Dosarul nr. 3a-589/24; (2-21190128-02-3a-29052024)
Prima instanță: Judecătoria Chișinău sediul Râșcani (judecător Chisilița Violeta)

D E C I Z I E

18 martie 2025 mun. Chișinău

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ
al Curții de Apel Centru

în componența:
Președintele completului, judecătorul Mîra Ghenadie
Judecătorii Bostan Angela și Dașchevici Grigore
Grefier Papuc Daniela

examinând în ședință publică apelul depus de avocatul Prisac Alexandru, în interesele SRL „P.A. Gherasimenco", împotriva hotărârii Judecătoriei Chișinău sediul Râșcani din 08 februarie 2024,

în cauza de contencios administrativ la acțiunea înaintată de SRL „P.A. Gherasimenco" către Consiliul municipal Chișinău, Comisia de licitație cu privire la:

- anularea deciziei, procesului-verbal al Comisiei de licitație nr. 39 din 08 octombrie 2021, în partea excluderii SRL „P.A. „Gherasimenco" de la participarea la licitația din 11 octombrie 2021, privind obținerea dreptului de a încheia contract de amplasare a unității de comerț ambulant în mun. Chișinău sect. Buiucani, Scuarul Catedralei conform pct. 34 din decizia CMC nr. 17/6 din 01.10.2020, modificată prin decizia CMC nr. 5/5 din 15.07.2021 (lotul nr. 20);
- anularea deciziei, procesului-verbal al ședinței Comisiei de licitație nr. 40 din 11 octombrie 2021 cu privire la organizarea licitațiilor cu strigare pentru obținerea dreptului de a încheia un contract privind amplasarea unității de comerț ambulant stradal pe teritoriul mun. Chișinău, în partea propunerii de către Comisia de licitații reținerea acontului și taxei de participare la licitație depusă de SRL „P.A. „Gherasimenco" pentru loturile nr. 23 și nr. 28;
- obligarea Comisiei de licitații de a restitui acontul SRL P.A.„Gherasimenco" pentru loturile nr. 23 și nr. 28, în mărime de 56 350 lei și 52 500 lei, ce a fost plătit în legătură cu participarea la licitația din 11.10.2021;

c o n s t a t ă:

Pretențiile reclamantului:

La 27 decembrie 2021 SRL „P.A. Gherasimenco" a înaintat o cerere de chemare în judecată împotriva Consiliului municipal Chișinău, Comisia de licitație, solicitând anularea deciziei, procesului-verbal al Comisiei de licitație nr. 39 din 08 octombrie 2021, în partea excluderii SRL „P.A. Gherasimenco" de la participarea la licitația din 11 octombrie 2021; anularea deciziei, procesului-verbal al ședinței Comisiei de licitație nr. 40 din 11 octombrie 2021 cu privire la organizarea licitațiilor cu strigare; obligarea Comisiei de licitații de a restitui acontul SRL „P.A. Gherasimenco" pentru loturile nr. 23 și nr. 28; anularea punct. 1.7 din Decizia Consiliului Municipal Chișinău nr. 5/5 din 15 iulie 2021 în partea modificării punctului nr. 27 din Regulamentul privind licitațiile cu strigare.

În motivarea acțiunii SRL „P.A. Gherasimenco” a formulat o critică detaliată la adresa deciziei Comisiei de licitație nr. 39 din 08.10.2021, care a dus la excluderea sa de la participarea la licitația publică din 11.10.2021, organizată de autoritățile municipale ale Chișinăului.

Reclamanta susține că a respectat întocmai toate cerințele procedurale prevăzute în Regulamentul privind organizarea licitațiilor cu strigare și că a depus documentația necesară pentru adjudecarea unui nou lot comercial - mai exact, lotul nr. 20 din Scuarul Catedralei, sectorul Buiucani.

În pofida acestui fapt, Comisia a decis excluderea sa în baza unei interpretări pe care o consideră abuzivă și eronată a prevederilor regulamentare, în special a punctului 27 din Regulament. Această dispoziție stipulează că, „în scopul prevenirii monopolizării comerțului ambulant stradal și organizării unui mediu concurențial sănătos, unui participant nu-i pot fi adjudecate mai mult de 3 loturi în cadrul unei singure licitații și nu mai mult de un lot în fiecare parc, scuar, alee.” Reclamanta subliniază faptul că această limitare se referă exclusiv la loturile adjudecate în cadrul unei licitații concrete și nicidecum nu poate fi interpretată ca o interdicție absolută de a participa la o altă licitație în care figurează un lot într-un parc unde agentul economic deține deja un alt amplasament, obținut anterior în condiții legale. Cu alte cuvinte, prevederea invocată nu condiționează participarea la licitații ulterioare, ci doar rezultatul acestora — adjudecarea efectivă a unui număr limitat de loturi.

Mai mult, reclamanta relevă o incoerență gravă în comportamentul Comisiei, astfel că, cu doar două zile înainte de ședința din 08.10.2021, aceiași membri ai Comisiei au emis o decizie prin care SRL „P.A. Gherasimenco” a fost admisă la licitație pentru exact același lot (nr. 20, anexa 35), în baza acelorași norme legale. Această contradicție ridică întrebări serioase cu privire la obiectivitatea, legalitatea și consistența procesului decizional, sugerând o posibilă influență externă sau o aplicare arbitrară a regulamentului în funcție de interesele implicate. Reclamanta întreabă retoric ce s-a schimbat în intervalul de două zile care să justifice schimbarea radicală de atitudine a membrilor comisiei, mai ales că nu au intervenit noi acte normative sau circumstanțe factuale relevante.

Tot în această introducere, societatea reclamantă aduce în discuție și o cerere formulată pe cale administrativă, depusă la Comisia de licitație la data de 27.10.2021, în care a solicitat anularea procesului-verbal contestat și restituirea sumelor achitate cu titlu de acont pentru alte loturi la care a fost exclusă. Această cerere a rămas însă fără răspuns până la momentul introducerii acțiunii în instanță, ceea ce constituie, în opinia sa, o încălcare a dreptului de petiționare, dar și o omisiune administrativă care amplifică caracterul netransparent al procedurii.

Pe acest fundal, SRL „P.A. Gherasimenco” susține că a fost privată de dreptul de a participa în mod liber și echitabil la o licitație publică și că decizia de excludere contravine nu doar prevederilor regulamentare, ci și principiilor constituționale și legale referitoare la libera concurență, egalitatea de tratament și accesul liber la o activitate economică.

În concluzie, reclamanta solicită anularea procesului-verbal în partea ce o vizează, repunerea în drepturi și restituirea sumelor achitate în legătură cu participarea la licitație, invocând o dublă abordare incorectă a Comisiei și o practică discriminatorie în aplicarea normelor legale față de diferiți agenți economici.

Prin încheierea Judecătoriei Chișinău sediul Râșcani din 03 ianuarie 2022, s-a dispus separarea pretențiilor din acțiunea formulată de SRL „P.A. Gherasimenco” și s-a reținut pentru examinare în procedura judecătorului Judecătoriei Chișinău sediul Râșcani, Violeta Chisilița, pretențiile formulate de SRL „P.A. Gherasimenco” împotriva Consiliului mun. Chișinău și Comisiei de licitație privind anularea deciziei, procesului-verbal al Comisiei de licitație nr. 39

din 08 octombrie 2021, în partea excluderii SRL „P.A. Gherasimenco” de la participarea la licitația din 11 octombrie 2021, anularea deciziei procesului-verbal al ședinței Comisiei de licitație nr. 40 din 11 octombrie 2021 privind organizarea licitațiilor cu strigare, obligarea Comisiei de licitații de a restitui acontului SRL „P.A. Gherasimenco” pentru loturile nr. 23 și nr. 28. (f.d. 50-52)

Poziția instanței de fond:

Prin hotărârea Judecătoriei Chișinău sediul Râșcani din 08 februarie 2024, a fost respinsă acțiunea în contencios administrativ înaintată de SRL „P.A. Gherasimenco”.

Solicitările apelantului:

La 15 februarie 2024 SRL „P.A. Gherasimenco” a depus apel împotriva hotărârii Judecătoriei Chișinău sediul Râșcani din 08 februarie 2024, solicitând casarea hotărârii primei instanțe, cu emiterea unei noi decizii prin care acțiunea să fie admisă.

Argumentele părților:

În motivarea apelului declarat, reprezentantul apelantei a invocat că hotărârea contestată este neîntemeiată și ilegală, urmând a fi casată cu emiterea unei noi decizii privind admiterea acțiunii în sensul formulat. În susținerea poziției apelantul a reiterat argumentele invocate în cererea de chemare în judecată.

Poziția participanților la proces în cadrul ședinței de judecată a instanței de apel:

În cadrul ședinței de judecată reprezentantul apelantului SRL „P.A. Gherasimenco”, avocatul Prisac Alexandru a solicitat admiterea apelului, casarea hotărârii instanței de fond, cu emiterea unei noi decizii prin are acțiunea să fie admisă.

Reprezentantul intimatului Consiliul Municipal Chișinău în ședința de judecată nu s-a prezentat din motive necunoscute instanței, procedura citării legale fiind respectată, din care considerente Completul judiciar a dispus examinarea cauzei în lipsa părții neprezente legal citate.

Aprecierea instanței de apel:

Audiind reprezentantul părții prezent în cadrul ședinței de judecată, studiind materialele dosarului, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții de Apel Centru consideră că apelul este admisibil, însă este neîntemeiat și urmează a fi respins, cu menținerea hotărârii primei instanțe din următoarele considerente.

În conformitate cu prevederile art. 236 alin. (1) Cod administrativ, instanța de apel examinează din oficiu admisibilitatea apelului.

Astfel, în conformitate cu prevederile art. 232 alin. (1) Cod administrativ, apelul se depune la instanța de judecată care a emis hotărârea contestată în termen de 30 de zile de la pronunțarea dispozitivului hotărârii, dacă legea nu stabilește un termen mai mic.

Din actele cauzei rezultă că hotărârea atacată cu apel a fost pronunțată la 08 februarie 2024, apelul fiind depus prin intermediul oficiului poștal la 15 februarie 2024, motiv pentru care instanța de apel constată că apelul a fost depus cu respectarea termenului prevăzut de Legislația în vigoare.

Conform art. 233 alin. (2) Cod administrativ, cererea de apel se semnează de apelant sau de reprezentantul lui legal ori împuternicit.

Colegiul a stabilit că cererea de apel este semnată de reprezentantul apelantului SRL „P.A. Gherasimenco”, avocatul Prisac Alexandru, care acționează în baza mandatului avocațial seria nr.1670403 din 04.03.2022 (f.d. 59), fiind împuternicit inclusiv cu dreptul de a ataca hotărârea judecătorească.

În aceste împrejurări, Completul judiciar constată că apelul trece testul admisibilității, urmând să fie examinat în fond.

În conformitate cu art. 240 alin. (1) lit. a) din Codul administrativ, examinînd cererea de apel, instanța de apel adoptă una dintre următoarele decizii, respinge apelul.

Potrivit art. 219 alin. (1)-(4) Cod administrativ, instanța de judecată este obligată să cerceteze starea de fapt din oficiu în baza tuturor probelor legal admisibile, nefiind legată nici de declarațiile făcute, nici de cererile de solicitare a probelor înaintate de participanți.

Instanța de judecată depune eforturi pentru înlăturarea greșelilor de formă, explicarea cererilor neclare, depunerea corectă a cererilor, completarea datelor incomplete și pentru depunerea tuturor declarațiilor necesare constatării și aprecierii stării de fapt. Instanța de judecată indică asupra aspectelor de fapt și de drept ale litigiului care nu au fost discutate de participanții la proces.

Instanța de judecată nu are dreptul să depășească limitele pretențiilor din acțiune, însă, totodată, nu este legată de textul cererilor formulate de participanții la proces.

Conform jurisprudenței CtEDO, instanța de apel, potrivit regulilor unui proces echitabil, pornind de la aprecierea rolului determinant al concluziilor sale, are obligația să examineze efectiv problemele esențiale care îi sunt supuse aprecierii și să nu se limiteze doar la însușirea motivelor și concluziilor date de instanța inferioară. (HirroBalani c. Spaniei, nr.18064/91 din 09.12.1994 §27; Georgiadis v. Greciei nr.21522/93 din 29.05.1997 §43).

În cadrul examinării cauzei s-a stabilit cu certitudine că, prin Decizia Consiliului municipal Chișinău nr. 17/6 din 01 octombrie 2020, a fost aprobat Regulamentul privind licitațiile cu strigare pentru obținerea dreptului de a încheia un contract privind amplasarea unității de comerț ambulant stradal pe teritoriul municipiului Chișinău. (f. 124-133 dosar administrativ)

Conform pct. 2 al deciziei Consiliului municipal Chișinău nr. 17/6 din 01 octombrie 2020, s-a dispus aprobarea componenței Comisiei de licitație cu privire la organizarea licitațiilor cu strigare pentru obținerea dreptului de a încheia un contract privind amplasarea unității de comerț ambulant stradal pe teritoriul mun. Chișinău. Totodată, potrivit pct. 3 din prezenta decizie, s-au aprobat schemele de amplasament prestabilite care urmează a fi expuse la licitație.

Prin anexa nr. 35 la decizia CMC nr. 17/6 din 01 octombrie 2020, a fost aprobată schema de amplasament prestabilită din sect. Centru, Scuarul Catedralei pentru unitatea de comerț ambulant de comercializare a băuturilor răcoritoare și a înghețatei.

La ședința din 20.09.2021 Comisia de licitația a decis expunerea a 28 amplasamente la licitația cu strigare nr. VI din 11.10.2021, fiind stabilit termenul de depunere a cererilor până la 07 octombrie 2021 ora 12:00. (f.d. 162 dosar administrativ)

Astfel, SRL „P.A. Gherasimenco” a depus actele de participare la licitația deschisă cu strigare nr. 6 din 11 octombrie 2021, privind obținerea dreptului de a încheia Contract pentru amplasarea unei gherete în Scuarul Catedralei din sect. Buiucani, mun. Chișinău, lotul nr. 20, anexa 35. (f.d. 138 dosar administrativ)

La 08 octombrie 2021 Comisia de licitație a examinat cererile de participare la licitație și actele anexă, depuse de către agenții economici, inclusiv cererea SRL „P.A. Gherasimenco”, pentru participare la licitarea lotului nr. 20 (mun. Chișinău, sect. Buiucani, Scuarul Catedralei, anexa nr. 35 la decizia CMC nr. 17/6 din 01.10.2020).

În rezultatul examinării documentației prezentate, în temeiul pct. 34 din Regulamentul aprobat prin decizia CMC nr. 17/6 din 01 octombrie 2020, Comisia de licitație a propus excluderea SRL „P.A. Gherasimenco” de la licitarea lotului nr. 20, dat fiind faptul că se întrunesc condițiile prevăzute la pct. 27 din Regulament, și anume că, unui participant nu îi pot fi adjudecate mai mult de un lot în fiecare parc, scuar, alee. În cadrul procesului de vot, 8 din cei 9

membri ai Comisiei de Licitație cu drept de vot prezenți la ședință, au votat pentru excluderea agentului economic de la licitație. (f. 170-173 dosar administrativ)

Prin decizia Comisiei de licitație nr. 40 din 11.10.2021 cu privire la organizarea licitațiilor cu strigare pentru obținerea dreptului de a încheia un contract privind amplasarea unității de comerț ambulant stradal pe teritoriul mun. Chișinău, s-a propus reținerea acontului și taxei de participare la licitație depuse de către SRL P.A. Gherasimenco pentru loturile nr. 23 și nr. 28. (f.d. 176)

La 27 octombrie 2021 SRL „P.A. Gherasimenco" a depus la Comisia de Licitație cererea, înregistrată cu nr. 04/144/6636, prin care a fost solicitată anularea deciziei, procesului - verbal al Comisiei de licitație nr. 39 din 08.10.2021, în partea excluderii SRL „P.A. Gherasimenco" de la participarea la licitația din 11.10.2021 privind obținerea dreptului de a încheia contract de amplasare a unității de comerț ambulant în mun. Chișinău, sec. Buiucani, Scuarul Catedralei, conform pct. 34 din decizia CMC nr. 17/6 din 01.10.2020, modificată prin decizia CMC nr. 5/5 din 15.07.2021 (lotul nr. 20). (f.d. 10-12)

La 01.11.2021 SRL „P.A. Gherasimenco" a solicitat restituirea acontului și taxei de participare la licitație depuse, inclusiv pentru loturile nr. 23 și nr. 28. (f.d. 181 dosar administrativ)

Prin răspunsul nr. 09-1102-6941 din 02.11.2021, reclamantului i s-a refuzat în restituirea sumelor solicitate. (f.d. 180 dosar administrativ)

La 19.11.2021 SRL „P.A. Gherasimenco" a depus o cerere suplimentară Comisiei de licitații prin care a solicitat anularea deciziei, procesului - verbal al Comisiei de licitație nr. 39 din 08.10.2021, în partea excluderii SRL „P.A. Gherasimenco" de la participarea la licitația din 11.10.2021 privind obținerea dreptului de a încheia contract de amplasare a unității de comerț ambulant în mun. Chișinău, sec. Buiucani, Scuarul Catedralei, conform pct. 34 din decizia CMC nr. 17/6 din 01.10.2020, modificată prin decizia CMC nr. 5/5 din 15.07.2021 (lotul nr. 20); anularea deciziei, procesului-verbal al ședinței Comisiei de licitație nr. 40 din 11.10.2021 cu privire la organizarea licitațiilor cu strigare pentru obținerea dreptului de a încheia un contract privind amplasarea unității de comerț ambulant stradal pe teritoriul mun. Chișinău în partea propunerii de către Comisia de licitații reținerea acontului și taxei de participare la licitație depuse de către SRL „P.A. Gherasimenco" pentru loturile nr. 23 și nr. 28; de a obliga Comisia de licitații de a restitui acontul SRL P.A. Gherasimenco pentru loturile nr. 23 și nr. 28 în mărime de 56350,0 lei și respectiv 52 500,0 lei, ce a fost plătit în legătură cu participarea la licitația din 11.10.2021. (f.d. 13-15)

La 27 decembrie 2021 SRL „P.A. Gherasimenco" a înaintat o cerere de chemare în judecată împotriva Consiliului municipal Chișinău, Comisia de licitație, solicitând anularea deciziei, procesului-verbal al Comisiei de licitație nr. 39 din 08 octombrie 2021, în partea excluderii SRL „P.A. Gherasimenco" de la participarea la licitația din 11 octombrie 2021; anularea deciziei procesului-verbal al ședinței Comisiei de licitație nr. 40 din 11 octombrie 2021 cu privire la organizarea licitațiilor cu strigare; obligarea Comisiei de licitații de a restitui acontul SRL „P.A. Gherasimenco" pentru loturile nr. 23 și nr. 28; anularea punct. 1.7 din Decizia Consiliului Municipal Chișinău nr. 5/5 din 15 iulie 2021, în partea modificării punctului nr. 27 din Regulamentul privind licitațiile cu strigare.

Prin încheierea Judecătoriei Chișinău sediul Râșcani din 03 ianuarie 2022, s-a dispus separarea pretențiilor din acțiunea formulată de SRL „P.A. Gherasimenco" și s-a reținut pentru examinare, în procedura judecătorului Judecătoriei Chișinău sediul Râșcani, Violeta Chisilița, pretențiile formulate de SRL „P.A. Gherasimenco" împotriva Consiliului mun. Chișinău și

Comisiei de licitație cu privire la anularea deciziei, procesului-verbal al Comisiei de licitație nr. 39 din 08 octombrie 2021, în partea excluderii SRL „P.A. Gherasimenco” de la participarea la licitația din 11 octombrie 2021; anularea deciziei procesului-verbal al ședinței Comisiei de licitație nr. 40 din 11 octombrie 2021 cu privire la organizarea licitațiilor cu strigare; obligarea Comisiei de licitații de a restitui acontul SRL „P.A. Gherasimenco” pentru loturile nr. 23 și nr. 28.

Prin hotărârea Judecătoriei Chișinău sediul Râșcani din 08 februarie 2024, a fost respinsă acțiunea în contencios administrativ înaintată de SRL „P.A. Gherasimenco”.

La 15 februarie 2024 SRL „P.A. Gherasimenco” a depus apel împotriva hotărârii Judecătoriei Chișinău sediul Râșcani din 08 februarie 2024, solicitând casarea hotărârii primei instanțe, cu emiterea unei noi decizii prin care acțiunea să fie admisă.

Verificând legalitatea hotărârii contestate în raport cu prevederile legale aplicabile la caz și criticile aduse în apel, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curții de Apel Centru consideră justă concluzia instanței de fond despre netemeinicia acțiunii reclamantei, soluția fondului având la bază cumulul dovezilor administrate în cadrul dezbaterilor judiciare, cărora le-a fost dată aprecierea juridică cuvenită.

În contextul pretențiilor deduse judecății, Completul judiciar reține că în conformitate cu art. 6 alin. (1) lit. n) al Legii nr. 231 din 23.09.2010 cu privire la comerțul interior, activitățile de comerț desfășurate în teritoriu sunt administrate și coordonate de autoritățile administrației publice locale conform reglementărilor naționale în vigoare. Autoritățile menționate exercită următoarele atribuții: n) stabilesc, în cadrul regulamentului de comerț local, interdicții și cerințe privind desfășurarea activității de comerț conform alin. (5).

Alin. (5) al aceluiași articol statuează că, (5) În cadrul regulamentului de comerț local, consiliul local are dreptul să stabilească interdicții și cerințe privind desfășurarea activității de comerț în următoarele privințe:

a) interdicția de a desfășura activități de comerț sau anumite forme ale activității de comerț, inclusiv comerțul ambulant, în perimetrul anumitor zone sau străzi ori în intervalul anumitor zile sau ore;

b) modul de desfășurare a activităților de comerț în apropierea edificiilor autorităților publice, instituțiilor de învățământ, instituțiilor medicale, locașurilor de cult, monumentelor, lucrărilor de artă, edificiilor cu valoare arhitecturală, istorică sau arheologică, zonelor istorice, precum și în locurile (destinațiile) de interes turistic;

c) distribuirea activităților de comerț între zona centrală și zonele periferice ale localității, precum și între zonele aglomerate și cele neaglomerate;

d) raza în care este interzisă comercializarea producției alcoolice în preajma instituțiilor de învățământ, instituțiilor medicale și a locașurilor de cult;

e) cerințe privind regimul de lucru (orarul de funcționare) al comercianților în perimetrul anumitor zone sau străzi;

f) interdicția de a comercializa anumite produse sau servicii în perimetrul anumitor zone sau străzi;

g) cerințe privind zonele de parcare de care trebuie să dispună comerciantul la desfășurarea anumitor forme de comercializare;

h) cerințe privind respectarea regulilor de asigurare a curățeniei pe adresa unității comerciale/unității de alimentație publică, în modul stabilit de autoritatea administrației publice locale;

i) modul de acces al mijloacelor tehnice speciale (ambulanțe, tehnică de intervenții la incendii, vehiculele speciale ale băncilor etc.) către obiective de importanță socială (sediile autorităților publice, de sănătate publică, ale băncilor, lăcașelor de cult, centrelor comerciale) sau terenuri publice, separat sau în colaborare cu alte autorități publice (entități) ori persoane de drept privat.

Prin Decizia Consiliului municipal Chișinău nr. 15/14 din 29 decembrie 2021, s-a aprobat Regulamentul de comerț local al municipiului Chișinău.

Conform punctului 2.1 al Regulamentului menționat, activitatea de comerț poate fi exercitată de persoanele juridice și fizice înregistrate în conformitate cu legislația: în urma depunerii notificării privind inițierea activității de comerț; în baza autorizației de funcționare eliberate în cazurile prevăzute de lege și conform prezentului Regulament.

Regulamentul de comerț local al municipiului Chișinău, în pct.4.3 (7) prevede că, amplasamentele expuse în schemele de amplasament prestabilite din parcuri, scuaruri, grădini publice și străzile/bulevardele principale, străzile secundare ale orașului sunt aprobate de Consiliul Municipal Chișinău și sunt supuse licitațiilor cu excepțiile prevăzute de prezentul Regulament.

Conform deciziei Consiliului municipal Chișinău nr. 17/6 din 01 octombrie 2020, având în vedere necesitatea gestionării și valorificării eficiente a terenurilor proprietate municipală, în scopul asigurării realizării Planului de implementare a Conceptului privind desfășurarea comerțului ambulant stradal în or. Chișinău, aprobat prin decizia CMC nr. 12/1 din 23 iulie 2020, întru sistematizarea acțiunilor întreprinse, orientate spre stimularea comerțului ambulant organizat și modem și dezvoltarea concurenței loiale, inclusiv a necesității de acumulare a mijloacelor financiare în bugetul local, s-a decis aprobarea Regulamentului privind licitațiile cu strigare pentru obținerea dreptului de a încheia un contract privind amplasarea unității de comerț ambulant stradal pe teritoriul municipiului Chișinău. (f.d. 124 dosar administrativ)

Conform pct.27 din Regulamentul citat (în redacția valabilă la data desfășurării procedurii administrative), în cazul în care solicitantul participă la licitarea mai multor loturi, acesta achită costul taxei de participare pentru fiecare lot separat. În scopul prevenirii monopolizării comerțului ambulant stradal și organizării unui mediu concurențial sănătos, unui solicitant nu-i pot fi adjudecate mai mult de 3 loturi în cadrul unei singure licitații, mai mult de un lot în fiecare parc, scuar, alee. (f.d. 2 dosar administrativ)

Actele dosarului administrativ atestă că, la licitația cu strigare nr. 1 din 02 decembrie 2020, SRL „P.A. Gherasimenco” a obținut dreptul de a încheia un contract privind amplasarea unității de comerț ambulant stradal pentru amplasamentul (gheretă) din scuarul catedralei, aprobat prin anexa nr. 33 din decizia CMC nr. 17/6 din 01 octombrie 2020, cu suprafața de 10 mp, ulterior fiind încheiat contractul din 29 decembrie 2020. (f.d. 151-155 dosar administrativ)

Așadar, ținând cont de faptul că s-a constatat că SRL „P.A. Gherasimenco” deține deja o gheretă în scuarul catedralei, Comisia a decis că ultimul nu întrunește condițiile prescrise de Regulamentul privind licitațiile cu strigare pentru obținerea dreptului de a încheia un contract privind amplasarea unității de comerț ambulant stradal pe teritoriul municipiului Chișinău.

Conform punctului 34 al Regulamentului citat supra (în redacția deciziei Consiliului municipal Chișinău nr. 5/5 din 15 iulie 2021), temei de excludere a participanților de la licitație: documentele depuse de către participant nu corespund condițiilor pașaportului tehnic; se întrunesc condițiile prevăzute la pct.27 din prezentul Regulament, participantul este inclus în lista de interdicție a participanților la licitație.

Raportând cadrul legal citat la circumstanțele speței, Completul judiciar consideră că instanța de fond just a ajuns la concluzia despre netemeinicia acțiunii reclamantului, corect apreciind că autoritatea publică întemeiat a propus excluderea SRL „P.A. Gherasimenco” de la licitarea lotului nr. 20, pe motiv că se întrunesc condițiile prevăzute la pct. 27 din Regulament, și anume că, unui participant nu îi pot fi adjudecate mai mult de un lot în fiecare parc, scuar, alee.

În consecință, instanța de judecată constată netemeinicia pretențiilor din acțiunea înaintată de SRL „P.A. Gherasimenco”, or, din faptele descrise se constată cu certitudine că autoritatea publică a respectat condițiile legale la emiterea actului administrativ contestat, iar argumente invocate de reclamant nu și-au găsit confirmare în cadrul examinării cauzei și au fost combătute prin probele prezentate de autoritatea publică pârâtă.

Referitor la pretenția reclamantului SRL „P.A. Gherasimenco” cu privire la anularea procesului – verbal al ședinței Comisiei de licitație nr. 40 din 11.10.2021 cu privire la organizarea licitațiilor cu strigare pentru obținerea dreptului de a încheia un contract privind amplasarea unității de comerț ambulant stradal pe teritoriul mun. Chișinău, în partea propunerii de către Comisia de licitații de reținere a acontului și a taxei de participare la licitație depuse de către SRL „P.A. Gherasimenco” pentru loturile nr. 23 și nr. 28, și pretenția de obligare a Comisiei de licitații de a restitui acontul SRL „P.A. Gherasimenco” pentru loturile nr. 23 și nr. 28, instanța reține următoarele.

Conform punctului 47 al Regulamentului privind licitațiile cu strigare pentru obținerea dreptului de a încheia un contract privind amplasarea unității de comerț ambulant stradal pe teritoriul municipiului Chișinău, în cazul licitației nule, din cauza că lotul a fost scos de la licitație ca rezultat al acțiunilor intenționate și neconforme prezentului Regulament ale participanților, acontul se restituie doar participanților care nu au contribuit prin acțiunile lor la scoaterea de la licitație a lotului respectiv. În cazul în care câștigătorul renunță la încheierea contractului de obținere a dreptului licitat, sau participantul manifestă un comportament anticoncurențial, el pierde dreptul de restituire a acontului și taxei de participare la licitație. În cazul licitației nule din cauza că lotul a fost scos de la licitație la Decizia Comisiei de licitații, participanților li se restituie acontul și taxa de participare la licitație. Cheltuielile ce țin de organizarea licitației se achită de către Primăria mun. Chișinău.

Conform punctului 31 lit. d) al Regulamentului nominalizat, participanții la licitație au dreptul să retragă cererea de participare la licitație, dar nu mai târziu de 3 zile lucrătoare înainte de data desfășurării licitațiilor, cu restituirea acontului și a taxei de participare. În cazul în care retragerea cererii de participare a parvenit mai târziu, taxa de participare nu se restituie.

Din procesul-verbal al ședinței Comisiei de licitație nr. 40 din 11.10.2021, pentru participarea la licitarea lotului nr. 23 (mun. Chișinău, sect. Centru, str. Timiș, colț str. Anton Crihan (anexa nr. 94 la decizia nr. 5/5 din 15.07.2021), pentru participare la licitarea lotului nr. 28 (mun. Chișinău, sect. Buiucani, str. Nicolae H. Costin, colț cu str. Paris - zonă de parc (anexa nr. 101 la decizia nr. 5/5 din 15.07.2021), participanții au refuzat licitarea.

Totodată, materialele dosarului administrativ nu atestă depunerea de către SRL „P.A. Gherasimenco” a unei cereri de retragere de la licitarea loturilor în condițiile pct. 31 lit. d) din Regulamentul privind licitațiile cu strigare pentru obținerea dreptului de a încheia un contract privind amplasarea unității de comerț ambulant stradal pe teritoriul municipiului Chișinău.

Potrivit comunicatului informativ privind rezultatele licitației cu strigare nr. 5 din 11 octombrie 2021, loturile date au fost scoase de la licitație, având în vedere prevederile pct. 47 din Regulamentul respectiv, astfel că Comisia de licitație a decis reținerea acontului și taxei de participare la licitație depuse pentru loturile nr. 23 și 28.

În acest condiții, Completul judiciar este de acord cu poziția instanței de fond că sunt legale concluziile autorității publice ce ține de reținerea acontului și taxei de participare la licitație depuse de către SRL „P.A. Gherasimenco” pentru loturile nr. 23 și nr. 28,

La caz, instanța de judecată conchide asupra corectitudinii acțiunilor autorității publice, la emiterea refuzului contestat de SRL „P.A. Gherasimenco”, aceasta fiind fundamentat prin prisma prevederilor Regulamentului privind licitațiile cu strigare pentru obținerea dreptului de a încheia un contract privind amplasarea unității de comerț ambulant stradal pe teritoriul municipiului Chișinău, motiv pentru care acțiunea corect a fost respinsă de instanța de fond.

Completul specializat va respinge ca neîntemeiat argumentul apelantului că hotărârea primei instanțe ar fi una ilegală și neîntemeiată. Or, analizând conținutul hotărârii contestate, Completul judiciar reține că hotărârea primei instanțe este una legală, motivată și bine argumentată, făcând referire la normele de drept material și procedural, dând o apreciere probelor prezentate de către părți, determinând circumstanțele care au importanță pentru soluționarea cauzei, apreciind corect caracterul raportului juridic dintre părți, aplicând legea aplicabilă soluționării cauzei și admisibilitatea acțiunii, având o motivație și o analiză clară.

Alte argumente invocate de apelant în susținerea poziției sale, nu pot fi reținute de instanța de apel, deoarece se combat cu cele invocate mai sus și se referă la circumstanțele care au fost constatate și elucidate pe deplin de prima instanță, având la bază cumulul de probe, care au fost administrate și apreciate cu respectarea normelor de drept procedural și susținute de normele de drept material.

În consecință, instanța de apel reține prin prisma jurisprudenței Curții Europene a Drepturilor Omului, și anume cauza Rebait și alții c. Franței, că art. 6 par. 1) al Convenției pentru Apărarea Drepturilor Omului și a Libertăților Fundamentale, nu impune motivarea în detaliu a unei decizii prin care o instanță de recurs, întemeindu-se pe dispoziții legale specifice, respinge recursul declarat împotriva sentinței pronunțate de o instanță inferioară, ca fiind lipsit de șanse de succes.

Astfel, dat fiind că argumentele apelantului sunt nefondate și combătute integral prin concluziile relatate supra, în speță lipsind temeiuri legale pentru casarea hotărârii contestate, Colegiul conchide că apelul declarat este integral nefondat și pasibil de a fi respins.

Din considerentele menționate și având în vedere că prima instanță a elucidat deplin circumstanțele cauzei, a aplicat corect normele materiale și a adoptat o hotărâre întemeiată și legală, cu respectarea normelor procedurale, iar cererea de apel este neîntemeiată, Colegiul ajunge la concluzia de a respinge cererea de apel și a menține hotărârea primei instanțe.

În conformitate cu art. 240 alin. (1) lit. a) Codul administrativ, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ al Curţii de Apel Centru,

D E C I D E:

Se respinge apelul depus de avocatul Prisac Alexandru, în interesele SRL „P.A. Gherasimenco”.

Se menține hotărârea Judecătoriei Chișinău sediul Râșcani din 08 februarie 2024.

Decizia este executorie din momentul emiterii, însă poate fi atacată la Curtea Supremă de Justiţie cu recurs în termen de două luni.

Preşedintele şedinţei, judecător Mîra Ghenadie

Judecătorii Bostan Angela

Dașchevici Grigore