

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. ...

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ., formulată de asocieria SRL - .. SRL, prin liderul asocierii SRL, cu sediul în, județul, înregistrată la Registrul Comerțului cu nr., având CUI, reprezentată prin director general ., privind procedura de licitație deschisă organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect "Execuție lucrări în cadrul proiectului "..", cod CPV 45234126-5 Lucrări de construcții de linii de tramvai (Rev.2), de, cu sediul în, str. Independenței nr. 1, județul, în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat anularea comunicării nr. 151246/04.10.2023 privind rezultatul procedurii, a raportului procedurii nr. 151240/04.10.2023 (în ceea ce privește pct. 2.4.7 Verificarea documentelor - suport/ dovezilor pentru demonstrarea informațiilor din DUAЕ, pct. 2.4.8 pct. 4), și a actelor subsecvente, cu consecința reluării procedurii și obligării autorității contractante la reanalizarea ofertei sale, cu luarea în considerare a certificatelor transmise prin adresa nr. 3837/08.09.2023.

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 contestația de față, prin care asocieria SRL - .. critică decizia autorității contractante de respingere a ofertei sale, ca inacceptabilă, precum și anularea procedurii.

Prin adresa nr. 158988/16.10.2023 înregistrată la Consiliu cu nr. 56535/16.10.2023, autoritatea contractantă formulează punct de vedere cu privire la contestația depusă de asocieria SRL - .., solicitând respingerea acesteia, ca neîntemeiată.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

În vederea atribuirii contractului având ca obiect "...", cod CPV 45234126-5 Lucrări de construcții de linii de tramvai (Rev.2), ..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr...

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii de atribuire, comunicat prin adresa nr. 151246/04.10.2023 și raportul procedurii nr. 151240 / 04.10.2023, prin care oferta sa a fost respinsă, ca inacceptabilă, iar procedura a fost anulată, asocierea SRL - .. SRL a depus contestația în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

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.

În temeiul art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul trebuie să se pronunțe mai întâi asupra excepțiilor de procedură și de fond, iar, când se constată că acestea sunt întemeiate, nu mai procedează la analiza pe fond a cauzei.

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.

Cu privire la speța analizată, Consiliul reține incidența dispozițiilor legale de la art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, care stabilește că:

(1) Pentru soluționarea contestației formulate în condițiile art. 8 sub sancțiunea respingerii acesteia, persoana care se consideră vătămată trebuie să constituie, în termen de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului, o cauțiune stabilită după cum urmează: (...).

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.

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.

Procedând la verificarea îndeplinirii de către asocierea SRL - .. SRL a obligației constituirii cauțiunii în cuantumul și termenul legal, Consiliul a observat că respectiva contestație nu este însoțită de dovada constituirii cauțiunii, iar, prin adresa nr. ..., a solicitat contestatoarei următoarele:

"(...) în temeiul prevederilor art. 61¹ alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, potrivit căroră, sub sancțiunea respingerii contestației, vă revine obligația de a constitui cauțiunea stabilită de respectivele prevederi, în termen de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului (11.10.2023), vă solicităm să ne comunicați, **în termen de 1 zi lucrătoare de la primirea prezentei**, dovada constituirii cauțiunii, în cuantumul și termenul stabilit de legiuitor".

La această solicitare, contestatoarea a răspuns prin adresa nr. 4505/19.10.2023, comunicând următoarele:

"Având în vedere dispozițiile art. 1057 CPC conform căroră „(1) Când legea prevede darea unei cauțiuni, suma datorată de parte cu acest titlu se stabilește de către instanță în condițiile legii și se depune 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 instanței sau, după caz, a executorului judecătoresc", care completează dispozițiile art. 68 din Legea 101/2016, suma reprezentând "cauțiune" se stabilește de către instanță, respectiv complet, precum și practica anterioară a CNSC prin care se comunica „suma” reprezentând cauțiune, vă solicităm respectuos să ne comunicați care este suma aferentă cauțiunii care trebuie constituită”.

Astfel cum rezultă din documentele aflate la dosarul cauzei, societatea contestatoare nu a făcut dovada constituirii cauțiunii, conform art. 61¹ din Legea nr. 101/2016.

Potrivit dispozițiilor mai sus redate, obligația de a constitui cauțiunea în termenul legal, de maximum cinci zile de la data sesizării Consiliului 11.10.2023, nu a fost respectată de autoarea contestației, ultima zi fiind 16.10.2023.

Consiliul nu va lua în considerare susținerile contestatoarei referitoare la indicarea sumei aferentă cauțiunii care trebuie constituită, ca fiind relevante, întrucât legiuitorul a prevăzut, în mod expres, modalitatea de calcul privind cauțiunea, respectiv, în cazul de față, potrivit art. 61¹ alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016 "(1) Pentru soluționarea contestației formulate în condițiile art. 8 sub sancțiunea respingerii acesteia, persoana care se consideră vătămată trebuie să constituie, în termen de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului, **o cauțiune stabilită** după cum urmează: (...) b) **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 pentru contestațiile depuse în etapa prevăzută la art. 17 alin. (1) lit. a), respectiv nu mai mult de 2.000.000 lei pentru contestațiile depuse în etapa prevăzută la art. 17 alin. (1) lit. b.".

Practic autoarea contestației se prevalează de propria culpă, aceea a neconstituirii cauțiunii în termenul legal precizat de legiuitor, pe considerentul solicitării forului administrativ jurisdicțional a cuantumului aferent cauțiunii ce trebuia constituită, la data de 19.10.2023, ulterior depășirii termenului precizat la art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 98/2016 (16.10.2023).

Potrivit prevederilor art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, legiuitorul sancționează tocmai lipsa de diligență și prudență ale contestatoarei, care ar fi putut din vreme să-și conserve dreptul la contestație, astfel încât să permită jurisdicției Consiliului să poată analiza pe fond cererile ce fac obiectul contestației.

Se reține că autoarea contestației, până la momentul emiterii prezentei decizii nu a prezentat dovada îndeplinirii obligației privind constituirea cauțiunii.

Constatând că nu a fost prezentată dovada constituirii cauțiunii, luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 alin. (1) și (6) coroborat cu art. 611 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul urmează să respingă contestația depusă de depusă de asocierea SRL - .. SRL, în contradictoriu cu, pentru neconstituirea cauțiunii.

Fără pronunțare asupra altor excepții și a fondului contestației.

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

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 alin. (1) și (6) coroborat cu art. 611 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 respinge contestația depusă de depusă de asocierea SRL - .. SRL, în contradictoriu cu, pentru neconstituirea cauțiunii.

Fără pronunțare asupra altor excepții și a fondului contestației.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei. Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

PREȘEDINTE,

.

MEMBRU,

.

MEMBRU,

.

Redactată în 4 exemplare, conține 4 pagini.