

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 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...., formulată de..., cu..., cu sediul în..... nr...., sectorul....., înregistrată la... sub nr...., având..., reprezentată legal prin... și convențional, prin... - Cabinet de avocat, cu sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură în ..., et...., ap...., împotriva adresei nr.... de comunicare a rezultatului procedurii și raportului procedurii nr...., emise de..., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în..... nr....., în cadrul procedurii simplificată, organizată în vederea încheierii contractului având ca obiect execuție lucrări în cadrul proiectului: „...”, s-au solicitat:

✓ ... rezultatului procedurii și a Raportului procedurii, din care rezulta ca, în mod nelegal, oferta Subscrisei..., cu..., a fost declarata ca fiind neconforma și inacceptabila, a tuturor actelor care au stat la baza emiterii acestor documente, precum și a actelor subsecvente;

✓ ... rezultatului procedurii și a Raportului procedurii din care rezulta ca oferta depusa de... a fost declarata ca fiind admisibila, conforma și castigatoare, a tuturor actelor care au stat la baza emiterii acestor documente, precum și a actelor subsecvente;

✓ Anularea deciziei din care rezulta ca, în mod nelegal, oferta depusa de... a fost declarata ca fiind admisibila, conforma și castigatoare;

✓ ... rezultatului procedurii și a Raportului procedurii în partea ce vizează evaluarea ofertelor depuse de (1), (2)...., (3) Asocierea... (Leader)...., cu motivarea ca ofertele indicate se impuneau a fi declarata inacceptabile și neconforme pentru motive suplimentare fata de cele indicate în actele de evaluare;

Solicitam anularea tuturor actelor care au stat la baza emiterii Comunicarilor rezultatului procedurii și Raportului procedurii,

respectiv a Proceselor verbale intermediare, întocmite în etapa de evaluare, în conformitate cu prevederile art. 1... alin. (1) lit. n) din HG nr. 395/2016, a tuturor actelor care au stat la baza emiterii acesteia, precum și a actelor subsecvente;

✓ ... contractante la reluarea procedurii prin reevaluarea ofertelor depuse de (1), (2)...., (3) Asocierea... (Leader)... (4)...., (5)...., cu....

✓ ... contractante la plata cheltuielilor efectuate de Subscrisa pentru solutionarea Contestatiei, în temeiul dispozițiilor art. 29 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, coroborate cu cele ale art.... din Codul de procedura civila;

✓ Asigurarea accesului la dosarul constituit la Consiliu, în temeiul art.... alin. (1) din Legea nr. 101/2016, inclusiv, la ofertele depuse de (1), (2)...., (3) Asocierea... (Leader)... (4)...., (5)...., cu....

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care... critică rezultatul procedurii în cauză, solicitând cele ante-menționate.

Într-un prim aspect, reclamanta redă o serie de aspecte vizând accesul societății sale pentru studierea dosarului achiziției.

Contestatoarea, a cărei ofertă a fost respinsă în procedura în cauză, supune atenției o serie de motive de nelegalitate și netemeinicie cu privire la evaluarea ofertei sale.

Astfel, pentru combaterea neconformităților nr...., nr...., nr...., nr...., nr...., nr...., reclamanta aduce argumente vizând următoarele:

A. Informațiile se aflau în ofertă;

B. Cerințele privind personalul, utilajele, materialele, care au fost prevăzute doar în caietul de sarcini, ci nu în anunțul de participare, reprezintă o clauză nescrisă, astfel că oferta nu poate fi sancționată pentru faptul că nu îndeplinește o clauză nescrisă. În sensul susținerii sale, ... invocă prevederile art. 181, coroborate cu dispozițiile art. 172, cu cele ale art. 179 din Legea nr. 98/2016, literele c), g) și i), prin raportare la art. 30 alin. (6) din (6) din HG nr. 395/2016;

C. Autoritatea contractantă respinge oferta pentru pretinse nerespectări ale cerințelor documentației de atribuire, cerințe ce se regăsesc prevăzute exclusiv în Formulare. În contextul în care cerința este prevăzută exclusiv în Formulare nu sunt

incidente prevederile art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016, petenta invocând în susținere jurisprudență relevantă.

În ceea ce privește evaluarea ofertei..., declarată câștigătoare, contestatoarea supune atenției următoarele critici:

1) În baza procesului verbal de evaluare tehnică nr.... - i s-a permis completarea ofertei: Conform documentelor depuse în SEAP.... a transmis propunerea tehnică sub forma unor arhive „*.rar” (...pdf.part1.rar și....pdf.part2.rar), *fără a fi însoțite de fișiere de semnătură electronică de tip „*.p7s” sau altă dovadă a semnăturii electronice extinse.*

Denumirea fișierelor indică doar arhive fragmentate, fără a rezulta semnarea electronică conform cerințelor. În lipsa unei dovezi verificabile a semnăturii electronice, nu se poate considera că oferta a fost asumată în mod legal;

2) Ofertantei i s-a permis completarea ofertei:... nu a prezentat inițial... într-o formă lizibilă, ceea ce reprezintă o neconformitate a ofertei tehnice. Retransmiterea ulterioară a aceluiași document nu poate acoperi lipsa inițială, întrucât nu reprezintă o simplă clarificare, ci o corectare a unei deficiențe de fond;

3) Ofertanta nu a demonstrat respectarea cerinței privind prezentarea încărcărilor de resurse pe subactivități, în forma explicit solicitată (cantități/zi, ore/zi etc.), limitându-se la o trimitere generală la pagini din ofertă;

În continuare, reclamanta detaliază o serie de motive de nelegalitate și netemeinicie cu privire la evaluarea ofertei depusă de..., apreciind că, în baza procesului verbal de evaluare tehnică nr...., ofertantei i s-a permis completarea ofertei.

Raportat la oferta depusă de..., contestatoarea supune atenției argumentele sale vizând faptul că ofertanta a răspuns neconcludent cu privire la:

1. Solicitarea nr.... - Metodologia de execuție;
2. Solicitarea nr.... - Planul calitatii;
3. Solicitarea nr.... - PCCVI;
4. Solicitarea nr.... - Documente tehnice;
5. Solicitarea nr.... - Organizare de șantier;
6. Solicitarea nr.... - Referat;
7. Solicitarea nr.... - Resurse alocate;
8. Solicitarea nr.... - Management, logistică și planificare;
9. Solicitarea nr.... de execuție (...);

Raportat la oferta depusă de..., contestatoarea supune atenției argumentele sale vizând faptul că ofertantei i s-a permis completarea ofertei.

În opinia reclamantei, pentru majoritatea solicitărilor (1-8), ofertanta nu a prezentat elementele esențiale solicitate prin

documentația de atribuire, fie limitându-se la trimiteri generale, fie neprezentând răspunsuri.

Lipsurile identificate vizează componente fundamentale ale ofertei tehnice (metodologie, calitate, planificare, resurse), ceea ce, consideră petenta, justifică în mod temeinic concluzia că oferta depusă de... este neconformă și inacceptabilă.

Contestatoarea atrage atenția asupra faptului că, în cadrul documentelor depuse, ofertanta declarată câștigătoare, precum și celelalte ofertante nu au prezentat documente emise de producător sau organisme de încercare/certificare prin care să demonstreze că produsele oferite îndeplinesc cerințele minime solicitate prin fișele tehnice din componența proiectului tehnic.

Reclamanta apreciază că ofertele depuse de cei 4 operatori economici se impunea a fi declarate ca fiind neconforme, în temeiul prevederilor statuate în cuprinsul art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016, coroborate cu dispozițiile art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016, cu motivarea că nu sunt îndeplinite cerințele pentru: panoul fotovoltaic; invertor 50 Kw -... W; echipament de monitorizare; optimizor; concentrator; Gateway; structură

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr....., în calitate de autoritate contractantă, a transmis punct de vedere, prin intermediul căruia *solicită* respingerea contestației depusă de..., ca nelegală și netemeinică, pentru considerentele expuse *în cele ce urmează*.

Într-un prim aspect, achizitoarea precizează că petenta nu se poate erija în persoană vătămată împreună cu alți operatori economici prezenți în procedura în cauză, pentru sine (nefiind prezentate documente/înscrisuri

care să îi lege în vreun fel într-o singură entitate), aceasta având calitatea de ofertant în prezenta procedură, și mai mult decât atât, prin solicitarea imperativo - excesivă de obligare a autorității contractante la reevaluarea tuturor ofertelor depuse în procedură, de la etapa evaluării ofertelor, se încalcă dispozițiile art. 8 din Legea nr. 101/2016.

În continuare, organizatoarea procedurii aduce contraargumente criticilor vizând accesul la dosarul achiziției.

Raportat la oferta..., autoritatea contractantă răspunde punctual criticilor vizând neconformitățile din cadrul propunerii tehnice a reclamantei.

Astfel, precizează achizitoarea, contrar celor afirmate de petentă: „*Cerințele privind personalul și utilajele care au fost prevăzute doar în Caietul de sarcini, ci nu în Anunțul de participare, reprezintă o clauză nescrisă, astfel ca oferta nu poate fi sanctionată pentru faptul că nu îndeplinește o clauză nescrisă*”, aceste cerințe ale organigramei (privind personalul și utilajele) sunt solicitate în documentația de atribuire (fișa de date a achiziției punctul IV.... *Modul de prezentare al propunerii tehnice*) și....pdf (parte a documentației de atribuire).

Totodată, autoritatea contractantă atrage atenția că, în cazul în care prevederile documentației de atribuire nu erau clare pentru contestatoare, aceasta avea posibilitatea de a solicita clarificări organizatoarei procedurii, conform dispozițiilor art. 1... alin. (1) din Legea nr. 98/2016.

Raportat la capătul de cerere „*INDICAREA ȘI DETALIEREA MOTIVELOR DE NELEGALITATE ȘI NETEMEINICIE CU PRIVIRE LA EVALUAREA OFERTEI DEPUSE...*”, și anume completarea documentelor de către ofertantul declarat câștigător, achizitoarea învederează faptul că petenta se află într-o gravă eroare, solicitarea de clarificare comunicată ofertantului respectiv urmărind transmiterea aceluiași grafic, dar într-o rezoluție superioară din care să se înțeleagă valorile din acesta și îndeplinirea cerințelor legate de acesta.

Cu privire la celelalte capete de cerere care vizează ofertele prezentate de...;...;..., achizitoarea precizează faptul că acestea sunt irelevante în contestația depusă/în speță, având în vedere că respectivii ofertanți nu au depus contestație în termenul acordat de legiuitor, deci și-au însușit inacceptabilitatea ofertelor depuse.

... a constituit cauțiunea în sumă de..., prin recipisa de consemnare nr...., eliberată de..., înregistrată în... de evidență al CNSC sub nr.....

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura simplificată, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect *Execuție lucrări în cadrul proiectului Înființare capacitate de producere a energiei electrice produse din surse regenerabile pentru autoconsum în cadrul UAT....., cod... Lucrări de construcții de centrale electrice (Rev.2)*, sens în care a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat, în SEAP, anunțul de participare nr..... Potrivit anunțului de participare simplificat, valoarea estimată a contractului este de... iar criteriul de atribuire este prețul cel mai scăzut.

În cadrul procedurii au depus oferte cinci operatori economici, iar potrivit raportului procedurii nr...., oferta... a fost respinsă, ca inacceptabilă, în timp ce oferta... a fost desemnată câștigătoare.

Nemulțumită de acest rezultat... a formulat prezenta contestație, solicitând anularea actelor evaluării și reevaluarea tuturor ofertelor.

Cât privește criticile aduse ofertelor..., asocierii....., Consiliul reține lipsa de interes în formularea lor, ofertanții respectivi fiind respinși, ca inacceptabili, context în care o analiză a ofertelor acestora spre a se reține și alte motive de respingere, în plus față de cele deja reținute de autoritate, nu aduce niciun beneficiu contestatoarei. Niciunul dintre ofertanții enunțați nu au înțeles să inițieze vreun demers de contestare.

Referitor la cererea de studiere a dosarului cauzei, formulată de... se reține că organismul administrativ jurisdicțional a asigurat contestatoarei accesul la dosarul achiziției publice, inclusiv la oferta... desemnată câștigătoare. Consiliul a procedat astfel, întrucât în cuprinsul declarației de confidențialitate justificările consemnate de... apar a avea un conținut mai mult teoretic, fără a se regăsi dovezile aferente acestora. De altfel... nu a dat curs solicitării Consiliului de a proba justificarea documentelor declarate confidențiale.

Accesul la informații care conțin date cu caracter personal s-a făcut sub rezerva obligației de nedivulgare a informațiilor cu caracter personal din cadrul documentelor studiate, asumată de reprezentanții contestatoarei cărora li s-a adus la cunoștință că aceste date vor fi tratate confidențial, în conformitate cu prevederile.../679 al... și al Consiliului privind protecția persoanelor fizice în ceea ce privește prelucrarea datelor cu caracter personal și privind libera circulație a acestora.

În privința accesului la ofertele..., asocierii....., nefiind justificat interesul în a critica respectivele oferte, acesta nu a fost asigurat.

Din parcurgerea conținutului contestației, Consiliul constată că, într-un prim aspect... reclamă decizia de respingere a ofertei sale, aceasta fiind considerată inacceptabilă în temeiul art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016.

Justificarea motivelor de respingere este cuprinsă în adresa nr..... de comunicare a rezultatului procedurii, iar unul dintre motive reținut în susținerea inacceptabilității ofertei este detaliat astfel:

Vi s-a solicitat să clarificați următoarele:

(...)

6. În conformitate cu cerința impusă în CS privind înlocuirea PTE adaptate la lucrările prezentului contract, vă solicităm să clarificați următoarele:

- cum se poate identifica în cadrul procedurii PTE-VDF-SN-01 "Montare sisteme și instalații fotovoltaice..." (pag 76) montarea optimizatoarelor;

- de ce în cadrul aceleiași proceduri se regăsește abordată activitatea de desfacere și refacerea suprafețelor pavate cu elemente din beton (pavele).

- de ce în cadrul procedurii PTE-VDF-SBMT-01 "Montare stâlp din beton pentru linie de medie tensiune (10-20 KV)" (pag 88), după ridicarea și verificarea verticalității acesteia, afirmați că umplutura se va face cu material local în straturi compactate de 20-30 cm deși în proiectul tehnic este prevăzută turnarea betonului.

(...)

Răspuns ofertant solicitarea nr....: ofertantul a stipulat: *Precizam ca in cadrul procedurii tehnice de execuție PTE-VDF-SIV-01 am inclus descrierea aferenta montajului invertoarelor si optimizoarelor de putere, aceasta fiind prezentata in mod explicit la paginile 20-21, in capitolul „Montajul invertoarelor/ optimizoarelor de putere”. Astfel, montarea optimizoarelor este tratata ca parte integranta a sistemului fotovoltaic..., fiind realizata conform instrucțiunilor producătorului si proiectului tehnic de execuție.*

(...)

Observație: Se analizează punctual informațiile transmise de ofertant pentru fiecare procedură din întrebarea adresată.

Pentru montare optimizatoare - ofertantul indică faptul că sunt prezentate informații în cadrul PTE - VDT-SIX-01 la paginile 20-21, numai că în cadrul capitolului Montajul invertoarelor/optimizatoarelor de putere nu se face vreo referire la montajul optimizatoarelor, informația amintită/la care face referire ofertantul în răspuns regăsindu-se doar la nivelul titlului.

Relativ la abordarea în cadrul procedurii PTE - VDF - SN-01 a desfacerilor și refacerilor suprafețelor pavate cu elemente din beton (pavele), ofertantul recunoaște că această formulare are un caracter generalist, admitând astfel că procedura prezentată are caracter general, nefiind adaptată la lucrările care fac obiectul contractului.

Pentru întrebarea adresată de AC cu referire la modul de realizare a umpluturii la montarea stâlpului din beton pe liniile de medie tensiune, se reține faptul că procedura din oferta depusă nu este adaptată la obiectul contractului, întrucât în cuprinsul acesteia, așa cum însuși ofertantul recunoaște, se regăsește și umplere cu material local și umplutură realizată prin turnarea de beton.

Răspuns neconcludent.

Reține Consiliul că, potrivit caietului de sarcini, printre principalele lucrări de execuție se regăsesc și cele privind *Montarea optimizatoarelor de putere în curent continuu*.

Același caiet de sarcini stabilește la fila 10, prezentarea Planului de asigurare a calității lucrărilor pe timpul execuției particularizat la lucrare, care trebuie să cuprindă în cadrul structurii sale cel puțin următoarele:

Procedurile tehnice de execuție ale tuturor categoriilor de lucrări necesare pentru realizarea în întregime a obiectului contractului. PTE trebuie să acopere toată plaja de lucrări/operațiuni necesare în execuția contractului, pe obiecte și categorii de lucrări, pentru toate categoriile de lucrări ce se vor executa și care vor trebui să fie adaptate exact la cerințele și cantitățile din PTh, nefiind acceptate proceduri/instrucțiuni de execuție cu caracter general. Nu se vor accepta PTE prezentate pentru alte categorii de lucrări care nu fac obiectul prezentei proceduri. Într-un astfel de caz oferta va fi declarată neconformă.

Așadar, potrivit regulilor stabilite la fila 10 din Caietul de Sarcini, reguli care și-au consolidat forța obligatorie prin neatacare în termenul legal, ofertanții aveau obligația de a prezenta *Procedurile tehnice de execuție ale tuturor categoriilor de lucrări necesare pentru realizarea în întregime a obiectului contractului*. Documentația a interzis în mod expres *proceduri/instrucțiuni de execuție cu caracter general*, stabilind sancțiunea excluderii: *Într-un astfel de caz oferta va fi declarată neconformă*.

Se reține că, potrivit art. 75 din Legea nr. 98/2016, ofertantul depune oferta elaborată în conformitate cu informațiile și cerințele prevăzute în documentele achiziției, obligație întărită și prin dispozițiile art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016 - ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire. Corelativ, autorității contractante îi revine sarcina de a

respecta cu strictețe criteriile pe care ea însăși lea stabilit (a se vedea, în special... din 10 octombrie..., Manova, C336/12, EU: C:....:...., punctul 40... din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C42/13, EU: C:....:...., punctele 42 și..., și... din 2 iunie..., Pizzo, C27/15, EU: C:....: 404, punctul 39).

Prin depunerea ofertelor la procedură, se presupune că ofertanții și-au însușit documentația de atribuire fără rezerve, ceea ce înseamnă că nu li se poate scuza nicio abatere de la prescripțiile ei, în afara excepțiilor expres prevăzute de lege.

În procesul de evaluare a ofertelor primite, în cazul în care informațiile sau documentele prezentate de către operatorii economici sunt incomplete sau eronate sau în cazul în care lipsesc anumite documente, autoritatea contractantă are dreptul de a solicita într-un anumit termen ofertanților clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de aceștia în cadrul ofertelor sau solicitărilor de participare, cu respectarea principiilor tratamentului egal și transparenței, însă nu are dreptul ca prin clarificările/completările solicitate să determine apariția unui avantaj evident în favoarea unui ofertant (art. 209 din Legea nr. 98/2016).

Acest drept al autorității contractante se regăsește reglementat și în Normele de aplicare ale Legii nr...., dispozițiile art. 1... alin. (1) lit. i) din cuprinsul acestora enumerând, printre atribuțiile comisiei de evaluare, și elaborarea solicitărilor de clarificări și/sau completări necesare în vederea evaluării ofertelor. De asemenea, la art. 134 alin (1) din același act normativ se arată Comisia de evaluare are obligația de a stabili care sunt clarificările și completările formale sau de confirmare, necesare pentru evaluarea fiecărei solicitări de participare/oferte..., la alin. (5) al aceluiași temei legal specificându-se În cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta în cadrul ofertei sau solicitării de participare, potrivit dispozițiilor art. 209 din Lege, iar candidatul/ofertantul

nu transmite în termenul precizat de comisia de evaluare clarificările/completările solicitate sau clarificările/completările transmise nu sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă.”

Nefiind identificată montarea optimizatoarelor în cadrul procedurii PTE-VDF-SIV-01 *Montare sisteme și instalații fotovoltaice on grid*, autoritatea contractantă a solicitat... clarificări prin adresa nr..... (întrebarea este redată în cele ce preced în adresa de comunicare a rezultatului procedurii).

Prin răspunsul său... a făcut trimitere la capitolul Montajul invertoarelor/ *optimizoarelor de putere din cadrul procedurii tehnice de execuție PTE-VDF-SIV-01 - Montare sisteme și instalații fotovoltaice...*, unde a descris montajului invertoarelor și optimizoarelor de putere, indicând paginile 20-21.

Verificând cele susținute de ofertant, Consiliul identifică capitolul care are următorul conținut:

Montajul invertoarelor/ optimizoarelor de putere

Invertoarele trebuie amplasate în locațiile prestabilite. Unele invertoare pot fi amplasate afară, lângă ansamblul PV, Altele trebuie amplasate înăuntru, în funcție de soluția aleasă în cadrul proiectului tehnic de execuție. Trebuie lăsat spațiu suplimentar între două invertoare sau un invertor și alt echipament, pentru a satisface cerințele de răcire pentru ventilarea invertorului.

Conectarea este o operațiune simplă, deoarece producătorul furnizează toate instrucțiunile relevante pentru realizarea operațiunii de conectare fără probleme.

Un invertor are de obicei două terminale de intrare pentru conectarea bateriei, regulatorului curent/tensiune sau modulele PV (în funcție de tipul invertorului), și două sau trei terminale de ieșire (fază, neutru și pământ) pentru circuitul închis de curent alternativ sau rețeaua externă (în funcție de tipul invertorului).

... conectate la rețea - acele sisteme în care energia electrică generată de câmpul fotovoltaic se scurge direct într-o sursă externă de alimentare. Faptul că avem o conexiune la o sursă electrică de energie nu ne împiedică să obținem cât mai mult de la sistemul solar. Energia generată poate fi direct injectată în rețea.

Se vor avea în vedere orice alte facilități cuprinse în proiectul tehnic de execuție, cu respectarea detaliilor de execuție și a prevederilor legale în vigoare.

Astfel, similar celor concluzionate de autoritatea contractantă, se observă că în cadrul capitolului *Montajul invertoarelor/optimizatoarelor de putere* nu se face vreo referire la montajul optimizatoarelor, informația la care face referire ofertantul în răspuns regăsindu-se doar la nivelul titlului.

Consiliul subliniază că simpla inserare a sintagmei */optimizatoarelor de putere* în titlul unui capitol nu suplinește lipsa de conținut tehnic și nu poate fi considerată o îndeplinire a cerinței.

Prin răspunsul transmis, ofertantul nu a făcut altceva decât să confirme că nu deține o procedură specifică, trimițând comisia de evaluare către un text cu caracter general, aplicabil invertorului.

Faptul că montarea optimizatoarelor este tratată ca parte integrantă a sistemului fotovoltaic..., fiind realizată conform

instrucțiunilor producătorului și proiectului tehnic de execuție nu dă dreptul ofertantului de a ignora obligația de a prezenta metodologia lor specifică de montaj.

O procedură care descrie exclusiv amplasarea și ventilarea invertoarelor nu poate fi extinsă, prin analogie sau sub pretextul de parte integrantă, la procesul tehnologic de montare a optimizatoarelor.

Prin urmare, argumentul contestatoarei că echipamentele fac parte dintr-un sistem unitar nu o exonerează de obligația de a detalia operațiunile specifice fiecărei categorii de lucrări, din moment ce rigorile caietului de sarcini au cerut în mod expres acest lucru.

Și teoria clauzei nescrise va fi înlăturată ca fiind străină de natura raportului juridic dedus judecății, în discuție nefiind o cerință care să vizeze demonstrarea capacității tehnice și profesionale a ofertantului ci o cerință imperativă privind conformitatea și substanța ofertei tehnice.

Având în vedere că montarea optimizatoarelor de putere în curent continuu reprezintă o lucrare principală de execuție în cadrul contractului, iar ofertantul a eșuat în a prezenta o procedură tehnică adaptată la această categorie de lucrări, Consiliul constată că autoritatea contractantă a aplicat în mod corect sancțiunea eliminatorie prevăzută în caietul de sarcini, răspunsul conceput de contestatoare dovedindu-se a fi neconcludent, având corespondență în fapt temeiul de drept, respectiv art. 134 alin. (5) din normele metodologice aprobate prin... nr....

Un alt motiv de inacceptabilitate este detaliat astfel în adresa de comunicare a rezultatului:

(...)

11. în conformitate cu cerințele FDA și CS pentru componenta execuție în cadrul graficului... din oferta tehnică, ofertantul trebuia să prezinte: succesiunea tehnologică de realizare a lucrărilor ordinea și derularea în timp a activităților și subactivităților pe care ofertantul propune să le îndeplinească pentru realizarea lucrărilor, în special:

- lucrările permanente și temporare ce urmează să fie executate,
- activitățile de interfațare cu lucrările existente și operarea acestora, după caz
- *secvențierea, derularea în timp, cu evidențierea clară a activităților incluse*

in procesele de asigurare, respectiv de control al calității, conform legislației specifice corespunzătoare obiectului contractului;

- denumirea activităților și subactivităților aferente, durata acestora cu evidențierea punctelor cheie (Galoanele) în execuția contractului și pe parcursul derulării acestuia;

- drumul.... Analizând oferta tehnică transmisă, concret..., lucrările de execuție se desfășoară în perioada..., astfel dorim a ne transmite cum este îndeplinită cerința AC de prezentare a activităților incluse în procesele de asigurare, respectiv control al calității lucrărilor, în forma și conținutul solicitat (unde se regăsesc activitățile de control pentru săpături, umpluturi, compactări, montaj panouri etc în conformitate cu C56/..., L10/...).

(...)

Răspuns ofertant solicitarea nr....: ofertantul a stipulat: Precizam faptul că cerința din documentația de atribuire referitoare la rezervele de timp a fost *prezentarea rezervelor de timp pentru situații neprevăzute*, fapt pentru care în cadrul Propunerii tehnice, fișierul Grafic... de implementare.pdf am prevăzut *Rezerva de timp* cu o durată de 7 zile (...) care reprezintă data cea mai târzie de implementare, respectând astfel durata maximă de implementare solicitată în cadrul documentației de atribuire și asumată în cadrul prezentului contract.

Observație: În cadrul graficului... din oferta tehnică transmisă, ofertantul nu a prezentat activitățile de asigurare și control al calității lucrărilor în conformitate cu cerințele AC și legislația tehnică în vigoare. Legea 10/1995 și normativul C56/... nu instituie obligativitatea prezentării în cadrul graficului... a activităților de control al calității lucrărilor pentru fiecare fază de execuție, însă aceasta a fost o cerință expresă a autorității Contractante în cadrul caietului de sarcini, aspect neatins de ofertant.

Răspuns neconcludent.

Cerința caietului de sarcini de care se prevalează autoritatea contractantă și invocată și în adresa către... are următoarea formulare:

Programul de execuție (diagrama...) pe luni calendaristice, la nivel de categorie de lucrări (deviz), care să ilustreze succesiunea tehnologică de realizare a lucrărilor, ordinea și derularea în timp a activităților și subactivităților pe care ofertantul propune să le îndeplinească pentru realizarea lucrărilor, în special. Justificarea termenului de execuție al lucrărilor pe zile și categorii de lucrări, la nivelul operațiilor (articolelor de deviz/categoriilor de lucrări)... de îndeplinire a contractului va surprinde execuția lucrărilor, urmând să fie întocmit pe categorii de activități și subactivități (categorii de lucrări), identificate la nivelul fiecărui obiect în parte, în succesiunea logică de realizare a acestora și în corelare cu legislația în vigoare și resursele declarate, cu precizarea duratelor de îndeplinire și a datelor de începere și finalizare (inclusiv prezentarea rezervelor de timp pentru situații neprevăzute), precum și cu indicarea drumului critic, a interdependentelor dintre activități/subactivități și a reperelor critice. Durata astfel rezultată prin luarea în considerare a termenelor respective, se constituie ca durata de execuție a contractului, care se va întinde între momentul emiterii ordinului de începere a lucrărilor și momentul recepției la terminarea tuturor lucrărilor.

Programul va ilustra succesiunea tehnologică de realizare a lucrărilor ordinea și derularea în timp a activităților și subactivităților pe care ofertantul propune să le îndeplinească pentru realizarea lucrărilor, în special:

- lucrările permanente și temporare ce urmează să fie executate,
- activitățile de interfațare cu lucrările existente și operarea acestora, după caz;
- **secvențierea, derularea în timp, cu evidențierea clară a activităților incluse în procesele de asigurare, respectiv de control al calității, conform legislației specifice corespunzătoare obiectului contractului;**
- denumirea activităților și subactivităților aferente, durata acestora, cu evidențierea punctelor cheie (jaloanele) în execuția contractului;
- drumul....

Se impune precizarea faptului că, documentația de atribuire în formularea de mai sus, nu a suferit modificări, context în care conținutul ei și-a consolidat forța obligatorie sub toate aspectele, inclusiv sub cel al modalității de prezentare a Graficului..., ce presupunea, printre altele, evidențierea clară a activităților incluse în procesele de asigurare,

respectiv de control al calității, conform legislației specifice corespunzătoare obiectului contractului.

Orice discuții, la acest moment, pe marginea modalității de întocmire a graficului... sunt lipsite de relevanță, în condițiile în care nu s-a uzat de dreptul de a contesta rigorile precizate în cuprinsul caietului de sarcini, ofertanții au acceptat să se supună rigorilor acestora.

Stabilind importanța respectării întru totul a regulilor impuse de autoritate în documentația de atribuire, asupra aspectului sesizat de reclamantă, Consiliul ia act că... a depus... fără a evidenția activitățile incluse în procesele de asigurare, respectiv de control al calității.

Acesta este motivul pentru care achizitoarea a interpellat ofertanta... (a se vedea întrebarea nr... din adresa nr....). În răspunsul său... a susținut:

Activitățile de asigurare și control al calității lucrărilor (inclusiv pentru săpături, umpluturi, compactări, montaj panouri etc.) **nu sunt evidențiate distinct în cadrul graficului**, întrucât legislația în vigoare, respectiv Legea nr. 10/1995 privind calitatea în construcții, nu instituie obligația reprezentării detaliate a tuturor operațiunilor de control în graficele de execuție, ci obligativitatea existenței și aplicării unor proceduri de control al calității, documentate prin documente specifice.

În acest sens, activitățile de control al calității sunt integrate în procesele tehnologice aferente fiecărei categorii de lucrări și sunt descrise în mod complet și distinct în Planul de Asigurare și Control al Calității, elaborat în conformitate cu C56/... și cu dispozițiile Legii nr....

Evidențierea în grafic exclusiv a fazelor determinante respectă cerințele legale aplicabile și nu afectează în niciun mod asigurarea sau verificarea calității lucrărilor, acestea fiind realizate și documentate conform normativelor în vigoare, fapt pentru care fazele determinante au fost incluse în cadrul Graficului... prezentat în cadrul ofertei depuse(...)

Ori, în aceste condiții, este evident faptul că societatea nu a avut în vedere identificarea în cadrul graficului a activităților de asigurare și control al calității lucrărilor.

Câtă vreme autoritatea contractantă a stabilit anumite rigori în completarea graficului..., niciun ofertant nu se poate abate de la acestea.

Trimiterea la dispozițiile Legii nr....u la normativul C56/... nu este de natură să înlăture obligația corelativă a operatorului de a îndeplini cerințele specifice și expuse clar în documentația de atribuire a prezentei proceduri. Normele speciale ale caietului de sarcini și regulile impuse de autoritate au caracter obligatoriu, iar integrarea implicită a activităților în procesele tehnologice aferente fiecărei categorii de lucrări nu suplinește lipsa evidențierii lor distincte în... solicitat.

Prin urmare, din analiza coroborată a documentelor depuse și a justificării oferite, este evident faptul că societatea... nu a avut în vedere identificarea în cadrul graficului... a activităților de asigurare și control al calității lucrărilor, contrar rigorilor impuse de autoritatea contractantă.

În considerarea celor evocate, Consiliul determină că nu există motive pentru infirmarea actelor evaluării, pentru anularea raportului procedurii prin care a fost stabilit rezultatul procedurii și nici pentru obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei....

În condițiile date, cercetarea de către Consiliu a celorlalte aspecte reclamate de contestatoare este de prisos, ea neputând schimba situația ofertei..., în sensul transformării ei în una admisibilă.

În continuare, Consiliul constată că soluția de menținere a deciziei comisiei de evaluare de respingere a ofertei contestatoarei nu înlătură interesul acesteia în a critica oferta desemnată câștigătoare.

Astfel, se reține că, în cauzele în care a fost analizată situația interesului (cu titlu de exemplu C-1.../12 Fastweb, C-131/16 Archus și Gama), CJUE a statuat că se recunoaște un interes al unui ofertant respins în criticarea ofertelor contracandidaților săi cu scopul de a înlătura toate ofertele admisibile din procedură și, astfel, a se ajunge la anularea procedurii de atribuire. O asemenea ipoteză se confirmă și în speța de față, deoarece oferta..., desemnată câștigătoare, este singura ofertă admisibilă acceptată în cadrul procedurii, ceea ce face ca, la acest moment, ipoteza justificării interesului prin prisma anulării procedurii să fie posibilă.

O primă critică adusă ofertei... privește lipsa semnăturii electronice de tip.p7s sau altă dovadă a semnăturii electronice extinse a propunerii tehnice, aceasta fiind transmisă sub forma unor arhive.rar.

Verificând modalitatea de înregistrare a propunerii tehnice în SEAP, Consiliul observă că aceasta poartă extensia.rar: *Fisier de oferta tehnica [SCN1... /...013]....pdf.part1.rar, Fisier de oferta tehnica [SCN1... /...014]....pdf.part2.rar fără să aibă atașată o semnătură* electronică extinsă, însă, procedând la deschiderea acestor fișiere se poate constata că acestea au extensie directă.p7s.

Așadar, la deschiderea arhivelor.rar (care au fost fragmentate în volume din cauza dimensiunii mari: *part1.rar, part2.rar*) se constată că fișierele din interior au extensie directă.p7s, fiind evident că operatorul economic... a respectat întocmai cerința de la secțiunea IV.... din fișa de date a achiziției privind semnarea ofertei cu semnătura electronică extinsă.

O altă critică adusă ofertei... vizează permiterea completării cu... într-o formă lizibilă, ceea ce în accepțiunea contestatoarei reprezintă o neconformitate a ofertei tehnice.

Consiliul stabilește că autoritatea contractantă a solicitat..., prin intermediul adresei nr....., transmiterea graficului... într-un format lizibil (la o rezoluție corespunzătoare - color) pentru a putea fi verificate cerințele din documentație. Răspunzând solicitării... a depus... în format.pdf.

Față de această situație, Consiliul nu identifică o completare a propunerii tehnice, prezentarea graficului... într-o formă lizibilă încadrându-se în definiția viciului de formă.

Documentul inițial (...) se afla, deja, încorporat în propunerea tehnică încărcată în SEAP. Solicitarea autorității contractante nu a vizat introducerea unor elemente noi, de pildă, a unor activități suplimentare sau modificarea duratelor de execuție, ci a avut ca scop exclusiv asigurarea suportului vizual și a rezoluției grafice necesare pentru ca comisia de evaluare să își poată exercita rolul de verificare.

Depunerea ulterioară a fișierului.pdf optimizat cromatic (color) nu a adus nicio modificare de substanță ofertei tehnice inițiale, ci doar a clarificat și a făcut inteligibilă o informație deja existentă la dosar. Ca atare, demersul autorității contractante reflectă aplicarea corectă a rolului activ și a principiului proporționalității, nefiind de natură să creeze un avantaj competitiv nejustificat pentru....

Prin urmare, critica contestatoarei privind o presupusă completare nelegală a propunerii tehnice este lipsită de fundament juridic și va fi respinsă, ca nefondată.

Față de critica privind respectarea cerinței asociată graficului... privind prezentarea încărcărilor de resurse pe subactivități, în forma solicitată (cantități/zi, ore/zi), Consiliul stabilește că cerința fișei de date a achiziției are următoarea formulare:

(...)Resursele identificate in... trebuie sa fie in stransa corelare cu resursele declarate si se vor prezenta incarcările pe subactivitati pe fiecare tip de resurse astfel:

- resursa materiala, exprimata fizic in cantitate (cu UM)/tip resursa/zi;
- resursa umana, exprimata fizic in ore/meserie/zi;
- resursa de utilaj, exprimata fizic in ore/tip utilaj/zi;
- resursa transport, exprimata fizic in tone/tip utilaj transport/zi.

Contrar aprecierii contestatoarei, din examinarea documentului intitulat «*panou fotovoltaice ... _incarcare resurse.pdf*», depus de... prin răspunsul la clarificări (înscrisul se regăsește și în propunerea tehnică), Consiliul stabilește că acesta respectă structura dictată de autoritate, respectiv:

- resursa umană (ore/meserie/zi): în coloana de activități sunt nominalizate meserii specifice (de pildă, *Instalator electrician categoria a IV-a, Muncitor deservire construcții mașini categoria I, Sudor electric* etc.), iar în coloanele din dreapta este detaliat numărul... ore alocat pe zile (ex: *8h...h...h/zi*).

- resursa materială (cantitate/UM/zi): sunt identificate materiale clare cu unitățile lor de măsură (de pildă, *Șurub pentru fundație- buc, Cablu de cupru - m, Papuc cu picior - buc*), fiind vizibilă eșalonarea lor temporală.

- resursa de utilaj și transport: sunt incluse poziții specifice cum ar fi *Macara pe pneuri cu braț cu zăbrele*, cu timpii aferenți exprimați în ore (h).

O ultimă critică are în vedere faptul că din răspunsul ofertantului nu rezultă includerea în... a succesiunii tehnologice, secvențierii, derulării în timp a activităților și evidențierea activităților de control al calității, contestatoarea, având în vedere mențiunea din procesul-verbal nr...., acuzând indicarea de către... doar a unor pagini din propunerea tehnică.

Prin răspunsul său nr...., este adevărat... a făcut trimitere la paginile din propunerea tehnică (asociate graficului...) unde se regăsesc informațiile referitoare la secvențierea, derularea în timp, cu evidențierea clara a activităților incluse în procesele de asigurare, respectiv de control al calității, conform legislației specifice corespunzătoare obiectului contractului, însă aceasta nu conduce la concluzia privind lipsa elementelor la care face referire cerința.

Examinând documentul tehnic intitulat *panouri fotovoltaice ..._... drum critic.pdf*, Consiliul constată că este evidențiată în mod explicit succesiunea tehnologică și derularea în timp a activităților prin intermediul barelor de timp corelate. Este prezentat tabelul centralizator care cuprinde codul activității, denumirea acesteia, durata exprimată în zile (ex: 2 days, 5 days) și datele exacte de început și de sfârșit pentru fiecare etapă în parte (coloanele *Start* și *Finish*).

De asemenea, existența mențiunilor *Probe, încercări, verificări și punere în funcțiune* în cuprinsul graficului... dovedește că activitățile de control al calității au fost evidențiate și integrate în succesiunea tehnologică, motiv pentru care și această critică a contestatoarei este nefondată și va fi respinsă.

Cu luarea în considerare a celor de mai sus, determinând că nu există motive pentru infirmarea rezultatului procedurii, Consiliul va respinge, ca nefondată, contestația formulată de.... Pe cale de consecință, va fi respinsă și cererea de acordare a cheltuielilor pentru soluționarea contestației.

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

CONSILIUL DECIDE:

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

În temeiul art. 26 alin. (9) din lege, respinge cererea de acordare a cheltuielilor pentru soluționarea contestației.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Împotriva prezentei se poate formula plângere, în termen de 10 zile 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.

■ ■ ■

...

MEMBRU,

■ ■ ■

MEMBRU,

■ ■ ■