

În conformitate cu prevederile art. 14 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 adoptă următoarea

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr...., formulată de către..., cu sediul social în..... nr....., înmatriculată la... cu nr...., având cod unic de înregistrare..., reprezentată de... - administrator, împotriva raportului procedurii nr...., emis de către..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificate, organizată în vederea încheierii contractului având ca obiect „...”, inițiată prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr...., s-a solicitat:

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, să soluționeze contestația de față, prin care... solicită cele redate în partea introductivă.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul „[SCN1.../00102] Contestatie procedura SCN1....pdf.p7s”, postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr..... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată. Consiliul apreciază că sintetizarea de mai sus nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare prin intermediul SEAP întreaga contestație. Desigur, motivarea completă va fi avută în vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

În punctul său de vedere nr.... asupra contestației, înregistrat la Consiliu cu nr...., autoritatea contractantă solicită răspunde criticilor contestatoarei.

Motivarea integrală a punctului de vedere se regăsește în fișierul „[SCN1.../00103] punct de vedere....pdf”, postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr.....

La..., autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere nr...., înregistrat la Consiliu cu nr.....

Motivarea integrală a acestuia se regăsește în fișierul „[SCN1.../00104] punct de vedere....pdf”, postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr.....

Analizând conținutul dosarului cauzei, Consiliul constată că... a transmis recipisa de consemnare nr...., eliberată de..., la data de..., din care rezultă consemnarea cauțiunii în valoare de..., pe seama și la dispoziția C.N.S.C., corespunzătoare dosarului nr.....

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat o procedură simplificată, în vederea atribuirii contractului de achiziție având ca obiect „...”, publicată în *SEAP prin anunțul nr..... Valoarea estimată a achiziției este de..., fără TVA.*

Contestatorul este nemulțumit de modalitatea în care a fost evaluată oferta sa și oferta depusă de...

Având a verifica temeinicia criticilor formulate de contestator, Consiliul reține următoarele:

În cadrul caietului de sarcini, autoritatea contractantă a menționat următoarele:

„Ofertanții trebuie să răspundă integral cerințelor minime incluse în acest Caiet de sarcini și fără a se limita funcționalitățile oferate.

Nu se admit ofertele parțiale din punct de vedere cantitativ și calitativ, ci numai ofertele integrale, care corespund tuturor cerințelor minime stabilite prin prezentul Caiet de sarcini.

In cadrul acestui document, pentru ușurința exprimării vor fi folosiți termenii de ofertant și contractant care vor avea același înțeles.

Oferta prezentată va fi considerată conformă în măsura în care Propunerea tehnică va fi întocmită cu respectarea cerințelor din Caietul de sarcini.

... tehnică nu corespunde caracteristicilor tehnice prevăzute în prezentul Caiet de sarcini, va fi declarată neconformă.

Autoritatea Contractantă va declara neconformă oferta care nu îndeplinește cerințele impuse prin Caietul de sarcini.

(...)

10. MODALITATEA DE PREZENTARE A...

Propunerea tehnică elaborată de ofertant va respecta în totalitate cerințele prevăzute în caietul de sarcini. Propunerea tehnică trebuie să reflecte asumarea de către ofertant a tuturor cerințelor/obligațiilor prevăzute în caietul de sarcini. Propunerea tehnică prezentată nu va fi o copie (copy/paste) a caietului de sarcini și a memoriului tehnic pus la dispoziție de autoritatea contractantă, fără a fi detaliate descrierea

lucrărilor și descrierea tehnologiei folosite în cadrul procesului de lucru. În această situație, oferta va fi respinsă ca fiind inacceptabilă în baza art. 215 alin. (4) din Lg nr..... Ofertanții vor întocmi propunerea tehnică astfel încât să asigure posibilitatea verificării corespondenței propunerii tehnice cu cerințele/specificațiile prevăzute în cadrul prezentei secțiuni și cu cele prevăzute în cadrul caietelor de sarcini și a documentelor anexate la acestea. **Propunerea tehnică se va întocmi într-o manieră organizată, astfel încât procesul de evaluare a ofertelor să permită identificarea facilă a corespondenței informațiilor cuprinse în oferta cu cerințele caietelor de sarcini și va cuprinde cel puțin următoarele capitole/secțiuni:**

1) Formular nr.... - Formular propunere tehnică;

2) Lista procedurilor tehnice de execuție a tuturor categoriilor de lucrări care urmează să fie aplicate la realizarea contractului, precum și procedurile tehnice de execuție aferente activităților din contract; **Planul de control al calitatii, verificări și încercări pe faze determinate de execuție.**

3) **Planul cu măsurile privind protecția mediului.** Ofertantul (ofertant unic, asociați, subcontractanți) vor prezenta o declarație pe proprie răspundere din care să reiasă că se vor respecta condițiile de mediu, sociale și cu privire la relațiile de muncă pe toată durata de îndeplinire a contractului de lucrări (Formularul nr....).

4) Ofertantul (ofertant unic, asociați, subcontractanți) vor prezenta o declarație pe proprie răspundere din care să reiasă că se vor respecta condițiile de mediu, sociale și cu privire la relațiile de muncă pe toată durata de îndeplinire a contractului de lucrări (Formularul nr....).

5) **Ansamblul de activități de procurare, depozitare, întreținere și transport al materialelor (cu indicarea surselor de aprovizionare, metodelor de transport de la locul de livrare la locul de punere în opera), a locurilor de depozitare a deșeurilor rezultate în urma execuției lucrărilor (inclusiv a mijloacelor și rutelor de transport pentru evacuarea acestora);** îndrumarea și controlul exercitat de aparatul de conducere al ofertantului (inclusiv în raport cu eventualii subantreprenori), prezentând totodată o organigramă completă, care să evidențieze funcțiile exacte care îi revin fiecărei entități implicate în execuția contractului.

6) **Planul de control al calității pentru executarea lucrărilor.** Informații detaliate privind reglementările care sunt în vigoare la nivel național și se referă la condițiile de muncă și protecția muncii, securității și sănătății în muncă, se pot obține de la...u pe site-ul <http://www.inspectmun.ro/legislatie/legislatie.html>. Informații privind reglementările care sunt în vigoare la nivel național și se referă la condițiile de mediu, se pot obține de la...-ul: <http://www.anpm.ro/web/guest/legislatie>. Documentul trebuie să conțină cel puțin managementul deșeurilor și măsurile adoptate în cazul producerii unor avarii la rețelele tehnico-edilitare existente în zona șantierului datorate execuției lucrărilor. Informații detaliate privind reglementările care sunt în vigoare la nivel național și se referă la condițiile de muncă și protecția muncii, securității și sănătății în muncă, se pot obține de la...u de pe site-ul: <http://www.inspectmun.ro/legislatie/legislatie.html>. În cazul unei asocieri, această declarație va fi prezentată în numele asocierii de către asociatul desemnat lider.

7. **Declarație privind normele de siguranță și protecție a muncii**

Declarația pe proprie răspundere din care să rezulte faptul că la elaborarea ofertei, ofertantul a ținut cont de obligațiile referitoare la condițiile privind sănătatea și securitatea muncii, obligațiile în domeniul mediului, social și al relațiilor de muncă, stabilite prin legislația adoptată la nivelul..., legislația națională, prin acorduri colective sau prin tratatele și acordurile internaționale în aceste domenii, și că va respecta aceste condiții pe parcursul îndeplinirii contractului. Informații

detaliat privind reglementările care sunt în vigoare la nivel național, se pot obține de la...u de pe site-ul: <http://www.inspectmun.ro/Legislatie/legislatie.html>..., Familiei... si..., precum si..., Apelor si Pădurilor.

8. Planul privind măsurile de supraveghere a lucrărilor în perioada de garanție acordată.

Documentul prezentat va avea în vedere precizarea modalităților, termenului de intervenție și a duratelor de remediere a potențialelor defecțiuni datorate viciilor de execuție, a resurselor financiare, materiale, tehnice și de personal alocate pentru punerea în aplicare a planului.

9. Termenul de garanție acordat pentru lucrările executate. Garanții acordate. Documente în vederea punctării ofertei:

- **Declarație pe propria răspundere privind termenul de garanție acordat invertoarelor**

- **Declarație pe propria răspundere privind termenul de garanție acordat panourilor fotovoltaice.**

- **Declarație pe propria răspundere privind termenul de garanție acordat structurii metalice suport pentru panourile fotovoltaice**

10. Angajamentele ofertantului în raport cu autoritatea contractantă privind execuția lucrărilor care se contractează, respectiv: angajamentul neechivoc al ofertantului de a suporta în cazul adjudecării contractului toate prejudiciile decurgând din erori sau omisiuni referitoare la lucrările executate, precum și descrierea modalității practice prin care se materializează acest angajament și angajamentul de a nu subcontracta lucrări ulterior emiterii ordinului de începere a lucrărilor fără acceptul autorității contractante, către operatori economici care nu au fost nominalizați ca fiind subcontractanți de specialitate în cadrul ofertei în alte condiții decât cele prevăzute la art.... din H.G. nr. 395/2016;

11. Propuneri privind clauzele contractuale și/sau declarație privind acceptarea clauzelor contractuale (dacă e cazul)

12. Pentru execuția instalațiilor electrice operatorii economici trebuie să fie atestați/autorizați în conformitate cu prevederile Regulamentului pentru atestarea operatorilor economici care proiectează, execută și verifică instalații electrice nr.... cu modificările și completările ulterioare, urmând a fi prezentate atestatele/ autorizările înainte de execuția lucrărilor. Contractantul va prezenta, înainte de începerea prestării serviciilor/ execuției lucrărilor Atestatul de tip IIA - proiectare și IIB execuție de instalații electrice exterioare/interioare pentru incinte/construcții civile și industriale, bransamente aeriene și subterane, la tensiunea nominală de maxim 1 kV, emis(e) de ANRE. Antreprenorului îi este interzisă începerea serviciilor/lucrărilor fără prezentarea/existența atestatelor solicitate înainte de prestarea serviciilor/ execuția lucrărilor. În ceea ce privește autorizările / atestările necesare pentru execuția instalațiilor electrice, persoanele juridice străine vor prezenta documente echivalente, emise în conformitate cu legislația aplicabilă în țara de rezidență.

Nota 1: În cazul când vor exista limitări, condiționări sau restricții impuse de ofertant în raport cu cerințele caietului de sarcini, oferta va fi declarată ca fiind neconformă.

Specificațiile tehnice aferente caietului de sarcini reprezintă cerințe minimale referitoare la nivelul calitativ, tehnic și de performanță, scop în care soluțiile tehnice oferite în cadrul propunerii tehnice pot face referire la atingerea unor niveluri superioare.

Nota 2: În cazul în care pe parcursul îndeplinirii contractului se constată faptul că nu sunt respectate elementele propunerii tehnice (sunt inferioare sau nu corespund cerințelor prevăzute în caietul de sarcini) autoritatea contractantă își rezervă dreptul de a denunța unilateral contractul ori de a solicita sistarea lucrărilor.

Nota 3: Autoritatea contractanta își rezerva dreptul de a analiza și verifica conformitatea valorilor/ **propunerilor oferite de operatorii economici în cadrul ofertelor din punctul de vedere al îndeplinirii cerințelor solicitate prin caietul de sarcini, cu scopul protejării acestora împotriva ofertelor ce conțin valori/ propuneri care intra în contradicție cu specificațiile tehnice stabilite și/sau care sunt nesustenabile/ care nu pot fi fundamentate.**

Ofertele care sunt nesustenabile/ care nu pot fi fundamentate din punct de vedere tehnic, logistic și a resurselor prevăzute în oferta, de natura să nu asigure satisfacerea cerințelor din caietul de sarcini, vor fi respinse ca neconforme.

În cazul în care două sau mai multe oferte sunt clasate pe primul loc, cu punctaje egale, departajarea se va face având în vedere punctajul obținut la factorii de evaluare în ordinea descrescătoare a ponderilor acestora. În situația în care egalitatea se menține, autoritatea contractantă are dreptul să solicite noi propuneri financiare, și oferta câștigătoare va fi desemnată cea cu propunerea financiară cea mai mică."

Aceleași informații se regăsesc și în cadrul Instrucțiunilor pentru ofertanți/candidați (Fisa de date) postate în SEAP.

În cadrul formularului 9 propunere tehnică (execuție lucrări) autoritatea contractantă a menționat următoarele:

„[Informațiile prezentate de către Ofertanți în acest formular reprezintă fundament pentru:

1. evaluarea... prin raportare la cerințele minime din Caietul de Sarcini pentru achiziția de lucrări,

2. aplicarea criteriului de atribuire stabilit prin Documentația de Atribuire.]

[Toate informațiile solicitate în cele ce urmează reprezintă elemente cheie obligatorii ale... și trebuie prezentate și descrise de către Ofertant la un nivel de detaliere corespunzător.]

[Metodologia pentru execuția lucrărilor și planul /graficul general de realizare a lucrărilor sunt componente cheie ale....

[Simpla copiere a cerințelor din Caietul de Sarcini (inclusiv volumele acestuia) nu este considerată drept răspuns la cerințele Autorității Contractante].

(...)

2. Metodologia de executare a lucrărilor [Lista de mai jos este exemplificativă și cuprinde activități care pot fi / sunt incluse în scopul contractului de lucrări]

i. lucrări pregătitoare

ii. obținere autorizații / permise de lucru / acces pentru executarea lucrărilor

iii. pregătirea amplasamentului

iv. pregătirea șantierului

v. activități de punere în operă a documentației tehnice (așa cum sunt incluse în caietele de sarcini pe specialități din proiectul tehnic)

vi. **controlul calității lucrărilor executate**

(...)

NOTA: Ofertanții vor avea în vedere următoarele aspecte:

a. **Perioada de garanție se va exprima global**, pentru întreg obiectivul de investiții în luni calendaristice de la data întocmirii procesului - verbal de recepție la terminarea lucrărilor și reprezintă perioada de timp cuprinsă între data recepției la terminarea lucrărilor și data recepției finale, în cadrul căreia antreprenorul are obligația înlăturării, pe cheltuiala sa, a tuturor viciilor și/sau deficiențelor aparute datorită nerespectării clauzelor și specificațiilor contractuale sau a reglementărilor tehnice aplicabile, inclusiv în ceea ce privește utilajele și echipamentele tehnologice montate și puse în funcțiune, ofertanții având

obligăția de a-si cuantifica distinct in cadrul propunerii financiare costurile previzionate.

b. Autoritatea contractanta își rezerva dreptul de a analiza si verifica conformitatea termenelor ofertate din punctul de vedere al asigurarii îndeplinirii de către operatorii economici a cerințelor solicitate prin Caietul de sarcini, cu scopul protejării acesteia împotriva ofertelor care prevăd termene nesustenabile/care nu pot fi fundamentate.

c. **Ofertele care prevăd o perioada de garanție nesustenabila/care nu poate fi fundamentată din punct de vedere tehnic, logistic si a resurselor prevăzute în oferta, de natura sa nu asigure satisfacerea cerințelor din Caietul de Sarcini, vor fi respinse ca neconforme.**

(...)

11. Anexe la...

[Introduceți anexele cu informațiile solicitate de Autoritatea Contractantă, respectiv:

- Pentru **demonstrarea experienței profesionale a personalului** se vor depune documente suport (CV-uri, diplome de studii, certificate de specialitate, atestate, **recomandări**, etc. sau orice alte documente echivalente) care dovedesc experiența acestuia;

- **Declarație privind termenul de garanție acordat lucrărilor executate;**

- Alte informații considerate necesare de către Ofertant."

Având în vedere prevederile art. 154 din Legea nr. 98/2016 care dispun în sarcina autorității contractante „obligăția 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”, Consiliul reține că autoritatea contractantă a detaliat atât în cadrul caietului de sarcini cât și în cadrul formularului de ofertă ce trebuie să conțină propunerea tehnică.

Procedând la verificarea propunerii tehnice depusă de... comparativ cu cea depusă de... Consiliul reține următoarele:

... a elaborat oferta tehnică respectând formularul nr.... la care a anexat:

- planul de management al deșeurilor conținând 12 pagini în cuprinsul căruia a detaliat sursele de generare a deșeurilor în cadrul proiectului, tipologia detaliată a deșeurilor generate, organizarea sistemului de colectare selectivă, măsuri de prevenire și reducere a cantității de deșeuri, transportul și eliminarea deșeurilor, responsabilități și organizare, măsuri de protecție a mediului și prevenire a poluării, evidența, monitorizarea și raportarea, ecologizarea finală a amplasamentului

- și planul de management al traficului conținând 6 pagini în cuprinsul căruia a detaliat situația traficului în zona amplasamentului, organizarea fluxurilor de trafic de șantier, programarea și coordonarea transporturilor, măsuri de siguranță rutieră, protejarea infrastructurii rutiere existente, limitarea impactului asupra comunității locale, monitorizarea și adaptarea planului de management al traficului, prezentarea surselor de aprovizionare și a distanțelor de transport pentru principalele materiale.

- la pag. 33-34 în cadrul propunerii tehnice contestatorul a menționat „14. PERIOADA DE GARANȚIE ȘI POSTGARANȚIE

Perioada de garanție este exprimată global pentru întreg obiectivul și presupune remedierea pe cheltuiala antreprenorului a oricăror defecte rezultate din execuție. În perioada postgaranție, Ofertantul asigură suport tehnic și acces la piese de schimb prin relația directă cu producătorii echipamentelor instalate.

- *Termen de execuție lucrari: 8 luni de la primirea ordinului de incepere a lucrarilor*
- *Termen de garantie lucrari: 24 luni*
- *Termen de garantie acordat pentru invertoarelor - 15 ani*
- *Termen de garantie acordat panourilor fotovoltaice - 20 ani*
- *Termen de garantie acordat structurii metalice suport pentru panourile fotovoltaice -15 ani”*

Cu toate acestea, expertul cooptat recomandă în cadrul raportului privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini nr.... solicitarea de clarificări deoarece „In cadrul propunerii tehnice prezentate de ofertant nu se regaseste Ansamblul de activitati de procurare, depozitare, intretinere si transport al materialelor (...) In cadrul propunerii tehnice prezentate de ofertant nu se regaseste Declaratie privind termenul de garantie acordat lucrarilor” recomandare preluată de comisia de evaluare în procesul verbal privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare nr.....

Prin adresa nr....., comisia de evaluare solicită contestatorului următoarele clarificări:

„1. Conform cerințelor Fisei de date, s-a solicitat sa se prezinte Ansamblul de activitati de procurare, depozitare, intretinere si transport al materialelor (cu indicarea surselor de aprovizionare, metodelor de transport de la locul de livrare la locul de punere in opera), a locurilor de depozitare a deșeurilor rezultate in urma execuției lucrărilor (inclusiv a mijloacelor si rutelor de transport pentru evacuarea acestora);

Sa se clarifice unde anume, in continutul propunerii tehnice prezentate, se regaseste cerința mai sus mentionata!

2. În cadrul propunerii tehnice nu regăsim Declarație privind termenul de garanție acordat lucrărilor, va rugăm clarificați.”

Prin adresa nr..... contestatorul a răspuns:

„Răspuns la solicitarea de clarificări 1

Referitor la solicitarea de clarificări formulată, precizăm că informațiile privind ansamblul activităților de procurare, depozitare, întreținere și transport al materialelor, inclusiv sursele de aprovizionare, modalitatea de transport de la locul de livrare până la locul de punere în operă, se regăsesc în documentul „Plan de Management al Traficului”, la paginile 4-6.

În cadrul acestui document sunt prezentate aspectele referitoare la organizarea aprovizionării, rutele de transport și gestionarea fluxurilor logistice aferente șantierului. Totodată, aprovizionarea cu materiale este prevăzută a se realiza etapizat, în corelare cu stadiul de execuție al lucrărilor, astfel încât să fie asigurată desfășurarea optimă a activităților din șantier.

În situațiile în care este necesară depozitarea temporară a materialelor, acestea vor fi amplasate în containerul destinat materialelor, element prevăzut în cadrul Organizării de șantier, conform... prezentat în propunerea tehnică.

Documentul menționat este inclus în arhiva încărcată în SEAP sub denumirea: „[SCN1... /...66] Planuri si metodologie.rar.p7s”.

De asemenea, în propunerea tehnică, la... 90, se menționează faptul că: „După organizarea șantierului, echipele vor începe lucrările civile și montajul structurii metalice, în timp ce livrările echipamentelor vor fi sincronizate cu progresul execuției.” Subliniem faptul că toate informațiile menționate anterior au fost incluse în documentația depusă în etapa de ofertare, iar prezentul răspuns are exclusiv rolul de a indica localizarea acestora în cadrul propunerii tehnice, fără a reprezenta o completare, modificare sau actualizare a ofertei inițiale.

(...)

Referitor la solicitarea dumneavoastră privind lipsa Declarației privind termenul de garanție acordat lucrărilor în cadrul propunerii tehnice, precizăm că termenul de garanție a fost menționat în cadrul documentației depuse, respectiv la... 33, în Formularul 9 - Propunere tehnică.

Prin urmare, informația referitoare la garanția acordată lucrărilor face deja parte din propunerea tehnică transmisă în etapa de ofertare.

Fără a aduce vreo modificare sau completare propunerii tehnice depuse inițial, atașăm, pentru o mai facilă identificare și confirmare a informației asumate, o declarație individuală privind termenul de garanție, care reconfirmă angajamentul deja exprimat prin documentele incluse în ofertă.

Subliniem că prezentul răspuns are exclusiv rol de clarificare, iar documentul transmis suplimentar nu modifică și nu completează conținutul propunerii tehnice inițiale, ci doar reiterează informațiile deja asumate în cadrul ofertei depuse.”

Procedând la verificarea răspunsului la clarificări, expertul cooptat în cadrul raportului privind analiza răspunsului la solicitarea de clarificări și acordarea punctajului aferent factorilor de evaluare nr.... recomandă „Analizând răspunsul ofertantului la solicitarea de clarificări transmisă, propun comisiei de evaluare să considere oferta inacceptabilă răspunsul neconcludent în conformitate cu art. 134, alin. (5) din H.G 395/2016 deoarece clarificările/completările transmise nu sunt concludente, considera oferta neconforma în baza art. 137, alin. (3), lit. a) din H.G. 395/2016 deoarece nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini și o respinge în baza art. 137, alin.(1) din H.G. 395/2016. (...) Analizând răspunsul ofertantului la solicitarea de clarificări transmisă, propun comisiei de evaluare să considere oferta inacceptabilă răspunsul neconcludent în conformitate cu art. 134, alin. (5) din H.G 395/2016 deoarece clarificările/completările transmise nu sunt concludente, considera oferta neconforma în baza art. 137, alin. (3), lit. a) din H.G. 395/2016 deoarece nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini și o respinge în baza art. 137, alin. (1) din H.G. 395/2016” recomandare preluată de comisia de evaluare în procesul verbal privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare nr....:

„Analiza comisiei de evaluare:

1. În urma examinării propunerii tehnice depuse de dumneavoastră și a răspunsului transmis la solicitarea de clarificări, comisia de evaluare constată următoarele:

Propunerea tehnică depusă **include ansamblul activităților de procurare, depozitare, întreținere și transport al materialelor**, cu indicarea surselor de aprovizionare, traseelor și distanțelor de transport, precum și modul de organizare a livrărilor etapizate, sincronizate cu graficul de execuție al lucrărilor. Aceste informații sunt prezentate în paginile indicate ale **Planului de Management al Traficului. În ceea ce privește gestionarea deșeurilor rezultate în urma executării lucrărilor, oferta nu conține nicio informație referitoare la locurile**

de depozitare, mijloacele sau rutele de transport pentru evacuarea acestora. Aceste aspecte nu sunt identificate nici sub formă de descriere, nici sub formă de plan sau prezentare structurată. Răspunsul transmis la solicitarea de clarificări **este general și declarativ**, indicând că aceste aspecte ar fi avute în vedere în organizarea generală a execuției lucrărilor, fără a preciza informații concrete sau locația exactă în propunerea tehnică. In consecință, deși oferta reflectă în mod corespunzător activitățile logistice pentru materiale, **lipsa prezentării detaliate a gestionării deșeurilor constituie o neconformitate tehnică.** Completarea ulterioară a propunerii ar echivala cu modificarea ofertei inițiale și nu poate fi acceptată, conform art. 134 alin. (6)-(9) și art. 1... din HG nr. 395/2016. Prin urmare, comisia de evaluare concluzionează că propunerea tehnică nu respectă integral cerințele documentației de atribuire și, în temeiul prevederilor legale aplicabile, oferta ofertantului urmează a fi respinsă ca neconformă, motivându-se exclusiv lipsa informațiilor referitoare la gestionarea deșeurilor.
(...)

În oferta inițială, comisia **constată că declarația solicitată nu a fost prezentată în propunerea tehnică** așa cum era cerut. Informația privind termenul de garanție apare menționată într-un formular (pag. 33 - Formularul 9), **însă nu sub forma unei declarații separate**, conform cerinței explicite a documentației de atribuire. Răspunsul ofertantului ulterior, care atașează o declarație suplimentară, are caracter **clarificator și nu poate fi considerat parte din oferta inițială**, conform prevederilor art. 134 alin. (6)-(9) și art. 1... din HG nr. 395/2016."

Procedând la verificarea propunerii tehnice depusă de contestator și a răspunsurilor la clarificări, Consiliul reține că autoritatea contractantă a făcut o evaluare formală, lipsită de fundament invocând doar prevederile art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016 ignorând informațiile care se regăsesc în cadrul propunerii tehnice cu privire la gestionarea deșeurilor.

Astfel, din cadrul planului de management al deșeurilor depus în cadrul propunerii tehnice rezultă că societatea contestatoare a luat în considerare organizarea unui sistem de colectare selectivă astfel:

- zonele de depozitare temporară fiind amenajate încă din faza organizării de șantier (pag. 4 din plan)

- deșeurile rezultate din lucrările de infrastructură vor fi reutilizate, deșeurile din metal vor fi valorificate, deșeurile electrice și componentele tehnice vor fi predate către operatori autorizați, ambalajele vor fi reutilizate sau reciclate, deșeurile menajere vor fi evacuate regulat.

- la pag. 6-7 din plan se regăsește inclusiv estimarea potențialului de reutilizare, reciclare, revalorificare și eliminare a deșeurilor produse. Astfel, rezultă că, doar un procent foarte mic de 10-15% din totalul deșeurilor nu va putea fi reutilizat sau valorificat, acesta fiind direcționat către operator autorizați.

- la pag. 9 din plan declară expre că „asigurarea tuturor resurselor necesare gestionării corespunzătoare a deșeurilor. Acesta va organiza infrastructura de colectare selectivă pe amplasament, **va încheia contracte cu operatori autorizați pentru transportul și eliminarea deșeurilor** și va asigura instruirea personalului cu privire la procedurile de mediu."

Consiliul constată că în cadrul propunerii tehnice se regăsesc toate informațiile cu privire la sistemul de gestionare a deșeurilor inclusiv cu privire la locurile de depozitare.

Referitor la mijloacele de transport și la rutele de transport pentru evacuarea deșeurilor, Consiliul nu poate reține lipsa lor drept motiv de neconformitate, în condițiile în care contestatorul a declarat că aceste activități nu vor fi prestate de acesta deoarece transportul și eliminarea deșeurilor o va face cu operatori autorizați cu care va încheia contracte.

Referitor la lipsa unei declarații separate privind termenul de garanție, Consiliul reține că autoritatea contractantă a exercitat un formalism excesiv de natură să restricționeze accesul la procedură, ignorând caracterul de viciu de formă al lipsei declarației separate.

Deși recunoaște că perioada de garanție se regăsește în mod expres în propunerea tehnică, alege să respingă oferta ignorând prevederilor art. 134 alin. (6)-(9) și art. 1... din HG nr. 395/2016 care dispun:

„(6) În cazul în care ofertantul modifică prin răspunsurile pe care le prezintă comisiei de evaluare potrivit dispozițiilor alin. (1) conținutul propunerii tehnice sau propunerii financiare, oferta sa va fi considerată inacceptabilă.

(7) Prin excepție de la dispozițiile alin. (6), **oferta va fi considerată admisibilă în măsura în care modificările operate de ofertant în legătură cu propunerea sa tehnică se încadrează în una din categoriile de mai jos:**

a) pot fi încadrate în categoria **viciilor de formă**; sau

b) reprezintă corectări ale unor abateri tehnice minore, iar o eventuală modificare a prețului total al ofertei, indusă de aceste corectări, nu ar fi condus la modificarea clasamentului ofertanților participanți la procedura de atribuire.

(8) Sunt considerate **abateri tehnice minore acele omisiuni/abateri din propunerea tehnică care pot fi completate/corectate într-un mod care nu conduce la depunerea unei noi oferte.**

(9) O modificare a propunerii tehnice nu poate fi considerată o abatere tehnică minoră a ofertei inițiale în următoarele situații:

a) cuantificarea teoretică în valoare monetară a respectivei abateri/omisiuni depășește 1% din prețul total al ofertei;

b) cuantificarea teoretică în valoare monetară a respectivei abateri/omisiuni conduce la eludarea aplicării acelor prevederi ale legii care instituie obligații ale autorității contractante în raport cu anumite praguri valorice;

c) în urma corectării respectivei abateri/omisiuni, se constată că s-ar schimba clasamentul ofertanților;

d) modificarea ar presupune o diminuare calitativă în comparație cu oferta inițială;

e) modificarea vizează o parte din ofertă pentru care documentația de atribuire a exclus în mod clar posibilitatea ca ofertanții să se abată de la cerințele exacte ale respectivei documentații, iar oferta inițială nu a fost în conformitate cu aceste cerințe.”

Art. 1.... - (1) În condițiile art. 209 din Lege, comisia de evaluare are dreptul de a solicita ofertantului corectarea viciilor de formă cu privire la oferta acestuia.

(2) În cazul în care ofertantul nu este de acord cu îndreptarea viciilor de formă, în condițiile prevăzute la alin. (1), oferta sa va fi considerată inacceptabilă.

(3) În sensul dispozițiilor alin. (1), **viciile de formă** reprezintă acele **erori sau omisiuni din cadrul unui document a căror corectare/completare este susținută în mod neechivoc de sensul și de conținutul altor informații existente inițial în alte documente prezentate de ofertant sau a căror corectare/completare are rol de clarificare sau de confirmare**, nefiind susceptibile de a produce un avantaj incorect în raport cu ceilalți participanți la procedura de atribuire”.

Consiliul reține că într-adevăr riscul întocmirii ofertelor cade în sarcina operatorului economic, însă trebuie subliniat că autoritatea contractantă în etapa de evaluare a ofertelor era obligată să verifice dacă lipsa unei declarații separate cu privire la termenul de garanție în condițiile în care termenul de garanție era expres menționat în cadrul propunerii tehnice se pot încadra în categoria viciilor de formă, situație în care potrivit art. 134 alin. (7) din HG nr. 395/2016 oferta ar trebui considerată admisibilă.

Referitor la modalitatea în care a fost evaluată oferta declarată câștigătoare..., contestată de..., Consiliul reține că autoritatea contractantă nu a efectuat o verificare atât de drastică, așa cum a procedat în cazul ofertei contestatorului astfel cum, cu titlu de exemplu, se rețin următoarele:

Expertul cooptat recomandă în cadrul raportului privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini nr.... solicitarea de clarificări ofertantului... deoarece „In cadrul propunerii tehnice prezentate de ofertant nu se regaseste Planul de **control al calitatii, verificari si incercari pe faze determinate de executie (...)** In cadrul propunerii tehnice prezentate de ofertant nu se regaseste recomandare **privind experienta similara a... autorizat...**” **recomandare preluată de comisia de evaluare în procesul verbal privind** evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare nr.....

Prin adresa nr....., comisia de evaluare solicită contestatorului următoarele clarificări:

„1.Conform cerințelor Fisei de date, s-a solicitat sa se prezinte Planul de control al calitatii, verificări si încercări pe faze determinate de execuție.

Sa se clarifice unde anume, in continutul propunerii tehnice prezentate, se regaseste cerința mai sus mentionata!

2. In cadrul propunerii tehnice nu regăsim recomandare privind experiența similara a... autorizat... pentru minim 1 proiect similar, va rugam clarificați”.

Prin adresa nr..... a răspuns:

„Raspuns - in propunerea tehnica... 31, se specifica: **„In timpul executiei, se va urmarii PCCVI din cadrul proiectului tehnic si se vor completa toate procesele verbale stipulate in acesta in toate fazele din cadrul lucrarilor.”** In cadrul executiei se urmareste si se completeaza Planul de control al calitatii, verificari si incercari pe faze determinate de executie realizat de proiectant in cadrul proiectului tehnic nr.....

In cazul in care **suntem declarati castigatori, dupa semnarea contractului de executie, Planul de control al calitatii, verificari si incercari pe faze determinate de executie se semneaza si de catre executant** si impreuna cu autorizatia de construire si certificatul de urbanism se depun la Inspectoratul de Stat in Constructii pentru anuntul privind inceperea lucrarilor.

(...)

Dintr-o eroare de redactare nu s-a inserat in oferta tehnica recomandarea pentru inginerul.... Atasam la prezentul raspuns recomandarea.”

Procedând la verificarea răspunsului la clarificări, expertul cooptat în cadrul raportului privind analiza răspunsului la solicitarea de clarificări si acordarea punctajului aferent factorilor de evaluare nr.... recomandă „Analizând răspunsul ofertantului la solicitarea de clarificări transmisă, propun comisiei de evaluare să considere îndeplinite cerințele din cadrul documentației de atribuire.” recomandare preluată de comisia de evaluare în procesul verbal privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare nr....:

„Analiza comisiei de evaluare:

În cadrul răspunsului la solicitarea de clarificări, ofertantul a precizat că în timpul execuției lucrărilor va urmări Planul de control al calității, verificări și încercări pe faze determinate de execuție (PCCVI) din cadrul proiectului tehnic nr.... și a **indicat... 31 din propunerea tehnică unde este menționată această asumare.**

Având în vedere că PCCVI face parte din proiectul tehnic pus la dispoziție de autoritatea contractantă în cadrul documentației de atribuire, iar **ofertantul a confirmat respectarea acestuia pe parcursul execuției lucrărilor**, autoritatea contractantă consideră răspunsul transmis concludent, cerința fiind îndeplinită.

Răspuns concludent, Cerința îndeplinită.

(...)

Analiza comisiei de evaluare:

Ofertantul a prezentat recomandare pentru inginerul.... Răspuns concludent, Cerința îndeplinită.”

Procedând la verificarea propunerii tehnice depusă de... și a răspunsurilor la clarificări, Consiliul reține că autoritatea contractantă a făcut o evaluare formală, lipsită de fundament ignorând propriile specificații din cadrul documentației de atribuire.

Astfel, din cadrul răspunsului la clarificări rezultă în mod clar că deși în cadrul documentației de atribuire s-a solicitat în mod expres ca în cadrul propunerii tehnice să se regăsească „2) Lista procedurilor tehnice de execuție a tuturor categoriilor de lucrări care urmează să fie aplicate la realizarea contractului, precum și procedurile tehnice de execuție aferente activităților din contract; **Planul de control al calitatii, verificări si încercări pe faze determinate de execuție.**”

Acceptarea unei simple promisiuni de respectare a PCCVI inexistent în ofertă echivalează cu renunțarea unilaterală a autorității la cerințele

minime stabilite prin caietul de sarcini. Acest fapt creează un avantaj incorect ofertantului..., care a fost scutit de efortul tehnic de a elabora procedurile solicitate tuturor celorlalți participanți.

Referitor la lipsa recomandării pentru inginerul..., autoritatea contractantă acceptă înscrisul depus ulterior solicitării de clarificări.

... nu a depus Planul de control al calitatii, verificări și încercări pe faze determinate de execuție care este un document tehnic esențial în construcții care descrie toate controalele și testele necesare pentru a asigura calitatea unei lucrări, de la aprovizionarea cu materiale până la finalizarea execuției.

În lipsa acestui înscris autoritatea contractantă s-a aflat în imposibilitatea reală de a evalua capacitatea tehnică a ofertantului de a gestiona proiectul și cu toate acestea a decis să îl declare câștigător.

Astfel, dacă contestatorul a fost respins pentru că în cadrul planului de management al deșeurilor nu a indicat mijloacele de transport și rutele pentru evacuarea deșeurilor ca neconformă, ofertantul... este declarat câștigător chiar dacă din cadrul propunerii tehnice lipsește un înscris solicitat în mod expres în cadrul documentației.

Și lipsa declarației privind termenul de garanție, informație care se regăsea în mod expres în oferta... a fost sancționată cu respingere ofertei însă lipsa recomandării inginerul... din cadrul ofertei... este acceptată ulterior.

Această evaluare a celor două oferte indică o încălcare a principiului tratamentului egal în cadrul procedurii de achiziție publică.

În soluționare Consiliul reține ca fiind relevante următoarele decizii pronunțate de CJUE:

La punctul 39 din Hotărârea pronunțată în cauza C-.../15, CJUE a reținut că „Astfel, conform unei jurisprudențe constante a Curții, în temeiul articolului 2 din Directiva 2004/18, unei **autori**

le-

a

s

tabilit (a se vedea în special Hotărârea din 10 octombrie....., C-336/12, EU:

C:....:..., punctul 40, și Hotărârea din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C-

42/13, EU: C:....:..., punctele 42 și...)” iar la punctul 42 din aceeași hotărâre

a reiterat că „astfel cum s-a amintit la punctul 39 din prezenta hotărâre,

autoritate

oblig

a

r

e

s

pect

cri

t

e

riil

e

p

e

-

a

s

tabilă”

și

a

p

r

ecizat că „această considerație este cu atât mai importantă cu cât miza este excluderea din procedură”.

... dell’Adda SpA vs.... SpA (C-42/13) considerentul 44:

„Astfel, pe de o parte, principiul egalității de tratament impune ca ofertanții să dispună de aceleași șanse în formularea ofertelor lor și implică, așadar, ca aceste oferte să fie supuse acelorași condiții pentru toți ofertanții. Pe de altă parte, obligația de transparență are ca scop să garanteze absența riscului de favoritism și de arbitrar din partea autorității contractante. Aceasta implică formularea tuturor condițiilor și modalităților procedurii de atribuire în mod clar, precis și neechivoc în anunțul de participare sau în caietul de sarcini, astfel încât, în primul rând, să permită tuturor ofertanților informați în mod rezonabil și obișnuit de diligenți să le înțeleagă conținutul exact și să le interpreteze în același mod și, în al doilea

rând, să permită autorității contractante să verifice efectiv dacă ofertele prezentate de ofertanți corespund criteriilor care guvernează contractul în cauză (a se vedea în acest sens... /... di Frutta, C-496/99 P,

EU: C: 2004: 236, punctele...-111).”

Hotărârea din 10 octombrie..., în care CJUE s-a pronunțat în cauza C-336/12 astfel:

„31 Principiul egalității de tratament și obligația de transparență se opun oricărei negocieri între autoritatea contractantă și un ofertant în cadrul unei proceduri de atribuire a unor contracte de achiziții publice, ceea ce implică faptul că, în principiu, o

of

e

r

t

ă

of

i. În consecință, **autorita**

s

i (a se vedea în acest sens Hotărârea din..... și alții, C 599/10, punctele 36 și 37).

32 Curtea a precizat însă că articolul 2 din Directiva 2004/18 nu se opune ca datele referitoare la ofertă să poată fi corectate sau completate punctual, în special întrucât necesită în mod vădit o simplă clarificare sau pentru a înlătura erori materiale evidente (... și alții, citată anterior, punctul 40).

33 Curtea a formulat în această hotărâre anumite cerințe care delimitează această posibilitate de a solicita în scris ofertanților o clarificare a ofertei lor.

34 Mai întâi, o cerere de clarificare a unei oferte, care poate interveni numai după ce autoritatea contractantă a luat cunoștință de ansamblul ofertelor, trebuie, în principiu, adresată în mod echivalent tuturor ofertanților care se află în aceeași situație (a se vedea în acest sens... și alții, citată anterior, punctele 42 și...).

... În continuare, cererea trebuie să privească toate punctele ofertei care impun o clarificare (a se vedea în acest sens... și alții, citată anterior, punctul 44).

36 În plus, această cerere nu poate conduce la prezentarea de către un anumit ofertant a ceea ce în realitate ar fi o nouă ofertă (a se vedea în acest sens... și alții, citată anterior, punctul 40).

37 În sfârșit, în general, în cadrul exercitării puterii de apreciere de care dispune în ceea ce privește posibilitatea de a solicita candidaților să își clarifice oferta, **autorita**

loial

,

a

s

tfel încât să nu se poată considera, la finalizarea procedurii de selecție a ofertelor și în raport cu rezultatul acesteia, că solicitarea de clarificare a favorizat sau a defavorizat nejustificat candidatul sau candidații cărora le a fost adresată (... și alții, citată anterior, punctul 41)”.

La considerentul 28 din Hotărârea pronunțată în cauza C-131/16,

CJUE s-a pronunțat astfel: „**a**
a

tratam (Hotărârea din..... și alții, C-599/10, EU: C: 2012:..., punctul 37)”.

Față de cele de mai sus, Consiliul reține că în etapa de evaluare a ofertei contestatorului autoritatea contractantă a ales să verifice în excesiv oferta tehnică a acestuia în raport de cerințele impuse, tratament pe care nu l-a aplicat și ofertei depusă de....

Astfel, autoritatea contractantă nu avea dreptul să accepte propunerea tehnică elaborată de către..., având în vedere prevederile art. 137 alin. (3) din HG nr. 395/2016 o ofertă care nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini este neconformă.

Deși autoritatea contractantă a solicitat clarificări și contestatorului și..., verificarea răspunsului... a avut un caracter pur formal, doar pentru a simula procesul de evaluare, aspect cu atât mai grav cu cât, în aceeași etapă, toți ceilalți ofertanți au fost respinși. În acest context, trebuie a vute în vedere dispozițiile art. 154 din Legea nr. 98/2016 și cele ale art. 20 alin. (2) HG nr. 395/2016, care statuează că: „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. Documentația de atribuire conține orice cerință, criteriu, regulă și alte informații necesare pentru a asigura ofertantului/candidatului o informare completă, corectă și explicită cu privire la modul de aplicare a procedurii de atribuire”.

De asemenea art. 123 alin. (1) HG nr. 395/2016 menționează că „ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire”.

Din interpretarea acestor texte de lege rezultă că autoritatea contractantă are obligația să evalueze ofertele raportându-se strict la documentația de atribuire care guvernează procedura de atribuire, care prin neatacare și-a consolidat forța obligatorie.

Orice decizie a autorității contractante privind admiterea sau respingerea unei oferte trebuie fundamentată pe o evaluare temeinică sub toate aspectele acesteia, și pe probe concludente, iar nu pe elemente insuficiente/neclare sau incerte care nu permit realizarea unei evaluări obiective a ofertei. Anterior finalizării evaluării ofertelor, autoritatea contractantă trebuie să stabilească cu exactitate dacă propunerile tehnice depuse de ofertanți sunt conforme, numai în urma obținerii și verificării detaliilor specificațiilor tehnice oferite putând stabili conformitatea, realitatea și corectitudinea acestora.

Față de cele prezentate, rezultă fără echivoc că procesul de evaluare a fost viciat prin aplicarea unui standard dublu, încălcându-se principiile fundamentale ale tratamentului egal și transparenței prevăzute de art. 2 din Legea nr. 98/2016.

În ceea ce privește oferta..., respingerea acesteia ca neconformă reprezintă un act de formalism excesiv. Atât informațiile privind gestionarea deșeurilor, detaliate în planul de 12 pagini, cât și perioada de garanție, asumată prin Formularul 9, erau prezente în ofertă. Lipsa unor rute specifice și a unor mijloace de transport sau a unei declarații separate pentru garanție ar putea reprezenta, cel mult, simple vicii de formă sau abateri tehnice minore, care trebuiau remediate conform art. 134 alin. (7) și art. 1... din HG nr. 395/2016, fără a atrage excluderea.

În ceea ce privește oferta..., autoritatea a procedat la o evaluare nelegală a acesteia. Acceptarea depunerii ulterioare a recomandării profesionale pentru personalul cheie și acceptarea unei simple promisiuni în locul Planului de Control al Calității constituie un răspuns neconcludent sancționat cu respingerea ofertei.

Raportat la cele evocate și ținând seama că printre atribuțiile comisiei de evaluare sunt și cele de verificare a propunerilor tehnice prezentate de ofertanți, din punct de vedere al modului în care acestea corespund cerințelor din documentația tehnică, așa cum este prevăzut la art. 1... alin. (1) lit. g) din HG nr. 395/2016, Consiliul constată că această verificare în situația ofertantului contestator s-a făcut cu o rigurozitate excesivă iar în situația... s-a făcut în mod simplist, cu încălcarea propriei documentații de atribuire și a principiilor tratamentului egal, nediscriminării.

Față de aceste aspecte criticile contestatorului sunt întemeiate urmând a fi admise.

În temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) și alin. (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite contestația formulată de... în contradictoriu cu autoritatea contractantă... și va obliga autoritatea contractantă ca în termen de 10 zile de la comunicare, să reevalueze ofertele depuse de... și... conform prevederile legale, ale documentației de atribuire și prezentei motivări.

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

Admite contestația formulată de... în contradictoriu cu autoritatea contractantă... și obligă autoritatea contractantă ca în termen de 10 zile de la comunicare, să reevalueze ofertele depuse de... și... conform prevederile legale, ale documentației de atribuire și prezentei motivări.

Obligatorie.

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,

...

Redactat practica deciziei:...

... în 4 exemplare originale, conține 16 (șaisprezece) pagini.