



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

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

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. 409/C1/303

Data: 26.02.2021

Prin contestația nr. 463/15.02.2021, înregistrată la CNSC sub nr. 7317/15.02.2021, SC SA, în calitate de lider al asocierii formată din SC SA – SC SRL, cu sediul în Municipiul, județul, având CUI:, înregistrată la Registrul Comerțului sub nr., reprezentată legal prin administrator, împotriva comunicării rezultatului procedurii nr. 5573/10.02.2021, emisă de către SA, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în, ..., în cadrul procedurii simplificate online, având ca obiect atribuirea contractului de achiziție publică: „Proiectare – faza adaptare la amplasament, execuție lucrări și asistență tehnică din partea proiectantului pe perioada execuției lucrărilor pentru obiectivul de investiție: Construire sala de sport școlară 102 de locuri, comuna, sat, str. C.A., nr. 101, județul” cod CPV 45200000-9, s-a solicitat: anularea, în parte a raportului procedurii nr. 1364L/09.02.2021, precum și anularea tuturor actelor subsecvente care au stat la baza declarării ofertei asocierii ca inacceptabilă și neconformă, inclusiv a comunicării rezultatului procedurii nr. 5573/10.02.2021; constatarea îndeplinirii de către prezenta asocierie a obligațiilor de a transmite clarificările solicitate și considerarea acestora ca fiind concludente; obligarea autorității contractante de a reanaliza/reevalua propunerea tehnică / oferta tehnică

a prezentei asocieri și, pe cale de consecință, obligarea autorității contractante de a relua procedura după soluționarea contestației.

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

În fapt contestatorul critică decizia autorității contractante de a declara oferta depusă ca inacceptabilă și neconformă.

În temeiul art. 20 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, prin adresa nr. 7738/303-C1/16.02.2021, Consiliul solicită contestatorului ca în termenul prevăzut de lege, să transmită:

- în temeiul art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, astfel cum a fost modificată prin OUG nr. 114/2020, recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege. Modalitatea de constituire a cauțiunii se va face conform art. 1057 cpc coroborat cu art. 68 din Legea nr. 101/2016 la Trezoreria Statului, la CEC Bank - SA sau la orice altă instituție de credit care efectuează astfel de operațiuni, pe numele părții respective, la dispoziția CNSC.

- dovada transmiterii contestației către autoritatea contractantă;

Adresa în cauză a fost transmisă inițial prin e-mail, ulterior și prin poștă.

Prin corespondența electronică înregistrată la CNSC sub nr. 7801/16.02.2021, contestatorul precizează în mod expres: „confirmă primirea”.

De asemenea, adresa mai sus amintită, a fost recepționată, în original, în data de 22.02.2021, fiind semnată olograf, de către persoana care a recepționat-o, așa cum rezultă din recipisa de confirmare a primirii aflată la dosarul cauzei, având nr. AR09310010605.

Prin adresa nr. 7710/22.02.2021, înregistrată la CNSC sub nr. 8862/22.02.2021, autoritatea contractantă transmite dosarul achiziției publice, în copie.

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

..... SA, în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura simplificată online în vederea atribuirii unui contract de achiziție publică, având ca obiect: „Proiectare – faza adaptare la amplasament, execuție lucrări și asistență tehnică din partea proiectantului pe perioada execuției lucrărilor pentru obiectivul de investiție: Construire sala de sport școlară 102 de locuri, comuna, sat, str. C.A., nr. 101, județul” cod CPV 45200000-9, prin publicarea în SEAP, a anunțului de participare simplificat nr./09.07.2020 conform căruia valoarea estimată a procedurii este 6.534.491,74 lei fără TVA. Conform anunțului, criteriul de atribuire al contractului este „Prețul cel mai scăzut”.

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.

Din redactarea prevederilor art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016 (modificată prin OUG nr. 114/2020), rezultă că pentru a putea proceda la soluționarea contestației, Consiliul trebuie să constate depunerea cauțiunii, constituită potrivit prevederilor legale.

Modul de calcul și termenul de constituire al acestei cauțiuni sunt stabilite în detaliu de prevederile art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016 (forma în vigoare la data depunerii contestației) 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.

Având în vedere faptul că SC SA, a investit Consiliul cu soluționarea contestației nr. 463/15.02.2021, înregistrată la CNSC sub nr. 7317/15.02.2021, constatând că acesta nu a anexat contestației, dovada constituirii cauțiunii, respectiv, recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege, astfel cum prevede

art. 611 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, în exercitarea rolului său activ prin adresa nr. 7738/303-C1/16.02.2021, Consiliul a solicitat contestatorului ca în termen de 3 zile de la data comunicării adresei să transmită, în temeiul art. 611 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, modificată și completată prin OUG nr. 114/2020, recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege. Modalitatea de constituire a cauțiunii se va face conform art. 1057 cpc coroborat cu art. 68 din Legea nr. 101/2016 la Trezoreria Statului, la CEC Bank - S.A. sau la orice altă instituție de credit care efectuează astfel de operațiuni, pe numele părții respective, la dispoziția CNSC.

SC SA nu s-a conformat adresei mai sus menționate și nu a transmis recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege, deși a primit adresa Consiliului încă din data de 16.02.2021, în condițiile în care, însuși acesta precizează în mod expres prin corespondența electronică înregistrată la CNSC sub nr. 7801/16.02.2021: „confirmă primirea”.

Mai mult, adresa mai sus amintită, a fost recepționată, în original, în data de 22.02.2021, fiind semnată olograf, de către persoana care a recepționat-o, așa cum rezultă din recipisa de confirmare a primirii aflată la dosarul cauzei, având nr. AR09310010605.

Luând în considerare prevederile art. 24. alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora: *„Consiliul soluționează pe fond contestația în termen de 20 de zile de la data primirii, în condițiile art. 18 alin. (2), a dosarului achiziției publice, al achiziției sectoriale sau al concesiunii, respectiv **în termen de 10 zile în situația incidenței unei excepții** care împiedică analiza pe fond a contestației”,* raportat la data luării la cunoștință de către contestator a solicitării CNSC anterior menționată (16.02.2021), Consiliul reține că acest termen nu poate fi depășit.

Astfel, dacă contestatorul ar fi fost diligent și prudent, ar fi putut din vreme să-și conserve dreptul la contestație, astfel încât să permită apoi jurisdicției Consiliului să poată analiza fondul contestației.

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 SC SA, în calitate de lider al asocierii formată din SC SA – SC SRL, în contradictoriu cu autoritatea 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 depusă de SC SA, în calitate de lider al asocierii formată din SC SA – SC SRL, în contradictoriu cu autoritatea contractantă 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

....

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

