

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. 2707/C1/3105

Data: 16.11.2023

Prin contestația nr. 840/02.11.2023, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 60199/03.11.2023, ce face obiectul dosarului CNSC nr. 3105/2023, formulată de Asocierea SRL – ...SRL, prin lider de asociere SRL, cu sediul în oraș, județul, având cod unic de înregistrare, înmatriculată la Oficiul pentru Registrul Comerțului sub nr., reprezentată legal de administrator formulată împotriva adresei de comunicare a procedurii nr. 270/2484/23.10.2023 pentru lotul 6, emisă de către autoritatea contractantă, cu sediul în, județul, în cadrul procedurii de licitație deschisă online, fără etapa finală de licitație electronică, organizată în vederea încheierii acordului cadru având drept obiect: „Acord cadru pentru întreținere curentă pe timp de iarnă pe raza de activitate a: Lot 1, Lot 6 Autostrada A1 Cunța-Ilia”, s-a solicitat anularea rezultatului procedurii și reevaluarea ofertelor.

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

Asocierea SRL – ...SRL, prin lider de asociere SRL formulează contestație împotriva adresei de comunicare a procedurii nr. 270/2484/23.10.2023 pentru lotul 6, solicitând Consiliului anularea rezultatului procedurii și reevaluarea ofertelor.

Prin adresa nr. 60362/C1/3105/03.11.2023, Consiliul solicită contestatorului să transmită recipisa de consemnare a cauțiunii, în original, conform art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Prin adresa nr. 851/13.11.2023, înregistrată la CNSC sub nr. 62116/14.11.2023, ...SRL precizează faptul că: „(...) nu mai constituim cauțiunea pentru contestația nr. 840/02.11.2023, dosar 3105/2023.”

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

....., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă, în vederea încheierii acordului cadru având drept obiect: „Acord cadru pentru întreținere curentă pe timp de iarnă pe raza de activitate a: Lot 1, Lot 6 Autostrada A1 Cunța-Ilia”, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând, în SEAP, anunțul de participare nr. .../31.03.2023, conform căruia valoarea estimată a procedurii este 72.313.836,45 lei fără TVA. Criteriul de atribuire al contractului este „cel mai bun raport calitate preț”.

Având în vedere prevederile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul urmează să se pronunțe cu întâietate asupra excepției inadmisibilității contestației.

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.

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. 61¹ 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. 61¹ 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 însuși soluționarea contestației, iar nu de procedură, de natură a obstrucționa accesul la justiție.

În cazul în care Consiliul, investit cu o contestație, constată neîndeplinirea constituirii cauțiunii, va respinge contestația potrivit art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Prin adresa nr. 60362/C1/3105/03.11.2023, Consiliul solicită contestatorului să transmită recipisa de consemnare a cauțiunii, în original, conform art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

...SRL nu s-a conformat adresei mai sus menționate și nu a transmis recipisa de consemnare a cauțiunii, în original, în cuantumul prevăzut de lege, precizând, prin adresa nr. 851/ 13.11.2023, înregistrată la CNSC sub nr. 62116/14.11.2023, faptul că: „(...) *nu mai constituim cauțiunea pentru contestația nr. 840/02.11.2023, dosar 3105/2023.*”

Consiliul reține că în speță sunt incidente următoarele:

- prevederile art. 61¹ 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 Legii nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, nu s-a prevăzut nicio normă derogatorie de la obligația constituirii cauțiunii.

Față de aceste aspecte, se constată că, în speță, contestația a fost transmisă de către contestator, fără a depune cauțiunea constituită în mod legal.

Având în vedere dispozițiile art. 26 alin. (1) și (6) din Legea nr. 101/2016, în vigoare la data depunerii contestației, Consiliul va respinge, ca inadmisibilă, contestația depusă de Asocieria SRL – ...SRL, prin lider de asociere 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 inadmisibilă, contestația formulată de Asocieria SRL – ...SRL, prin lider de asociere SRL, în contradictoriu cu

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 practica deciziei
...

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