

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 nr. 024/31.05.2023, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ..., formulată de ..., cu sediul în municipiul ..., înmatriculată la Registrul Comerțului cu nr. ..., având cod unic de înregistrare ..., reprezentată legal prin administrator ..., împotriva documentației de atribuire întocmită de ..., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ..., în cadrul procedurii de licitație deschisă, derulată online, în vederea atribuirii contractului având ca obiect: *„Furnizare microbuz electric în cadrul proiectului „Achiziție de microbuze nepoluante și puncte de reîncărcare pentru vehicule electrice în cadrul proiectului C10-I1.1-208 „Achiziție microbuze nepoluante ...”, cod CPV 34144910-0, s-au solicitat următoarele:*

„I. Suspendarea procedurii pana la solutionarea contestației.

II. In principal, modificarea Documentației de atribuire in sensul eliminării cerințelor restrictive care limitează in mod nelegal concurenta.

III. Obligarea Autorității contractante la decalarea termenului de depunere a ofertelor si la continuarea procedurii in conformitate cu prevederile legale in vigoare aplicabile in materia achizițiilor publice, precum si cu respectarea principiilor consacrate de art. 2 al Legii nr. 98 / 2016.

IV. In subsidiar, in situația in care se va constata faptul ca nu mai pot fi adoptate masuri de remediere, anulara procedurii.”.

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

... formulează contestația nr. 024/31.05.2023, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ..., împotriva documentației de atribuire întocmită de către ..., solicitând cele redată în partea introductivă și prezentând, pe fond, argumentele sale.

În drept au fost invocate prevederile art. 8 din Legea nr. 101/2016, dispozițiile Legii nr. 98/2016, precum și cele ale HG nr. 395/2016.

Prin adresa nr. ..., în temeiul art. 61¹ alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, Consiliul i-a solicitat contestatorului să transmită la dosarul

cauzei, *„în termen de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului, dovada constituirii cauțiunii în cuantumul stabilit de lege”*.

Având în vedere data sesizării Consiliului cu privire la contestația ce face obiectul acestui dosar, respectiv **31.05.2023**, care este și ultima zi a termenului legal de contestare, precum și recipisele de consemnare nr. ... din data de **07.06.2023**, emisă de către CEC Bank, Sucursala ..., în valoare de 24.613,50 lei, precum și nr. ... din data de **08.06.2023**, emisă de către CEC Bank, Sucursala ..., în valoare de 24.613,50 lei, documente ce reflectă cauțiunea aferentă contestației, în considerarea dispozițiilor art. 15 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, prin adresele nr. ... și nr. ... din ..., Consiliul a pus în discuția părților excepția inadmisibilității contestației formulate de către ..., prin raportare la termenul de 5 zile prevăzut la art. 61¹ alin. (1), calculat potrivit art. 5 alin. (2) din același act normativ.

Ca răspuns la adresa Consiliului nr. ..., prin adresa nr. 3866/09.06.2023, înregistrată la C.N.S.C. sub nr. ..., autoritatea contractantă ... a invocat excepția inadmisibilității contestației ce face obiectul acestui dosar, solicitând respingerea acestei contestații, ca inadmisibilă, pentru constituirea tardivă a cauțiunii, în opinia acesteia termenul limită de constituire împlinindu-se *„în data de 06.06.2023 ora 23:59”*.

În acest sens, organizatoarea procedurii se raportează la data la care a fost sesizat Consiliul de către contestator (31.05.2023), la cauțiunile ce au fost constituite în datele de 07.06.2023 și 08.05.2023, precum și la dispozițiile art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Consideră că ... a constituit cauțiunea cu depășirea termenului legal și imperativ de 5 zile calculate de la data sesizării CNSC.

Dovada comunicării acestui document către contestator a fost atașată.

Prin adresa înregistrată la C.N.S.C. sub nr. ..., ... a solicitat respingerea excepției inadmisibilității contestației, deoarece recipisa de consemnare nr. ... din data de 07.06.2023 *„a fost constituită în a 5-a zi calendaristică, adică în termenul legal”*. În acest sens, petentul precizează că din eroare a constituit în data de 07.06.2023 suma reprezentând 50% din valoarea stabilită de lege, însă aceasta a fost completată prin recipisa de consemnare nr. ... din data de 08.06.2023, fapt ce nu ar trebui să ducă la decăderea acestuia din drepturi, deoarece Legea nr. 101/2016 nu sancționează constituirea parțială a unei cauțiuni, nu stabilește sancțiuni pentru erori în constituirea cauțiunilor, iar scopul cauțiunii nu ar trebui să fie o barieră în calea dreptului la apărare.

Prin adresa din *„07.06.2023”*, înregistrată la C.N.S.C. sub nr. ..., contestatorul a depus la registratura Consiliului, în original, recipisa de consemnare nr. ... din 07.06.2023, emisă de CEC Bank, Sucursala ..., în valoare de 24.613,50 lei.

Prin adresa din „08.06.2023”, înregistrată la C.N.S.C. sub nr. ..., contestatorul a depus la registratura Consiliului, în original, recipisa de consemnare nr. ... din 08.06.2023, emisă de CEC Bank, Sucursala ..., în valoare de 24.613,50 lei.

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat licitația deschisă, derulată online, în vederea atribuirii contractului având ca obiect: *„Furnizare microbuz electric în cadrul proiectului „Achiziție de microbuze nepoluante și puncte de reîncărcare pentru vehicule electrice în cadrul proiectului C10-I1.1-208 „Achiziție microbuze nepoluante ...”, cod CPV 34144910-0, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând în SEAP anunțul de participare nr. ..., conform căruia valoarea estimată a contractului de furnizare este de 2.461.350 lei. Conform cap. II.2.5) din anunț, criteriul de atribuire este „cel mai bun raport calitate preț”, având 3 factori de evaluare.*

Contestația nr. 024/31.05.2023, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ..., formulată de ..., vizează documentația de atribuire elaborată de către

Având în vedere data sesizării Consiliului cu privire la contestația ce face obiectul acestui dosar, respectiv **31.05.2023**, care este și ultima zi a termenului legal de contestare, precum și recipisele de consemnare nr. ... din data de **07.06.2023**, emisă de către CEC Bank, Sucursala ..., în valoare de 24.613,50 lei, precum și nr. ... din data de **08.06.2023**, emisă de către CEC Bank, Sucursala ..., în valoare de 24.613,50 lei, documente ce reflectă cauțiunea aferentă contestației, în considerarea dispozițiilor art. 15 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, prin adresele nr. ... și nr. ... din ..., Consiliul a pus în discuția părților excepția inadmisibilității contestației formulate de către ..., prin raportare la termenul de 5 zile prevăzut la art. 61¹ alin. (1), calculat potrivit art. 5 alin. (2) din același act normativ.

Procedând la verificarea constituirii cauțiunii în termenul legal, de către ..., Consiliul reține că în cauză sunt aplicabile următoarele dispoziții legale, în forma în vigoare la data la care a fost depusă contestația:

- art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare:

„(1) Pentru soluționarea contestației formulate în condițiile art. 8 sub sancțiunea respingerii acesteia, persoana care se consideră vătămată trebuie să constituie, în termen de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului, o cauțiune stabilită după cum urmează:

b) 2% din valoarea estimată a contractului, dacă aceasta este egală sau mai mare decât pragurile valorice prevăzute la art. 7 [alin. \(1\)](#) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 12 [alin. \(1\)](#) din Legea nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 11 [alin. \(1\)](#) din Legea nr. 100/2016, cu modificările și completările

ulterioare, dar nu mai mult de 220.000 lei pentru contestațiile depuse în etapa prevăzută la art. 17 alin. (1) *lit. a*), respectiv (...)”.

Astfel, raportat la valoarea estimată a procedurii, în sumă de 2.461.350 lei, fără TVA, precum și la data sesizării Consiliului-**31.05.2023**, ... avea obligația ca, **în termen de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului, să constituie o cauciune în sumă de 49.227 lei.**

Conform dispozițiilor art. 5 din Legea nr. 101/2016 „(1) Termenele procedurale stabilite de prezenta lege, exprimate în zile, încep să curgă de la începutul primei ore a primei zile a termenului și se încheie la expirarea ultimei ore a ultimei zile a termenului.

(2) Ziua în cursul căreia a fost comunicat un act procedural nu este luată în calculul termenului. Dacă ultima zi a unui termen exprimat altfel decât în ore este o zi nelucrătoare, termenul se încheie la expirarea ultimei ore a următoarei zile lucrătoare”, **termenul de 5 zile anterior indicat împlinindu-se la finalul zilei de 06.06.2023.**

Consiliul reține că părțile nu au contestat cuantumul cauciunii prevăzut la art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, și nici data la care s-a împlinit termenul pentru constituirea cauciunii.

Astfel, contestatorul avea obligația, ca până în data de 06.06.2023, să constituie o cauciune astfel cum a fost stabilită de lege.

Consiliul stabilește că termenul de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului, prevăzut la art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, este un termen de decădere, a cărui respectare nu este lăsată la aprecierea contestatorului.

Cu privire la aceste aspecte sunt relevante prevederile art. 68 din Legea nr. 101/2016, respectiv „Dispozițiile prezentei legi se completează cu prevederile Legii contenciosului administrativ nr. 554/2004, cu modificările și completările ulterioare, ale Legii nr. 134/2010, republicată, cu modificările ulterioare, și cu cele ale Legii nr. 287/2009, republicată, cu modificările ulterioare, în măsura în care prevederile acestora din urmă nu sunt contrare” și cele ale art. 185 alin. (1) C.pr. civ. „Când un drept procesual trebuie exercitat într-un anumit termen, nerespectarea acestuia atrage decăderea din exercitarea dreptului, în afară de cazul în care legea dispune altfel. Actul de procedură făcut peste termen este lovit de nulitate”.

Continuând analiza, Consiliul constată că recipisele de consemnare nr. ... din data de 07.06.2023, emisă de către CEC Bank, Sucursala ..., în valoare de 24.613,50 lei, precum și nr. ... din data de 08.06.2023, emisă de către CEC Bank, Sucursala ..., în valoare de 24.613,50 lei, **au fost emise după împlinirea termenului prevăzut la art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, termen care s-a împlinit la finalul zilei de 06.06.2023.**

În aceste condiții, Consiliul va înlătura argumentele contestatorului prezentate prin adresa înregistrată la C.N.S.C. sub nr. ..., întrucât acesta

avea obligația de a constitui cauțiunea în termenul legal (o obligație de rezultat), adică de a face dovada consemnării sumei de 49.227 lei, pe seama și la dispoziția Consiliului, până la finalul zilei de 06.06.2023, condiție neîndeplinită având în vedere dovada incontestabilă în acest sens, precizată anterior.

Obligația constituirii cauțiunii în termenul fixat de lege, de 5 zile de la sesizarea Consiliului, este o obligație imperativă, reglementată printr-o normă de ordine publică, relevantă în acest sens fiind și practica judiciară de dată recentă, respectiv decizia nr. 3/01.02.2023 pronunțată de Curtea de Apel București.

Având în vedere dispozițiile art. 26 alin. (1) și (6) coroborat cu art. 61¹ alin. (1) 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 ... pentru neconstituirea cauțiunii în termenul legal.

Fără pronunțare asupra altor excepții și a fondului 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.