



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; +4 021 8900745, 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:

ÎNCHEIERE

Nr. 632/C1/2446

Data: 09.10.2018

Prin adresa nr. 245/01.10.2018, înregistrată la Consiliu sub nr. 40098/02.10.2018, Asocieria formată din ALFREDO GRASSI SPA, cu sediul în Lonate Pozzolo, Via Vittorio Veneto nr. 82, provincia Varese, Italia, înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului din Italia sub nr. 16548VA, având Cod de identificare fiscală 00182620120 și SC TROTUȘTEX SRL, cu sediul în Sat Târgu-Trotuș, Str. Principală nr. 11/3, jud. Bacău, înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului din Bacău sub nr. J04/1712/2008, având CUI 24498175 reprezentată legal prin administrator, și convențional prin avocat, cu sediul în București, str. Vasile Alecsandri, nr. 4, The Landmark, Corp A, etaj 4, sector 1, a formulat cererea de restituire a cauțiunii constituită pentru soluționarea contestației, care a făcut obiectul dosarului nr. 2446/2018, formulată în cadrul procedurii licitație deschisă, având ca obiect: „*Echipament special de protecție pentru pompieri*” (lot 1), cod CPV 35113400-3, inițiată de INSPECTORATUL GENERAL PENTRU SITUAȚII DE URGENȚĂ, cu sediul în București, Str. Banu Dumitrache nr. 46, sector 2, în calitate de autoritate contractantă.

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

Prin adresa nr. 245/01.10.2018, înregistrată la Consiliu sub nr. 40098/02.10.2018, Asocieria formată din ALFREDO GRASSI SPA și SC TROTUȘTEX SRL, a solicitat restituirea recipisei de consemnare a cauțiunii nr. 2315/30.07.2018, în cuantum de 196.000 lei, emisă de Banca Comercială Română SA, sucursala Regina Elisabeta, pentru

soluționarea contestației care a făcut obiectul dosarului nr. 2446/2018, soluționată de Consiliu prin Decizia nr. 2291/C1/2446/20.08.2018.

Prin adresele nr. 40547/2446-C1/04.10.2018 și nr. 40546/2446-C1/04.10.2018, Consiliul a solicitat atât autorității contractante, cât și contestatorului, punctul de vedere referitor la excepția prematurității formulării cererii de restituire a cauțiunii.

Prin adresa nr. 132925/05.10.2018, înregistrată la CNSC sub nr. 40792/05.10.2018, autoritatea contractantă precizează că în opinia sa: *„cererea de restituire a recipisei de consemnare a cauțiunii constituită în suma de 196.000 lei, formulată de asocierea SC ALFREDO GRASSI SPA și SC TROTUȘTEX SRL, nu este prematur introdusă, având în vedere faptul că autoritatea contractantă nu a utilizat calea de atac împotriva Deciziei CNSC nr. 2291/C1/2446 din 20.08.2018.”*

Prin adresa înregistrată la CNSC sub nr. 40580/04.10.2018, asocierea SC ALFREDO GRASSI SPA și SC TROTUȘTEX SRL confirmă primirea adresei CNSC nr. 40546/2446-C1/04.10.2018. Până la data prezentei, contestatorul nu a răspuns adresei mai sus menționată.

Din documentele depuse de părți și din susținerile acestora, Consiliul constată următoarele:

INSPECTORATUL GENERAL PENTRU SITUAȚII DE URGENȚĂ, în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de atribuire în vederea încheierii unui acord cadru, pe loturi, având ca obiect: *„Echipament special de protecție pentru pompieri”*, cod CPV 35113400-3, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. 179149/23.09.2017, conform căreia, valoarea estimată a achiziției este de 79.250.000,00 lei. Potrivit cap. IV.2.1), criteriul de atribuire este *„prețul cel mai scăzut”*. Valoarea estimată a lotului 1 *„Costum de protecție pentru pompieri”* este de 61.250.000 lei.

Prin Decizia nr. 2291/C1/2446/20.08.2018, Consiliul a soluționat contestația formulată de Asocierea formată din ALFREDO GRASSI SPA și SC TROTUȘTEX SRL, care a făcut obiectul dosarului nr. 2446/2018, cauză în care Asocierea formată din ALFREDO GRASSI SPA și SC TROTUȘTEX SRL a avut calitatea de contestator dispunând următoarele: *„Admite contestația formulată de Asocierea ALFREDO GRASSI SPA - SC TROTUȘTEX SRL în contradictoriu cu INSPECTORATUL GENERAL PENTRU SITUAȚII DE URGENȚĂ, anulează raportul procedurii de atribuire pentru lotul 1 și actele subsecvente și obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertelor cu respectarea prevederilor documentației de atribuire, a legislației incidente, a Deciziei CNSC nr. 1781/C1/1894 din data 26.06.2018 și a motivării aferentă prezentei în termen de 15 zile de la comunicare. Obligatorie. Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare”*.

În analizarea cererii de restituire a cauțiunii, Consiliul apreciază relevante următoarele dispoziții legale:

- art. 21 alin. (1) din Legea nr. 101/2016: „(1) Procedura în fața Consiliului este scrisă, iar părțile sunt audiate numai dacă acest lucru este considerat necesar de către completul de soluționare a contestației”;

- art. 29 din același act normativ, conform căroră: „Deciziile Consiliului privind soluționarea contestației pot fi atacate de către autoritatea contractantă și/sau de către orice persoană vătămată de măsurile dispuse de Consiliu cu plângere la instanța de judecată competentă, atât pentru motive de nelegalitate, cât și de netemeinicie, în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate”;

- art. 61¹ alin. (5), (6) și (7) din același act normativ: „(5) Cauțiunea depusă se restituie, la cerere, **după soluționarea prin hotărâre definitivă a plângerii**, respectiv după încetarea efectelor suspendării procedurii de atribuire și/sau a executării contractului. (6) Cauțiunea se restituie celui care a depus-o, **nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii** sau, după caz, de la data încetării efectelor suspendării procedurii de atribuire și/sau a executării contractului. (7) Consiliul sau instanța, după caz, se pronunță asupra cererii de restituire a cauțiunii cu citarea părților, printr-o încheiere supusă numai **recursului** la instanța ierarhic superioară. Recursul este suspensiv de executare”.

- art. 634 cpc „(1) Sunt hotărâri definitive:

1. hotărârile care nu sunt supuse apelului și nici recursului;

2. hotărârile date în primă instanță, fără drept de apel, neatacate cu recurs;

3. hotărârile date în primă instanță, care nu au fost atacate cu apel;

4. hotărârile date în apel, fără drept de recurs, precum și cele neatacate cu recurs;

5. hotărârile date în recurs, chiar dacă prin acestea s-a soluționat fondul pricinii;

6. orice alte hotărâri care, potrivit legii, nu mai pot fi atacate cu recurs.

(2) **Hotărârile prevăzute la alin. (1) devin definitive la data expirării termenului de exercitare a apelului ori recursului** sau, după caz, la data pronunțării”.

- art. 33 alin.(1) cpc: „Interesul trebuie să fie determinat, legitim, personal, născut și actual. Cu toate acestea, chiar dacă interesul nu este născut și actual, se poate formula o cerere cu scopul de a preveni încălcarea unui drept subiectiv amenințat sau pentru a preîntâmpina producerea unei pagube iminente și care nu s-ar putea repara.”

Aplicând aceste prevederi legale prezentei spețe, rezultă faptul că restituirea cauțiunii se poate realiza în următoarele situații:

- după soluționarea definitivă a plângerii formulate împotriva deciziei emisă de Consiliu, în cazul în care aceasta a fost atacată cu plângere la instanța competentă;

- nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii, în cazul în care decizia Consiliului nu a fost atacată cu plângere.

În speță, Decizia nr. 2291/C1/2446/20.08.2018, emisă de Consiliu, a fost recepționată de către autoritatea contractantă în data de 28.08.2018, așa cum rezultă din confirmarea de primire având număr de prezentare AR09412095504, precum și de către contestator, în data de 27.08.2018, așa cum rezultă din confirmarea de primire având număr de prezentare AR09412095514.

Având în vedere că nu a trecut termenul de 30 de zile de la data rămânerii definitive a deciziei CNSC, rezultă că nu s-a născut încă dreptul acestuia de a solicita restituirea cauțiunii. Acest drept nefiind actual nu sunt îndeplinite condițiile legale pentru formularea cererii de restituire a cauțiunii, astfel încât aceasta este prematur formulată și va fi respinsă ca atare. Sarcina probei îndeplinirii condițiilor legale de restituire a cauțiunii revine petentei, conform dispozițiilor art. 249 din Codul de procedură civilă, potrivit căruia *„cel care face o susținere în cursul procesului trebuie să o dovedească, în afară de cazurile anume prevăzute de lege”*.

Consiliul nu poate reține susținerea autorității contractante din adresa nr. 132925/05.10.2018 potrivit căreia *„cererea de restituire a recipisei de consemnate a cauțiunii (...) nu este prematur introdusă având în vedere faptul că autoritatea contractantă nu a utilizat calea de atac împotriva Deciziei CNSC”*, având în vedere faptul că prevederile art. 61¹ alin. (6) sunt exprese și imperative, legiuitorul nestabilind nici o derogare de la aplicarea acestuia, în cazul neatacării cu plângere a deciziei CNSC, fiind astfel aplicabile principiile de drept: *„ubi lex non distinguit nec nos distinguere debemus”* și *„expectativ est strictissimae interpretationis”*.

În raport de cele reținute, în temeiul art. 61¹ alin. (7) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va respinge ca prematură cererea formulată de Asocierea ALFREDO GRASSI SPA - SC TROTUȘTEX SRL privind restituirea cauțiunii.

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

CONSILIUL DECIDE:

Respinge, ca prematură, cererea de restituire a cauțiunii formulată de Asocierea ALFREDO GRASSI SPA - SC TROTUȘTEX SRL, în cadrul procedurii inițiate de INSPECTORATUL GENERAL PENTRU SITUAȚII DE URGENȚĂ, în calitate de autoritate contractantă.

Împotriva prezentei încheieri se poate formula recurs în termen de 15 zile de la comunicare, conform dispozițiilor art. 20 alin. (1) din Legea nr. 554/2004, coroborate cu prevederile art. 68 din Legea nr. 101/2016.

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

Consilier de soluționare
Lehel-Lorand BOGDAN

PREȘEDINTE
Florentina DRĂGAN

Consilier de soluționare
Traian ICOBEȚ

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