

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, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. 2365/C3/2746

Data: 26.10.2021

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 55278/21.10.2021, înaintată de, cu domiciliul în, ..., formulată împotriva licitației publice deschise cu ofertă la plic închis, pentru închirierea unui bun organizate de, cu sediul în, ..., județul, respectiv închirierea unei balastiere apă - luciu de apă, având categoria de folosință ape stătătoare, situată în, pe terenul intravilan cu nr. cadastral 101042, în suprafață de 652.450 mp, înscris în CF nr.101042 Apa, domeniul public al comunei Apa, s-a solicitat

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 55278/21.10.2021, ... atacă documentația licitației publice deschise cu ofertă la plic închis, pentru închirierea unui bun organizate de, considerând-o contrară principiilor tratamentului egal, nediscriminării și liberei concurențe.

Prin adresele nr. 55361 și nr. 55362 /2746/C3/21.10.2021, Consiliul a solicitat, atât achizitorului, cât și contestatorului, opinia referitoare la excepția necompetenței jurisdicționale a CNSC și la declinarea soluționării cauzei către instanța în a cărei rază teritorială este situat sediul contestatorului.

..... a răspuns solicitării Consiliului, prin adresa nr. 1225/22.10.2021, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 55611/25.10.2021, precizând că nu este în competența Consiliului să soluționeze contestația, în conformitate cu art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și solicită declinarea competenței de

soluționare a contestației în favoarea instanței de contencios administrativ competente.

Prin adresa înregistrată la Consiliu cu nr. 55848/25.10.2021, ... precizează că este de acord cu transmiterea contestației spre soluționare către instanța competentă.

Față de susținerile părților și de documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

..... a inițiat o licitație publică deschisă cu ofertă la plic închis, pentru închirierea unei balastiere apă - luciu de apă, având categoria de folosință ape stătătoare, situată în, pe terenul intravilan cu nr. cadastral 101042, în suprafață de 652.450 mp, înscris în CF nr.101042 Apa, domeniul public al comunei Apa.

În legătura cu documentația elaborată de achizitor pentru această procedură, ... a înaintat contestația de față, solicitând

Cercetând, cu întâietate, competența sa în soluționarea litigiului, excepție invocată din oficiu, Consiliul constată că nu a organizat o procedură de atribuire potrivit dispozițiilor art. 68 din Legea nr. 98/2016, iar contractul care urmează să fie încheiat nu are natura unui contract de achiziție publică, astfel cum este definit la art. 3 alin. (1) lit. I) din același act normativ: contract de achiziție publică - contractul cu titlu oneros, asimilat, potrivit legii, actului administrativ, încheiat în scris între unul sau mai mulți operatori economici și una ori mai multe autorități contractante, care are ca obiect execuția de lucrări, furnizarea de produse sau prestarea de servicii.

Prin urmare, având în vedere faptul că, potrivit dispozițiilor art. 1 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, *prezenta lege reglementează remediile, căile de atac și procedura de soluționare a acestora, pe cale administrativ-jurisdicțională sau judiciară, în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune, precum și organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor*, se pot contesta, pe cale administrativ-jurisdicțională, actele emise cu încălcarea dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice, dispoziții legale care nu sunt aplicabile în prezenta cauză, Consiliul constată că nu este legal investit cu soluționarea contestației.

Analizând tipul procedurii în cauză, și anume *licitație publică deschisă cu ofertă la plic închis, pentru închirierea unei balastiere apă - luciu de apă*, Consiliul constată că aceasta nu se încadrează în prevederile art. 68 din Legea nr. 98/2016, fiind o procedură pentru care Consiliul nu are competență materială.

Totodată, este de reținut că, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, *Contestațiile care nu intră în competența de soluționare a Consiliului sunt declinate de acesta, prin decizie, către*

instanța de judecată competentă ori, dacă este cazul, către un alt organ cu activitate jurisdicțională competent.

Normele de competență materială fiind de ordine publică, organizatorul sau ofertanții nu pot deroga de la acestea, în sensul extinderii competenței Consiliului la soluționarea de contestații ce nu vizează procedurile de atribuire.

Determinând că nu au relevanță, în speță, prevederile Legii nr. 101/2016, privitoare la calea administrativ-jurisdicțională, competența de soluționare a contestațiilor se stabilește pe baza dreptului comun.

Văzând cele de mai sus și luând în considerare dispozițiile:

- art. 2 din Codul de procedură civilă, care stipulează că dispozițiile codului constituie procedura de drept comun în materie civilă; ele se aplică și în alte materii, în măsura în care legile care le reglementează nu cuprind dispoziții contrare;

- art. 2 lit. c¹) din Legea nr. 554/2004 privind contenciosul administrativ, care stabilește că *sunt asimilate actelor administrative, în sensul prezentei legi, și contractele încheiate de autoritățile publice care au ca obiect punerea în valoare a bunurilor proprietate publică (...)*, implicit, actele ce stau la baza încheierii acestora,

- art. 10 alin. (1) și (3) din Legea nr. 554/2004 a contenciosului administrativ, conform căroră: (1) *Litigiile privind actele administrative emise sau încheiate de autoritățile publice locale și județene, precum și cele care privesc taxe și impozite, contribuții, datorii vamale, precum și accesorii ale acestora de până la 3.000.000 de lei se soluționează în fond de tribunalele administrativ-fiscale, iar cele privind actele administrative emise sau încheiate de autoritățile publice centrale, precum și cele care privesc taxe și impozite, contribuții, datorii vamale, precum și accesorii ale acestora mai mari de 3.000.000 de lei se soluționează în fond de secțiile de contencios administrativ și fiscal ale curților de apel, dacă prin lege organică specială nu se prevede altfel; (...)* (3) *Reclamantul persoană fizică sau juridică de drept privat se adresează exclusiv instanței de la domiciliul sau sediul său. Reclamantul autoritate publică, instituție publică sau asimilată acestora se adresează exclusiv instanței de la domiciliul sau sediul pârâtului,*

Consiliul constată lipsa sa de competență în soluționarea contestației și va face aplicarea dispozițiilor art. 12 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 și art. 10 alin. (3) din Legea nr. 554/2004, urmând a transmite decizia, împreună cu dosarul constituit, instanței de judecată competente.

Date fiind cele ce preced, Consiliul va declina competența de soluționare a contestației formulate de Tribunalului - Secția a II-a Contencios Administrativ și Fiscal.

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul dispozițiilor art. 12 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 și ale art. 2 din Codul de procedură civilă, pentru considerentele expuse în motivare, Consiliul declină competența de soluționare a contestației formulate de, în contradictoriu cu, la Tribunalul - Secția a II-a Contencios Administrativ și Fiscal.

Dispune trimiterea de îndată a dosarului cauzei către această instanță judecătorească.

Fără cale de atac.

PREȘEDINTE,

.....

MEMBRU,

.....

MEMBRU,

.....