



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr.6 Sector 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642, +4 021 8900745 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 266 alin. (2) din OUG nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. .../...

Data:2013

Prin contestația nr. ... înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ... depusă de către ... cu sediul în ... județul ... număr de înregistrare la Oficiul Registrului Comerțului ... și Cod Unic de Înregistrare ... formulată împotriva rezultatului procedurii nr. 4813/29.07.2013 emis de către ... ()), în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ... județul ..., în cadrul procedurii de „cerere de oferte” cu fază finală de licitație electronică pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări, având ca obiect „Execuție lucrări de construcții în cadrul proiectului Circuitul bisericilor de lemn din ...”, cod CPV 45000000-7 – Lucrări de construcții (Rev.2) – lot 1 „Lucrări de construcții drumuri acces la obiectiv, parcări și accese auto, alei pietonale”, s-a solicitat anularea raportului procedurii și a actelor subsecvente și, pe cale de consecință, obligarea autorității contractante la continuarea procedurii de atribuire, în condițiile statuate de decizia CNSC.

În baza dispozițiilor legale aplicabile,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

În conformitate cu dispozițiile art. 413 alin. (1) pct. 1 din Codul de procedură civilă, coroborate cu cele ale art. 297 din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei,

suspendă soluționarea contestației ... în contradictoriu cu ..., până la până la soluționarea de către Curtea de Apel ... Secția de contencios administrativ și fiscal, a dosarului nr.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere potrivit Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 34/2006 și Codului de procedură civilă.

MOTIVARE

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

... a formulat contestație împotriva rezultatului procedurii nr. 4813/29.07.2013 emis de către ... în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de „cerere de oferte” cu fază finală de licitație electronică pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări, având ca obiect „Execuție lucrări de construcții în cadrul proiectului Circuitul bisericilor de lemn din ...”, cod CPV 45000000-7 – Lucrări de construcții (Rev.2)-lot 1 „Lucrări de construcții drumuri acces la obiectiv, parcări și accese auto, alei pietonale”, solicitând anularea raportului procedurii și a actelor subsecvente și, pe cale de consecință, obligarea autorității contractante la continuarea procedurii de atribuire, în condițiile statuate de decizia CNSC.

Contestatorul critică decizia autorității contractante de respingere a ofertei sale, arătând în acest sens că prin decizia CNSC nr. ... autoritatea contractantă a fost obligată să îi solicite clarificări având ca obiect dovedirea formării specifice de coordonator în materie de securitate și sănătate, actualizată la fiecare 3 ani pentru domnul ... conform prevederilor art. 59 lit. b) din HG nr. 300/2006, CNSC anulând totodată raportul procedurii și actele subsecvente prin care oferta sa a fost respinsă abuziv ca neconformă pentru îndeplinirea acestei cerințe.

De asemenea, precizează că în urma solicitărilor de clarificări primite din partea autorității contractante, societatea sa a răspuns concludent, complet și în interiorul termenului acordat de autoritatea contractantă.

În punctul de vedere comunicat prin adresa nr. 5028/06.08.2013 înregistrată la Consiliu sub nr. 26996/12.08.2013, ... în calitate de autoritate contractantă, precizează că prin dispoziția Președintelui ... nr. 283/10.07.2013, având în vedere caracterul executoriu al deciziei CNSC și caracterul nesuspensiv de executare a plângerii la Curtea de Apel, a dispus punerea în executare a deciziei CNSC nr. ... privind anularea raportului procedurii nr. 3238/31.05.2013 pentru lotul 1, în partea ce privește oferta contestatorului și rezultatul procedurii precum și documentele subsecvente acestuia.

Totodată, menționează că ofertantului contestator i-au fost solicitate mai multe clarificări, iar, în urma analizării acestora, comisia de evaluare a decis în unanimitate că ... nu îndeplinește cerința de

calificare legată de coordonatorul în materie de securitate și sănătate în muncă, astfel cum a fost solicitat prin documentația de atribuire.

Văzând că împotriva deciziei nr. ... s-a depus plângere care se află pe rolul Curții de Apel ... formând obiectul dosarului nr. ..., cu termen în data de 25.09.2013, Consiliul a solicitat părților poziția față de incidența dispozițiilor art. 413 alin. (1) pct. 1 din Codul de procedură civilă, privind suspendarea soluționării contestației aflate pe rolul Consiliului până la soluționarea plângerii, având în vedere termenul foarte scurt acordat de instanță, precum și faptul că soluționarea contestației depinde, în tot sau în parte, de existența ori inexistența unui drept care face obiectul unei alte judecări, comunicând, în acest sens, adresa nr. 16413/...-... către autoritatea contractantă și nr. 16415/...-... către societatea contestatoare.

La această solicitare, autoritatea contractantă a răspuns prin adresa nr. 5495/195/22.08.2013, înregistrată la CNSC sub nr. 28108/22.08.2013, precizând că se opune suspendării soluționării contestației, având în vedere că procedura de soluționare a contestațiilor, reglementată în Secțiunea 4, art. 266-281 din OUG nr. 34/2006, nu prevede posibilitatea suspendării soluționării cauzei, în fața CNSC, în raport sau condiționat de existența pe rolul instanței de judecată a plângerii având ca obiect prima decizie a CNSC emisă în cauză.

Autoritatea contractantă apreciază că în cauză sunt două etape procedurale distincte: contestația la organul cu activitate administrativ-jurisdicțională, și recursul (plângerea împotriva deciziei CNSC), în care urmează a se pronunța, distinct, soluțiile corespunzătoare probatoriului administrat.

Pe de altă parte, autoritatea contractantă face precizarea că procedura de soluționare a contestațiilor trebuie să se desfășoare cu respectarea principiilor legalității, celerității, contradictorialității și a dreptului la apărare (art. 269), iar ținând seama de dispozițiile imperative ale art. 276: "Consiliul soluționează pe fond contestația în termen de 20 de zile de la data primirii dosarului achiziției publice de la autoritatea contractantă, respectiv în termen de 10 zile în situația incidenței unei excepții care împiedică analiza pe fond a contestației, potrivit art. 278 alin. (1). În cazuri temeinic justificate, termenul de soluționare a contestației poate fi prelungit o singură dată cu 10 zile".

De asemenea, consideră că o eventuală suspendare a soluționării contestației, până la soluționarea plângerii de către instanța competentă, ar fi o măsură nelegală și netemeinică, în detrimentul interesului public.

La solicitarea Consiliului, contestatorul a răspuns prin adresa nr. 6183/22.08.2013, înregistrată la CNSC sub nr. 28140/23.08.2013, precizând că este de acord cu suspendarea judecării dosarului CNSC nr. .../... până la soluționarea de către Curtea de Apel ... a plângerii

autorității contractante împotriva deciziei CNSC nr. ... prin care a fost admisă contestația sa nr. ... pentru a evita pronunțarea de decizii contradictorii.

Având a soluționa cu prioritate acest incident procedural, din materialul probatoriu administrat și din susținerile părților, Consiliul reține următoarele:

Pentru atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect „Execuție lucrări de construcții în cadrul proiectului Circuitul bisericilor de lemn din ...”, cod CPV 45000000-7 – Lucrări de construcții (Rev.2),), în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de „cerere de oferte” cu fază finală de licitație electronică, prin publicarea în SEAP a invitației de participare nr. ... din 21.01.2013, odată cu care a postat și documentația de atribuire.

Urmare a deschiderii ofertelor depuse în procedură, autoritatea contractantă a întocmit procesul-verbal nr. 1071 din 21.02.2013, rezultatul evaluării lor fiind consemnat în raportul procedurii nr. 3238/31.05.2013.

Considerând nelegală decizia autorității contractante de respingere a ofertei sale drept inacceptabilă (rezultat ce i-a fost comunicat prin adresa nr. 3245/31.05.2013), ... a formulat contestația soluționată de CNSC prin decizia nr. ... în sensul admiterii acesteia, anulării raportul procedurii de atribuire nr. 3238/31.05.2013 în partea ce privește oferta contestatoarei și rezultatul procedurii, precum și documentele subsecvente acestuia și obligarea autorității contractante la reevaluarea acesteia și stabilirea rezultatului procedurii în termen de 10 zile de la primirea deciziei.

Împotriva deciziei CNSC nr. ... a formulat plângere autoritatea contractantă, ce face obiectul dosarului nr. ... aflat pe rolul Curtea de Apel ... Secția Contencios Administrativ și Fiscal. Până la data pronunțării prezentei decizii, Curtea de Apel ... nu s-a pronunțat în dosarul nr.

Ulterior deciziei CNSC, autoritatea contractantă a emis comunicarea rezultatului procedurii nr. 4813/29.07.2013, prin care oferta contestatorului a fost respinsă ca inacceptabilă, act administrativ împotriva căruia ... a formulat contestația ce face obiectul dosarului nr. .../2013.

În situația faptică expusă este evident și de netăgăduit că soluționarea celei din urmă contestații este în strânsă legătură cu soluționarea plângerii împotriva primei decizii a Consiliului de către curtea de apel. Astfel, soluția Consiliului în prezenta cauză depinde și de ce va decide instanța de judecată, respectiv dacă va menține sau va infirma decizia anterioară. Cu alte cuvinte, dacă instanța va hotărî desființarea/modificarea deciziei anterioare a Consiliului, cu certitudine această situație afectează atât actele ulterioare ale autorității contractante adoptate în baza deciziei Consiliului, cât și soarta litigiului

de față. Potrivit art. 500 alin. (1) C. proc. civ., hotărârea casată nu are nici o putere, iar actele de executare sau de asigurare făcute în puterea unei asemenea hotărâri sunt desființate de drept, dacă instanța de recurs nu dispune altfel. Prin urmare, dacă organul administrativ-jurisdicțional nu așteaptă aflarea soluției instanței la plângerea autorității contractante există riscul ca decizia pe care o va lua să fie, la rândul ei, modificată/desființată de instanța de control judecătoresc.

După cum a evocat și Curtea Constituțională în decizia sa nr. 29 din 27 ianuarie 2004, suspendarea cauzei într-o astfel de ipoteză este de natură să preîntâmpine situațiile în care instanțele judecătorești [și nu numai] ar pronunța hotărâri contradictorii, cu efecte nedorite asupra stabilității raporturilor juridice existente între părți. Suspendarea reprezintă un incident procedural survenit în cursul desfășurării judecății și are ca efect sistarea temporară a procedurii de judecată ca urmare a apariției unor împrejurări voite de părți sau independente de voința lor.

Din informațiile disponibile pe portalul Curții de Apel ... Secția de contencios administrativ și fiscal, în dosarul nr. ... în care se regăsesc drept părți ... și ... ca și în prezenta cauză, următorul termen de judecată este 25.09.2013.

În soluționarea acestui incident procedural, Consiliul nu va reține ca întemeiate susținerile autorității contractante conform căroră OUG nr. 34/2006 nu prevede posibilitatea suspendării soluționării cauzei în fața CNSC, în raport sau condiționat de existența pe rolul instanței de judecată a plângerii având ca obiect prima decizie a CNSC emisă în cauză.

Având în vedere că OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, nu conține o reglementare expresă cu privire la situația supusă judecății, Consiliul apreciază că în cauză devin incidente prevederile art. 297 din același act normativ, care dispune că *„În măsura în care prezenta ordonanță de urgență nu prevede altfel, sunt aplicabile dispozițiile dreptului comun”*, respectiv cele ale Codului de procedură civilă.

Totodată, Consiliul reține că articolul de lege care prevedea obligativitatea CNSC de a soluționa pe fond contestația, indiferent dacă există alte cauze aflate pe rolul instanțelor de judecată referitoare la aceeași procedură de atribuire, a fost modificat prin punctul 59 din Ordonanță de urgență nr. 77/2012 începând cu 01.01.2013, fiind astfel evidentă voința legiuitorului de a lăsa la latitudinea Consiliului posibilitatea de a continua sau nu soluționarea cauzei, în situația în care, cu privire la aceeași pricină există alte cauze aflate pe rolul instanțelor de judecată referitoare la aceeași procedură de atribuire.

Conform art. 413 alin. (1) pct. 1 din Codul de procedură civilă, instanța poate suspenda judecata când dezlegarea pricinii atârână, în totul sau în parte, de existența unui drept care face obiectul unei alte judecăți. Aceste prevederi reglementează un caz de suspendare

facultativă a judecății, permițând instanței, dar și Consiliului, să aprecieze cu privire la necesitatea întreruperii vremelnice a cursului judecății. Potrivit alin. 2 al aceluiași articol, suspendarea va dura până când hotărârea pronunțată în pricina care a motivat suspendarea a devenit irevocabilă.

Date fiind aceste circumstanțe, în temeiul art. 413 alin. (1) pct. 1 din Codul de procedură civilă, coroborat cu art. 297 din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 ("În măsura în care prezenta ordonanță de urgență nu prevede altfel, sunt aplicabile dispozițiile dreptului comun"), Consiliul va decide suspendarea soluționării contestației ... în contradictoriu cu), până la soluționarea de către Curtea de Apel ... Secția de contencios administrativ și fiscal, a dosarului nr.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

MEMBRU COMPLET ...

...