

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 cu nr...., depusă de..., în calitate de lider al asocierii... -..., cu sediul în..., bd.... nr.... bis, județul..., înmatriculată la... sub nr...., având..., reprezentată legal prin director general... și convențional de Folodi A.... - Cabinet de avocat, cu sediul în..... nr...., et...., ap....., sediu ales pentru comunicarea actelor de procedură, privind procedura de licitație deschisă, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect Lucrări de ranforsare sistem rutier pe DN2C km48+... - km61+7..., Km70+578-79+... - acord cadru 3 ani - ...-..., cod... Lucrări de reparare a drumurilor (Rev.2), organizată de... .., cu sediul în....., județul..., în calitate de autoritate contractantă, *contestatoarea a solicitat:*

În principal:

I. Anularea deciziei autorității contractante prin care oferta depusă de asocieria... -... a fost declarată neconformă, respectiv a fost eliminată din procedură, în etapa evaluării propunerilor tehnice;

II. Anularea deciziei autorității contractante prin care oferta depusă de... a fost declarată admisibilă, conformă și câștigătoare a procedurii de atribuire, clasându-se pe locul I în clasament;

III. Anularea, în parte, a raportului procedurii, respectiv a adresei de comunicare a rezultatului procedurii, sub toate aspectele menționate la punctele (1)-(2), precum și anularea tuturor actelor care au stat la baza emiterii acestor decizii, respectiv a actelor subsecvente acestora;

IV. Obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei sale, respectiv a ofertei..., precum și la refacerea clasamentului final, în conformitate cu motivarea deciziei ce urmează a fi pronunțată.

În subsidiar:

V. În temeiul art. 26 alin. (7) din Legea 101/2016, coroborat cu art. 212 alin. (1) lit. a) din Legea 98/2016, anularea procedurii de atribuire.

Corelativ cu:

VI. Obligarea autorității contractante la plata, în favoarea sa, a tuturor cheltuielilor de judecată ocazionate de judecarea litigiului, în cuantumul și specificația pe care le va preciza ulterior, în temeiul art. 4... și urm. din Codul de procedură civilă.

Prin cererea de intervenție nr...., înregistrată la Consiliu sub nr...., depusă de..., cu sediul în..... nr....., înmatriculată la... sub nr...., având..., reprezentată prin administrator..., intervenienta a solicitat admiterea cererii de intervenție, respingerea contestației formulate, ca nefondată, iar, pe cale de consecință, menținerea ca fiind temeinice și legale a actelor autorității contractante.

Contestația și cererea de intervenție vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 66 alin. (1), art. 67 alin. (1) și art. 123 alin. (1) C. proc. civ.

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..., în calitate de lider al asocierii... -..., critică rezultatul procedurii de atribuire, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea prezintă situația de fapt.

Cu privire la oferta asocierii ..., arată că ... a declarat oferta sa neconformă, în etapa de evaluare a propunerilor tehnice, pe motivul reglementat de art. 137 alin. (3) din HG. 395/2016, respectiv pe motivul că propunerea tehnică... ar fi satisfăcut cerințele caietului de sarcini, raportat la două aspecte distincte:

a) Faptul că materialul ofertat ca „piatră spartă 0-63 mm amestec optimal”... ar satisface cerințele caietului de sarcini, întrucât ar proveni din „roci feldspatice sau șistoase”.

În plus, autoritatea a mai constatat, în legătură cu acest material, că:

- cu privire la declarație de performanță și marcajul CE, comisia de evaluare a constatat că aceste documente... conțin numărul de identificare complet al certificatului de conformitate al controlului producției în fabrică, respectiv nr...., conțin doar nr.....

- Determinarea <Conținutul de granule alterate, moi, friabile, poroase și vaculare>... a fost efectuată (NPD)

- Determinarea <Granulometria> conform Raport de încercare agregate nr.... din..... se încadrează în cerințele caietului de sarcini (Cap 3, alin...).

b) Faptul că grosimea stâlpilor indicatoarelor rutiere este de... mm și... ar corespunde cu cerințele autorității contractante.

Menționează că... este de acord cu cele reținute de către autoritatea contractantă, având în vedere că autoritatea a respins oferta sa ca neconformă pe motivul că aceasta... ar satisface cerințele caietului

de sarcini al achiziției, însă, presupusele cerințe nesatisfăcute... se regăsesc niciunde în caietul de sarcini (cerințele beneficiarului) al achiziției. ... a respins oferta pe baza unor „cerințe” nescrise ale caietului de sarcini, respectiv ale documentației de atribuire, în realitate.

Aspectele referitoare la sursa rocilor, respectiv materialul acestora... se regăsesc niciunde în cuprinsul caietului de sarcini și nici în cuprinsul fișei de date a achiziției, nefiind inserate nici ca și condiții de participare/eligibilitate ale ofertelor și nici ca specificații tehnice obligatoriu de îndeplinit, de către ofertanți.

În mod similar, nici preținsele cerințe referitoare la grosimea stâlpilor indicatoarelor rutiere... se regăsesc niciunde în cuprinsul caietului de sarcini/fișei de date, și nici în cadrul documentelor anexate acestuia, inclusiv aceste specificații fiind, în realitate, cerințe nescrise ale documentației de atribuire.

„Caietele de sarcini” la care face trimitere autoritatea constituie, în realitate, părți ale proiectului tehnic - document care... face parte din documentația de atribuire, conform art. 20 alin. (1) din HG. 395/2016 și care, cel puțin... poate institui, de sine stătător, cerințe eliminatorii, de calificare, în sarcina ofertanților, în procedura de atribuire, în lipsa unui corespondent expres al acestora în caietul de sarcini/fișa de date a achiziției.

În consecință, „cerințele” pe care autoritatea apreciază că... le-ar fi respectat... constituiau specificații/condiții ale caietului de sarcini al achiziției, ci o serie de simple informații care se regăseau în proiectul tehnic - document care... poate să instituie, în mod legal și de sine stătător, condiții/cerințe eliminatorii pentru ofertanți.

Oferta satisfăcea cerințele caietului de sarcini al achiziției, respectiv dispozițiile documentației de atribuire.

- În ceea ce privește materialul „piatră spartă”:

Așa cum se poate remarca din analiza corectă a propunerii tehnice, coroborată cu răspunsurile la solicitările de clarificări, contestatoarea afirmă că a prezentat toate documentele impuse de caietul de sarcini, conform cap.....1.

Mai mult, a prezentat documente care atestau calitatea materialelor utilizate, demonstrând că folosește materiale agrementate/certificate care justificau, astfel, și perioada de garanție ofertată.

Raportat la toate documentele prezentate și explicațiile expuse, consideră că cerințele caietului de sarcini au fost satisfăcute, motivul pentru care ... a decis eliminarea din procedură excedând acestora.

În ceea ce privește grosimea stâlpilor indicatoarelor rutiere, prin solicitarea de clarificări nr...., autoritatea contractantă i-a solicitat, în afara oricărei cerințe exprese a caietului de sarcini al achiziției, informații suplimentare cu privire la grosimea stâlpilor indicatoarelor rutiere.

Prin răspunsul nr...., a depus documentele relevante pentru stâlpii indicatoarelor, la pag. 58-104.

În urma studiului acestor documente, se poate observa că, în ceea ce privește grosimea stâlpilor indicatoarelor, aceasta este de minimum 3 mm. Autoritatea a preluat, trunchiat, informațiile din documentele tehnice prezentate și... a ținut cont de zincarea, pe ambele părți (interior + exterior) a dimensiunilor de bază ale stâlpilor, cu câte 55 de microni, ca urmare a acoperirii acestora cu compoziția chimică finală.

Relevantă în dovedirea îndeplinirii acestei cerințe prezintă și informațiile regăsite în Declarația de performanță emisă de GIROD - producătorul semnalizatoarelor rutiere, care se regăsește la pagina 63 din răspunsul la clarificări nr.....

Acest aspect denotă faptul că, dimensiunea de... mm - remarcată de autoritate, se referă, în realitate, la dimensiunea inițială a stâlpilor, fără luarea în considerare a materialelor chimice cu care stâlpii sunt, în final, acoperiți.

În concluzie, apreciază că oferta... putea fi respinsă ca neconformă, pentru motivul învederat de ... referitor la presupusa nerespectare a grosimii minime a stâlpilor indicatoarelor rutiere.

Respingerea ofertei sale, ca neconformă, de către ..., s-a efectuat în mod nelegal, în afara cerințelor exprese ale documentației de atribuire, motiv pentru care se impune admiterea contestației cu privire la aceste aspecte, cu consecința obligării autorității contractante la reevaluarea ofertei ..., respectiv la evaluarea completă a acesteia.

Cu privire la oferta... susține încălcarea principiului tratamentului egal de către autoritatea contractantă.

În urma analizei dosarului achiziției publice, asocierea contestatoare a constatat că motivele de presupusă neconformitate, pentru care oferta sa a fost eliminată din procedură, ca neconformă, se verificau și erau incidente inclusiv în privința ofertei....

Cu toate acestea, oferta... a fost unica ofertă considerată acceptabilă și conformă de către ..., fiind desemnată chiar câștigătoarea procedurii, pe când oferta ... a fost eliminată din procedură, ca neconformă, deși cele două oferte aveau aceleași lipsuri.

În acest context, arată, referitor la proveniența materialului piatră spartă, că, din evaluarea documentelor de calitate depuse de... în propunerea tehnică, reiese că furnizorul pietrei sparte este Hidromineral, iar proveniența acestui material este „granitul” - adică o rocă feldspatică.

Astfel, este mai mult decât evident că, dacă se validează raționamentul aplicat de ... în procesul de evaluare al ofertei contestatoarei, piatra spartă ofertată de... provine din *roci feldspatice*, aspect care ar fi contrar „caietelor de sarcini” ale proiectantului, respectiv contrar Proiectului tehnic, unde, la *cap. II-Materiale art. 3 - Agregate naturale*, se precizează că:

„.... Se interzice folosirea agregatelor provenite din roci feldspatice sau sistoase”.

Referitor la stâlpii indicatoarelor rutiere, tot din analiza dosarului achiziției publice, a identificat că producătorii stâlpilor ofertați de ... sunt aceiași cu producătorii stâlpilor ofertați de..., produsele oferite fiind aceleași.

În plus, în documentele prezentate de ... (furnizorul indicat de...) pentru aceste produse, se menționează expres că grosimea stâlpilor este de numai 2 mm.

Din nou, analizând comparativ modalitatea de evaluare a ofertei sale și a ofertei..., se poate lesne observa că autoritatea... a aplicat aceleași presupuse cerințe inclusiv ofertei desemnate câștigătoare, cu toate că nici aceasta...tisfăcea cerințele „caietelor de sarcini” ale proiectului tehnic, în privința grosimii stâlpilor indicatoarelor rutiere, inclusiv aceștia fiind sub dimensiunea minimă de 3 mm impusă.

Invocă nerespectarea listelor de cantități - pag. 32-108 din caietul de sarcini. La paginile 32 - 108 din caietul de sarcini al achiziției se regăsesc listele de cantități obligatorii. Conform acestora, distanța de transport a materialului frezat este prevăzută la 30 de km - a se vedea articolul TRA01A30P.

... a oferit transportul a..., 29 de tone de material frezat pe o distanță de 10 ori mai mică decât cea impusă, prin listele de cantități, aceasta abatere reprezentând mai mult de 1% din valoarea totală a ofertei:

De asemenea, invocă neconformitatea programului de execuție a lucrărilor.

Programul de execuție a lucrărilor trebuia să indice la nivel de activități și sub-activități cantitățile de lucrări necesare a fi executate, intervalul de timp în care acestea sunt prevăzute a se desfășura, precum și resursele alocate (materiale, echipament, forța de muncă) pentru fiecare dintre acestea.

La o simplă analiză a graficului Gantt depus de..., la paginile 305 - 309 din propunerea sa tehnică, se poate lesne observa că acesta... respectă cerințele imperative din documentația de atribuire, respectiv împărțirea cantităților pe sectoare, impusă de beneficiar, pentru fiecare an din cei trei ai acordului - cadru, potrivit tabelului de la pag. 29 din caietul de sarcini.

Apreciază că inclusiv acest aspect trebuia să atragă respingerea ofertei... ca neconformă, raportat tot la dispozițiile art. 137 alin. (3) lit. b) din HG nr. 395/2016, graficul Gantt întocmit de... nesatisfăcând cerințele exprese ale Caietului de sarcini.

Referitor la nerespectarea cerințelor privind utilajele/ echipamentele/mijloacele auto conform cap.....2 din caietul de sarcini, arată că, din analiza propunerii tehnice depuse de..., se poate observa că... a făcut dovada că dispune de toate dotările necesare

pentru realizarea lucrărilor, conform cerințelor din caietul de sarcini, respectiv conform informațiilor indicate în propunerea tehnică, cu privire la modalitățile de execuție a lucrărilor.

Marcajul rutier termoplastic oferat... respectă dozajul recomandat de producătorul ..., pentru care s-au depus documente de calitate.

În ceea ce privește marcajul rutier termoplastic oferat există o serie de neconcordanțe care denotă în necorelarea propunerii tehnice propuse de..., cu propunerea sa financiară.

Or, în contextul în care oferta... are un preț neobișnuit de scăzut, iar, aceste neconcordanțe... sunt lămurite, conchide că oferta este neconformă și se impunea a fi respinsă, ca atare, în temeiul art. 215 alin. (5) din Legea 98/2016, coroborat cu art. 137 alin. (3) lit. d) din HG. 395/2016.

Invocă..., nejustificarea corespunzătoare a prețului neobișnuit de scăzut și răspunsul neconcludent la solicitarea de clarificări nr..... Prețul estimat al acordului - cadru, conform Fișei de date a achiziției, a fost de... fără TVA. Prețul oferat de... a fost de... fără TVA.

Analizând răspunsul conferit de... la solicitarea de justificare a prețului se poate observa că ofertantul... a ținut cont de prevederile art. 210 din Legea nr. 98/2016.

Comisia de evaluare... a verificat calculele prezentate de... în justificare, validându-le în mod direct, fără a proceda la o verificare efectivă a acestora, când, în realitate... a omis să cuprindă în oferta sa financiară jumătate din costul real al materialului - piatră spartă.

Pentru toate aceste considerente, apreciază că justificarea prețului neobișnuit de scăzut... a fost una concludentă, pertinentă și conformă... nereușind să dovedească, în sensul art. 210 din Legea nr. 98/2016, sustenabilitatea prețului extrem de redus oferat.

Cu privire la solicitarea de anulare a procedurii de atribuire, în ipoteza în care se va aprecia de către Consiliu că oferta asocierii contestatoare a fost în mod corect respinsă ca neconformă de către ... și că..., în aplicarea principiului tratamentului egal, inclusiv oferta... trebuia respinsă ca neconformă, pentru aceleași considerente, conchide că singura măsură de remediere corectă este aceea de anulare a procedurii de atribuire, raportat la dispozițiile art. 26 alin. (7) din Legea nr. 101/2016, coroborate cu cele ale art. 212 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 98/2016.

Pentru toate argumentele expuse mai sus, solicită admiterea contestației, astfel cum aceasta a fost formulată.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul "[CN10862... /...156] Contestatie nr.... din....pdf.p7s", publicat de autoritate în SEAP, în data de..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare CN10862... /....

Prin punctul de vedere nr...., înregistrat la Consiliu sub nr..... de Drumuri și... consideră contestația depusă de... ca nefondată.

Apreciază ca neîntemeiate susținerile contestatoarei potrivit cărora cerințele tehnice considerate a fi nerespectate... s-ar regăsi în documentația de atribuire, fiind pretinse "*cerințe nescrise*".

În speța, autoritatea susține că a pus la dispoziția operatorilor economici, prin intermediul SEAP, întreaga documentație aferentă investiției, incluzând: caietul de sarcini - cerințele beneficiarului; fișa de date a achiziției; proiectul tehnic de execuție, compus din piese scrise și desenate, liste cu cantități de lucrări și caietele de sarcini.

Aceste documente constituie, în mod unitar, ansamblul cerințelor tehnice pe baza cărora operatorii economici aveau obligația de a-și fundamenta oferta.

..., potrivit căreia documentația de atribuire ar fi limitată exclusiv la elementele enumerate de art. 20 alin. (1) din HG nr. 395/2016 este eronată.

Astfel, art. 20 alin. (2) din cadrul... nr.... prevede în mod expres că documentația de atribuire conține orice cerință, criteriu, regulă și alte informații necesare pentru asigurarea unei informări complete, corecte și explicite a ofertanților.

În consecința, dispozițiile legale... instituie o enumerare limitativă a documentelor care compun documentația de atribuire, ci consacră caracterul său complex, incluzând toate documentele tehnice puse la dispoziția operatorilor economici în cadrul procedurii.

Prin urmare, proiectul tehnic de execuție publicat în SEAP face parte integrantă din documentația de atribuire, împreună cu caietul de sarcini - cerințele beneficiarului și fișa de date.

..., constată că argumentația contestatoarei se bazează pe o confuzie între:

- Cerințe de calificare și selecție, care sunt prevăzute în fișa de date a achiziției
- Cerințele tehnice de execuție a contractului, care se regăsesc în documentația tehnică (proiect tehnic de execuție și caiete de sarcini aferente).

Caracteristicile materialelor utilizate, dimensiunile și parametrii tehnici ai elementelor constructive reprezintă cerințe tehnice de execuție care se regăsesc în mod firesc în cadrul proiectului tehnic de execuție și al caietelor de sarcini.

..., proiectul tehnic de execuție reprezintă documentul care detaliază soluția tehnică adoptată și stabilește caracteristicile lucrărilor ce urmează a fi executate, inclusiv cerințele minime de calitate ale materialelor.

Contrat susținerilor ofertantului..., cerințele invocate:

- Se regăsesc explicit în documentația tehnică publicată în SEAP
- Sunt accesibile tuturor operatorilor economici.

I. Cu privire la oferta asocierii... &... &...:

a) Materialul ofertat ca "*piatra sparta 0-63 mm amestec optimal*":

Conform cerințelor din documentația tehnică întocmită de proiectantul..., se interzice folosirea agregatelor provenite din roci feldspatice sau șistoase.

În cadrul răspunsului nr.... la solicitarea de clarificări... a declarat în mod expres că agregatele oferite provin din roci metamorfice - sisturi verzi.

..., reține că ofertantul... a prezentat toate determinările solicitate prin caietul de sarcini necesare pentru a demonstra conformitatea materialului oferit.

În urma analizării documentelor depuse de către ofertantul..., comisia de evaluare a constatat că declarația de performanță și documentele aferente marcajului... conțin numărul complet de identificare al certificatului de conformitate a controlului producției în fabrică.

Această informație este esențială pentru identificarea și verificarea certificării produsului, întrucât asigură trasabilitatea produsului în raport cu certificatul de conformitate al controlului producției în fabrică care atestă conformitatea acestuia.

..., comisia de evaluare a constatat că, pentru materialul oferit, determinarea conținutului de granule alterate, moi, friabile, poroase și vaculare... a fost efectuată, ceea ce reprezintă o neconformitate tehnică.

Mai departe, comisia de evaluare a constatat că determinarea granulometriei prezentată în Raportul de încercare agregate nr.... din... se încadrează în cerințele caietului de sarcini.

Procentele de trecere prin site/ciururi raportate la dimensiunile nominale specificate depășesc valorile admise, ceea ce conduce la concluzia că materialul oferit... respectă cerințele tehnice obligatorii stabilite.

Prin urmare, a considerat oferta depusă de acest operator economic neconformă.

Cu privire la grosimea stâlpilor indicatoarelor rutiere, susține că afirmația contestatoarei potrivit căreia cerințele... s-ar regăsi în caietul de sarcini este neîntemeiată și rezultă dintr-o interpretare restrictivă a documentației de atribuire.

Autoritatea contractantă afirmă că a pus la dispoziția operatorilor economici întreaga documentație tehnică aferentă achiziției, inclusiv proiectul tehnic, care conține detalierea cerințelor privind materialele și soluțiile tehnice.

Având în vedere cele mai sus menționate, comisia de evaluare a hotărât să declare neconformă oferta depusă de asocierea... -..., în temeiul prevederilor art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016.

Cu privire la oferta..., referitor la proveniența materialului piatră spartă, arată că, în scopul verificării respectării prevederilor caietului de sarcini, a analizat documentele de calitate puse la dispoziție de... și a

constatat că specificațiile tehnice aferente materialului piatră spartă satisfac cerințele caietului de sarcini.

Pentru acest material, cerințele reies din raportul de încercare agregate nr.... depus de....

În consecință, materialul oferat respectă integral cerințele caietului de sarcini.

Referitor la stâlpii indicatoarelor rutiere, în conformitate cu solicitarea de clarificare nr.... - ofertantul... a transmis la pag 45 - certificat de garanție pentru indicatoare permanente și stâlpi metalici, din care reiese că sunt îndeplinite cerințele beneficiarului.

Referitor la nerespectarea listelor de cantități, arată că, în conformitate cu solicitarea de clarificare nr.... - ofertantul... a transmis la pag 2, răspuns prin care declară că își însușește transportul *materialului frezat*.

Susține că programul de execuție al lucrărilor respectă cerințele din caietul de sarcini și comisia își menține punctul de vedere.

De asemenea, din documentația depusă, rezultă că... a făcut dovada că are în dotare și dispune de utilajele/echipamentele/mijloacele auto minime pentru îndeplinirea corespunzătoare a contractului. Autoritatea contractantă apreciază ca fiind neîntemeiate susținerile contestatoarei referitoare la pretinsa neîndeplinire a cerințelor privind dotarea tehnică utilajele prevăzute în Formularul C8 (extras de utilaje).

În ceea ce privește observația referitoare la faptul că oferta financiară a... indică un consum mai mic decât cel prezentat în fișele tehnice pentru marcajele rutiere, achiziția menționează: fișele tehnice ale producătorului indică valorile recomandate medii de consum, calculate pentru condiții standard; aceste valori au caracter informativ, orientativ și... constituie o abatere tehnică.

Referitor la prețul oferat, arată că, în conformitate cu solicitarea de clarificare nr..... a răspuns, transmitând explicații ale modului de formare a prețului.

Având în vedere cele mai sus prezentate, autoritate contractantă consideră argumentele aduse de... ca fiind neîntemeiate, iar contestația nefondată și solicită respingerea contestației.

Documentele necesare soluționării cauzei au fost transmise, pe suport electronic, prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr.....

Prin cererea de intervenție nr...., înregistrată la Consiliu sub nr..... a solicitat cele menționate în partea introductivă a deciziei.

Intervenienta invocă tardivitatea formulării contestației.

Pe fondul cauzei, în prealabil, subliniază că, în cadrul procedurii, autoritatea contractantă a pus la dispoziția contestatoarei, în mod vădit nejustificat și contrar obligațiilor legale privind protecția informațiilor confidențiale, documente esențiale din oferta sa, inclusiv propunerea financiară detaliată și ofertele de preț provenite de la furnizori,

documente care conțin informații sensibile și reprezintă, în mod evident, secrete comerciale.

Consideră că susținerea contestatoarei potrivit căreia cerințele care a stat la baza deciziei de respingere a ofertei ar fi fost prevăzute în mod valabil în documentația de atribuire este lipsită de fundament deoarece, în conformitate cu dispozițiile art. 154 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, autoritatea contractantă are obligația de a pune la dispoziția operatorilor economici documentația de atribuire, aceasta incluzând toate documentele necesare elaborării ofertei.

Societatea contestatoarea încearcă, în mod evident, să substituie cerințele clare și imperative ale documentației de atribuire cu propriile interpretări, în sensul acceptării unei grosimi inferioare a materialului de bază și al „completării” acestuia printr-un tratament ulterior, care... are caracter structural, o asemenea abordare fiind inadmisibilă în materia achizițiilor publice, unde conformitatea ofertei trebuie analizată strict, prin raportare la cerințele stabilite de autoritatea contractantă.

Acceptarea unei astfel de interpretări ar conduce la golirea de conținut a cerințelor tehnice și ar crea un precedent periculos, în sensul în care operatorii economici ar putea oferta produse neconforme, încercând ulterior să justifice îndeplinirea cerințelor prin artificii tehnice sau calcule speculative.

Invocă excepția lipsei de interes a contestației cu privire la criticele aduse ofertei sale, dat fiind că oferta contestatoarei este neconformă.

Răspunde punctual criticilor din contestație aduse ofertei sale.

Urmare studierii dosarului în data de..., prin adresa datată..., înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea transmite concluzii scrise prin care combate susținerile invocate în cererea de intervenție.

..., prin adresa datată..., înregistrată la Consiliu sub nr...., transmite dovezi ale cheltuielilor de judecată: factura nr. FDA 958/..., în sumă de..., reprezentând Onorariu avocațial conform CAJ nr. CJ/...049/2026 din data de... - contestație dosar nr....; confirmare tranzacție din data de..., emisă de..., în valoare de....

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

... DE DRUMURI..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect Lucrări de ranforsare sistem rutier pe DN2C km48+... - km61+7..., Km70+578-79+... - acord cadru 3 ani - ...-..., cod... *Lucrări de reparare a drumurilor (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr...., data limită de depunere a ofertelor fiind..., ora.... Valoarea estimată a acordului-cadru de lucrări este..., fără TVA.*

Nemulțumită de rezultatul procedurii de atribuire..., în calitate de lider al asocierii... -..., a înaintat contestația înregistrată la Consiliu cu nr...., solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea a constituit cauțiunea în sumă de..., conform art. 611 alin. (1) lit. b) și (2) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de... - Sucursala..., la data de....

Trecând la soluționarea contestației, Consiliul constată că aceasta este îndreptată împotriva deciziei de respingere a ofertei asocierii... -... (în continuarea asocierii ...) și deciziei de desemnare câștigătoare a ofertei societății....

Analizând prioritar excepția tardivității formulării contestației, invocată de intervenientă, Consiliul urmează a o respinge dat fiind că rezultatul procedurii a fost publicat în SEAP în data de..., iar contestația a fost transmisă prin e-mail în data de..., cu respectarea termenului de 10 zile prevăzut la art. 8 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016.

Pe fondul cauzei, se reține că oferta asocierii ... a fost respinsă ca neconformă, motivele respingerii fiind comunicate cu adresa nr..... astfel:

În urma analizei propunerii tehnice și răspunsurilor la clarificările Autorității Contractante transmise de dumneavoastră prin adresele nr.... și nr....., comisia de evaluare a constatat următoarele:

1. În cadrul propunerii tehnice ați declarat ca furnizor pentru <piatra sparta 0-63mm amestec optimal>, în „Lista furnizorilor principalelor materiale” pe... iar în susținerea calității acestui material ați prezentat declarație de performanță nr. DEMO.S 0/63C -EN13242 și marcaj CE2293.

În urma solicitării Autorității Contractante nr...., cu privire la transmiterea documentelor de calitate (Certificat de conformitate a controlului producției în fabrica cu marcaj CE, valabil la data prezentării și Declarație de performanță care să conțină determinările solicitate prin Caietul de sarcini.) ați transmis următoarele documente:

- Certificat de conformitate al controlului producției în fabrica nr....- CPR-0781;
- Declarație de performanță nr....: DEMC).S-0/63C-EN...;
- ... pentru Declarație de performanță nr....: DEMO.S-0/63C-EN...;
- Raportul de încercare nr.... DS din..., 2025 - emis de Laborator... Constanta;
- Raportul de încercare nr.... DS din.... - emis de Laborator... Constanta.

De asemenea ați mai transmis și un Certificat de conformitate al controlului producției în fabrica nr.... pentru agregate - piatra sparta 0-63mm amestec optimal, furnizor....

În urma analizei răspunsului prezentat, comisia de evaluare a revenit cu clarificarea nr...., prin care a solicitat pentru furnizorul...., următoarele:

- denumirea carierei și natura petrografică a rocii;
- declarație de performanță și..., care să conțină numărul de identificare al certificatului de conformitate al controlului producției în fabrica;
- determinările următoare:
 - Conținutul de granule alterate, moi, friabile, poroase și vaculare;
 - Coeficient de formă;
 - Coeficient de impurități, corpuri străine;
 - Rezistența la îngheț-dezghet;
 - Granulometria (care să respecte cerințele din Documentația tehnică).

În urma analizei răspunsului dumneavoastră transmis cu adresa nr...., comisia de evaluare a constatat următoarele:

- cu privire la natura petrografică a rocii, ați declarat că este < natura petrografică roci metamorfice (sisturi verzi).

Conform cerințelor Autorității contractante, din Documentația tehnică - Caiet sarcini - Strat din Piatra spartă - întocmit de proiectantul..., se interzice folosirea agregatelor provenite din roci feldspatice sau sistoase.

Caiet sarcini - Strat din Piatra spartă... - Materiale art. 3-Agregate naturale «.... Agregatele trebuie să provină din roci stabile, adică nealterabile la aer, apă sau îngheț»; «.... Se interzice folosirea agregatelor provenite din roci feldspatice sau sistoase»

- cu privire la declarație de performanță și..., comisia de evaluare a constatat că aceste documente... conțin numărul de identificare complet al certificatului de conformitate al controlului producției în fabrică, respectiv nr....- CPR-0781, conțin doar nr.....

- Determinarea <Conținutului de granule alterate, moi, friabile, poroase și vaculare>... a fost efectuată (NPD)

- Determinarea <Granulometria> conform Raport de încercare agregate nr.... din..... se încadrează în cerințele caietului de sarcini (Cap 3, alin...).

În concluzie, în urma analizei răspunsului dumneavoastră la solicitarea de clarificări, comisia de evaluare a constatat că produsul oferit... este în conformitate cu cerințele caietului de sarcini.

2. Grosimea stâlpilor indicatoarelor rutiere (...) este de...mm și... corespunde cu cerințele autorității contractante.

Conform cerințelor Autorității contractante - Caiet de sarcini Semnalizare rutieră, grosimea stâlpilor indicatoarelor rutiere trebuie să fie din țeava circulară din oțel zincat, cu grosimea pereților de 3mm și diametru exterior cuprins între 48-... mm.

<Durata de viață garantată de 2 ani> solicitată Caiet de sarcini Semnalizare rutieră, pentru stâlpii indicatoarelor rutiere... a fost declarată.

În concluzie, în urma analizei răspunsului dumneavoastră la solicitarea de clarificări comisia de evaluare a constatat că produsul oferit... este în conformitate cu cerințele caietului de sarcini.

În primul rând, susținerile autoarei contestației potrivit căreia oferta sa a fost respinsă pentru cerințe care... se regăsesc în caietul de sarcini... pot fi primite, câtă vreme în SEAP a fost publicat fișierul "[CN10862... /...11] Caiete de sarcini.pdf.p7s", fișier în care se regăsește proiectul tehnic, iar la pag. 27 în "*Caiete de sarcini piatră spartă*", sunt prevăzute cele două cerințe la care s-a făcut trimitere în comunicarea privind rezultatul procedurii: «.... Agregatele trebuie să provină din roci stabile, adică nealterabile la aer, apă sau îngheț»; «.... Se interzice folosirea agregatelor provenite din roci feldspatice sau sistoase».

Documentația de atribuire este alcătuită din ansamblul documentelor atașate de autoritate în SEAP, neputându-se considera că anumite cerințe... sunt obligatorii pe motiv că sunt în proiectul tehnic și... sunt în fișierul "caiet de sarcini - cerințe beneficiar", ci în fișierul "caiete de sarcini". Excluderea anumitor cerințe din documentele atașate... este lăsată la alegerea operatorilor economici, aceștia fiind obligați să respecte întocmai ceea ce s-a solicitat.

Trecând în continuare la analiza motivelor de respingere a ofertei, se poate constata că, față de motivele comunicate la pct. 1 din adresa

privind rezultatul procedurii, prin contestație, s-a susținut prezentarea către autoritate a următoarelor informații:

- Că denumirea carierei și natura petrografică a pietrei era:..., **respectiv natura petrografică: roci metamorfice (sisturi verzi).**

- Că *Declarația de performanță*, în spatele căreia se aplica marcajul CE, conține numărul..., emis de... (a se vedea în acest sens pag. 42-43, respectiv 39 din Răspunsul la solicitarea de clarificări nr....).

- Că referitor la determinările solicitate, declarația de performanță și documente de calitate, care respectă curba granulometrică și care conțin determinările solicitate prin Caietul de sarcini, au fost depuse în cuprinsul Răspunsului nr.... (pag. 42-43 și 46-47), determinările respectând standardele în vigoare.

- Am prezentat Rapoarte de încercare actuale, pentru fiecare tip de determinare solicitat de Autoritatea contractantă.

- Am depus Rapoartele de încercare aferente care atestau că piatra spartă de cariera respectă standardul... - Agregate din materiale nelegate sau legate hidraulic pentru utilizare în inginerie civilă și în construcții de drumuri.

Față de cele de mai sus, cum a arătat și autoritatea contractantă în punctul său de vedere, societatea contestatoare a indicat denumirea carierei și natura petrografică a pietrei ca fiind..., natura petrografică fiind roci metamorfice (sisturi verzi) fiind încălcate cerințele caietului de sarcini «.... Se interzice folosirea agregatelor provenite din roci feldspatice sau sistoase».

De asemenea, în punctul său de vedere, achizitoarea a prezentat detaliat tabele cuprinzând determinările care trebuiau să fie îndeplinite de materialele folosite și granulometria cerută prin caietul de sarcini, însă precizările operatorului economic din răspunsul la clarificări și contestație sunt formulate într-un mod lacunar, fiind lipsite de argumentarea probatorie care să înlăture concluziile autorității.

Nici prin concluziile scrise contestatoarea... a combătut cele susținute de autoritatea contractantă.

În aceste condiții... se poate determina caracterul întemeiat al criticilor vizând punctul 1 din contestație.

În ceea ce privește grosimea stâlpilor indicatoarelor rutiere, aceasta este prevăzută în documentul "caiete de sarcini" pag. 113, în secțiunea stâlpi de susținere pentru indicatoare, astfel: stâlpii de susținere pentru indicatoarele rutiere trebuie să fie confecționați din *țevă de oțel zincată cu grosimea pereților de minimum 3 mm (...).*

Analizând susținerile din contestație, Consiliul constată că operatorul economic aduce o serie de justificări legate de modul de calcul al grosimii stâlpilor, susținând că... a fost luat în considerare faptul că, după zincare pe ambele părți, grosimea inițială de bază a stâlpilor... mm se mărește cu câte 55 microni pe fiecare parte astfel că grosimea depășește 3 mm, explicații la care însă autoritatea contractantă... a răspuns.

Deși este adevărat că achizitoarea a solicitat clarificări vizavi de grosimea stâlpilor, ținând seama de faptul că, în documentele transmise

ca răspuns la clarificări, existau o serie de informații care ar fi trebuit coroborate și care trebuiau lămurite, luând în considerare și faptul că stâlpii indicatoarele trebuiau confecționați din *țevă de oțel zincată cu grosimea pereților de minimum 3 mm*, pentru evaluarea corespunzătoare a ofertei erau necesare clarificări suplimentare.

Cu toate acestea, fiind corect reținut primul motiv de respingere... va fi dispusă reevaluarea ofertei, neputând fi schimbat caracterul neconform al acesteia.

În contextul celor constatate, analizând excepția lisei de interes invocată de intervenientă, Consiliul reține că, potrivit unei jurisprudențe constante a..., respectiv Curții de Justiție a..., o acțiune în anulare introdusă de o persoană fizică sau juridică... este admisibilă decât în măsura în care această persoană are un interes să obțină anularea actului atacat (Hotărârea... din 28 septembrie..., MCI/Comisia, T-... /...). Un astfel de interes presupune ca anularea actului atacat să poată avea, în sine, consecințe juridice (Hotărârea... din 14 septembrie..... și alții/Comisia, T-408/93 și T-483/93) și ca acțiunea să poată astfel aduce, prin rezultatul său, un beneficiu părții care a introdus-o (... din 25 iulie..., Union de.../Consiliul, C-50/... P).

De asemenea, în soluționare se au în vedere considerentele hotărârii CJUE în cauza C-131/16, Archus și Gama, potrivit cărora:

50 Trebuie amintit, în această privință, că articolul 1 alineatul (3) din Directiva 92/13 prevede că statele membre trebuie să asigure accesul la căile de atac, în temeiul unor norme detaliate pe care trebuie să le stabilească în acest sens, cel puțin oricărei persoane care are sau care a avut vreun interes în obținerea unui anumit contract și care a fost prejudiciată sau riscă să

fie prejudiciată printr-o presupusă încălcare.

... Fiind chemată să interpreteze dispozițiile echivalente ale articolului 1 alineatul (3) din Directiva 89/665/CEE a Consiliului din 21 decembrie... privind coordonarea actelor cu putere de lege și a actelor administrative privind aplicarea procedurilor care vizează căile de atac față de atribuirea contractelor de achiziții publice de produse și a contractelor publice de lucrări (JO..., L 395, p. 33, Ediție specială, 06/vol. 1, p. 237), Curtea a statuat deja că, în cadrul unei proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice, ofertanții au un interes legitim care înseamnă excluderea ofertei celorlalți în scopul obținerii

contractului (a se vedea în acest sens Hotărârea din 4 iulie....., C-1.../12, EU:

C:....: 448, punctul 33, Hotărârea din 5 aprilie..., PFE, C-689/13, EU: C:....:....9, punctul..., precum și Hotărârea din 21 decembrie..... Gebäudebetreuung und

Caverion Österreich, C-355/15, EU: C:....: 988, punctul 29), indiferent care ar

fi numărul participanților la procedură și numărul participanților care au introdus căi de atac (a se vedea în acest sens Hotărârea din 5 aprilie..., PFE, C-689/13, EU: C:....:....9, punctul 29).

52 Astfel, pe de o parte, excluderea unui ofertant poate conduce la obținerea de către un alt ofertant a contractului direct în cadrul aceleiași proceduri. Pe de altă parte, **î ipotez u ex a t of ș a deschid u no pro d a a unu co d achiziți publi fie di of a pute să p și a să o î mod indi co** (a se vedea

Hotărârea din 5 aprilie..., PFE, C-689/13, EU: C:....:....9, punctul...).

53 Principiul jurisprudențial astfel stabilit prin Hotărârea din 4 iulie..... (C-1.../12, EU: C:....: 448), și prin Hotărârea din 5 aprilie..., PFE (C-

689/13, EU: C:....:....9), își găsește aplicarea în situația în discuție

în cauza principală.

54 Astfel, în cadrul unei proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice în care au fost depuse două oferte și în care autoritatea contractantă a adoptat două decizii simultane, de respingere a ofertei unuia dintre ofertanți și, respectiv, de atribuire a contractului în favoarea celuilalt, instanța de trimitere este sesizată de ofertantul respins cu o cale de atac îndreptată împotriva acestor două decizii. În cadrul acestei căi de atac, ofertantul respins invocă excluderea ofertei ofertantului câștigător pentru lipsa conformității acesteia cu specificațiile caietului de sarcini.

55 Într-o asemenea situație, ofertantului care a introdus calea de atac trebuie să i se recunoască un interes legitim în excluderea ofertei ofertantului

câștigător, care poate conduce, eventual, la constatarea imposibilității autorității contractante de a efectua selecția unei oferte legale (a se vedea în

acest sens Hotărârea din 4 iulie....., C-1.../12, EU: C:....: 448, punctul 33,

precum și Hotărârea din 5 aprilie..., PFE, C-689/13, EU: C:....:....9, punctul 24).

56 Această interpretare este confirmată de dispozițiile articolului 2a alineatele (1) și (2) din Directiva 92/13, care prevăd expres un drept la o cale de atac al ofertanților care... au fost excluși definitiv, în special împotriva deciziilor de atribuire a contractelor de achiziții publice adoptate de entitățile contractante.

57 Desigur, în cauza în care a fost pronunțată Hotărârea din 21 decembrie..... *Gebäudebetreuung und Caverion Österreich* (C-355/15, EU:

C:....: 988, punctele 13-16, 31 și 36), Curtea a statuat că unui ofertant a cărui

ofertă fusese exclusă de autoritatea contractantă dintr-o procedură de

atribuire a unui contract de achiziții publice i se putea refuza accesul la o cale

de atac împotriva deciziei de atribuire a contractului de achiziții publice. Totuși, în această cauză, decizia de excludere a ofertantului menționat fusese

confirmată printr-o decizie care a dobândit autoritate de lucru judecat înainte

ca instanța sesizată cu calea de atac împotriva deciziei de atribuire a contractului să se pronunțe, astfel încât ofertantul respectiv trebuia să fie considerat exclus definitiv din procedura de atribuire a contractului de achiziții publice în discuție.

58 În schimb, în cauza principală, Archus și Gama au formulat o cale de atac împotriva deciziei prin care era exclusă oferta lor și împotriva deciziei de atribuire a contractului, adoptate simultan, și, prin urmare... pot fi considerate ca fiind excluse definitiv din procedura de atribuire a contractului de achiziții

publice. Într-o asemenea situație, noțiunea „un anumit contract” în sensul

articolului 1 alineatul (3) din Directiva 92/13 poate viza, dacă este cazul,

eventuala inițiere a unei noi proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice.

59 Din considerațiile care precedă rezultă că Directiva 92/13 trebuie să

fie interpretată în sensul că, într-o situație precum cea în discuție în cauza

principală - în care, în cadrul unei proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice, au fost prezentate două oferte, iar autoritatea contractantă a adoptat două decizii simultane, de respingere a ofertei unuia dintre ofertanți și, respectiv, de atribuire a contractului în favoarea celuilalt -, ofertantul exclus, care formulează o cale de atac împotriva acestor două decizii, **t să p solicit ex of of câștigător a încă noțiu „u anumi co î sens a 1 ali (3) di Di 92/13 p viza dacă e c eve iniți a u no pro d a a unu co d achiziți publi**

Față de considerentele hotărârii CJUE în cauza C-131/16, Archus și Gama, contestatoarea poate obține *anularea procedurii și inițierea unei noi proceduri*, câtă vreme există o singură ofertă admisibilă în procedură, celelalte 5 oferte fiind respinse. Pentru considerente expuse, va fi respinsă excepția lipsei de interes în promovarea contestației față de oferta câștigătoare.

În privința modului în care s-a asigurat de către autoritatea contractantă accesul contestatoarei la documentele aparținând..., Consiliul reține că, în raportul procedurii, s-a menționat că declarația de confidențialitate a câștigătoarei... este însoțită de dovezi care conferă caracterul de confidențialitate, fiind invocate prevederile art. 57 din Legea nr. 98/2016.

Ținând seama de concluzia comisiei de evaluare, precum și de tipul contractului și de documentele depuse în cadrul ofertei... se consideră că ar fi trebuit restricționat accesul la respectivele documente.

În ceea ce privește limitarea accesului de către Consiliu, cererea... își găsește vreo justificare, câtă vreme la sediul Consiliului s-a permis accesul la înscrisuri deja cunoscute contestatoarei.

Trecând în continuare la analiza pe fond a criticilor aduse ofertei câștigătoare, Consiliul constată că un prim element necesar a fi cercetat privește proveniența materialului de piatră spartă, contestatoarea susținând că proveniența materialului este granitul, adică o rocă feldspatică, aspecte necombătute de intervenientă sau autoritate.

În punctul său de vedere, autoritatea contractantă... a răspuns vizavi de modul de îndeplinire a cerinței «.... Se interzice folosirea agregatelor provenite din roci feldspatice sau sistoase», cerință invocată și în evaluarea ofertei asocierii

În lipsa unor explicații vizavi de modul de evaluare a ofertei... se poate determina ce anume a avut în vedere achizitoarea, în privința

utilizării granitului de către câștigătoarea procedurii, raportat la ceea ce s-a impus prin proiectul tehnic.

Prin cererea de intervenție... a susținut că feldspații reprezintă minerale constitutive ale unei game largi de roci utilizate în mod curent în construcția de drumuri, inclusiv a granitului, însă aceste elemente... sunt de natură să explice modul de îndeplinire a cerinței, astfel cum a fost impusă, fiind întemeiată critica contestatoarei și necesară o reevaluare a ofertei câștigătoare sub aspectul cercetat.

Cu privire la grosimea stâlpilor indicatoarelor rutiere, se reține că, la pag. 46 din răspunsul 2 la clarificări vizavi de propunerea tehnică se regăsesc următoarele informații:

CERTIFICAT DE GARANȚIE

pentru factura... /...

FURNIZOR:

Pentru: Indicatoare rutiere permanente si stalpi metalici

Termene de garanție:

⊗ 10 ani durată de viață folie reflectorizantă clasa 2 HIP (durată de viață garantată de producător folie)

⊗ 24 luni pentru confecție metalică tip suport indicator - tbl. zn, g. 1 mm vopsit în câmp electrostatic

⊗ 24 luni pentru stâlp susținere indicator - țv. ZN., Ø48X2mm.

Achiziția a invocat certificatul de la pag. 45 unde se menționează grosimea de 3 mm, or, dat fiind că există elemente neconcordante între documentele depuse, achiziția ar fi trebuit să solicite clarificări suplimentare operatorului economic și să obțină informații concludente și certe vizavi de produsul ofertat și specificațiile tehnice ale acestuia.

Vizavi de criticile aduse faptului că în mod nepermis au fost solicitate clarificări suplimentare către..., Consiliul constată că prin intermediul clarificărilor s-au lămurit elemente asupra cărora autoritatea contractantă... avea informații certe, or, chiar și pentru contestatoare, Consiliul a apreciat că trebuiau înaintate clarificări suplimentare, neputându-se considera că în mod nelegal au fost adresate respectivele clarificări.

Referitor la nerespectarea listelor de cantități, Consiliul constată că, în discuție, este distanța de transport, în exemplele prezentate în cadrul contestației, fiind indicate listele de cantități unde... au fost respectate distanțele de transport de 30 km, câștigătoare procedurii indicând distanțe de transport de 3 km.

Vizavi de aceste aspecte, se reține că, prin adresa nr....., autoritatea contractantă a solicitat ofertantei câștigătoare următoarele clarificări:

2) Conform documentației de atribuire s-a solicitat în cadrul Formularului F3 - LISTA cu cantități de lucrări pe categorii de lucrări - Lucrări de reparații i/ranforsare, pct....., la articolul TRA01A30P „Transportul rutier al pamantului sau molozului cu autobasculanta dist.= 30km”.

În urma analizei propunerii financiare s-a constatat că în cadrul Formularului F3 - LISTA cu cantități de lucrări pe categorii de lucrări - Lucrări de reparații/ranforsare, pct..., la articolul „Transportul rutier al pământului sau molozului cu autobasculantă” ați înscris TRA01A03P dist.= 3km.

Având în vedere prevederile Caietului de sarcini nr.... (pag. 10) cu privire la costurile determinate de transportul și depozitarea materialelor rezultate din dezmembrare, vă rugăm să vă însușiți costul de.../tonă transportată, indiferent de distanța la care se vor transporta materialele,

«Pe parcursul execuției lucrării, Contractantul are obligația:

i) de a evita, pe cât posibil, acumularea de obstacole inutile pe șantier;
ii) de a depozita sau reține orice utilaje, echipamente, instalate, surplus de materiale;
iii) de a aduna și îndepărta de pe șantier dărămăturile, molozul sau lucrările provizorii de orice fel, care... mai sunt necesare. Toate costurile determinate de transportul și depozitarea materialelor rezultate din dezmembrare sunt în sarcina contractantului.

iv) de a transporta și preda materialul frezat beneficiarului pe cheltuială sa.»

... a declarat că își însușește transportul materialului frezat cu costul de.../tă transportat, indiferent de distanța la care se va transporta materialul.

Având în vedere că, în cadrul listelor de cantități, prețul pentru articolul TRA01A30P este de..., autoritatea contractantă ar fi trebuit să cuantifice diferența rezultată pentru a stabili dacă eroarea se încadrează în categoria abaterilor tehnice minore raportat la prevederile art. 134 alin. (9) din normele metodologice aprobate prin... nr.... potrivit cărora O modificare a propunerii tehnice... poate fi considerată o abatere tehnică minoră a ofertei inițiale în următoarele situații:

a) cuantificarea teoretică în valoare monetară a respectivei abateri/omisiuni depășește 1% din prețul total al ofertei;

b) cuantificarea teoretică în valoare monetară a respectivei abateri/omisiuni conduce la eludarea aplicării acelor prevederi ale legii care instituie obligații ale autorității contractante în raport cu anumite praguri valorice;

c) în urma corectării respectivei abateri/omisiuni, se constată că s-ar schimba clasamentul ofertanților;

d) modificarea ar presupune o diminuare calitativă în comparație cu oferta inițială;

Contrar susținerilor contestatoarei prețul ofertat pentru transportul la distanța de 30 km... este de.../km, ci.../km.

Vizavi de neconformitatea programului de execuție a lucrărilor, Consiliul constată că ceea ce reclamă contestatoarea vizavi de graficul Gantt prezentat de câștigătoarea procedurii este nerespectarea cerințelor imperative privind împărțirea pe sectoare.

După cum a remarcat și petenta cerința din caietul de sarcini (pag. 14) a fost următoarea cu privire la modul de prezentare a graficului Gantt:

2) Graficul general de realizare a lucrărilor (graficul Gantt)

Din graficul Gantt trebuie să rezulte încadrarea în durată contractului de achiziție publică prin Planificarea fizică a activităților, cu indicarea fazelor/etapelor de realizare a acestora, în ordinea și succesiunea logică a evenimentelor informații care vor trebui să probeze transpunerea prevederilor caietului de sarcini într-un plan de

implementare fezabil. Dacă anumite activități sunt realizate de subcontractanți în cadrul graficului Gantt vor fi evidențiate distinct.

Analizând graficul Gantt prezentat de..., în extras indicate și în punctul de vedere al autorității contractante, se poate observa că acesta este detaliat la nivel de activități, fiind prezentate și sectoarele de drumuri. Față de cerințele expres ale caietului de sarcini... se poate considera că a fost prezentat un grafic neconform.

În evaluarea sa, achizitoarea... se putea raporta decât la cerințele expres prevăzute în caietul de sarcini.

Elementele aduse în discuție de contestatoare... se regăsesc în cerința pe care însăși contestatoarea a redat-o.

O altă critică adusă în discuție de contestatoare privește nerespectarea de către câștigătoare a cerințelor privind utilajele/ echipamentele/mijloacele auto.

Potrivit caietului de sarcini (pag. 16) cap.....2 Utilaje/ echipamente/mijloace auto

Antreprenorul va fi dotat cu utilaje care trebuie să fie eficiente și potrivite pentru a asigura o calitate satisfăcătoare a lucrărilor și un randament adecvat în vederea încheierii lucrărilor în intervalul de timp stipulat în documentația de atribuire.

Ofertantul trebuie să prezinte în cadrul propunerii tehnice o listă cu utilaje necesare pentru executarea lucrărilor, încât să facă dovada că poate executa lucrările astfel cum acestea au fost prevăzute în proiectul tehnic de execuție și anexele acestuia, respectiv: (...).

Ofertantul trebuie să facă dovada că are în dotare, că dispune (proprietate/închiriere/tert susținător) de instalațiile/ utilajele/ echipamentele specifice și laboratoare pentru îndeplinirea corespunzătoare a contractului. Se vor prezenta documentele suport relevante din cadrul cărora să rezulte că operatorul economic poate dispune de **instalațiile/ utilajele/ echipamentele respective**.

Contrar susținerilor contestatoarei, autoritatea contractantă... a impus operatorilor economici să facă dovada deținerii tuturor utilajele și echipamentele indicate în propunerea tehnică.

În situația în care achizitoarea ar fi dorit prezentarea dovezilor pentru toate echipamentele și utilajele, cerința trebuia prevăzută expres, or cerința făcea referire la respectivele instalațiile/utilajele/ echipamentele adică cele din tabelul pus la dispoziție în cadrul caietului de sarcini.

Astfel fiind, se constată caracterul neîntemeiat al criticii.

În continuare, societatea contestatoare susține că *Marcajul rutier termoplastic ofertat... respectă dozajul recomandat de producătorul ..., pentru care s-au depus documente de calitate.*

Se arată că la pag. 392 din Propunere se specifică: Consum teoretic... 62: 4 - 7 kg/m²

la pag. 473 din Propunere se specifică o dozare de 6 kg/mp:

(...)

În concluzie, în ofertă, consumul de VOPSEA indicat de... este de 0... kg/mp, adică de 12 ori mai puțin decât ce prevăzut în dozajul producătorului.

În punctul său de vedere, autoritatea contractantă a susținut că:

Fisele tehnice ale producătorului indica valorile recomandate medii de consum, calculate pentru condiții standard.

Aceste valori au caracter informativ, orientativ și... constituie o abatere tehnică.

Prin cererea de intervenție sunt aduse explicații vizavi de cele contestate, astfel:

În realitate, această susținere este rezultatul unei confuzii între tipuri distincte de marcaj rutier și între moduri diferite de exprimare a consumului de material.

Astfel, contestatoarea amestecă în mod nepermis noțiunea de marcaj termoplastic aplicat în sistem clasic (consum exprimat în kg/mp) cu marcajul preformat, care este oferit ca produs finit, la unitatea de măsură mp, și... prin raportare la un consum de material exprimat în kg/mp.

În cadrul ofertei subscrisei, marcajul termoplastic preformat este oferit distinct, ca material finit, identificat prin codul... „Marcaj preformat”, cu unitatea de măsură mp și preț unitar corespunzător (a se vedea, spre exemplu, devizul lucrărilor de siguranța circulației - pag. 42), fără a presupune o corelare directă cu valorile de consum teoretic exprimate în kg/mp pentru alte tipuri de aplicații.

În aceste condiții, raportarea realizată de contestator la un consum de tip kg/mp și extrapolarea acesteia asupra unui produs oferit la mp reprezintă o abordare eronată din punct de vedere tehnic, care conduce la concluzii lipsite de fundament.

Prin urmare, afirmația potrivit căreia subscrisa ar fi oferit un consum de „12 ori mai mic”... are nicio susținere reală, fiind rezultatul unei comparații între elemente neomogene.

Analizând propunerea financiară, Consiliul constată că, într-adevăr, prețul pentru marcajul performant este menționat în lei/mp, nefiind făcută o raportare cum este cea indicată de contestatoare de tip kg/mp, astfel că se constată caracterul neîntemeiat al criticii.

În ceea ce privește ultimul punct din contestație, referitor la nejustificarea corespunzătoare a prețului neobișnuit de scăzut oferit de câștigătoare, Consiliul constată că s-au criticat în principal aspecte legate de faptul că ofertanta:

- ... a transmis modul de fundamentare al pretului pentru materialele producție proprie, ofertele de pret prezentate ca justificare reprezentând documente întocmite și emise tot de..., pro causa;

- ... a explicat și dovedit costurile de producție pentru: mixturi asfaltice; betoane; emulsie.

- ... a justificat pretul pietrei sparte, în contextul în care în oferta de la HIDROMINERAL pretul prevăzut este de.../tona - cu transport inclus în santier, adică.../mc; iar în oferta... sunt cuprinse prețurile de.../mc (material din C6), la care se adaugă pretul transportului din C9, adică.../tona... tone/mc=.../mc, adică un pret total de.../mc. Practic, prețul oferit pentru acest material este la jumătate față de oferta de preț a furnizorului materialului, HIDROMINERAL: (...);

- Oferta de pret prezentată de... pentru marcaje... era valabilă la data depunerii ofertei, fiind ieșită din termen în luna ianuarie 2025;

- Prețul cuprins de... pentru GEOCOMPOZIT minim 3... g/mp, în C6... este justificat de oferta primită de la ... (pag. 180 din Raspuns) și... cuprinde nici costul emulsiei, necesar pentru a acoperi retenția de bitum de 1 kg/mp: (...).

- ... a transmis niciun fel de dovezi/justificări privind costurile oferite pentru transportul din formularul C9.

- ... a transmis dovezi pentru fundamentarea cheltuielilor indirecte, în cuantumul indicat de doar 2%.

În punctul său de vedere, autoritatea contractantă a prezentat extrase de pe ofertele de preț, apreciind că prețul a fost justificat.

În privința criticilor:... a transmis modul de fundamentare al pretului pentru materialele producție proprie, ofertele de preț prezentate ca justificare reprezentând documente întocmite și emise tot de..., pro causa;

- ... a explicat și dovedit costurile de producție pentru: mixturi asfaltice; betoane; emulsie, se constată că autoarea contestației face simple afirmații fără o argumentare corespunzătoare în susținere.

Referitor la prețul pietrei sparte, răspunzând criticilor din contestație... a explicat că are încheiat un contract-cadru anual de furnizare cu..., în baza căruia prețul contractual al pietrei sparte diverse granulații, valabil la data depunerii ofertelor, este de.../mc, preț utilizat în mod corect la fundamentarea ofertei financiare.

Critica formulată de contestator pornește de la o ofertă de preț în care furnizorul a efectuat o conversie eronată din metri cubi în tone, fără a respecta greutatea specifică reală a materialului.

La remiterea ofertei de preț nr..., salariatul desemnat de către furnizorul..., după ce a preluat, în mod corect, prețul pietrei sparte contractată la.../mc, a efectuat - din motive proprii - o conversie a unității de măsură metru cub în tonă.

(...)

În ceea ce privește oferta din partea ..., intervenienta a susținut că mențiunea privind anul „2024” reprezintă o eroare de redactare, aspect confirmat în mod expres de către furnizorul ... în cadrul corespondenței purtate ulterior, acesta precizând că data corectă a ofertei este..., numărul documentului (474) fiind corect.

Elementele neconcordante care se pot observa din cele de mai sus ar fi trebuit lămurite de autoritatea contractantă anterior stabilirii admisibilității ofertei, rezultând o evaluare incompletă a ofertei.

Referitor la materialul geocompozit, Consiliul constată a fi pertinente susținerile intervenientei care a explicat că societatea contestatoare s-a raportat la prețul de.../mp, însă în oferta... este indicat și prețul de... care a fost utilizat în propunerea financiară de către..., astfel că sunt nefondate criticile contestatoarei.

În ceea ce privește costurile pentru transport, se rețin din nou a fi pertinente mențiunile din cererea de intervenție, în cuprinsul căreia... a explicat că ofertele de preț cuprind transportul, aspect rezultat din ofertele de preț.

În lipsa unor argumente concrete din partea contestatoarei și indicării unor elemente din oferta intervenientei care să conducă la concluzia nejustificării prețului, criticile se constată a fi nefondate.

Referitor la cheltuielile indirecte, operatorul economic contestator a făcut simple afirmații că acestea sunt imposibil de justificat și verificat, având în vedere că acordul-cadru se desfășoară pe o perioadă de 36 luni, fără însă a aduce explicații concrete din care să rezulte imposibilitatea derulării în mod corespunzător a contractului cu un quantum al cheltuielilor indirecte de 2%, astfel că și în privința acestor critici se constată caracterul nefondat.

În acest context este de amintit că simplul preț neobișnuit de scăzut al ei este o condiție obligatorie, *însă... și suficientă*, legiuitorul impunând pe lângă aceasta și condiția ca ofertanta să... poată asigura executarea corespunzătoare a contractului licitat, condiție a cărei îndeplinire trebuie probată de cel care o invocă. În speță, însă, contestatoarea... aduce vreo dovadă plauzibilă din care să reiasă imposibilitatea... de a îndeplini obligațiile contractuale în forma în care și le-a asumat prin oferta depusă.

Este firesc ca ofertanții să practice prețuri cât mai reduse - la toate sau doar la unele elemente ale ofertei -, pentru a-și maximiza astfel șansele de a obține contractul supus licitației. Având structuri de costuri diferite, putând beneficia de economii de scară importante sau intenționând să își reducă marjele de profit pentru a putea penetra mai eficient pe piața de referință, sunt în măsură să elaboreze o ofertă competitivă și, în același timp, serioasă și fiabilă, de care autoritatea contractantă trebuie să țină seama.

Art. 210 din Legea nr. 98/2016 urmărește să prevină situațiile în care autoritatea atribuie contractul unui ofertant ce... este în măsură să îl execute în limitele pe care și le-a asumat prin ofertă, dispoziția legală fiind edictată în favoarea autorităților contractante, pentru protejarea lor (respectiv a bugetelor publice pe care le gestionează și a serviciilor publice pe care le prestează).

Raportat la cele expuse, Consiliul determină că este necesară lămurirea aspectelor neconcordante vizavi de ofertele pentru piatră spartă și oferta

Contrar susținerilor contestatoarei, oferta câștigătoare... trebuia respinsă, elementele rezultate din analiză conducând la necesitatea adresării de clarificări suplimentare. Numai în urma obținerii tuturor probelor și informațiilor necesare evaluării în mod obiectiv a ofertei, achizitoarea putea decide asupra admisibilității ofertei.

În considerarea celor prezentate, Consiliul va admite, în parte, contestația formulată de... și va dispune reevaluarea ofertei depuse de....

..., întrucât în cauză pot fi dispuse măsuri de remediere în sensul celor de mai sus, măsura anulării integrale a procedurii va fi respinsă.

Fiind admisă, în parte, contestația, va fi admisă cererea petentei privind obligarea autorității contractante la plata tuturor cheltuielilor de judecată ocazionate de judecarea litigiului. Prin adresa datată..., înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea a transmis dovezi ale cheltuielilor de judecată: factura nr. FDA 958/..., în sumă de..., reprezentând Onorariu avocațial conform CAJ nr. CJ/...049/2026 din data de... - *contestație dosar nr....; confirmare tranzacție din data de..., emisă de..., în valoare de..., privind plata facturii de către....*

Întrucât au fost parțial întemeiate criticile din contestație, Consiliul va reduce onorariu avocațial la suma de....

Fiind admisă, în parte, contestația, va fi admisă, în parte, cererea de intervenție formulată de....

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 calitate de lider al asocierii... -..., în contradictoriu cu... .., și anulează raportul procedurii de atribuire nr..., în partea ce privește oferta..., procesele-verbale de evaluare subsecvente raportului procedurii, în partea ce privește oferta..., și comunicările privind rezultatul procedurii. Obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei..., cu respectarea celor din motivare, a documentației de atribuire și a dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice, în termen de 15 zile de la primirea deciziei. Rezultatul procedurii va fi comunicat operatorilor economici în termenul legal.

În temeiul art. 26 alin. (6) din lege, respinge, ca nefondate, solicitarea de anulare a actelor care privesc evaluarea ofertei contestatoarei și dispunerea reevaluării ofertei sale și solicitarea de anulare a procedurii.

Admite cererea petentei privind obligarea autorității contractante la plata tuturor cheltuielilor de judecată ocazionate de judecarea litigiului și obligă... .. la plata către... a sumei de... reprezentând onorariu avocat.

În temeiul art. 64 Cod procedură civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de... și o admite, în parte.

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 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,

...

...

...