



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 O.U.G. 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: ...

Prin contestația nr. /14.05.2015, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. /14.05.2015, depusă de către S.C. ... S.R.L., cu sediul în comuna ..., ..., județul ..., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având Cod Unic de Înregistrare ..., împotriva „adresei nr. /12.05.2015 ce reprezintă comunicarea rezultatului procedurii de atribuire”, emisă de către, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în localitatea ..., ..., județul ..., în cadrul procedurii de „achiziție directă” offline fără fază finală de licitație electronică, pentru atribuirea contractului având ca obiect achiziția de „Lucrări de reparații și de întreținere a acoperișului de la pavilionul C5 din, str. nr.,, cod CPV 45261900-3, având sursa de finanțare: „fonduri bugetare”, s-a solicitat anularea adresei nr. /12.05.2015, reprezentând comunicarea rezultatului procedurii, reanalizarea ofertelor, refacerea raportului procedurii de atribuire.

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

DECIDE:

În temeiul art. 132 alin. (1) Noul Cod de 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 expuse în motivare, admite excepția de necompetență materială a Consiliului și declină competența de soluționare a contestației formulate de S.C. ... S.R.L., în favoarea Tribunalul - Secția a II-a Contencios Administrativ și Fiscal, trimitând dosarul cauzei spre această instanță.

Fără cale de atac.

MOTIVARE

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

Prin contestația formulată, S.C. ... S.R.L., atacă „adresa nr. 359286/12.05.2015 ce reprezintă comunicarea rezultatului procedurii de atribuire”, emisă de către, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de „achiziție directă” pentru atribuirea contractului având ca obiect achiziția de „Lucrări de reparații și de întreținere a acoperișului de la pavilionul C5 din, str. nr.,, anularea adresei nr. /12.05.2015, reprezentând comunicarea rezultatului procedurii, reanalizarea ofertelor, refacerea raportului procedurii de atribuire.

Contestatorul precizează că în formularul – „Devizul General privind cheltuielile necesare realizării: Reparația și întreținerea Acoperișului” în cazul subscrierii au fost prevăzute, conform art. 29 din O.U.G nr. 34/2006 și celor prevăzute la cap 11.1.5 din Fișa de date din documentația de atribuire; la capitolul 5.3 - Alte Cheltuieli, un procent de 10 % (6.430,53 lei) pentru acoperirea cheltuielilor diverse și neprevăzute, procent ce a fost aplicat asupra valorii rezultate La Capitolul 4 - Lucrări de Reparații și întreținere a acoperișului - (Formularul F 3)- 64.305,29 Lei.

Astfel, prevederea acelor categorii de cheltuieli în „Devizul General”, conform legii este obligatorie, sub sancțiunea respingerii ofertei.

S.C. ... S.R.L arată că „în ședința de deschidere, la citirea ofertei înaintate de S.C S.R.L nu a fost menționat nimic în acest sens, înseamnă că oferta înaintată de această firmă nu

conține aceste cheltuieli". Acest fapt, în opinia contestatorului „duce la concluzia că oferta financiară a S.C S.R.L care oricum nu respectă prevederile legale, este de fapt mai mare decât a S.C ... S.R.L" .

Contestatorul datorită aspectelor menționate mai sus, solicită reanalizarea ofertelor și „declararea S.C. ... S.R.L ca fiind câștigătoare”.

De asemenea, contestatorul arată că „în cazul S.C S.R.L în cadrul Formularului F3 Lista cu cantități de lucrări pe categorii de lucrări nu sunt prevăzute cheltuieli cu utilajele și cu transportul”. Astfel, mai precizează că chiar dacă sunt sau nu executate aceste operații nu înseamnă că este sau nu respectată tehnologia și că implicit calitatea lucrării nu poate fi adecvată.

Contestatorul mai arată că „în cazul S.C S.R.L în cadrul Formularului F3-Lista cu cantități de lucrări pe categorii de lucrări cerem să se reanalizeze dacă cantitățile de lucrări oferite - demontare învelitoare, reparații la astereală, înlocuirea doliilor, reparațiile la învelitoare, montarea foliei anticondens, înlocuirea elementelor deteriorate și celelalte operații-acoperă suprafața cerută”.

Față de cele prezentate, S.C. ... S.R.L. solicită admiterea contestației astfel cum a fost formulată.

Prin adresele nr. și nr. din data de 15.05.2015, Consiliul a pus în discuție părților excepția necompetenței materiale, având în vedere că procedura este de „achiziție directă”.

Prin adresa nr. .../18.05.2015, înregistrată la Consiliu sub nr. .../18.05.2015, contestatorul a înaintat punctul său de vedere referitor la excepția necompetenței materiale, apreciind că „adresarea contestației către CNSC a fost făcută pentru a respecta cele prevăzute în Secțiunea V.4; (...) dacă CNSC nu are competență de a soluționa contestația formulată, vă rugăm să procedați în consecință pentru a redirecționa contestația către organismul competent să o soluționeze.”

Prin adresa nr. /18.05.2015, înregistrată la Consiliu sub nr. /18.05.2015, autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere cu privire la contestație, precizând că „obiectul contestației privește procedura de atribuire, prin «achiziție directă» a contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect «Lucrări de reparații și de întreținere a acoperișului de la pavilionul C5 din, str. ... nr. ..., sector», apreciem că, soluționarea acestei contestații nu revine Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor”.

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

....., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de „achiziție directă” a contractului având ca obiect achiziția de „Lucrări de reparații și de întreținere a acoperișului de la pavilionul C5 din, str.”, cod CPV 45261900-3, având sursa de finanțare: „fonduri bugetare”, s-a solicitat anularea adresei nr. /12.05.2015, reprezentând comunicarea rezultatului procedurii, reanalizarea ofertelor, refacerea raportului procedurii de atribuire.

Valoarea estimată a contractului de achiziție publică de lucrări în cauză este de 72.500 lei, reprezentând echivalentul a **16.349,08 euro**, la cursul BNR din 20.04.2015 (1euro=4,4345 lei), astfel cum rezultă din Nota justificativă nr. 359161/21.04.2015.

Având a soluționa contestația formulată de S.C. ... S.R.L., împotriva procedurii privind evaluarea ofertelor depuse la procedura antemenționată și ținând cont de dispozițiile art. 278 alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006 *„Consiliul se pronunță mai întâi asupra excepțiilor de procedură și de fond....”*, s-a procedat cu întâietate la verificarea competenței Consiliului în soluționarea contestației cu care a fost investit.

Având a se pronunța asupra admisibilității contestației depuse, Consiliul va reține că în prezenta cauză sunt incidente următoarele prevederi legale:

- art. 1 din O.U.G nr. 34/2006, reglementează procedurile de atribuire a contractului de achiziție publică, a contractului de concesiune de lucrări publice și a contractului de concesiune de servicii, precum și modalitățile de soluționare a contestațiilor formulate împotriva actelor emise „în legătură cu aceste proceduri”;
- întrucât procedura aplicată în cazul de față nu este tratată și întemeiată pe normele ordonanței precizate, dispozițiile cap. IX - Soluționarea contestațiilor din această ordonanță nu își găsesc aplicarea în situația actuală;
- art. 266 alin. (1) din cadrul aceluiași act normativ stipulează că, Consiliul este competent să soluționeze contestațiile formulate în cadrul procedurilor de atribuire; prin urmare, este subînțeles că procedurile de atribuire sunt cele definite și enumerate la art. 3 lit. ș) din ordonanța de urgență;
- art. 255 alin. (2) din O.U.G nr. 34/ 2006, definește persoana vătămată ca fiind „orice operator economic care are un interes legitim în legătură cu respectiva procedură de atribuire”; prin

urmare, procedura în cauză nu respectă prescripțiile acestei ordonanțe, constatându-se astfel lipsa calității procesuale active a contestatoarei pentru soluționarea contestației în fața Consiliului;

- în opinia Consiliului, prevederile documentelor legale, care stau la baza organizării procedurii respective, nu acordă Consiliului competența de soluționare a contestațiilor formulate în cadrul procedurii sau în temeiul lor;

- dat fiind că normele de competență „ratione materie” sunt de ordine publică, organizatoarea sau participanții la procedură nu pot deroga de la acestea, în sensul extinderii competenței Consiliului la soluționarea de contestații ce vizează proceduri nereglementate sau exceptate de la prevederile Ordonanței de Urgență nr. 34/2006;

- determinând că nu au relevanță în cauză prescripțiile cap. IX din ordonanța de urgență, raportat la valoarea estimată a contractului, competența de soluționare a contestațiilor se stabilește pe baza dreptului comun, fără a fi exclus dreptul constituțional al persoanelor care se consideră vătămate de a apela la instanțele judecătorești, conform dreptului comun;

- totodată, ținând cont de prevederile art. 297 din O.U.G nr. 34/2006, potrivit cărora *„în măsura în care prezenta ordonanță de urgență nu prevede altfel, sunt aplicabile dispozițiile dreptului comun”*, Consiliul apreciază că în cauză sunt incidente și dispozițiile art. 132 alin. 1) și 2) din cadrul Codului de Procedură Civilă, conform cărora *„(1) Când în fața instanței de judecată se pune în discuție competența acesteia, din oficiu sau la cererea părților, ea este obligată să stabilească instanța judecătorească competentă ori, dacă este cazul, un alt organ cu activitate jurisdicțională competent. (...) (3) Dacă instanța se declară incompetentă, hotărârea nu este supusă niciunei căi de atac, dosarul fiind trimis de îndată instanței judecătorești competente sau, după caz, altui organ cu activitate jurisdicțională competent.”*

Potrivit prevederilor art. 19 din O.U.G nr. 34/2006, aprobată prin Legea nr.337/2006, cu modificările și completările ulterioare, *„Autoritatea contractantă achiziționează direct produse, servicii sau lucrări, în măsura în care valoarea achiziției, estimată conform prevederilor secțiunii a 2-a a prezentului capitol, nu depășește echivalentul în lei a 30.000 euro exclusiv T.V.A. pentru fiecare achiziție de produse ori servicii, respectiv a 100.000 euro exclusiv T.V.A. pentru fiecare achiziție de lucrări. Achiziția se realizează pe bază de document justificativ”*.

Ori, având în vedere prevederile legale reiterate anterior, precum și faptul că **valoarea estimă a achiziției în cauză nu**

depășește pragul valoric menționat de articolul citat anterior, Consiliul constată că autoritatea contractantă vizează, în fapt, achiziția directă, ce nu implică o anumită procedură, desemnarea operatorului economic fiind un atribut exclusiv al autorității contractante; achiziția realizându-se doar pe baza documentului justificativ, care în acest caz se consideră a fi contract de achiziție publică. Prin urmare, din analiza acestor elemente de fapt și de drept, rezultă că, pentru achiziționarea lucrărilor în discuție, autoritatea organizatoare nu avea obligația aplicării dispozițiilor O.U.G nr. 34/2006.

Determinând că nu au relevanță în cauză prescripțiile cap. IX din ordonanța de urgență, raportat la valoarea estimată a contractului, competența de soluționare a contestațiilor se stabilește pe baza dreptului comun, fără a fi exclus dreptul constituțional al persoanelor care se consideră vătămate de a apela la instanțele judecătorești, conform dreptului comun.

Toate cele ce preced conduc la concluzia Consiliului că soluționarea contestației de față nu intră în sfera de competență a acestuia și urmează ca, în temeiul art. 278 alin. (1) și (5) din O.U.G nr. 34/2006 cu modificările și completările ulterioare, să decline contestația depusă de S.C. ... S.R.L.;

- astfel, raportat la natura litigiului, tipul de autoritate emitentă a actului atacat și sediul acesteia din urmă și sediul petentei, Consiliul constată că Tribunalul București - Secția a II-a Contencios Administrativ și Fiscal are competența materială și teritorială de soluționare a prezentului litigiu.

Pe cale de consecință, în temeiul art. 278 alin. (1), (5) și (6) din O.U.G 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 va dispune declinarea dosarului cauzei către instanța pe raza căreia se află, respectiv TRIBUNALUL - SECȚIA A II-A CONTENCIOS ADMINISTRATIV ȘI FISCAL.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

Redactată în (.....) exemplare originale, conține (.....) pagini.