



În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) 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, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ...

Data: ...

Prin contestația nr. SSB231/09.05.2024, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 28498/10.05.2024, formulată de către ..., cu sediul în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CUI ..., reprezentată convențional prin ..., cu sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură în ..., împotriva adresei nr. A-3232/29.04.2024 de comunicare a rezultatului procedurii și a raportului procedurii nr. A3228/29.04.2025, emise de către ..., cu sediul ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect „*Lucrări de intervenție și reparații capitale în cazarma ...* ...”, s-a solicitat admiterea contestației, anularea raportului procedurii nr. A- 3228/29.04.2024, a actelor ce au stat la baza acestuia, precum și a celor subsecvente, prin care oferta ... a fost respinsă ca inacceptabilă potrivit art. 137 alin. (2) lit. b) din H.G. nr. 395/2016, obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei ... conform prevederilor legale incidente și considerentelor deciziei ce urmează a fi pronunțată în prezenta cauză, precum și studierea dosarului achiziției publice.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația formulată de

către ... împotriva modalității de evaluare a ofertei sale de către autoritatea contractantă, prin care a declarat-o ca fiind inacceptabilă.

A. Chestiuni prealabile:

Potrivit art. 16 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, contestația a fost înaintată și către autoritatea contractantă la data de 09.05.2024, în termenul de formulare a contestației, împreună cu înscrisurile anexate.

Termenul de formulare a contestației a fost calculat cu respectarea prevederilor art. 5 alin. (1) și (2) din Legea nr. 101/2016, raportat la data comunicării raportului procedurii (29.04.2024) și a adresei de comunicare a rezultatului procedurii (29.04.2024).

În ceea ce privește cauțiunea aferentă soluționării contestației, aceasta este, prin raportare la valoarea estimată a procedurii, în cuantum de 803.334,34 lei, potrivit art. 61¹ alin. (1) lit. b) teza a II-a din Legea nr. 101/2016.

Dovada constituirii cauțiunii urmează a fi făcută în termen de maxim 5 zile de la data sesizării Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, conform art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Se solicită ca, în baza prevederilor art. 19 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să se permită studiul dosarului achiziției la sediul Consiliului, iar potrivit art. 21 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, se vor formula concluzii scrise, luând în considerare și punctul de vedere al autorității contractante cu privire la contestația formulată.

B. Situația de fapt. Motivele de fapt și de drept ale contestației:

Autoritatea contractantă a demarat procedura de atribuire potrivit anunțului de participare nr. ..., cu o valoare estimată 40.166.717,22 lei și se citează Cerința 2 din cap. III.1.1.b) din fișa de date a achiziției: *„Pentru implementarea tuturor operațiunilor aferente obiectivului de investiții, ofertanții trebuie să dețină următoarele atestate în conformitate cu reglementările legale aplicabile, astfel: [...]*

Modalitatea de îndeplinire. [...]”

Criteriul de atribuire a fost cel mai bun raport calitate-preț, factorul de evaluare financiar având o pondere de 40%, iar factorii de evaluare tehnică o pondere de 60%.

Potrivit celor rezultate din Raportul procedurii, au fost depuse 6 oferte, ... ofertând cel mai mic preț, 33.894.116,38 lei, ofertantul declarat câștigător - Asocierea ... S.R.L. - ... S.R.L. ofertând un preț de 36.379.588,73 lei (rămas cel mai mic preț dintre ofertele considerate admisibile de către autoritatea contractantă).

În vederea executării conforme a lucrărilor ce fac obiectul contractului, ofertantul a desemnat mai mulți subcontractanți, respectiv:

- ... S.R.L. - subcontractant care deține Certificatul de autorizare seria RO-B-J nr. 1589/16.07.2019, valabil până la data de 16.07.2024, depus în propunerea tehnică la pag. 1677;

- ... S.R.L. - subcontractant care deține:

- Autorizația seria B 0024/30.07.2020 pentru instalare și întreținere a sistemelor și instalațiilor de ventilare pentru evacuarea fumului și gazelor fierbinți;

- Autorizația seria B 0025/30.07.2020 pentru efectuarea lucrărilor de instalare și întreținere a sistemelor și instalațiilor de limitare și stingere a incendiilor, cu excepția celor care conțin anumite gaze fluorurate cu efect de seră, depuse la pag. 1663-1672 din propunerea tehnică;

- ... S.R.L., care deține:

- Autorizația nr. 19025 destinată proiectării sistemelor de distribuție a gazelor naturale, a sistemelor de distribuție închise, precum și a instalațiilor aferente activității de producere/stocare biogaz/biometan ce funcționează în regim de medie, redusă și joasă presiune, tip PDSB;

- Autorizația nr. 19026 destinată proiectării instalațiilor de ...lizare a gazelor naturale având regimul de mediu, redusă și joasă presiune, tip PDIB;

- Autorizația nr. 19027 destinată execuției sistemelor de distribuție a gazelor naturale, a sistemelor de distribuție închise, precum și a instalațiilor aferente activității de producere/stocare biogaz/ biometan ce funcționează în regim de medie, redusă și joasă presiune, tip EDSB;

- Autorizația nr. 19028 destinată execuției instalațiilor de ...lizare a gazelor naturale având regimul de medie, redusă și joasă presiune, tip EDIB;

- ... S.R.L. cu Autorizația nr. DISPR/CR4/A, B, F, D/2/1912/0/15.09.2011, actualizată la data de 14.06.2019;

- ... S.R.L. - operator care deține Atestatul nr. 15486/17.01.2020;

- ... S.R.L. - subcontractant care deține pentru executarea lucrărilor subcontractate:

- Licența de funcționare nr. 4779/T/20.09.2018 pentru activități de proiectare, instalare, modificare sau întreținere a componentelor sau sistemelor de alarmare împotriva efracției;

- Autorizația seria B nr. 2790/07.07.2023 pentru instalare și întreținere a sistemelor și instalațiilor de ventilare pentru evacuarea fumului și gazelor fierbinți;

- Autorizația seria B nr. 2787/07.07.2023 pentru instalare și întreținere a sistemelor și instalațiilor de semnalizare, alarmare și alertare în caz de incendiu.

Așadar, pentru mai multe dintre activitățile necesare pentru executarea lucrărilor ce fac obiectul contractului de achiziție publică, ofertanții trebuie să dețină anumite autorizații, dintre care fișa de date, prin cerința referită mai sus, face referire doar la o parte.

Potrivit celor rezultate din raportul procedurii, relevante pentru soluționarea contestației:

- pentru ofertantul declarat câștigător și pentru ofertantul ... S.A., s-a acceptat revizuirea unor DUAE-uri;

- pentru ofertantul declarat câștigător s-a acceptat chiar depunerea unui nou acord de subcontractare încheiat cu ... SRL, în considerarea activităților în domeniul cadastrului, geodeziei și cartografiei (pag. 10-11 din Raport, coroborat cu Declarația de participanți publicată în SEAP), acest ofertant depunând ulterior, ca urmare a unei noi solicitări de clarificare din partea autorității contractante, și DUAE pentru acest nou subcontractant, introdus tocmai pentru că în ceea ce-l privește pe primul ce fusese

desemnat pentru aceste activități, nu se putea reține deținerea autorizării necesare;

- oferta contestatorului a fost respinsă ca inacceptabilă potrivit art. 137 alin. (2) lit. b) din H.G. nr. 395/2016, deoarece a bifat „NU” în DUAE-urile a doi dintre subcontractanții propuși (... S.R.L. și ... S.R.L.) la Secțiunea Criterii de selecție, Punctul A: pentru contractele de achiziții de servicii este necesară o anumită autorizație;

- doi dintre ofertanți (... și ...) au fost respinși în etapa de evaluare a propunerilor financiare, întrucât prețul ofertat depășește valoarea estimată și câtă vreme în procedură există ofertanți care s-au încadrat în această valoare, nu există nicio rațiune de disponibilizare a unor fonduri suplimentare;

- ofertantul celui de-al doilea preț ofertat în ordine crescătoare, Asocierea ... S.R.L. (cu un preț ofertat de 34.535.600 lei), a fost respins în faza de evaluare a propunerilor financiare, întrucât ar fi modificat prin răspunsurile la solicitările de clarificare conținutul acesteia;

- prin aplicarea criteriilor de atribuire, a fost desemnată câștigătoare oferta depusă de Asocierea

Față de cele arătate mai sus, se apreciază că respingerea ofertei contestatorului pentru motivele reținute de autoritatea contractantă depășește cu mult proporționalitatea firească care trebuie să guverneze această materie și în care scopul autorității contractate trebuie să rămână cel al atribuirii contractului celei mai avantajoase oferte, potrivit criteriului cel mai bun raport calitate-preț, iar nu să identifice orice motive pentru a descalifica anumiți ofertanți, iar pe alții să îi favorizeze.

Textul legal avut în vedere în respingerea ofertei contestatorului, art. 137 alin. (2) lit. b) teza a II-a din H.G. nr. 395/2016, vizează respingerea ofertei ca inacceptabilă, întrucât ofertantul nu a completat DUAE-urile pentru doi dintre subcontractanții propuși, în conformitate cu cerințele stabilite de autoritatea contractantă.

Sanțiunea a fost aplicată față de prevederile anterior citate ale fișei de date, raportat la DUAE-urile celor doi subcontractanți declarați de ..., față de care vizualizând evident propunerea tehnică (în caz contrar neputând aprecia că acești subcontractanți ar deține autorizațiile necesare, dar cu toate acestea au bifat NU în cuprinsul DUAE), s-a reținut că aceștia în mod greșit au bifat NU la o secțiune pentru care prin documentația de atribuire se impusese că, în cazul analizat, doar pentru anumite autorizații (respectiv cele indicate explicit prin fișa de date), trebuie bifat DA.

Astfel, fără a susține vreun moment că documentația de atribuire nu ar trebui respectată ori că ofertanții nu ar trebui să întocmească ofertele cu respectarea dispozițiilor din cuprinsul documentației (toate fiind obligatorii) potrivit art. 123 alin. (1) din H.G. nr. 395/2016, în procesul de evaluare a ofertelor, sancționarea unei eventuale inadvertențe trebuie să respecte principiile proporționalității și al tratamentului egal, altfel fiind în prezența unui formalism excesiv.

Din perspectiva principiului proporționalității, decizia autorităților/entităților contractante nu trebuie să depășească limitele a ceea ce este adecvat și necesar în scopul realizării obiectivelor urmărite, înțelegându-se

că, în cazul în care este posibilă o alegere între mai multe măsuri adecvate, trebuie să se recurgă la cea mai puțin constrângătoare, iar inconvenientele cauzate (în particular respingerea ofertei cu cel mai avantajos preț) nu trebuie să fie disproporționate în raport cu scopurile urmărite, practica fiind absolut constantă în acest sens și, citează cu titlu absolut exemplificativ din practica CNSC.

Raportând reperele jurisprudențiale referite anterior la situația de față, contestatorul solicită să se observe următoarele:

Tipul autorizării deținute de subcontractantul ... S.R.L. nu este dintre cele referite prin fișa de date, astfel încât aplicarea excesivă a cerințelor înscrise în acest document al documentației de atribuire contravine oricum cerinței în sine, care trebuie limitată la autorizațiile solicitate în mod expres prin fișa de date ca și cerințe de calificare.

Situația este aceeași pentru Autorizația seria B 0024/30.07.2020 pentru instalare și întreținere a sistemelor și instalațiilor de ventilare pentru evacuarea fumului și gazelor fierbinți pe care o deține subcontractul ... S.R.L., cu mențiunea că același tip de autorizație [pentru activitatea reglementată de art. 1 alin. (2) lit. k) din Metodologia aprobată prin Ordinul nr. 87/2010, neprevăzută în mod explicit prin fișa de date, dar necesară pentru executarea contractului] este deținută și de subcontractantul ... S.R.L. și în legătură cu care nu s-a reținut nicio inadvertență în completarea DUAЕ.

Astfel, singura autorizație dintre cele avute în vedere în fișa de date, pentru care s-ar putea reține incidența prevederilor acestui document, este cea a sub contractantului ... S.R.L., pe care acest operator o deține și a și fost depusă în propunerea tehnică, mai precis Autorizația seria B 0025/30.07.2020 pentru efectuarea lucrărilor de instalare și întreținere a sistemelor și instalațiilor de limitare și stingere a incendiilor, cu excepția celor care conțin anumite gaze fluorurate cu efect de seră.

În consecință, câtă vreme:

- scopul completării DUAЕ, ce rămâne, potrivit definiției legale cuprinse la art. 3 alin. (1) lit. s) din Legea nr. 98/2016, o declarație pe proprie răspundere a operatorului cu privire la îndeplinirea cerințelor de calificare și selecție impuse (care nu acoperă neapărat în integralitate cerințele pentru prestarea conformă a lucrărilor ce fac obiectul contractului), urmată oricum de prezentarea documentelor suport, este acela de a permite verificarea de către Autoritate a îndeplinii a cerințelor de calificare;

- în cazul de față, pentru ca această verificare să fi putut fi efectuată oricum era insuficientă simpla completare a secțiunii analizate din DUAЕ cu DA, iar nu cu NU, deci fără absolut nicio referire obligatorie la tipul autorizației/certificării ori a numărului acestora/emitentului;

- ofertantul ... a depus chiar în propunerea tehnică autorizațiile/certificările deținute de cei doi subcontractanți, dintre care una singură este dintre cele menționate în Fișa de date;

- ofertantului declarat câștigător i s-a permis înlocuirea unuia dintre subcontractanți, pentru că cel desemnat inițial nu era în măsură să prezinte dovada autorizării impuse de lege;

- nu în ultimul rând, în extremis, câtă vreme potrivit art. 51 din H.G. nr. 395/2016, pentru executarea lucrărilor/serviciilor pentru care sunt

necesare autorizațiile deținute de cei 2 subcontractanți, ofertantul a recurs la încheierea celor două acorduri de subcontractare, cel mult, în măsura în care autoritatea contractantă aprecia că nu ar fi fost îndeplinite cerințele de calificare impuse (se reiterează că această analiză excesivă poate viza oricum doar unul dintre cei 2 subcontractanți și oricum doar pentru una dintre cele două autorizații), deveneau obligatorii prevederile art. 174 alin. (2) privind înlocuirea subcontractanților, obligativitate cu atât mai evidentă cu cât ofertantului declarat câștigător i s-a permis înlocuirea unui subcontractant din proprie inițiativă.

Concluzionând, ... solicită C.N.S.C. admiterea contestației, anularea raportului procedurii nr. A- 3228/29.04.2024, a actelor ce au stat la baza acestuia, precum și a celor subsecvente, prin care oferta ... a fost respinsă ca inacceptabilă potrivit art. 137 alin. (2) lit. b) din H.G. nr. 395/2016, obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei ... conform prevederilor legale incidente și considerentelor deciziei ce urmează a fi pronunțată în prezenta cauză, precum și studierea dosarului achiziției publice.

Prin adresa nr. A-3479/13.05.2024, înregistrată la Consiliu sub nr. 29283/14.05.2024, ... a transmis punctul său de vedere cu privire la contestația ..., prin care solicită respingerea acesteia, având în vedere următoarele motive:

1. Referitor la oferta depusă de S.R.L.:

În data de 11.01.2024, comisia de evaluare a procedat la vizualizarea documentelor și la evaluarea garanției de participare a tuturor ofertanților, care au depus ofertă în cadrul prezentei proceduri de atribuire.

În urma vizualizării documentelor și a verificării garanțiilor de participare ce însoțesc ofertele depuse de către ofertanți, comisia de evaluare a constatat că au fost necesare următoarele solicitări de clarificări pentru ofertantul S.R.L., respectiv retransmiterea tuturor acordurilor de subcontractare, care să cuprindă durata totală a contractului (execuție), respectiv 24 luni așa cum este specificat în documentația de atribuire.

Prin adresa A-290/11.01.2024, au fost solicitate clarificări cu privire la aspectul mai sus menționat, conform dovezii SEAP nr. A-321 din 12.01.2024.

.....S.R.L. a răspuns autorității contractante conform dovezii SEAP nr. A-360 din 15.01.2024, atașând următoarele documente:

- adresă de înaintare răspuns clarificări nr. SSB028/12.01.2024;
- transmiterea tuturor acordurilor de subcontractare cuprinzând durata totală a contractului, așa cum este specificat în documentația de atribuire:

- acord de subcontractare nr. SSB016/09.01.2024 cu o durată de execuție a lucrărilor de 24 luni;

- acord de subcontractare nr. SSB017/09.01.2024 cu o durată de execuție a lucrărilor de 24 luni;

- acord de subcontractare nr. SSB018/09.01.2024 cu o durată de execuție a lucrărilor de 24 luni;

- acord de subcontractare nr. SSB019/09.01.2024 cu o durată de execuție a lucrărilor de 24 luni.

În urma vizualizării documentelor și a verificării garanției de participare

ce au însoțit oferta depusă de S.R.L., aceasta a fost declarată admisă în vederea evaluării informațiilor transmise în DUAE.

Conform informațiilor prezentate în DUAE, ofertantul S.R.L. a depus ofertă individual împreună cu 6 (șase) subcontractanți, respectiv: ... S.R.L., ... S.R.L., ... S.R.L., ... S.R.L., ... S.R.L. și ... S.R.L.

În cadrul ofertei, ...S.R.L. a prezentat următoarele acorduri de subcontractare încheiate cu cei 6 subcontractanți declarați în DUAE, astfel:

1. Acord de subcontractare nr. SSB016 din 09.01.2024 încheiat între S.R.L. și ... S.R.L.:

- procentul la care se ridică partea subcontractantului ... S.R.L. este de 5,5%, executând lucrări de instalații sanitare, termice și de ventilație.

2. Acord de subcontractare nr. SSB018 din 09.01.2024 încheiat între S.R.L. și ... S.R.L.:

- procentul la care se ridică partea subcontractantului ... S.R.L. este de 5,5%, executând lucrări de rețele gaze naturale, conform autorizații ANRE deținute.

3. Acord de subcontractare nr. SSB020 din 09.01.2024 încheiat între S.R.L. și ... S.R.L.:

- procentul la care se ridică partea subcontractantului ... S.R.L. este de 2,5%, executând lucrări execuție, lucrări sisteme de semnalizare, alarmare în caz de incendiu, lucrări de instalare și întreținere sisteme și instalații de limitare și stingere a incendiilor.

4. Acord de subcontractare nr. SSB020 din 09.01.2024 încheiat între S.R.L. și ... S.R.L.:

- procentul la care se ridică partea subcontractantului ... S.R.L. este de 2%, executând lucrări execuție lucrări instalații electrice curenți tari.

5. Acord de subcontractare nr. SSB020 din 09.01.2024 încheiat între S.C. S.R.L. ...și SC ... SRL Popricani:

- procentul la care se ridică partea SC ... SRL Popricani este de 0,5,% furnizare și montare echipamente termice.

Acord de subcontractare nr. SSB020 din 09.01.2024 încheiat între S.R.L. și ... S.R.L.:

- procentul la care se ridică partea ... S.R.L. este de 0,01%, executând lucrări de specialitate în domeniile cadastrului, geodeziei și cartografiei.

În documentația de atribuire postată pe SEAP, autoritatea contractantă a specificat la nivelul fișei de date, cap. III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale Cerință, următoarele:

„Pentru implementarea tuturor operațiunilor aferente obiectivului de investiții, ofertanții trebuie să dețină următoarele atestate în conformitate cu reglementările legale aplicabile, astfel:

1. *Atestat eliberat de ANRE de tip Be - conform Ordinului A.N.R.E. nr. 134/2021 privind aprobarea Regulamentului pentru atestarea operatorilor economici care proiectează, execută și verifică instalații electrice, valabil la momentul prezentării acestuia;*

2. *Certificat de atestare pentru activitatea de execuție sisteme și instalații de semnalizare, alarmare și alertare în caz de incendiu, emis de Inspectoratul General pentru Situațiile de Urgență din cadrul Ministerului Administrației și Internelor în baza prevederilor art. 1 alin. (2) lit. b din Metodologia de autorizare a persoanelor care efectuează lucrări în domeniul apărării împotriva incendiilor aprobată prin Ordinul nr. 87/06.04.2010 publicat în Monitorul Oficial nr.*

238/2010, valabil la momentul prezentării acestuia;

3. Autorizație pentru efectuarea lucrărilor de instalare și întreținere sisteme și instalații de limitare și stingere a incendiilor, emisă de Inspectoratul General pentru Situațiile de Urgență din cadrul Ministerului Afacerilor Interne în baza prevederilor art. 1 alin. (2) lit. d) din Metodologia de autorizare a persoanelor care efectuează lucrări în domeniul apărării împotriva incendiilor aprobată prin Ordinul nr. 87/06.04.2010 publicat în Monitorul Oficial nr. 238/2010, valabil la momentul prezentării acestuia.

4. Prezentarea Autorizației tip EDIB - execuție instalații de ...lizare a gazelor naturale/biogaz/biometan, având regimul de medie, redusă și joasă presiune, emisă de Autoritatea Națională de Reglementare în Domeniul Energiei Electrice (A.N.R.E.), în baza Ordinului nr. 132/2021 privind aprobarea Regulamentului pentru autorizarea operatorilor economici care desfășoară activități în domeniul gazelor naturale, valabil la momentul prezentării acestuia."

La data de 02.12.2023, autoritatea contractantă a publicat în SEAP un anunț de lip erată cu nr. EN..., conform căruia la secțiunea III.1.1) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, inclusiv cerințele privind înscrierea în registrele profesionale sau comerciale, a modificat următoarele:

„ÎN LOC DE:

Pentru implementarea tuturor operațiunilor aferente obiectivului de investiții, ofertanții trebuie să dețină următoarele atestate în conformitate cu reglementările legale aplicabile, astfel:

1. Atestat eliberat de ANRE de tip Be - conform Ordinului A.N.R.E. nr. 134/2021 privind aprobarea Regulamentului pentru atestarea operatorilor economici care proiectează, execută și verifică instalații electrice, valabil la momentul prezentării acestuia;;

2. Certificat de atestare pentru activitatea de execuție sisteme și instalații de semnalizare, alarmare și alertare în caz de incendiu, emis de Inspectoratul General pentru Situațiile de Urgență din cadrul Ministerului Administrației și Internelor în baza prevederilor art. 1 alin. (2) lit. b din Metodologia de autorizare a persoanelor care efectuează lucrări în domeniul apărării împotriva incendiilor aprobată prin Ordinul nr. 87/06.04.2010 publicat în Monitorul Oficial nr. 238/2010, valabil la momentul prezentării acestuia;

3. Autorizație pentru efectuarea lucrărilor de instalare și întreținere sisteme și instalații de limitare și stingere a incendiilor, emisă de Inspectoratul General pentru Situațiile de Urgență din cadrul Ministerului Afacerilor Interne în baza prevederilor art. 1 alin. (2) lit. d) din Metodologia de autorizare a persoanelor care efectuează lucrări în domeniul apărării împotriva incendiilor aprobată prin Ordinul nr. 87/06.04.2010 publicat în Monitorul Oficial nr. 238/2010, valabil la momentul prezentării acestuia.

4. Prezentarea Autorizației tip EDIB - execuție instalații de ...lizare a gazelor naturale/biogaz/biometan, având regimul de medie, redusă și joasă presiune, emisă de Autoritatea Națională de Reglementare în Domeniul Energiei Electrice (A.N.R.E.), în baza Ordinului nr. 132/2021 privind aprobarea Regulamentului pentru autorizarea operatorilor economici care desfășoară activități în domeniul gazelor naturale, valabil la momentul prezentării acestuia.

A SE CITI:

Pentru implementarea tuturor operațiunilor aferente obiectivului de investiții, ofertanții trebuie să dețină următoarele atestate în conformitate cu reglementările legale aplicabile, astfel:

1. Atestat eliberat de ANRE de tip Be - conform Ordinului A.N.R.E. nr.

134/2021 privind aprobarea Regulamentului pentru atestarea operatorilor economici care proiectează, execută și verifică instalații electrice, valabil la momentul prezentării acestuia;;

2. Certificat de atestare pentru activitatea de execuție sisteme și instalații de semnalizare, alarmare și alertare în caz de incendiu, emis de Inspectoratul General pentru Situațiile de Urgență din cadrul Ministerului Administrației și Internelor în baza prevederilor art. 1 alin. (2) lit. b din Metodologia de autorizare a persoanelor care efectuează lucrări în domeniul apărării împotriva incendiilor aprobată prin Ordinul nr. 87/06.04.2010 publicat în Monitorul Oficial nr. 238/2010, valabil la momentul prezentării acestuia;

3. Autorizație pentru efectuarea lucrărilor de instalare și întreținere sisteme și instalații de limitare și stingere a incendiilor, emisă de Inspectoratul General pentru Situațiile de Urgență din cadrul Ministerului Afacerilor Interne în baza prevederilor art. 1 alin. (2) lit. d) din Metodologia de autorizare a persoanelor care efectuează lucrări în domeniul apărării împotriva incendiilor aprobată prin Ordinul nr. 87/06.04.2010 publicat în Monitorul Oficial nr. 238/2010, valabil la momentul prezentării acestuia.

4. Prezentarea Autorizației tip EDIB - execuție instalații de ...lizare a gazelor naturale/biogaz/biometan, având regimul de medie, redusă și joasă presiune, emisă de Autoritatea Națională de Reglementare în Domeniul Energiei Electrice (A.N.R.E.), în baza Ordinului nr. 132/2021 privind aprobarea Regulamentului pentru autorizarea operatorilor economici care desfășoară activități în domeniul gazelor naturale, valabil la momentul prezentării acestuia;

5. Certificat de autorizare pentru realizarea lucrărilor de specialitate în domeniul cadastrului, geodeziei și cartografiei, emis de către Agenția Națională de Cadastru și Publicitate Imobiliară în baza prevederilor Ordinului nr. 107/2010 pentru aprobarea Regulamentului privind autorizarea sau recunoașterea autorizării persoanelor fizice și juridice române, valabil la momentul prezentării acestuia.

Topografii autorizați ANCPPI nu pot fi angajați ai unei persoane juridice neautorizate ANCPPI, iar colaborarea cu aceștia nu poate îmbrăcă decât forma subcontractării.”

Astfel, în urma acestei Erate, autoritatea contractantă a introdus încă un certificat pe care ofertanții trebuiau să îl dețină în cadrul prezentei proceduri, respectiv Certificatul de autorizare pentru realizarea lucrărilor de specialitate în domeniul cadastrului, geodeziei și cartografiei, emis de către Agenția Națională de Cadastru și Publicitate Imobiliară în baza prevederilor Ordinului nr. 107/2010 pentru aprobarea Regulamentului privind autorizarea sau recunoașterea autorizării persoanelor fizice și juridice române, valabil la momentul prezentării acestuia.

Totodată, se menționează faptul că, la nivelul fișei de date, cap. III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, s-a specificat și modalitatea de îndeplinirea a acestei cerințe, citată.

Astfel, în urma verificării informațiilor din DUAE și din documentele ce îl însoțesc, comisia de evaluare a concluzionat în Procesul-verbal nr. A-1149 din 09.02.2024 că oferta depusă de ofertantul ... este INACCEPTABILĂ, conform prevederilor art. 137 alin. (2) lit. b) din H.G. nr. 395/2016, deoarece oferta acestuia nu a îndeplinit una sau mai multe dintre criteriile de calificare stabilite în documentația de atribuire, nu a completat DUAE în conformitate cu cerințele stabilite de autoritatea contractantă.

În prezenta procedură de atribuire, prevederile din documentația de atribuire nu au fost contestate de către contestator în termenul legal avut la dispoziție, astfel că acestea au dobândit forța obligatorie. Prin depunerea

ofertei, acesta și-a însușit conținutul întregii documentații de atribuire, deci implicit și conținutul fișei de date a achiziției și al caietului de sarcini, motiv pentru care avea obligația potrivit art. 123 alin. (1) din H.G. nr. 395/2016, de a elabora oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire.

Operatorul economic, în cadrul ofertei depuse, la nivelul DUAЕ, la Secțiunea Criterii de selecție, Punctul A: Pentru contractele de achiziții de servicii: este necesară o anumită autorizație, a bifat „NU” pentru 2 (doi) subcontractanți declarați ai acestuia, dintre cei 6 (șase), respectiv pentru ... S.R.L. și pentru ... S.R.L., pentru restul subcontractanților bifând „DA”.

Deoarece la nivelul DUAЕ nu există altă precizare cu privire la deținerea respectivelor autorizații, este considerată ca fiind o inadvertență de fond (în acest sens se invocă o decizie a CNSC).

Mai mult decât atât, informațiile privind completarea la nivelul DUAЕ la Secțiunea Criterii de selecție, Punctul A: Pentru contractele de achiziții de servicii: este necesară o anumită autorizație, NU sunt susținute de alte precizări existente la nivelul aceluiași DUAЕ, completarea în mod eronat a acestei informații se încadrează în categoria inadvertențelor de fond.

Inadvertențele de fond reprezintă acele erori/omisiuni ale informațiilor, în raport cu care NU există posibilitatea de a solicita clarificări (a se vedea Instrucțiunea ANAP - Notificare privind ...lizarea DUAЕ în procedurile de atribuire a contractelor de achiziție publică/sectoriale).

Subcontractantul ... S.R.L. a prezentat, în cadrul prezentei proceduri, următoarele autorizații:

- Autorizație seria A nr. 9713 din 25.02.2020 pentru efectuarea lucrărilor de proiectare a sistemelor și instalațiilor de limitare și stingere a incendiilor;

- Autorizație seria A nr. 9714 din 25.02.2020 pentru proiectarea sistemelor și instalațiilor de ventilare pentru evacuarea fumului și gazelor fierbinți, cu excepția celor de tip natural organizat;

- Autorizație seria B nr. 0024 din 30.07.2020 pentru efectuarea lucrărilor de instalare și întreținere a sistemelor și instalațiilor de ventilare pentru evacuarea fumului și gazelor fierbinți;

- Autorizație seria B nr. 0025 din 30.07.2020 pentru efectuarea lucrărilor de instalare și întreținere a sistemelor și instalațiilor de limitare și stingere a incendiilor, cu excepția celor care conțin anumite gaze fluorurate cu efect de seră.

Subcontractantul ... S.R.L. a prezentat certificatul de autorizare seria RO-B-J nr. 1589/16.07.2019 în domeniile cadastrului, geodeziei și cartografiei pe teritoriul României în clasa II. Se face precizarea că, din cei 6 (șase) subcontractanți, doar ... S.R.L. a fost propus pentru îndeplinirea execuției lucrărilor în domeniul cadastrului, geodeziei și cartografiei pe teritoriul României, atașând acordul de subcontractare.

În cadrul contestației depuse, contestatorul afirmă că „*în mod greșit subcontractanții au bifat NU la o secțiune pentru care prin documentația de atribuire se impusese că, în cazul analizat, dar doar pentru anumite autorizații (respectiv cele indicate explicit prin fișa de date), trebuie bifat cu DA*”, reieșind faptul că ofertantul a înțeles foarte bine cerințele impuse de

autoritatea contractantă, având în vedere faptul că subcontractantul ... S.R.L. a prezentat „Certificatul de autorizare pentru realizarea lucrărilor de specialitate în domeniul cadastrului, geodeziei și cartografiei.

Corectitudinea întocmirii ofertei pentru procedura de atribuire o are ofertantul, acesta asumându-și în totalitate orice greșală de tehnoredactare, fie proprie, fie a subcontractanți/or.

Nicăieri în documentația de atribuire postată pe platforma SEAP Autoritatea Contractantă nu a specificat faptul că, DOAR pentru anumite autorizații trebuia bifat DA în DUAE.

Ofertantul a ales să înțeleasă această cerință în mod eronat.”

Autoritatea contractantă mai precizează faptul că, din cei 6 (șase) ofertanți, care au depus ofertă la prezenta procedură, ...S.R.L. a fost singurul ofertant care a completat în mod eronat DUAE bifând NU la nivelul DUAE, la Secțiunea Criterii de selecție, Punctul A: Pentru contractele de achiziții de servicii: este necesară o anumită autorizație.

Totodată, contestatorul declară faptul că „autoritatea contractantă trebuia să recurgă la cea mai puțin constrângătoare, iar inconveniente cauzate (în particular respingerea ofertei cu cel mai avantajos preț) nu trebuie să fie disproporționate în raport cu scopurile urmărite”.

Se aduce la cunoștință faptul că ofertantul avea dreptul să conteste documentația de atribuire în termenul legal avut la dispoziție. Autoritatea contractantă mai subliniază faptul că se afla la etapa de verificare a informațiilor din DUAE și nu avea cunoștință de valoarea ofertată în cadrul prezentei proceduri de contestator.

În evaluarea tuturor ofertelor, comisia de evaluare nu se concentrează spre descoperirea cu orice preț a unor pretexte de respingere a ofertelor, așa cum menționează în mod eronat contestatorul, ci are obligația de a verifica conformitatea/admisibilitatea ofertelor depuse prin raportare la cerințele expres stabilite în documentația de atribuire.

Atât timp cât ofertantul ... nu a contestat documentația de atribuire în termenul avut la dispoziție, acesta și-a însușit documentația fără rezerve și nu i se poate scuza nicio abatere de la prescripțiile ei, opozabile în cel mai mic detaliu.

Astfel, cum un contract constituie legea părților și documentația de atribuire, însoțită de toate documentele postate pe platforma SEAP are aceeași valoare pentru părți, iar niciuna din ele nu poate ignora sau nesocoti aceste clauze.

Având în vedere precizările de mai sus, autoritatea contractantă consideră că nu a dat dovada de un formalism excesiv așa cum menționează contestatorul și că a respectat principiile care stau la baza achizițiilor publice și, în mod corect, a declarat oferta depusă de ofertantul ... ca fiind inacceptabilă, conform prevederilor art. 137 alin. (2) lit. b) din H.G. nr. 395/2016, deoarece oferta acestuia nu îndeplinește una sau mai multe dintre criteriile de calificare stabilite în documentația de atribuire, nu a completat DUAE în conformitate cu cerințele stabilite de autoritatea contractantă.

Conform Instrucțiunii ANAP - Notificare privind ...lizarea DUAE în procedurile de atribuire a contractelor de achiziție publică/sectoriale - situațiile care conduc la respingerea ofertei/candidaturii fără posibilitatea de a solicita clarificări privind DUAE vizează inadvertențele de fond, respectiv

reprezintă acele informații completate de către ofertanți/candidați care nu confirmă îndeplinirea cerințelor minime de calificare/selecție formulate de către autoritatea/entitatea contractantă în fișa de date a achiziției.

2. Referitor la aspectele menționate de către contestator privind modalitatea de evaluare a ofertelor celorlalți operatori implicați în procedură:

Pentru ofertantul câștigător Asocierea ... S.R.L. - ... S.R.L. la etapa de evaluare documentelor de calificare, comisia de evaluare i-a solicitat următoarele clarificări:

- retransmiterea DUAE revizuit Partea II: Informații referitoare la operatorul economic, punctul B: Informații privind reprezentanții operatorului economic, respectiv dacă „Operatorul economic va fi în măsură să furnizeze un certificat cu privire la plata contribuțiilor la asigurările sociale și plata impozitelor” pentru subcontractantul ... S.R.L.;

- prezentarea certificatului de autorizare în domeniile cadastrului, geodeziei și cartografiei pe teritoriul României pentru subcontractantul ... S.R.L.

Prin adresa A-612 din 23.01.2024, au fost solicitate clarificările de mai sus, conform dovezii SEAP nr. A-683 din 25.01.2024.

Asocierea ... S.R.L. - ... S.R.L. a răspuns autorității contractante conform dovezii SEAP nr. A-733 din 26.01.2024, atașând următoarele documente:

- adresă răspuns nr. 264 din 26.01.2024;
- DUAE revizuit pentru subcontractantul ... S.R.L.;
- Certificat de autorizare în domeniul cadastrului, geodeziei, geodeziei și cartografiei seria RO-IS-F nr. 0206/29.01.2019 emis pentru dl. Obada Vlad-Ioan, propus pentru poziția de Responsabil în domeniul cadastrului, geodeziei și cartografiei angajat al subcontractantului ... S.R.L.

În urma răspunsurilor la solicitările de clarificări, comisia de evaluare a considerat că au mai fost necesare următoarele clarificări:

- Transmiterea certificatului de autorizare în domeniul cadastrului, geodeziei, geodeziei și cartografiei pentru subcontractantul ... S.R.L. având în vedere faptul că, topografi autorizați ANCPI nu pot fi angajați ai unei persoane juridice neautorizate ANCPI, iar colaborarea cu aceștia nu poate îmbrăca decât forma subcontractării, (în acest sens se invocă practica CNSC), așa cum a fost precizat prin erata publicată în S.E.A.P. cu nr. EN... din 02.12.2023;

- în cazul în care, subcontractantul mai sus menționat, nu are capacitatea tehnică și profesională necesară pentru partea din contract pe care acesta urmează să o îndeplinească efectiv, conform art. 174 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, comisia de evaluare solicită înlocuirea acestuia și prezentarea unui alt subcontractant, care să aibă capacitatea tehnică și profesională necesară îndeplinirii părții din contract pe care acesta urmează să o îndeplinească efectiv și transmiterea documentelor suport menționate în documentația de atribuire pentru acesta.

Prin adresa A-777 din 29.01.2024 au fost solicitate clarificările mai sus menționate, conform dovezii SEAP nr. A-789 din 30.01.2024.

Ofertantul a răspuns autorității contractante conform dovezii SEAP nr.

A-852 din 31.01.2024, atașând următoarele documente:

- adresă răspuns solicitare clarificări nr. 345/31.01.2024;
- Acord de subcontractare nr. 30.01.2024 încheiat cu ... S.R.L. ..., procentul la care se ridică partea subcontractantului ... S.R.L. este de 0,02 %, executând măsurători topografice, eterra, total station, tolerances and dimensional control, cut a pipe to right measure, Autorizat ANCPI cat. A.;
- Declarație privind neîncadrarea în situațiile prevăzute la art. 60 din Legea nr. 98/2016 pentru subcontractantul ... S.R.L.;
- Declarație privind neîncadrarea în situațiile prevăzute la art. 164, art. 165, art. 167 din Legea nr. 98/2018 privind achizițiile publice pentru subcontractantul ... S.R.L.
- Certificat de autorizare seria RO-B-J nr. 1428 din 19.02.2019 în domeniile cadastrului, geodeziei și cartografiei pe teritoriul României clasa I pentru subcontractantul ... S.R.L.
- Certificat de autorizare seria RO-B-F nr. 2522 din 10.11.2022 pentru domnul Marin Claudiu-Alexandru în domeniile cadastrului, geodeziei și cartografiei pe teritoriul României în categoria A.
- Registru Revisal pentru domnul Marin Claudiu-Alexandru angajator ... S.R.L. angajat în funcția de inginer geodez.
- Listă cu echipamentele deținute de ... S.R.L.
- Declarație privind respectarea reglementărilor obligatorii din domeniul mediului, social al relațiilor de muncă.

În urma răspunsurilor la solicitările de clarificări, comisia de evaluare a considerat că mai este necesară următoarea clarificare: *Prezentarea DUAE pentru subcontractantul propus ... S.R.L.*

Asocierea ... S.R.L. - ... S.R.L. a răspuns autorității contractante conform dovezii SEAP nr. A-1053 din 06.02.2024 atașând următoarele:

- Adresă nr. 435 din 02.02.2024;
- DUAE pentru noul subcontractant ... S.R.L.

În urma răspunsului la solicitarea de clarificare a comisiei de evaluare cu privire la înlocuirea subcontractantului ... S.R.L., propus pentru îndeplinirea părții din contract privind execuția lucrărilor în domeniul cadastrului, geodeziei și cartografiei pe teritoriul României, ofertantul a înlocuit subcontractantul cu ... S.R.L. ..., pentru care a transmis toate documentele suport, prin care a demonstrat că noul subcontractant are capacitatea tehnică și profesională necesară pentru partea din contract pe care urmează să o îndeplinească efectiv, respectiv execuția lucrărilor în domeniul cadastrului, geodeziei și cartografiei pe teritoriul României.

Autoritatea contractantă citează prevederile art. 174 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 și precizează că a solicitat ofertantului Asocierea ... S.R.L. - ... S.R.L. înlocuirea subcontractului propus inițial pentru executarea lucrărilor de specialitate în domeniul cadastrului, geodeziei și cartografiei ... S.R.L. și prezentarea unui alt subcontractant, care să aibă capacitatea tehnică și profesională necesară îndeplinirii părții din contract pe care acesta urmează să o îndeplinească efectiv și transmiterea documentelor suport menționate în documentația de atribuire pentru acesta.

De asemenea, ofertantului i s-a solicitat și retransmiterea DUAE revizuit Partea II: Informații referitoare la operatorul economic, punctul B: Informații privind reprezentanții operatorului economic, respectiv dacă

„Operatorul economic va fi în măsură să furnizeze un certificat cu privire la plata contribuțiilor la asigurările sociale și plata impozitelor” pentru subcontractantul ...S.R.L.

Deși, subcontractantul ...S.R.L. a bifat NU în cadrul DUAЕ Partea II: Informații referitoare la operatorul economic, punctul B: Informații privind reprezentanții operatorului economic, respectiv dacă *„Operatorul economic va fi în măsură să furnizeze un certificat cu privire la plata contribuțiilor la asigurările sociale și plata impozitelor”*, aceste informații sunt susținute de alte precizări existente la nivelul aceluiași DUAЕ la secțiunea a III-a Motive de excludere punctul B, astfel că, această eroare se încadrează în categoria inadvertențelor de formă, conform art. 135 alin. (3) din H.G. nr. 395/2016, deoarece *viciile de formă reprezintă acele erori sau omisiuni din cadrul unui document a căror corectare/completare este susținută în mod neechivoc de sensul și de conținutul altor informații existente inițial în alte documente prezentate de ofertant sau a căror corectare/completare are rol de clarificare sau de confirmare, nefiind susceptibile de a produce un avantaj incorect în raport cu ceilalți participanți la procedura de atribuire.*

Având în vedere cele de mai sus, autoritatea contractantă precizează că a declarat oferta Asocierii ... S.R.L. - ... S.R.L. admisă la etapa evaluării documentelor de calificare a informațiilor din DUAЕ.

Totodată, autoritatea contractantă menționează faptul că și pentru ofertantul ... S.A. a solicitat retransmiterea DUAЕ revizuit Partea II: Informații referitoare la operatorul economic, punctul B: Informații privind reprezentanții operatorului economic, respectiv dacă *„Operatorul economic va fi în măsură să furnizeze un certificat cu privire la plata contribuțiilor la asigurările sociale și plata impozitelor”* și, în urma răspunsului la solicitarea de clarificări, aceasta a fost declarat admis la etapa evaluării documentelor de calificare a informațiilor din DUAЕ.

În ceea ce privește ofertele depuse de către ofertanții ... S.R.L. și ... S.A., autoritatea contractantă susține faptul că, în mod corect a declarat aceste oferte ca fiind inacceptabile în conformitate cu art. 137 alin. (2) lit. e), deoarece prețul, fără TVA, inclus în propunerile financiare, depășește valoarea estimată comunicată prin anunțul de participare. Deoarece în prezenta procedură existau 3 ofertanți a căror oferte se încadrau în valoarea estimată, nu exista nicio rațiune de a disponibiliza fonduri suplimentare, rațiunea existenței dispozițiilor art. 137 alin. (2) lit. e) din H.G. nr. 395/2016 fiind aceea că este necesară disponibilizarea fondurilor suplimentare, întrucât nu există oferte conforme care să se încadreze în cele prevăzute de autoritatea contractantă în anunț.

Astfel, în situația prezentă, nu a existat practic, nicio rațiune care să determine autoritatea să disponibilizeze fonduri suplimentare, deoarece o astfel de practică ar favoriza nepermis pe ofertanți.

În ceea ce privește oferta Asocierii ... S.R.L. - ... S.R.L., la etapa evaluării propunerii financiare, în urma răspunsurilor la solicitările de clarificări, comisia de evaluare a declarat oferta ca fiind inacceptabilă în conformitate cu art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016, deoarece clarificările transmise nu sunt concludente și în conformitate cu art. 134 alin. (6) deoarece ofertantul a modificat, prin răspunsurile pe care le

prezintă comisiei de evaluare potrivit dispozițiilor alin. (1), conținutul propunerii tehnice sau propunerii financiare.

Rezultatul procesului de evaluare pentru ofertantul Asocieria ... S.R.L. - ... S.R.L. se regăsește în Procesul verbal înregistrat cu nr. A-2690 din 11.04.2024.

În consecință, autoritatea contractantă își menține punctul de vedere cu privire la declararea ofertei ... ca fiind inacceptabilă, conform prevederilor art. 137 alin. (2) lit. b) din H.G. nr. 395/2016, deoarece oferta nu îndeplinește una sau mai multe dintre criteriile de calificare stabilite în documentația de atribuire sau nu a completat DUAЕ în conformitate cu cerințele stabilite de autoritatea contractantă.

Prin adresa fără număr de înregistrare la emitent și nedată, înregistrată la Consiliu cu nr. 31587/22.05.2024, ... transmite Concluzii Scrise, prin care solicită admiterea contestației sale astfel cum a fost formulată, iar pentru a dispune astfel, să se aibă în vedere atât argumentele expuse prin contestația depusă în cauză, precum și pe cele prezentate în continuare, pe baza înscrisurilor cuprinse în dosarul achiziției publice transmis Consiliului de către autoritatea contractantă și a punctului de vedere formulat de aceasta.

Potrivit celor arătate prin contestația formulată, respingerea ca inacceptabilă a ofertei are la bază prevederile art. 137 alin. (2) lit. b) din H.G. nr. 395/2016, deoarece s-a bifat „NU” în DUAЕ-urile a doi (... S.R.L. și ... S.R.L.) dintre cei 6 subcontractanți propuși la Secțiunea Criterii de selecție, Punctul A: pentru contractele de achiziții de servicii este necesară o anumită autorizație.

Acești doi subcontractanți dețin, potrivit celor reținute ca atare prin procesele-verbale întocmite de comisia de evaluare, referite în continuare:

- ... S.R.L. - Certificatul de autorizare seria RO-B-J nr. 1589/16.07.2019, valabil până la data de 16.07.2024, regăsit la pag. 72 verso din dosarul transmis de către autoritatea contractantă;

- ... S.R.L. - subcontractant care deține:

- Autorizația seria B 0024/30.07.2020 pentru instalarea și întreținerea sistemelor și instalațiilor de ventilare pentru evacuarea fumului și gazelor fierbinți - pag. 26 din dosarul transmis de autoritatea contractantă;

- Autorizația seria B 0025/30.07.2020 pentru efectuarea lucrărilor de instalare și întreținere a sistemelor și instalațiilor de limitare și stingere a incendiilor, cu excepția celor care conțin anumite gaze fluorurate cu efect de seră - pag. 27 din dosarul transmis de autoritatea contractantă;

- Autorizația seria A nr. 9713/25.02.2020 pentru proiectarea sistemelor și instalațiilor de limitare și stingere a incendiilor - pag. 25 din dosarul transmis de autoritatea contractantă;

- Autorizația seria A nr. 9714/25.02.2020 pentru proiectarea sistemelor și instalațiilor de ventilare pentru evacuarea fumului și gazelor fierbinți, cu excepția celor de tip natural organizat - pag. 25 verso din dosarul transmis de autoritatea contractantă.

Deținerea acestor autorizații de către cei doi subcontractanți a fost constatată de către comisia de evaluare în repetate rânduri.

Astfel, prin Procesul-verbal nr. A-610/23.01.2024 privind evaluarea garanției de participare, a informațiilor din DUAЕ și a documentelor care îl

însoțesc (pag. 51-52 din acest proces-verbal), comisia a reținut pe fondul problemei analizate că ofertantul îndeplinește cerința minimă de calificare privind capacitatea de exercitare a activității profesionale (cerința III.1.1.b din fișa de date), potrivit celor indicate în mod explicit în tabelul cuprins la pag. 52 din procesul-verbal menționat, deși oferta este inacceptabilă (pag. 50 din procesul-verbal, pag. 139 verso dosar achiziție).

În contextul analizei acestui proces-verbal de evaluare, grefat pe motivele contestației, în ceea ce îl privește pe ofertantul Asociera ..., mai precis pe subcontractul acestuia ... S.R.L. (pentru domeniile cadastrului, geodeziei și cartografiei, deci cele corespunzătoare activităților alocate subcontractantului ... S.R.L. al ...), acesta nu a prezentat deloc certificatul de autorizare aferent, motiv pentru care comisia de evaluare a solicitat clarificări, potrivit adresei nr. A-612/23.01.2024.

Ulterior, prin Procesul-verbal nr. A-776/29.01.2024 privind evaluarea informațiilor din DUAE și a documentelor care îl însoțesc, potrivit căruia toți ofertanții au fost admiși (a se vedea pag. 11 din Procesul-verbal, pag. 164 dosar achiziție transmis Consiliului), comisia de evaluare a reținut că:

- încă mai sunt necesare clarificări cu privire la subcontractantul ..., ... S.R.L. (pag. 34 din procesul-verbal, pag. 175 verso dosar achiziție), față de răspunsul acestuia la clarificări, potrivit adresei nr. 264/26.01.2024 (menționată la pag. 65 din procesul-verbal de evaluare, pag. 191 dosar achiziție), prin care a transmis certificatul de autorizare pentru dl. Obada Vlad-Ioan;

- în aceste condiții, ofertantului ... i-a fost adresată următoarea solicitare de clarificare: *„În cazul în care subcontractul mai sus menționat (n.n. ... S.R.L.) nu mai are capacitatea tehnică și profesională pentru partea de contract pe care acesta urmează să o îndeplinească efectiv, conform art. 174 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, comisia de evaluare solicită înlocuirea acestuia și prezentarea unui alt subcontractant, care să aibă capacitatea tehnică și profesională necesară îndeplinirii părții din contract pe care acesta urmează să o îndeplinească efectiv și transmiterea documentelor suport menționate în documentația de atribuire pentru acesta”* - adresa nr. A-777/29.01.2024 (pag. 192 dosar achiziție);

- în ceea ce privește ofertantul ..., se reiterează îndeplinirea cerinței de calificare analizate (pag. 52 din procesul-verbal), deși oferta este inacceptabilă (pag. 50 din procesul-verbal); de asemenea, toate celelalte cerințe de calificare au fost îndeplinite, potrivit celor reținute de comisia de evaluare.

Admiterea tuturor ofertanților rezultă și din Procesul-verbal nr. A-951/02.02.2024 privind evaluarea informațiilor din DUAE și a documentelor care îl însoțesc, referirile privind ofertantul ... fiind identice față de cele reținute și prin procesele-verbale anterioare, potrivit celor consemnate de comisia de evaluare la pag. 41-42 din procesul-verbal (pag. 219 dosar achiziție față-verso), iar în privința ofertantului ..., față de înlocuirea subcontractului ... S.R.L. cu subcontractantul ... S.R.L. (pag. 25 din procesul-verbal, pag. 211 dosar achiziție), se impune solicitarea de noi clarificări, mai precis depunerea DUAE pentru acest nou subcontractant (pag. 58 din procesul-verbal de evaluare), sens în care a fost transmisă

solicitarea de clarificare A-952/02.02.2024.

Ulterior, prin Procesul-verbal nr. A-1149/09.02.2024 privind evaluarea informațiilor din DUAЕ și a documentelor care îl însoțesc, s-a reiterat admiterea tuturor ofertanților (pag. 2 din procesul-verbal), caracterul inacceptabil al ofertei ... (pag. 41 proces-verbal, pag. 253 dosar achiziție), îndeplinirea cerinței de calificare privind autorizațiile (43 proces-verbal, pag. 254 dosar achiziție) și, în final, respingerea ofertei ... ca inacceptabilă pentru motivul analizat prin contestație (pag. 59 proces-verbal, pag. 262 dosar achiziție).

În ceea ce privește prevederile relevante ale documentației de atribuire, strict pentru acuratețe, acestea sunt:

- cele ale fișei de date (pct. III.1.1.b) redată în cuprinsul contestației;
- ulterior, prin anunțul tip erată EN../02.12.2023 redat în cuprinsul punctului de vedere formulat în cauză de autoritatea contractantă, a fost introdusă și cerința privind certificatul de autorizare pentru realizarea lucrărilor de specialitate în domeniul cadastrului, geodeziei și cartografiei, emis de către Agenția Națională de Cadastru și Publicitate Imobiliară în baza prevederilor Ordinului nr. 107/2010 pentru aprobarea Regulamentului privind autorizarea sau recunoașterea autorizării persoanelor fizice și juridice române, valabil la momentul prezentării acestuia. Topografii autorizați ANCPİ nu pot (fi) angajați ai unei persoane juridice neautorizate ANCPİ, iar colaborarea cu aceștia nu poate îmbrăcă decât forma subcontractării;

- însă, la data de 19.12.2023 a mai fost publicată o erată (anexată), prin care s-a revenit din perspectiva analizată la cerințele inițiale ale fișei de date, care este citată.

Astfel, contrar celor arătate prin punctul de vedere formulat de autoritatea contractantă, autorizațiile impuse ca atare prin documentație sunt strict cele enumerate mai sus, iar faptul că pentru realizarea unei anumite activități necesare pentru realizarea contractului ofertantul trebuie să dețină o anumită autorizare, nu echivalează cu impunerea unei cerințe de calificare, după cum nu poate conduce nici măcar la sancționarea ofertantului pentru că nu a prezentat în cuprinsul ofertei autorizația nesolicitată.

Față de cele arătate atât prin contestația formulată, cât și prin prezentele concluzii, raportat la susținerile autorității contractante și la documentele din dosarul achiziției transmise Consiliului, criticile legate de disproporționalitatea respingerii ofertei ... ca inacceptabilă, deși în repetate rânduri comisia de evaluare a reținut că ofertantul deține toate autorizațiile necesare realizării contractului, spre deosebire de ofertantul declarat câștigător, sunt pe deplin îndreptățite.

Textul legal avut în vedere în respingerea ofertei ..., art. 137 alin. (2) lit. b) teza a II-a din H.G. nr. 395/2016, vizează respingerea ofertei ca inacceptabilă, întrucât ofertantul nu a completat DUAЕ-urile pentru doi dintre subcontractanții propuși, în conformitate cu cerințele stabilite de autoritatea contractantă.

Sanțiunea a fost aplicată față de prevederile anterior citate ale fișei de date, raportat la DUAЕ-urile celor doi subcontractanți declarați de ..., față de care, vizualizând autorizațiile deținute (potrivit celor redată în procesele-

verbale de evaluare analizate mai sus), s-a reținut că aceștia în mod greșit au bifat „NU” la o secțiune pentru care, prin documentația de atribuire, se impusese că, în cazul analizat, dar doar pentru anumite autorizații (respectiv cele indicate explicit prin fișa de date), trebuie bifat „DA”.

Astfel, contestația nu susține că documentația de atribuire nu trebuie respectată ori că ofertanții nu trebuie să întocmească ofertele cu respectarea dispozițiilor din cuprinsul documentației (toate fiind obligatorii) potrivit art. 123 alin. (1) din H.G. nr. 395/2016 ori că aceasta ar fi fost contestată, ci că în procesul de evaluare a ofertelor sancționarea unei eventuale inadvertențe trebuie să respecte principiile proporționalității și al tratamentului egal, altfel fiind în prezența unui formalism excesiv și, în final, într-o încălcare a legii și, în cazul concret, chiar într-o prejudiciere a fondurilor publice.

Astfel cum s-a arătat mai sus, toate prevederile documentației de atribuire sunt obligatorii în mod indiscutabil, dar evaluarea ofertei și sancționarea ofertantului trebuie să fie unele proporționale și oricum realizate prin respectarea egalității de tratament dintre ofertanți.

Este indiscutabil că nedeținerea unei autorizații (mai ales a uneia pe care autoritatea o consideră a fi fost chiar impusă ca și cerință de calificare) - cazul ofertantului câștigător, care a bifat „DA” în cuprinsul DUAЕ-ului depus de subcontractantul inițial, deși acesta nu era autorizat, este cu mult gravă decât bifarea „NU” în cuprinsul DUAЕ, în ciuda prezentării autorizației de către subcontractant, evaluată ca atare de către comisie - cazul ...

Mai mult, cerința de „bifare” ar fi putut prezenta relevanță în ipoteza în care deținerea autorizațiilor nu ar fi fost solicitată a fi probată în cadrul documentelor de calificare, astfel încât autoritatea să nu își irosească resursele pentru a evalua tehnic și financiar o ofertă despre care în final, în cadrul evaluării documentelor suport DUAЕ, să constate că nu îndeplinește cerințele de calificare, ceea ce nu este cazul în această procedură, în care autorizațiile au făcut obiectul evaluărilor prealabile evaluării propunerilor tehnice și financiare ale ofertanților, potrivit celor rezultate din procesele verbale transmise de autoritatea contractantă.

Prin urmare, observând că:

- Tipul autorizării deținute de subcontractantul ... S.R.L. nu este dintre cele referite prin fișa de date, la care s-a revenit prin clarificările publicate în SEAP, astfel încât aplicarea oricum excesivă a cerințelor înscrise în acest document al documentației de atribuire contravine cerinței în sine, care trebuie limitată la autorizațiile solicitate în mod expres prin fișa de date ca și cerințe de calificare;

- Situația este aceeași pentru Autorizația seria B 0024/30.07.2020 pentru instalarea și întreținerea sistemelor și instalațiilor de ventilare pentru evacuarea fumului și gazelor fierbinți pe care o deține subcontractul ... S.R.L., cu mențiunea că același tip de autorizație [pentru activitatea reglementată de art. 1 alin. (2) lit. k) din Metodologia aprobată prin Ordinul nr. 87/2010, neprevăzută în mod explicit prin fișa de date, dar necesară pentru executarea contractului] este deținută și de subcontractantul ... S.R.L. și în legătură cu care nu s-a reținut nicio inadvertență în completarea DUAЕ;

▪ Astfel, singura autorizație dintre cele avute în vedere în fișa de date pentru care s-ar putea reține incidența prevederilor acestui document, este cea a subcontractantului ... S.R.L., pe care acest operator o deține și a și fost depusă în ofertă, mai precis Autorizația seria B 0025/30.07.2020 pentru efectuarea lucrărilor de instalare și întreținere a sistemelor și instalațiilor de limitare și stingere a incendiilor, cu excepția celor care conțin anumite gaze fluorurate cu efect de seră, reținută ca atare prin procesele-verbale de evaluare.

În consecință, câtă vreme:

- scopul completării DUAЕ, ce rămâne, potrivit definiției legale cuprinse la art. 3 alin. (1) lit. s) din Legea nr. 98/2016, o declarație pe proprie răspundere a operatorului cu privire la îndeplinirea cerințelor de calificare și selecție impuse (care nu acoperă neapărat în integralitate cerințele pentru prestarea conformă a lucrărilor ce fac obiectul contractului), urmată oricum de prezentarea documentelor suport, este acela de a permite verificarea de către Autoritate a îndeplinirii cerințelor de calificare;

- în cazul de față, pentru ca această verificare să fi putut fi efectuată oricum era insuficientă simpla completare a secțiunii analizate din DUAЕ cu DA, iar nu cu NU, deci fără absolut nicio referire obligatorie la tipul autorizației/certificării ori a numărului acestor a/emitentului;

- deținerea în sine a autorizațiilor necesare a fost efectiv evaluată de către comisia de evaluare potrivit proceselor-verbale de evaluare redată anterior;

- ofertantul ... a depus autorizațiile/certificările deținute de cei doi subcontractanți, dintre care una singură este dintre cele menționate în fișa de date, iar deținerea tuturor autorizațiilor a fost constatată de comisia de evaluare prin procesele-verbale de evaluare elaborate;

- ofertantului declarat câștigător i s-a permis înlocuirea unuia dintre subcontractanți pentru că cel desemnat inițial nu era în măsură să prezinte dovada autorizării impuse de lege;

- nu în ultimul rând, în extremis, câtă vreme potrivit art. 51 din H.G. nr. 395/2016, pentru executarea lucrărilor/serviciilor pentru care sunt necesare autorizațiile deținute de cei 2 subcontractanți, ofertantul a recurs la încheierea celor două acorduri de subcontractare, cel mult, în măsura în care autoritatea contractantă aprecia că nu ar fi fost îndeplinite cerințele de calificare impuse (se reiterează că această analiză excesivă poate viza oricum doar unul dintre cei 2 subcontractanți și oricum doar pentru una dintre cele două autorizații), deveneau obligatorii prevederile art. 174 alin. (2) privind înlocuirea subcontractanților, obligativitate cu atât mai evidentă cu cât ofertantului declarat câștigător i s-a solicitat (față de neprezentarea autorizației) înlocuirea subcontractantului care nu deținea autorizarea impusă, potrivit celor arătate și anterior.

Pentru motivele expuse, observând că evaluarea ofertei ... s-a făcut cu încălcarea prevederilor documentației de atribuire, a principiilor proporționalității și tratamentului egal (acestea presupunând și permițând cu evidență solicitarea depunerii unor DUAЕ revizuite pentru cei 2 subcontractanți auți în vedere sau cel mult înlocuirea celor 2 subcontractanți), dar și celelalte prevederi legale invocate anterior, se solicită C.N.S.C. admiterea contestației formulate.

Din documentele depuse de părți și din susținerile acestora, Consiliul constată următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de atribuire prin licitație deschisă a contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect -„Lucrări de intervenție și reparații capitale în cazarma”, cod CPV 45000000-7 (Rev. 2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. ..., stabilind termenul limită pentru primirea ofertelor la data de 10.01.2024 ora 15:00, criteriul de atribuire „cel mai bun raport calitate preț” și valoarea estimată, fără TVA, de 40.166.717,22 lei.

Așa cum rezultă din Declarația de participare publicată în SEAP la data de 11.01.2024 ora 13:43, în cadrul prezentei proceduri de atribuire au fost depuse șase oferte.

Prin Raportul procedurii nr. A-3228/29.04.2024, Comisia de evaluare a respins oferta depusă de ... -...SRL și a declarat câștigătoare oferta depusă de asocieria ... SRL – ... SRL.

Prin adresa nr. A-3232/29.04.2024, autoritatea contractantă a comunicat societății SRL rezultatul procedurii de atribuire, respectiv respingerea ofertei depuse de aceasta, ca inacceptabilă.

Fiind nemulțumită de rezultatul procedurii de atribuire, ...SRL a sesizat Consiliul în cadrul termenului legal, cu contestația care formează obiectul prezentului dosar, solicitând următoarele:

„Anularea Raportului procedurii înregistrat la Autoritatea contractantă sub nr. A 228/29.04.2024, actele ce au stat la baza acestuia, precum și pe cele subsecvente, prin care oferta ... -...SA a fost respinsă ca inacceptabilă potrivit art. 137 alin. (2) lit. b) din HG nr. 395/ 2016;

În consecință, obligarea Autorității contractante la reevaluarea ofertei ... -...SA conform prevederilor legale incidente și considerentelor Deciziei ce urmează a fi pronunțată în prezenta cauză”.

.....SRL a prezentat Consiliului, în original, dovada respectării dispozițiilor art. 61¹ alin. (1) lit. b) Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, respectiv plata cauțiunii în sumă de 803.334, 34 lei, constituită prin recipisa de consemnare nr. 210218489/1 din data de 13.05.2024, emisă de CEC Bank – Sucursala Victoria.

Recipisa de consemnare a cauțiunii se va restitui în condițiile stipulate de art. 1064 din Codul de procedură civilă, coroborate cu dispozițiile art. 61¹ alin. (5), (6) și (7) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Pe fondul cauzei, Consiliul reține următoarele:

Din analiza actului atacat (adresa nr. A-3232/29.04.2024), Consiliul reține că oferta contestatoarei a fost declarată inacceptabilă, conform prevederilor art. 137 alin. (2) litera b) din HG 395/2016, deoarece:

„nu îndeplinește una sau mai multe dintre criteriile de calificare stabilite în documentația de atribuire sau nu a completat DUAE în conformitate cu cerințele stabilite de autoritatea contractantă.

ARGUMENTARE:

În prezenta procedură de atribuire, prevederile din documentația de atribuire nu au fost contestate de către dumneavoastră în termenul legal avut la dispoziție, astfel că acestea au dobândit forța obligatorie. Prin

depunerea ofertei, v-ați însușit conținutul întregii documentații de atribuire, deci implicit și conținutul fișei de date a achiziției și al caietului de sarcini, motiv pentru care aveți obligația potrivit art. 123 alin (1) din HG nr. 395/2016, de a elabora oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire.

Autoritatea contractantă a solicitat la nivelul Fișei de date la Cap. III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale ca ofertanții să dețină autorizații/atestare/certificări pentru implementarea tuturor operațiunilor totodată menționând faptul că, Documentele cerute la secțiunea III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, Cerința nr. 3, punctul 2 din Fișa de date a achiziției, se vor evidenția la nivelul DUAЕ la Secțiunea Criterii de selecție: Pentru contractele de achiziții de servicii: este necesară o anumită autorizație, unde se va bifa «DA».

În cazul în care ofertantul/subcontractantul/asociatul va bifa în acest câmp mențiunea «NU», chiar dacă va anexa copii ale acestor autorizări/atestare/certificări, autoritatea contractantă va respinge oferta ca fiind inacceptabilă.

Subcontractanții din cadrul ofertei, respectiv S.C. ... S.R.L. și SC ... S.R.L. Ploiești la nivelul DUAЕ, la Secțiunea Criterii de selecție, Punctul A: Pentru contractele de achiziții de servicii: este necesară o anumită autorizație, au bifat «NU». Deoarece la nivelul DUAЕ nu există altă precizare cu privire la deținerea respectivelor autorizații, este considerată ca fiind o inadvertență de fond. (a se vedea Decizia CNSC 634/C5/459 din data de 29.03.2021.

Având în vedere cele de mai sus, comisia de evaluare a încadrat oferta dvs. ca fiind inacceptabilă, conform prevederilor art. 137 alin. (2) lit. b) din HG nr. 395/2016, deoarece «oferta dumneavoastră nu îndeplinește una sau mai multe dintre criteriile de calificare stabilite în documentația de atribuire sau nu a completat DUAЕ în conformitate cu cerințele stabilite de autoritatea contractantă».

Analizând prevederile documentației de atribuire, Consiliul reține că în Fișa de date a achiziției, la III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, autoritatea contractantă a menționat următoarele:

„Cerința nr. 3

1. (...)

2. Pentru implementarea tuturor operațiunilor aferente obiectivului de investiții, ofertanții trebuie să dețină următoarele atestate în conformitate cu reglementările legale aplicabile, astfel:

1. Atestat eliberat de ANRE de tip Be – conform Ordinului A.N.R.E nr. 134/2021 privind aprobarea Regulamentului pentru atestarea operatorilor economici care proiectează, execută și verifică instalații electrice, valabil la momentul prezentării acestuia;

2. Certificat de atestare pentru activitatea de execuție sisteme și instalații de semnalizare, alarmare și alertare în caz de incendiu, emis de Inspectoratul General pentru Situațiile de Urgență din cadrul Ministerului Administrației și Internelor în baza prevederilor art. 1 alin (2) lit. b din Metodologia de autorizare a persoanelor care efectuează lucrări în domeniul apărării împotriva incendiilor aprobată prin Ordinul 87/06.04.2010 publicat în Monitorul Oficial nr. 238/2010, valabil la momentul prezentării acestuia;

3. Autorizație pentru efectuarea lucrărilor de instalare și întreținere sisteme și instalații de limitare și stingere a incendiilor, emisă de Inspectoratul General pentru Situațiile de Urgență din cadrul Ministerului Afacerilor Interne în baza prevederilor art. 1 alin (2) lit. d) din Metodologia de autorizare a persoanelor care efectuează lucrări în domeniul apărării împotriva incendiilor aprobată prin Ordinul 87/06.04.2010 publicat în Monitorul Oficial nr. 238/2010, valabil la momentul prezentării acestuia.

4. Prezentarea Autorizației tip EDIB – execuție instalații de ...lizare a gazelor naturale/biogaz/biometan, având regimul de medie, redusă și joasă presiune, emisă de Autoritatea Națională de Reglementare în Domeniul Energiei Electrice (A.N.R.E.), în baza Ordinului nr. 132/2021 privind aprobarea Regulamentului pentru autorizarea operatorilor economici care desfășoară activități în domeniul gazelor naturale, valabil la momentul prezentării acestuia;

Modalitatea de îndeplinire:

1. Se va completa DUAЕ de către ofertant/asociat/terț/subcontractant în spațiul destinat acestuia și descrie concret cum sunt acestea îndeplinite.

2. Ofertantul clasat pe primul loc după aplicarea criteriului de atribuire va prezenta orice document prin care se susține cerința și anume copia autorizației/atestatului în termen de valabilitate.

ATENȚIE!!!!

Documentele cerute la secțiunea III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, Cerința nr. 3, punctul 2 din Fișa de date a achiziției, se vor evidenția la nivelul DUAЕ la Secțiunea Criterii de selecție, Punctul A: Pentru contractele de achiziții de servicii: este necesară o anumită autorizație, unde se va bifa «DA».

În cazul în care ofertantul/subcontractantul/asociatul va bifa în acest câmp mențiunea «NU», chiar dacă va anexa copii ale acestor autorizări/ atestate/certificări, autoritatea contractantă va respinge oferta ca fiind inacceptabilă.

Notă:

Doc solicitate vor fi depuse în SICAP de către ofertantul clasat pe primul loc după aplicarea criteriului de atribuire, prin scanarea documentelor în oricare din variantele original/copie legalizată/copie lizibilă, semnate cu semnătura electronică extinsă.

OE nerezidenți vor prezenta certificatele / autorizațiile corespunzătoare emise de țara de rezidență care confirmă posibilitatea prestării / executării activităților în cauză”

De asemenea, Consiliul reține din Anunțul de tip erată EN.../ 02.12.2023, că următorul paragraf din cerința mai sus menționată:

„2. Pentru implementarea tuturor operațiunilor aferente obiectivului de investiții, ofertanții trebuie să dețină următoarele atestate în conformitate cu reglementările legale aplicabile, astfel:

1. Atestat eliberat de ANRE de tip Be – conform Ordinului A.N.R.E nr. 134/2021 privind aprobarea Regulamentului pentru atestarea operatorilor economici care proiectează, execută și verifică instalații electrice, valabil la momentul prezentării acestuia;

2. Certificat de atestare pentru activitatea de execuție sisteme și instalații de semnalizare, alarmare și alertare în caz de incendiu, emis de Inspectoratul General pentru Situațiile de Urgență din cadrul Ministerului Administrației și Internelor în baza prevederilor art. 1 alin (2) lit. b din Metodologia de autorizare a persoanelor care efectuează lucrări în domeniul apărării împotriva incendiilor aprobată prin Ordinul 87/06.04.2010 publicat în Monitorul Oficial nr. 238/2010, valabil la momentul prezentării acestuia;
3. Autorizație pentru efectuarea lucrărilor de instalare și întreținere sisteme și instalații de limitare și stingere a incendiilor, emisă de Inspectoratul General pentru Situațiile de Urgență din cadrul Ministerului Afacerilor Interne în baza prevederilor art. 1 alin (2) lit. d) din Metodologia de autorizare a persoanelor care efectuează lucrări în domeniul apărării împotriva incendiilor aprobată prin Ordinul 87/06.04.2010 publicat în Monitorul Oficial nr. 238/2010, valabil la momentul prezentării acestuia.
4. Prezentarea Autorizației tip EDIB – execuție instalații de ...lizare a gazelor naturale/biogaz/biometan, având regimul de medie, redusă și joasă presiune, emisă de Autoritatea Națională de Reglementare în Domeniul Energiei Electrice (A.N.R.E.), în baza Ordinului nr. 132/2021 privind aprobarea Regulamentului pentru autorizarea operatorilor economici care desfășoară activități în domeniul gazelor naturale, valabil la momentul prezentării acestuia”, **a fost modificat după cum urmează:**

„2. Pentru implementarea tuturor operațiunilor aferente obiectivului de investiții, ofertanții trebuie să dețină următoarele atestate în conformitate cu reglementările legale aplicabile, astfel:

1. Atestat eliberat de ANRE de tip Be – conform Ordinului A.N.R.E nr. 134/2021 privind aprobarea Regulamentului pentru atestarea operatorilor economici care proiectează, execută și verifică instalații electrice, valabil la momentul prezentării acestuia;
2. Certificat de atestare pentru activitatea de execuție sisteme și instalații de semnalizare, alarmare și alertare în caz de incendiu, emis de Inspectoratul General pentru Situațiile de Urgență din cadrul Ministerului Administrației și Internelor în baza prevederilor art. 1 alin (2) lit. b din Metodologia de autorizare a persoanelor care efectuează lucrări în domeniul apărării împotriva incendiilor aprobată prin Ordinul 87/06.04.2010 publicat în Monitorul Oficial nr. 238/2010, valabil la momentul prezentării acestuia;
3. Autorizație pentru efectuarea lucrărilor de instalare și întreținere sisteme și instalații de limitare și stingere a incendiilor, emisă de Inspectoratul General pentru Situațiile de Urgență din cadrul Ministerului Afacerilor Interne în baza prevederilor art. 1 alin (2) lit. d) din Metodologia de autorizare a persoanelor care efectuează lucrări în domeniul apărării împotriva incendiilor aprobată prin Ordinul 87/06.04.2010 publicat în Monitorul Oficial nr. 238/2010, valabil la momentul prezentării acestuia.
4. Prezentarea Autorizației tip EDIB – execuție instalații de ...lizare a gazelor naturale/biogaz/biometan, având regimul de medie, redusă și joasă presiune, emisă de Autoritatea Națională de Reglementare în Domeniul Energiei Electrice (A.N.R.E.), în baza Ordinului nr. 132/2021 privind aprobarea Regulamentului pentru autorizarea operatorilor economici care desfășoară activități în domeniul gazelor naturale, valabil la momentul prezentării acestuia;

5. *Certificat de autorizare pentru realizarea lucrărilor de specialitate în domeniul cadastrului, geodeziei și cartografiei, emis de către Agenția Națională de Cadastru și Publicitate Imobiliară în baza prevederilor Ordinului 107/2010 pentru aprobarea Regulamentului privind autorizarea sau recunoașterea autorizării persoanelor fizice și juridice române, valabil la momentul prezentării acestuia. Topografiilor autorizați ANCPI nu pot angajați ai unei persoane juridice neautorizate ANCPI, iar colaborarea cu aceștia nu poate îmbrăca decât forma subcontractării”.*

Analizând documentele aflate la dosarul cauzei, Consiliul constată că ofertanta contestatoare S.R.L. ...a depus ofertă individuală împreună cu 6 (șase) subcontractanți, respectiv:

- ... S.R.L. București;
- ... S.R.L. Lețcani;
- ... S.R.L. Tomești;
- ... S.R.L. Bacău;
- SC ... SRL Propicani;
- ... S.R.L. Ploiești.

În cadrul documentului unic de achiziții european (DUAЕ) aparținând ofertantului S.R.L., sunt menționați toți cei șase subcontractanți iar în Partea IV: Criterii de selecție, la Cap. A – Capacitatea de a corespunde cerințelor, se regăsește următoarea informație.

Pentru contractele de achiziție de servicii este necesară o anumită autorizație	DA
---	----

În DUAЕ-urile aparținând subcontractanților ... S.R.L. și ... S.R.L., respectiv în Partea IV: Criterii de selecție, la Cap. A – Capacitatea de a corespunde cerințelor, *„Pentru contractele de achiziție de servicii este necesară o anumită autorizație”*, cei doi subcontractanți au menționat „NU”, însă **au anexat DUAЕ-urilor atât documentele suport ale subcontractantului ... S.R.L. cât și documentele suport ale subcontractantului ... S.R.L.**

Printre documentele suport ale subcontractantului ... S.R.L. se regăsesc și autorizațiile acestuia necesare pentru realizarea activităților din acordul de subcontractare – *„execuție lucrări de instalații sanitare, termice și de ventilație”* (a se vedea filele 25 – 28 din vol. 2/3), iar printre documentele suport ale subcontractului ... S.R.L. se regăsește și certificatul de autorizare necesar pentru realizarea activităților din acordul de subcontractare – *„realizare lucrări de specialitate în domeniile cadastrului, geodeziei și cartografiei”* (a se vedea fila 72 verso din vol. 2/3).

În raport de critica analizată, Consiliul reține că art. 3 alin. (1) lit. s) din Legea nr. 98/2016 definește DUAЕ ca fiind *„documentul unic de achiziții european furnizat în format electronic prin ...lizarea formatului standard stabilit de Comisia Europeană, constând în **declarația pe propria răspundere a operatorului economic cu privire la îndeplinirea criteriilor de calificare și selecție**”*.

De asemenea, în speță sunt relevante următoarele dispoziții din Legea nr. 98/2016:

• Art. 193:

„(1) Autoritatea contractantă acceptă la momentul depunerii solicitărilor de participare sau ofertelor DUAЕ, **constând într-o declarație pe propria răspundere actualizată, ca dovadă preliminară în locul certificatelor eliberate de către autoritățile publice sau de către terți care confirmă că operatorul economic în cauză îndeplinește următoarele condiții:**

a) nu se află în niciuna din situațiile de excludere menționate la art. 164, 165 și 167;

b) **îndeplinește criteriile privind capacitatea, astfel cum au fost solicitate de autoritatea contractantă;**

c) dacă este cazul, îndeplinește criteriile de selecție stabilite de autoritatea contractantă în conformitate cu prevederile prezentei legi.

(...)

(3) În cazul în care ofertantul/candidatul intenționează să subcontracteze o parte/părți din contract, DUAЕ include și informații privind partea din contract care urmează a fi eventual subcontractată și va avea anexat acordul de subcontractare. Subcontractanții pe a căror capacitate se bazează ofertantul/candidatul trebuie să completeze, la rândul lor, DUAЕ separat, incluzând toate informațiile menționate la alin. (1) lit. a), precum și cele de la alin. (1) lit. b) și c) care prezintă relevanță din perspectiva capacităților subcontractanților pe care se bazează ofertantul/candidatul în cadrul procedurii de atribuire respective. În cazul subcontractanților pe a căror capacitate ofertantul/candidatul nu se bazează, DUAЕ va conține numai informațiile menționate la alin. (1) lit. a).

(4) Pe lângă informațiile prevăzute la alin. (1) - (3), DUAЕ conține și informații cu privire la autoritatea publică sau partea terță responsabilă cu întocmirea documentelor justificative, precum și o declarație oficială care să ateste că operatorul economic are obligația să furnizeze, la cerere și fără întârziere, documentele justificative respective”.

• Art. 196:

„(1) Autoritatea contractantă poate solicita candidaților/ofertanților să depună toate sau o parte dintre documentele justificative ca dovadă a informațiilor cuprinse în DUAЕ, în orice moment pe durata desfășurării unei proceduri de atribuire, dacă acest lucru este necesar pentru a asigura desfășurarea corespunzătoare a procedurii. Documentele solicitate vor trebui depuse de către candidați/ofertanți, sub sancțiunea excluderii, în termen de cel mult 5 zile lucrătoare de la primirea solicitării din partea autorității contractante, cu posibilitatea de prelungire cu maximum 5 zile lucrătoare, la solicitarea motivată a candidatului/ofertantului respectiv.

(2) Înainte de atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru, cu excepția situației contractelor subsecvente atribuite în executarea unui acord-cadru, **autoritatea contractantă, în termen de o zi lucrătoare de la momentul stabilirii ofertantului clasat pe primul loc după aplicarea criteriului de atribuire**, respectiv în termen de o zi lucrătoare de la emiterea avizului conform, în situația în care documentația este supusă controlului ex-ante conform Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 98/2017 privind funcția de control ex-ante al procesului de atribuire a contractelor/acordurilor-cadru de achiziție publică, a

contractelor/ acordurilor-cadru sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, aprobată prin Legea nr. 186/2018, cu modificările și completările ulterioare, **solicită acestuia să prezinte documente justificative actualizate prin care să demonstreze îndeplinirea tuturor criteriilor de calificare și selecție, în conformitate cu informațiile cuprinse în DUAE**, cu excepția procedurilor desfășurate în mai multe etape, când documentele justificative sunt solicitate înainte de transmiterea invitațiilor pentru etapa a doua către candidații selectați, acordând ofertantului/candidatului un termen de până la 7 zile lucrătoare pentru a răspunde la solicitarea de clarificare, sub sancțiunea respingerii ofertei ca inacceptabilă. Acest termen poate fi prelungit la solicitarea justificată a ofertantului/candidatului, cu cel mult 3 zile lucrătoare”.

Față de dispozițiile legale anterior menționate și critica în analiză, Consiliul reține că DUAE este o **declarație pe propria răspundere a operatorului economic cu privire la îndeplinirea criteriilor de calificare și selecție** precizate de autoritatea contractantă la nivelul fișei de date a achizitiei. Acesta reprezintă un instrument ce facilitează participarea operatorilor economici la procedurile de atribuire a contractelor de achiziție publică/sectoriale și nu trebuie să reprezinte o barieră în drumul spre câștigarea procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică.

În raport de dispozițiile legale anterior menționate, **documentele justificative actualizate prin care se demonstreze îndeplinirea tuturor criteriilor de calificare și selecție, în conformitate cu informațiile cuprinse în DUAE**, se solicită de autoritatea contractantă numai ofertantului clasat pe primul loc după aplicarea criteriului de atribuire, în termen de o zi lucrătoare de la momentul stabilirii acestuia.

Practic, DUAE – **„declarația pe propria răspundere a operatorului economic cu privire la îndeplinirea criteriilor de calificare și selecție”**, înlocuiește până la acel moment documentele justificative ale operatorului economic prin care acesta demonstrează îndeplinirea criteriilor de calificare și selecție solicitate prin documentația de atribuire.

În speță, deși în DUAE-urile celor doi subcontractanți respectiv în Partea IV: Criterii de selecție, la Cap. A – Capacitatea de a corespunde cerințelor, *„Pentru contractele de achiziție de servicii este necesară o anumită autorizație”*, atât ... S.R.L. cât și ... S.R.L. au menționat *„NU”*, autoritatea contractantă s-a aflat în posesia documentelor justificative care probează îndeplinirea de către cele două societăți a cerințelor menționate în Fișa de date a achiziției, la Capitolul III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, respectiv cerința nr. 3 punctul 2, astfel cum a fost modificată prin Anunțul de tip erată EN.../ 02.12.2023, **deoarece cei doi subcontractanți au anexat DUAE-urilor și documentele suport (printre care și autorizațiile/ certificatele în discuție).**

De altfel, în Procesul-verbal nr. A610/23.01.2024, la filele 51 – 52, în Procesul-verbal nr. A776/29.01.2024, la filele 51 - 52 și în Procesul-verbal nr. A951/02.02.2024, la filele 41 – 42, Comisia de evaluare a și enumerat toate autorizațiile depuse de ofertant, inclusiv cele aparținând subcontractanților ... S.R.L. și ... S.R.L.

De vreme ce autoritatea contractantă la momentul analizării DUAЕ-urilor aferente ofertantului S.R.L. (inclusiv a celor aparținând subcontractanții acestuia) s-a aflat în posesia documentelor justificative DUAЕ ale subcontractanților ... S.R.L. și ... S.R.L., respingerea ofertei contestatoarei pentru neîndeplinirea unuia sau mai multor criterii de calificare stabilite în documentația de atribuire, în condițiile în care subcontractanții au dovedit prin **autorizațiile/certificatele depuse că dețin documentele solicitate de autoritatea contractantă și îndeplinesc cerințele impuse de achiziitoare**, constituie, în opinia Consiliului, o încălcare a principiului proporționalității stipulat de art. 2 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 98/2016 pe care autoritatea contractantă trebuie să-l respecte în derularea procedurii de atribuire, alături, evident, de celelalte principii din materia achizițiilor publice.

Principiul proporționalității presupune că oricare decizie sau măsură adoptată, trebuie să se bazeze pe o justă și echitabilă evaluare, pe echilibrarea adecvată a intereselor implicate, precum și pe o selectare coerentă a mijloacelor și mecanismelor care urmează a fi ...lizate în vederea atingerii unui scop predefinit. Principiul proporționalității trebuie înțeles ca o asigurare a corelației dintre necesitatea autorității contractante, obiectul contractului și cerințele solicitate a fi îndeplinite.

După cum s-a reținut în jurisprudența comunitară a achizițiilor publice, ca o expresie a priorității principiului proporționalității, trebuie ca actele instituțiilor să nu depășească limitele a ceea ce este adecvat și necesar în scopul realizării obiectivelor urmărite *„înțelegându-se că, în cazul în care este posibilă o alegere între mai multe măsuri adecvate, trebuie să se recurgă la cea mai puțin constrângătoare, iar inconvenientele cauzate nu trebuie să fie disproporționate în raport cu scopurile urmărite”* (Hotărârea Curtii din 5 mai 1998, National Farmers' Union și alții, C-157/96, pct. 60).

De asemenea, în speță sunt incidente prevederile art. 135 alin. (3) din HG nr. 395/2016, care stipulează următoarele: *„viciile de formă reprezintă acele erori sau omisiuni din cadrul unui document a căror corectare/completare este susținută în mod neechivoc de sensul și de conținutul altor informații existente inițial în alte documente prezentate de ofertant sau a căror corectare/completare are rol de clarificare sau de confirmare, nefiind susceptibile de a produce un avantaj incorect în raport cu ceilalți participanți la procedura de atribuire”*.

Notificarea ANAP privind ...lizarea DUAЕ în procedurile de atribuire a contractelor de achiziții, invocată de autoritatea contractantă, nu se referă la situația în care ofertantul, la același moment cu prezentarea DUAЕ, depune și documentele suport DUAЕ, situație în care informațiile trebuie coroborate deoarece în caz contrar se va ajunge la o evaluare formală și excesivă, o ofertă neputând fi respinsă pentru aspecte nesemnificative.

Referitor la practica CNSC invocată de către autoritatea contractantă în cadrul actului atacat, **Consiliul o apreciază ca lipsită de relevanță, având în vedere, pe de o parte, faptul că situațiile nu sunt identice, fiecare speță** în parte având specificul său și un anumit probatoriu administrat în cauză de părți, iar, pe de altă parte, faptul că în dreptul românesc, precedentul judiciar nu constituie izvor de drept.

În ceea ce privește susținerile contestatoarei referitoare la evaluarea unor alte oferte depuse în procedură, în etapa de evaluare DUAЕ, Consiliul consideră că sunt irelevante cauzei, acești ofertanți aflându-se într-o situație diferită de ofertanta contestatoarei, astfel încât nu se poate vorbi despre o încălcare a principiului tratamentului egal stipulat de art. 2 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 98/2016.

În plus, capetele de cerere din cadrul actului de sesizare a Consiliului vizează doar reevaluarea ofertei SRL, nu și a altor oferte depuse în procedură.

Față de cele mai sus menționate, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite contestația formulată de ... -...SRL, în contradictoriu cu autoritatea contractantă ..., va anula, în parte, Raportul procedurii nr. A-3228/29.04.2024, precum și actele subsecvente acestuia, respectiv mențiunile referitoare la oferta depusă de SRL, precum și cele referitoare la aplicarea criteriului de atribuire și va obliga autoritatea contractantă ca, în termen de 10 zile de la primirea prezentei decizii, să continue procedura de atribuire prin reevaluarea ofertei depuse de ... -...SRL, cu respectarea considerentelor prezentei decizii.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite contestația formulată de ... -...SRL, în contradictoriu cu autoritatea contractantă

Anulează, în parte, Raportul procedurii nr. A-3228/29.04.2024, precum și actele subsecvente acestuia, respectiv mențiunile referitoare la oferta depusă de SRL, precum și cele referitoare la aplicarea criteriului de atribuire și obligă autoritatea contractantă ca, în termen de 10 zile de la primirea prezentei decizii, să continue procedura de atribuire prin reevaluarea ofertei depuse de ... -...SRL, cu respectarea considerentelor prezentei decizii.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Împotriva prezentei decizii 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.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

Redactat în 4 (patru) exemplare originale, conține 29 de pagini.