

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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ...

Data: ...

Prin contestația 35/06.02.2023, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 5997/07.02.2023, ... SA, cu sediul în ..., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului nr. ..., CUI ..., reprezentată legal prin ...-Administrator și convențional prin avocat ..., titular al... Cabinet de avocat, cu punctul de lucru situat în ..., privind procedura simplificată, organizată de ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului *Servicii de proiectare, inclusiv asistență tehnică din partea proiectantului pe durata execuției lucrărilor și execuție de lucrări, în vederea creșterii performanței energetice a 6 blocuri de locuințe colective în orașul ...*, cod CPV 45453000-7 Lucrări de reparații generale și de renovare (Rev.2), contestatoarea a solicitat:

> în temeiul prevederilor art. 22 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, suspendarea procedurii de achiziție publică până la soluționarea contestației;

> în temeiul prevederilor art. 26 alin. (2) lit. b) din Legea 101/2016, obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere constând în modificarea/completarea prevederilor documentației de atribuire;

> în temeiul prevederilor art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestației.

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 ... SA critică documentația de atribuire publicată de către

Prin adresa nr. 35/06.02.2023, înregistrată la Consiliu cu nr. 5997/07.02.2023, ... SA în conformitate cu dispozițiile art. 8 alin. (1) din Legea 101/2016 respectiv cu dispozițiile art. 10 alin. (1) din Legea 101/2016, formulează contestație împotriva documentației de atribuire postată în SEAP în data de 30.01.2023 de ORAȘUL ..., solicitând admiterea contestației și, pe cale de consecință:

- > în temeiul prevederilor art. 22 alin. (1) din Legea 101/2016, suspendarea procedurii de achiziție publică până la soluționarea contestației;

- > în temeiul prevederilor art. 26 alin. (2) lit. b) din Legea 101/2016, obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere constând în modificarea/completarea prevederilor documentației de atribuire;

- > în temeiul prevederilor art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestației.

Contestatoarea apreciază că autoritatea contractantă a întocmit documentația de atribuire cu superficialitate, existând prevederi care încalcă principiile din materia achizițiilor publice respectiv conduce la distorsionarea concurenței între operatorii economici interesați de prezenta procedură, întrucât achizitoarea:

- a omis să pună la dispoziția ofertanților certificatele de urbanism aferente investiției pentru fiecare dintre cele șase blocuri de locuințe colective;

- nu a publicat în SEAP listele de cantități realizate la etapa DALI pentru fiecare dintre cele 6 obiective de investiții;

- nu a oferit informații esențiale / nu a publicat niciun document din care să rezulte ce utilități și ce capacități disponibile vor fi asigurate de autoritatea contractantă pentru organizarea de șantier pe perioada execuției lucrărilor în fiecare dintre cele 6 amplasamente;

- a stabilit clauze contractuale abuzive atât în ceea ce privește termenul de plată raportat la dispozițiile Legii nr. 72/2013.

Raportat la aspectele prezentate anterior, contestatoarea consideră că rezultă în mod clar că documentația de atribuire este lacunară, incompletă și insuficient de precisă fiind încălcate dispozițiile legale prevăzute de art. 154 alin. (1) din Legea 98/2016.

Totodată, raportat la neconcordanțele respectiv omisiunile semnalate anterior, rezultă că documentația de atribuire restrânge artificial concurența, întrucât acestea pot conduce la favorizarea anumitor operatori economici.

Pe fondul contestației, societatea ... SA critică următoarele:

- lipsa certificatelor de urbanism;
- lipsa documentelor informațiilor privind organizarea de șantier;
- lipsa listelor de cantități de la etapa DALI;

- documentația de atribuire este incompletă prin prisma informațiilor furnizate pentru evitarea conflictului de interese;
- documentația de atribuire conține neconcordanțe prin prisma clauzelor contractuale respectiv a graficelor de plăți;
- nelegalitatea clauzelor contractuale.

Prin adresa nr. 95220/13.02.2023, înregistrată la Consiliu cu nr. 7137/13.02.2023, autoritatea contractantă transmite punctul său de vedere privind contestația formulată de ... SA prin care solicită anularea procedurii de atribuire.

... menționează că procedura simplificată pentru atribuirea contractului de *"Servicii de proiectare, inclusiv asistență tehnică din partea proiectantului pe durata execuției lucrărilor și execuție de lucrări, în vederea creșterii performanței energetice a 6 blocuri de locuințe colective în orașul ..."*, inițiată prin anunțul de participare SCN.../30.01.2023, are drept dată limită de depunere a ofertelor 14.02.2023, ora 15:00. Termenul limită de depunere al ofertelor a fost decalat, ca urmare a primirii contestației.

Precizează că a primit, până la momentul formulării punctului de vedere 41 de întrebări de la mai mulți operatori economici, reprezentând solicitări de clarificări la documentația de atribuire. Având în vedere numărul foarte mare de solicitări de clarificări, cât și argumentele expuse în cadrul contestației depuse, se impune analiza întregii documentații de atribuire și revizuirea/completarea anumitor aspecte tehnice evidențiate de către operatorii economici care își desfășoară activitatea în domeniul reabilitării termice a locuințelor, până la momentul reluării procedurii de atribuire.

Totodată, autoritatea contractantă arată că, din solicitările de clarificări depuse, cât și din motivele invocate în cadrul contestației, se impune analiza, respectiv revizuirea cel puțin a următoarelor aspecte:

1. la nivel DALI nu se regăsesc listele de cantități care au stat la baza fundamentării valorii estimate;
2. în documentația de atribuire nu au fost cuprinse informații esențiale referitor la organizarea de șantier; pentru fiecare amplasament în parte trebuie colectate date despre energie electrică - putere kW/h disponibil, racord alimentare cu apă-diametru și presiune de lucru etc, informații fără de care ofertanții nu pot întocmi o ofertă reală și completă;
3. în documentația de atribuire nu a fost prevăzut auditorul energetic, în cadrul activității de proiectare, parte esențială pentru reabilitarea locuințelor;
4. modul de întocmire al propunerii financiare este eronat, prin prisma solicitării listelor de cantități;
5. modul de întocmire al propunerii tehnice trebuie corelat cu modul de prezentare al propunerii financiare, în sensul eliminării

obligativității prezentării listelor de cantități, fără valori, la nivelul propunerii tehnice;

6. modelul de contract trebuie revizuit, în sensul analizei detaliate a clauzelor de penalitate în caz de întârziere în prestarea serviciilor de proiectare, respectiv executare a lucrărilor ce fac obiectul contractului, în sensul stabilirii unor clauze echitabile, cum solicită și contestatoarea;

7. în documentația inițială nu au fost publicate certificatele de urbanism, necesare ofertanților pentru cotarea corectă a activității de proiectare;

8. anexa formularului de ofertă financiară trebuie modificată, în sensul eliminării verificării de proiect și pentru a defalca serviciile, respectiv lucrările raportat la componentele principale, pentru fiecare clădire în parte;

9. se impune analiza necesității solicitării în cadrul documentației de atribuire a autorizației eliberată de către Inspectoratul General pentru Situații de Urgență, pentru efectuarea lucrărilor de ignifugare a materialelor combustibile;

10. modelul de contract trebuie corelat cu fișa de date și caietul de sarcini referitor la graficele de plăți în ordinea tehnologică de execuție;

11. clauza contractuală referitoare la termenul de plată de 60 de zile al autorității contractante trebuie modificată conform dispozițiilor legale la 30 de zile.

Autoritatea contractantă apreciază că adoptarea unor măsuri corective cel puțin pentru aspectele mai sus-semnalate, ar reprezenta o modificare mult prea mare a documentației de atribuire, cu riscul ca operatorii economici să nu poată asimila corect situația dată, iar ofertele depuse să nu fie conforme.

Prin urmare, adoptarea unor măsuri corective extinse, cum au fost prezentate anterior, ar conduce la încălcare a principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2), în special al transparenței.

De asemenea, achizițarea precizează că, în cazul în care Consiliul va aproba anularea procedurii de atribuire, la reluarea acesteia, autoritatea contractantă va ține cont de toate solicitările ... SA, cât și de cele ale celorlalți operatori economici care au solicitat clarificări la documentația de atribuire.

Având în vedere toate aspectele prezentate în cadrul prezentului punct de vedere, autoritatea contractantă solicită Consiliu să aprobe anularea procedurii de atribuire *Servicii de proiectare, inclusiv asistență tehnică din partea proiectantului pe durata execuției lucrărilor și execuție de lucrări, în vederea creșterii performanței energetice a 6 blocuri de locuințe colective în orașul ...*, inițiată prin anunțul de participare simplificat SCN... publicat în data de 30.01.2023.

Prin Încheierea nr. 314/C10/291/10.02.2023 s-a admis cererea de abținere formulată de Eugen Ștefan Dorel Cojoacă, consilier de soluționare a contestațiilor în cadrul completului 9 în dosarul nr. 291/2022.

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

... a inițiat procedura simplificată, organizată în vederea atribuirii contractului de *Servicii de proiectare, inclusiv asistență tehnică din partea proiectantului pe durata execuției lucrărilor și execuție de lucrări, în vederea creșterii performanței energetice a 6 blocuri de locuințe colective în orașul ...*, cod CPV 45453000-7 Lucrări de reparații generale și de renovare (Rev.2), prin publicarea pe SEAP a anunțului nr. SCN.../30.01.2023, data limită de depunere a ofertelor fiind stabilită prin anunț pentru 14.02.2023, ora 15:00. Valoarea estimată a contractului este 13.574.257,90 lei, fără TVA.

Nemulțumită de conținutul documentației atribuire, ... SA a înaintat contestația înregistrată la Consiliu cu nr. 5997/07.02.2023, solicitând cele redată în partea introductivă.

Contestatoarea a constituit cauțiunea în sumă de 35.000 lei, conform prevederilor art. 61¹ alin. (1) lit. a), fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. 208876901/1 din 10.02.2023, eliberată de CEC Bank, Sucursala Victoria.

Trecând la analiza contestației, Consiliul constată că operatorul economic contestator este nemulțumit de conținutul documentației de atribuire, pe de o parte, apreciind că există o serie de informații care lipsesc, iar pe de altă parte, există anumite neconcordanțe în cuprinsul acesteia, fiind criticate inclusiv clauzele contractuale.

Consiliul ia act de faptul că, prin punctul său de vedere, autoritatea contractantă a recunoscut lipsurile constatate de contestatoare și necesitatea elaborării unei documentații de atribuire complete recunoscând, de asemenea, că, având în vedere multitudinea de solicitări de clarificări, precum și multitudinea neregulilor semnalate prin contestație, nu poate dispune măsuri de remediere, fără încălcarea principiului transparenței, prevăzut la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, astfel că se impune anularea procedurii de atribuire.

Astfel fiind, luând act de achiesarea organizatoarei procedurii la cererile din contestație, ținând seama și de faptul că modificarea sau completarea în mod semnificativ a documentației ar îngreuna elaborarea unor oferte corespunzătoare, Consiliul va anula procedura de atribuire organizată pentru atribuirea contractului de *Servicii de proiectare, inclusiv asistență tehnică din partea proiectantului pe durata execuției lucrărilor și execuție de lucrări, în vederea creșterii performanței energetice a 6 blocuri de locuințe colective în orașul ...*, cod CPV 45453000-7 Lucrări de reparații generale și de renovare (Rev.2).

Fiind dispusă măsura anulării procedurii, va fi respinsă ca rămasă fără obiect solicitarea privind suspendarea procedurii până la soluționarea contestației și solicitarea privind modificarea documentației de atribuire.

Referitor la solicitarea contestatoarei de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestației, Consiliul o va respinge, dat fiind că achizitoarea și-a recunoscut culpa în modul de elaborare a documentației de atribuire, fiind aplicabile dispozițiile art. 454 Cod procedură civilă potrivit cărora *Pârâtul care a recunoscut, la primul termen de judecată la care părțile sunt legal citate, pretențiile reclamantului nu va putea fi obligat la plata cheltuielilor de judecată, cu excepția cazului în care, prealabil pornirii procesului, a fost pus în întârziere de către reclamant sau se afla de drept în întârziere. Dispozițiile art. 1.522 alin. (5) din Codul civil rămân aplicabile.*

Potrivit art. 9 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 După primirea contestației, autoritatea contractantă poate adopta măsurile de remediere pe care le consideră necesare ca urmare a contestației, în cel mult 3 zile de la primirea contestației. Măsurile adoptate trebuie comunicate contestatorului, celorlalți operatori economici implicați în procedura de atribuire, precum și Consiliului, nu mai târziu de o zi de la data adoptării lor. Pentru a fi aduse la cunoștința operatorilor economici interesați, măsurile adoptate înainte de data-limită de depunere a solicitărilor de participare sau, după caz, a ofertelor se publică în SEAP.

Având în vedere că, urmare primirii contestației, autoritatea contractantă a transmis punctul său de vedere în care a recunoscut necesitatea luării unor măsuri de remediere, propunând anularea procedurii de atribuire, Consiliul va respinge cererea contestatoarei privind obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestației.

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

În temeiul art. 26 alin. (2) și (7) 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, în parte, contestația formulată de ... SA, în contradictoriu cu ..., și anulează procedura organizată pentru atribuirea contractului de *Servicii de proiectare, inclusiv asistență tehnică din partea proiectantului pe durata execuției lucrărilor și execuție de lucrări, în vederea creșterii performanței energetice a 6 blocuri de locuințe colective în orașul ...*, cod CPV 45453000-7 Lucrări de reparații generale și de renovare (Rev.2).

În temeiul art. 26 alin. (6) din lege, respinge, ca rămasese fără obiect, solicitările contestatoarei privind modificarea documentației de atribuire și suspendarea procedurii până la soluționarea contestației.

Respinge solicitarea contestatoarei privind obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestației.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva deciziei 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, conform art. 29 din Legea nr. 101/2016.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...