CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR

C.N.S.C.

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

În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) şi ale art. 27 alin. (1) 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 contestația nr. ...../..... înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ...../....., depusă de SC ..... SRL, cu sediul în municipiul .....,....., având Cod Unic de Înregistrare ..... și număr de înregistrare la Oficiul Registrului Comerțului ....., reprezentată legal de director ..., privind procedura simplificată - într-o singură etapă, online, pentru atribuirea contractului de achiziție publică de servicii având ca obiect ”.....” – lot 1, cod CPV 50112000-3, organizată de ....., cu sediul în municipiul ....., ..., județul ....., în calitate de autoritate contractantă, contestatorul a solicitat: .....

CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Consiliul a fost sesizat să soluționeze contestația de față, prin care SC ..... SRL reclamă decizia autorității contractante de respingere ca inacceptabilă a ofertei sale pentru lotul 1, comunicată prin procesul verbal nr. 78835/03.04.....

Prin adresa nr. 14659/.....-...../12.04....., Consiliul a solicitat autorității contractante să precizeze dacă a primit din partea SC ..... SRL notificarea prealabilă formulată în considerarea dispozițiilor art. 6 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, eventualul răspuns transmis acestui operator economic, în temeiul art. 6 alin. (4) din același act normativ, precum și contestația nr. ...../.....

La această solicitare, autoritatea contractantă a răspuns prin adresa nr. 78923/13.04....., înregistrată la CNSC sub nr. 14763/13.04....., comunicând următoarele:

Decizia de respingere a ofertei financiare a operatorului economic SC ..... SRL i-a fost comunicată acestuia prin SEAP (prin respingerea ofertei și postarea procesului verbal la secțiunea ”Procese verbale,

declarații și rapoarte”) și prin email (adresa nr. 78836/03.04.....) în data de 04.04.....

În data de 05.04....., operatorul economic a transmis adresa nr. 19/05.04..... înregistrată la IPJ ..... cu nr. 78862/05.04..... prin care a solicitat ”să ne comunicați adresa de email pentru a contesta oferta financiară ca fiind declarată inacceptabilă”.

Prin adresa nr. 78863/05.04....., autoritatea contractantă arată că a comunicat operatorului economic datele de contact ale CNSC.

În opinia autorității contractante, adresa antemenționată nu poate fi considerată notificare prealabilă în conformitate cu prevederile art. 6 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, deoarece nu conține neregulile sesizate de operatorul economic și măsurile de remediere pe care le consideră necesar a fi luate, astfel că operatorul economic nu a transmis notificarea prealabilă prevăzută de lege.

De asemenea, autoritatea contractantă susține faptul că operatorul economic nu i-a transmis contestația depusă la CNSC, deși termenul limită era ....., orele 24.00, astfel că nu cunoaște conținutul acesteia.

Având în vedere cele antemenționate, autoritatea contractantă solicită Consiliului să ia act de nerespectarea prevederilor art. 6 alin. (1) și art. 16 alin. (1) de către operatorul economic SC ..... SRL și să respingă contestația ca inadmisibilă și tardivă.

Prin adresa nr. 14658/.....-...../12.04....., Consiliul a solicitat contestatorului transmiterea: copiei actului atacat, notificării prealabile adresată autorității contractante, dovada comunicării acesteia, copia răspunsului autorității contractante, dacă există, precum și dovada înaintării contestației către autoritatea contractantă.

La această solicitare, contestatorul a răspuns prin adresa nr. 24/16.04....., înregistrată la Consiliu sub nr. 15164/16.04....., fără a face dovada transmiterii notificării prealabile autorității contractante.

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

....., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura simplificată - într-o singură etapă, online, pentru atribuirea contractului de achiziție publică de servicii având ca obiect ”.....” – lot 1, cod CPV 50112000-3. În acest sens a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP anunțul de participare simplificat nr...../.....

Împotriva deciziei autorității contractante de respingere ca inacceptabilă a ofertei sale pentru lotul 1, comunicată prin procesul verbal nr. 78835/03.04....., SC ..... SRL a formulat contestația care formează obiectul dosarului nr...../.....

În temeiul art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, conform căruia *„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*”, având a soluționa cu prioritate excepția inadmisibilității contestației, Consiliul reține următoarele:

Potrivit dispozițiilor Legii nr. 101/2016, respectiv:

- art. 6 alin. (1), conform cărora:

„(1) <u>Sub sancțiunea respingerii contestației ca inadmisibilă</u>, care poate fi invocată și din oficiu, înainte de a se adresa Consiliului sau instanței

de judecată competente, persoana care se consideră vătămată are obligația să notifice autoritatea contractantă cu privire la solicitarea de remediere, în tot sau în parte, a pretinsei încălcări a legislației privind achizițiile publice sau concesiunile, în termen de: (...)

b) 5 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoştinţă despre actul autorităţii contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziţie publică sau de concesiune este mai mică decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către Jurnalul Oficial al Uniunii Europene a anunţurilor de participare, potrivit legislaţiei privind achiziţiile publice, legislaţiei privind achiziţiile sectoriale sau legislaţiei privind concesiunile de lucrări şi concesiunile de servicii".

- art. 6 alin. (4), care dispune că:

„ (4) În termen de 3 zile, calculat începând cu ziua următoare primirii notificării prealabile, autoritatea contractantă transmite un răspuns prin care comunică dacă urmează sau nu să adopte măsuri de remediere a pretinsei încălcări."

- art. 6 alin. (10), care dispune că:

„(10) Sesizarea Consiliului sau a instanței, după caz, se poate face numai după îndeplinirea procedurii de notificare prealabilă".

- art. 8, conform căruia:

(1) Persoana care se consideră vătămată de răspunsul primit la notificarea prealabilă sau care nu a primit niciun răspuns în termenul prevăzut la art. 6 alin. (4), precum și oricare persoană care se consideră vătămată de măsurile de remediere adoptate de autoritatea contractantă poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului autorității contractante, obligării acesteia la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum și pentru recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, în termen de: (...)

b) 5 zile, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziţie publică, achiziţie sectorială sau de concesiune este mai mică decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către Jurnalul Oficial al Uniunii Europene a anunţurilor de participare, potrivit legislaţiei privind achiziţiile publice, legislaţiei privind achiziţiile sectoriale sau legislaţiei privind concesiunile de lucrări şi concesiunile de servicii, după caz.

(2) Termenul de contestare prevăzut la alin. (1) se calculează după cum urmează:

a) 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, dacă autoritatea contractantă a respectat termenul prevăzut la art. 6 alin. (4), în caz contrar fiind aplicabile dispoziţiile prevăzute la lit. b);

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

c) 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".

- art. 11 alin. (2) care dispune:

„(2) Contestatorul atașează la contestație dovada notificării prealabile a autorității contractante și copia răspunsului autorității contractante, dacă există, dovada înaintării contestației către autoritatea contractantă, copia actului atacat, după caz, precum și mijloacele de probă de care dispune”.

Din conținutul acestor prevederi legale rezultă că sesizarea Consiliului se poate face numai după îndeplinirea procedurii de notificare prealabilă, sintagma „***se poate face numai după***”, utilizată de legiuitor, demonstrând caracterul imperativ al normei care reglementează această procedură prealabilă.

Parcurgerea procedurii prealabile este, așadar, o etapă obligatorie, efectuarea acesteia fiind o condiție de admisibilitate a contestației.

Conform dispozițiilor legale anterior enunțate, rezultă că aceasta procedură prealabilă este structurată în următoarele etape obligatorii:

1. formularea și transmiterea notificării prealabile, cu scopul de a semnala autorității contractante neregulile constatate și de a solicita remedierea acestora;

2. împlinirea termenului de 3 zile, prevăzut de art. 6 alin. (4) din Legea nr. 101/2016 în care autoritatea contractantă poate transmite un răspuns în sensul că urmează să adopte sau nu măsuri de remediere în sensul celor semnalate în cuprinsul notificării prealabile;

3. în cazul în care autoritatea contractantă nu a transmis niciun răspuns sau răspunsul transmis nu este considerat suficient pentru remedierea situației sesizate, formularea contestației, în termenul prevăzut de legiuitor la art. 8 alin. (2) din lege.

Așadar, în sensul noii legi, contestația la CNSC se depune împotriva răspunsului la notificare transmis de autoritatea contractantă sau, în cazul lipsei unui astfel de răspuns, începând cu ziua următoare împlinirii termenului prevăzut la art. 6 alin. (4) din Legea nr. 101/2016.

Din documentele probatorii aflate la dosarul cauzei, Consiliul constată că autorul contestației nu a făcut dovada parcurgerii procedurii de notificare prealabilă, prevăzută de Legea nr. 101/2016, înainte de a formula contestație împotriva deciziei autorității contractante de respingere ca inacceptabilă a ofertei sale pentru lotul 1, comunicată prin procesul verbal nr. 78835/03.04.....

În ceea ce privește documentul nr. 19/05.04..... intitulat ”CLARIFICARE CONTESTATIE”, Consiliul apreciază că acesta nu poate constitui o notificare prealabilă, întrucât nu respectă condițiile impuse de legiuitor conform art. 6 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, şi anume „Notificarea prealabilă se face în scris şi conţine cel puţin datele de identificare ale persoanei care se consideră vătămată, neregulile sesizate şi măsurile de remediere pe care le consideră necesare a fi luate, după caz”.

În fapt, prin intermediul acestui document, SC ..... SRL solicită informații autorității contractante cu privire la modalitatea de contestare a rezultatului comunicat, în cuprinsul acestuia lipsind sesizarea explicită a unor nereguli și măsurile de remediere considerate necesare.

Prin adoptarea acestei atitudini, respectiv neîndeplinirea acestei obligații procedurale, contestatorul și-a asumat riscul aplicării sancțiunii

prevăzută de legiuitor într-o asemenea situație, respectiv respingerea contestației ca inadmisibilă [art. 6 alin. (1) teza inițială din Legea nr. 101/2016].

În consecință, luând în considerare cele mai sus menționate, în temeiul art. 26 alin. (1) și (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite excepția invocată de autoritatea contractantă și va respinge ca inadmisibilă contestația formulată de SC ..... SRL.

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (1) și (6) din Legea nr. 101/2016, admite excepția invocată de autoritatea contractantă și respinge ca inadmisibilă contestația formulată de SC ..... SRL în contradictoriu cu .....

Prezenta decizie poate fi atacată cu plângere, în temeiul art. 29 alin. (1) din același act normativ, în termen de 10 zile de la comunicare.

PREŞEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
.....	**.....**	**.....**

...