

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile 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 Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația înregistrată la Consiliu sub nr...., formulată de..., cu sediul social în mun..... nr....., înregistrată la... sub nr...., având cod unic de înregistrare RO..., reprezentată legal prin administrator... și convențional prin avocat..., împotriva raportului procedurii nr.... și a adresei privind comunicarea rezultatului procedurii nr...., emise de... (...), cu sediul în..., nr....., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificată, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de lucrări având ca **obiect** «...», s-a solicitat:

- *Anularea rezultatului procedurii prin care oferta... a fost declarată inacceptabilă și neconformă;*
- *Anularea deciziei de desemnare a câștigătorului procedurii de atribuire;*
- *Anularea raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente în ceea ce privește excluderea ofertei... și stabilirea ofertei câștigătoare;*
- *Obligarea... contractante la reluarea procedurii prin reevaluarea ofertei...;*
- *Obligarea... contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de acest demers.*

În luarea deciziei, **CONSILIUL, legal investit, a avut în vedere următoarele:**

Prin contestația înregistrată la Consiliu sub nr....., critică raportul procedurii nr.... și adresa privind comunicarea rezultatului procedurii nr...., prin care oferta sa a fost respinsă ca inacceptabilă și neconformă, documente emise de către... (...), în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificată, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect «...», anunț de participare simplificat nr...., solicitând cele prezentate în partea *introdactivă*.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul: "...", postat de achizitoare în SEAP la data de..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr.... din data de.... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu se justifică, din moment ce contestația poate fi vizualizată liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată. Sintetizarea de mai sus nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare, prin intermediul SEAP, întreaga contestație. Desigur, motivarea completă va fi avută în vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

În probațiune, contestatorul a depus, în copie, înscrisuri.

... (...) a transmis punctul de vedere prin adresa nr....., înregistrat la Consiliu sub nr..., solicitând respingerea contestației formulate de către... ca nefondată și continuarea procedurii de atribuire.

Autoritatea contractantă menționează că a organizat, în conformitate cu Legea nr. 98/2016, o procedură de achiziție publică având ca obiect „...”, Cod..., prin procedură simplificată online într-o singură etapă, anunțul de participare simplificat SCN1... fiind publicat în SEAP la data de.... În termenul stabilit, au fost depuse două oferte, respectiv:

- ..., cu subcontractant...;
- ..., cu terț susținător....

Autoritatea contractantă subliniază că comisia de evaluare a verificat îndeplinirea condițiilor de participare și a cerințelor minime pe baza informațiilor din DUAE și a documentelor însoțitoare, proces detaliat în procesele-verbale nr.... și nr...., concluzionând că ambele oferte au fost admisibile din punct de vedere al calificării. Mai menționează că propunerile tehnice au fost evaluate în raport cu cerințele din Caietul de sarcini, rezultatele fiind consemnate în procesele-verbale nr.... și nr...., pe baza referatului nr.... (nr....) și referatului nr.... (nr....) întocmite de expertul cooptat..., inclusiv cu privire la răspunsurile la solicitările de clarificări. În urma solicitărilor de clarificări privind propunerea tehnică, oferta... a fost declarată inacceptabilă și neconformă.

Autoritatea contractantă precizează că propunerile financiare au fost evaluate, inclusiv sub aspectul conformității cu propunerile tehnice, aspectele fiind consemnate în procesul-verbal nr..... Rezultatul procedurii a fost comunicat ofertanților, fiind adus la cunoștință faptul că oferta... a fost respinsă ca inacceptabilă, în temeiul dispozițiilor din HG nr. 395/2016, deoarece răspunsurile la solicitările de clarificări nu au fost concludente și au condus la modificarea conținutului propunerii tehnice inițiale, precum și ca neconformă, întrucât nu satisface cerințele caietului de sarcini, potrivit prevederilor legale incidente. Astfel, ca urmare a acestui fapt... a formulat contestația nr.... împotriva comunicării rezultatului procedurii nr.... și a Raportului procedurii nr...., precum și împotriva tuturor actelor care au stat la baza emiterii acestora și a actelor subsecvente raportului procedurii.

I. Cu privire la legalitatea evaluării ofertelor

Autoritatea contractantă susține că procedura de atribuire a fost desfășurată cu respectarea principiilor prevăzute de Legea nr. 98/2016, respectiv transparența, tratamentul egal, nediscriminarea și proporționalitatea, precum și cu respectarea documentației de atribuire publicate în SEAP. Evaluarea ofertelor s-a realizat exclusiv prin raportare la cerințele caietului de sarcini și ale fișei de date, fără introducerea unor cerințe suplimentare și fără interpretări arbitrare.

II. Cu privire la motivul de excludere privind lipsa autorizării ANRE/ personalului autorizat

Autoritatea contractantă arată că, în etapa de evaluare a conformității propunerilor tehnice, comisia de evaluare a constatat mai multe neconcordanțe în oferta depusă de.... Prin solicitarea de clarificări nr...., au fost cerute clarificări privind propunerea tehnică, cu termen de răspuns..., fără a mai relua conținutul acestora, întrucât au fost redactate de contestatoare în contestație. Motivul de excludere nu a vizat lipsa formală a unui document de calificare, ci imposibilitatea demonstrată de ofertant de a executa în mod legal anumite activități ce fac obiectul contractului.

Autoritatea contractantă arată că, potrivit practicii constante a CNSC, o ofertă este inacceptabilă atunci când modul de execuție presupune activități supuse unor reglementări speciale, fără demonstrarea respectării acestora. În speță, obiectul contractului include activități care, potrivit legislației speciale din domeniul energiei electrice, pot fi realizate exclusiv de operatori economici autorizați ANRE sau prin personal autorizat ANRE, obligație care decurge direct din lege, independent de documentația de atribuire. Mai menționează că nu a completat documentația de atribuire cu cerințe noi, ci a aplicat practica CNSC conform căreia ofertantul trebuie să demonstreze, prin conținutul ofertei, capacitatea de a executa legal toate activitățile contractului, chiar dacă autorizările nu sunt solicitate expres ca cerințe de calificare, situație care atrage caracterul inacceptabil al ofertei, în sensul art. 137 alin. (3) lit. a din HG nr. 395/2016.

Autoritatea contractantă arată că obiectul contractului „...” include: lucrări de realizare, relocare și protejare a rețelelor electrice; lucrări de alimentare cu energie electrică; lucrări de montaj și racordare a instalațiilor de iluminat; intervenții asupra bransamentelor și instalațiilor electrice de joasă tensiune.

Autoritatea contractantă subliniază că aceste activități pot fi executate exclusiv de operatori economici sau personal autorizați ANRE, respectarea reglementărilor ANRE reprezentând o condiție legală imperativă, nu o cerință de calificare. Totodată, menționează că, din analiza ofertei..., rezultă că aceasta: nu face dovada deținerii unei autorizări ANRE; nu indică personal autorizat ANRE; nu menționează subcontractanți sau terți susținători autorizați; nu descrie o modalitate concretă și legală de realizare a lucrărilor electrice; nu indică nici în ofertă, nici în clarificări, modalitatea legală de execuție.

Autoritatea contractantă arată că, în aceste condiții, oferta nu permite verificarea cine execută lucrările de iluminat public, cine realizează racordarea la rețea și cine intervine asupra instalațiilor electrice, iar potrivit practicii CNSC, o astfel de ofertă este inacceptabilă.

Autoritatea contractantă consideră neîntemeiată susținerea potrivit căreia autorizarea ANRE ar fi necesară doar în etapa de execuție, întrucât ofertantul trebuie să demonstreze încă din etapa evaluării ofertelor că dispune sau poate dispune, în mod legal, de resursele necesare. Menționează dispozițiile din Legea nr. 98/2016, HG nr. 395/2016 și... nr....1/..., arătând că propunerea tehnică este parte a ofertei și trebuie să reflecte propria abordare metodologică, fără copierea caietului de sarcini, iar completarea ulterioară a acesteia reprezintă o modificare substanțială, contrară principiului tratamentului egal. Totodată, subliniază că, analizând oferta tehnică și răspunsurile la clarificări, oferta... este neconformă cu cerințele caietului de sarcini, riscul întocmirii ofertei și al clarificărilor revenind operatorului economic, potrivit practicii CNSC și jurisprudenței CJUE (Hotărârea din 10 octombrie....., C-336/12, EU: C:...., punctul 40, și Hotărârea din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU: C:...., punctele 42 și..., Hotărârea Curții din 2 iunie...../15 punctul 37).

III. Cu privire la indicarea standardelor abrogate în propunerea tehnică

Autoritatea contractantă arată că, în procedurile de execuție și planul calității din propunerea tehnică a..., se regăsesc numeroase STAS-uri și normative abrogate, cu indicarea expresă a următoarelor exemple și pagini:

- AND605-... (pag. 10);
- NE 012-99 (pag. 79..., 171), deși se utilizează ediția...;
- STAS... (pag. 10) - abrogat;
- SR 667 (pag. 10);
- SR 662 (pag. 10);
- SR... (pag. 10..., 110, 180), fiind aplicabile edițiile...;
- AND605-... (pag. 66), normativ care se referă la mixturi asfaltice la cald;
- STAS... - Semnalizare rutieră (pag. 66), aplicabil fiind SR....;
- AND... - Condiții tehnice privind execuția podețelor tubulare (pag. 66), neaplicabil tipului de lucrări;
- STAS.../2-91 (pag. 109), aplicabilă ediția...;
- STAS... - anulat;
- STAS...3/1...3/3...3/4...3/5...3/12 (pag. 145) - anulate;
- STAS 790-84 (pag. 172);
- C...-84 (pag. 170), aplicabil NE 012/1-2;
- P 10-... (pag. 170), aplicabil NP 112;
- C 16-84 (pag. 173);
- NE... (pag. 173).

Autoritatea contractantă menționează că, în etapa de evaluare a conformității propunerii tehnice cu caietul de sarcini, comisia de evaluare a constatat multiple neconcordanțe în oferta depusă de... și a solicitat clarificări prin adresa nr....., cu termen de răspuns.... Mai subliniază că ofertantul a arătat că procedurile de execuție vor fi revizuite înainte de începerea lucrărilor, însă apreciază că utilizarea unor proceduri care conțin un număr semnificativ de standarde și normative abrogate nu respectă bunele practici și prevederile legale, punând autoritatea contractantă în situația de a verifica ulterior lucrări și documente neconforme.

Autoritatea contractantă arată că refacerea procedurilor tehnice și a metodologiei pentru eliminarea acestor standarde presupune modificarea propunerii tehnice, ceea ce nu este permis, fiind evidențiat faptul că

ofertantul nu a alocat resurse suficiente pentru elaborarea unei oferte adaptate specificului lucrării. Mai menționează că propunerea tehnică conține trimiteri repetate la standarde abrogate, afectând claritatea, coerența și credibilitatea modului de execuție; neconcordanțele nu reprezintă erori materiale izolate, ci elemente esențiale ale procedurilor de execuție și control al calității.

Autoritatea contractantă arată că clarificările nu pot conduce la modificarea substanțială a propunerii tehnice, întrucât înlocuirea standardelor indicate inițial ar echivala cu reformularea ofertei, interzisă de HG nr. 395/2016. Subliniază că riscul întocmirii ofertei și al răspunsurilor la clarificări revine operatorului economic, fiind aplicabil principiul „*nemo auditur propriam turpitudinem allegans*”, precum și jurisprudența CJUE privind respectarea strictă a criteriilor stabilite prin documentația de atribuire. Consideră că neconcordanțele privind standardele aplicabile nu constituie vicii de formă, iar acceptarea modificării acestora ar încălca principiul tratamentului egal, indicarea standardelor aplicabile fiind un element esențial al propunerii tehnice.

Autoritatea contractantă arată că, potrivit practicii CNSC, înlocuirea standardelor tehnice prin clarificări reprezintă o modificare a substanței propunerii tehnice, fiind inadmisibilă, iar clarificările transmise nu pot fi utilizate pentru reformularea procedurilor tehnice, corectarea neconformităților de fond sau adaptarea ofertei ulterior depunerii acesteia.

Concluzionând, autoritatea contractantă arată că și-a îndeplinit toate obligațiile legale și a realizat toate diligențele necesare pentru respectarea prevederilor legale și a principiilor achizițiilor publice, respectiv nediscriminarea, tratamentul egal, recunoașterea reciprocă și eficiența utilizării fondurilor publice. Susține că evaluarea ofertei depuse de.... a fost realizată cu rigurozitatea impusă de legislația în domeniul achizițiilor publice, comisia de evaluare exercitându-și atribuțiile în conformitate cu dispozițiile relevante din HG nr. 395/2016.

Autoritatea contractantă menționează că aspectele contestate de.... sunt nefundamentate și solicită respingerea contestației ca nefondată, precum și continuarea procedurii de atribuire.

În probațiune, prin adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr..... (...) a transmis la dosarul cauzei, pe suport electronic (CD), documente din dosarul achiziției publice.

..., prin adresa înregistrată la Consiliu cu nr...., a transmis răspuns la punctul de vedere al... contractante nr...., înregistrat la Consiliu sub nr...., prin combate susținerile... contractante, precizând următoarele:

Contestatorul menționează că sintetizează argumentele prin care combate susținerile... contractante din punctul de vedere formulat, potrivit căroră „obiectul contractului include activități care, potrivit legislației speciale din domeniul energiei electrice, pot fi realizate exclusiv de operatori economici autorizați ANRE sau prin personal autorizat ANRE”, obligație care ar deriva direct din lege și ar fi independentă de documentația de atribuire. Astfel, arată că, așa cum a susținut în contestație, legislația în vigoare impune... contractante obligația de a publica în documentația de atribuire, în mod expres, orice cerință sau criteriu pe care intenționează să îl aplice în evaluare, iar admisibilitatea ofertei poate fi verificată exclusiv prin raportare la cerințele documentației de atribuire. Subliniază că, dacă autoritatea contractantă ar

fi considerat necesară justificarea deținerii autorizării ANRE și a personalului autorizat ANRE la momentul depunerii ofertelor, aceasta trebuia să prevadă cerințe exprese în documentația de atribuire, or, nu există nicio cerință care să impună prezentarea autorizației ANRE și/sau a personalului autorizat.

Contestatorul consideră că nesolicitarea autorizației ANRE în documentație nu poate fi opusă ulterior ofertanților, întrucât cerințele nu pot fi deduse prin interpretare din legislația aplicabilă, ci trebuie prevăzute expres, iar în lipsa unei astfel de cerințe oferta nu poate fi exclusă pentru o pretinsă deficiență legată de o cerință neprevăzută. Susține că abordarea... contractante încalcă principiul transparenței, fiind sancționată de CJUE, fiind menționată Hotărârea în cauza C-403/21 (...), în care s-a statuat că „Principiile proporționalității și transparenței (...) se opun ca documentele achiziției să fie completate de drept cu criterii rezultate din reglementări speciale (...) care nu au fost prevăzute în aceste documente”.

Contestatorul menționează că, într-o cauză similară, CNSC a reținut că autoritatea contractantă nu poate respinge o ofertă pentru motive neprevăzute în documentație și că, deși anumite activități pot necesita autorizări sau personal specializat, în lipsa solicitării exprese la momentul depunerii ofertelor, acestea sunt obligații ce pot fi îndeplinite în etapa de execuție. Susține că problematica deținerii ANRE/personal autorizat ANRE poate fi analizată exclusiv în faza de execuție, lucrări pe care le-a asumat și pe care le poate executa legal prin contracte de colaborare sau subcontractare, arătând că legislația permite introducerea de noi subcontractanți în executarea contractului și că nu poate fi reținută o imposibilitate de executare, fiind invocată jurisprudența CJUE privind Directiva.../24/UE, art. 63 alin. (1).

Contestatorul apreciază ca neîntemeiat motivul de excludere privind autorizarea ANRE și solicită anularea rezultatului procedurii sub acest aspect iar în ceea ce privește corectarea standardelor abrogate prin răspunsul la clarificări, contestatorul precizează că autoritatea contractantă a invocat încălcarea pct.... și... din caietul de sarcini, însă comunicarea rezultatului nu ar cuprinde motivarea concretă a acestui motiv de excludere, deși reprezintă un act administrativ. Astfel, contestatorul menționează că pct.... din caietul de sarcini vizează responsabilități generale ale executantului în etapa de execuție, nu obligații ale ofertantului la momentul depunerii ofertei, iar în ceea ce privește pct...., planul calității conține proceduri tehnice aplicabile lucrării, iar trimiterea ocazională la variante anterioare ale unor standarde nu influențează conținutul, procedurile, metodele, tehnologiile, specificațiile sau parametrii de calitate, care sunt conforme cu cerințele și cu standardele în vigoare.

Contestatorul subliniază că autoritatea contractantă nu a indicat în comunicarea rezultatului existența unei probleme de substanță a procedurilor și că rezultatul procedurii nu poate fi completat ulterior prin acte extrinseci, nefiind identificată nicio procedură de execuție întocmită cu nerespectarea prevederilor legale. Mai menționează că îndreptarea

denumirilor sau numerelor de standarde nu afectează propunerea financiară, aspect clarificat prin răspunsul la clarificări, în care au fost precizate formele actualizate ale standardelor, și că și-a asumat prin ofertă și contract respectarea legislației și normativelor în vigoare la momentul execuției.

Contestatorul consideră că această corectare este permisă de HG nr. 395/2016, art. 1... alin. (3) privind viciile de formă, fiind invocată și decizia CNSC nr....024_..., precum și jurisprudența CJUE (cauza C-599/10) și practica constantă a CNSC privind caracterul disproporționat al respingerii ofertelor pentru deficiențe minore.

Contestatorul subliniază că atribuția... contractante este de a realiza o verificare imparțială, obiectivă și proporțională a ofertelor, iar principiul proporționalității impune analizarea completă a ofertei înainte de adoptarea unei decizii formaliste de excludere, fiind invocată jurisprudența CJUE, cauza C-157/96 privind alegerea măsurii celei mai puțin constrângătoare.

Concluzionând, contestatorul solicită respingerea apărărilor... contractante și admiterea contestației astfel cum a fost formulată, cu cheltuieli de soluționare.

..., prin adresa înregistrată la Consiliu cu nr...., a atașat factura seria EAB, nr.... din..., în valoare de..., cu TVA, reprezentând onorariu avocat, precum și dovada de plată din data de..., care reflectă încasarea de către avocat a contravalorii facturii emise.

... a constituit cauțiunea în sumă de..., conform art. 611 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de..., la data de..., fiind transmisă, în original, prin adresa înregistrată la Consiliu cu nr....

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

... (...), în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura simplificată, online, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect «...», cod..., prin publicarea în *SEAP a anunțului de participare nr.... din data de..., stabilind termenul limită de depunere a ofertelor pentru...*, valoarea estimată a contractului, fără TVA, de... și criteriul de atribuire „cel mai bun raport calitate preț”, având următorii factori de evaluare:

- „Prețul ofertei” - pondere 85%;
- „Garanția acordată lucrărilor (P2)” - pondere 15%.

În cadrul procedurii de atribuire au depus oferte 2 operatori economici, iar după evaluarea acestora a fost stabilit rezultatul procedurii, consemnat în raportul procedurii nr...., potrivit căruia oferta depusă de... a fost respinsă, ca inacceptabilă, în conformitate cu art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016, deoarece răspunsurile la clarificări nu au fost concludente, acestea modificând conținutul propunerii tehnice depusă inițial și neconformă, în temeiul art. 137 alin. (3) lit. a) din același act normativ.

Nemulțumit de acest răspuns, comunicat prin adresa nr...., ofertantul... a depus contestația care face obiectul prezentei cauze, solicitând cele menționate în partea introductivă a deciziei.

Din conținutul raportului procedurii și a comunicării rezultatului procedurii, rezultă că, stabilind că două dintre răspunsurile

transmise de contestator la solicitările de clarificări sunt neconcludente, comisia de evaluare a constatat următoarele:

«1. Documentația de atribuire prevede execuția unor lucrări de montare a stâlpilor de iluminat public, activități care implică în mod direct realizarea de instalații electrice, supuse reglementărilor specifice ale... de Reglementare în domeniul Energiei (ANRE). Prin urmare, executarea acestor **lucr necesi p c și/sau o econ autoriza ANRE, confo legis î vigoa (... nr....1/... pr atesta elec și o econ ca desfășoară act î d inst elec** Of nu a p î propun tehn p atestat ANRE sau do ca să atest de r necesa exe lucr d mo a stâlpilor d iluminat publ deși acest lucr impl act d inst elec supus r ANRE. Precizarea ulterioară, conform căreia datele privind personalul sau firma autorizată ANRE vor fi prezentate la semnarea contractului ori la începerea lucrărilor, reprezintă o completare substanțială a propunerii tehnice, contrară prevederilor art. 134 alin. (6) din HG 395/2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice.

Prin urmare, oferta nu respectă cerințele procedurii, întrucât **capacitate tehn necesară exe lucr nu est demons î etap d ev a of**

Prin urmare, se constată că ofertantul nu respectă cerințele procedurii de achiziție, întrucât propunerea tehnică depusă nu demonstrează capacitatea de a executa lucrările de montare a stâlpilor de iluminat public, iar completarea ulterioară cu personal sau subcontractanți autorizați ANRE nu poate fi acceptată în etapa de clarificare.

2. În cazul ofertantului conclud **c of nu r caietul d sarcini, cap.... si...., î proceduril d exe su p STAS-URI și no abrogate. Aceasta nu este aliniată la Caietul de Sarcini.**

Consideram că nu se poate accepta nici o redepunere a procedurilor de lucru propuse, sau o corectare ulterioară a acestora pentru ca ar însemna depunerea unei alte oferte.”

În ceea ce privește primul motiv de respingere reținut de achizitoare, verificând lucrările membrilor comisiei de evaluare, Consiliul constată că, în etapa de evaluare a propunerilor tehnice, prin adresa nr.... au fost solicitate contestatorului mai multe clarificări, printre care se regăsește și următoarea întrebare:

„**d)** Nu s-au prezentat date despre persona și firma atestate ANRE în vederea executării lucrărilor aferente - Stâlp de iluminat cu corp de iluminat cu led 20w.

Unde în procedura tehnică se găsesc date legate de modalitatea executării lucrărilor aferente iluminatului public și a personalului/firmei autorizate ANRE în vederea montării stâlpilor de iluminat.

Contestatorul... a răspuns acestei solicitări, precizând următoarele:

«**d. Ref l obs confo c „nu s-au p dat desp p și fi atestat ANRE î ved exe lucr**

aferente - Stâlp de iluminat cu corp de iluminat LED 20W", precizăm următoarele:

1. Cadru tehnic:

... de Sarcini, secțiunea... „...”, Autoritatea Contractantă a stabilit criteriile privind calificarea și responsabilitățile echipei care va executa lucrările. Documentul prevede explicit că: (...)

2. Justificare juridică:

Cererea privind prezentarea personalului autorizat ANRE nu este o cerință suplimentară față de prevederile Caietului de Sarcini, ci se încadrează în criteriile de calificare prevăzute de legea achizițiilor publice (Legea nr. 98/2016 și normele metodologice).

a. Autoritatea Contractantă a stabilit că dovada calificărilor și a atestatelor pentru personalul implicat este obligatorie, ceea ce include personalul sau firma atestată ANRE, dacă este cazul pentru lucrări la instalații de iluminat public... de Sarcini nu impun detalierea specifică a tuturor atestatelor ANRE la momentul depunerii ofertei, ci nominalizarea experților-cheie (nominalizați în tabel) și descrierea modului de asigurare a serviciilor, conform art.....

3. Concluzie tehnică și juridică:

Prin urmare, modul de executare al lucrărilor de iluminat public și personalul/firma autorizată ANRE se regăsesc indirect în Caietul de Sarcini, prin cerințele privind:

- a. nominalizarea responsabilului tehnic și a echipei de specialiști;
- b. dovada competenței profesionale și a pregătirii corespunzătoare;
- c. asigurarea coordonării și monitorizării lucrărilor conform standardelor de calitate și legislației în vigoare.

Astfel, **solicitarea de clarificare referitoare la datele despre personal/firma ANRE este acoperită de cerințele Caietului de Sarcini, iar ofertantul trebuie să demonstreze conformitatea doar prin documentele și informațiile tehnice prevăzute în secțiunea..., fără a fi necesară prezentarea separată a altor date suplimentare.**

Datele despre personal/firma ANRE vor fi prezentate... contractante la Semnarea Contractului sau la începerea lucrărilor.»

Potrivit informațiilor din procesul verbal nr..., comisia de evaluare, analizând cele două răspunsuri a constatat că acestea sunt neconcludente întrucât:

«e)- Analiza răspunsului:

Prezența personalului ANRE după cum ați precizat se regăsește indirect în Caietul de sarcini, de aceea este necesar. Documentația de atribuire prevede execuția unor lucrări de montare a stâlpilor de iluminat public, activități care implică în mod direct realizarea de instalații electrice, supuse reglementărilor specifice ale... de Reglementare în domeniul Energiei (ANRE). Prin urmare, executarea acestor lucrări necesită personal calificat și/sau operatori economici autorizați ANRE, conform legislației în vigoare (... nr....1/... privind atestarea electricienilor și operatorilor economici care desfășoară activități în domeniul instalațiilor electrice). Conform legislației în vigoare privind achizițiile publice, ofertantul are obligația de a demonstra încă din etapa de ofertare deținerea resurselor umane și tehnice necesare executării tuturor activităților prevăzute în obiectul contractului.

Completarea ulterioară a propunerii tehnice cu astfel de elemente reprezintă o modificare substanțială a ofertei, care afectează caracterul acesteia și contravine principiului tratamentului egal între ofertanți.

Prin urmare, se constată că ofertantul nu respectă cerințele procedurii de achiziție, întrucât propunerea tehnică depusă nu demonstrează capacitatea de a

executa lucrările de instalații electrice prevăzute în documentația de atribuire, iar completarea ulterioară a acestor informații nu poate fi acceptată. (...)

f) Analiza răspunsului:

La cap.... din caietul de sarcini nu se respecta paragraful:

Planificarea activității și asigurarea capacității de personal calificat necesară pentru îndeplinirea obligațiilor sale, cu respectarea celor mai bune practici din domeniu, a prevederilor legale și contractuale relevante și cu deplină înțelegere a complexității legate de derularea cu succes a Contractului, astfel încât să se asigure îndeplinirea obiectivelor... Contractante;

De asemenea cap. 5 a caietului de sarcini, referindu-se la controlul calității. stipulează:

Cu luarea în considerare a prevederilor art 23-25 din Regulamentul privind conducerea și asigurarea calității în construcții, Anexa nr.... la HG nr. 766/1997, Planul calității redactat de Executant trebuie:

i. să descrie cum va aplica Executantul în cadrul Contractului sistemul de management al calității în construcții în așa fel încât să îndeplinească cerințele tehnice și contractuale precum și reglementările, standardele și normele aplicabile;

Capitolul.... - Responsabilități legate de controlul calității lucrărilor executate stipulează:

Este responsabilitatea Executantului să asigure implementarea cerințelor specificate în documentația tehnică în condiții de calitate stabilite prin intermediul acesteia și prin asigurarea de către Executant a personalului calificat și a dotărilor necesare executării activității în baza propriului sistem de management al calității.

Prioritatea pentru documentele de referință utilizate în activitatea... Contractante este:

Standarde... românești și/sau care transpun standardele... și internaționale sau echivalent (...);

Standarde, specificații, proceduri interne... Contractante.

În cadrul Contractului activitatea de control al calității trebuie abordată de Executant de o manieră care să demonstreze în orice moment trasabilitatea executării lucrării de construcție în conformitate cu cerințele documentației tehnice pusă la dispoziția Executantului de către Autoritatea Contractantă.

Prin proceduri de lucru care conțin atât de multe STAS-uri și normative abrogate nu se respecta cele mai bune practici în domeniu, și nici prevederile legale. Sau prin proceduri care conțin tocmai STAS-uri și standarde abrogate autoritatea contractantă este pusă în situația de a verifica mai apoi lucrări care nu vor fi conforme, acte și documente care nu vor fi conforme. Oferta nu respectă cerințele caietului de sarcini, răspunsul nu este concludent.

Considerăm că acestea nu pot fi schimbate fără a modifica substanțialul propunerii tehnice. Refacerea procedurilor tehnice de execuție și metodologiei pentru eliminarea acestor STAS-uri și normative presupune clar modificarea propunerii tehnice, ceea ce nu este permis într-o asemenea măsură».

În analizarea criticii referitoare la concluzia comisiei de evaluare privind răspunsul aferent literei e), Consiliul reține ca relevante următoarele prevederi ale documentației de atribuire:

- cap.... din caietul de sarcini:

„Ofertantul desemnat câștigător va dovedi ca dispune, pe parcursul derulării contractului, de o echipă de specialiști cu pregătire superioară, cu diplome/ atestate/certificate, echivalente/similare în țara de stabilire, corespunzătoare pentru îndeplinirea contractului de achiziție și categoria de importanță a construcției care face obiectul proiectului. Prin urmare, premisa

esențială pentru reușita contractului consta în deținerea unei echipe de specialiști cu o anumită pregătire profesională, necesară execuției contractului în termeni optimi de calitate și timp, în concordanță cu exigențele impuse de un asemenea contract, știut fiind faptul că buna coordonare a activităților contractului este în strânsă legătură cu randamentul resurselor umane angrenate în contract.

Astfel, în cadrul ofertei sale **oferantul va nominaliza experții-cheie solicitați prin prezentul document, și va descrie în cadrul propunerii tehnice momentul în care vor interveni acești experți în implementarea viitorului contract și modul în care operatorul economic ofertant și-a asigurat accesul la serviciile acestora** (fie prin resurse proprii, caz în care vor fi prezentate persoanele în cauză, fie prin externalizare, situație în care se vor descrie aranjamentele contractuale realizate în vederea obținerii serviciilor respective).

Pentru realizarea activităților în cadrul Contractului, Autoritatea Contractantă anticipează că **sunt necesare anumite domenii de expertiza sau următoarele categorii de profesii:**

Categorie de profesii/domeniu al specializării	Număr de experți
Responsabil tehnic cu execuția (RTE) autorizat pentru domeniul.... - construcții rutiere și drumuri	1
Topograf autorizat OCPI	1
Coordonator în materie de S.S.M.-cod COR...	1
Alți specialiști, după caz	

- cap.... Responsabilitățile executantului.... Responsabilitățile cu caracter general din caietul de sarcini:

„Executantul este responsabil pentru deținerea tuturor autorizațiilor și certificatelor necesare conform legislației în vigoare pentru execuția de lucrări într-o formă actualizată (în vigoare pe toată perioada derulării activităților), atât pentru organizația sa, cât și pentru personalul propus.”;

- pct. III.....a) Capacitatea tehnică și/sau profesională, din fișa de date a achiziției:

„Informații și/sau nivel(uri) minim(e) necesare pentru evaluarea respectării cerințelor menționate:

Experiența similară

Criteriu selecție:

Referințe despre lucrări specificate

Modalitatea de îndeplinire:

Oferantul trebuie să fi executat lucrări similare în ultimii 5 ani în valoare cumulată de cel puțin..., fără TVA. Se acceptă însumarea valorilor aferente lucrărilor executate în cadrul a maximum 3 contracte. Prin lucrări similare ofertanții vor înțelege lucrări de construire și/sau modernizare și/sau de reabilitare și/sau extindere în domeniul infrastructurii de transport rutier sau al unei infrastructuri similare din punctul de vedere al complexității și/sau utilității. (...) Prin lucrări realizate se înțelege lucrări duse la bun sfârșit în cadrul perioadei de 5 ani (calculată conform art. 13, alin (1), lit. b) din... nr.... - prin raportare la data limită de depunere a ofertelor stabilită în anunțul de participare și cu respectarea art.13 alin. (3) din... nr....), prin această sintagmă înțelegându-se: a) lucrări recepționate pe obiecte, care sunt însoțite de proces-verbal de recepție întocmit în conformitate cu prevederile legale și tehnice din domeniul din care face parte obiectul contractului; sau b) lucrări recepționate însoțite de proces-verbal la terminarea lucrărilor; sau c) lucrări recepționate însoțite de proces-verbal de recepție finală. (...)”

Analizând aceste informații, Consiliul constată că, în legătură cu prestarea serviciilor necesare instalațiilor electrice, nu au fost

stabilite în documentația de atribuire, cerințe concrete în sensul prezentării unei atestări/autorizări de genul celei invocată de autoritatea contractantă. Astfel, Consiliul reține faptul că autoritatea contractantă nu a asociat activităților aferente instalațiilor electrice și cerințe de calificare vizând deținerea autorizărilor/atestări legale necesare prestării acestora, însăși achizițoarea susținând că în documentația de atribuire nu a fost inserată condiția deținerii unei astfel de autorizări/atestări *[„(...) motivul de excludere reținut nu vizează lipsa unui document de calificare solicitat formal, ci imposibilitatea demonstrată de ofertant de a executa legal anumite activități ce fac obiectul contractului. (...) obiectul contractului include activități care, potrivit legislației speciale din domeniul energiei electrice pot fi realizate exclusiv de operatori economici autorizați ANRE sau prin personal autorizat ANRE. Această obligație derivă direct din lege, fiind independentă de formularea documentației de atribuire”].*

Prin urmare, părțile sunt în acord în ceea ce privește faptul că documentația de atribuire nu conține cerința deținerii și prezentării autorizației/atestării emisă de ANRE pentru prestarea de activități în domeniul instalațiilor electrice.

Pe de altă parte, cerințele din caietul de sarcini care vizează personalul, respectiv experții-cheie solicitați, stabilesc în sarcina ofertanților obligația ca, în propunerea tehnică, să descrie momentul în care vor interveni acești experți în implementarea viitorului contract și modul în care operatorul economic ofertant și-a asigurat accesul la serviciile acestora și nu prezentarea de dovezi în sensul autorizării ANRE.

Într-o astfel de situație, este considerat relevant faptul că prevederile documentației de atribuire sunt obligatorii a fi respectate, fiind în aceeași măsură opozabile, atât ofertanților, potrivit art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016, cât și... contractante care, în evaluarea ofertelor și stabilirea admisibilității acestora, este ținută la a respecta propriile reguli din documentația de atribuire. În condițiile în care întreaga conduită a ofertanților se bazează pe informațiile și regulile arătate în documentația de atribuire, în respectarea principiului transparenței, evaluarea ofertelor trebuie realizată raportat la aceeași documentație de atribuire, fără adăugarea de noi condiții și reguli, pe care autorii ofertelor nu le-au cunoscut încă de la momentul luării deciziei de implicare în procedura de achiziție publică, și fără eludarea regulilor deja existente în acest act al procedurii. Cerințele documentației de atribuire trebuie să fie exprese, clare, concrete și, în nici un caz, presupuse.

Consiliul reține caracterul obligatoriu al documentației de atribuire atât pentru ofertant, potrivit art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016, cât și pentru autoritatea contractantă care, în evaluarea ofertelor și stabilirea admisibilității acestora, este ținută la a respecta propriile reguli din documentația de atribuire. Limitarea la examinarea ofertelor raportat exclusiv la cerințele documentației este impusă și de asigurarea respectării principiului transparenței, consacrat la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016. Astfel, în condițiile în care întreaga conduită a ofertanților s-a

bazat pe informațiile și regulile arătate în documentația de atribuire, în respectarea principiului transparenței, evaluarea ofertelor trebuie realizată raportat la aceeași documentație de atribuire, fără adăugarea de noi condiții și reguli (pe care autorii ofertelor nu le-au cunoscut încă de la momentul luării deciziei de implicare în procedura de achiziție publică) și fără eludarea regulilor deja existente în acest act al procedurii.

Prin urmare, în situațiile în care realizarea obiectului achiziției implică deținerea unor autorizări legale specifice, din punctul de vedere al derulării procedurii de achiziție publică, prezentarea respectivelor autorizări legale se face la solicitarea expresă a... contractante, prin utilizarea cerințelor de calificare al căror scop, potrivit art. 29 alin. (1) din HG nr. 395/2016, este de a demonstra potențialul tehnic, financiar și organizatoric al fiecărui operator economic participant la procedură, potențial care trebuie să reflecte posibilitatea concretă a acestuia de a îndeplini contractul/acordul-cadru și de a rezolva eventualele dificultăți legate de îndeplinirea acestuia, în cazul în care oferta sa va fi declarată câștigătoare. Or, în condițiile în care achizițtoarea alege să nu stabilească cerințe de calificare incidente tuturor aspectelor vizate de realizarea obiectului achiziției, admisibilitatea ofertelor trebuie stabilită exclusiv în funcție de cerințele și condițiile documentației de atribuire, fără a depinde de proba deținerii acelor autorizări legale ce derivă din legi și normative în baza cărora activități ale contractului sunt realizate.

Interpretarea aparține Curții de Justiție a... care, în data de 26 ianuarie..., în cauza C 403/21, a stabilit:

„Pentru aceste motive, Curtea (Camera... treia) declară:

1) Articolul 58 din Directiva.../24/UE a... și a Consiliului din 26 februarie... privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei.../18/CE coroborat cu principiile proporționalității și transparenței garantate la articolul 18 alineatul (1) primul paragraf din această directivă trebuie interpretat în sensul că autoritatea contractantă are posibilitatea de a impune drept criterii de selecție obligații rezultate din reglementări speciale aplicabile unor activități care sunt susceptibile să treuiască să fie realizate în cadrul executării unui contract de achiziții publice și care nu au o importanță semnificativă.

2) Principiile proporționalității și transparenței garantate la articolul 18 alineatul (1) primul paragraf din Directiva.../24 trebuie interpretate în sensul că se opun ca documentele achiziției să fie completate de drept cu criterii de calificare rezultate din reglementări speciale aplicabile unor activități legate de contractul ce urmează să fie atribuit care nu au fost prevăzute în aceste documente și pe care autoritatea contractantă nu a intenționat să le impună operatorilor economici în cauză.

3) Articolul 63 alineatul (1) din Directiva.../24 trebuie interpretat în sensul că se opune ca un ofertant să fie exclus de la o procedură de atribuire a unui contract pentru motivul că nu a desemnat subcontractantul căruia intenționează să îi încredințeze executarea unor obligații rezultate din reglementări speciale aplicabile activităților legate de contractul în cauză și care nu sunt prevăzute în documentele achiziției, atunci când acest ofertant a precizat în oferta sa că va executa aceste obligații recurgând la capacitățile unei alte entități, fără a fi însă legat de aceasta din urmă printr-o convenție de subcontractare.”

Prin urmare, în lumina acestei recente jurisprudențe..., este de reținut că, în forma actuală a documentației de atribuire, nici un ofertant nu ar putea fi respins dacă nu ar deține autorizațiile/atestările necesare pentru prestarea activităților/serviciilor la momentul ofertării, respectiv nu ar fi nominalizat în ofertă societatea care va asigura realizarea legală a acestor activități.

Consiliul reține ca fiind relevantă și concluzia Curții de Justiție a... regăsită în Hotărârea din 16 aprilie..., cauza C-...8/14, având ca obiect o cerere de decizie preliminară formulată de..., în procedura... împotriva... de...:

„Articolul 23 alineatul (8) din Directiva.../18/CE a... și a Consiliului din 31 martie... privind coordonarea procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții publice de lucrări, de bunuri și de servicii, astfel cum a fost modificată prin Regulamentul (UE) nr....2... /... al Comisiei din 30 noiembrie..., nu este aplicabil unui contract de achiziții publice a cărui valoare nu atinge pragul de aplicabilitate prevăzut de această directivă. În cadrul unui contract de achiziții publice care nu intră sub incidența directivei menționate, dar care prezintă un interes transfrontalier cert, aspect a cărui verificare este de competența instanței de trimitere, normele fundamentale și principiile generale ale..., în special principiile egalității de tratament și nediscriminării, precum și obligația de transparență care rezultă din acestea trebuie interpretate în sensul că autoritatea contractantă nu poate respinge o ofertă care îndeplinește cerințele anunțului de participare pe baza unor motive care nu sunt prevăzute în anunțul menționat”.

Aceeași instanță de la Luxemburg a statuat că obligația de transparență are ca scop în special să garanteze că este înlăturat riscul de arbitrar din partea.../entității contractante (... de Justiție a... în cauza... și alții, C-599/10, EU: C: 2012:..., punctul 25, precum și jurisprudența acolo citată).

De asemenea, Consiliul reține că potrivit jurisprudenței constante a CJUE, în temeiul articolului 2 din Directiva.../18, unei autorități/entități contractante îi revine sarcina de a respecta cu strictețe criteriile pe care ea însăși le-a stabilit (Hotărârea din 10 octombrie....., C-336/12, EU: C:....:..., punctul 40, și Hotărârea din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU: C:....:..., punctele 42 și..., Hotărârea din 2 iunie....., C-.../15, EU: C:....: 404, punctul 39).

Totodată, conform considerentelor expuse în cauza... principiul egalității de tratament impune ca ofertanții să dispună de aceleași șanse în formularea ofertelor lor și implică, așadar, ca aceste oferte să fie supuse acelorași condiții pentru toți ofertanții. Pe de altă parte, obligația de transparență - care constituie corolarul principiului egalității de tratament, are ca scop să garanteze absența riscului de favoritism și de arbitrar din partea.../entității contractante. Această obligație implică formularea tuturor condițiilor și modalităților procedurii de atribuire în mod clar, precis și neechivoc în anunțul de participare sau în caietul de sarcini, astfel încât,

în primul rând, să permită tuturor ofertanților informați în mod rezonabil și obișnuit de diligenți să le înțeleagă conținutul exact și să le interpreteze în același mod și, în al doilea rând, să permită entității contractante să verifice efectiv dacă ofertele prezentate de ofertanți corespund criteriilor care guvernează contractul în cauză (a se vedea în acest sens Hotărârea din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU: C:....:..., punctul 44 și jurisprudența citată).

... din 14 iunie..., Medipac - Kazantzidis, C-6/05, EU: C:....:..., CJUE a precizat că obligația de transparență interzice... contractante să respingă o ofertă care respectă cerințele anunțului privind cererea de ofertă întemeindu-se pe motive care nu au fost prevăzute în acest anunț dar care sunt invocate ulterior depunerii acestei oferte (punctul 54).

În ceea ce privește trimiterile contestatorului la practica CNSC, acestea nu pot fi reținute ca relevante, având în vedere, pe de o parte, faptul că precedentul judiciar nu constituie izvor de drept în sistemul de drept românesc, iar pe de altă parte, faptul că fiecare cauză are specificul său și un anumit probatoriu administrat în cauză de părți.

Având în vedere cele expuse anterior, Consiliul constată că, în mod greșit comisia de evaluare a reținut neconcludența răspunsului contestatorului la întrebarea d) din solicitarea de clarificări, critica formulată de contestator cu privire la acest motiv de respingere fiind întemeiată.

Cu privire la cel de-al doilea răspuns la clarificări [lit. e)] considerat neconcludent de comisia de evaluare, Consiliului reține că, prin adresa nr...., achizitoarea a solicitat următoarele:

„f) În cadrul procedurilor de execuție și a planului calității se regăsesc stasuri și normative abrogate: (câteva exemple)

- AND605-... (... 10),
- NE 012-99 (pag. 79..., 171- codul de practica pentru betoane - se folosește ediția... și nu 1999),
- STAS... (... 10), este abrogat
- SR667 (... 10),
- SR 662 (... 10),
- SR1848/1 -3 (... 10..., 110 și 180) se folosesc edițiile din...,
- AND605 -... - Normativ pentru straturile rutiere executate din balast (... 66), Normativul AND605 se refera la mixturile asfaltice executate la cald,
- STAS... - Semnalizare rutieră (... 66) se va utiliza SR1848/1 - 3 din...,
- AND540 - Condiții tehnice privind execuția podețelor tubulare (... 66), Normativul nu face referire la acest tip de lucrări.
- STAS.../2 - 91 Trotuare, alei de pietoni și piste de cicliști (... 109) se folosește ediția...,
- STAS... Teren de fundare, Clasificarea și identificarea pământurilor - A fost anulat
- STAS...3/1 (... 145) - A fost anulat
- STAS...3/3 (... 145) - A fost anulat
- STAS...3/4 (... 145) - A fost anulat
- STAS...3/5 (... 145) - A fost anulat
- STAS...3/12 (... 145) - A fost anulat
- STAS 790- 84 (pag. 172 - apa pentru betoane),
- CI40-84 (pag. 170) se utilizează NE012/I-2
- PI 0-... (pag. 170) se utilizează NP112
- CI6-84, (pag. 173)

Vă rugăm să explicați cum se realizează procedurile de lucru și metodologia având la bază normative abrogate. Cum se va putea respecta propunerea tehnică în execuție atâta timp cât ea are la baza trimiteri către stas-uri și normative care nu mai sunt în vigoare."

Răspunzând acestei solicitări, contestatorul a menționat următoarele:

**e. Ref l obs pr utiliza î do tehn
(proceduri d exe și p c a unor STAS-uri și no
abrogate**

1. Consid gen

Documentația tehnică depusă în cadrul procedurii de achiziție publică a avut scopul de a demonstra capacitatea tehnică a ofertantului de a executa lucrările conform legislației tehnice în vigoare și standardelor aplicabile domeniului construcțiilor.

Întrucât unele normative și standarde istorice (STAS, NE, AND) au suferit revizuirii, abrogări sau înlocuiri ulterioare, **facem p că î etap d
exe vor fi apl exclus v af î vigoa l dat
î lucr indif d fo î ca aceste au fost
men î do d of**

2. Fundame tehn

Procedurile interne de execuție... și documentele-suport depuse odată cu oferta au caracter orientativ și pot fi actualizate în conformitate cu cerințele tehnice actuale.

Astfel:

- STAS..., SR 667, SR 662, SR... -> înlocuite cu SR...:... - Semnalizare rutieră și alte standarde actualizate în baza legislației rutiere în vigoare;
- AND 605/..., AND 605/... corectat conform AND... - Normativ privind mixturile asfaltice executate la cald;
- STAS..., STAS...3/1-5, STAS 790-84, C16-84, CI40-84, PI 0-... etc. -> vor fi înlocuite prin NP 126:..., NE 012/1-2:..., NP 112:... și alte normative în vigoare privind terenurile de fundare, betoane și fundații.

Prin urmare, **proceduril d exe vor fi r și a
c actel no c î d î efect a lucr**

3- Fundame jurid

Conform:

- HG nr. 907/2016, art. 21 alin. (3), privind etapele de elaborare și conținutul cadru al documentațiilor tehnico-economice - documentațiile se actualizează potrivit reglementărilor tehnice aplicabile la data execuției;

- Legea nr. 10/1995 privind calitatea în construcții, art. 5 și 7 - obligația executantului de a respecta reglementările tehnice și standardele în vigoare la momentul realizării lucrărilor;

- ... nr....54/... privind aplicarea reglementărilor tehnice - prevede expres utilizarea edițiilor curente ale standardelor și normativelor, indiferent de forma menționată în ofertele tehnice.

Astfel, menționarea unor standarde abrogate în oferta tehnică nu afectează valabilitatea propunerii, întrucât **l m pun î o s
v apl exclus cadrul no actu** .

4. Conclu

În concluzie:

• Procedurile și metodologia de execuție vor fi revizuite și actualizate conform normativelor și standardelor tehnice aflate în vigoare la data începerii execuției lucrărilor;

• Nicio lucrare nu va fi executată în baza unui normativ abrogat;

• Actualizarea documentației tehnice face parte din procesul de verificare și avizare a Proiectului Tehnic și a..., etapă obligatorie anterior execuției.

Prin urmare, propunerea tehnică respectă principiile calității în construcții și cadrul legal aplicabil, urmând ca în faza de execuție să se respecte exclusiv standardele și reglementările tehnice în vigoare, conform legislației române”.

În cadrul procesului verbal nr...., comisia de evaluare, analizând acest răspuns, l-a considerat neconcludent întrucât:

«f) **An răspunsului:**

La cap.... din caietul de sarcini nu se respecta paragraful:

Planificarea activității și asigurarea capacității de personal calificat necesară pentru îndeplinirea obligațiilor sale, cu respectarea celor mai bune practici din domeniu, a prevederilor legale și contractuale relevante și cu deplina înțelegere a complexității legate de derularea cu succes a Contractului, astfel încât să se asigure îndeplinirea obiectivelor... Contractante;

De asemenea cap. 5 a caietului de sarcini, referindu-se la controlul calității. stipulează:

Cu luarea în considerare a prevederilor art 23-25 din Regulamentul privind conducerea și asigurarea calității în construcții, Anexa nr.... la HG nr. 766/1997, Planul calității redactat de **Exe t r e:**

i. să descrie cum va aplica Executantul în cadrul Contractului sistemul de management al calității în construcții în așa fel încât să îndeplinească cerințele tehnice și contractuale precum și reglementările, standardele și normele aplicabile;

Capitolul.... - Responsabilități legate de controlul calității lucrărilor executate stipulează:

Este responsabilitatea Executantului să asigure implementarea cerințelor specificate în documentația tehnică în condiții de calitate stabilite prin intermediul acesteia și prin asigurarea de către Executant a personalului calificat și a dotărilor necesare executării activității în baza propriului sistem de management al calității.

Prioritatea pentru documentele de referință utilizate în activitatea... Contractante este:

Standarde... românești și/sau care transpun standardele... și internaționale sau echivalent (...);

Standarde, specificații, proceduri interne... Contractante.

În cadrul Contractului activitatea de control al calității trebuie abordată de Executant de o manieră care să demonstreze în orice moment trasabilitatea executării lucrării de construcție în conformitate cu cerințele documentației tehnice pusă la dispoziția Executantului de către Autoritatea Contractantă.

Pri proceduri d lucru ca con atât d mult STAS-uri și no abrogat nu s r cel mai bun pract î d și n p leg Sau pri proceduri ca con tocmai STAS-uri și standard abrogat autoritate co est pusă î situa d a v mai a lucr ca nu vor fi confo act și do ca nu vor fi confo . Oferta nu respectă cerințele caietului de sarcini, răspunsul nu este concludent.

Consid că aceste nu p fi schimbat f a modif substan propon tehn Refac procedurilor tehn d

execuție și metodologiei pentru eliminarea acestor STAS-uri și normative presupune clar modificarea propunerii tehnice, ceea ce nu este permis într-o asemenea măsură».

În analiza criticilor care vizează această concluzia a comisiei de evaluare, Consiliul reține existența în documentația de atribuire a următoarelor informații:

- fișa de date a achiziției, pct. IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice:

«Propunerea tehnică se va prezenta la rubrica special prevăzută în S.E.A.P. în acest sens, respectiv „Documente de calificare și propunere tehnică” și va include:

1) **Formularul de...** (conform formularului pus la dispoziție de Autoritatea contractantă) incluzând toate informațiile solicitate;

2) Documentele tehnice care nu conțin informații legate de prețuri.

(...)

Propunerea tehnică va cuprinde secțiunile din structura caietului de sarcini, după cum urmează:

1) Prezentarea modului de realizare a lucrărilor prin care ofertantul va demonstra că va executa toate lucrările prevăzute în documentația de atribuire cu respectarea tuturor prevederilor caietului de sarcini, în vederea respectării parametrilor cantitativi și calitativi solicitați prin documentația de atribuire; În aceasta secțiune trebuie să se prezinte modul de realizare a lucrărilor prin furnizarea informațiilor referitoare la abordarea din punct de vedere proces tehnologic (metodologia de execuție) pentru realizarea lucrărilor inclusiv pentru lucrările de organizare de șantier.

(...)

6) **Planul calității cu procedurile tehnice de execuție anexate și Planul de control al calității** (Planul calității nu trebuie să nu fie generic ci specific pentru acest Contract și pentru lucrările ce sunt incluse în Contract), inclusiv informații cu privire la personalul, echipamente și utilajele și materiale pentru executarea contractului conform cerințelor caietului de sarcini cu privire la planul calității, personal, utilaje, echipamente și materiale, prin care ofertantul va demonstra că va executa toate lucrările prevăzute în documentația de atribuire (proiectul tehnic de execuție) cu respectarea tuturor prevederilor caietului de sarcini; Implementarea programului de Securitate și Sănătate în Muncă”;

- Formularul nr.... - Propunere tehnică:

„a) Metodologia pentru realizarea lucrărilor:

1. În aceasta secțiune trebuie să se prezente modul de realizare a lucrărilor prin furnizarea informațiilor referitoare la abordarea din punct de vedere proces tehnologic (metodologia de execuție) pentru realizarea lucrărilor inclusiv pentru lucrările de organizare de șantier.

2. Planul propus trebuie să demonstreze înțelegerea prevederilor documentației tehnice și a caietului de sarcini și abilitatea de a transpune progresul activităților într-un plan de lucru fezabil.

3. Ofertantul va prezenta:

- (...)

- Planul propus pentru execuția lucrărilor în conformitate cu propria tehnologie de execuție, dar prin care să se demonstreze atingerea nivelului de calitate corespunzător cerințelor fundamentale aplicabile lucrărilor cuprinse în obiectul contractului, în conformitate cu prevederile Legii nr.... republicată privind calitatea în construcții. Ofertanții au deplina libertate să utilizeze propriile consumuri de resurse, cu condiția respectării prevederilor legale în vigoare și a tehnologiilor de execuție reglementate prin normative tehnice. În cadrul Planul propus pentru execuția lucrărilor se va demonstra respectarea prevederilor legale în vigoare și a tehnologiilor de execuție reglementate prin normative tehnice.”

- pct.... Planul calității, din caietul de sarcini:

«Executantul va executa toate activitățile din cadrul Contractului în conformitate cu Planul calității, care trebuie redactat în conformitate cu standardul...u echivalent și cu respectarea instrucțiunilor standardului SR... „Linii directoare pentru planurile calității” și în conformitate cu reglementările în materie de sistem de management al calității în construcție (inclusiv, dar fără a se limita la conținutul Anexei 2 din HG 766/1997, cu modificările și completările ulterioare).

Acesta trebuie să cuprindă toate cerințele privind execuția lucrărilor din prezentul Caiet de sarcini. În consecință, Planul calității nu trebuie să fie generic ci specific pentru acest Contract și pentru lucrările ce sunt incluse în Contract.

Cu luarea în considerare a prevederilor art 23-25 din Regulamentul privind conducerea și asigurarea calității în construcții, Anexa nr.... la HG nr. 766/1997, Planul calității redactat de Executant trebuie:

i. să descrie cum va aplica Executantul în cadrul Contractului sistemul de management al calității în construcții în așa fel încât să îndeplinească cerințele tehnice și contractuale precum și reglementările, standardele și normele aplicabile;

ii. să demonstreze... Contractante cum va îndeplini Executantul cerințele privind calitatea incluse în Caietul de sarcini și în reglementările ce guvernează calitatea în execuția lucrărilor în construcții;

iii. să descrie modul în care vor fi organizate și gestionate activitățile în cadrul Contractului pentru a îndeplini cerințele;

iv. să fie conform cu toate datele de intrare furnizate de Autoritatea Contractantă prin această Documentație de Atribuire.

Planul calității trebuie să includă cel puțin:

i. Descrierea structurii organizaționale a Executantului și identificarea funcțiilor și responsabilităților personalului implicat direct în executarea contractului;

ii. Modul de gestionare/management al datelor de intrare și managementul documentelor în cadrul Contractului;

iii. Resursele disponibile pentru executarea contractului, respectiv forța de muncă, materiale și infrastructură;

iv. Modalitatea de comunicare cu Autoritatea Contractantă;

v. Modalitatea de control și gestionare a neconformităților care ar putea apărea pe perioada execuției lucrărilor

Pe durata executării Contractului, Planul calității se actualizează ori de câte ori se consideră necesar și/sau la solicitarea... Contractante.»

- cap. 8 **Responsabilitățile executantului,**

•pct.... - Responsabilitățile cu caracter general:

„În raport cu obiectivele anticipate pentru Contract, responsabilitățile
Exe sunt:

(...)

iv. Planificarea activității și asigurarea capacității de personal calificat necesară pentru îndeplinirea obligațiilor sale, cu respectarea celor mai bune practici din domeniu, a prevederilor legale și contractuale relevante și cu deplina înțelegere a complexității legate de derularea cu succes a Contractului, astfel încât să se asigure îndeplinirea obiectivelor... Contractante; (...);

•pct.... - Responsabilități legate de controlul calității lucrărilor executate:

„Este responsabilitatea **Exe** să asigure implementarea cerințelor specificate în documentația tehnică în condiții de calitate stabilite prin intermediul acesteia și prin asigurarea de către **Exe** a personalului calificat și a dotărilor necesare executării activității în baza propriului sistem de management al calității.

Prioritatea pentru documentele de referință utilizate în activitatea... Contractante este:

Standarde... românești și/sau care transpun standardele... și internaționale sau echivalent (...);

Standarde, specificații, proceduri interne... Contractante.

*În cadrul Contractului activitatea de control al calității trebuie abordată de **Executant** de o manieră care să demonstreze în orice moment trasabilitatea executării lucrării de construcție în conformitate cu cerințele documentației tehnice pusă la dispoziția Executantului de către Autoritatea Contractantă.”*

În cadrul propunerii tehnice, contestatorul a prezentat, la paginile 1-200, Metodologia pentru realizarea lucrărilor, în cadrul căreia se regăsesc, printre altele, subcapitolele... Descrierea lucrărilor (pag. 9-11)... Metodologie de realizare a fiecărei etape de lucrări (pag. 12-43)... Planul de management a calității lucrărilor pe timpul execuției (pag. 44-65)... Planul de control al calității, verificări și încercări - PCCVI (pag. 66-75)... Abordarea tehnică privind gestionarea contractului (pag. 76-90)... Abordarea privind recepția, elaborarea cărții tehnice și urmărirea în timp a lucrărilor (pag. 91-103)... Planul de management a calității lucrărilor pe timpul execuției specific obiectivului (pag. 104-125)... Proceduri tehnice de execuție (pag. 126-195). La paginile indicate de autoritatea contractantă în solicitarea de clarificări, contestatorul a indicat standarde abrogate/ anulate/neactualizate.

Analizând critica formulată de contestator cu privire la motivul de respingere reținut de comisia de evaluare, prin raportare la cerințele documentației de atribuire precitate, Consiliul constată că aceasta este întemeiată, în condițiile în care, în primul rând, cerințele reținute de achizitoare a fi nerespectate de contestator prin modul de ofertare sunt cerințe impuse executantului lucrărilor și nu ofertanților.

În al doilea rând, Consiliul constată, pe lângă faptul că răspunsul transmis de contestator a făcut referire la standardele care ar fi trebuit menționate în propunerea tehnică, că autorul contestației a răspuns întrebărilor adresate de achizitoare, furnizând explicații solicitate, respectiv:

„(...) la momentul punerii în operă (...) exclusiv cadrul normativ actualizat.

(...)

- *Procedurile și metodologia de execuție vor fi revizuite și actualizate conform normativelor și standardelor tehnice aflate în vigoare la data începerii execuției lucrărilor;*

- *Nicio lucrare nu va fi executată în baza unui normativ abrogat;*

- *Actualizarea documentației tehnice face parte din procesul de verificare și avizare a Proiectului Tehnic și a..., etapă obligatorie anterior execuției. ”*

Autoritatea contractantă a concluzionat că răspunsul este neconcludent, susținând că „procedurile de lucru care conțin atât de multe STAS-uri și normative abrogate nu (...) respectă cele mai bune practici în domeniu și nici prevederile legale”, precum și faptul că în această situație „este pusă în situația de a verifica mai apoi lucrări care nu vor fi conforme, acte și documente care nu vor fi conforme”. Consiliul reține că o astfel de ipoteză ar fi fost posibilă în situația în care contestatorul ar fi menținut nemodificate standardele și normativele indicate în propunerea

tehnică, ceea ce, însă, nu s-a întâmplat în speță în condițiile în care contestatorul a precizat prin răspunsul transmis că procedurile tehnice de execuție „vor fi revizuite și actualizate conform normativelor și standardelor tehnice aflate în vigoare la data începerii execuției lucrărilor”, „Nicio lucrare nu va fi executată în baza unui normativ abrogat. Actualizarea documentației tehnice face parte din procesul de verificare și avizare a Proiectului Tehnic și a..., etapă obligatorie anterior execuției.”

Pe de altă parte, Consiliul constată că oferta contestatorului a fost respinsă ca inacceptabilă, în temeiul motivul de respingere a ofertei contestatorului nu a fost acela de modificare a ofertei, conform art. 134 alin. (6) din HG nr. 395/2016 [„În cazul în care ofertantul modifică prin răspunsurile pe care le prezintă comisiei de evaluare potrivit dispozițiilor alin. (1) conținutul propunerii tehnice sau propunerii financiare, oferta sa va fi considerată inacceptabilă”], ci faptul că răspunsul a fost considerat neconcludent, potrivit alin. (5) al aceluiași articol al hotărârii [„În cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta în cadrul ofertei sau solicitării de participare, potrivit dispozițiilor 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”], comisia de evaluare neanalizând acest răspuns din prisma eventualelor modificări la care acesta ar conduce, respectiv al excepțiilor de la aplicarea prevederilor art. 134 alin. (6) din HG nr. 395/2016 [art. 134 alin. (7)-(9) și art. 1... din HG nr. 395/2016].

Așadar, față de cele reținute anterior, concluzia comisiei de evaluare cu privire la neconcludența acestui răspuns nu poate fi reținută de Consiliu, criticile contestatorului cu privire la acest motiv de respingere fiind întemeiate.

În aceste condiții, în temeiul art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite contestația formulată de..., în contradictoriu cu autoritatea contractantă... (...), va anula decizia de respingere a ofertei depusă de..., precum și actele subsecvente acesteia.

În baza art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va obliga autoritatea contractantă ca, în termen de 10 zile de la primirea deciziei CNSC, cu respectarea prevederilor legale, să facă aplicarea aspectelor de fapt și de drept, stabilite de Consiliu prin motivarea sa, în ceea ce privește oferta depusă de... și să continue procedura de atribuire.

În ceea ce privește capătul de cerere privind obligarea... contractante la plata cheltuielilor ocazionate de soluționarea contestațiilor în sumă de..., Consiliul o va admite, în parte, pentru următoarele motive:

Codul de procedură civilă stipulează următoarele:

- Art. 4...:

„(1) Cheltuielile de judecată constau în taxele judiciare de timbru și timbrul judiciar, onorariile avocaților, ale experților și ale specialiștilor numiți în condițiile art. 330 alin. (3), sumele cuvenite martorilor pentru deplasare și pierderile cauzate de necesitatea prezenței la proces, cheltuielile de transport și, dacă este cazul, de

cazare, precum și orice alte cheltuieli necesare pentru buna desfășurare a procesului.

(2) Instanța poate, chiar și din oficiu, să reducă motivat partea din cheltuielile de judecată reprezentând onorariul avocaților, atunci când acesta este vădit disproporționat în raport cu valoarea sau complexitatea cauzei ori cu activitatea desfășurată de avocat, ținând seama și de circumstanțele cauzei. Măsura luată de instanță nu va avea niciun efect asupra raporturilor dintre avocat și clientul său.

(3) Dispozițiile alin. (2) se aplică în mod corespunzător la plata experților judiciari și a specialiștilor numiți în condițiile art. 330 alin. (3).

(4) Nu vor putea fi însă micșorate cheltuielile de judecată având ca obiect plata taxei judiciare de timbru și a timbrului judiciar, precum și plata sumelor cuvenite martorilor potrivit alin. (1)";

- Art. 452:

„Partea care pretinde cheltuieli de judecată trebuie să facă, în condițiile legii, dovada existenței și întinderii lor, cel mai târziu la data închiderii dezbaterilor asupra fondului cauzei”;

- Art. 453:

„(1) Partea care pierde procesul va fi obligată, la cererea părții care a câștigat, să îi plătească acesteia cheltuieli de judecată.

(2) Când cererea a fost admisă numai în parte, judecătorii vor stabili măsura în care fiecare dintre părți poate fi obligată la plata cheltuielilor de judecată. Dacă este cazul, judecătorii vor putea dispune compensarea cheltuielilor de judecată”.

Având în vedere dispozițiile anterior menționate, se constată că fundamentul răspunderii pentru plata cheltuielilor de judecată este culpa procesuală a părții.

În speță, Consiliul reține culpa procesuală a... contractante în intentarea acțiunii de către contestatoarea..., motiv pentru care Consiliul apreciază că, în speță, se impune obligarea... contractante la plata unor cheltuieli de judecată reprezentând onorariu avocat.

Cheltuielile reclamate de contestatoare sunt în sumă de... și reprezintă onorariu avocat redactării contestației, prestate de ACHIMEȘ P.... - CABINET DE AVOCAT, facturate cu factura EAB... din... și achitate prin transfer bancar prin intermediul..., la data de..., potrivit ordinului de plată nr.....

Analizând temeinicia pretențiilor contestatorului referitor la cuantumul cheltuielilor de judecată solicitate, reprezentând onorariu avocat, Consiliul apreciază că se impune reducerea onorariului de avocat la suma de..., din următoarele considerente:

Având în vedere faptul că procedura de soluționare este o procedură scrisă, potrivit art. 21 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, facultativă și gratuită potrivit art. 24 alin. (4) din... și având în vedere faptul că, în speță, nu s-au dispus audieri sau depunerea de concluzii oral, Consiliul apreciază că suma solicitată de contestatoare este excesivă. Cheltuielile de judecată cuprind orice cheltuieli pe care partea care a câștigat procesul va dovedi că le-a făcut, cum sunt onorariile de avocat, costul dactilografierii

actelor depuse la dosar etc., dar numai cele strict necesare pentru buna desfășurare a soluționării prezentei contestații.

Potrivit prevederilor art. 68 din Legea nr. 101/2016 coroborat cu art. 4... alin. (2) din Codul de procedură civilă și, ținând seama de serviciile prestate de ACHIMEȘ P.... - CABINET DE AVOCAT, Consiliul, analizând prin prisma dispozițiilor art. 4... alin. (2) din Codul de procedură, cererea de plată a sumei de..., reprezentând onorariu avocat suportat de contestator cu ocazia soluționării contestației sale la CNSC, apreciază că respectiva sumă este nepotrivit de mare în raport de munca depusă de avocat dar și de complexitatea cauzei. Astfel fiind, Consiliul urmează a reduce quantumul sumei pretinse cu titlu de cheltuieli de soluționare la suma de..., față de care autoritatea contractantă va fi obligată la plată către contestator.

Consiliul va da eficiență dispozițiilor art. 4... alin. (2) Cod procedură civilă, coroborat cu art. 68 din Legea nr. 101/2016, în sensul că va reduce onorariul de avocat, considerând că prin aceasta nu se intervine în convenția încheiată de contestatoare, în calitate de client, și avocatul ei, pentru că în acest fel ar fi încălcate dispozițiile art. 1...0 Cod civil.

De asemenea, se apreciază că nu se aduce atingere nici dispozițiilor Legii nr...., potrivit căreia avocații sunt liberi ca prin înțelegere cu clienții lor să stabilească onorarii, întrucât Consiliul nu face altceva decât să stabilească, în cadrul raportului juridic procesual civil, cheltuielile de judecată, astfel că, prin aplicarea dispozițiilor art. 68 din Legea nr. 101/2016 raportat la art. 4... alin. (2) Cod procedură civilă, Consiliul nu cenzurează contractul de asistență juridică, ci doar stabilește în mod corespunzător quantumul cheltuielilor de judecată, în raport de munca depusă de avocat, complexitatea cauzei, valoarea pricinii și proporționalitatea onorariului față de volumul de muncă presupus de pregătirea apărării în această cauză.

Pentru aceste considerente, Consiliul apreciază că reducerea onorariului de la..., la suma de..., este în concordanță cu elementele mai sus arătate, respectiv complexitatea cauzei și munca depusă de avocat, în condițiile art. 4... Cod procedură civilă, contestatorul fiind îndreptățit să solicite cheltuielile de judecată, respectiv onorariu de avocat, care însă poate fi diminuat de către Consiliul, în condițiile legale menționate anterior.

Dispoziția art. 4... Cod procedură civilă este în concordanță și cu jurisprudența CEDO conform căreia un reclamant poate obține rambursarea cheltuielilor sale de judecată în măsura în care li s-au stabilit realitatea, necesitatea și caracterul rezonabil.

În soluționarea acestui aspect, Consiliul reține... nr.... prin care s-au statuat următoarele: *„în interpretarea și aplicarea unitară a dispozițiilor art. 488 alin. (1) din Codul de procedură civilă, motivul de recurs prin care se critică modalitatea în care instanța de fond s-a pronunțat, în raport cu prevederile art. 4... alin. (2) din Codul de procedură civilă, asupra proporționalității cheltuielilor de judecată reprezentând onorariul avocaților, solicitate de partea care a câștigat procesul, nu se încadrează în motivele de casare prevăzute de art. 488 alin. (1) din Codul de procedură civilă”*.

Pentru aceste motive
în baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Admite contestația formulată de..., în contradictoriu cu autoritatea contractantă... (...) și anulează decizia de respingere a ofertei depusă de..., precum și actele subsecvente acesteia.

Obligă autoritatea contractantă ca, în termen de 10 zile de la primirea deciziei CNSC, cu respectarea prevederilor legale, să facă aplicarea aspectelor de fapt și de drept, stabilite de Consiliu prin motivarea sa, în ceea ce privește oferta depusă de... și să continue procedura de atribuire.

Obligă autoritatea contractantă la plata către contestator a sumei de... reprezentând cheltuieli de soluționare a contestației.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

**Complet de soluționare a contestațiilor
în domeniul achizițiilor publice:**

Consilier de soluționare

...
...
...

...
...
...

Consilier de soluționare

...
...
...

Redactat practica deciziei
...

...

