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. 2409/C3/2674, 2783
Data: 16.10.2023

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 52380/26.09.2023, formulată de ROMELECTRO SA (în insolvență), cu sediul în București, Bd. Lacul Tei nr. 1-3, sectorul 2, înmatriculată la Registrul Comerțului cu nr. J40/187/1991, având cod unic de înregistrare 1557850, reprezentată legal prin Director Proiect Zevedei Irimuș, împotriva fișei de date și răspunsului consolidat publicat în SEAP la data de 15.09.2023, documente întocmite de către MUNICIPIUL ARAD, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în Arad, str. Revoluției nr. 75, județul Arad, în cadrul procedurii licitației deschisă, organizată pentru atribuirea contractului având ca obiect *Proiectare, asistență tehnică din partea proiectantului și execuție lucrări pentru realizarea obiectivului de investiții (amenajare teren/utilități/documentații/construcții/procurări) organizare șantier, instruire, probe și teste pentru proiectul: „Sursă de producere energie termică și electrică prin cogenerare de înaltă eficiență la CET Hidrocarburi SA" finanțat prin PNRR,* cod CPV 45251200-3 – Lucrări de construcții de centrale termice, inițiată prin publicarea, în SEAP, a anunțului nr. CN1057084/08.07.2023, s-a solicitat anularea procedurii de atribuire.

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 54206/04.10.2023, formulată de ELECTROMONTAJ CARPAȚI SA, cu sediul în Sibiu, str. Lector nr. 12, bl. 3, județul Sibiu, înmatriculată la Registrul Comerțului cu nr. J32/268/1991, având cod unic de înregistrare 790600, reprezentată legal prin Director General Adrian Popescu, împotriva fișei de date și răspunsului consolidat publicat în SEAP la data de 15.09.2023, documente întocmite de către MUNICIPIUL ARAD, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în Arad, str. Revoluției nr. 75, județul Arad, în cadrul procedurii licitației deschisă, organizată pentru atribuirea contractului având ca obiect *Proiectare, asistență tehnică din partea proiectantului și execuție lucrări*

pentru realizarea obiectivului de investiții (amenajare teren/utilități/documentații/construcții/procurări) organizare șantier, instruire, probe și teste pentru proiectul: „Sursă de producere energie termică și electrică prin cogenerare de înaltă eficiență la CET Hidrocarburi SA" finanțat prin PNRR, cod CPV 45251200-3 – Lucrări de construcții de centrale termice, inițiată prin publicarea, în SEAP, a anunțului nr. CN1057084/08.07.2023, s-a solicitat anularea procedurii de atribuire.

În conformitate cu prevederile art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, contestațiile ce fac obiectul dosarelor nr. 2674/2023 și nr. 2783/2023 au fost conexate pentru a se pronunța o soluție unitară, deoarece acestea sunt formulate în cadrul aceleiași proceduri de atribuire.

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

ROMELECTRO SA (în insolvență) formulează contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 52380/26.09.2023, împotriva fișei de date și răspunsului consolidat publicat în SEAP la data de 15.09.2023, documente întocmite de către MUNICIPIUL ARAD, solicitând cele redate în partea introductivă și prezentând, în acest sens, argumentele sale.

Prin adresa nr. 52571/2674/C3/26.09.2023, Consiliul solicită contestatorului să transmită recipisa de consemnare a cauțiunii, în original, conform art. 61^1 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016. Totodată, în temeiul art. 16 alin. (1) din același act normativ, solicită dovada datei comunicării contestației și către autoritatea contractantă. Adresa a fost recepționată de către contestator în data de 03.10.2023, la dosarul cauzei existând confirmarea de primire transmisă de Poșta Română.

Prin punctul de vedere nr. 78001/27.09.2023, înregistrat la C.N.S.C. cu nr. 52793/27.09.2023, MUNICIPIUL ARAD combate criticile petentului, dar, în final, solicită respingerea contestației, ca tardiv formulată.

Cu adresa înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 54072/04.10.2023, autoritatea contractantă transmite, în copie certificată, documente din dosarul achiziției publice.

ELECTROMONTAJ CARPAȚI SA formulează contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 54206/04.10.2023, împotriva fișei de date și răspunsului consolidat publicat în SEAP la data de 15.09.2023, documente întocmite de către MUNICIPIUL ARAD, solicitând cele redate în partea introductivă și prezentând, în acest sens, argumentele sale.

Prin adresa nr. 54317/2783/C3/05.10.2023, Consiliul solicită contestatorului să transmită recipisa de consemnare a cauțiunii, în

original, conform art. 61^1 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016. Totodată, în temeiul art. 16 alin. (1) din același act normativ, solicită dovada datei comunicării contestației și către autoritatea contractantă.

Prin punctul de vedere nr. 80977/05.10.2023, înregistrat la C.N.S.C. cu nr. 54621/06.10.2023, MUNICIPIUL ARAD combate criticile petentului, dar, în final, solicită respingerea contestației, ca tardiv formulată.

Prin e-mail înregistrat la C.N.S.C. cu nr. 55967/12.10.2023, ELECTROMONTAJ CARPAȚI SA confirmă primirea adresei Consiliului nr. 54317/2783/C3/05.10.2023, încă din data de 05.10.2023.

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

MUNICIPIUL ARAD, în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă în vederea atribuirii contractului având ca obiect *Proiectare, asistență tehnică din partea proiectantului și execuție lucrări pentru realizarea obiectivului de investiții (amenajare teren/utilități/documentații/construcții/procurări) organizare șantier, instruire, probe și teste pentru proiectul: „Sursă de producere energie termică și electrică prin cogenerare de înaltă eficiență la CET Hidrocarburi SA" finanțat prin PNRR*, cod CPV 45251200-3 – Lucrări de construcții de centrale termice, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând, în SEAP, anunțul de participare simplificat nr. CN1057084/08.07.2023, conform căruia valoarea estimată a procedurii este de 402.172.105,00 lei, fără TVA.

Conform cap. II.2.5 din anunț, criteriul de atribuire al contractului este *„Cel mai bun raport calitate-preț"*, cu factori de evaluare: *Prețul ofertei* – 40%, *Randamentul tehnic al unităților CHP* – 15%, *Randamentul global al unităților CHP* – 10%, *Cantitatea emisiei GES a unităților CHP* – 10%, *Temperatura apei de termoficare produsă de unitățile CHP* – 5%, *Gradul de adecvare a graficului de execuție* – 10%, *Consumul de ulei al unităților CHP* – 4% și *Costul specific al mentenanței ansamblurilor motor – generator* – 6%.

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 contestațiilor.

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 contestațiilor formulate, sens în care trebuie să analizeze, înainte de toate, excepțiile – de procedură și de fond – care fac inutilă cercetarea în fond a acestora.

Din redactarea prevederilor art. 61^1 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, rezultă că pentru a

putea proceda la soluționarea contestațiilor, Consiliul trebuie să constate depunerea cauțiunilor aferente, constituite potrivit prevederilor legale.

Modul de calcul al acestor cauțiuni este stabilit în detaliu de prevederile art. 61^1 din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, 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 cauțiunilor, astfel încât contestațiile să fie luate în considerare, Consiliul va respinge contestațiile fără să cerceteze motivele acestora.

Prin urmare constituirea cauțiunilor este o condiție obligatorie pentru soluționarea contestațiilor cu care a fost investit Consiliul; dovada constituirii acestora se depune în original la C.N.S.C., aceasta fiind o condiție de admisibilitate.

Obligativitatea constituirii cauțiunilor reprezintă o condiție de fond pentru însăși soluționarea contestațiilor, iar nu de procedură, de natură a obstrucționa accesul la justiție.

În cazul în care Consiliul învestit cu o contestație constată neîndeplinirea constituirii cauțiunii va respinge acea contestație potrivit art. 61^1 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Prin adresa nr. 52571/2674/C3/26.09.2023, Consiliul a solicitat ROMELECTRO SA (în insolvență) să prezinte recipisa de consemnare a cauțiunii în original în termenul și cuantumul prevăzut de lege.

Deși adresa a fost recepționată de către contestator în data de 03.10.2023, la dosarul cauzei existând confirmarea de primire transmisă de Poșta Română, până la data prezentei, contestatorul nu a prezentat dovada constituirii cauțiunii aferente demersului său.

De asemenea, prin adresa nr. 54317/2783/C3/05.10.2023, Consiliul a solicitat ELECTROMONTAJ CARPAȚI SA să prezinte recipisa de consemnare a cauțiunii în original în termenul și cuantumul prevăzut de lege.

Deși prin e-mail înregistrat la C.N.S.C. cu nr. 55967/12.10.2023, ELECTROMONTAJ CARPAȚI SA a confirmat primirea adresei Consiliului nr. 54317/2783/C3/05.10.2023, încă din data de 05.10.2023, până la data prezentei, contestatorul nu a prezentat dovada constituirii cauțiunii aferente demersului său.

Consiliul reține că în speță sunt incidente următoarele:

- prevederile art. 61^1 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, contestațiile au fost transmise de către cei doi contestatori fără a depune cauțiunile constituite 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 contestațiilor, Consiliul va respinge ca inadmisibile contestațiile depuse de ROMELECTRO SA (în insolvență) și ELECTROMONTAJ CARPAȚI SA în contradictoriu cu autoritatea contractantă MUNICIPIUL ARAD, 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 inadmisibile contestațiile formulate de ROMELECTRO SA (în insolvență) și ELECTROMONTAJ CARPAȚI SA în contradictoriu cu MUNICIPIUL ARAD.

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
Nicu-Sorin TURTUREA	Eduard-Marcel BADEA	Bogdan-Marius BOGHIU

Redactată în 5 (cinci) exemplare originale, conține 5 (cinci) pagini.