

**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, 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..., cu sediul în șos..... nr..., etaj....., CUI..., număr de înregistrare în..., reprezentată de domnul... - administrator, privind procedura proprie pentru atribuirea contractului de servicii de catering pentru pregătirea, prepararea și livrarea zilnică a suportului alimentar pentru elevii de la... „....”.... în cadrul Programului național „Masă sănătoasă”, cod CPV principal...-1, cu data-limită de depunere a ofertelor..., invitația de participare nr..., organizată de..., cu sediul în str..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat anularea invitației de participare și a caietului de sarcini aferente procedurii, obligarea autorității la refacerea lor și la reluarea procedurii, precum și suspendarea acesteia. Prin încheierea nr..., Consiliul s-a pronunțat asupra capătului de cerere de suspendare a procedurii de atribuire, respingându-l, ca nefondat. Pe rol, în prezent, se află celelalte capete de cerere din contestație.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin... ofertantul... reclamă clauzele invitației de participare și ale caietului de sarcini utilizate de autoritatea contractantă... în cadrul procedurii de atribuire menționată în partea introductivă, învederând în motivare, printre altele, că termenul acordat pentru solicitarea de clarificări și pentru depunerea ofertelor este foarte scurt, contravenind art. 160, art. 161 și art. 113 alin. (5) din Legea nr. 98/2016, că factorii de evaluare precum „Timpul de deplasare”, „Dovada menținerii temperaturii pe transport”, „Organizarea livrărilor” și „Plan de continuitate” sunt *restrictivi*, *generalisti* și *laconici*, lăsând deschisă calea..., iar cerința privind prezentarea extrasului de cont

pentru demonstrarea fluxului de numerar este nejustificată în raport de capacitatea economică și financiară a operatorului economic. În finalul contestației, reclamanta solicită anularea întregii proceduri de atribuire și reluarea ei. Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul „...”, postat de autoritate pe site-ul său, la adresa <https://comuna.....ro/uploads/....pdf>, la.... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit pe site-ul autorității de către orice persoană interesată. Sintetizarea de mai sus nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare, prin intermediul respectivului site, întreaga contestație. Desigur, motivarea completă va fi avută în vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

În punctul său de vedere nr.... asupra contestației, înregistrat la Consiliu cu nr..., autoritatea contractantă susține în apărare că operatorul economic... a participat la procedură, depunând oferta în termen, asumându-și astfel documentația de atribuire. Termenele stabilite au fost transparente și suficiente, cerința privind fluxul de numerar este proporțională și prevăzută cu modalități alternative de demonstrare, factorii de evaluare sunt relevanți, proporționali și aplicați unitar tuturor ofertanților, iar lipsa mențiunii unui expert cooptat ține de organizarea internă a comisiei și nu afectează legalitatea procedurii. Pe de altă parte... nu dovedește o vătămare reală. În final, autoritatea solicită respingerea contestației, ca neîntemeiată, și menținerea actelor atacate. Motivarea integrală a punctului de vedere se regăsește în fișierul „Punct de vedere Contestatie”, postat de autoritate la adresa <https://comuna.....ro/uploads/222.pdf>, la....

Din examinarea coroborată a materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, după verificarea din oficiu a competenței generale, materiale și teritoriale, potrivit art. 131 alin. (1) C. proc. civ., și după deliberare, Consiliul reține că, prin invitația de participare nr..., publicată la adresa <https://comuna.....ro/uploads/214.pdf>, autoritatea contractantă... vederea procurării de servicii de catering pentru pregătirea, prepararea și livrarea zilnică a suportului alimentar pentru elevii de la... „...” din comună, servicii estimate valoric la..., fără TVA. Documentația de atribuire, compusă din caietul de sarcini, fișa de date și modelele de formulare, a fost postată pe același site al autorității, la.... Ulterior consultării acestei documentații, considerând că anumite cerințe sunt restrictive, neclare și contrare dispozițiilor legale... a atacat-o în termenul legal la Consiliu, prin contestația... formează obiectul prezentei cauze, premisă a controlului administrativ-jurisdicțional. Cauțiunea aferentă, în valoare de..., a fost constituită prin recipisa de consemnare nr..., emisă de..., Sucursala..., la data de....

Înainte de a intra în cercetarea fondului cauzei, în contextul invocării de către... contestatoarei, raportat la art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la art.... alin. (1) C. proc. civ., Consiliul este ținut să analizeze cu precădere excepția, dat fiind că validitatea contestației depinde de soluționarea ei.

La procedură, conform procesului-verbal al şedinţei de vizualizare a ofertelor nr...., au depus oferte patru operatori economici, între... şi..., contestatoarea din prezenta cauză. În respectivul proces-verbal se consemnează:

..., la ora 09: 34... a participat cu ofertă la achiziția organizată de.... De altminteri... a participat inclusiv la ședința de deschidere a ofertelor de la ora 12:..., semnând procesul-verbal antementionat (extras în facsimil de pe ultima filă a procesului-verbal):

Mai trebuie notat că, în același proces-verbal, se arată că nu au existat solicitări de clarificare documentației de atribuire din partea operatorilor economici, însemnând..., că... nu a avut neclarități asupra acesteia.

După depunerea propriei oferte și participarea la ședința de deschidere, la... a luat cunoștință de ofertanții concurenți și despre constatările comisiei de evaluare din procesul-verbal... a găsit de cuviință să formuleze și să transmită contestație la Consiliu și la autoritate, în aceeași zi de..., la ora 15: 04.

Această atitudine dovedește o evidentă rea-credință din partea....., văzând că există concurență și că a fost constatată de către comisie lipsa unui document din oferta..., urmărește să anuleze procedura de achiziție pentru asigurarea hranei zilnice a elevilor... „...”.... Societatea a așteptat depunerea și deschiderea ofertelor, a participat ea însăși la achiziție și, ulterior ședinței de deschidere, a ales să conteste invitația de participare și caietul de sarcini. Mai grav, în cuprinsul propriei oferte, există o declarație prin..., sub semnătura aceluiași domn..., sub sancțiunea falsului, își însușește cerințele caietului de sarcini pe... acum îl contestă:

))))))))))

))))))))))))))))))))))))))))))

Oferta conține inclusiv o declarație de acceptare a clauzelor contractuale, semnată tot de domnul....

De asemenea, conține și formularul de propunere financiară, prin... se oferă ca, în conformitate cu prevederile și cerințele documentației de atribuire, să presteze serviciile supuse achiziției (urmează extras din formularul depus la autoritate):

.....

Este de remarcat că documentația de atribuire, alcătuită din fișa de date, caietul de sarcini, formularele necesare și modelul contractului de servicii, nu a fost contestată de... înainte de depunerea ofertelor și, mai mult, prin participarea sa la procedura de atribuire... și-a însușit toate cerințele respectivei documentații. Alegând să participe, în condițiile expuse mai sus, toate prevederile documentației și-au consolidat forța obligatorie pentru... (relevante, în acest sens, sunt, de pildă, decizia civilă nr.... din... a Curții de..., Secția a III-a contencios administrativ și fiscal, cod ReJust de6d7g485, și decizia civilă nr.... din... decembrie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust de926443g). După asumarea expresă a cerințelor documentației și participarea la achiziție, nu pot fi emise pretenții sau critici vizavi de prevederile documentației de atribuire, întrucât ar fi vădit lipsite de interes (a se vedea, cu titlu de exemplu, decizia nr. 692 din 23 octombrie... a Curții de..., Secția a X-a contencios administrativ și fiscal și pentru achiziții publice, cod ReJust 6287ed6e5, și decizia civilă nr. 77 din 7 februarie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 39g63373e). „Conținutul documentației de atribuire, astfel cum a fost întocmită de entitatea contractantă, este obligatoriu atât pentru agenții economici participanți la procedură... au obligația de a elabora ofertele în conformitate cu prevederile acesteia, cât și pentru entitatea contractantă, aceasta fiind obligată ca, în desfășurarea procedurii de achiziție, să respecte atât legislația aplicabilă în domeniu, cât și propria sa documentație de atribuire... stabilește regulile ce trebuie respectate de părțile implicate în derularea procesului competitiv.” - sentința civilă nr. 113/CA din 11 septembrie... a Curții de..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 672e8757.

În concluzie, documentația acceptată explicit de societatea ofertantă îi impune să îi urmeze cu strictețe prescripțiile, sens în... dispune și art. 75 din Legea nr. 98/2016 - ofertantul depune oferta elaborată în conformitate cu informațiile și cerințele prevăzute în documentele achiziției, precum și art. 123 alin. (1) din normele aprobate prin... nr.... - ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire. Prin depunerea ofertelor la procedură, se presupune că ofertanții și-au însușit documentația de atribuire fără rezerve, ceea ce înseamnă că nu li se poate scuza nicio abatere de la prescripțiile ei, opozabile în cel mai mic detaliu (elocvente în acest sens

sunt, ex multis, decizia nr. 1555 *din 6 martie...* a Curții de..., Secția de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 4d27ede4, decizia nr.... din 8 noiembrie 20... a Curții de..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 7g222g79, decizia nr.... din 6 octombrie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 6e77d24g, decizia nr.... din 14 iunie... a Curții de..., Secția de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust...d, decizia civilă nr.... din 21 august... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust...e48, decizia nr.... din 20 septembrie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust g8e8223g8, decizia civilă nr.... din 2 noiembrie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 597ee7239, și decizia civilă nr.... din 3 octombrie... a Curții de..., Secția a X-a contencios administrativ și fiscal și pentru achiziții publice, cod ReJust de79d856e).

În speța de față, contestația împotriva invitației de participare și a caietului de sarcini este lipsită de interes, întrucât... a participat la achiziție cu ofertă și și-a asumat și declarat prin semnătură însușirea cerințelor caietului de sarcini, iar contestarea lor ulterioară constituie o formă a abuzului de drept. Art. 12 C. proc. civ. rămâne aplicabil, în sensul că instrumentul procesual al contestației trebuie utilizat cu bună-credință, potrivit scopului său legal, nu pentru a bloc... achizițiile publice sau pentru a vătămă drepturile și interesele altora:

Art. 12. - (1) Drepturile procesuale trebuie exercitate cu bună-credință, potrivit scopului în vederea căruia au fost recunoscute de lege și fără a se încălca drepturile procesuale ale altei părți.

(2) Partea... își exercită drepturile procesuale în mod abuziv răspunde pentru prejudiciile materiale și morale cauzate. Ea va putea fi obligată, potrivit legii, și la plata unei amenzi judiciare.

(3) De asemenea, partea... nu își îndeplinește cu bună-credință obligațiile procesuale răspunde potrivit alin. (2).

Codul de procedură civilă... reprezintă dreptul comun în privința litigiilor supuse Legii nr.... (art. 68 din această lege), stabilește imperativ, la art. 32 alin. (1) lit. d) și art. 33, că orice cerere poate fi formulată și susținută numai dacă autorul acesteia justifică un interes, interes... trebuie să fie determinat, legitim, personal, născut și actual. Interesul de a exercita acțiunea în justiție/ contestația trebuie să existe atât la momentul introducerii acesteia, cât și la momentul pronunțării soluției (... din 4 iulie..... și alții/Agence, T-392/15, EU: T:...: 462). În raport cu obiectul acțiunii, el trebuie să existe la momentul introducerii acesteia, sub sancțiunea inadmisibilității (Hotărârea din 7 iunie..., Wunenburger/Comisia, C-362/05 P, EU: C:...: 322, punctul 42), și să continue să existe până la momentul pronunțării hotărârii judecătorești, sub sancțiunea nepronunțării asupra fondului (Hotărârea din... decembrie 20..., XG/Comisia, T-504/18, EU: T: 20...: 883, punctul 31, și Ordonanța din 23 mai 20...../EUIPO - iTernity (d: ternity), T-609/18, EU: T: 20...: 366, punctul 25). Statelor membre nu li se cere să

facă procedurile de contestare accesibile oricărei persoane... dorește să obțină atribuirea unui contract de achiziții publice, ci sunt libere să solicite *ca persoana în cauză să fi fost vătămată sau să riște să fie vătămată* de încălcarea pe... o invocă (Hotărârea din... iunie..., Hackermüller, C-249/01 EU: C:....:9).

Potrivit tradiției jurisprudențiale europene, pentru ca o persoană să solicite anularea unui act, acesta trebuie să o lezeze în drepturile sau interesele sale legitime, context în... persoana să aibă, pe durata judecării acțiunii, un interes născut și actual, suficient de important pentru a obține anularea actului, interes ce presupune ca acțiunea să fie susceptibilă, prin rezultatul ei, să îi confere un avantaj (în acest sens, de pildă, din practica instanței de la Luxemburg, Ordonanța din 17 decembrie 20..., Rogesa/Comisia, C-568/18 P, EU: C: 20...:..., punctul 25, Hotărârea din 4 septembrie..., ClientEarth/Comisia, C-57/16 P, EU: C:....: 660, punctul..., Hotărârea din 23 noiembrie..., Bionorica și Diapharm/Comisia, C-596/15 P și C-597/15 P, EU: C:....: 886, punctele 84 și 85, Hotărârea din 9 noiembrie..., HX/Consiliul, C-423/16 P, EU: C:....: 848, punctul 30, Hotărârea din 23 decembrie..., Parlamentul/Consiliul, C-595/14, EU: C:....: 847, punctul 17, Hotărârea din 17 septembrie..., Mory și alții/Comisia, C-33/14 P, EU: C:....: 609, punctul 55, Hotărârea din 28 mai..., Abdulrahim/Consiliul și Comisia, C-239/12 P, EU: C:....: 331, punctul 61, Hotărârea din 7 iunie..., Wunenburger/Comisia, C-362/05 P, EU: C:....: 322, punctul 42, Hotărârea din 29 noiembrie..., Agne-Dapper și alții/Comisia și alții, T-.../05, T-61/05, T-107/05, T-.../05 și T-139/05, EU: T:....: 365, punctul..., și Hotărârea din... octombrie..., Rendo și alții/Comisia, C-.../93 P, EU: C:....: 339, punctul 13). Acuzația privind încălcarea propriilor drepturi sau interese legitime nu constituie un scop în sine, ci trebuie să aibă ca finalitate obținerea unui avantaj real în favoarea reclamantului. În caz contrar, nu există un interes suficient pentru a exercita acțiunea (Hotărârea din 22 iunie..... und Roheisen/Comisia, C-.../14 P, EU: C:....:..., punctul 42, și Hotărârea din 14 septembrie..... și.../Comisia, C-550/07 P, EU: C:....: 512, punctul 23)...., interesul de a exercita acțiunea impune ca reclamantul să obțină un anumit beneficiu personal în cazul admiterii ei, beneficiu..., se subînțelege, trebuie să fie real și legal, nu fictiv și abuziv.

Lipsa interesului de a exercita acțiunea face parte dintre cauzele de inadmisibilitate de ordine publică, pe... instanța trebuie să le verifice din oficiu (Hotărârea din 13 septembrie..... și... de Nul/EMSA, T-8/09, EU: T:....: 461).

Interesul reprezintă folosul practic, material sau moral, pe... îl urmărește cel ce investește instanța de judecată cu o cerere (acțiune sau cale de atac), acesta trebuind să fie determinat, legitim, personal, născut și actual, în sensul că partea s-ar expune la un prejudiciu numai dacă nu

ar recurge în acel moment la acțiune (... de Casație și Justiție, Secția de contencios administrativ și fiscal, decizia nr.... din 25 martie... și decizia nr.... din 22 aprilie...).

Consiliul apreciază că interesul reclamantei de a exercita acțiunea în lumina circumstanțelor specifice speței nu există, întrucât actele pe... le contestă s-a demonstrat mai sus că nu i-au cauzat nicio vătămare, dovadă stând participarea la procedura de atribuire și acceptarea expresă a caietului de sarcini, prin declarațiile evocate mai sus. Cu alte cuvinte, nu se relevă niciun pretins prejudiciu suferit sau potențial ca o consecință a nelegalității documentației de atribuire susținută în contestație.

Din parcurgerea punctului de vedere nr.... al autorității reiese că, în realitate, excepția pe... o susține aceasta vizează lipsa calității... de persoană vătămată, noțiune... include și interesul, după cum se prevede la art. 3 alin. (1) lit. f) din Legea nr. 101/2016:

Art. 3. - (1) În sensul prezentei legi, termenii și expresiile de mai jos semnifică, după cum urmează:

[...]

f) persoană... se consideră vătămată - orice operator economic... îndeplinește cumulativ următoarele condiții:

(i) are sau a avut un interes în legătură cu o procedură de atribuire; și

(ii) a suferit, suferă sau riscă să sufere un prejudiciu ca o consecință a unui act al autorității contractante, de natură să producă efecte juridice, ori ca urmare a nesoluționării în termenul legal a unei cereri privind o procedură de atribuire.

Forul jurisdicțional stabilește caracterul întemeiat al excepției, circumstanțele reținute mai sus dovedind că... nu are calitatea de persoană vătămată prin actele atacate.

Față de cele evocate și în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 și al art. 40 alin. (1) C. proc. civ., întrucât excepția lipsei calității de persoană vătămată apare a fi fondată, Consiliul urmează a decide respingerea, ca atare, a contestației... nr...., în contradictoriu cu....

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

**CONSILIUL DECIDE:**

Respinge, pentru lipsa calității de persoană vătămată, contestația... nr...., în contradictoriu cu....

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de zece zile.

**PREȘEDINTE,**

...

**MEMBRU,**

...

**MEMBRU,**

...

Redactată în ..... exemplare, conține ..... pagini.