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. 3326/09.12.2019, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 50612/10.12.2019, formulată de către ..., cu sediul în ..., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CUI RO ..., împotriva adresei nr. 4129/29.11.2019 de comunicare a rezultatului procedurii, emisă de către ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificate, organizată în vederea atribuirii contractului de furnizare având ca obiect „Achiziționare utilaje pentru Proiectul «Dotare cu utilaje comuna ..., județul ...»”, se solicită admiterea contestației, anularea adresei nr. 4129/29.11.2019 de comunicare a rezultatului proceduri și a tuturor actelor subsecvente, a raportului procedurii nr. 4130/29.11.2019 în partea ce privește admisibilitatea ofertei ..., anularea deciziei autorității contractante prin care oferta depusă de ... a fost declarată admisibilă și câștigătoare, precum și obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire de la etapa verificării admisibilității ofertei depuse de ...

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 ... contestă decizia autorității contractante de declarare a ofertei ... drept câștigătoare.

Contestatorul face precizarea că, în cadrul procedurii de atribuire, a depus o ofertă admisibilă, sens în care, prin adresa autorității contractante nr. 4129 din 29.11.2019 a fost informat cu privire la faptul că, în urma evaluării ofertelor, oferta sa a fost declarată admisibilă, iar în urma aplicării criteriului de atribuire, s-a clasat pe locul al II-lea. Totodată, prin aceeași adresă de comunicare a rezultatului procedurii, a fost

informat cu privire la faptul că oferta desemnată câștigătoare a fost cea depusă de ...

Astfel, contestatorul apreciază ca fiind netemeinică și nelegală decizia autorității contractante și prezintă motivele de fapt și de drept pentru care oferta depusă de ... trebuia respinsă ca neconformă.

Concluzionând, ... solicită C.N.S.C. admiterea contestației, anularea adresei nr. 4129/29.11.2019 de comunicare a rezultatului proceduri și a tuturor actelor subsecvente, a raportului procedurii nr. 4130/29.11.2019 în partea ce privește admisibilitatea ofertei ..., anularea deciziei autorității contractante prin care oferta depusă de ... a fost declarată admisibilă și câștigătoare, precum și obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire de la etapa verificării admisibilității ofertei depuse de ...

Prin punctul de vedere nr. 4308/11.12.2019, înregistrat la C.N.S.C. cu nr. 51424/13.12.2019, ... solicită respingerea contestației ...

Totodată, autoritatea contractantă solicită Consiliului să admită faptul că ... a depus contestația în afara termenului prevăzut de art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016.

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 tardivității contestației formulată de către ..., 3326/09.12.2019, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 50612/10.12.2019, invocată de către autoritatea contractantă.

Prin adresele nr. 51551/2636/C7/16.12.2019 și nr. 51552/2636/C7/16.12.2019, C.N.S.C. a solicitat ... și COMUNEI ... (CONSILIUL LOCAL AL COMUNEI ...) să transmită punctul de vedere cu privire la excepția tardivității contestației, prin raportare la prevederile art. 7 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Prin adresa nr. 3422/17.12.2019, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 51864/17.12.2019, ... a răspuns la excepția invocată, solicitând respingerea excepției tardivității contestației, evocând prevederile art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016 și precizând faptul că singurul act considerat vătămător este reprezentat de adresa înregistrată la contestator sub nr. 1722/02.12.2019, sens în care termenul pentru formularea contestației nu poate curge decât de la această dată.

Astfel, susținerile autorității contractante nu pot fi reținute, având în vedere simpla mențiune că adresa respectivă a fost trimisă prin e-mail, iar în lipsa confirmării de primire din partea sa, nu sunt respectate regulile comunicării reglementate de Legea nr. 101/2016.

În continuare, contestatorul evocă prevederile art. 16 alin. (5) din Legea nr. 101/2016 și susține că autoritatea contractantă, pe lângă informarea ofertantului, are obligația să se asigure că decizia sa a fost

primită de către destinatar, lipsa unei confirmări de primire echivalând cu lipsa comunicării și evocă jurisprudența în materia achizițiilor publice (decizia civilă nr. 98/16.01.2017 a Curții de Apel București – Secția a VIII-a contencios administrativ și fiscal, decizia civilă nr. 3842/R din 20.09.2012 a Curții de Apel Brașov – Secția contencios administrativ și fiscal și decizia civilă nr. 15/CA din 23.01.2014 a Curții de Apel Constanța – Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal.

Prin adresa nr. 4409/23.12.2019, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 52932/23.12.2019, ... răspunde solicitării Consiliului, precizând faptul că valoarea estimată a achiziției publice nu depășește pragul prevăzut la art. 7 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, fiind astfel aplicabile prevederile art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Cercetând excepția tardivității contestației, invocată de către autoritatea contractantă, în conformitate cu prevederile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul constată temeinicia acesteia, având în vedere argumentele ce vor fi detaliate în cele ce urmează:

În aprecierea acestei finalități au fost avute în vedere prevederile art. 2 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora *„Orice persoană care se consideră vătămată într-un drept al său ori într-un interes legitim printr-un act al unei autorități contractante sau prin nesoluționarea în termenul legal a unei cereri poate solicita anularea actului, obligarea autorității contractante la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, pe cale administrativ-jurisdicțională sau judiciară, potrivit prevederilor prezentei legi.”*

De asemenea, Consiliul reține că, potrivit prevederilor art. 8 din același act normativ, cu modificările și completările ulterioare: *„(1) 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) 5 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”* iar potrivit art. 5 alin. (1) din același act normativ: *„(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*”.

Analizând documentele aflate la dosarul cauzei, Consiliul constată că, raportat la data transmiterii prin e-mail a adresei nr. 4129/29.11.2019 de comunicare a rezultatului procedurii, respectiv **29.11.2019**, ora 5:26

PM, la tipul de contract (furnizare) și la valoarea estimată a acestuia (650.746,46 lei, fără TVA, prevăzută în anunțul de participare simplificat nr. SCN1053952/24.09.2019), mai mică decât pragul valoric în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către Jurnalul Oficial al Uniunii Europene a anunțurilor de participare, și la prevederile art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016 și la data transmiterii contestației de 09.12.2019 (prin e-mail și înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 50612/10.12.2019), prin poștă), ultima zi a termenului de depunere a contestației la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor și la autoritatea contractantă a fost **04.12.2019, inclusiv.**

Așadar, contrar susținerilor contestatorului ..., exprimate prin intermediul adresei nr. 3422/17.12.2019, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 51864/17.12.2019, în care susține că a luat la cunoștință și a înregistrat actul contestat la data de 02.12.2018, motiv pentru care apreciază că aceasta a fost formulată înăuntrul termenului legal, fiind, astfel, evident că nu se poate pune problema unei tardivități, Consiliul constată că, în fapt, data la care adresa nr. 4129 de comunicare a rezultatului procedurii a fost adusă la cunoștință de către autoritatea contractantă operatorului economic ..., a fost data transmiterii acesteia prin e-mail, respectiv data de **29.12.2019**.

Prin urmare, contestația nr. 3326/09.12.2019, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 50612/10.12.2019, formulată de către ..., a fost transmisă în afara termenului legal prevăzut la art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, ceea ce atrage sancțiunea respingerii acesteia, ca tardivă.

În considerarea aspectelor de fapt și de drept anterior evocate, 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 admite excepția invocată din oficiu și, pe cale de consecință, respinge, ca tardivă, contestația formulată de ..., în contradictoriu cu ....

Fără pronunțare pe fondul contestației.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite excepția tardivității contestației formulată de către ..., invocată de către autoritatea contractantă.

Respinge contestația formulată de către ..., cu sediul în ..., în contradictoriu cu ..., cu sediul în ..., județul ..., ca tardivă.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

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

Redactat în 4 (patru) exemplare originale, conține 5 (cinci) pagini.