str. Stavropoleos nr. 6, sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980,
tel. +40-21-3104641, tel. +40-21-3104670, fax. +40-21-3104642,
e-mail: office@cnsc.ro, www.cnsc.ro, http://portal.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 fără număr de înregistrare la emitent, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr...., formulată de Asocierea..., prin lider de asociere..., cu sediul în jud...., sat..., comuna.... 303, înregistrată la... Comerțului sub nr...., CUI..., reprezentată legal prin..., împotriva rezultatului procedurii emis de către ..., cu sediul în mun..... nr...., cod poștal..., având CUI..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificate, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect „..." inițiată prin anunțul de participare simplificat nr...., s-a solicitat Consiliului următoarele:

- admiterea contestației;
- anularea comunicării publicate în SEAP la data de..., în ceea ce privește respingerea ofertei asocierii...
- anularea parțială a Raportului procedurii nr.... și a procesului-verbal nr...., precum și a actelor subsecvente, în părțile care privesc respingerea ofertei contestatoarei, stabilirea ofertelor admisibile, clasamentul și desemnarea ofertei câștigătoare;
- obligarea autorității contractante la reluarea evaluării din etapa verificării garanției de participare, cu respectarea art.... alin. (3) și art. 134 alin. (1) din Normele metodologice aprobate prin H.G. nr. 395/2016, respectiv prin solicitarea de clarificări asupra garanției de participare și analizarea poliței corecte, emisă și intrată în vigoare anterior datei și orei-limită de depunere a ofertelor;
- obligarea autorității contractante la continuarea evaluării ofertei asocierii....., în urma clarificării, se confirmă că garanția corectă îndeplinea la data de..., ora 15:..., cerințele privind beneficiarul, obiectul, cuantumul, caracterul irevocabil și necondiționat și perioada de valabilitate;

- acordarea accesului contestatoarei la dosarul constituit la Consiliu, cu respectarea regimului informațiilor confidențiale, și posibilitatea formulării de concluzii scrise strict în raport cu înscrisurile din dosar;

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 de față, prin care... critică rezultatul procedurii.

Prin adresa nr..... CNSC a solicitat contestatorului dovada constituirii cauțiunii în termen de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului (...).

Prin adresa nr..... CNSC a solicitat contestatorului mijlocului de plată prin care a fost efectuată cauțiunea legală.

Prin corespondența înregistrată sub nr..... a depus originalul recipisei de consemnare nr...., eliberată de..., la data de..., din care rezultă consemnarea cauțiunii în valoare de..., pe seama și la dispoziția C.N.S.C., corespunzătoare dosarului nr.... și chitanța nr.... din data de....

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

În calitate de autoritate contractantă, ... a inițiat procedura de atribuire simplificată, în vederea atribuirii contractului de lucrări având ca obiect „...”, inițiată prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat SCN1... /..., valoarea estimată fiind de... fără TVA.

În soluționare Consiliul reține că 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.

Din redactarea prevederilor art. 61^1 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, rezultă că pentru a putea proceda la soluționarea contestației, Consiliul trebuie să constate depunerea cauțiunii, constituită în cuantumul și termenul prevăzute de prevederilor legale.

Atât modul de calcul cât și termenul de constituire al acestei cauțiuni sunt stabilite în detaliu de prevederile art. 61^1 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 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... 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 însăși soluționarea contestației, iar nu de procedură, de natură a obstrucționa accesul la justiție.

În cazul în care Consiliul învestit cu o contestație constată neîndeplinirea constituirii cauțiunii va respinge contestația potrivit art. 61^1 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Dată fiind claritatea textului de lege, fermitatea exprimării, precizarea în mod expres a sancțiunii, Consiliul reține că această obligație de achitare a cauțiunii este o condiție de admisibilitate a contestației.

Raționamentul anterior se regăsește în Hotărârea nr. 1044/... pronunțată de... în dosarul nr.... și în Hotărârea nr. 1...3/... pronunțată de... în dosarul nr.....

Cu privire la speța analizată, Consiliul reține incidența dispoziției legale de la art. 61^1 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, care stabilește că: *„Pentru **soluționarea contestației** formulate în condițiile art. 8 sub sancțiunea respingerii acesteia, persoana care se consideră vătămată **trebuie să constituie, <u>în termen de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului</u>, o cauțiune** stabilită după cum urmează: [...].”*

Față de situația faptică a cauzei, Consiliul reține că societatea contestatoare a depus contestația prin e-mail la data de... fiind înregistrată la CNSC sub nr.... din data de....

... președinților secțiilor specializate ale ICCJ și curților de apel dedicate unificării practicii judiciare în domeniul contencios administrativ și fiscal din data de...:

- sintagma „data sesizării Consiliului” de la care se calculează termenul de 5 zile prevăzut la art. 61^1 din Legea nr. 101/2016 pentru constituirea cauțiunii trebuie să aibă o semnificație unică pentru orice contestator și nu un sens diferit prin raportare la modalitatea în care contestația sa a fost recepționată de CNSC;

- prevederile art.... cpc, care completează prevederile Legii nr.... asimilează trimiterea prin poștă/curier, înăuntrul termenului prevăzut de lege, în scopul verificării respectării de către operatorii economici a termenului procedural de contestare.

- momentul începerii procesului, și implicit al sesizării instanței nu este dat de art.... cpc ci de art. 192 cpc. Rezultă că noțiunea de „sesizare” implică o aducere la cunoștință, o înștiințare a unei autorități despre un caz în vederea soluționării.

- față de aceste prevederi legale, rezultă că sintagma „data sesizării Consiliului” este data la care contestația formulată pe cale administrativ jurisdicțională s-a înregistrat la CNSC.

Cauțiunea a fost constituită de... la data de... potrivit **recipisei** de conse**m**nare nr...., eliberată de..., la data de... și chitanței nr.... din data de....

Termenul de constituire a cauțiunii este un termen legal și imperativ care curge de la data depunerii contestației pe cale administrativ jurisdicțională, Consiliul neputând nici să îl extindă și nici stabilească o altă dată de la care să înceapă să curgă și nici nu are obligația să aducă la cunoștința operatorilor economici obligația instituită de lege de constituire a unei cauțiuni, aceștia neputând să invoce necunoașterea legii.

Consiliul reține că în speță sunt incidente următoarele:

- prevederile art. 61^1 alin. (1) din Legea nr. 101/2016;

- 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 constitui cauțiunea în termenul legal.

... 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 fondul contestației.

Pentru toate aceste motive, în temeiul art. 61^1 alin. (1) și art. 26 alin. (1) și (6) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va respinge contestația formulată de..., pentru neconstituirea cauțiunii în termenul legal.

Fără pronunțare cu privire la alte excepții și la fondul cauzei.

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

CONSILIUL DECIDE:

Respinge contestația formulată de... pentru neconstituirea cauțiunii în termenul legal.

Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

PREȘEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
...	**...**	**...**

... **...** **...**

Redactat practicaua deciziei...

... în 4 (patru) exemplare, conține 5 (cinci) pagini.