

**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. 222/C1/119, 121**

**Data: 30.01.2023**

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 2586/16.01.2023 formulată de SC ..... SRL, cu sediul în ....., județul ....., având CUI ....., înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. ...., formulată împotriva procedurii de negociere fără invitație prealabilă la o procedură concurențială de ofertare, inițiată de către autoritatea contractantă ....., cu sediul în ....., județul ....., în cadrul procedurii de negociere fără invitație prealabilă, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având drept obiect: „Delegarea gestiunii serviciului public de transport, pe grupa de trasee 05 din programul județean de transport rutier de persoane prin curse regulate, aferent județului ..... 2023-2028\_HCJ ..... 3 din 06.01.2023”, s-a solicitat:

- Anularea întregii proceduri de achiziție sectorială;
- Constatarea rezilierii abuzive a contractului de „Delegare a gestiunii serviciilor publice de transport persoane în aria teritorială de competență a unității administrativ-teritoriale județul ..... nr. 21632/30.12.2022”, constatarea lipsei culpei prezentei societăți în rezilierea contractului și anularea Notificării de reziliere nr. 264/05.01.2023;
- În subsidiar, restabilirea legalității prin obligarea entității contractante la respectarea dispozițiilor art. 117 alin. (1) lit. d) și alin. (6) din Legea nr. 99/2016 și invitarea prezentei societăți în cadrul procedurii de negociere fără invitație prealabilă la o procedură concurențială de ofertare, realizată în baza HCJ ..... nr. 3/2023;
- Suspendarea procedurii de atribuire, până la soluționarea contestației.

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 2659/17.01.2023 formulată de SC ..... SRL, cu

sediul în ....., județul ....., având CUI ....., înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. ...., formulată împotriva procedurii de negociere fără invitație prealabilă la o procedură concurențială de ofertare, inițiată de către autoritatea contractantă ....., s-a solicitat:

- anularea întregii proceduri de achiziție sectorială;
- constatarea rezilierii abuzive a contractului de „Delegare a gestiunii serviciilor publice de transport persoane în aria teritorială de competență a unității administrativ-teritoriale județul ..... nr. 21632/30.12.2022”, constatarea lipsei culpei prezentei societăți în

rezilierea contractului și anularea Notificării de reziliere nr. 264/05.01.2023;

- în subsidiar, restabilirea legalității prin obligarea entității contractante la respectarea dispozițiilor art. 117 alin. (1) lit. d) și alin. (6) din Legea nr. 99/2016 și invitarea prezentei societăți în cadrul procedurii de negociere fără invitație prealabilă la o procedură concurențială de ofertare, realizată în baza HCJ ..... nr. 3/2023;
- suspendarea procedurii de atribuire, până la soluționarea contestației.

Conform prevederilor art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, contestațiile care fac obiectul dosarelor nr. 119/2023 și nr. 121/2023 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:

În fapt, ambii contestatori precizează următoarele aspecte:

- ambii contestatori au participat la procedura de licitație deschisă, în vederea atribuirii Contractului de delegare a gestiunii serviciului public de transport județean de persoane prin curse regulate la nivelul județului ....., pentru perioada 2023 - 2028, anunț de participare .. din 11.08.2022, fiind depusă oferta pentru grupa/lotul 5 de trasee (SC ..... SRL având calitatea de lider al asocierii, iar SC ..... SRL de asociat);
- în baza prevederilor HCJ ..... nr. 269/24.11.2022, ..... a aprobat organizarea procedurii de achiziție sectorială - negociere fără invitație prealabilă la o procedură concurențială de ofertare pentru atribuirea contractelor de delegare a gestiunii serviciului public de transport, pe grupele de trasee din Programul județean de transport rutier de persoane prin curse regulate aferent județului ....., 2023-2028, urmare a nefinalizării procedurii de licitație publică deschisă;
- la această procedura ambii operatori economici au fost invitați și au depus oferta pentru lotul/grupa 5 de trasee, la data de 28.12.2022 oferta depusă fiind declarată câștigătoare;
- în baza procedurii realizate s-a încheiat Contractul de delegare a gestiunii serviciilor publice de transport persoane în aria teritorială de competență a unității administrativ - teritoriale județul ..... nr. 21632/30.12.2022;

- prin Notificarea de reziliere a contactului nr. 264/05.01.2023, entitatea contractantă comunică faptul că începând cu data primirii notificării contractul se reziliază, în temeiul prevederilor art. 19.3 lit. d), pentru neefectuarea serviciului de transport pentru o perioada mai mare de 72 de ore;
- în urma rezilierii contactului, ..... a adoptat Hotărârea Consiliului Județean ..... nr. 3 din 6 ianuarie 2023, pentru validarea Dispoziției Președintelui Consiliului Județean ..... nr. 574/2022 privind aprobarea eliberării unor licențe de traseu pentru

efectuarea serviciului public de transport rutier județean de persoane prin curse regulate la nivelul județului ....., unde, la art. 2 și art. 3 se prevede reluarea procedurii de achiziție sectorială - negociere fără invitație prealabilă la o procedură concurențială de ofertare pentru atribuirea contractului de delegare a gestiunii serviciului public de transport pentru lotul 5 (grupa 05 de trasee din Programul județean de transport rutier de persoane prin curse regulate aferent județului ..... și documentația de atribuire.

- la aceasta procedură de negociere fără invitație prealabilă, realizată în baza prevederilor HCJ ..... nr. 3 din 6 ianuarie 2023 SC ..... SRL și SC ..... SRL nu au fost invitate.

Prin urmare, SC ..... SRL și SC ..... SRL contestă procedura de achiziție inițiată în baza prevederilor HCJ ..... nr. 3 din 6 ianuarie 2023.

Prin adresa nr. 3036/C1/119/18.01.2023 (pentru SC ..... SRL) și adresa nr. 3039/C1/121/18.01.2023 (pentru SC ..... SRL), Consiliul le solicită acestora, în temeiul art. 61<sup>1</sup> din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege, subliniind că modalitatea de constituire a cauțiunii se va face conform art. 1057 cpc coroborat cu art. 68 din Legea nr. 101/2016 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 CNSC.

Prin corespondența electronică înregistrată la CNSC sub nr. 3117/19.01.2023 SC ..... SRL (prin administrator ...), precizează: „confirmăm primirea”, cu referire la adresa CNSC nr. 3036/C1/119/18.01.2023.

SC ..... SRL a primit adresa CNSC nr. 3039/C1/121/ 18.01.2023, în data de 23.01.2023, așa cum rezultă din confirmarea de primire nr. AR09194500688 aflată la dosarul cauzei.

Prin corespondența electronică înregistrată la CNSC sub nr. 3369/20.01.2023, autoritatea contractantă transmite, în format electronic, documentele aferente procedurii contestate, precum și punctul de vedere cu privire la contestația în cauză.

Pe cale de excepție, entitatea contractantă precizează că cele două societăți comerciale nu au fost implicate în niciun fel în prezenta procedură contestată, astfel că raportat la data de la care a produs efecte HCL ..... nr. 3/06.01.2023, respectiv data aducerii la cunoștință publică, prin raportare la termenul de 7 zile prevăzut de dispozițiile art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, contestațiile sunt tardiv formulate.

Totodată, apreciază că cele două societăți comerciale nu se subscriu definiției de la art. 3 alin. (1) lit. f) și alin (3) din Legea nr. 101/2016.

Pe fondul cauzei, solicită respingerea contestațiilor ca nefondate.

Prin adresa nr. 1635/03.01.2023, înregistrată la CNSC sub nr. 4643/30.01.2023, autoritatea contractantă transmite punctul de vedere cu privire la contestațiile în cauză.

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

..... în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de negociere fără invitație prealabilă, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având drept obiect: „Delegarea gestiunii serviciului public de transport, pe grupa de trasee 05 din programul județean de transport rutier de persoane prin curse regulate, aferent județului ..... 2023-2028\_HCJ ..... 3 din 06.01.2023”, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă transmițând invitații de participare către operatorii economici interesați. Conform cap. 5) din strategia de contractare, valoarea totală estimată a contractului este de 2.599.147 lei.

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.

Din redactarea prevederilor art. 61<sup>1</sup> 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. 61<sup>1</sup> 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 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 la dispoziția Consiliului se depune în original la CNSC, 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 învestit cu o contestație constată neîndeplinirea constituirii cauțiunii va respinge contestația potrivit art. 61<sup>1</sup> alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Prin adresa nr. 3036/C1/119/18.01.2023 (pentru SC ..... SRL) și adresa nr. 3039/C1/121/18.01.2023 (pentru SC ..... SRL), transmise inițial prin e-mail și ulterior, în original, prin poștă, Consiliul solicită contestatorilor, ca în termenul prevăzut de lege, să transmită: în temeiul art. 611 din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările

ulterioare, recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege.

SC ..... SRL nu s-a conformat adresei CNSC nr. 3036/C1/119/18.01.2023 și nu a transmis recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege, deși a fost recepționată de către contestator, așa cum rezultă din corespondența electronică transmisă de acesta și înregistrată la CNSC sub nr. 3117/19.01.2023, prin care precizează, printre altele: „confirmă primirea (...)”.

SC ..... SRL nu s-a conformat adresei CNSC nr. 3039/C1/121/18.01.2023 și nu a transmis recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege, deși a fost recepționată de către contestator, așa cum rezultă din confirmarea de primire nr. AR09194500688 aflată la dosarul cauzei, semnată olograf, la calitatea primitorului fiind specificat: „reprezentant”.

Prin urmare, dacă contestatorii ar fi fost diligenți și prudenți, ar fi putut din vreme să-și conserve dreptul la contestație, astfel încât să permită apoi jurisdicției Consiliului să poată analiza fondul contestației.

Consiliul reține că în speță sunt incidente următoarele:

- prevederile art. 61<sup>1</sup> 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 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 contestației, Consiliul va respinge ca inadmisibile contestațiile depuse de SC ..... SRL și SC ..... SRL, 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 inadmisibile contestațiile formulate de SC ..... SRL și  
SC ..... SRL în contradictoriu cu autoritatea contractantă .....  
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 5 (cinci) exemplare originale, conține 6 (șase) pagini.