



C.N.S.C.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

Str. Stavropoleos nr.6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 Fax. +4 021 8900745 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) 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. 1980/C3/2317

Data: 28.10.2020

Prin contestația nr. APS3216/21.10.2020, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 45977/22.10.2020, înaintată de SRL, cu sediul în, județul, înmatriculată în registrul comerțului sub nr., având CUI, reprezentată legal prin, director general, formulată împotriva anunțului de intenție nr. PI1001630, publicat în SEAP la 13.10.2020, de către autoritatea contractantă, cu sediul în, județul, în legătură cu contractul de achiziție publică ce are ca obiect „Achiziție proiect tehnic, asistență tehnică din partea proiectantului și execuția lucrărilor de construcții și instalații pentru obiectivul de investiții Modernizare drumuri comunale UAT”, s-a solicitat:

- „anularea anunțului de intenție nr. PI1001630, publicat în SEAP la data de 13.10.2020 (...), precum și a tuturor actelor subsecvente sau generatoare de informații aferente achiziției publice de lucrări, emise în legătură cu acest anunț;

- obligarea autorității contractante la suspendarea desfășurării procedurii de achiziție, până la remedierea aspectelor prezentate în cuprinsul prezentei contestații, cu modificarea corespunzătoare a strategiei de contractare (achiziție) elaborate anterior în legătură cu această procedură și cu luarea în considerare a celor menționate în motivarea prezentei contestații”.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Prin contestația nr. APS3216/21.10.2020, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 45977/22.10.2020, ... SRL atacă anunțul de intenție nr. PI1001630, publicat în SEAP la 13.10.2020, de, atât în partea sa formală, cât și în legătură cu unele cerințe ale documentației de atribuire pe care le consideră a fi abuzive sau disproporționate.

Prin adresele nr. 46310 și nr. 46312/2317/C3 din 23.10.2020, Consiliul a solicitat părților opinia referitoare la competența sa materială în soluționarea contestației, având în vedere că actul atacat este un anunț de intenție (document premergător inițierii unei procedurii de atribuire), iar CNSC este competent să soluționeze contestații formulate împotriva actelor din cadrul procedurilor de atribuire (enumerate la art. 68 din Legea nr. 98/2016), așa cum se precizează la art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, coroborate cu cele ale art. 3 alin. (1) lit. a) modificat prin OUG nr. 114/2020.

Prin punctul de vedere nr. 8595/26.10.2020, înregistrat la CNSC sub nr. 46576/26.10.2020, completat prin adresa nr. 8595/26.10/2020, înregistrat la CNSC sub nr. 46820/27.10.2020 autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca nefondată, arătând că în stadiul actual, de publicare a unui anunț de intenție, neavând, la acest moment, un obiect care să poată fi contestat.

Autoritatea contractantă arată că, prin publicarea unui anunț de intenție oferă informații tuturor posibililor ofertanți de intenția sa de a demara o procedură de atribuire a unui contract de achiziție publică, nu emite un act care produce sau poate produce efecte juridice în legătură cu aceasta și nici nu lezează interesele niciunui operator economic interesat, anunțul de intenție nereprezentând, la acest stadiu, o procedură de atribuire. Anunțul de intenție oferă doar informații generale referitoare la obiectul achiziției, valoarea estimată și condițiile de participare, făcând obiectul anunțului de participare ce urmează a fi publicat pentru ofertare. Totodată la momentul inițierii unui anunț de intenție autoritatea contractantă se află în imposibilitatea de a anexa orice document anunțului.

Astfel, orice operator economic, interesat de procedura de achiziție ce urmează a fi desfășurată, va avea posibilitatea de a solicita clarificări cu privire la documentația de atribuire după ce aceasta a fost publicată în SEAP și, în același timp, dreptul de a întreprinde orice demers legal în cazul în care nu i se soluționează, în termen, această cerință sau prin răspunsul primit se consideră lezată.

De asemenea, precizează autoritatea contractantă, la stadiul de anunț de intenție, niciun operator economic nu poate solicita clarificări, neputându-i-se imputa încălcarea sau lezarea vreunui drept sau interes al unui operator economic prin crearea unui prejudiciu, ca o consecință a unui act al autorității contractante, de natură să producă efecte juridice, ori ca urmare a nesoluționării în termenul legal a unei cereri privind o procedură de atribuire.

Prin adresa nr. APS 3239/26.10.2020, înregistrată la CNSC sub nr. 46620/26.10.2020, ... SRL solicită Consiliului să-și exercite

competența legală în soluționarea contestației. În acest sens, contestatorul arată că, fiind un element declarat sau subsumat al strategiei de contractare, anunțul de intenție (odată publicat în SEAP), este capabil să genereze efecte juridice semnificative asupra desfășurării ulterioare a procedurii de atribuire.

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

..... a publicat în SEAP, la 13.10.2020, anunțul de intenție nr. PI1001630, în legătură cu contractul de achiziție publică ce are ca obiect „Achiziție proiect tehnic, asistență tehnică din partea proiectantului și execuția lucrărilor de construcții și instalații pentru obiectivul de investiții Modernizare drumuri comunale UAT”,

Considerând că au fost săvârșite abateri grave de la prevederile legislative ce reglementează publicarea unui anunț de intenție, precum și elaborarea documentației de atribuire, ... SRL a înaintat contestația de față, solicitând anularea anunțului de intenție nr. PI1001630/13.10.2020 și a tuturor actelor subsecvente sau generatoare de informații aferente achiziției publice de lucrări, emise în legătură cu acest anunț, precum și obligarea autorității contractante la suspendarea desfășurării procedurii de achiziție, până la remedierea aspectelor prezentate în cuprinsul prezentei contestații.

Cercetând, cu întâietate, competența sa în soluționarea litigiului, raportat la dispozițiile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul reține că, în conformitate cu dispozițiile art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, coroborate cu cele ale art. 3 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, modificat prin OUG nr. 114/2020: *Consiliul este competent să soluționeze contestațiile cu privire la procedurile de atribuire a contractelor prin complete specializate constituite potrivit regulamentului de organizare și funcționare aprobat potrivit art. 37 [alin. \(2\)](#).*

Art. 3 alin. (1) lit. a) prevede: *(1) În sensul prezentei legi, termenii și expresiile de mai jos semnifică, după cum urmează: a) act al autorității contractante - orice act, orice operațiune care produce sau poate produce efecte juridice, neîndeplinirea în termenul legal a unei obligații prevăzute de legislația în materie, omisiunea ori refuzul de a emite un act sau de a efectua o anumită operațiune, în legătură cu sau în cadrul unei proceduri de atribuire, fără a include achiziția directă care intră sub incidența Legii nr. 554/2004, prevăzute de art. 68 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, de art. 82 din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, cu modificările și completările ulterioare, sau de art. 50 din Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii, cu modificările și completările ulterioare.*

Conform regulilor stabilite la art. 12 și art. 144 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, o procedură de atribuire se consideră a fi inițiată dacă a fost publicat un anunț de participare:

- Art. 12. - *Valoarea estimată a achiziției se determină înainte de inițierea procedurii de atribuire și este valabilă la momentul inițierii procedurii de atribuire. Inițierea procedurii de atribuire se realizează prin una dintre următoarele modalități:*

a) transmiterea spre publicare a anunțului de participare;

b) în cazul achiziției de servicii sociale ori alte servicii specifice, prevăzute în anexa [nr. 2](#), transmiterea spre publicare a anunțului de participare ori a anunțului de intenție care este valabil în mod continuu;

c) transmiterea invitației de participare la procedura de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare.

- art. 144. - *(1) Autoritatea contractantă are obligația de a transmite spre publicare un anunț de participare atunci când:*

a) inițiază procedura de licitație deschisă, licitație restrânsă, dialog competitiv sau negociere competitivă ori un parteneriat pentru inovare, pentru atribuirea contractelor de achiziție publică/acordurilor-cadru;

b) lansează un sistem dinamic de achiziții;

c) organizează un concurs de soluții;

d) inițiază procedura de atribuire a contractelor de achiziție publică/acordurilor-cadru pentru servicii sociale și alte servicii specifice, prevăzute în anexa nr. 2, cu excepția cazului în care a fost publicat un anunț de intenție valabil în mod continuu.

Or, la acest moment, autoritatea contractantă nu a inițiat nicio procedura de atribuire. Mai mult, în anunțul de intenție nici nu s-a stabilit procedura de atribuire ce urmează a fi derulată, conform art. 68 din Legea nr. 98/2016.

Astfel, în lipsa unei proceduri de atribuire, inițiată potrivit art. 68 din Legea nr. 98/2016, Consiliul nu are competența soluționării contestațiilor formulate împotriva unor acte din afara procedurii de atribuire.

Potrivit art. 12 alin. (2) din Legea nr. 101/2016: *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.*

Față de cele de mai sus, luând în considerare dispozițiile art. 1 și ale art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul constată că, în prezenta dispută, actul atacat este un anunț de intenție, document premergător inițierii unei procedurii de atribuire.

Normele de competență materială fiind de ordine publică, organizatorul sau ofertanții 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, prevederile Legii nr. 101/2016, privitoare la calea administrativ-jurisdicțională, competența de soluționare a contestației se stabilește pe baza dreptului comun.

Văzând cele de mai sus și luând în considerare dispozițiile:

- art. 2 din Codul 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. 10 alin. (1) și (3) din Legea nr. 554/2004 a contenciosului administrativ, conform căroră: (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; (...)* (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,*

Consiliul constată lipsa sa de competență în soluționarea contestației și va face aplicarea dispozițiilor art. 12 alin. (2) și art. 10 alin. (3) din Legea nr. 554/2004, urmând a transmite contestația, împreună cu dosarul constituit, instanței de judecată competente, de la sediul contestatoarei.

Date fiind cele ce preced, Consiliul va declina competența de soluționare a contestației formulate de către SRL, TRIBUNALUL - Secția Contencios, administrativ și fiscal.

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul dispozițiilor art. 12 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 și ale art. 132 alin. (1) din Codul de procedură civilă, pentru considerentele expuse în motivare, Consiliul declină competența de soluționare a contestației SRL, în contradictoriu cu....., la..... - Secția Contencios, administrativ și fiscal.

Dispune trimiterea de îndată a dosarului cauzei către această instanță judecătorească.

Fără cale de atac.

PREȘEDINTE,

.....

MEMBRU,

.....

MEMBRU,

.....

.....