute de contestatoare, potrivit cărora:

Susținem lipsa de interes a contestației pe considerentul ea ofertantul contestatar nu îndepărtează motivele pentru care oferta sa a fost respinsă, ci doar aduce critici ofertei declarate câștigătoare, ceea ce duce la concluzia că și la o eventuală reluare a competiției oferta sa ar rămâne neconformă, motivele de respingere fiind întemeiate,

(...)

Deși nici legislația... vigoare... materia achizițiilor publice și nici codul de procedură... nu definesc interesul... doctrină s-a arătat că, prin acesta, se înțelege folosul practic imediat **(ceea ce în cazul de fata nu exista) pe** care îl are o parte pentru a justifica punerea... mișcare a acțiunii sale. Exercițiul dreptului de a formula o acțiune... justiție cere o justificare, prin impunerea condiției interesului urmărindu-se **evitarea unor litigii lipsite de orice utilitate. Interesul**, indiferent că este moral **și/sau material**, trebuie să fie legitim, personal și direct, să fie născut și actual.

Așa cum a susținut și achizitoarea, chiar... ipoteza admiterii criticilor formulate împotriva ofertei declarate câștigătoare, contestatoarea nu ar putea obține atribuirea contractului și nici nu ar putea participa la etapa de reevaluare. Întrucât oferta sa rămâne exclusă din procedură... acest mod ofertantul este eliminat definitiv din competiție și nu mai are calitatea de parte vătămată. Achizitoarea a susținut și faptul că Interesul procesual trebuie să fie personal, direct, legitim, născut și actual. Or, contestatorul urmărește exclusiv anularea rezultatului procedurii și reluarea acesteia, fără a pune... discuție propria excludere, ceea ce demonstrează lipsa unui folos practic și concret ce ar putea fi obținut prin admiterea contestației.

Mai mult, interesul invocat de contestator nu este unul legat de atribuirea contractului ce face obiectul procedurii, ci unul eventual și ipotetic, raportat la posibilitatea participării la o viitoare procedură de atribuire.

... raport de cele mai sus reținute, împrejurarea relatată de ofertanta contestatoare vizavi de interesul... anularea... autorității contractante de declarare câștigătoare a ofertei... și respingerea acesteia, situație care i-ar

putea profita... cazul... care s-ar organiza o altă procedură prin participarea la noua procedură de atribuire (interesul subscrisei vizează anularea rezultatului procedurii pentru aceste loturi și reluarea acesteia... condiții de legalitate și transparență, astfel încât să fie asigurată o competiție reală) nu poate conduce la respingerea excepției invocate, pe de o parte, întrucât lipsa de interes a contestatoarei... se deduce din chiar conținutul dispozițiilor legale mai sus citate, iar pe de altă parte întrucât, interesul... anularea procedurii este recunoscut unei ofertante respinse numai... situația... care acesta formulează concomitent, prin aceeași cale de atac, critici privind atât situația propriei oferte, cât și cea a contracandidaților admisibili... procedură.

Faptul că anularea procedurii ar crea premisele declanșării unei alte proceduri nu demonstrează producerea unui prejudiciu concret acestei ofertante prin desemnarea... această procedură, a unei alte oferte câștigătoare, căci **prejudiciul nu poate fi raportat la un eveniment viitor și eventual, la acest moment, interesul petentei nefiind nici născut și nici actual, întrucât se raportează la un eveniment viitor și incert**, reprezentat de eventualitatea inițierii unei noi proceduri având ca obiect atribuirea contractului de achiziție, fiind atributul autorității publice de inițiere a unei noi proceduri de atribuire, ceea ce confirmă caracterul incert al evenimentului.

Ca atare, dreptul subiectiv, viitor și previzibil, prefigurat, al petentei, este dreptul de a participa la procedura de evaluare finală a ofertelor... limitele prezentei proceduri și, nicidecum drepturi referitoare la participări... alte proceduri, previzibilitatea dreptului petentei, fiind circumscrisă limitelor temporale ale derulării acestei proceduri și nu poate exista... afara ei.

Chiar și dacă s-ar ajunge la anularea prezentei proceduri competitive, ... nu este ținută de nicio obligație să reinițieze... viitor achiziționarea aceluiași antiseptice și dezinfectante, de păstrarea aceluiași condiții de participare și specificații tehnice, ceea ce vine să evidențieze caracterul ipotetic și neactual al interesului constând... obținerea contractului prin intermediul unei eventuale reinițieri a proceduri de atribuire.

Similar, conform instanțelor de la Luxemburg, acțiunea... anulare nu este admisibilă decât... măsura... care reclamantul are un interes să obțină anularea actului atacat, ceea ce presupune ca anularea să poată avea consecințe juridice, respectiv să îi aducă un beneficiu (a se vedea, cu titlu de exemplu... din 26 ianuarie..., Leonardo/Frontex, T-849/..., EU: T:...: 28... din 5 septembrie..., Lombardi, C-333/18, EU: C:...: 675... din 20 mai..., Phrenos și alții/Comisia, T-715/18, EU: T:...:..... din 30 aprilie..., EnBW... Württemberg/Comisia, T-387/04, EU: T:...: 117... din 12 februarie....., C-.../02, EU: C:...: 93, și... din 25 iulie..., Unión de Pequeños Agricultores/Consiliul, C-50/... P, EU: C:...: 462).

Raportat la dispozițiile art. 26 alin. (1) din lege și la cele corespondente din art.... alin. (1) C. proc. civ., operând excepția lipsei de interes... formularea contestației *"Consiliul se pronunță mai întâi asupra excepțiilor de procedură și de fond, [...] iar când constată că acestea sunt întemeiate, nu mai procedează la analiza pe fond a cauzei."*

Față de cele de mai sus, constatând că nu este îndeplinită una dintre condițiile de admisibilitate a unei contestații, respectiv interesul legitim...

formularea acesteia, conform dispozițiilor art. 2 alin. (1) și art. 3 alin. 1 lit. f) din Legea nr. 101/2016.... 26 alin. (6)... considerarea celor evocate, Consiliul determină că este lipsită de interes contestația..... Consiliul va admite excepția invocată de autoritatea contractantă și va respinge... consecință contestația, fără a mai proceda la analiza pe fond a cauzei.

Referitor la solicitarea de acordare a accesului la dosarul cauzei depus la Consiliu, se reține faptul că autoritatea contractantă... urma invocării excepției lipsei de interes a formulării contestației..., care conduce la neanalizarea pe fond a cauzei, nu a transmis documentele necesare soluționării contestației..., astfel că la acest moment acordarea accesului la dosarul cauzei nu se mai impune, fiind lipsită de relevanță.

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

... temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac... 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, pentru considerentele evocate... motivarea prezentei, admite excepția invocată de autoritatea contractantă și respinge, ca lipsită de interes, contestația formulată de..... contradictoriu cu ..., pentru loturile 2 și 4.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere... termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate... temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

PREȘEDINTE,

...
...

MEMBRU,

...
...

MEMBRU,

...
...

Redactată... 4 exemplare originale, conține 20 pagini.