

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) 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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr. 2091/C1/2356

Data: 06.10.2022

Prin contestația nr. 664/27.09.2022, înregistrată la CNSC sub nr. 47769/27.09.2022, formulată de SC SRL, cu sediul social în, str. Clujului nr. 6, Jud., înmatriculată la Registrul Comerțului cu nr., având cod unic de înregistrare, împotriva comunicării rezultatului procedurii nr. 51631/20.09.2022 și a raportului procedurii nr. 180003L/20.09.2022, emise de către SA, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în, ..., în cadrul procedurii simplificate organizată în vederea atribuirii unui contract de achiziție publică având ca obiect „Proiectare - faza adaptare la amplasament, execuție lucrări și asistență tehnică din partea proiectantului pentru obiectivul de investiții «Sală de sport școlară 102 locuri Sat Sălciuma de Sus, Nr. Fn, comuna Sălciuma, județul Alba», combustibil solid – fără canalizare”, cod CPV: 45200000-9, s-a solicitat:

1. Admiterea prezentei contestații astfel cum a fost formulată și obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere, astfel cum acestea sunt detaliate în conținutul prezentei contestații, cu respectarea principiilor proporționalității, nediscriminării, tratamentului egal și al transparenței, astfel:

- Anularea adresei nr. 51631/20.09.2022 privind comunicare rezultat procedura;
- Anularea raportului procedurii de atribuire și a tuturor actelor subsecvente acestuia;
- Anularea procesului verbal de evaluare financiară;
- Recunoașterea ofertei subscrisei S RL. ca fiind acceptabilă și conformă, obținând punctajul maxim de 100 puncte conform cap. II.2.5 criterii de atribuire - cel mai bun raport calitate - preț, din cadrul fișei de date a achiziției, prin emiterea unui act al autorității contractante corespunzător în acest sens;
- Anularea adresei/adreselor de comunicare prin care oferta depusă de Asocieria SC SRL – SC SRL, a fost declarată admisibilă și câștigătoare a prezentei proceduri de achiziție, precum și anularea tuturor actelor subsecvente acestor decizii;

3. În cazul în care, în soluționarea acestui demers, se constată că procedura în discuție este viciată, dincolo de remediere, solicităm anularea procedurii de atribuire.

În luarea deciziei **CONSILIUL**, legal investit, a avut în vedere următoarele:

SC SRL contestă comunicarea rezultatului procedurii nr. 51631/20.09.2022 și a raportului procedurii nr. 180003L/20.09.2022, prin care a luat la cunoștință faptul că oferta sa a fost declarată inacceptabilă și neconformă, potrivit art. 134 alin. (5) coroborat cu art. 137 alin. (3), lit. a) din Normele Metodologice aprobate prin HG nr.395/2016 cu completările și modificările ulterioare, deoarece „răspunsul transmis nu este concludent - și din propunerea financiară transmisă de dumneavoastră rezultă o valoare de 50,164.67 lei, așadar mai mică decât însumarea ofertelor de la furnizori, comisia de evaluare consideră răspunsul neconcludent.

Prin adresa nr. 47878/C1/2356/28.09.2022, transmisă inițial prin e-mail și ulterior, în original, prin poștă, Consiliul solicită contestatorului, în temeiul art. 20 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, ca în termenul prevăzut de lege, să transmită: în temeiul art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege.

Adresa mai sus menționată a fost transmisă inițial prin e-mail și ulterior, în original, prin poștă.

Prin corespondența transmisă electronic nr. 54002/29.09.2022, înregistrată la CNSC sub nr. 48323/30.09.2022, autoritatea contractantă transmite punctul său de vedere, prin care informează asupra faptului că a luat măsuri de remediere, în temeiul art. 9 alin. (1) din Legea 98/2016, respectiv a anulat raportul procedurii nr. 18003L/20.09.2022, pentru a se întoarce în etapa de evaluare a ofertelor.

Prin corespondența transmisă electronic nr. 690/30.09.2022, înregistrată la CNSC sub nr. 48497/03.09.2022, contestatorul formulează punctul de vedere, prin care susține că având în vedere remediile pe care autoritatea le-a luat, contestația formulată a rămas fără obiect.

Prin corespondența transmisă electronic nr. 701/04.10.2022, înregistrată la CNSC sub nr. 48835, contestatorul transmite faptul că nu constituie cauțiune, având în vedere faptul că a luat act de adresa nr. 54155/29.09.2022.

Analizând susținerile și documentele depuse la dosarul cauzei, **CONSILIUL constată următoarele:**

..... SA, în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura simplificată, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect: „Proiectare - faza adaptare la amplasament, execuție lucrări și asistență tehnică din partea proiectantului pentru

obiectivul de investiții «Sală de sport școlară 102 locuri Sat Sălciua de Sus, Nr. Fn, comuna Sălciua, județul Alba», combustibil solid – fără canalizare”, cod CPV: 45200000-9, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând în SEAP anunțul de participare nr. SCN...../03.12.2022, conform căruia valoarea estimată a procedurii este 6.556.708,06 lei.

Pentru formularea unei contestații împotriva unui act al autorității contractante emis cu privire la o procedură de atribuire, legiuitorul a stabilit îndeplinirea unor condiții de admisibilitate a contestației.

Având în vedere prevederile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul urmează să se pronunțe cu întâietate asupra excepției inadmisibilității contestației.

Rezultă fără putință de tăgadă faptul că potrivit rolului activ al consilierilor de soluționare, aceștia trebuie să verifice dacă au fost legal investiți cu soluționarea contestației formulate, sens în care trebuie să analizeze, înainte de toate, excepțiile – de procedură și de fond – care fac inutilă cercetarea în fond a contestației.

Din redactarea prevederilor art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, rezultă că pentru a putea proceda la soluționarea contestației, Consiliul trebuie să constate depunerea cauțiunii, constituită potrivit prevederilor legale.

Modul de calcul al acestei cauțiuni este stabilit în detaliu de prevederile art. 61¹ din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare raportat la valoarea estimată a contractului de achiziție publică ce urmează a fi atribuit.

În aceste condiții, Consiliul va verifica cu precădere îndeplinirea condiției prevăzute de dispozițiile legale antemenționate, deoarece dacă nu sunt îndeplinite condițiile legale de constituire a cauțiuni astfel încât contestația să fie luată în considerare, Consiliul va respinge contestația fără să cerceteze motivele acesteia.

Prin urmare constituirea cauțiuni este o condiție obligatorie pentru soluționarea contestației cu care a fost investit Consiliul; dovada constituirii acesteia la dispoziția Consiliului se depune în original la CNSC, aceasta fiind o condiție de admisibilitate.

Obligativitatea constituirii cauțiuni reprezintă o condiție de fond pentru însăși soluționarea contestației, iar nu de procedură, de natură a obstrucționa accesul la justiție.

În cazul în care Consiliul investit cu o contestație constată neîndeplinirea constituirii cauțiuni va respinge contestația potrivit art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Prin adresa nr. 47878/C1/2356/28.09.2022, transmisă inițial prin e-mail și ulterior, în original, prin poștă, Consiliul solicită contestatorului, ca în termenul prevăzut de lege, să transmită: în temeiul art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, recipisa de consemnare a cauțiuni în original în cuantumul prevăzut de lege.

SC SRL nu s-a conformat adresei mai sus menționate și nu a transmis recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege, justificând acest răspuns în adresa nr. 701/04.10.2022, înregistrată la CNSC sub nr. 48835/04.10.2022, potrivit căreia nu constituie cauciune, având în vedere faptul că a luat act de adresa nr. 54155/29.09.2022.

Consiliul reține că în speță sunt incidente următoarele:

- prevederile art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016 modificată și completată prin OUG nr. 114/2020;

- principiul de drept „*nemo ignorare legem censetur*” potrivit căruia nimeni nu se poate apăra invocând necunoașterea legii.

- principiul de drept „*ubi lex non distinguit, nec nos distinguere debemus*” potrivit căruia unde legea nu distinge, nici interpretul nu trebuie să distingă, în sensul că în cadrul ordonanței nu s-a prevăzut nicio normă derogatorie de la obligația constituirii cauțiunii.

Față de aceste aspecte, se constată că, în speță, contestația a fost transmisă de către contestator, fără a depune cauciunea, constituită în mod legal.

Având în vedere dispozițiile art. 26 alin. (1) și (6) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, în vigoare la data depunerii contestației, Consiliul respinge ca inadmisibilă contestația depusă de SC SRL, în contradictoriu cu autoritatea contractantă SA, fără a mai proceda la analiza pe fond a cauzei.

Pentru aceste motive

în baza documentelor depuse de părți,

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Respinge ca inadmisibilă contestația formulată de SC SRL, în contradictoriu cu SA.

Obligatorie.

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

Complet de soluționare a contestațiilor în domeniul achizițiilor publice:

Consilier de soluționare

.....

PREȘEDINTE

.....

Consilier de soluționare

.....

Redactat practicaua deciziei

.....

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