

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. ..

Prin contestația nr. K782/2024 din 09.04.2024, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr., depusă de, înmatriculată la Registrul Comerțului sub nr. .., cod unic de identificare fiscal, reprezentată legal de administrator, privind procedura simplificată, organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect .", cod CPV 45232140-5 Lucrări de construcții de conducte de încălzire urbană (Rev.2), de, în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat:

- suspendarea procedurii până la soluționarea contestației;
- anularea *răspunsului consolidat solicitări de clarificare - documentație de atribuire* fără număr din data de 02.04.2024 și obligarea autorității contractante la emiterea un răspuns clar și în spiritul legii asupra întrebărilor formulate în cadrul cererii de clarificare.

Prin Încheierea nr. ..., Consiliul a respins, ca rămasă fără obiect, cererea de suspendare a procedurii, formulată de ...

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 *Răspunsul consolidat solicitări de clarificare - documentație de atribuire* fără număr din data de 02.04.2024, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea susține că, prin răspunsul furnizat de autoritatea contractantă, s-a introdus o cerință suplimentară și restrictivă.

Astfel, petenta arată că în conținutul caietului de sarcini se regăsește cerința privind personalul contractantului, prin care se solicită ca șeful de șantier desemnat să dețină atestat emis de către Agenția Națională pentru Resurse Minerale (ANRM) pentru conducerea și coordonarea lucrărilor având ca obiect ape subterane.

Totodată, în conținutul anunțului de participare simplificat sunt prevăzute următoarele „Orice referire din cuprinsul prezentei documentatii de atribuire (inclusiv a caietului de sarcini), prin care se indică o anumită atestare, autorizare, certificare,

origine, sursă, producție, un procedeu special, o marcă de fabrică sau de comerț, un brevet de invenție și/sau o licență de fabricație, o autorizație/certificare/atestare, se va citi și interpreta ca fiind însoțită de mențiunea "sau echivalent".

De asemenea, autoarea contestației arată că, în termenul legal, a solicitat o clarificare cu privire la atestarea/autorizarea persoanei desemnată pe poziția de șef șantier atestat ANRM, în sensul acceptării ca probă a competenței tehnice prin documente eliberate în scop similar de către autoritățile competente ale statelor membre ale Uniunii Europene.

Prin răspunsul furnizat, autoritatea contractantă a precizat următoarele:

"În vederea executării lucrărilor ce fac obiectul contractului este obligatorie deținerea atât de către operatorul economic care participă la procedură (oferant unic, oferant lider de asociere, oferant asociat sau subcontractant) cât și de către personalul specializat a atestării eliberate de către Agenția Națională pentru Resurse Minerale - ANRM conform legislației în vigoare. În situația în care oferanții prezintă documente eliberate în scop similar de către autoritățile competente ale statelor membre pentru operatorul economic participant la procedură și/sau pentru personalul nominalizat ca Șef de Șantier este obligatoriu ca aceste documente să fie recunoscute/atestare de către Agenția Națională pentru Resurse Minerale - ANRM conform legislației în vigoare. În acest sens fiind obligatorie prezentarea acestor documente de recunoaștere/atestare emise de către Agenția Națională pentru Resurse Minerale - ANRM. Această cerință se justifică prin faptul că Agenția Națională pentru Resurse Minerale - ANRM este forul care stabilește cadrul legislativ pentru executarea lucrărilor de cercetare geologică, lucrări de exploatare a petrolului și a resurselor minerale și de expertizare pe teritoriul României".

Contestatoarea subliniază faptul că cerința/obligția privind deținerea atestatului ANRM de către operatorul economic care participă la procedură (oferant unic, oferant lider de asociere, oferant asociat sau subcontractant) nu se regăsește în conținutul anunțului de participare. Or, criteriile de calificare și selecție trebuie stabilite de autoritatea contractantă la nivelul documentației de atribuire și incluse în anunțul de participare. Mai mult, conform art. 30 alin. (6) din prevederile HG nr. 395/2016 "Criteriile de calificare și criteriile de selecție care se regăsesc în caietul de sarcini ori în documentația descriptivă și care nu sunt prevăzute în anunțul de participare/simplificat/ de concurs sunt considerate clauze nescrise."

Astfel, din prevederile răspunsului furnizat, rezultă că cerințele suplimentare au ca efect modificări substanțiale ale criteriilor de calificare și selecție, în sensul extinderii nivelului acestora care nu poate fi operat, acesta conducând la anularea procedurii de atribuire.

Pe de altă parte, în opinia petentei, susținerea autorității din răspunsul furnizat, potrivit căreia fiecare operator economic participant la procedură (oferant unic, oferant lider de asociere, oferant asociat sau subcontractant) are obligația deținerii atestatului ANRM, este drept dovadă a limitării concurenței și contravine prevederilor legislației în materia achizițiilor publice.

În drept, autoarea contestației invocă prevederile art. 172 alin. (4), art. 185 alin. (1) din Legea nr. 98/2016.

Contestatoarea menționează că, după acest prim aspect, privind introducerea cerinței cumulative/suplimentare și neîntemeiate privind necesitatea atestării tuturor participanților la procedură, în textul

răspunsului, se poate observa a doua cerință suplimentară care contravine legislației și reglementărilor specifice din domeniul obiectului contractului și încalcă principiile ce stau la baza achizițiilor publice:

Ofertantul persoana juridică străină este obligat să obțină suplimentar un "document de recunoaștere" pentru îndeplinirea unei cerințe privind atestarea de către ANRM denumită în continuare cerință nescrisă.

Totodată, contestatoare nu neagă faptul că este necesar ca ofertantul să fie certificat/atestat pentru activitatea care este supusă procedurii, dar refuză în totalitate cerința nescrisă, privind prezentarea de documente de recunoaștere eliberate de către ANRM, în condițiile în care prin cerința inițială s-a prevăzut "detinerea unei autorizări, a unui atestat, a unui acord sau a oricărei alte forme de acreditare/autorizare/atestare (...)."

Autoarea contestației menționează faptul că în țara sa de reședință aceste tipuri de lucrări pot fi executate prin două condiții cumulative:

- autorizarea activității la nivelul certificatului constatator,
- respectiv prin obținerea certificatului de competență pentru instalația de foraj eliberat din partea Departamentului de minerit.

Potrivit prevederilor/regelementărilor legale aplicabile în România referitoare la atestarea de către ANRM a persoanelor juridice care execută lucrări de cercetare geologică, lucrări de explorare și/sau exploatare a petrolului și a resurselor minerale, sau supervizarea lucrărilor miniere, nu se aplică persoanelor juridice cu sediul într-un stat membru al Uniunii Europene.

În continuare, contestatoarea invocă prevederile art. 4 alin. (2) din *Ordinul nr. 122/2006 din 14 iunie 2006 privind aprobarea Metodologiei de atestare a competenței tehnice a persoanelor juridice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică, lucrări de exploatare a petrolului și a resurselor minerale și de expertizare, precum și a persoanelor fizice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică și de expertizare.*

Prin urmare, în opinia petentei, cerința suplimentară privind prezentarea unor „documente de recunoaștere” contravine prevederilor documentației de atribuire și a metodologiei de atestare a competenței tehnice de către ANRM și încalcă și principiile care guvernează în domeniul achizițiilor publice.

Astfel, autoritatea contractantă, prin răspunsul furnizat, a operat introducerea unor cerințe de calificare suplimentare, cu încălcarea principiului recunoașterii reciproce, pentru operatorii străini, care să îi oblige să obțină aceleași atestate din România, deși dețin documente referitoare la desfășurarea acestui tip de activitate în țările lor de proveniență.

Potrivit principiului tratamentului egal, autoarea contestației menționează că în orice stat al Uniunii Europene sunt acceptate toate produsele, serviciile și lucrările oferite în mod legal pe piața Uniunii,

precum și orice certificate și calificări profesionale emise în orice stat membru.

Practica Consiliului și a instanțelor este unanimă, în sensul că pe calea contestației nu se poate solicita înăsprirea condițiilor de participare pentru operatorii economici, în scopul diminuării concurenței, ci dimpotrivă, o contestație vizează anularea unui act care îngreunează participarea ofertanților în procedură.

În concluzie, autoarea contestației susține că răspunsul furnizat este inadecvat și nelegal, nepermis în cadrul unei proceduri de achiziție publică, solicitând:

- luarea în considerare a resurselor tuturor membrilor grupului care participă la procedură pentru demonstrarea capacității tehnice și profesionale,

- acceptarea documentelor justificative pentru demonstrarea capacității de exercitare a activității profesionale în conformitate cu reglementările aplicabile în țara sa de reședință așa cum rezultă din conținutul anunțului de participare

- renunțarea la prezentarea suplimentară a "documentului de recunoaștere" pentru persoane juridice străine.

Pentru toate aceste motive, petenta apreciază că se impune admiterea contestației și obligarea autorității contractante a răspunde conform cerințelor legale la solicitările de clarificări.

Prin adresa nr. 6172/15.04.2024, înregistrată la Consiliu sub nr. .., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de .., solicitând respingerea acesteia ca nefondată.

Autoritatea contractantă arată că, în cadrul procedurii în cauză, a fost publicată documentația de atribuire, care conține Proiectul tehnic nr. 58/2022, elaborat de ...

În cadrul Proiectului tehnic nr. 58/2022 se regăsesc proiectate lucrări de ... - *„OBIECT 1 Proiect tehnic și de execuție sondă: Fh 1 exploatare și Fh 2 injecție, apă geotermală inclusiv operațiile de punere în producție și testare hidrogeologică”* ce urmează a fi executate, conform părților scrise și desenate, proiect întocmit de . - atestat ANRM sub nr. 2232 din 19.11.2019, proiect întocmit în baza licenței de explorare emisă de către Agenția Națională pentru Resurse Minerale, în cuprinsul căreia, la pag. 77, se menționează faptul că *„supervizarea și coordonarea lucrărilor va fi efectuată de personal atestat ANRM”*.

Totodată, achizitoarea învederează că, potrivit prevederilor din cuprinsul fișei de date, secțiunea Modul de prezentare a propunerii tehnice: „Acolo unde este cazul, Ofertantul se va familiariza cu cerințele legislative locale care se aplică companiilor străine care își desfășoară activitate în țara unde se execută lucrările, România (înregistrarea unei filiale, unei companii cu capital mixt, utilizarea unui agent, etc.). Ofertantul va fi obligat să prezinte și să garanteze Autorității Contractante că a respectat legile locale privind companiile străine și este, și că, pe durata Contractului cu Autoritatea Contractantă, va rămâne înregistrat să deruleze activități în țara de funcționare. La cererea Autorității Contractante, Ofertantul va fi obligat să pună la dispoziție documentele

justificative privind înregistrarea și/sau o confirmare scrisă, care să arate că Ofertantul a luat toate măsurile necesare și adecvate pentru obținerea certificatului de înregistrare și menținerea înregistrării și dreptul necesar de a întreprinde activități comerciale în țara unde se derulează operațiunile, în speță în România".

Astfel, achizitoarea susține că petenta, în mod greșit, precizează faptul că, prin răspunsul consolidat publicat în data de 02.04.2024, se solicită ofertanților cerințe suplimentare, care au ca efect modificări substanțiale de calificare și selecție, în condițiile în care deținerea atestatului Agenției Naționale pentru Resurse Minerale de către persoanele fizice sau juridice care execută lucrări de tipul celor care fac obiectul prezentei proceduri de atribuire constituie o obligație legală și nicidecum un criteriu de calificare sau selecție impus.

De asemenea, achizitoarea precizează că, potrivit prevederilor art. 4 alin. (1) din Legea nr. 85/2003 a minelor și art. 4 alin. (1) din Metodologia de atestare a competenței tehnice a persoanelor juridice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică, lucrări de exploatare a petrolului și a resurselor minerale și de sediul într-un stat membru al Uniunii Europene, aceste persoane juridice trebuie să îndeplinească cumulativ următoarele condiții: să nu exercite pe teritoriul statului român activități de întocmire documentații cu caracter tehnico-geologic și/sau lucrări de cercetare geologică, precum și lucrări de exploatare a petrolului și a resurselor minerale și de expertizare, cu caracter efectiv și independent, durata exercitării acestor activități să nu fie pe o perioadă nedeterminată, iar persoana juridică să nu dobândească un sediu stabil în România. Acest fapt rezultă și din modul în care legiuitorul a înțeles să formuleze această dispoziție legală, lipsa conjuncției „sau” din cuprinsul textului de lege determinând necesitatea îndeplinirii cumulative a condițiilor stabilite pentru a fi exceptat de la obligativitatea atestării.

În consecință, neîndeplinirea uneia dintre cele trei condiții statornicește necesitatea atestării de către Agenția Națională pentru Resurse Miniere conform legislației în domeniu. În cazul de față, în situația atribuirii contractului de achiziție publică de lucrări către contestatoare, aceasta ar exercita pe teritoriul statului român activități cu caracter efectiv și independent și astfel, ar avea obligația de a deține o atestare în domeniu din partea Agenției Naționale pentru Resurse Miniere.

Așadar, cerința privind deținerea atestatului emis de Agenția Națională pentru Resurse Miniere de către persoanele juridice care execută lucrări de tipul celor ce fac obiectul procedurii de atribuire este o cerință obligatorie legală și nicidecum un criteriu de calificare sau selecție impus de către de autoritatea contractantă.

Mai mult decât atât, autoritatea arată că fiecare ofertant participant la procedură are obligația de a face dovada capacității profesionale de a realiza activitățile care fac obiectul expertizare, precum și a persoanelor fizice care întocmesc documentații și/sau

execută lucrări de cercetare geologică și de expertizare aprobată prin Ordinul nr. 122/2006 emis de Agenția Națională pentru Resurse Miniere.

Societatea contestatoare nu se regăsește în situația exceptării de la atestare, așa cum greșit suține în cuprinsul contestației, prin raportare la dispozițiile art. 4 alin. (2) din Metodologia de atestare a competenței tehnice a persoanelor juridice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică, lucrări de exploatare a petrolului și a resurselor minerale și de expertizare, precum și a persoanelor fizice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică și de expertizare aprobată prin Ordinul nr. 122/2006 emis de Agenția Națională pentru Resurse Miniere.

În acord cu dispozițiile legale anterior menționate, pentru a putea fi exceptată de la atestarea de către Agenția Națională pentru Resurse Miniere, o persoană juridică, așa cum se solicită în cadrul fișei de date – Cap. III.1.1.b) *Capacitatea de exercitare a activității profesionale* și conform cerinței minime obligatorii menționată la Cap. IV.4.1 *Modul de prezentare al propunerii tehnice* - care specifică faptul că, în situația în care, în vederea executării anumitor lucrări, conform caietelor de sarcini ce fac parte din documentația tehnico economică, este obligatorie, ținând cont de prevederile legale în domeniu, deținerea unei autorizări, a unui atestat, a unui acord sau a oricărei alte forme de acreditare/autorizare/atestare, ofertanții au obligația de a prezenta în cadrul propunerii tehnice dovezi în acest sens.

Nu în ultimul rând, achizițarea precizează faptul că petenta se află într-o eroare, susținând în cadrul contestației că fiecare membru al operatorului economic participant la procedură are obligația de a deține o atestare din partea Agenției Naționale pentru Resurse Miniere.

Astfel, autoritatea arată că în cuprinsul răspunsului consolidat la solicitările de clarificare, se menționează faptul că, fiecare operator economic participant la procedură (ofertant unic, ofertant lider de asociere, ofertant asociat sau subcontractant) are obligația deținerii atestatului ANRM și nu fiecare membru al operatorului economic participant la procedură. În continuare, invocă prevederile art. 3 alin. (1) lit. jj) din Legea nr. 98/2016.

Prin adresa nr. K880/19.04.2024, înregistrată la Consiliu sub nr. ..., contestatoarea a formulat răspuns la punctul de vedere al autorității contractante, susținând că autoritatea contractantă, prin distorsionarea informațiilor, nerespectarea criteriilor/condițiilor pe care ea însăși le-a stabilit cu ocazia lansării procedurii și prin constituirea unor bariere artificiale la intrarea ofertanților pe piața licitațiilor, creează premisele restrângerii, împiedicării, denaturării concurenței.

Prin adresa nr. 6418/23.04.2024, înregistrată la Consiliu sub nr. ..., autoritatea contractantă a formulat concluzii, solicitând respingerea contestației ca nefondată.

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

..... (..) a inițiat procedura simplificată, organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect ...", cod CPV 45232140-5 Lucrări de construcții de conducte de încălzire urbană (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr. .., data limită de depunere a ofertelor fiind stabilită pentru 11.04.2024, ora 1500. Valoarea estimată a contractului este 2.635.371,60 lei, fără TVA.

Nemulțumită de Răspunsul consolidat solicitări de clarificare - documentație de atribuire neînregistrat, datat 02.04.2024, . a înaintat contestația înregistrată la Consiliu cu nr. 21793/09.04.2024, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Prin Încheierea nr. .., Consiliul a respins, ca rămasă fără obiect, cererea de suspendare a procedurii, formulată de .., motivat de faptul că autoritatea contractantă a procedat la suspendarea procedurii de atribuire, până la soluționarea contestației.

Contestatoarea a constituit cauțiunea în sumă de 35.000,00 lei, conform art. 61¹ alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. .., eliberată de CEC Bank – Sucursala Oradea, la data de 12.04.2024.

Analizând criticile formulate de autoarea contestației, Consiliul constată că acestea vizează aspecte legate de faptul că autoritatea contractantă a formulat Răspunsul consolidat solicitări de clarificare - documentație de atribuire neînregistrat datat 02.04.2024, iar prin răspunsul furnizat s-a introdus o cerință suplimentară și restrictivă.

Argumentele aduse de contestatoare în favoarea temeiniciei celor reclamate se bazează pe următoarele aspecte:

- în conținutul caietului de sarcini se regăsește cerința privind personalul contractantului prin care se solicită ca șeful de șantier desemnat să dețină atestat emis de către Agenția Națională pentru Resurse Minerale (ANRM) pentru conducerea și coordonarea lucrărilor având ca obiect ape subterane;

- s-a solicitat o clarificare cu privire la atestarea/autorizarea persoanei desemnată pe poziția de șef șantier atestat ANRM, în sensul acceptării ca probă a competenței tehnice prin documente eliberate în scop similar de către autoritățile competente ale statelor membre ale Uniunii Europene

- prin răspunsul furnizat autoritatea contractantă a precizat următoarele:

"In vederea executarii lucrarilor ce fac obiectul contractului este obligatorie detinerea atat de catre operatorul economic care participa la procedura (ofertant unic, ofertant lider de asociere, ofertant asociat sau subcontractant) cat si de catre personalul specializat a atestarii eliberate de catre Agentia Nationala pentru Resurse Minerale - ANRM conform legislatiei in vigoare.

- Deținerea atestatului ANRM este o obligație pentru orice persoană juridică română nu și pentru persoanele juridice cu sediul într-un stat membru al Uniunii Europene.

Concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că, din prevederile răspunsului furnizat, rezultă că cerințele suplimentare au ca efect modificări substanțiale ale criteriilor de calificare și selecție, *în sensul extinderii nivelului acestora care nu poate fi operat acesta conducând la anularea procedurii de atribuire.*

Contestatoarea a adăugat că, pe de altă parte, impunerea de către achizitoare prin răspunsul furnizat ca fiecare operator economic participant la procedură (ofertant unic, ofertant lider de asociere, ofertant asociat sau subcontractant) are obligația deținerii atestatului *ANRM este drept dovadă a limitării concurenței și contravine prevederilor legislației în materia achizițiilor publice.*

Se vor reține și precizările achizitoarei în replică la cele reclamate, potrivit cărora dispozițiile imperative prevăzute de legislația națională determină necesitatea atestării de către Agenția Națională pentru Resurse Miniere a persoanelor juridice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică, lucrări de exploatare a petrolului și a resurselor minerale și de expertizare, cu referire la art. 4 din Legea nr. 85/2003 a minelor, respectiv la art. 4 din Metodologia de atestare a competenței tehnice a persoanelor juridice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică, lucrări de exploatare a petrolului și a resurselor minerale și de expertizare, precum și a persoanelor fizice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică și de expertizare aprobată prin Ordinul nr. 122/2006.

Concluzia la care ajunge achizitoarea este că prin *Răspunsul consolidat publicat în data de 02.04.2024* nu au fost solicitate ofertanților cerințe suplimentare care să aibă ca efect modificări substanțiale de calificare și selecție, în condițiile în care deținerea atestatului eliberat Agenției Naționale pentru Resurse Minerale de către persoanele fizice sau juridice care execută lucrări de tipul celor care fac obiectul prezentei proceduri de atribuire constituie o obligație legală și nicidecum un criteriu de calificare sau selecție impus de către subscrisa, în calitate de autoritate contractantă.

Trecând la analiza celor reclamate se are în vedere faptul că obiectul contractului supus procedurii de atribuire în cauză îl constituie executia de lucrari pentru obiectivul de investiții – Sistem de producere si distributie a energiei termice utilizand energie geotermala, in, Jud. - ..

Din cuprinsul caietului de sarcini, sunt relevant de redat următoarele precizări:

3. [CONTEXTUL REALIZĂRII ACESTEI ACHIZIȚII DE LUCRĂRI]

Prin finalizarea prezentei proceduri de achiziție se urmărește semnarea unui contract de lucrări de execuție a proiectului „ ..”.

3.1 Informații despre Autoritatea Contractantă

UAT funcționează în baza OUG 57/2019 privind Codul administrativ și are rolul de a oferi produse și servicii publice de cea mai bună calitate pentru satisfacerea nevoilor

sociale generale și specifice pentru persoane fizice și juridice, în condiții de eficiență economică.

(...)

Energia geotermală este energia obținută din căldură aflată în interiorul Pământului. Centralele de producție a energiei din energie geotermală sunt centrale ce utilizează ceea ce se numesc resurse hidro-geotermale. Acestea utilizează resurse hidrologice de temperaturi înalte, de peste 140 °C. Avantajele pe care le prezintă energia geotermală au determinat crearea unei noi specialități în domeniul științelor tehnice, resursele economice și umane fiind semnificative atât în ceea ce privește exploatarea zăcămintelor geotermale, cât și în ceea ce privește utilizările acestei forme de energie. Utilizările energiei geotermale se pot împărți în două grupe mari și anume: utilizări directe (prin transfer de căldură unui utilizator sau pentru agrement), utilizări indirecte (conversie în energie electrică).

(...)

În România, resursele geotermale cu valențe energetice au fost incluse (prin Legea Minelor nr.61 /1998) în categoria resurselor minerale utile. Ca atare, ele au fost evidențiate și evaluate prin cercetări geologice și prin foraje executate și probate prin exploatare experimentală. Resursele geotermale inventariate sunt prezente sub forma de ape calde cu temperaturi cuprinse între 45 și 120 °C, exploatate de la adâncimi variind între 700 și 3400 m, prezentând un chimism specific și, în cazuri particulare, gaze combustibile asociate.

(...).

..... intenționează implementarea unei investiții ce vizează realizarea unui sistem de încălzire centralizat, care utilizează surse regenerabile de energie, respectiv energie geotermală, pentru furnizarea energiei termice. Astfel, prin implementarea acestui proiect va crește producția de energie din surse regenerabile disponibile local, se vor reduce emisiile de gaze cu efect de seră pe teritoriul localității, se va elimina incertitudinea privitoare la furnizarea energiei termice pe timp de iarnă, se va limita dependența de factori externi și necesitatea unor transporturi de combustibili de la mare distanță.

..... intenționează implementarea acestei investiții pentru consum propriu, respectiv pentru clădirile publice (clădiri deținute și administrate de autoritățile și instituțiile publice locale).

Astfel, se propune:

- Realizarea unui foraj de extracție a apei geotermale;
- Realizarea unei clădiri cu funcțiunea principală de centrală termică, echiparea cu utilaje și echipamente tehnologice;
- Realizarea unei rețele de distribuție a energiei termice
- Realizarea unui foraj de injecție a apei geotermale uzate termic;
- Realizarea unei conducte de transport a apei geotermale uzate termic către forajul de Injecție.

În cuprinsul Strategiei de contractare nr. 4009/19.06.2023 autoritatea contractantă a argumentat necesitatea și oportunitatea atribuirii contractului de achiziție publică punând faptul că: Furnizarea energiei termice pentru clădirile publice din este realizată utilizând combustibili ce nu sunt disponibili local, asigurarea acestora necesită transporturi de la mare distanță, rezultând în emisii poluante suplimentare.

Furnizarea energiei termice a clădirilor publice rezulta în emisii ridicate de CO₂ și alte gaze cu efect de seră, având în vedere utilizarea unor sisteme individuale ce utilizează combustibili fosili. Gradul de independență energetică este scăzut, având în vedere necesitatea achiziționării unor combustibili ce nu sunt disponibili local.

Gradul de confort este scăzut datorită costurilor ridicate pentru asigurarea energiei termice

Gradul de confort este scăzut datorită incertitudinii asigurării energiei termice pentru încălzirea spațiilor pe timp de iarnă, în marea majoritate a cazurilor, furnizarea energiei termice este realizată utilizând tehnologii depășite din punct de vedere tehnic.

Pe raza exista un potential ridicat al energiilor regenerabile, in special a energiei geotermale. Astfel, se dorește realizarea a unui sistem de încălzire centralizat, prin utilizarea unor surse regenerabile de energie mai puțin exploatate, respectiv energie geotermala. Principalul rezultat urmărit este:

Producție majorată a energiei din surse regenerabile mai puțin exploatate Acest rezultat va contribui și la:

-creșterea ponderii energiei regenerabile în totalul consumului de energie primară, ca rezultat al investițiilor de creștere a puterii instalate de producere a energiei electrice și termice din surse regenerabile mai puțin exploatate.

-reducerea emisiilor de carbon în atmosfera generate de sectorul energetic prin înlocuirea unei părți din cantitatea de combustibili fosili consumați în fiecare an (cărbune, gaz natural).

În vederea reducerii emisiilor de gaze cu efect de seră, sunt necesare luarea unor acțiuni concrete la nivel local, precum prin investiția

Se reține că cerința reclamată se regăsește la nivelul caietului de sarcini, la secțiunea 4.4 dedicată *Personalului Contractantului*, fiind astfel formulată:

B. ȘEF ȘANTIER

Inginer atestat ANRM (Agenția Națională pentru Resurse Minerale) pentru conducerea și coordonarea lucrărilor având ca obiect ape subterane care va relaționa direct cu personalul Autorității Contractante responsabil de executarea Contractului (Supervizor și EIP). Acesta este responsabil de organizarea și supravegherea tuturor activităților realizate de Antreprenor pe șantier. Șeful de șantier trebuie să fie permanent prezent pe șantier când se realizează activități și trebuie să poată informa reprezentantul Autorității Contractante în orice moment despre situația de pe șantier. În cazul în care șeful de șantier nu poate fi prezent, acesta va fi înlocuit cu înștiințarea prealabilă a Autorității Contractante (...).

Așa cum a fost mai sus reținut, la solicitarea adresată de un operator economic, autoritatea contractantă a furnizat la data de 02.04.2024 *Răspunsul consolidat solicitări de clarificare - documentație de atribuire* neînregistrat:

SOLICITARE DE CLARIFICARE NR. 2

[Conform invitației de participare „Orice referire din cuprinsul prezentei documentații de atribuire (inclusiv a caietului de sarcini), prin care se indică o anumită atestare, autorizare, certificare, origine, sursă, producție, un procedeu special, o marcă de fabrică sau de comerț, un brevet de invenție și/sau o licență de fabricație, o autorizație/certificare/atestare, se va citi și interpreta ca fiind însoțită de mențiunea "sau echivalent".] **Astfel, vă rugăm clarificați dacă pentru Șef șantier - inginer atestat ANRM se acceptă ca probă documente eliberate în scop similar de către autoritățile competente ale statelor membre?**

RĂSPUNS SOLICITARE DE CLARIFICARE NR. 2

[Referitor la cerința minimă obligatorie pentru specialistul "Șef șantier" ca acesta să fie inginer atestat ANRM", menționăm următoarele:

- În vederea executării lucrărilor ce fac obiectul contractului **este obligatorie deținerea atât de către operatorul economic care participă la procedura (oferant unic, oferant lider de asocieri, oferant asociat sau subcontractant) cât și de către personalul specializat a atestării eliberate de către Agenția Națională pentru Resurse Minerale - ANRM conform legislației în vigoare.**

- În situația în care ofertantii prezintă documente eliberate în scop similar de către autoritățile competente ale statelor membre pentru operatorul economic participant la procedura și/sau pentru personalul nominalizat ca Șef de Șantier **este obligatoriu ca aceste documente să fie recunoscute/atestate de către Agenția Națională pentru Resurse Minerale - ANRM conform legislației în vigoare.** În acest sens fiind obligatorie prezentarea acestor documente de recunoaștere/atestare emise de către Agenția Națională pentru Resurse Minerale - ANRM. Această cerință se justifică prin faptul că Agenția Națională pentru Resurse Minerale - ANRM este forul care stabilește cadrul legislativ pentru executarea lucrărilor de cercetare geologică, lucrări de exploatare a petrolului și a resurselor minerale și de expertizare pe teritoriul României].

Se vor reține și următoarele prevederi din cadrul fișei de date a achiziției, respectiv:

III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale

Informații și formalități necesare pentru evaluarea respectării cerințelor menționate:

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 nici una din 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 DUAE de către operatorii economici participanți la procedura de atribuire cu informațiile aferente situației lor.

Documentele justificative care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAE, 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, care să cuprindă informații reale/actuale la momentul prezentării

(...)

IV.4.1 Modul de prezentare al propunerii tehnice

(...)

Acolo unde este cazul, Ofertantul se va familiariza cu cerințele legislative locale care se aplică companiilor străine care își desfășoară activitate în țara unde se execută lucrările, România (înregistrarea unei filiale, unei companii cu capital mixt, utilizarea unui agent, etc.). Ofertantul va fi obligat să prezinte și să garanteze Autorității Contractante că a respectat legile locale privind companiile străine și este, și că, pe durata Contractului cu Autoritatea Contractantă, va rămâne înregistrat să deruleze activități în țara de funcționare. La cererea Autorității Contractante, Ofertantul va fi obligat să pună la dispoziție documentele justificative privind înregistrarea și/sau o confirmare scrisă, care să arate că Ofertantul a luat toate măsurile necesare și adecvate pentru obținerea certificatului de înregistrare și menținerea înregistrării și dreptul necesar de a întreprinde activități comerciale în țara unde se derulează operațiunile, în speta în România.

(...).

În situația în care, în vederea executării anumitor lucrări, conform caietelor de sarcini ce fac parte din documentația tehnico-economică, este obligatorie, ținând cont de prevederile legale în domeniu, deținerea unei autorizații, a unui atestat, a unui acord sau a oricărei alte forme de acreditare/autorizare/atestare, ofertantul are obligația de a prezenta în cadrul propunerii tehnice dovezi în acest sens.

(...).

IV.4.3 Modul de prezentare al ofertei

Orice referință din cuprinsul prezentei documentații de atribuire (inclusiv a caietului de sarcini), prin care se indică o anumită atestare, autorizare, certificare, origine, sursă, producție, un procedeu special, o marcă de fabrică sau de comerț, un brevet de invenție și/sau o licență de fabricație, o autorizație/certificare/atestare, se va citi și interpreta ca fiind însoțită de mențiunea "sau echivalent".

Problema care se impune a fi dezbătută în prezenta cauză vizează obligativitatea deținerii/sau nu a atestatului ANRM de către persoanele juridice cu sediul într-un stat membru al Uniunii Europene.

Prezintă relevanță în cauză următoarele dispoziții legale:

- *Legea minelor nr. 85/2003*:

➤ **Art. 3.** - În înțelesul prezentei legi, termenii folosiți se definesc după cum urmează:

1. **activitate minieră** - ansamblul de lucrări privind prospecțiunea, explorarea, dezvoltarea, exploatarea, prepararea/prelucrarea, concentrarea, comercializarea produselor miniere, conservarea și închiderea minelor, inclusiv lucrările aferente de refacere și reabilitare a mediului;

(...)

4. autoritatea competentă - Agenția Națională pentru Resurse Minerale, care reprezintă interesele statului în domeniul resurselor minerale, conform atribuțiilor stabilite de prezenta lege;

(...)

28. produs minier - produsul rezultat din activitatea de exploatare a unui zăcământ, livrat ca atare sau sub formă de sorturi rezultate în urma unui proces tehnologic de prelucrare/preparare pentru a fi utilizat ca produs finit sau ca materie primă la fabricarea unui alt produs;

29. produs rezidual minier - produsul remanent depus în halde și iazuri de decantare, rezultat din activități miniere;

30. prospecțiune - ansamblul de studii și lucrări de suprafață care se realizează pentru identificarea posibilităților existenței unor acumulări de resurse minerale;

(...).

➤ **„Art. 4. - (1) Activitățile miniere** se efectuează de către persoane juridice care sunt înregistrate, conform legii, și sunt specializate și atestate în desfășurarea unor astfel de activități sau se organizează în acest scop. Întocmirea documentațiilor tehnico-economice și expertizele aferente activităților miniere se efectuează și de către persoane fizice atestate în acest scop de autoritatea competentă, conform legii.

(2) Activitățile miniere de exploatare pot fi efectuate și de persoane fizice, în condițiile art. 28-30.

(3) Activitățile miniere se realizează numai în cadrul unor perimetre autorizate în acest scop de autoritatea competentă, cu excepția persoanelor fizice care execută activități miniere de exploatare în condițiile art. 29, în cazul cărora autorizarea perimetrului nu este necesară.

- Ordinul nr. 122/2006 din 14 iunie 2006 privind aprobarea Metodologiei de atestare a competenței tehnice a persoanelor juridice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică, lucrări de exploatare a petrolului și a resurselor minerale și de expertizare, precum și a persoanelor fizice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică și de expertizare:

Art. 1. - În conformitate cu prevederile art. 3 lit. d) din Hotărârea Guvernului nr. 756/2003 privind organizarea și funcționarea Agenției Naționale pentru Resurse Minerale, Agenția Națională pentru Resurse Minerale organizează și efectuează atestarea competenței tehnice a persoanelor juridice care întocmesc documentații cu caracter geologic, tehnico-economice și/sau execută lucrări de cercetare geologică, lucrări de explorare și/sau exploatare a petrolului și a resurselor minerale, operațiuni petroliere și miniere, lucrări de închidere a minelor/carierelor sau de expertizare și a persoanelor fizice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică și de expertizare, precum și pentru conducerea sau supervizarea lucrărilor geologice, petroliere și miniere.

Art. 2. - Prezenta metodologie are ca obiect stabilirea procedurilor de atestare de către Agenția Națională pentru Resurse Minerale a persoanelor fizice și juridice care efectuează operațiuni petroliere și/sau activități miniere specifice, care intră sub incidența Legii petrolului nr. 238/2004 și a Legii minelor nr. 85/2003, cu modificările ulterioare.

Art. 3. - Prevederile prezentei metodologii stabilesc cadrul organizatoric necesar și regulile unitare pentru atestarea capacității persoanelor juridice și fizice de a întocmi și a executa ansamblul de lucrări stabilite la art. 1.

Art. 4. - Pentru persoanele juridice care întocmesc documentații cu caracter tehnico-geologic și/sau execută lucrări de cercetare geologică, lucrări de exploatare a petrolului și a resurselor minerale și de expertizare, precum și pentru persoanele fizice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică și de expertizare care intră sub incidența Legii nr. 238/2004 și a Legii nr. 85/2003, cu modificările ulterioare, atestarea este obligatorie.

(2) Prevederile alin. (1) nu se aplică persoanelor fizice, cetățeni ai statelor membre ale Uniunii Europene, și/sau persoanelor juridice cu sediul într-un stat membru al Uniunii Europene, **dacă acestea nu exercită pe teritoriul statului român activitățile prevăzute**

la alin. (1), cu caracter efectiv și independent, pe o perioadă nedeterminată, având un sediu stabil pe teritoriul statului român, fără ca acesta să fie în mod necesar un sediu statutar.

Din economia dispozițiilor legale anterior redate, Consiliul determină că activitățile miniere se efectuează de către persoane juridice care sunt înregistrate, conform legii, și sunt specializate și atestate în desfășurarea unor astfel de activități sau se organizează în acest scop iar întocmirea documentațiilor tehnico-economice și expertizele aferente activităților miniere se efectuează și de către persoane fizice atestate în acest scop de autoritatea competentă, conform legii, contrar celor susținute de autoarea contestației, potrivit cărora din *prevederile răspunsului furnizat rezultă că cerințele suplimentare au ca efect modificări substanțiale ale criteriilor de calificare și selecție, în sensul extinderii nivelului acestora care nu poate fi operat acesta conducând la anularea procedurii de atribuire.*

Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și vizavi de pretinsa *limitare a concurenței*, respectiv: *impunerea de către achizitor prin răspunsul furnizat ca fiecare operator economic participant la procedură (oferant unic, ofertant lider de asociere, ofertant asociat sau subcontractant) are obligația deținerii atestatului ANRM este drept dovadă a limitării concurenței și contravine prevederilor legislației în materia achizițiilor publice, în condițiile în care deținerea atestatului Agenției Naționale pentru Resurse Minerale de către persoanele fizice sau juridice care execută lucrări de tipul celor care fac obiectul prezentei proceduri de atribuire constituie o obligație legală.*

Consiliul reține că documentația de atribuire trebuie să conțină toate informațiile necesare operatorilor economici interesați de participarea la procedura de atribuire cu privire la cerințele achiziției și modul de desfășurare a acesteia, iar prevederile documentației de atribuire nu trebuie să restricționeze, în mod nejustificat, participarea operatorilor economici interesați la procedura de atribuire.

Prin urmare, necesitatea sau oportunitatea anumitor cerințe vizavi de personalul contractantului sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, prevederile legale aplicabile în materia achizițiilor publice nu obligă autoritatea contractantă să accepte cerințe care nu corespund necesităților sale, astfel că acesta nu poate fi sancționată pentru modificarea/clarificarea cerințelor sau pentru refuzul de a nu aduce modificări altor prevederi ale documentației, atâta timp cât acestea îi satisfac interesele, achizitoarea fiind singura în măsură să-și stabilească propriile necesități, orice achiziție care nu ar conduce la satisfacerea în mod deplin a nevoilor sale reprezentând o folosire ineficientă a fondurilor.

Modificarea sau cenzurarea anumitor cerințe poate face obiectul contestării de către operatorii economici interesați în situația încălcării dispozițiilor referitoare la asigurarea concurenței între operatorii economici.

Singura limitare a acestui drept al autorității contractante este determinată de introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici.

Sunt incidente în cauză următoarele dispoziții legale:

- art. 29 alin. (1) și art. 31 alin. (1) din H.G. nr. 395/2016, respectiv:

Art. 29. - (1) Criteriile de calificare privind capacitatea au ca scop demonstrarea potențialului tehnic, financiar și organizatoric al fiecărui operator economic participant la procedură, potențial care trebuie să reflecte posibilitatea concretă a acestuia de a îndeplini contractul/acordul-cadru și de a rezolva eventualele dificultăți legate de îndeplinirea acestuia, în cazul în care oferta sa va fi declarată câștigătoare.

Art. 31. - (1) Autoritatea contractantă nu are dreptul de a restricționa participarea la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică prin introducerea unor criterii minime de calificare, care:

a) nu prezintă relevanță în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează să fie atribuit;

b) sunt disproporționate în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează a fi atribuit.

În consecință, pentru a cenzura cerințele stabilite de autoritatea contractantă, așa cum solicită petenta în prezenta cauza, este necesară stabilirea existenței, prin ele, a unor condiții restrictive, nejustificate și nelegale ce pot împiedica o concurență efectivă între operatorii economici, precum și a existenței unor cerințe care nu contribuie la descrierea, în mod obiectiv, a lucrărilor astfel încât să corespundă necesității achizitoarei.

Prin urmare, contestatoarea, în susținerea demersului său la Consiliu, are obligația de a proba caracterul restrictiv al cerințelor criticate, prin prezentarea unor mijloace de probă pertinente și concludente, fiind pe deplin aplicabile în acest caz prevederile art. 249 din Codul de procedură civilă, potrivit cărora „cel care face o susținere în cursul procesului trebuie să o dovedească, în afară de cazurile anume prevăzute de lege”.

Acestei obligații a contestatorului, de a face proba afirmațiilor sale, îi corespunde obligația autorității contractante de a proba și justifica oportunitatea conținutului documentației de atribuire, astfel că în verificările sale Consiliul va avea în vedere și art. 154 din Legea nr. 98/2016, potrivit căruia „Autoritatea contractantă are obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire”, întrucât documentația de atribuire trebuie să conțină toate informațiile necesare operatorilor economici interesați de participarea la procedura de atribuire cu privire la cerințele achiziției și modul de desfășurare a acesteia.

În consecință, în evaluarea temeiniciei cererilor adresate Consiliului, acesta va avea în vedere faptul că solicitările trebuie justificate și probate obiectiv, cu dovada fermă a caracterului restrictiv, simpla pretindere a necesității modificării lor și simpla afirmație că restricționează concurența nefiind suficiente pentru a determina nelegalitatea actului atacat. În egală măsură, în stabilirea legalității

actului atacat al autorității contractante va fi avută în vedere și proba pe care achizitoarea o realizează cu privire la legătura obiectivă de cauzalitate și dependența dintre specificația criticată și nevoia sa de achiziție.

În mod similar vor fi respinse ca neîntemeiate și susținerile contestatoarei cu privire la susținerile potrivit cărora *impunerea de către achizitor prin răspunsul furnizat ca fiecare operator economic participant la procedură (ofertant unic, ofertant lider de asociere, ofertant asociat sau subcontractant) are obligația deținerii atestatului ANRM este drept dovadă a limitării concurenței și contravine prevederilor legislației în materia achizițiilor publice*, întrucât din examinarea răspunsului consolidat la solicitările de clarificare rezultă că fiecare operator economic participant la procedură (ofertant unic, ofertant lider de asociere, ofertant asociat sau subcontractant) are obligația deținerii atestatului ANRM și nu fiecare membru sau un membru al operatorului economic participant la procedură.

Este evident că, dacă doar un membru va executa lucrările pentru care sunt necesare atestări ANRM, doar acesta ar trebui să fie atestat/autorizat.

În ceea ce privește criticile aduse de contestatoare, privind faptul că prin răspunsul consolidat la solicitările de clarificare privind documentația de atribuire *au fost introduse criterii suplimentare de calificare și selecție de către autoritatea contractantă ca urmare a faptului că operatorul economic participant la procedură trebuie să fie atestat de către Agenția Națională pentru Resurse Minerale, conform legislației în vigoare, iar această cerință/obligația privind deținerea atestatului ANRM de către operatorul economic care participă la procedură (ofertant unic, ofertant lider de asociere, ofertant asociat sau subcontractant) nu se regăsește în conținutul invitației de participare*, Consiliul reține caracterul nefondat al susținerilor, câtă vreme cerința privind deținerea atestatului emis de Agenția Națională pentru Resurse Miniere de către persoanele juridice care execută lucrări de tipul celor ce fac obiectul procedurii de atribuire este o cerință obligatorie legală. Nu prezintă relevanță faptul că, în cuprinsul documentației de atribuire inițial a fost precizată în mod expres obligativitatea deținerii de către personalul specializat a atestării eliberate de către Agenția Națională pentru Resurse Minerale - ANRM, întrucât prin clarificarea furnizată ulterior, autoritatea contractantă a clarificat faptul că această cerință privește și operatorul economic care participă la procedură (ofertant unic, ofertant lider de asociere, ofertant asociat sau subcontractant) conform legislației în vigoare.

În considerarea celor antemenționate sunt relevante susținerile achizitoarei potrivit cărora:

În acord cu dispozițiile legale anterior menționate, pentru a putea fi exceptată de la atestarea de către Agenția Națională pentru Resurse Miniere, o persoană juridică așa cum se

solicită în cadrul Fișei de Date - III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale și conform cerinței minime obligatorii menționate în cadrul Fișei de Date - IV.4.1 Modul de prezentare al propunerii tehnice - care specifică faptul că în situația în care, în vederea executării anumitor lucrări, conform caietelor de sarcini ce fac parte din documentația tehnico-economică, este obligatorie, ținând cont de prevederile legale în domeniu, deținerea unei autorizări, a unui atestat, a unui acord sau a oricărei alte forme de acreditare/autorizare/atestare, ofertanții au obligația de a prezenta în cadrul propunerii tehnice dovezi în acest sens.

Mai mult, așa cum a argumentat achizitoarea, la secțiunea dedicată modalității de prezentare al propunerii tehnice s-au făcut următoarele precizări:

Ofertantul va fi obligat să prezinte și să garanteze Autorității Contractante că a respectat legile locale privind companiile străine și că, pe durata Contractului cu Autoritatea Contractantă, va rămâne înregistrat să deruleze activități în țara de funcționare. La cererea Autorității Contractante, Ofertantul va fi obligat să pună la dispoziție documentele justificative privind înregistrarea și/sau o confirmare scrisă, care să arate că Ofertantul a luat toate măsurile necesare și adecvate pentru obținerea certificatului de înregistrare și menținerea înregistrării și dreptul necesar de a întreprinde activități comerciale în țara unde se derulează operațiunile, în speță în România.

(...).

O altă critică adusă de contestatoare vizează faptul că cerința suplimentară solicită prin răspunsul consolidat privind prezentarea unor „documente de recunoaștere” nu numai că este contrară prevederilor documentației de atribuire și a metodologiei de atestare a competenței tehnice de către ANRM, ci încalcă și principiile care guvernează domeniul achizițiilor publice.

Astfel contestatoarea argumentează că autoritatea contractantă prin răspunsul furnizat a operat introducerea unor cerințe de calificare suplimentare cu încălcarea principiului recunoașterii reciproce, *pentru operatorii străini*, care să îi oblige pe aceștia să obțină aceleași atestate din România, deși dețin documente referitoare la desfășurarea acestui tip de activitate în țările lor de proveniență. Potrivit principiului tratamentului egal, în orice stat al Uniunii Europene sunt acceptate toate produsele, serviciile și lucrările oferite în mod legal pe piața Uniunii, precum și orice certificate și calificări profesionale emise în orice stat membru.

În referire la aspectele reclamate Consiliul are în vedere dispozițiile legale invocate de achizitoare, respectiv prevederile art. 15, alin. 2 și 3 din *Metodologia de atestare a competenței tehnice a persoanelor juridice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică, lucrări de exploatare a petrolului și a resurselor minerale și de expertizare, precum și a persoanelor fizice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică și de expertizare aprobată prin Ordinul nr. 122/2006*, potrivit cărora:

Art. 15. - În vederea obținerii atestării competenței pentru întocmirea documentațiilor geologico-tehnice economice și/sau executării lucrărilor de cercetare geologică, lucrărilor de exploatare a petrolului și a resurselor minerale și de expertizare, persoana juridică sau fizică va înainta la secretariatul comisiei de atestare din cadrul Agenției Naționale pentru Resurse Minerale cererea-tip de atestare, ale cărei modele sunt prezentate în anexele nr. 2 și 3, însoțite de documentele prevăzute la art. 30 și 33.

(2) Pentru verificarea îndeplinirii de către solicitant, persoană fizică, cetățean al altui stat membru al Uniunii Europene, sau persoană juridică stabilită cu sediul principal în alt stat membru al Uniunii Europene, a condițiilor cerute de prezentul ordin, Agenția Națională pentru Resurse Minerale acceptă ca probă documentele eliberate în scop similar de către autoritățile competente ale statelor membre.

(3) În cazul în care este necesară verificarea legalității documentelor depuse în vederea atestării, Direcția generală inspecție și supraveghere teritorială activități miniere și operațiuni petroliere și Direcția generală gestionare, evaluare și concesionare resurse/rezerve petrol din cadrul Agenției Naționale pentru Resurse Minerale contactează autoritățile competente din statele membre ale Uniunii Europene sau Spațiul Economic European, prin intermediul SIPI.

Așadar, așa cum a susținut și autoritatea contractantă, în situația în care contestatoarea este înregistrată, specializată și atestată în acest domeniu, în țara de rezidență, are posibilitatea legală de a obține atestarea din partea Agenției Naționale pentru Resurse Minerale prin simpla prezentare a documentelor eliberate în scop similar de către autoritățile competente ale statului de rezidență, astfel cum este menționat în prevederile legale anterior precizate.

În ceea ce privește exceptarea persoanelor juridice cu sediul într-un stat membru al Uniunii Europene, potrivit prevederilor/regelmentărilor legale aplicabile în România referitoare la atestarea de către ANRM a persoanelor juridice care execută lucrări de cercetare geologică, lucrări de explorare și/sau exploatare a petrolului și a resurselor minerale, sau supervizarea lucrărilor miniere, susținută de contestatoare, se are în vedere că aceasta se bazează pe dispozițiile *Ordinul nr. 122/2006 din 14 iunie 2006 privind aprobarea Metodologiei de atestare a competenței tehnice a persoanelor juridice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică, lucrări de exploatare a petrolului și a resurselor minerale și de expertizare, precum și a persoanelor fizice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică și de expertizare* care statuează următoarele:

"art. 4 „Pentru persoanele juridice care întocmesc documentații cu caracter tehnico-geologic și/sau execută lucrări de cercetare geologică, lucrări de exploatare a petrolului și a resurselor minerale și de expertizare (...), atestarea este obligatorie.

(2) Prevederile alin. (1) nu se aplică persoanelor fizice, cetățeni ai statelor membre ale Uniunii Europene, și/sau persoanelor juridice cu sediul într-un stat membru al Uniunii Europene, dacă acestea nu exercită pe teritoriul statului român activitățile prevăzute la alin. (1), cu caracter efectiv și independent, pe o perioadă nedeterminată, având un sediu stabil pe teritoriul statului român, fără ca acesta să fie în mod necesar un sediu statutar."

Astfel, în opinia contestatoarei, nu sunt temeinice argumentele autorității contractante cu privire la îndeplinirea cumulativă a condițiilor pentru atestarea persoanelor juridice cu sediul într-un stat membru al Uniunii Europene din considerentele următoare:

- *activitățile supuse procedurii nu vor fi efectuate independent având în echipa de implementare o persoană atestată de către ANRM, lucrările se vor desfășura pe o perioadă determinată, respectiv nu deținem un sediu stabil pe teritoriul României;*

- *în cadrul acestui contract subscrisa ar avea calitatea de executant/contractant nicidecum titular al licenței care conform prevederilor*

Legii 85/2003 titular - orice persoană juridică sau fizică, română ori străină, care poate efectua activități miniere în baza unei licențe sau a unui permis; caz în care pe bună dreptate ar fi necesară deținerea unei atestări din partea ANRM;

- menționăm faptul că subscrisa este înregistrată, este specializată și este atestată pentru desfășurarea unor astfel de activități emis de organele competente din țara de rezidență;

- menționăm faptul că în țara noastră de reședință aceste tipuri de lucrări pot fi executate prin două condiții cumulative:

- 1. autorizarea activității la nivelul certificatului constatator*
- 2. respectiv prin obținerea certificatului de competență pentru instalația de foraj eliberat din partea Departamentului de minerit.*

Se vor reține și argumentele aduse de achizitoare, respectiv neîndeplinirea fie și a uneia dintre cele trei condiții statornicește necesitatea atestării de către Agenția Națională pentru Resurse Miniere conform legislației în domeniu, în cazul de față, în situația atribuirii contractului de achiziție publică de lucrări către contestatoare, aceasta ar exercita pe teritoriul staului român activități cu caracter efectiv și independent și astfel, ar avea obligația de a deține o atestare în domeniu din partea Agenția Națională pentru Resurse Miniere.

Consiliul se aliniază la raționamentul conturat de autoritatea contractantă în favoarea faptului că cerința privind deținerea atestatului emis de Agenția Națională pentru Resurse Miniere de către persoanele juridice care execută lucrări de tipul celor ce fac obiectul procedurii de atribuire este o cerință obligatorie legală, motivat de faptul că din modalitatea de redactare a aliniatului (2) al art. (4) din *Ordinul nr. 122/2006 din 14 iunie 2006*, textul de lege determinând necesitatea îndeplinirii **cumulative** a condițiilor stabilite pentru a fi exceptat de la obligativitatea atestării.

Față de cele de mai sus, se constată că modul în care este redactată cerința nu restricționează accesul operatorilor economici români și străini, fiind redate dispozițiile legale aplicabile.

Verificarea condițiilor legale aduse în discuție de părți țin de etapa de evaluare, fiind obligația operatorilor economici să demonstreze că sunt autorizați/atestați în desfășurarea activităților miniere, sau că nu le sunt aplicabile dispozițiile legale și a autorității contractante să verifice îndeplinirea respectivelor condiții raportat art. 4 din *Ordinul nr. 122/2006 din 14 iunie 2006 privind aprobarea Metodologiei de atestare a competenței tehnice a persoanelor juridice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică, lucrări de exploatare a petrolului și a resurselor minerale și de expertizare, precum și a persoanelor fizice care întocmesc documentații și/sau execută lucrări de cercetare geologică și de expertizare*, inclusiv, dacă apreciază necesar prin solicitarea unui punct de vedere autorității competente - *Agenția Națională pentru Resurse Minerale*, care reprezintă interesele statului în

domeniul resurselor minerale, conform atribuțiilor stabilite de *Legea minelor nr. 85/2003*.

O măsură de remediere nu se impune, aspectele invocate de contestatoare fiind necesare a fi analizate pe parcursul evaluării ofertelor.

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 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, respinge, ca nefondată, contestația formulată de .., în contradictoriu cu (..).

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii 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.

PREȘEDINTE,

.

MEMBRU,

.

MEMBRU,

.

Redactată în 4 exemplare originale, conține 17 pagini.