



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

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. 12 alin. (1) 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. ...

Data: ...

Prin contestația nr. 2657/23.04.2020, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 15697/23.04.2020, formulată de SC ... SA, cu înregistrată la Registrul Comerțului București sub numărul ..., având CUI ..., împotriva procedurii de licitație deschisă privind atribuirea contractului de lucrări având ca obiect „DJCL04 – Extindere rețele de apă și canalizare în comuna Gercești și rețea de canalizare în comuna Mischii”, organizată de către ..., cu sediul în ..., în calitate de entitate contractantă, s-a solicitat:

- anularea adresei nr. 7444/10.04.2020 emisă de către autoritatea contractantă, precum și a tuturor actelor subsecvente acesteia,
- reevaluarea ofertei SC ... SA cu respectarea dispozițiilor legale în vigoare în materia achizițiilor publice și aplicarea corespunzătoare a criteriilor stabilite în fișa de date.

Prin adresa nr. 657/04.05.2020, înregistrată la Consiliu sub nr. 16951/04.05.2020, SC ... SRL cu sediul în ..., înregistrată la Registrul Comerțului București sub numărul ... având CUI ..., lider al Asocierii SC ..., reprezentată convențional prin S.C.P.A. ... cu sediul ales în în calitate de câștigătoare a procedurii de atribuire antementionată, formulează cerere de intervenție voluntară, prin care solicită:

- în principal, admiterea excepției inadmisibilității contestației pentru neconstituirea cauțiunii în termenul stabilit de art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016; iar

- în subsidiar, admiterea în principiu, respectiv admiterea prezentei cereri de intervenție, cu consecința:

1. respingerii contestației formulate de ... SA ca nefondată în ceea ce privește oferta Asocierii și menținerea deciziei entității contractante prin care oferta ... SRL - ... SRL a fost declarată admisibilă și câștigătoare;

2. obligării SC ... SA la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de acest proces.

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

Consiliul a fost sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația formulată de către SC ...SA împotriva rezultatului procedurii, conform căruia oferta sa a fost respinsă ca fiind neconformă și inacceptabilă.

Prin adresa nr. 16259/...-C4/28.04.2020, Consiliul i-a solicitat contestatoarei, conform art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să transmită, în termen de 3 zile, dovada constituirii cauțiunii conform prevederilor legale.

Deși SC ... SA a confirmat primirea documentului antemenționat, prin adresa înregistrată la CNSC sub nr. 16399/29.04.2020, până la data emiterii prezentei, nu a depus recipisa de consemnare aferentă contestației în cauză.

Prin adresa nr. 657/04.05.2020, înregistrată la Consiliu sub nr. 16951/04.05.2020, SC ... SRL, formulează cerere de intervenție voluntară, prin care solicită în principal, admiterea excepției inadmisibilității contestației pentru neconstituirea cauțiunii în termenul stabilit de art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

În susținerea excepției inadmisibilității contestației, intervenienta invocă prevederile art. 61¹ alin. (1) lit. d) din Legea nr. 101/2016.

În speță, astfel cum reiese din dosarul achiziției (în special din raportul procedurii de atribuire), valoarea ofertei câștigătoare (oferta asocierii) este de 25.804.324,00 lei fără TVA, valoare superioară pragului valoric de 25.013.925 lei stabilit de prevederile art. 12 din Legea nr. 99/2016 pentru contractele sectoriale de lucrări.

Prin raportare la această valoare, în aplicarea dispozițiilor legale anterior citate, societatea contestatoare trebuia să constituie, în termen de maxim 3 zile lucrătoare de la data sesizării Consiliului, o cauțiune în cuantum de 516.086,48 lei.

Astfel, raportat la data înregistrării contestației la CNSC, respectiv joi 23 aprilie 2020, ... trebuia să constituie cauțiunea de 516.086,48 lei până cel mai târziu la data de luni 27 aprilie 2020, termen calculat potrivit art. 5 din Legea nr. 101/2016.

Din analiza susținerilor părților și a documentelor existente la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

... SA, în calitate de entitate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă privind atribuirea contractului de lucrări având ca obiect „DJCL04 – Extindere rețele de apă și canalizare în comuna Gercești și rețea de canalizare în comuna Mischii”, prin publicarea, în SEAP, a anunțului de participare nr. ..., cu o valoare estimată de 26.330.599 lei, fără TVA, și criteriul de atribuire „*cel mai bun raport calitate - preț*”.

Nemulțumită de rezultatul procedurii, comunicat prin adresa nr. 7444/10.04.2020, SC ...SA a formulat contestația de față, solicitând cele menționate în partea introductivă.

În contextul în care Consiliul a observat că respectiva contestație nu este însoțită de dovada constituirii cauțiunii potrivit art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, a fost necesară verificarea îndeplinirii condiției legale, sens în care a solicitat autoarei contestației dovada constituirii cauțiunii, a cărei confirmare de primire se regăsește la dosarul cauzei.

Până la data prezentei, contestatorul nu a prezentat vreo dovadă în sensul constituirii cauțiunii, nici prin fax/e-mail și nici în original (poștă sau la registratura CNSC), deși prin adresa CNSC nr. ... i s-a solicitat acestuia, în mod expres, ca răspunsul să fie comunicat, inițial, prin fax sau e-mail, iar ulterior, în original, prin poștă sau direct la registratura CNSC, adresă a cărei primire a fost confirmată de contestator.

În soluționarea cauzei sunt relevante dispozițiile legale:

- art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, modificată și completată prin OUG nr. 23/2020, potrivit căroră:

(1) Pentru soluționarea contestației formulate în condițiile art. 8 sub sancțiunea respingerii acesteia, persoana care se consideră vătămată **trebuie să constituie în termen de maxim 3 zile lucrătoare de la data sesizării Consiliului**, o cauțiune stabilită după cum urmează:

a) 2% din valoarea estimată a contractului, în cazul în care aceasta este mai mică 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 35.000 lei;

b) 2% din valoarea ofertei declarate câștigătoare în cadrul raportului procedurii, dacă aceasta este mai mică 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 88.000 lei;

c) 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;

d) 2% din valoarea ofertei declarate câștigătoare în cadrul raportului procedurii, 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 880.000 lei;

- art. 12 alin. (2) din Legea nr. 24/2000, conform căroră:

(2) Ordonanțele de urgență ale Guvernului intră în vigoare la data publicării în Monitorul Oficial al României, Partea I, sub condiția depunerii lor prealabile la Camera competentă să fie sesizată, dacă în cuprinsul lor nu este prevăzută o dată ulterioară.

În prezenta cauză se constată că SC ...SA a formulat și înaintat Consiliului contestația la data de 23.04.2020, fiind înregistrată sub nr. 15697/23.04.2020, deci după intrarea în vigoare a OUG nr. 23/2020 (12.02.2020), astfel încât, aceasta avea obligația de a constitui cauțiunea cu respectarea dispozițiilor legale în vigoare la data sesizării Consiliului și redate mai sus, respectiv în 3 zile lucrătoare de la data sesizării organismului administrativ-jurisdicțional.

Față de normele reproduse, în vigoare și prezumate absolut a fi cunoscute de către SC ... SA începând cu 12.02.2020, contestatoarea era debitoare obligației legale de a constitui, în termen de maxim 3 zile lucrătoare de la sesizarea Consiliului, cauțiunea de 2% din valoarea ofertei declarată câștigătoare, în limita pragurilor de mai sus. În pofida acestei obligații, societatea a formulat contestația (la 23.04.2020) fără să constituie cauțiunea necesară, ea nefiind constituită și probată nici în cele 3 zile lucrătoare care s-au scurs de la sesizarea Consiliului. Termenul de 3 zile fiind un termen de decădere, respectarea lui nu este lăsată la aprecierea contestatoarei.

Contestatoarea era datoră să manifeste o minimă diligență în îndeplinirea în termenul legal a obligațiilor care îi reveneau, astfel încât Consiliul să primească în acel termen dovada constituirii cauțiunii, dacă nu prin depunerea directă a ei la registratura Consiliului, atunci prin transmiterea la numerele de fax/adresa de e-mail puse la dispoziție și prin expedierea originalului cu serviciul poștal.

Reținând, așadar, culpa contestatoarei, Consiliul va face aplicarea dispozițiilor imperative ale art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, potrivit căroră contestația va fi respinsă în cazul în care contestatorul nu prezintă dovada constituirii cauțiunii, și va constata că SC ... SA nu s-a conformat obligației de constituire, în termenul fixat de legiuitor, a respectivei dovezi pentru contestația depusă.

Întrucât contestatoarea nu s-a conformat prevederilor legale imperative de constituire a cauțiunii, deși Consiliul a solicitat prin adresa nr. ..., dovada constituirii cauțiunii, contestația formulată de SC ... SA nu poate fi soluționată, fapt pentru care, în conformitate cu dispozițiile art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge contestația formulată de SC ... SA, în contradictoriu cu ...SA, în calitate de autoritatea contractantă, pentru neconstituirea cauțiunii.

Raportat la soluția prefigurată mai sus, având în vedere că SC ... SA nu a depus o contestație admisibilă, cererea de intervenție formulată în cadrul dosarului, de către SC ... SRL nu va fi încuviințată, urmând a fi respinsă, ca inadmisibilă, în temeiul art. 64 alin. (4) din Codul de procedură civilă.

Fără pronunțare asupra fondului cauzei și a altor excepții.

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

În temeiul art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, respinge ca inadmisibilă contestația formulată de SC ...SA, în contradictoriu cu ... SA, pentru neconstituirea cauțiunii.

În temeiul art. 64 alin. (4) din Codul de procedură civilă, respinge ca inadmisibilă cererea de intervenție formulată de SC ...SRL.

Prezenta decizie este obligatorie, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

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

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

Redactată în 5 exemplare, conține 5 (cinci) pagini.

...