

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. 1603/C1/1708

Data: 01.08.2022

Prin contestația nr. 430/18.07.2022, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 35715/19.07.2022, formulată de, cu sediul în, înregistrată sub nr., număr de identificare, reprezentată convențional prin, cu sediul ales pentru comunicarea actelor la sediul avocatului din, str. nr., etaj ..., sector, împotriva raportului procedurii nr. 12555/06.07.2022 și a adresei de comunicare nr. 12662/07.07.2022, emise de către, cu sediul în, str. nr., jud., în calitate de autoritatea contractantă, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică (lotul 9) având drept obiect: „Proiectarea și execuția lucrărilor componente ale sistemului de protecție costieră în vederea reducerii eroziunii costiere și asigurării unui grad corespunzător de protecție pentru LOT 6 - Protecția și reabilitarea litoralului românesc al Mării Negre în zona Costinești; LOT 7 - Protecția și reabilitarea litoralului românesc al Mării Negre în zona Olimp; LOT 8 - Protecția și reabilitarea litoralului românesc al Mării Negre în zona Jupiter-Neptun; LOT 9 Protecția și reabilitarea litoralului românesc al Mării Negre în zona Balta Mangalia-Venus-Aurora; LOT 10 - Protecția și reabilitarea litoralului românesc al Mării Negre în zona Mangalia-Saturn; LOT 11 - Protecția și reabilitarea litoralului românesc al Mării Negre în zona 2 MAI - din cadrul «REDUCEREA EROZIUNII COSTIERE, FAZA II (2014-2020)», cod CPV 45243000-2, s-a solicitat:

- anularea în parte a raportului procedurii de atribuire nr. 12555/06.07.2022 în ceea ce privește rezultatul evaluării pentru Lotul 9 „Protecția și reabilitarea litoralului românesc al Mării Negre în zona Balta Mangalia - Venus – Aurora”, a comunicării rezultatului procedurii nr. 12662/07.07.2022 și a tuturor actelor anterioare și subsecvente acestuia în ceea ce privește declararea ofertei ca inacceptabilă și respinsă în consecință;

- obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei din perspectiva îndeplinirii cerințelor minime de calificare și continuarea procedurii cu evaluarea propunerii tehnice și financiare a acesteia;
- în consecința evaluării în întregime a ofertei depuse de în licitație, obligarea autorității contractante la stabilirea unui nou rezultat al procedurii cu privire la Lotul 9 - Protecția și reabilitarea litoralului românesc al Marii Negre în zona Balta Mangalia - Venus - Aurora și comunicarea acestuia către toți ofertanții.

Prin adresa nr. 8899/28.07.2022, înregistrată la CNSC sub nr. 37573/29.07.2022, ..., cu sediul în, ..., ... înregistrată la Registrul Comerțului din Olanda sub nr., ..., reprezentată convențional de SPARL „.....”, cu sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură al sediul avocatului din, B-dul nr., intrarea ..., et. ..., formulează cerere de intervenție voluntară accesorie în interesul autorității contractante, prin care solicită:

- admiterea în principiu, a cererii de intervenție voluntară accesorie formulată în sprijinul autorității contractante și introducerea în cauză a
- respingerea contestației pentru lipsa cauțiunii, conform art. 61¹ din Legea 101/2016;
- admiterea excepției necompetenței materiale a CNSC cu privire la capătul de cerere referitor la obligarea autorității contractante la a pune la dispoziția documentele din dosarul achiziției publice;
- admiterea excepției lipsei de interes a în ceea ce privește capătul de cerere referitor la obligarea autorității contractante la permiterea accesului total la dosarul achiziției publice sau acordarea accesului contestatorului de către CNSC la studierea și fotocopierea dosarului de achiziție în integralitatea sa, inclusiv oferta declarată câștigătoare a ofertantului (documente de calificare, propunere tehnică și propunere financiară) și respingerea capătului de cerere ca lipsit de interes;
- respingerea capătului de cerere referitor la anularea adreselor nr. 1302/14.07.2022 și 13215/18.07.2022, precum și obligarea autorității contractante la acordarea accesului Contestatoarei la întregul dosar al achiziției publice sau acordarea accesului contestatorului de către CNSC la studierea și fotocopierea dosarului de achiziție în integralitatea sa, inclusiv oferta declarată câștigătoare a ofertantului (documente de calificare, propunere tehnică și propunere financiară)
- respingerea contestației formulate de către ca nefondată și menținerea ca legale și temeinice a raportului procedurii de atribuire nr. 12555/06.07.2022 și a tuturor actelor anterioare și subsecvente acestuia.
- obligarea contestatorului la plata cheltuielilor generate de prezenta contestație.

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

..... consideră decizia autorității contractante de a respinge oferta sa, ca fiind nelegală.

Prin adresa nr. 35835/1708/C1/19.07.2022, transmisă inițial prin e-mail și ulterior, în original, prin poștă, Consiliul solicită contestatorului, în temeiul art. 20 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, ca în termenul prevăzut de lege, să transmită:

- în temeiul art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege. Modalitatea de constituire a cauțiunii se va face conform art. 1057 cpc coroborat cu art. 68 din Legea nr. 101/2016 la Trezoreria Statului, la CEC Bank - S.A. sau la orice altă instituție de credit care efectuează astfel de operațiuni, pe numele părții respective, la dispoziția CNSC;

Prin corespondența electronică înregistrată la CNSC sub nr. 35897/ 20.07.2022, contestatorul precizează: „Bună ziua, confirmăm primirea adresei dvs. cu nr. 35835/19.07.2022”.

De asemenea, adresa CNSC mai sus menționată a fost recepționată de către contestator, în original, în data de 22.07.2022, așa cum rezultă din recipisa de confirmare a primirii având nr. AR09209799207 aflată la dosarul cauzei, fiind semnată olograf, de către „.....”.

Prin adresa nr. 13606/22.07.2022, înregistrată la CNSC sub nr. 36474/22.07.2022, autoritatea contractantă transmite prin email punctul de vedere referitor la contestația formulată de

Ulterior, prin adresa nr. 13606/22.07.2022, înregistrată la CNSC sub nr. 36914/26.07.2022, autoritatea contractantă transmite punctul de vedere în original, precum și dosarul achiziției publice, în copie, referitor la contestația formulată de

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

....., în calitate de autoritatea contractantă, a organizat procedura licitație deschisă online, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având drept obiect: „Proiectarea și execuția lucrărilor componente ale sistemului de protecție costieră în vederea reducerii eroziunii costiere și asigurării unui grad corespunzător de protecție pentru LOT 6 - Protecția și reabilitarea litoralului românesc al Mării Negre în zona Costinești; LOT 7 - Protecția și reabilitarea litoralului românesc al Mării Negre în zona Olimp; LOT 8 - Protecția și reabilitarea litoralului românesc al Mării Negre în zona Jupiter-Neptun; LOT 9 Protecția și reabilitarea litoralului românesc al Mării Negre în zona Balta Mangalia-Venus-Aurora; LOT 10 - Protecția și reabilitarea litoralului românesc al Mării Negre în zona Mangalia-Saturn; LOT 11 - Protecția și reabilitarea litoralului românesc al Mării Negre în zona 2 MAI - din cadrul

«REDUCEREA EROZIUNII COSTIERE, FAZA II (2014-2020)», cod CPV 45243000-2, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând în SEAP anunțul de participare nr. CN1017850/25.12.2019.

Potrivit cap. II.1.5) din anunțul de participare simplificat, valoarea estimată a achiziției este de 1.673.418.714,20 lei; de asemenea, conform cap. II.2.5) din anunțul de participare, criteriul de atribuire 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 însăși 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. 35835/1708/C1/19.07.2022, transmisă inițial prin e-mail și ulterior, în original, prin poștă, Consiliul solicită contestatorului, în temeiul art. 20 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și

completările ulterioare, ca în termenul prevăzut de lege, să transmită în temeiul art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege. Modalitatea de constituire a cauțiunii se va face conform art. 1057 cpc coroborat cu art. 68 din Legea nr. 101/2016 la Trezoreria Statului, la CEC Bank - S.A. sau la orice altă instituție de credit care efectuează astfel de operațiuni, pe numele părții respective, la dispoziția CNSC.

..... nu s-a conformat adresei mai sus menționate și nu a transmis recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege.

Prin corespondența electronică înregistrată la CNSC sub nr. 35897/20.07.2022, contestatorul precizează: „Bună ziua, confirmăm primirea adresei dvs. cu nr. 35835/19.07.2022”.

De asemenea, adresa CNSC mai sus menționată a fost recepționată de către contestator, în original, în data de 22.07.2022, așa cum rezultă din recipisa de confirmare a primirii având nr. AR09209799207 aflată la dosarul cauzei, fiind semnată olograf, de către „.....”.

Luând în considerare prevederile art. 24. alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora: *„Consiliul soluționează pe fond contestația în termen de 20 de zile de la data primirii, în condițiile art. 18 alin. (2), a dosarului achiziției publice, al achiziției sectoriale sau al concesiunii, respectiv **în termen de 10 zile în situația incidenței unei excepții care împiedică analiza pe fond a contestației**”,* raportat la data luării la cunoștință de către contestator a solicitării CNSC anterior menționată (19.07.2022), Consiliul reține că acest termen nu poate fi depășit.

Astfel, dacă contestatorul ar fi fost diligent și prudent, ar fi putut din vreme să-și conserve dreptul la contestație, astfel încât să permită apoi jurisdicției Consiliului să poată analiza fondul contestației.

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 ordonanței 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, cu modificările și completările ulterioare, în vigoare la data depunerii contestației, Consiliul respinge ca inadmisibilă contestația

depusă de, 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, 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 5 (cinci) exemplare originale, conține 6 (șase) pagini.