CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR

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

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) şi ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile şi căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziţie publică, a contractelor sectoriale şi a contractelor de concesiune de lucrări şi concesiune de servicii, precum şi pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE
Nr. ...../...../.....
Data: .....

Prin contestaţia nr. ...../28.07..... înregistrată la CNSC cu nr. ...../....., formulată de SC ..... SRL, cu sediul în ....., str. Calea Bacăului nr. 3, județul ....., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ....., având Cod Unic de Înregistrare ……., reprezentată legal prin dl. ……., împotriva rezultatului procedurii, comunicat prin adresa nr. 8177/20.07....., emisă de ……. ..... (……. .....), cu sediul în ....., str. ……, județul ....., în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului de lucrări, având ca obiect: ....., cod CPV 45233140-2 – Lucrări de drumuri (Rev.2), s-a solicitat obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei şi a clarificărilor transmise de ofertantul SC ..... SRL în conformitate cu documentaţia de atribuire și cu principiile stipulate la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 și admiterea elementelor prezentei contestaţii.

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

Consiliul a fost legal sesizat şi este competent, potrivit dispoziţiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluţioneze contestația formulată în cauză.

Prin contestaţia nr. ...../28.07..... înregistrată la CNSC cu nr. ...../....., formulată de SC ..... SRL, s-au solicitat cele indicate în partea introductivă.

Critică faptul că, decizia de declarare a ofertei sale ca neconformă a fost luată fără o motivare în fapt şi în drept.

Apreciază ca neîntemeiată motivarea autorității pornind de la aprecierea acesteia că, în esență un contract de achiziție publică este un contract cu titlu oneros, iar contractul de achiziție publică nu va putea fi semnat în baza unei propuneri financiare ce asigură în mod gratuit cheltuielile conexe organizării de şantier, iar ofertantul nu își va procura niciun avantaj în schimbul serviciului prestat.

Contestatoarea apreciază că, sarcina comisiei de evaluare constă în verificarea încadrării în fondurile care pot fi disponibilizate pentru îndeplinirea contractului de achiziţie publică, respectiv ca propunerea financiară să se încadreze în fondurile care pot fi disponibilizate pentru îndeplinirea contractului de achiziţie publică.

Prin urmare, comisia de evaluare nu ar avea libertatea de a evalua încadrarea într-un subcapitol din cadrul ofertei, ci încadrarea totală a ofertei în valoarea maximă estimată.

Ofertanţii au libertatea în cadrul ofertei, de a-şi calcula propriile cheltuieli şi propriul profit, atât timp cât respectă cantităţile precizate de către proiectant şi se încadrează în valoarea maximă estimată de autoritatea contractantă.

Valorile precizate de către proiectant pentru fiecare item sunt valori estimate, şi nu valori maximale. Astfel, în procedura de față, proiectantul ar fi subdimensionat cheltuielile de la capitolul 5.1. organizare de şantier şi supradimensionat cheltuielile de la 4.1. construcţii si instalaţii.

Având în vedere acest fapt, contestatoarea a precizat că va suporta cheltuielile suplimentare pe care le-a identificat la organizarea de şantier, iar, aceste costuri suplimentare, se suportă din costurile indirecte si din profitul firmei de la această lucrare, detaliat în oferta financiară.

Subliniază că, nu rezultă din cuprinsul adresei cu nr. 614 din 20.07....., emisă de contestatoare, nicio precizare că va suporta "in mod gratuit cheltuielile conexe organizării de şantier”.

Apreciază că, a respectat principiul ca o societate să aibă ca scop general obţinerea profitului, iar din oferta sa nu rezultă că în urma derulării viitorului contract nu va obţine profit.

Totodată, trimiterea făcută de comisia de evaluare la prevederile art. 1 alin. (1) coroborat cu art. 7 alin. (1) din Legea contabilităţii nr. 82/1991 este străină de procedura în desfășurare.

La fel, organizarea de şantier, în cadrul unei lucrări, nu are un corespondent direct în bilanţ (element pasiv, activ, etc.) şi nu are legătură cu inventarierea anuală, iar organizarea de şantier nu reprezintă un singur item, ci o sumă de itemi (produse, servicii, lucrări, amortizări etc.), iar din oferta financiară reiese în mod clar, şi necombătut de autoritatea contractantă, că societatea sa va obţine profit, prin urmare nu se poate susţine nici că acele cheltuieli vor fi *"gratuite"*, ci susţinute de profitul obţinut din ansamblul lucrării.

Referitor la afirmația autorității că "a constatat că propunerea financiară nu este corelată cu elementele propunerii tehnice" şi prin urmare a solicitat clarificarea acestor aspecte prin adresa cu nr. ……/14.06....., se critică faptul că, autoritatea nu a motivat care din elementele propunerii sale financiare nu au fost corelate cu propunerea tehnică. Declararea faptului că, pentru organizarea de şantier, societatea sa are costuri mai mari decât cele prevăzute de proiectant, nu e în măsură să fie interpretată ca o necorelare, ci din contră, că a identificat aceste costuri suplimentare, pe care le-a expus, şi pe care şi le asuma să le suporte din valoarea profitului estimat şi din valoarea cheltuielilor indirecte. Prin urmare, oferta financiară este corelată cu cheltuielile identificate.

De asemnea, motivarea în drept, cu trimiterea la art. 137 alin. (3) lit. d) din HG 395/2016, nu este susținută de motivarea în fapt pentru partea a doua a tezei - *"sau constituie o abatere de la legislaţia incidentă, alta decât cea in domeniul achiziţiilor publice"*, iar pe acest considerent, nu este prezentată care este legislaţia exactă pe care contestatoarea ar fi încălcat-o.

Prin faptul că, această clarificare a fost făcută la etapa de evaluare financiară a ofertelor, rezultă că autoritatea a analizat listele de cantităţi din propunerea tehnică, şi nu a avut obiecţiuni la cantităţile precizate de contestatoare în propunerea tehnică.

Arată că, a respectat întocmai listele cu cantităţi de lucrări, formularul F3 - stadiul fizic organizare de şantier, transmis de autoritatea contractantă prin fişierul "liste cantităţi PT .....", netransmiţând o ofertă care să cuprindă cantităţi mai mici decât cele prevăzute de autoritatea contractantă pentru a fi considerate erori aritmetice sau erori tehnice.

Astfel, obiecţiunile care pot fi ridicate la etapa de evaluare financiară se pot referi strict la preţurile unitare ale costurilor cuprinse în listele de cantităţi prezentate odată cu propunerea tehnică.

O altă critică vizează faptul că, comisia de evaluare nu a identificat un cost care să nu reflecte costurile reale de piaţă și nu a identificat care sunt elementele necorelate, toată motivaţia de respingere a ofertei ca neconformă fiind construită în mod exclusiv pe adăugarea unui cuvânt -"gratuit". Semnalează faptul că, în răspunsul său formulat prin adresa nr. …… din 20.06....., cuvântul gratuit nu se regăseşte.

Contestatoarea formulează critici și cu privire la răspunsul autorității contractante la notificarea prealabilă.

Menționează faptul că, prin adresa autorității cu nr. …… /27.07..... se recunoaște că propunerea tehnică "respectă toate solicitările privind întocmirea propunerii tehnice precizate în Fişa de date la cap. IVA.l) Modul de prezentare a propunerii tehnice, respectiv pentru Organizarea de Şantier...".

Autoritatea contractantă, la analiza ofertei financiare, nu a regăsit niciun viciu de formă, şi/ sau eroare aritmetică, şi/sau abatere tehnică

referitoare la cantităţile ofertate în propunerea financiară, corelată cu cantităţile din listele cu cantităţi de lucrări transmise de autoritatea contractantă prin fişierul "Liste cantităţi PT .....".
Prin urmare, raportându-se strict la listele de cantităţi pe care autoritatea contractantă le-a pus la dispoziţie tuturor ofertanţilor, SC ..... SRL a prezentat o ofertă admisibilă. Contestatoare a tras această concluzie din faptul că, autoritatea nu a avut nici o obiecţie la elementele din oferta tehnică şi oferta financiară corespondente cu listele de cantităţi obligatorii puse la dispoziţie.

Comisia de evaluare ar fi trebuit să se raporteze strict la precizările din fişa de date şi să evalueze ofertele, aplicând principiul *"tratamentului egal"* pentru evaluarea ofertelor tuturor ofertanţilor, respectiv evaluarea tuturor ofertelor conform listelor de cantităţi puse la dispoziţie.

Critică și faptul că, comisia de evaluare nu a solicitat în mod clar şi explicit modalitatea în care contestatoarea ar susţine costurile suplimentare identificate pentru organizarea de şantier, faţă de listele de cantităţi puse la dispoziţie, și consideră că autoritatea a încălcat prevederile de la art. 134 alineatele (1) şi (4) din HG 395/2016.

În mod netemeinic comisia de evaluare a considerat că răspunsul său la adresa cu nr. …../14.06..... nu a fost clar, și apreciază că a răspuns exact și concludent, așa cum a expus și anterior.

Autoritatea contractantă a formulat un punct de vedere prin adresa nr. …../07.08....., înregistrată la Consiliu sub nr. …/08.08..... și solicită respingerea contestației ca neîntemeiată.

Autoritatea arată că a analizat corelat cerințele din fișa de date vizând modul de prezentare a ofertei cu oferta contestatoarei și răspunsul la solicitări și a ajuns la concluzia că, cheltuielile vizând organizarea de șantier din propunerea tehnică urmează a fi prestate cu titlu gratuit, prin lipsa prezentării modului în care au fost cotate finaciar.

Se menționează faptul că, prin aspectele invocate cu ocazia notificării prealabile, contestatoarea a schimbat cele indicate în răspunsul la clarificări, în sensul că a modificat cheltuiala directă organizare de șantier în cheltuială indirectă și profit.

Subliniază că nu este posibilă cotarea cheltuielilor aferente organizării de șantier din cheltuieli indirecte sau din profit, pe considerentul că, în esență, contractul de achiziție publică este un contract cu titlu oneros.

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

COMUNA ..... (PRIMĂRIA COMUNEI .....) a iniţiat procedura simplificată, într-o singură etapă, în vederea atribuirii contractului de ....., cod CPV 45233140-2 – Lucrări de drumuri (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr. ...../23.05.2016. Din informaţiile anunțului de participare, Consiliul reține că valoarea estimată a contractului este de 4.250.901 lei, fără TVA,

iar termenul de depunere a ofertelor a fost stabilit pentru 11.05....., ora 15:00.

Se impune menţiunea faptului că în cadrul prezentei proceduri a mai fost depusă o contestaţie, soluţionată prin respingerea ei ca tardiv introdusă prin decizia nr. ……/...../...../07.07.....

Nemulţumită de rezultatul procedurii de atribuire, oferta sa fiind respinsă ca neconformă, SC ..... SRL a formulat contestaţie, înţelegând să critice motivele care au stat la baza deciziei de respingere a ofertei sale, motive pe care le apreciază ca fiind nelegale, motiv pentru care solicită anularea respectivului rezultat, precum şi suspendarea procedurii de atribuire.

Capătul de cerere privind suspendarea a fost respins ca nefondat prin Încheierea nr. ……/...../...../03.08.....

Consiliul constată că, prin adresa nr. ……/20.07....., s-a comunicat contestatoarei respingerea ofertei sale ca neconformă motivat de următoarele:

În Propunerea Tehnica (secţiunea Organizarea de şantier prezentata la pag. 12-13), SC ..... SRL susţine ca efectuează cheltuieli aferente organizării de şantier, care sunt catalogate drept conexe conform H.G. nr. 28/2008, respectiv:

„2. Locaţia organizării de şantier - OS (dormitoare, cantina, spatii administrative, birouri, etc.): În imediata apropiere a amplasamentului lucrării, in loc. ....., jud. ....., se va identifica un teren in suprafaţa de 1000 - max.2000 mp (cu posibilitatea de racordarea la reţeaua electrica) pe care se va amenaja organizarea de şantier.

Terenul se va imprejmui cu gard din sarma pe rame metalice fixata de stâlpi din beton, se va balasta si se va betona (in zonele de circulaţie, depozitare materiale si parcare) urmând a se amenaja următoarele:

- spatii de parcare auto-utilaje ;
- spatii depozitare materiale (elemente prefabricate, nisip, balast etc.). Spatiile de depozitare ale deseurilor si materialelor vrac vor fi organizate cu pereţi despărţitori (din casete prefabricate) pentru a evita amestecarea lor si vor fi semnalizate corespunzător. Depozitul de prefabricate va fi deservit de o automacara și de un motostivuitor
- spaţiu administrativ: se vor amplasa 3 containere cu destinaţie de birouri si 2 baracamente cu destinaţie magazie si vestiar. Sistemul constructiv al containerului consta dintr-o structură de rezistenţă din profil metalic rectangular, pereţi sandwich termoizolanţi din tablă ambutisată (exterior) şi plăci aglomerate din lemn (interior), pardoseli din panouri aglomerate din lemn, planşeu din plăci aglomerate din lemn la interior şi din tablă ambutisată la exterior. Fiecare container este utilat şi mobilat cu birouri, scaune, dulapuri, fiset si birotica necesara desfăşurării activitatii (calculator, imprimanta-copiator, reţea net si de telecomunicaţii). La birou se va păstra, in permanenta, o copie a proiectului tehnic, detaliilor de execuţie, dispoziţiilor de şantier precum si a documentelor de calitate si înregistrărilor aferente (jurnal zilnic de lucru, fise de pontaj, bonuri de transport, bonuri de consum, avize de expediţie etc.). Birourile se vor dota astfel incat sa existe un număr suficient de birouri pentru Şeful de Şantier, Inginer (Diriginte), personal administrativ etc.

Baracamentul este format din 2 magazii compartimentate, care se vor executa din profile metalice, si care vor adăposti materiale si echipamente de mica mecanizarea. In interorul unei magazii se va amenaja un spaţiu securizat (fiset) pentru depozitarea deşeurilor cu regim special (filtre, motorina etc.).

În baza se va monta un WC ecologic (dublu compartiment) care se va curata periodic de către un operator autorizat din zona.

Racordarea la reţeaua de energia electrica se va faca după obţinerea avizelor si acordurilor necesare. Pentru asigurarea energiei electrice in caz de avarii, reţeaua electrica din organizarea de şantier va putea fi alimentata si de un generator electric de mare putere, care va face parte din dotarea OS. Paza bazei se va asigura cu personal propriu.

În perimetrul organizării de şantier se va amenaja si un depozit deşeuri, ingradit si semnalizat corespunzător. Spatiile de depozitare a desurilor si materialelor vrac vor fi organizate cu pereţi despărţitori (din casete prefabricate) pentru a evita amestecarea lor si vor fi semnalizate corespunzător. Depozitul de prefabricate va fi deservit de o automacara si de un motostivuitor. Fluxurile de circulaţie in organizarea de şantier sunt ilustrate in schiţa de fluxuri de circulaţie ataşata.

Cazarea personalului nu se va face in organizarea de şantier, deoarece majoritatea personalului se va caza intr-un cămin cat mai apropiat de şantier asigurandu-se mijloace de transport necesare pentru a face zilnic naveta.

Pentru funcţionarea organizării de şantier se vor obţine toate avizele, acordurile si autorizaţiile necesare.

După finalizarea execuţiei lucrărilor, terenul ocupat de organizarea de şantier se va aduce la starea iniţiala.

În organizarea de şantier va funcţiona si un punct de lucru al laboratorului cu care s-a făcut contract, pentru efectuarea încercărilor in situ si ale încercărilor pe materialele aprovizionate.

În organizarea de şantier se va amenaja un punct de stingere incendii si un punct de prim ajutor, care va fi organizat si dotat conform cerinţelor legilor în vigoare."

În urma analizei propunerii financiare, comisia de evaluare a constatat ca propunerea financiară nu este corelată cu elementele propunerii tehnice, drept pentru care prin adresa nr. 7204/14.06..... transmisa in SEAP in data de 14.06..... 12:00, comisia de evaluare a solicitat clarificari privind "detaliati modalitatea in care propunerea dvs tehnica este cotata in oferta financiara privind organizarea de şantier, respectiv in "Formularul F3 - Devizul oferta 197208 ORGANIZARE DE ŞANTIER" de la paginile 40-42 din oferta financiara depusa de dvs."

Prin Răspunsul postat in SEAP in data de 20.06..... 14:32, dvs precizaţi:
"Cap.5.1 Organizarea de şantier = 15 000 lei, reprezentând un procent de 0.35% din valoarea de C+M. aceasta valoare fiind insuficienta acoperirii cheltuielilor propuse de ofertant prin Propunerea Tehnica. Astfel, ofertantul SC ..... SRL a luat hotarirea ca o parte din Organizarea de şantier sa fie susţinuta din fonduri proprii, politica firmei fiind sa asigure executanţilor lucrării, condiţiile cele mai bune de lucru.

În propunerea tehnica la pag. 12-13, respectiv la capitolul Plan de lucru Anexa 1, s-a detaliat Modul de organizare a lucrărilor. Ofertantul a detaliat ca, organizarea de şantier va fi constituita dintr-o organizare de şantier principala, care se va susţine din fondurile proprii ale ofertantului SC ..... SRL si o organizare secundara (detaliata in Propunerea Tehnica la pag.97 - 101 - Memoriu descriptiv al organizării de şantier), detaliata in devizul oferta 197028 care respecta listele cu cantitati de lucrări Formularul F3 Stadiul fizic Organizare de şantier, transmis prin fişierul "Liste cantitati PT ....." de către autoritatea contractanta.

Drept urmare, avand in vedere urmatoarele aspect legale:
1. Conform prevederilor art. 3 alin. (1) lit.l) din Legea nr. 98/2016, contractul de achiziţie publica este definit drept "contractul cu titlu oneros, asimilat, potrivit legii, actului administrativ, încheiat în scris între unul sau mai mulţi operatori economici şi una ori mai multe autorităţi contractante, care are ca obiect execuţia de lucrări, furnizarea de produse sau prestarea de servicii".
Contractul de achiziţie publica reprezintă "contractul prin care fiecare parte urmăreşte sa isi procure un avantaj in schimbul obligaţiilor asumate", in conformitate cu art. 1172 alin. (1) din Codul civil.

În ipoteza in care contractul de achiziţie publica va fi semnat in baza unei propuneri financiare ce asigura in mod gratuit cheltuielile conexe organizării de şantier, ofertantul nu isi va procura niciun avantaj in schimbul serviciului prestat. Ipoteza depunerii unei propuneri financiare ce cuprinde prestarea unor activitati cu titlu gratuit este inadmisibila, astfel cum a retinut in mod constant Consiliul National de Soluţionare a Contestaţilor in jurisprudenta sa anterioara, un astfel de contract nefiind de achiziţie publica, ci are alta natura (donaţie, comodat, sponsorizare mecenat, voluntariat, etc).

Dincolo de legislaţia achiziţiilor publice, se impune sa subliniem si faptul ca persoanele juridice cu scop lucrativ nu au dreptul de a oferi gratuitati, întrucât:

- în primul rând, scopul societăţii este acela de a realiza profit din activitatea comerciala desfasurata;

- în al doilea rând, din punctul de vedere al reglementarilor contabile, profitul se calculează in mod separat, pentru fiecare activitate in parte ce urmeaza a fi efectuata in cadrul contractului; mai mult, conform dispoziţiilor art. 1 alin. (1) coroborat cu art. 7 (1) din Legea contabilităţii nr. 82/1991, toate mijloacele economice aflate in administrarea operativa si care formează patrimoniul unei persoane juridice trebuie sa fie identificate si centralizate in bilanţul anual al persoanei juridice; se vor identifica astfel elementele de activ si pasiv, iar intre totalul sumelor din activ si al celor din pasiv trebuie sa se menţină o egalitate permanenta, deoarece mijloacele economice din activ au o sursa de provenienţa din pasiv;

prin urmare, in vederea gestionarii unei contabilitati corecte si riguroase, este esenţial ca fiecare element de pasiv identificat printr- un anume cod de cont sa isi gaseasca corespondent intr-un element de activ; furnizarea de către agentul economic a unui element cu titlu gratuit se traduce, din punct de vedere financiar contabil, in generarea unor elemente de pasiv care insa nu isi găsesc corespondent in activ; or, acest aspect contravine prevederilor legale in materia contabilităţii.

Avem in vedere si prevederile Art. 2, alin. (2) din Legea 98/2016 privind achiziţiile publice conform carora "Principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achiziţie publică şi a organizării concursurilor de soluţii sunt: a) nediscriminarea; b) tratamentul egal; d) transparenţa."

Susţinerea din fonduri proprii a unei parti din Organizarea de Şantier (chiar "organizarea de şantier principal", asa cum precizaţi dvs in Răspunsul la solicitările de clarifican din data de 20.06..... 14:32) contravine liberei concurente întrucat un ofertant care întocmeşte oferta în conformitate cu prevederile legale si prin reprezentarea reala a tuturor costurilor va avea un preţ mai ridicat decât un ofertant care ofertează anumite parti din lucrare in mod „gratuit". Comisia a avut in vedere faptul ca prin Fisa de date la cap IV.4.2) Modul de prezentare a propunerii financiare, ofertanţi aveau obligaţia ca "La elaborarea propunerii financiare, ofertantul va lua în calcul eventualele deduceri daca sunt sub efectul unui legi, toate cheltuielile pe care le implica îndeplinirea obligaţiilor contractuale, precum si marja de profit." Susţinerea din fonduri proprii a unei parti din Organizarea de Şantier nu face obiectul unei deduceri legale, fiind necesara cuantificarea financiara a acestor activitati.

Sintetizând cele mai sus relatate de autoritatea contractantă, Consiliul reține că motivul respingerii ofertei societății contestatoare privește organizarea de șantier despre care ofertantul a susținut că va fi constituită dintr-o organizare de şantier principală, care se va susţine din fondurile sale proprii și o organizare secundară care respectă listele cu cantități de lucrări.

Situația mai sus creată este apreciată de autoritatea contractantă ca fiind inadmisibilă având în vedere depunerea unei propuneri financiare ce cuprinde prestarea unor activități cu titlu gratuit, devenind astfel incidente prevederile art. 137 alin. (3) lit. d) din HG nr. 395/2016.

În fișa de date a achiziției, la cap. II.1.5) *Descrierea succintă a contractului sau a achiziției/achizițiilor*

Executie lucrări în cadrul proiectului „Modernizare drum comunal DC93: din DJ 243, comuna ....., judetul .....”

Contractul este finanțat prin PNDL – plata lucrărilor se va face în funcție de alocările bugetare anuale

Valoarea estimată a contractului de lucrări: 4.250.901 lei fara TVA, din care:

Cap. 4.1. Construcții și instalații = 4.235.901 Lei

Cap. 5.1. Organizare de șantier = 15.000 Lei.

De asemenea la cap. IV.4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice, pct. 1, s-a solicitat *descrierea organizării de șantier* în cuprinsul căreia *se vor furniza detalii pentru Organizarea de șantier propusa, aratând pozitia diverselor facilitati de care dispune ofertantul (birouri / cazare / unități / laboratoare / etc) și funcțiile / operatiunilor care urmează să fie efectuate pe santier.*

În cadrul centralizatorului cheltuielilor pe obiectiv – Formularul F1, ofertantul a cuantificat organizarea de șantier indicând valoarea de 13.576,21 lei. De asemenea, în cadrul aceleiași propuneri financiare a fost prezentat *Devizul ofertă 197208 Organizare de șantier* fiind detaliate cantitățile de lucrări conform celor dispuse în formularul F3 - lista cuprinzând cantitățile de lucrări pentru organizarea de șantier, pus la dispoziție de către autoritatea contractantă.

În cadrul propunerii tehnice, în cuprinsul planului de lucru, la pag. 12-13 este descrisă modalitatea organizării de șantier. De asemenea, ofertantul a prezentat la pag. 97-108 memoriul descriptiv al organizării de șantier fiind detaliată organizarea de șantier principală și secundară.

Se observă astfel, că prezentarea realizată de ofertant cuprinde informații prin intermediul cărora s-a făcut cunoscut modul de abordare a organizării de șantier în cazul lucrării ce urmează a se executa.

Consiliul are în vedere că temeiul legal invocat în baza căruia a fost respinsă oferta contestatoarei este reprezentat de dispozițiile art. 137 alin. (3) lit. d) din HG nr. 395/2016 potrivit cărora oferta este considerată neconformă *dacă propunerea financiară* ***nu este corelată cu elementele propunerii tehnice*** *ceea ce ar putea conduce la executarea defectuoasă a contractului sau constuie o abatere de la legislația incidentă alta decât cea în domeniul achizițiilor publice.*

Raportând cele dispuse de autoritatea contractantă, la textul de lege antemenționat, Consiliul are în vedere că aceasta nu a indicat care sunt elementele din cadrul propunerii tehnice, cu referire la organizarea de șantier ce nu au fost cotate în propunerea financiară. De altfel, și solicitarea de clarificări adresată ofertantului a avut un caracter general, *detaliati modalitatea in care propunerea dvs tehnica este cotata in oferta financiara privind organizarea de şantier*, fără să indice în concret care sunt elementele descrise în organizarea de șantier care nu au fost cotate în

propunerea financiară, aceasta mulțumindu-se să redea descrierea ofertantului prezentă în cadrul propunerii tehnice la pag. 12-13 vizavi de organizarea de șantier.

Și prin raportare la art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016, (text de lege invocat în justificarea deciziei de respingere a ofertei contestatoarei), potrivit căruia *oferta este considerată neconformă dacă este lipsită de relevanţă faţă de obiectul contractului, neputând în mod evident satisface, fără modificări substanţiale, necesităţile şi cerinţele autorităţii contractante indicate în documentele achiziţiei, inclusiv în situaţia în care oferta nu respectă specificaţiile tehnice şi/sau condiţiile financiare*, Consiliul stabilește că autoritatea contractantă nu a fost în măsură să precizeze de ce oferta societății contestatoare nu îndeplinește condițiile stabilite de legiuitor.

Măsura eliminării din competiție a ofertantului pentru faptul că o parte din cadrul organizării de șantier va fi realizată din fonduri proprii, este o măsură disproporționată raportat la cerința în discuție, cu atât mai mult cu cât au fost prezentate informații detaliate în cadrul propunerii tehnice, a fost cuantificată organizarea de șantier, aceasta fiind în valoare de 13.576,21 lei (față de 15.000 lei cât a estimat autoritatea contractantă) și a fost prezentat *devizul ofertă 197028 privind organizarea de șantier* care respectă cantitățile de lucrări puse la dispoziție de autoritatea contractantă în cadrul Formularului F3 pentru organizarea de șantier.

Potrivit Metodologiei privind elaborarea devizului general pentru obiective de investiţii şi lucrări de intervenţii (anexa 4 a Hotărârii Guvernului nr. 28/2008), la cap. 5, se cuprind Alte cheltuieli, între care:

5.1. Organizare de şantier

Se cuprind cheltuielile estimate ca fiind necesare contractantului în vederea creării condiţiilor de desfăşurare a activităţii de construcţii-montaj.

5.1.1. Lucrări de construcţii şi instalaţii aferente organizării de şantier

Se cuprind cheltuielile aferente construirii provizorii sau amenajării la construcţii existente pentru vestiare pentru muncitori, grupuri sanitare, rampe de spălare auto, depozite pentru materiale, fundaţii pentru macarale, reţele electrice de iluminat şi forţă, căi de acces - auto şi căi ferate -, branşamente/racorduri la utilităţi, împrejmuiri, panouri de prezentare, pichete de incendiu şi altele asemenea. Se includ, de asemenea, cheltuielile de desfiinţare de şantier.

5.1.2. Cheltuieli conexe organizării de şantier

Se cuprind cheltuielile pentru: obţinerea autorizaţiei de construire/desfiinţare aferente lucrărilor de organizare de şantier, taxe de amplasament, închirieri semne de circulaţie, întreruperea temporară a reţelelor de transport sau distribuţie de apă, canalizare, agent termic, energie electrică, gaze naturale, a circulaţiei rutiere, feroviare, navale sau aeriene, contractele de asistenţă cu poliţia rutieră, contract temporar cu furnizorul de energie electrică, cu unităţi de salubrizare, taxe depozit ecologic, taxe locale; chirii pentru ocuparea temporară a domeniului public, costul energiei electrice şi al apei consumate în incinta organizării de şantier pe durata de execuţie a lucrărilor, costul transportului muncitorilor nelocalnici şi/sau cazarea acestora, paza şantierului, asigurarea pompierului autorizat etc.

Ofertantul a prezentat modul de abordare privind organizarea de șantier și a cuprins-o în propunerea financiară. Faptul că acesta a susținut că va realiza din fonduri proprii o parte din organizarea de șantier, nu

poate atrage respingerea ofertei, fiind de interes pentru autoritatea contractantă să se asigure asupra modului în care ofertantul va aborda organizarea de șantier.

Mai mult, diferența dintre valoarea estimată de autoritatea contractantă pentru organizarea de șantier (15.000 lei), înscrisă în fișa de date a achiziției și cea ofertată de societatea contestatoare (13.576,21 lei) este de 1.423,79 lei, or această diferență, raportată la valoarea ofertată de 4.209.240,96 lei, este nesemnificativă, reprezentând 0,033%.

Astfel fiind, se constată a fi întemeiate criticile contestatoarei vizavi de motivul de respingere reținut în comunicarea privind rezultatul evaluării financiare a ofertelor fiind necesară reevaluarea ofertei sale.

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

În temeiul dispoziţiilor art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016 privind remediile şi căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziţie publică, a contractelor sectoriale şi a contractelor de concesiune de lucrări şi concesiune de servicii, precum şi pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul admite contestaţia formulată de SC ..... SRL, în contradictoriu cu …….. ..... și anulează procesul verbal al ședinței de evaluare nr. ……/20.07..... în partea ce privește oferta SC ..... SRL și adresa de comunicare a rezultatului evaluării financiare transmisă contestatoarei. Obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei SC ..... SRL și la stabilirea rezultatului procedurii de atribuire în termen de 10 zile de la comunicarea prezentei, cu respectarea celor din motivare, a documentaţiei de atribuire şi a dispoziţiilor legale în materia achiziţiilor publice.

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

Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare, în temeiul art. 29 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

PREȘEDINTE	**MEMBRU**	**MEMBRU**
……	**……**	**……**

Redactată în …… exemplare, conţine …….. pagini