

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

Str. Stavropoleos nr.6 Sector 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 www.cnsc.ro

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, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr. / /

Data:

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. /, depusă de SC SRL, cu sediul în, .., ..., având CUI RO, înregistrată la Oficiul Național al Registrului Comerțului sub nr., reprezentată legal prin ...- administrator, împotriva „valorii estimate fără TVA de 339.371 lei” și a răspunsului la notificarea prealabilă nr. 22001/....., emisă de către, cu sediul în, ..., nr. 36, județul, în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului de servicii având ca obiect: „.....”, cod CPV 79713000-5, s-a solicitat în principal recalcularea valorii estimate fără TVA a contractului, sau, în condițiile în care această cerință nu poate fi rezolvată anularea licitației.

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

SC SRL a formulat contestație împotriva „valorii estimate fără TVA de 339.371 lei”, emisă de către, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul achiziției având ca obiect „.....”, cod CPV 79713000-5.

În fapt, SC SRL precizează că autoritatea contractantă a inițiat procedura de atribuire a serviciilor de pază, publicând în SEAP anunțul din, care prevede că valoarea estimată fără TVA este de 339.371 lei. Astfel, rezultă o valoare estimată a tarifului de pază de 9,20 lei/oră/agent de securitate pentru centrul militar.

Contestatorul consideră că, tariful estimat de autoritatea contractantă nu poate fi mai mic de 9,68 lei/oră.

Prin adresa nr. 30000/.....-...../04.10..... (pentru autoritatea contractantă) și adresa nr. 29999/.....-...../04.10..... (pentru SC SRL), Consiliul solicită părților opinia referitoare la competența în ceea ce privește soluționarea contestației în cauză. În acest

sens, Consiliul solicită autorității contractante să depună și acte doveditoare.

Prin adresa nr. 22415/05.10....., înregistrată la CNSC sub nr. 30195/06.10....., autoritatea contractantă răspunde solicitării CNSC și precizează că, a inițiat achiziția de pentru 2 obiective aflate în gestiunea sa, respectiv un post de pază la Centrul Militar Județean și 5 posturi de pază în perimetrul obiectivelor ce compun Sistemul de Management Integrat al Deșeurilor în județul Autoritatea contractantă arată că, excepția necompetenței materiale a CNSC poate fi admisă, deoarece prin interpretarea prevederilor art. 3 lit. e) și f) din Legea nr. 101/..... se evidențiază faptul că o contestație poate fi formulată numai în cazul desfășurării unei proceduri de atribuire. Având în vedere că valoarea estimată a achiziției este de 339.371 lei fără TVA, autoritatea contractantă apreciază că, procedura simplificată internă reglementată de art. 101 alin. (2) din HG nr. 395/..... este o excepție de la regulă, o modalitate de achiziție a unor servicii din Anexa nr. 2 la Legea nr. 98/.....

Prin adresa nr. 1727/06.10....., înregistrată la CNSC sub nr. 30204/06.10....., SC SRL solicită Consiliului respingerea excepției lipsei competenței materiale a CNSC și reținerea contestației spre soluționare, pentru motivele ce vor fi invocate mai jos:

- art. 1, alin. (1) din Legea nr. 101/..... reglementează remediile, căile de atac și procedura de soluționare a acestora, pe cale administrativ-jurisdicțională sau judiciară;
- conform art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/....., Consiliul este competent să soluționeze contestațiile cu privire la procedurile de atribuire a contractelor;
- achiziția serviciului de pază – cod CPV 79713000-5 se încadrează în dispozițiile art. 7, alin. (2) din Legea nr. 98/..... și s-a derulat conform prevederilor art. 101 alin. (2) și alin. (3) din Normele metodologice de aplicare a Legii nr. 98/....., fiind inițiată prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. 47078/30.08.....;
- SC SRL a ales să utilizeze calea administrativ-jurisdicțională pentru soluționare, adresându-se CNSC conform prevederilor art. 4 alin. (1) din Legea nr. 101/....., comunicând în acest sens autorității contractante notificarea prealabilă nr. 1467/02.09....., pentru a evita sancțiunea prevăzută de art. 6 alin. (1) din Legea nr. 101/..... și nu calea judiciară prevăzută de art. 49 din Legea nr. 101/.....;
- totodată, din dispozițiile legii nr. 554/2004, coroborat cu art. 2, alin. (1), lit. d), e) și j) și art. 7 alin. (1) și (2) din Legea nr. 101/..... și cu dispozițiile art. 194 cpc, rezultă că SC SRL a optat pentru soluționare, pe calea administrativ-jurisdicțională stabilită de o lege specială;

- dispozițiile art. 68, lit. h) din Legea nr. 98/..... rețin ca procedură de atribuire și cazul serviciilor sociale și a altor servicii specifice;
- din dispozițiile art. 94 cpc și următoarele privitoare la competența materială, rezultă că pentru stabilirea acesteia se analizează două elemente: materia și valoarea; astfel, din punctul de vedere al materiei, CNSC este competent, fiind vorba despre achiziții publice; de asemenea, din punctul de vedere al valorii, este competent CNSC, valoarea achiziției fiind de 198.740 lei, valoare ce depășește pragul achiziției directe.

Analizând susținerile și documentele depuse la dosarul cauzei,

CONSILIUL constată următoarele:

....., în calitate de autoritate contractantă, a organizat o procedură simplificată internă de atribuire a contractului de „.....”, cod CPV 79713000-5.

Potrivit Referatului de necesitate nr. 21682/17.09....., valoarea estimată a achiziției este de 339.371 lei, sursa de finanțare fiind bugetul propriu al Consiliului Județean Potrivit Notei Justificative nr. 21696/....., procedura de achiziție propusă este „procedură simplificată internă” în conformitate cu prevederile Dispoziției nr. 437/..... a președintelui Consiliului Județean Invitația de a prezenta ofertă a fost transmisă de autoritatea contractantă ofertanților cu activitate cunoscută în domeniu în municipiul, precum și pe site-ul Consiliului Județean la rubrica ACHIZIȚII DIRECTE.

Având a soluționa contestația formulată de SC SRL împotriva modalității de stabilire a valorii estimate de către autoritatea contractantă, referitoare la procedura de atribuire antemenționată și ținând cont de dispozițiile art. 26 alin. (1) Legea nr. 101/..... „Consiliul se pronunță mai întâi asupra excepțiilor de procedură și de fond....”, s-a procedat cu întâietate la verificarea competenței Consiliului în soluționarea contestațiilor cu care a fost investit.

alin. (2) Pe cale de consecință, achiziționarea serviciilor sus-menționate, prevăzute în anexa 2 la Legea nr. 98/..... în vigoare la data depunerii contestației se face cu respectarea art. 111 din același act normativ însă doar în situația în care valoarea procedurii de atribuire depășește pragul prevăzut la art. 7 alin. (1) lit. c), respectiv valoarea de 3.334.050 lei, iar în situația în care valoarea estimată este mai mică decât cea reglementată la art. 7 alin. (1) lit. c), autoritatea contractantă poate potrivit art. 101 alin. (2) din HG nr. 395/..... să „organizeze propriile proceduri simplificate de atribuire cu respectarea principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/.....”.

În raport de toate aspectele de fapt și de drept mai sus reținute, raportat la valoarea estimată a procedurii ce urmează a se încheia rezultă faptul că, pentru achiziționarea serviciilor în discuție, autoritatea contractantă nu avea obligația aplicării dispozițiilor Legii nr. 98/.....

Având în vedere valoarea estimată a procedurii de atribuire, respectiv 339.371 lei fără TVA, care este sub nivelul pragului prevăzut la art. 7 alin.

(1) lit. c) din Legea nr. 98/..... și ținând cont de prevederile art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/..... care dispun că „Consiliul este competent să soluționeze contestațiile cu privire la procedurile de atribuire (...)”, rezultă că procedura aplicată în cazul de față nu este tratată și întemeiată pe normele legislației în domeniul achizițiilor publice, astfel dispozițiile Legii nr. 101/..... nu își găsesc aplicarea în situația actuală.

Verificând competența de soluționare a prezentei contestații, Consiliul constată că autoritatea contractantă nu a organizat o procedură de atribuire potrivit dispozițiilor art. 68 din Legea nr. 98/..... (act normativ în vigoare la data transmiterii contestației), ci a recurs la organizarea unei proceduri interne simplificate, reglementată de prevederile art. 101 alin. (2) din HG nr. 395/..... și aprobată prin Dispoziția președintelui Consiliului Județean nr. 437/.....

Potrivit art. 1 din Legea nr. 98/..... „Prezenta lege reglementează modul de realizare a achizițiilor publice, procedurile de atribuire a contractelor de achiziție publică și de organizare a concursurilor de soluții, instrumentele și tehnicile specifice care pot fi utilizate pentru atribuirea contractelor de achiziție publică, precum și anumite aspecte specifice în legătură cu executarea contractelor de achiziție publică.”.

Potrivit art. 68 din din Legea nr. 98/....., „Procedurile de atribuire reglementate de prezenta lege, aplicabile pentru atribuirea contractelor de achiziție publică/acordurilor-cadru sau organizarea concursurilor de soluții cu o valoare estimată egală sau mai mare decât pragurile prevăzute la art. 7 alin. (5), sunt următoarele:

- a) *licitația deschisă;*
- b) *licitația restrânsă;*
- c) *negocierea competitivă;*
- d) *dialogul competitiv;*
- e) *parteneriatul pentru inovare;*
- f) *negocierea fără publicare prealabilă;*
- g) *concursul de soluții;*
- h) *procedura de atribuire aplicabilă în cazul serviciilor sociale și al altor servicii specifice;*
- i) *procedura simplificată.”.*

Potrivit art. 7 alin. (1), lit. c) din Legea nr. 98/.....: „Procedurile de atribuire reglementate de prezenta lege se aplică în cazul atribuirii contractelor de achiziție publică/acordurilor-cadru a căror valoare estimată, fără TVA, este egală sau mai mare decât următoarele praguri valorice: c) 3.334.050 lei, pentru contractele de achiziție publică/acordurile-cadru de servicii care au ca obiect servicii sociale și alte servicii specifice, prevăzute în anexa nr. 2.”

Conform Referatului de necesitate nr. 21682/17.09....., valoarea estimată a achiziției este de 339.371 lei.

Prevederile art. 8 alin. (1) din Legea nr. 101/..... dispun că „Persoana care se consideră vătămată de răspunsul primit la notificarea prealabilă sau care nu a primit niciun răspuns în termenul prevăzut la art. 6 alin. (4), precum și oricare persoană care se consideră vătămată de

măsurile de remediere adoptate de autoritatea contractantă poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului autorității contractante, obligării acesteia la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum și pentru recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim(...).”.

Potrivit art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/..... „Consiliul este competent să soluționeze contestațiile cu privire la procedurile de atribuire a contractelor (...)” și alin (2) „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”.

Față de dispozițiile de mai sus, competența de soluționare a CNSC se limitează doar la contestațiile depuse în cadrul unei proceduri de atribuire, astfel cum sunt acestea definite de art. 68 din Legea nr. 98/....., și nu la organizarea unor proceduri interne proprii pentru atribuirea unor contracte de achiziții a căror valoare este sub pragul prevăzut de art. 7 alin. (1), lit. c) din Legea nr. 98/.....

Întrucât prevederile imperative ale Legii nr. 101/..... stabilesc competența materială a Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, părțile nu pot deroga de la acestea, în sensul extinderii competenței Consiliului la soluționarea contestațiilor ce vizează proceduri/ demersuri/ etape unde legea nu obligă la aplicarea Legii nr. 98/.....

Adăugăm că, prevederile documentelor legale care stau la baza organizării procedurii/demersului nu acordă Consiliului competență de soluționare a contestațiilor formulate în cadrul procedurii/demersului sau în temeiul lor. Dat fiind că normele de competență „ratione materie” sunt de ordine publică, părțile nu pot deroga de la acestea, în sensul extinderii competenței Consiliului la soluționarea de contestații ce vizează proceduri nereglementate sau exceptate de la prevederile Legii nr. 98/.....

Prin urmare, în cauză nefiind aplicabile prevederile Legii nr. 101/..... privitor la soluționarea contestațiilor, competența materială aparține tribunalului, secția contencios administrativ de la sediul entității contractante, conform prevederilor art. 95 pct. 1 din Codul de procedură civilă.

Cele expuse mai sus formează convingerea Consiliului că soluționarea contestației de față nu intră în sfera de competență materială a acestuia și, constatând lipsa sa de competență în soluționarea contestației, urmează a face aplicarea art. 12 alin. (2) din Legea nr. 101/.....

Drept pentru care, raportat la dispozițiile art. 68 din Legea nr. 101/....., ce prevăd completarea dispozițiilor actului antemenționat cu cele de drept comun în lipsa unor dispoziții exprese, coroborate cu dispozițiile art. 131 din Codul de Procedură Civilă și cu art. 12 alin. (3) din Legea nr. 101/....., dată fiind excepția lipsei sale de competență materială în soluționarea contestației, urmează să transmită contestația, împreună cu dosarul constituit, instanței de judecată competente.

Date fiind cele ce preced, Consiliul urmează a face aplicarea art. 95 pct. 1 Cod procedură civilă coroborat cu art. 12 alin. (3) din Legea nr.

101/..... și va declina competența de soluționare a contestației
formulate de SC SRL, către Tribunalul
Fără pronunțare asupra fondului contestației.

Pentru aceste motive
în baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Declină competența de soluționare a contestației depusă de SC
SRL către Tribunalul
Dispune trimiterea de îndată a dosarului către Tribunalul,
conform art. 12 alin. (3) Legea nr. 101/.....
Fără cale de atac.
Obligatorie.

**Complet de soluționare a contestațiilor
în domeniul achizițiilor publice:**

Consilier de soluționare
.....

PREȘEDINTE
.....

Consilier de soluționare
.....

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține 6 (șase) pagini.