

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. .../.../...

Data: ..

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ..., formulată de ..., cu sediul în sat ..., înmatriculată la Registrul Comerțului cu nr. ..., având cod unic de înregistrare RO ..., reprezentată legal prin administrator ..., împotriva specificațiilor tehnice din caietul de sarcini pentru lotul 17, documentație de atribuire întocmită de către ..., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ..., în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată online, pe loturi, pentru atribuirea contractului având ca obiect „ACHIZITIE MATERIALE SANITARE”, cod CPV 33140000-3, s-au solicitat:

«1. pronuțarea unei decizii privind anularea documentației de atribuire cu privire la lot 17 din anunțul de participare nr. ... de către autoritatea contractantă ...,

2. anularea Adresei nr. 7063/01.03.2023 emisă de ...,

3. obligarea autorității contractante ..., de a adopta toate măsurile necesare restabilirii legalității și anume rectificarea specificațiilor tehnice prevăzute în caietul de sarcini și fișa de teste, astfel cum urmează:

- "teste pentru glicemie compatibile cu aparatul Accu-chek Active" să fie rectificată astfel "teste pentru glicemie compatibile cu aparatul Accu-chek Active sau orice teste cu specificații tehnice echivalente/similare cu asigurarea cu titlu gratuit a glucometrelor în conformitate cu numărul de teste achiziționate",

- "la 20 de cutii achiziționate ofertantul va pune la dispoziție la solicitarea autorității contractante cu titlu gratuit, un glucometru Accu-chek Active" să fie rectificată astfel "la 20 de cutii achiziționate ofertantul va pune la dispoziție la solicitarea autorității contractante cu titlu gratuit, un glucometru"

4. anularea procedurii de atribuire, în situația în care nu este posibilă remedierea prin rectificare a actului atacat doar cu privire la lotul nr. 17 din caietul de sarcini».

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

... formulează contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ..., împotriva documentației de atribuire întocmită de către ..., solicitând cele redată în partea introductivă.

Prin adresa nr. ..., Consiliul solicită contestatorului să transmită recipisa de consemnare a cauțiunii, în original, conform dispozițiilor art. 61¹ alin. (2¹) și alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016.

Față de contestația ce face obiectul prezentului dosar, autoritatea contractantă transmite adresa cu nr. 7270/08.03.2023, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. ..., prin care comunică faptul că înțelege să adopte măsuri de remediere, în conformitate cu dispozițiile art. 9 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, respectiv faptul că acceptă glucoteste cu specificații echivalente/similare din caietul de sarcini, cu asigurarea cu titlu gratuit a necesarului de glucometre atât pentru echiparea integrală a ambulanțelor S.A.J. Prahova, cât și în conformitate cu numărul de teste achiziționate, așa cum este prevăzut în caietul de sarcini.

Dovada transmiterii documentului către contestator a fost atașată, acesta confirmând primirea acestuia, sens în care relevantă este adresa înregistrată la C.N.S.C. cu nr.

Prin e-mailul înregistrat la C.N.S.C. cu nr. ..., ... confirmă primirea adresei Consiliului, de solicitare a dovezii constituirii cauțiunii, și comunică faptul că înțelege să nu mai continue demersurile ce au dus la constituirea acestui dosar.

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă, organizată online, pe loturi, pentru atribuirea contractului având ca obiect „*ACHIZITIE MATERIALE SANITARE*”, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând în SEAP anunțul de participare nr. ..., conform căruia valoarea estimată a procedurii este de 1.655.115,00 lei, fără TVA. Contestația vizează lotul 17, denumit „*Glucoteste Accu-check*”, al cărui valoare estimată este cuprinsă între 46.667 și 70.000 lei, fără TVA. Totodată, pentru acest lot s-a stabilit criteriul de atribuire „*Cel mai bun raport calitate-preț*”, acesta având doi factori de evaluare.

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, iar dacă nu sunt îndeplinite condițiile legale de constituire a cauțiunii, astfel încât contestația să fie luată în considerare, Consiliul va respinge contestația fără să cerceteze motivele acesteia.

Prin urmare constituirea cauțiunii este o condiție obligatorie pentru soluționarea contestației cu care a fost investit Consiliul; dovada constituirii acesteia se depune în original la C.N.S.C., aceasta fiind o condiție de admisibilitate.

Obligativitatea constituirii cauțiunii 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 cauțiunii, va respinge contestația potrivit art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Prin adresa nr. ..., Consiliul a solicitat contestatorului să prezinte recipisa de consemnare a cauțiunii în original, în termenul și cuantumul prevăzut de lege.

Deși a confirmat primirea adresei (prin e-mail înregistrat la C.N.S.C. cu nr. ...), ... nu s-a conformat și nu a transmis recipisa de consemnare a cauțiunii, în original, în cuantumul prevăzut de lege.

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 cauțiunea 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 va respinge ca inadmisibilă contestația depusă de ... în contradictoriu cu autoritatea contractantă ..., 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 ... în contradictoriu cu

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 ... (...) pagini.