

Limitele reevaluării ulterior controlului de legalitate exercitat de CNSC | instanța de judecată

In Monitorul Oficial nr 970 din data de 16 noiembrie 2018 a fost publicată Decizia Înaltei Curți de Casatie și Justiție nr 66/2018 în interpretarea și aplicarea dispozițiilor art 65, art 104 alin (3), art 133 și art 134 alin (1) din Normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr 98/2016 privind achizițiile publice, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016, cu modificările și completările ulterioare („Normele metodologice”), raportat la dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și caile 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 Contestărilor, cu modificările și completările ulterioare („Decizia”).

Curtea a admis sesizarea formulată de Curtea de Apel Suceava – Secția de contencios administrativ și fiscal și a stabilit **ca autoritatea contractantă investită cu reevaluarea ofertei în urma controlului de legalitate exercitat de Consiliul Național de Soluționare a Contestărilor și/sau instanța de judecată are posibilitatea de a verifica toate elementele tehnice și aspectele financiare ale ofertei apte a demonstra admisibilitatea ei, dacă din mijloacele de probă administrate nu rezultă verificarea lor anterioară.** Decizia Curții pune astfel capăt controverselor în ceea ce privește reevaluarea ofertelor ulterior controlului de legalitate exercitat de Consiliul Național de Soluționare a Contestărilor și/sau instanța de judecată.

Pentru conturarea acestei interpretări, Înalta Curte a avut în vedere, inter alia, următoarele aspecte:

→ **infirmarea deciziei de inadmisibilitate a ofertei, ca urmare a controlului de legalitate exercitat de C.N.S.C. sau de instanța, obliga comisia de evaluare la reevaluarea ofertei, prin verificarea celorlalte aspecte care caracterizează admisibilitatea acesteia și care nu au fost cercetate la prima evaluare, fără a avea posibilitatea extinderii acestui proces de verificare cu privire la cele pe care le-a verificat în etapa de evaluare și care nu au făcut obiectul vreunei solicitări de remediere sau contestări, raportul de evaluare în măsura în care le confirmă, privit ca act administrativ, fiind definitiv și executoriu sub acest aspect; cu atât mai mult, în situația dată, nu se poate extinde procesul de reevaluare asupra celorlalte oferte declarate ca admisibile sau inadmisibile și în privința cărora raportul de evaluare nu a fost contestat, fiind contrar principiului securității juridice declararea ca neconformă sau inacceptabilă a unei oferte declarate anterior admisibilă sau invers, conduită care echivalează cu o revocare a unui act administrativ care a intrat în circuitul civil și a produs efecte juridice;**

→ **nu este exclus, fiind chiar recomandabil, ca în exercitarea atribuțiilor sale specifice comisia de evaluare să procedeze la o evaluare completă a tuturor ofertelor, chiar și a celor în privința cărora au fost identificate motive de neconformitate sau de inacceptabilitate; în acest caz, anularea deciziei autorității contractante de declarare ca inadmisibilă a ofertei, sub rezerva unor dispoziții suplimentare formulate de C.N.S.C. sau de instanța de judecată, nu conduce decât la concluzia admisibilității ei, cu consecința trecerii în etapa următoare, de stabilire a clasamentului;**

→ **exercitarea controlului de legalitate administrativ-jurisdicțional sau jurisdicțional și invalidarea concluziei de inadmisibilitate a ofertei la care a ajuns comisia prin raportul de evaluare întocmit obliga autoritatea contractantă la reluarea operațiunii de evaluare a acestei oferte de la etapa contestată, conform celor dispuse prin decizia C.N.S.C. sau hotărârea instanței, comisia nefiind îndreptățită a relua verificarea criteriilor deja analizate, raportul de evaluare, în măsura în care le atestă, fiind irevocabil sub acest aspect;**

→ **inexistența vreunei dovezi care să ateste parcurgerea altor etape din procedura de evaluare în afara de**

cea contestata obliga si, in acelasi timp, indreptateste comisia de evaluare sa verifice indeplinirea tuturor conditiilor de admisibilitate a ofertei analizate, inclusiv prin solicitarea de clarificari noi cu privire la elementele tehnice si aspectele financiare propuse, fara a se putea afirma ca prin anularea raportului de evaluare, care a respins o oferta ca inadmisibila, a fost epuizata etapa verificarii admisibilitatii ofertei in discutie, ca urmare a prezumarii verificarii ei sub toate aspectele, iar evaluarea acesteia implica numai faza finala a stabilirii clasamentului prin aplicarea factorilor de evaluare;

→ este contrar logicii juridice ridicarea la rang de principiu de drept, specific acestei ramuri de drept, a obligativitatii evaluarii complete a tuturor ofertelor aflate in competitie, chiar si a celor asupra carora comisia de evaluare a ridicat obiectii de neconformitate sau de inacceptabilitate, iar ca urmare a constatarii incalcarii acestei obligatii sa fie sacrificat tocmai acest principiu prin considerarea ca evaluata si deci admisibila a unei oferte neverificate in intregime; de altfel, de *lege lata*, **problema a fost rezolvata de legiuitor care a stabilit in sarcina C.N.S.C. sau instantei de judecata obligatia ca, in situatia in care contestatia vizeaza rezultatul procedurii de atribuire si se dispune reevaluarea ofertelor, sa indice in mod clar si precis limitele reevaluarii**, respectiv identitatea ofertelor care fac obiectul reevaluarii, etapa/etapele procedurii de atribuire vizata/vizate de reevaluare si masurile concrete pe care le va adopta autoritatea contractanta in cadrul reevaluarii.