

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

—
....
Data:...

... contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu..., formulată de către..., cu sediul social în..., sola A..., înmatriculată la... cu..., având cod unic de înregistrare RO..., reprezentată de administrator... și convențional de....., bd....., unde solicită comunicarea actelor de procedură, împotriva documentației de atribuire, elaborată de către ..., cu sediul în....., sector..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii competitive cu negociere, organizată în vederea încheierii acordului-... având ca obiect „...”, inițiată... publicarea în SEAP a anunțului de participare...., s-a solicitat:

1. Clarificarea tipului procedurii de achiziție;
2. Modificarea mențiunilor din fișa de date a achiziției privind ajustarea prețului contractului în sensul aplicării mecanismului de ajustare... raportare la indicele inflației sau indicele preturilor de consum;
3. Eliminarea cerințelor excesive privind documentele solicitate pentru verificarea incidenței art.... din Legea 98/2016 din fisa de date a achiziției;
4. Eliminarea din fișa de date a achiziției a cerinței privind prezentarea de documente justificative privind aprobarea de către conducerea ofertantului a deciziei de participare la procedura de atribuire (respectiv a hotărârii AGA);
5. Eliminarea cerinței privind certificatul ADR aferent autovehiculelor destinate transportului deșeurilor medicale.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

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... care... solicită cele redate în partea introductivă.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul „[CN1... /...10].... COMPETITIVA.pdf.p7s”, postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare..... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată. Consiliul apreciază că sintetizarea de mai sus nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare... intermediul SEAP întreaga contestație. Desigur, motivarea completă va fi avută în vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

În punctul său de vedere.... asupra contestației, înregistrat la Consiliu cu..., autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca neîntemeiată.

Motivarea integrală a punctului de vedere se regăsește în fișierul „[CN1... /...11] punct de vedere cn1....pdf.p7s”, postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare.....

La..... a transmis note scrise înregistrate la Consiliu cu.....

Analizând conținutul dosarului cauzei, Consiliul constată că... a transmis recipisa de consemnare...., eliberată de..., la data de..., din care rezultă consemnarea cauțiunii în valoare de..., pe seama și la dispoziția C.N.S.C., corespunzătoare dosarului.....

Din analiza susținerilor părților și a documentelor existente la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura competitivă de negociere, în vederea atribuirii acordului-... având ca obiect „...”, publicată în SEAP..... Valoarea estimată a achiziției este de..., fără TVA.

Contestatorul critică tipul procedurii ales de autoritatea contractantă.

În soluționare Consiliul reține următoarele prevederi legale:

- art. 68 alin. (3) din Legea nr. 98/2016 „... **excepție de la prevederile alin. (1), autoritatea contractantă are dreptul de a aplica procedurile de negociere competitivă și dialog competitiv numai în cazurile și condițiile prevăzute la art. 70.**”

- art. 70 din Legea nr. 98/2016 „Art. 70. - (1) Autoritatea contractantă are dreptul de a aplica procedura de negociere competitivă sau procedura de dialog competitiv în cazul achiziționării de lucrări, produse sau servicii, **dacă se îndeplinește cel puțin unul dintre următoarele criterii:**

a) **necesitățile autorității contractante nu pot fi asigurate fără adaptarea soluțiilor disponibile în mod rapid pe piață;**

b) lucrările, produsele sau serviciile includ soluții de proiectare sau soluții inovatoare;

c) contractul nu poate fi atribuit fără negocieri prealabile din cauza unor circumstanțe specifice legate de natura ori complexitatea sa sau de structura juridică și financiară ori din cauza riscurilor legate de acestea;

d) specificațiile tehnice nu pot fi definite cu suficientă precizie de către autoritatea contractantă... trimitere la un standard, o evaluare tehnică europeană, o specificație tehnică comună sau o referință tehnică.

(2) Autoritatea contractantă are dreptul de a aplica procedura de negociere competitivă sau procedura de dialog competitiv pentru achiziția de lucrări, produse sau servicii în cazul în care, în **urma unei proceduri simplificate, de licitație deschisă sau de licitație restrânsă, au fost depuse numai oferte neconforme sau inacceptabile.**

(3) În cazul prevăzut la alin. (2), autoritatea contractantă are dreptul de a nu publica un anunț de participare dacă invită la procedura de atribuire exclusiv acei ofertanți care, în cadrul procedurii simplificate, de licitație deschisă sau de licitație restrânsă, derulate anterior, au îndeplinit criteriile de calificare și au depus oferte în conformitate cu cerințele formale ale procedurii de atribuire."

- art. 9 alin. (3) din HG nr. 395/2016 „... **intermediul strategiei de contractare** se documentează deciziile din etapa de planificare/pregătire a achiziției în legătură cu: (...)

f) justificările privind alegerea procedurii de atribuire în situațiile prevăzute la art. 69 alin. (2) - (5) din Lege și, după caz... de a reduce termenele în condițiile legii... de a nu utiliza împărțirea pe loturi, criteriile de calificare privind capacitatea și, după caz, criteriile de selecție, criteriul de atribuire și factorii de evaluare utilizați; ”.

Din aceste texte legale rezultă că această proceduri de atribuire poate fi inițiată doar în anumite condiții exprese și limitativ reglementate de lege. Justificarea acestora trebuie să se regăsească în cadrul strategiei de contractare.

Procedând la verificarea îndeplinirii de către autoritatea contractantă a acestei obligații, Consiliul constată faptul că, la data de..., autoritatea contractantă a elaborat următoarele înscrisuri:

- nota justificativă.... în care precizează în mod expres următoarele: „Va facem cunoscut faptul ca in anul 2025 luna august a fost lansata procedura de licitație deschisa pentru achiziția serviciilor de ridicare a deșeurilor medicale. La data... s-au cerut clarificări la procedura de către doi ofertanți... si... și, fără a aștepta răspuns în termenul legal, au formulat contestații la Consiliul National de Soluționare a Contestațiilor a doua zi. S-au format Dosarele 3...3/2025; 3588/2025 care, la data de... erau încă nesoluționate.

La data de... se încheia... cu... ofertantul câștigător in licitația anterioara. Având in vedere faptul ca dosarele aflate pe rolul C.N.S.C nu erau încă soluționate, am procedat la lansarea unei Negocieri fără publicare de anunț.

... 169/C4/... /....26 C.N.S.C a dispus anulara..... și reevaluarea ofertelor ca urmare a contestației depusa de....

La data de... a fost anulata in platforma... de participare cu.....

La data de... a fost publicat in platforma... de participare CN1... - licitație deschisa on-line „Servicii de colectare, transport, procesare si eliminare finala a deșeurilor spitalicești", acord... pentru 48 de luni.

La data de... a fost depusă contestație la CNSC de către... cu dosar....:....

Începând cu data de... procedura de licitație deschisă este suspendată. Menționăm că nici până în prezent nu am primit o soluționare a dosarului aflat pe rol din partea Consiliului de Soluționare a Contestațiilor.

Având vedere această situație, inițiem procedura de negociere competitivă conf. Lege 98/2016 art. 80”

- referatul.... „având în vedere necesitatea asigurării în condiții optime în ceea ce privește eliminarea deșeurilor medicale și faptul că... care aceste servicii erau prestate a expirat și datorită situațiilor prezentate în... /..., vă rog să fiți de acord cu inițierea procedurii de negociere competitivă pentru achiziție achiziția de:

- lot 1 - servicii de colectare, transport, procesare și eliminare finală a deșeurilor spitalicești

- lot 2 - servicii de colectare, transport și eliminare a deșeurilor lichide chimice periculoase pe o perioadă de 18 luni și pentru cantitățile următoare:

- pentru lot 1

Cantitatea estimată este de:

- ... kg/lună (minimă)

- ... kg/lună (maximă)

- pentru lot 2

Cantitatea estimată este de:

- 500 kg/lună (minimă)

- 700 kg/lună (maximă)”

- strategia de contractare.... „Având în vedere referatul 8137/... aprobat de conducerea institutului și necesitatea asigurării în condiții optime în ceea ce privește eliminarea deșeurilor medicale, este necesară achiziția de:

Ca urmare a celor anterioare și conf. art. 9 alin.(2) din HG 395/2016 - precum și pentru a asigura desfășurarea actului medical în bune condiții, la nivelul secțiilor medicale ale instituției noastre și ținând cont de alocările bugetare făcute înspre noi de către organele guvernamentale superioare, **va rugăm să aprobați inițierea procedurii de achiziție a acestor servicii... procedura de negociere competitivă finalizată... licitație electronică competiție directă pe preț în două runde succesive (conform art.70 alin.2 din Legea 98/2016), cu** modalitatea de atribuire, conf. art. 9 (3) lit. b) din HG 395/2016... încheierea unui acord..., valabil pe 18 luni de la data încheierii acestuia. Am ales modalitatea de atribuire... acord..., având în vedere caracterul repetitiv al acestor servicii care sunt necesar a se efectua zilnic acesta asigură o continuitate pe o perioadă mare de timp, în furnizarea acestor servicii- asta ținând cont de imposibilitatea autorității contractante de a previziona cu exactitate cantitățile ce vor face obiectul contractelor subsecvente și deoarece... are avantajul de a putea fi încheiat fără ca autoritatea contractantă să dețină resursele necesare achiziționării. Atribuirea... încheierea acordului... asigură achiziția acestor servicii într-o perioadă de timp mai redusă, pe toată perioada de valabilitate a acestuia... încheierea de contracte subsecvente, conform fondurilor disponibile.... va fi încheiat cu 3 operatori economici, iar contractele subsecvente urmează să fie atribuite fără reluarea competiției.

... va putea beneficia de clauze de revizuire(dacă va fi cazul), în condițiile legale -în conformitate cu art.... din Legea 98/2016 și Instrucțiunea președintelui... pentru..... privind modificările contractului de achiziție publică/contractului de achiziție sectorială/acordului... și încadrarea acestor modificări ca fiind substanțiale sau nesubstanțiale.”

Din această strategie rezultă că autoritatea contractantă a ales să organizeze procedura de negociere competitivă conform art. 70 alin. (2)

din Legea 98/2016 fără a justifica însă îndeplinirea condițiilor exprese pentru inițierea ei.

Interpretând textul de lege, rezultă că voința legiuitorului a fost ca autoritatea contractantă să poată uza de această procedură doar dacă este îndeplinit cel puțin unul dintre următoarele criterii, analizate în speță astfel:

- necesitățile nu pot fi asigurate fără adaptarea soluțiilor disponibile în mod rapid pe piață - cerință nejustificată în cadrul strategiei. Ea este, de altfel, imposibil de susținut, deoarece serviciile de colectare, transport procesare și eliminare deșeuri spitalicești, servicii disponibile în mod uzual pe piață
- serviciile includ soluții de proiectare sau soluții inovatoare - cerință nejustificată în cadrul strategiei și imposibil de probat deoarece serviciile necesare autorității contractante nu includ nicio componentă inovatoare
- contractul nu poate fi atribuit fără negocieri prealabile din cauza unor circumstanțe specifice legate de natura ori complexitatea sa sau de structura juridică și financiară ori din cauza riscurilor legate de acestea - cerință nejustificată în cadrul strategiei. Obiectul contractului nu prezintă o astfel de complexitate și nu implică riscuri speciale.
- specificațiile tehnice nu pot fi definite cu suficientă precizie... trimitere la un standard sau referințe tehnică - cerință nejustificată în cadrul strategiei. Specificațiile tehnice au fost deja detaliate cu suficientă precizie de către autoritate în cadrul prezentei proceduri.
- în urma unei proceduri simplificate, de licitație deschisă sau de licitație restrânsă, au fost depuse numai oferte neconforme sau inacceptabile - cerință justificată în mod eronat de autoritatea contractantă... Nota..... Autoritatea contractantă invocă suspendarea sau anularea unor proceduri anterioare în urma unor contestații admise de CNSC, însă istoricul acestor litigii arată o altă realitate: :
 - o dosarele conexe..... au vizat documentația de atribuire elaborată **de autoritatea contractantă** ce a stat la baza inițierii procedurii de licitație deschisă **inițiată... de participare.....** Acestea au fost soluționate.... ... din data de...: „Respinge, ca nefondată excepția prematurității contestațiilor depuse de... (dosar....) și de... (dosar....), invocată de autoritatea contractantă. Admite, în parte, contestațiile depuse de... (dosar....), (...) și de... (dosar....), (...), în contradictoriu cu ..., (...), în calitate de autoritate contractantă și menține... de anulare a procedurii. Respinge celelalte solicitări ale contestatoarelor... și... pentru considerentele expuse în motivarea deciziei. Admite, în parte, cererea... **cu privire la cheltuielile de judecată**, obligă autoritatea contractantă la plata către contestatoare a sumei de... cu titlu de cheltuieli ocazionale

de soluționarea contestației și respinge cererea contestatoarei de obligare a autorității contractante la plata sumei de... reprezentând cheltuieli disproporționate, pentru considerentele expuse în motivarea.... Respinge, ca nefondată, contestația formulată de... (dosar....), precum și solicitarea contestatoarei de acordare a cheltuielilor de judecată.”

- o dosarul.... a vizat rezultatul procedurii comunicat în cadrul procedurii de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare. Acest dosar a fost soluționat..... din data de...: „Admite, în parte, contestația....., **în contradictoriu cu Institutul de Urgență pentru... „....”...**, și anulează raportul procedurii de atribuire.... și adresele de comunicare a rezultatului **procedurii, toate în partea care privește oferta... la loturile 1 și 2. Obligă autoritatea contractantă la reevaluarea temeinică a acesteia, precum și la emiterea unui nou raport al procedurii de atribuire, cu respectarea celor consemnate mai sus, a documentației de atribuire și a legislației achizițiilor... aplicabilă procedurii, în termen de cel mult cincisprezece zile de la data primirii prezentei decizii. După reevaluarea ofertei și aprobarea raportului procedurii, autoritatea va comunica ambilor ofertanți rezultatul procedurii, potrivit legislației aplicabile. Respinge, ca nefondat, capătul de cerere de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor de „judecată” către contestatoare. Încuviințează, în principiu, și respinge, ca nefondată, cererea de intervenție voluntară accesorie...., depusă de....”**
- o dosarul...., a vizat documentația de atribuire elaborată de autoritatea contractantă ce a stat la baza inițierii procedurii **de licitație deschisă inițiată...** de participare..... Acest dosar a fost soluționat..... din data de...: „În temeiul art. 26 alin. (2) și alin. (5) din Legea nr. 101/2016, admite, în parte, contestația formulată de..., în **contradictoriu cu** „....”. Obligă autoritatea contractantă la publicarea în SEAP a modificărilor și clarificărilor aduse documentației de atribuire conform **susținerilor exprimate... punctul de vedere cu privire la pct. (2) și pct. (3) din contestație, în maxim 15 zile de la primirea prezentei, conform considerentelor de mai sus.**”

... urmare, în procedurile anterioare de licitație deschisă inițiate de autoritatea contractantă nu au fost depuse numai oferte neconforme sau inacceptabile. Litigiile au vizat exclusiv documentațiile de atribuire, care au fost admise, iar remedierea lor a fost fie imposibilă, ducând la anularea procedurii, fie obligatorie, procedura fiind în curs de remediere, În cadrul procedurii de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț au fost depuse contestații la rezultatul procedurii Consiliul dispunând reevaluarea ofertelor.

Așadar, condiția expresă și obligatorie pentru inițierea procedurii de negociere competitivă în baza art. 70 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 nu este îndeplinită.

Mai mult, în prezent, autoritatea contractantă derulează simultan două proceduri de atribuire pentru încheiere aceluiași acord..., respectiv:

- procedura de licitație deschisă, derulată pe loturi, în vederea încheierii acordului-... având ca obiect „...”, cod..... publicarea în SEAP a anunțului de participare..... Procedură fiind contestată, în prezent aflându-se pe rolul Curții de... plângerea formulată împotriva deciziei..... din data de....
- procedura competitivă de negociere, în vederea atribuirii acordului-... având ca obiect „...”, cod..., publicată în SEAP.....

Având în vedere prevederile exprese și imperative ale art. 70 din Legea nr. 98/2016, de la care nu se poate deroga, Consiliul constată că încălcarea acestor dispoziții legale evocate afectează iremediabil procedura de atribuire. Inițierea nelegală a unei proceduri de atribuire exceptate aduce atingere principiilor achizițiilor....

În consecință, în speță nu pot fi adoptate măsuri de remediere care să permită salvarea sau continuarea procedurii de negociere competitivă.

Față de aceste aspecte, Consiliul nu mai analizează criticile punctuale formulate împotriva documentației de atribuire în condițiile în care aceasta a fost elaborată în cadrul unei proceduri inițiate în mod nelegal.

Având în vedere cele constatate, în temeiul art. 26 alin. (2) și (7) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite contestația formulată de... în contradictoriu cu ... și va dispune anularea procedurii.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite contestația formulată de... în contradictoriu cu ... și dispune anularea procedurii.

Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

Redactat practicaua deciziei:...

... în 4 exemplare originale, conține 8 (opt) pagini.