CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

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

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) 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. ...../....., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ...../....., formulată de SC ..... SA, cu sediul în ....., str. ..., jud. ....., înmatriculată la Registrul Comerțului sub nr. ....., având CUI RO ....., împotriva documentației de atribuire, elaborată de către ....., cu sediul în Loc. ....., comuna ...., nr. ..., jud. ....., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii licitație deschisă, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având drept obiect: „.....” cod CPV: 90511000-2, s-a solicitat: „remedierea neconformităților constatate în cuprinsul documentației, respectiv:

1. *Corelarea activităților specifice serviciului public de salubrizare ce urmează a fi delegate cu prevederile Legii nr. 101/2006 a serviciului de salubrizare a localităților, republicată, respectiv art. 2 alin. (3) din aceasta;*
2. *Eliminarea din documentația de atribuire a tuturor cerințelor legate de Serviciile de întreținere spații verzi (cosit mecanic, cosit manual, greblat* și încărcat deșeuri vegetale), *activități ce nu sunt specifice serviciului public de salubrizare;*
3. *Alinierea documentației de atribuire (fișa de date, caiet de sarcini, model de contract) referitoare la ajustarea prețului contractului, cu prevederile legale în vigoare, respectiv Ordinul nr. 109/2007, și eliminarea termenului de 24 de luni, introdus în mod abuziv de autoritatea contractantă;*
4. *Modificarea cerinței de la punctul III.2.3.b) - Standarde de asigurare a calității și de protecție a mediului „Certificarea Sistem de management integrat certificat conform standardelor europene*

SR EN ISO 9001:2015 SR EN ISO 14001:2015. Nerespectarea cerinței minime duce la descalificarea ofertantului" care este restrictivă și completarea acesteia cu: „se acceptă și certificarea Sistemului de Management integrat conform Standardelor europene SR EN ISO 9001:2008 și SR EN 14001/2004, având în vedere că tranziția la noile standarde se va finaliza până la data de 21.09.2018 (perioada de tranziție la noua ediție a standardului ISO 9001:2015 este de 3 ani de la data publicării acestuia-toamna anului 2015)";

5. *Punerea la dispoziția ofertanților a cantităților estimate de deșeuri ce urmează a fi colectate de la populație/agenți economici, a punctelor de colectare și a dotării acestora;*
6. *Corelarea prevederilor din „Regulamentul serviciului de salubrizare - anexa 2.2 la HCL nr.11 din 31.05.....", cu prevederile din caietul de sarcini, fișa de date și punctul de vedere la notificarea prealabilă.*
7. *Punerea la dispoziția ofertanților a anexei 1 la caietul de sarcini - Lista punctelor amenajate pentru colectarea deșeurilor municipale, completată conform Ordinului nr. 111/2007, privind aprobarea caietului de sarcini cadru.*
8. *Punerea la dispoziția ofertanților a anexei 5 la caietul de sarcini - Numărul de recipiente necesare pentru precolectarea deșeurilor municipale nesortate, completată conform Ordinul nr. 111/2007 - privind aprobarea caietului de sarcini;*
9. *Punerea la dispoziția ofertanților a anexei 1^2, anexei 2^3 și anexei 3^2, din Ordinul nr. 111/2007, privind aprobarea caietului de sarcini-cadru, completate pentru activitățile de salubrizare stradală, respectiv: anexa nr. 1^2 - căile de circulație pe care se execută măturatul manual sau mecanic; anexa nr. 2^3 - căile de circulație pe care se execută activitățile de spălat, stropit și răzuit rigola; anexa nr. 3^2 - căile de circulație pe care se execută activitățile de întreținere zilnică a curățeniei*."

- Suspendarea procedurii până la remedierea celor mai sus solicitate, în conformitate cu prevederile art. 22 alin. (1) din Legea 101/2016.

În luarea deciziei, **CONSILIUL**, legal investit, a avut în vedere următoarele:

În fapt, contestatorul precizează că față de numeroasele și gravele abateri de la legislația privind achizițiile publice, a sesizat CNSC în data de 18.08....., contestație ce a făcut obiectul dosarului nr. ..../...../....., contestația fiind soluționată prin Decizia nr. ..../...../..../..... Ulterior acestei decizii, în data de 24.10....., autoritatea contractantă a reluat procedura de achiziție mai sus anulata, asupra căreia a aplicat remedierile dispuse de instanță.
În încercarea de a demara întocmirea ofertei, contestatorul precizează că a studiat documentația si a solicitat autorității contractante clarificări (pe

calea notificării prealabile - nr. ...../.....), constatând că informațiile furnizate sunt incomplete și nu sunt de natură a asigura ofertanților date suficiente pentru întocmirea unei propuneri financiare/tehnice competitive. În răspunsul la notificare, respectiv adresa nr. 8151/08.11....., autoritatea contractantă a lămurit doar parțial, o mare parte din problemele ridicate rămânând fără răspuns, și fără sa clarifice fondul. Astfel, prin raportare la drepturile și obligațiile stabilite de legislația specifică în sarcina părților, contestatorul solicită Consiliului să admită contestația depusă, cu aplicarea măsurilor de remediere, din următoarele considerente.

În ceea ce privește corelarea activităților specifice serviciului public de salubrizare ce urmează a fi delegate cu prevederile Legii nr. 101/2006 a serviciului de salubrizare a localităților, republicată, respectiv art. 2 alin (3) din aceasta, contestatorul menționează faptul că între fișa de date, studiul de oportunitate, caiet de sarcini, contractul de delegare și punctul de vedere al autorității contractante la notificarea prealabilă sunt grave inadvertențe care nu au fost remediate de autoritatea contractantă nici după notificarea prealabilă.

Astfel:

- fișa de date - secțiunea II - Obiectul Contractului,
  - pct. II.5 - Descrierea succintă a contractului, se face referire la *„deșeuri menajere ce vor fi colectate, transportate și depozitate*";
  - pct. II.2.1 - Cantitatea totală sau domeniul, se face referire la *„cantitățile maxime estimate ce pot fi colectate, transportate și depozitate: (...) deșeuri municipale generate, deșeuri menajere (...) Servicii de întreținere spații verzi (...), colectarea, transportul și depozitarea DEEE, (...) Colectarea deșeurilor stradale, (...) colectarea deșeurilor din depozite necontrolate, (...) colectarea deșeurilor selecționate*";
- studiul de oportunitate - pct. 1.3 *„Obiectul concesiunii cuprinde următoarele activități:*
  - *1. Precolectarea, colectarea, transportul și depozitarea deșeurilor solide, cu excepția celor toxice, periculoase sau cu regim special;*
  - *2. Servicii de salubrizare stradală;*
  - *3. Servicii de întreținere spații verzi"*;
- caiet de sarcini - este întocmit pentru activitatea de *„precolectare, colectare și transport a deșeurilor menajere municipale, cu excepția celor cu regim special*" descrisă în cap. VI ca și *„Precolectarea, colectarea și transportul deșeurilor comunale, cu excepția celor cu regim special*" la care se adaugă la cap. VII *„Salubrizarea stradală, măturatul, stropitul și spălatul străzilor";*
- contractul privind delegarea de gestiune a serviciului public de salubrizare a COMUNEI .... - pct. 2.1 Obiectul contractului de concesiune se precizează: *„Obiectul contractului de concesiune îl constituie exploatarea serviciului public de salubrizare, respectiv a activităților de*

precolectare, colectare și transport a deșeurilor menajere, cu excepția celor cu regim special, din aria administrativ- teritorială a comunei ...., denumite în cele ce urmează, Activitățile";
- regulamentul privind gestiunea serviciilor de salubrizare a comunei ...., pus la dispoziție, ca răspuns la Notificarea prealabilă, cap. II Asigurarea serviciului de salubrizare (pagina 5) cuprinde doar Secțiunea I *„Precolectarea, colectarea si transportul deșeurilor municipale, inclusiv ale deșeurilor toxice periculoase din deșeurile menajere*" restul activităților nefiind deloc descrise;
- în răspunsul la notificare prealabilă s-au indicat alte activități decât cele descrise în fișa de date, caietul de sarcini, contractul, respectiv: „Cu privire la activitățile specifice obiectului prezentei proceduri, precizăm faptul că acestea sunt cele prevăzute de art. 2 alin. (3) punctele b), f) și j) din Legea nr. 101/2016, respectiv: *„colectarea și transportul deșeurilor provenite din locuințe, generate de activități de reamenajare și reabilitare interioară și/sau exterioară a acestora; măturatul, spălatul, stropirea și întreținerea căilor publice; administrarea depozitelor de deșeuri și/sau a instalațiilor de eliminare a deșeurilor municipale și a deșeurilor similare*".

Contestatorul precizează că, în notificarea prealabilă, a propus autorității contractante să se refere concret la Legea nr. 101/2006 - a serviciului de salubrizare a localităților, cu modificările și completările ulterioare, la art. 2 alin. (3) în care sunt definite foarte clar activitățile serviciului de salubrizare a localităților:

„(3) Serviciul de salubrizare cuprinde următoarele activități:

a) colectarea separată și transportul separat al deșeurilor municipale și al deșeurilor similare provenind din activități comerciale din industrie și instituții, inclusiv fracții colectate separat, fără a aduce atingere fluxului de deșeuri de echipamente electrice și electronice, baterii și acumulatori;

b) colectarea și transportul deșeurilor provenite din locuințe, generate de activități de reamenajare și reabilitare interioară și/sau exterioară a acestora;

c) organizarea prelucrării, neutralizării și valorificării materiale și energetice a deșeurilor;

d) operarea /administrarea stațiilor de transfer pentru deșeurile municipale și deșeurile similare;

e) sortarea deșeurilor municipale și a deșeurilor similare în stațiile de sortare;

f) măturatul, spălatul, stropirea și întreținerea căilor publice;

g) curățarea și transportul zăpezii de pe căile publice și menținerea în funcțiune a acestora pe timp de polei sau de îngheț;

h) colectarea cadavrelor animalelor de pe domeniul public și predarea acestora către unitățile de ecarisaj sau către instalațiile de neutralizare;

i) organizarea tratării mecano-biologice a deșeurilor municipale și a deșeurilor similare;
j) administrarea depozitelor de deșeuri și/sau a instalațiilor de eliminare a deșeurilor municipale și a deșeurilor similare;
k) dezinsecția, dezinfecția și deratizarea"

Cu toate acestea, contestatorul arată că în răspunsul său autoritatea contractantă a indicat doar literele b), f) și j) din acest alineat, situație care nu corespunde în niciun fel cu documentația de atribuire întocmită (caiet de sarcini, fișa de date, contract de delegare, regulament de salubrizare).

În ceea ce privește eliminarea din documentația de atribuire a tuturor cerințelor legate de Serviciile de întreținere spații verzi (cosit mecanic, cosit manual, greblat și încărcat deșeuri vegetale) contestatorul menționează că aceste activități nu sunt activități specifice serviciului public de salubrizare, și ca atare nu sunt menționate sau descrise de autoritatea contractantă la pct. II.1.5 din fișa de date - descrierea succintă a contractului sau a achiziției/achizițiilor și nu sunt menționate nici în Regulamentul privind gestiunea serviciilor de salubrizare a comunei ..... Activitatea de întreținere spații verzi este reglementată de Legea nr. 24/2007 - privind reglementarea și administrarea spațiilor verzi din intravilanul localităților (republicare).

Referitor la răspunsul la notificarea prealabilă, conform căruia serviciile de întreținere spații verzi intra în categoria „*întreținere căi de acces*", contestatorul consideră că autoritatea contractantă se află într-o regretabilă eroare. Potrivit definițiilor din Ordinul nr. 82/2015 privind aprobarea Regulamentului-cadru al serviciului de salubrizare a localităților, la Secțiunea 6 sunt detaliate activitățile de întreținere a căilor de acces, respectiv: Măturatul, spălatul, stropirea și întreținerea căilor publice, art. 54 „*(3) întreținerea curățeniei străzilor în timpul zilei se efectuează pe toată durata zilei și cuprinde operațiunile de măturat stradal, al spațiilor verzi stradale, al spațiilor de agrement și odihnă, al parcărilor, precum și colectarea și îndepărtarea obiectelor aruncate pe jos sau în coșurile de gunoi și în scrumiere, în scopul păstrării unui aspect salubru al domeniului public*", si nicidecum activități de cosire manuală și mecanizată, greblat și încărcat deșeuri vegetale. Drept urmare, contestatorul consideră că aceste activități trebuie eliminate de către autoritatea contractantă, din documentația de atribuire.

În ceea ce privește alinierea documentației de atribuire (fișa de date, caiet de sarcini, model de contract) referitoare la ajustarea prețului contractului, cu prevederile legale în vigoare, respectiv Ordinul nr. 109/2007, contestatorul solicită eliminarea termenului de 24 de luni, acesta fiind introdus în mod abuziv de autoritatea contractantă. De asemenea, arată că legiuitorul însuși a dispus prin ordinul mai sus amintit modalitatea legală în care se face ajustarea prețurilor din contractele de salubrizare, astfel încât părțile să se afle mereu într-o

stare de echilibru contractual, cu asigurarea eficienței serviciului public, aflat în atribuire. Modul în care autoritatea contractantă a formulat cerința sa, prin stabilirea unei perioade minime de 24 de luni în care nu se aplică actualizarea este unul restrictiv și de natură a încălca atât legislația cât și interesele economice ale ofertanților participanți la procedură. Contestatorul susține că orice operator profesionist și diligent își ia în calcul o marjă de eroare a riscului, calculată comercial în procent de 5-10%, dar perioada de 24 de luni stabilită de autoritatea contractantă este una mult prea mare ca să poată fi în mod realist acoperită chiar și de cele mai complexe formule de calcul bazate pe probabilități evaluate statistic.

Astfel, contestatorul consideră că și în perioada de 24 de luni inițială, cum a fost ea definită de autoritatea contractantă este aplicabil Ordinul nr. 109/2007, și că toate modificările legislative, care nu pot fi determinate și/sau previzionate în acest moment al întocmirii ofertei financiare, ca de ex. modificarea cheltuielilor cu forța de muncă (incluzând salariu, taxe, cotizații, si orice alta taxa neprevăzută si instituita de guvernarea prezenta sau viitoare), instituirea prin acte normative de noi taxe de mediu, accize/modificarea procentelor cotelor de TVA și/sau impozit, etc, trebuie să se regăsească în tariful serviciilor actualizate (ajustate) conform realității. În caz contrar aceste modificări pot conduce în mod concret la un dezechilibru contractual, operatorul putându-se afla chiar în situația de a denunța contractul.

În opinia contestatorului, cerința de la punctul lll.2.3.b) - Standarde de asigurare a calității si de protecție a mediului, respectiv *„Certificarea Sistem de management integrat certificat conform standardelor europene SR EN ISO 9001:2015 SR EN ISO 14001:2015. Nerespectarea cerinței minime duce la descalificarea ofertantului”*, trebuie modificată, cerința fiind restrictivă fiind necesară completarea acesteia cu mențiunea: *„se accepta și certificarea Sistemului de Management integrat conform Standardelor europene SR EN ISO 9001:2008 si SR EN 14001/2004, având în vedere ca tranziția la noile standarde se va finaliza până la data de 21.09.2018 conform dispozițiilor din Ghidul de planificare a tranziției pentru ISO 9001:2015*". Neacceptarea Standardelor de asigurare a calității si de protecție a mediului certificarea Sistemului de Management integrat conform Standardelor europene SR EN ISO 9001:2008 și SR EN 14001/2004 in îndeplinirea cerinței de la pct. Ill.2.3.b), reprezintă o cerința restrictivă, și raportat cu prevederile art. 159 din Legea 98/2016, având în vedere perioada de tranziție la noua ediție a standardului ISO 9001:2015 care este de 3 ani de la data publicării acestuia-toamna anului 2015.

De asemenea, contestatorul solicită punerea la dispoziția ofertanților a cantităților estimate de deșeuri ce urmează a fi colectate de la populație/ agenți economici, a punctelor de colectare și a dotării acestora, deoarece în răspunsul său autoritatea contractanta

menționează că *„nu poate preciza cantitatea de deșeuri produsă de aceștia, fiind imposibilă completarea anexei 2 din Ordinul nr. 111/2007”*, arătând că această împrejurare nu poate corespunde realității și nici nu poate conduce la întocmirea unei propuneri financiare/tehnice care să fie bazată pe realitate și să fie competitivă în raport cu ceilalți ofertanți.

În ceea ce privește punctele de colectare, contestatorul consideră că este esențial pentru ofertanți să cunoască numărul și dotarea exactă acestora, pentru a se putea efectua calculele necesare privind costurile de ofertă, menționând că nu înțelege care este imaginea autorității contractante despre modul de calcul al acestor valori, în lipsa informațiilor minime strict necesare. Totodată, în urma corectării valorii densității deșeurilor municipale (de 370,37 kg/mc).

Prin răspunsul la notificarea prealabilă, se impune refacerea tuturor celorlalte calcule menționate expres în întreaga documentație de atribuire, care vor duce implicit la modificarea valorii estimate a contractului, precum și a celorlalți indicatori care depind de aceasta valoare. Autoritatea contractantă nu poate pasa aceasta răspundere operatorilor economici, prerogativa aplicării oricăror remedieri asupra documentelor procedurii de achiziție ii aparține in exclusivitate. Drept urmare, contestatorul solicită Consiliului admiterea propunerilor de remediere anterior menționate și acceptate de autoritatea contractantă, urmând ca prin decizia pronunțată să oblige autoritatea contractantă să le opereze efectiv în întreg cuprinsul documentației de atribuire.

În continuare, contestatorul solicită corelarea prevederilor din „Regulamentul serviciului de salubrizare - anexa 2.2 la HCL nr. 11 din 31.05.....", cu cele din caietul de sarcini, fișa de date și răspunsul la notificarea prealabilă, arătând că singura activitate descrisă în Regulament, la pagina 5, secțiunea 1. este „Precolectarea, colectarea și transportul deșeurilor municipale, inclusiv ale deșeurilor toxice periculoase din deșeuri menajere", activitate ce nu corespunde cu cele descrise detaliat în fișa de date, caietul de sarcini și punctul de vedere la notificarea prealabilă.

Totodată, contestatorul consideră că este obligatorie punerea la dispoziția ofertanților a anexei 5 la Caietul de sarcini, precum și a anexei 1^2, anexei 2^3, anexei 3^2 din Ordinul nr. 111/2007 - privind aprobarea Caietului de sarcini-cadru, completate pentru activitățile de salubrizare stradală, respectiv , respectiv:

- anexa nr. 1^2 - căile de circulație pe care se execută măturatul manual sau mecanic;
- anexa nr. 2^3 - căile de circulație pe care se execută activitățile de spălat, stropit și răzuit rigola;
- anexa nr. 3^2 - căile de circulație pe care se executa activitățile de întreținere zilnică a curățeniei.

În vederea soluționării contestației în cauză, prin adresa nr. 48796/ .....-...../15.11....., Consiliul solicită autorității

contractante, potrivit dispozițiilor art. 18 și 20 din Legea nr. 101/2016 în termen de 5 zile lucrătoare de la data primirii prezentei sub sancțiunea reglementată de art. 20 alin. (5) din actul normativ antemenționat, următoarele: dosarul achiziției publice; dovada respectării prevederilor art. 16 alin. (2) și art. 6 alin. (4) din Legea nr. 101/2016; în situația în care a adoptat vreo măsură de remediere după primirea contestației trimiterea dovezii respectării prevederilor art. 9 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Prin adresa nr. 8870/22.11....., înregistrată la CNSC sub nr. 49952 /22.11....., autoritatea contractantă transmite punctul de vedere cu privire la prezenta procedură de atribuire, solicitând Consiliului respingerea ca nefondată a cererii de suspendare a procedurii, precum și respingerea ca neîntemeiată a contestației.

Cu privire la remedierea neconformităților documentației de atribuire, autoritatea contractantă precizează că prin răspunsul la notificarea prealabilă a menționat că se află în posibilitatea de a adopta măsuri corective fără ca acestea să conducă la încălcarea principilor prevăzute de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 100/2016, prin raportare la dispozițiile art. 9 alin. (1) coroborat cu art. 6 alin. (4) din legea nr. 101/2016; astfel, la data de 08.11....., autoritatea contractantă a procedat la adoptarea măsurilor de remediere, acestea fiind comunicate operatorului economic în data de 09.11.....

În ceea ce privește solicitarea contestatorului de suspendare a procedurii, autoritatea contractantă apreciază că acesta nu cuprinde o justificare temeinică și nici nu este indicată paguba iminentă care ar trebui prevenită, astfel că cele două condiții legale impuse de legiuitor pentru admiterea unei cereri de suspendare nu sunt îndeplinite.

Cu privire la remedierea neconformităților invocate de către contestator, autoritatea contractantă precizează că în data de 08.11..... a procedat la adoptarea măsurilor de remediere.

Ulterior, prin adresa înregistrată la CNSC sub nr. 50905/28.11....., autoritatea contractantă transmite dosarul achiziției publice, în copie.

Analizând susținerile și documentele depuse la dosarul cauzei, **Consiliul constată următoarele**:

....., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura licitație deschisă, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având drept obiect: „.....” cod CPV: 90511000-2, prin publicarea în SEAP a anunțului de concesionare nr. ...../....., conform căruia, valoarea estimată a achiziției este de 2.800.632,50 lei.

Analizând contestația formulată de SC ..... SA, Consiliul reține că acesta este nemulțumit de anumite cerințe din cadrul documentației de atribuire.

Referitor la criticile formulate de către contestator cu privire la corelarea activităților specifice serviciului public de salubrizare și

eliminarea din cadrul documentației de atribuire a tuturor cerințelor legate de serviciile de întreținere spații verzi, Consiliul urmează să le respingă ca nefondate, având în vedere următoarele aspecte:

- potrivit prevederilor art. 20 din HG nr. 867/2016, în cadrul caietului de sarcini, care reprezintă necesitatea sa, autoritatea contractantă a menționat care sunt serviciile ce fac obiectul prezentei proceduri, activități care se regăsesc în mod detaliat și în cadrul studiului de oportunitate, respectiv servicii de precolectare, colectare, transport și depozitare a deșeurilor solide, cu excepția celor toxice, periculoase sau cu regim special, servicii de salubrizare stradală și servicii de întreținere spații verzi;
- la data de 08.11..... autoritatea contractantă postează o clarificare în SEAP sub indicativul „[PWCN2933/010] Clarificări si corecturi.docx.p7s" în care menționează în mod expres că, „cu privire la activitățile specifice obiectului prezentei proceduri, precizăm faptul că acestea sunt cele prevăzute de art. 2 alin. (3) punctele b), f) și j) din Legea nr. 101/2006, respectiv :
    - *colectarea și transportul deșeurilor provenite din locuințe, generate de activități de reamenajare și reabilitare interioară și/sau exterioară a acestora;*
    - *măturatul, spălatul, stropirea și întreținerea căilor publice;*
    - *administrarea depozitelor de deșeuri și/sau a instalațiilor de eliminare a deșeurilor municipale și a deșeurilor similare;*

În ceea ce privește eliminarea din cuprinsul fișei de date și a caietului de sarcini a tuturor cerințelor legate de Serviciile de întreținere spații verzi (cosit mecanic, cosit manual, greblat și încărcat deșeuri vegetale), vă învederăm faptul că, serviciile de ***întreținere spații verzi fac parte din actuala documentație și sunt necesare deoarece este vorba despre spațiile verzi existente la marginea drumurilor comunei și intră în categoria întreținere căi de acces****, comuna neavând parcuri amenajate pentru a fi întreținute*".

- În cadrul modelului de contract se regăsește prevedere expresă la pct. 6.1 cu privire la tarifele pe care operatorul economic declarat câștigător le va percepe pentru activitățile ofertate în propunerea financiară, printre acestea regăsindu-se și tarifele pentru serviciile de întreținere spații verzi cosit mecanic, cosit manual, greblat și încărcat deșeuri vegetale, spații care se regăsesc la marginea drumurilor comunei.

Consiliul nu va reține susținerile contestatorului cu privire la faptul că serviciile de întreținere spații verzi nu intră în categoria întreținerii căilor de acces sens în care invocă prevederile art. 54 alin. (3) din Ordinul nr. 82/2015 al ANRSC având în vedere următoarele aspecte:

- necesitatea autorității contractante nu constă în operațiunea de întreținere a spațiilor verzi reglementată de Legea nr. 24/2007 în

cadrul căruia la art. 3 legiuitorul a definit componența spațiilor verzi prin raportare la tipurile de terenuri intravilane localităților;

- necesitatea autorității contractante constă în operațiunea de întreținere a spațiilor verzi care se regăsesc la marginea drumurilor comunei, operațiune care intră în activitatea de salubrizare de întreținere a căilor publice care includ și operațiune de curățare a rigolelor, șanțurilor; acestea fiind definite de art. 2 din OG nr. 43/1997;
- în speță, curățarea rigolelor și a șanțurilor marginale drumurilor implică operațiunea de cosire (operațiune care nu se regăsește în mod detaliat în cadrul art. 54-56 din Ordinul nr. 82/2015 al ANRSC) însă care este implicită, având în vedere obligația de a întreține căile publice stabilită de legiuitor în sarcina autorității contractante și care trebuie coroborată cu necesitatea acesteia;
- legiuitorul nu a detaliat în cadrul acestui ordin modalitatea în care trebuie realizată operațiunea de curățare a rigolelor și nici dacă acesta de aplică doar pentru anumite categorii de materiale din care este efectuată rigola (betonate sau pământ), sigura mențiune fiind aceea că *„curățatul rigolelor se realizează anterior sau concomitent cu operațiunea de măturare*";
- pentru această operațiune de întreținere a spațiului verde existent la marginea drumurilor comunei, operatorul economic este plătit, acesta trebuind ca în cadrul propunerii financiare să oferteze un tarif.

Referitor la criticile cu privire la ajustarea prețului contractului Consiliul reține următoarele:

- potrivit studiului de oportunitate (pag. 61 din dosarul achiziției depus de autoritatea contractantă) cap. VIII – durata estimată a concesiunii este de 5 ani (60 luni).
- potrivit prevederilor art. 6 alin. (1) din Ordinul nr. 109/2007 al ANRSC *„Tarifele pentru activitățile specifice serviciului de salubrizare se fundamentează pe baza cheltuielilor de producție, exploatare, a cheltuielilor de întreținere și reparații, a amortismentelor aferente capitalului imobilizat în active corporale și necorporale, a costurilor de protecție a mediului, a costurilor de securitate și sănătate în muncă, a costurilor care derivă din contractul de delegare a gestiunii serviciului de salubrizare, a cheltuielilor financiare și includ o cotă pentru crearea surselor de dezvoltare și modernizare a sistemelor de utilități publice, precum și o cotă de profit*" iar la art. 11 este detaliată componența/ criteriile acestor tarife
- Condițiile de modificare / ajustare a tarifelor sunt reglementate la art. 8 din ordinul antemenționat astfel *„**Tarifele** pentru activitățile specifice serviciului de salubrizare a localităților se stabilesc**, se ajustează sau se modifică pe baza solicitărilor operatorilor**, în conformitate cu prevederile elaborate și aprobate de autoritatea de reglementare competentă.*

(2) ***Operatorul care solicită stabilirea, ajustarea sau modificarea tarifelor*** *pentru activitățile specifice de salubrizare* ***transmite*** *la autoritatea administrației publice locale următoarele:*

a) ***cererea de stabilire, ajustare sau modificare****, care conține: tarifele în vigoare, în cazul ajustării ori modificării, tarifele solicitate și justificarea propunerii de stabilire, ajustare sau modificare. Tarifele pentru populație, propuse, vor fi determinate cu TVA inclus;*

b) ***fișa de fundamentare a tarifului, pe elemente de cheltuieli****;*

c) ***memoriu tehnico-economic prin care se justifică oportunitatea stabilirii, ajustării sau modificării tarifelor****;*

d) alte ***date și informații necesare fundamentării tarifelor****"*.

- Potrivit art. 13 alin. (1) din Ordinul nr. 109/2007 „***Tarifele pentru activitățile specifice serviciului de salubrizare se pot ajusta, cu aprobarea autorității administrației publice locale, la solicitarea operatorilor****, în raport cu evoluția parametrului de ajustare, în baza cererilor de ajustare, însoțite de documentația de fundamentare a tarifelor, pe elemente de cheltuieli*", criteriile ajustării fiind expres detaliate în cadrul alin. (4).

În speță, autoritatea contractantă cu privire la acest aspect a stabilit următoarele:

- În cadrul anexei 2 la HCL nr. 11 din 31.05..... și HCL nr. 12 din 13.06..... – care reprezintă draft-ul de contract la pct. 6.4 a menționat „pentru ultimele 24 de luni ale contractului, schimbarea structurii și nivelului tarifelor practicate se va face doar în condițiile prevăzute de art. 28 din HG nr. 395/2016 (n.n. această prevedere nu este aplicabilă atribuirii contractelor de concesiune ci a contractelor de achiziții publice) și de Ordinul nr. 109/2007. Ajustarea poate fi solicitată începând cu anul 3 al contractului, dar nu mai devreme de 24 de luni de la data începerii contractului, parametrul de ajustare fiind „indicele prețurilor de consum" comunicat de Institutul Național de Statistică (...)"
- În cadrul fișei de date a achiziției la pct. II.4.1 „*Ajustarea prețului contractului*" autoritatea contractantă a menționat „Da" stabilind următoarele: „*Pentru primele 24 de luni de contract, tarifele practicate vor fi cele cuprinse în oferta financiară înaintată de către operatorul economic declarat câștigătorul procedurii. Pentru ultimele 24 de luni ale contractului, schimbarea structurii și nivelului tarifelor practicate se va face doar în condițiile prevăzute de art. 28 din H.G. nr. 395/2016 (*n.n. această prevedere nu este aplicabilă atribuirii contractelor de concesiune ci a contractelor de achiziții publice*) și de Ordinul nr. 109/2007. Ajustarea poate fi solicitată începând cu anul 3 al contractului, dar nu mai devreme de 24 luni de la data începerii a contractului, parametrul de ajustare fiind «indicele preturilor de*

consum» comunicat de Institutul National de Statistica. Indexarea se va face la solicitarea scrisă a concesionarului, transmisă cu minim 60 de zile înainte de data indexării."

În raport de perioada de derulare a contractului, respectiv de 5 ani coroborat cu prevederile Ordinului nr. 109/2007 ANRSC în cadrul căruia în anexele sale se regăsește la anexa nr. 2 conținutul fișei de fundamentare pentru ajustarea sau modificarea tarifelor la activitățile specifice de salubrizare și cu obligația expresă a concesionarului din cadrul draft-ului de contract, respectiv pct. 11.6 lit. f) „*concesionarul are de asemenea următoarele obligații (...) să fundamenteze modificarea tarifelor activităților de concesionate și să supusă aprobării tarifele modificate ce vor fi utilizate în activitatea de salubrizare, în condițiile respectării stricte a prevederilor pct. 6.4*" cerința autorității contractante de a menține perioadă de 24 luni tariful ofertat a cărui fundamentare se regăsește în cadrul Anexei nr. 1 a Ordinului nr. 109/2007 este nelegală; legiuitorul în domeniu oferind șansa operatorilor de a solicita autorităților administrației publice locale ajustarea și modificarea tarifelor, operațiune care să asigure corelarea nivelului tarifelor stabilite anterior cu evoluția generală a prețurilor și tarifelor din economie și cu schimbările majore care intervin în structura costurilor și care conduc la recalcularea tarifelor existente.

Față de aceste aspecte, Consiliul urmează să admită această critică și pe cale de consecință să oblige autoritatea contractantă la eliminarea cerinței referitoare la menținerea tarifului ofertat o perioadă de 24 de luni, cu atât mai mult cu cât ajustarea tarifului se face potrivit art. 13 din Ordinul 109/2007 doar cu aprobarea autorității administrației publice locale în baza unor înscrisuri fundamentate.

Referitor la criticile formulate cu privire la certificarea ISO 9001 și 14001 Consiliul reține următoarele:

- autoritatea contractantă a menționat în cadrul cap. III.2.3.b) Standarde de asigurare a calității și de protecție a mediului următoarele „*Certificarea Sistem de management integrat certificat conform standardelor europene SR EN ISO 9001:2015 SR EN ISO 14001:2015. Nerespectarea cerinței minime duce la descalificarea ofertantului*".

Analizând cerința din caietul de sarcini, rezultă faptul că autoritatea contractantă vrea să se asigure că activitățile ce fac obiectul acestei procedurii să fie prestate de operatori economici în cadrul cărora s-a implementat standardul ISO 9001 și 14001.

Certificările ISO 9001 și 14001 reprezintă proceduri prin care un organism de certificare dă o asigurare scrisă că un proces este conform cu condițiile specificate ale standardului respectiv. Astfel, certificarea se referă la un anume produs, proces sau serviciu, din procesul certificării reieșind o serie de drepturi și obligații. Urmărind cerințele ISO 9001 și 14001, va exista un mod competitiv de administrare/gestionare a

diverselor activități/procese, astfel încât organizația are competența necesară să ofere satisfacții celor interesați de rezultatele acesteia. Aceste certificate reprezintă aprecierii ale competenței organizaționale.

Referitor la solicitarea autorității contractante cu privire la certificarea sistemului integrat certificat conform SR EN ISO 9001/2015, SR EN 14001:2015, Consiliul reține următoarele:

- Conform rezoluției IAF (International Accreditation Forum) 2013-15 perioada de tranziție la noua ediție a standardului ISO 9001:2015 este de 3 ani de la data publicării acestuia (toamna anului 2015).
- Conform rezoluției IAF 2014-11 perioada de tranziție la noua ediție a standardului ISO 14001:2015 este de 3 ani de la data publicării acestuia (toamna anului 2015).
- Conform IAF ID 9:2015 la sfârșitul perioadei de tranziție, nu va mai exista nici un certificat valid pe baza ediției din 2008, astfel certificatele emise în perioada de tranziție, având ca referențial ISO 9001:2008, vor avea termenul de valabilitate cel târziu până la sfârșitul perioadei de tranziție.
- Conform IAF ID 10:2015 la sfârșitul perioadei de tranziție, nu va mai exista nici un certificat valid pe baza ediției din 2004, deci certificatele emise în perioada de tranziție, având ca referențial ISO 14001:2004, vor avea termenul de valabilitate cel târziu până la sfârșitul perioadei de tranziție. Nici un audit ulterior nu va fi efectuat conform ediției din 2004.

Față de aceste aspecte, Consiliul consideră restrictivă cerința autorității contractante cu privire la certificarea sistemului integrat doar prin prezentarea unor înscrisuri prin care se demonstrează certificarea conform standardelor ISO 9001:2015 și ISO 14001:2015 în condițiile în care acest standard are o perioadă de tranziție de 3 ani, perioadă în care certificatele care atestă implementarea SR EN ISO 9001:2008 și ISO 14001:2004 sunt valabile.

Având în vedere aspectele de mai sus, Consiliul urmează să admită această critică și să oblige autoritatea contractantă la completarea cerinței de calificare în sensul acceptării ca asigurarea calității și a protecției mediului să se poată face și prin depunerea unor certificare ale producătorilor care au implementat sistemul integrat conform standardului SR EN 9001:2008 și ISO 14001:2004.

Referitor la solicitarea contestatorului de a obliga autoritatea contractantă să pună la dispoziția operatorilor cantitățile estimate de deșeuri ce urmează a fi colectate de la populație/agenți economici, a punctelor de colectare și a dotării acestora și la punerea la dispoziție a listei punctelor amenajate pentru colectarea deșeurilor municipale completată conform Ordinului 111/2007, Consiliul urmează să o respingă ca nefondată, având în vedere următoarele aspecte:

- În cadrul caietului de sarcini la art. 14 sunt menționate cantitățile maxime estimate de deșeuri menajere, calcule care au fost efectuate

prin raportare la numărul de locuitori ai localității și la indicele mediu de producere a deșeurilor menajere; la art. 33 și 34 este menționat că *„dotarea celor 6 puncte de colectare selectivă a deșeurilor cu recipiente, stabilit prin documentația de atribuire vă aducem la cunoștință că aceste puncte de colectare se vor dota cu containere de capacitate corespunzătoare pentru hârtie, plastic și sticlă. Operatorul de salubritate va avea obligația dotării, la solicitarea reprezentanților autorității contractante, a unor puncte de colectare, cu recipiente dimensionate conform necesităților (pubele sau containere), în anumite zone în care se desfășoară diferite activități culturale/artistice/sportive, etc.*";

- În cadrul art. 2.4 din cadrul draft-ului de contract autoritatea contractantă a menționat faptul că *„concesionarul va asigura colectarea separată (cel puțin în cele 6 puncte de colectare selectivă) (...)"* iar în cadrul art. 19 alin. (2) din caietul de sarcini a menționat că *„punctele de colectare selectivă se vor stabili de comun acord de către autoritatea contractantă și operatorul de salubritate. (...) Dotarea punctelor de colectare selectivă se va efectua de către concesionar cu containere fracții de deșeuri (fracție umedă și fracție uscată)"*
- Densitatea deșeurilor de 370,37 kg se regăsește în cadrul caietului de sarcini art. 15 în funcție de care s-a calculat valoarea estimată.

Referitor la criticile cu privire la corelarea Regulamentului serviciului de salubrizare cu prevederile caietului de sarcini, fișa de date și punctul de vedere la notificarea prealabilă, Consiliul urmează să o respingă ca inadmisibilă, deoarece acest aspect nu a făcut obiectul notificării nr. COM/E 607/03.11..... și nici a altei notificări. Astfel, prin neîndeplinirea, în termenul legal, a notificării de către contestator cu privire la motivele sau au stat la baza deciziei de respingere, autorității contractante nu i s-a permis șansa de a putea să-și revoce actul și să nu mai fie obligată să participe la soluționarea acestui litigiu care astfel, ar fi putut fi evitat, cât și pentru persoana vătămată, care ar fi putut să își ocrotească dreptul sau interesul legitim și în acest mod să evite sesizarea Consiliului.

Potrivit art. 3 lit. n) din Legea 100/2016 *„documentația de atribuire*" reprezintă *„documentul concesiunii care cuprinde cerințele, criteriile, regulile și alte informații necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și explicită cu privire la cerințele entității contractante sau la elementele concesiunii, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire, inclusiv specificațiile tehnice sau documentul descriptiv, condițiile contractuale propuse, formatele și modul de prezentare a documentelor de către candidați/ofertanți, informațiile privind obligațiile generale aplicabile candidaților/ofertanților, studiul de fundamentare*"; în speță, autoritatea contractantă în cadrul caietului de sarcini a făcut referire la Regulamentul serviciului de salubritate doar cu privire la definirea

„termenilor, expresiilor și abrevierilor utilizare” și nu cu privire la elaborarea ofertelor în cadrul prezentei proceduri de atribuire, astfel încât să fi creat vreo confuzie, astfel cum susține în mod eronat contestatorul.

Referitor la criticile cu privire la obligarea autorității contractante de a pune la dispoziția operatorilor numărul de recipiente necesare pentru precolectarea deșeurilor municipale nesortate conform Ordinului nr. 111/..... Consiliul urmează să o respingă ca nefondată, având în vedere faptul că cele 6 punctele de colectare selectivă se vor stabili de comun acord de către autoritatea contractantă și operatorul de salubritate, astfel cum a fost reținut anterior.

Referitor la criticile contestatorului cu privire la punerea la dispoziție a anexelor 1^2 – căile de circulație pe care se execută măturatul manual sau mecanic, 2^3 – căile de circulație pe care se execută activitățile de spălat, stropit și răzuit rigole, 3^2 – căile de circulație pe care se execută activitățile de întreținere zilnică a curățeniei din cadrul Ordinului nr. 111/2007, Consiliul urmează să le admită, având în vedere faptul că în cadrul caietului de sarcini, care reprezintă necesitatea sa autoritatea contractantă la cap. VII nu a oferit informații operatorilor cu privire la tronsoane, dimensiunile acestora și zilele când se efectuează aceste activități, încălcând astfel prevederile art. 71 din Legea nr. 100/2016 care dispune că *„entitatea contractantă are obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare pentru a asigura ofertanților/candidaților o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele concesiunii de lucrări sau ale concesiunii de servicii, obiectul contractului, repartizarea riscurilor și modul de desfășurare a procedurii de atribuire*”.

Având în vedere toate aspectele de fapt și de drept mai sus evocate, Consiliul, în temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, va admite în parte contestația formulată de SC ..... SA în contradictoriu cu ....., în ceea ce privește eliminarea cerinței referitoare la menținerea tarifului ofertat o perioadă de 24 de luni, criticile formulate cu privire la certificarea ISO 9001 și 14001 și cele privind punerea la dispoziția ofertanților a informațiilor cu privire la tronsoane, dimensiunile acestora și zilele când se efectuează activitățile de măturat manual sau mecanic, spălat, stropit și răzuit rigole și întreținere zilnică a curățeniei, va obliga autoritatea contractantă la remedierea documentației de atribuire cu respectarea prevederilor legale și a celor reținute în motivarea aferentă prezentei în termen de 10 zile de la comunicare și va dispune continuarea procedurii de atribuire.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 va respinge ca nefondate restul criticilor.

Pentru aceste motive
în baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Admite în parte contestația formulată de SC ..... SA în contradictoriu cu ..... în ceea ce privește eliminarea cerinței referitoare la menținerea tarifului ofertat o perioadă de 24 de luni, criticile formulate cu privire la certificarea ISO 9001 și 14001 și cele privind punerea la dispoziția ofertanților a informațiilor cu privire la tronsoane, dimensiunile acestora și zilele când se efectuează activitățile de măturat manual sau mecanic, spălat, stropit și răzuit rigole și întreținere zilnică a curățeniei, obligă autoritatea contractantă la remedierea documentației de atribuire cu respectarea prevederilor legale și a celor reținute în motivarea aferentă prezentei în termen de 10 zile de la comunicare și dispune continuarea procedurii de atribuire.

Respinge ca nefondate restul criticilor.

Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare.

Complet de soluționare a contestațiilor în domeniul achizițiilor publice:

Consilier de soluționare	PREȘEDINTE	Consilier de soluționare
....	.....	.....

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține 16 (șaisprezece) pagini.