



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.

N.S.C.

Str. Stavropoleos, nr. 6, sector 3, București, 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 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, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr. / /

Data:

Prin contestația nr. /, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. /, formulată de SC SRL, cu sediul în, ..., înmatriculată la Registrul Comerțului sub nr. J23/741/2007, având CUI RO, împotriva documentației de atribuire, elaborată de către ..., cu sediul în .., ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificate într-o singură etapă - online, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având drept obiect: „Servicii de monitorizare GPS a flotei auto și servicii de dispecerizare pentru transportul de valori”, cod CPV ..., s-a solicitat anularea documentației de atribuire și a procedurii de atribuire; în cazul în care autoritatea contractantă va relua procedura, obligarea acesteia la refacerea documentației de atribuire, corectând neregulile semnalate, cu consecința modificării corespunzătoare a documentației de atribuire.

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

SC SRL formulează contestația nr. /, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. /, împotriva documentației de atribuire, elaborată de către ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificate într-o singură etapă - online, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având drept obiect: „Servicii de monitorizare GPS a flotei auto și servicii de dispecerizare pentru transportul de valori”, cod CPV ..., solicitând anularea documentației de atribuire și a procedurii de atribuire; în cazul în care autoritatea contractantă va relua procedura, obligarea acesteia la refacerea documentației de atribuire, corectând neregulile semnalate, cu consecința modificării corespunzătoare a documentației de atribuire.

SC SRL contestă documentația de atribuire publicată de către autoritatea contractantă în SEAP, prin anunțul simplificat nr., la data de, considerând documentația de atribuire ca fiind nelegală, întrucât încalcă prevederile art. 2 alin. (2), lit. a) – b) și d), precum și art. 49 și art. 139 din Legea nr. 98/2016, art. 6 alin. (1) lit. a) din legea nr. 101/2016.

În vederea soluționării contestației în cauză, prin adresa nr. 2730/.....-...../25.01....., în temeiul art. 20 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, Consiliul solicită contestatorului, să transmită următoarele:

- răspunsul la notificarea prealabilă;
- dovada depunerii contestației la autoritatea contractantă și dovada primirii contestației de către autoritatea contractantă; certificată prin număr și dată de înregistrare la acesta, conform art. 182-184 CPC coroborat cu art. 68 și 11 alin. (2) din Legea nr. 101/2016.

Prin adresa nr. 46/27.01....., înregistrată la CNSC sub nr. 3378/30.01....., SC SRL precizează următoarele aspecte:

- urmare a încălcării notificării prealabile în SEAP, de către SC SRL, autoritatea contractantă a postat în SEAP, adresa de clarificare înregistrată la ... sub nr. 103/147/12.01..... adresată tuturor operatorilor economici, prin care a răspuns la notificarea prealabilă;
- SC SRL a transmis contestația și către autoritatea contractantă, în data de, prin e-mail și fax, anexând în acest sens, confirmările de trimitere, prin e-mail și fax;
- autoritatea contractantă a postat în SEAP, contestația formulată de SC SRL, înregistrată la ..., sub nr. 103/328/23.01.....

În vederea soluționării contestației în cauză, prin adresa nr. 2732/.....-...../25.01....., Consiliul solicită autorității contractante, potrivit dispozițiilor art. 18 și 20 din Legea nr. 101/2016 în termen de 5 zile lucrătoare de la data primirii prezentei sub sancțiunea reglementată de art. 20 alin. (5) din actul normativ antemenționat, următoarele:

- dosarul achiziției, în copie certificată, în conformitate cu dispozițiile art. 150 coroborat cu art. 206 cpc și art. 68 din Legea nr. 101/2016, coroborat cu art. 231 alin. (1) din Legea nr. 99/2016, coroborat cu art. 154 din HG nr. 394/2016;

- dovada respectării prevederilor art. 16 alin. (2) și art. 6 alin. (4) din Legea nr. 101/2016

- în situația în care a adoptat vreo măsură de remediere după primirea contestației vă rugăm să ne trimiteți dovada respectării prevederile art. 9 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Prin adresa nr. 103/477/31.01....., înregistrată la CNSC sub nr. 3676/31.01....., autoritatea contractantă transmite punctul de vedere cu privire la contestația în cauză.

În fapt, autoritatea contractantă precizează că la data de a publicat în SEAP, anunțul de participare simplificat nr.;/.....; ulterior, în data de 09.01....., SC SRL depune notificarea prealabilă, prin care solicită remedierea încălcărilor legislației aplicabile sau, dacă remedierea nu este posibilă, solicita anularea procedurii. În data de 12.01....., prin intermediul SEAP, s-au publicat măsurile de

remediere și ulterior, transmise sub forma unor clarificări, tuturor participanților interesați, prin adresa nr. 103/147/12.01.....; totodată se prelungește termenul de depunere a ofertelor, de la data de 16.01....., la data de 23.01..... În data de 23.01....., autoritatea contractantă primește contestația formulată de SC SRL, înregistrată de acesta sub nr./.....

Pe cale de excepție, autoritatea contractantă invocă inadmisibilitatea contestației, în baza prevederilor Legii nr. 101/2016, respectiv art. 8 alin. (1)-(2) și art. 6, arătând că SC SRL a formulat contestație la documentația de atribuire, în data de, nerespectând astfel termenul de 5 zile prevăzut de art. 6 alin. (5) din legea nr. 34/2006, în condițiile în care răspunsul la notificarea prealabilă a fost emis în data de 12.01.....

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura simplificată într-o singură etapă – online – în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având drept obiect: „Servicii de monitorizare GPS a flotei auto și servicii de dispecerizare pentru transportul de valori”, cod CPV ..., elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând, în SEAP, anunțul de participare simplificat nr./....., conform căruia valoarea estimată a contractului este de 934.200 lei, fără TVA. Conform cap. IV.2.1) din anunț, criteriul de atribuire al contractului este „prețul cel mai scăzut”.

Documentația de atribuire a fost postată pe SEAP la data de

La data de 09.01..... (după cca. 10 de zile de la postarea documentației de atribuire în SEAP), contestatorul a înaintat autorității contractante adresa nr. 4/09.01....., reprezentând Notificarea prealabilă, prin care solicita printre altele: „remedierea încălcărilor legislației aplicabile, se sizate în cadrul procedurii de achiziție publică (...) cu anunț de participare postat în SEAP sub nr./....., sau, dacă remedierea nu este posibilă, la anularea procedurii de atribuire (...)”.

La data de 12.01..... autoritatea a formulat adresa nr. 103/147/12.01....., prin care remediază în parte neregulile sesizate.

Ca urmare a acestui răspuns, contestatorul, la data de depune inițial prin e-mail contestația înregistrată la CNSC sub nr./....., prin care acesta solicitând anularea procedurii, modificarea documentației de atribuire.

Ca aspect preliminar, Consiliul constată că societatea contestatoare a luat cunoștință despre cerințele documentației de atribuire, încă de la data de

Conform art. 6 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 în vigoare la data inițierii procedurii de atribuire, în cazul în care contestația privea conținutul documentației de atribuire publicată în SEAP, data luării la cunoștință este data publicării ei, în speță, reieșind așadar că legiuitorul prezumă absolut luarea la cunoștință despre documentație la data publicării ei, orice dovadă contrară neputând fi primită.

Potrivit prevederilor Legii nr. 101/2016 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.

Din redactarea prevederilor art. 6 alin. (1), (3) și (10) din Legea nr. 101/2016 rezultă că procedura prealabilă în fața autorității contractante, respectiv notificarea acesteia reprezintă o condiție de admisibilitate a depunerii contestației la Consiliu, contestatorul fiind ținut ca, anterior promovării unei contestații pe cale administrativ-juridictională în fața CNSC, să solicite autorității publice emitente a actului contestat, în termen de 5 zile de la data luării la cunoștință a acestuia, remediarea în tot sau în parte a acestuia.

În aceste condiții, Consiliul va verifica cu precădere îndeplinirea condiției prevăzute de dispozițiile legale antemenționate deoarece, dacă nu sunt îndeplinite condițiile de admisibilitate, de notificare prealabilă a autorității contractante în termenul legal și de așteptare a răspunsului la acesta, transmis de către autoritatea contractantă, Consiliul va respinge contestația pe calea excepției, fără să cerceteze pe fond motivele acesteia.

Prin urmare, notificarea prealabilă a autorității contractante într-un anumit termen constituie o condiție de admisibilitate pentru sesizarea Consiliului, dovada depunerii acesteia la autoritatea contractantă trebuind să fie atașată la contestație împreună cu copia răspunsului autorității contractante, dacă acesta există.

În cazul în care Consiliul investit cu o contestație, constată neîndeplinirea obligației stabilită în sarcina sa, de a notifica prealabil autoritatea contractantă în termenul legal, va respinge contestația ca inadmisibilă potrivit art. 6 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Având în vedere faptul că SC SRL a investit Consiliul cu soluționarea contestației înregistrată la CNSC sub nr./....., notificarea autorității contractante fiind formulată la data de 09.01..... prin care solicită anularea documentației de atribuire și implicit a procedurii de atribuire, Consiliul constată că acesta nu a respectat termenul legal de formulare a notificării prealabile care privește conținutul documentației de atribuire, termen care începe să curgă de la data publicării acesteia în SEAP.

Având în vedere data depunerii contestației, respectiv data de și data publicării Legii nr. 101/2016, Consiliul reține că în speță sunt incidente următoarele:

- 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 legii nu s-a prevăzut nicio normă derogatorie de la obligația notificării prealabile a autorității contractante.

Față de aceste aspecte, se constată că, în speță, notificarea prealabilă a fost transmisă de către contestator, fără a fi respectat termenul legal reglementat de art. 6 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 coroborat cu prevederile art. 5 alin. (1) din același act normativ.

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 pe fond cererile ce fac obiectul contestației.

Operatorul economic cunoștea aspectele reclamate cu privire la documentația de atribuire încă de la data publicării ei – și trebuia să manifeste o minimă diligență și să atace în termenul legal cerințele în discuție, dacă dorea completarea / modificarea lor.

Așadar, raportat la normele art. 6 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, este incidentă tardivitatea notificării prealabile a autorității contractante cu privire la conținutul documentației de atribuire.

De bună seamă că autoritatea contractantă nu are dreptul de a restricționa sau favoriza participarea anumitor operatori economici la procedura de atribuire prin intermediul cerințelor impuse sau prin punerea la dispoziție a unor informații incomplete, însă, dacă existau obiecțiuni de nelegalitate în privința respectivei documentații de atribuire, operatorul economic trebuia să efectueze demersurile premergătoare contestării înainte de expirarea termenelor legale, iar nu să aștepte împlinirea lor.

Având în vedere dispozițiile art. 26 alin. (1) și (6) coroborat cu art. 6 alin. (1), (3) și alin. (10) din Legea nr. 101/2016, Consiliul admite excepția invocată de autoritatea contractantă ... și, pe cale de consecință, respinge ca inadmisibilă contestația depusă de SC SRL, 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:

Admite excepția invocată de autoritatea contractantă ... și, pe cale de consecință, respinge ca inadmisibilă contestația depusă de SC SRL.

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