



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.cnscc.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 în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ..., CUI ..., împotriva procedurii organizată de către ... cu sediul în ..., ..., în calitate de organizatoare a procedurii de licitație publică deschisă în vederea delegării de gestiune a activității de amenajare, întreținere și înfrumusețare zone verzi pe raza municipiului ..., s-a solicitat „anularea procedurii de achiziție publică”.

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 Judecătoria

Dispune trimiterea de îndată a dosarului către Judecătoria ..., 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 deschisă organizată de către ... în vederea delegării de gestiune a activității de amenajare, întreținere și înfrumusețare zone verzi pe raza municipiului ..., inițiată prin publicarea unui anunț în Monitorul Oficial al României, partea a VI-a, nr. 97 din 28.05.2014 și în cotidianul online adevărul.ro din data de 30.05.2014, a solicitat „anularea procedurii de achiziție publică”.

Prin adresa nr. 13109/.../... din 10.07.2014, Consiliul a înștiințat autoritatea contractantă despre depunerea contestației de către ... la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor și, totodată, despre obligația acesteia de a transmite, în maxim 3 zile lucrătoare de la data expirării perioadei de așteptare dinaintea încheierii contractului, copia dosarului achiziției publice și punctul de vedere cu privire la contestație. Prin aceeași adresă, Consiliul a solicitat autorității contractante ca, în același termen, să transmită punctul acesteia de vedere referitor la competența materială a Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor în soluționarea contestației, dată fiind natura contractului ce va fi atribuit și având în vedere dispozițiile art. (1) din O.U.G. nr. 54/2006, propunerea financiară prezentată în aplicarea procedurii de către S.C. FLORICOLA S.A., copia clarificărilor solicitate referitor la propunerea financiară depusă de S.C. FLORICOLA S.A. și răspunsurile primite (dacă este cazul), precum și orice documente considerate edificatoare în cauza supusă soluționării.

... a transmis adresa nr. 6820 din 11.07.2014, înregistrată la Consiliu cu nr. 22948 din 15.07.2014, și a atașat acesteia documentele solicitate.

În adresa de răspuns, autoritatea contractantă precizează că procedura de licitație publică deschisă pentru delegarea de gestiune a activității de amenajare, întreținere și înfrumusețare zone verzi pe raza municipiului ... s-a desfășurat conform prevederilor O.G. nr. 71/2002 privind organizarea și funcționarea serviciilor publice de administrare a domeniului public și privat de interes local, cu modificările și completările ulterioare, conform Hotărârii Consiliului local al municipiului ... nr. 26 din 04.04.2014.

Prin adresa nr. 13109/.../... din 10.07.2014, Consiliul a solicitat ..., în temeiul art. 271¹ alin. (3) și art. 275 alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006, comunicarea, în termen de cel mult trei zile lucrătoare de

la primirea înștiințării, în copie, a dovezii constituirii garanției de bună conduită, conform art. 271¹ din ordonanță, precum și confirmarea transmiterii sau depunerii originalului acesteia la autoritatea contractantă, potrivit art. 271¹ alin. (3) din ordonanță. De asemenea, în vederea soluționării contestației, în conformitate cu dispozițiile art. 270 alin. (2) și art. 275 alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006, Consiliul a solicitat ... ca, în același termen, să precizeze, în scris: actul/actele autorității contractante considerate nelegale și obiectul contestației, respectiv solicitarea/solicitările adresate Consiliului cu privire la actul/actele contestate cu încadrarea acestuia în dispozițiile art. 255 alin. (1) din ordonanța de urgență, dovada luării la cunoștință despre fiecare dintre actele contestate, punctul de vedere referitor la competența materială a Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor în soluționarea contestației, dată fiind natura contractului ce va fi atribuit și având în vedere dispozițiile art. (1) din O.U.G. nr. 54/2006, precum și dovada comunicării contestației și recepționării acesteia de către autoritatea contractantă, conform prevederilor art. 271 alin. (1) din ordonanța de urgență.

În motivarea contestației sale, ... critică modul de desfășurare a procedurii de licitație publică deschisă în vederea delegării de gestiune a activității de amenajare, întreținere și înfrumusețare zone verzi pe raza municipiului ..., documentația care a stat la baza acesteia și face referire la ofertanta S.C. Floricola S.A., care, în opinia sa, a prezentat prețuri neobișnuit de scăzute.

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 documentația de atribuire, atașată punctului de vedere al ..., se specifică faptul că este un contract pentru delegarea de gestiune a activității de amenajare, întreținere și înfrumusețare zone verzi pe raza municipiului ..., a cărei atribuire se face prin licitație publică deschisă, în baza prevederilor H.G. nr. 955/2004 pentru aprobarea Regulamentului-cadru de aplicare a Ordonanța Guvernului nr. 71/2002 și a Contractului-cadru de delegare a gestiunii serviciilor publice de administra a domeniului public și privat de interes local și H.C.L. 102 (48)/2004 prind aprobarea reglementărilor de aplicare a O.G. nr. 71/2002 privind organizarea funcționarea serviciilor publice de administrare a domeniului public și privat de interes local municipiul ..., conform Hotărârii Consiliului local al municipiului ... nr. 26 din 04.04.2014, anexa nr. 2 „Instrucțiuni privind organizarea și desfășurarea

procedurii de licitație a activității de amenajare, întreținere și înfrumusețare zone verzi pe raza municipiului ...”.

Ordonanța de Guvern nr. 71/2002, cu modificările și completările ulterioare, prevede următoarele:

- art. 1 alin. (1): „Prezenta ordonanță are ca obiect reglementarea înființării, organizării, exploatării, finanțării, monitorizării și controlului funcționării serviciilor publice de administrare a domeniului public și privat de interes local, denumite în continuare servicii de administrare a domeniului public și privat;

[...]

- art. 3 alin. (1) lit. b): „amenajarea și întreținerea zonelor verzi, a parcurilor și grădinilor publice, a terenurilor de sport, a locurilor de agrement și a terenurilor de joacă pentru copii;

[...]

- art. 10.

(1) Gestiunea serviciilor de administrare a domeniului public și privat se poate organiza în următoarele modalități:

a) gestiune directă;

b) gestiune indirectă sau gestiune delegată.

(2) Alegerea formei de gestiune a serviciilor de administrare a domeniului public și privat se face prin hotărâri ale consiliilor locale comunale, orașenești, municipale, ale sectoarelor municipiului București, ale consiliilor județene și/sau ale Consiliului General al Municipiului București, după caz, în funcție de specificul, volumul și natura bunurilor proprietate publică și privată, de interesele actuale și de perspectivă ale unității administrativ-teritoriale, precum și de numărul și mărimea localităților componente.

(3) Indiferent de forma de gestiune adoptată, activitățile specifice serviciilor de administrare a domeniului public și privat se organizează și se desfășoară pe baza unui caiet de sarcini și a unui regulament de serviciu, prin care se stabilesc nivelurile de calitate și indicatorii de performanță ai serviciilor, condițiile tehnice, raporturile operator-utilizatori, precum și modul de tarifare, facturare și încasare a contravalorii serviciilor furnizate/prestate.

(4) Caietul de sarcini și regulamentul de serviciu se elaborează și se aprobă de consiliile locale ale comunelor, orașelor, municipiilor și sectoarelor municipiului București, consiliile județene și/sau de Consiliul General al Municipiului București în conformitate cu regulamentul-cadru al serviciilor de administrare a domeniului public și privat, aprobat prin hotărâre a Guvernului.

Art. 13. - (1) Atribuirea contractelor de delegare a gestiunii se face cu respectarea principiilor liberei concurențe, transparenței, tratamentului egal și al confidențialității și cu respectarea prevederilor contractului-cadru de delegare a gestiunii și ale

regulamentului-cadru de delegare a gestiunii serviciilor de administrare a domeniului public și privat, aprobate prin hotărâre a Guvernului.

(2) Delegarea gestiunii serviciilor publice de administrare a domeniului public și privat se poate realiza prin:

a) negociere directă, în cazul operatorilor cu capital al unităților administrativ-teritoriale, înființați de autoritățile administrației publice locale sau rezultați ca urmare a reorganizării administrative din rațiuni operaționale și economico-financiare a serviciilor de administrare a domeniului public și privat;

b) licitație publică, în cazul operatorilor societăți comerciale cu capital public, privat sau mixt.

[...]

(5) Pot face obiectul contractelor de delegare a gestiunii, total sau parțial, numai activitățile de operare propriu-zisă - gestiunea, administrarea, exploatarea -, precum și activitățile de pregătire, finanțare și realizare a investițiilor din infrastructura edilitar-urbană a localităților, aferentă serviciilor de administrare a domeniului public și privat.

În anunțul de licitație, publicat la data de 28.05.2014 în Monitorul Oficial Partea a VI-a și cotidianul online adevărul.ro din data de 30.05.2014, se menționează la punctul 9 că: *„Denumirea și adresa organismului competent de rezolvare a contestațiilor și, după caz, de mediere. Informații exacte privind termenele de depunere a contestației și, după caz, denumirea, adresa, numărul de telefon, numărul de fax și adresa de e-mail ale biroului de la care se pot obține aceste informații: în termen de 5 zile calendaristice de la primirea copiei procesului-verbal de evaluare a ofertelor, ofertanții pot face contestații cu privire la modul cum au fost respectate dispozițiile legale care reglementează procedura licitației publice deschise, la sediul autorității contractante la Serviciul Juridic, Contencios Administrativ, tel. 0372765056, fax 0252361337, e-mail primaria...@primaria....ro.*

În cazul unui răspuns negativ la contestația depusă de către ofertantul respins, ofertantul se va putea adresa judecătoriei în a cărei rază teritorială se află sediul autorității contractante - Judecătoria ..., ..., tel. 0252/361593, fax: 0252/361214”.

De asemenea, din conținutul documentației de atribuire întocmită de către ..., reiese 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. Astfel, la cap. 5.5. „Contestații”, se specifică:

„(1) În termen de 5 zile calendaristice de la primirea copiei procesului-verbal de evaluare a ofertelor, ofertanții pot face contestații cu privire în modul cum au fost respectate dispozițiile legale care reglementează procedura licitației publice deschise, la sediul autorității administrației publice locale competente sau la locul depunerii ofertei, potrivit anunțului publicitar

(2) În termen de 10 zile calendaristice de la primirea contestației, autoritatea administrației publice locale competentă este obligată să soluționeze contestația și să comunice răspunsul său contestatarului.

(3) În cazul în care contestația este fondată, autoritatea administrației publice locale competentă va dispune efectuarea măsurilor corective, de modificare, încetare, revocare sau anulare care se impun, iar decizia va fi notificată tuturor ofertanților.

(4) În cazul unui răspuns negativ la contestația depusă de către ofertantul respins, ofertantul se va putea adresa judecătoriei în a cărei rază teritorială se află sediul autorității administrației publice locale competente”.

Conform prevederilor art. 32 din O.G. nr. 71/2002:

„Împotriva hotărârilor sau dispozițiilor autorităților administrației publice locale, date în aplicarea prezentei ordonanțe, persoanele fizice sau juridice interesate se pot adresa instanțelor de judecată, în condițiile legii”.

În consecință, luând în considerare dispozițiile art. 1 (ordonața reglementează regimul juridic al contractului de achiziție publică, al contractului de concesiune de lucrări publice și al contractului de concesiune de servicii, procedurile de atribuire a acestor contracte, precum și modalitățile de soluționare a contestațiilor formulate împotriva actelor emise în legătură cu aceste proceduri), 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.

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 ce nu au fost organizate în baza prevederilor 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. (1) 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 Judecătoria

Fără pronunțare asupra fondului contestației.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

Redactată în 4 (patru) exemplare, conține 7 (șapte) pagini.