CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, Bucureşti, cod poştal 030084, România
Tel: +4 021.310.46.41 Fax: +4 021.890.07.45 şi +4 021.310.46.42 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) şi ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile şi căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziţie publică, a contractelor sectoriale şi a contractelor de concesiune de lucrări şi concesiune de servicii, precum şi pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ..
Data: ...

Prin contestaţia „...., formulată de ... cu sediul în ...., împotriva raportului intermediar al procedurii, emis de ..., cu sediul în .... în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată în vederea încheierii unui acord-cadru de furnizare având ca obiect **„...”,** cod CPV: ..., s-a solicitat:

-„remedierea în parte a Raportului intermediar prin reevaluarea ofertelor tehnice depuse de ... şi anularea raportului de evaluare tehnică nr. ..., întocmit cu nerespectarea prevederilor legislaţiei în vigoare;

- conform art. 22 alin 1, suspendarea procedurii de atribuire, până la soluţionarea prezentei contestaţii”.

CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR,
asupra cauzei de faţă, constată următoarele:

Prin contestația înregistrată sub numărul de mai sus, ... critică raportului intermediar al procedurii, emis de ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii mai sus amintită, solicitând următoarele:

-„remedierea în parte a Raportului intermediar prin reevaluarea ofertelor tehnice depuse de ... şi anularea raportului de evaluare tehnică nr. ..., întocmit cu nerespectarea prevederilor legislaţiei în vigoare;

- conform art. 22 alin 1, suspendarea procedurii de atribuire, până la soluţionarea prezentei contestaţii”.

În motivarea contestației, contestatorul arată că, potrivit raportul intermediar al procedurii, ofertele sale depuse pentru toate cele 9 loturi ale procedurii de atribuire au fost declarate neconforme, în baza dispozițiilor art.137 alin.2 lit.a din Legea nr.98/2016.

... prezintă, în continuare, argumente în susținerea nelegalității deciziei ....

În probațiune, s-au depus, în copie, înscrisuri și împuternicire avocațială.

Cu adresa nr.... ... a depus la dosarul cauzei dovada transmiterii contestației către autoritatea contractantă, dovadă constând în prima pagină a contestației pe care se regăsește numărul de înregistrare al ei la sediul autorității contractante, respectiv nr....., precum și mențiunile de înregistrare ale aparatelor fax aparținând atât contestatorului, cât și autorității contractante, din care rezultă că respectivul document a fost transmis de către contestator, respectiv recepționat de autoritatea contractantă, la data de ....

Prin adresa nr.... ... a solicitat respingerea cererii de suspendare a procedurii, susținând că în cauză nu există pagubă iminentă și nici prejudiciu material viitor și previzibil dovedit.

În ceea ce privește comuncarea către instituția sa a contestației, autoritatea contractantă arată că aceasta a fost înregistrată la sediul său în data de ..., sub nr..../....

Față de aceasta, autoritatea contractantă solicită să se constate depășirea termenelor impuse de Legea nr.101/2016 și, pe cale de excepție, invocă tardivitatea contestației în raport cu prevederile art.16 alin.1 din lege.

Prin adresele nr…. Consiliul a pus în discuția părților excepția tardivității contestației, invocată în considerarea prevederilor art.16 alin.1 lit.a și art.16 alin.1 și 5 din Legea nr.101/2016.

Prin adresa nr….., contestatorul a precizat că: *"În pofida invocării disp. art. 8 alin. 1 lit. a şi art. 16 alin. 1 şi 5 din Legea 101/2016, contestaţia subscrisei nu este tardiv formulată, ci este promovată în termenul legal de 10 zile. În privinţa modalităţii de calcul al termenului, în speţă sunt aplicabile disp. art. 181 alin.1 pct.2 Calculul termenelor-Cod. proc.civ., potrivit cărora termenele, în afară de cazul în care legea dispune altfel, se calculează după cum urmează: (...) 2. Când termenul se socoteşte pe zile, nu intră în calcul ziua de la care începe să curgă termenul, nici ziua când acesta se împlineşte. Norma juridică evocată reglementează practic modul de calcul al termenelor procedurale categorie căreia i se subsumează şi termenul din speţă, de 10 zile, statuat pentru promovarea contestaţiei. În concret, câtă vreme subscrisei i s-a comunicat documentul contestat la data de …, ora …, prin mijloace electronice, iar calea de atac a fost înregistrată la autoritatea contractantă la data de ... (sub nr. ...), rezultă cu evidenţă că această contestaţie a fost promovată în termenul legal de 10 zile, fiind înregistrată în ultima zi a respectivului termen, (conform normei juridice evocate, nu se ia în calculul termenului nici ziua comunicării, respectiv …*

şi nici ziua când acesta se împlineşte, respectiv …, astfel încât, în mod obiectiv, ultima zi în care contestaţia putea fi promovată legal era ...)" și a solicitat Consiliului respingerea excepţiei tardivităţii.

Autoritatea contractantă nu a răspuns, până la data prezentei, adresei nr…...

Constatând că la dosar se regăsesc suficiente probe pentru soluționarea contestației, dar și că termenul acordat autorității contractante pentru formularea unui răspuns la adresa susmenționată s-a împlinit, Consiliul va proceda la soluționarea cauzei.

Astfel, față de dispozițiile art.26 alin.1 din Legea nr.101/2016, care statuează și asupra ordinii de soluționare a excepțiilor, Consiliul urmează să se pronunțe, cu prioritate, asupra excepției tardivității contestației, invocată și de autoritatea contractantă prin adresa nr…..

Examinând excepția, Consiliul urmează să o admită, pentru următoarele considerente:

... critică decizia de respingere a ofertei sale, ca neconformă, depusă puntru toate cele 9 loturi ale procedurii, despre care a luat la cunoștință din conţinutului raportul intermediar al procedurii nr...., la data de **.**

.

., după cum însuși afirmă.

Potrivit art.16 alin.1 din Legea nr.101/2016,

„Sub sancțiunea respingerii contestației ca tardivă, aceasta se înaintează atât Consiliului, cât și autorității contractante, nu mai târziu de expirarea termenului legal de contestare."

Termenul legal de contestare, determină Consiliul, raportat la tipul de contract care urmează a fi încheiat, respectiv acord-cadru de furnizare, şi la valoarea estimată a acestuia, situată între .... lei, fără TVA, este cel prevăzut la art.8 alin.1 lit.a din lege, potrivit cu care:

„(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:*

a) ***10 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/sectorial sau de concesiune este egală sau mai mare 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, după caz."*

Așadar, ... avea obligația de a transmite contestația atât către C.N.S.C., cât și către autoritatea contractantă, în termen de 10 zile de la data la care a luat cunoștință despre actul atacat, termen care, calculate conform sistemului intermediar de calcul prevăzut la art.5 din Legea nr.101/2016, s-a împlinit luni ***...***.

Din înscrisurile aflate la dosarul cauzei, rezultă că ... a transmis contestaţia către C.N.S.C., prin intermediul serviciului de curierat rapid ..., iar către autoritatea contractantă, prin fax, la data de ***...***, după cum rezultă din dovada transmiterii contestației către autoritatea contractantă depusă de chiar contestator la dosarul cauzei.

În atare situaţie, a transmiterii contestației către autoritatea contractantă la data de ***...*** este evidentă depăşirea termenului legal de contestare, ... fiind decăzut, la data depunerii contestaţiei, din dreptul de a mai critica raportul intermediar al procedurii nr.....

Nu pot fi primite în soluționare apărările contestatorului, deoarece termenele procedurale din materia achizițiilor publice nu se calculează conform codului de procedură civilă, ci conform art.5 din Legea nr.101/2016, care instituie un sistem intermediar de calcul, în sensul în care nu se ia în calcul ziua în care se comunică actul atacat, dar se ia în calcul cea în care se împlinește (art.5 alin.2 din lege). Așadar, termenul nu se calculează pe zile libere așa cum se calculează în lumina Codului de procedură civilă.

Legea nr.101/2016 conține prevederi exprese cu privire la calculul termenelor de depunere a contestației, derogatorii de la dreptul comun, astfel că, știut fiind că specialul derogă de la general, Legea nr.101/2016 fiind o lege specială, dispozițiile Codului de procedură civilă nu sunt aplicabile.

Prin urmare, în virtutea principiului *„nimeni nu poate invoca necunoașterea legii”*, contestatorul avea obligația de a cunoaște căile de atac și termenele de promovare a acestora, precizate de dispozițiile Legii nr.101/2016, culpa promovării căii de atac cu nerespectarea termenelor legale, în speța de față nerespectarea de către contestator a obligației legale de a transmite contestația și către autoritatea contractantă în termenul defipt de lege, aparținând exclusiv acestuia.

Având în vedere considerentele enunțate, în temeiul art.26 alin.1 din Legea nr.101/2016, Consiliul va admite excepţia tardivităţii contestaţiei depusă de ... şi, pe cale de consecinţă, va respinge contestaţia ca tardivă.

Fără pronunțare asupra fondului cauzei.

Decizia este obligatorie, potrivit dispoziţiilor art.28 alin.1 din lege.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite excepția tardivității contestației și, pe cale de consecință, respinge contestația formulată de ..., în contradictoriu cu ..., ca tardivă.

Obligatorie.

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

PREȘEDINTE COMPLET, **MEMBRU,** **MEMBRU,**