

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. 2055/C1/2388

Data: 04.09.2023

Prin contestația înregistrată la CNSC sub nr. 46662/25.08.2023, formulată de SC SRL, cu sediul în-....., înmatriculată la Registrul Comerțului cu nr., având cod unic de înregistrare RO....., reprezentată legal prin și convențional prin, cu domiciliu procesual ales în-....., jud., împotriva procedurii de licitație publică având ca obiect: „Închirierea a 8 loturi de containere/chioșcuri pentru comerțul stradal”, inițiată de către -, cu sediul în-.....,, în calitate de autoritate contractantă, s-a solicitat:

- în principal — anularea în tot a actului nr. 32928/11.08.2023, precum și a actelor care au stat la baza emiterii adresei nr. 32928/11.08.2023 și a actelor subsecvente și, în consecință obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere pentru lotul 7 constând în reevaluarea ofertei sale de la etapa nepublică de analiză propriu-zisă a ofertelor, ținând cont de dispozițiile legale în materie și de prevederile documentației de atribuire;

- în subsidiar — anularea în tot a actului nr. 32928/11.08.2023, precum și a actelor care au stat la baza emiterii adresei nr. 32928/11.08.2023 și a actelor subsecvente și, în consecință obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere pentru lotul 7 și, în consecință, atribuirea contractului către contestator pentru lotul 7;

- în terțiar — anularea în tot a actului nr. 32928/11.08.2023, precum și a actelor care au stat la baza emiterii adresei nr. 32928/11.08.2023 și a actelor subsecvente și, în consecință, anularea procedurii de atribuire pentru lotul 7, ca fiind nelegală;

- suspendarea procedurii de atribuire;

- obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor prilejuite de această procedură.

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

În fapt, contestatorul precizează că a depus o ofertă la prezenta procedură de închiriere doar pentru Lotul 7 - Activitate comercială cu specific de vânzare clătite/gogoși/waffles + răcoritoare, autoritatea contractantă comunicându-i pe de o parte că oferta sa este necâștigătoare, iar pe de altă parte că nu a îndeplinit criteriul de atribuire „Capacitate economică-financiară a ofertanților”, deoarece extrasul de cont prezentat de la Banca Transilvania a prezentat ștersături și adăugiri cu pixul.

În vederea soluționării contestației, prin adresele nr. 46945/C1/2388/28.08.2023 (pentru -) și nr. 46943/C1/2388/28.08.2023 (pentru SC SRL), transmise inițial prin e-mail și ulterior, în original, prin poștă, CNSC solicită acestora opinia referitoare la excepția necompetenței materiale a Consiliului.

Autoritatea contractantă răspunde prin punctul de vedere nr. 34710/29.08.2023, înregistrat la CNSC sub nr. 47274/29.08.2023 precizând că este de acord cu excepția invocată privind necompetența materială a Consiliului în soluționarea contestației.

Cu privire la acest aspect autoritatea contractantă precizează că așa cum reiese și din Dispoziția nr. 533/19.07.2023, care a stat la baza documentației de atribuire, prevederile care au stat la baza licitației publice în discuție sunt următoarele:

- art. 332-348 din Ordonanța de Urgență a Guvernului nr. 57/2019 privind Codul administrativ, cu modificările și completările ulterioare;

- art. 1777 - 1823 din Legea privind Codul civil nr. 287/2009, republicată, cu modificările și completările ulterioare.

- art. 190 alin. (4) din Ordonanța de Urgență a Guvernului nr. 57/2019 privind Codul administrativ, cu modificările și completările ulterioare.

- Hotărârii Consiliului Județean nr. 209/2019 privind aprobarea Procedurii de închiriere a bunurilor imobile din domeniul public și privat al Județului, aflate în administrarea Consiliului Județean

De asemenea, arată că în anunțul de licitație cu nr. 28611/13.07.2023, publicat pe site-ul Consiliului Județean, la pct. 5, sunt specificate următoarele:

„Denumirea, adresa, numărul de telefon, telefax, e-mail a instanței competente în soluționarea litigiilor apărute și termenele pentru

sesizarea instanței: Tribunalul, localitatea-....., tel, email tr-.....(g)just.ro”.

Având în vedere excepția necompetenței materiale a CNSC autoritatea contractantă „consideră oportună respingerea contestației”.

SC SRL răspunde prin adresa înregistrată la CNSC sub nr. 47369/30.08.2023, apreciind că necompetența materială a Consiliului, raportat la prevederile art. 29 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 este neîntemeiată și trebuie respinsă.

Contestatorul precizează că aceste containere ce fac obiectul achiziției de față sunt bunuri mobile și nu bunuri imobile, deoarece, nu sunt amplasate prin legare de sol (fundații, platforme de beton, etc).

Totodată precizează că, în situația în care se consideră că CNSC nu este competentă material să analizeze contestația, să se facă aplicarea dispozițiilor art. 12 alin. (2) din Legea nr. 101/2016.

Prin adresa înregistrată la Consiliu cu nr. 47755/31.08.2023 SC SRL depune recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 209444868/1 tranzacția nr. 1365687717/108770270 din 28.08.2023 în valoare de 571,20 lei emisă de CEC Bank – Sucursala

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

..... - a inițiat procedura de licitație publică, având ca obiect: „Închirierea a 8 loturi de containere/ chioșcuri pentru comerțul stradal situate în municipiul-Napoca în proximitatea intersecției Splaiul Independenței cu strada George Coșbuc”.

În baza dispozițiilor art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora „*Consiliul se pronunță mai întâi asupra excepțiilor de procedură și de fond, cu încadrarea în termenul prevăzut la art. 24 alin. (1), iar când constată că acestea sunt întemeiate, nu mai procedează la analiza pe fond a cauzei*”, Consiliul va analiza cu întâietate excepția lipsei de competență materială a sa în soluționarea contestației, invocată din oficiu.

Consiliul reține că în cauză au relevanță următoarele dispoziții legale:

- art. 12, din Legea nr. 101/2016: „(1) Consiliul este competent să soluționeze contestațiile cu privire la procedurile de atribuire a contractelor prin complete specializate constituite potrivit regulamentului de organizare și funcționare aprobat potrivit art. 37 [alin. \(2\)](#)”. (2) Contestațiile care nu intră în competența de soluționare a Consiliului sunt declinate de acesta, prin decizie, către instanța de judecată competentă ori, dacă este cazul, către un alt organ cu activitate jurisdicțională competent”.

- art. 68 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, art. 82 alin. (1) din Legea nr. 99/2016, art. 50 alin. (1) din (2) din Legea nr. 100/2016, potrivit căroră, procedurile de atribuire în baza cărora se atribuie contractele de

achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, sunt, după caz, licitația deschisă, licitația restrânsă, negocierea competitivă, dialogul competitiv, parteneriatul pentru inovare, negocierea fără publicare prealabilă, concursul de soluții, procedura de atribuire aplicabilă în cazul serviciilor sociale și al altor servicii specifice, procedura simplificată.

- art. 29 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, potrivit căreia: „Prezenta lege nu se aplică pentru atribuirea contractelor de achiziție publică/ acordurilor-cadru de servicii care au ca obiect: a) cumpărarea sau închirierea, prin orice mijloace financiare, de terenuri, clădiri existente, alte bunuri imobile ori a drepturilor asupra acestora;(...)”

Astfel cum se poate observa din lecturarea textelor de lege anterior citate, pe de o parte, Consiliul are competența de soluționare doar a contestațiilor referitoare la procedurile de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, desfășurate în baza Legii nr. 98/2016, Legii nr. 99/2016 și a Legii nr. 100/2016, iar pe de altă parte, regulile procedurale potrivit căreia se desfășoară procedura de soluționare a contestațiilor sunt cele reglementate de Legea nr. 101/2016.

art. 287 Mai reține Consiliul că, astfel cum rezultă din Hotărârea Consiliului Județean nr. 209/30.10.2019, procedura derulată de acesta este o licitație publică pentru închirierea unor bunuri imobile din domeniul public și privat al Județului, aflate în administrarea Consiliului Județean, în baza art. 332-348 și art. 362 alin. (3) din OUG nr. 57/2019, potrivit căreia „Contractul de închiriere a unui bun proprietate publică se încheie de către autoritățile prevăzute la art. 287 sau de către titularul dreptului de administrare, după caz, cu orice persoană fizică sau juridică, română sau străină”, (1) Închirierea bunurilor proprietate publică a statului sau a unităților administrativ-teritoriale se aprobă, după caz, prin hotărâre a Guvernului, a consiliului județean, a Consiliului General al Municipiului București sau a consiliului local. (5) Închirierea bunurilor proprietate publică a statului sau a unităților administrativ-teritoriale se face pe bază de licitație publică. (1) În cazul procedurii de licitație, autoritatea contractantă are obligația să publice anunțul de licitație în Monitorul Oficial al României, Partea a VI-a, într-un cotidian de circulație națională și într-unul de circulație locală, pe pagina sa de internet ori prin alte medii ori canale publice de comunicații

electronice". (15) Procedura de licitație se poate desfășura numai dacă în urma publicării anunțului de licitație au fost depuse cel puțin două oferte valabile". (21) Autoritatea contractantă are obligația de a transmite spre publicare în Monitorul Oficial al României, Partea a VI-a, un anunț de atribuire a contractului, în cel mult 20 de zile calendaristice de la finalizarea procedurii de atribuire".

În aceste condiții, este evident că procedura derulată de
- nu este una care se supune regulilor de desfășurare prevăzute de legislația în materia atribuirii contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, astfel încât, Consiliul nu are competența materială de a soluționa o contestație formulată în cadrul unei astfel de proceduri.

Prin urmare, în cauză nefiind aplicabile prevederile Legii nr. 101/2016 privitor la soluționarea contestațiilor, competența materială aparține tribunalului, secția contencios administrativ de la sediul contestatorului, conform prevederilor art. 95 pct. 1 din Codul de procedură civilă, coroborat cu art. 10 alin. (3) din Legea nr. 554/2004 cu modificările și completările ulterioare.

Cele expuse mai sus formează convingerea Consiliului că soluționarea contestației de față nu intră în sfera de competență materială a acestuia și, constatând lipsa sa de competență în soluționarea contestației, urmează a face aplicarea art. 12 alin. (2) din Legea nr. 101/2016.

Drept pentru care, raportat la dispozițiile art. 68 din Legea nr. 101/2016, ce prevăd completarea dispozițiilor actului antemenționat cu cele de drept comun în lipsa unor dispoziții exprese, coroborate cu dispozițiile art. 131 din Codul de Procedură Civilă și cu art. 12 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, dată fiind excepția lipsei sale de competență materială în soluționarea contestației, urmează să transmită contestația, împreună cu dosarul constituit, instanței de judecată competente.

Date fiind cele ce preced, Consiliul urmează a face aplicarea art. 95 pct. 1 Cod procedură civilă coroborat cu art. 12 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 și va declina competența de soluționare a contestației formulate de SC SRL, către Tribunalul

Fără pronunțare asupra fondului contestației.

Pentru aceste motive
în baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Declină competența de soluționare a contestației depusă de SC SRL către Tribunalul

Dispune trimiterea de îndată a dosarului către Tribunalul, conform art. 12 alin. (3) din Legea nr. 101/2016.

Fără cale de atac.

Obligatorie.

**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 5 (cinci) pagini.