

DECIZIE

Nr. ...

Data:

Prin contestația fără număr de înregistrare din data de 05.11.2021, transmisă prin poșta electronică (e-mail) în data de 05.11.2021 ora 17:47, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 58213 din data de 08.11.2021, și depusă la serviciul de curierat rapid Fan Courier Express în data de 08.11.2021 (AWB: 4312100004607), înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 58529 din data de 09.11.2021, formulată de, cu sediul social în calea, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului de pe lângă Tribunalul București cu nr., având Cod de Identificare Fiscală ..., atribut fiscal RO, reprezentată convențional de „... – Cabinet de avocat”, în baza împuternicirii avocațiale ... din data de 05.11.2021, depusă în original la dosarul cauzei, împotriva anunțului tip erată nr. ... din data de 02.11.2021 la anunțul de participare simplificat nr. S... din data de 03.09.2021, precum și împotriva răspunsului autorității contractante la solicitarea de clarificări sau informații suplimentare în legătură cu documentația de atribuire, comunicat prin adresa nr. 4185 din data de 03.11.2021 postată în Sistemul electronic de achiziții publice, denumit în continuare SEAP, la data de 03.11.2021 ora 15:53 cu denumirea *../ Raspuns consolidat 2.pdf.p7s*, emise de către ..., cu sediul în, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificate, desfășurată într-o etapă, în conformitate cu art. 113 și următoarele din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, modalitatea de derulare a procedurii de achiziție publică fiind prin mijloace electronice (online), fără etapă finală de licitație electronică, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de execuție de lucrări, având ca obiect *„Achiziție servicii de proiectare, asigurarea asistenței tehnice din partea proiectantului și execuția lucrărilor de construcții pentru obiectivul de investiții «MODERNIZARE STRĂZI DE INTERES LOCAL ÎN COMUNA AMZACEA, JUDEȚUL CONSTANȚA»*”, cod CPV principal 45233120-6 Lucrări de construcții de drumuri (Rev.2), s-a solicitat Consiliului să dispună:

în principal:

- obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere privind prevederile nelegale ale documentației de atribuire;
- obligarea autorității contractante la prelungirea termenului de depunere a ofertelor cu minim 20 de zile de la data rămânerii definitive a deciziei ce se va pronunța;
- suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea pe fond a contestației în temeiul art. 22 și următoarele din Legea nr. 101/2016;

în subsidiar:

- anularea procedurii de atribuire în temeiul art. 212 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

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 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, să soluționeze contestația de față.

Prin contestația fără număr de înregistrare din data de 05.11.2021, înregistrată la Consiliu cu nr. 58213 din data de 08.11.2021, ..., în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura simplificată, desfășurată într-o etapă, în conformitate cu art. 113 și următoarele din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, modalitatea de derulare a procedurii de achiziție publică fiind prin mijloace electronice (online), fără etapă finală de licitație electronică, organizată de către autoritatea contractantă .. (...), în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de execuție de lucrări, având ca obiect „*Achiziție servicii de proiectare, asigurarea asistenței tehnice din partea proiectantului și execuția lucrărilor de construcții pentru obiectivul de investiții «MODERNIZARE STRĂZI DE INTERES LOCAL ÎN COMUNA AMZACEA, JUDEȚUL CONSTANȚA»*”, inițiată prin publicarea în SEAP, a anunțului de participare simplificat având codul de identificare ... din data de 03.09.2021, a solicitat Consiliului să dispună cele menționate în partea introductivă.

Prin aceeași contestație, ... a solicitat Consiliului să dispună suspendarea procedurii de atribuire, în temeiul art. 22 și următoarele din Legea nr. 101/2016, până la soluționarea contestației sale. Cererea de suspendare a procedurii de atribuire în cauză a fost respinsă, ca rămasă fără obiect, prin încheierea Consiliului nr. 2915/C8/2888 din data de 10.11.2021.

Prin contestația formulată, ... arată că, în cadrul acestei proceduri a mai formulat o contestație în care a criticat faptul că autoritatea contractantă intenționa să atribuiască contractul unor ateliere protejate. Urmare a eliminării acestei condiționări din documentația de atribuire, dispusă de Consiliu prin decizia nr. ..., atribuirea contractului este posibilă pentru orice operator economic care îndeplinește cerințele de calificare și selecție.

Cu toate acestea, contestatoarea arată că, prin răspunsul consolidat la solicitările de clarificări din data de 02.11.2021, precum și prin erata nr. E.... din data de 02.11.2021, autoritatea contractantă a adus completări și modificări ale documentației de atribuire inițiale, impunând cerințe suplimentare de participare care nu se regăseau în documentele inițiale postate ca parte a documentației de atribuire, inclusiv condiții contractuale diferite de cele inițiale.

În acest sens, face referire la cerința privind punerea la dispoziția autorității contractante a unui expert în prevenirea și combaterea corupției, solicitare pe care contestatoarea o consideră nejustificată.

De asemenea, contestatoarea arată că, prin erata menționată anterior, autoritatea contractantă a solicitat, în plus față de anunțul de participare inițial, în cadrul Cerințelor privind personalul, punerea la dispoziție a unui expert în prevenirea și combaterea corupției, absolvent al unui curs de inițiere/perfecționare/specializare cu diplomă/certificat de absolvire și care va avea următoarele responsabilități: identificarea formelor de corupție în cadrul contractului și a cauzelor și efectelor acestora, managementul riscurilor de corupție, reducerea riscurilor la corupție, elaborarea planului de acțiune anticorupție.

Și această cerință este apreciată de contestatoare ca fiind nejustificată, în plus, fiind și discriminatorie, disproporționată și de natură a limita participarea operatorilor economici la procedura de atribuire. Necesitatea îndeplinirii unei astfel de cerințe ar fi trebuit să fi fost argumentată anterior elaborării documentației de atribuire. Or, o astfel de argumentare nu a avut loc dat fiind faptul că a fost introdusă într-un moment ulterior elaborării și publicării documentației de atribuire.

Pe de altă parte, caietul de sarcini cuprinde în mod obligatoriu cerințe care să permită descrierea lucrării astfel încât să corespundă necesității autorității contractante. Or, în speță, nu există nicio justificare reală și obiectivă pentru cerința privind punerea la dispoziție a unui expert în prevenirea și combaterea corupției prin raportare la obiectul contractului.

Cu privire la capătul de cerere privind anularea procedurii, contestatoarea invocă data-limită pentru depunerea ofertelor stabilită pentru 09.11.2021, dată până la care, cel mai probabil, Consiliul nu va emite o decizie cu privire la contestație. În situația în care contestația ar fi admisă după momentul depunerii ofertelor, evaluarea acestora nu ar mai avea nicio importanță. Din acest motiv, apreciază că s-ar impune anularea procedurii.

Prin punctul de vedere înregistrat la Consiliu cu nr. 60490/18.11.2021, autoritatea contractantă a solicitat respingerea ca neîntemeiată a contestației

Potrivit autorității contractante, după emiterea de către Consiliu a deciziei nr., a dispus, printre altele, următoarele măsuri pentru punerea ei în practică:

- termenul-limită pentru depunerea ofertelor a fost decalat automat cu 5 zile, respectiv până în data de 03.11.2021;

- a publicat erata nr. EN1032310 prin care a suplimentat termenul-limită pentru depunerea ofertelor cu încă 6 zile, respectiv până în data de 09.11.2021 (Anexa 2 la prezentul punct de vedere);

- a publicat erata nr. EN1032316 prin care a corectat textul din anunțul inițial, respectiv textul de la secțiunea 11.1.4) Descriere succintă, acordând operatorilor economici interesați un nou termen pentru solicitările de clarificare la documentația de atribuire (Anexa 3 la prezentul punct de vedere);

- în data de 02.11.2021 autoritatea contractantă a răspuns prin Răspuns consolidat nr.4155/02.11.2021, solicitărilor de clarificare adresate până la data de 29.10.2021, respectiv în datele de 06.09.2021, 07.09.2021, 13.09.2021, 14.09.2021 și 29.10.2021(anexa 4 la prezentul punct de vedere).

- a publicat erata nr. EN1032405 (Anexa 5 la prezentul punct de vedere), prin care: a modificat cerința privind îndeplinirea capacității tehnice și/sau profesionale - componenta servicii în sensul eliminării numărului de contracte prin care poate fi dovedită experiența în servicii similare cu cele care fac obiectul procedurii de atribuire; a solicitat asigurare de risc profesional în cuantum de 250.000 lei; a corectat textul din nota factorului de evaluare șef echipă/coordonator echipa de proiectare; a corectat formula de ajustare a prețului, conform noilor prevederi legale; a solicitat punerea la dispoziția autorității contractante a unui expert în combaterea corupției; a solicitat prezentarea planului privind normele de siguranță și protecție a muncii (PSPM); a solicitat prezentarea autorizației de mediu care prevede reglementarea din punct de vedere al protecției mediului a activităților din diviziunea 45, grupa 452 și diviziunea 42, grupa 429;

- a publicat răspunsul consolidat nr. 4185 din data de 03.11.2021, ca urmare a solicitărilor de clarificare transmise în data de 03.11.2021, orele 10:14 și a solicitărilor de clarificare transmise de către contestatoare pe adresa de e-mail a autorității contractante cu privire la amplasamentul organizării de șantier, prin care a eliminat cerința privind prezentarea autorizației de mediu care prevede reglementarea din punct de vedere al protecției mediului a activităților din diviziunea 45, grupa 452 și diviziunea 42, grupa 429 și a răspuns inclusiv solicitărilor de clarificare primite offline din partea contestatoarei, aceasta având cunoștință de faptul ca procedura se desfășoară online, iar orice comunicare se face prin intermediul platformei dedicate SEAP;

- a publicat răspunsul consolidat nr. 4207/04.11.2021, ca urmare a solicitărilor de clarificare transmise în data de 03.11.2021, orele 17:35, prin care a corectat informațiile din Acordul contractual, respectiv clauza 36, a clarificat modalitatea de acces la expertul suplimentar cerut prin erata nr. EN1032405 din data de 02.11.2021 și a justificat refuzul de

prelungire a termenului de depunere a ofertelor cu încă 7 zile solicitat de contestatoare.

Critica privind faptul că documentația de atribuire are prevederi neclare este apreciată de autoritatea contractantă ca fiind nesustținută, contestatoarea neprecizând în mod concret prevederile din documentația de atribuire care sunt neclare și nelegale.

De asemenea, autoritatea contractantă precizează că, prin introducerea noilor cerințe suplimentare, nu a modificat în mod semnificativ documentația de atribuire, respectiv cerințele tehnice și nici criteriile de atribuire.

Prin solicitarea unui expert anticorupție, care să fie pus la dispoziția autorității contractante de către operatorii economici participanți la procedura de atribuire și nu de către autoritatea contractantă însăși, aceasta dorește să asigure un cadru transparent și legal de desfășurare a procedurii de atribuire a contractului atât pe perioada evaluării ofertelor depuse, cât și pe perioada de implementare a contractului. Totodată, autoritatea contractantă nu a impus operatorilor economici nici o cerință suplimentară pentru expertul solicitat, în ceea ce privește studiile, experiența în domeniu sau modalitatea de acces la serviciile acestuia.

În același timp abordarea contestatoarei referitoare la cerințele suplimentare introduse este apreciată ca neproportională, în sensul în care prin erata nr. EN1032405 din 02.11.2021, au mai fost introduse și alte cerințe suplimentare, cerințe care nu au fost contestate în nici un fel de către aceasta.

Nu se dorește în nici un fel, prin solicitarea cerințelor suplimentare, îngrădirea accesului la procedura de atribuire a operatorilor economici interesați, nemodificând în nici un fel criteriile de participare, ci doar asigurarea unui cadru transparent al desfășurării acestuia și asigurarea ca ofertantul care va fi declarat câștigător va putea duce la îndeplinire în condiții optime din punct de vedere calitativ și cantitativ a contractului.

În ceea ce privește criticile privind termenul-limită de depunere a ofertelor, autoritatea contractantă arată că a publicat anunțul de participare în data de 03.09.2021 sub nr. SCN1092382, cu data-limită pentru depunerea ofertelor 20.09.2021.

În data de 13.09.2021 a fost primită notificarea depunerii unei contestații la documentația de atribuire. Autoritatea contractantă a dispus măsura suspendării procedurii de atribuire din data de 14.09.2021 până în data de 29.10.2021.

În data de 29.10.2021, s-a dispus măsura scoaterii din suspendare a procedurii de atribuire, măsură care a avut drept rezultat prelungirea automată a termenului pentru depunerea ofertelor cu încă 5 zile și a publicat erata nr. EN1032310 prin care a prelungit termenul pentru depunere a ofertelor, conform deciziei impuse de Consiliul National de Soluționare a Contestațiilor, cu încă 6 zile, până pe data de 09.11.2021.

Astfel având în vedere că anunțul de participare a fost publicat în data de 03.09.2021, până în data de 20.09.2021, termenul-limită pentru depunerea ofertelor, trecând 20 zile calendaristice, după care din data de 14.09.2021 până în data de 29.10.2021 acesta a fost suspendat pe o perioadă de 45 zile calendaristice, după această perioadă autoritatea contractantă luând măsura prelungirii termenului-limită pentru depunerea ofertelor cu încă 11 zile calendaristice, rezultând un termen total de 76 zile calendaristice, la dispoziția tuturor operatorilor economici interesați pentru a citi documentația de atribuire, a formula solicitări de clarificare și a-și pregăti o ofertă sustenabilă și ținând cont că prin răspunsurile consolidate ale autorității contractante și eratele publicate, nu s-a modificat documentația de atribuire sau condițiile de participare, este nefondată cerința contestatoarei de a mai prelungi cu încă 7 zile lucrătoare termenul-limită pentru depunerea ofertelor.

În ceea ce privește cererea de anulare a procedurii, autoritatea contractantă precizează că aceasta este neîntemeiată având în vedere că este contradictorie în raport cu cerința de remediere a documentației de atribuire.

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

Procedura simplificată, desfășurată în conformitate cu art. 113 și următoarele din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, modalitatea de derulare a procedurii de atribuire fiind prin mijloace electronice (online), fără etapă finală de licitație electronică, a fost inițiată de ..., în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de execuție de lucrări, având ca obiect „*Achiziție servicii de proiectare, asigurarea asistenței tehnice din partea proiectantului și execuția lucrărilor de construcții pentru obiectivul de investiții «MODERNIZARE STRĂZI DE INTERES LOCAL ÎN COMUNA AMZACEA, ...»*”, prin publicarea în SEAP, a anunțului de participare simplificat având codul de identificare SCN1092382 din data de 03.09.2021, stabilind data și ora-limită de depunere a ofertelor ca fiind 20.09.2021 ora 15:00.

Potrivit anunțului de participare simplificat, criteriul de atribuire aplicat a fost „cel mai bun raport calitate-preț”, valoarea estimată a contractului fiind de 11.327.610,00 lei, fără TVA.

Consiliul constată că societatea ... a înaintat Consiliului contestația de față, depunând în original recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 1 emisă de Raiffeisen Bank în data de 10.11.2021, stabilită potrivit art. 61¹ alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, în cuantum de 35.000,00 lei.

Cauțiunea constituită se va restitui, la cerere, nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii Consiliului, în temeiul art. 61¹ alin. (5), (6) și (7) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Analizând cuprinsul contestației, Consiliul reține că formulează critici împotriva anunțului tip erată nr. din data de 02.11.2021, precum și împotriva răspunsului autorității contractante la solicitarea de clarificări sau informații suplimentare în legătură cu documentația de atribuire, comunicat prin adresa nr. 4185 din data de 03.11.2021 postată în SEAP, la data de 03.11.2021 ora 15:53 cu denumirea [SCN1092382/00024] *Raspuns consolidat 2.pdf.p7s*.

Consiliul constată că ... critică modul în care autoritatea contractantă a înțeles să modifice documentația de atribuire, în ceea ce privește *termenele stabilite de Autoritatea Contractantă pentru solicitarea de clarificări*, prin punerea în aplicare a celor dispuse prin Decizia Consiliului nr. din data de 11.10.2021.

De asemenea, Consiliul constată că deși forma inițială a art. 16 alin. (2) din legea nr. 101/2016 a fost modificată prin Art. IV. pct. 6. din OUG nr. 114/2020 privind modificarea și completarea unor acte normative cu impact în domeniul achizițiilor publice, autoritatea contractantă a publicat contestația în SEAP fără să includă datele de identificare ale contestatoarei, încălcând această prevedere legală, în vigoare la data inițierii procedurii (03.09.2021) potrivit căreia: (2) *În termen de o zi de la primirea contestației, autoritatea contractantă are obligația să o publice în SEAP.*

Soluționând contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 48012 din data de 13.09.2021, Consiliul a emis decizia nr. din data de

Prin această decizie, Consiliul a dispus următoarele:

1. a admis contestația formulată de ..., în contradictoriu cu ...
2. a obligat autoritatea contractantă ca, în termen de maximum 10 zile lucrătoare de la primirea deciziei Consiliului, să ducă la îndeplinire măsurile de remediere și anume să modifice documentația de atribuire astfel:

În loc de:

Termenul până la care operatorii economici pot solicita clarificări, în conformitate cu prevederile art. 160 alin. (2) din Legea 98/2016 actualizată, este de 15 zile, înainte de termenul limită de depunere a ofertelor.

va menționa următoarele:

Termenul până la care operatorii economici interesați pot solicita clarificări/informații suplimentare, în conformitate cu prevederile art. 160 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, este de 10 zile, înainte de termenul limită de depunere a ofertelor,

Va elimina următoarea specificație de la punctul III.1.5) Informații privind contractele rezervate:

Da

Contractul este rezervat unor ateliere protejate: Da

Contractul va fi executat exclusiv în cadrul unor programe de ocuparea forței de muncă protejate: Da

Va elimina următoarea specificație de la punctul III.2.2) Executarea contractului este supusă altor condiții speciale:

II. Contractul este rezervat doar întreprinderilor sociale de inserție prevăzute de Legea nr. 219/2015 privind economia socială, în baza art. 56 din Legea nr. 98/2016.

3. a obligat autoritatea contractantă să stabilească o nouă dată limită de depunere a ofertelor cu minimum 20 de zile de la data rămânerii definitive a prezentei decizii, astfel încât operatorii economici interesați să beneficieze de un interval de timp adecvat și suficient pentru elaborarea ofertelor și pentru pregătirea documentelor de calificare și selecție care sunt solicitate prin documentele achiziției potrivit art. 152 și următoarele din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Procedând la analiza fondului cauzei și având în vedere criticile contestatoarei din prezenta contestație, privind modalitatea în care autoritatea contractantă a pus în aplicare măsurile dispuse de Consiliu prin decizia nr. 2256/C8/2398 din data de 11.10.2021, mai exact cele privind termenul stabilit pentru solicitarea de clarificări, în aplicarea acestei decizii, autoritatea contractantă deși a menționat în clarificarea din oficiu publicată în SEAP în data de 29.10.2021 ora 12:59 cu denumirea [SCN1092382/00018] Clarificare din oficiu modificata.pdf.p7s, că termenul este de 10 zile, Consiliul reține că, acest termen de 10 zile, înainte de termenul limită de depunere a ofertelor nu se regăsește în nicio erată emisă.

Mai mult decât atât, prin anunțul de tip erată nr. EN1032405 din data de 02.11.2021, Secțiunea II „Obiect”, capitolul II.1) „Obiectul achiziției”, punctul II.1.4) „Descriere succintă:”, autoritatea contractantă a menționat, printre altele, următoarele:

Atenție!

Termenul până la care operatorii economici pot solicita clarificări, în conformitate cu prevederile art. 160 alin. (2) din Legea 98/2016 actualizată, este de 15 zile, (s.n.) înainte de termenul limită de depunere a ofertelor.

Astfel, Consiliul reține că autoritatea contractantă a încălcat dispozițiile art. 55 alin. (1) din Normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice din 02.06.2016, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016, cu modificările și completările ulterioare, denumite în continuare Norme metodologice, potrivit cărora în cazul în care, după publicarea unui anunț, intervin anumite modificări față de informațiile deja existente în acesta, autoritatea contractantă are obligația de a transmite spre publicare un anunț de tip erată la anunțul inițial.

Or, după cum se poate cu ușurință observa, anunțul de tip erată nr. EN1032405 din data de 02.11.2021 nu conține o asemenea modificare, astfel încât critica privind termenul stabilit de autoritatea contractantă pentru solicitarea de clarificări este întemeiată.

O a doua critică se referă la cerința nejustificată privind punerea la dispoziția autorității contractante a unui expert în prevenirea și combaterea corupției.

Prin anunțul tip erată nr. EN1032405 din data de 02.11.2021 la anunțul de participare simplificat nr. SCN1092382 din data de 03.09.2021, autoritatea contractantă solicită, printre altele, după cum urmează:

**Cerințe privind personalul:*

Ofertanții vor pune la dispoziția autorității contractante un expert în prevenirea și combaterea corupției, absolvent al unui curs de inițiere/perfecționare/specializare cu diplomă/certificat de absolvire și care va avea următoarele responsabilități:

- Identificarea formelor de corupție în cadrul contractului și a cauzelor și efectelor acestora*

- Managementul riscurilor de corupție*

- Reducerea riscurilor la corupție*

- Elaborarea planului de acțiune anticorupție.*

La solicitarea de clarificări sau informații suplimentare în legătură cu documentația de atribuire, din partea unui operator economic interesat de participarea la procedura simplificată, autoritatea contractantă răspunde prin adresa nr. 4185 din data de 03.11.2021 postată în SEAP, la data de 03.11.2021 ora 15:53 cu denumirea [SCN1092382/00024] *Raspuns consolidat 2.pdf.p7s*, după cum urmează:

„Solicitare

«Având în vedere precizarea din anunțul de tip erată EN1032405/02.11.2021, cu privire la punctul VII 2) Alte informații suplimentare – Cerințe privind personalul:

Ofertanții vor pune la dispoziția autorității contractante un expert în prevenirea și combaterea corupției, vă solicităm să eliminați această cerință, deoarece nu face obiectul contractului de achiziție. Legea privind combaterea pentru prevenirea, descoperirea și sancționarea faptelor de corupție se aplică în cadrul autorităților publice sau instituțiilor publice, nu în sectorul privat.»

Răspuns solicitare:

Autoritatea contractantă nu acceptă eliminarea cerinței cu privire la punerea la dispoziție a expertului solicitat.”

Potrivit documentației de atribuire, obiectul contractului este reprezentat de *„Achiziție servicii de proiectare, asigurarea asistenței tehnice din partea proiectantului și execuția lucrărilor de construcții pentru obiectivul de investiții «MODERNIZARE STRĂZI DE INTERES*

LOCAL ÎN COMUNA AMZACEA, JUDEȚUL CONSTANȚA»", iar descrierea succintă a contractului sau a achiziției este prezentată astfel:

Documentația tratează lucrările pentru modernizarea sistemului rutier, a dispozitivelor de preluare a apelor pluviale și semnalizare rutieră a unui total de 16 străzi din comuna Amzacea.

Străzile analizate se prezintă astfel: zonele drepte alternează local cu cele sinuoase, în general plane. Local există mici zone în pantă sau în rampă, puține la număr și cu înclinare relativ mică. Preluarea și evacuarea apelor pluviale se face în prezent necorespunzător, deoarece nu sunt amenajate pe toată lungimea străzilor dispozitive de preluare a acestora. Sistematizarea deficitară coroborată cu natura terenului a dus local la apariția fenomenelor de deformare, local eroziune în anumite zone. Siguranța circulației este una din problemele acestor străzi, alături de starea de degradare a îmbrăcăminții rutiere fiind observate și lipsa marcajului orizontal și a indicatoarelor rutiere.

Din punct de vedere al asigurării cerințelor esențiale de calitate în construcții, sectorul de drum comunal studiat nu asigură condițiile necesare desfășurării unui trafic rutier în condiții de siguranță și confort, de aceea se recomandă modernizarea acestuia.

Străzile ce fac obiectul prezentei documentații sunt amplasate pe teritoriul comunei Amzacea, județul Constanța, în localitatea de reședință, Amzacea asigurând legătura cu drumul național DN38, drumul județean DJ392 și alte drumuri/străzi locale (drumuri asfaltate/pietruite): str. DS 35, str. DS 139, str. Alea Zorelelor, str. Arcașului tr.1, str. Arcașului tr.2, str. Arcașului tr.3, str. Bratucu, str. Carburanților, str. Castelului, str. Fermierului tr.1, str. Fermierului tr.2, str. Fermierului tr.3, str. Geamiei, str. Merișori tr.1, str. Merișori tr.2, str. Oierilor tr.1, str. Oierilor tr.2, str. Oierilor tr.3, str. Orizontului, str. Podului, str. Prel. Rândunelelor, str. Rândunelelor și str. Steaua Nordului.

Ele au o lungime totală de 5829.00 m.

Analizând cauza supusă soluționării, Consiliul reține că, prin instrucțiunile către ofertanți/candidați intitulate generic „fișa de date”, parte a documentației de atribuire elaborată de autoritatea contractantă în vederea derulării procedurii de achiziție publică în cauză, secțiunea II „Obiectul contractului”, capitolul II.1 „Obiectul achiziției”, punctul II.1.2 „Cod CPV Principal:”, s-au menționat următoarele:

„45233120-6 Lucrări de construcții de drumuri (Rev.2)”

În aceleași instrucțiuni către ofertanți/candidați intitulate generic „fișa de date”, la secțiunea II „Obiectul contractului”, capitolul II.2 „Descriere”, punctul II.2.2 „Coduri CPV secundare”, s-au menționat următoarele:

„71200000-0 Servicii de arhitectură și servicii conexe (Rev.2)

71322500-6 Servicii de proiectare tehnică pentru infrastructura de transport (Rev.2)”

Consiliul reține că în cauză sunt aplicabile următoarele dispoziții legale în vigoare la data inițierii procedurii:

- art. 172 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, care stabilesc următoarele:

Art. 172. - (1) Autoritatea contractantă are dreptul de a aplica în cadrul procedurii de atribuire numai criterii de capacitate referitoare la:

- a) capacitatea de exercitare a activității profesionale;*
- b) situația economică și financiară;*
- c) capacitatea tehnică și profesională.*

(2) Autoritatea contractantă nu are dreptul de a impune operatorilor economici alte cerințe de capacitate privind participarea la procedura de atribuire față de cele prevăzute la alin. (1).

(3) Autoritatea contractantă stabilește numai cerințe de participare care sunt necesare și adecvate pentru a se asigura că un candidat/ofertant are capacitatea juridică și financiară și competențele tehnice și profesionale pentru a executa contractul de achiziție publică/acordul-cadru care urmează să fie atribuit.

(4) Autoritatea contractantă nu poate stabili cerințe de participare pentru subcontractanții propuși de ofertant/candidat în ofertă sau solicitarea de participare, dar ia în considerare capacitatea tehnică și profesională a subcontractanților propuși pentru partea lor de implicare în contractul care urmează să fie îndeplinit, dacă documentele prezentate sunt relevante în acest sens.

(5) Toate cerințele privind capacitatea solicitate de autoritatea contractantă trebuie să aibă legătură cu obiectul contractului de achiziție publică/acordului-cadru și să fie proporționale prin raportare la obiectul acestuia.

- art. 29 din Normele metodologice, care stabilesc următoarele:

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 lit. a)-b) din Normele metodologice, care stabilesc următoarele:

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 mod concret, referitor la speța de analizat și anume legalitatea modului în care autoritatea contractantă a solicitat punerea la dispoziția acesteia a unui expert în prevenirea și combaterea corupției, Consiliul apreciază că susținerile contestatoarei sunt întemeiate.

Consiliul reține că cerința de calificare privind punerea la dispoziția autorității contractante un expert în prevenirea și combaterea corupției, absolvent al unui curs de inițiere/perfecționare/specializare cu diplomă/certificat de absolvire, nu prezintă relevanță în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează să fie atribuit.

De asemenea, Consiliul apreciază ca fiind întrutotul corecte argumentele contestatoarei potrivit cărora o astfel de cerință este disproporționată și de natură a limita participarea operatorilor economici la procedura de atribuire.

Consiliul nu poate accepta ca pertinente argumentele autorității contractante potrivit cărora aceasta dorește să asigure un cadru transparent și legal de desfășurare a procedurii de atribuire a contractului atât pe perioada evaluării ofertelor depuse, cât și pe perioada de implementare a contractului.

Pe lângă dispozițiile legale de mai sus, Consiliul apreciază că sunt incidente și următoarele dispoziții ale Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare în vigoare la data inițierii procedurii:

Art. 50. - (1) Autoritățile contractante nu vor concepe sau structura achizițiile ori elemente ale acestora cu scopul exceptării acestora de la aplicarea dispozițiilor prezentei legi ori al restrângerii artificiale a concurenței.

(2) În sensul alin. (1), se consideră că există o restrângere artificială a concurenței în cazul în care achiziția ori elemente ale acesteia sunt concepute sau structurate cu scopul de a favoriza ori dezavantaja în mod nejustificat anumiți operatori economici.

Drept urmare, Consiliul stabilește că se impune eliminarea cerinței privind punerea la dispoziția autorității contractante a unui expert în prevenirea și combaterea corupției.

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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul urmează să admită contestația depusă de ..., în contradictoriu cu ...).

În baza art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare coroborat cu art. 214 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va

obliga autoritatea contractantă ca, în termen de maximum 10 zile lucrătoare de la primirea deciziei Consiliului, să ducă la îndeplinire măsurile de remediere și anume să modifice documentația de atribuire astfel:

În loc de:

Termenul până la care operatorii economici pot solicita clarificări, în conformitate cu prevederile art. 160 alin. (2) din Legea 98/2016 actualizată, este de 15 zile, înainte de termenul limită de depunere a ofertelor.

va menționa următoarele:

Termenul până la care operatorii economici interesați pot solicita clarificări/informații suplimentare, în conformitate cu prevederile art. 160 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, este de 10 zile, înainte de termenul limită de depunere a ofertelor.

Va elimina următoarea cerință din anunțul de tip erată nr. EN1032405 din data de 02.11.2021 la anunțul de participare simplificat nr. SCN1092382 din data de 03.09.2021:

**Cerințe privind personalul:*

Ofertanții vor pune la dispoziția autorității contractante un expert în prevenirea și combaterea corupției, absolvent al unui curs de inițiere/perfecționare/specializare cu diplomă/certificat de absolvire și care va avea următoarele responsabilități:

- *Identificarea formelor de corupție în cadrul contractului și a cauzelor și efectelor acestora*

- *Managementul riscurilor de corupție*

- *Reducerea riscurilor la corupție*

- *Elaborarea planului de acțiune anticorupție.*

Consiliul va obliga autoritatea contractantă să stabilească o nouă dată-limită de depunere a ofertelor cu minimum 20 de zile de la data rămânerii definitive a prezentei decizii, astfel încât operatorii economici interesați să beneficieze de un interval de timp adecvat și suficient pentru elaborarea ofertelor și pentru pregătirea documentelor de calificare și selecție care sunt solicitate prin documentele achiziției potrivit art. 152 și următoarele din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Consiliul va obliga autoritatea contractantă să transmită spre publicare un anunț de tip erată la anunțul inițial cu toate modificările dispuse.

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

Împotriva prezentei decizii se va putea formula plângere la instanța de judecată competentă, atât pentru motive de nelegalitate, cât și de netemeinicie, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane

vătămate potrivit prevederilor art. 29 și 32 din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

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

Admite contestația formulată de ... în contradictoriu cu

Obligă autoritatea contractantă ca, în termen de maximum 10 zile lucrătoare de la primirea deciziei Consiliului, să ducă la îndeplinire măsurile de remediere și anume să modifice documentația de atribuire astfel:

În loc de:

Termenul până la care operatorii economici pot solicita clarificări, în conformitate cu prevederile art. 160 alin. (2) din Legea 98/2016 actualizată, este de 15 zile, înainte de termenul limită de depunere a ofertelor.

va menționa următoarele:

Termenul până la care operatorii economici interesați pot solicita clarificări/informații suplimentare, în conformitate cu prevederile art. 160 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, este de 10 zile, înainte de termenul limită de depunere a ofertelor.

Va elimina următoarea cerință din anunțul de tip erată nr. EN1032405 din data de 02.11.2021 la anunțul de participare simplificat nr. SCN1092382 din data de 03.09.2021:

**Cerințe privind personalul:*

Ofertanții vor pune la dispoziția autorității contractante un expert în prevenirea și combaterea corupției, absolvent al unui curs de inițiere/perfecționare/specializare cu diplomă/certificat de absolvire și care va avea următoarele responsabilități:

- *Identificarea formelor de corupție în cadrul contractului și a cauzelor și efectelor acestora*

- *Managementul riscurilor de corupție*

- *Reducerea riscurilor la corupție*

- *Elaborarea planului de acțiune anticorupție*

Obligă autoritatea contractantă să stabilească o nouă dată-limită de depunere a ofertelor cu minimum 20 de zile de la data rămânerii definitive a prezentei decizii, astfel încât operatorii economici interesați să beneficieze de un interval de timp adecvat și suficient pentru elaborarea ofertelor și pentru pregătirea documentelor de calificare și selecție care sunt solicitate prin documentele achiziției potrivit art. 152 și următoarele din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Obligă autoritatea contractantă să transmită spre publicare un anunț de tip erată la anunțul inițial cu toate modificările dispuse.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei.

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.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

....

...

Redactată în 4 (patru) exemplare, conține 15 (paisprezece) pagini.