

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, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr...., depusă de..., cu sediul în..... 02, et...., sector..., înregistrată la Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal... - administrator, prin..., privind procedura de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect Servicii de elaborare a documentațiilor tehnico-economice în faza Studiu de Fezabilitate, DTAC, DTOE și Proiect Tehnic de execuție în cadrul *obiectivului de investiții "...", cod... Servicii de arhitectură pentru construcții (Rev.2)*, de..., cu sediul în..... nr....., *în calitate de entitate contractantă, contestatoarea a solicitat:*

1) suspendarea procedurii de atribuire până la data soluționării contestației;

2) obligarea entității contractante la modificarea în parte a documentației de atribuire și eliminarea/amendarea cerințelor/factorilor de evaluare nejustificate/-i și/sau nelegale/-i, astfel cum este detaliat în cuprinsul contestației;

(i) în tot cuprinsul documentației de atribuire unde... face referire la acestea;

(ii) obligarea entității contractante la publicarea anunț de tip erată prin care să aducă la cunoștința operatorilor economici modificările admise;

3) în toate cazurile, cu aplicarea prioritară a dreptului..., a principiului proporționalității și a jurisprudenței CJUE obligatorii indicate în contestație.

... nr...., Consiliul a admis cererea de suspendare a procedurii, formulată de....

**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 de

față, prin care... critică unele prevederi ale documentației de atribuire, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Motivarea integrală a contestației... regăsește în fișierul "[CN1... /...] Contestatie nr....", postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr.... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu... justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată. Consiliul apreciază că 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.

Pe de altă parte, constrângerile ce țin de celeritatea soluționării cauzelor de către Consiliu (art. 24 din legea remediilor), pe fondul suprapunerii pe rol a mai multor dosare, inclusiv de complexitate notabilă, nu permit alocarea unei perioade nelimitate de timp pentru sintetizarea și redarea concisă în considerente a tuturor susținerilor părților, constrângeri de care inclusiv acestea trebuie să țină seama.

Prin adresa nr...., înregistrată la Consiliu sub nr...., entitatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de..., solicitând respingerea acesteia ca nefondată.

1. În ceea ce privește susținerea contestatoarei potrivit căreia că entitatea contractantă impune prin... de sarcini noi cerințe și noi factori de evaluare față de ce s-a impus prin fișa de date și că cerințele nu sunt corelate, entitate învederează următoarele:

Urmare a contestației formulate de..., a decis, la data de..., adoptarea unor măsuri de remediere.

Măsurile de remediere au fost publicate pe platforma electronică S.E.A.P. la data de..., prin adresa nr.... și au fost adoptate în conformitate cu dispozițiile art. 9 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

În concret, măsurile de remediere au vizat cerințele cuprinse în... de sarcini Capitolul 9. Resursele necesare pentru realizarea activităților, subcap..... Resurse umane, cu privire la Coordonator de proiect/Șef proiect, Arhitect cu drept de semnătură, Inginer proiectant - specializarea... și Proiectant structuri rutiere.

Mai mult, în vederea corelării factorilor de evaluare aferenți criteriului de atribuire „cel mai bun raport calitate-preț”, prevăzut în cadrul Cap.....5. Criterii de atribuire din fișa de date a achiziției, parte a documentației de atribuire, entitatea contractantă precizează că a transmis spre publicare la data de..., pe platforma electronică S.E.A.P., anunțul de tip erată nr.... la anunțul de participare nr.... (în acest sens anexează o captură de ecran de pe platforma electronică S.E.A.P.).

Referitor la personalul non-cheie solicitat prin... de sarcini (Capitolul 9. Resursele necesare pentru realizarea activităților, subcap..... Resurse umane), respectiv: inginer proiectant instalații electrice, inginer

proiectant instalații sanitare, inginer proiectant instalații termice, HVAC, inginer proiectant instalații curenți slabi (sisteme de alarmare împotriva efracției, sisteme control acces și TVCI) și inginer proiectant instalații pentru stingerea incendiilor, entitatea contractantă precizează că solicită cerințe minime privind experiența profesională a acestora, respectând principiul proporționalității prevăzut la art. 2 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 99/2016, stabilindu-... o serie de condiții de atribuire aplicabile tuturor ofertanților.

Astfel, cerințele din cuprinsul caietului de sarcini, parte a documentației de atribuire, la care... face referire mai sus, au fost stabilite ținându-... cont de complexitatea, volumul, durata, valoarea și natura contractului de achiziție sectorială ce urmează a fi atribuit, precum și de principiile care stau la baza atribuirii contractului de servicii, în scopul nerestricționării accesului operatorilor economici care vor să depună oferte în cadrul procedurii. Prin urmare, entitatea contractantă nu a îngrădit accesul niciunui operator economic la procedura în cauză, ci a solicitat atât personalului cheie, cât și non-cheie, cerințe care pot fi justificate în raport cu ceea ce urmează a fi prestat așa cum sunt prevăzute la nivelul caietului de sarcini.

În acest sens, precizează că afirmațiile contestatoarei cum că cerințele privind experiența personalului non-cheie ar fi excesive și disproporționate în raport cu scopul urmărit sunt nefondate.

În ceea ce privește jurisprudența europeană, entitatea arată că Directiva.../24/UE a... și a Consiliului din 26 februarie... privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei 2...4/18/CE reglementează la art. 58 alin. 4 dreptul autorităților contractante de a impune cerințe privind capacitatea tehnică și profesională care să asigure faptul că operatorii economici dețin experiența și resursele umane și tehnice necesare pentru a executa contractul la un standard de calitate corespunzător.

Astfel, Directiva enunțată anterior reglementează atât dreptul entității contractante de a impune cerințe privind personalul pe care aceasta înțelege a-l solicita în sprijinul prestării serviciilor ce urmează a fi contractate, cât și dreptul entității contractante de a impune cerințe privind capacitatea tehnică și profesională a operatorilor economici, denumită în continuare experiență similară, cerință cu privire la care va aduce unele mențiuni în continuare.

2. Față de susținerea contestatoarei că cerința privind experiența similară stabilită prin documentația de atribuire ar avea caracter identic prin raportare la obiectul procedurii fiind astfel restrânsă concurența, această mențiune fiind preluată și cu privire la experiența solicitată pentru experții - cheie menționați în cuprinsul factorilor de evaluare, entitatea reține următoarele:

Conform dispozițiilor art. 1 din Instrucțiunea nr.... emisă în aplicarea prevederilor art. 178 și art. 179 lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu completările ulterioare, respectiv a

prevederilor art.... și art....2 lit. a) și b) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, cu completările ulterioare, respectiv a prevederilor art.... și art....2 lit. a) și b) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, entitatea contractantă are dreptul de a solicita atât prin anunțul de participare, cât și prin documentația de atribuire, ca operatorul economic care participă la procedura de atribuire a contractului de achiziție sectorială să facă dovada capacității sale tehnice și profesionale referitor la experiența în implementarea unui/unor contract/e similar/e atât ca tip și complexitate, cât și din punct de vedere al rezultatului/funcționalității urmărite prin scopul contractului de achiziție sectorială.

Potrivit art. 2 din Instrucțiunea nr.... din... aprilie..., entitatea contractantă stabilește cerințele minime de calificare și selecție precizate la art. 1, în corelare cu principiul proporționalității, cu scopul de a obține o confirmare că operatorii economici care demonstrează îndeplinirea respectivelor cerințe au capacitatea și experiența necesară pentru a gestiona și duce la bun sfârșit, în condițiile de performanță impuse prin... de sarcini, contractul de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru ce urmează a fi atribuit.

Entitatea contractantă precizează că a stabilit cerința privind experiența similară ținând cont de specificul obiectului contractului, respectiv elaborarea documentațiilor tehnico-economice (SF, DTAC, DTOE, PT) pentru obiectivul de investiții „...”, obiectiv care reprezintă o intervenție asupra unei construcții existente aflate în exploatare, fiind încadrat în categoria de importanță B - construcție de importanță deosebită, conform H.G. nr. 766/1997 și fiind situat într-un aerodrom certificat, supus reglementărilor aeronautice naționale și europene. De asemenea, obiectivul despre care face vorbire, presupune interacțiunea directă între clădiri terminale și suprafețe de mișcare aeroportuare (platforme, căi de rulare, zone operaționale).

În acest sens, subliniază faptul că în cuprinsul art. 3 din Instrucțiunea 2/..., este stipulată următoarea notă:

În cazul în care... dorește atribuirea unui contract având ca obiect realizarea unor obiective/activități cum ar fi, fără a... limita la:

- construcții ce includ o componentă de proces tehnologic semnificativă din punctul de vedere al funcționalității respectivei construcții, de tipul stațiilor de epurare a apei uzate, centralelor de producere a energiei electrice și altele asemenea;
 - elaborarea unei/unei linii/analize de impact/cost-beneficiu cu privire la implementarea unei politici publice/realizarea unei investiții,
 - management de proiect, contabilitate sau audit financiar,
- prezintă relevanță, pentru demonstrarea capacității de a realiza viitorul contract, ducerea la îndeplinire a unui număr de cel puțin două asemenea exerciții, similare ca anvergură/complexitate.

Conform Instrucțiunii nr...., în scopul înțelegerii anvergurii rezultatului ce trebuie îndeplinit, corelarea... face cu dimensiunea, complexitatea și/sau tipologia în care... încadrează construcția în cauză,

obiectul analizei, respectiv operațiunile cărora li... adresează activitățile exemplificate mai sus.

Astfel, cerința privind experiența similară regăsită la secțiunea III....) Capacitatea tehnică și profesională, prin care... solicită ca ofertanții să prezinte cel puțin un contract care cuprinde servicii de proiectare pentru construire/reabilitare/modernizare clădire tip... aeroportuar de..., este în conformitate cu dispozițiile Instrucțiunii nr.... și a fost stabilită sub această formă pentru a asigura entitatea contractantă de îndeplinirea corespunzătoare a contractului, dată fiind legislația specifică domeniului aviației civile care guvernează contractul, respectiv specificul proiectului.

Entitatea arată că un alt argument în susținerea celor de mai sus este faptul că potrivit dispozițiilor Notei 3 din Secțiunii III.....a) Capacitatea tehnică și/sau profesională, regăsită în fișa de date a achiziției, operatorul economic interesat are dreptul de a utiliza capacitățile altor entități în vederea îndeplinirii criteriilor de calificare și selecție și implicit în vederea îndeplinirii cerinței privind experiența similară.

În acest sens invoca art. 14 din Instrucțiunea nr..... stipulează următoarele „În Situația în care un operator economic nu poate îndeplini cerința referitoare la experiența similară, acesta are posibilitatea de a... asocia cu un alt operator economic în vederea depunerii unei oferte comune sau poate invoca susținerea unor terți, caz în care experiența similară... demonstrează prin luarea în considerare a resurselor tuturor membrilor grupului" coroborat cu prevederile art....6 alin. (1) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, operatorul economic are dreptul, dacă este cazul, și în legătură cu un anumit contract sectorial, să recurgă la susținerea unui/unor terț/terți în ceea ce privește îndeplinirea criteriilor referitoare la situația economică și financiară și/sau a criteriilor privind capacitatea tehnică și profesională, indiferent de natura relațiilor juridice existente între operatorul economic și terțul/terții respectiv/respectivi.

Entitatea contractantă susține că cerința privind experiența similară a fost stabilită de așa manieră încât să... asigure îndeplinirea contractului la un standard de performanță corespunzător, în vederea respectării reglementărilor internaționale din domeniul aviației civile dată fiind categoria aerodromului - Regulamentul (UE) nr.... al Comisiei din 12 februarie... de stabilire a cerințelor tehnice și a procedurilor administrative referitoare la aerodromuri.

Astfel, atunci când reglementează modalitatea de stabilire a criteriilor de calificare, legiuitorul reglementează dreptul Autorităților/Entităților contractante de a stabili criterii necesare și adecvate pentru a asigura executarea contractului la standarde de calitate corespunzătoare.

Potrivit art.... din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale: (1) Entitatea contractantă are dreptul de a stabili prin documentele achiziției criteriile privind capacitatea tehnică și profesională care sunt necesare și adecvate pentru a... asigura că

operatorii economici dețin resursele umane și tehnice și experiența necesare pentru a executa contractul sectorial/acordul-cadru la un standard de calitate corespunzător. (2) Criteriile privind capacitatea tehnică și profesională stabilite de entitatea contractantă pot viza în special existența unui nivel corespunzător de experiență, prin raportare la contractele executate.

Prin Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale și Instrucțiunea nr.... din... aprilie... emisă în aplicarea prevederilor art. 178 și art. 179 lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu completările ulterioare, respectiv a prevederilor art.... și art....2 lit. a) și b) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale... instituie dreptul Entității contractante de a solicita, atât prin anunțul de participare, cât și prin documentația de atribuire, ca operatorul economic care participă la procedura de atribuire a contractului de achiziție sectorială să facă dovada capacității sale tehnice și profesionale referitoare la experiența în implementarea unui/unor contract/contracte similar/similare atât ca tip și complexitate, cât și din punct de vedere al rezultatului/funcționalității urmărite prin scopul contractului de achiziție sectorială ce... atribuie prin respectiva procedură.

De asemenea, entitatea subliniază faptul că experiența profesională solicitată pentru personalul cuprins în factorii de evaluare a fost stabilită prin raportare la dispozițiile art. 12 lit. b) din Instrucțiunea nr.... emisă în aplicarea prevederilor art. 179 lit. g) și art. 187 alin. (8) lit. a) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, respectiv a art....2 lit. g) și a art. 209 alin. (8) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, factorii de evaluare stabiliți fiind relevanți și corelați cu specificul domeniului și activităților corespunzătoare obiectului contractului.

În sensul celor menționate în prealabil arată faptul că, potrivit notei cuprinse la art. 12 din Instrucțiunea nr..., (i) În cazul anumitor servicii/activități, este mai important, din punctul de vedere al experienței unui expert-cheie, numărul exercițiilor realizate de către acesta, relevante în raport cu respectiva activitate și/sau cu domeniul în care... încadrează obiectul contractului, decât experiența exprimată în ani sau prin simplă corelare cu durata unui asemenea exercițiu. Un exemplu oferit de legiuitor este: activitatea de realizare a analizei cost-beneficiu în cadrul unui studiu de fezabilitate, caz în care relevant pentru reflectarea experienței este numărul... asemenea analize realizate pentru proiecte similare cu cel ce face obiectul viitorului contract, nu neapărat numărul... ani de experiență în realizarea de analize cost-beneficiu.

Cerința privind experiența similară nu a fost formulată prin raportare la servicii identice celor care fac obiectul contractului.

Astfel, entitatea contractantă precizează că, prin explicația adusă în fișa de date a achiziției privind serviciile similare, a oferit posibilitatea ofertanților să prezinte experiență similară prin raportare la diferite segmente ale pieței, respectiv studii de fezabilitate și proiecte tehnice pentru construirea/reabilitarea/modernizarea obiectivelor de construcții civile, astfel că nu a limitat această cerință la specificul obiectului de activitate al regiei, ci a extins substanțial sfera serviciilor prin intermediul cărora experiența similară poate fi dovedită.

3. Referitor la mențiunea din cuprinsul contestației privind necesitatea de a include în cuprinsul serviciilor similare, serviciile de asistență tehnică, entitatea subliniază:

Referitor la cerințele privind serviciile similare, ca urmare a analizării aspectelor invocate prin contestație, apreciază că acestea sunt neîntemeiate. În mod rezonabil și obiectiv, un ofertant care deține experiența necesară pentru elaborarea studiilor de fezabilitate și a proiectelor tehnice, astfel cum a fost solicitată în mod expres prin documentația de atribuire, demonstrează că dispune de capacitatea profesională, competențele tehnice și resursele de specialitate necesare pentru a presta și servicii de asistență tehnică din partea proiectantului.

Elaborarea studiilor de fezabilitate și a proiectelor tehnice presupune un nivel ridicat de expertiză tehnică, cunoașterea aprofundată a soluțiilor adoptate, precum și asumarea responsabilităților profesionale aferente, elemente care sunt intrinsec corelate cu activitatea de asistență tehnică pe perioada execuției lucrărilor. În acest context, asistența tehnică reprezintă o activitate complementară și subsecventă procesului de proiectare, iar experiența relevantă în domeniul proiectării constituie un indicator pertinent și suficient al capacității ofertantului de a presta aceste servicii.

4. Referitor la așa-zisa încălcare a prevederilor europene susținută de către... prin contestație, entitatea supune atenției Consiliului faptul că cerințele de participare sunt într-un tot conform legislației achizițiilor publice în vigoare, legislație care, la rândul său este armonizată cu legislația europeană, din moment ce cadrul legislativ național a fost reformat în anul..., prin adoptarea unui pachet de legi care transpune directivele UE din..., la care face referire contestația. Astfel, presupusa lipsă de proporționalitate a cerințelor față de obiectul contractului este o pură afirmație subiectivă și speculativă a contestației, din moment ce entitatea contractantă a apreciat cerințele de participare ca fiind proporționale obiectului contractului cu respectarea deplină a tuturor prevederilor legale în materie aflate în vigoare. Mai mult, în prezentul punct de vedere, în susținerea argumentelor entitatea menționează că a făcut trimitere inclusiv la dispozițiile europene din domeniul achizițiilor publice.

În acest sens, entitatea contractantă precizează că a stabilit condițiile de calificare incluse în documentația de atribuire, pentru a... asigura de executarea contractului la standardele solicitate prin documentația de atribuire și în conformitate cu cerințele din domeniul aviației civile.

În drept, invocă art. 18 din Legea nr. 101/2016, dispozițiile art. 58 alin. 4 din Directiva.../24/UE a... și a Consiliului din 26 februarie... privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei 2...4/18/CE, prevederile art. 164 alin. (1), art. 165, art. 172, art...., art....2, art....6 din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, dispozițiile art. 22 din

H.G. 394/2016 privind... din... de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului sectorial/acordului-cadru din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, prevederile art. 1, art. 2, art. 14 din Instrucțiunea nr.... emisă în aplicarea prevederilor art. 178 și art. 179 lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu completările ulterioare, respectiv a prevederilor art.... și art....2 lit. a) și b) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale.

Față de toate cele anterior menționate, solicită respingerea ca nefondată a contestației depusă de către....

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr....., entitatea contractantă a formulat completare la punctul de vedere.

Cu privire la faptul că petenta reține că cerința privind experiența similară stabilită prin documentația de atribuire ar avea caracter identic prin raportare la obiectul procedurii, fiind astfel restrânsă concurența, această mențiune fiind preluată și cu privire la experiența solicitată pentru experții - cheie menționați în cuprinsul factorilor de evaluare, entitatea iterează următoarele completări față de cele expuse în punctul de vedere nr....:

Criteriul de calificare privind capacitatea tehnică și profesională, în concret condiția privind experiența similară menționată în documentația de atribuire, respectiv cerința prezentării a cel puțin unui contract care cuprinde servicii de proiectare pentru construire/reabilitare/modernizare clădire tip... aeroportuar de..., nu are caracter restrictiv sau discriminatoriu, ci este direct și obiectiv corelată cu obiectul contractului ce urmează a fi atribuit și este stabilită prin raportare la complexitatea tehnică și operațională a serviciilor solicitate.

Elementele pe care le enumeră în punctul de vedere sunt specifice și esențiale proiectării pentru construire/reabilitare/modernizare clădire tip... aeroportuar de... și nu pot fi demonstrate prin contracte având obiecte doar aparent similare (de exemplu: clădiri publice de mari dimensiuni, gări, centre logistice sau alte infrastructuri de transport), întrucât acestea nu presupun aplicarea cadrului normativ ICAO, a cerințelor de securitate aeronautică și a proceselor operaționale specifice mediului aeroportuar.

În ceea ce privește experiența solicitată pentru experții-cheie menționați în cadrul factorilor de evaluare, cerința ca aceștia să fi participat la cel puțin un contract care cuprinde servicii de proiectare pentru construire/reabilitare/modernizare clădire tip... aeroportuar de... este în mod similar justificată de rolul critic pe care acești experți îl au în fundamentarea soluțiilor tehnice și operaționale.

Prin urmare, criteriul de calificare privind capacitatea tehnică și profesională, în concret condiția privind experiența similară menționată în documentația de atribuire, nu reprezintă o restrângere nejustificată a concurenței, ci o condiție proporțională și necesară, stabilită în mod rezonabil pentru a asigura că operatorii economici și experții-cheie dețin

competențele și experiența relevante pentru îndeplinirea corespunzătoare a contractului. Aceasta este formulată în mod nediscriminatoriu... aplică uniform tuturor participanților la procedură și este justificată de specificul obiectului achiziției și de riscurile asociate implementării unui proiect de... aeroportuar fără experiență relevantă demonstrată.

Față de toate cele menționate, entitatea solicită respingerea contestației, ca nefondată.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea a formulat concluzii scrise, solicitând respingerea, ca neîntemeiate și nelegale, a susținerilor entității contractante din punctul de vedere cu referire la toate cerințele pentru care își menține criticile dat fiind că acestea nu au fost remediate integral/deloc, după caz, prin măsurile ce remediere luate de entitate.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

..., în calitate de entitatea contractantă a inițiat procedura de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect Servicii de elaborare a documentațiilor *tehnico-economice în faza Studiu de Fezabilitate, DTAC, DTOE și Proiect Tehnic de execuție în cadrul obiectivului de investiții "...", cod... Servicii de arhitectura pentru construcții (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr...., data limită de depunere a ofertelor fiind stabilită pentru..., ora.... Valoarea estimată a contractului de servicii este..., fără TVA.*

Nemulțumită fiind de unele prevederi ale documentației de atribuire... a depus contestația în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea a constituit cauțiunea în sumă de..., conform art. 611 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de..., la data de....

... nr...., Consiliul a admis cererea de suspendare a procedurii, formulată de..., procedura de atribuire fiind suspendată.

Înainte de a proceda la analiza pe fond a aspectelor sesizate de societățile contestatoare, Consiliul găsește util a reține câteva aspecte din cadrul dosarului achiziției publice.

În cuprinsul fișei de date, la pct. II.... ***Descrierea achizitiei publice s-au menționat următoarele:***

Obiectul achiziției sectoriale este Servicii de elaborare a documentațiilor tehnico-economice în faza Studiu de Fezabilitate, DTAC, DTOE și Proiect Tehnic de execuție în cadrul obiectivului de investiții "...".

Descrierea serviciilor este disponibilă în secțiunea Caiet de sarcini din cadrul prezentei Documentații de atribuire.

Ca o chestiune prealabilă, dată fiind natura litigiului, actul atacat și solicitările adresate Consiliului, soluționarea contestației... va raporta la următoarele dispoziții legale privind achizițiile publice:

➤ ***din Legea nr. 99/2016:***

- art. 3 alin. (1) lit. rr) - specificațiile tehnice reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, **serviciu** sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesității entității contractante;

- art. 164 - Entitatea contractantă are obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției sectoriale, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire.

- art. 165 alin. (6) - Specificațiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici;

- 166 alin. (2) - cu excepția cazului în care acest lucru este justificat de obiectul contractului, specificațiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic și nici nu... referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producție specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau produse.

➤ *din H.G. nr. 394/2016:*

- art. 22 alin. (10) -... de sarcini conține, în mod obligatoriu, specificații tehnice care reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, astfel încât să corespundă necesității entității contractante”.

Astfel, raportat la prevederile legale anterior menționate, Consiliul constată că documentația de atribuire trebuie să conțină toate informațiile necesare operatorilor economici interesați de participarea la procedura de atribuire cu privire la cerințele achiziției și modul de desfășurare a acesteia, iar prevederile documentației de atribuire nu trebuie să restricționeze, în mod nejustificat, participarea operatorilor economici interesați la procedura de atribuire.

Din economia celor mai sus redată Consiliul constată că achizițarea a precizat în mod precis și expres cerințele, prescripțiile și caracteristicile de natură tehnică care trebuie avute în vedere de ofertanții participanți la procedură.

În acest context, Consiliul apreciază că entitatea contractantă este singura în măsură să cunoască în mod exact necesitățile sale obiective, orice achiziție care nu ar conduce la satisfacerea în mod deplin a acestora reprezentând o folosire inefficientă a fondurilor publice.

Prin urmare, necesitatea sau oportunitatea achiziționării de produse, *servicii* și lucrări de o anumită performanță, precum și caracteristicile tehnice impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcție de necesitățile obiective și prioritățile comunicate de compartimentele din cadrul său, relevante în acest caz fiind dispozițiile art. 3 din HG nr. 395/2016.

..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, în decizia nr.... din 12 decembrie..., a reținut că necesitatea sau oportunitatea unei anumite achiziții este stabilită de fiecare autoritate contractantă, în funcție de necesitățile obiective și particularitățile comunicate de compartimentele din cadrul său.... de sarcini conține, în

mod obligatoriu, specificații tehnice care reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, astfel încât să corespundă necesității autorității/entității contractante.

Prin urmare, contestatoarea, în susținerea demersului său la Consiliu, are obligația de a proba pretinsa neîndeplinire a cerințelor criticate, prin prezentarea unor mijloace de probă pertinente și concludente, fiind pe deplin aplicabile în acest caz prevederile art. 249 din Codul de procedură civilă, potrivit căroră „cel care face o susținere în cursul procesului trebuie să o dovedească, în afară de cazurile anume prevăzute de lege”.

Acestei obligații a contestatoarei, de a face proba afirmațiilor sale, îi corespunde obligația entității contractante de a proba și justifica pretinsa neconformitate a ofertelor depuse vizavi de specificațiile tehnice reclamate, astfel că în verificările sale Consiliul... va raporta la dispozițiile art. 164 din Legea nr. 99/2016, potrivit căruia Entitatea contractantă are obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției sectoriale, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire, întrucât documentația de atribuire trebuie să conțină toate informațiile necesare operatorilor economici interesați de participarea la procedura de atribuire cu privire la cerințele achiziției și modul de desfășurare a acesteia.

În consecință, în evaluarea temeiniciei cererilor adresate Consiliului, acesta va avea în vedere faptul că solicitările trebuie justificate și probate obiectiv, cu dovada fermă a *caracterului nelegal/restrictiv* simpla pretindere a nelegalității nefiind suficient pentru a determina nelegalitatea actului atacat. În egală măsură, în stabilirea legalității actului atacat al entității contractante va fi avută în vedere și proba pe care achizitoarea o realizează cu privire la stabilirea conformității cerințelor reclamate cu cerințele din cadrul documentației de atribuire.

Pornind de la acest cadru general, Consiliul va analiza criticile din contestația formulată de... utilizând numerotarea acestora din contestație pentru o identificare facilă.

... reține faptul că ulterior formulării contestației entitatea contractantă a decis la data de... adoptarea unor măsuri de remediere.

Măsurile de remediere au fost publicate în SEAP la data de..., prin adresa nr.... și au fost adoptate în conformitate cu dispozițiile art. 9 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 respectiv:

MASURI DE REMEDIERE

pentru achiziția desfășurată prin licitație deschisă având ca obiect,, Servicii de elaborare a documentațiilor tehnico-economice în faza SF, DTAC, DTOE și Proiect Tehnic de execuție pentru obiectivul..."

În conformitate cu art. 9, alin. 1 din Legea 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, Entitatea contractantă pune la

dispoziția potențialilor ofertanți secțiunile revizuite la nivelul Caietului de sarcini prin care... modifică următoarele:

NUMĂRUL SECȚIUNII	IN LOC DE	A...
... de Sarcini, Capitolul 9. Resursele necesare pentru realizarea activităților, a) Coordonator de proiect / Șef proiect, punctul 3, pag.36-37 ... de Sarcini, Capitolul 9. Resursele necesare pentru realizarea activităților, a) Coordonator de proiect / Șef proiect. Cerințe minime, pag.37	... c. Experiență minimă, în calitate de șef de proiect, respectiv coordonare a cel puțin 4 (patru) proiecte pentru construcții categoria de importanță B, dintre care obligatoriu un proiect de... aeroportuar, având în vedere categoria de importanță a lucrărilor care urmează a fi proiectate; c. Experiență profesională specifică constând în participarea pe parcursul profesional la executarea a cel puțin 4 (patru) contracte/proiecte în cadrul căruia a desfășurat activități specifice poziției pentru care este propus având ca obiect proiectarea de construcții încadrate în categoria de importanță B sau superioară, dintre care obligatoriu un proiect de... aeroportuar, în conformitate cu Anexa nr, 2 la H.G. nr. 766/1997 pentru aprobarea unor regulamente privind calitatea în construcții, cu modificările și completările ulterioare, coroborate cu cele ale art. 9 lit. b) din Legea nr, 50/... privind autorizarea executării lucrărilor de construcții, cu modificările și completările ulterioare, pe o poziție similară celei pentru care este propus.	... c. Experiență minimă, în calitate de Coordonator de proiect /șef de proiect, respectiv coordonare a cel puțin două proiecte pentru construcții categoria de importanță B sau superioară, dintre care obligatoriu un proiect de... aeroportuar, având în vedere categoria de importanță a lucrărilor care urmează a fi proiectate; c. Experiență profesională specifică constând în participarea pe parcursul profesional la executarea a cel puțin două contracte/proiecte în cadrul căruia a desfășurat activități specifice poziției pentru care este propus având ca obiect proiectarea de construcții încadrate în categoria de importanță B sau superioară, dintre care obligatoriu un proiect de... aeroportuar, în conformitate cu Anexa nr, 2 la H.G. nr. 766/1997 pentru aprobarea unor regulamente privind calitatea în construcții, cu modificările și completările ulterioare, coroborate cu cele ale art. 9 lit. b) din Legea nr, 50/... privind autorizarea executării lucrărilor de construcții, cu modificările și completările ulterioare, pe o poziție similară celei pentru care este propus.
... de Sarcini, Capitolul 9. Resursele necesare pentru realizarea activităților, b) Arhitect cu drept de semnătură. Cerințe minime, punct c), pag.38	c. Experiență profesională specifică constând în participarea pe parcursul profesional la executarea a cel puțin 4 (patru) contracte/proiecte în cadrul căruia a desfășurat activități specifice poziției pentru care este propus având ca obiect proiectarea de construcții încadrate în categoria de importanță B sau superioară, dintre care cel puțin un contract având ca obiect proiectarea unui... de... aeroportuar, în conformitate cu Anexa nr, 2 la H.G. nr. 766/1997 pentru aprobarea unor regulamente privind calitatea în construcții, cu modificările și completările ulterioare, coroborate cu cele ale art. 9 lit. b) din Legea nr, 50/... privind autorizarea executării lucrărilor de construcții, cu modificările și completările ulterioare, pe o poziție similară celei pentru care este propus.	c. Experiență profesională specifică constând în participarea pe parcursul profesional la executarea a cel puțin două contracte/proiecte în cadrul căruia a desfășurat activități specifice poziției pentru care este propus având ca obiect proiectarea de construcții încadrate în categoria de importanță B sau superioară, dintre care cel puțin un contract având ca obiect proiectarea unui... de... aeroportuar, în conformitate cu Anexa nr, 2 la H.G. nr. 766/1997 pentru aprobarea unor regulamente privind calitatea în construcții, cu modificările și completările ulterioare, coroborate cu cele ale art. 9 lit. b) din Legea nr, 50/... privind autorizarea executării lucrărilor de construcții, cu modificările și completările ulterioare, pe o poziție similară celei pentru care este propus.

... de Sarcini, Capitolul 9. Resursele necesare pentru realizarea activităților, c) Inginer proiectant -specializarea.... Cerințe minime, punct c), pag.39	c. Experiență profesională specifică constând în participarea pe parcursul profesional la executarea a cel puțin un contract/proiect în cadrul căruia a desfășurat activități specifice poziției pentru care este propus și care au vizat o construcție încadrată în categoria de importanță B sau superioară, în conformitate cu Anexa nr.... la H.G. nr. 766/1997 pentru aprobarea unor regulamente privind calitatea în construcții, cu modificările și completările ulterioare, coroborate cu cele ale art. 9 lit. b) din Legea nr. 50/1991 privind autorizarea executării lucrărilor de construcții, cu modificările și completările ulterioare.	c. Experiență profesională specifică constând în participarea pe parcursul profesional la executarea a cel puțin două contracte/proiecte în cadrul căruia a desfășurat activități specifice poziției pentru care este propus și care au vizat o construcție încadrată în categoria de importanță B sau superioară, dintre care obligatoriu un proiect de... aeroportuar, în conformitate cu Anexa nr.... la H.G. nr. 766/1997 pentru aprobarea unor regulamente privind calitatea în construcții, cu modificările și completările ulterioare, coroborate cu cele ale art. 9 lit. b) din Legea nr. 50/1991 privind autorizarea executării lucrărilor de construcții, cu modificările și completările ulterioare.
... de Sarcini, Capitolul 9. Resursele necesare pentru realizarea activităților, i) Proiectant structuri rutiere. Cerințe minime, punct c), pag.43	c) Experiență profesională specifică constând în participarea pe parcursul profesional la executarea a cel puțin 4 (patru) contracte/proiecte în cadrul căruia a desfășurat activități specifice poziției pentru care este propus având ca obiect proiectarea de construcții încadrate în categoria de importanță B sau superioară, dintre care cel puțin un contract având ca obiect proiectare de suprafețe de mișcare aeroportuare, în conformitate cu Anexa nr. 2 la H.G. nr. 766/1997 pentru aprobarea unor regulamente privind calitatea în construcții, cu modificările și completările ulterioare, coroborate cu cele ale art. 9 lit. b) din Legea nr. 50/... privind autorizarea executării lucrărilor de construcții, cu modificările și completările ulterioare, pe o poziție similară celei pentru care este propus.	c. Experiență profesională specifică constând în participarea pe parcursul profesional la executarea a cel puțin două contracte/proiecte în cadrul căruia a desfășurat activități specifice poziției pentru care este propus având ca obiect proiectarea de construcții încadrate în categoria de importanță B sau superioară, dintre care cel puțin un contract având ca obiect proiectare de suprafețe de mișcare aeroportuare, în conformitate cu Anexa nr. 2 la H.G. nr. 766/1997 pentru aprobarea unor regulamente privind calitatea în construcții, cu modificările și completările ulterioare, coroborate cu cele ale art. 9 lit. b) din Legea nr. 50/... privind autorizarea executării lucrărilor de construcții, cu modificările și completările ulterioare, pe o poziție similară celei pentru care este propus.

În concret, măsurile de remediere au vizat cerințele cuprinse în... de sarcini Capitolul 9. Resursele necesare pentru realizarea activităților, subcap..... Resurse umane, cu privire la Coordonator de proiect/Șef proiect, Arhitect cu drept de semnătură, Inginer proiectant -specializarea... și Proiectant structuri rutiere.

În vederea corelării factorilor de evaluare aferenți criteriului de atribuire „*cel mai bun raport calitate-preț*”, prevăzut în cadrul *Cap. II..... Criterii de atribuire* din fișa de date a achiziției, parte a documentației de atribuire, entitatea contractantă a transmis spre publicare la data de..., în SEAP, anunțul de tip erată nr.... la anunțul de participare nr....

... are în vedere faptul că prin intermediul concluziilor scrise înregistrate la Consiliu sub nr...., contestatoarea a precizat următoarele:

(...) rugăm Consiliul să admită Contestația formulată de Subscrisa pentru criticile neremediate în sensul solicitat, având în vedere (și) următoarele considerente:

În primul rând, referitor la critica Subscrisei conform căreia solicităm eliminarea cerinței pentru experiența similară privind prezentarea a **4 (patru) contracte ca cerință minimă obligatorie**, Entitatea contractantă, prin presupusele măsuri de remediere publicate în SEAP în data de..., a redus **numărul... la 2 (două) contracte**.

Subscrisa precizăm că această modificare nu poate fi considerată o remediere conform solicitărilor noastre, **întrucât cerința minimă de calificare ar trebui să presupună prezentarea unui singur contract, urmând ca prezentarea a două sau mai multe contracte să constituie un factor de evaluare pentru care să... acorde punctaj corespunzător**.

Astfel, fără a relua întreaga argumentare, reiterăm Consiliului faptul că Entitatea contractantă distorsionează cerința minimă de calificare și o transformă într-un factor de evaluare, deoarece solicită 2 (două) proiecte pentru calificare (conform măsurilor de remediere), ceea ce este în mod evident nelegal, excesiv și restrictiv. Totodată, resubliniem faptul că factorii de evaluare și cerințele de calificare trebuie să fie transparente și menționați în mod clar prin Fișa de date.

Simplul fapt că Entitatea contractantă a schimbat numărul... contracte solicitate cu un alt număr, ales tot aleatoriu și deci nejustificat, nu poate fi considerată o stabilire legală a cerințelor minime de calificare în sensul legislației în vigoare.

(...).

În final, pentru a evita îngreunarea parcurgerii prezentului document și reluarea argumentelor deja expuse, rugăm respectuos Consiliul să analizeze cu atenție susținerile dezvoltate la paginile 17-25 din Contestație, care vizează în mod direct problematica identității între obiectul contractului și experiența experților, poziție susținută inclusiv de jurisprudență relevantă.

Concluzie: Ne menținem integral critica formulată pe calea Contestației și solicităm astfel Consiliului să dispună obligarea Entității contractante la luarea măsurilor de remediere a cerințelor și a factorilor de evaluare din cuprinsul întregii Documentații de atribuire, respectiv:

i) *Referitor la definiția proiectului similar: eliminarea cerințelor din Documentația de atribuire, respectiv... de sarcini care prevăd prezentarea unui proiect ce are ca obiect proiectarea unui... de aeroport sau a unor suprafețe aeroportuare și menținerea definiției proiectului similar conform Fișei de date de la... 3, luând în considerare inclusiv cele explicate la secțiunea 5 infra:,, Nota: Prin proiecte/studii similare... înțelege: studii de fezabilitate și/sau proiecte tehnice și/sau asistență tehnică pentru construcții categoria de importanță B."*

ii) *Referitor la toți experții: eliminarea cerințelor din Documentația de atribuire, respectiv... de sarcini de a prezenta cel puțin 2 (două) contracte/proiecte în cadrul căruia au desfășurat activități specifice poziției pentru care este propus având ca obiect proiectarea de construcții încadrate în categoria de importanță B sau superioară, dintre care cel puțin 1 (un) contract având ca obiect proiectarea unui... de aeroport sau a unor suprafețe aeroportuare.*

iii) *Referitor la proiectantul structuri rutiere: eliminarea cerințelor minime privind participarea la cel puțin 2 (două) contracte/proiecte în cadrul căruia au desfășurat activități specifice poziției pentru care este propus având ca obiect proiectarea de construcții încadrate în categoria de importanță B sau superioară, dintre care cel puțin 1 (un) contract având ca obiect suprafețe de mișcare aeroportuare, precum și orice alte cerințe pentru alți experți în afară de cei 3 (trei) punctați prin algoritmul de calcul (coordonator proiect/ șef de proiect, inginer specializare... și arhitect),*

Referitor la pct. 4 din contestație... are în vedere că acesta vizează faptul că entitatea contractantă impune prin... de sarcini noi cerințe și noi factori de evaluare față de cele impuse prin fișa de date, cerințele nu sunt corelate, impune cerințe și factori de evaluare identici cu obiectul contractului, motiv pentru care solicită: Referitor la definiția proiectului similar: eliminarea cerințelor din Documentația de atribuire, respectiv... de sarcini care prevăd prezentarea unui proiect ce are ca obiect proiectarea unui... de aeroport sau a unor suprafețe aeroportuare și menținerea definiției proiectului similar conform Fișei de date de la... 3, luând în considerare inclusiv cele explicate la secțiunea 5 infra: "Nota: Prin

proiecte/studii similare... înțelege: studii de fezabilitate și/sau proiecte tehnice și/sau asistență tehnică pentru construcții categoria de importanță."

Argumentele aduse de contestatoare în favoarea criticii... bazează pe următoarele aspecte:

- În primul rând... observă o necorelare între Fișa de date și în... de sarcini, deoarece... specifică cerințe diferite pentru experți. Astfel, pentru Coordonatorul șef, pentru Arhitect și pentru... conform Fișei de date pentru prezentarea a 4 (patru) contracte aceștia vor primi punctajul maxim, iar pentru experiența constând în coordonarea tuturor activităților într-un singur proiect similar, în care persoana propusă a ocupat poziția/postul de tipul celei solicitate... acorda 0 (zero) puncte.

- Astfel... observă faptul că cerința minimă obligatorie este reprezentată de un singur proiect similar, iar apoi, conform Algoritmului de calcul prezentat mai sus, în funcție de numărul... contracte prezentate... va acorda punctaj proporțional, numărul... proiecte necesare pentru obținerea punctajului maxim de 20 puncte fiind de 4 (patru).

- Cu toate acestea, în... de sarcini, la cerințele minime obligatorii, pentru specialiștii coordonator de proiect și arhitect, Entitatea contractantă solicită prezentarea a cel puțin 4 (patru) contracte având ca obiect proiectarea de construcții încadrate în categoria de importanță minim B sau superioară, dintre care cel puțin un contract având ca obiect proiectarea unui... de... aeroportuar.

- **Astfel, sub un prim aspect**, Entitatea contractantă distorsionează cerința minimă obligatorie și o transformă într-un factor de evaluare, solicitând 4 (patru) proiecte doar pentru admisibilitatea ofertei, ceea ce este în mod evident nelegal, excesiv și restrictiv. Mai mult, în Fișa de date, conform Algoritmului de calcul, pentru 4 (patru) contracte... acordă punctaj maxim, astfel este evident că aceasta este probabil o eroare.

(...)

- **Sub un al doilea aspect**, deși prin Fișa de date proiect similar era definit ca studii de fezabilitate și proiecte tehnice pentru construcții, prin... de sarcini, Entitatea contractantă introduce o nouă specificație pentru definirea proiectului similar, care transformă cerința în una identică cu obiectul contractului, respectiv: cel puțin un contract având ca obiect proiectarea unui... de... aeroportuar sau pentru... structuri rutiere... solicită ca acesta să demonstreze ca cerință minimă că a participat la 4 (patru) contracte având ca obiect proiectare de construcții încadrate în categoria de importanță B sau superioară, dintre care cel puțin un contract având ca obiect proiectare de suprafețe de mișcare aeroportuare.

Or, modul în care este sunt conturate aceste cerințe, acestea excedează nu doar cadrului deja stabilit prin Fișa de date, ci și reduc artificial concurența, putând fi îndeplinită de un număr limitat de operatori economici, contrar prevederilor Legii nr....

În al doilea rând, prin cerințele de experiență similară, Entitatea contractantă nu ar trebui să impună experiență identică cu necesitățile din prezenta Procedură și nu ar trebui să limiteze obiectul experienței similare la un anumit tip de lucrări întocmai cu cele ce... vor executa în prezentul contract, restrângând astfel artificial numărul... participanți la Procedură.

Or, în ceea ce privește criteriile de conformitate potrivit Caietului de sarcini, Entitatea contractantă impune cerințe extrem de restrictive de conformitate minimă obligatorie, ce împiedică accesul ofertanților la această Procedură și nu permite o concurență reală, contrar scopului Legii nr... și Directivelor.../25 și.../24.

Entitatea contractantă, prin impunerea acestui număr de 4 (patru) contracte ce presupun contracte având ca obiect proiectarea de construcții încadrate în categoria de importanță B sau superioară, dintre care obligatoriu un proiect de... aeroportuar, cadru exclusiv și restrictiv de tipuri de proiecte ce pot fi luate în considerare ca experiență relevantă (fie ca e vorba de cerință minimă fie ca este vorba de factor de evaluare) creează o relație de identitate între obiectul procedurii și obiectul experienței similare solicitate pentru experți cheie, identitate incompatibilă cu exigențele în materie.

(...)

Experiența similară presupune o execuție similară/echivalentă cu obiectul Procedurii, din punct de vedere al complexității și/sau scopului, indiferent de destinația construcțiilor.

Astfel, prin experiență similară Entitatea contractantă nu ar trebui să înțeleagă nici experiență identică, nici nu ar trebui să limiteze obiectul experienței similare relevante exclusiv la proiectarea unui... de... aeroportuar sau la suprafețe aeroportuare.

(...)

- **în al treilea rând**, preambulul Directivelor.../25 și.../24 așa cum vor fi redactate succint în secțiunea 5 infra, încurajează și obligă deopotrivă autoritățile/entitățile contractante la impunerea de criterii obiective și deschiderea spre concurență.

(...)

Solicitarea unei experiențe identice contravine prevederilor redactate mai sus, dar și Instrucțiunii ANAP nr.... astfel cum vom detalia mai jos. În consecință, caracterul similar al experienței similare solicitate ar trebui definit în prezenta Documentație de atribuire (și implicit prin orice clarificare ulterioară) într-o descriere generală, iar nu într-o manieră particularizată și, cu atât mai puțin, identică conform specificațiilor prezentului contract.

Or, deși cerința Fișei de date menționează „proiecte similare”, în descrierea din... de sarcini a acestuia... solicita același tip de activități cu cele pe care le va îndeplini echipa în viitorul contract, fapt ce contravine legislației achizițiilor publice.

(...)

... vor reține și precizările achizitoarei în replică la cele reclamate respectiv:

- Conform dispozițiilor art. 1 din Instrucțiunea nr.... emisă în aplicarea prevederilor art. 178 și art. 179 lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu completările ulterioare, respectiv a prevederilor art.... și art....2 lit. a) și b) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, cu completările ulterioare, respectiv a prevederilor art.... și art....2 lit. a) și b) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, Entitatea contractantă are dreptul de a solicita atât prin anunțul de participare, cât și prin documentația de atribuire, ca operatorul economic care participă la procedura de atribuire a contractului de achiziție sectorială să facă dovada capacității sale tehnice și profesionale referitor la experiența în implementarea unui/unor contract/e similar/e atât ca tip și complexitate, cât și din punct de vedere al rezultatului/funcționalității urmărite prin scopul contractului de achiziție sectorială.

-Potrivit Articolului 2 din Instrucțiunea nr.... din... aprilie..., Entitatea contractantă stabilește cerințele minime de calificare și selecție precizate la art. 1, în corelare cu principiul proporționalității, cu scopul de a obține o confirmare că operatorii economici care demonstrează îndeplinirea respectivelor cerințe au capacitatea și experiența necesară pentru a gestiona și duce la bun sfârșit, în condițiile de performanță impuse prin... de sarcini, contractul de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru ce urmează a fi atribuit;

-Entitatea contractantă a stabilit cerința privind experiența similară ținând cont de specificul obiectului contractului, respectiv elaborarea documentațiilor tehnico-economice (SF, DTAC, DTOE, PT) pentru obiectivul de investiții „...”, obiectiv care reprezintă o intervenție asupra unei construcții existente aflate în exploatare, fiind încadrat în categoria de importanță B - construcție de importanță deosebită, conform H.G. nr. 766/1997 și fiind situat într-un aerodrom certificat, supus reglementărilor aeronautice naționale și europene. De asemenea, obiectivul despre care facem vorbire, presupune interacțiunea directă între clădiri terminale și suprafețe de mișcare aeroportuare (platforme, căi de rulare, zone operaționale).

(...)

Astfel, cerința privind experiența similară regăsită la secțiunea III....) Capacitatea tehnică și profesională, prin care... solicită ca ofertanții să prezinte cel puțin un contract care cuprinde servicii de proiectare pentru construire/ reabilitare/ modernizare clădire tip... aeroportuar de..., este în conformitate cu dispozițiile Instrucțiunii nr.... și a fost stabilită sub această formă pentru a asigura entitatea contractantă de îndeplinirea corespunzătoare a contractului, dată fiind legislația specifică domeniului aviației civile care guvernează contractul, respectiv specificul proiectului.

(...)

Prin Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale și Instrucțiunea nr.... din... aprilie... emisă în aplicarea prevederilor art. 178 și art. 179 lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu completările ulterioare, respectiv a prevederilor art.... și art....2 lit. a) și b) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale... instituie dreptul Entității contractante de a solicita, atât prin anunțul de participare, cât și prin documentația de atribuire, ca operatorul economic care participă la procedura de atribuire a contractului de achiziție sectorială să facă dovada capacității sale tehnice și profesionale referitoare la experiența în implementarea unui/unor contract/contracte similar/similare atât ca tip și complexitate, cât și

din punct de vedere al rezultatului/funcționalității urmărite prin scopul contractului de achiziție sectorială ce... atribuie prin respectiva procedură.

Subliniem faptul că experiența profesională solicitată pentru personalul cuprins în factorii de evaluare, a fost stabilită prin raportare la dispozițiile art. 12 lit. b din Instrucțiunea nr.... emisă în aplicarea prevederilor art. 179 lit. g) și art. 187 alin. (8) lit. a) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, respectiv a art....2 lit. g) și a art. 209 alin. (8) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, factorii de evaluare stabiliți fiind relevanți și corelați cu specificul activităților și domeniului corespunzătoare obiectului contractului.

Față de măsurile de remediere adoptate de achizitoare prin intermediul adresei nr..... constată că au fost remediate, în parte necorelările dintre fișa de date și... de sarcini în ceea ce privește cerințele cuprinse în... de sarcini Capitolul 9. Resursele necesare pentru realizarea activităților, subcap..... Resurse umane, cu privire la Coordonator de proiect/Șef proiect, Arhitect cu drept de semnătură, Inginer proiectant - specializarea... și Proiectant structuri rutiere, fiind necorelări în continuare vizavi de definiția proiectului similar conform fișei de date versus... de sarcini.

Față de susținerea contestatoarei potrivit căreia cerința privind experiența similară stabilită prin documentația de atribuire ar avea caracter identic prin raportare la obiectul procedurii fiind astfel restrânsă concurența, această mențiune fiind preluată și cu privire la experiența solicitată pentru experții - cheie menționați în cuprinsul factorilor de evaluare, raționamentul conturat de entitatea contractantă vizavi de temeinicia criteriul de calificare privind capacitatea tehnică și profesională (În concret condiția privind experiența similară menționată în documentația de atribuire, respectiv *cerința prezentării a cel puțin unui contract care cuprinde servicii de proiectare pentru construire/ reabilitare/ modernizare clădire tip... aeroportuar de... nu are caracter restrictiv sau discriminatoriu*, ci este direct și obiectiv corelată cu obiectul contractului ce urmează a fi atribuit și este stabilită prin raportare la complexitatea tehnică și operațională a serviciilor solicitate) este judicios și va fi reținut în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Cerința privind experiența similară solicitată pentru capacitatea tehnică și/sau profesională de la pct. II.....a) din fișa de date și pentru experți stabilită prin documentația de atribuire al cărui pretins caracter identic este reclamat prin raportare la obiectul procedurii, este astfel formulată potrivit Măsurilor de remediere adoptate prin adresa nr.....:

- fișa de date:

III.....a) Capacitatea tehnică și/sau profesională

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

Pentru contractele de achiziție de servicii: executarea de servicii de tipul specificat

Criteriu selecție:

Referințe despre servicii specificate

Modalitatea de îndeplinire:

Lista principalelor servicii prestate în ultimii 3 ani

Entitatea contractantă potrivit art.... și art....2, lit. b), din Legea nr. 99/2016 solicită ofertantului să demonstreze că a prestat servicii similare în ultimii 3 ani, până la data-limită de depunere a ofertelor, în valoare cumulată de cel puțin... fără TVA.... acceptă însumarea valorilor aferente serviciilor prestate în cadrul a maxim 4 contracte.

Prin servicii similare... înțelege: studii de fezabilitate și proiecte tehnice pentru construire/reabilitare/modernizare obiective de construcții civile care să fi vizat

construcții încadrate în categoria de importanță B, în conformitate cu prevederile HG nr. 766/1997 pentru aprobarea unor regulamente privind calitatea în construcții, cu mențiunea ca cel puțin unul dintre contractele prezentate să conțină servicii de proiectare pentru construire/ reabilitare/ modernizare clădire tip... aeroportuar de.... La nivelul contractelor prezentate, Ofertantul va face dovada că a prestat servicii de proiectare în valoare de minim... fără TVA.

(...)

-... de sarcini:

Experiență minimă, în calitate de Coordonator de proiect/șef de proiect, respectiv coordonare a cel puțin două proiecte pentru construcții categoria de importanță B sau superioară, dintre care obligatoriu un proiect de... aeroportuar, având în vedere categoria de importanță a lucrărilor care urmează a fi proiectate;

Experiență profesională specifică constând în participarea pe parcursul profesional la executarea **a cel puțin două contracte/proiecte în cadrul căruia a desfășurat activități specifice poziției pentru care este propus având ca obiect proiectarea de construcții încadrate în categoria de importanță B sau superioară, dintre care obligatoriu un proiect de... aeroportuar, în conformitate cu Anexa nr. 2 la H.G. nr. 766/1997 pentru aprobarea unor regulamente privind calitatea în construcții, cu modificările și completările ulterioare, coroborate cu cele ale art. 9 lit. b) din Legea nr. 50/... privind autorizarea executării lucrărilor de construcții, cu modificările și completările ulterioare, pe o poziție similară celei pentru care este propus.**

(... are în vedere că Cerințele sunt formulate idetinc și în cazul experților *Arhitect cu drept de semnătură și Inginer proiectant - specializarea...*)

și respectiv pentru proiectant structuri rutiere:

Experiență profesională specifică constând în participarea pe parcursul profesional la executarea **a cel puțin două contracte/proiecte în cadrul căruia a desfășurat activități specifice poziției pentru care este propus având ca obiect proiectarea de construcții încadrate în categoria de importanță B sau superioară, dintre care cel puțin un contract având ca obiect proiectare de suprafețe de mișcare aeroportuare, în conformitate cu Anexa nr. 2 la H.G. nr. 766/1997 pentru aprobarea unor regulamente privind calitatea în construcții, cu modificările și completările ulterioare, coroborate cu cele ale art. 9 lit. b) din Legea nr. 50/... privind autorizarea executării lucrărilor de construcții, cu modificările și completările ulterioare, pe o poziție similară celei pentru care este propus**

Vizavi de specificul și importanța contractului supus procedurii de atribuire în cauză, Consiliul reține argumentele aduse de entitatea contractantă în cuprinsul caietului de sarcini:

.... Informații despre contextul care a determinat achiziționarea serviciilor

În cursul anului... a fost elaborat și recepționat Studiul de Prefezabilitate pentru realizarea obiectivului de investiții "...", care cuprinde 4 obiecte principale, respectiv:

Obiect 1 -... de... (va cuprinde și devierea rețelelor de utilități)

Obiect 2 -... platformei de staționare aeronave APRON 1; Obiect 3 - Rețele Exterioare; Obiect 4 -....

Proiectul își propune să extindă și să modernizeze infrastructura Aeroportului Internațional..., respectiv capacitatea... de..., în ceea ce privește zonele destinate regroupării pasagerilor, numărul... porți pentru sosirile Schengen, sosirile Non-schengen și pasagerii VIP, respectiv optimizarea și creșterea spațiilor de birouri/administrative din cadrul zonei publice.

... Internațional... traficul de... a înregistrat creșteri semnificative în ultimii ani. În anul..., din prisma debarcărilor, traficul de... a înregistrat un număr de....

Ca urmare, este necesară..., atât a zonei de așteptare pentru verificarea documentelor la intrarea... și pentru recuperarea bagajelor aferente activităților de debarcare a pasagerilor de pe zborurile Schengen și Non-schengen, a zonelor tampon la ușile de acces aferente debarcării de la... Schengen și Non-schengen, respectiv... platformei de îmbarcare-debarcare APRON 1.

Lucrările de..... și a platformei de staționare aeronave APRON 1... vor realiza pe terenul inclus în domeniul public al Județului..., aflat în administrarea Aeroportului Internațional... R.A. potrivit Legii nr...., a... nr.... și Hotărârea Consiliului Județean... nr.... cu completările Caiet de Sarcini: Servicii de a documentațiilor tehnico-economice în faza Studiu de Fezabilitate, DTAC, DTOE și Proiect Tehnic de execuție în cadrul obiectivului de investiții "..."... Internațional... R.A. și modificările ulterioare.

O prioritate constantă a reprezentat-o creșterea conectivității aeroportului prin asigurarea a tot mai multe destinații aflate în Schengen și Non-schengen pentru....

Clădirea... va fi dotată cu toate instalațiile aferente construcțiilor: instalații sanitare, instalații de canalizare menajeră și pluvială, instalații de stingere incendiu, instalații termice, instalații climatizare (inclusiv instalația de apă răcită aferentă climatizării), instalații de ventilare și aer condiționat, instalații electrice, instalații pentru curenți slabi, racorduri la utilități: alimentarea cu energie electrică, curenți slabi, apa potabilă, rețelele de evacuare a apelor menajere și a apelor pluviale.

Odată cu realizarea acestui obiectiv de investiții... va analiza dacă este necesară... platformei Apron 1 pe partea de vest, pana la limita extinderii realizata în cadrul proiectului "....".

... va fi realizată ținând cont de actuala structură, arhitectură a clădirii extinse a..., precum și toate criteriile de compoziție și culoare.

Ca urmare, odată cu... zonelor de acces... Schengen/Non-schengen din... este necesară realizarea unor zone tampon atât la ușile de acces dinspre platformă, care să asigure menținerea temperaturii ambientale corespunzătoare în zonele de așteptare și recuperare a bagajelor din..., respectiv reducerea pierderilor de energie termică în sezonul rece când ușile de acces rămân deschise, precum și îmbunătățirea sistemului de răcire a aerului în sezonul cald.

Lucrările propuse... vor realiza atât în interiorul..., cât și în exteriorul acestuia.... de... va realiza astfel încât să... poată asigura circulația pe drumul..., perpendicular pe clădirea..., fapt pentru care impune analizarea necesității și oportunității extinderii platformei Apron 1 pe partea de vest, până la limita cu... realizată în cadrul obiectivului de investiții "...".

În acest scop, pentru stabilirea scenariilor/opțiunilor tehnico-economice aferente obiectivului de investiții și alegerii soluțiilor fezabile, în ceea ce privește necesitatea și oportunitatea realizării extinderii..., de... Internațional..., este necesară elaborarea documentației tehnico-economice, în etapa Studiu de Fezabilitate, DTAC, DTOE și a Proiectului Tehnic de execuție pentru obiectivul de investiții "....".

Din punct de vedere cadastral, amplasamentul propus pentru construirea Extinderii..... află pe terenul înscris în... nr...., Nr.... ni"...-C11-C12....

.... Informații despre beneficiile anticipate de către autoritatea contractantă

Realizarea obiectivului de investiții "...." ar aduce Aeroportului Internațional... următoarele beneficii:

- Asigurarea suprafeței adecvate pentru zona de verificare a documentelor la intrarea..., conducând la descongestionarea acestora;

Caiet de Sarcini: Servicii de a documentațiilor tehnico-economice în faza Studiu de Fezabilitate, DTAC, DTOE și Proiect Tehnic de execuție în cadrul obiectivului de investiții "..."... internațional... R.A.

- Asigurarea parametrilor optimi de funcționare, prin menținerea unei temperaturi constante în interiorul... de...;
- Diminuarea apariției întâzierilor la debarcarea pasagerilor, respectiv la aterizarea aeronavelor față de programul de zbor;
- Diminuarea aglomerării din zonele de transfer și zona de verificare a documentelor pentru intrarea... și de recuperare a bagajelor precum și tranzitul pentru asigurarea confortului necesar pasagerilor.

(...)

.... Cadrul general al sectorului în care Autoritatea Contractantă își desfășoară activitatea

... este localizat în..., cel mai important centru urban al Transilvaniei (cu peste... de locuitori) plasat, geografic, economic, istoric și cultural, în centrul acestei regiuni istorice cu 7 milioane de locuitori.

În anul..., în urma parcurgerii procesului de conversie a certificatului de aerodrom... Internațional... R.A. a intrat în categoria aeroporturilor regionale moderne ale Europei, fiind certificat de către Autoritatea Aeronautică Civilă Română (AACR) prin..., în conformitate cu prevederile Regulamentului (U.E.) nr.... de stabilire a cerințelor tehnice și a procedurilor administrative referitoare la aerodromuri.

Având în vedere că traficul de..., estimat a depăși nivelul anului..., este necesară... în prezent a... pentru a putea asigura verificarea documentelor în vederea intrării pasagerilor în țară precum și tranzitul acestora în condiții corespunzătoare.

Pentru continuarea dezvoltării și modernizării, în vederea creșterii conectivității aeroportului, prin asigurarea a tot mai multe destinații Schengen și Non-schengen pentru..., pentru

sincronizarea cu dinamică a traficului aerian, cu performanțele din ce în ce mai avansate ale aeronavelor, cu exigențele pasagerilor precum și cu reglementările naționale și standardele internaționale, este necesară asigurarea finanțării obiectivelor de investiții propuse a fi realizate.

(...)

.... Cadrul general al sectorului în care Autoritatea Contractantă își desfășoară activitatea

... este localizat în..., cel mai important centru urban al Transilvaniei (cu peste... de locuitori) plasat, geografic, economic, istoric și cultural, în centrul acestei regiuni istorice cu 7 milioane de locuitori.

În anul..., în urma parcurgerii procesului de conversie a certificatului de aerodrom... Internațional... R.A. a intrat în categoria aeroporturilor regionale moderne ale Europei, fiind certificat de către .. . prin..., în conformitate cu prevederile Regulamentului (U.E.) nr.... de stabilire a cerințelor tehnice și a procedurilor administrative referitoare la aerodromuri.

Având în vedere că traficul de..., estimat a depăși nivelul anului..., este necesară... în prezent a... pentru a putea asigura verificarea documentelor în vederea intrării pasagerilor în țară precum și tranzitul acestora în condiții corespunzătoare.

Pentru continuarea dezvoltării și modernizării, în vederea creșterii conectivității aeroportului, prin asigurarea a tot mai multe destinații Schengen și Non-schengen pentru..., pentru

sincronizarea cu dinamică a traficului aerian, cu performanțele din ce în ce mai avansate ale aeronavelor, cu exigențele pasagerilor precum și cu reglementările naționale și standardele internaționale, este necesară asigurarea finanțării obiectivelor de investiții propuse a fi realizate.

(...)

3....

Prezentul caiet de sarcini face parte integrantă din documentația de atribuire și constituie ansamblul cerințelor pe baza cărora contractanții/ofertanții vor elabora propunerea tehnică a documentației tehnico-economice în faza Studiu de Fezabilitate, DTAC, DTOE și Proiect Tehnic de execuție aferente obiectivului de investiții: „...”... Internațional... R.A.

Proiectarea elementelor de infrastructură aeroportuară care fac obiectul prezentului caiet de sarcini, conform reglementărilor aeronautice în vigoare... vor realiza în baza scenariului recomandat în Studiul de Prefezabilitate -....

Noile elemente de infrastructură aeroportuară sunt reprezentate de...

Contractantul va presta serviciile descrise în capitolele de mai jos, din prezentul caiet de sarcini, cu respectarea legislației, a reglementărilor tehnice și în baza aplicării unor metodologii relevante bazate pe cele mai bune practici naționale și internaționale de elaborare a documentației tehnico-economice în faza Studiu de Fezabilitate, DTAC, DTOE și Proiect Tehnic de execuție, în domeniul ingineriei și proiectării infrastructurii aeroportuare.

Contractantul va purta întreaga responsabilitate pentru îndeplinirea corectă, în termen și de calitate a cerințelor descrise în prezentul Caiet de sarcini.

Contractantul va fi responsabil pentru asigurarea tuturor resurselor pentru îndeplinirea sarcinilor proiectului, cu respectarea standardelor de calitate, mediu și a celor de muncă.

Pentru întocmirea unei oferte corespunzătoare, ofertanții pot vizita amplasamentul din incinta aeroportului, în baza unei solicitări scrise de acces, care va conține datele de identificare ale persoanelor care solicită accesul, data/perioada și intervalul orar pentru care... solicită accesul.

Obiectivul de investiții... încadrează în obiectiv/proiect mixt, care... va realiza prin intervenții la o construcție existentă.

Prin intermediul *Strategiei de contractare nr.... achizițarea* a argumentat astfel rațiunea care a stat la baza solicitării cerinței reclamate astfel:

Având în vedere prevederile art. 9 din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale... lancu... R.A. desfășoară activități relevante prin acele activități care presupun exploatarea unui areal geografic în scopul punerii la dispoziția transportatorilor aerieni a infrastructurii aeroportuare.

... Internațional... lancu... R.A. face parte din categoria aeroporturilor regionale moderne ale Europei, fiind al doilea aeroport ca mărime din România, în ceea ce privește traficul de.... În evoluția sa... cunoaște o permanentă dezvoltare și modernizare în vederea sincronizării cu dinamica traficului aerian, cu performanțele din ce în ce mai avansate ale aeronavelor, cu exigențele pasagerilor

(...)

.... Alegerea și justificarea criteriului de atribuire și, după caz, a factorilor de evaluare utilizați

(...)

2. Componenta tehnică: Experiența personalului de specialitate-experti cheie Descriere: Acest factor de evaluare a fost stabilit în directă legătură cu natura și obiectul contractului care urmează a fi atribuit, precum și importanța asigurării personalului necesar elaborării studiului.

(...)

Justificarea factorilor de evaluare și a ponderii:

Entitatea contractantă a stabilit factorii de evaluare cu ponderi și algoritmi de calcul, care vor fi luați în considerare în cadrul evaluării ofertelor, respectiv a descris metodologia concretă de punctare a avantajelor care vor rezulta din... și... prezentate de către ofertanți.

Factorii de evaluare aleși de către Entitatea contractantă au legătură directă cu natura și obiectul contractului ce urmează a fi atribuit și reflectă un avantaj real și evident pe care Entitatea contractantă îl poate obține prin utilizarea lor. Serviciile care fac obiectul contractului nu au impact asupra mediului, astfel, entitatea contractantă nu a stabilit factori de evaluare relaționați cu mediul.

Ponderea stabilită pentru fiecare factor de evaluare nu conduce la distorsionarea rezultatului aplicării procedurii pentru atribuirea contractului sectorial de servicii. Pentru fiecare factor de evaluare Entitatea contractantă a stabilit o pondere care să reflecte în mod corect importanța caracteristicii tehnice/ funcționale considerate a reprezenta un avantaj calitativ ce poate fi punctat și de asemenea s-a avut în vedere componenta financiară.

Luând act de ansamblul considerentelor expuse, Consiliul are în vedere că, dată fiind complexitatea și specificitatea contractului, importanța acestuia, durata contractuală și rezultate așteptate de la derularea proiectului, asigurarea posibilității depunerii unor oferte conforme, entitatea contractantă a depus diligențele necesare întocmirii unei documentații care să țină seama de toate aspectele pe care le implică contractul de prestare a serviciilor de elaborare a documentațiilor tehnico- economice în faza Studiu de Fezabilitate, DTAC, DTOE și Proiect Tehnic de execuție în cadrul obiectivului de investiții „...”, luând în considerare specificul acestuia, astfel încât să poată fi asigurată derularea proiectului, cu respectarea dispozițiilor art. 164 alin. (1) și art. 165 din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, a dispozițiilor art. 22 din H.G. 394/2016.

Descrierea serviciilor care urmează a fi prestate... regăsesc în cadrul cadrului caietului de sarcini astfel precizate:

....1. Descrierea soluției tehnice selectate la nivelul SPF pentru realizarea obiectivului:

OBIECT 1 -...

Realizarea extinderii... (...).

În scenariul propus pentru... vor avea în vedere următoarele spații/dotări:

- creșterea spațiilor destinate desfășurării activităților pentru verificarea documentelor la intrarea..., pentru recuperarea bagajelor aferente activităților de debarcare a pasagerilor de pe zborurile Schengen și Non-Schengen;
- închiderea terasei necirculabile existente la etaj...;
- realizarea zonelor tampon la ușile de acces aferente debarcării de la... Schengen și... Non-Schengen;
- amenajări exterioare și interioare: refacere suprafețe pavate, re compartimentari, finisaje, mobilier și semnalistică;
- reorganizarea spațiilor administrative amplasate la etaj..., în partea de nord-vest.

De asemenea, pentru optimizarea și creșterea spațiilor de birouri/administrative din cadrul zonei publice a..., pe latura de sud, adiacent fațadei cortina... va realiza o supanță la etaj... și o serie de birouri/spații comerciale, care... extinde până în axa C pe intervalul axelor 1-2, comunicând cu galeria E-01. Suprafața nou propusă este dedicată spațiilor administrative și este deservită de două circulații verticale noi.

La dimensionarea capacității zonei de..... va ține cont de situația existentă, de prognoza de trafic... pe... R.A., de activitățile operationale/handling, de situația din amplasament, respectiv platforma destinată staționării autobuzelor și de reglementările aeronautice. Lucrările... vor executa în așa fel încât să nu fie întreruptă activitatea operațională, respectiv accesul autobuzelor pentru preluarea și transportul pasagerilor debarcați din aeronave.

Pentru reducerea consumului de energie din iluminatul artificial, dar și pentru sporirea confortului pasagerilor, a productivității și eficienței, spațiile vor avea o bună iluminare naturală.

În vederea protejării mediului înconjurător, la proiectarea extinderii... vor avea în vedere creșterea performanței energetice a construcției. În acest sens... va avea în vedere utilizarea de instalații de iluminat cu echipamente eficiente energetic (LED) - 1...%, echipamente electrice și electronice de clasă energetică A sau superioară.

Pentru reducerea poluării acustice... va avea în vedere asigurarea unui confort acustic optim pentru desfășurarea activităților din interiorul clădirii. În acest sens... va avea în vedere izolarea acustică a fațadei de nord (dinspre platforma/pista).

... va avea în vedere implementarea măsurilor de accesibilitate pentru persoane cu dizabilități, la intrarea în zona de așteptare pentru verificarea documentelor la intrarea....

Soluția de..... trebuie să aibă un impact scăzut asupra mediului în etapa de construire, dar mai ales în cea de exploatare, punându-... astfel accentul pe soluții pasive, inteligente și inovatoare.

De asemenea... va ține cont de rezoluția adoptată de board-ul... 16 mai 20... și publicată la al XIX-lea... și... de pe 26 iunie 20..., prin care... și-au asumat că până în anul... ajungă la zero emisii de carbon.

Construcția rezultată din lucrările de... va fi echipată și dotată cu:

- mobilierul necesar pentru staționarea/așteptarea pasagerilor;
- sistem de sonorizare/alertare;
- perdele de aer în dreptul ușilor de acces dinspre debarcare;
- echipamente HVAC;
- instalații sanitare, canalizare menajeră și pluvială, termice, electrice, voce-date, supraveghere video, control acces, iluminat general (interior și exterior), iluminat de evacuare și de marcarea hidranți, stingere incendii, tablouri de distribuție a energiei electrice, conductor de împământare, priza de pământ, etc., în funcție de necesitățile funcționale ale spațiilor noi rezultate.

Suprafețe...:

Suprafața... parter=..... mp

Suprafața... etaj=..... mp

Clasa de importanță: "I"- conform P 1...-1/...

Categoria de importanta: "B"- deosebita - conform H.G. 766/1997

Gradul "II" de rezistență la foc cf. P 118-99

Soluțiile tehnice pentru realizarea extinderii... (...):

- ... va muta peretele care desparte zonele... interne -... externe astfel încât spațiul destinat sosirilor... va mari și va deveni spațiu Schengen. Spațiu destinat sosirilor internaționale va deveni Non-Schengen, își va micșora suprafața și capacitatea de procesare (vor rămâne 3 cabine cu câte 2 operatori);
 - pentru zborurile din spațiu Schengen vor beneficia de 3 caruseluri, peretele dintre cele două zone... va muta, iar pentru zborurile non-Schengen vor rămâne două caruseluri;
 - Aceste modificări a compartimentării interioare vor fi făcute sub exploatare.
- Lucrările structurale ce... vor executa pentru... sunt:
- Lucrări de demontare locală a pereților închiderilor clădirii existente;
 - Lucrări de execuție a structurii necesare extinderii zonei de așteptare pentru verificarea documentelor la intrarea... aferentă activităților de debarcare a pasagerilor de pe zborurile Schengen și Non-Schengen;
 - Lucrări de execuție a structurii necesare executării zonelor tampon la toate ușile de acces situate la parterul clădirii;
 - Lucrări de execuție a structurii necesare executării zonelor destinate asigurării de facilități pasagerilor, specifice zonelor de așteptare pentru debarcare.
- (...).

În raport de cele anterior redată, Consiliul determină temeinic susținerilor achiziției potrivit căreia obiectul serviciilor care urmează a fi prestate sunt specifice proiectării unui... de..., cu accent pe organizarea funcțională a fluxurilor de..., în conformitate cu standardele și practicile recomandate ICAO (Annex 9, Annex 17, Doc..., Doc..., Doc 9157), cu reglementările europene și naționale aplicabile în domeniul facilității, controlului la frontieră și securității aeronautice, precum și cu implementarea unui proces ORAT (Operațional Readiness and...) pentru validarea soluțiilor proiectate înainte de punerea în exploatare, implicit pentru verificarea funcționalității facilităților și instalațiilor conexe... de....

Din lecturarea documentației de atribuire nu poate fi tăgăduit gradul de complexitate și specificitate al serviciilor care urmează a fi prestate în cadrul contractului.

Din economia celor anterior redată rezultă că scopul pentru care au fost impuse criteriile de calificare este acela de a asigura entitatea contractantă de capacitatea de realizare a acestor servicii, în raport cu complexitatea și natura obiectivelor pentru care... vor presta serviciile și de a diminua riscurile ca operatorii economici participanți la procedura să nu dețină experiența necesară și personal specializat necesare pentru a executa contractul la un standard de calitate corespunzător.

Iar prevederile art. 67 alin. (3) și art.... din Legea 99/2016 dispun că entitatea contractantă are dreptul de a solicita cerințe raportat la scopul pentru care a inițiat procedura de atribuire.

Vizavi de specificitatea serviciilor care urmează a fi prestate sunt relevante susținerile entității contractante care a răspuns la acuzațiile aduse, apărări pe care Consiliul le apreciază credibile și concludente:

Criteriul de calificare privind capacitatea tehnică și profesională, în concret condiția privind experiența similară menționată în documentația de atribuire, **respectiv cerința prezentării a cel puțin unui contract care cuprinde servicii de proiectare pentru construire/ reabilitare/ modernizare clădire tip... aeroportuar de..., nu are caracter**

restrictiv sau discriminatoriu, ci este direct și obiectiv corelată cu obiectul contractului ce urmează a fi atribuit și este stabilită prin raportare la complexitatea tehnică și operațională a serviciilor solicitate.

Obiectul procedurii îl constituie **proiectarea unui... de..., cu accent pe organizarea funcțională a fluxurilor de..., în conformitate cu standardele și practicile re comandate ICAO (Annex 9, Annex 17, Doc..., Doc..., Doc 9157), cu reglementările europene și naționale aplicabile în domeniul facilitării, controlului la frontieră și securității aeronautice, precum și cu implementarea unui proces ORAT (Operațional Readiness and...) pentru validarea soluțiilor proiectate înainte de punerea în exploatare, implicit pentru verificarea funcționalității facilităților și instalațiilor conexe... de.... Aceste cerințe implică un nivel ridicat de specializare, experiență interdisciplinară și cunoașterea aprofundată a cadrului normativ specific aviației civile, care nu poate fi asimilată în mod rezonabil cu experiența generală în proiectarea de clădiri sau infrastructuri de transport. În acest context, definirea experienței similare prin raportare la servicii de proiectare pentru construire/ reabilitare/ modernizare clădire tip... aeroportuar de... este justificată de necesitatea demonstrării capacității ofertanților de a gestiona:**

- separarea și controlul fluxurilor Schengen / non-Schengen;
- integrarea cerințelor de securitate aeronautică în arhitectura funcțională a...;
- corelarea fluxurilor de... cu operațiunile de handling, control de frontieră și vamă;
- dimensionarea spațiilor în funcție de timpii de procesare și capacitățile prevăzute de standardele ICAO;
- coordonarea procesului ORAT și a testelor operaționale premergătoare punerii în exploatare, etc.

Aceste elemente sunt specifice și esențiale proiectării pentru construire/ reabilitare/ modernizare clădire tip... aeroportuar de... și nu pot fi demonstrate prin contracte având obiecte doar aparent similare (de exemplu: clădiri publice de mari dimensiuni, gări, centre logistice sau alte infrastructuri de transport), întrucât acestea nu presupun aplicarea cadrului normativ ICAO, a cerințelor de securitate aeronautică și a proceselor operaționale specifice mediului aeroportuar.

În ceea ce privește experiența solicitată pentru experții-cheie menționați în cadrul factorilor de evaluare, cerința ca aceștia să fi participat la cel puțin un contract care cuprinde servicii de proiectare pentru construire/ reabilitare/ modernizare clădire tip... aeroportuar de... este în mod similar justificată de rolul critic pe care acești experți îl au în fundamentarea soluțiilor tehnice și operaționale. Experiența directă în proiecte de terminale aeroportuare asigură capacitatea experților de a anticipa riscurile operaționale, de a integra cerințele autorităților de aviație civilă și de a contribui efectiv la validarea funcțională prin ORAT, aspecte care nu pot fi compensate prin experiență generică în proiectare.

Prin urmare, criteriul de calificare privind capacitatea tehnică și profesională, în concret condiția privind experiența similară menționată în documentația de atribuire, nu reprezintă o restrângere nejustificată a concurenței, ci o condiție proporțională și necesară, stabilită în mod rezonabil pentru a asigura că operatorii economici și experții-cheie dețin competențele și experiența relevante pentru îndeplinirea corespunzătoare a contractului. Aceasta este formulată în mod nediscriminatoriu... aplică uniform tuturor participanților la procedură și este justificată de specificul obiectului achiziției și de riscurile asociate implementării unui proiect de... aeroportuar fără experiență relevantă demonstrată.

În raport de cele anterior redată, Consiliul determină faptul că prin raportare la obiectul procedurii care îl constituie *proiectarea unui... de..., cu accent pe organizarea funcțională a fluxurilor de..., în conformitate cu standardele și practicile re comandate ICAO (Annex 9, Annex 17, Doc..., Doc..., Doc 9157), cu reglementările europene și naționale aplicabile în domeniul facilitării, controlului la frontieră și securității aeronautice, precum și cu implementarea unui proces ORAT (Operațional Readiness and...) pentru validarea soluțiilor proiectate înainte de punerea în exploatare, implicit pentru verificarea funcționalității facilităților și instalațiilor conexe... de..., solicitarea din cadrul cerinței de calificare* Criteriul de calificare privind capacitatea

tehnică și profesională, în concret condiția privind experiența similară menționată în documentația de atribuire, respectiv cerința prezentării a cel puțin unui **contract care cuprinde servicii de proiectare pentru construire/ reabilitare/ modernizare clădire tip... aeroportuar de... nu este nelegală/restrictivă.**

Reținându-... faptul că, așa cum a argumentat și achizitoarea, aceste cerințe implică un nivel ridicat de specializare, experiență interdisciplinară și cunoașterea aprofundată a cadrului normativ specific *aviației civile*, care nu poate fi asimilată în mod rezonabil cu experiența generală în proiectarea de clădiri sau infrastructuri de transport, definirea experienței similare, în acest context, prin raportare la servicii de proiectare pentru construire/ reabilitare/ modernizare clădire tip... aeroportuar de... este justificată de necesitatea demonstrării capacității ofertanților de a gestiona:

- separarea și controlul fluxurilor Schengen / non-Schengen;
- integrarea cerințelor de securitate aeronautică în arhitectura funcțională a...;
- corelarea fluxurilor de... cu operațiunile de handling, control de frontieră și vamă;
- dimensionarea spațiilor în funcție de timpii de procesare și capacitățile prevăzute de standardele ICAO;
- coordonarea procesului ORAT și a testelor operaționale premergătoare punerii în exploatare, etc.

Elementele enumerate care sunt specifice și esențiale proiectării pentru construire/reabilitare/modernizare clădire tip... aeroportuar de... nu pot fi demonstrate prin contracte având obiecte doar aparent similare (de exemplu: clădiri publice de mari dimensiuni, gări, centre logistice sau alte infrastructuri de transport), întrucât acestea nu presupun aplicarea cadrului normativ ICAO, a cerințelor de securitate aeronautică și a proceselor operaționale specifice mediului aeroportuar.

Conform dispozițiilor art. 1 din *Instrucțiunea nr.... emisă în aplicarea prevederilor art. 178 și art. 179 lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu completările ulterioare, respectiv a prevederilor art.... și art....2 lit. a) și b) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, cu completările ulterioare, respectiv a prevederilor art.... și art....2 lit. a) și b) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale*, invocată de ambele părți, entitatea contractantă are dreptul de a solicita atât prin anunțul de participare, cât și prin documentația de atribuire, ca operatorul economic care participă la procedura de atribuire a contractului de achiziție sectorială să facă dovada capacității sale tehnice și profesionale referitor la experiența în implementarea unui/unor contract/e similar/e atât ca tip și complexitate, cât și din punct de vedere al rezultatului/funcționalității urmărite prin scopul contractului de achiziție sectorială, respectiv:

ART. 1

Autoritatea/Entitatea contractantă are dreptul de a solicita, atât prin anunțul de participare/de participare simplificat, cât și prin documentația de atribuire, ca operatorul economic care participă la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru să facă dovada capacității sale tehnice și profesionale referitoare la experiența în implementarea unui/unor contract/contracte similar/similare atât ca tip și

complexitate, cât și din punctul de vedere al rezultatului/funcționalității urmărite prin scopul contractului de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru ce... atribuie prin respectiva procedură.

ART. 2

(1) Autoritatea/Entitatea contractantă stabilește cerințele minime de calificare și selecție precizate la art. 1, în corelare cu principiul proporționalității, cu scopul de a obține o confirmare că operatorii economici care demonstrează îndeplinirea respectivelor cerințe au capacitatea și experiența necesară pentru a gestiona și duce la bun sfârșit, în condițiile de performanță impuse prin... de sarcini, contractul de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru ce urmează a fi atribuit.

În considerarea faptului că entitatea contractantă a stabilit cerința privind experiența similară ținând cont de specificul obiectului contractului deopotrivă de valide sunt și apărările aduse de achizitoare care a argumentat astfel:

Conform dispozițiilor art. 1 din Instrucțiunea nr.... emisă în aplicarea prevederilor art. 178 și art. 179 lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu completările ulterioare, respectiv a prevederilor art.... și art....2 lit. a) și b) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, cu completările ulterioare, respectiv a prevederilor art.... și art....2 lit. a) și b) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, Entitatea contractantă are dreptul de a solicita atât prin anunțul de participare, cât și prin documentația de atribuire, ca operatorul economic care participă la procedura de atribuire a contractului de achiziție sectorială să facă dovada capacității sale tehnice și profesionale referitor la experiența în implementarea unui/unor contract/e similar/e atât ca tip și complexitate, cât și din punct de vedere al rezultatului/funcționalității urmărite prin scopul contractului de achiziție sectorială.

Potrivit Articolului 2 din Instrucțiunea nr.... din... aprilie..., Entitatea contractantă stabilește cerințele minime de calificare și selecție precizate la art. 1, în corelare cu principiul proporționalității, cu scopul de a obține o confirmare că operatorii economici care demonstrează îndeplinirea respectivelor cerințe au capacitatea și experiența necesară pentru a gestiona și duce la bun sfârșit, în condițiile de performanță impuse prin... de sarcini, contractul de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru ce urmează a fi atribuit.

Entitatea contractantă a stabilit cerința privind experiența similară ținând cont de specificul obiectului contractului, respectiv elaborarea documentațiilor tehnico-economice (SF, DTAC, DTOE, PT) pentru obiectivul de investiții „...”, obiectiv care reprezintă o **intervenție asupra unei construcții existente aflate în exploatare, fiind încadrat în categoria de importanță B - construcție de importanță deosebită, conform H.G. nr. 766/1997 și fiind situat într-un aerodrom certificat, supus reglementărilor aeronautice naționale și europene. De asemenea, obiectivul despre care facem vorbire, presupune interacțiunea directă între clădiri terminale și suprafețe de mișcare aeroportuare (platforme, căi de rulare, zone operaționale).**

În acest sens, subliniem faptul că în cuprinsul articolului 3 din Instrucțiunea 2/..., este stipulată următoarea notă:

În cazul în care... dorește atribuirea unui contract având ca obiect realizarea unor obiective/activități cum ar fi, fără a... limita la:

- construcții ce includ o componentă de proces tehnologic semnificativă din punctul de vedere al funcționalității respectivei construcții, de tipul stațiilor de epurare a apei uzate, centralelor de producere a energiei electrice și altele asemenea;
 - elaborarea unei/unor analize de impact/cost-beneficiu cu privire la implementarea unei politici publice/realizarea unei investiții,
 - management de proiect, contabilitate sau audit financiar,
- prezintă relevanță, pentru demonstrarea capacității de a realiza viitorul contract, ducerea la îndeplinire a unui număr de cel puțin două asemenea exerciții, similare ca anvergură/complexitate.

Conform Instrucțiunii nr...., în scopul înțelegerii anvergurii rezultatului ce trebuie îndeplinit, corelarea... face cu dimensiunea, complexitatea și/sau tipologia în care... încadrează construcția în cauză, obiectul analizei, respectiv operațiunile cărora li... adresează activitățile exemplificate mai sus.

Astfel, cerința privind experiența similară regăsită la secțiunea III....) Capacitatea tehnică și profesională, prin care... solicită ca ofertanții să prezinte cel puțin un contract care cuprinde servicii de proiectare pentru construire/ reabilitare/ modernizare clădire tip... aeroportuar de..., este în conformitate cu dispozițiile Instrucțiunii nr.... și a fost stabilită sub această formă pentru a asigura entitatea contractantă de îndeplinirea corespunzătoare a contractului, dată fiind legislația specifică domeniului aviației civile care guvernează contractul, respectiv specificul proiectului.

Un alt argument în susținerea celor de mai sus este faptul că potrivit dispozițiilor Notei 3 din Secțiunii III.....a) Capacitatea tehnică și/sau profesională, regăsită în Fișa de date a achiziției, operatorul economic interesat are dreptul de a utiliza capacitățile altor entități în vederea îndeplinirii criteriilor de calificare și selecție și implicit în vederea îndeplinirii cerinței privind experiența similară.

În acest sens, în cuprinsul art. 14 din Instrucțiunea nr..... stipulează următoarele „în situația în care un operator economic nu poate îndeplini cerința referitoare la experiența similară, acesta are posibilitatea de a... asocia cu un alt operator economic în vederea depunerii unei oferte comune sau poate invoca susținerea unor terți, caz în care experiența similară... demonstrează prin luarea în considerare a resurselor tuturor membrilor grupului" coroborat cu prevederile art....6 alin. (1) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, operatorul economic are dreptul, dacă este cazul, și în legătură cu un anumit contract sectorial, să recurgă la susținerea unui/unor terț/terți în ceea ce privește îndeplinirea criteriilor referitoare la situația economică și financiară și/sau a criteriilor privind capacitatea tehnică și profesională, indiferent de natura relațiilor juridice existente între operatorul economic și terțul/terții respectiv/respectivi.

Prin raportare la dispozițiile legale menționate anterior, cerința privind experiența similară regăsită în anunțul de participare nr.... și în Fișa de date a achiziției despre care facem vorbire, nu este restrictivă, fiind posibilă îndeplinirea acesteia de către orice operator economic cu sprijinul unui/unor terț/terți.

Cerința privind experiența similară a fost stabilită de către entitatea contractantă de așa manieră încât să... asigure îndeplinirea contractului la un standard de performanță corespunzător, în vederea respectării de către entitatea contractantă a reglementărilor internaționale din domeniul aviației civile dată fiind categoria aerodromului - Regulamentul (UE) nr.... al Comisiei din 12 februarie... de stabilire a cerințelor tehnice și a procedurilor administrative referitoare la aerodromuri.

În ceea ce privește experiența specifică a personalului solicitat, din lecturarea modului în care s-a solicitat dovedirea experienței minime solicitate și a experienței profesionale specifice, ținând seama că pentru entitatea contractantă prezintă un real avantaj proba faptului că personalul solicitat are experiența necesară implementării contractului ce poate avea un grad mare de dificultate și care necesită o cunoaștere și o experiență specifică tipologiilor de lucrări, Consiliul determină că este justă solicitarea dovedirii unei experiențe minime, potrivit poziției solicitate respectiv coordonare de contracte/proiecte pentru construcții categoria de importanță B sau superioară, obligatoriu care să conțină un proiect de... aeroportuar (în cazul coordonatorului de proiect/ șefului de proiect, inginer specializare... și arhitect) și cel puțin unui contract pentru construcții categoria de importanță B sau superioară, care a conținut obligatoriu proiectare de suprafețe de mișcare aeroportuare, în cazul proiectantului structuri rutiere, având în vedere categoria de importanță a lucrărilor care urmează a fi proiectate și acordării unui punctaj superior ofertanților care dispun de personalului solicitat în cazul prezentării unui număr superior de proiecte similare.

Față de susținerile părților, Consiliul are în vedere precizările *Instrucțiunii nr.... din 4 ianuarie... emisă în aplicarea prevederilor art. 179 lit. g) și art. 187 alin. (8) lit. a) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, respectiv a art....2 lit. g) și a art. 209 alin. (8) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, invocată de achizitoare, care potrivit dispozițiilor art. 1 are ca scop stabilirea modului de formulare, în cadrul unei documentații de atribuire, a criteriilor de calificare și selecție legate de personalul de conducere al ofertantului/candidatului și/sau a cerințelor referitoare la personalul propus în cadrul ofertei pentru realizarea obiectului contractului.*

ART. 9

(1) În situația în care, prin raportare la obiectul contractului, sunt relevante competențele personalului menționat la art. 2 alin. (1), autoritatea/entitatea contractantă... poate axa, în principal, pe solicitarea demonstrării unei **experiențe specifice** în realizarea unor activități similare celor ce caracterizează obiectul principal al contractului ce urmează a fi atribuit, în corelație cu domeniul în care... încadrează acesta (**în situația în care specificul domeniului în cauză presupune o particularizare a modului de coordonare a implementării contractului în cauză**).

(2) Experiența specifică, solicitată de autoritatea contractantă în conformitate cu alin. (1), poate fi de până la 3 ani, ca regulă generală.

(3) Prin excepție de la prevederile alin. (2), autoritatea contractantă poate solicita mai mult de 3 ani experiență specifică atunci când... află în situația descrisă la art. 8 alin. (3).

(4) Autoritatea contractantă nu are dreptul de a impune ca experiența specifică cuantificată în ani să fie realizată în raport cu un singur contract/proiect a cărui implementare a coordonat-o sau ca aceasta să fie dobândită prin trimitere la un proiect/proiecte derulat/derulate în ultimii "n" ani.

(...)

ART. 12

Atunci când stabilește factorii de evaluare privind calificarea, experiența profesională și/sau modul de organizare a experților-cheie, autoritatea/entitatea contractantă... asigură că:

a) factorii de evaluare sunt asociați unei/unor extinderi a cerinței/cerințelor minime obligatorii stabilite prin... de sarcini, avantajul urmărit fiind în corelație cu valori superioare ale nivelurilor de calificare și/sau experiență profesională prezentate de experții-cheie, ce fac obiectul factorilor de evaluare, față de nivelul minim ce trebuie îndeplinit pentru ca propunerea tehnică să fie declarată conformă;

b) factorii de evaluare sunt relevanți și reflectă avantajele economice/financiare rezultate din cadrul ofertelor depuse, avantaje care să nu fie anulate sau diminuate pe parcursul îndeplinirii contractului, fiind corelați cu specificul activităților și domeniului corespunzătoare obiectului respectivului contract.

NOTĂ:

(i) În cazul anumitor servicii/activități, este mai important, din punctul de vedere al experienței unui expert-cheie, **numărul exercițiilor realizate de către acesta**, relevante în raport cu respectiva activitate și/sau cu domeniul în care... încadrează obiectul contractului, decât experiența exprimată în ani sau prin simplă corelare cu durata unui asemenea exercițiu.

Exemplu în acest sens: activitatea de realizare a analizei cost-beneficiu în cadrul unui studiu de fezabilitate, caz în care relevant pentru reflectarea experienței este numărul... asemenea analize realizate pentru proiecte similare cu cel ce face obiectul viitorului contract, nu neapărat numărul... ani de experiență în realizarea de analize cost-beneficiu.

(ii) Experții precizați la art. 3 alin. (3), care prin obținerea certificării obțin implicit și competențele necesare desfășurării activității în cauză, nu pot fi utilizați ca factori de evaluare, având în vedere faptul că, odată obținut un nivel de certificare... apreciază că rezultatele obținute în urma prestațiilor acestora nu pot fi diferite, din punct de vedere calitativ, într-o măsură semnificativă.

(iii) Pentru experții-cheie la care experiența profesională în implementarea unor activități similare, în cadrul unor proiecte comparabile, poate influența în mod direct calitatea executării

contractului și, prin urmare, valoarea economică a ofertei... pot stabili factori de evaluare care să urmărească avantajele competitive aduse de o ofertă ce prezintă experți-cheie superiori, din punctul de vedere al experienței specifice, în raport cu celelalte oferte.

(iv) Pentru a nu distorsiona rezultatul aplicării factorului de evaluare... recomandă stabilirea unor clase în funcție de care să fie acordat punctajul, fiecare clasă reprezentând un interval (peste nivelul minim) în care... încadrează experiența expertului-cheie ce face obiectul factorului de evaluare, măsurată prin numărul... proiecte comparabile la care a participat, realizând activități similare cu cele ce urmează a le implementa în cadrul viitorului contract (de exemplu: între 2 și 4 proiecte - 3 puncte; între 5 și 7 proiecte - 5 puncte; peste 8 proiecte - 10 puncte).

(v) Nu vor fi utilizați factori de evaluare cu titlu general, cum ar fi "facilități suplimentare oferite", sau care nu aduc valoare adăugată deoarece nu influențează calitatea livrabilelor, cum ar fi:

"numărul... experți-cheie suplimentari oferiți față de cel indicat prin... de sarcini", deoarece activitățile ce stau la baza elaborării respectivelor livrabile sunt în responsabilitatea unui număr limitat de experți-cheie, de regulă 5 - 7, rămânând la latitudinea acestora modul în care realizează acest lucru;

c) factorii de evaluare referitori la modul de organizare a activităților necesare a fi desfășurate pentru implementarea contractului sunt corelați cu complexitatea acestuia și... raportează la modalitățile pe care prestatorul le are în vedere pentru executarea contractului în cauză, având asociată o metodologie de punctare obiectivă, care urmărește aceste elemente calitative descrise în propunerea tehnică, toate acestea fiind descrise prin strategia de contractare."

Cu titlu jurisprudențial aceeași abordare a îmbrățișat Consiliul și cu ocazia pronunțării *Deciziei nr.... din... rămasă definitivă* prin neatacare, fiind relevant de redat următoarele considerente:

Din economia celor mai sus reținute... constată că este vorba despre clădiri cu un anumit specific, aspect care conduce la proba faptului că ofertanții trebuie să dovedească că dețin experiență similară anterior dobândită în execuția unor lucrări de profil în domeniu.

(...)

În raport de toate aspectele anterior reținute, rezultă așa cum a punctat autoritatea contractantă în cuprinsul punctului de vedere că, **lucrările aferente clădirilor care fac obiectul acordului-cadru... încadrează în 3 tipuri de lucrări (din punct de vedere al naturii și complexității) pentru clădiri și anume: lucrări pentru clădiri cu funcționalitate de unitati spitalicești, lucrări pentru clădiri cu funcționalitate de unitati spitalicești ce sunt încadrate ca și monumente istorice de importanta sporită și arhitectura deosebita specifica și lucrări pentru clădiri civile.**

(...)

Societatea contestatoare în favoarea caracterului disproporționat și nerelevant al cerințelor aferente managerului de proiect aduce ca argument și faptul că codul CPV indicat de autoritatea contractantă corespunde... Lucrări de reparații generale și de renovare (Rev.2), ceea ce conduce la faptul că domeniul principal este cel al construcțiilor civile.

(...)

Așadar nefiind vorba de limitarea accesului la procedura, precum nici despre stabilirea unor cerințe restrictive sau disproporționate, atât timp cât cerințele minime stabilite prin documentația de atribuire respecta dispozițiile legale, *punctajul de departajare fiind stabilit astfel incat sa reflecte scopul pentru care a fost solicitat si anume de a asigura autoritatea contractanta ca managerul de proiect are experiența necesara implementării contractului ce poate avea un grad mare de dificultate si care necesita o cunoaștere si o experiența specifica tipologiilor de lucrări*, Consiliul constată că autoritatea contractantă, prin modul în care a elaborat și întocmit modalitatea de acordare a punctajului aferent factorul de evaluare dedicat experienței managerului de proiect... înscrie în limitele legalității și... circumscrie dispozițiilor art. 187 alin. (5) din Legea nr. 98/2016, potrivit căroră:

"(5) Factorii de evaluare prevăzuți la alin. (4) pot viza, printre altele:

(...)

b) organizarea, calificarea și experiența personalului desemnat pentru executarea contractului, în cazul în care calitatea personalului desemnat poate să aibă un impact semnificativ asupra nivelului calitativ de executare a contractului.

precum și dispozițiilor ANAP din Instrucțiunea 1/... anterior redată.

În raport de cele mai sus reținute... constată caracterul nefondat al solicitării referitoare la definiția proiectului similar, respectiv a eliminării cerințelor din documentația de atribuire, respectiv... de sarcini care prevăd prezentarea unui proiect ce are ca obiect proiectarea unui... de aeroport sau a unor suprafețe aeroportuare și menținerea definiției proiectului similar conform Fișei de date de la... 3, luând în considerare inclusiv cele explicate la secțiunea 5 infra: Nota: Prin proiecte/studii similare... înțelege: studii de fezabilitate și/sau proiecte tehnice și/sau asistență tehnică pentru construcții categoria de importanță B."

În ceea ce privește solicitarea **cel puțin două contracte/proiecte în cadrul căruia a desfășurat activități specifice poziției pentru care este propus având ca obiect proiectarea de construcții încadrate în categoria de importanță B sau superioară, dintre care obligatoriu un proiect de... aeroportuar, ca și condiție de calificare**, achizitoarea a indicat ca argument în stabilirea cerinței precizările de la art. 3 din Instrucțiunea nr.... din... aprilie... potrivit cărora:

NOTĂ:

În cazul în care... dorește atribuirea unui contract având ca obiect realizarea unor obiective/activități cum ar fi, fără a... limita la:

- construcții ce includ o componentă de proces tehnologic semnificativă din punctul de vedere al funcționalității respectivei construcții, de tipul stațiilor de epurare a apei uzate, centralelor de producere a energiei electrice și altele asemenea;

- elaborarea unei/unor analize de impact/cost-beneficiu cu privire la implementarea unei politici publice/realizarea unei investiții,

- management de proiect, contabilitate sau audit financiar, **prezintă relevanță, pentru demonstrarea capacității de a realiza viitorul contract, ducerea la îndeplinire a unui număr de cel puțin două asemenea exerciții, similare ca anvergură/complexitate.**

În scopul înțelegerii anvergurii rezultatului ce trebuie îndeplinit, corelarea... face cu dimensiunea, complexitatea și/sau tipologia în care... încadrează construcția în cauză, obiectul analizei, respectiv operațiunile cărora li... adresează activitățile exemplificate mai sus.

Consiliul apreciază solicitarea prezentării a cel puțin 2 contracte, ca și *condiție de calificare* pentru personalul solicitat, ca fiind restrictivă, pe de o parte, prin raportare și corelare cu dimensiunea, complexitatea și/sau tipologia în care... încadrează construcția în cauză, "...", astfel că *nu volumul/cantitatea* prezintă relevanță pentru entitatea contractantă, cât timp... situează în limite rezonabile (achizitoarea a solicitat pentru *calificare prezentarea a cel puțin unui contract pentru construcții categoria de importanță B sau superioară, care a conținut obligatoriu proiect de... aeroportuar (în cazul coordonatorului de proiect/ șefului de proiect, inginer specializare... și arhitect) și cel puțin unui contract pentru construcții categoria de importanță B sau superioară, care a conținut obligatoriu proiectare de suprafețe de mișcare aeroportuare în cazul proiectantului structuri rutiere, având în vedere categoria de importanță a lucrărilor care urmează a fi proiectate) ci efectele nedisponerii/nedeținerii de personal cu o pregătire/specializare adecvată în vederea derulării cu succes a categoriilor de servicii care fac obiectul supus procedurii de atribuire în cauză.*

Iar, pe de altă parte prezentarea unui număr superior de proiecte/contracte similare urmează a fi punctat potrivit algoritmului de calcul stabilit, așa cum a susținut și contestatoarea cerința minimă de calificare ar trebui să presupună prezentarea unui singur contract, urmând ca prezentarea a două sau mai multe contracte să constituie un factor de evaluare pentru care să... acorde punctaj corespunzător.

Prin urmare și prin prisma interdicției de restricționare artificială a concurenței [art. 63 din Legea nr. 99/2016], în absența oricăror argumente în sens contrar (neputând fi primite așa cum a fost anterior reținut argumentele achizitoarei) entitatea contractantă trebuie să... asigure ca potențialii operatori economici dispun de personal adecvat și responsabil în vederea ducerii la îndeplinire a sarcinilor aferente, însă fără a restrânge participarea la procedură a operatorilor economici.

Recapitulând față de aspectele anterior redată, Consiliul determină netemeinicia celor susținute de contestatoare vizavi de pretinsul caracter identic al cerinței privind experiența similară stabilită prin documentația de atribuire prin raportare la obiectul procedurii, această mențiune fiind preluată și cu privire la experiența similară solicitată pentru experții cheie menționați în cuprinsul factorilor de evaluare.

Așa cum a fost anterior redat, față de măsurile de remediere adoptate de achizitoarea prin intermediul adresei nr..... constată că au fost remediate, în parte, necorelările dintre fișa de date și... de sarcini în ceea ce privește cerințele cuprinse în... de sarcini Capitolul 9. *Resursele necesare pentru realizarea activităților, subcap..... Resurse umane, cu privire la Coordonator de proiect/Șef proiect, Arhitect cu drept de semnătură, Inginer proiectant - specializarea... și Proiectant structuri rutiere, fiind necorelate în continuare vizavi de definiția proiectului similar conform fișei de date/... de sarcini.*

Pe cale de consecință achizitoarea va fi obligată la corelarea în cadrul fișei de date, la secțiunea vizavi de definiția proiectului similar, de la pct. II.... *Criterii de atribuire: Prin proiecte/studii similare... înțelege: studii de fezabilitate și proiecte tehnice pentru construcții categoria de importanță B, potrivit precizărilor caietului de sarcini, astfel cum a fost modificat prin măsurile de remediere adoptate de achizitoare prin intermediul adresei nr....., respectiv: (...) categoria de importanță B sau superioară, dintre care obligatoriu un proiect de... aeroportuar, având în vedere categoria de importanță a lucrărilor care urmează a fi proiectate, în cazul coordonatorului de proiect/șefului de proiect, inginer specializare... și arhitect și cel puțin unui contract pentru construcții categoria de importanță B sau superioară, care a conținut obligatoriu proiectare de suprafețe de mișcare aeroportuare, în cazul proiectantului structuri rutiere.*

Consiliul determină că este justă solicitarea dovedirii unei experiențe minime, potrivit poziției solicitate respectiv coordonare de contracte/proiecte pentru construcții categoria de importanță B sau superioară, obligatoriu care să conțină un proiect de... aeroportuar (în cazul coordonatorului de proiect/ șefului de proiect, inginer specializare... și arhitect) și cel puțin un contract pentru construcții categoria de

importanță B sau superioară, care a conținut obligatoriu proiectare de suprafețe de mișcare aeroportuare, în cazul proiectantului structuri rutiere, având în vedere categoria de importanță a lucrărilor care urmează a fi proiectate și acordării unui punctaj superior ofertanților care dispun de personalul solicitat în cazul prezentării unui număr superior de proiecte similare.

Referitor la pct. 5 din contestație... are în vedere că acesta vizează faptul că prin definiția defectuoasă a serviciilor similare, entitatea contractantă restrânge nejustificat concurența.

Argumentele aduse de contestatoare în favoarea criticii... bazează pe următoarele aspecte:

- *referitor la definirea serviciilor similare... observă faptul că Entitatea contractantă stabilește că cerința este îndeplinită doar prin prezentarea a unor proiecte care presupun în mod cumulativ și concomitent și studii de fezabilitate și proiecte tehnice în loc să solicite cum... utilizează în mod normal, firesc și suficient studii de fezabilitate și/sau proiecte tehnice;*

- *subliniem faptul că această exprimare nu este doar o eroare din punct de vedere lingvistic, ci aceasta are consecințe la nivelul evaluării ofertelor și prin urmare restrânge în mod nejustificat și artificial concurența, excluzând de plano o mare parte din operatori economici care poate sunt calificabili/competenți din punct de vedere tehnic și operațional pentru a executa prezentul contract, însă care nu au participat până în prezent la un contract care să presupună concomitent și studii de fezabilitate și proiecte tehnice, ci care au participat la aceste două servicii dar în contracte separate;*

- *mai mult, subliniem că această cerință, în forma sa actuală, nu este justificată nici măcar din punct de vedere tehnic, deoarece, în practică, multe proiecte... limitează la SF, altele... limitează la PT, iar legislația nu condiționează experiența similară de prestarea simultană a ambelor tipuri;*

- *în al doilea rând, referitor la definiția serviciilor similare este esențial de precizat faptul că a fost eliminat artificial și nejustificat obiectul serviciilor de asistență tehnică.*

Concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că... impune luarea măsurilor de remediere a cerințelor prin modificarea definiției serviciilor similare astfel încât aceasta să includă sintagma „și/sau”, precum și sintagma „și/sau asistență tehnică”.

... vor reține și precizările achizitoarei aduse în replică la cele reclamate respectiv:

- *Cerința privind experiența similară nu a fost formulată prin raportare la servicii identice celor care fac obiectul contractului. Astfel, prin explicația adusă în Fișa de date a achiziției privind serviciile similare, Entitatea contractantă a oferit posibilitatea ofertanților să prezinte experiență similară prin raportare la diferite segmente ale pieței, respectiv studii de fezabilitate și proiecte tehnice*

pentru construirea/ reabilitarea/ modernizarea obiectivelor de construcții civile, astfel că, Entitatea contractantă nu a limitat această cerință la specificul obiectului de activitate al regiei, ci a extins substanțial sfera serviciilor prin intermediul cărora experiența similară poate fi dovedită.

- Mai mult, referitor la complexitatea obiectului aferent contractului ce... dorește a fi atribuit, respectiv servicii de elaborare a documentațiilor tehnico-economice în faza Studiu de Fezabilitate, DTAC, DTOE și Proiect Tehnic de execuție, Entitatea contractantă nu consideră că există posibilitatea de a scinda serviciile care fac obiectul prezentei proceduri, ci este necesar ca operatorii economici să dovedească faptul că au prestat servicii similare cu cele enumerate anterior. Mai mult, serviciile pe care Entitatea contractantă impune a fi dovedite prin cerința experienței similare, sunt servicii fără de care obiectul contractului ar rămâne lipsit de relevanță, motiv pentru care, în procesul de stabilire a ofertantului câștigător urmează a... evalua prestarea serviciilor ofertantului/ofertanților astfel încât Entitatea contractantă să... asigure de o viitoare prestare a serviciilor în mod corespunzător, iar acest lucru poate fi dovedit doar prin prestarea anterioară a unor servicii similare cu cele care fac obiectul prezentei achiziții;

- Reiterăm importanța serviciilor similare necesar a fi dovedite, astfel experiența în elaborarea studiilor de fezabilitate asigură înțelegerea fundamentării economice, în timp ce experiența în elaborarea Proiectelor Tehnice asigură aplicabilitatea tehnică. Subliniem faptul că separarea acestor competențe crește riscul apariției unor soluții în Proiectul Tehnic care să contrazică indicatorii din Studiul de Fezabilitate, ceea ce ar conduce la reluarea procedurilor de aprobare (Hotărâri de Consiliu, Avize etc.);

- Tot astfel, corelarea între soluțiile tehnice propuse în faza de SF (care determină bugetul maxim și indicatorii tehnico-economici) și detalierea acestora în faza de PT este critică. Un operator economic care a gestionat ambele faze, demonstrează capacitatea de a transpune viziunea strategică în soluții aplicabile, evitând erorile de proiectare care ar putea duce la suplimentări de costuri sau imposibilitatea execuției;

- Un alt motiv pentru care Entitatea contractantă nu poate diviza serviciile solicitate, ar fi faptul că lipsa experienței pe una dintre aceste faze (SF sau PT) ar putea genera întârzieri majore în obținerea avizelor sau în faza de licitație a lucrărilor, afectând astfel implementarea fondurilor și graficul de execuție.

Concluzia la care ajunge achizitoarea este aceea că prin definiția serviciilor similare regăsite în documentația de atribuire, entitatea contractantă nu și-a propus nici restrângerea concurenței, nici favorizarea unui operator economic, având în vedere faptul că piața serviciilor de proiectare din România și din... este maturizată, majoritatea operatorilor economici de profil oferind servicii integrate de proiectare (full-service). Achizitoarea a adăugat faptul că astfel, cerința nu limitează participarea oricărui operator economic în cadrul procedurii de achiziție sectorială, ci stabilește un prag minim de competență profesională adaptat complexității proiectului.

Raționamentul conturat de entitatea contractantă vizavi de solicitarea unor servicii similare integrate de proiectare (full-service) respectiv studii de fezabilitate și proiecte tehnice, pe considerentul că entitatea contractantă nu poate diviza serviciile solicitate, întrucât separarea acestor competențe crește riscul apariției unor soluții în proiectul tehnic care să contrazică indicatorii din Studiul de Fezabilitate, ceea ce ar conduce la reluarea procedurilor de aprobare (Hotărâri de Consiliu, Avize etc.) și lipsa experienței pe una dintre aceste faze (SF sau PT) ar putea genera întârzieri majore în obținerea avizelor sau în faza de licitație a lucrărilor, afectând astfel implementarea fondurilor și graficul de execuție, nu este judicios și nu va fi reținut în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Cerința reclamată... regăsește astfel formulată la nivelul fișei de date, la pct. III.....a) *Capacitatea tehnica si/sau profesionala:*

Prin servicii similare... înțelege: **studii de fezabilitate și proiecte tehnice** pentru construire/reabilitare/modernizare obiective de construcții civile care să fi vizat construcții încadrate în categoria de importanță B, în conformitate cu prevederile HG nr. 766/...97 pentru aprobarea unor regulamente privind calitatea în construcții, cu mențiunea ca cel puțin unul dintre contractele prezentate să conțină servicii de proiectare pentru construire/ reabilitare/modernizare clădire tip... aeroportuar de.... La nivelul contractelor prezentate, Ofertantul va face dovada că a prestat servicii de proiectare în valoare de minim... fără TVA.

Sunt incidente în cauză dispozițiile *Hotărârii nr. 907/... privind etapele de elaborare și conținutul-cadru al documentațiilor tehnico-economice aferente obiectivelor/proiectelor de investiții finanțate din fonduri publice, respectiv:*

Art. 1. - (1) Prezenta hotărâre reglementează etapele de elaborare și conținutul-cadru al documentațiilor tehnico-economice pentru realizarea obiectivelor/proiectelor noi de investiții în domeniul construcțiilor, a lucrărilor de intervenții la construcții existente și a altor lucrări de investiții, denumite în continuare obiective de investiții, ale căror cheltuieli, destinate realizării de active fixe de natura domeniului public și/sau privat al statului/unității administrativ-teritoriale ori de natura domeniului privat al persoanelor fizice și/sau juridice... finanțează total sau parțial din fonduri publice, respectiv din bugetele prevăzute la art. 1 alin. (2) din Legea nr. 500/2002 privind finanțele publice, cu modificările și completările ulterioare, și la art. 1 alin. (2) din Legea nr. 273/2006 privind finanțele publice locale, cu modificările și completările ulterioare.

(2) Documentațiile prevăzute la alin. (1)... elaborează, pe etape, astfel:

a) în etapa I:

- (i) nota conceptuală;
- (ii) tema de proiectare;

b) în etapa a II-a:

- (i) studiul de prefezabilitate, după caz;

(ii) studiul de fezabilitate sau documentația de avizare a lucrărilor de intervenții, după caz;

c) în etapa a III-a:

(i) documentație tehnică pentru autorizarea executării lucrărilor de construire, denumită în continuare D.T.A.C./documentație tehnică pentru autorizarea executării lucrărilor de desființare, denumită în continuare D.T.A.D.;

d) în etapa a IV-a:

- (i) **proiectul tehnic de execuție.**

Art. 5. - (1) Documentațiile tehnico-economice... elaborează pe faze de proiectare, astfel:

a) în cazul obiectivelor noi de investiții:

- (i) **studiu de prefezabilitate, după caz;**

- (ii) **studiu de fezabilitate;**
- (iii) proiect pentru autorizarea/desființarea executării lucrărilor;

(iv) proiect tehnic de execuție;

b) în cazul intervențiilor la construcții existente:

(i) documentație de avizare a lucrărilor de intervenții;

- (ii) proiect pentru autorizarea/desființarea executării lucrărilor;

(iii) proiect tehnic de execuție;

c) în cazul obiectivelor mixte de investiții:

- (i) studiu de fezabilitate, după caz;

(ii) studiu de fezabilitate, completat cu elementele specifice din documentația de avizare a lucrărilor de intervenții;

- (iii) proiect pentru autorizarea/desființarea executării lucrărilor;

(iv) proiect tehnic de execuție.

(...)

Art. 7. - (1) **Studiul de fezabilitate** este documentația tehnico-economică prin care proiectantul, fără a... limita la datele și informațiile cuprinse în nota conceptuală și în tema de proiectare și, după caz, în studiul de fezabilitate, analizează, fundamentează și propune minimum două scenarii/opțiuni tehnico-economice diferite, recomandând, justificat și documentat, scenariul/opțiunea tehnico-economic(ă) optim(ă) pentru realizarea obiectivului de investiții.

2) Scenariul/Opțiunea tehnico-economic(ă) optim(ă), recomandat(ă) potrivit alin. (1), cuprinde:

a) soluția tehnică;

b) principalii indicatori tehnico-economici aferenți obiectivului de investiții;

c) certificatul de urbanism, avizele conforme pentru asigurarea utilităților, precum și avize, acorduri și studii specifice, după caz, în funcție de specificul obiectivului de investiții;

d) strategia de implementare, exploatare/operare și de întreținere a investiției.

(...)

(8) Conținutul-cadru al studiului de fezabilitate este prevăzut în anexa nr.

(...)

Art. 12. - (1) Proiectul tehnic de execuție constituie documentația prin care proiectantul dezvoltă, detaliază și, după caz, optimizează, prin propuneri tehnice, scenariul/opțiunea aprobat(ă) în cadrul studiului de fezabilitate/documentației de avizare a lucrărilor de intervenții; componenta tehnologică a soluției tehnice poate fi definitivată ori adaptată tehnologiilor adecvate aplicabile pentru realizarea obiectivului de investiții, la faza de proiectare - proiect tehnic de execuție, în condițiile respectării indicatorilor tehnico-economici aprobați și a autorizației de construire/desființare.

(2) Proiectul tehnic de execuție conține părți scrise și părți desenate, necesare pentru execuția obiectivului de investiții.

(3) Părțile scrise cuprind date generale privind investiția, descrierea generală a lucrărilor, memorii tehnice pe specialități, caiete de sarcini, liste cu cantitățile de lucrări, graficul general de realizare a investiției.

(4) Părțile desenate cuprind planșe de ansamblu, precum și planșe aferente specialităților: planșe de arhitectură, de structură, de instalații, de utilaje și echipamente tehnologice, inclusiv planșe de dotări.

(5) Detaliile de execuție... elaborează, de regulă, odată cu proiectul tehnic de execuție, constituind parte integrantă a acestuia, și explicitează soluțiile de alcătuire, asamblare, executare, montare și alte asemenea operațiuni privind părți/elemente de construcție ori de instalații aferente acestora și care indică dimensiuni, materiale, tehnologii de execuție, precum și legături între elementele constructive structurale/nestructurale ale obiectivului de investiții.

(6) Prin excepție de la prevederile alin. (5), anumite detalii de execuție... pot elabora/definitiva, în funcție de complexitatea proiectului și de natura lucrărilor de intervenții, precum și în cazul obiectivelor de investiții a căror funcționare implică procese tehnologice specifice, pe parcursul execuției lucrărilor la obiectivul de investiție.

(7) Proiectul tehnic de execuție, inclusiv detaliile de execuție... verifică de către specialiști verficatori de proiecte atestați pe domenii/subdomenii de construcții și specialități pentru instalații, în scopul verificării îndeplinirii cerințelor fundamentale aplicabile construcțiilor,

pentru protejarea vieții oamenilor, a bunurilor acestora, a societății și a mediului și pentru asigurarea sănătății și siguranței persoanelor implicate, pe întregul ciclu de viață a construcțiilor.

(8) Conținutul-cadru al proiectului tehnic de execuție este cel prevăzut în anexa nr.... și... adaptează de către operatorii economici care prestează servicii de proiectare în domeniu, în conformitate cu specificul investiției. (...)

Evidențierea cu litere îngroșate aparține Consiliului și urmărește să reliefeze importanța dispozițiilor legale.

Din economia dispozițiilor legale redactate Consiliul determină că proiectarea unei investiții cuprinde mai multe faze de proiectare, printre care și studiul de fezabilitate și proiectul tehnic de execuție.

De asemenea, din lecturarea dispozițiilor legale redactate, Consiliul determină că în cazul obiectivelor noi de investiții... impune elaborarea studiului de fezabilitate și a proiectului tehnic de execuție, în cazul intervențiilor la construcții existente... impune elaborarea documentației de avizare a lucrărilor de intervenții și proiectul tehnic de execuție, iar în cazul obiectivelor mixte de investiții astfel cum s-a precizat în... de sarcini (**Obiectivul de investiții... încadrează în obiectiv/proiect mixt, care... va realiza prin intervenții la o construcție existentă**)... impune elaborarea studiului de fezabilitate, completat cu elementele specifice din documentația de avizare a lucrărilor de intervenții și a proiectul tehnic de execuție.

Așa cum a precizat legiuitorul la art. 12 (1) **Proiectul tehnic de execuție constituie documentația prin care proiectantul dezvoltă, detaliază și, după caz, optimizează, prin propuneri tehnice, scenariul/opțiunea aprobat(ă) în cadrul studiului de fezabilitate/documentației de avizare a lucrărilor de intervenții; componenta tehnologică a soluției tehnice poate fi definitivată ori adaptată tehnologiilor adecvate aplicabile pentru realizarea obiectivului de investiții, la faza de proiectare - proiect tehnic de execuție, în condițiile respectării indicatorilor tehnico-economici aprobați și a autorizației de construire/desființare, rezultând similaritatea studiului de fezabilitate cu proiectul tehnic, ca fază de proiectare.**

Prin urmare, atât studiul de fezabilitate, cât și proiectul tehnic reprezintă faze de proiectare, care astfel fac parte din categoria „servicii de proiectare” fiind similare cu serviciile de proiectare solicitate de entitatea contractantă.

Față de cele reținute rezultă faptul că un ofertant care deține experiența necesară pentru elaborarea studiilor de fezabilitate și/sau proiectelor tehnice, astfel cum a fost solicitată prin documentația de atribuire, demonstrează că dispune de capacitatea profesională, competențele tehnice și resursele de specialitate necesare pentru a presta serviciile de proiectare supuse procedurii în cauză care constau în *Servicii de elaborare a documentațiilor tehnico-economice în faza Studiu de Fezabilitate, DTAC, DTOE și Proiect Tehnic de execuție în cadrul obiectivului de investiții "...*.

Nu prezintă nicio relevanță solicitarea unei experiențe similare care constă atât în elaborarea studiilor de fezabilitate, cât și elaborarea proiectelor tehnice, atâta vreme cât similaritatea serviciilor de proiectare

aferente fazelor de proiectare SF și PT rezultă din cadrul legislativ incident anterior menționat.

Împrejurarea că... impune corelarea între soluțiile tehnice propuse în faza de SF (care determină bugetul maxim și indicatorii tehnico-economici) și detalierea acestora în faza de PT nu este de natură a conduce la concluzia la care ajunge achizitoarea vizavi de imposibilitatea divizării serviciilor solicitate câtă vreme **Proiectul tehnic de execuție constituie documentația prin care proiectantul dezvoltă, detaliază și, după caz, optimizează, prin propuneri tehnice, scenariul/opțiunea aprobat(ă) în cadrul studiului de fezabilitate/documentației de avizare a lucrărilor de intervenții; componenta tehnologică a soluției tehnice poate fi definitivată ori adaptată tehnologiilor adecvate aplicabile pentru realizarea obiectivului de investiții, la faza de proiectare - proiect tehnic de execuție, în condițiile respectării indicatorilor tehnico-economici aprobați și a autorizației de construire/desființare.**

În considerarea celor antemenționate sunt relevante susținerile contestatoarei potrivit cărora Referitor la definirea serviciilor similare... observă faptul că Entitatea contractantă stabilește că cerința este îndeplinită doar prin prezentarea a unor proiecte care presupun în mod cumulativ și concomitent și studii de fezabilitate și proiecte tehnice în loc să solicite cum... utilizează în mod normal, firesc și suficient studii de fezabilitate și/sau proiecte tehnice.

Subliniem faptul că această exprimare nu este doar o eroare din punct de vedere lingvistic, ci aceasta are consecințe la nivelul evaluării ofertelor și prin urmare restrânge în mod nejustificat și artificial concurența, excluzând de plano o mare parte din operatori economici care poate sunt calificabili/competenți din punct de vedere tehnic și operațional pentru a executa prezentul contract, însă care nu au participat până în prezent la un contract care să presupună concomitent și studii de fezabilitate și proiecte tehnice, ci care au participat la aceste două servicii dar în contracte separate.

Astfel, reiterăm faptul că această cerință, în forma sa actuală, nu este justificată nici măcar din pi net de vedere tehnic, deoarece, în practică, multe proiecte... limitează la SF (...), altele... limitează la PT (Proiect Tehnic), iar legislația nu condiționează experiența similară de prestarea simultană a ambelor tipuri de servicii.

În ceea ce privește solicitarea contestatoarei privind necesitatea de a include în cuprinsul serviciilor similare și a *serviciilor de asistență tehnică*, respectiv modificarea definiției serviciilor similare astfel încât aceasta să includă și sintagma „și/sau asistență tehnică”, Consiliul constată caracterul neîntemeiat al solicitării adresate. În stabilirea acestei finalități Consiliul are în vedere faptul că, așa cum a fost anterior reținut, un ofertant care deține experiența necesară pentru elaborarea studiilor de fezabilitate și/sau proiectelor tehnice, astfel cum a fost solicitată prin documentația de atribuire, demonstrează că dispune de capacitatea profesională, competențele tehnice și resursele de specialitate necesare pentru a presta serviciile de proiectare supuse procedurii în cauză care constau în *Servicii de elaborare a documentațiilor tehnico-economice în faza Studiu de Fezabilitate, DTAC, DTOE și Proiect Tehnic de execuție în cadrul obiectivului de investiții* "...".

Elaborarea studiilor de fezabilitate și/sau a proiectelor tehnice presupune un nivel ridicat de expertiză tehnică, cunoașterea aprofundată a soluțiilor adoptate, precum și asumarea responsabilităților

profesionale aferente, elemente care sunt intrinsec corelate cu activitatea de asistență tehnică pe perioada execuției lucrărilor.

Potrivit legislației incidente activitatea de asistență tehnică pe perioada execuției lucrărilor nu reprezintă o fază de proiectare.

În acest context, așa cum a susținut și entitatea contractantă *asistența tehnică reprezintă o activitate complementară și subsecventă procesului de proiectare, iar experiența relevantă în domeniul proiectării constituie un indicator pertinent și suficient al capacității ofertantului de a presta aceste servicii.*

Cu ocazia formulării concluziilor scrise, contesatatoarea a susținut că Dorim să clarificăm Consiliului că nu am solicitat și nu am susținut că experiența exclusiv în asistență tehnică este suficientă pentru a executa obiectul prezentului contract, ci că și acest serviciu este o parte integrantă și completează reciproc și funcționează ca un tot unitar împreună cu serviciile de elaborare și/sau actualizare și/sau revizuire de Proiecte Tehnice și/sau Proiecte Tehnice de execuție, astfel încât și experiența similară ar trebui să reflecte și abilitățile și capacitățile pentru acest serviciu, nu exclusiv pentru acest serviciu.

... 6 - Metodologia privind elaborarea devizului general și a devizului pe obiect din...

SECȚIUNEA a 3-a

Cheltuieli pentru proiectare și asistență tehnică

.... Asistență tehnică

Cuprinde cheltuielile efectuate pentru:

....1. asistență tehnică din partea proiectantului:

a) pe perioada de execuție a lucrărilor;

b) pentru participarea proiectantului la fazele incluse în programul de control al lucrărilor de execuție, avizat de către Inspectoratul de Stat în Construcții;

Iar potrivit Anexei 7 - devizului general al obiectivului de investiție:

....	Asistență tehnică
....1.	Asistență tehnică din partea proiectantului:
.....	pe perioada de execuție a lucrărilor
.....	pentru participarea proiectantului la fazele incluse în programul de control al lucrărilor de execuție, avizat de către Inspectoratul de Stat în Construcții

Așa cum a susținut și contestatoarea în concluziile scrise, experiența exclusiv în asistență tehnică nu este suficientă pentru a executa obiectul prezentului contract, acest serviciu fiind o parte integrantă care completează reciproc și funcționează ca un tot unitar împreună cu serviciile de elaborare și/sau actualizare și/sau revizuire de proiecte tehnice și/sau proiecte tehnice de execuție. Prin urmare, poate fi luată în considerare ca parte a unei experiențe similare care a cuprins și celalalte etape anterior menționate.

Astfel fiind, va fi respinsă solicitarea includerii în cuprinsul serviciilor similare și a *serviciilor de asistență tehnică*, respectiv modificarea definiției serviciilor similare, astfel încât aceasta să includă și sintagma „și/sau asistență tehnică”.

Față de cele reținute constatându-... temeinicia susținerilor contestatoarei vizavi de nelegalitatea solicitării unei experiențe similare care constă atât în elaborarea studiilor de fezabilitate, cât și elaborarea

proiectelor tehnice, Consiliul va obliga achizitoarea la modificarea cerinței dovedirii experienței similare prin modificarea definiției serviciilor similare astfel încât aceasta să includă sintagma „și/sau”, respectiv:

Prin servicii similare... înțelege: studii de fezabilitate **și/sau** proiecte tehnice pentru construire /reabilitare/modernizare obiective de construcții civile care să fi vizat construcții încadrate în categoria de importanță B, în conformitate cu prevederile HG nr. 766/1997 pentru aprobarea unor regulamente privind calitatea în construcții, cu mențiunea ca cel puțin unul dintre contractele prezentate să conțină servicii de proiectare pentru construire/ reabilitare/modernizare clădire tip... aeroportuar de.... La nivelul contractelor prezentate, Ofertantul va face dovada că a prestat servicii de proiectare în valoare de minim... fără TVA.

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

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) 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, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite, în parte, contestația formulată de..., în contradictoriu cu..., în ceea ce privește solicitarea privind definirea serviciilor similare și solicitarea prezentării a cel puțin 2 contracte, ca și condiție de calificare pentru personalul solicitat.

Obligă entitatea contractantă la modificarea/completarea/remedierea documentației de atribuire, conform celor din motivare, în termen de 15 zile de la primirea deciziei. Modificările/completările/remedierile vor fi efectuate în cadrul aceluiași termen și vor fi aduse la cunoștința operatorilor economici prin publicarea lor în SEAP. Va fi stabilită o nouă dată limită de depunere a ofertelor.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 respinge ca nefondate restul solicitărilor din contestație.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii... 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, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

PREȘEDINTE,

...

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

...

Redactată în 4 exemplare originale, conține 36 pagini.