CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, Bucureşti, cod poştal 030084, România
Tel: +4 021.310.46.41 Fax: +4 021.890.07.45 şi +4 021.310.46.42 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) şi ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile şi căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziţie publică, a contractelor sectoriale şi a contractelor de concesiune de lucrări şi concesiune de servicii, precum şi pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE
Nr. ...
Data: ...

Prin contestaţia nr. 528/21.07.2017, înregistrată la Consiliu cu nr. 29927/21.07.2017, înaintată de SC ...SRL, cu sediul în …., având CUI …, înregistrată la Registrul Comerțului cu nr. …, formulată împotriva adresei de comunicare a rezultatului procedurii, având nr. 3579/05.07.2017, emisă de ..., cu sediul în sat Făget, ..., județul …, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii organizată în vederea atribuirii contractului de servicii având ca obiect "Elaborare proiect tehnic, detalii de execuție, caiete de sarcini, documentații pentru obținere avize și asistență tehnică din partea proiectantului pe parcursul derulării investiției pentru obiectivul Modernizare Drum Comunal DC … Km 0+000 – …, …", s-a solicitat:

- anularea comunicării rezultatului parţial al procedurii nr. 3579 din 05.07.2017, prin care oferta S.C. … S.R.L. a fost declarată inacceptabilă şi neconformă în urma analizării ofertei tehnice şi a răspunsului la clarificări nr. 438 din 19.06.2017;

- adoptarea măsurilor de remediere solicitate prin notificarea prealabilă, respectiv de acceptare a ofertei tehnice şi obligarea autorităţii contractante la continuarea evaluării ofertelor depuse.

CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR,
asupra cauzei de faţă, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat şi este competent, potrivit dispoziţiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluţioneze contestaţia de faţă, prin care SC ...SRL, în calitate de operator economic participant la procedura indicată mai sus, a criticat decizia autorității contractante de a respinge oferta sa ca inacceptabilă și neconformă, solicitând cele menţionate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea învederează Consiliului că ulterior comunicării rezultatului procedurii nr. 3579/05.07.2017, a transmis notificarea prealabilă nr. 507/12.07.2017, însă autoritatea contractantă nu a înțeles să formuleze un răspuns în termenul prevăzut de dispozițiile art. 6 alin. (4) din Legea nr. 101/2016.

În fapt, prin fişa de date s-au solicitat următoarele:

"A) La pct. IV. 4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice

Propunerea tehnică va fi elaborată conform specificaţiilor din caietul de sarcini.

Ofertanţii vor depune în cadrul propunerii tehnice o declaraţie prin care se obligă ca ulterior semnării contractului de achiziţie publică să încheie şi să prezinte autorităţii contractante o asigurare de risc profesional, înainte ca aceasta să emită ordinul de începere a serviciilor.

Ofertanţii vor depune în cadrul propunerii tehnice o declaraţie prin care se obligă ca, pentru îndeplinirea serviciilor care fac obiectul prezentului contract să utilizeze doar softuri licenţiate în conformitate cu prevederile legale în vigoare.

Ofertanţii pot utiliza subcontractanţi, urmând să-i numească în propunerea tehnică şi să detalieze/părţile ce va fi/vor fi realizate de subcontractanţi. În acest caz, propunerea tehnică trebuie însoţită de o declaraţie emisă de ofertant cu privire la partea sau părţite din contract pe care ofertantul intenţionează să le subcontracteze (inclusiv nominalizarea subcontractanţilor).

În cazul depunerii unei oferte comune, propunerea tehnică trebuie să evidenţieze partea pe care fiecare din membrii asocierii o va îndeplini/executa cu descrierea modului de împărţire a sarcinilor între membrii acesteia, precum şi nivelul de implicare din punct de vedere al resurselor materiale, financiare şi umane utilizate.

În propunerea tehnică ofertantul va prezenta o declaraţie pe propria răspundere că va respecta întocmai soluţia tehnică, caracteristici, dimensiuni din Studiul de fezabilitate acceptat la finanţare prin programul PNDR.

Metodologia de prestare a serviciilor, pentru fiecare etapă (Proiect tehnic, detalii de execuţie, verificare tehnică a proiectării, documentaţia necesară pentru obţinerea acordurilor, avizelor şi autorizaţiilor, DTAC, DTOE).

În cadrul metodologiei, pentru fiecare etapă se va descrie cel puţin: organizarea şi mobilizarea prestatorului, activităţile ce se vor realiza, conformarea cu cerinţele achizitoriului descrise în caietul de sarcini, resursele umane alocate cu specializarea/calificarea/atestarea/ autorizarea acestora, resursele tehnice alocate, timpii necesari pentru fiecare activitate.

Prezentare Grafic de prestare a serviciilor, forma Gantt, detaliat pe fiecare etapă (Proiect tehnic, detalii de execuţie, verificare tehnică a proiectării, documentaţia necesare pentru obţinerea acordurilor, avizelor si autorizaţiilor, DTAC, DTOE) şi activităţile aferente fiecărei etape, cu nominalizarea personalului implicat pentru fiecare activitate în parte.

Se va prezenta la nivelul propunerii tehnice un tabel cu nominalizarea specialiştilor necesari pentru prestarea serviciilor în termenul impus (1 inginer proiectant drumuri, 1 şef de proiect,) şi conform legislaţiei în vigoare şi un tabel cu resursele tehnice angajate în prestarea serviciilor (echipamente, programe informatice). Resursele umane şi tehnice se vor dimensiona şi corela, în conformitate cu durata de prestare a serviciilor. Pentru toţi specialiştii propuşi se vor prezenta documente care să ateste calificarea/atestarea solicitată.

Notificare către comisia de evaluare în situaţia în care printre participanţi se regăseşte şi operatorul economic elaborator al SF-ului.

Declaraţia elaboratorului SF-ului, dacă se regăseşte printre operatorii economici participanţi la procedură, conform căreia implicarea sa în activitatea de elaborare a acestuia nu este de natură să denatureze concurenţa prin apariţia unui conflict de interese.

Lista detaliată cu fiecare factor de evaluare, respectiv cuantificarea acestora (număr de proiecte/contracte similare), însoţite de documente suport relevante care să facă dovada îndeplinirii şi asumării acestora conform celor solicitate. Lipsa oricărui

document solicitat pentru propunerea tehnică va conduce la desemnarea ofertei ca fiind neconformă.

Expunerea riscurilor cu privire la execuţia contractului şi recomandări de reducere şi/sau eliminare a riscurilor identificate prin descrierea abordării de lucru propuse pentru respectarea conţinutului caietului de sarcini şi a atribuţiilor factorilor implicaţi în implementarea proiectului.

Informaţii despre siguranţa în exploatare şi durata de serviciu (exploatare) estimată.

Informaţii despre impactul realizării obiectivului de investiţii asupra sănătăţii oamenilor şi asupra mediului.

Ofertanţii trebuie să includă în proiect folosirea, pentru execuţia lucrărilor, de materiale ecologice conform Directivelor U.E.

Ofertanţii trebuie să includă în proiect folosirea, pentru execuţia lucrărilor, de materiale a căror calitate este atestată de catre producători conform standardelor /cerinţelor legale în vigoare.

Ofertantul va prezenta completat Formularul privind respectarea legislaţiei în domeniile mediului, social şi al relaţiilor de muncă, respectiv Declaraţia privind art. 51 din Legea nr. 98/2016, cu semnătură reprezentantului împuternicit al ofertantului.

Ofertanţii vor indica obligatoriu în propunerea tehnică că au ţinut cont de respectarea reglementarilor specifice din domeniile mediului, social şi al relaţiilor de muncă, în conformitate cu art. 51 din Legea nr. 98/2016.

<u>Prezentare plan SSM ce va fi elaborat de un coordonator în materie de sănătate şi securitate în muncă autorizat.</u>

Toate documentele vor fi redactate în limba româna/traducerea autorizată în limba română.

Ofertantul (reprezentantul legal al ofertantului/reprezentantul legal al asocierii, după caz) are obligaţia de a numerota şi semna fiecare pagină a propunerii tehnice şi de a întocmi un opis al documentelor.

Ofertanţii care în perioada de depunere nu au criptat oferta financiară nu pot fi evaluaţi de către entitatea contractantă.

Informaţii detaliate privind criptarea şi salvarea ofertei financiare: a se vedea Manualul de utilizare SEAP pentru ofertant, disponibil pe SEAP, la adresa: https://www.e-licitatie.ro:8881/Public/Content/UserManual/ SEAPUserGuide_Supplier.pdf."

Contestatoarea susține că a depus ofertă, în data de 31.03.2017, conform specificaţiilor caietului de sarcini, astfel cum s-a precizat în fişa de date, iar în urma solicitării de clarificări prin care s-a cerut să "*se indice paginile din oferta depusă unde se prezintă planul SSM ce va fi elaborat de un coordonator în materie de sănătate şi securitate în muncă autorizat*", a răspuns prin adresa nr. 438 din 19.06.2017, astfel:

"Conform HG nr. 300/2006, legea ce reglementează modul de întocmire şi mai important momentul întocmirii planului SSM, conform art. 12, planul SSM trebuie elaborat din faza de elaborare a PROIECTULUI TEHNIC, moment la care se cunosc toate lucrările necesare executării obiectivului de investiţie şi nu la faza de licitare. De asemenea, art. 16 din aceeaşi lege reglementează faptul că planul de sănătate şi securitate a muncii trebuie să facă parte din PROIECTUL LUCRĂRII ŞI SĂ FIE ADAPTAT LA CONŢINUTUL ACESTUIA.

În sesul respectării cerinţei dumnevoastră, fiind în imposibilitatea elaborării unui astfel de plan care de fapt se elaborează odată sau pe parcursul emiterii proiectului tehnic, inclusiv a documentaţiei de organizare de şantier, am evidenţiat în oferta noastră că avem personal desemnat şi certificat pentru elaboarea unui astfel de plan, respectiv, în Anexa 1 - Organigrama şi resurse societate - persoana desemnata SSM este d-na Pădurariu Dana, dar această certificare o are şi domnul şef de proiect - Inginer CDFP Mâţă Iulian.

De asemenea, prin Formularul 10 - declaraţie privind respectarea reglementărilor din domeniul social şi al relaţiilor de muncă s-a declarat pe proprie

răspundere că vom respecta şi implementa proiectarea obiectivului conform reglementărilor stabilite prin legislaţia adoptată la nivelul Uniunii Europene, legislaţia naţională în domeniul social şi al relaţiilor de muncă.

De asemenea, s-a declarat pe proprie răspundere că la elaborarea ofertei am ţinut cont de obligaţiile referitoare la condiţiile de muncă şi de protecţie a muncii.

În cazul în care solicitaţi planul propriu al societăţii noastre de sănătate şi securitate în muncă, acesta fiind un document oficial al societăţii se poate cere la dovedirea capacităţii tehnico-economice a operatorului economic şi nu ca element parte a propunerii tehnice, conform instrucţiunilor ANAP, acesta putând fi pus la dispoziţie în urma unei solicitări din partea dumneavoastră.

Cf. Lg. 98/2016, art. 51

Autoritatea contractantă precizează în documentaţia de atribuire reglementările obligatorii în domeniile mediului, social şi al relaţiilor de muncă, stabilite prin legislaţia adoptată la nivelul Uniunii Europene, legislaţia naţională, prin acorduri colective sau prin tratatele, convenţiile şi acordurile internaţionale în aceste domenii, care trebuie respectate pe parcursul executării contractului de achiziţie publică ori să indice instituţiile competente de la care operatorii economici pot obţine informaţii detaliate privind reglementările respective.

În cazul prevăzut la alin. (1), autoritatea contractantă are totodată obligaţia de a solicita operatorilor economici să indice în cadrul ofertei faptul că la elaborarea acesteia au ţinut cont de obligaţiile relevante din domeniile mediului, social şi al relaţiilor de muncă.

Aceste condiţii au fost îndeplinite conform ofertei noastre tehnice depuse. Vă ataşam şi Legea nr. 300/2006 ce descrie conţinutul cadru al planului SSM în cazul execuţiei lucrărilor şi întocmirii acestuia la faza elaborării proiectului tehnic."

Totodată, petenta arată că a anexat conţinutul cadru reglementat legal al unui plan SSM, conform Anexei 4 la HG nr. 300/2006. Această anexă conţine prevederile minime pe care un plan de securitate şi sănătate în muncă trebuie să le conţină coroborat cu organizarea de şantier a lucrării şi procesele tehnologice ale realizării lucrării, conform caietelor de sarcini emise la faza de proiect tehnic şi detalii de execuţie.

Ulterior, prin adresa nr. 3579 din 05.07.2017, postată în SEAP la data de 07.07.2017, i s-a comunicat faptul că „*în cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări şi, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta în cadrul ofertei sau solicitării de participare, potrivit dispoziţiilor art. 209 din Lege, iar candidatul/ofertantul nu transmite în termenul precizat de comisia de evaluare clarificările/completările solicitate sau clarificările/completările transmise nu sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă*."

Având în vedere prevederea din fişa de date, cap. IV.4.1. Modul de prezentare a ofertei tehnice, potrivit căreia planul SSM va fi elaborat de personal specializat, respectiv coordonator în materie de sănătate şi securitate în muncă (la timpul viitor), petenta a considerat că se solicită, conform legislaţiei în vigoare, ca acest plan să fie elaborat la momentul întocmirii proiectului tehnic (astfel cum HG nr. 300 legiferează prin art. 12 şi 13) şi nu la faza de licitare, unde organizarea de şantier şi tehnologia de execuţie nu este concepută.

Contestatoarea susţine că pentru îndeplinirea acestei cerinţe a depus Formularul 10 - Declaraţie privind respectarea reglementărilor din domeniul social şi al relaţiilor de muncă în care a declarat pe proprie răspundere că va respecta şi implementa proiectarea obiectivului conform reglementărilor stabilite prin legislaţia adoptată la nivelul Uniunii

Europene, legislaţia naţională în domeniul social şi al relaţiilor de muncă. Totodată, a declarat pe proprie răspundere că la elaborarea ofertei a ţinut cont de obligaţiile referitoare la condiţiile de muncă şi de protecţie a muncii la care s-a adăugat şi personalul atestat şi prezentat în cadrul procedurii, iar la faza de solicitare clarificări asupra ofertei tehnice, a transmis conţinutul cadru al Planului SSM - Anexa 4 din HG nr. 300/2006, ce a fost ataşată în integralitate.

În plus, contestatoarea arată că s-a pus în vedere beneficiarului că Anexa 4 este considerată draft al planului SSM până la momentul elaborării proiectului tehnic şi detaliilor de execuţie, când se poate elabora un Plan SSM complet şi corect, adaptat la lucrare.

În opinia sa, respingerea ofertei sale este o acţiune abuzivă, fără respectarea principiilor ce stau la baza atribuirii contractelor de achiziţie publică.

Prin adresa nr. 30458/2559-C4/25.07.2017, Consiliul a solicitat contestatoarei ca, în termen de 5 zile de la primirea adresei, să transmită punctul său de vedere cu privire la excepția inadmisibilității contestației, excepție ridicată din oficiu de către Consiliu, raportat la prevederile art. 6 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, coroborat cu art. 3 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, având în vedere că adresa nr. 3579/05.07.2017 i-a fost comunicată în data de 05.07.2017, iar notificarea prealabilă a fost înaintată autorității contractante în data de 12.07.2017.

Contestatoarea a răspuns prin adresa nr. 563/31.07.2017, înregistrată la Consiliu cu nr. 31364/31.07.2017, precizând că adresa privind rezultatul procedurii, având nr. 3579/05.07.2017, a fost postată în SEAP la data de 07.07.2017, iar notificarea prealabilă a fost înaintată autorității contractante, în termenul legal de 5 zile, respectiv în data de 12.07.2017. Petenta a atașat dovada datei la care a luat la cunoștință de rezultatul procedurii, respectiv extrasul din SEAP postat de autoritate în data de 07.07.2017, precum și dovada comunicării notificării prealabile, prin poștă (factura și chitanța nr. DIV00019740/12.07.2017).

Prin adresa nr. 30477/…-C4/25.07.2017, Consiliul a înştiinţat autoritatea contractantă despre depunerea contestaţiei de către SC … SRL, solicitând punctul său de vedere cu privire la excepția inadmisibilității contestației, excepție ridicată din oficiu de către Consiliu, raportat la prevederile art. 6 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, coroborat cu art. 3 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, având în vedere că adresa nr. 3579/05.07.2017 a fost comunicată petentei în data de 05.07.2017, iar notificarea prealabilă a fost înaintată în data de 12.07.2017.

Autoritatea contractantă a transmis dosarul achiziției împreună cu punctul său de vedere nr. 3913/02.08.2017, înregistrat la Consiliu cu nr. 32670/07.08.2017, prin care solicită respingerea contestației ca nefondată.

În primul rând, autoritatea ţine să precizeze că prevederile documentaţiei de atribuire, aşa cum a fost completată prin clarificările ulterioare, necontestate în termen legal, şi-au dobândit forţă obligatorie

pentru părţi, ofertanţii având obligaţia să prezinte propunerea tehnică aşa cum a fost stabilit prin fişa de date şi caietele de sarcini, iar autoritatea contractantă având obligaţia să evalueze ofertele prin raportare la modul de îndeplinire a acestor cerinţe.

Astfel, cerința prevăzută la Capitolul IV.4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice a fost de "*Prezentare plan SSM ce va fi elaborat de un coordinator în materie de sănătate și securitate în muncă autorizat*", iar SC ...SRL nu a prezentat, în cadrul ofertei, acest plan.

Prin adresa nr. 3244/14.06.2017, comisia de evaluare i-a solicitat petentei să indice paginile din oferta depusă unde se prezintă *Planul SSM ce va fi elaborate de un coordonator în materie de sănătate și Securitate în muncă autorizat*.

Analizând răspunsul la clarificări, adresa nr. 438/19.06.2017, s-a constatat că petenta nu a prezentat planul SSM și nici nu clarifică modul de îndeplinire a cerinţei din fişa de date privind Prezentarea planului SSM ce va fi elaborat de un coordonator în materie de sănătate şi securitate în muncă autorizat, ci doar a susţinut că, în conformitate cu prevederile art. 12 din HG nr. 300/2006, planul SSM trebuie întocmit în faza de elaborare a PROIECTULUI TEHNIC, moment la care se cunosc toate lucrările necesare executării obiectivului de investiţie şi nu la faza de licitare.

Având în vedere că ofertantul nu a prezentat, nici prin oferta depusă şi nici prin răspunsul la solicitările de clarificări, planul SSM elaborat de un coordonator în materie de sănătate şi securitate în muncă autorizat, aşa cum a fost solicitat prin fişa de date a achiziţiei, comisia de evaluare a hotărât că aceasta nu respectă cerinţele prevăzute prin fişa de date şi nici nu clarifică acest aspect, răspunsul fiind unul neconcludent.

Autoritatea contractantă apreciază că maniera de redactare a răspunsului la clarificări îi este imputabilă exclusiv ofertantului, acesta având obligaţia să furnizeze toate informaţiile pentru ca membrii comisiei de evaluare să fie edificaţi cu privire la chestiunea în legătură cu care au fost solicitate clarificări, astfel încât în speţă sunt incidente dispoziţiile art. 134 alin. (2) şi (5) din HG nr. 395/2016.

Din analiza susţinerilor părţilor şi a documentelor existente la dosarul cauzei, Consiliul reţine cele ce urmează:

Pentru atribuirea contractului având ca obiect „Elaborare proiect tehnic, detalii de execuție, caiete de sarcini, documentații pentru obținere avize și asistență tehnică din partea proiectantului pe parcursul derulării investiției pentru obiectivul Modernizare Drum Comunal …", ..., în calitate de autoritate contractantă, a iniţiat procedura simplificată prin publicarea în SEAP a anunţului de participare simplificat nr. 401378 din 15.03.2017, odată cu care a postat şi documentaţia de atribuire. Cu ocazia vizionării celor opt oferte depuse, autoritatea contractantă a întocmit procesul-verbal nr. 2210 din 12.04.2017, iar rezultatul evaluării propunerilor tehnice a fost consemnat în procesul verbal nr. 3572/05.07.2017. Nemulţumită de rezultatul evaluării ofertei sale (ce i-a fost comunicat prin adresa nr. 3579 din 05.07.2017) şi de răspunsul la

notificarea prealabilă comunicat prin adresa nr. 3773/20.07.2017, SC ...SRL a formulat prezenta contestaţie, solicitând:

- anularea comunicării rezultatului parţial al procedurii nr. 3579 din 05.07.2017, prin care oferta S.C. …. S.R.L. a fost declarată inacceptabilă şi neconformă în urma analizării ofertei tehnice şi a răspunsului la clarificări nr. 438 din 19.06.2017;

- adoptarea măsurilor de remediere solicitate prin notificarea prealabilă, respectiv de acceptare a ofertei tehnice şi obligarea autorităţii contractante la continuarea evaluării ofertelor depuse.

Înainte de a trece la cercetarea pe fond a contestaţiei, în contextul invocării din oficiu a excepţiei inadmisibilităţii contestaţiei formulate de SC ...SRL, Consiliul este ţinut să analizeze cu precădere excepţiile.

Prin adresa nr. 30458/2559-C4/25.07.2017, Consiliul a solicitat contestatoarei ca, în termen de 5 zile de la primirea adresei, să transmită punctul său de vedere cu privire la excepția inadmisibilității contestației, excepție ridicată din oficiu de către Consiliu, raportat la prevederile art. 6 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, coroborat cu art. 3 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, având în vedere că adresa nr. 3579/05.07.2017 i-a fost comunicată în data de 05.07.2017, iar notificarea prealabilă a fost înaintată autorității contractante în data de 12.07.2017.

Contestatoarea a răspuns prin adresa nr. 563/31.07.2017, înregistrată la Consiliu cu nr. 31364/31.07.2017, precizând că adresa privind rezultatul procedurii, având nr. 3579/05.07.2017, a fost postată în SEAP la data de 07.07.2017, iar notificarea prealabilă a fost înaintată autorității contractante, în termenul legal de 5 zile, respectiv în data de 12.07.2017. Petenta a atașat dovada datei la care a luat la cunoștință de rezultatul procedurii, respectiv extrasul din SEAP postat de autoritate în data de 07.07.2017, precum și dovada comunicării notificării prealabile, prin poștă (factura și chitanța nr. DIV00019740/12.07.2017).

Fiind dovedită depunerea notificării prealabile în termenul legal de 5 zile, Consiliul va respinge excepţia invocată din oficiu.

Preliminar analizării aspectelor sesizate de contestatoare, este de remarcat că documentaţia de atribuire, alcătuită din fişa de date, caietul de sarcini, formularele necesare şi modelul contractului de execuţie, nu a fost contestată de niciun operator economic, drept pentru care toate prevederile ei şi-au consolidat forţa obligatorie atât pentru autoritatea contractantă, cât şi pentru operatorii economici participanţi la procedura de atribuire. Prin depunerea ofertelor la procedură, se presupune că ofertanţii şi-au însuşit documentaţia de atribuire fără rezerve, ceea ce înseamnă că nu li se poate scuza nicio abatere de la prescripţiile ei, opozabile în cel mai mic detaliu. Astfel cum un contract constituie legea părţilor, şi documentaţia de atribuire, însoţită de clarificările postate în SEAP, are aceeaşi valoare pentru părţi, iar niciuna dintre ele nu îi poate ignora sau nesocoti clauzele.

În stabilirea legalităţii respingerii ofertei contestatoarei, Consiliul este ţinut de a analiza motivele avute în vedere de autoritatea contractantă. Astfel, prin adresa nr. 3579/05.07.2017, autoritatea

contractantă a comunicat contestatoarei respingerea ofertei sale ca inacceptabilă şi neconformă deoarece în cadrul propunerii tehnice nu a fost inclus planul SSM elaborat de un coordonator autorizat în materie de sănătate şi securitate în muncă iar răspunsul la solicitarea de clarificări a fost neconcludent.

Criticile contestatoarei formulate împotriva respingerii ofertei sale pentru nerespectarea cerinţelor fişei de date a achiziţiei la întocmirea propunerii tehnice, sunt considerate de Consiliu nefondate. În conformitate cu prevederile art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016, ***Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentaţiei de atribuire*** *şi indică, motivat, în cuprinsul acesteia care informaţii din propunerea tehnică şi/sau din propunerea financiară sunt confidenţiale, clasificate sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală, în baza legislaţiei aplicabile*.

În acelaşi timp, dispoziţiile art. 127 din HG nr. 395/2016 prevăd:

(1) Comisia de evaluare are următoarele atribuţii:

f) ***verificarea conformităţii propunerilor tehnice ale ofertanţilor cu prevederile caietului de sarcini****;*

j) stabilirea ofertelor inacceptabile şi/sau neconforme şi a motivelor care stau la baza încadrării acestora în fiecare din aceste categorii;

De asemenea, în conformitate cu prevederile art. 133 alin. (1) şi (2) din HG nr. 395/2016, *(1) Comisia de evaluare are obligaţia de a analiza şi de a verifica fiecare ofertă atât din punct de vedere al elementelor tehnice propuse, cât şi din punct de vedere al aspectelor financiare pe care le implică.*

(2) ***Propunerea tehnică trebuie să corespundă cerinţelor minime prevăzute în caietul de sarcini*** *sau în documentul descriptiv*.

Prin fişa de date a achiziţiei, la cap. IV.4.1) "Modul de prezentare a propunerii tehnice", autoritatea contractantă a precizat:

Propunerea tehnică va fi elaborată conform specificaţiilor din caietul de sarcini.

Ofertanţii vor depune în cadrul propunerii tehnice o declaraţie prin care se obligă ca ulterior semnării contractului de achiziţie publică să încheie şi să prezinte autorităţii contractante o asigurare de risc profesional, înainte ca aceasta să emită ordinul de începere a serviciilor.

Ofertanţii vor depune în cadrul propunerii tehnice o declaraţie prin care se obligă ca, pentru îndeplinirea serviciilor care fac obiectul prezentului contract să utilizeze doar softuri licenţiate în conformitate cu prevederile legale, în vigoare.

Ofertanţii pot utiliza subcontractanţi, urmând să-i numească în Propunerea tehnică şi să detalieze/părţile ce va fi/vor fi realizate de subcontractanţi. În acest caz, Propunerea tehnică trebuie însoţită de o declaraţie emisă de Ofertant cu privire la partea sau părţile din Contract pe care Ofertantul intenţionează să le subcontracteze (inclusiv nominalizarea subcontractanţilor).

În cazul depunerii unei oferte comune, propunerea tehnică trebuie să evidenţieze partea pe care fiecare din membrii asocierii o va îndeplini/executa cu descrierea modului de împărţire a sarcinilor între membrii acesteia precum şi nivelul de implicare din punct de vedere al resurselor materiale, financiare şi umane utilizate.

În propunerea tehnică ofertantul va prezenta o declaraţie pe propria răspundere că va respecta întocmai soluţia tehnică, caracteristici, dimensiuni din Studiul de fezabilitate acceptat la finanţare prin programul PNDR.

Metodologia de prestare a serviciilor, pentru fiecare etapă (Proiect tehnic, detalii de executie, verificare tehnică a proiectării, documentaţii necesare pentru obţinerea acordurilor, avizelor şi autorizaţiilor, DTAC, DTOE). În cadrul metodologiei,

pentru fiecare etapă se va descrie cel puţin: organizarea şi mobilizarea prestatorului, activităţile ce se vor realiza, conformarea cu cerinţele achizitorului descrise în caietul de sarcini, resursele umane alocate cu specializarea/calificarea/atestarea/autorizarea acestora, resursele tehnice alocate, timpii necesari pentru fiecare activitate.

Prezentare Grafic de prestare a serviciilor, forma Gantt, detaliat pe fiecare etapă (Proiect tehnic, detalii de execuţie, verificare tehnică a proiectării, documentaţii necesare pentru obtinerea acordurilor, avizelor şi autorizaţiilor, DTAC, DTOE) şi activităţile aferente fiecarei etape, cu nominalizarea personalului implicat pentru fiecare activitate în parte.

Se va prezenta la nivelul propunerii tehnice un tabel cu nominalizarea specialiştilor necesari pentru prestarea serviciilor în termenul impus (1 inginer proiectant drumuri, 1 şef de proiect,) şi conform legislaţiei în vigoare şi un tabel cu resursele tehnice angajate în prestarea serviciilor (echipamente, programe informatice). Resursele umane şi tehnice se vor dimensiona şi corela, în conformitate cu durata de prestare a serviciilor. Pentru toţi specialiştii propuşi se vor prezenta documente care să ateste calificarea/atestarea solicitată.

Notificare către comisia de evaluare în situaţia în care printre participanţi se regăseşte şi operatorul economic elaborator al SF-ului.

Declaraţia elaboratorului SF-ului dacă se regăseşte printre operatorii economici participanţi la procedură conform căreia implicarea sa în activitatea de elaborare a acestuia, nu este de natură să denatureze concurenţa prin apariţia unui conflict de interese.

Lista detaliată cu fiecare factor de evaluare, respectiv cuantificarea acestora (număr de proiecte/contracte similare), însoţite de documente suport relevante care să facă dovada îndeplinirii şi asumării acestora conform celor solicitate.

Lipsa oricărui document solicitat pentru propunerea tehnică va conduce la desemnarea ofertei ca fiind neconformă.

Expunerea riscurilor cu privire la execuţia contractului şi recomandări de reducere şi/sau eliminare a riscurilor identificate prin descriere abordării de lucru propuse pentru respectarea conţinutului Caietului de sarcini şi a atribuţiilor factorilor implicaţi în implementarea proiectului.

Informaţii despre siguranţa în exploatare şi durata de serviciu (exploatare) estimată.

Informaţii despre impactul realizării obiectivului de investiţii asupra sănătăţii oamenilor şi asupra mediului.

Ofertanţii trebuie să includă în proiect folosirea, pentru execuţia lucrărilor, de materiale ecologice conform Directivelor U.E.

Ofertanţii trebuie să includă în proiect folosirea, pentru execuţia lucrărilor, de materiale a căror calitate este atestată de către producători conform standardelor /cerinţelor legale în vigoare.

Ofertantul va prezenta completat Formularul privind respectarea legislaţia în domeniile mediului, social şi al relaţiilor de muncă, respective Declaraţia privind art. 51 din Legea 98/2016, cu semnatura reprezentantului împuternicit al ofertantului.

Ofertanţii vor indica obligatoriu în propunerea tehnică că au ţinut cont de respectarea reglementărilor specifice din domeniile mediului, social şi al relaţiilor de muncă, în conformitate cu art. 51, din Legea 98/2016.

Prezentare plan SSM ce va fi elaborat de un coordonator în materie de sănătate şi securitate în muncă autorizat.

Toate documentele vor fi redactate în limba română/traducerea autorizată în limba română.

Constatând că în cuprinsul propunerii tehnice nu se regăseşte Planul de sănătate şi securitate în muncă (SSM), prin adresa nr. 3244/14.06.2017, la punctul 4 autoritatea contractantă a solicitat contestatoarei clarificări în sensul: *Vă rugăm să indicaţi paginile din oferta depusă unde se prezintă planul SSM ce va fi elaborate de un coordonator în materie de sănătate şi securitate în muncă autorizat*.

Contestatoarea a răspuns cu adresa nr. 438/19.06.2017, precizând următoarele:

***RĂSPUNS PUNCT 4**:*

Prezentare plan SSM ce va fi elaborat de un coodonator în materie de sănătate şi securitate în muncă autorizat.

Conform HG 300/2006, legea ce reglementează modul de întocmire şi mai important momentul întocmirii planului SSM, conform art. 12, planul SSM trebuie elaborat din faza de elaborare a PROIECTULUI TEHNIC, moment la care se cunosc toate lucrările necesare executării obiectivului de investiţie şi nu la faza de licitare. Deasemeni, art. 16 din aceeaşi lege reglementează faptul că planul de sănătate şi securitate a muncii trebuie să facă parte din PROIECTUL LUCRĂRII ŞI SĂ FIE ADAPTAT LA CONŢINUTUL ACESTUIA.

În sensul respectării cerinţei dumnevoastră, fiind în imposibilitatea elaborării unui astfel de plan care de fapt se elaborează odată sau pe parcursul emiterii proiectului tehnic, inclusiv a documentaţiei de organizare de şantier, am evidenţiat în oferta noastră că avem personal desemnat şi certificat pentru elaboarea unui astfel de plan, respectiv, în Anexa 1 - Organigrama şi resurse societate - persoana desemnată SSM este d-na Padurariu Dana, dar această certificare o are şi d-l şef de proiect - Inginer CDFP Mâţă Iulian.

Deasemeni, prin formularul 10 - declaraţie privind respectarea reglementărilor din domeniul social al relaţiilor de muncă s-a declarat pe proprie răspundere că vom respecta şi implementa proiectarea obiectivului conform reglementărilor stabilite prin legislaţia adoptată la nivelul Uniunii Europene, legislaţia naţionala, în domeniul social şi al relaţiilor de muncă. Deasemeni s-a declarat pe proprie răspundere că la elaborarea ofertei am ţinut cont de obligaţiile referitoare la condiţiile de muncă şi de protecţie a muncii.

În cazul în care solicitaţi planul propriu al societăţii noastre de sănătate şi securitate în muncă, acesta fiind un document oficial al societăţii se poate cere la dovedirea capacităţii tehnico-economice a operatorului economic nu ca element parte a propunerii tehnice, conform instrucţiunilor ANAP, acesta putând fi pus la dispoziţie în urma unei solicitări din partea dumneavoastră.

Cf. Lg. 98/2016 ART. 51

(1) Autoritatea contractantă precizează în documentaţia de atribuire reglementările obligatorii în domeniile mediului, social şi al relaţiilor de muncă, stabilite prin legislaţia adoptată la nivelul Uniunii Europene, legislaţia naţională, prin acorduri colective sau prin tratatele, convenţiile şi acordurile internaţionale în aceste domenii, care trebuie respectate pe parcursul executării contractului de achiziţie publică ori să indice instituţiile competente de la care operatorii economici pot obţine informaţii detaliate privind reglementările respective.

(2) În cazul prevăzut la alin. (1), autoritatea contractantă are totodată obligaţia de a solicita operatorilor economici să indice în cadrul ofertei faptul că la elaborarea acesteia au ţinut cont de obligaţiile relevante din domeniile mediului, social şi al relaţiilor de muncă.

Aceste condiţii au fost îndeplinite conform ofertei noastre tehnice depuse. Vă ataşăm şi legea 300/2006 ce descrie conţinutul cadru al planului SSM în cazul execuţiei lucrărilor şi întocmirii acestuia la faza elaborării proiectului tehnic.

Prin răspunsul la solicitarea de clarificări a autorităţii contractante contestatoarea confirmă faptul că propunerea tehnică nu cuprinde Planul de sănătate şi securitate în muncă (SSM). În motivarea lipsei acestuia din propunerea tehnică, contestatoarea invocă dispoziţiile HG nr. 300/2006 privind cerinţele minime de securitate şi sănătate pentru şantierele temporare sau mobile, care prevăd că *Planul de securitate şi sănătate trebuie să fie redactat încă din faza de elaborare a proiectului şi trebuie ţinut la zi pe toată durata efectuării lucrărilor*.

Faţă de cele prezentate, Consiliul consideră că dispoziţiile HG nr. 300/2006 se referă la faptul că Planul de securitate şi sănătate în muncă se elaborează încă din faza de elaborare a proiectului şi nu la etapa de execuţie a lucrărilor, urmând a fi adaptat şi ţinut la zi pe tot parcursul derulării execuţiei. Acest fapt nu interzice autorităţii contractante de a solicita în etapa de ofertare, includerea în cadrul propunerii tehnice şi a planului de securitate şi sănătate în muncă.

Motivarea contestatoarei din răspunsul la solicitarea de clarificări şi din contestaţia actuală putea face obiectul unei contestaţii asupra conţinutului documentaţiei de atribuire. Invocarea la acest moment al caracterului abuziv al cerinţei fişei de date a achiziţiei este tardivă la acest moment.

Consiliul constată că cerinţa fişei de date a achiziţiei privind prezentarea în cadrul propunerii tehnice a planului de securitate şi sănătate în muncă (SSM) nu a fost criticată de niciun operator economic, motiv pentru care ea a devenit obligatorie atât pentru participanţii la procedură pentru întocmirea ofertei cât şi pentru autoritatea contractantă în etapa de evaluare a ofertelor.

De asemenea, susţinerile contestatoarei că cerinţa fişei de date nu era clară cu referire la momentul întocmirii planului SSM, sunt considerate de Consiliu nefondate. Prin fişa de date a achiziţiei, la cap. IV.4.1) "Modul de prezentare a propunerii tehnice", autoritatea contractantă a precizat expres că planul SSM este componentă obligatorie a propunerii tehnice şi va fi elaborat de un coodonator în materie de sănătate şi securitate în muncă autorizat. Folosirea expresiei va fi elaborat nu poate fi interpretată ca o dată viitoare, ci este fără dubiu că se referă la planul SSM ce va fi inclus în propunerea tehnică.

Totodată, susţinerile contestatoarei că pentru îndeplinirea acestei cerinţe a depus organigrama personalului utilizat în derularea contractului şi formularul 10 – declaraţie privind respectarea reglementărilor din domeniul social şi al relaţiilor de muncă, nu pot fi luate în considerare de Consiliu deoarece acestea sunt cerinţe distincte ale fişei de date a achiziţiei, cap. IV.4.1) "Modul de prezentare a propunerii tehnice".

Având în vedere cele prezentate, în contextul în care propunerea tehnică a contestatoarei este incompletă, Consiliul consideră corectă decizia autorităţii contractante de respingere a ofertei acesteia.

În consecinţă, luând în considerare cele mai sus menţionate, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge, ca nefondată, contestaţia formulată de SC ...SRL în contradictoriu cu ....

Pentru aceste motive,
în baza legii şi a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, respinge ca nefondată, contestaţia formulată de către SC ...SRL în contradictoriu cu ....

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare.

PREŞEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
....	**....**	**...**

Redactată în patru exemplare, conţine 12 pagini.