

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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ...

Data: ...

Prin contestația nr. 106/03.09.2024, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 56065/03.09.2024, depusă de ... SRL, cu sediul în ..., CUI ..., număr de înregistrare în registrul comerțului ..., reprezentată de domnul ... - administrator, privind procedura simplificată pentru atribuirea contractului de furnizare stand pentru verificarea metrologică a contoarelor de apă rece (Dn15 ÷ Dn50), cod CPV 38424000-3, cu data-limită de depunere a ofertelor 27.05.2024, anunț de participare nr. .../23.04.2024, organizată de ... SA, cu sediul în ..., CUI ..., număr de înregistrare în registrul comerțului ..., în calitate de entitate contractantă, reprezentată de domnul ... - director general, contestatoarea a solicitat anularea rezultatului procedurii de atribuire.

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

I. 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 ofertantul ... SRL reclamă decizia entității contractante ... SA de respingere ca inacceptabilă a ofertei sale, în cadrul procedurii de atribuire menționată în partea introductivă, învederând în motivare că entitatea a aplicat în mod greșit prevederile legale.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul „[.../00066] *Contestatie Stand 03.09.2024-semnat.pdf*”, postat de entitate în SEAP la 04.09.2024, în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr. .../23.04.2024. Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată. Consiliul apreciază că sintetizarea de mai sus nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare prin intermediul SEAP întreaga

conestație. Desigur, motivarea completă va fi avută în vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

II. În punctul său de vedere nr. 9186/06.09.2024 asupra contestației, înregistrat la Consiliu cu nr. 56880/06.09.2024, entitatea contractantă susține în apărare că a înaintat către ... SRL solicitarea de clarificări nr. 8122/05.08.2024, referitoare și la autorizarea, certificarea și acreditarea laboratorului metrologic al ... SA de către „BRML/RENAR”:

5. În vederea îndeplinirii punctului 15 din Caietul de sarcini referitor la Autorizare, certificare și acreditare, vă solicităm să:

a. Descrieți modul în care veți acorda autorității contractante consultanță în vederea autorizării BRML a laboratorului de metrologie conform și în baza cerințelor SR, EN, ISO 17025/2018.

b. Descrieți modul în care veți acorda autorității contractante consultanța în vederea acreditării RENAR a laboratorului de metrologie conform și în baza cerințelor legale, pentru acreditare.

c. Descrieți care este metodologia de lucru propusă de dumneavoastră autorității contractante, pentru autorizare/acreditare a laboratorului BRML și RENAR.

d. Care este personalul cheie pe care îi veți folosi în acordarea consultanței pentru autorizarea BRML și acreditarea RENAR și atașați documente care să ateste calitatea și experiența personalului cheie folosit (diplome, certificări, contracte de muncă/parteneriat/colaborare, etc, după caz).

e. Unde s-au mai realizat astfel de autorizări/acreditări de către personalul cheie descris pentru cerința de mai sus.

Ofertantul a răspuns prin adresa nr. 100/08.08.2024, în care a menționat:

Consultanța în vederea autorizării BRML a laboratorului de metrologie în baza cerințelor SR EN ISO 17025/2018 se va acorda de către firma ... SRL, firmă specializată în asemenea autorizări și cu care SC ... SRL colaborează. Se anexează contractul de prestări servicii nr. 63/24.05.2024.

[...]

Consultanța în vederea acreditării RENAR a laboratorului de metrologie în baza cerințelor legale pentru o asemenea acreditare se va acorda de către firma ... SRL, firma specializată în consultanță pentru acreditări RENAR și cu care SC ... SRL colaborează. Se anexează contractul de prestări servicii nr. 63/24.05.2024.

A fost pus la dispoziție contractul de subcontractare nr. 63/24.05.2024 încheiat între ... SRL (în calitate de executant) și ... SRL (calitate de beneficiar), care prevede la art. 1 – „Obiectul contractului”:

Prezentul contract are ca obiect asigurarea de consultanță de specialitate în vederea proiectării și implementării sistemului de management conform standardului SR EN ISO/IEC 17025 la SC ... SA prin următoarele activități, așa cum sunt detaliate și în oferta anexată precum și CV-urile personalului de specialitate.

1. Evaluarea sistemului de management înaintea începerii procedurilor de autorizare/acreditare.

2. Pregătirea cererii de acreditare și a mapei cu documentele acreditării.

3. Pregătirea cererii de autorizare și a dosarului cu documentele necesare autorizării.

4. Asistența de specialitate pe parcursul procedurii de acreditare a beneficiarului de către BRML/RENAR.

iar la art. 3 – „Obligații S.C. ... S.R.L.”:

3.1. Să asigure personal calificat și mijloacele adecvate pentru realizarea punctelor stabilite de comun acord la Art. 1 din prezentul contract.

3.2. Să acorde consultanță și asistență la termenele stabilite de comun acord cu beneficiarul.

A fost pusă la dispoziție și oferta ... SRL către ... SRL, care a stat la baza contractului de subcontractare nr. 63/24.05.2024, parte integrantă

a acestuia, conform art. 1. În cadrul acestei oferte, se menționează că se va pune la dispoziție de către ... SRL personal de specialitate, care va îndeplini activitatea de consultanță/asistență tehnică în vederea implementării cerințelor ISO/IEC 17025:2018 în cadrul laboratorului de metrologie al ... SA.

Comisia de evaluare, prin solicitarea de clarificare, a cerut în mod ferm modul în care ... SRL va acorda ... SA consultanță în vederea autorizării „BRML” și acreditării RENAR a laboratorului, iar ... SRL a răspuns tot ferm că această parte din contract se va realiza de către ... SRL, cu care colaborează, conform celor menționate mai sus. Personalul nominalizat de către ... SRL în oferta sa, la pct. III – „Personal de specialitate” este format din ... și

Pe baza documentelor puse la dispoziție, ... SA a menționat în procesul-verbal de evaluare a propunerilor tehnice și în raportul procedurii că personalul de specialitate pentru consultanță este pus la dispoziție de către ... SRL. Nu a făcut referire dacă acest personal este angajat direct sau nu al ... SRL, dar cu siguranță din documentele puse la dispoziție acest personal nu este angajat al ... SRL, cum se susține la pag. 5 din contestație („întregul personal ce va fi implicat, indicat în adresa răspuns formulată, este calificat și angajat al societății noastre”).

Cu toate că în cadrul contestației ... SRL susține că are resursele necesare și deține personal calificat în vederea realizării integrale a contractului, inclusiv partea referitoare la consultanță în vederea autorizării/acreditării laboratorului metrologic, iar ... SRL nu are nicio implicare în derularea contractului de achiziție, ... SRL a încheiat contractul de subcontractare nr. 63/24.05.2024 a cărui derulare este condiționată de câștigarea contractului de achiziție cu ... SA.

La pag. 3 din contestație se arată că: „De altfel, analizând contractul de furnizare servicii nr. 63/24.05.2024, nu veți regăsi nici măcar descrise operațiunile pe care societatea noastră le are de efectuat în contractul de achiziție publică (...).” Acest fapt este infirmat de oferta ... SRL care a stat la baza contractului de subcontractare nr. 63/24.05.2024, oferta fiind parte integrantă a contractului și pe care ... SRL a omis, intenționat sau neintenționat, să o pună la dispoziția Consiliului. În cadrul ofertei anexate contractului, ... SRL a prezentat în detaliu modul în care va desfășura activitățile de consultanță, cu personalul de specialitate pus la dispoziție, aceste activități regăsindu-se întocmai în răspunsul ... SRL la solicitarea de clarificare privind metodologia de lucru propusă entității contractante pentru autorizarea și acreditarea laboratorului.

Este evident că ... SRL nu va realiza ea partea din contract referitoare la consultanță în vederea autorizării și acreditării, apelând la încheierea unui contract cu o firmă care nu a fost declarată ca subcontractant la momentul depunerii ofertei. Folosirea unor resurse obținute „prin externalizare” reprezintă o subcontractare, cu toate

consecințele legale care decurg din această situație, conform art. 202 alin. (3) din Legea nr. 99/2016.

Prin fișa de date s-a solicitat ca ofertantul să includă în DUAE informații cu privire la subcontractanții propuși, iar aceștia la rândul lor să completeze DUAE, în conformitate cu ceea ce implică participarea lor. Or, ținând seama că ... SRL nu a fost declarat subcontractant de către ofertant, având această obligație conform legislației și documentației de atribuire, oferta depusă de către ... SRL este inacceptabilă, conform Hotărârii Guvernului nr. 394/2016, art. 143 alin. (2) lit. (b) din normele anexate hotărârii.

În ceea ce privește actul adițional nr. 1 la contractul nr. 63/24.05.2024 și adresa ... SRL, anexate de ... SRL contestației, ele au fost încheiate/întocmite la 02.09.2024, dată ulterioară încheierii raportului procedurii nr. 8739/27.08.2024 și comunicării către ... SRL a rezultatului procedurii.

La 09.09.2024, ... SRL a trimis Consiliului răspunsul nr. 109/09.09.2024 la punctul de vedere al entității contractante.

III. Din examinarea coroborată a materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, după verificarea din oficiu a competenței generale, materiale și teritoriale, potrivit art. 131 alin. (1) C. proc. civ., și după deliberare, Consiliul reține că, prin anunțul de participare nr. ..., publicat în Sistemul Electronic de Achiziții Publice – SEAP la 23.04.2024, entitatea contractantă ... SA a inițiat o procedură simplificată în vederea procurării unui stand pentru verificarea metrologică a contoarelor de apă rece, care include și servicii auxiliare de consultanță în vederea autorizării și certificării laboratorului de verificare metrologică unde va fi instalat standul, achiziție estimată valoric la 1.300.000 lei, fără TVA. Documentația de atribuire a fost postată în SEAP la 23.04.2024, alături de anunțul de invitare la competiție.

La procedură s-au prezentat trei operatori economici, între care și ... SRL (din motive necunoscute, în contestație și în răspunsul nr. 109/09.09.2024, societatea se autodenumeste „... SRL”), a cărui ofertă a fost respinsă de entitatea achizitoare ca inacceptabilă, prin raportul procedurii de atribuire nr. 8739/27.08.2024, întrucât operatorul a omis să declare subcontractantul ... SRL și să prezinte DUAE pentru acesta, pentru servicii în vederea autorizării și certificării laboratorului de verificare metrologică al entității achizitoare, cerință a caietului de sarcini, pct. 15. Împotriva acestui rezultat, ... SRL a investit Consiliul, în termenul legal, cu soluționarea contestației care formează obiectul prezentei cauze, premisă a controlului administrativ-jurisdicțional. Cauțiunea aferentă, în valoare de ... lei, a fost constituită prin recipisa de consemnare nr. ..., emisă de CEC Bank SA, Sucursala ..., la data de 03.09.2024.

După cum a fost deja reținut de Consiliu, în decizia nr. 2049/C4/2415/23.07.2024 (accesibilă și în SEAP, fișier „[.../00047] Decizie CNSC-

semnat.pdf”), pronunțată în cadrul aceleiași proceduri de atribuire, ține de domeniul evidenței și nu este tăgăduită de niciuna dintre părți cerința entității ca oferta să includă și servicii auxiliare de consultanță în vederea autorizării și certificării laboratorului de verificare metrologică unde va fi instalat standul, după cum reiese din:

- descrierea achiziției în anunțul de participare: *„Achizitie STAND PENTRU VERIFICAREA METROLOGICĂ A CONTOARELOR DE APĂ RECE-Dn15 ÷ Dn50 (transportul la sediul beneficiarului-..., instalare, punere în funcțiune, testare, instruirea personalului pentru utilizare și suport tehnic, consultanta în vederea autorizării/certificării)”;*

- răspunsul de clarificare postat în SEAP la 21.05.2024:

Întrebarea nr. 6:

Va rugam sa precizați daca in cadrul recepției se solicita Certificat de Etalonare eliberat de Biroul Roman de Metrologie Legală/Institutul National de Metrologie. In caz afirmativ va rugam sa precizați daca oferta trebuie sa cuprindă si costurile aferente obținerii acestui Certificat de Etalonare.

Răspuns întrebare nr. 6:

La recepție trebuie prezentat Certificatul de etalonare eliberat de Biroul Roman de Metrologie Legală. Costurile aferente acestui Certificat trebuie inclus în prețul oferat.

- pct. 15. – „Autorizare, certificare și acreditare” din caietul de sarcini:

Ofertantul asigura consultanta in ceea ce privește documentarea si implementarea sistemului de management al calitatii, in conformitate cu cerințele SR EN ISO 17025:2018- „Cerinte generale pentru competenta laboratoarelor de incercari si etalonari”, in vederea autorizarii (BRML) si certificării (acreditare RENAR), a laboratorului de verificare metrologica. Consultanta consta in elaborarea documentației, a inregistrarilor specifice ce deriva din documentația sistemului de management si implementarea corespunzătoare a sistemului de management al calitatii, conform cerințelor referențialului de mai sus si a modificărilor aparute in legislația aplicabila, in vigoare.

Ofertantul asigura asistenta pe toata perioada documentarii sistemului de management al calitatii laboratorului, precum si in timpul desfasurarii evaluarii de către organismele ce urmeaza a face evaluarea in vederea autorizarii/certificării.

- pct. IV.4.2 – „Modul de prezentare al propunerii financiare” din fișa de date a achiziției:

Propunerea financiara se va prezenta in lei. Oferta va avea incluse si serviciile accesorii furnizarii produsului (transportul la sediul beneficiarului - ..., str. ... nr. ..., instalare, punere în funcțiune, testare, instruirea personalului pentru utilizare și suport tehnic, consultanta in vederea autorizarii/certificării).

În scopul edificării asupra propunerii tehnice a ... SRL, comisia evaluatorie a adresat ofertantei solicitarea de clarificări nr. 8122/05.08.2024, care la pct. 5 prevede:

5. În vederea îndeplinirii punctului 15 din Caietul de sarcini referitor la Autorizare, certificare și acreditare, vă solicităm să:

a. Descrieți modul în care veți acorda autorității contractante consultanță în vederea autorizării BRML a laboratorului de metrologie conform și în baza cerințelor SR, EN, ISO 17025/2018.

b. Descrieți modul în care veți acorda autorității contractante consultanta în vederea acreditării RENAR a laboratorului de metrologie conform și în baza cerințelor legale, pentru acreditare.

c. Descrieți care este metodologia de lucru propusă de dumneavoastră autorității contractante, pentru autorizare/acreditare a laboratorului BRML și RENAR.

d. Care este personalul cheie pe care îi veți folosi în acordarea consultanței pentru autorizarea BRML și acreditarea RENAR și atașați documente care să ateste calitatea și

experiența personalului cheie folosit (diplome, certificări, contracte de muncă/parteneriat/colaborare, etc, după caz).

e. Unde s-au mai realizat astfel de autorizări/acreditări de către personalul cheie descris pentru cerința de mai sus.

În răspunsul nr. 100/08.08.2024 (fișier „[.../00063] Raspuns clarificare-int.pdf.p7s”), ofertantul declară:

5. Răspuns la întrebarea 5.a

5.a. **Consultanta în vederea autorizării BRML** a laboratorului de metrologie în baza cerințelor SR, EN, ISO 17025/2018 **se va acorda de către firma ... SRL, firma specializată în asemenea autorizări** și cu care SC ... SRL colaborează. Se anexează contractul de prestări servicii nr. 63/24.05.2024.

Răspuns la întrebarea 5.b

5.b. **Consultanta în vederea acreditării RENAR** a laboratorului de metrologie în baza cerințelor în baza cerințelor legale pentru o asemenea acreditare **se va acorda de către firma ... SRL, firma specializată în consultanță pentru acreditări RENAR** și cu care SC ... SRL colaborează. Se anexează contractul de prestări servicii nr. 63/24.05.2024.

Răspuns la întrebarea 5.c

5.c. Metodologia de lucru propusă pentru autorizare/acreditare a laboratorului BRML și RENAR are ca obiect următoarele:

- Elaborarea/Revizuirea sistemului de management;
- Implementarea sistemului de management;
- Evaluarea sistemului de management înainte de începerea procesului de acreditare de către RENAR, respectiv a procedurii de autorizare de către BRML;
- Pregătirea dosarului de acreditare, respectiv a dosarului de autorizare.

[tabel]

Răspuns la întrebarea 5.c

5.d. Personalul cheie folosit în acordarea consultanței pentru autorizarea BRML și acreditarea RENAR este format din:

- ..., lector, auditor și consultant de terță parte pentru laboratoare de metrologie în vederea autorizării sau acreditării laboratoarelor la Companiile de Apa din județele: ... fost metrolog expert în cadrul DRML ...
- ..., Manager de calitate Rolab, Membru în Consiliul de acreditare al Renar, Cercetător științific gradul II în laboratoarele de încercări ale Agenției de Cercetare pentru Tehnica și Tehnologii Militare.

Aceste persoane au competențe în aplicarea cerințelor SR EN ISO/CEI 17025:2018, dar și a cerințelor de autorizare impuse de BRML, precum și ale cerințelor de acreditare ale RENAR, conform CV-urilor anexate.

Răspuns la întrebarea 5.e

5.e. Personalul cheie alocat acestui obiectiv a mai realizat autorizări/acreditări în următoarele companii:

- SC ... SA ...;
- SC ... SA ...;
- SC ... SA ...;
- SC ... SA ...;
- ...;
- SC ... SA

A fost prezentată și o copie a contractului de subcontractare nr. 63/24.05.2024, încheiat de ... SRL cu ... SRL, precum și a ofertei ... SRL în care sunt detaliate activitățile prestate de această din urmă societate, pentru suma de 9.000 euro, plus TVA:

Activități de consultanță	Rezultate
Etapa I - Diagnosticarea situației inițiale a sistemului de management - Inițiere activitate consultanță conform cerințe SR EN ISO/CEI 17025:2018;	Raport privind analiza stadiului existent

- Diagnoza situației inițiale a sistemului de management în laborator; - Elaborarea unui plan de masuri privind proiectarea documentației în acord cu referențialele de acreditare/autorizare.	
Etapa II - Elaborarea sistemului de management - Proiectarea și documentarea sistemului de management SR EN ISO/CE117025: 2018 în laborator - Elaborarea politicii și a obiectivelor calitatii cu managementul de vârf și reprezentantul managementului. - Elaborarea configurației sistemului de management, incluzând proceduri privind îndeplinirea cerințelor generale, cerințelor referitoare la proces, precum și cerințelor referitoare la sistemul de management. - Consultanții împreună cu reprezentantul managementului tehnic și reprezentantul managementului calitatii din partea beneficiarului, va colabora pentru elaborarea procedurilor de sistem, respectiv procedurilor de metoda verificare metrologica/etalonare. - Adaptarea instrucțiunilor de lucru/revizuirea acestora de către consultant, împreună cu beneficiarul. - Redactarea procedurilor de către consultant, pe baza informațiilor furnizate de beneficiar. Definitivarea procedurilor, pe baza feedback-ului de la beneficiar. - Elaborarea Manualului Calitatii. Definitivarea acestuia, pe baza feedback-ului la beneficiar.	Sistemul de management elaborat Manualul calitatii elaborat Proceduri privind îndeplinirea cerințelor generale, cerințelor referitoare la proces, precum și cerințelor referitoare la sistemul de management
Etapa III - Implementarea sistemului de management al calitatii - Implementarea de către beneficiar a documentelor sistemului calitatii, cu asistenta tehnica a consultanților.	Raport privind implementarea sistemului de management
Etapa IV - Evaluarea sistemului de management al calitatii înainte de începerea procedurilor de acreditare/autorizare - Audit intern sub îndrumarea consultanților. - Realizare acțiuni corective/preventive cu asistenta consultanților. - Revizuirea documentelor sistemului de management în funcție de constatările auditului. - Raport de constatare privind aspecte importante referitor la obținerea acreditării/autorizării.	Raport de constatare privind aspecte importante referitor la obținerea acreditării
Etapa V - Pregătirea dosarului de acreditare - Asistenta pentru întocmirea dosarului de acreditare/autorizare în vederea depunerii acestuia la RENAR/BRML	Dosar pregătit în vederea depunerii la organismul de acreditare/autorizare
Etapa VI - Închiderea neconformităților - Asistenta tehnica pentru închiderea neconformităților identificate pe durata evaluării de terță parte (RENAR/BRML)	

Privit prin prisma cerinței exprese a entității beneficiare ca ofertele să cuprindă inclusiv servicii de consultanță în vederea autorizării și certificării laboratorului metrologic al ... SA, răspunsul conceput de ... SRL este limpede și edificator:

5.a. Consultanta in vederea autorizarii BRML a laboratorului [...] **se va acorda de către firma ... SRL**, firma specializata in asemenea autorizari [...];

5.b. Consultanta in vederea acreditarii RENAR a laboratorului [...] **se va acorda de către firma ... SRL**, firma specializata in consultanta pentru acreditari RENAR [...].

Nimic nu a oprit ofertanta ... SRL să răspundă organizatoarei că serviciile de consultanță le va presta ea însăși, însă, *nota bene*, a comunicat expres, sub semnătură, dincolo de orice echivoc sau eroare de redactare, că aceste servicii de consultanță vor fi acordate de ... SRL. Semnătura reprezentantului ... SRL face deplină credință asupra conținutului răspunsului furnizat.

În același sens, al prestări serviciilor de către ... SRL, vine contractul de subcontractare nr. 63/24.05.2024, care împreună cu oferta care îl precedă detaliază în ce vor consta respectivele servicii, parte integrantă a contractului de achiziție sectorială supus adjudecării de către ... SA.

Interpretarea sistematică (art. 1.267 C. civ.) a răspunsului citit conjugat cu înscrisurile atașate, în special contractul de subcontractare nr. 63/24.05.2024, relevă că ... SRL nu va fi un terț în raport cu contractul de achiziție sectorială, ci va fi prestator al serviciilor de consultanță incluse în obiectul contractului, calitate ce corespunde aceleia de subcontractant *de facto* al respectivelor servicii, separat de orice dispută conceptuală.

Legea nr. 99/2016 definește subcontractantul drept operator economic care nu este parte a unui contract de achiziție sectorială și care *execută anumite părți ori elemente ale* lucrărilor/serviciilor, răspunzând în fața contractantului de organizarea și derularea tuturor etapelor necesare în acest scop. Similar, dreptul comun reprezentat de Codul civil statuează:

Art. 1.769 - Subcontractarea

[...]

(2) Există subcontractare ori de câte ori produsul sau *serviciul* care face obiectul contractului de furnizare *este în fapt furnizat, în tot sau în parte, de către un terț* cu care furnizorul a subcontractat în acest scop.

Art. 1.770 - Răspunderea furnizorului principal. Dreptul de regres al acestuia

În cazul subcontractării, executarea contractului de furnizare rămâne sub supravegherea furnizorului și acesta răspunde față de beneficiar pentru calitatea produselor și a serviciilor furnizate de terțul subcontractant, având însă drept de regres împotriva acestuia.

În speță, ... SRL este subcontractant pentru ... SRL al serviciilor de consultanță în vederea autorizării „BRML” și acreditării RENAR ale laboratorului de metrologie al ... SA în baza SR EN ISO 17025/2018, fiindu-i subcontractate respectivele servicii. Indiferent de calificarea atribuită firmei ... SRL, din redactarea răspunsului conceput de ... SRL reiese că firma în cauză este prestator al serviciilor de consultanță, adică prestator al unei părți din obiectul contractului de achiziție, adică subcontractant. Altminteri, ... SRL nu ar avea niciun drept să intervină în

contractul atribuibil de ... SA, respectiv să se implice prin consultanță în scopul acreditării și autorizării laboratorului ... SA. Eventuala implicare nedeclarată a unui subcontractant *de facto* (eventual considerat de una dintre părți drept simplu furnizor) nu doar că este nelegală, dar poate atrage răspunderea juridică a contractantului și rezilierea contractului, consecințele fiind serioase pentru ambele părți contractante.

... SRL, în demersul său litigios, vine să contrazică ceea ce a comunicat ea însăși sub semnătură entității contractante, retractare ce nu este permisă după întocmirea raportului procedurii, respectiv după ce răspunsul nr. 100/08.08.2024 și-a consumat efectele. Eroarea de care se prevalează reclamanta nu este nici plauzibilă și nici verosimilă, ținând seama că ofertanta este un profesionist al domeniului în care activează și al licitațiilor la care participă, capabil să anticipeze cu asupra de măsură consecințele propriilor fapte.

Mai mult, argumentele pe care le aduce sunt și antagonice - pe de o parte, promovează ideea că ... SRL are toate resursele necesare și deține personal calificat pentru realizarea integrală a contractului, inclusiv partea de consultanță, *„astfel încât întregul contract ar urma să fie dus la îndeplinire exclusiv de către SC ... SRL”*, însă pe de altă parte admit că ... SRL prestează totuși servicii de consultanță de specialitate, dar în calitate de furnizor, calitate nerelevantă organizatoarei în răspunsul nr. 100/08.08.2024.

Contestatoarea încearcă să inducă în eroare organul de jurisdicție prin afirmația că ar îndeplini integral viitorul contract, în condițiile în care propriile documente dovedesc limpede că serviciile de consultanță sunt asigurate de ... SRL, nicidecum de ofertantă, alături de răspunsul precitat art. 1 din contractul „de subcontractare” prevăzând:

Art. 1. - Prezentul contract are ca obiect asigurarea de consultanță de specialitate în vederea proiectării și implementării sistemului de management conform standardului SR EN ISO/IEC 17025 la SC ... SA prin următoarele activități, așa cum sunt detaliate și în oferta anexată precum și CV-urile personalului de specialitate.

1. Evaluarea sistemului de management înaintea începerii procedurilor de autorizare/acreditare.
2. Pregătirea cererii de acreditare și a mapei cu documentele acreditării.
3. Pregătirea cererii de autorizare și a dosarului cu documentele necesare autorizării.
4. Asistența de specialitate pe parcursul procedurii de acreditare a beneficiarului de către BRML/RENAR.

Dacă ... SRL are toate resursele necesare și deține personal calificat pentru realizarea integrală a contractului, inclusiv partea de consultanță, întrebarea firească este de ce a răspuns organizatoarei că serviciile de consultanță în vederea autorizării „BRML” și acreditării RENAR le va presta ... SRL? Mai mult, de ce i-a solicitat ofertă și a semnat cu aceasta contractul de subcontractare nr. 63/24.05.2024 înainte de participarea la licitație? De ce a depus alături de răspunsul din 08.08.2024 acest contract și oferta primită de la ... SRL, dacă *„... SRL are toate resursele necesare și deține personal calificat pentru realizarea integrală a contractului”*?

Fie răspunsul nr. 100/08.08.2024 dat de ... SRL este unul contrar realității, deci neconcludent, caz în care oferta sa trebuie respinsă ca inacceptabilă, prin prisma art. 140 alin. (4) din normele anexate Hotărârii Guvernului nr. 394/2016: *„În cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant, în condițiile art. 221 din Lege, clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta în cadrul ofertei sau solicitării de participare, iar candidatul/ofertantul nu transmite în termenul precizat de comisia de evaluare clarificările/completările solicitate sau clarificările/ completările transmise nu sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă.”*, fie răspunsul nr. 100/08.08.2024 dat de ... SRL este unul conform realității, caz în care oferta sa trebuie respinsă tot ca inacceptabilă, însă prin prisma art. 143 alin. (2) lit. b) din normele anexate Hotărârii Guvernului nr. 394/2016: *„În condițiile art. 228 alin. (4) din Lege, oferta este considerată inacceptabilă în următoarele situații: [...] b) a fost depusă de un ofertant care nu îndeplinește una sau mai multe dintre criteriile de calificare stabilite în documentația de atribuire sau nu a completat DUAE în conformitate cu cerințele stabilite de entitatea contractantă;”*, întrucât a omis să declare subcontractantul ... SRL și să prezinte documentele aferente lui.

Suprapunând răspunsul solicitării de clarificare primită de la entitatea contractantă, Consiliul observă că el nu furnizează clarificările necesare acesteia, ci dimpotrivă, introduce elemente de neclaritate suplimentare – asigurarea consultanței de către o firmă care nu apare nominalizată în propunerea tehnică ... SRL, deși ofertantul ... SRL avea deja la data ofertării un contract de subcontractare cu respectiva firmă. Aceste elemente de neclaritate, în sine, erau suficiente pentru a respinge oferta din cauza neconcludenței răspunsului. Dacă organizatoarea a trecut peste această neconcludență, măsura respingerii rămâne validă din cauza secundă, a nedeclarării și nedepunerii documentelor aferente subcontractantului ... SRL, câtă vreme este indeniabil răspunsul ... SRL că serviciile de consultanță în vederea autorizării „BRML” și acreditării RENAR le va presta ... SRL.

Cerințele riguroase în materie de achiziții publice presupun întocmirea documentelor necesare în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, cunoscut fiind faptul că garantarea corectitudinii procedurii achizițiilor publice poate justifica respingerea ofertei pentru orice fel de încălcare a dispozițiilor legale în materie, care ar putea fi considerată de ofertant mai puțin importantă (în această direcție s-au pronunțat, de pildă, Curtea de Apel Constanța, Secția de contencios administrativ și fiscal, în sentința civilă nr. 6 din 12 ianuarie 2024, cod ReJust g8789d674, Curtea de Apel Craiova, Secția contencios administrativ și fiscal, în decizia nr. 45 din 12 ianuarie 2023, cod ReJust 39gd8e778, Curtea de Apel ..., Secția a IX-a de contencios administrativ și fiscal, în decizia civilă nr. 1589 din 12 august 2021, cod ReJust

736ee28e, în decizia nr. 1405 din 17 iunie 2021, cod ReJust 28993ed2, în decizia nr. 1754 din 8 octombrie 2020, cod ReJust 845de6d9, și în decizia civilă nr. 1417 din 9 septembrie 2020, cod ReJust gg2g5696, și Curtea de Apel Brașov, Secția de contencios administrativ și fiscal, în decizia nr. 468/R din 16 mai 2017, cod ReJust 8988379e). Raportat la obiectivul general constând în prevenirea și sancționarea încălcării dispozițiilor legale în materia procedurilor de achiziție publică, nu i se poate reproșa autorității contractante că a analizat ofertele participanților la procedură în raport de cerințele minime de participare necontestate, sancționând neîndeplinirea acestora (Curtea de Apel ..., Secția a IX-a de contencios administrativ și fiscal, decizia civilă nr. 828 din 1 aprilie 2021, cod ReJust 65ed4d74, și decizia civilă nr. 517 din 4 martie 2021, cod ReJust 65459455, și Curtea de Apel Cluj, Secția a III-a contencios administrativ și fiscal, decizia civilă nr. 2507 din 21 decembrie 2016, cod ReJust 27494445).

În considerarea celor evocate, Consiliul determină că în mod legal autoritatea a respins oferta ... SRL, neexistând motive pentru infirmarea acestei măsuri, pentru anularea raportului procedurii prin care a fost stabilit rezultatul procedurii și nici pentru obligarea entității contractante la reevaluarea ofertei. Astfel fiind, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 și în limita criticilor formulate, Consiliul va respinge ca nefondată contestația ... SRL nr. 106/03.09.2024, în contradictoriu cu ... SA.

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

Respinge, ca nefondată, contestația ... SRL nr. 106/03.09.2024, în contradictoriu cu ... SA

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de zece zile.

Redactată în patru exemplare, conține douăsprezece pagini.