CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București, cod poștal 030084, România
Tel: +4 021.310.46.41 Fax: +4 021.890.07.45 și +4 021.310.46.42 www.cnsc.ro

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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

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

Prin contestația nr. ...../....., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ...../....., formulată de ofertanta SC ..... SRL cu sediul în sat ....., comuna ....., ……. .....-……., județul ....., înmatriculată la Registrul Comerțului ..... sub nr. ....., CIF ……, cu privire la procedura simplificată pentru atribuirea contractului de „.....”, organizată de …… ....., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ……, ..., anunț de participare nr. ...../....., cod CPV 79713000-5 (Servicii de pază – Rev. 2), s-au solicitat următoarele :

- obligarea autorității contractante la ..... nr. ...../.....;
- anularea Raportului procedurii ...../.....;
- reevaluarea ofertei depusă de SC ..... SRL.

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 prezenta contestație prin care ofertanta SC ..... SRL solicită anularea raportului procedurii nr...../..... și a comunicării privind rezultatul procedurii nr. ...../..... precum și reevaluarea ofertei sale.

În motivarea contestației se arată faptul că, așa cum se menționează în Caietului de sarcini nr. ……/16.04....., cap. 1 -

"Obiectul ofertei„ - termenul de prestare a serviciilor este de 36 de luni, iar în consecință va desemna pentru prestarea serviciului personal care, până la data intrării în contract, a efectuat concediul de odihnă aferent anului ..... Mai precizează că nu există nici o prevedere legală care să oblige angajatorul să acorde zilele de concediu de odihnă într-o anumită perioadă a anului.

Tot în susținerea contestației se mai invocă faptul că agenții de pază care prestează serviciul în cadrul unui contract, după încheierea acestuia, nu sunt disponibilizați ci rămân în continuare la dispoziția angajatorului tot în calitate de salariați, beneficiind de toate drepturile legale, contestatoarea fiind sub incidența prevederilor art. 85 din Legea 76/2002 privind sistemul asigurărilor pentru şomaj şi stimularea ocupării forţei de muncă și beneficiază de ajutor financiar pentru fiecare persoană angajată cu vârsta de peste 45 de ani.

Prin adresa nr. ……../.....-...../05.09....., Consiliul a solicitat contestatoarei SC ..... SRL ca, în 3 zile de la data comunicării adresei, să comunice Consiliului dovada constituirii cauțiunii, cu depunerea ei în original la dosarul cauzei.

Adresa nr. ……. i-a fost comunicată contestatoarei în format electronic, prin e-mail la adresa indicată în contestație (.....) în data de 05.09.2018, ultima zi a termenului de îndeplinire a obligației fiind 10.09.2018.

Contestatoarea nu și-a îndeplinit obligația stabilită de către Consiliu și nu a depus la dosarul cauzei, în termen, recipisa de consemnare a cauțiunii, în original.

Prin Hotărârea plenului Consiliului din 5 iunie ..... referitoare la aplicarea dispozițiilor OUG nr. 45/..... s-a stabilit:

1. Pentru contestațiile transmise sau depuse la Consiliu începând cu data de 04 iunie ....., se va solicita operatorilor economici prezentarea dovezii constituirii cauțiunii impuse la art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, modificată prin OUG nr. 45/.....

2. În cazul contestațiilor care nu sunt însoțite de dovada constituirii cauțiunii, înainte de soluționarea lor, completul va solicita autorilor acestora transmiterea dovezii de constituire, în termen de 3 zile de la primirea solicitării, corespondența având conținutul anexei la prezenta.

Conform art. 61 ind. 1 din Legea nr. 101/2016, în redactarea de la ....., dată la care a fost formulată și transmisă contestația:

Art. 61 ind. 1. - (1) Pentru soluționarea contestației formulate în condițiile art. 8 sau art. 49, <u>sub sancțiunea respingerii acesteia, persoana care se consideră vătămată trebuie să constituie în prealabil o cauțiune</u> stabilită după cum urmează:

a) 2% din valoarea estimată a contractului, în cazul în care aceasta este mai mică decât pragurile valorice prevăzute la art. 7

alin. (1) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 12 alin. (1) din Legea nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 11 alin. (1) din Legea nr. 100/2016, cu modificările și completările ulterioare, dar nu mai mult de 35.000 lei;

b) 2% din valoarea stabilită a contractului, dacă aceasta este mai mică decât pragurile valorice prevăzute la art. 7 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 12 alin. (1) din Legea nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 11 alin. (1) din Legea nr. 100/2016, cu modificările și completările ulterioare, dar nu mai mult de 88.000 lei;

c) 2% din valoarea estimată a contractului, dacă aceasta este egală sau mai mare decât pragurile valorice prevăzute la art. 7 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 12 alin. (1) din Legea nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 11 alin. (1) din Legea nr. 100/2016, cu modificările și completările ulterioare, dar nu mai mult de 220.000 lei;

d) 2% din valoarea stabilită a contractului, dacă aceasta este egală sau mai mare decât pragurile valorice prevăzute la art. 7 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 12 alin. (1) din Legea nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 11 alin. (1) din Legea nr. 100/2016, cu modificările și completările ulterioare, dar nu mai mult de 880.000 lei.

(2) În cazul unei proceduri de atribuire a acordului-cadru, prevederile alin. (1) se raportează la valoarea estimată a celui mai mare contract subsecvent ce se intenționează a se atribui în baza acordului-cadru respectiv.

(3) În cazul în care contestația a fost respinsă de către Consiliu, persoana care se consideră vătămată care utilizează calea de atac în condițiile art. 29 sau art. 51 alin. (3), după caz, nu trebuie să constituie o cauțiune suplimentară.

(4) În cazul în care calea de atac reglementată de art. 29 sau art. 51 alin. (3) este utilizată de o altă persoană decât cea care a constituit cauțiunea conform alin. (1), pentru soluționarea plângerii sau recursului, după caz, trebuie constituită în prealabil o cauțiune egală cu 50% din cauțiunea prevăzută la alin. (1).

(5) Cauțiunea depusă se restituie, la cerere, după soluționarea prin hotărâre definitivă a plângerii, respectiv după încetarea efectelor suspendării procedurii de atribuire și/sau a executării contractului.

(6) Cauțiunea se restituie celui care a depus-o, nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii sau, după

caz, de la data încetării efectelor suspendării procedurii de atribuire și/sau a executării contractului.

(7) Consiliul sau instanța, după caz, se pronunță asupra cererii de restituire a cauțiunii cu citarea părților, printr-o încheiere supusă numai recursului la instanța ierarhic superioară. Recursul este suspensiv de executare.

(8) În situația în care nu sunt aplicabile prevederile de la alin. (5)-(7), cauțiunea se constituie venit la bugetul de stat la împlinirea termenului de 3 ani calculat de la data la care aceasta putea fi solicitată.

(9) Sunt scutite de la depunerea cauțiunii autoritățile contractante.

Față de normele indicate anterior, în vigoare și prezumate absolut a fi cunoscute de către SC ..... SRL începând cu ....., contestatoarea era debitoarea obligației legale de a constitui o cauțiune de 2% din valoarea estimată a contractului (1.010.163 lei, fără TVA), în limita pragurilor de mai sus. În pofida acestei obligații, societatea a formulat contestația fără să constituie în prealabil sau măcar la cererea Consiliului cauțiunea necesară, ea nefiind constituită și probată nici la acest moment.

În aceste condiții, chestiunea neonorării obligației de constituire a cauțiunii este lichidată iar Consiliul va aplica normele obligatorii ale art. 61 ind. 1 alin. (1) și, pe cale de consecință, va respinge contestația SC ..... SRL.

Văzând că normele mai sus amintite prevalează în aplicare și împiedică organul de jurisdicție să analizeze contestația pe fond sau din punct de vedere al excepțiilor, contestația respectivă este respinsă indiferent și independent de analiza pe fond a ei.

Contestatoarea era obligată să manifeste o minimă diligență în îndeplinirea întocmai și la termenul stabilit a obligațiilor procesuale ce îi reveneau, astfel încât Consiliul să primească în termenul legal dovada constituirii cauțiunii, dacă nu prin depunerea directă a ei la registratura Consiliului, atunci prin transmiterea la numerele de fax/ adresa de e-mail puse la dispoziție și prin expedierea originalului cu serviciul poștal. Conform art. 10 alin. (1) C. proc. civ., părțile au obligația să îndeplinească actele de procedură în condițiile, ordinea și termenele stabilite de lege sau de judecător și să contribuie la desfășurarea fără întârziere a procesului, iar conform art. 185 alin. (1) din același cod, când un drept procesual trebuie exercitat într-un anumit termen, nerespectarea acestuia atrage după sine decăderea din exercitarea dreptului, iar actul de procedură făcut peste termen este lovit de nulitate.

Reținând, așadar, culpa contestatoarei SC ..... SRL, Consiliul va proceda la aplicarea prevederilor art. 61 ind. 1 alin. (1) din Legea 101/2016, potrivit cărora contestația va fi respinsă în cazul în care

contestatorul nu prezintă dovada constituirii cauțiunii, și va constata că SC ..... SRL nu s-a conformat obligației de comunicare, în termenul fixat, a respectivei dovezi.

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

Respinge contestația SC ..... SRL nr...../....., în contradictoriu cu ……. ....., pentru nedepunerea dovezii constituirii cauțiunii aferente contestației.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de zece zile lucrătoare.

PREȘEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
……	**……**	**……**

Redactată în ….. exemplare, conține ….. pagini.