

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. 1343/C6/1523

Data: 15.06.2023

Prin contestația nr. 154/06.06.2023, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 29881/06.06.2023, formulată de către ... SRL, cu sediul în ... înregistrată la ONRC sub nr. ..., având CUI ..., reprezentată legal de administrator ..., împotriva documentației de atribuire emisă de către ..., cu sediul în municipiul ..., în calitate de entitate contractantă, în cadrul procedurii simplificată organizată în vederea atribuirii unui contract de achiziție publică având ca obiect „*Servicii de elaborare documentații de mediu în vederea obținerii acordului de mediu pentru «Proiectul privind creșterea ponderii producției de energie electrică din surse regenerabile prin finalizarea lucrărilor și asigurarea monitorizării permanente a impactului asupra mediului la amenajarea hidroenergetică Surduc - Siriu»*”, cod CPV 71313400-9 – Evaluarea a impactului asupra mediului pentru construcții (Rev.2), anunț de participare simplificat nr. SCN1125651/ 26.05.2023, s-au solicitat:

În principal:

- *obligarea autorității contractante la eliminarea criteriilor și cerințelor restrictive din cadrul documentației de atribuire și adoptarea măsurilor de remediere necesare restabilirii legalității în sensul argumentelor prezentate în contestație;*

- *obligarea autorității contractante la prelungirea termenului limită de depunere a ofertelor, în conformitatea cu prevederile art. 62 din HG nr. 394/2016, coroborate cu dispozițiile art. 163 din Legea nr. 99/2016;*

- *în temeiul art. 22 din Legea nr. 101/2016, în scopul prevenirii unei pagube iminente, contestatoarea solicită admiterea cererii de suspendare a procedurii de atribuire, până la soluționarea prezentei contestații;*

În subsidiar:

- *dacă se constată că nu pot fi dispuse măsuri de remediere care să permită continuarea legală a procedurii de atribuire, ... SRL solicită CNSC să dispună anularea procedurii de atribuire.*

În luarea deciziei asupra
cauzei de față,
Consiliul National de Soluționare a Contestațiilor
reține următoarele:

Prin contestația nr. 154/06.06.2023, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 29881/06.06.2023, ... SRL critică anumite prevederi ale documentației de atribuire, solicitând cele redactate în preambul, prezentând argumentele sale în acest sens.

Prin adresa nr. 30498/1523/C6/07.06.2023, în temeiul dispozițiilor art. 61¹ alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, Consiliul i-a solicitat contestatoarei să transmită dovada constituirii cauțiunii în cuantum de 18.585,52 lei.

Prin adresa nr. 61840.1/08.06.2023, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 30716/08.06.2023, cu privire la contestația formulată de ...S SA, entitatea contractantă ... a transmis punctul ei de vedere, prin care a invocă excepția tardivității contestației, prezentând următoarele argumente:

- termenul de decădere în care putea fi depusă contestația împotriva documentației de atribuire este cel de 7 zile stabilit prin dispozițiile imperative ale art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016;

- legea stabilește ca persona care se consideră vătămată de actul unei autorități contractante poate sesiza Consiliul în termen de „b) 7 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziție publică/sectorială sau de concesiune este mai mică decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către Jurnalul Oficial al Uniunii Europene a anunțurilor de participare (...);”;

- pragul valoric peste care există obligația publicării unui anunț de participare și/sau de atribuire în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene este stabilit de prevederile art. 12 lit. a) din Legea nr. 99/2016, acesta fiind de „a) 2.089.574 lei pentru contractele sectoriale de produse și de servicii, precum și pentru concursurile de soluții”;

- valoarea estimată a achiziției este de 929.776 lei, fiind în mod evident sub pragul stabilit de textul de lege pentru publicarea anunțului în JOUE, fiind deci indiscutabil ca termenul de 7 zile s-a împlinit la data de 2 iunie 2023, într-o zi nelucrătoare de vineri;

- ori, având fără doar și poate posibilitatea de a depune contestația în această ultima zi a termenului prin orice mod de comunicare, poștă, fax sau e-mail (această din urmă fiind și maniera în care partea a înțeles să înregistreze cererea la Consiliu) până la orele 24:00 inclusiv, ale acestei zile, niciun potențial argument al părții adverse privitor la incidența unor dispoziții asupra prorogării termenului nu vor putea fi susținute în mod valid.

În concluzie, entitatea contractantă susține că, întrucât ultima zi a termenului pentru introducerea contestației a fost cea de 2 iunie 2023, a 8-a zi de la publicarea documentației și a 7-a zi – ultima din termen, calculând, începând cu ziua următoare publicării, contestația depusă în data de 6 iunie, la 4 zile după expirarea termenului, este în mod evident tardivă.

Prin adresa nr. 169/09.06.2023, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 30853/06.06.2023, ... SRL a transmis în original recipisa de consemnare nr. 209217045/1 din 08.06.2023, pentru suma de 18.585,52 lei, document emis de CEC Bank – Sucursala Victoria.

Prin adresa nr. 177/09.06.2023, înregistrată la CNSC sub nr. 31102/09.06.2023, ... SRL a înaintat concluzii scrise referitor la excepția tardivității contestației sale, invocată în punctul de vedere al entității contractante, prezentând următoarele apărări:

- entitatea contractantă încearcă inducerea în eroare a Consiliului, întrucât societatea sa a respectat prevederile Legii nr. 101/2016, respectiv art. 8 alin. (1) lit. b) și art. 5, coroborat cu Codul Muncii (Legea nr. 53/2003), Secțiunea a 3-a: Sărbătorile legale, art. 139 și Hotărârea nr. 1.555 din 28 decembrie 2022 privind stabilirea zilelor lucrătoare pentru care se acordă zile libere, altele decât zilele de sărbătoare legală pentru anul 2023;

- invocă și redă art. 5 din Legea nr. 101/2016, subliniind că în speță din 26.05, ziua a 7-a a rezultat în 02.06.2023, care a fost zi nelucrătoare în conformitate cu Hotărârea nr. 1.555 din 28 decembrie 2022 privind stabilirea zilelor lucrătoare pentru care se acordă zile libere, altele decât zilele de sărbătoare legală pentru anul 2023. Au urmat zile de sâmbătă și duminică (03 și 04.06) și a doua zi de Rusalii, luni 05.06 de asemenea nelucrătoare. Rezultând astfel că cea de a 7-a zi să fie 06.06, când ... SRL a depus corect contestația.

Prin corespondența înregistrată la CNSC sub nr. 3157/ 12.06.2023, entitatea contractantă a înaintat documentele necesare soluționării contestației.

Prin adresa nr. 31734/1523/C6/13.06.2023, Consiliul a solicitat ... SRL un punct de vedere cu privire la excepția tardivității, astfel cum a fost invocată și motivată de către entitatea contractantă prin punctul său de vedere.

Contestatoarea a răspuns cu adresa nr. 188/13.06.2023, înregistrată la CNSC cu nr. 31909/14.06.2023, în conținutul căreia a menționat că își menține punctul de vedere deja formulat prin concluziile scrise.

Din documentele depuse la dosarul cauzei și din susținerile părților, Consiliul reține următoarele:

Societatea ..., în calitate de entitate contractantă, a organizat procedura simplificată organizată în vederea atribuirii unui contract de achiziție publică având ca obiect „*Servicii de elaborare documentații de*

mediu în vederea obținerii acordului de mediu pentru «Proiectul privind creșterea ponderii producției de energie electrică din surse regenerabile prin finalizarea lucrărilor și asigurarea monitorizării permanente a impactului asupra mediului la amenajarea hidroenergetică Surduc-Siriu»”, cod CPV 71313400-9 – Evaluarea a impactului asupra mediului pentru construcții (Rev.2), prin publicarea, în S.E.A.P., a anunțului de participare simplificat nr. SCN1125651/26.05.2023, stabilind termenul limită pentru primirea ofertelor la 12.06.2023, ora 15:00, criteriul de atribuire „cel mai bun raport calitate-preț” și valoarea totală estimată, fără TVA, de 929.276 lei.

Potrivit anunțul de tip erată nr. EN1046346/08.06.2023 termenul limită pentru primirea ofertelor a fost stabilit la 19.06.2023, ora 15:00.

Analizând conținutul dosarului cauzei, Consiliul constată că ... SRL a transmis recipisa de consemnare a cauțiunii cu nr. 209217045/1 din 08.06.2023 din care rezultă consemnarea cauțiunii în quantum legal, pe seama și la dispoziția C.N.S.C, corespunzător dosarului nr. 1523/2023.

Examinând susținerile părților, probatoriul aflat la dosarul cauzei și dispozițiile legale aplicabile, Consiliul constată următoarele:

În considerarea dispozițiilor art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, potrivit căroră: *„Consiliul se pronunță mai întâi asupra excepțiilor de procedură și de fond, iar când constată că acestea sunt întemeiate, nu mai procedează la analiza pe fond a cauzei”*, Consiliul va analiza cu prioritate excepția tardivității contestației formulată de către entitatea contractantă.

De asemenea, Consiliul are în vedere dispozițiile art. 8 alin. (1) lit. b) din cadrul aceluiași act normativ care stipulează următoarele: *„Persoana care se consideră vătămată de un act al autorității contractante poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului autorității contractante, obligării acesteia la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum și pentru recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, în termen de: (...) b) 7 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziție publică/sectorială sau de concesiune este mai mică decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către Jurnalul Oficial al Uniunii Europene a anunțurilor de participare, potrivit legislației privind achizițiile publice, legislației privind achizițiile sectoriale sau legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.*

În stabilirea cadrului legal anterior fixat, Consiliul s-a raportat la valoarea estimată, fără T.V.A., aferentă procedurii de atribuire în cauză, astfel cum este aceasta consemnată în documentația de atribuire, respectiv în anunțul de participare nr. SCN1125651/ 26.05.2023, cap. II.1.5), de 929.276,00 lei, fără TVA, fiind mai mică decât pragurile valorice prevăzute de art. 12 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 99/2016,

potrivit căruia „ (1) Entitatea contractantă are obligația publicării unui anunț de participare și/sau de atribuire în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene în cazul achizițiilor a căror valoare estimată, fără TVA, este egală sau mai mare decât următoarele praguri valorice: a) 2.089.574 lei, pentru contractele sectoriale de produse și de servicii, precum și pentru concursurile de soluții”.

Din dovezile existente la dosarul cauzei, Consiliul reține că societatea ... SRL a luat la cunoștință de conținutul documentației de atribuire în data de **26.05.2023** și a depus contestația sa la CNSC, în mod tardiv, în data de **06.06.2023**, fiind înregistrată cu nr. 29881/06.06.2023, deoarece ultima zi legală a fost data de **02.06.2023**.

În motivarea acestei concluzii, Consiliul are în vedere dispozițiile art. 1 alin. (1) din Hotărârea nr. 1555/28.12.2022 *pentru stabilirea zilelor lucrătoare pentru care se acordă zile libere, altele decât zilele de sărbătoare legală, pentru anul 2023*, potrivit căroră: **„Pentru personalul instituțiilor și autorităților publice, zilele de 23 ianuarie, 2 iunie și 14 august 2023 se stabilesc ca zile libere”**.

Totodată, relevante în cauză sunt și prevederile art. 5 alin. (1) și (2) din Legea nr. 101/2016, respectiv:

„ (1) Termenele procedurale stabilite de prezenta lege, exprimate în zile, încep să curgă de la începutul primei ore a primei zile a termenului și se încheie la expirarea ultimei ore a ultimei zile a termenului.

(2) Ziua în cursul căreia a fost comunicat un act procedural nu este luată în calculul termenului. Dacă ultima zi a unui termen exprimat altfel decât în ore este o zi nelucrătoare, termenul se încheie la expirarea ultimei ore a următoarei zile lucrătoare. ”

Potrivit art. 1 alin. (1) din Hotărârea nr. 1555/28.12.2022, mai sus citat, ziua de 02.06.2023 a fost declarată zi liberă „pentru personalul instituțiilor și autorităților publice”, deci inclusiv pentru Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor cu recuperarea timpului de lucru, conform dispozițiilor alin. (2) al aceluiași articol: „Pentru recuperarea zilelor de muncă stabilite ca zile libere potrivit alin. (1), instituțiile și autoritățile publice își vor prelungi corespunzător timpul de lucru până la data de 28 februarie, 30 iunie, respectiv 31 august 2023, potrivit planificărilor stabilite”.

Consiliul reține că HG nr. 1555/28.12.2022 a fost emisă în temeiul art. 139 alin. (4) din Legea nr. 53/2003 - Codul muncii, conform căruia „(4) Până la data de 15 ianuarie a fiecărui an, se stabilesc prin hotărâre a Guvernului, pentru personalul din sistemul bugetar, zilele lucrătoare pentru care se acordă zile libere, zile care precedă și/sau care succedă zilelor de sărbătoare legală în care nu se lucrează, prevăzute la alin. (1), precum și zilele în care se recuperează orele de muncă neefectuate.” Prin

urmare, norma legală citată se referă la „*zilele lucrătoare pentru care se acordă zile libere*” pentru personalul din sistemul bugetar.

Față de cele prezentat anterior, Consiliul consideră că declararea ca zi liberă nu echivalează cu declararea acestei zile ca zi nelucrătoare, având în vedere că pentru această zi nu se acordă timp liber corespunzător și se recuperează în altă zi, de către angajații din instituțiile și autoritățile publice.

Prin urmare, dispozițiile art. 139 alin. (1) și alin. (4) din Codul muncii nu permit asimilarea zilelor libere cu zilele nelucrătoare, Consiliul subliniind și faptul că reglementarea zilelor libere, conform art. 139 alin. 4 din Codul muncii, nu este aplicabilă decât pentru personalul din sistemul bugetar și nu pentru toți angajații.

În concluzie, ziua de 02.06. 2023 nu a fost declarată zi nelucrătoare în sensul art. 139 alin. (1) din Codul muncii, temeiul adoptării H.G. nr. 1555/2022 fiind art. 139 alin. (4) din Codul muncii, iar 39 alin. (1) din același act normativ.

Așadar, faptul declarării zilei de 02.06.2023 ca zi liberă „*pentru personalul instituțiilor și autorităților publice*”, nu determină calificarea acestei zile ca zi nelucrătoare în sensul art. 5 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 și al art. 181 alin. 2 Cod de procedură civilă, potrivit căruia „(2) *Când ultima zi a unui termen cade într-o zi nelucrătoare, termenul se prelungește până în prima zi lucrătoare care urmează.*”

Având în vedere cele evocate, Consiliul reține că ultima zi a termenului de 7 zile prevăzut de art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, termen care a început să curgă din 26.05.2023, este ziua de vineri, **02.06.2023** și nu ziua de 06.06.2023, când societatea ... SRL a transmis contestația sa atât către CNSC, cât și către entitatea contractantă.

Legat de acest aspect, Consiliul ține seama și de faptul că societatea ... SRL a comunicat prezenta contestație prin poșta electronică (la adresele de e-mail aferente), astfel că această modalitate de comunicare nu putea fi împiedicată de faptul că ziua de 02.06.2023 a fost declarată zi liberă pentru personalul CNSC.

Prin urmare, contestatoarea a avut posibilitatea ca în ziua de 02.06.2023 să transmită contestația prin poșta electronică sau să o depună la Poșta Română sau la un alt serviciu de curierat privat, căruia nu îi erau aplicabile dispozițiile HG nr. 1555/2022.

În susținerea cele prezentate anterior, Consiliul invocă Decizia civilă nr. 313/04.04.202023 emisă de către Curtea de Apel Timișoara.

Față de cele constatate, având în vedere dispozițiile art. 26 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, cu modificările și completările ulterioare, pentru

considerentele evocate în motivare, Consiliul admite excepția tardivității, invocată de către entitatea contractantă, și va respinge, ca tardiv introdusă, contestația formulată de către societatea ... SRL, în contradictoriu cu entitatea contractantă

De asemenea, raportat la dispozițiile art. 26 alin. (1) din legea menționată și la cele corespondente din art. 248 alin. (1) C. proc. civ., operând excepția tardivității, Consiliul nu se va pronunța asupra altor excepții și a fondului cauzei, inclusiv asupra cererii de suspendare a procedurii de atribuire.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și poate fi atacată cu plângere, în temeiul art. 29 din același act normativ.

Pentru cele constatate,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

Admite excepția tardivității contestației formulată de către ... SRL, cu sediul în ... invocată de către entitatea contractantă ..., cu sediul în municipiul ..., și respinge ca tardivă contestația în cauză.

Fără pronunțare asupra altor excepții și a fondului cauzei, inclusiv asupra cererii de suspendare a procedurii de atribuire.

Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii, se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare, conform dispozițiilor art. 29 din Legea nr. 101/2016.

Președinte,

...

Membru,

Membru,

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține 8(opt) pagini