



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr.6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 Fax. +4 021 8900745 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr.....

Data:...

Prin contestația nr. 4369/23.12.2020, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ..., depusă de SRL, cu sediul în, localitatea, județul, având sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură la punctul de lucru situat în ..., având Cod Unic de Înregistrare și număr de înregistrare la Oficiul Registrului Comerțului, reprezentată legal prin director general ..., privind procedura de licitație deschisă, online, pentru atribuirea acordului-cadru de servicii având ca obiect "Achiziționarea serviciilor de colectare din activitatea medicală conform caietului de sarcini" – loturile 1 și 2, cod CPV 90524400-0, organizată de, cu sediul în municipiul, str....., în calitate de autoritate contractantă, contestatorul a solicitat:

- admiterea contestației astfel cum este formulată;
- obligarea autorității contractante la modificarea în parte a adresei de clarificare/completare a caietului de sarcini având nr. 2780/A2336/16.12.2020, pentru lotul 1 și lotul 2, astfel cum va arăta în cuprinsul contestației;
- obligarea autorității contractante la anularea în parte a anunțului de tip erată EN 1024388/22.12.2020, pentru loturile 1 și 2;
- în temeiul art. 26 alin. (9) din Legea nr.101/2016 coroborat cu art. 452 din Codul de procedură civilă, obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată, ocazionate de soluționarea contestației.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care SRL reclamă clarificarea/completarea caietului de sarcini nr. 2780/A2336/16.12.2020, precum și anunțul de tip erată EN 1024388/22.12.2020, pentru loturile 1 și 2.

Interesul în formularea contestației

Contestatorul arată că în urma analizării cerințelor documentației de atribuire publicate, și de asemenea a adresei denumită Clarificare/completare a Caietului de sarcini având nr. 2780/A2336/16.12.2020, pentru lotul 1 și lotul 2, a constatat că există o serie de nereguli, pe care dorește să le supună atenției și controlului de legalitate al Consiliului.

Mai mult decât atât, contestatorul menționează că pe data de 22.12.2020 a luat la cunoștință despre Anunțul de tip erată EN 1024388/22.12.2020 prin intermediul căruia autoritatea contractantă a modificat fișa de date și a eliminat o parte dintre cerințele de calificare solicitate operatorilor economici prin care să dovedească faptul că desfășoară activitatea în mod autorizat și dispune de personal autorizat și instruit conform prevederilor legale (fila 4 din Anunțul de tip erată nr. EN ...).

Contestatorul arată că potrivit art. 2 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 "orice persoană care se consideră vătămată într-un drept al său, ori într-un interes legitim, printr-un act al autorității contractante, poate solicita anularea actului, obligarea autorității contractante la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, pe cale administrativ-jurisdicțională sau judiciară, potrivit prevederilor prezentei legi".

În ceea ce privește interesul societății sale în promovarea prezentului demers juridic, contestatorul arată că potrivit art. 33 Cod de procedură civilă, interesul trebuie să fie: legitim (recunoscut și ocrotit de lege), personal (propriu celui care îl invocă), născut și actual (existent la momentul introducerii acțiunii și pe toată perioada de soluționare a acesteia).

Interesul său este legitim, deoarece este prevăzut atât la art. 2 din Legea nr. 101/2016 cât și la art. 33 Cod procedură civilă și vizează modificarea în parte a actului vătămător, reprezentat de adresa de Clarificare/completare a Caietului de sarcini având nr. 2780/A2336/16.12.2020, pentru lotul 1 și lotul 2 și Anunțul de tip erată EN

În ceea ce privește condiția existenței interesului la momentul formulării contestației, dar și pe toată perioada desfășurării demersului juridic, contestatorul consideră că această condiție este îndeplinită, raportat la faptul că actul vătămător al autorității contractante creează o situație care poate determina consecințe de ordin financiar față de societatea sa, în calitate de ofertant în cadrul procedurii de atribuire.

Având în vedere faptul că SRL este o societate care activează în domeniul procesării deșeurilor medicale și are intenția de a depune ofertă la procedura de atribuire organizată de către autoritatea contractantă, există și este dovedit interesul său în formularea contestației.

Motive de nelegalitate referitoare la modificarea fișei de date și a caietului de sarcini

Contestatorul arată că autoritatea contractantă în cuprinsul caietului de sarcini, la fila 4, a solicitat ca ofertanții să prezinte în cuprinsul Propunerii tehnice:

- *"Certificat de atestare profesională pentru șofer (ADR) conform Ordinului 1214/2015. Se permite prezentarea de către conducătorii auto nerezidenți în România de certificări corespunzătoare/similare emise în țara de rezidență. Prezentarea acestor documente se va face la momentul încheierii contractelor subsecvente și derularea activităților din acestea.*

- *Declarație scrisă pe propria răspundere prin care se angajează cu privire la instruirea personalului propriu și al autorității contractante care manipulează deșeurile periculoase (predare/primire) cu privire la riscurile pentru sănătatea lucrătorilor, la impactul pentru mediu, la materiale și tehnici de dezinfecție folosite la containere mobile."*

Prin publicarea în SEAP a adresei de Clarificare/completare a Caietului de sarcini nr. 2780/A2336/16.12.2020, autoritatea contractantă înlocuiește mențiunea de la fila 4 a Caietului de sarcini, cu următorul conținut:

"Declarație pe propria răspundere din care să rezulte următoarele:

1.Dispun de următorul personal specializat:

a) Persoană desemnată care să fie instruită în domeniul gestionării deșeurilor, inclusive a deșeurilor periculoase ca urmare a absolvirii unor cursuri de specialitate conform Legii 211 din 2011 art.22

b) Consilier de siguranță pentru transportul rutier certificate în baza art.17 din HG 1175/2007 pentru norme de efectuare a activității de transport rutier de mărfuri periculoase în România

c) Conducătorii auto certificați ADR în baza Ordinului Ministrului Transportului nr. 1214/2015.

2.Se angajează cu privire la instruirea personalului propriu și al autorității contractante care manipulează deșeurile periculoase (predare/primire) cu privire la riscurile pentru sănătatea lucrătorilor, la impactul pentru mediu, la materiale și tehnici de dezinfecție folosite la containere mobile.

Documentele menționate anterior se vor prezenta la momentul încheierii contractelor subsecvente și derularea activităților din acestea - propunerea tehnică fiind însoțită de declarația menționată anterior.

Pentru persoanele juridice străine se vor solicita documente edificatoare care să dovedească îndeplinirea cerinței, în conformitate cu legislația din țara de rezidență a operatorului economic."

De asemenea, în cuprinsul fișei de date a achiziției, contestatorul arată că autoritatea contractantă a solicitat la "Secțiunea III.1.2) Capacitatea economică și financiară

III.1.3.a) Capacitatea tehnică și/sau profesională

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

Loturile: 1,2

Diplome de studii și calificări profesionale

Operatorii economici vor îndeplini cerința prin completarea formularului DUAE din documentația de atribuire

Fiecare operator economic participant la procedură trebuie să dovedească ca desfășoară activitatea în mod autorizat și dispune de personal autorizat și instruit conform prevederilor legale. În acest sens, conform art. 193 din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, fiecare operator economic participant la procedură va completa și prezenta DUAE.

Modalitatea de îndeplinire:

Înainte de atribuirea contractului, autoritatea contractantă va solicita ofertantului clasat pe primul loc, după aplicarea criteriului de atribuire, să prezinte documente justificative actualizate prin care să demonstreze îndeplinirea criteriului de calificare, în conformitate cu informațiile cuprinse în DUAE.

Se vor solicita/prezenta următoarele documente justificative, valabile la momentul prezentării acestora.

Operatorii economici vor face dovada ca dispun de următorul personal specializat:

a) *persoana desemnată care să fie instruită în domeniul gestionării deșeurilor, inclusiv a deșeurilor periculoase, ca urmare a absolvirii unor cursuri de specialitate, conform Legii 211 din 2011 art 22*

b) *consilier de siguranță pentru transportul rutier - certificat în baza HG 1175/2007 pentru norme de efectuare a activității de transport rutier de mărfuri periculoase în România.*

Conducătorii auto certificați ADR în baza HG 1175/2007, pentru aprobarea normelor de efectuare a activității de transport rutier de mărfuri periculoase în România, certificat de competență profesională pentru transportul rutier național în baza ordinului Ministrului Transportului nr 1214/2015.

Pentru persoanele juridice străine: se vor solicita documente edificatoare care să dovedească îndeplinirea cerinței, în conformitate cu legislația din țara de rezidență a operatorului economic."

Contestatorul menționează că pe data de 22.12.2020, după publicarea în SEAP a Anunțului de tip erată EN 1024388/22.12.2020, a observat că autoritatea a eliminat toate aceste cerințe de calificare legate de desfășurarea activității în mod autorizat și de dovada că operatorii economici ofertanți dispun de personal specializat.

Prin urmare, din analizarea solicitărilor din Caietul de sarcini așa cum au fost modificate prin adresa denumită Clarificare/completare Caiet de sarcini nr. 2780/A2336/16.12.2020, și din Fișa de date a achiziției, fila 6 - Secțiunea III.1.3.a) Capacitatea tehnică și/sau profesională, modificată prin Anunțul de tip erată EN 1024388/22.12.2020, rezultă că poate depune ofertă orice operator economic, fără a fi obligat să desfășoare activitatea în mod autorizat și fără a deține personal autorizat și instruit în domeniul deșeurilor medicale periculoase.

Prin solicitarea prezentării de către ofertanți a unei simple Declarații pe propria răspundere, în loc de documente justificative, prin care ofertantul să demonstreze capacitatea tehnică și profesională necesare pentru îndeplinirea contractului, autoritatea contractantă creează premisele ca orice operator economic să participe la procedură fără asigurarea unei minime garanții că poate desfășura în mod legal activitatea într-un

domeniu atât de sensibil și care implică o serie de riscuri pentru sănătatea populației și a mediului, cum este gestionarea deșeurilor medicale periculoase.

În opinia contestatorului, printr-o astfel de solicitare, se va putea crea în mod evident un dezechilibru între ofertanți, unii fiind autorizați conform legii iar alții doar la nivel declarativ și fără nicio obligație concretă, cu consecința încălcării unora dintre principiile prevăzute la art. 2 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice:

"(1) Scopul prezentei legi îl constituie asigurarea cadrului legal necesar pentru a realiza achiziționarea de bunuri, servicii și lucrări în condiții de eficiență economică și socială.

(2) Principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică și a organizării concursurilor de soluții sunt:

- a) nediscriminarea;
- b) tratamentul egal;
- c) recunoașterea reciprocă;
- d) transparența;
- e) proporționalitatea;
- f) asumarea răspunderii."

Principiul transparenței în cadrul procesului de achiziții publice obligă la punerea la dispoziția celor interesați a tuturor informațiilor referitoare la aplicarea procedurii pentru atribuirea contractului de achiziție publică, asigurându-se astfel posibilitatea anticipării succesiunii activităților pe parcursul derulării unei proceduri, asigurarea vizibilității și înțelegerii regulilor, oportunităților, proceselor, înregistrărilor datelor de ieșire și a rezultatelor, claritatea documentelor elaborate pe parcursul derulării procesului de achiziție, înțelegerea de către potențialii candidați/ofertanți a necesităților obiective ale autorității contractante.

Potrivit principiului proporționalității trebuie să existe un echilibru între cerințele stabilite pentru calificare, criteriul de atribuire a contractelor de achiziție publică și natura și gradul de complexitate a obiectului contractului.

Respectarea principiului proporționalității înseamnă asigurarea corelației între necesitate, obiectul contractului și cerințele solicitate. Cu alte cuvinte, fiecărei achiziții trebuie să i se dea importanța cuvenită atunci când se stabilesc cerințele.

Autoritatea contractantă se va asigura că ofertantul are capacitatea de a duce eventualul contract la bun sfârșit, dar nu impunerea unor condiții minimale de calificare.

Principiul tratamentului egal în cadrul procesului de achiziții publice, impune aplicarea, în mod nediscriminatoriu, a criteriilor de selecție și a criteriilor pentru atribuirea contractului de achiziție publică, astfel încât orice furnizor de produse, executant de lucrări sau prestator de servicii să aibă șanse egale în competiția pentru atribuirea contractului respectiv (Hotărârea din 14 decembrie 2016, Connexxion Taxi Services BV, C-171/15, punctul 39).

Principiul tratament egal impune ca operatorii economici interesați de un contract de achiziții publice să dispună de aceleași șanse în formularea ofertelor lor și să poată cunoaște exact obligațiile procedurale și să aibă

garanția faptului că aceleași cerințe sunt aplicabile tuturor concurenților (C.J.U.E. - Hotărârea din 2 iunie 2016, Pizzo, C-27/15, punctul 36).

Ofertanții trebuie să se afle pe poziție de egalitate atât în momentul în care își pregătesc ofertele, cât și în momentul în care acestea sunt evaluate de autoritatea contractantă (Cauza C-213/07, Michaniki AE c. Ethniko s.a.).

Contestatorul arată că potrivit art. 75 din Legea nr. 98/2016 *"Ofertantul depune oferta elaborată în conformitate cu informațiile și cerințele prevăzute în documentele achiziției, însoțită de documentele sau de documentul unic de achiziție european, în conformitate cu dispozițiile art 193-197, după caz, care demonstrează îndeplinirea criteriilor de calificare stabilite de autoritatea contractantă."*

Mai mult decât atât, contestatorul arată că potrivit DEX (2009) prin DECLARAȚIE definim (...) ♦ *Act oficial prin care se aduce la cunoștință, se întărește o măsură luată; notificare.* ♦ *Mărturie, depoziție a unui martor.* ♦ *Relatare făcută în scris de către o persoană către un organ al administrației de stat, prin completarea unui formular; (concr.) formularul pe care se face această relatare.*

Contestatorul precizează că necesitatea solicitării documentelor justificative rezultă din lege și în continuare va menționa sumar aspectele pe care le implică fiecare dintre aceste cerințe și pentru care nu este suficientă doar o declarație pe propria răspundere, conform Caietului de sarcini.

➤ Persoană desemnată care să fie instruită în domeniul gestionării deșeurilor, inclusiv a deșeurilor periculoase ca urmare a absolvirii unor cursuri de specialitate conform Legii 211 din 2011 art.22.

Contestatorul arată că art. 22 din Legea nr.211/2011 prevede că:

"(1) Producătorul de deșeuri sau, după caz, orice deținător de deșeuri are obligația de a efectua operațiunile de tratare în conformitate cu prevederile art. 4 alin. (1) - (3) și art. 20 sau de a transfera aceste operațiuni unui operator economic autorizat care desfășoară activități de tratare a deșeurilor sau unui operator public ori privat de colectare a deșeurilor în conformitate cu prevederile art. 4 alin. (1) - (3) și art. 20.

(2) Operatorii economici care efectuează operații de colectare și transport de deșeuri au obligația să livreze și să transporte deșeurile numai la instalații autorizate pentru efectuarea operațiunilor de sortare, tratare, reciclare și depozitare, cu respectarea prevederilor art. 20.

(3) Persoanele juridice care dețin autorizație/autorizație integrată de mediu au obligația să desemneze o persoană, din rândul angajaților proprii, care să urmărească și să asigure îndeplinirea obligațiilor prevăzute de prezenta lege sau să delege această obligație unei terțe persoane.

(4) Persoanele desemnate, prevăzute la alin. (3), trebuie să fie instruite în domeniul gestiunii deșeurilor, inclusiv a deșeurilor periculoase, ca urmare a absolvirii unor cursuri de specialitate".

➤ Consilier de siguranță pentru transportul rutier certificat în baza art.17 din HG 1175/2007 pentru norme de efectuare a activității de transport rutier de mărfuri periculoase în România.

Contestatorul menționează că potrivit HG nr.1175/2007 întreprinderile care ambalează, umplu, încarcă, expediază, transportă sau

descarcă mărfuri periculoase trebuie să desemneze cel puțin un consilier de siguranță pentru transportul mărfurilor periculoase, care să se asigure că sunt îndeplinite condițiile de siguranță privind transportul mărfurilor periculoase.

Cele trei activități principale ale consilierului de siguranță sunt:

- Monitorizarea respectării reglementărilor care guvernează transportul mărfurilor periculoase;
- Consilierea firmei în ceea ce privește transportul mărfurilor periculoase;
- Pregătirea raportului anual către conducerea companiei cu privire la activitățile de transport al mărfurilor periculoase.

Consilierul de siguranță este responsabil și pentru:

- Monitorizarea și coordonarea aplicării procedurilor ce trebuie îndeplinite și a măsurilor de siguranță;
- Investigarea și raportarea tuturor accidentelor și incidentelor (informații referitoare la declararea evenimentelor și modelul raportului sunt disponibile la secțiunea 1.8.5 din ADR);
- Consilierea cu privire la aspectele cu potențial negativ în ceea ce privește siguranța.

Consilierul de siguranță trebuie să fie titularul unui Certificat de pregătire profesională, obținut după absolvirea unui curs de pregătire profesională și promovarea examenelor corespunzătoare, aspect care demonstrează importanța pe care o are Consilierul de siguranță în activitatea de transport deșuri medicale periculoase în cadrul prezentei proceduri.

➤ Conducătorii auto certificați ADR în baza Ordinului Ministrului Transportului nr. 1214/2015.

Contestatorul precizează că transportul mărfurilor periculoase este reglementat cu scopul de a preveni, pe cât posibil, accidentele și daunele cauzate oamenilor, mediului, mijloacelor de transport sau bunurilor.

Art. 1. din OMT nr.1214/2015 prevede:

“(1) Conducătorii vehiculelor care transportă mărfurile periculoase definite în Anexele la Acordul european referitor la transportul rutier internațional al mărfurilor periculoase (ADR), încheiat la Geneva la 30 septembrie 1957, la care România a aderat prin Legea nr. 31/1994, cu modificările și completările ulterioare, denumit în continuare A.D.R., trebuie să dețină un certificat A.D.R. eliberat de Ministerul Transporturilor prin Autoritatea Rutieră Română - A.R.R., care atestă că au participat la cursurile de pregătire și au promovat examenul specific privind cerințele speciale care trebuie îndeplinite la transportul rutier de mărfuri periculoase.

(2) Sunt recunoscute ca valabile pe teritoriul României pe toată durata lor de valabilitate Certificatele A.D.R. eliberate conform prevederilor cap. 8.2 din anexa B la A.D.R., de către autoritatea competentă a unei părți contractante la A.D.R. sau de un organism recunoscut de această autoritate”.

De asemenea, contestatorul precizează că, împreună cu Certificatul A.D.R. pentru șoferi, Certificatul de competență profesională (solicitat prin Fișa de date) pentru transportul rutier național și internațional de marfă

emis de ARR este aferent executării unei componente importante a contractului, respectiv pentru a desfășura activitatea de transport a deșeurilor, motiv pentru care autoritatea contractantă ar trebui să solicite ca personalul care se ocupă de transport să aibă calificările necesare, dovedite între altele, cu înscrisul emis de ARR.

Depunerea unei Declarații pe propria răspundere de către ofertanți, fără precizarea sancțiunii de natură penală în cazul falsului în declarații, nu se poate substitui prezentării documentelor solicitate în mod expres prin fișa de date și care trebuie menționate explicit în DUAE.

Conținutul documentației de atribuire, așa cum acesta este întocmit de către autoritatea contractantă, este obligatoriu atât pentru operatorii economici participanți la procedură care au obligația de a-și elabora ofertele în conformitate cu prevederile acesteia cât și pentru autoritatea contractantă, aceasta fiind obligată ca în desfășurarea procedurii de achiziție publică să respecte atât dispozițiile legale aplicabile în domeniu, cât și prevederile propriei documentații de atribuire care stabilește regulile ce trebuie respectate de ambele părți în derularea procesului competitiv.

În concluzie, contestatorul solicită obligarea autorității contractante la modificarea în parte a adresei de Clarificare/completare a Caietului de sarcini având nr. 2780/A2336/16.12.2020, pentru lotul 1 și lotul 2, cu consecința modificării caietului de sarcini, în sensul eliminării cerinței ca ofertanții să prezinte Declarație pe propria răspundere din care să reiasă că are personal specializat, deoarece desfășurarea în siguranță a activităților care fac parte din contract nu pot fi demonstrate decât prin prezentarea de către ofertanți a unor documente justificative, precum și anularea în parte a Anunțului de tip erată EN 1024388/22.12.2020, în partea care privește dovada că operatorul economic participant la procedură trebuie să dovedească faptul că desfășoară activitatea în mod autorizat și dispune de personal autorizat și instruit conform prevederilor legale, cu consecința menținerii cerințelor din fișa de date, astfel încât să existe o concurență reală și efectivă între ofertanți la procedura de atribuire organizată de către autoritatea contractantă. Cu cheltuieli de soluționare conform art. 26 alin. (9) din Legea 101/2016 coroborat cu art. 452 Cod procedură civilă, pe care le va depune la CNSC până la soluționarea cauzei.

Prin adresa nr. A4-3287/24.12.2020 înregistrată la Consiliu sub nr. 57549/24.12.2020, ..., în calitate de autoritate contractantă, formulează punct de vedere cu privire la contestația depusă de SRL.

1. Referitor la susținerea contestatorului că prin intermediul Anunțului tip erată nr. EN 1024388/22.12.2020 "*autoritatea contractantă a modificat Fișa de date și a eliminat o parte dintre cerințele de calificare solicitate operatorilor economici prin care să dovedească faptul că desfășoară activitatea în mod autorizat și dispune de personal autorizat și instruit conform prevederilor legale (fila 4)*", autoritatea contractantă precizează că în urma verificării fișei de date astfel cum a fost modificată prin intermediul Anunțului tip erată nr. EN 1024388/22.12.2020 nu au fost eliminate cerințele referitoare la desfășurarea activității în mod autorizat și dispunerea de personal autorizat și instruit conform prevederilor legale, acestea regăsindu-se în cap. III.1.1, cerința B. Astfel, rezultă că pot participa la procedură doar operatorii economici care dovedesc faptul că

desfășoară activitatea în mod autorizat și dispune de personal autorizat și instruit conform prevederilor legale.

2. Introducerea declarației pe proprie răspundere care să rezulte elementele precizate în adresa de clarificare/completare a Caietului de sarcini nr. 2780/A2336/16.12.2020 și prezentarea documentelor justificative actualizate, valabile la momentul prezentării acestora pentru îndeplinirea capacității tehnice și sau profesionale, a fost determinată de specificul acordului-cadru astfel cum este definit la art. 3, alin. 1, lit. c din Legea 98/2016 coroborat cu prevederile art. 3, alin. 4 din Instrucțiunea ANAP 1/2017 care precizează că pentru tipurile de experți pentru care este impusă, prin legislația de specialitate din domeniul obiectului contractului ce urmează a fi atribuit, prezentarea unei certificări specifice, *"autoritatea/entitatea contractantă nu va stabili criterii de calificare și selecție, ci va solicita ca în propunerea tehnică să fie descris momentul în care vor interveni acești experți în implementarea viitorului contract"*. Astfel, având în vedere premisa că în organigrama unui operator economic apar fluctuații ale personalului, autoritatea contractantă va solicita la momentul încheierii contractelor subsecvente/momentul când va interveni personalul specializat, prezentarea documentelor justificative (Ex: numele și certificatul ADR al conducătorilor auto la momentul încheierii contractelor subsecvente, modificări în autorizația de funcționare între momentul ofertării și momentul încheierii contractelor subsecvente)

Autoritatea arată că potrivit prevederilor art. 5 ale instrucțiunii menționate anterior, în aplicarea principiului proporționalității, prevăzut la art. 2 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 98/2016, cu completările ulterioare, respectiv Legea nr. 99/2016, atunci când Stabilește criteriile de calificare și selecție menționate la art. 4, autoritatea/entitatea contractantă nu are dreptul să formuleze cerințe care ajung să se dubleze (de exemplu, solicitând concomitent demonstrarea absolvirii unor studii și deținerea de calificări educaționale și/sau profesionale care reflectă aceeași/aceleași capacități/competențe) sau care nu pot fi justificate în raport cu ceea ce urmează a fi prestat/executat așa cum este prevăzut la nivelul caietului de sarcini sau al documentației descriptive.

În susținerea celor prezentate, autoritatea contractantă menționează că ANAP a emis avizul conform necondiționat cu privire la erata (document 12180/10326), precum și avizul conform necondiționat cu privire la clarificarea/completarea caietului de sarcini 2780/A2336/16.12.2020 (document 12180/10325), avizul conform condiționat documentație de atribuire (12180/19.11.2020), extras adresa implementare măsuri (12180/A2336/14.12.2020, măsura 4 pagina 4).

Având în vedere cele expuse anterior, autoritatea contractantă consideră nefondată contestația și solicită respingerea acesteia.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr. 1203/08.01.2021, contestatorul a atașat dovada cheltuielilor de soluționare efectuate în dosarul 2903/2020, reprezentând onorariu avocat, factura SCA nr. 3674/28.12.2020 în valoare de 3.948,42 RON și extras de cont Ing Bank din data de 08.01.2021.

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

....., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă, online, pentru atribuirea acordului-cadru de servicii având ca obiect "Achiziționarea serviciilor de colectare din activitatea medicală conform caietului de sarcini" – loturile 1 și 2, cod CPV 90524400-0. În acest sens a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP anunțul de participare nr. ..., criteriul de atribuire stabilit fiind „prețul cel mai scăzut”, iar data de deschidere a ofertelor 26.01.2020, ora 15:00.

Împotriva clarificării/completării caietului de sarcini nr. 2780/A2336/16.12.2020, precum și a anunțului de tip erată EN 1024388/22.12.2020, pentru loturile 1 și 2, ... SRL a formulat contestația care face obiectul dosarului nr. 2903/2020.

Analizând susținerile părților, coroborate cu înscrisurile aflate la dosarul cauzei și având în vedere dispozițiile legale în materie, Consiliul urmează să respingă ca nefondată contestația formulată de SRL, pentru considerentele ce se vor arăta în continuare.

Prin clarificarea/completarea caietului de sarcini nr. 2780/A2336/16.12.2020 și a anunțului de tip erată EN 1024388/22.12.2020, pentru loturile 1 și 2, autoritatea contractantă a modificat conținutul caietului de sarcini. Astfel, cerința prevăzută în documentația de atribuire actualizată are următorul conținut:

„Declarație pe propria răspundere din care să rezulte următoarele:

1.Dispun de următorul personal specializat:

a) Persoană desemnată care să fie instruită în domeniul gestionării deșeurilor, inclusive a deșeurilor periculoase ca urmare a absolvirii unor cursuri de specialitate conform Legii 211 din 2011 art.22

b) Consilier de siguranță pentru transportul rutier certificate în baza art.17 din HG 1175/2007 pentru norme de efectuare a activității de transport rutier de mărfuri periculoase în România

c) Conducătorii auto certificați ADR în baza Ordinului Ministrului Transportului nr. 1214/2015.

2.Se angajează cu privire la instruirea personalului propriu și al autorității contractante care manipulează deșeurile periculoase (predare/primire) cu privire la riscurile pentru sănătatea lucrătorilor, la impactul pentru mediu, la materiale și tehnici de dezinfecție folosite la containere mobile.

Documentele menționate anterior se vor prezenta la momentul încheierii contractelor subsecvente și derularea activităților din acestea - propunerea tehnică fiind însoțită de declarația menționată anterior.

Pentru persoanele juridice străine se vor solicita documente edificatoare care să dovedească îndeplinirea cerinței, în conformitate cu legislația din țara de rezidență a operatorului economic."

Contrar susținerilor contestatorului, Consiliul apreciază că modificarea caietului de sarcini (modificare permisă de dispozițiile legale în actualul stadiu al procedurii) nu încalcă principiile privind atribuirea contractelor în materia achizițiilor publice și nu are caracter discriminatoriu sau netransparent. Dimpotrivă, în opinia Consiliului, prin modificarea

susmenționată autoritatea contractantă permite participarea unui număr de operatori economici care să asigure o concurență reală, documentele justificative la care face referire contestatorul nefiind înlăturate, ci doar solicitate la momentul încheierii efective a contractelor subsecvente. În același timp Consiliul nu poate primi ca întemeiată alegația contestatorului referitoare la insuficiența prezentării doar a unei declarații pe proprie răspundere a ofertanților privind personalul specializat, având în vedere că acest angajament reprezintă o asumare fermă a celui care îl realizează și este generator de consecințe juridice în momentul neîndeplinirii obligației.

De altminteri, Consiliul mai reține și faptul că legalitatea eratei nr. EN1024388/22.12.2020 și a clarificării/completării caietului de sarcini nr.2780/A2336/16.12.2020 au fost verificate și de reprezentanții ANAP care au emis avizul conform necondiționat cu privire la erata EN1024388/22.12.2020 (document 12180/10326), și avizul conform necondiționat cu privire la clarificarea/completarea caietului de sarcini 2780/A2336/16.12.2020 (document 12180/10325).

Totodată Consiliul constată că din conținutul fișei de date a achiziției nu au fost eliminate cerințele referitoare la desfășurarea activității în mod autorizat și dispunerea de personal autorizat și instruit conform prevederilor legale, acestea regăsindu-se în cap. III.1.1, cerința B. Astfel, rezultă că pot participa la procedură doar operatorii economici care dovedesc faptul că desfășoară activitatea în mod autorizat și dispun de personal autorizat și instruit conform prevederilor legale.

În consecință, luând în considerare cele mai sus menționate, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge ca nefondată contestația formulată de SRL.

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, respinge ca nefondată contestația formulată de către SRL în contradictoriu cu

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și poate fi atacată cu plângere, în temeiul art. 29 din același act normativ, în termen de 10 zile de la comunicare.

PREȘEDINTE,

.....

MEMBRU,

.....

.....

MEMBRU,

...

