

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 înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 62594/02.10.2024, depusă de ...SRL, cu sediul în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., CUI ..., reprezentată legal de ..., administrator, privind procedura simplificată organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect *Execuție lucrări pentru obiectivul "Reabilitare drumuri locale afectate de fenomene naturale și modernizare drumuri locale în comuna ..., județul ..."*, cod CPV 45233120-6 Lucrări de construcții de drumuri (Rev. 2), de COMUNA ... (PRIMĂRIA COMUNEI ...), cu sediul în localitatea ..., ..., în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat admiterea contestației astfel cum a fost formulată și, pe cale de consecință, dispunerea anulării comunicării rezultatului procedurii nr. 6267/24.09.2024 și a raportului procedurii nr. 6264/24.09.2024, precum și a tuturor actelor subsecvente în ceea ce privește respingerea ofertei sale ca neconformă; obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de evaluare, cu respectarea cerințelor legale, cu aplicarea criteriilor de atribuire și a motivelor care conduc la declararea ofertei sale ca admisibilă și conformă.

**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 ...SRL critică rezultatul procedurii de atribuire, solicitând cele menționate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea prezintă, pe scurt, situația de fapt.

Cu caracter prealabil, consideră că actele atacate sunt profund nemotivate în ceea ce privește soluția de respingere ca neconformă a ofertei sale, întrucât nu reiese din conținutul acestora care au fost motivele de neconformitate, ceea ce face dificilă atât contestarea acestui rezultat, cât și analiza și cenzurarea lui de către Consiliu.

Conform comunicării privind rezultatul procedurii, motivul care a stat la baza respingerii are legătură cu răspunsul la întrebarea nr. 4.3 din solicitarea de clarificări nr. 5184/05.08.2024 referitor la listele de cantități pentru organizarea de șantier. Dat fiind că, din conținutul actelor atacate, este aproape imposibil de dedus exact motivul de neconformitate, referirea la întrebarea nr. 4.3 poate fi oarecum edificatoare.

Totuși, afirmă că oferta sa nu a fost respinsă pentru un răspuns neconcludent la solicitarea de clarificări (ceea ce ar fi atras sancțiunea respingerii ca inacceptabilă în temeiul art. 134 alin. 5 din HG nr. 395/2016), ci pentru nesatisfacerea cerințelor caietului de sarcini (sancțiunea neconformității prevăzută de art. 137 alin. 3 din HG nr. 395/2016).

Or, din cuprinsul actelor atacate, nu reiese care au fost prevederile caietului de sarcini care nu au fost respectate, singurul document care se referă la motivele respingerii ofertei sale fiind comunicarea privind rezultatul procedurii, care citează anumite prevederi legale și clarificări ale documentației și care menționează *„Răspunsul furnizat la pct. 4.3 referitor la prezentarea în cadrul ofertei a unei liste de cantități pentru Cheltuieli conexe Organizarii de șantier a fost considerat neconcludent de către membrii comisiei de evaluare cu respectarea prevederilor art. 2 alin. 2 lit. b) „tratamentul egal” din Legea nr. 98/2016”*.

Contestatoarea afirmă că nu înțelege ce legătură au cheltuielile conexe organizării de șantier cu tratamentul egal, iar din întreg conținutul comunicării nu reiese exact motivul respingerii.

Menționează că nu solicită admiterea contestației strict pentru acest motiv, care ar presupune doar o temporizare a procedurii, ci și pentru criticile împotriva motivului pe care îl consideră ca fiind cel care a stat la baza respingerii ofertei sale, sub rezerva completării motivelor contestației în ipoteza în care autoritatea contractantă va oferi noi explicații prin punctul de vedere.

Întrebarea nr. 4.3 a avut următorul conținut: *„În cadrul ofertei prezentați liste cu cantitățile proprii pentru Organizare de șantier, respectiv pentru: 1. Lucrări de construcții și instalații aferente organizării de șantier; 2. Cheltuieli conexe Organizării de șantier. Având în vedere faptul că în cadrul valorii estimate nu sunt prinse/comunicate cheltuieli conexe Organizării de șantier, va solicitam să ne clarificați întocmirea și prezentarea acestuia nefiind solicitat prin documentația de atribuire dar prezentat în cadrul ofertei la paginile 1031-1032.”*

În continuarea este redat răspunsul transmis.

Învederează Consiliului că procedura are ca obiect strict executarea lucrărilor, prin raportare la proiectul tehnic nr. 300/2023 elaborat de ..., parte din documentația de atribuire.

Potrivit art. IV.4.1 din fișa de date și pag. 30 din caietul de sarcini, în propunerea tehnică se impunea a se include și *„11) Liste de cantități de*

lucrări pe categorii de lucrări (conform Formular F3 din H.G. nr.907/2016) - fără valori" prin raportare la listele întocmite de proiectant.

Totodată, proiectantul a defalcat valoarea estimată a contractului conform tabelului de la pag. 9 din caietul de sarcini, pentru organizarea de șantier fiind estimată valoarea de 78.847,74 lei.

Mai mulți ofertanți interesați au sesizat că listele de cantități întocmite de proiectant nu cuprind și lucrările privind organizarea de șantier, motiv pentru care au fost formulate mai multe solicitări de clarificări anterior termenului limită de depunere a ofertelor:

Întrebare 8:

Întrucât în listele de cantități nu s-au regăsit și cantități de lucrări privind organizarea de șantier, va rugăm să confirmați că fiecare ofertant va pune propriile liste de cantități privind organizarea de șantier propusa, cu încadrarea în bugetul estimat pentru acest capitol.

Răspuns:

Ofertanții vor întocmi propriul deviz pentru organizarea de șantier, ce va fi corelat cu propunerea tehnică, cu încadrarea în bugetul estimat pentru acest capitol.

Întrebare 3:

Va rugăm să ne specificați dacă trebuie să ne încadram în valorile declarate pentru fiecare capitol de cheltuieli în parte, sau în valoarea totală estimată a investiției:

Valoarea estimată a lucrărilor este de 15.848.394,76 lei fără TVA, din care:

Cap. 4.1. Construcții și instalații - 15.769.547,02 lei

Cap.5.1.1 Lucrări de construcții și instalații aferente organizării de șantier - 78.847,74 lei

Răspuns:

Ofertanții se vor încadra în valorile maxime pe fiecare capitol de cheltuieli în parte așa cum au fost comunicate/detaliat în cadrul documentației de atribuire.

Întrebare 4:

Va rugăm să precizați dacă pentru organizarea de șantier, ofertantul trebuie să prezinte liste proprii de cantități de lucrări, sau ne puneți la dispoziție liste comune tuturor constructorilor angajați în procedura.

Răspuns:

Ofertanții vor întocmi propriul deviz pentru organizarea de șantier, ce va fi corelat cu propunerea tehnică, cu încadrarea în bugetul estimat pentru acest capitol.

Întrebare 2:

Va rugăm să specificați dacă ofertanții vor lua în considerare încadrarea în valorile specificate în caietul de sarcini în pe fiecare obiect în parte sau se va avea în vedere încadrarea în valoarea totală generală.

Răspuns:

Ofertanții se vor încadra în valorile maxime pe fiecare capitol de cheltuieli în parte așa cum au fost comunicate/detaliat în cadrul documentației de atribuire.

Așadar, potrivit cerințelor documentației de atribuire, astfel cum acestea au fost clarificate de autoritatea contractantă, și în lipsa unor liste de cantități întocmite de proiectant, ofertanții aveau libertatea întocmirii propriului deviz pentru organizarea de șantier, singura cerință fiind aceea de încadrare în valoarea estimată de 78.847,74 lei.

În atare situație, contestatoarea arată că a întocmit propriul deviz pentru organizarea de șantier, în sensul împărțirii cheltuielilor conform listelor F3, fără valori, prezentate la pag. 1029-1032 din propunerea tehnică, în cheltuieli cu organizarea de șantier propriu-zisă și cheltuieli conexe organizării de șantier, cu o valoare care se încadrează în valoarea estimată de proiectant.

Pe lângă faptul că o astfel de împărțire a activităților este expresia dreptului de întocmire a propriului deviz, astfel cum a clarificat în repetate rânduri autoritatea contractantă, împărțirea activităților s-a realizat prin raportare la cerințele caietului de sarcini, astfel cum a detaliat și prin răspunsul la solicitarea de clarificări.

Astfel, prin caietul de sarcini, la pag. 26, s-au impus o serie de obligații referitoare la organizarea de șantier, respectiv închirierea terenului necesar, montarea, operarea și demontarea instalațiilor temporare, paza șantierului, a utilităților, efectuarea conexiunilor la utilități, suportarea cheltuielilor privind utilitățile etc.

Toate aceste activități sunt încadrate în categoria „Cheltuieli conexe organizării de șantier” prin Metodologia privind elaborarea devizului general și a devizului pe obiect din 29.11.2016, Anexa nr. 6 la HG nr. 907/2016, și au fost incluse într-un deviz distinct, tocmai pentru acest motiv și în considerarea libertății de care a asigurat-o în repetate rânduri autoritatea contractantă.

Așadar, contestatoarea consideră că modul în care a împărțit cheltuielile aferente organizării de șantier sunt nu numai în concordanță cu prevederile documentației de atribuire, astfel cum acestea au fost clarificate, ci și în concordanță cu cadrul normativ aplicabil, motiv pentru care respingerea ofertei sale pentru acest motiv este vădit neîntemeiată.

De asemenea, indiferent cum/dacă va fi justificată suplimentar prin punctul de vedere care va fi formulat, măsura respingerii ofertei pentru acest motiv este profund disproporționată.

În susținere, invocă art. 2 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 98/2016, precum și jurisprudența CJUE, respectiv Hotărârea Curții din 5 mai 1998, National Farmers' Union și alții, C-157/96, Rec., p. 1-2211, punctul 60.

Cu alte cuvinte, împărțirea cheltuielilor privind organizarea de șantier în două devize separate nu influențează în niciun mod oferta sa, în condițiile în care valoarea cumulată a acestor lucrări respectă cerința referitoare la pragul de 78.847,74 lei.

Prin respingerea ofertei sale, autoritatea contractantă a eliminat cea mai avantajoasă ofertă pentru motive care nu sunt întemeiate pe

cerințe ale documentației de atribuire și, chiar dacă ar fi fost, ar fi putut fi îndreptate cu ușurință prin depunerea unui singur deviz.

O asemenea îndreptare a unei abateri tehnice minore ar fi fost de preferat în detrimentul sancțiunii respingerii ofertei, în condițiile în care toate condițiile prevăzute de art. 134 alin. (7)-(9) din HG nr. 395/2016 sunt îndeplinite.

Pentru toate aceste motive, apreciază că oferta sa a fost evaluată nelegal, iar împărțirea listelor de cantități s-a realizat cu respectarea clarificărilor autorității contractante și prin raportare la cadrul legal aplicabil, prin urmare, solicită admiterea contestației, astfel cum a fost formulată.

Prin adresa nr. 6548/07.10.2024, înregistrată la Consiliu cu nr. 63731/07.10.2024, Comuna ... (Primăria Comunei ...) formulează punctul său de vedere cu privire la contestația formulată de ...SRL.

Arată că i-a adus la cunoștință contestatoarei decizia de respingere a ofertei sale, considerată neconformă, în temeiul art. 215 din Legea nr. 98/2016 și ale art. 137 din HG nr. 395/2016.

Având în vedere cerințele documentației de atribuire și ținând cont de principiile stabilite de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 și în special a principiilor nediscriminării, tratamentului egal, transparenței și asumării răspunderii, membrii comisiei de evaluare a ofertelor au analizat în cadrul a două ședințe comune de lucru (finalizate prin procesele-verbale nr. 5182/05.08.2024 și 5460/19.08.2024) documentele ofertelor tehnice depuse de către cei 4 ofertanți participanți la procedură. Ulterior, s-a întocmit proces-verbal privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini nr. 5466/19.08.2024, în cadrul căreia au decis dacă ofertele depuse sunt admise/respinse, iar în cazul ofertelor respinse, motivarea deciziei de respingere.

Ofertanții ...SRL și ... SA ale căror oferte au fost respinse la etapa de evaluare a propunerilor tehnice nu au fost introduși în etapa de evaluare financiară.

Sunt redate prevederile fișei de date a achiziției și ale caietului de sarcini în referire la lucrările privind organizarea de șantier.

Adaugă faptul că, în cadrul solicitării de clarificări transmisă prin intermediul SEAP de către ...SRL, sub forma unei pagini scrise/document nedatat și fără număr de înregistrare de la emitent, dar înregistrat la achizitoare cu nr. 3220/07.05.2024, printre altele, s-a solicitat clarificarea următoarelor:

3. Va rugam sa ne specificați daca trebuie sa ne încadram în valorile declarate pentru fiecare capitol de cheltuieli în parte, sau în valoarea totală estimată a investiției:

Valoarea estimată a lucrărilor este de 15.848.394,76 lei fără TVA, din care: Cap. 4.1. Construcții și instalații - 15.769.547,02 lei

Cap.5.1.1 Lucrări de construcții și instalații aferente organizării de șantier - 78.847,74 lei

4. Va rugăm să precizați dacă pentru organizarea de șantier, ofertantul trebuie să prezinte liste proprii de cantități de lucrări, sau ne puneți la dispoziție liste comune tuturor constructorilor angajați în procedura.

În cadrul răspunsului consolidat la solicitările de clarificări, autoritatea contractantă susține că a furnizat răspunsurile pe care le redă în cuprinsul punctului de vedere.

Referitor la afirmațiile contestatoarei conform cărora „la întocmirea ofertei am respectat întocmai cerințele și soluțiile tehnice prevăzute în caietul de sarcini, completat cu răspunsurile la solicitările de clarificări ale constructorilor”, achizitoarea face următoarele precizări:

1. Cerințele care trebuiau îndeplinite de către toți ofertanții la depunerea ofertelor se regăseau specificate clar în cadrul caietului de sarcini la pct.5. Rezumatul informațiilor și cerințelor tehnice.

2. În cadrul caietului de sarcini la pct. 10. Responsabilitățile contractantului au fost detaliate în mod informativ de la 10.1 până la 10.8 responsabilitățile cu caracter general asociate diferitelor faze de derulare a execuției lucrărilor.

3. În cadrul perioadei de solicitări de clarificări și răspunsuri a fost clarificat modul de prezentare a organizării de șantier: „Ofertanții vor întocmi propriul deviz pentru organizarea de șantier, ce va fi corelat cu propunerea tehnică, cu încadrarea în bugetul estimat pentru acest capitol”.

4. Atât în cadrul fișei de date cât și în caietul de sarcini, pe lângă valoarea totală estimată a fost comunicat clar și detaliat modul de compunere al acestuia, respectiv obiectele și capitolele din cadrul Devizului general al proiectului cu finanțare prin Programul Național de Investiții Anghel Saligny.

5. În cazul în care, cu nerespectarea principiilor de la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, membrii comisiei de evaluare ar fi acceptat, în cadrul ofertei tehnice depusă de ...SRL, a listei de cantități de lucrări pentru cheltuieli conexe organizării de șantier, efectele acestui fapt s-ar fi evidențiat și în etapa de evaluare financiară asupra structurii Devizului general prin adăugarea unui capitol suplimentar care ar genera cheltuieli suplimentare pentru Comuna ..., deoarece Cap.5.1.2 Cheltuieli conexe organizării de șantier este definit în Ghidul de finanțare al Programului Național de Investiții Anghel Saligny ca fiind cheltuială neeligibilă suportată de la bugetul local al UAT.

6. În cadrul propunerii tehnice, ofertanții trebuiau să prezinte propriul deviz/propriile devize doar cu cantități de lucrări ce țin de încadrarea acestora în Cap.5.1.1 - Lucrări de construcții și instalații aferente organizării de șantier.

7. Prin întocmirea și depunerea de către ...SRL, în cadrul ofertei tehnice, și a unei liste pentru cheltuieli conexe organizării de șantier au

fost încălcate prevederile documentației de atribuire, inclusiv a răspunsului consolidat la solicitările de clarificări nr. 3230/ 07.05.2024.

8. Referitor la afirmația din cadrul răspunsului la solicitarea de clarificări nr. 1878/08.08.2024, depus ...SRL, conform căruia *suntem disponibili sa renunțam la acest deviz pentru a asigura conformitatea cu asteptările Autorității Contractante*, aceasta nu putea fi luată în considerare de către membrii comisiei de evaluare, deoarece, prin renunțarea la devizul pentru cheltuieli conexe, ofertantul și-ar fi modificat oferta, fapt care ducea tot la respingerea ofertei acestuia.

Urmare a celor de mai sus, decizia membrilor comisiei de evaluare de respingere a ofertei tehnice depusă de contestatoare a fost corectă, fiind bazată pe cerințele și informațiile furnizate în cadrul documentației de atribuire.

În concluzie, solicită respingerea contestației.

Dosarul achiziției și documentele necesare soluționării cauzei au fost depuse cu adresa nr. 6548/07.10.2024, înregistrată la Consiliu cu nr. 64022/ 08.10.2024, fiind atașate punctului de vedere original.

Contestatoarea a transmis concluzii, prin adresa nr. 2345/ 14.10.2024, înregistrată la Consiliu cu nr. 65488/14.10.2024, răspunzând celor susținute în punctul de vedere de către achizitoare.

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

În vederea atribuirii contractului având ca obiect *Execuție lucrări pentru obiectivul "Reabilitare drumuri locale afectate de fenomene naturale și modernizare drumuri locale în comuna ..., județul ..."*, cod CPV 45233120-6 Lucrări de construcții de drumuri (Rev. 2), COMUNA ... (PRIMĂRIA COMUNEI ...), în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura simplificată, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr. SCN.../22.04.2024. Din informațiile anunțului de participare simplificat amintit, s-a reținut că valoarea estimată a contractului de lucrări este de 15.848.394,76 lei, fără TVA, criteriul de atribuire este *prețul cel mai scăzut*, iar data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru 13.05.2024, ora 15:00.

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii, ...SRL a depus contestația în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea a constituit cautiunea în sumă de 88.000,00 lei, conform art. 61¹ alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. 210635155/1 eliberată de CEC Bank, Sucursala ..., la data de 04.10.2024.

Trecând la analiza contestației, Consiliul constată că aceasta este îndreptată împotriva deciziei de respingere, ca neconformă, a ofertei ...SRL, motivele respingerii fiind comunicate cu adresa nr. 6267/24.09.2024, astfel:

Motivare decizie: *Oferta tehnica nu îndeplinește cerințele de prezentare a listelor de cantitati de lucrări pentru organizare de șantier.*

În cadrul FDA la cap. IV.4.3 Modul de prezentare al ofertei se specificau printre altele următoarele:

Retragerea, înlocuirea și modificarea Ofertelor. (...) Nicio ofertă nu poate fi înlocuită sau modificată după termenul-limită pentru primirea Ofertelor.

Ofertanții trebuie să transmită o oferta completă pentru toate activitățile ce fac obiectul acestui contract. Ofertanții poartă exclusiv răspunderea pentru examinarea cu atenția cuvenită a documentației de atribuire, inclusiv a oricărei clarificări aduse documentației de atribuire în timpul perioadei de pregătire a ofertei prin răspunsurile autorității contractante la solicitările de clarificări, precum și pentru obținerea tuturor informațiilor necesare cu privire la orice fel de cerințe/condiții și obligații care pot afecta în vreun fel valoarea, condițiile stabilite, natura/conținutul ofertei și/sau execuția contractului.

Conform art. 209 din Legea 98/2016 cu modificările și completările ulterioare alin. (1) *în cazul în care informațiile sau documentele prezentate de către operatorii economici sunt incomplete sau eronate sau în cazul în care lipsesc anumite documente, autoritatea contractantă are dreptul de a solicita într-un anumit termen ofertanților/candidaților clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de aceștia în cadrul ofertelor sau solicitărilor de participare, cu respectarea principiilor tratamentului egal și transparenței membrii comisiei de evaluare au solicitat clarificări referitoare la propunerea tehnica prezentata.*

Totodată, conform art. 209 din Legea 98/2016 cu modificările și completările ulterioare alin. (2) *Autoritatea contractantă nu are dreptul ca prin clarificările/ completările solicitate să determine apariția unui avantaj evident în favoarea unui ofertant/candidat.*

Analiza răspunsului la solicitarea de clarificari transmis de dvs, cu numărul 1878 din 08.08.2024:

Răspunsul furnizat la pct.4.3. referitor la prezentarea în cadrul ofertei a unei liste de cantitati pentru Cheltuieli conexe Organizării de șantier a fost considerat neconcludent de către membrii comisiei de evaluare cu respectarea prevederilor art. 2 alin. 2 lit. b) "tratamentul egal" din Legea 98/2016 cu modificările și completările ulterioare, motivat de următoarele:

> în cadrul Fisei de date a achiziției la cap. II. 1.4 Descrierea succintă a contractului sau a achiziției/achizițiilor printre altele se aduceau la cunoștința tuturor ofertanților următoarele:

Valoarea estimată a lucrărilor este de 15.848.394,76 lei fara TVA, din care:

Cap. 4.1. Construcții și instalații - 15.769.547,02 lei

Cap. 5.1.1 Lucrări de construcții și instalații aferente organizării de șantier - 78.847,74 lei

> în cadrul Fisei de date a achiziției la cap. IV.4.1 Modul de prezentare al propunerii tehnice se specificau următoarele:

Ofertanții vor întocmi propunerea tehnica astfel încât să se asigure posibilitatea verificării corespondenței cu specificațiile tehnice prevăzute în

cadrul documentației tehnice atașate și caietul de sarcini. Pentru eventuale neclarități și omisiuni sesizate cu privire la documentație, ofertanții au dreptul de a solicita clarificări numai anterior datei limita de depunere a ofertelor, în condițiile descrise în prezenta documentație de atribuire, cu mențiunea că, ulterior adjudecării contractului, vor fi reținute ca fiind opozabile autorității contractante numai circumstanțele neprevizibile (imposibil de prevăzut), în condițiile legii.

De asemenea, după cerințele obligatorii privind documentele și forma în care trebuie prezentate în cadrul ofertei tehnice (numerotate de la 0 la 12) la Nota: se specifica printre altele la pct.5. Ofertanții trebuie să prezinte complet propunerea tehnică, conform cerințelor obligatorii mai sus enunțate. Propunerea tehnică trebuie să îndeplinească în mod corespunzător cerințele Autorității Contractante.

> în cadrul Caietului de sarcini la pagina nr. 9 se aducea la cunoștință ofertanților valoarea estimată a lucrărilor cu indicarea detaliată a capitolelor de cheltuieli și a faptului că Lucrările se vor executa în conformitate cu Proiectul Tehnic nr. 300/2023 întocmit de SC ... SRL.

> în cadrul răspunsului consolidat la solicitările de clarificări nr.3230 din 07.05.2021 și postat în SEAP, referitor la organizarea de șantier se clarificau următoarele:

Ref. la SOLICITARE CLARIFICARI 1 - întrebare 8:

Întrucât în listele de cantități nu s-au regăsit și cantități de lucrări privind organizarea de șantier, vă rugăm să confirmați ca fiecare ofertant va pune propriile liste de cantități privind organizarea de șantier propusă, cu încadrarea în bugetul estimat pentru acest capitol.

Răspuns:

Ofertanții vor întocmi propriul deviz pentru organizarea de șantier, ce va fi corelat cu propunerea tehnică, cu încadrarea în bugetul estimat pentru acest capitol-

Ref. la SOLICITARE DE CLARIFICARI 5 - întrebare 2:

Vă rugăm să specificați dacă ofertanții vor lua în considerare încadrarea în valorile specificate în caietul de sarcini în pe fiecare obiect în parte sau se va avea în vedere încadrarea în valoarea totală generală.

Răspuns:

Ofertanții se vor încadra în valorile maxime pe fiecare capitol de cheltuieli în parte așa cum au fost comunicate/detaliată în cadrul documentației de atribuire.

Ref. la SOLICITARE DE CLARIFICĂRI 6 transmisă de SC ...SRL:

Întrebare 3:

Vă rugăm să ne specificați dacă trebuie să ne încadrăm în valorile declarate pentru fiecare capitol de cheltuieli în parte, sau în valoarea totală estimată a investiției:

Valoarea estimată a lucrărilor este de 15.848.394,76 lei fără TVA. din care:

Cap.. 4.1. Construcții și instalații - 15.769.547,02 lei

Cap.5.1.1 Lucrări de construcții și instalații aferente organizării de șantier - 78.847,74 lei

Răspuns:

Ofertantii se vor încadra în valorile maxime pe fiecare capitol de cheltuieli în parte așa cum au fost comunicate/detaliat în cadrul documentației de atribuire.

și

Întrebare 4:

Va rugăm să precizați dacă pentru organizarea de șantier, ofertantul trebuie să prezinte liste proprii de cantități de lucrări, sau ne puneți la dispoziție liste comune tuturor constructorilor angajați în procedura.

Răspuns:

Ofertantii vor întocmi propriul deviz pentru organizarea de șantier, ce va fi corelat cu propunerea tehnică, cu încadrarea în bugetul estimat pentru acest capitol.

Față de conținutul comunicării privind rezultatul procedurii, Consiliul găsește a fi întemeiate criticile contestatoarei vizavi de faptul că, deși oferta a fost respinsă pentru *neîndeplinirea cerințelor de prezentare a listelor de cantități de lucrări pentru organizare de șantier*, și nu pentru un răspuns neconcludent la solicitarea de clarificări nr. 5184/05.08.2024, nu au fost detaliate care sunt acele cerințe nerespectate și sub ce formă. Autoritatea contractantă redă cerințe ale documentației de atribuire, clarificări la documentație și corespondența purtată cu operatorul economic, fără însă a îi explica acestuia motivele care au determinat luarea deciziei de respingere a ofertei.

Cu toate acestea, dat fiind că, din conținutul contestației, rezultă că societatea contestatoare a putut identifica fundamentul respingerii ofertei sale, ținând seama și de faptul că, urmare punctului de vedere al autorității contractante, în care au fost prezentate, într-o formă detaliată, motivele respingerii ofertei, au fost depuse concluzii scrise în completarea celor susținute în contestație, caracterul deficitar al comunicării a fost acoperit, Consiliul urmând a se pronunța asupra criticilor legate de decizia luată de achizițoare.

Astfel, trecând la analiza motivelor de respingere a ofertei ...SRL, se are în vedere că relevante în soluționarea cauzei sunt prevederile caietului de sarcini și completările/clarificările aduse acestuia.

La pag. 9 din caietul de sarcini, s-a prevăzut:

Valoarea estimată a lucrărilor este de 15,848394,78 lei fără TVA, din care:

Nr.	Specificație	Valoare LEI
4.	4. Cheltuieli pentru investiția de baza	
4.1.	Construcții și instalații	15.769.547,02
4.1.1.	Str. Fantana doamnei	3.518.320,10
4.1.2.	Str. Schitului	1.769.583,20
4.1.3.	Str. Bechet	1.135.753,53
4.1.4.	Str. Stanistei	954.550,34
4.1.5.	Str. Crinului	302.713,96
4.1.6.	Str. Dadu T2	172.607,98
4.1.7.	Str. Cireșului	579.100,12
4.1.8.	Str. Imasuiui	909.572,02
4.1.9.	Str. Speranței T2	655.886,41

4.1.10.	Str. Speranței T3	608.163,71
4.1.11.	Str. Meseriașilor	799.734,18
4.1.12.	Str. Saraturii	293.936,45
4.1.13.	Str. Trandafirului	626.800,92
4.1.14.	Str. Primăverii	1.011.453,41
4.1.15.	Str. Hucului	258.628,43
4.1.16.	Str. Mușetelului	394.292,32
4.1.17.	Str. Morarului	1.265.524,21
4.1.18.	Str. Zagrađeni	512.925,71
5.	<i>Alte cheltuieli</i>	
5.1.	Organizare de șantier	78.847,74
5.1.1	Lucrări de construcții pentru organizare de șantier	78.847,74

De asemenea, în cadrul cap. 10.6 Responsabilități asociate organizării de șantier a contractantului, s-a prevăzut:

Contractantul este răspunzător pentru toate amenajările necesare, inclusiv infrastructura necesară, forța de muncă precum și pentru efectuarea activităților de instalare a echipamentelor necesare, întreținerea lor, funcționarea lor și dezasamblarea lor la finalul activităților precum și readucerea lor la starea inițială.

Activitatea de organizare de șantier include (indicativ, fără a fi limitativ), următoarele:

i. Închirierea terenului necesar în vederea organizării de șantier și obținerea avizelor/autorizațiilor pentru suprafața utilizată, conform legislației în vigoare;

ii. Montarea, operarea, demontarea și înlăturarea instalațiilor și facilităților temporare ale Contractantului, incluzând dacă este cazul birouri, spații de locuit, laborator, surse independente de energie, toalete ecologice etc.;

iii. Asigurarea șantierului (dacă este cazul) prin stabilirea de măsuri de pază, inclusiv prin montarea de împrejmuiri temporare sau/și pază;

iv. Asigurarea utilităților (energie electrică, apă, comunicații etc), asigurarea de toalete ecologice pentru personalul de șantier etc, pentru desfășurarea activităților pe șantier în bune condiții și cu respectarea prevederilor referitoare la sănătatea, siguranța și securitatea personalului;

v. Efectuarea conexiunilor la utilități (energie electrică, apă, comunicații etc) sau asigurarea de surse de energie independente, asigurarea de toalete ecologice pentru personalul de șantier etc, pentru desfășurarea de activități pe șantier în bune condiții și cu respectarea prevederilor referitoare la sănătatea, siguranța și securitatea personalului;

vi. Suportarea cheltuielilor privind consumul de utilități pe durata execuției atât pentru operarea echipamentelor și utilajelor, cât și pentru organizarea de șantier, inclusiv personalul și echipamentele/utilajele;

vii. Asigurarea suportului administrativ pentru buna desfășurare a lucrărilor, inclusiv personal, echipament și materiale (de exemplu consumabile);

viii. Mobilizarea și demobilizarea echipamentului și utilajelor necesare la execuție (inclusiv aducerea și înlăturarea de pe șantier, operarea, menținerea și repararea acestora), precum și a personalului Contractantului implicat în derularea de activități pe șantier.

În soluționare prezintă relevanță și răspunsurile la clarificări din cadrul adresei nr. 3230/07.05.2024, publicată în Sistemul Electronic de Achiziții Publice, citate în comunicarea privind rezultatul procedurii (solicitățile de clarificări nr. 5 și 6).

Potrivit Anexei 6 a Hotărârii Guvernului nr. 907/2016, Metodologia privind elaborarea devizului general și a devizului pe obiect din 29.11.2016, în cadrul secțiunii a 5-a Alte cheltuieli, sunt detaliate următoarele:

5.1. Organizare de șantier

Cuprinde cheltuieli necesare în vederea creării condițiilor de desfășurare a activității de construcții-montaj, din punct de vedere tehnologic și organizatoric.

5.1.1. Lucrări de construcții și instalații aferente organizării de șantier

Cuprinde cheltuieli aferente realizării unor construcții provizorii sau amenajări în construcții existente, precum și cheltuieli de desființare a organizării de șantier:

- a) vestiare/barăci/spații de lucru pentru personalul din șantier;
- b) platforme tehnologice/dezafectarea platformelor tehnologice;
- c) grupuri sanitare;
- d) rampe de spălare auto;
- e) depozite pentru materiale;
- f) fundații pentru macarale;
- g) rețele electrice de iluminat și forță;
- h) căi de acces auto și căi ferate;
- i) bransamente/racorduri la utilități;
- j) împrejmuiri;
- k) panouri de prezentare;
- l) pichete de incendiu;

m) cheltuieli pentru desființarea organizării de șantier, inclusiv cheltuielile necesare readucerii terenurilor ocupate la starea lor inițială, la terminarea execuției lucrărilor de investiții, cu excepția cheltuielilor aferente pct. 1.3 "Amenajări pentru protecția mediului și aducerea la starea inițială" din structura devizului general;

5.1.2. Cheltuieli conexe organizării de șantier

Cuprinde cheltuielile pentru:

- a) obținerea autorizației de construire/desființare aferente lucrărilor de organizare de șantier;
- b) taxe de amplasament;
- c) închirieri semne de circulație;
- d) întreruperea temporară a rețelelor de transport sau distribuție de apă, canalizare, agent termic, energie electrică, gaze naturale, a circulației rutiere, feroviare, navale sau aeriene;
- e) contractele de asistență cu poliția rutieră;
- f) contracte temporare cu furnizorul de energie electrică, cu furnizorul de apă și cu unități de salubritate;
- g) taxe depozit ecologic;
- h) taxe locale;
- i) chirie pentru ocuparea temporară a domeniului public;
- j) cheltuielile necesare readucerii terenurilor ocupate la starea lor inițială, la terminarea execuției lucrărilor de investiții/intervenții, operațiune care constituie obligația executanților, cu excepția cheltuielilor aferente pct. 1.3 "Amenajări pentru protecția mediului și aducerea la starea inițială" din structura devizului general;
- k) costul energiei electrice și al apei consumate în incinta organizării de șantier pe durata de execuție a lucrărilor;
- l) costul transportului muncitorilor nelocalnici și/sau cazarea acestora;
- m) paza șantierului;
- n) asigurarea pompierului autorizat;
- o) cheltuieli privind asigurarea securității și sănătății în timpul execuției lucrărilor pe șantier.

5.2. Comisioane, cote, taxe, costul creditului

Cuprinde, după caz:

(...)

5.3. Cheltuieli diverse și neprevăzute

(...)

5.4. Cheltuieli pentru informare și publicitate

Cuprinde cheltuielile pentru publicitate și informare, inclusiv pentru diseminarea informațiilor de interes public.

Analizând propunerea tehnică depusă de ...SRL, Consiliul constată că, în Formularul F1 Centralizatorul cheltuielilor pe obiectiv, a fost prevăzut cap. 5.1 Organizarea de șantier cu subcap. 5.1.1 Lucrări de construcții și instalații aferente organizării de șantier și 5.1.2 Cheltuieli conexe organizării de șantier. Formularul F3 pentru Cheltuieli conexe organizării de șantier a fost depus la pag. 1031 și 1032 din propunerea tehnică.

În cadrul solicitării nr. 5184/05.08.2024, întrebarea nr. 4.3, s-au solicitat ofertantei următoarele:

4.3 În cadrul ofertei prezentați liste cu cantitățile proprii pentru Organizare de șantier, respectiv pentru:

1. Lucrări de construcții și instalații aferente organizării de șantier

2. **Cheltuieli conexe Organizării de șantier.**

Având în vedere faptul că în cadrul valorii estimate nu sunt prinse/comunicate cheltuieli conexe Organizării de șantier, vă solicităm să ne clarificați întocmirea și prezentarea acestuia nefiind solicitat prin documentația de atribuire dar prezentat în cadrul ofertei la paginile 1031-1032.

În răspunsul său nr. 1878/08.08.2024, ... SRL a explicat următoarele:

Răspuns întrebare 4.3 Cheltuieli conexe

În conformitate cu răspunsul la solicitarea de clarificări nr. 3230 din 07.05.2024, răspuns întrebare nr. 8 *"Ofertantii vor întocmi propriul deviz pentru organizarea de șantier, ce va fi corelat cu propunerea tehnică, cu încadrarea în bugetul estimat pentru acest capitol."*

Precizăm totodată și faptul că la întocmirea ofertei, am respectat întocmai cerințele și soluțiile tehnice prevăzute în caietul de sarcini, completat cu răspunsurile la solicitările de clarificări ale constructorilor.

Din acest motiv am ofertat Formularul F3, Organizare de șantier - Stadiu fizic Cheltuieli conexe organizării de șantier, așa cum s-a solicitat în cadrul Caietului de sarcini nr. 2816 din 19.04.2024, cap. 10.6 RESPONSABILITĂȚI ASOCIATE ORGANIZĂRII DE ȘANTIER A CONTRACTANTULUI, pag. 26, respectiv:

(...)

Dorim să subliniem faptul că în cadrul documentației de atribuire, au fost enumerate anumite elemente necesare pentru organizarea de șantier, așa cum am ilustrat și mai sus.

În acest context, pentru a asigura conformitatea cu cerințele din caietul de sarcini și pentru a ne asigura că toate aspectele necesare pentru o organizare eficientă a șantierului sunt acoperite, am considerat necesar să includem un deviz pentru cheltuieli conexe de organizare de șantier. Această

decizie a fost luată pentru a acoperi toate cerințele autorității contractante specificate în documentația de atribuire.

Devizul pentru cheltuieli conexe reflectă angajamentul nostru de a acoperi toate aspectele menționate în caietul de sarcini, chiar dacă acestea nu au fost detaliate în listele de cantități de lucrări, în concluzie, prezentarea devizului pentru cheltuieli conexe de organizare de șantier a fost realizată în spiritul respectării cerințelor din documentația de atribuire și pentru a se asigura o organizare completă și eficientă a șantierului.

Cu toate acestea, în cazul în care autoritatea contractantă nu este de acord cu devizul ofertat de către noi, cu toate că au fost cerințe specificate clar în caietul de sarcini, dorim să menționăm că **suntem disponibili să renunțăm la acest deviz pentru a asigura conformitatea cu așteptările Autorității Contractante.**

Analizând cele de mai sus, se poate observa că ceea ce a determinat achiziția să ia decizia de respingere a ofertei ...SRL a fost includerea în propunerea tehnică a cap. 5.1.2 *Cheltuieli conexe organizării de șantier*, în condițiile în care acestea nu au fost solicitate prin caietul de sarcini, respectiv nu au fost prevăzute în cadrul tabelului cuprinzând valoarea estimată pe capitole, singurele cheltuieli incluse fiind cele de la cap. 5.1.1 *Lucrări de construcții pentru organizare de șantier*.

În punctul său de vedere, autoritatea contractantă a explicat că în cazul în care, cu nerespectarea principiilor de la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, membrii comisiei de evaluare ar fi acceptat, în cadrul ofertei tehnice depusă de ...SRL, a listei de cantități de lucrări pentru cheltuieli conexe organizării de șantier, efectele acestui fapt s-ar fi evidențiat și în etapa de evaluare financiară asupra structurii Devizului general prin *adăugarea unui capitol suplimentar care ar genera cheltuieli suplimentare pentru Comuna ...*, deoarece *Cap.5.1.2 Cheltuieli conexe organizării de șantier este definit în Ghidul de finanțare al Programului National de Investiții Angliei Saligny ca fiind cheltuială neeligibilă suportată de la bugetul local al UAT.*

Așadar, pentru prima dată în cadrul procedurii, achiziția aduce informații legate de *motivele lipsei din tabelul centralizator a subcapitolului prevăzut în cadrul Anexei 6 a Hotărârii Guvernului nr. 907/2016, Metodologia privind elaborarea devizului general și a devizului pe obiect din 29.11.2016, în cadrul secțiunii a 5-a Alte cheltuieli*, aceste informații nefiind aduse la cunoștință prin documentația de atribuire.

Dimpotrivă, contrar celor de mai sus, în cadrul răspunsului consolidat la clarificări, Primăria Comunei ... aduce la cunoștința operatorilor economici interesați că Ofertantii vor întocmi propriul deviz pentru organizarea de șantier, ce va fi corelat cu propunerea tehnică, cu încadrarea în bugetul estimat pentru acest capitol (întrebarea nr. 4 – solicitarea de clarificări nr. 6).

În contextul celor expuse, ofertanta alege să întocmească propriul deviz, potrivit exigențelor anexei 6 la hotărâre la care a făcut referire în răspunsul său la clarificări, ținând seama și de existența în caietul de sarcini, la cap. 10.6, a unor activități apreciate necesare a incluse în

subcap. 5.1.2, nu 5.1.1, conduită care nu poate fi sancționată prin respingerea ofertei.

Pe de altă parte, nu poate fi ignorat nici faptul că valoarea estimată a procedurii a fost calculată incluzând, în cadrul cap. 5.1 doar subcap. 5.1.1 *Lucrări de construcții pentru organizare de șantier*, nu și alte cheltuieli, motivele detaliate în punctul de vedere fiind legate, cum s-a arătat mai sus, de necesitatea prevederii în deviz doar a cheltuielilor eligibile. În cadrul clarificărilor la documentația de atribuire nu s-au solicitat clarificări exprese vizavi de lipsa subcap. 5.1.2.

Concluzionând, suntem în prezența unor cheltuieli necesare, dar a căror plată este neeligibilă, potrivit susținerilor achizitoarei. De altfel, este de reținut și faptul că, în finalul răspunsului la clarificări, autoarea contestației înțelege să renunțe la cheltuieli conexe organizării de șantier.

Dat fiind că problemele aduse în discuție de către achizitoare privesc modalitatea de decontare a cheltuielilor, aspect care cade exclusiv în sarcina sa în calitate de beneficiar al lucrărilor, ținând seama și de disponibilitatea ...SRL de renunțare la devizul respectiv, raportat la prevederile art. 134 alin. (8) din normele metodologice aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016 potrivit căroră Sunt considerate abateri tehnice minore acele omisiuni/abateri din propunerea tehnică care pot fi completate/corectate într-un mod care nu conduce la depunerea unei noi oferte, autoritatea contractantă ar fi trebuit să treacă la *evaluarea propunerii tehnice și financiare astfel cum a fost întocmită*, urmând ca valoarea cheltuielilor conexe să nu fie decontată.

Contrar susținerilor autorităților contractante, renunțarea la devizul din ofertă presupunea lipsa decontării cheltuielilor prevăzute în plus (cheltuieli conexe organizării de șantier) nu modificarea ofertei (propunerii tehnice și financiare), prin eliminarea respectivelor cheltuieli.

O măsură de respingere a ofertei pentru existența unor cheltuieli suplimentare, conexe, este o măsură disproporționată, astfel cum a susținut și autoarea contestației.

Principiului proporționalității, potrivit Hotărârii Tribunalului european din 10 decembrie 2009, Antwerpse Bouwwerken NV, cu sediul

în Anvers (Belgia)/Comisia, cauza T-195/08, punctul 57), impune ca

actele instituțiilor să nu depășească limitele a ceea ce este adecvat și

necesar în scopul realizării obiectivelor urmărite, înțelegându-se că, în

cazul în care este posibilă o alegere între mai multe măsuri adecvate,

trebuie să se recurgă la cea mai puțin constrângătoare, iar inconveniente cauzate nu trebuie să fie disproporționate în raport cu scopurile urmărite (Hotărârea Curții din 5 mai 1998, National Farmers’

Union și alții, C-157/96, Rec., p. I-2211, punctul 60). Acest principiu

impune autorității contractante, atunci când aceasta se confruntă cu o ofertă ambiguă, iar o cerere de precizări cu privire la conținutul ofertei menționate ar putea asigura securitatea juridică în același mod precum respingerea imediată a ofertei în cauză, să solicite precizări candidatului vizat, mai degrabă, decât să opteze pentru respingerea pură și simplă a ofertei acestuia (a se vedea în acest sens Hotărârea Tideland Signal/Comisia, punctul 56 de mai sus, punctul 43).

În același sens este și Hotărârea din 10 octombrie 2017, Solelec și alții/Parlamentul, T-281/16, EU:T:2017:711.

Raportat la informațiile din documentație și la modul de întocmire a ofertei, măsura respingerii este disproporționată, cu atât mai mult cu cât rezultă intenția operatorului economic de a renunța la respectivele cheltuieli, astfel încât primăria să nu fie nevoită să plătească o cheltuială neeligibilă.

Riscul includerii respectivelor cheltuieli în ofertă, deși, în tabelul cuprinzând valoarea estimată, cuprins în caietul de sarcini, cap. 5.1.2 nu era inclus, rămâne în sarcina operatorului economic căruia nu îi vor fi decontate acele cheltuieli, aspect care însă nu putea conduce la respingerea ofertei.

Raportat la situația factuală și de drept, Consiliul va admite contestația și va anula raportul procedurii de atribuire nr. 6264/24.09.2024 și procesele-verbale subsecvente, în partea ce privește evaluarea ofertei ...SRL, precum și comunicările privind rezultatul procedurii. Va obliga autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei ...SRL, în termen de 15 zile de la primirea deciziei, cu respectarea celor din motivare, a documentației de atribuire și a dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice. Rezultatul procedurii va fi comunicat operatorilor economici în termenul legal.

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 contestația formulată de ...SRL, în contradictoriu cu COMUNA ... (PRIMĂRIA COMUNEI ...), și anulează raportul procedurii de atribuire nr. 6264/24.09.2024 și procesele-verbale subsecvente, în partea ce privește evaluarea ofertei ...SRL, precum și comunicările privind rezultatul procedurii. Obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei ...SRL, în termen de 15 zile de la primirea deciziei, cu respectarea celor din motivare, a documentației de atribuire și a dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice. Rezultatul procedurii va fi comunicat operatorilor economici în termenul legal.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...