

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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația înregistrată la CNSC sub nr.... (transmisă prin e-mail, la data de....), formulată de..., cu sediul în..... nr...., ap....., înmatriculată la... cu nr...., având CUI: R0..., reprezentată prin administrator și convențional prin... și Asociații, cu sediul ales pentru comunicarea..... nr...., sector..., împotriva raportului procedurii de atribuire nr...., emis de către autoritatea contractantă... cu sediul în Mun....., nr....., în cadrul procedurii de licitație deschisă online, organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect: „...”, cod..., s-a solicitat:

- anularea, în parte, a Raportului procedurii nr.... în ceea ce privește evaluarea ofertei depusă de ... S.R.L., precum și a tuturor actelor care au stat la baza emiterii acestuia;
- obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei ... S.R.L.;
- obligarea autorității contractante la plata tuturor cheltuielilor ocazionate de soluționarea prezentei cauze;
- accesul la dosarul cauzei.

Prin adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr...., ... S.R.L. cu sediul în..... nr...., înmatriculată la... cu nr.... având CUI: R0..., reprezentată prin administrator, formulează cerere de intervenție voluntară accesorie prin care solicită admiterea acesteia, respingerea contestației și accesul la dosarul cauzei.

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

Contestatorul... că, în data de..., autoritatea contractantă a publicat pe SEAP doar Raportul procedurii nr...., prin intermediul căruia i s-a adus la cunoștință faptul că oferta... a fost clasată pe locul II, cu un punctaj de... pct., oferta câștigătoare fiind cea depusă de ... S.R.L., cu un punctaj de 76 pct.

... că, în urma solicitării accesului la dosarul achiziției, a consultat la sediul autorității contractante Procesele - verbale de evaluare, fără a avea acces la alte documente din dosarul achiziției.

Consideră că raportul procedurii nr.... și toate actele care au stat la baza emiterii acestuia sunt nelegale în ceea ce privește evaluarea ofertei câștigătoare, din considerentele mai jos expuse.

1.... nu îndeplinește cerințele pentru acordare a 39 pct. pentru Factorul de evaluare - Experiența experților (Componenta tehnică).

Contestatorul... că autoritatea contractantă a solicitat clarificări ofertantului declarat câștigător în ceea ce privește experiența personalului cheie - factor de evaluare propus, însă, cu luarea în considerare, inclusiv, a răspunsului la clarificări, în mod nelegal... a obținut un punctaj de 39 pct. pentru Factorul 2 de evaluare - componenta tehnică, în condițiile în care:

- i. fie proiectele indicate pentru experții cheie nu îndeplinesc cerința similarității,
- ii. fie expertul indicat nu a participat la proiectul pentru care a fost acordat punctajul, sau
- iii. nu au fost prezentate documentele justificative.

a) Expert - Coordonator de proiect (... Proiect) - Arhitect cu drept de semnătură OAR -...

... că, pentru acest expert, au fost prezentate 8 proiecte, din care autoritatea contractantă a luat în considerare 7 proiecte, acordând 6 puncte, apreciind că, în mod eronat, s-au luat în considerare următoarele contracte prezentate pentru experta... drept experiență similară:

- Contractul de servicii nr.... -Lucrări de reparații capitale la obiectivul Brănești, fazele ET..... PT. DDE. AT.

- Contractul de servicii de proiectare nr.... Studiu de fezabilitate și... pentru proiectul de investiție: „Complex sportiv în cazarma 940 București”;

- Contractul de servicii de proiectare nr....- Studiu de fezabilitate și... pentru proiectul de investiție: Lucrări de investiții în cazarma... Vlădeni”;

- Contractul de servicii nr.... - Prestare servicii având ca obiect elaborarea serviciilor de proiectare faza D.A.L.I., studiu topografic vizat OCPI, studiu geotehnic verificat Af, audit energetic, expertiză tehnică verificată M.L.P.A.T., studiu privind utilizarea unor sisteme alternative de eficiență ridicată, scenariu preliminar de securitate la incendiu, reprezentări grafice 3D, documentație pentru obținerea avizelor și acordurilor solicitate în Certificatul de Urbanism pentru obiectivul de investiții „...”;

- Contractul de servicii de proiectare nr.... /... -Servicii de proiectare pentru obiectivul de investiție imobiliară „...”

- Contractul de... nr. 228/... din data de...- Servicii de întocmire studiu geotehnic, studiu topografic și PAP, documentații obținere certificat de urbanism... și documentații pentru obținerea avizelor prevăzute în certificatul de urbanism, SF, PT, DTAC, asistență din partea proiectantului pe toată perioada de implementare a proiectului și

verificare proiect pentru obiectivul de investiție „...” și reabilitarea zonelor verzi din cartierele 8 Martie, Al. Sahia, și Muncii

- Contractul nr.... „Sală de sport cu bazin de înot și sală de forță în cazarma...”

b) Expert - Inginer proiectant de structuri de rezistentă pentru construcții civile -....

... că, pentru acest expert au fost prezentate 8 proiecte, din care autoritatea contractantă a luat în considerare 7 proiecte, acordând 6 puncte, apreciind că, în mod eronat, autoritatea contractantă a luat în considerare următoarele contracte prezentate pentru expertul... drept experiență similară:

- Contractul de servicii de proiectare nr.... Studiu de fezabilitate și... pentru proiectul de investiție „Complex sportiv în cazarma 940 București”;

- Contractul de servicii de proiectare nr....- Studiu de fezabilitate și... pentru proiectul de investiție „Lucrări de investiții în cazarma... Vlădeni”;

- Contractul de servicii de proiectare nr.... /... - Servicii de proiectare pentru obiectivul de investiție imobiliară „...”;

- Contractul de servicii de proiectare nr.... /... UM... - Studiu de fezabilitate și... pentru proiectul de investiție... - I... - „Construcție pavilion nou - învățământ / cazare în cazarma... Brașov”;

- Contractul de... nr. 228/... din data de... - Servicii de întocmire studiu geotehnic, studiu topografic și PAP, documentații obținere certificat de urbanism... și documentații pentru obținerea avizelor prevăzute în certificatul de urbanism, SF, PT, DTAC, asistență din partea proiectantului pe toată perioada de implementare a proiectului și verificare proiect pentru obiectivul de investiție „...” și reabilitarea zonelor verzi din cartierele 8 Martie, Al. Sahia, și Muncii;

- Contractul nr...., având ca beneficiar MAPN prin UM... - „Sală de sport cu bazin de înot și sală de forță în cazarma...”, cod proiect... S”

c) Expert - Inginer proiectant de instalații electrice curenți slabi -...

... că, pentru acest expert, au fost prezentate 8 proiecte, din care, autoritatea contractantă a luat în considerare 7 proiecte, acordând 6 puncte. Susține că, în mod eronat, autoritatea contractantă a luat în considerare următoarele contracte prezentate pentru expertul... drept experiență similară:

- Contractul de servicii de proiectare nr.... Studiu de fezabilitate și... pentru proiectul de investiție „Complex sportiv în cazarma 940 București”;

- Contractul de servicii de proiectare nr....- Studiu de fezabilitate și... pentru proiectul de investiție „Lucrări de investiții în cazarma... Vlădeni”

- Contractul de servicii nr.... - Prestare servicii având ca obiect elaborarea serviciilor de proiectare faza D.A.L.I., studiu topografic vizat OCPI, studiu geotehnic verificat Af, audit energetic, expertiză tehnică verificată M.L.P.A.T., Studiu privind utilizarea unor sisteme alternative de

eficiență ridicată, scenariu preliminar de securitate la incendiu, reprezentări grafice 3D, documentație pentru obținerea avizelor și acordurilor solicitate în Certificatul de Urbanism pentru obiectivul de investiții „...”;

- Contractul de servicii de proiectare nr. Al... /... - Servicii de proiectare pentru obiectivul de investiție imobiliară „...”;

- Contractul de servicii de proiectare nr. Al... /O..... având ca beneficiar MAPN prin UM... - Studiu de fezabilitate si... pentru proiectul de investiție... - I... - Construcție pavilion nou - învățământ / cazare în cazarma... Brașov”;

- Contractul de... nr. 228/... din data de..., având ca beneficiar... - Servicii de întocmire studiu geotehnic, studiu topografic și PAP, documentații obținere certificat de urbanism... și documentații pentru obținerea avizelor prevăzute în certificatul de urbanism. SF, PT. DTAC, asistență din partea proiectantului pe toată perioada de implementare a proiectului si verificare proiect pentru obiectivul de investiție „...”;

- Contractul nr.... -”Sală de sport cu bazin de înot și sală de forță în cazarma...”, cod proiect... S”.

d) Expert - Inginer proiectant de instalații sanitare -...

... că pentru acest expert au fost prezentate 9 proiecte, din care, autoritatea contractantă a luat în considerare 8 proiecte, acordând 9 puncte. Susține că, în mod eronat, autoritatea contractantă a luat în considerare următoarele contracte prezentate pentru expertul... drept experiență similară:

- Contractul de servicii nr.... -Lucrări de reparații capitale la obiectivul Brănești. fazele ET..... PT. DDE. AT;

- Contractul de servicii de proiectare nr.... pentru proiectul de investiție „Complex sportiv în cazarma 940 București”;

- Contractul de servicii de proiectare nr....- Studiu de fezabilitate si... pentru proiectul de investiție: Lucrări de investiții în cazarma... Vlădeni;

- Contractul de servicii de proiectare nr. Al... /... Servicii de proiectare pentru obiectivul de investiție imobiliară: Demolare pavilioane existente, lucrări de consolidare și reabilitare pavilioane existente, realizare pavilioane noi, împrejmuire, foișoare și reabilitare rețele utilități în cazarma... Caracal”;

- Contractul de servicii de proiectare nr. Al... /... - Studiu de fezabilitate si... pentru proiectul de investiție... - I... - „Construcție pavilion nou - învățământ / cazare în cazarma... Brașov”;

- Contractul de... nr. 228/... din data de..., - Servicii de întocmire studiu geotehnic, studiu topografic și PAP, documentații obținere certificat de urbanism... și documentații pentru obținerea avizelor prevăzute în certificatul de urbanism, SF, PT, DTAC, asistență din partea proiectantului pe toată perioada de implementare a proiectului și verificare proiect pentru obiectivul de investiție.....” și reabilitarea zonelor verzi din cartierele 8 Martie. Al. Sahia și Muncii;

- Contractul nr...., având ca beneficiar MAPN prin UM... - Sală de sport cu bazin de înot și sală de forță în cazarma...", cod proiect... S".

Consideră că prin punctarea contractelor care nu corespund cerinței privind experiența similară, fără minime verificări, comisia de evaluare a nesocotit prevederile art. 1... alin. (1) din HG nr. 395/2016, care o obligă să procedeze la evaluarea ofertelor prin raportare la cerințele documentației de atribuire.

În continuare, contestatorul susține că ... S.R.L. nu a justificat prețul neobișnuit de scăzut în conformitate cu prevederile art. 136 alin. (1) și (2) din HG nr. 395/2016 și art. 210 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016, prețul oferit fiind de..., fără TVA, ceea ce reprezintă...% din valoarea estimată a achiziției.

Conținutul integral al contestației poate fi consultat de către părțile cauzei, fiind disponibil pentru acces public prin accesarea fișierului „[..... /...090] Contestatatie procedura-semnat.pdf.p7s” din anexa anunțului de participare publicat în SEAP.

Prin adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr...., ... S.R.L. formulează cerere de intervenție voluntară accesorie, prin care solicită cele precizate în preambulul deciziei.

Cu privire la criticile formulate de contestator, intervenientul... următoarele:

Criticile de la pct. 13-18 din contestație, sunt:

- întemeiate pe premise false;
- contrazise de clarificările oficiale;
- formulate tardiv;
- lipsite de efect juridic.

Cu privire la criticile referitoare la contractele invocate în cuprinsul contestației, intervenientul le apreciază ca fiind nefondate, lipsite de suport probator, având susțineri generale, pentru fiecare contract în parte, fiind prezentate prezentat documente justificative care indica implicarea expertului în contract nete invocate.

În ceea ce privește critica privind prețul neobișnuit de scăzut, intervenientul solicită respingerea acesteia, întrucât, contestatorul formulează aprecieri generale privind „subdimensionarea resurselor” și „riscuri potențiale”, fără suport probator. De asemenea, nu indică:

- erori concrete de calcul;
- costuri omise;
- imposibilități tehnice reale;
- încălcări ale legislației muncii sau fiscale.

Prin adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr...., autoritatea contractantă transmite dosarul achiziției publice pe suport memory stick, precum și punctul de vedere, solicitând respingerea contestației, ca neîntemeiată și nefondată și menținerea tuturor actelor contestate.

În ceea ce privește accesul la dosarul achiziției publice, autoritatea contractantă... că a asigurat contestatorului acces efectiv și complet la documentele relevante din dosarul achiziției, respectiv:

- raportul procedurii;
- propunerea tehnică a ofertantului declarat câștigător;
- propunerea financiară a ofertantului declarat câștigător;
- solicitările de clarificări și răspunsurile aferente;
- procesele-verbale ale comisiei de evaluare.

Susține că accesul la aceste documente a fost acordat, în mod transparent, în condițiile legii, fiind consemnat prin proces-verbal de consultare a documentelor, document semnat de reprezentantul legal al contestatorului, P-V nr.....

I. Cu privire la caracterul neîntemeiat al criticilor privind experiența similară.

Autoritatea contractantă solicită respingerea, ca neîntemeiate, a criticilor formulate de contestator referitoare la evaluarea experienței experților propuși de ofertantul declarat câștigător. Apreciază că susținerile contestatorului se bazează pe o interpretare restrictivă și eronată a noțiunii de „experiență similară”, în contradicție atât cu documentația de atribuire, cât și cu principiile consacrate de legislația în materia achizițiilor publice.

1. Interpretarea contestatorului este contrară documentației de atribuire.

Autoritatea contractantă... că a stabilit, în mod clar, inclusiv, prin răspunsurile la clarificări, că:

- referirea la proiecte de tip „parc...” are caracter orientativ, nu limitativ;
- sunt considerate conforme și proiectele care includ componente acvatice similare (centre SPA, centre de..., complexe recreative etc.);
- criteriul de evaluare vizează relevanța tehnică, nu denumirea sau amploarea obiectivului. Prin urmare, interpretarea contestatoarei, potrivit căreia doar proiectele care includ ansambluri complexe de bazine interconectate ar fi relevante, adaugă în mod nepermis excese la cerințele documentației.

Or, potrivit jurisprudenței constante a CJUE, autoritatea contractantă are obligația de a respecta criteriile stabilite, dar nu poate fi obligată să aplice criterii suplimentare neprevăzute (... C-42/13).

2. Experiența similară nu este condiționată de dimensiunea sau complexitatea maximală a proiectului.

.... Din punct de vedere tehnic, menționează că:

Proiectarea unui bazin..., chiar singular, presupune, în mod necesar:

- instalații de tratare, filtrare și recirculare a apei;
- sisteme HVAC pentru controlul umidității;

- integrarea instalațiilor electrice și de automatizare;
- corelarea interdisciplinară a specialităților.

... că aceste elemente sunt identice, ca natură tehnică, cu cele utilizate într-un parc.... Diferența față de un complex cu mai multe bazine este cantitativă (dimensiune, capacitate), nu calitativă (tip de competență).

Prin urmare, competențele profesionale necesare sunt aceleași.

.... Din punct de vedere juridic, menționează că:

Acceptarea doar a proiectelor de tip „parc...”, în sens restrâns, ar conduce la:

- restrângerea nejustificată a concurenței;
- încălcarea art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 (proportionalitate, tratament egal). Or, documentația a fost construită tocmai pentru a evita o astfel de restrângere.

3. Integrarea sistemelor tehnice nu este specifică exclusiv parcurilor acvatice.

... că orice bazin funcțional implică integrarea:

- instalațiilor sanitare, o instalațiilor HVAC, o instalațiilor electrice, o sistemelor de automatizare;
- aceste integrări sunt obligatorii indiferent de dimensiunea obiectivului.

Prin urmare, apreciază că experiența dobândită în proiecte cu un bazin este relevantă și transferabilă

4. Argumentul privind „fluxul mare de utilizatori” este nerelevant și nu poate constitui criteriu de excludere sau de neacceptare a experienței

5. Autoritatea contractantă... că a aplicat, în mod corect, principiile achizițiilor publice.

II. Cu privire la criticile contestatorului referitoare la nerelevanța anumitor proiecte și la implicarea experților, în completarea argumentelor deja expuse, autoritatea contractantă răspunde punctual susținerilor contestatorului referitoare la pretinsa lipsă de relevanță a unor proiecte și la presupusa lipsă de implicare a experților propuși de ofertantul declarat câștigător.

1. Cu privire la proiectul „...”.

a) Complexitatea proiectului rezultă chiar din denumirea și obiectul acestuia. Denumirea proiectului: „...” relevă, în mod explicit:

- parcurgerea tuturor fazelor de proiectare relevante (SF, DTAC, PT);
- integrarea unor... tehnice complexe;
- implicarea în întreg ciclul de proiectare și implementare.

Prin urmare... că proiectul nu este unul de tip PUZ, ci, un proiect complet de proiectare.

b) Existența componentei acvatice

Existența unei piscine rezultă:

- din recomandarea emisă de angajator;
- din planul de situație cu legendă, inclus în oferta

Astfel, proiectul include componentă acvatică relevantă, conform cerințelor procedurii.

c) Cu privire la implicarea experților în proiecte, aceasta este demonstrată prin documente oficiale din ofertă

Pentru experții:

- Arh.... proiect
- Ing.... - structură
- Ing.... - instalații electrice
- Ing.... - instalații sanitare,

implicarea este demonstrată prin Studiul de fezabilitate (SF) prezentat în propunerea tehnică, care conține foi de semnături, (document....2 - semnat.pdf)

d) Proiectul „...”:

Include faze de proiectare acceptate;

Include componente acvatice;

Are complexitate tehnică relevantă;

Implicarea experților este demonstrată fiind corect punctat de comisia de evaluare.

2. Cu privire la proiectul Contract de servicii de proiectare nr. Al... /..., având ca beneficiar MAPN prin UM...-Servicii de proiectare pentru obiectivul de investiție imobiliară „...”.

Autoritatea contractantă subliniază că proiectul include componentă acvatică și este relevant.

3. Cu privire la implicarea experților în proiecte

Proiect - Prestare servicii având ca obiect elaborarea serviciilor de proiectare faza D.A.L.I., studiu topografic vizat OCPI, pentru obiectivul de investiții „...”.

a) Implicarea este demonstrată prin documente oficiale din ofertă

Aceste documente sunt oficiale, sunt parte a ofertei și confirmă rolurile declarate.

b) Documentele invocate de contestatoare nu sunt concludente.

Contestatoarea se bazează pe:

- documentații publicate în SEAP în etape ulterioare;
- planșe sau extrase din alte faze ale proiectelor.

Acestea:

- pot reprezenta actualizări ulterioare ale documentației;
- nu reflectă neapărat echipa inițială;
- nu exclud participarea experților în fazele anterioare. Prin urmare, nu pot invalida documentele prezentate în ofertă.

C. Referitor la criticile privind prețul ofertat de ... S.R.L..

1. Autoritatea contractantă... că a respectat. Integral. obligațiile prevăzute de art. 210 din Legea nr. 98/2016.

Astfel... că, prin adresa nr....., a solicitat ofertantului, în mod detaliat:

- defalcarea prețului pe etape și subetape;
- justificarea costurilor cu personalul;
- justificarea tuturor activităților incluse;
- prezentarea soluțiilor tehnice și avantajelor economice;
- confirmarea sustenabilității prețului.

Prin adresa nr....., ofertantul a răspuns după cum urmează:

- a prezentat defalcarea completă a costurilor;
- a justificat: tarifele zilnice ale experților; numărul de zile alocate; cheltuielile directe și indirecte; profitul;
- a demonstrat că: salariile sunt peste nivelul pieței; resursele sunt suficiente; metodologia permite eficientizarea costurilor.

A anexat inclusiv: tabele detaliate pe experți; centralizatoare pe etape; structura costurilor (personal, cheltuieli, profit).

Autoritatea contractantă... că a emis o a doua solicitare de clarificări nr...., solicitând:

- justificarea costurilor subcontractanților;
- detalierea cheltuielilor indirecte;
- justificarea asistenței tehnice. Al doilea răspuns al ofertantului

Prin adresa nr. 9..., ofertantul a răspuns după cum urmează:

- a detaliat costurile subcontractanților;
- a explicat structura cheltuielilor indirecte (7-14%);
- a justificat metodologia de calcul;
- a clarificat modul de organizare a echipei;
- a justificat explicit asistența tehnică (49 zile + activități conexe).

2. Prețul ofertat este fundamentat economic și sustenabil

Autoritatea contractantă menționează că din analiza documentelor rezultă că prețul este construit pe o bază reală:

a) Fundamentarea pe resurse reale.

- tarife zilnice pentru fiecare expert;
- corelare între complexitatea activității, durata estimată și nivelul de calificare. Se... explicit că tarifele sunt peste nivelul minim al pieței.

b) Structura completă a costurilor Oferta include:

- costuri cu personalul;
- cheltuieli directe (transport, utilități etc.);
- cheltuieli indirecte (7-14%);
- profit.

Nu există costuri omise.

c) Defalcarea pe etape Oferta este structurată clar:

- Etapa I - SF și...;

- ... - DTAC + PT;
- ... - asistență tehnică.

d) Justificarea eficienței economice Reducerea costurilor este explicată prin:

- organizare optimizată a echipei;
- utilizarea experților multidisciplinari;
- eliminarea redundanțelor;
- integrarea activităților.

Nu prin subevaluarea costurilor.

4. Subliniază de asemenea că, sunt speculative și neprobate criticile contestatorului, întrucât:

a) Numărul de zile:

- este stabilit pe baza experienței ofertantului;
- este corelat cu metodologia propusă;
- include atât activități în teren, cât și activități interne,

justificat explicit în cel de-al doilea răspuns.

b) Tarifele:

- sunt prezentate în detaliu;
- includ componente salariale și taxe;
- sunt peste nivelul minim al pieței, contestatoarea nu

dovedește contrariul.

c) Cu privire la sustenabilitate, oferta:

- include toate costurile;
- respectă legislația muncii;
- nu implică ajutor de stat;
- permite executarea contractului, confirmat expres de ofertant

5. Pragul de 80% nu conduce automat la respingere

Concluzionând, autoritatea contractantă menționează că, din coroborarea tuturor elementelor, rezultă, următoarele:

- prețul ofertantului câștigător este justificat;
- diferența față de valoarea estimată este explicabilă;
- chiar contestatorul confirmă posibilitatea unor valori reduse,

în aceste condiții, susținerile contestatorului: nu reflectă o problemă reală de legalitate; reprezintă o încercare de a elimina un competitor mai eficient.

Prin adresa nr..... (...) și adresa nr..... (... S.R.L.) Consiliul le comunică contestatorului și intervenientului, termenul de studiere a dosarului, precum și de depunere a concluziilor scrise; aceștia s-au prezentat la sediul CNSC în data de....

... transmite concluzii scrise, prin adresa înregistrată la CNSC sub nr...., prin care solicită admiterea excepției tardivității cererii de intervenție, respingerea, ca atare, a acesteia și obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei depuse de ... S.R.L..

... S.R.L. transmite concluzii scrise, prin adresa înregistrată la CNSC sub nr...., prin care solicită respingerea contestației și menținerea tuturor actelor atacate de acesta.

Concluziile scrise nu vor fi redată în conținutul deciziei, însă, vor fi avute în vedere la soluționarea contestației

Prin adresa înregistrată la CNSC sub nr..... depune, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din... emisă e..., în cuantum de....

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă online, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect: „...”.

În... care formează obiectul prezentei, ... S.R.L. a formulat cererea de intervenție transmisă pe e-mail în data de..., înregistrată la CNSC sub nr...., care prezintă natura juridică a unei cereri de intervenție accesorie, deoarece, prin capetele de cerere, sprijină poziția autorității contractante, fără a solicita desființarea vreunui act emis de aceasta, motiv pentru care, Consiliul califică cererea de intervenție drept cerere de intervenție accesorie formulată în favoarea autorității contractante.

În raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 care stipulează că: *„Până la soluționarea contestației de către Consiliu, (...), operatorii economici participanți la procedura de atribuire pot formula cerere de intervenție voluntară în litigiu, potrivit prevederilor Legii nr....34/... privind Codul de procedură civilă, republicată, cu modificările ulterioare, în termen de 10 zile de la data publicării în SEAP a contestației. (...)”* și art. 5 din același act normativ care prevede că: *„(1) Termenele procedurale stabilite de prezenta lege, exprimate în zile, încep să curgă de la începutul primei ore a primei zile a termenului și se încheie la expirarea ultimei ore a ultimei zile a termenului. (2) Ziua în cursul căreia a fost comunicat un act procedural nu este luată în calculul termenului. Dacă ultima zi a unui termen exprimat altfel decât în ore este o zi nelucrătoare, termenul se încheie la expirarea ultimei ore a următoarei zile lucrătoare”,* având în vedere faptul că prezenta contestație a fost publicată în SEAP în data de..., sub identificatorul *„Document: [..... /...090] Contestatie procedura-semnat.pdf.p7s”,* Consiliul constată că cererea de intervenție a ... S.R.L. este formulată în cadrul termenului legal.

Ținând seamă de dispozițiile art. 17 alin. (3) și art. 68 din Legea nr. 101/2016, coroborate cu prevederile art. 61 alin. (3), art. 63, 65 și 67 din Cod proc. civ. dar și faptul că în cadrul procedurii de atribuire în cauză ... S.R.L. are calitatea de ofertant câștigător, iar, cererea sa privește menținerea deciziei autorității contractante, Consiliul admite în

principiu cererea de intervenție formulată, astfel cum a fost calificată iar, în conformitate cu art. 67 din Cpc., coroborat cu cele ale art. 68 din Legea nr. 101/2016, Consiliul va analiza cererea de intervenție a acestuia împreună cu contestația formulată de....

Procedând la analiza prezentei contestații, se reține că o primă critică a... privește modul de punctare a ofertei desemnate câștigătoare, (... S.R.L.) la factorul „Experiența similară”, apreciind că punctajul acordat la acest factor este nejustificat, raportat la documentele prezentate, motiv pentru care, Consiliul va analiza aceste critici prin raportare atât la cerințele documentației de atribuire cât și legislația specifică în materie.

În cadrul Fișei de date, la pct.II.... Criterii de atribuire, autoritatea contractantă a stabilit punctarea experienței experților, astfel:

„Experiența experților- Se punctează experiența deținută de fiecare expert-cheie: Coordonator de proiect (... Proiect) - ARHITECT cu drept de semnătură OAR; Ing. pr. de... industriale și Agricole / Ing. Pr. Structură de rezistență; Ing. pr. instalații HVAC; Ing. pr. de instalații electrice curenți slabi; Ing. pr. Instalații sanitare; Ing. pr. Specialitatea drumuri;... tehnician.

Componenta tehnica 63% - Punctaj maxim factor: 63.

Algoritm de calcul: Punctaj total: 63 puncte (9 puncte pe expert) Pentru experiența constând în implicarea între 1 și 3 proiecte/contracte a persoanei propuse se acordă 0 puncte din punctajul maxim alocat expertului respectiv; Pentru experiența constând în implicarea între 4 și 5 proiecte/contracte a persoanei propuse se acordă 3 puncte din punctajul maxim alocat expertului respectiv; Pentru experiența constând în implicarea între 6 și 7 proiecte/contracte a persoanei propuse se acordă 6 puncte din punctajul maxim alocat expertului respectiv; Pentru experiența constând în implicarea în minim 8 proiecte/contracte a persoanei propuse se acordă 9 puncte din punctajul maxim alocat expertului respectiv. Prestatorul va include în oferta sa numele și CV-urile numai pentru experții cheie. Pentru alți experți nu sunt necesare CV-uri la momentul ofertei, în propunerea tehnică se va prezenta modul de acces la respectivii experți secundari, verificarea documentelor urmând a se face la momentul începerii prestației când de altfel vor fi și prezentate”.

Cu referire la proiectele ... S.R.L. punctate ca experiență similară, Consiliul reține că acestea au fost următoarele

„1. Contract de servicii cu nr.... - Lucrări de reparații capitale la obiectivul Brănești, fazele ET, SF, PT, DDE, AT;

2. Contract de servicii de proiectare nr.... STUDIU DE FEZABILITATE... pentru proiectul de investiție „Complex sportiv în cazarma 940 București”;

3. *Contract de servicii de proiectare nr....- STUDIU DE FEZABILITATE... PENTRU PROIECTUL DE INVESTIȚIE „LUCRĂRI DE INVESTIȚII ÎN CAZARMA... VLĂDENI”;*

4. *Contract nr...., având ca beneficiar MAPN prin UM... -”Sală de sport cu bazin de înot și sală de forță în cazarma...”;*

5. *Contract de servicii de proiectare nr. A... /..., având ca beneficiar MAPN prin UM...- Studiu de fezabilitate si... pentru proiectul de investiție...- „Construcție pavilion nou - învățământ / cazare în cazarma... Brașov”.*

Având în vedere faptul că, necesitatea autorității contractante, astfel cum a fost precizată în documentația de atribuire, constă în elaborare documentație tehnico- economică pentru realizarea obiectivului de investiții: „...”, *Consiliul va reține că operatorii economici participanți aveau obligația să demonstreze că, anterior, în cadrul altor contracte, au prestat lucrări similare (și nu identice) sau superioare cu cele din contractul care urmează a fi atribuit.*

Prin urmare, rolul acestei cerințe este dovedirea faptului că operatorii economici participanți au experiență, au prestat servicii care se încadrează în domeniul indicat de autoritatea contractantă (elaborare documentație tehnico-economică pentru realizarea unui centru de...), de aceeași natură cu cele care urmează a fi prestate în urma încheierii contractului care face obiectul acestei proceduri, că aceștia au cunoștințele/experiența și capacitatea necesară derulării unui astfel de contract și că au finalizat astfel de contracte.

Rolul cerinței privind experiența similară, astfel cum a fost formulată de către autoritatea contractantă în anunțul de participare este dovedirea faptului că operatorii economici participanți au experiență în domeniul prestării serviciilor similare cu ceea ce urmează a fi prestat în urma încheierii contractului care face obiectul acestei proceduri, că aceștia au cunoștințele/experiența și capacitatea necesară derulării unui astfel de contract și că au finalizat astfel de contracte.

Analizând natura și obiectul contractelor prezentate de ofertantul declarat câștigător, Consiliul reține că acestea confirmă experiența în prestarea unor servicii de natură și complexitate similare, chiar dacă nu identice, în deplină conformitate cu dispozițiile legale. Acceptarea doar a experienței identice cu obiectul contractului ar constitui o limitare disproporționată și nelegală, contrară principiului proporționalității și jurisprudenței în materie.

Mai mult, contrar susținerilor contestatorului, autoritatea contractantă nu poate impune ofertanților ca experiența similară prezentată să fie identică cu obiectul procedurii de atribuire în discuție, în acest sens, fiind și precizările art. 5 alin. (1) din... **nr...., potrivit căroră: „...”.**

Prin urmare, susținerile..., potrivit căroră, serviciile de elaborare documentație tehnico- economică care au fost prestate în

cadrul contractelor prezentate în susținerea experienței similare nu ar constitui experiență similară, nu pot fi reținute, fiind caracterizate de un formalism exagerat, contestatorul încercând în acest moment să impună anumite condiții/cerințe tehnice care nu au fost menționate în cadrul documentației de atribuire și care nu au fost aduse la cunoștința operatorilor economici interesați înainte de data limită stabilită pentru depunerea ofertelor, încălcând, astfel, principiul transparenței și tratamentului egal.

... (C-...8/14) Curtea a declarat că „normele fundamentale și principiile generale ale..., în special principiile egalității de tratament și nediscriminării, precum și obligația de transparență care rezultă din acestea trebuie interpretate în sensul că autoritatea contractantă nu poate respinge o ofertă care îndeplinește cerințele anunțului de participare pe baza unor motive care nu sunt prevăzute în anunțul menționat”.

Relevante sunt și considerentele 53 și 54 din... vs. Venizeleio-

Pananeio (C-6/05) „ (53)(...) principiul egalității de tratament al

ofertanților, precum și obligația de transparență, care se aplică independent de aplicabilitatea sau neaplicabilitatea Directivei 93/36, se opun, cu scopul de a evita arbitrarul, ca însăși această autoritate contractantă să aibă posibilitatea de a respinge în mod direct oferta în cauză și îi impun să se conformeze unei proceduri, precum procedura de protecție prevăzută la articolul 8 din Directiva 93/42, de natură să garanteze o apreciere și un control obiectiv și independent al riscurilor pretinse. (54) În plus, acest principiu și această obligație interzic autorității contractante să respingă o ofertă care respectă cerințele anunțului privind cererea de ofertă întemeindu-se pe

motive care nu au fost prevăzute în acest anunț și care sunt invocate

ulterior depunerii acestei oferte”.

La punctul 39 din Hotărârea pronunțată în... C-.../15, CJUE a reținut: „Astfel, conform unei jurisprudențe constante a Curții, în temeiul articolului 2 din Directiva 2...4/18, unei autorități contractante îi revine sarcina de a respecta cu strictețe criteriile pe care ea însăși le-

a stabilit (a se vedea în special Hotărârea din 10 octombrie....., C-336/12, EU: C:....:..., punctul 40, și Hotărârea din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU: C:....:..., punctele 42 și...)”, iar, la punctul 42 din aceeași hotărâre, a reiterat că „astfel cum s-a amintit la punctul 39 din prezenta hotărâre, autoritatea contractantă are obligația de a respecta cu strictețe criteriile pe care ea însăși le-a stabilit” și a precizat că „această considerație este cu atât mai importantă cu cât miza este excluderea din procedură”.

Prin urmare, o eventuală depunere a acestor contracte, ar fi fost excesivă și în afara regulilor și condițiilor stabilite de autoritatea contractantă în cadrul documentației de atribuire și nelegală, în raport de principiile prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, dar și de natură să încalce drepturile recunoscute de același act normativ în beneficiul ofertanților participanți. Situația este similară și în cazul contractelor de servicii de proiectare și servicii de întocmire studiu geotehnic/studiu topografic prezentate ca experiență similară, considerentele de mai sus fiind pe deplin aplicabile.

Conținutul documentației de atribuire, așa cum aceasta este întocmită de autoritatea contractantă, este obligatoriu, atât pentru operatorii economici participanți la procedură care au obligația de a-și elabora ofertele în conformitate cu prevederile acesteia (art. 123 din HG nr. 395/2016), cât și pentru autoritatea contractantă, aceasta fiind obligată ca, în desfășurarea procedurii de achiziție publică, să respecte atât dispozițiile legale aplicabile în acest domeniu, cât și prevederile propriei documentații de atribuire care stabilește regulile ce trebuie respectate de ambele părți în derularea procesului competitiv.

Consiliul reiterează faptul că propunerea tehnică a unui ofertant trebuie să reflecte posibilitatea concretă că un anumit operator economic poate duce la îndeplinire un contract, drept urmare, autoritatea contractantă este obligată să examineze ofertele în ansamblul lor și să nu dea dovada de un formalism excesiv în considerarea conformității propunerii tehnice.

Este de interes a se reține și faptul că întreaga reglementare a domeniului achizițiilor publice, cu toate drepturile și obligațiile prevăzute părților implicate în acest proces au, ca prim scop, asigurarea respectării principiilor statuate la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, principii printre care se regăsește și acela al proporționalității, înțeles ca fiind egală măsură între ceea ce se cere și ceea ce se oferă, respectiv între ceea ce se face și cum se sancționează.

Altfel spus, contrar celor susținute de contestator, rigurozitatea și rolul activ în evaluarea ofertelor nu trebuie să conducă la o evaluare formală și excesivă a ofertelor sub imperiul unui formalism exagerat, ci, trebuie analizat din prisma interesului... de utilizare a fondurilor publice alocate, motiv pentru care susținerile contestatorului urmează a fi respinse ca nefondate.

De asemenea, urmează a fi respinse și criticile privind oferta financiară a ... S.R.L., pe motiv că aceasta ar conține elemente de cost care nu au fost justificate, având în vedere considerentele care urmează.

Ținând seamă că, oferta prezentată de ... S.R.L., în valoare de..., fără TVA, prezintă un preț aparent neobișnuit de scăzut în raport cu ceea ce urmează a fi executat, valoarea ofertată reprezentând mai puțin de 80% din valoarea estimată de..., autoritatea contractantă a solicitat acestui ofertant prin adresa nr....., defalcarea prețului pe etape și subetape, justificarea costurilor cu personalul, justificarea tuturor activităților incluse, prezentarea soluțiilor tehnice și avantajelor economice și confirmarea sustenabilității prețului.

Față de aceste aspecte, sunt incidente, în prezenta cauză, următoarele prevederi legale:

- art. 210 din Legea nr. 98/2016: *„(1) În cazul unei propuneri financiare aparent neobișnuit de scăzută în raport cu lucrările, produsele sau serviciile care constituie obiectul contractului de achiziție publică/acordului-cadru care urmează a fi atribuit/încheiat, autoritatea contractantă are obligația de a solicita ofertantului care a depus o astfel de ofertă clarificări cu privire la prețul sau costurile propuse în respectiva ofertă.*

(2) Clarificările prevăzute la alin. (1) se pot referi în special la:

a) fundamentarea economică a modului de formare a prețului, prin raportare la procesul de producție, serviciile furnizate sau metodele de construcție utilizate;

b) soluțiile tehnice adoptate și/sau orice condiții deosebit de favorabile de care beneficiază ofertantul pentru furnizarea produselor sau a serviciilor ori executarea lucrărilor;

c) originalitatea lucrărilor, produselor sau serviciilor propuse de ofertant;

d) respectarea obligațiilor prevăzute la art.... alin. (1);

e) respectarea obligațiilor prevăzute la art. 218;

f) posibilitatea ca ofertantul să beneficieze de un ajutor de stat”;

- art. 136 din HG nr. 395/2016: „(1) În situația în care comisia de evaluare constată că elemente de preț ale unei oferte sunt aparent neobișnuit de scăzute, prin raportare la prețurile pieței, utilizându-se ca referință în acest sens informații cum ar fi buletine statistice, sau cotații ale burselor de mărfuri, comisia de evaluare va solicita ofertantului care a depus oferta în cauză explicații cu privire la posibilitate îndeplinirii contractului în condițiile de calitate impuse prin documentația de atribuire.

(2) Explicațiile aduse de ofertant conform prevederilor alin. (1) vor fi însoțite de dovezi concludente privind elementele prevăzute la art. 210 alin. (2) din Lege, precum și, după caz, documente privind prețurile ce pot fi obținute de la furnizori, situația stocurilor de materii prime și materiale, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului ofertantului, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru.

(3) În cazul în care ofertantul nu prezintă comisiei de evaluare informațiile și/sau documentele solicitate sau acestea nu justifică în mod corespunzător nivelul scăzut al prețului sau al costurilor propuse, oferta va fi considerată neconformă.

(4) În sensul prevederilor art. 210 alin. (1) din Lege, o ofertă prezintă un preț aparent neobișnuit de scăzut în raport cu ceea ce urmează a fi furnizat, executat sau prestat atunci când prețul ofertat, fără TVA, reprezintă mai puțin de 80% din valoarea estimată a contractului respectiv”.

- art. 139 din HG nr. 395/2016: „(1) În situația în care comisia de evaluare constată că elemente de preț ale unei oferte sunt aparent neobișnuit de scăzute, prin raportare la prețurile pieței, utilizându-se ca referință în acest sens informații cum ar fi buletine statistice, sau cotații ale burselor de mărfuri, comisia de evaluare va solicita ofertantului care a depus oferta în cauză explicații cu privire la posibilitate îndeplinirii contractului în condițiile de calitate impuse prin documentația de atribuire.

(2) Explicațiile aduse de ofertant conform prevederilor alin. (1) vor fi însoțite de dovezi concludente privind elementele prevăzute la art. 210 alin. (2) din Lege, precum și, după caz, documente privind prețurile ce pot fi obținute de la furnizori, situația stocurilor de materii prime și

materiale, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului ofertantului, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru”.

La această solicitare ... S.R.L. a răspuns prin adresa nr....., prezentând defalcarea costurilor, justificând tarifele zilnice ale experților, numărul de zile alocate, cheltuielile directe/ indirecte, demonstrând că salariile sunt peste nivelul pieței, anexând în susținere tabele detaliate pe experți, centralizatoare pe etape și structura costurilor (personal, cheltuieli, profit).

Ulterior, autoritatea contractantă a emis o nouă solicitare de clarificări nr...., solicitând: justificarea costurilor subcontractanților, detalierea cheltuielilor indirecte și justificarea asistenței tehnice, la care ofertantul în cauză a răspuns prin adresa nr....., detaliind costurile subcontractanților, explicând structura cheltuielilor indirecte (7-14%), metodologia de calcul, modul de organizare a echipei și a justificat explicit asistența tehnică de 49 zile + activitățile conexe.

Din analiza prevederilor legale reproduse anterior, Consiliul reține că autoritatea contractantă poate respinge, ca neconformă, o propunere financiară doar în măsura în care ofertantul prin explicațiile și documentele prezentate nu justifică, în mod corespunzător, nivelul scăzut al prețului sau al costurilor propuse; prin urmare, dispozițiile invocate, instituie, pe de o parte, posibilitatea operatorului economic, de a aduce dovezi concrete pentru a convinge autoritatea contractantă de sustenabilitatea ofertei sale, iar, pe de altă parte, dreptul autorității contractante de a aprecia suficiența acestor dovezi.

Ca efect al principiului asumării răspunderii, autoritatea contractantă este autoritatea abilitată să analizeze dovezile depuse și să stabilească dacă sunt suficiente pentru a permite menținerea ofertantului în procedură, Consiliul sau instanța având doar menirea de a verifica exercitarea dreptului de apreciere fără depășirea limitelor sale.

Sanționarea unei oferte cu respingerea, ca neconformă, nu reprezintă o măsură ad-hoc, ce intervine după constatarea/aprecierea formală că în cuprinsul unei secțiuni a ofertei nu se regăsesc informațiile indicate de autoritate, ci, apare exclusiv în măsura în care toate informațiile cuprinse în ofertă au fost analizate și evaluate în ansamblul lor, dezideratul achizitoarei fiind desemnarea drept câștigătoare a unei oferte care satisface întregul set de cerințe, independent de formalismul construirii și organizării conținutului ei.

Autoritatea contractantă are obligația de a proceda la o analiză efectivă, concretă și completă a justificărilor transmise, raportată la structura costurilor, condițiile comerciale concrete (ex: discount-uri, modul de organizare a echipei, metodologia de lucru, lichidări de stoc, stocuri existente, condiții preferențiale de achiziție, etc.), precum și la capacitatea reală a ofertantului de a executa contractul la prețul ofertat,

nefiind permisă respingerea ofertei printr-o evaluare formală sau abstractă.

În același sens, practica CNSC și a instanțelor de judecată a statuat că depunerea ulterioară de documente justificative în cadrul clarificărilor nu echivalează cu modificarea ofertei, ci, reprezintă o etapă firească a procedurii de verificare a caracterului sustenabil al prețului aparent neobișnuit de scăzut, în măsura în care aceste documente explică și probează date deja existente în oferta inițială.

Prin urmare, atât timp cât ofertantul face dovada, prin documente reale și verificabile, a modului de formare a prețului și a posibilității executării contractului în condiții de legalitate și profitabilitate, oferta nu poate fi respinsă, în mod legal, pentru preț aparent neobișnuit de scăzut, iar, autoritatea contractantă este obligată să valorifice probele depuse în etapa de clarificări sau reevaluare.

Consiliul reiterează că, rigurozitatea și rolul activ în evaluarea ofertelor nu trebuie să conducă la o evaluare formală și excesivă a ofertelor sub imperiul unui formalism exagerat, ci, trebuie analizat din prisma interesului... de utilizare a fondurilor publice alocate, sens în care, solicitarea de lămuriri suplimentare, dacă este cazul, este preferabilă unei soluții de declarare a tuturor ofertelor, ca neconforme sau inacceptabile, motiv pentru care, această critică urmează a fi respinsă, ca nefondată. Concluzionând, în urma analizării documentelor prezentate în cadrul răspunsului la solicitarea de clarificare ca și justificare, se constată că ... S.R.L. a justificat prețul ofertat în conformitate cu dispozițiile art. 210 din Legea nr. 98/2016 și art. 136 din HG nr. 395/2016, răspunzând integral solicitărilor autorității contractante prin documente și explicații tehnico-economice detaliate.

Față de cele mai sus menționate, Consiliul în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 98/2016..., urmează să respingă, ca nefondată, contestația formulată de... în contradictoriu cu..., pe cale de consecință, să admită cererea de intervenție a ... S.R.L..

Pentru aceste motive

în baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A...

...:

Respinge, ca nefondată, contestația formulată de către... în contradictoriu cu..., pe cale de consecință, admite cererea de intervenție a ... S.R.L..

Obligatorie.

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

**Complet de soluționare a...
în domeniul achizițiilor publice:**

Consilier de soluționare ...
... ..

Consilier de soluționare
...

Redactat practicaua deciziei
...

... în 5 (cinci) exemplare originale, conține 20 (douăzeci) pagini