



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. 2850 / C7 / 3427

Data: 09.10.2024

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 62974/03.10.2024, formulată de către (...) S.R.L., cu sediul în ..., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CUI ..., prin reprezentant legal ... și convențional prin Societatea Civilă de împotriva procedurii de licitație publică deschisă, organizată de către ..., cu sediul în comuna, în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului având ca obiect „(...)”, se solicită:

- anularea contractului de concesiune a unui teren în suprafață totală de 51,2835 ha înscris în CF nr. 59402-59406 Luna, nr. cad. 59402-59406, situat în intravilanul Satului Luna, încheiat de către (...)cu (...)S.R.L.;

- în subsidiar, în situația în care nu este posibilă anularea actului, anularea întregii proceduri de atribuire a contractului de concesiune încheiat de către (...)cu (...)S.R.L. pentru terenul în suprafață totală de 51,2835 ha înscris în CF nr. (...)

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 sesizat să soluționeze contestația de față, formulată de către (...) S.R.L., care critică modalitatea prin care autoritatea contractantă (...)a organizat și desfășurat respectiva procedură de atribuire.

În vederea soluționării contestației, în temeiul art. 20 alin. (1) și art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul a solicitat atât contestatorului (...) S.R.L., prin adresa nr. 63617/3427/C7/07.10.2024, cât și UNITĂȚII (...) prin adresa nr. 63627/3427/C7/07.10.2024, să formuleze, în scris, puncte de vedere față de excepția lipsei de competență materială a Consiliului, raportat

la dispozițiile art. 29 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare.

(...)a răspuns solicitării Consiliului prin adresa nr. 6156/08.10.2024, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 64490/09.10.2024, prin care învederează următoarele: „(...)în speță este vorba despre **un contract de concesiune de bunuri**, având ca obiect un imobil teren proprietate privată a Comunei Luna, și nu despre un contract de concesiune de lucrări sau de servicii.

Natura acestui contract și procedura de atribuire își găsesc reglementarea în prevederile art. 302-331 coroborate cu prevederile art. 362 alin. 1 și 3 din OUG nr. 57/2019 privind Codul administrativ, cu modificările și completările ulterioare.

Mai mult, mergând la definițiile prevăzute la art. 3 din actul normativ sus-citat, reiese indubitabil că **speța de față excede domeniului de aplicare al Legii nr. 101/2016, precum și competenței CNSC**, din cel puțin trei motive:

1) Comuna Luna a acționat în atribuirea contractului de concesiune a terenului ca și CONCEDENT, nicidecum ca Autoritate contractantă;

2) Contractul de concesiune a terenului este o concesiune de bunuri și nu poate fi încadrat în niciuna din categoriile definite în Legea nr. 101/2016 (contractul de achiziție publică, contractul sectorial, acordul-cadru, contractul de concesiune de servicii sau contractul de concesiune de lucrări);

3) persoana care se consideră vătămată poate contesta dacă are sau a avut un interes în legătură cu o procedură de atribuire la care a participat și de la care nu a fost exclusă definitiv, or, în speță contestatorul nici măcar nu a depus ofertă la licitația publică deschisă organizată pentru concesionarea terenului.

În temeiul tuturor considerentelor expuse, în conformitate cu prevederile art. 26 alin. 1 și 6 din Legea nr. 101/2016, **solicităm respingerea contestației formulate de PREBET LOGISTIC SRL întemeiat pe excepția lipsei competenței materiale a CNSC.**

Atașăm prezentei dosarul **licitației publice deschise** organizate în data de 3.09.2024 pentru concesionarea terenului în suprafață totală de 51,2835 ha, înscris în CF nr. (...).

(...) S.R.L. nu a formulat, în cadrul termenului acordat, niciun răspuns cu privire la solicitarea Consiliului privind excepția lipsei de competență materială a acestuia.

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

(...)a inițiat prezenta procedură, de licitație publică deschisă, având ca obiect „Concesionarea unui teren în suprafață totală de 51,2835 ha, înscris în CF nr. 59402-59406 Luna, nr. cad. 59402-59406, situat în intravilanul Satului Luna», prin publicarea acesteia pe site-ul propriu.

Având în vedere dispozițiile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul urmează a se pronunța asupra excepției lipsei competenței materiale a C.N.S.C. în soluționarea contestației, invocată din oficiu, raportat la dispozițiile art. 29 alin. (1) și art. 68 din Legea nr. 98/2016, coroborate cu cele ale art. 12 din Legea nr. 101/2016.

Potrivit prevederilor art. 29 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 cu modificările și completările ulterioare: „(1) Prezenta lege nu se aplică pentru atribuirea contractelor de achiziție publică/acordurilor-cadru de servicii care au ca obiect:

a) cumpărarea sau închirierea, prin orice mijloace financiare, de terenuri, clădiri existente, alte bunuri imobile ori a drepturilor asupra acestora;

b) cumpărarea, dezvoltarea, producția sau coproducția de materiale pentru programe destinate serviciilor media audiovizuale, atribuite de furnizori de servicii media, ori contractelor pentru spațiu de emisie sau furnizarea de programe care sunt atribuite furnizorilor de servicii media;

c) servicii de arbitraj, mediere și alte forme de soluționare alternativă a disputelor;

d) oricare dintre serviciile juridice prevăzute la alin. (3);

e) servicii financiare în legătură cu emisiunea, vânzarea, cumpărarea sau transferul valorilor mobiliare ori al altor instrumente financiare, în sensul art. 4 alin. (1) din Regulamentul (UE) nr. 575/2013 al Parlamentului European și al Consiliului din 26 iunie 2013 privind cerințele prudențiale pentru instituțiile de credit și societățile de investiții și de modificare a Regulamentului (UE) nr. 648/2012, servicii ale băncilor centrale și operațiuni efectuate cu Fondul European de Stabilitate Financiară și cu Mecanismul European de Stabilitate;

f) împrumuturi, indiferent dacă sunt sau nu în legătură cu emisiunea, vânzarea, cumpărarea ori transferul valorilor mobiliare sau al altor instrumente financiare;

g) contracte de muncă;

h) servicii de apărare civilă, protecție civilă și prevenirea pericolelor, prestate de persoane fără scop patrimonial, care fac obiectul codurilor CPV 75250000-3, 75251000-0, 75251100-1, 75251110-4, 75251120-7, 75252000-7, 75222000-8, 98113100-9 și 85143000-3, cu excepția serviciilor de ambulanță pentru transportul pacienților;

i) servicii de transport public de călători feroviar sau cu metroul."

Iar procedura de atribuire este definită la art. 68 din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare: „(1) Procedurile de atribuire reglementate de prezenta lege, aplicabile pentru atribuirea contractelor de achiziție publică/acordurilor-cadru sau organizarea concursurilor de soluții cu o valoare estimată egală sau mai mare decât pragurile prevăzute la art. 7 alin. (5), sunt următoarele:

a) licitația deschisă;

b) licitația restrânsă;

c) negocierea competitivă;

d) dialogul competitiv;

e) parteneriatul pentru inovare;

f) negocierea fără publicare prealabilă;

g) concursul de soluții;

h) procedura de atribuire aplicabilă în cazul serviciilor sociale și al altor servicii specifice;

i) procedura simplificată."

Este subînțeles că procedurile asupra cărora se pronunță Consiliul sunt cele reglementate de Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare.

În raport de prevederile legale mai sus menționate, Consiliul a procedat din oficiu la verificarea aplicării în cauză a uneia dintre procedurile de atribuire prevăzute la art. 29 alin. (1) și art. 68 din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Din documentele aflate la dosarul cauzei, Consiliul stabilește că achizițarea urmărește organizarea unei **licitații publice deschise** pentru concesiunea unui teren în suprafață totală de 51,2835 ha, înscris în CF nr. 59402-59406 Luna, nr. cad. 59402-59406, situat în intravilanul Satului Luna

și, raportat la dispozițiile art. 68 din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, în cauză nu este aplicată niciuna dintre procedurile de atribuire prevăzute la acestea.

Pe cale de consecință și luând în considerare dispozițiile art. 1 și ale art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, în situația prezentă nefiind aplicată o procedură de atribuire, nu au incidență dispozițiile art. 68 din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Normele de competență materială fiind de ordine publică, organizatorul sau participantii 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, cu modificările și completările ulterioare, competența de soluționare a contestațiilor se stabilește pe baza dreptului comun, fără a se ține seamă de alegerea de către contestatoare a atacării la Consiliu a achiziției în cauză.

Văzând cele de mai sus și 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.

Prin urmare, Consiliul urmează a face aplicarea art. art. 10 alin. (1) și (3) din Legea nr. 554/2004, cu modificările și completările ulterioare: alin. (1) *„Litigiile privind actele administrative emise sau încheiate de autoritățile publice locale și județene, precum și cele care privesc taxe și impozite, contribuții, datorii vamale, precum și accesorii ale acestora de până la 3.000.000 de lei se soluționează în fond de tribunalele administrativ-fiscale, iar cele privind actele administrative emise sau încheiate de autoritățile publice centrale, precum și cele care privesc taxe și impozite, contribuții, datorii vamale, precum și accesorii ale acestora mai mari de 3.000.000 de lei se soluționează în fond de secțiile de contencios administrativ și fiscal ale curților de apel, dacă prin lege organică specială nu se prevede altfel.”* și alin. (3) *„Reclamantul persoană fizică sau juridică de drept privat se adresează exclusiv instanței de la domiciliul sau sediul său. Reclamantul autoritate publică, instituție publică sau asimilată acestora se adresează exclusiv instanței de la domiciliul sau sediul pârâtului”*.

În consecință, Consiliul urmează să admită excepția lipsei competenței materiale în soluționarea contestației, invocată din oficiu și să trimită cauza (contestația, împreună cu dosarul constituit) spre instanța amintită și să facă aplicarea art. 132 Cod de procedură civilă și art. 12 alin. (2) și (3) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare: (2) *„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 alt organ cu activitate jurisdicțională competent”*, (3) *„Decizia de declinare a competenței Consiliului nu este supusă niciunei căi de atac, dosarul fiind trimis de îndată instanței de judecată competente ori, dacă este cazul, unui alt organ cu activitate jurisdicțională competent”*.

Date fiind cele ce preced, Consiliul va declina competența de soluționare a contestației către TRIBUNALUL ALBA - SECȚIA a II-a CIVILĂ DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV, FISCAL ȘI DE INSOLVENȚĂ, pe rază căruia își are sediul contestatorul.

Raportat la cele stabilite mai sus, Consiliul nu va proceda la analizarea fondului cauzei, conform art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite excepția lipsei competenței materiale a Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor în soluționarea contestației formulată de (...) S.R.L., invocată din oficiu.

Declină soluționarea contestației depusă de către (...) S.R.L., cu sediul în, în contradictoriu cu (...), cu sediul în ..., către ..., cu sediul în Alba Iulia.

Dispune trimiterea dosarului către această instanță judecătorească.

Fără cale de atac.