Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor

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. 14 alin. (2) 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 lucrări, 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...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., formulată de..., cu sediul în....., bl...., ap...., județul..., înregistrată la... Comerțului sub nr...., având cod unic de înregistrare..., reprezentată prin administrator..., împotriva raportului procedurii nr.... și a comunicării privind rezultatul procedurii nr...., emise în cadrul procedurii simplificată, online, organizată pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „..... nr....", organizată de..., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în*..., strada... nr....., anunț de participare simplificat nr...., s-a solicitat:*

1. admiterea contestației;

2. anularea comunicării rezultatului procedurii nr...., în partea prin care oferta... a fost declarată neconformă și inacceptabilă;

3. anularea parțială a raportului procedurii nr...., precum și a tuturor actelor subsecvente, în părțile care privesc respingerea ofertei..., stabilirea ofertelor admisibile, clasamentul și desemnarea ofertei câștigătoare;

4. obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei..., începând cu etapa analizării propunerii tehnice și a răspunsului nr...., prin verificarea caracterului confirmator al documentelor retransmise raportat la documentele depuse înainte de expirarea termenului, inclusiv F3, C6-C9, F4 și F5 din propunerea financiară;

5. obligarea autorității contractante să individualizeze, pentru fiecare dintre punctele 4-7 ale solicitării de clarificări nr...., orice pretinsă diferență de conținut care ar putea constitui o modificare de ofertă, în locul prezumției că simpla retransmitere a unor copii fără valori constituie, prin ea însăși, o modificare;

6. solicitarea dosarului complet al achiziției publice și încuviințarea probei cu înscrisuri, inclusiv prin confruntarea documentelor indicată în cuprinsul prezentei contestații;

7. acordarea accesului... la dosarul constituit la Consiliu, cu respectarea informațiilor confidențiale, și posibilitatea de a formula concluzii scrise după consultarea actelor relevante;

8. obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de soluționare care vor fi dovedite în condițiile legii, în măsura în care acestea vor fi solicitate și probate până la soluționarea cauzei.

În luarea deciziei CON**SILIUL, a a**vut în vedere 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... solicită cele menționate în partea introductivă a deciziei.

Prin adresa nr....., transmisă prin e-mail, în temeiul art. 611 din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul a solicitat contestatoarei să comunice, dovada constituirii, în termen de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului, a cauțiunii legale, respectiv recipisa de consemnare a cauțiunii, în original, în cuantumul stabilit de articolul menționat.

..... 215 alin. (4) și (5) din Legea nr. 98/2016 și ale art. 134 alin. (6), art. 135 și art. 137 alin. (3) lit. a) din H.G. nr. 395/2016, a transmis punct de vedere prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., solicitând respingerea în totalitate, ca nefondată, a contestației formulate de... și menținerea ca raportului procedurii nr.... și a comunicării rezultatului procedurii nr...., prin care oferta contestatorului a fost declarată inacceptabilă și neconformă.

În probațiune, prin adresa înregistrată la CNSC sub nr....., pe suport electronic, documente din dosarul achiziției publice.

..... 26 alin (8) din Legea 101/2016, formulează cerere de renunțare la soluționarea contestației, prin adresa nr....., înregistrată la C.N.S.C. cu nr...., prin care declară, ”în mod expres, neechivoc și integral, că renunțăm *la soluționarea contestației formulate împotriva Comunicării rezultatului procedurii nr...., precum și împotriva actelor subsecvente acesteia, inclusiv raportului procedurii nr....”.*

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura simplificată, online, pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „...”, cu 3 fac*tori de evaluare și valoarea estimată, fără TVA, de....*

Împotriva raportului procedurii nr.... și a comunicării privind rezultatul procedurii nr..... a formulat contestația care formează obiectul Dosarului nr...., solicitând cele prezentate în partea introductivă.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr..... 215 alin. (4) și (5) din Legea nr. 98/2016 și ale art. 134 alin. (6), art. 135 și art. 137 alin. (3) lit. a) din H.G. nr. 395/2016..., a transmis punct de vedere

solicitând respingerea contestației și menținerea ca raportului procedurii nr.... și a comunicării rezultatului procedurii nr.....

Prin adresa nr....., înregistrată la C.N.S.C. cu nr..... 26 alin. (8) din Legea nr. 101/2016... a formulat cerere de renunțare la soluționarea contestației, declarând în mod expres, neechivoc și integral că renunță la soluționarea contestației formulate împotriva comunicării rezultatului procedurii nr...., precum și împotriva actelor subsecvente acesteia, inclusiv a raportului procedurii nr.....

În temeiul art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul trebuie să se pronunțe mai întâi asupra excepțiilor de procedură și de fond, iar, când se constată că acestea sunt întemeiate, nu mai procedează la analiza pe fond a cauzei.

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.

Potrivit rolului activ al consilierilor de soluționare, aceștia trebuie să verifice dacă au fost legal învestiți 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 se depune în original la C.N.S.C., 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. 611 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

În speță, prin adresa nr....., înregistrată la C.N.S.C. cu nr...., contestatorul a solicitat Consiliului să ia act de renunțarea

la contestație, în temeiul art. 26 alin. (8) din Legea nr. 101/2016, fără a da curs solicitării CNSC trimisă prin adresa nr.....

Din documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată că... a transmis contestația, prin e-mail, la data de..., aceasta fiind înregistrată la Consiliu la data de... și nu a constituit cauțiunea aferentă contestației în cauză, conform la art. 611 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Astfel, Consiliul constată că autorul contestației nu a îndeplinit condiția de admisibilitate a cererii sale către Consiliu, nici din proprie inițiativă, și nici ca urmare a demersului expres al Consiliului în acest sens, reținându-se culpa contestatorului constând în formularea contestației sale fără a constitui în termenul legal de 5 zile de la sesizarea CNSC și a depune cauțiunea prescrisă de lege în dosarul CNSC nr.....

Consiliul reține că în speță sunt incidente următoarele: prevederile art. 61^1 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 modificată și completată prin OUG nr. 114/2020; principiul de drept „n*emo ignorare legem censetur”* potrivit căruia nimeni nu se poate apăra invocând necunoașterea legi și principiul de drept „u*bi 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 va respinge ca inadmisibilă contestația depusă de... în contradictoriu cu autoritatea contractantă..., fără a mai proceda la analiza altor excepții sau a fondului cauzei.

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

CONSILIUL DECIDE:

Respinge, ca inadmisibilă, 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.

Complet de soluționare a contestațiilor
în domeniul achizițiilor publice:

...