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. T1872/04.06.2018, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 21956/04.06.2018, formulată de către ..., cu sediul în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CUI RO ..., împotriva adresei nr. 2/15012/30.05.2018 de răspuns la solicitarea de clarificări, 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 atribuirii contractului de lucrări având ca obiect „Proiectare, asistență tehnică și execuție lucrări «Modernizare ... km 0+000 – km 76+758»”, s-a solicitat admiterea contestației, anularea adresei autorității contractante nr. 2/15012/30.05.2018 și, pe cale de consecință, în principal, obligarea autorității contractante ca, în vederea îndeplinirii cerinței de calificare privind experiența similară, să recunoască în mod corespunzător experiența relevantă în executarea lucrărilor de construire de sisteme rutiere dobândită în contracte de achiziție publică similare, cum ar fi în cazul său, cea dobândită în proiectele de construcții de sisteme rutiere pentru infrastructura de transport aerian/aeroport sau alternativ sau, în subsidiar, în măsura în care nu s-ar permite acceptarea solicitării, obligarea autorității contractante la modificarea cerinței, care este una restrictivă, pentru a permite tuturor operatorilor economici cu experiență relevantă în executarea lucrărilor de construire de sisteme rutiere dobândită în contracte de achiziție publică similare, să participe la procedura de atribuire.

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 a nu lua în considerare ca și experiență similară, experiența relevantă în executarea lucrărilor de construire de sisteme rutiere dobândită prin achiziții publice similare, pe care o consideră nejustificată și abuzivă.

Conform dispozițiilor legale aplicabile si a jurisprudenței instanțelor judecătorești și a C.N.S.C. în materie, contestatorul apreciază că dovedirea efectuării unor lucrări similare de natura celor care fac obiectul contractului, este suficientă pentru a îndeplini cerința cuprinsă în fișa de date a achiziției, Secțiunea III.2.3.a) și citează dispozițiile art. 3 alin. (1) din Instrucțiunea nr. 2/2017.

... apreciază că lucrările de construire efectuate în domeniul infrastructurii de transport aerian/aeroport se încadrează în aceeași categorie de importanță cu cele de infrastructură rutieră și reprezintă, conform legii, „experiență similară" ce trebuie luată în considerare în prezenta procedură de atribuire. Șoselele, alături de căile ferate, podurile, porturile și aeroporturile de interes național sunt încadrate în aceeași categorie de importanță: Categoria de importanță B - Construcții de importanță deosebită.

Concluzionând, ... solicită C.N.S.C. admiterea contestației, anularea adresei autorității contractante nr. 2/15012/30.05.2018 și, pe cale de consecință, în principal, obligarea autorității contractante ca, în vederea îndeplinirii cerinței de calificare privind experiența similară, să recunoască în mod corespunzător experiența relevantă în executarea lucrărilor de construire de sisteme rutiere dobândită în contracte de achiziție publică similare, cum ar fi în cazul său, cea dobândită în proiectele de construcții de sisteme rutiere pentru infrastructura de transport aerian/aeroport sau alternativ sau, în subsidiar, în măsura în care nu s-ar permite acceptarea solicitării, obligarea autorității contractante la modificarea cerinței, care este una restrictivă, pentru a permite tuturor operatorilor economici cu experiență relevantă în executarea lucrărilor de construire de sisteme rutiere dobândită în contracte de achiziție publică similare, să participe la procedura de atribuire

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. 22485/1881/C7/06.06.2018, transmisă în data de 06.06.2018 la adresa de e-mail ..., 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, în termen de trei zile, dovada constituirii cauțiunii, în cuantumul prevăzut de lege.

Se reține în soluționare faptul că, până la data redactării prezentei decizii, ... nu a răspuns solicitării Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor.

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), 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 14:10 și prin curier la data de 04.06.2018 ora 18:31, **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. 22485/1881/C7/06.06.2018.

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. 61^1

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.