



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

București, Str. Stavropoleos nr.6, sector 3, România, CP 030084, CIF 20329980,
Tel. +4 021 3104641, Fax. +4 021 3104642, +4 021 8900745, www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 266 din OUG nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr.

Data:

Prin contestația nr. 291/18.04.2016, înregistrată la C.N.S.C. sub nr. 11580/ 19.04.2016, formulată de către S.C. S.R.L., cu sediul în, str., județul, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr.22/1774/2005, având C.U.I., reprezentată legal de, împotriva documentației de atribuire elaborată de, cu sediul în, ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de atribuire, prin cerere de oferte online, cu etapă finală de licitație electronică, a contractului de achiziție publică având ca obiect „**Reabilitare, modernizare și extindere sistem de canalizare cu stație de epurare, în, județul**”, coduri CPV 45232400-6 lucrări de construcții de canalizare de ape reziduale (Rev. 2), se solicită următoarele:

- suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea fondului cauzei;
- în principal, anularea prevederilor nelegale menționate în cuprinsul documentației de atribuire și obligarea autorității contractante la modificarea cerințelor nelegale, astfel încât documentația de atribuire să fie pusă în concordanță cu dispozițiile legale aplicabile în materia achizițiilor publice și obligarea autorității contractante la prelungirea corespunzătoare a termenului de depunere a ofertelor;
- în subsidiar, anularea procedurii de atribuire, în conformitate cu dispozițiile art. 209 alin. (1) lit. c) din O.U.G. nr. 34/2006.

În baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Respinge, ca rămasă fără obiect, contestația formulată de către S.C. S.R.L., cu sediul în, str., județul, în contradictoriu cu cu sediul în, str. Bistriței nr. 89, județul

Respinge, ca rămasă fără obiect, cererea petentei de dispunere a măsurii provizorii de suspendare a procedurii de atribuire.

Obligatorie.

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

MOTIVARE

În luarea deciziei, s-au avut în vedere următoarele:

Prin contestația nr. 291/18.04.2016, înregistrată la C.N.S.C. sub nr. 11580/ 19.04.2016, S.C. S.R.L. critică documentația de atribuire, elaborată de, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de atribuire, prin cerere de oferte online, cu etapă finală de licitație electronică, a contractului de achiziție publică având ca obiect **„Reabilitare, modernizare și extindere sistem de canalizare cu stație de epurare, în, județul”**, solicitând următoarele:

- suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea fondului cauzei;

- în principal, anularea prevederilor nelegale menționate în cuprinsul documentației de atribuire și obligarea autorității contractante la modificarea cerințelor nelegale, astfel încât documentația de atribuire să fie pusă în concordanță cu dispozițiile legale aplicabile în materia achizițiilor publice și obligarea autorității contractante la prelungirea corespunzătoare a termenului de depunere a ofertelor;

- în subsidiar, anularea procedurii de atribuire, în conformitate cu dispozițiile art. 209 alin. (1) lit. c) din O.U.G. nr. 34/2006.

În argumentarea cererii de anulare a prevederilor nelegale menționate în cuprinsul documentației de atribuire și obligarea autorității contractante la modificarea cerințelor nelegale, astfel încât documentația de atribuire să fie pusă în concordanță cu dispozițiile legale aplicabile în materia achizițiilor publice, petenta detaliază astfel:

- cerința nr.2 privind acces la resurse financiare din cadrul secțiunii III.2.1) din Invitația de participare și pct. III.2.2) „Capacitatea economică și financiară” al fișei de date a achiziției, potrivit căreia: *„Ofertantul trebuie să demonstreze că, la momentul semnării contractului, va avea acces la resurse financiare în vederea susținerii lucrărilor pe o perioadă de timp de minim 4 luni, cuprinsă între data începerii execuției/ordinului de începere a lucrărilor și data decontării de către autoritatea contractantă a primelor activități realizate în cadrul respectivului contract, în valoare de minim 860.000 lei. Documentul*

prezentat trebuie să prevadă că suma respectivă poate fi imobilizată pentru realizarea acestui contract. Ofertantul: - poate avea lichidități pe care se angajează că le va utiliza pe parcursul implementării contractului; sau - poate apela la o instituție de creditare în vederea obținerii unei facilități de finanțare (linie de credit sau alt instrument de finanțare); sau - poate obține, în condițiile prevăzute de lege, un împrumut de la un alt operator economic (cu care poate avea sau nu vreo legătură prin participațiile la capitalul social). Alte situații sunt posibile, cum ar fi acordurile pentru profit și transferurile de pierderi în cadrul grupurilor corporative. Documentele prezentate pentru oricare din modalitățile de îndeplinire descrise mai sus trebuie să fie originale și emise pentru acest contract”,

petenta consideră că ar trebui modificată la modul: „Ofertantul desemnat câștigător trebuie să demonstreze că la momentul semnării contractului va avea acces sau are disponibile resurse reale, negrevate de datorii, linii de credit confirmate de bănci ori alte mijloace financiare suficiente pentru a realiza un cash-flow de execuție a lucrării în valoare de minim 860.000,00 lei pentru o perioadă de minim 4 luni, (..)”;

- cerința nr. 3, punctul 6, din cadrul secțiunii III.2.3.a) „Capacitatea tehnică și/sau profesională” a fișei de date a achiziției, potrivit căreia s-a solicitat ofertanților să faca dovada că dispun de: „6) un specialist, atestat ANRE categ IIB, ord. 11/2013. a) Atestat și/sau legitimație ANRE cel puțin tip II B - conform Ordin ANRE nr. 11/2013, pentru executare instalații electrice cu orice putere instalată tehnic realizabilă și la o tensiune nominală mai mică de 1kV.b) Relația cu ofertantul/Angajament. c) NU. d) DA”, contestatoarea consideră că ar trebui reformulată/înlocuită cu o cerință clară și precisă în ceea ce se privește, prin sintagma „specialistul” solicitat, în concordanță cu Ordinul ANRE nr.11/2013 la care se face trimitere (Ordinul ANRE nr.11/2013 stabilește condițiile de autorizare pentru persoanele fizice care solicită obținerea calității de electrician autorizat, verficator de proiecte, responsabil tehnic cu execuția, precum și expert tehnic de calitate și extrajudiciar în domeniul instalațiilor electrice).

- cerința nr. 3, punctele 8 și 9, din cadrul secțiunii III.2.3.a) „Capacitatea tehnică și/sau profesională” a fișei de date a achiziției, potrivit căreia s-a solicitat ofertanților să faca dovada că dispun de: „8) doi Sudori autorizați (ISCIR/ISIM sau alte instituții autorizate pentru autorizarea sudurilor), a) Atestat și/sau legitimație ISCIR/ISIM (conform PT CR 9-2013, CR 9/1- 2003 și OUG nr. 49/2009); b) Relația cu ofertantul/ Angajament, c) NU. d) DA. 9) trei Sudori PEHD. a) Atestat și/sau legitimație ISCIR/ISIM (conform PT CR 9- 2013, CR 9/1- 2003 și OUG nr. 49/2009); b) Relația cu ofertantul/Angajament, c) NU. d) DA.”, ar trebui înlocuită, în opinia petentei, cu o cerință clară, precisă și proporțională cu ceea ce urmează a se executa în cadrul viitorului contract, respectiv: solicitarea de sudori autorizați ISCIR/ISIM, în număr corelat cu cantitățile/numărul de suduri ce se vor executa și termenul de execuție impus de 36 de luni.

- modificarea cerinței nr. 3, punctul 10, din cadrul secțiunii III.2.3.a) „Capacitatea tehnică și/sau profesională” a fișei de date a achiziției, prin care s-a solicitat ofertanților să facă dovada că dispun de: *„10) un Electrician autorizat, a) Atestat și/sau legitimație ANRE cel puțin tip B - conform ANRE ordin nr. 11/2013. b) Relația cu ofertantul/Angajament, c) NU. d) DA.”* cu o cerință clară și precisă în ceea ce se privește, prin sintagma *„un Electrician autorizat, a) Atestat și/sau legitimație ANRE cel puțin tip B - conform ANRE ordin nr. 11/2013”*, cerință ce se va formula în concordanță cu Ordinul ANRE nr.11/2013 la care se face trimitere (Ordinul ANRE nr.11/2013 stabilește, la cap.V, Tipuri de autorizări și competențele persoanelor fizice autorizate care desfășoară activități de proiectare, executare, verificare, precum și expertizare a proiectelor de instalații electrice și a execuției acestora).

- modificarea cerinței nr. 3, pct. 11. din cadrul secțiunii III.2.3.a) „Capacitatea tehnică și/sau profesională” a fișei de date a achiziției, potrivit căreia s-a solicitat ofertanților să facă dovada că dispun de *„11) un Tehnician devizier. a) Studii minim medii. b) Relația cu ofertantul/angajament. c) CV. d)DA”*. cu o cerință nediscriminatorie și cerință nediscriminatorie și proporțională cu ceea ce urmează a se executa în cadrul viitorului contract, respectiv: în loc de „un Tehnician devizier” să se utilizeze expresia „un devizier”. Persoana denumită „devizier”, poate avea studii cel puțin medii, economice sau tehnice.

- modificarea cerinței nr.4, din cadrul secțiunii III.2.3.a) „Capacitatea tehnică și/sau profesională” din fișa de date a achiziției, potrivit căreia s-a solicitat ofertanților să facă dovada că dispun de: *„CERINȚA NR.4. DECLARAȚIE referitoare la UTILAJE. (...) Ofertantul va face dovada că are în dotare proprie/închiriate sau contract/precontract de colaborare pt: laborator grad II autorizat de Inspectoratul de Stat în Construcții conf. HG 808/2005, pentru efectuarea tuturor încercărilor și determinărilor rezultate din aplicarea cerințelor caietului de sarcini, valabil la data limita de deschidere a ofertelor. (...), prin completarea cu acele domenii de activitate (profiluri și tipuri de analize și încercări) pentru care trebuie să aibă autorizație laboratorul (identificate de proiectant a fi necesare pentru efectuarea tuturor încercărilor și determinărilor rezultate din aplicarea cerințelor caietului de sarcini, nominalizate și în programele de control de către proiectant);*

- modificarea punctului IV.2) „Criterii de atribuire” , pct.IV.2.2) *„Se va organiza o licitație electronică. Licităția electronică se va organiza conform prevederilor O.U.G. nr. 34/2006 și HG nr. 1660/2006. Elementul ofertei care va face obiectul procesului repetitiv de ofertare este prețul total. PASUL MINIM DE LICITAȚIE VA FI DE 1% DIN VALOAREA ESTIMATĂ. Licităția electronică se va desfășura într-o singură rundă a 24 ore. Licităția electronică va începe la 2 zile lucrătoare de la transmiterea invitației, pe parcursul acesteia ofertanții nu au voie să modifice prețul de manoperă și cheltuielile indirecte”*, deoarece impune cerințe abuzive, referitor la modul de formare a prețului ofertei,

astfel încât, în loc de „pe parcursul acesteia ofertanții nu au voie să modifice prețul de manoperă și cheltuielile indirecte”, să se precizeze „(...) pe parcursul acesteia ofertanții își pot îmbunătăți prețul ofertei până la un nivel care să nu afecteze condițiile comerciale și contractuale, oferta tehnică”;

- modificarea punctului IV.4) „Prezentarea ofertei”, pct. IV.4.1) „Modul de prezentare a propunerii tehnice” al fișei de date a achiziției;

- punerea la dispoziția ofertanților a unei documentații tehnice complete: Proiect Tehnic complet, Memoriu tehnic general, Memorii de specialitate, Breviare de calcul, caiete de sarcini pentru toate categoriile de lucrări, Liste de cantități;

- eliminarea din cadrul Formulelor F5 – „Fișe tehnice” a următoarei sintagme din cuprinsul cerinței nr.3 „Furnizorul va fi certificat conform ISO 9001, ISO 14001 și ISO 18001”;

- obligarea autorității contractante la prelungirea corespunzătoare a termenului de depunere a ofertelor

În subsidiar, în măsura în care se va respinge în tot sau în parte capătul de cerere formulat în principal, contestatoarea solicită anularea procedurii de atribuire, în conformitate cu dispozițiile art. 209 alin. (1) lit. c) din O.U.G. nr. 34/2006.

În justificarea interesului său în formularea contestației, autoarea acesteia redând dispozițiile art. 255 alin. (1) și (2) din O.U.G. nr. 34/2006, arată că, în contextul în care documentația de atribuire are valoare de act al autorității contractante de natură să producă efecte juridice, societatea sa are un interes și un drept legal de a participa la procedura de atribuire, precum și de a iniția demersul contestării în fața CNSC, interesul său constând în posibilitatea de a depune oferta în cadrul procedurii și în desemnarea ofertei sale ca fiind câștigătoare.

În motivarea cererii de suspendare a procedurii de atribuire, contestatoarea susține că, în cauză, sunt îndeplinite cumulativ condițiile cazului temeinic justificat și a prevenirii producerii unei pagube, fapt ce, în opinia sa, justifică suspendarea procedurii de atribuire, conform dispozițiilor art. 275¹ din O.U.G. nr. 34/2006, până la soluționarea contestației.

În drept, sunt invocate prevederile O.U.G. nr. 34/2006 și H.G. nr. 925/2006, modificate și completate.

În probațiune, a fost depus, în copie, un set de documente.

În considerarea dispozițiilor art. 269 din O.U.G. nr. 34/2006 cu modificările și completările ulterioare, Consiliul a solicitat autorității contractante punct de vedere cu privire la cererea de suspendare a procedurii de atribuire.

Prin adresa nr. 2157/21.04.2016, înregistrată la C.N.S.C. sub nr. 11990/ 21.04.2016, ... a răspuns solicitării Consiliului, precizând că, întrucât prin răspunsurile la clarificările solicitate de către operatorii economici/modificările solicitate în contestație de către S.C. S.R.L., s-ar modifica prea multe dintre prevederile inițiale din invitația de participare/fișa de date (cerințe de calificare), autoritatea

contractantă se află în imposibilitatea de a adopta măsuri corective care să respecte legislația privind achizițiile în vigoare.

Astfel, autoritatea contractantă precizează că, *„în urma analizării situației create cu privire la derularea și remedierea deficiențelor pentru derularea procedurii în baza O.U.G. nr. 34/2006, art. 209, alin. (1), lit. c), nefiind îndeplinită niciuna dintre condițiile menționate în ordonanța de urgență, la art. 179, alin. (4), (...), ca urmare a monitorizării conform O.U.G. nr. 30/2006, coroborat cu contestația menționată mai sus, în care se solicită modificări pertinente ale cerințelor de calificare și, în subsidiar, anularea procedurii, conducătorul autorității contractante a dispus, prin Dispoziția nr. 120/19.04.2016, anularea procedurii de atribuire, a documentelor subsecvente, dar și inițierea ulterioară a procedurii, după remedierea deficiențelor privind documentația de atribuire”*.

Având în vedere cele precizate, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației, ca fiind rămasă fără obiect.

Având în vedere că anexat adresei nr. 2157/21.04.2016, autoritatea contractantă a transmis documentul *“Dispoziție privind anularea procedurii”* nr. 120 din data de 19.04.2016, precum și documentul *“Notificare anulare procedura de achiziție publică”*, măsură care a fost publicată și în SEAP în data de 20.04.2016 sub forma fișerului denumit *„(Notificare Anulare Procedură CANAL [RFQ0080202/021]”*, Consiliul constată că cererea S.C. S.R.L. de anulare a procedurii de atribuire a fost satisfăcută prin măsura adoptată de autoritatea contractantă, astfel contestația respectivei petente este rămasă fără obiect, urmând ca, în temeiul art.278 alin. (5) din O.U.G. nr. 34/2006 cu modificările ulterioare, aceasta să fie respinsă ca atare.

În condițiile date, cererea petentei de dispunere a măsurii provizorii de suspendare a procedurii de atribuire este, de asemenea, rămasă fără obiect.

Conform prevederilor art. 280 alin. (3) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, decizia este obligatorie.