

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. .../.../...

Data: ...

Prin contestația nr. 2739/21.12.2023, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ..., formulată de ..., cu sediul în ..., înmatriculată la Registrul Comerțului cu nr. ..., având cod unic de înregistrare ..., reprezentată legal prin director general ..., împotriva adresei nr. A5-2102/RU A-4747/19.12.2023, privind comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, document emis de ..., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ..., în cadrul licitației restrânsă, derulată online, organizată în vederea încheierii unui „Acord cadru având ca obiect achiziția serviciului de mentență corectivă la pontoanele și suportii de mal din componenta parcului de pod ...”, cod CPV 50246400-5, s-a solicitat: „- în temeiul art.22 alin. 1 din Legea nr. 101/2016, suspendarea procedurii de atribuire și aplicării oricărei decizii luate de autoritatea contractantă, până la adoptarea măsurilor ce asigură respectarea prevederilor legale în domeniul achizițiilor publice sau până la soluționarea definitivă a prezentei contestații;

- admiterea contestației și, în consecință, anularea actelor nelegale, respectiv Comunicarea privind rezultatul evaluării documentelor de calificare Nr.A5- 2102/RU A-4747/19.12.2023 (anexa 1 la prezenta) și toate actele subsecvente acesteia;

- obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere solicitate, reevaluarea documentelor de calificare ale ... prin aplicarea strictă și corectă a prevederilor OUG 1 14/2011;

- anularea procedurii în cazul în care se constată că nu se mai pot adopta măsurile de remediere sau dacă sunt încălcate scopul și principiile fundamentale ale achizițiilor publice”.

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

... formulează contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ..., înregistrată la Consiliul Național

de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ..., solicitând cele redate în partea introductivă și prezentând, pe fond, argumentele sale. Totodată, petentul precizează faptul că în prezenta cauză nu se impune constituirea cauțiunii, întrucât contestația *„este formulată în baza dispozițiilor OUG nr. 114/2011. În aceste condiții dispozițiile art 61¹ din Legea nr. 101/2016 nu sunt incidente în cauză, având în vedere faptul că acestea instituie obligația de plată a cauțiunii doar în situațiile și condițiile prevăzute expres de Legea nr. 98/2016, Legea nr. 99/2016 și Legea 100/2016”*.

În probațiune sunt atașate, în copii conforme cu originalul, înscrisuri.

Prin adresa nr. ..., Consiliul solicită contestatorului să transmită recipisa de consemnare a cauțiunii, în original, conform dispozițiilor art. 188 alin. (1) din OUG nr. 114/2011, art. 61¹ alin. (1) lit. b) și alin. (2) din Legea nr. 101/2016. Dovada recepționării acestei adrese se regăsește la dosarul cauzei, relevantă, în acest sens, fiind adresa înregistrată la Consiliu sub nr. 289/04.01.2024.

Prin adresa nr. 1-5239/22.12.2023, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. ..., autoritatea contractantă a transmis punct de vedere cu privire la contestația ce face obiectul prezentului dosar, prin care a prezentat apărările de care înțelege să se prevaleze.

Prin adresa nr. A5-2137 – A-4747/22.12.2023, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. ..., autoritatea contractantă a comunicat faptul că a înțeles să suspende din proprie inițiativă procedura de atribuire până la soluționarea contestației.

Prin adresa nr. A-5242/22.12.2023, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. ..., autoritatea contractantă a transmis, în copii certificate *„conform cu originalul”*, documente din dosarul achiziției publice.

Prin adresele nr. ... și nr. ..., având în vedere data înregistrării la C.N.S.C. a contestației ce face obiectul acestui dosar, respectiv 21.12.2023, precum și lipsa dovezii constituirii cauțiunii, în considerarea dispozițiilor art. 15 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul a pus în discuția părților excepția inadmisibilității contestației formulate de către ..., prin raportare la termenul de 5 zile prevăzut la art. 61¹ alin. (1), calculat potrivit art. 5 alin. (2) din același act normativ.

Prin adresa nr. A-127/08.01.2024, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. ..., ca răspuns la adresa nr. ..., autoritatea contractantă a comunicat faptul că este de acord cu excepția invocată de Consiliu.

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat, în baza OUG nr. 114/2011, licitația restrânsă, derulată online, în vederea încheierii unui *„Acord cadru având ca obiect achiziția serviciului de mentență corectivă la pontoanele și suportii de mal din componența parcului de pod ...”*, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și

publicând, în SEAP, anunțul de participare nr. ..., conform căruia valoarea estimată totală a procedurii este cuprinsă între 128.200 și 8.887.075,20 lei, fără TVA. Conform cap. II.2.5 din anunț, 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.

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.

Având în vedere prevederile art. 188 alin. (1) din OUG nr. 114/2011, potrivit cărora „(1) *Prevederile Legii nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, se aplică în mod corespunzător*”, precum și prevederile art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, potrivit cărora „(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: (...)*”, 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.

În aceste condiții, Consiliul va verifica cu precădere îndeplinirea condiției prevăzute de dispozițiile legale antementionate, 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 se depune în original la C.N.S.C., 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.

Prin adresa nr. ..., în temeiul dispozițiilor art. 188 alin. (1) din OUG nr. 114/2011, art. 61¹ alin. (1) lit. b) și alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul a solicitat contestatorului să prezinte recipisa de consemnare a cauțiunii, în original, în termenul și quantumul prevăzut de lege, obligație neîndeplinită de către acesta. Mai mult decât atât, trebuie avut în vedere și faptul că petentul a declarat în cuprinsul contestației faptul că în prezenta cauză nu s-ar impune constituirea cauțiunii, întrucât contestația *„este formulată în baza dispozițiilor OUG nr. 114/2011. În aceste condiții dispozițiile art 61¹ din Legea nr. 101/2016 nu sunt incidente în cauză, având în vedere faptul că acestea instituie obligația de plată a cauțiunii doar în situațiile și condițiile prevăzute expres de Legea nr. 98/2016, Legea nr. 99/2016 și Legea 100/2016”*.

Consiliul reține că în speță sunt incidente 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 și 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 va respinge ca inadmisibilă contestația depusă de ..., în contradictoriu cu autoritatea contractantă ..., 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 formulată de ..., în contradictoriu cu

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,

...

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține ... (...) pagini.