



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

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

În conformitate cu prevederile art. 266 alin. (2) 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, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. .../.../...

Data: ...

Prin contestația nr. ... din ..., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ... din ..., depusă de ..., cu sediul social în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ..., CIF ..., împotriva procedurii de licitație organizată de ... cu sediul în ..., în cadrul procedurii de licitație publică cu ofertă în plic închis la masă lemnoasă pe picior și fasonată, s-a solicitat anularea licitației și obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire cu luarea în considerare și a ofertei ...

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

În baza legii și a documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

În temeiul art. 132 alin. (3) Cod procedură civilă coroborat cu 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 din motivare, declină competența de soluționare a contestației depusă de ... către Tribunalul ..., Secția a II-a Civilă, de Contencios Administrativ și fiscal.

Dispune trimiterea de îndată a dosarului către Tribunalul ..., Secția a II-a Civilă, de Contencios Administrativ și fiscal, conform art. 132 alin. (3) Cod procedură civilă.

Fără cale de atac, în temeiul art. 132 alin. (3) Cod procedură civilă.

MOTIVARE:

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

Prin contestația depusă, ..., în calitate de ofertantă la procedura de licitație publică cu ofertă în plic închis la masă lemnoasă pe picior și fasonată organizată de către ..., inițiată prin publicarea de către organizatoare a anunțului în ziarul Graiul Maramureșului pe 27.03.2014, a solicitat anularea licitației și obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire cu luarea în considerare și a ofertei ...

Prin adresa nr. 6152/.../.../09.04.2014, Consiliul a înștiințat autoritatea contractantă despre depunerea contestației de către ... la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor și, totodată, în temeiul art. 275 alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, a solicitat transmiterea, următoarelor documente:

- copia dosarului achiziției;
- punctul de vedere referitor la contestație (acesta din urmă va fi comunicat și contestatoarei);
 - copia documentelor de calificare prezentate de către ...,
 - copia clarificărilor solicitate ... referitoare la documentele de calificare depuse în cadrul procedurii și răspunsurile primite (dacă este cazul),
- punctul de vedere referitor la competența materială a Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor în soluționarea contestației;
- precizări privind aplicarea dispozițiilor O.U.G. nr. 34/2006 în derularea procedurii de atribuire contestată.

... a transmis punctul său de vedere nr. 751 din 15.04.2014, înregistrat la Consiliu cu nr. 12454 din 22.04.2014 cu privire la contestație, atașând o serie de documente.

Prin adresa nr. 7178/.../.../24.04.2014, Consiliul a solicitat ...să transmită, în cel mai scurt timp, documente în susținerea următoarelor afirmații, din punctul său de vedere nr. 751 din 15.04.2014, înregistrat la Consiliu cu nr. 12454 din 22.04.2014:

„(...) procedura de licitație vânzare MLP și MLF nu face obiectul unei achiziții publice deoarece:

- nu s-a prevăzut a se încadra la un cod CPV;
- se desfășoară pe baza regulamentului de vânzare aprobat prin HG 85/2004 actualizată și nu pe baza OUG 34/2006 actualizată cu modificările și completările ulterioare;

- faptul că ... nu se încadrează ca și autoritate contractantă conform prevederilor OUG 34/2006 art. 8, lit. b, deoarece ... desfășoară activități comerciale (valorificare masă lemnoasă pe picior și fasonată);

- contractul de furnizare MLP și MLF nu face parte din tipurile de contracte de achiziții publicată conform OUG 34/2006, secțiunea a 3-a, art. 3, 4, 5, 6, 7 cu aliniatele aferente.”.

Prin adresa nr. 820 din 28.04.2014, înregistrată la Consiliu cu nr. 13958 din 06.05.2014, ... răspunde solicitării Consiliului.

În motivarea contestației sale, ... critică procedura de licitație publică cu ofertă în plic închis la masă lemnoasă pe picior și fasonată, solicitând anularea licitației și obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire cu luarea în considerare și a ofertei

În punctul său de vedere nr. nr. 751 din 15.04.2014, înregistrat la Consiliu cu nr. 12454 din 22.04.2014, cu privire la contestația formulată de ..., ... precizează că procedura de licitație vânzare MLP și MLF nu face obiectul unei achiziții publice deoarece:

- nu s-a prevăzut a se încadra la un cod CPV;
- se desfășoară pe baza regulamentului de vânzare aprobat prin HG 85/2004 actualizată și nu pe baza OUG 34/2006 actualizată cu modificările și completările ulterioare;

- faptul că ... nu se încadrează ca și autoritate contractantă conform prevederilor OUG 34/2006 art. 8, lit. b, deoarece ... desfășoară activități comerciale (valorificare masă lemnoasă pe picior și fasonată);

- contractul de furnizare MLP și MLF nu face parte din tipurile de contracte de achiziții publicată conform OUG 34/2006, secțiunea a 3-a, art. 3, 4, 5, 6, 7 cu aliniatele aferente.

Prin adresa nr. 820 din 28.04.2014, înregistrată la Consiliu cu nr. 13958 din 06.05.2014, ... precizează următoarele:

- prin procedura de licitație vânzare MLP (masă lemnoasă pe picior), respectiv MLF (masă lemnoasă fasonată) se valorifică (se vinde) masa lemnoasă aferentă proprietăților deținute de membrii asociați ai ..., deci nu se realizează o achiziție publică;

- anexat adresei se regăsește HG 85/2004 – Regulamentul de vânzare a masei lemnoase;

- conform statutului anexat, ..., la art. 13 lit. a) are prevăzut servicii de recoltare, exploatare și valorificare de masă lemnoasă (vânzare masă lemnoasă);

- anexat adresei se regăsește un model de furnizare masă lemnoasă pe picior.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

Pentru a decide asupra prezentei cauze, Consiliul procedează la verificarea competenței sale în soluționarea contestației cu care a fost investit. Astfel, Consiliul observă că, în documentele atașate la punctul de vedere al autorității organizatoare, este indicat ca „vânzător” ..., iar contractul care urmează a fi atribuit *privind masa lemnoasă pe picior și fasonată este de vânzare-cumpărare*.

Ținând seama că în conformitate cu dispozițiile art. 255 din Ordonanța de urgență nr. 34/2006, Consiliul este competent să soluționeze doar contestațiile formulate împotriva actelor autorităților contractante și luând în considerare susținerea ...referitoare la lipsa calității de autoritate contractantă a sa, Consiliul procedează la verificarea încadrării acesteia în categoria autorităților contractante, astfel cum sunt acestea definite la art. 8 din ordonanța de urgență.

Dispozițiile art. 8 din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, stabilesc următoarele:

„Art. 8. - Este autoritate contractantă în sensul prezentei ordonanțe de urgență:

a) oricare organism al statului - autoritate publică sau instituție publică - care acționează la nivel central ori la nivel regional sau local;

b) oricare organism, altul decât unul dintre cele prevăzute la lit. a), cu personalitate juridică, care a fost înființat pentru a satisface nevoi de interes general fără caracter comercial sau industrial și care se află cel puțin în una dintre următoarele situații:

- este finanțat, în majoritate, de către o autoritate contractantă, astfel cum este definită la lit. a), sau de către un alt organism de drept public;

- se află în subordinea sau este supusă controlului unei autorități contractante, astfel cum este definită la lit. a), sau unui alt organism de drept public;

- în componența consiliului de administrație/organului de conducere sau de supervizare mai mult de jumătate din numărul membrilor acestuia sunt numiți de către o autoritate contractantă, astfel cum este definită la lit. a), sau de către un alt organism de drept public;

b¹) Abrogată prin punctul 1. din Lege nr. 193/2013 începând cu 01.07.2013.

c) oricare asociere formată de una sau mai multe autorități contractante dintre cele prevăzute la lit. a), b), d) sau e);

d) oricare întreprindere publică ce desfășoară una sau mai multe dintre activitățile prevăzute la cap. VIII secțiunea 1, atunci când aceasta atribuie contracte de achiziție publică sau încheie acorduri-cadru destinate efectuării respectivelor activități;

e) oricare subiect de drept, altul decât cele prevăzute la lit. a) - d), care desfășoară una sau mai multe dintre activitățile prevăzute la cap. VIII secțiunea 1, în baza unui drept special sau exclusiv, astfel cum este acesta definit la art. 3 lit. k), acordat de o autoritate competentă, atunci când acesta atribuie contracte de achiziție publică sau încheie acorduri-cadru destinate efectuării respectivelor activități.”.

Față de tipul de entitate, în speță persoană juridică română de drept privat, ... nu poate fi încadrată la categoriile de autorități contractante enumerate în art. 8 lit. a) - c), respectiv, autoritate sau instituție publică, organism cu personalitate juridică, care a fost înființat pentru a satisface nevoi de interes general fără caracter comercial sau industrial, ori asociere între acestea.

Nici prin obiectul său de activitate societatea nu poate avea calitatea de autoritate contractantă, deoarece nu desfășoară una sau mai multe dintre activitățile relevante prevăzute la cap. VIII secțiunea 1 (apă, energie, transport, poștă). Potrivit art. 13 lit. a) din Statutul existent la dosarul cauzei, ... are ca activitate „servicii privind recoltarea, exploatarea și valorificarea masei lemnoase”.

În cazul de față, societatea nu poate fi încadrată nici la celelalte categorii de autorități contractante, prevăzute la art. 8 lit. d) și e), deoarece nu desfășoară una dintre activitățile prevăzute la cap. VIII secțiunea 1 din ordonanță, așa cum s-a menționat anterior.

Pe de altă parte, față de tipul de activitate desfășurat de această societate, respectiv „servicii privind recoltarea, exploatarea și valorificarea masei lemnoase”, *contractul de masă lemnoasă pe picior și fasonată* nu are natura unui contract sectorial, după cum este acesta delimitat la art. 229 alin. (2) din Ordonanța de urgență nr. 34/2006: prin contract sectorial se înțelege contractul de achiziție publică care se atribuie în scopul efectuării unei activități relevante în sectoarele de utilitate publică - apă, energie, transport, poștă.

În considerarea celor ce preced, întrucât nu sunt îndeplinite prescripțiile art. 8 din ordonanța în discuție, Consiliul stabilește că ... nu are calitatea de autoritate contractantă în cadrul procedurii de

licitație publică cu ofertă în plic închis la masă lemnoasă pe picior și fasonată.

Dispozițiile art. 9 din O.U.G. nr. 34/2006, prevăd următoarele:

„Prezenta ordonanță de urgență se aplică pentru:

c) atribuirea, de către o entitate juridică fără calitate de autoritate contractantă, a unui contract de lucrări, în cazul în care se îndeplinesc în mod cumulativ următoarele condiții:

- respectivul contract este finanțat/subvenționat în mod direct, în proporție de mai mult de 50%, de către o autoritate contractantă;

- valoarea estimată a respectivului contract este egală sau mai mare decât echivalentul în lei al sumei de 5.000.000 euro;

c¹) atribuirea, de către o entitate juridică fără calitate de autoritate contractantă, a unui contract de servicii, în cazul în care se îndeplinesc în mod cumulativ următoarele condiții:

- respectivul contract este finanțat/subvenționat în mod direct, în proporție de mai mult de 50%, de către o autoritate contractantă;

- valoarea estimată a respectivului contract este egală sau mai mare decât echivalentul în lei al sumei de 200.000 euro;

d) atribuirea contractului de achiziție publică de către o autoritate contractantă, în numele și pentru o altă persoană fizică/juridică, în cazul în care respectivul contract este finanțat/subvenționat în mod direct, în proporție de mai mult de 50%, de către o autoritate contractantă;”.

Văzând aceste dispoziții legale și având în vedere natura contractului de achiziție ce se intenționează a fi încheiat, respectiv contract de vânzare, Consiliul constată că, nici raportat la dispozițiile art. 9 din ordonanță, ... nu avea obligația aplicării prevederilor O.U.G. nr. 34/2006 în derularea procedurii de atribuire în discuție, nefiind îndeplinite condițiile precizate la acest articol.

Mai mult, potrivit celor precizate de către autoritatea organizatorică în punctul său de vedere, în speță, se aplică prevederile HG 85/2004 – Regulamentul de vânzare a masei lemnoase.

Prin urmare, față de aceste prevederi, Consiliul reține că autoritatea organizatoare a procedurii nu era ținută la aplicarea prevederilor O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, având în vedere că acest contract este de vânzare-cumpărare.

De asemenea, analizând documentația întocmită de către ..., Consiliul observă că această procedură nu este derulată conform prevederilor O.U.G. nr. 34/2006, nefiind indicat ca instituție

responsabilă pentru soluționarea contestațiilor Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor.

În consecință, luând în considerare dispozițiile art. 1 (ordonanța reglementează procedurile de atribuire a contractului de achiziție publică și modalitățile de soluționare a contestațiilor formulate împotriva actelor emise în legătură cu aceste proceduri), art. 8, art. 9, art. 255 și art. 266 din ordonanța precizată, în situația prezentă nu au incidență procedurile de atribuire și de soluționare a contestațiilor de către Consiliu instituite prin ordonanță, achizitorul nefiind autoritate contractantă, în acest caz ... neavând obligația respectării dispozițiilor legale ce reglementează domeniul achizițiilor publice.

Dat fiind că normele de competență materială sunt de ordine publică, părțile nu pot deroga de la acestea, în sensul extinderii competenței Consiliului la soluționarea contestațiilor ce vizează proceduri nereglementate sau exceptate de la prevederile Ordonanței de urgență nr. 34/2006.

În concordanță cu dispozițiile coroborate ale art. 297 din O.U.G. nr. 34/2006 cu cele ale art. 132 alin. (3) din Codul de Procedură Civilă, Consiliul constată că litigiul trebuie dedus soluționării de către instanță, dispozițiile de drept comun fiind incidente în orice situație pentru care O.U.G. nr. 34/2006 nu are prevederi explicite pentru situația în analiză.

Astfel, Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor, în temeiul art. 132 alin. (3) Cod procedură civilă, 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. 132 alin. (3) Cod procedură civilă coroborat cu art. 297 din O.U.G. nr. 34/2006 și va declina competența de soluționare a contestației către Tribunalul ..., Secția a II-a Civilă, de Contencios Administrativ și fiscal.

Fără pronunțare asupra fondului contestației.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

Redactată în 4 (patru) exemplare, conține 8(opt) pagini.