

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. 2148/C1/2458

Data: 14.09.2023

Prin contestația nr. 767/31.08.2023, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 48268/04.09.2023, formulată de SC, cu sediul în, având cod unic de înregistrare RO, înmatriculată la Oficiul pentru Registrul Comerțului sub nr., reprezentată legal prin administrator și convențional prin avocat, împotriva rezultatului procedurii, emis de către SA, cu sediul social în, ..., ..., cu adresa de corespondență în, ..., în calitate de entitate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având drept obiect: „Țevi din PE-Xa preizolate/neizolate, fittinguri neizolate PE-Xa și truse de scule (cu acționare electro-hidraulică), pentru circuitul secundar de încălzire, apă caldă de consum și recirculație”, cod CPV: 44165210-9, s-a solicitat: anularea procesului-verbal al ședinței de evaluare nr. 59153/11.07.2023, a comunicării privind rezultatul procedurii nr. 70851/21.08.2023, a raportului procedurii nr. 70851/21.08.2023, reanalizarea documentelor de calificare și reevaluarea ofertelor.

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

SC formulează contestație împotriva procesului-verbal al ședinței de evaluare nr. 59153/11.07.2023, a comunicării privind rezultatul procedurii nr. 70851/21.08.2023, a raportului procedurii nr. 70851/21.08.2023, solicitând reanalizarea documentelor de calificare și reevaluarea ofertelor.

Prin adresa nr. 48339/2458/C1/04.09.2023, transmisă inițial prin e-mail și ulterior, în original, prin poștă, Consiliul solicită contestatorului, în temeiul art. 20 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, ca, în termenul prevăzut de lege, să transmită,

în temeiul art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege.

Prin adresa nr. 76798, înregistrată la CNSC sub nr. 48951/07.09.2023, entitatea contractantă transmite măsuri de remediere, hotărând întoarcerea în etapa de evaluare tehnică pentru reanalizarea ofertelor prezentate în cadrul procedurii de licitație deschisă.

Prin adresa nr. 823/12.09.2023, înregistrată la CNSC sub nr. 49842/12.09.2023 SC transmite înscrisul intitulat: „Cerere de renunțare la contestație”, prin care precizează: „(...) vă transmitem atașat o cerere de renunțare la contestația formulată (...) având în vedere adresa nr. 76797/06.09.2023, prin care a hotărât ca măsură de remediere întoarcerea în etapa de evaluare tehnică pentru reanalizarea ofertelor prezentate în procedura de licitație”.

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

..... SA, în calitate de entitate contractantă, a organizat procedura licitație deschisă, în vederea încheierii acordului-cadru având drept obiect: „Țevi din PE-Xa preizolate/neizolate, fittinguri neizolate PE-Xa și truse de scule (cu acționare electro-hidraulică), pentru circuitul secundar de încălzire, apă caldă de consum și recirculație”, cod CPV: 44165210-9, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând în SEAP anunțul de publicitate nr. CN1055689/26.05.2023, conform căruia valoarea estimată a procedurii este 19.758.578,20 lei fără TVA.

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.

Având în vedere prevederile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul urmează să se pronunțe cu întâietate asupra excepției inadmisibilității contestației.

Rezultă fără putință de tăgadă faptul că potrivit rolului activ al consilierilor de soluționare, aceștia trebuie să verifice dacă au fost legal investiți cu soluționarea contestației formulate, sens în care trebuie să analizeze, înainte de toate, excepțiile – de procedură și de fond – care fac inutilă cercetarea în fond a contestației.

Din redactarea prevederilor art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, rezultă că pentru a putea proceda la soluționarea contestației, Consiliul trebuie să constate depunerea cauțiunii, constituită potrivit prevederilor legale.

Modul de calcul al acestei cauțiuni este stabilit în detaliu de prevederile art. 61¹ din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare raportat la valoarea estimată a contractului de achiziție publică ce urmează a fi atribuit.

În aceste condiții, Consiliul va verifica cu precădere îndeplinirea condiției prevăzute de dispozițiile legale antemenționate, deoarece dacă nu sunt îndeplinite condițiile legale de constituire a cauțiunii astfel încât contestația să fie luată în considerare, Consiliul va respinge contestația fără să cerceteze motivele acesteia.

Prin urmare constituirea cauțiunii este o condiție obligatorie pentru soluționarea contestației cu care a fost investit Consiliul; dovada constituirii acesteia la dispoziția Consiliului se depune în original la CNSC, aceasta fiind o condiție de admisibilitate.

Obligativitatea constituirii cauțiunii reprezintă o condiție de fond pentru însuși soluționarea contestației, iar nu de procedură, de natură a obstrucționa accesul la justiție.

În cazul în care Consiliul investit cu o contestație constată neîndeplinirea constituirii cauțiunii va respinge contestația potrivit art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Prin adresa nr. 48339/2458/C1/04.09.2023, transmisă inițial prin e-mail și ulterior, în original, prin poștă, Consiliul solicită contestatorului, în temeiul art. 20 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, ca în termenul prevăzut de lege, să transmită: în temeiul art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, recipisa de consemnare a cauțiunii în original în cuantumul prevăzut de lege.

Ulterior, SC transmite prin adresa 823/12.09.2023, înregistrată la CNSC sub nr. 49842/12.09.2023 înscrisul intitulat: „Cerere de renunțare la contestație”, prin care precizează: „(...) vă transmitem atașat o cerere de renunțare la contestația formulată (...) având în vedere adresa nr. 76797/06.09.2023, prin care a hotărât ca măsură de remediere întoarcerea în etapa de evaluare tehnică pentru reanalizarea ofertelor prezentate în procedura de licitație”, fără a transmite la dosarul cauzei, dovada constituirii cauțiunii.

Consiliul reține că în speță sunt incidente următoarele:

- prevederile art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016 modificată și completată prin OUG nr. 114/2020;
- 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 ordonanței nu s-a prevăzut nicio normă derogatorie de la obligația constituirii cauțiunii.

Față de aceste aspecte, se constată că, în speță, contestația a fost transmisă de către contestator, fără a depune cauțiunea, constituită în mod legal.

Având în vedere dispozițiile art. 26 alin. (1) și (6) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, în vigoare la data depunerii contestației, Consiliul respinge, ca inadmisibilă, contestația depusă de SC, în contradictoriu cu entitatea 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:

Respinge, ca inadmisibilă, contestația formulată de SC, în contradictoriu cu 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 practicaua deciziei
.....

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține 4 (patru) pagini.