C.N.S.C.

CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR

Str. Stavropoleos nr. 6, Sector 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642; +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 nr. 19305/04.06.2018, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 22049/05.06.2018, formulată de către ..., cu sediul în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. J40/8974/2011, având CUI RO 28909028, împotriva adresei nr. 42021/17.05.2018, privind comunicarea rezultatului ședinței de vizualizare a ofertelor, emisă de către ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, aplicată integral prin utilizarea mijloacelor electronice, organizată în vederea încheierii acordului-cadru, divizat pe loturi, având ca obiect *„Furnizare de energie electrică pentru Municipiul ...pentru 75 instituții cu personalitate juridică cu 525 puncte de consum aferente aflate sub autoritatea Consiliului Local ...”*, s-a solicitat, pentru lotul 2, admiterea contestației și includerea ofertei sale în procesul de evaluare a ofertelor.

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

CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR,
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 ... critică decizia autorității contractante de declarare ca inacceptabilă a ofertei sale, pentru lotul 2.

Contestatorul arată că a depus oferte în cadrul respectivei proceduri de atribuire, pentru cele trei loturi, autoritatea contractantă comunicându-i, la data de 17.05.2018, prin adresa nr. 42021 că, în urma finalizării ședinței de vizualizare a ofertelor, a constatat că, pentru lotul 2, nu a fost identificată oferta în SEAP, documentele aferente acesteia și nici dovada constituirii garanției de participare.

Concluzionând, ... solicită C.N.S.C., pentru lotul 2, admiterea contestației și includerea ofertei sale în procesul de evaluare a ofertelor.

Procedând la soluționarea contestației formulată de către ..., prin raportare la prevederile legale aplicabile în materia achizițiilor publice, Consiliul are în vedere dispozițiile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, conform cărora *„Consiliul se pronunță mai întâi asupra excepțiilor de procedură și de fond, cu încadrarea în termenul prevăzut la art. 24 alin. (1), iar când constată că acestea sunt întemeiate, nu mai procedează la analiza pe fond a cauzei”,* motiv pentru care va proceda, mai întâi, la soluționarea excepției invocate din oficiu, respectiv excepția inadmisibilității contestației, pentru neconstituirea cauțiunii de către ..., prin raportare la obligația instituită de legiuitor art. 61^1 din Legea nr. 101/2016, modificată prin O.U.G. nr. 45/2018, potrivit căruia *„(1) Pentru soluționarea contestației formulate în condițiile art. 8 sau art. 49, sub sancțiunea respingerii acesteia, persoana care se consideră vătămată trebuie să constituie în prealabil o cauțiune stabilită după cum urmează (...)”.*

Constatând că la dosarul cauzei nu se regăsește dovada constituirii cauțiunii, prin adresa nr. 22487/1895/C7/06.06.2018, C.N.S.C. a solicitat ..., în temeiul art. 61^1 din Legea nr. 101/2016, modificată prin O.U.G. nr. 45/2018, în considerarea prevederilor art. 15 alin. (1) și art. 20 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să transmită dovada constituirii cauțiunii, în cuantumul prevăzut de lege.

Se reține în soluționare faptul că ... a răspuns solicitării Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor prin adresa nr. 2615/07.06.2018, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 677/07.06.2018, în care a precizat următoarele: *„Având în vedere că Legea 101/2016 nu prevedea condiția constituirii cauțiunii pentru soluționarea contestațiilor.*

Obligativitatea constituirii cauțiunii ca și condiție a soluționării contestației a fost introdusă prin O.U.G. nr. 45/2018 (art. 61^1). Dispozițiile art. VII alin. (1) din O.U.G. nr. 45/2018 prevăd că: «(1) Procedurile de atribuire în curs de desfășurare la data intrării în vigoare a prezentei ordonanțe de urgență rămân supuse legislației în vigoare la data inițierii acestora.»

Contestația intră sub incidența dispozițiilor Legii nr. 101/2016 fără completările aduse de O.U.G. nr. 45/2018, în conformitate cu dispozițiile art. VII alin. (2) care prevede: «(2) Prin procedură de atribuire în curs de desfășurare se înțelege orice procedură pentru care s-a transmis un anunț de participare sau, după caz, un anunț de participare simplificat, până la data intrării în vigoare a prezentei ordonanțe de urgență.»

Considerăm că nu datorăm cauțiune având în vedere că dispozițiile O.U.G. nr. 45/2018 NU se aplică prezentei contestații.

Față de aceste aspecte vă solicităm în mod respectuos să dispuneți soluționarea contestației fără constituirea cauțiunii.”

Analizând documentele aflate la dosarul cauzei și ținând seama de prevederile legale incidente cauzei, și anume Legea nr. 101/2016, cu modificările ulterioare aduse inclusiv prin OUG nr. 45/2018, Consiliul constată că, în speță, nu sunt incidente prevederile punctului VII din O.U.G. nr. 45/2018, de modificare a Legii nr. 101/2016, ci sunt incidente prevederile **art. VIII** din același act normativ, potrivit cărora:

„Art. VIII. – Contestațiile, procesele și cererile aflate în curs de soluționare în fața Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor sau,

după caz, a instanțelor judecătorești, la data intrării în vigoare a prezentei ordonanțe de urgență, continuă să se judece în condițiile și cu procedura prevăzute de legea în vigoare la data la care au fost începute."

Așadar, parcurgând conținutul punctului VII din O.U.G nr. 45/2018 (act normativ prin care a fost modificată Legea nr. 101/2016, privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică), invocat de contestatoarea ..., reiese fără putere de tăgadă că acesta se referă la procedurile de atribuire în curs de desfășurare la data intrării în vigoare a prezentei ordonanțe de urgență, spre deosebire de prevederile de la punctul VIII din actul normativ incidente, care se referă la procedura de soluționare a contestațiilor, care se judecă în condițiile și cu procedura prevăzute de legea în vigoare la data la care au fost începute.

Or, în condițiile în care prezenta contestație formulată de către ... a fost transmisă către Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor, prin e-mail la data de **04.06.2018** ora 16:04 și prin curier la data de 05.06.2018 ora 08:22, **data de 04.06.2018 fiind data intrării în vigoare a O.U.G. nr. 45/2018**, rezultă indubitabil că ne aflăm în fața unei contestații căreia îi sunt aplicabile prevederile punctului VIII din actul normativ invocat anterior, situație în care ... avea obligația constituirii cauțiunii, obligație pe care aceasta nu a înțeles să o respecte, deși i s-a solicitat în mod expres acest lucru, prin adresa nr. 22487/1895/C7/06.06.2018.

Într-o atare situație, contrar susținerilor contestatoarei, conform cărora ar fi aplicabile în cauză prevederile punctului VII din O.U.G. nr. 45/2018, Consiliul determină că acestea nu sunt incidente în ceea ce privește modul de constituire a cauțiunii necesare pentru soluționarea contestației, ci prevederile punctului VIII din ordonanța de urgență.

Având în vedere considerentele enunțate, în temeiul art. 26 alin. (1) și (6) 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, coroborate cu cele ale art. 61¹ alin. (1) din O.U.G. nr. 45/2018, pentru modificarea și completarea unor acte normative cu impact asupra sistemului achizițiilor publice, publicată în Monitorul Oficial al României, partea I, nr. 459/04.06.2018, pentru considerentele evocate, Consiliul admite excepția inadmisibilității contestației formulată de către ..., pentru neconstituirea cauțiunii prevăzută de lege, excepție invocată din oficiu.

Pe cale de consecință, respinge contestația formulată de către ..., în contradictoriu cu ..., ca inadmisibilă, pentru neconstituirea cauțiunii prevăzută de lege.

Fără pronunțare pe fondul contestației.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite excepția inadmisibilității contestației formulată de către ..., pentru neconstituirea cauțiunii, excepție invocată din oficiu.

Respinge contestația formulată de către ..., cu sediul în ..., în contradictoriu cu ..., cu sediul în ...,..., ca inadmisibilă, pentru neconstituirea cauțiunii prevăzută de lege.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare.

PREŞEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
...	**...**	**...**

Redactat în 4 (patru) exemplare originale, conține 4 (patru) pagini.