

În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) 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, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr.1865 /C10/2118

Data:10.08.2023

Prin contestația nr. 496/28.07.2023, înregistrată la Consiliu sub nr. 41553/31.07.2023, formulată de EURO-AUDIT SERVICE SRL, cu sediul social în Târgoviște, Str. Calafat nr. 7, jud. Dâmbovița, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. J15/954/2004, având CUI RO16869469, reprezentată legal prin dl. Alexandru Carlig - Administrator și convențional de Av. Pastramagiu Dan Vlad, împotriva procedurii de licitație deschisă, online organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect „*Iluminat festiv municipiul Constanta 2023-2024*”, Cod CPV: 39298500-2, de către MUNICIPIUL CONSTANȚA, cu sediul în Mun. Constanța, Bdul Tomis nr. 51, jud. Constanța, în calitate de autoritate contractantă, s-a solicitat:

1. Suspendarea procedurii până la soluționarea contestației.
2. Modificarea Documentației de atribuire în sensul eliminării cerințelor restrictive care limitează în mod nelegal concurența.
3. Obligarea Autorității contractante la decalarea termenului de depunere a ofertelor și la continuarea procedurii în conformitate cu prevederile legale în vigoare aplicabile în materia achizițiilor publice, precum și cu respectarea principiilor consacrate de art. 2 al Legii nr. 98 / 2016.
4. În situația în care se va constata faptul ca nu mai pot fi adoptate măsuri de remediere, anularea procedurii.
5. Obligarea Autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de prezenta procedură conform documentelor justificative ce vor fi depuse înainte de pronunțarea deciziei de soluționare a contestației.

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 care EURO-AUDIT SERVICE SRL reclamă documentația de atribuire aferente procedurii anterior precizată, considerând-o nelegală.

Contestatorul a constituit cauțiunea în sumă de 71.984,00 lei, conform art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, fiind depuse recipisele de consemnare:

- Lot 1 - cauțiunea în sumă de 45.642,00 lei conform recipisei de consemnare nr. 209368891/1 din 01.08.2023, emisă de CEC Bank – Sucursala Victoria, la data de 02.03.2023,

- Lot 2 - cauțiunea în sumă de 6.929,00 lei conform recipisei de consemnare nr. 209368888/1 din 01.08.2023, emisă de CEC Bank – Sucursala Victoria, la data de 02.03.2023

- Lot 3 - cauțiunea în sumă de 19.413,00 lei conform recipisei de consemnare nr. 209368890/1 din 01.08.2023, emisă de CEC Bank – Sucursala Victoria, la data de 02.03.2023

Urmare a contestației, autoritatea contractantă a transmis, măsurile de remediere adoptate, înregistrate la CNSC sub nr. 42895/07.08.2023 și comunicate contestatorului prin adresa nr. 149686/04.08.2023.

Prin adresa nr. 537/08.08.2023 înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 43319/08.08.2023, EURO-AUDIT SERVICE SRL a informat Consiliul că renunță la contestația ce face obiectul dosarului nr. 2118/C10/2023, având în vedere măsurile dispuse de autoritatea contractantă prin Adresa nr 149410/04.08.2023 și publicată în SEAP la data de 04.08.2023 - 14:00.

Contestatorul menționează că în ceea ce privește solicitarea de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată, aceasta rămâne neschimbată. Acest lucru se datorează faptului că autoritatea contractantă a menținut cerința contestată, în ciuda faptului că a avut oportunitatea de a remedia această situație de două ori. Contestatorul a solicitat remedierea cerinței atât pe data de 25.07.2023, la orele 11:19 (pentru lotul 1), 11:20 (pentru lotul 2) și 11:21 (pentru lotul 3), cât și pe data de 26.07.2023, la orele 15:24 (pentru lotul 1), 15:26 (pentru lotul 2) și 15:27 (pentru lotul 3), generând astfel costuri suplimentare pentru contestator, precum onorariul avocațial. Aceasta a fost nevoită să formuleze contestația întrucât conduita autorității contractante, care a menținut cerința contestată în ciuda oportunității de a o remedia, a condus la necesitatea angajării avocatului. Astfel, prin adoptarea măsurilor de remediere, autoritatea contractantă a recunoscut implicit că a existat o eroare în elaborarea documentației de atribuire asociată procedurii.

În privința cheltuielilor avansate pentru soluționarea contestației în cuantum de 6.000,00 lei, contestatorul atașează factura nr. 39/27.07.2023, ordinul de plată nr. 768/07.08.2023 și contractul de asistență juridică Seria B nr. 3467754/2023.

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

MUNICIPIUL CONSTANȚA, în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă, online organizată în vederea

atribuirii contractului având ca obiect „Iluminat festiv municipiul Constanta 2023-2024”, Cod CPV: 39298500-2, sens în care, a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP anunțul de participare simplificat nr. CN1057575/21.07.2023, criteriul de atribuire stabilit fiind *„cel mai bun raport calitate-preț”*.

Împotriva documentației de atribuire al procedurii publicat de autoritatea contractantă în data de 21.07.2023, EURO-AUDIT SERVICE SRL a depus contestația ce face obiectul dosarului nr. 2118/2023.

Prin adresa nr. 537/08.08.2023 înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 43319/08.08.2023, EURO-AUDIT SERVICE SRL a informat Consiliul că renunță la contestația ce face obiectul dosarului nr. 2118/C10/2023, având în vedere măsurile dispuse de autoritatea contractantă prin Adresa nr 149410/04.08.2023 și publicată în SEAP la data de 04.08.2023 - 14:00.

Contestatorul menționează că în ceea ce privește solicitarea de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată, aceasta rămâne neschimbată. Acest lucru se datorează faptului că autoritatea contractantă a menținut cerința contestată, în ciuda faptului că a avut oportunitatea de a remedia această situație de două ori. Contestatorul a solicitat remedierea cerinței atât pe data de 25.07.2023, la orele 11:19 (pentru lotul 1), 11:20 (pentru lotul 2) și 11:21 (pentru lotul 3), cât și pe data de 26.07.2023, la orele 15:24 (pentru lotul 1), 15:26 (pentru lotul 2) și 15:27 (pentru lotul 3), generând astfel costuri suplimentare pentru contestator, precum onorariul avocațial. Aceasta a fost nevoită să formuleze contestația întrucât conduita autorității contractante, care a menținut cerința contestată în ciuda oportunității de a o remedia, a condus la necesitatea angajării avocatului. Astfel, prin adoptarea măsurilor de remediere, autoritatea contractantă a recunoscut implicit că a existat o eroare în elaborarea documentației de atribuire asociată procedurii.

Referitor la cheltuielilor avansate pentru soluționarea contestației în cuantum de 6.000,00 lei, contestatorul atașează factura nr. 39/27.07.2023, ordinul de plată nr. 768/07.08.2023 și contractul de asistență juridică Seria B nr. 3467754/2023.

Având în vedere dispozițiile art. 26 alin. (8) din Legea nr. 101/2016, conform căroră *„Consiliul poate lua act, oricând în cursul soluționării contestației, de renunțarea la aceasta de către contestator”*, Consiliul ia act de renunțarea la contestația formulată de EURO-AUDIT SERVICE SRL în contradictoriu cu MUNICIPIUL CONSTANȚA.

În ceea ce privește solicitarea de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată, Consiliul reține că autoritatea contractantă, ulterior depunerii contestației (transmisă atât la CNSC cât și la autoritatea contractantă prin e-mail în data de 28.07.2023(vineri) ora 21.51 și înregistrată la Consiliu în ziua de luni, 31.07.2023), a adoptat măsuri de remediere pe care le-a transmis contestatorului prin adresa nr. 149410/04.08.2023 și le-a publicat în SEAP în data de 04.08.2023.

Potrivit dispozițiilor art.9 și art.26 alin.(9) din Legea nr.101/2016, (1) *După primirea contestației, autoritatea contractantă poate adopta măsurile de remediere pe care le consideră necesare ca urmare a contestației, în cel*

mult 3 zile de la primirea contestației. Măsurile adoptate trebuie comunicate contestatorului, celorlalți operatori economici implicați în procedura de atribuire, precum și Consiliului, nu mai târziu de o zi de la data adoptării lor. Pentru a fi aduse la cunoștința operatorilor economici interesați, măsurile adoptate înainte de data-limită de depunere a solicitărilor de participare sau, după caz, a ofertelor se publică în SEAP.

(2) În cazul procedurilor a căror inițiere nu se realizează prin publicare în SEAP, măsurile adoptate potrivit alin. (1) se comunică contestatorului și celorlalți operatori economici implicați în procedură, nu mai târziu de o zi de la data adoptării lor, prin orice mijloc de comunicare prevăzut de legislația privind achizițiile publice, legislația privind achizițiile sectoriale sau legislația privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii, după caz.

(3) În situația în care contestatorul consideră că măsurile adoptate sunt suficiente pentru remedierea actelor invocate ca fiind nelegale, acesta trimite Consiliului și autorității contractante o cerere de renunțare la contestație. În acest caz, autoritatea contractantă nu mai are obligația de a comunica punctul său de vedere asupra contestației și celelalte documente necesare soluționării contestației.

- art. 26 din Legea nr. 101/2016:

(9) Consiliul poate obliga, la cerere, partea în culpă, la plata cheltuielilor efectuate pentru soluționarea contestației. Cuantumul, detalierea și documentele doveditoare ale cheltuielilor efectuate sunt prezentate în cerere, care trebuie depusă înainte de pronunțarea deciziei de soluționare a contestației”.

Potrivit dispozițiilor art. 454 din Codul de procedură civilă, „Pârâtu care a recunoscut, la primul termen de judecată la care părțile sunt legal citate, pretențiile reclamantului nu va putea fi obligat la plata cheltuielilor de judecată, cu excepția cazului în care, prealabil pornirii procesului, a fost pus în întârziere de către reclamant sau se afla de drept în întârziere. Dispozițiile art. 1.522 alin. (5) din Codul civil rămân aplicabile”.

Consiliul reține că prezenta contestație a fost transmisă atât la CNSC cât și la autoritatea contractantă prin e-mail în data de 28.07.2023(vineri) ora 21.51 și a fost înregistrată la Consiliu în ziua de luni, 31.07.2023, prima zi lucrătoare, situație care, în mod evident este similară și autorității contractante, în sensul că și aceasta a luat la cunoștință despre depunerea contestației în data de 31.07.2023. Măsurile de remediere au fost luate de autoritatea contractantă în data de 04.08.2023 și au fost comunicate, după cum însuși acesta precizează contestatorul în aceeași zi. De asemenea se reține că autoritatea contractantă a publicat măsurile de remediere și în SEAP în data de 04.08.2023 ora 14,00.

Prin urmare, în aprecierea Consiliului, autoritatea contractantă a adoptat și transmis măsurile de remediere în conformitate cu dispozițiile legale incidente în cauză. Faptul că autorul contestației susține că a adresat autorității contractante, anterior depunerii contestației, două solicitări de remediere a documentației de atribuire (în data de 26.07.2023 și 26.07.2023) nu are relevanță, în opinia Consiliului, din moment ce, pe de o parte, remediile solicitate nu se puteau efectua instantaneu, iar, pe de

altă parte, acesta avea posibilitatea de a depune contestația fără a se mai adresa autorității contractante, notificarea prealabilă a acesteia nefiind obligatorie.

În concluzie se reține că în sarcina autorității contractante nu s-a identificat nicio întârziere în privința adoptării măsurilor de remediere urmare a contestației depuse, fiind respectate termenele și dispozițiile legale incidente cauzei, iar respectivele măsuri de remediere au fost considerate satisfăcătoare de contestator, drept care, în considerarea dispozițiilor art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, coroborate cu cele ale art. 454 din Codul de procedură civilă, Consiliul va respinge cererea EURO-AUDIT SERVICE SRL privind obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de soluționarea contestației.

În consecință, în temeiul prevederilor art. 26 alin. (8) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va lua act de renunțarea la contestația formulată de EURO-AUDIT SERVICE SRL.

În temeiul prevederilor art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016 coroborate cu dispozițiile art. 454 din Codul de procedură civilă, Consiliul va respinge cererea EURO-AUDIT SERVICE SRL privind obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de soluționarea contestației.

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (8) din Legea nr. 101/2016, Consiliul ia act de renunțarea la contestația formulată de EURO-AUDIT SERVICE SRL în contradictoriu cu MUNICIPIUL CONSTANȚA.

În temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016 coroborate cu dispozițiile art. 454 din Codul de procedură civilă, respinge cererea EURO-AUDIT SERVICE SRL privind obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de soluționarea contestației.

**PREȘEDINTE,
MIHAELA ENACHE**

**MEMBRU,
CĂTĂLIN POPESCU**

**MEMBRU,
FELICIA COSTEA**

Redactată în 4 (patru) exemplare, conține 5 (cinci) pagini.