



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr.6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 Fax. +4 021 8900745 www.cnsc.ro

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.

Data:

Prin contestația transmisă prin e-mail în data de 19.05.2020, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 19497/20.05.2020, exemplarul original fiind comunicat prin serviciul de curierat în data de 19.05.2020, înregistrat la Consiliu cu nr. 19817/21.05.2020, formulată de SC ...SRL, cu sediul în ..., împotriva rezultatului procedurii comunicat prin adresa nr. 12455/15.05.2020, emis de, cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă privind atribuirea contractului având ca obiect „Servicii pentru întreținerea și repararea autoturismelor și autospecialelor din dotarea DRDP” – lotul 5 „Autoturisme Suzuki”, s-a solicitat *anularea comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire nr. 12455/15.05.2020, prin care autoritatea contractantă a decis respingerea ca inacceptabilă a ofertei depuse de SC ...SRL pentru Lotul 5 și obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertelor și, pe cale de consecință, desemnarea ofertei depuse de SC ...SRL ca fiind câștigătoare.*

**CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:**

Consiliul a fost sesizat și este competent să soluționeze contestația formulată de SC ...SRL, prin care solicită anularea comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire nr. 12455/15.05.2020, prin care autoritatea contractantă a decis respingerea ca inacceptabilă a ofertei depuse de SC ...SRL pentru Lotul 5 și obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertelor, având în vedere legislația aplicabilă în materia

achizițiilor publice și cerințele documentației de atribuire și, pe cale de consecință, desemnarea ofertei depuse de SC ...SRL ca fiind câștigătoare.

Cu adresa înregistrată la Consiliu cu nr. 20060/22.05.2020, ... a transmis punctul său de vedere referitor la contestația depusă de SC ...SRL, prin care solicită respingerea acesteia, pe cale de excepție, pentru lipsa depunerii cauțiunii, în conformitate cu dispozițiile art. 61¹ din Legea nr. 101/2016.

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

În calitate de autoritate contractantă, ... a inițiat procedura de atribuire organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect „Servicii pentru întreținerea și repararea autoturismelor și autospecialelor din dotarea DRDP ”, prin publicarea în SEAP, a anunțului de participare nr., împreună cu documentația de atribuire. Potrivit anunțului de participare valoarea estimată a contractului este de 549.500 lei, fără TVA, iar criteriul de atribuire este „prețul cel mai scăzut”.

Prin contestația formulată, SC ... SRL critică decizia autorității contractante de respingere a ofertei sale, depusă pentru Lotul 5, ca inacceptabilă, în baza art. 134 alin. (5) și art. 137 alin. (2) lit. b) din HG nr. 395/2016.

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.

Astfel, potrivit rolului activ al Consiliului, trebuie verificat dacă acesta a fost legal investit 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 (modificată prin OUG nr. 23/2020), rezultă că pentru a putea proceda la soluționarea contestației, Consiliul trebuie să constate depunerea cauțiunii, constituită în termenul legal.

Acest termen în care trebuie constituită cauțiunea a fost impus conform prevederilor art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016 (modificată prin OUG nr. 23/2020) și este de 3 zile lucrătoare de la data sesizării Consiliului.

Față de cele de mai sus, 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 în termenul de 3 zile lucrătoare este o condiție obligatorie pentru soluționarea contestației cu care a fost investit Consiliul, dovada constituirii acesteia la dispoziția Consiliului, în cuantumul și termenul prevăzut de lege se depune în original la CNSC, aceasta fiind o condiție de admisibilitate.

Acest aspect rezultă și din motivele introducerii termenului limită de constituire a cauțiunii, de 3 zile lucrătoare, consemnate în Nota de fundamentare aferentă emiterii OUG nr. 23/2020, respectiv *„Raportat la practica CNSC care permite constituirea ulterioară a cauțiunii se impune stabilirea unui termen limită calculat de la data depunerii contestației. Se precizează că lipsa constituirii cauțiunii determină sancțiunea inadmisibilității acesteia. La termenul acordat de către CNSC operatorilor pentru constituirea cauțiunii se adăugă și parcursul poștal al adresei de corespondențe, motiv pentru care se impune stabilirea expresă a unui termen pentru a da eficiență principiului celerității”*.

Obligativitatea constituirii cauțiunii în termenul de 3 zile lucrătoare de la sesizarea Consiliului reprezintă o condiție de fond pentru însăși soluționarea contestației în condițiile respectării principiului celerității prevăzut la art. 15 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, iar nu de procedură, de natură a obstrucționa accesul la justiție.

În cazul în care Consiliul investit cu o contestație constată neîndeplinirea constituirii cauțiunii în termenul imperativ prevăzut la art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016 modificată și completată prin OUG nr. 23/2020, va respinge contestația ca inadmisibilă.

Constatând că SC ...SRL nu a atașat contestației dovada constituirii cauțiunii, în exercitarea rolului său activ, Consiliul a solicitat acesteia, prin adresa nr. 19940/...-C4/21.05.2020, să transmită dovada constituirii cauțiunii, precum și recipisa de consemnare a cauțiunii în original constituită conform prevederilor art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, modificată și completată prin OUG nr. 23/2020, în cuantumul prevăzut de lege.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr. 20476/26.05.2020, contestatoarea a depus în original Recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 1347/25.05.2020, emisă de Banca Comercială Română SA, în valoare de 1.500 lei, suma fiind virată în contul de consemnare prin ordin de plată nr. 1550 din data de 25.05.2020, constituită de SC ...SRL, pentru dosarul CNSC nr. 949/2020.

Față de cele de mai sus, Consiliul reține incidența următoarelor prevederi legale:

- art. IV pct. 23 din OUG nr. 23/2020 pentru modificarea și completarea unor acte normative cu impact asupra sistemului achizițiilor publice, prin care se modifică art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016;
- 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.
- art. 61¹ Legea nr. 101/2016: *„Pentru soluționarea contestației formulate în condițiile art. 8, sub sancțiunea respingerii acesteia, persoana care se consideră vătămată trebuie să constituie, în termen de*

maximum 3 zile lucrătoare de la data sesizării Consiliului, o cauciune stabilită după cum urmează:

- (...)

(2¹) În cazul unei proceduri de atribuire împărțite pe loturi, prevederile [alin. \(1\)](#) se raportează la valoarea estimată a fiecărui lot contestat.”

Din interpretarea textelor legale anterior enumerate rezultă că, pentru a formula o contestație în sensul legii, operatorul economic trebuie să respecte 2 condiții cumulative:

1. persoana vătămată care formulează contestația să constituie o cauciune în cuantumul prevăzut la art. 61¹ alin. (1) și (2¹);

2. constituirea acestei cauciuni să se facă în cel mult 3 zile lucrătoare de la data sesizării Consiliului; sancțiunea prevăzută de legiuitor pentru constituirea cauciunii după expirarea acestui termen expres prevăzut de lege fiind respingerea contestației.

Având în vedere prevederile art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, potrivit căreia contestatorul trebuia să constituie cauciunea în 3 zile lucrătoare de la sesizarea Consiliului cu prezenta contestație, și luând în considerare că SC ...SRL a depus contestația care face obiectul prezentei în data de 19.05.2020 (marți – zi lucrătoare), Consiliul reține că termenul maxim de constituire a cauciunii se împlinea în data de 22.05.2020 (vineri - zi lucrătoare).

Ori, întrucât SC ... SRL a constituit cauciunea în data de 25.05.2020, după expirarea termenului limită de 3 zile lucrătoare de la depunerea contestației, rezultă fără putință de tăgadă faptul că societatea contestatoare a ales să nu îndeplinească obligația legală de constituire a cauciunii în termenul expres prevăzut la art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, obligație stabilită în sarcina sa, contestatoarea neputând invoca în apărarea sa necunoașterea legii potrivit principiul de *drept „nemo ignorare legem censetur”*.

Mai mult, Consiliul reține că societatea contestatoare a ales prin manifestarea propriei voințe să nu respecte termenul legal de constituire a cauciunii deși, în exercitarea rolului său activ, Consiliul i-a adus la cunoștință această obligație prin adresa nr. 19940/....-C4/21.05.2020, în interiorul termenului legal de 3 zile de constituire a cauciunii, transmisă, prin fax, în data de 21.05.2020, ora 15:41, având așadar la dispoziției încă o zi, respectiv vineri 22.05.2020, să constituie cauciunea, în ultima zi, cu respectarea termenului legat de 3 zile.

Mai mult decât atât, prin punctul de vedere transmis cu privire la excepția invocată de către autoritatea contractantă, contestatoarea confirmă în fapt, lipsa de diligență în respectarea dispozițiilor legale, în speță a termenului de constituire a cauciunii, afirmând că *„a întocmit formalitățile necesare de constituire a cauciunii ca urmare a confirmării CNSC cu nr. 19940/949/C4/21.05.2020 a înregistrării contestației (nr. de înregistrare contestație 19497/20.05.2020) prin care se solicită de asemenea dovada constituirii cauciunii în termen de 3 zile, (...)”*.

Față de aceste aspecte, se constată că, în speță, contestația a fost transmisă de către contestatoare, fără a constitui cautiunea în termenul stipulat la art. 61¹ din Legea nr. 101/2016 modificată prin OUG nr. 23/2020. Dacă contestatoarea ar fi fost diligentă și prudentă, ar fi putut din vreme să-și conserve dreptul la contestație, astfel încât să permită apoi Consiliului să poată analiza pe fond cererile ce fac obiectul contestației.

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 SC ...SRL, în contradictoriu cu, fără a mai proceda la analiza pe fond a cauzei.

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

CONSILIUL DECIDE:

Respinge, ca inadmisibilă, contestația depusă de SC ...SRL, în contradictoriu cu, în calitate de autoritate contractantă.

Prezenta decizie este obligatorie, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, potrivit art. 29 din Legea nr. 101/2016, în termen de 10 zile lucrătoare de la primire.

PREȘEDINTE,	MEMBRU,	MEMBRU,
....		

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