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 cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr. ...../...../.....
Data: .....

Prin contestația nr. ...../....., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ...../....., depusă de SC ..... SRL, cu sediul în ....., ..., județul ....., având CUI RO ....., înmatriculată la Registrul Comerțului cu nr. .../....., reprezentată convențional prin avocat, formulată împotriva comunicării nr. 10307/05.07..... și a comunicării nr. 10449/09.07....., emise de către COMUNA ....., cu sediul în Comuna ....., ..., județul ....., în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii, prin achiziție directă a contractului de achiziție publică având ca obiect: „.....”, cod CPV 45231400-9, s-a solicitat: anularea adresei nr. 10307/05.07..... și a procesului verbal nr. 10306/05.07..... prin care autoritatea contractantă a procedat la anularea rezultatelor evaluării ofertelor depuse și în urma cărora a fost declarată câștigătoare oferta depusă de SC ..... SRL; anularea tuturor actelor subsecvente întocmite, respectiv raportul procedurii nr. 10403/06.07....., prin care a fost declarată câștigătoare oferta depusă de SC ... SRL, respectiv comunicarea nr. 10449/09.07.....; menținerea raportului procedurii nr. 9881/28.06..... prin care a fost declarată câștigătoare oferta SC ..... SRL și a comunicărilor nr. 9919/29.06....., nr. 9920/29.06....., nr. 9921/2.06..... și nr. 9922/29.06.....; obligarea autorității contractante la încheierea contractului cu SC ..... SRL.

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

SC ..... SRL contestă adresele de comunicare nr. 10307/ 05.07..... și nr. 10449/09.07....., aferente achiziției directe, realizată de către COMUNA ....., având ca obiect „.....”, cod CPV 45231400-9.

Prin adresa nr. 10767/13.07....., înregistrată la CNSC sub nr. 28875/16.07....., autoritatea contractantă transmite punctul de vedere cu privire la contestația în cauză, precizând următoarele aspecte:
- COMUNA ..... a publicat în SICAP, la secțiunea „anunț cumpărări directe", anunțul nr. ...../....., în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect: „.....", valoarea estimată fiind de: 439.365,74 lei fără TVA; documentația de atribuire a fost publicată și pe site-ul autorității contractante;
- raportat la prevederile art. 12 alin. (1) – (2) din Legea nr. 101/2016, contestația formulată de SC ..... SRL nu intră în competența de soluționare a CNSC, în competența de soluționare intrând doar contestațiile formulate în procedurile de atribuire prevăzute de art. 68 din Legea nr. 98/2016, în speța de față, autoritatea contractantă inițiind o achiziție directă;
- în conformitate cu prevederile art. 8 din Legea nr. 101/2016, operatorul economic contestator nu poate uza de calea administrativ-jurisdicțională de atacare a actelor emise de autoritatea contractantă, neexistând o procedură de atribuire, așa cum sunt acestea prevăzute de Legea nr. 98/2016.

Autoritatea contractantă face dovada transmiterii punctului de vedere și către contestator, depunând în acest sens, factura emisă de Poșta Română având nr. DIV00001575/13.07..... În Nota de Inventar nr. VA 79998703169, la secțiunea „denumirea obiectelor", este specificat: „punct de vedere asupra contestației".

Prin adresa nr. 29285/.....-...../18.07....., în temeiul art. 18 și art. 20 din Legea nr. 101/2016, Consiliul solicită autorității contractante Planul Anual de Achiziții și actele doveditoare aferente.

Prin adresa nr. 794/20.07....., înregistrată la CNSC sub nr. 30394/25.07....., SC ..... SRL depune recipisa de consemnare a cauțiunii, nr. 204723822/1, tranzacția: 758210609/1500605669, din data de 11.07.20118, consemnată pe seama și la dispoziția CNSC, emisă de CEC Bank, sucursala Galați.

Prin adresa nr. 11202/20.07....., înregistrată la CNSC sub nr. 30164/24.07....., autoritatea contractantă transmite dosarul achiziției publice.

De asemenea, depune si dovada transmiterii punctului de vedere către contestator, respectiv factura emisă de Poșta Română având nr. DIV00001575/ 13.07..... În Nota de Inventar nr. VA 79998703169. De asemenea, depune și confirmarea de primire nr. VA 79998703169, din care rezultă că avocatul societății contestatoare a recepționat punctul de vedere în data de ....., confirmarea de primire fiind semnată, la calitatea primitorului fiind menționat: „delegat".

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

COMUNA ....., în calitate de autoritate contractantă, a realizat achiziția directă privind „.....", cod CPV 45231400-9.

Potrivit anunțului publicitate nr. 1017646, postat în SICAP, la secțiunea „Cumpărări directe", la data de ....., valoarea estimată a achiziției este de 439.365,74 RON.

Verificând competența de soluționare a prezentei contestații, invăcată de autoritatea contractantă în punctul de vedere, Consiliul constată că autoritatea contractantă nu a organizat o procedură de atribuire potrivit dispozițiilor art. 68 din Legea nr. 98/2016, ci a recurs la achiziționarea directă.

Potrivit art. 68 din Legea nr. 98/2016, în vigoare la momentul inițierii procedurii *„(1) Procedurile de atribuire reglementate de prezenta lege, aplicabile pentru atribuirea contractelor de achiziţie publică/acordurilor-cadru sau organizarea concursurilor de soluţii cu o valoare estimată egală sau mai mare decât valorile prevăzute la art. 7 alin. (5), sunt următoarele:*

a) licitaţia deschisă;

b) licitaţia restrânsă;

c) negocierea competitivă;

d) dialogul competitiv;

e) parteneriatul pentru inovare;

f) negocierea fără publicare prealabilă;

g) concursul de soluţii;

h) procedura de atribuire aplicabilă în cazul serviciilor sociale şi al altor servicii specifice;

i) procedura simplificată.

(2) Procedura de atribuire aplicată în cazul serviciilor sociale şi al altor servicii specifice menţionată la alin. (1) lit. h) este:

a) una din procedurile prevăzute la alin. (1) lit. a)-g) în cazul în care valoarea estimată este egală sau mai mare decât pragul valoric prevăzut la art. 7 alin. (1) lit. d);

b) procedura proprie, în cazul în care valoarea estimată este mai mică decât pragul valoric prevăzut la art. 7 alin. (1) lit. d)”.

Potrivit art. 7 alin. (5) din Legea nr. 98/2016, în vigoare la momentul inițierii procedurii, *„Autoritatea contractantă are dreptul de a achiziționa direct produse sau servicii în cazul în care valoarea estimată a achiziției, fără TVA, este mai mică decât 135.060 lei, respectiv lucrări, în cazul în care valoarea estimată a achiziției, fără TVA, este mai mică decât 450.200 lei.”*

Din coroborarea acestor texte, rezultă că achiziția directă nefiind una din procedurile de atribuire expres reglementate la art. 68 din Legea nr. 98/2016, regulile de desfășurare ale acestora nu sunt aplicabile, singurele dispoziții din Legea nr. 98/2016 aplicabile, fiind cele referitoare la păstrarea documentelor.

Potrivit art. 8 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, în vigoare la momentul depunerii contestației: *„Persoana care se consideră vătămată de un act al autorității contractante 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. 3 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, în vigoare la momentul depunerii contestației *„act al autorităţii contractante - orice act, orice operaţiune care produce sau poate produce efecte juridice, neîndeplinirea în termenul legal a unei obligaţii prevăzute de legislaţia în materie, omisiunea ori refuzul de a emite un act sau de a efectua o anumită operaţiune, în legătură cu sau în cadrul unei proceduri de atribuire prevăzute de art. 68 din Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice, cu modificările şi*

completările ulterioare, de art. 82 din Legea nr. 99/2016 privind achiziţiile sectoriale, cu modificările şi completările ulterioare, sau de art. 50 din Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări şi concesiunile de servicii, cu modificările şi completările ulterioare".

Potrivit art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 „*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. 98/2016, și nu la achiziții directe.

Întrucât prevederile imperative ale Legii nr. 101/2016 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. 98/2016.

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. 98/2016.

Prin urmare, în cauză nefiind aplicabile prevederile Legii nr. 101/2016 privitor la soluționarea contestațiilor, competența materială aparține tribunalului, secția contencios administrativ de la sediul autorității 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. 101/2016.

Drept pentru care, raportat la dispozițiile art. 68 din Legea nr. 101/2016, 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. 101/2016, dată fiind excepția lipsei sale de competență materială în soluționarea contestației, urmează să transmită contestația, împreună cu dosarul constituit, instanței de judecată competente.

Recipisa de consemnare a cauțiunii se va restitui la cerere în conformitate cu prevederile art. 61^1 din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare coroborat cu art. 1064 cpc.

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. 101/2016 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) din Legea nr. 101/2016.

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 5 (cinci) pagini.