



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. 9/C8/2708

Data: 06.01.2020

Prin contestația nr. 570/17.12.2019, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 51830/17.12.2019, înaintată de SC SRL, cu sediul în, înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr., având CUI, reprezentată legal prin administrator, formulată împotriva comunicării rezultatului procedurii, emisă de, cu sediul în, ..., jud. Caras – Severin, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificate, organizată în vederea atribuirii contractului de furnizare având ca obiect „Centrale termice”, s-a solicitat Consiliului anularea rezultatului procedurii și reevaluarea ofertelor, în vederea verificării întrunirii cerințelor de calificare.

**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 SC SRL solicită anularea rezultatului procedurii și reevaluarea ofertelor pentru următoarele motive:

- declararea câștigătoare a ofertei SC ... SRL care nu îndeplinește criteriile de calificare, conform documentației de calificare, puse la dispoziție de către autoritatea contractantă. Firma câștigătoare are ca obiect de activitate 4674: Comerț cu ridicata al echipamentelor și furniturilor de fierărie pentru instalații sanitare și de încălzire. Prin

urmare, nu putea asigura montajul și punerea în funcțiune a aparatelor solicitate prin oferta, ci doar să furnizeze aceste aparate.

Conform fișei de date art. II.2.4 cantitățile sunt conform caietului de sarcini, iar obiectul procedurii de achiziție publică îl constituie achiziționarea de centrale termice, respectiv:

- 2 centrale termice în condensate de pardoseala - 340 kw (inclusiv furnizare la locația prevăzută în cadrul caietului de sarcini);

- 3 Centrale termice în condensare - 29 kw (furnizare, montaj și punere în funcțiune incluse, la locațiile prevăzute în cadrul caietului de sarcini, precum și demontarea centralei termice existente);

- 7 Centrale termice în condensare - 25 kw (furnizare, montaj și punere în funcțiune incluse, la locațiile prevăzute în cadrul caietului de sarcini, precum și demontarea centralelor termice existente;

- 1 centrală termică pe lemne cu gazeificare - 100 kw (furnizare, montaj și punere în funcțiune la locația prevăzută în cadrul caietului de sarcini, precum și demontarea centralei termice existente).

Conform declarației de participare la procedura publicată în SICAP, SC ... SRL apare ca ofertant unic, fără subcontractant declarat. De asemenea potrivit raportului procedurii întocmit de autoritatea contractanta, se arată că firma SC ... SRL nu a apelat la subcontractanți sau terți susținători pentru a putea să îndeplinească cerințele de calificare, respectiv să asigure demontarea, montajul, racordarea la instalația existentă, punerea în funcție cu personal specializat - precizându-se subcontractantul/subcontractanții propus/propuși de către ofertantul câștigător și partea/părțile din contractul de achiziție publică/acordul cadru pe care acesta intenționează să le subcontracteze sunt: Nu este cazul.

- conform documentației de calificare ofertanților li se cere atât prin fișa de date, prin caietul de sarcini, cât și prin draftul de contract - furnizare produse și servicii, demontare centrale termice existente, montare și punere în funcțiune. Prin urmare, contestatoarele precizează că este autorizată să efectueze toate aceste servicii, fiind autorizată ISCIR și ANREE, demonstrând că poate onora toate aceste solicitări. Prin documentația depusă la ofertă, contestatoarele arată că face dovada certificărilor enumerate, dar și a personalului specializat RSL de care este nevoie pentru îndeplinirea contractului.

Față de cele expuse, contestatoarele solicită Consiliului să dispună anularea rezultatului procedurii și reevaluarea ofertelor depuse de către SC SRL și SC ... SRL, în vederea verificării întrunirii cerințelor de calificare a ofertanților eligibili.

În probațiune, contestatoarele depune, în copie, documente.

Prin adresa nr. 36720/18.12.2019, înregistrată la Consiliul National de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 52397/19.12.2019, autoritatea contractantă a transmis punctul său de vedere, solicitând respingerea contestației depuse de către SC SRL și, pe cale de consecință,

menținerea comunicării nr. 36210/13.12.2019 ca fiind temeinică și legală.

Autoritatea contractantă menționează că în motivarea contestației, SC SRL, arată că firma câștigătoare SC ... SRL are ca obiect de activitate 4674: Comerț cu ridicata al echipamentelor și furniturilor de fierărie pentru instalații sanitare și de încălzire, prin urmare, nu putea asigura montajul și punerea în funcțiune a aparatelor solicitate prin oferta, ci doar să furnizeze aceste aparate.

Conform declarației de participare la procedura publicată în SICAP, SC ... SRL apare ca ofertant unic, fără subcontractant declarat. De asemenea potrivit raportului procedurii se arată că SC ... SRL nu a apelat la subcontractanți sau terți susținători pentru a putea să îndeplinească cerințele de calificare, respectiv să asigure demontarea, montajul, racordarea la instalația existentă, punerea în funcție cu personal specializat - precizându-se subcontractantul/subcontractanții propus/propuși de către ofertantul câștigător și partea/părțile din contractul de achiziție publică/acordul cadru pe care acesta intenționează să o/le subcontracteze sunt: Nu este cazul.

Conform documentației de calificare ofertanților li se cere furnizare produse și servicii, demontare centrale termice existente, montare și punere în funcțiune.

În cadrul fișei de date a achiziției au fost solicitate următoarele:

„ Cerința 1. Declarație privind neîncadrarea în prevederile art. 59 și art. 60 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice. Ofertanții, terții susținători și subcontractanții nu trebuie să se regăsească în situațiile prevăzute la art. 59 și art. 60 din Legea nr. 98 / 2016. Pentru demonstrarea îndeplinirii acestei cerințe toți operatorii economici participanți la procedura vor completa o declarație în acest sens Formularul nr. 1.

Cerința 2. Neîncadrarea în situațiile prevăzute la art. 164, art. 165, și art. 167 din Legea nr. 98 / 2016. Ofertanții, terții susținători și subcontractanții trebuie să demonstreze că nu se regăsesc în situațiile prevăzute la art. 164,165,167 din Legea 98/2016. Documentele solicitate sunt: certificate constatatoare privind lipsa datoriilor restante cu privire la plata impozitelor, taxelor și a contribuțiilor la bugetul general consolidat la momentul prezentării; cazierul judiciar al operatorului economic și al membrilor organului de administrație, de conducere sau de supraveghere al respectivului operator economic, sau a celor care au putere de reprezentare, de decizie sau de control în cadrul acestuia, așa cum rezultă din certificatul constatator emis de ONRC / actul constitutiv; documente edificatoare care demonstrează că operatorul economic poate beneficia de derogările prevăzute la art. 166 alin. 2, art. 167 alin. 2 și art. 171 din Legea nr. 98 / 2016.

Documentele solicitate operatorului economic clasat pe primul loc vor fi încărcate în SEAP semnate cu semnătură electronică, stampilate, scanate. "

Cerința 3. Capacitatea de exercitare a activității profesionale conform art. 172, din Legea nr. 98/2016: Operatorii economici ce depun oferta trebuie să dovedească o formă de înregistrare în condițiile legii din țara de rezidență, din care să rezulte că sunt legal constituiți, că nu se află în niciuna din situațiile de anulare a constituirii, precum și că au capacitatea profesională de a realiza activitățile care fac obiectul contractului. Modalitate de îndeplinire: se va completa DUAЕ de către operatorii economici participanți la procedura de atribuire cu informațiile aferente situației lor. Documentul justificativ care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAЕ, Certificatul constatator emis de ONRC,...

Cerința 4. Lista principalelor livrări de produse similare în ultimii 3 ani care să conțină valori, perioade de livrare, beneficiari, indiferent dacă aceștia din urmă sunt autorități contractante sau clienți privați, însoțite în mod obligatoriu de contracte și certificate/documente relevante emise sau contrasemnate de beneficiarii contractului/contractelor menționat/e. Modalitatea de îndeplinire: Se va completa DUAЕ, urmând ca operatorul economic clasat pe primul loc în clasamentul intermediar întocmit la finalizarea evaluării ofertelor, să prezinte la cererea autorității contractante contracte și certificate / documente prin care vor demonstra că au efectuat în ultimii 3 ani livrări de produse similare oferite în baza unui sau mai multor contracte. ";

De asemenea potrivit cerințelor prevăzute în cadrul caietului sarcini autoritatea contractantă a precizat faptul că achizitorul are obligația de a efectua plata către furnizor în termen de 30 de zile ulterior livrării, montării, punerii în funcțiune a produselor, însoțite obligatoriu de următoarele documente: „factura fiscală; proces verbal de recepție și proces verbal punere în funcțiune (unde este cazul); proces - verbal de instruire a personalului; autorizare de funcționare ISCIR; raportul de Verificări încercări și Probe vizat de toți factorii autorizați cu atribuții în acest domeniu; livretul aparatului completat de RVT (personal tehnic de specialitate, responsabil cu verificarea tehnică în utilizare a aparatelor, conform Anexa 3 la prescripție; schema termomecanică a centralei termice avizată de către RADTI (Pentru cazanele cu putere nominală mai mare de 110 kw; RADTI - personal tehnic de specialitate, responsabil cu avizarea documentației tehnice de instalare); certificat de garanție pentru fiecare centrală termică; declarație de conformitate, conform Anexa 1 din PTA1-2010; cărțile tehnice/fișele tehnice ale echipamentelor; instrucțiuni de instalare, montaj, reglare pentru fiecare centrală termică; instrucțiuni de exploatare pentru fiecare echipament în parte; alte documente livrate de producătorii/furnizorii echipamentelor; alte documente prevăzute de legislația/normele tehnice/standardele/prescripțiile tehnice în vigoare. ";

Totodată conform art. 4 din cuprinsul draftului de contract sunt precizate următoarele "Furnizorul se obligă să furnizeze, să demonteze

centralele termice vechi existente, după caz, să monteze centralele termice noi achiziționate, să pună în funcțiune și să acorde garanție Centralelor termice noi furnizate, conform aspectelor prevăzute în cadrul Caietului de sarcini, la locațiile precizate în tabelul din cadrul Caietului de sarcini aferent punctului 2.1. Specificațiile tehnice minimale și obligatorii, în perioada/perioadele convenite, în conformitate cu cerințele caietului de sarcini și cu obligațiile asumate prin prezentul contract. Art. 4.2.- Achizitorul se obligă să achiziționeze, respectiv să cumpere și să plătească prețul convenit în prezentul contract pentru produsele furnizate. "

Având în vedere aceste aspecte, autoritatea contractantă a apreciat că nu există neconcordanțe între rezultatul procedurii și declararea câștigătoare a firmei SC ... SRL, deoarece a aplicat criteriul de atribuire „prețul cel mai scăzut” doar ofertelor care au fost considerate ca fiind admisibile.

Autoritatea contractantă solicită Consiliului să respingă contestația depusă de către SC ... SRL și, pe cale de consecință, să mențină comunicarea nr. 36210/13.12.2019 ca fiind temeinică și legală.

Din analiza susținerilor părților și a documentelor existente la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

..... a inițiat o procedura simplificată pentru încheierea contractului de achiziție publică având ca obiect „Centrale termice”, prin publicarea, în SICAP, a anunțului de participare simplificat nr. SCN 1056376 din 21.10.2019. Valoarea estimată a contractului este de 161.344,54 lei, fără TVA, iar criteriul de atribuire este „prețul cel mai scăzut”.

Decizia privind rezultatul procedurii de atribuire i-a fost comunicată SC SRL prin adresa nr. 36710 din 13.12.2019, în care se arată că oferta sa a fost declarată necâștigătoare, prin aplicarea criteriului de atribuire clasându-se pe locul 2, după oferta prezentată de SC ... SRL, stabilită câștigătoare cu prețul de 137.678,94 lei, fără TVA.

Împotriva acestei decizii a autorității contractante, SC SRL a înaintat Consiliului contestația de față (consemnând cauțiunea în valoare de 3.226,89 lei, cu recipisa de consemnare nr. 205959017/2 din 17.12.2019, emisă de CEC Bank SA – Sucursala), solicitând anularea rezultatului procedurii și reevaluarea ofertelor, în vederea verificării întrunirii cerințelor de calificare.

Examinând legalitatea deciziei autorității contractante de a stabili oferta câștigătoare, Consiliul reține următoarele cerințe ale documentației de atribuire:

- în caietul de sarcini, punctul 2.3. „Condiții tehnice generale”:

Achiziția bunurilor și serviciile ce urmează a fi furnizate de operatorul economic se vor face cu respectarea legislației în vigoare, precum și a normelor/instrucțiunilor prevăzute în cărțile/fișele tehnice și de întreținere a echipamentelor impuse de producător/furnizor. [...]

Punerea în funcțiune și admiterea funcționării se realizează de persoane juridice autorizate de către ISCIR.

Persoanele juridice autorizate atestă faptul că un echipament îndeplinește toate condițiile și cerințele pentru a fi pus în funcțiune și utilizat în condiții de siguranță.

Instalarea centralelor va fi relizată sub supravegherea RSL (RSL- Personal tehnic de specialitate, responsabil cu supravegherea lucrărilor de instalare, montare, reparare și întreținere), **cu respectarea legislației în vigoare. [...]**

3. Condiții de furnizare, demontare, montare, punere în funcțiune, ambalare, etichetare și transport.

Furnizarea, montajul și punerea în funcțiune, unde este cazul, a produselor din caietul de sarcini va fi asigurată de către ofertant și efectuată la adresele specificate în tabelul mai sus. [...]

Montarea și punerea în funcțiune a produselor se va efectua cu personal tehnic de specialitate angajat.

În timpul efectuării montării centralelor termice, executantul autorizat al montajului va lua toate măsurile cu privire la:

- respectarea normelor de protecția muncii în vigoare;
- execuția va fi făcută de personal calificat având instructajul de protecție a muncii efectuat pe categorii de lucrări, conform metodologiei în vigoare;
- execuția se va face sub conducerea și supravegherea de persoane calificate și care au pregătirea tehnică corespunzătoare;
- de asemenea, executantul autorizat al montajului va lua orice măsură care să prevină producerea de incendii, explozii și accidente, fiind direct răspunzător de acest lucru;
- se va proceda la evacuarea tuturor materialelor combustibile din incaperile în care se execută montaj cu flacără deschisă;
- personalul care va executa montajul va fi calificat corespunzător și va trebui să aibă instructajul PSI la zi. [...]

Furnizorul va livra și monta centralele termice noi și nefolosite în locațiile indicate și va asigura echipamentele și materialele necesare montajului, conform specificațiilor tehnice din prezentul Caiet de sarcini.

După montare și punere în funcțiune, furnizorul va efectua teste funcționale. Furnizorul va efectua pe cheltuiala sa și fără niciun fel de costuri din partea Autorității Contractante toate testele pentru a asigura funcționarea produselor în parametrii agreeți.

La predarea Centralelor termice noi montate, furnizorul are obligația de a efectua probele de funcționare în prezența reprezentanților Achizitorului.

Transportul, încărcarea-descărcarea, manipularea până la locațiile precizate în tabelul de mai sus, precum și toate costurile/cheltuielile asociate privind demontarea centralelor termice vechi existente, montarea centralelor termice noi achiziționate, punerea în funcțiune

precum și instruirea personalului, sunt în sarcina exclusivă a Furnizorului.

Furnizorul este responsabil pentru livrarea în termenul agreeat al produselor și serviciilor de demontare, montare și punere în funcțiune solicitate și se consideră că a luat în considerare toate dificultățile pe care le-ar putea întâmpina în acest sens și nu va invoca niciun motiv de întârziere sau costuri suplimentare.

Furnizorul este responsabil pentru instruirea la fața locului a personalului desemnat de Autoritatea Contractantă. Scopul instruirii este de a transfera cunoștințele necesare pentru a utiliza cu succes produsele achiziționate.”

- în fișa de date a achiziției, punctul II.2.4 „Descrierea achiziției publice”, este menționat că obiect al achiziției îl reprezintă atât furnizarea, cât și montajul și punerea în funcțiune a centralelor termice a căror achiziționare se urmărește.

Din aceste prevederi citate ale documentației de atribuire rezultă, în mod clar, că montajul și punerea în funcțiune a centralelor termice reprezintă parte a obiectului achiziției, respectiv activități ce vor fi desfășurate de operatorul/ii economic/i cu care se va încheia contractul de achiziție publică.

În procesul-verbal nr. 35515 din 05.12.2019 privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini, comisia de evaluare a consemnat mențiunile propunerii tehnice prezentată de SC ... SRL pentru îndeplinirea cerințelor citate ale caietului de sarcini, punctul 2.3. „Condiții tehnice generale”, astfel:

„Întelegem ca Punerea în funcțiune și admiterea funcționării se realizează de persoane juridice autorizate de către ISCIR.

Întelegem ca persoanele juridice autorizate atestă faptul că un echipament îndeplinește toate condițiile și cerințele pentru a fi pus în funcțiune și utilizat în condiții de siguranță.

Instalarea centralelor va fi relizată sub supravegherea RSL (Personal tehnic de specialitate, responsabil cu supravegherea lucrărilor de instalare, montare, reparare și întreținere), cu respectarea legislației în vigoare. [...]

Condiții de furnizare, demontare, montare, punere în funcțiune, ambalare, etichetare și transport.

Furnizarea, montajul și punerea în funcțiune, unde este cazul, a produselor din caietul de sarcini va fi asigurată de către firma noastră și efectuată la adresele specificate în tabelul mai sus. [...]

Montarea și punerea în funcțiune a produselor se va efectua cu personal tehnic de specialitate angajat.

În timpul efectuării montării centralelor termice, executantul autorizat al montajului va lua toate măsurile cu privire la:

- respectarea normelor de protecția muncii în vigoare;*
- execuția va fi făcută de personal calificat având instructajul de protecție a muncii efectuat pe categorii de lucrări, conform metodologiei în vigoare;*

- execuția se va face sub conducerea și supravegherea de persoane calificate și care au pregătirea tehnică corespunzătoare;
- de asemenea, executantul autorizat al montajului va lua orice masura care sa prevină producerea de incendii, explozii și accidente, fiind direct răspunzător de acest lucru;
- se va proceda la evacuarea tuturor materialelor combustibile din incaperile în care se executa montaj cu flacăra deschisă;
- personalul care va executa montajul va fi calificat corespunzător și va trebui sa aiba instructajul PSI la zi. [...]

SC ... SRL va livra și monta centralele termice noi și nefolosite în locațiile indicate și va asigura echipamentele și materialele necesare montajului, conform specificațiilor tehnice din propunerea tehnică.

După montare și punere în funcțiune, firma noastră va efectua teste funcționale. SC ... SRL va efectua pe cheltuiala sa și fără niciun fel de costuri din partea Autorității Contractante toate testele pentru a asigura funcționarea produselor în parametrii agreeți.

La predarea Centralelor termice noi montate, SC ... SRL va efectua probele de funcționare în prezența reprezentanților Achizitorului.

Transportul, încărcarea-descărcarea, manipularea până la locațiile precizate în tabelul de mai sus, precum și toate costurile/cheltuielile asociate privind demontarea centralelor termice vechi existente, montarea centralelor termice noi achiziționate, punerea în funcțiune precum și instruirea personalului, sunt în sarcina exclusivă a Furnizorului.

SC ... SRL este responsabil pentru livrarea în termenul agreeat al produselor și serviciilor de demontare, montare și punere în funcțiune solicitate și se consideră că a luat în considerare toate dificultățile pe care le-ar putea întâmpina în acest sens și nu va invoca niciun motiv de întârziere sau costuri suplimentare.

SC ... SRL este responsabil pentru instruirea la fața locului a personalului desemnat de Autoritatea Contractantă. Scopul instruirii este de a transfera cunoștințele necesare pentru a utiliza cu succes produsele achiziționate.”

Rezultă, din cele expuse mai înainte, faptul că montajul și punerea în funcțiune a centralelor termice (părți ale obiectului contractului de achiziție publică) vor fi realizate de persoane juridice autorizate de către ISCIR, altele decât societatea care a depus oferta.

În acest context, se reține definiția noțiunii de subcontractant, regăsită la art. 3 alin. (1) lit. yy) din Legea nr. 98/2016: subcontractant - orice operator economic care nu este parte a unui contract de achiziție publică și care execută și/sau furnizează anumite părți ori elemente ale lucrărilor sau ale construcției ori îndeplinesc activități care fac parte din obiectul contractului de achiziție publică, răspunzând în fața contractantului de organizarea și derularea tuturor etapelor necesare în acest scop.

Este evident, date fiind cele arătate mai înainte, că montajul și punerea în funcțiune a centralelor termice (părți ale obiectului contractului de achiziție publică) urmând a fi realizate de persoane juridice autorizate de către ISCIR, altele decât ofertanta însăși, aceste persoane juridice ar fi trebuit indicate expres și ar fi trebuit să fie declarate subcontractanți, potrivit legii.

De reținut este că, potrivit caietului de sarcini și propriilor mențiuni ale ofertantei, cele două activități urmează a fi realizate de către entități autorizate în acest sens.

În condițiile în care un operator economic depune ofertă individuală, este ținut ca, prin aceasta, să îndeplinească în integralitate condițiile documentației de atribuire. Același lucru se întâmplă și în cazul prezentării unei oferte de către o asocierie de doi sau mai mulți ofertanți, unul dintre aceștia sau toți trebuind să dețină capacitatea de a realiza activitățile descrise în caietul de sarcini și indicate, în mod expres, ca făcând parte a obiectului achiziției.

În speța examinată, societatea care a depus oferta individuală ar trebui să dețină toate capacitățile materiale, umane, de certificare, cerute prin caietul de sarcini și implicate și de montajul și punerea în funcțiune a centralelor termice. Or, așa cum reiese din probele cauzei, îndeplinirea acestei secțiuni a caietului de sarcini va fi realizată de alte persoane juridice, nenominalizate, concluzia că acestea vor executa o parte a obiectului achiziției fiind imediată.

Date fiind cele expuse, raportat la definiția dată de legiuitor subcontractantului, Consiliul apreciază că persoanele juridice la care SC ... SRL face trimitere în propunerea sa tehnică ar trebui să dețină calitatea de subcontractanți/i în prezenta procedură de atribuire.

Concluzia se impune și prin prevederile de la art. 51 din HG nr. 395/2016, conform cărora:

*„(1) În situația în care autoritatea contractantă solicită în cadrul criteriilor referitoare la capacitatea de exercitare a activității profesionale și/sau **cerințelor de executare a contractului anumite autorizații specifice**, cerința se consideră îndeplinită în cazul operatorilor economici ce participă în comun la procedura de atribuire, dacă aceștia demonstrează că dispun de respectivele resurse autorizate și/sau că unul dintre membrii asocierii deține autorizația solicitată, după caz, cu condiția ca respectivul membru să execute partea din contract pentru care este solicitată autorizația respectivă.*

*(2) În cazul în care **ofertantul**/candidatul sau operatorii economici care participă în comun la procedura de atribuire **subcontractează o parte din contractul** de achiziție publică, cerința prevăzută la alin. (1) se consideră îndeplinită dacă **subcontractantul** nominalizat **deține autorizația** solicitată prin documentația de atribuire, cu condiția ca **acesta să execute partea din contract** pentru care este solicitată autorizația respectivă.”*

Se constată că situația examinată în prezenta speță se circumscrie celei reglementată de legiuitor la art. 51 alin. (2) din HG nr. 395/2016,

societatea care a depus oferta nu deține capacitatea de a realiza cele două activități, acestea urmând a fi executate de către persoane juridice autorizate de către ISCIR.

În aceste condiții, Consiliul apreciază că autoritatea contractantă nu a făcut toate verificările necesare cu privire la modalitatea în care SC ... SRL va realiza montajul și punerea în funcțiune a centralelor termice și că, raportat la reala calitate a persoanelor juridice autorizate de către ISCIR, neindividualizate de câștigătoare, oferta contestată nu respectă rigorile de prezentare în ceea ce privește declararea subcontractanților.

În legătură directă cu cele analizate se află și îndeplinirea cerinței de calificare din fișa de date a achiziției, punctul III.1.1.b) „Capacitatea de exercitare a activității profesionale”, conform căreia:

„Operatorii economici ce depun oferta trebuie sa dovedeasca o forma de inregistrare în conditiile legii din tara de rezidenta, din care sa rezulte ca sunt legal constituiti, ca nu se afla în niciuna din situatiile de anulare a constituirii, precum și ca au capacitatea profesionala de a realiza activitatile care fac obiectul contractului. Cerința se aplică inclusiv pentru subcontractanți și/sau terți susținători care completează informațiile aferente situației lor la nivelul unui DUAЕ distinct.

Modalitate de indeplinire: se va completa DUAЕ de catre operatorii economici participanti la procedura de atribuire cu informatiile aferente situatiei lor.”

Consiliul observă, așadar, că autoritatea contractantă a înțeles să impună ofertanților să dețină capacitatea profesională de a realiza activitățile care fac obiectul contractului de achiziție publică și care le cad în sarcină conform ofertei depuse. Or, așa cum s-a stabilit mai înainte, cele două activități reprezintă parte a obiectului achiziției, iar ofertanta contestată trebuia să facă dovada capacității sale profesionale de a o realiza. Așa cum s-a precizat mai înainte, SC ... SRL a precizat ca „Punerea în funcțiune și admiterea funcționării se realizează de persoane juridice autorizate de către ISCIR.”, fără a indica și implica în procedură aceste entități economice, situație în care se conchide că nu îndeplinește, prin forțele proprii, cerința de calificare privind deținerea autorizațiilor necesare desfășurării întregului obiect al achiziției.

Încă o dată, se subliniază că, potrivit art. 51 din HG nr. 395/2016:

„(1) În situația în care autoritatea contractantă solicită în cadrul criteriilor referitoare la capacitatea de exercitare a activității profesionale și/sau cerințelor de executare a contractului anumite autorizații specifice, cerința se consideră îndeplinită în cazul operatorilor economici ce participă în comun la procedura de atribuire, dacă aceștia demonstrează că dispun de respectivele resurse autorizate și/sau că unul dintre membrii asocierii deține autorizația solicitată, după caz, cu condiția ca respectivul membru să execute partea din contract pentru care este solicitată autorizația respectivă.

(2) În cazul în care **ofertantul**/candidatul sau operatorii economici care participă în comun la procedura de atribuire **subcontractează o parte din contractul** de achiziție publică, cerința prevăzută la alin. (1) se consideră îndeplinită dacă **subcontractantul** nominalizat **deține autorizația** solicitată prin documentația de atribuire, cu condiția ca **acesta să execute partea din contract** pentru care este solicitată autorizația respectivă.”

Or, din actele cauzei rezultă că SC ... SRL nu va executa montajul și punerea în funcțiune a centralelor termice, acestea fiind, potrivit afirmațiilor societății, executate de către alte persoane juridice care, însă, nu au fost declarate subcontractanți, astfel încât cerința de calificare să fie considerată îndeplinită prin luarea în considerare a resurselor lor.

În acest context, Consiliul constată că ofertanta contestată nu a respectat cerințele documentației de atribuire, știut fiind că, potrivit art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016, „Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire...”. Însă, este necesar a sublinia faptul că documentația de atribuire, conținând „orice cerință, criteriu, regulă și alte informații necesare pentru a asigura ofertantului/candidatului o informare completă, corectă și explicită cu privire la modul de aplicare a procedurii de atribuire” (potrivit art. 20 alin. 2 din HG nr. 395/2016), are caracter obligatoriu și pentru autoritatea contractantă care, în evaluarea ofertelor și stabilirea admisibilității acestora, este ținută la a respecta propriile reguli din documentația de atribuire. Limitarea la examinarea ofertelor raportat exclusiv la cerințele documentației este impusă și de asigurarea respectării principiului transparenței, consacrat la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016. Astfel, în condițiile în care întreaga conduită a ofertanților s-a bazat pe informațiile și regulile arătate în documentația de atribuire, în respectarea principiului transparenței, evaluarea ofertelor trebuie realizată raportat la aceeași documentație de atribuire, fără adăugarea de noi condiții și reguli, pe care autorii ofertelor nu le-au cunoscut, și fără calificarea unor oferte care nu răspund tuturor exigențelor cunoscute ale procedurii.

Astfel, Consiliul apreciază că îi era interzis autorității contractante să stabilească asupra caracterului admisibil și câștigător al ofertei SC ... SRL, în ceea ce privește subiectul analizat.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul urmează să admită contestația depusă de SC SRL și să anuleze raportul procedurii, în partea dedicată ofertei depusă de SC ... SRL, precum și comunicările rezultatului procedurii.

În baza art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va obliga autoritatea contractantă ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale și a celor evocate în motivare, să reanalizeze oferta depusă de SC ... SRL.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite contestația depusă de SC SRL în contradictoriu cu

Anulează raportul procedurii, în partea dedicată ofertei depusă de SC ... SRL, precum și comunicările rezultatului procedurii.

Obligă autoritatea contractantă ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale și a celor evocate în motivare, să reanalizeze oferta depusă de SC ... SRL.

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

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.

PREȘEDINTE,

.....

MEMBRU,

.....

MEMBRU,

.....

Redactată în 4 exemplare, conține 12 pagini.