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) 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....
Data:...

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., formulată de..., cu sediul în mun..... nr....., et...., biroul 1, cod poștal....., având... și număr de înregistrare la... J2..., reprezentată legal prin administrator, împotriva documentației procedurii de licitație deschisă, elaborată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având drept obiect: «...»..., organizată de către autoritatea contractantă ....., cu sediul în....., nr....., s-a solicitat:

- anularea parțială a răspunsului consolidat nr...., în ceea ce privește răspunsurile la punctele 17, 64, 81, 82 și 83, ca fiind emise cu încălcarea legislației achizițiilor publice și a propriei documentații de atribuire;
- obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere, în sensul: (a) publicării în SEAP, în aceleași condiții pentru toți operatorii economici interesați, a tuturor procedurilor, reglementărilor, instrucțiunilor și cerințelor tehnice emise de.... la care fac trimitere Fișa de date (secțiunea IV...., Nota 4), documentul „Condiții de participare" (pct. 5 - Cerințe privind propunerea tehnică) și Formularul de propunere tehnică (cap. 3, lit. f), cu indicarea denumirii, numărul..., ediției/reviziei și datei de intrare în vigoare a fiecărui document, împreună cu prelungirea..., potrivit art. 153 alin. (1) lit. b) și alin. (2) din Legea nr. 98/2016; sau, în subsidiar, (b) în cazul în care autoritatea contractantă nu deține ori nu intenționează să publice asemenea documente, eliminarea din documentația de atribuire a trimiterilor

la „procedurile tehnice....", „..." și „cerințele/procedurile concesionarului", cu confirmarea expresă că cerința de la cap. 3 lit. f) din Formularul de propunere tehnică și cerința de la pct. 5 din „Condiții de participare" vor fi evaluate exclusiv prin raportare la reglementările tehnice publice indicate (Normele tehnice aprobate prin... nr...., normativul I6..... nr.... și celelalte reglementări ANRE aplicabile), fără ca lipsa raportării la documente nepublicate să poată constitui motiv de neconformitate a ofertei;

- obligarea autorității contractante la corelarea răspunsurilor de la punctele 64 și 82 cu măsura dispusă la pct. 2, în sensul că obligația contractantului de a suporta, fără costuri suplimentare, corecturile solicitate de.... privește exclusiv cerințele cuprinse în reglementările publice și în documentele publicate în SEAP.

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

... formulează contestație împotriva documentației procedurii, respectiv împotriva „Răspunsul consolidat" nr...., emis de autoritatea contractantă și publicat în SEAP la data de... la secțiunea „Solicitări de clarificări/întrebări" a procedurii, în partea privitoare la răspunsurile formulate la punctele 17, 64, 81, 82 și 83 din „Solicitarea de clarificări nr....", prin care autoritatea contractantă (i) respinge solicitările de eliminare a cerințelor referitoare la „procedurile, reglementările, instrucțiunile și cerințele tehnice ale....", (ii) stabilește că aceste documente sunt „publice", „disponibile inclusiv pe... de internet a concesionarului", că ofertanții „au obligația de a le identifica, consulta și aplica" și că „respectarea acestora este obligatorie", precum și (iii) impune ca toate corecturile solicitate de.... în baza acestor proceduri să fie suportate de contractant în cadrul prețului forfetar, solicitând cele prezentate în partea introductivă a acestei decizii.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., având în vedere măsurile de remediere nr.... adoptate de autoritatea contractantă și comunicate prin adresa nr....., contestatorul... transmite cerere de renunțare la contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., ce face obiectul dosarului CNSC nr.....

Această situație este demonstrată prin documentația din SEAP aferentă anunțului de participare (...), mai exact prin fișierele anexate: „[CN1... /...071] Masuri de remediere.pdf.p7s", reprezentând măsuri de remediere, și „CN1... /...072] Renuntare_contestatie_CNSC_ CN1.... pdf.p7s", reprezentând renunțare la contestația nr.....

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatorul informează Consiliul despre faptul că „(...) urmare a renunțării la contestație... renunță și la constituirea cauțiunii (...) urmând ca dovada constituirii acesteia să nu mai fie depusă (...)".

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

....., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă, elaborată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având drept obiect: «...»....., în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând, în SEAP, anunțul de participare simplificat nr...., conform căruia valoarea estimată a procedurii este... fără TVA. Conform cap. II....) din anunț, criteriul de atribuire al contractului este „cel mai bun raport calitate-preț”.

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. 61^1 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. 61^1 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 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 obligației de constituire a cauțiunii, va respinge contestația potrivit art. 61^1 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Urmare a contestației înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., formulată de..., și a adresei adresa nr...., înregistrată la Consiliu sub nr...., având în vedere măsurile de remediere nr.... adoptate de autoritatea contractantă și comunicate prin adresa nr....., contestatorul...

transmite cerere de renunțare la contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., situație este demonstrată prin documentația din SEAP aferentă anunțului de participare (...), respectiv fișierele anexate: „[CN1... /...071] Masuri de remediere.pdf.p7s", și „CN1... /...072] Renuntare_ contestatie_CNSC_ CN1....pdf.p7s",.

Totodată, potrivit adresei nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatorul informează Consiliul despre faptul că „(...) urmare a renunțării la contestație... renunță și la constituirea cauțiunii (...) urmând ca dovada constituirii acesteia să nu mai fie depusă (...)".

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 „*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 legii nu s-a prevăzut nicio normă derogatorie de la obligația constituirii cauțiunii.

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

Având în vedere dispozițiile art. 26 alin. (1) și (6), coroborat cu art. 61^1 alin. (1) 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 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... în contradictoriu cu autoritatea contractantă .....

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	...	Consilier de soluționare
...	...	...

Redactat practicaua deciziei

...

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