

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr. 2391/C1/2758

Data: 12.10.2023

Prin contestația nr. 3857/02.10.2023, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 53616/02.10.2023, formulată de SRL, cu sediul în, având cod unic de înregistrare RO, înmatriculată la Oficiul pentru Registrul Comerțului sub nr., reprezentată legal prin, în calitate de lider al asocierii SRL –, împotriva rezultatului procedurii, emis de către SA, cu sediul în, județ, în calitate de entitate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având drept obiect: „Asistența tehnică și execuție lucrări din cadrul proiectului “Dezvoltare Port – Etapa I”. Lot I –Port Industrial Lot II – Port Comercial, cod CPV: 45241000-8, s-a solicitat: anularea comunicării rezultatului procedurii, anularea raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente, reevaluarea ofertelor.

Prin adresa nr. 20.627/05.10.2023, înregistrată la CNSC sub nr. 54470/05.10.2023, ..., lider al asocierii –, cu sediul în, având cod unic de înregistrare RO, înregistrată la Registrul Comerțului sub nr., reprezentată legal prin, în calitate de ofertant câștigător, a formulat cerere de intervenție, în baza art. 61 alin. (3), art. 63 cpc și art. 17 alin. (3) și (4) din Legea nr. 101/2016, în cadrul dosarului nr. 2405/2023, în aceeași procedură de atribuire, solicitând: admiterea cererii de intervenție și respingerea contestației ca nefondate, cu menținerea deciziei de anulare a procedurii.

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

..... SA formulează contestație împotriva rezultatului procedurii solicitând anularea comunicării rezultatului procedurii, a raportului procedurii, a deciziei de anulare a procedurii și reevaluarea ofertelor.

Prin adresa nr. 53996/2758/C1/03.10.2023, transmisă inițial prin e-mail și ulterior, în original, prin poștă, Consiliul solicită contestatorului, în temeiul art. 20 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, ca, în termenul prevăzut de lege, să transmită, în temeiul art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege.

Prin adresa nr. 14946/04.10.2023, înregistrată la CNSC sub nr. 54102/04.10.2023, entitatea contractantă transmite punctul său de vedere cu privire la contestația formulată de SRL.

Prin adresa nr. 20.627/05.10.2023, înregistrată la CNSC sub nr. 54470/05.10.2023, ..., a formulat cerere de intervenție solicitând: admiterea cererii de intervenție și respingerea contestației ca nefondate, cu menținerea deciziei de anulare a procedurii

Prin adresa nr. 3954/06.10.2023, înregistrată la CNSC sub nr. 55358/10.10.2023 SRL transmite înscrisul intitulat: „Cerere de renunțare la contestație”, prin care precizează: „(...) luați act de renunțare la soluționarea contestației nr. 3857/02.10.2023, formulată de Asociera SRL-.....(...)”.

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

..... SA, în calitate de entitate contractantă, a organizat procedura licitație deschisă, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având drept obiect: „Asistența tehnică și execuție lucrări din cadrul proiectului “Dezvoltare Port – Etapa I”. Lot I –Port Industrial Lot II – Port Comercial, cod CPV: 45241000-8, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând în SEAP anunțul de publicitate nr. CN1052263/ 20.02.2023, conform căruia valoarea estimată a procedurii este 81.043.823,00 lei fără TVA.

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

Având în vedere prevederile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul urmează să se pronunțe cu întâietate asupra excepției inadmisibilității contestației.

Rezultă fără putință de tăgadă faptul că potrivit rolului activ al consilierilor de soluționare, aceștia trebuie să verifice dacă au fost legal investiți cu soluționarea contestației formulate, sens în care trebuie să

analizeze, înainte de toate, excepțiile – de procedură și de fond – care fac inutilă cercetarea în fond a contestației.

Din redactarea prevederilor art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, rezultă că pentru a putea proceda la soluționarea contestației, Consiliul trebuie să constate depunerea cauțiunii, constituită potrivit prevederilor legale.

Modul de calcul al acestei cauțiuni este stabilit în detaliu de prevederile art. 61¹ din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare raportat la valoarea estimată a contractului de achiziție publică ce urmează a fi atribuit.

În aceste condiții, Consiliul va verifica cu precădere îndeplinirea condiției prevăzute de dispozițiile legale antemenționate, deoarece dacă nu sunt îndeplinite condițiile legale de constituire a cauțiunii astfel încât contestația să fie luată în considerare, Consiliul va respinge contestația fără să cerceteze motivele acesteia.

Prin urmare constituirea cauțiunii este o condiție obligatorie pentru soluționarea contestației cu care a fost investit Consiliul; dovada constituirii acesteia la dispoziția Consiliului se depune în original la CNSC, aceasta fiind o condiție de admisibilitate.

Obligativitatea constituirii cauțiunii reprezintă o condiție de fond pentru însăși soluționarea contestației, iar nu de procedură, de natură a obstrucționa accesul la justiție.

În cazul în care Consiliul investit cu o contestație constată neîndeplinirea constituirii cauțiunii va respinge contestația potrivit art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Prin adresa nr. 53996/2758/C1/03.10.2023, transmisă inițial prin e-mail și ulterior, în original, prin poștă, Consiliul solicită contestatorului, în temeiul art. 20 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, ca în termenul prevăzut de lege, să transmită: în temeiul art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege.

Ulterior, ... SRL transmite prin adresa 3954/06.10.2023, înregistrată la CNSC sub nr. 55358/10.10.2023, ... SRL transmite înscrisul intitulat: „Cerere de renunțare la contestație”, prin care precizează: „(...) luați act de renunțare la soluționarea contestației nr. 3857/ 02.10.2023, formulată de Asocierea SRL-.....(...)”, fără a transmite la dosarul cauzei, dovada constituirii cauțiunii.

Consiliul reține că în speță sunt incidente următoarele:

- prevederile art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016 modificată și completată prin OUG nr. 114/2020;

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

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

Față de aceste aspecte, se constată că, în speță, contestația a fost transmisă de către contestator, fără a depune cauțiunea, constituită în mod legal.

Având în vedere dispozițiile art. 26 alin. (1) și (6) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, în vigoare la data depunerii contestației, Consiliul respinge, ca inadmisibilă, contestația depusă de SRL, în contradictoriu cu entitatea contractantă SA, fără a mai proceda la analiza pe fond a cauzei.

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

DECIDE:

Respinge, ca inadmisibilă, contestația formulată de SRL, în contradictoriu cu SA.

Obligatorie.

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

Complet de soluționare a contestațiilor în domeniul achizițiilor publice:

Consilier de soluționare

.....

PREȘEDINTE

.....

Consilier de soluționare

.....

Redactat practicaua deciziei

.....

Redactată în 5 (cinci) exemplare originale, conține 4 (patru) pagini.