

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

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. 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, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr. / /

Data:

Prin contestația nr. /, înregistrată la CNSC sub nr. /, formulată de SC SRL, fostă SC SRL, cu sediul social în, .., jud. și domiciliul procesual ales în municipiul 0, ..., înregistrată la Registrul Comerțului sub nr., având CUI .., reprezentată legal de, în calitate de director, împotriva adresei de comunicare a rezultatului procedurii, emisă de către ...SA, ..., cu sediul în .., jud., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de atribuire, prin licitație deschisă cu fază finală de licitație electronică, a contractului de achiziție publică, având ca obiect: „.....”, cod CPV 45234100-7, s-a solicitat admiterea contestației, anularea măsurii de respingere a ofertei ca inacceptabilă și recunoașterea dreptului contestatorului de a participa la faza de licitație electronică.

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

Prin contestația nr. /, înregistrată la CNSC sub nr. /, formulată de SC SRL fostă SC SRL, împotriva adresei de comunicare a rezultatului procedurii, emisă de către ...SA, ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de atribuire, prin licitație deschisă cu fază finală de licitație electronică, a contractului de achiziție publică, având ca obiect: „.....”, cod CPV 45234100-7, s-a solicitat admiterea contestației, anularea măsurii de respingere a ofertei ca inacceptabilă și recunoașterea dreptului contestatorului de a participa la faza de licitație electronică.

În fapt, contestatorul arată că prin adresa nr. 700/AP/980/.....06....., i s-a comunicat că oferta lui este inacceptabilă, motiv pentru care conform Legii nr. 101/..... a formulat o notificare prealabilă nr. 662/27.06....., iar în data de 30.06..... a primit răspuns de la autoritatea contractantă, că s-a menținut decizia de respingerea a ofertei. Contestatorul a formulat contestație împotriva măsurii autorității contractante, contestație soluționată prin decizia CNSC nr. .../...../...../....., prin care s-a admis contestația și s-a dispus reevaluarea ofertei.

Prin adresa nr. 25944/C1/....., Consiliul solicită contestatorului, în temeiul art. 20 alin. (3) din Legea 101/..... ca în termen de 5 zile lucrătoare de la data comunicării prezentei, să transmită:

- data la care a luat cunoștință despre actul atacat;
- dovada notificării prealabile a autorității contractante;
- copia răspunsului autorității contractante la notificarea prealabilă, dacă există;

- în situația în care nu a primit nici un răspuns la notificarea prealabilă depusă, copia Notificării, certificată prin numărul și data înregistrării la autoritatea contractantă, conform prevederilor art. 12 teza finală, din Legea nr. 554/2004, coroborat cu dispozițiile art. 68 din Legea nr. 101/.....

Contestatorul răspunde solicitării prin adresa nr. 986/....., înregistrată la CNSC cu nr. 27035/....., în care precizează că a formulat notificare prealabilă în data de 27.06..... împotriva adresei de comunicare a rezultatului nr. 700/AP/980/.....06....., prin care oferta i-a fost respinsă ca inacceptabilă. În urma deciziei CNSC nr. .../...../...../....., autoritatea contractantă i-a solicitat clarificări, oferta lui fiind din nou declarată inacceptabilă prin adresa nr. 700/AP/1375/..... Față de această măsură, contestatorul arată că a formulat contestația nr./....., conform prevederilor art. 4 și 8 din Legea 101/..... Contestatorul consideră că, „(...) și-a îndeplinit obligația stipulată la art. 6 din Legea 101/....., formulând în termenul legal notificarea prealabilă către autoritatea contractantă, notificarea nr. 662/27.06.....”.

Contestatorul susține că, în cuprinsul Legii nr. 101/....., nu există nici o prevedere conform căreia, în cazul admitterii contestației, în rejudecare, în situația în care autoritatea contractantă își menține măsura de respingere a ofertei, este nevoit să renotifice autoritatea contractantă.

Având în vedere susținerile și documentele depuse la dosarul cauzei, **CONSILIUL constată următoarele:**

...SA, ..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de achiziție publică, prin licitație deschisă cu fază finală de licitație electronică, în vederea atribuirii contractului având ca obiect: „.....”, cod CPV 45234100-7 prin publicarea anunțului de participare

nr./....., criteriul de atribuire stabilit fiind „prețul cel mai scăzut”, iar valoarea estimată a contractului este 963.410,00 lei.

Prin contestația nr./....., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr./....., formulată de SC SRL, s-a contestat rezultatul procedurii.

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

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.

Din redactarea prevederilor art. 6 alin. (1) și (10) din Legea nr. 101/..... rezultă că procedura prealabilă în fața autorității contractante, respectiv notificarea acesteia reprezintă o condiție de admisibilitate a depunerii contestației la Consiliu, contestatorul fiind ținut ca, anterior promovării unei contestații pe cale administrativ-jurisdicțională în fața CNSC, să solicite autorității publice emitente a actului contestat, în termen de 5 de zile de la data luării la cunoștință a acestuia, remedierea în tot sau în parte a acestuia.

În aceste condiții, Consiliul va verifica cu precădere îndeplinirea condiției prevăzute de dispozițiile legale antemenționate deoarece, dacă nu sunt îndeplinite condițiile de admisibilitate, de notificare prealabilă a autorității contractante și de așteptare a răspunsului la acesta, transmis de către autoritatea contractantă, Consiliul va respinge contestația pe calea excepției, fără să cerceteze pe fond motivele acesteia.

Prin urmare, notificarea prealabilă a autorității contractante constituie o condiție de admisibilitate pentru sesizarea Consiliului, dovada depunerii acesteia la autoritatea contractantă trebuind să fie atașată la contestație împreună cu copia răspunsului autorității contractante, dacă acesta există.

În cazul în care Consiliul investit cu o contestație, constată neîndeplinirea obligației stabilită în sarcina contestatorului, de a notifica prealabil autoritatea contractantă, va respinge contestația ca inadmisibilă potrivit art. 6 alin. (1) din Legea nr. 101/.....

Având în vedere faptul că SC SRL a investit Consiliul cu soluționarea contestației înregistrată la CNSC sub nr./....., constatând că acesta nu a depus dovada notificării prealabile a autorității contractante astfel cum prevede art. 6 alin. (1) din Legea nr. 101/2006, Consiliul, prin adresa nr. 25944/.....-...../....., a solicitat să i se comunice, „în temeiul art. 20 din Legea nr. 101/....., în termen de 5 zile lucrătoare de la data comunicării prezentei; actul atacat și dovada datei la care a luat la cunoștință despre actul atacat; dovada depunerii contestației la autoritatea contractantă; dovada notificării prealabile a autorității contractante; copia răspunsului autorității contractante la

notificarea prealabilă, dacă există.” Adresa în cauză a fost transmisă prin poștă.

Prin adresa nr. 986/....., înregistrată la CNSC cu nr. 270351/....., contestatorul precizează că, „(...) și-a îndeplinit obligația stipulată la art. 6 din Legea 101/....., formulând în termenul legal notificarea prealabilă către autoritatea contractantă, notificarea nr. 662/27.06.....”.

Având în vedere data depunerii contestației, respectiv data de și data publicării Legii nr. 101/....., Consiliul reține că în speță sunt incidente următoarele:

- 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 legii nu s-a prevăzut nicio normă derogatorie de la obligația notificării prealabile a autorității contractante, respectiv prevederile art. 69 alin. (2) din Legea nr. 101/.....: „Dispozițiile prezentei legi se aplică numai contestațiilor/ cererilor/plângerilor formulate după intrarea ei în vigoare”.

În soluționare Consiliul nu va reține alegația contestatorului cu privire la modalitatea în care acesta a înțeles să facă aplicarea prevederilor art. 6 din Legea nr. 101/..... având în vedere următoarele aspecte:

- Potrivit art. 3 lit. e) din Legea nr. 101/..... „notificare prealabilă - cererea prin care se solicită autorității contractante reexaminarea unui act al autorității contractante, în sensul revocării sau modificării acestuia”;
- Notificarea invocată de contestator nr. 662/27.06..... este mult anterioară contestației cu care a fost investit Consiliul, respectiv contestația nr./.....;
- Prin notificarea nr. 662/27.06..... se solicită reexaminarea actului nr. 700/AP/980/.....06..... prin care i s-a adus la cunoștință rezultatul procedurii inițial ce a făcut ulterior obiectul contestației nr. 693/04.07..... soluționată prin Decizia nr. .../...../...../.....; în timp ce prezenta contestație este formulată împotriva actul autorității contractante nr. 700/AP/1375/....., înscris emis urmare a punerii în aplicare a deciziei antemenționate și a cărei reexaminare/remediere nu a fost solicitată autorității contractante în cadrul niciunei notificări.

Față de aceste aspecte, se constată că, în speță, contestația a fost transmisă de către contestator, fără a depune la autoritatea contractantă notificarea prealabilă.

Dacă contestatorul ar fi fost diligent și prudent, ar fi putut din vreme să-și conserve dreptul la contestație, astfel încât să permită apoi

jurisdicției Consiliului să poată analiza pe fond cererile ce fac obiectul contestației.

Având în vedere dispozițiile art. 26 alin. (1) și (6) coroborat cu art. 6 alin. (1) și alin. (10) din Legea nr. 101/....., 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:

Consiliul respinge ca inadmisibilă contestația depusă de SC SRL, în contradictoriu cu autoritatea contractantă ...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 în 4 (patru) exemplare originale, conține 5 (cinci) pagini.