



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. 14 alin. (2) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. 1131/C9/1142

Data: 06.07.2020

Prin contestația nr. 295/15.06.2020, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 23420/15.06.2020, depusă de procedura simplificată, organizată de ..., județul în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului având ca obiect *Extindere și modernizare rețea de apă în* contestatoarea a solicitat anularea adresei nr. 5971/05.06.2020, reprezentând comunicarea rezultatului procedurii; anularea procesului-verbal nr. 5667/21.05.2020, în totalitate sau în parte, în urma verificării documentelor suport/dovezilor pentru demonstrarea informațiilor din DUAЕ; obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire prin evaluarea ofertei depuse de contestatoare.

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

Consiliul a fost sesizat să soluționeze contestația de față, prin care atacă rezultatul procedurii de atribuire, solicitând cele menționate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea prezintă pe scurt modul de derulare al procedurii în cauză, considerând că a depus o ofertă competitivă, corespunzătoare cerințelor de calificare și selecție și a specificațiilor din caietul de sarcini.

Astfel, pentru evaluarea documentelor suport conform DUAЕ a transmis comunicarea nr. 249/14.05.2020, prin care a înaintat documentele justificative pentru și pentru terțul susținător ... Preciziează că a răspuns tuturor clarificărilor solicitate, acestea din urmă fiind declarate admisibile, fiind clasată pe primul loc cu cel mai mare punctaj, situație prevăzută în procesul-verbal nr. 5603/18.05.2020.

Referitor la capacitatea de exercitare a activității profesionale, prin adresa nr. 5627/19.05.2020 autoritatea contractantă a solicitat să se arate unde se regăsește în certificatul emis de ORC, codul CAEN, pentru realizarea activităților ce fac obiectul contractului, contestatoarea a transmis răspuns la clarificare prin adresa nr. 257/20.05.2020, comunicând faptul că, în certificatul constatator emis de Oficiul Național al Registrului Comerțului, este prevăzută prin codurile CAEN, autorizarea societății să execute toate tipurile de lucrări necesare implementării investiției în cauză.

Or, în fișa de date a achiziției, este prevăzut codul CPV 45232151-5 - Lucrări de construcții de renovare a conductelor de apă, fără nicio altă precizare referitoare la încadrarea acestor lucrări într-o anumită categorie de lucrări și nici nu a precizat coduri secundare de execuție, având în vedere toate lucrările ce urmează a fi executate, lucrări ce necesită și alți specialiști cum ar fi cei de inginerie civilă și inginerie electrică.

Prin procesul-verbal nr. 5667/21.05.2020, comisia de evaluare a decis că ofertanta în asociere cu ... a transmis documentele solicitate și totodată sunt îndeplinite corespunzător cerințele solicitate, iar oferta sa este inacceptabilă fără un temei legal, pe motiv că nu sunt îndeplinite cerințele privind Codul CAEN necesar execuției investiției, menționând faptul că niciun cod CAEN nu corespunde executării lucrărilor de construcții *Extindere și modernizare rețea de apă*, în cadrul procesului-verbal în urma analizării răspunsului transmis de

În acest sens, contestatoarea consideră ca nejustificată interpretarea autorității contractante potrivit căreia niciunui cod CAEN nu îi corespunde obiectul procedurii de achiziție.

Prin adresa nr. 5917/05.06.2020 s-a comunicat rezultatul evaluării ofertei depuse în cadrul procedurii simplificate în cauză, respectiv declararea ofertei ca inacceptabilă, conform art. 215 alin. (4) din Legea nr. 98/2016, motivat de faptul că nu sunt îndeplinite cerințele privind codul CAEN necesar execuției investiției, respectiv 4221 – lucrări de construcție a proiectelor utilitare pentru fluide.

În acest context, contestatoarea consideră că autoritatea contractantă a creat o corespondență strictă între codul CPV și codul CAEN 4221, luând o decizie de declarare a ofertei ca fiind inacceptabilă nefondată și nelegală, deoarece se bazează pe o interpretare ce face ca cerința să devină restrictivă; obiectul contractului este de renovare și nu de înființare.

Totodată, contestatoarea menționează că autoritatea contractantă i-a permis accesul la dosarul achiziției publice.

Codul CPV este utilizat în scop statistic în procedurile de achiziții publice, iar Codul CAEN este utilizat pentru clasificarea în scop statistic al activităților economice în România; corespondența orientativă dintre codurile CPV și codurile CAEN se realizează prin intermediul codurilor NACE rev.2 (clasificarea statistică a activităților economice în Comunitatea Europeană), având în vedere faptul că aceste coduri CAEN rev.2 reprezintă o transpunere 1:1 a codurilor NACE rev.2.

Apreciază că autoritățile contractante solicită operatorilor economici ca și cerință de calificare și selecție privind capacitatea de exercitare a activității profesionale, ca aceștia să facă dovada, conform unui anumit cod CAEN, a autorizării desfășurării activității aferente obiectului contractului de achiziție publică, prin depunerea Certificatului constatator emis de Oficiul Național al Registrului Comerțului (ONRC), având înscris respectivul cod CAEN, însă în prezenta cauză nu a existat o astfel de cerință. În acest context, nu se poate lua o decizie pe acest considerent privind corespondența între codurile mai sus menționate.

Criteriile de calificare și selecție reprezintă cerințele pe care trebuie să le îndeplinească orice operator economic pentru a putea participa la o anumită procedură de achiziție publică demarată de o anumită autoritate contractantă.

Solicitarea de către autoritatea contractantă a prezentării dovezii autorizării de desfășurare a unei anumite activități (prin solicitarea unui COD CAEN specific, nu a existat), depunerea Certificatului constatator emis de Registrul Comerțului având înscris un anumit Cod CAEN corespunzător activității care face obiectul contractului de achiziție publică reprezintă o formulare a cerinței privind capacitatea legală de exercițiu a operatorului economic prin raportare la specificul obiectului contractului de achiziție publică.

Față de cele de mai sus, contestatoarea consideră decizia autorității contractante ca fiind nelegală și netemeinică.

Cerința privind încadrarea activității operatorului economic la un anumit cod CAEN, nu trebuie să fie restrictivă.

Se redă cerința din fișa de date a achiziției Secțiunea II – Obiectul contractului pct. 1.4; în opinia contestatoarei este autorizată și se încadrează din toate punctele de vedere pentru a desfășura lucrările specificate.

Nu este restrictivă cerința autorității contractante prin care se solicită operatorilor economici depunerea certificatului constatator emis de ONRC din care să rezulte obiectul de activitate al respectivului operator economic, respectiv cerința prin care se solicită ca obiectul contractului să aibă corespondent în codul CAEN din certificatul constatator emis de ONRC, însă, se consideră restrictivă cerința prin care se solicită operatorului economic ca obiectul contractului să se

regăsească în codul CAEN principal din certificatul constatator emis de Oficiul Național al Registrului Comerțului (ONRC), respectiv cerința prin care se solicită ca acel Cod CAEN să corespundă Codului comun internațional privind achizițiile de produse și servicii (CPV) aferent obiectului contractului.

În acest sens, cerința privind existența autorizației pentru desfășurarea unei anumite activități, încadrate la un anumit cod CAEN, trebuie îndeplinită doar de operatorul economic care urmează să desfășoare respectiva activitate în cadrul contractului, iar SRL, cu terțul susținător, ..., au dovedit prin documentele justificative că dețin autorizările necesare și experiența similară, chiar superioară pentru îndeplinirea obiectului achiziției.

În cadrul extrasului de manopera C7, privind personalul ce urmează a fi folosit în cadrul acestei lucrări, se regăsesc instalatori de încălzire, instalatori de încălzire și gaze, instalatori sanitari, instalatori ventilatorist, personal ce este specializat în a executa lucrări care au corespondență cu codul CAEN invocat de autoritate, ca nefiind cel corespunzător.

Contestatoarea susține că este certificată cu un sistem de management al calității conform condițiilor din stardarul ISO 9001/2015 și un sistem de management de mediu ISO 14001/2015 din decembrie 2015, precum și pentru sistem de management al sănătății și securității în muncă ISO 45001/2018, pentru toate categoriile de lucrări de construcții, inclusiv pentru cel pentru care autoritatea contractantă a considerat oferta sa ca fiind inacceptabilă.

Concluzionând, contestatoarea arată că, atât terțul susținător care a prezentat un contract de experiență similară de lucrări de construcții hidrotehnice, care au avut incluse și lucrări similare/echivalente cu obiectul achiziției și care au fost acceptate de autoritatea contractantă încă din faza I DUAЕ și anume prin răspunsul nr. 141/11.03.2020 la solicitarea de clarificări nr. 4520/06.03.2020 este autorizat să execute lucrări care fac obiectul contractului, deși nici acesta nu are codul CAEN invocat de autoritate. De asemenea arată că are coduri CAEN autorizate pentru fiecare din obiectivele lucrării, astfel cum sunt evidențiate în formularul F2 prezentat de autoritatea contractantă prin documentația de atribuire și cum au fost explicitate prin răspunsul la clarificări nr. 257/20.05.2020.

În concluzie, contestatoarea solicită admiterea contestației astfel cum a fost formulată.

Prin punctul de vedere nr. 6088/18.06.2020, înregistrat la Consiliu cu nr. 24407/22.06.2020, ... solicită respingerea contestației ca nefondată și validarea rezultatului procedurii de atribuire.

Autoritatea contractantă prezintă istoricul achiziției în cauză și precizează că . în certificatul constatator emis de Oficiul Registrului Comerțului nr. 22335/12.05.2020 nu are codul CAEN 4221 – Lucrări de

construcție a proiectelor utilitare pentru fluide, specific autorizat pentru desfășurarea lucrărilor care fac obiectul prezentei achiziții.

Din analiza acestuia nu reiese că ofertanta câștigătoare are capacitatea profesională de a exercita activitatea de extindere și modernizare rețea apă, cum se solicită prin obiectul contractului.

Din descrierea codurilor CAEN autorizate nu rezultă că este autorizată să desfășoare activități specifice conductelor de apă, astfel reiese faptul că nu poate exercita în condițiile legii lucrări de extindere și modernizare rețea de apă, conform legislației în vigoare.

Obiectul contractului, după cum se regăsește în documentația de atribuire, are corespondent codul CAEN 4221 – Lucrări de construcție a proiectelor utilitare pentru fluide, care include construcția liniilor de distribuție pentru transportul fluidelor și clădirilor și structurilor conexe, care sunt părți integrate din aceste sisteme.

Contestatoarea nu îndeplinește cerința esențială încheierii contractului în cauză, și anume nu deține obiectul/domeniul de activitate principal sau secundar, care dă dreptul operatorului economic de a realiza obiectul prezentului contract.

În acest context, autoritatea contractantă susține că a solicitat clarificări prin adresa nr. 5627/19.05.2020, răspunsul contestatoarei fiind că acoperă lucrările ce vor fi executate în cadrul contractului, prin justificarea anumitor coduri CAEN deținute, admitând astfel faptul că nu deține codul CAEN necesar derulării lucrărilor în speță, considerând că îndeplinește cerințele specificate în cadrul fișei de date, atât timp cât face dovada deținerii altor coduri CAEN, neluând în calcul că nu are autorizarea necesară desfășurării lucrărilor care fac obiectul contractului.

Prin procesul-verbal nr. 5667/21.05.2020, comisia de evaluare a decis descalificarea ..., deoarece nu deține autorizarea necesară legală de a realiza lucrări specifice rețelelor de apă și a decis solicitarea documentelor suport conform DUAE ofertantei clasate pe locul II asocierea

Aceasta din urmă a transmis documentele solicitate și totodată s-a constatat că sunt îndeplinite corespunzător cerințele solicitate deținând inclusiv codul CAEN specific realizării obiectului prezentului contract și anume cod CAEN 4221 – Lucrări de construcție a proiectelor utilitare pentru fluide.

Autoritatea contractantă susține că societatea contestatoare nu este autorizată la ONRC cu codul CAEN care să îi permită derularea activității ce face obiectul prezentului contract.

Pentru a executa un contract de achiziție publică în condiții de legalitate, este necesară fie autorizat astfel încât să aibă dreptul să furnizeze/presteze/execute produsele/serviciile/lucrările care fac obiectul contractului; astfel obligația privind autorizarea activității reiese din prevederile legale privind autorizarea funcționării operatorului economic,

respectiv art. 15 din Legea nr. 395/2014, iar activitățile autorizate reies din mențiunile aferente certificatului contestator emis de ONRC.

Contestatoarea, în mod eronat interpretează decizia prin care oferta sa a fost declarată inacceptabilă datorită necorespondenței dintre codul CPV al prezentei proceduri și codul CAEN al societății, neluând în calcul faptul că nu poate dovedi dreptul legal pe care trebuia să îl aibă și anume să fie autorizat astfel încât să poată executa lucrări ce au ca obiect conducte de apă.

Mai mult, se arată că autoritatea contractantă nu are dreptul legal de a restricționa accesul ofertanților la procedură prin impunerea unor caracteristici privind capacitatea de calificare și selecție stricte care "să minimalizeze accesul ofertanților".

În continuare, autoritatea contractantă invocă art. 193 din Legea nr. 98/2016, spețe din biblioteca de spețe ANAP și decizii ale Consiliului.

... până în prezent nu a mai executat contracte similare, participând la procedura în cauză cu susținerea terțului, care îi acoperă capacitatea tehnică și profesională în totalitate.

Contestatoarea se află într-o continuă eroare atunci când susține că autoritatea contractantă a solicitat ca obiectul contractului să se regăsească în codul CAEN principal din certificatul constatator emis de ONRC, întrucât atât prin cerințele specificate în cadrul documentației de atribuire, cât și prin adresa de clarificări transmisă, a solicitat ca ofertantul să facă dovada capacității de exercitare a activității profesionale, deținând codul CAEN specific realizării obiectului prezentului contract de achiziție publică.

Mai mult, autoritatea contractantă susține că a respectat legislația în vigoare, iar intenția acesteia a fost de bună credință admitând toate documentele transmise de ofertantă, declarându-l chiar pe primul loc, rezultat al îndeplinirii în totalitate a documentelor transmise până la momentul de analiza a documentelor conform DUAЕ, în care s-a constatat conform certificatului ONRC transmis că nu are inclus în obiectul de activitate niciun cod CAEN corespunzător execuției lucrărilor de extindere și modernizare rețele de apă și anume 4221 – Lucrări de construcție a proiectelor utilitare pentru fluide.

Față de cele mai sus, autoritatea contractantă consideră legală decizia sa de respingere a ofertei

Documentele necesare soluționării contestației au fost transmise Consiliului cu adresa nr. 24407/22.06.2020.

Cu adresa înregistrată la Consiliu sub nr. 25508/26.06.2020, ... a depus concluzii scrise, în care a arătat, între altele, că cerințele privind încadrarea operatorului economic la un anumit cod CAEN nu trebuie să fie restrictive, cu atât mai mult cu cât la nivelul documentației de atribuire autoritatea contractantă nu a solicitat în mod expres îndeplinirea unui cod CAEN specific.

În aplicarea principiului libertății economice, cu atât mai mult cu cât în cauză nu este vorba de o construcție nouă, ci de lucrări de

renovare apreciază că execuția acestor lucrări poate fi realizată prin codurile CAEN pe care le are autorizate, neputând fi aplicată sancțiunea respingerii ofertei. Având în vedere modul în care se face autorizarea unei activități conform art. 15 din Legea nr. 359/2004, respectiv prin depunerea unei declarații tip pe propria răspundere, decizia de respingere a ofertei pe acest motiv este disproporționată.

De asemenea, a enumerat contractele pe care le are în derulare, având ca obiect extindere rețea alimentare cu apă, înființare sistem de alimentare cu apă, sistem centralizat de alimentare cu apă etc.

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

.., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura simplificată, în vederea atribuirii contractului având ca obiect *Extindere și modernizare rețea de apă în*, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr. SCN1062019/28.01.2020. Din informațiile anunțului de participare simplificat publicat rezultă că valoarea estimată a contractului care urmează a se atribui este 3.886.924,00 lei, fără TVA, criteriul de atribuire este *prețul cel mai scăzut*, iar data limită de primire a ofertelor este 21.02.2020, ora 15:00.

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii de atribuire, ...a depus contestația în analiză, solicitând celei menționate în partea introductivă a deciziei.

Ofertanta a constituit cauțiunea în sumă de 61.406,00 lei, conform prevederilor art. 61¹ alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. 206328581/1 din 16.06.2020, eliberată de CEC Bank SA, Sucursala Galați.

Trecând la soluționarea contestației, Consiliul reține că, prin adresa nr. 5917/05.06.2020, s-a adus la cunoștința contestatoarei respingerea ofertei sale ca inacceptabilă, întrucât comisia de evaluare a constatat că nu sunt îndeplinite cerințele privind codul CAEN necesar execuției investiției, codul CAEN transmis fiind 4322 – lucrări de instalații sanitare, de încălzire și de aer condiționat, care nu face obiectul investiției, acesta fiind 4221 – lucrări de construcție a proiectelor utilitare pentru fluide.

În fișa de date a achiziției, la cap. II.1.4 Descrierea succintă a contractului sau a achiziției/achizițiilor, s-au prevăzut următoarele:

LUNGIMEA REȚELEI DE ALIMENTARE CU APĂ PROIECTATĂ ESTE DE 3429 ML CU ȚEAVĂ DIN POLIETILENĂ DE ÎNALTĂ DENSITATE PEHD 100, PN 10, DN 110 – 125 MM.

Gospodăria de apă nou proiectată va fi alcătuită din următoarele elemente: REZERVOR DE STOCARE A APEI V= 300 MC

Rezervorul proiectat va avea un volum de 300 mc, va fi suprateran, circular, de structură metalică prevăzut cu o termoizolație de 50 mm. Acesta va fi poziționat pe o fundație din beton.

Rezervorului nou proiectat va fi conectat cu rezervorul existent prin intermediul unei conducte din PEHD PE 100 de 250 mm.

STAȚIE DE CLORINARE: La instalația de clorinare se va utiliza clădirea stației de clorinare existente, care va fi echipată cu noile instalații proiectate pentru a

respecta toate normativele în vigoare. Montajul instalațiilor noi proiectate nu va afecta structura de rezistență a clădirii existente.

STAȚIE DE POMPARE -Stația de pompare a gospodăriei de apă va fi amenajată construcție de tip container și va fi echipată cu două grupuri de pompare, unul pentru apă potabilă cu debitul $Q = 10,2$ l/s și $H = 25$ mca și un grup de pompare pentru incendiu $Q=15,2$ l/s și $H= 55$ mca. Grupurile de pompare din stație vor avea alimentare electrică dublă (de la rețea și de la un grup electrogen): CAMINE DE VANE, CAMIN DE VANE REZERVOARE (3,50 X 3,50 X 2,00 M) - comun pentru cele două rezervoare, proiectat și existent. CAMIN DE APE ACCIDENTALE (1,40 X 1,40 , 2,00 M) – în acest camin sunt conectate sifoanele de pardoseală de la stația de clorinare. În ele sunt colectate apele care ajung accidental pe pardoseala încăperii; CAMIN DE NEUTRALIZARE (1,40 X 1,40, 2,00 M) – în acest camin sunt colectate scapările de clor; CAMIN DEBITMETRU ADUCTIUNE (2,50 X 1,50 X 2,00 M) – în acest camin este prevăzut debitmetru pe conductă de aducțiune care alimentează cele două rezervoare; CAMIN DEBITMETRU ADUCTIUNE (2,50 X 1,50 X 2,00 M) – în acest camin este prevăzut debitmetru pe conductă de distribuție care pleacă din camera de pompare; CAMIN DE GOLIRE ($D = 1000$ M , $H= 3,0$ M) – în acesta se va realiza golirea rezervoarelor și va fi echipat cu pompa submersibilă cu debitul $Q=5$ l/s și $H=10$ mca. Pentru extinderea rețelei este necesară realizarea unui alt rezervor suplimentar cu o capacitate de 300 mc.

Conductele vor fi montate în pământ la o adâncime ce variază între 0,90 - 1,30 m. Valoarea estimată fără TVA : 3.886.924 Din care: 3.5.6 Proiect tehnic+DE – 69.445 RON, 3.8.1 Asistență tehnică – 22.361 RON, 4. Cheltuieli pentru investiția de bază – 3.776.067, 5.1.1 Lucrări de construcții pentru organizarea șantierului – 4.500 RON, 5.1.2 Cheltuieli conexe organizării de șantier- 14.551.

La cap. III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale - Informații și formalități necesare pentru evaluarea respectării cerințelor menționate, s-au solicitat următoarele:

Operatorii economici ce depun oferta trebuie să dovedească o formă de înregistrare în condițiile legii din țara de rezidență, să reiasă că operatorul economic este legal constituit, că nu se afla în niciuna dintre situațiile de anulare a constituirii, precum și faptul că are **capacitatea profesională de a realiza activitățile care fac obiectul contractului.**

Modalitatea prin care poate fi demonstrată îndeplinirea cerinței: se va completa DUAЕ de către operatorii economici participanți la procedura de atribuire cu informațiile aferente situației lor.

Documentele justificative care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAЕ, respectiv certificat constatator emis de ONRC, sau în cazul ofertanților străini, documente echivalente emise în țara de rezidență, urmează să fie prezentate, la solicitarea autorității contractante, doar de către ofertantul clasat pe locul I în clasamentul intermediar întocmit la finalizarea evaluării ofertelor.

În cadrul documentelor suport în susținerea informațiilor din DUAЕ, pentru îndeplinirea cerinței, a fost depus de către certificatul constatator nr. 22355/12.05.2020, în care este menționată ca activitate principală activitatea cu codul CAEN 4120 – lucrări de construcții a clădirilor rezidențiale și nerezidențiale. Printre activitățile secundare sunt prevăzute, între altele, activitățile cu coduri CAEN: 4322 – lucrări de sanitare, de încălzire și aer condiționat; 4321 – lucrări de instalații electrice; 4312 – Lucrări de pregătire a terenului; 4313 – Lucrări de foraj și sondaj pentru construcții; 4399 – Alte lucrări speciale de construcții; 4329 – Alte lucrări de instalații pentru construcții.

Vizavi de necesitatea ca operatorii economici să fie autorizați pentru activități cu un anumit cod CAEN, relevantă este Legea nr. 359/2004 privind simplificarea formalităților la înregistrarea în registrul comerțului a persoanelor fizice, asociațiilor familiale și persoanelor juridice, înregistrarea fiscală a acestora, precum și la autorizarea funcționării persoanelor juridice, CAPITOLUL IV Procedura autorizării funcționării, art. 15-17, art. 15 alin. (1) În vederea eliberării de către biroul unic din cadrul oficiului registrului comerțului de pe lângă tribunal a certificatului de înregistrare conținând codul unic de înregistrare sau, după caz, a certificatului de înscriere de mențiuni, solicitantul are obligația să depună, o dată cu cererea de înregistrare și actele doveditoare, declarația-tip pe propria răspundere, semnată de asociați sau de administratori, din care să rezulte, după caz, că:

a) persoana juridică nu desfășoară, la sediul social sau la sediile secundare, activitățile declarate, o perioadă de maximum 3 ani;

b) persoana juridică îndeplinește condițiile de funcționare prevăzute de legislația specifică în domeniul sanitar, sanitar-veterinar, protecției mediului și protecției muncii, pentru activitățile precizate în declarația-tip.

(2) Orice modificare cu privire la cele declarate atrage obligația solicitantului de a depune la biroul unic din cadrul oficiului registrului comerțului de pe lângă tribunal o nouă declarație-tip pe propria răspundere corespunzătoare modificărilor intervenite.

(3) Oficiul registrului comerțului de pe lângă tribunal înregistrează în registrul comerțului datele din declarațiile-tip prevăzute la alin. (1) și (2).

- art. 16 Autoritățile publice prevăzute la art. 15 alin. (1), denumite în continuare autorități publice implicate, vor delega, în funcție de volumul activității, la birourile unice din cadrul oficiilor registrului comerțului de pe lângă tribunale, unul sau mai mulți reprezentanți cu drept de semnătură.

- art. 17 alin. (1) Procedura de autorizare a funcționării pe baza declarației-tip pe propria răspundere se desfășoară prin intermediul biroului unic din cadrul oficiului registrului comerțului de pe lângă tribunal, la care solicitantul are obligația înregistrării sediului social sau secundar.

De asemenea, relevantă este definiția dată operatorului economic prevăzută la art. 3 alin. (1) lit. jj) din Legea nr. 98/2016, respectiv orice persoană fizică sau juridică, de drept public ori de drept privat, sau grup ori asocieri de astfel de persoane, care oferă **în mod licit** pe piață executarea de lucrări și/sau a unei construcții, furnizarea de produse ori prestarea de servicii, inclusiv orice asocieri temporară formată între două ori mai multe dintre aceste entități.

Așadar, pentru executarea lucrărilor în mod legal, operatorul economic trebuie să fie autorizat în acest sens, conform procedurii prevăzute de Legea nr. 359/2004.

Autoritatea contractantă nu era obligată să prevadă în fișa de date a achiziției ca operatorii economici să aibă autorizată o anumită activitate care să se regăsească la un anumit cod CAEN, câtă vreme a prevăzut cerința ca operatorul economic să demonstreze că *are capacitatea profesională de a realiza activitățile care fac obiectul contractului*.

De asemenea, faptul că a fost prevăzut un anumit cod CPV 45232151-5 Lucrări de construcții de renovare a conductelor nu înseamnă că, în analiza ofertelor, autoritatea contractantă nu trebuia să verifice dacă operatorul economic are capacitatea de a executa în mod

legal lucrările care fac obiectul contractului, acestea fiind descrise în caietul de sarcini.

Cum s-a arătat și în punctul de vedere, decizia de respingere a ofertei nu s-a bazat pe o neconcordanță între codurile CAEN deținute de contestatoare și codul CPV prevăzut în documentație, ci pe faptul că ofertanta nu a fost autorizată în mod legal să execute lucrările care fac obiectul contractului.

În documentele întocmite pe parcursul evaluării ofertelor, autoritatea contractantă a făcut referire la activitățile prevăzute la codul **CAEN 4221 - Lucrări de construcție a proiectelor utilitare pentru fluide**, care include următoarele activități: construcția liniilor de distribuție pentru transportul fluidelor și a clădirilor și structurilor conexe, care sunt părți integrante din aceste sisteme.

Această clasă include:

- lucrări de geniu civil pentru:

- sisteme de conducte pentru transportul la mare distanță și sisteme locale (urbane și/sau rurale) de conducte

- construcția conductelor magistrale de apă

- sisteme de irigație (canale)

- rezervoare

- construcția de:

- sisteme de canalizare, inclusiv repararea acestora

- stații de eliminare a apelor uzate

- stații de pompare

Această clasă include de asemenea:

- forarea puțurilor de apă.

Activitățile din cadrul codului CAEN deținut de contestatoare **4322 Lucrări de instalații sanitare, de încălzire și de aer condiționat**, includ lucrări de instalații sanitare, lucrări de instalare a sistemelor de încălzire și aer condiționat, inclusiv completări, modificări, întreținere și reparare.

Această clasă include:

- instalarea în clădiri sau alte construcții de:

- sisteme de încălzire (electrice, cu gaze și petrol)

- cuptoare, turnuri de răcire

- dispozitive de colectare a energiei solare pentru obținerea de energie, altă decât cea electrică

- instalații și echipamente sanitare

- echipament și tubulatură pentru instalațiile de ventilație și aer condiționat

- armături pentru tevi de gaz

- conducte de abur

- sisteme de stins incendii (sisteme de sprinklere)

- sisteme de aspersoare pentru peluze (suprafețe cu gazon)

- instalarea sistemelor de conducte.

Activitățile de la **codul CAEN 4321 – instalații electrice**, includ lucrările de instalații electrice în toate tipurile de clădiri și lucrările de geniu civil:

- instalații (cablaje) electrice și de armături electrice
- instalații (cablaje) pentru telecomunicații
- instalații (cablaje) pentru rețele de calculatoare și televiziune prin cablu, inclusiv cu fibre optice
- antene satelit
- sisteme de iluminat
- alarme de semnalizare a incendiilor
- alarme antiefracție
- iluminat stradal și semnalizatoare electrice
- sisteme de iluminat al pistelor din aeroporturi

Această clasă include de asemenea:

- conectarea (racordarea) aparatelor electrice și a echipamentului casnic, inclusiv sisteme de încălzire prin pardoseli.

Clasa principală **4120 – Lucrări de construcție a clădirilor rezidențiale și nerezidențiale** include:

- construcția tuturor tipurilor de clădiri rezidențiale:
 - case pentru o singură familie
 - clădiri pentru mai multe familii, inclusiv clădiri înalte (bloc turn)
- construcția tuturor tipurilor de clădiri nerezidențiale:
 - clădiri pentru producție industrială, de exemplu fabrici, ateliere, uzine etc
 - spitale, școli, clădiri de birouri
 - hoteluri, magazine, centre comerciale, restaurante
 - clădiri pentru aeroporturi
 - sali de sport și similare
 - garaje, inclusiv garaje subterane
 - depozite
 - edificii religioase
- asamblarea și ridicarea de construcții din prefabricate pe șantier

Această clasă include de asemenea:

- modificarea și renovarea structurilor rezidențiale existente

Prin adresa nr. 5627/19.05.2020, autoritatea contractantă a solicitat operatorului economic să precizeze unde se regăsește în certificatul constatator codul CAEN pentru realizarea activităților care fac obiectul contractului.

Ofertanta a răspuns cu adresa nr. 257/20.05.2020, în care a făcut o corespondență între codurile CAEN pe care le deține (4322, 4312, 4321 și 4313, 4399 și 4329) și lucrările care vor fi executate.

Se poate observa din corespondența purtată că, deși autoritatea contractantă a primit din partea contestatoarei corespondența executării lucrărilor cu anumite coduri CAEN nu a solicitat nicio clarificare vizavi de lipsa din certificatul constatator a codului CAEN 4221, cu atât mai mult

cu cât însăși achizitoarea a adus în discuție modalitatea de autorizare a unui cod CAEN nou, care nu presupune decât o declarație tip.

În condițiile acoperirii unei părți a contractului prin codurile CAEN existente în certificatul constatator, respingerea ofertei pentru lipsa autorizării codului CAEN 4221 este disproporționată, achizitoarea trebuind să facă aplicarea prevederilor art. 134 alin. (1) - (3) din normele metodologice aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016 și să solicite ofertantei completarea certificatului constatator și cu codul CAEN în discuție, acordându-i un termen corespunzător.

Refuzul operatorului economic de a se autoriza putea determina luarea deciziei de respingere a ofertei.

De altfel, în concluziile scrise, ofertanta a arătat că, *dacă prin clarificarea nr. 5627/19.05.2020, autoritatea contractantă i-ar fi solicitat să facă dovada autorizării codului CAEN 4221, atunci ar fi avut posibilitatea fie să conteste cerința din acea etapă, fie dacă termenul de răspuns era rezonabil ar fi introdus codul CAEN solicitat, această operațiune la Oficiul Registrului Comerțului având o durată de maximum 48 ore.*

Referitor la terțul susținător, se reține că, în certificatul constatator prezentat pentru, rezultă autorizarea pentru codul CAEN principal 4291 – construcții hidrotehnice, codul CAEN 4221 nefiind în obiectul său de activitate.

De altfel, este de reținut că ofertantă este aceasta trebuind să îndeplinească cerința privind capacitatea de exercitare a activității profesionale, o astfel de cerință neputând fi susținută prin intermediul unui terț.

Nu poate fi considerată restrictivă o cerință în sensul ca un operator economic să aibă autorizat un anumit cod CAEN, câtă vreme, în lipsa autorizării, lucrările nu pot fi executate în mod legal.

Referitor la certificatul privind respectarea standardului ISO 45001:2018, invocat de contestatoare, se constată că acesta privește, între altele, lucrări de construcții a clădirilor rezidențiale și nerezidențiale; lucrări de construcție a drumurilor și autostrăzilor; lucrări de construcții a cărilor ferate de suprafață și subterane, dar și lucrări de construcție a proiectelor utilitare pentru fluide, însă acest aspect este lipsit de relevanță, raportat la cerința ca ofertantul să execute în mod legal lucrările.

Cel mult, existența în cadrul certificatului și a lucrărilor de construcție a proiectelor utilitare pentru fluide era un motiv în plus pentru achizitoare de a solicita ofertantei completarea codului CAEN în discuție.

În considerarea celor prezentate, constatându-se că nu au fost efectuate toate clarificările necesare de către autoritatea contractantă, Consiliul va admite contestația și va dispune reevaluarea ofertei

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite contestația formulată de în contradictoriu cu, anulează procesele-verbale nr. 5761/27.05.2020 și 5873/03.06.2020, raportul procedurii de atribuire nr. 5915/05.06.2020 și comunicările privind rezultatul procedurii subsecvente acestuia. Obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei contestatoarei și stabilirea rezultatului procedurii în termen de 15 zile de la primirea deciziei. Rezultatul procedurii va fi comunicat operatorilor economici în termenul legal.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

Redactată în 4 exemplare, conține 13 pagini