CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR

C.N.S.C.
Str. Stavropoleos, nr. 6, sector 3, Bucureşti, România, CIF 20329980, CP 030084
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 ; +4 021 8900745 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 privind remediile şi căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziţie publică, a contractelor sectoriale şi a contractelor de concesiune de lucrări şi concesiune de servicii, precum şi pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE
Nr. ...../...../.....
Data: .....

Prin contestaţia nr. ...../....., înregistrată la Consiliul Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor sub nr. ...../....., formulată de SC ..... SA, cu sediul în ....., ... nr. ....., ..., înmatriculată la Registrul Comerţului sub nr. ....., având CUI RO ....., reprezentată legal prin Ing. ....., împotriva adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. 3408/ 13.07....., emisă de către ....., cu sediul în loc. ....., com. ....., jud. ....., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de cerere de oferte offline, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziţie publică, având drept obiect „Execuţie lucrări aferente proiectului Sistem de alimentare cu apă în satul ....., comuna ....., jud. .....", cod CPV 45000000-7, s-a solicitat: anularea adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. 3408/ 13.07....., anularea deciziei de atribuire a contractului către SC .....SRL, anularea procesului verbal de evaluare a ofertelor, a rezultatului procedurii şi a tuturor actelor subsecvente acestuia, precum şi obligarea autorităţii contractante la reevaluarea ofertei SC ..... SA.

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

SC ..... SA a formulat contestaţie împotriva adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. 3408/13.07....., emisă de către ....., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de cerere de oferte offline, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziţie publică, având drept obiect: „Execuţie lucrări aferente proiectului Sistem de alimentare cu apă în satul ....., comuna ....., jud. .....", cod CPV 45000000-7.

În motivarea contestaţiei, contestatorul arată că oferta sa financiară a avut valoarea de 961.870,10 lei fără TVA, inclusiv „cheltuieli diverse şi neprevăzute” în cuantum de 1%, clasându-se pe primul loc.

În vederea soluţionării contestaţiei în cauză, prin adresa nr. 24185/ .....-...../....., Consiliul solicită autorităţii contractante dosarul achiziţiei publice, oferta financiară şi oferta tehnică a contestatorului, în copie certificată, în conformitate cu dispoziţiile art. 18, art. 20 din Legea nr. 101/....., coroborat cu art. 236 alin. (2) din Legea nr. ...../..... şi art. 213 din OUG nr. 34/2006, precum şi dovada respectării prevederilor art. 16 alin. (2) şi art. 6 alin. (4) din Legea nr. 101/....., în termen de 5 zile lucrătoare de la data comunicării prezentei, sub sancţiunea reglementată de art. 20 alin. (5) din actul normativ antemenţionat. De asemenea, în situaţia în care autoritatea contractantă a adoptat vreo măsură de remediere, Consiliul a solicitat transmiterea dovezii respectării prevederilor art. 9 alin. (1) din Legea nr. 101/.....

Prin adresa nr. 3857/....., înregistrată la CNSC sub nr. 25059/....., autoritatea contractantă transmite documentele solicitate, precum şi punctul de vedere cu privire la contestaţia în cauză, solicitând Consiliului, respingerea ca inadmisibilă a contestaţiei, deoarece nu a fost respectat termenul legal de notificare prealabilă, de 5 zile, prevăzut de art. 6 alin. (1), lit. b) din Legea nr. 101/.....

În susţinerea afirmaţiilor sale, autoritatea contractantă precizează următoarele aspecte:

- prin adresa nr. 3408/13.07....., autoritatea contractantă a notificat ofertantul SC ..... SA cu privire la faptul că oferta sa a fost declarată neconformă;
- adresa de comunicare a rezultatului procedurii a fost transmisă prin fax, la numărul ....., număr de fax indicat în toate adresele de corespondenţă, inclusiv în adresa de înaintare a contestaţiei;
- termenul de transmitere a notificării expiră în data de ....., iar notificarea prealabilă este comunicată către autoritatea contractantă, în data de ....., conform numărului de înregistrare ...../....., înscris sub semnătură, pe duplicatul notificării.;
- invocarea de către contestator a datei de primire, prin poştă, a comunicării rezultatului de atribuire, nu îl exonerează de respectarea termenului de notificare de la data primirii adresei de comunicare a rezultatului procedurii, prin fax;
- de asemenea, Notificarea nu respectă prevederile art. 6 alin. (2) din Legea nr. 101/....., în sensul în care nu cuprinde neregulile sesizate şi măsurile de remediere; de altfel, notificarea este transmisă în aceeaşi zi în care este întocmită şi contestaţia.

Pe fondul cauzei, autoritatea contractantă solicită Consiliului respingerea ca neîntemeiată a contestaţiei.

Prin adresa nr. 720/18.08....., înregistrată la CNSC sub nr. ……/ 18.08....., SC ..... SA precizează că în data de 20.07..... a depus, prin delegat, la sediul autorităţii contractante, contestaţia nr. ...../ ..... şi originalul scrisorii de garanţie de bună conduită.

Prin adresa nr. 3898/18.08....., înregistrată la CNSC sub nr. 25170/18.08....., autoritatea contractantă precizează că Notificarea nr. 573/....., a fost adusă personal, de un reprezentant al SC ..... SA, în data de ....., ora 12:46.

Întrucât contestatorul a solicitat accesul la dosarul cauzei, prin adresa nr. ……/.....-...../18.08....., Consiliul îi comunică acestuia termenul de acces la dosarul cauzei şi implicit de depunere a concluziilor scrise.

Ulterior, prin adresa nr. 726/....., înregistrată la CNSC sub nr. ...../....., contestatorul precizează că renunţă la cererea de studiere a dosarului cauzei, solicitând Consiliului soluţionarea contestaţiei.

Analizând susţinerile şi documentele depuse la dosarul cauzei, **CONSILIUL constată următoarele:**

....., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de atribuire, prin cerere de oferte offline, în vederea atribuirii contractului de achiziţie publică, având drept obiect: „Execuţie lucrări aferente proiectului Sistem de alimentare cu apă în satul ....., comuna ....., jud. .....", cod CPV 45000000-7, elaborând, în acest sens, documentaţia de atribuire aferentă şi publicând, în SEAP, invitaţia de participare nr. ...../....., conform căreia valoarea estimată a procedurii este cuprinsă între: 1.317.799 – 1.330.976,99 lei fără TVA. Conform cap. IV.2.1) din anunţ, criteriul de atribuire al contractului este „preţul cel mai scăzut".

Prin contestaţia nr. ...../....., înregistrată la CNSC cu nr. ...../....., depusă de SC ..... SA, s-a contestat rezultatul procedurii.

Având în vedere prevederile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/....., Consiliul urmează să se pronunţe cu întâietate asupra excepţiilor de procedură invocate de autoritatea contractantă în cadrul punctului de vedere formulat.

Pentru formularea unei contestaţii împotriva unui act al autorităţii contractante emis cu privire la o procedură de atribuire, legiuitorul a stabilit îndeplinirea unor condiţii de admisibilitate a contestaţiei.

Din redactarea prevederilor art. 6 alin. (1), (4) şi (10) din Legea nr. 101/....., rezultă că procedura prealabilă în faţa autorităţii contractante, respectiv notificarea acesteia reprezintă o condiţie de admisibilitate a depunerii contestaţiei la Consiliu, contestatorul fiind ţinut ca, anterior promovării unei contestaţii pe cale administrativ-jurisdicţională în faţa CNSC, să solicite autorităţii publice emitente a actului contestat, în termen de 5 de zile de la data luării la cunoştinţă a acestuia, remedierea în tot sau în parte a acestuia.

Procedând la verificarea îndeplinirea condiţiei de admisibilitate prevăzută de dispoziţiile legale reţinute anterior Consiliul reţine următoarele:

Comunicarea rezultatului a fost transmisă de autoritatea contractantă prin poştă la data de ..... şi primită de către contestator la data de ..... astfel cum rezultă din ştampilele aplicate de Oficiile Poştale de expediţie şi destinaţie aplicate pe plicul de corespondenţă depus la dosar. Consiliul nu poate reţine în soluţionare susţinerile autorităţii contractante cu privire la faptul că adresa de comunicare a fost transmisă prin fax, având în vedere faptul că aceasta nu a făcut dovada primirii respectivului înscris de către contestator, raportul fax depus la dosar de către autoritatea contractantă nu reprezintă dovadă de primire a adresei de comunicare a rezultatului procedurii, ci o dovadă de transmitere către numărul de destinaţie ……. la data de 13 iul. orele 14:14, transmisia a durat 1 minut fiind transmise 2 pagini însă nu şi a recepţiei/primirii respectivului înscris de către contestator.

La data de ....., contestatorul a transmis prin email contestaţia nr. ...../....., înregistrată la CNSC cu nr. ...../ ....., iar în data de 20.07..... a transmis contestaţia în original prin curierat, conform AWB Air Way Bill ……., fiind înregistrată la CNSC sub nr. 22257/.....

Analizând notificarea prealabilă nr. 573/..... şi contestaţia nr. ...../....., se constată faptul că acestea au fost depuse la o zi distanţă, respectiv între ..... şi .....

Aşa cum s-a reţinut anterior, potrivit prevederilor Legii nr. 101/..... pentru formularea unei contestaţii împotriva unui act al autorităţii contractante emis cu privire la o procedură de atribuire, legiuitorul a stabilit îndeplinirea unor condiţii de admisibilitate a contestaţiei.

Din redactarea prevederilor art. 6 alin. (1) şi (10) din Legea nr. 101/..... rezultă că procedura prealabilă în faţa autorităţii contractante, respectiv notificarea acesteia reprezintă o condiţie de admisibilitate a depunerii contestaţiei la Consiliu, contestatorul fiind ţinut ca, anterior promovării unei contestaţii pe cale administrativ-jurisdicţională în faţa CNSC, să solicite autorităţii publice emitente a actului contestat, în termen de 5 de zile de la data luării la cunoştinţă a acestuia, remedierea în tot sau în parte a acestuia; termen care se calculează, conform art. 8 alin. (2) din Legea nr. 101/..... după cum urmează:

- începând cu ziua următoare luării la cunoştinţă a răspunsului autorităţii contractante în sensul că nu urmează să revoce actele emise sau să adopte măsuri de remediere;

- începând cu ziua următoare împlinirii termenului prevăzut la art. 6 alin. (4), când autoritatea contractantă nu a transmis un răspuns;

- începând cu ziua următoare împlinirii termenului prevăzut la art. 6 alin. (5), când autoritatea contractantă a transmis un răspuns în sensul că urmează să adopte măsuri de remediere.

În aceste condiţii, Consiliul va verifica cu precădere îndeplinirea condiţiei prevăzute de dispoziţiile legale antemenţionate deoarece, dacă nu sunt îndeplinite condiţiile de admisibilitate, de notificare prealabilă a autorităţii contractante în termenul legal şi de aşteptare a răspunsului, Consiliul va respinge contestaţia pe calea excepţiei, fără să cerceteze pe fond motivele acesteia.

Prin urmare, notificarea prealabilă a autorităţii contractante într-un anumit termen, aşteptarea curgerii termenului de răspuns la notificare, constituie condiţii de admisibilitate pentru sesizarea Consiliului, dovada depunerii acesteia la autoritatea contractantă trebuind să fie ataşată la contestaţie împreună cu copia răspunsului autorităţii contractante, dacă acesta există.

În cazul în care Consiliul învestit cu o contestaţie constată neîndeplinirea obligaţiilor stabilite în sarcina sa, de a notifica prealabil autoritatea contractantă în termenul legal şi de a aştepta curgerea termenului de răspuns, va respinge contestaţia ca prematur formulată.

Având în vedere faptul că SC ..... SA a investit Consiliul cu soluţionarea contestaţiei nr. ...../....., înregistrată la CNSC sub nr. ...../....., notificarea autorităţii contractante fiind formulată cu o zi anterior acesteia, respectiv data de ..... fiind înregistrată la contestator sub nr. 573/....., Consiliul constată că acesta nu a respectat termenul legal de 5 zile de formulare a contestaţiei care începe să curgă:

- fie începând cu ziua următoare luării la cunoştinţă a răspunsului autorităţii contractante, în sensul că nu urmează să revoce actele emise sau să adopte măsuri de remediere;
- fie începând cu ziua următoare împlinirii termenului prevăzut la art. 6 alin. (4), când autoritatea contractantă nu a transmis un răspuns;
- fie începând cu ziua următoare împlinirii termenului prevăzut la art. 6 alin. (5), când autoritatea contractantă a transmis un răspuns în sensul că urmează să adopte măsuri de remediere.

Faţă de aceste aspecte, se constată că, în speţă, contestaţia a fost transmisă de către SC ..... SA, fără a fi respectat termenul legal reglementat de art. 8 alin. (2) din Legea nr. 101/..... coroborat cu prevederile art. 5 alin. (1) din acelaşi act normativ.

Prin transmiterea contestaţiei în aceeaşi zi cu notificarea autorităţii contractante, deci anterior soluţionării notificării prealabile de către autoritatea contractantă, respectiv în perioada termenului de 3 zile de răspuns reglementat de art. 6 alin. (4) din Legea nr. 101/..... Consiliul constată că, încă nu s-a născut dreptul la acţiune/de a contesta al contestatorului, astfel dreptul pretins al contestatorului nu este actual la data sesizării Consiliului, acesta fiind supus unui termen şi unei condiţii

Dacă contestatorul ar fi fost diligent şi prudent, ar fi putut din vreme să-şi conserve dreptul la contestaţie, astfel încât să permită apoi jurisdicţiei Consiliului să poată analiza pe fond cererile ce fac obiectul contestaţiei.

Aşadar, raportat la normele art. 8 alin. (2) din Legea nr. 101/....., este incidentă prematuritatea depunerii contestaţiei cu privire la comunicarea rezultatului procedurii.

Având în vedere dispoziţiile art. 26 alin. (1) şi (6) coroborat cu art. 8 alin. (2) din Legea nr. 101/....., Consiliul va respinge ca prematură contestaţia formulată de SC ..... SA, fără a mai proceda la analiza pe fond a cauzei.

Pentru aceste motive
în baza documentelor depuse de părţi,
CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR

DECIDE:

Respinge ca prematur introdusă contestaţia formulată de SC ..... SA în contradictoriu cu autoritatea contractantă .....

Obligatorie.

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

Complet de soluţionare a contestaţiilor
în domeniul achiziţiilor publice:

Consilier de soluţionare	PREŞEDINTE	Consilier de soluţionare
.....	.....	.....

Redactat în 4 (patru) exemplare originale, conţine 6 (şase) pagini.