



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București, cod poștal 030084, România
Tel: +4 021.310.46.41 Fax: +4 021.890.07.45 și +4 021.310.46.42 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) 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. 1194/C9/1386

Data: 19.07.2019

Prin contestația nr. ... înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ... depusă de privind achiziția directă, organizată de ..., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în n vederea atribuirii contractului ... contestatoarea a solicitat Consiliului să dispună: în principal, obligarea autorității contractante la adoptarea unor măsuri de remediere, respectiv anularea comunicării și a tuturor actelor care au condus la decizia de stabilire a ofertelor câștigătoare, a raportului achiziției și a tuturor actelor subsecvente strict pentru partea corespunzătoare stabilirii ofertelor ...ca fiind câștigătoare; emiterea unui nou raport al achiziției cu excluderea ofertelor ca fiind inadmisibile, ca având un preț neobișnuit de scăzut, fiind un preț de "dumping" și aducând atingere concurenței loiale și ca fiind neconforme tehnic și stabilirea unei alte oferte câștigătoare dintre cele admisibile.

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

Consiliul a fost sesizat să soluționeze contestația înregistrată sub nr. 26804/12.07.2019, prin care ofertantul ...critică decizia autorității contractante de declarare a ofertelor câștigătoare SC ... pentru muniție 9x19 mm și .. muniție cal. 7,65x17 mm, considerată ca fiind nelegală.

Referitor la cauțiunea introdusă prin OUG nr. 45/2018, contestatoarea menționează că prezenta contestație nu se încadrează în condițiile prevăzute de Legea nr. 101/2016, modificată prin OUG nr. 45/2018 privind constituirea cauțiunii prevăzute la art. 61¹.

Prin adresele nr. 27094/1386/C9/15.07.2019 și nr. 27095/1386/C9/15.07.2019, Consiliul a solicitat părților punctul de vedere asupra declinării cauzei către instanța judecătorească competentă, *Tribunalul Harghita Secția Civilă*, raportat la prevederile art. 56 din OUG nr. 114/2011 și art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, precum și la faptul că, din documentele aflate la dosarul cauzei, rezultă că s-a organizat o achiziție directă.

Prin adresa nr. 10355/16.07.2019, înregistrată la Consiliu sub nr. 27294/16.07.2019, .. a răspuns, invocând Decizia ÎCCJ nr. 1050/2018 din 13.03.2018 și Deciziile CNSC nr. 2081/C2/2437 din 2017, nr. 2894/C4/3128 din 12.11.2018 și nr. 1088/C6/1100 din 05.07.2019, în opinia sa, soluționarea contestației fiind de competența Consiliului. De asemenea, face trimitere la altă cauză privind achiziția directă, aflată pe rolul Consiliului, respectiv dosarul nr. 1266/C1/2019.

... a răspuns solicitării Consiliului cu adresa nr. 766097/17.07.2019, înregistrată la Consiliu cu nr. 27592/17.07.2019, în care menționează că procedura în cadrul căreia a fost depusă contestația este o achiziție directă, potrivit anunțului de publicitate nr. ADV1090681/05.07.2019, publicat în SICAP.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

În vederea atribuirii contractului de *Achiziție de muniție calibru 7,65x17 mm și 9x19 mm*, ...procedat la achiziționarea directă a acestora. Valoarea estimată a contractului este de 42.000,00 lei, potrivit anunțului de publicitate nr. ADV1090681/05.07.2019, publicat în SEAP.

Nemulțumită de faptul că autoritatea contractantă a declarat ofertele ... ca fiind câștigătoare, .. depus la Consiliu contestația în analiză, solicitând obligarea autorității contractante la adoptarea unor măsuri de remediere, respectiv anularea comunicării și a tuturor actelor care au condus la decizia de stabilire a ofertelor câștigătoare, a raportului achiziției și a tuturor actelor subsecvente strict pentru partea corespunzătoare stabilirii ofertelor cu excluderea ofertelor preț de "dumping" și aducând atingere concurenței loiale și ca fiind neconforme tehnic și stabilirea unei alte oferte cștigătoare dintre cele admisibile.

În conformitate cu dispozițiile art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 "*Consiliul este competent să soluționeze contestațiile cu privire la procedura de atribuire, prin complete specializate constituite potrivit regulamentului de organizare și funcționare aprobat potrivit art. 37 alin. (2)*". Potrivit alin. (2) al aceluiași articol "*Contestațiile care nu intră în competența de soluționare a Consiliului sunt declinate de acesta, prin decizie, către instanța de judecată competentă ori, dacă este cazul, către un alt organ cu activitate jurisdicțională competent.*"

Este subînțeles că procedurile asupra cărora se pronunță Consiliul sunt cele reglementate de OUG nr. 114/2011, iar potrivit art. 8 alin. (1)

din Legea nr. 101/2016, se pot contesta numai acte ale autorității contractante.

În cauză, este aplicată o achiziție directă care a fost inițiată la data de 05.07.2019, conform anunțului de publicitate nr. ADV1090681.

Din documentele aflate la dosarul cauzei, Consiliul stabilește că ... a achiziționat direct *muniție calibru 7,65x17 mm și 9x19 mm*, nefiind aplicată niciuna dintre procedurile de atribuire prevăzute de art. 54 din OUG nr. 114/2011.

Prin urmare, sunt considerate relevante dispozițiile art. 37 alin. (1) din Legea nr. 98/2016: *(1) Prezenta lege se aplică contractelor de achiziție publică/acordurilor-cadru atribuite și concursurilor de soluții organizate în domeniile apărării și securității naționale, cu excepția celor pentru care se aplică dispozițiile Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 114/2011 privind atribuirea anumitor contracte de achiziții publice în domeniile apărării și securității, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 195/2012 ...*, coroborate cu cele ale art. 188 alin. (1) din OUG nr. 114/2011 care atestă competența Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor de soluționare a contestațiilor formulate în cadrul unor proceduri de atribuire, cu aplicarea corespunzătoare a prevederilor Legii nr. 101/2019.

În raport de prevederile legale mai sus menționate, Consiliul a procedat din oficiu la verificarea prevederilor legale aplicabile, considerând relevante următoarele prevederi ale OUG nr. 114/2011:

- art. 56 *Autoritatea contractantă are dreptul de a achiziționa direct produse, servicii sau lucrări, în măsura în care valoarea achiziției, estimată conform prevederilor secțiunii 1 a cap. II, nu depășește echivalentul în lei a 100.000 euro pentru fiecare achiziție de produse, servicii sau lucrări. Achiziția se realizează pe bază de document justificativ;*

- art. 3 pct. 27: *procedură de atribuire - etapele ce trebuie parcurse de autoritatea contractantă și de către candidați/ofertanți pentru ca acordul părților privind angajarea în contractul de achiziție publică să fie considerat valabil. Procedurile de atribuire sunt: licitația restrânsă, dialogul competitiv, negocierea, cererea de oferte;*

- art. 54: *Procedurile de atribuire a contractului de achiziție publică sunt:*

- a) *licitația restrânsă, respectiv procedura la care orice operator economic are dreptul de a-și depune candidatura, urmând ca numai candidații selectați să aibă dreptul de a depune oferta;*

- b) *dialogul competitiv, respectiv procedura la care orice operator economic are dreptul de a-și depune candidatura și prin care autoritatea contractantă conduce un dialog cu candidații admiși, în scopul identificării uneia sau mai multor soluții apte să răspundă necesităților*

sale, urmând ca, pe baza soluției/soluțiilor, candidații selectați să elaboreze oferta finală;

c) negocierea, respectiv procedura prin care autoritatea contractantă derulează consultări cu candidații selectați și negociază clauzele contractuale, inclusiv prețul, cu unul sau mai mulți dintre aceștia.

Negocierea poate fi:

- negociere cu publicarea prealabilă a unui anunț de participare;*
- negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare;*

d) cererea de oferte, respectiv procedura simplificată prin care autoritatea contractantă solicită oferte de la mai mulți operatori economici.

Pe cale de consecință și luând în considerare dispozițiile art. 1 și ale art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, se constată că nu au incidență procedurile de atribuire a contractelor și de soluționare a contestațiilor de Consiliu instituite prin Legea nr. 101/2016, în situația prezentă nefiind aplicată o procedură de atribuire conform OUG nr. 114/2011.

Normele de competență materială fiind de ordine publică, organizatorul sau participanții la procedură nu pot deroga de la acestea, în sensul extinderii competenței Consiliului la soluționarea de contestații ce nu vizează procedurile de atribuire.

Determinând că nu au relevanță în speță prescripțiile Legii nr. 101/2016, competența de soluționare a contestației se stabilește pe baza dreptului comun, fără a se ține seama de alegerea de către contestatoare a atacării la Consiliu a achiziției în cauză.

De altfel, și în expunerea de motive a Legii nr. 101/2016, se arată că sunt excluse din domeniul de aplicare a legii achizițiile directe, pentru acestea fiind incidente regulile dreptului comun.

Văzând cele de mai sus și având în vedere că a fost îndeplinită procedura prealabilă, luând în considerare dispozițiile:

- art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, potrivit căruia Consiliul este competent să soluționeze contestațiile cu privire la procedura de atribuire;

- art. 12 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, potrivit căruia contestațiile care nu intră în competența de soluționare a Consiliului sunt declinate de acesta, prin decizie, către instanța de judecată competentă ori, dacă este cazul, către un alt organ cu activitate jurisdicțională competent;

- art. 2 Cod de procedură civilă, care stipulează că dispozițiile codului constituie procedura de drept comun în materie civilă; ele se aplică și în alte materii, în măsura în care legile care le reglementează nu cuprind dispoziții contrare;

- art. 95 pct. 1 Cod de procedură civilă, conform căruia tribunalul judecă în primă instanță, toate cererile care nu sunt date prin lege în competența altor instanțe;

- 132 alin. 1 Cod de procedură civilă, potrivit căruia instanța de judecată este obligată să stabilească instanța judecătorească competentă ori, dacă este cazul, un alt organ cu activitate jurisdicțională competent, Consiliul, constatând lipsa sa de competență în soluționarea contestației, urmează a face aplicarea art. 12 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 și art. 132 Cod de procedură civilă și să transmită contestația, împreună cu dosarul constituit, instanței de judecată competente.

Cât privește alegațiile contestatoarei legate de competența materială a Consiliului în soluționarea unor contestații vizând achiziția directă, respectiv invocarea de către aceasta a deciziei nr. 1050/2018 a Înaltei Curți de Casație și Justiție, Consiliul consideră că cele stabilite prin aceasta nu sunt incidente în speță. În speța de față în discuție este o achiziție directă și nu o procedură proprie organizată în baza prevederilor art. 22 lit. a) din OUG nr. 114/2011, precum a fost cea analizată de Înalta Curte de Casație și Justiție în speța invocată.

De asemenea, este lipsit de relevanță în analiza Consiliului faptul că pe rolul său se află și alte cauze care vizează achiziții directe. De altfel, și în punctul de vedere la contestație autoritatea contractantă a menționat că a achiziționat direct produsele în cazul de față.

Date fiind cele ce preced, Consiliul va declina competența de soluționare a contestației formulate de ... către *Tribunalul Harghita, Secția Civilă*.

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

În temeiul art. 12 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 și art. 132 alin. (1) Cod procedură civilă, pentru considerentele de mai sus, declină competența de soluționare a contestației ...în contradictoriu cu ..., către *Tribunalul Harghita, Secția Civilă*.

Dispune trimiterea de îndată a dosarului cauzei către această instanță judecătorească, potrivit art. 132 alin. (3) Cod procedură civilă.

Fără cale de atac.

....

Redactată în 5 exemplare originale, conține 6 pagini.