

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:...

... contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a... sub nr...., formulată de..... sediul în..... nr....,...., având CUI: RO... și număr de înregistrare la..., reprezentată legal... administrator, împotriva documentației de atribuire elaborată de către autoritatea contractantă... sediul în....., nr....., în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată pentru atribuirea contractului, având drept obiect: „...”, cod..., s-a solicitat obligarea autorității contractante... la remedierea documentației de atribuire, în sensul eliminării/ reformulării clauzelor criticate în cele ce succed... respectarea art. 2 alin. (2) *lit. a), b), d), e) și f)*, art. 154 alin. (1), art. 187 alin. (5) *lit. a) și b)*, art. 209 alin. (1) și alin. (3), art. 210 alin. (1)-(3) din Legea nr. 98/2016, precum și a art. 32 alin. (2), alin. (3), alin. (4), alin. (8) și alin. (9) din H.G. nr. 395/2016.

În luarea deciziei, **CONSILIUL**, legal investit, a avut în vedere următoarele:

Contestatorul solicită obligarea autorității contractante la remedierea următoarelor clauze:

1) Eliminarea clauzei din Formularul-cadru al... - secțiunea „Alte informații obligatorii”... căreia: „oferanții sunt obligați să transmită toate informațiile solicitate, orice clarificare pe durata evaluării ofertei (faza DUAЕ, tehnic și financiară) va avea un termen de răspuns de o zi lucrătoare -fără nicio excepție”.

Solicită înlocuirea acestei clauze... o prevedere care să permită stabilirea unui termen rezonabil și proporțional de răspuns la clarificări, raportat la natura și complexitatea solicitării, termen care să nu fie mai mic de 3-5 zile lucrătoare, în special pentru clarificări privind documente suport, justificări de preț, propunerea financiară, propunerea tehnică și documente emise de terți.

2) Eliminarea integrală a factorului de evaluare privind „Utilizarea de echipamente, utilaje, dotări - verzi”... pondere de 8%, prevăzut în... de date/Instrucțiunile pentru ofertanți, întrucât acesta este artificial,

restrictiv, contradictoriu și insuficient fundamentat, nefiind apt să asigure o departajare reală a ofertelor.

Solicită, corelativ, redistribuirea ponderii de 8% către componenta financiară/preț.

3) Doar în subsidiar, în măsura în care Consiliul va aprecia că nu se impune eliminarea integrală a factorului de evaluare menționat la punctul precedent, solicită obligarea autorității contractante la reformularea completă a acestui factor...:

a) indicarea expresă a echipamentelor, utilajelor și dotărilor care pot fi luate în considerare la acordarea punctajului;

b) indicarea modului concret de verificare a utilizării efective a... în execuția contractului;

c) indicarea avantajului real, concret și măsurabil obținut de autoritatea contractantă... utilizarea acestor utilaje/echipamente/ dotări;

d) eliminarea posibilității de punctare a unor ore/utilaje deja prevăzute în tehnologia obligatorie din listele C8;

e) corelarea factorului... mențiunile din... de date... căroră achiziția nu este încadrată ca achiziție ecologică/strategică;

f) eliminarea discontinuităților matematice din algoritmul de punctare, respectiv... modului de punctare pentru orice valoare procentuală rezultată din calcul.

4) Eliminarea/reformularea algoritmului de punctare aferent factorului „Utilizarea de echipamente, utilaje, dotări - verzi”, în măsura în care factorul va fi menținut, întrucât intervalele:...% - 5%;...% - 10%; peste 10% nu acoperă în mod clar toate valorile procentuale posibile rezultate din calcul și permit interpretări arbitrare în etapa evaluării ofertelor.

5) Corectarea și... modului de acordare a punctajului pentru factorul de evaluare privind... Managerului de proiect/ Teamleader... pondere de 12%, prevăzut în... de date și reluat în... de sarcini...:

a) eliminarea/reformularea mențiunii... căreia: „Cel puțin 1 contract este cerința minimă pentru care expertul nu va fi punctat, pentru 0 contracte prezentate oferta va fi considerată neconformă”, întrucât aceasta transformă factorul de evaluare într-o cerință eliminatorie de conformitate;

b) eliminarea interdicției absolute... căreia: „Nu se vor accepta completări pe durata evaluării... ofertelor... documente justificative pentru dovedirea experienței necesare. Orice completare... privire la acest aspect nu se va lua în calcul la aplicarea algoritmului de acordare a punctajului” întrucât aceasta exclude nelegal posibilitatea solicitării de clarificări/completări formale sau de confirmare;

c) corectarea erorii materiale privind sintagma: „implicarea expertului desemnat în elaborarea proiectelor... înlocuirea acestuia... o formulare corelată... obiectul contractului, respectiv implicarea expertului în execuția/implementarea contractelor de lucrări;

d)... expresă a faptului că documentele justificative enumerate pentru dovedirea experienței expertului au caracter alternativ, iar nu cumulativ, având în vedere utilizarea sintagmei „și/sau”.

6) Obligarea autorității contractante la publicarea în... a documentației remediate... indicarea clară și completă a tuturor modificărilor operate... erată.

7) Obligarea autorității contractante la prelungirea..., astfel încât operatorii economici interesați să poată elabora oferte în condiții... de transparență, tratament egal, proporționalitate, nediscriminare și concurență efectivă.

În continuare, contestatorul face observații preliminare privind... conform condiționat... nr.... și impactul acestuia asupra documentației de atribuire. În susținere, redă punctele asupra cărora... a emis aviz conform condiționat.

Precizează că... nu reprezintă... el însuși, actul contestat... are o valoare relevantă în prezenta cauză, întrucât, demonstrează că autoritatea contractantă a fost avertizată anterior publicării documentației asupra unor deficiențe de claritate, proporționalitate și fundamentare. În aceste condiții, menținerea în documentația publicată a unor cerințe similare sau insuficient remediate confirmă caracterul nelegal al clauzelor criticate... prezenta contestație.

În concluzie, susține că prezenta contestație nu vizează aspecte izolate sau pur subiective, ci deficiențe care au fost în parte semnalate... de... în cadrul controlului ex ante, iar autoritatea contractantă avea obligația de a le remedia efectiv, nu doar formal, înainte de publicarea documentației de atribuire.

Tot... titlu preliminar, precizează că, anterior formulării prezentei contestații... a încercat remedierea pe cale administrativă a deficiențelor constatate în documentația de atribuire... transmiterea către autoritatea contractantă.... 541/..., referitoare la procedura de atribuire în discuție.

... această solicitare, susține că a semnalat autorității contractante existența unor cerințe vădit neclare, contradictorii, excesive și disproportionale, solicitând remedierea documentației de atribuire înainte de expirarea termenului de depunere a ofertelor.

Până la data formulării prezentei contestații, susține că autoritatea contractantă nu a comunicat niciun răspuns la solicitarea de clarificări transmisă de societatea sa, deși aspectele semnalate vizează... legalitatea documentației de atribuire și posibilitatea operatorilor economici interesați de a întocmi o ofertă conformă, comparabilă și evaluabilă în mod obiectiv.

... precizează că este operator economic interesat de participarea la prezenta procedură de atribuire, având capacitatea și... necesare pentru execuția unor lucrări de natura celor care formează obiectul contractului. Interesul său este actual, direct și legitim, întrucât documentația de atribuire, în forma publicată, impune cerințe excesive, neclare,

contradictorii și disproporționate, care îngreunează în mod nejustificat elaborarea ofertei și creează riscul respingerii/depunctării acesteia pentru aspecte formale, pentru interpretări subiective ori pentru neprezentarea unor documente care țin, în realitate, de etapa de execuție a contractului, iar nu de etapa ofertării.

În continuare, precizează că va dezvolta punctual motivele de nelegalitate ale documentației de atribuire, raportat la clauzele criticate, la efectul restrictiv al... și la dispozițiile legale incidente. Criticile vizează modul neclar, disproporționat și contradictoriu de formulare a cerințelor, care creează riscul respingerii sau depunctării ofertelor pentru motive formale, fără un avantaj real pentru autoritatea contractantă.

I. Caracterul nelegal, disproporționat și restrictiv al clauzei care impune un termen unic de răspuns la clarificări de „o zi lucrătoare - fără nicio excepție”.

Contestatorul arată că, în cuprinsul Formularului-cadru al..., autoritatea contractantă a instituit o clauză... caracter general, aplicabilă oricărei clarificări solicitate pe durata evaluării ofertelor, indiferent de obiectul, complexitatea ori volumul documentelor solicitate. Textul criticat prevede expres: „...”.

Această clauză este nelegală și disproporționată, întrucât autoritatea contractantă stabilește anticipat un termen unic, rigid și absolut pentru toate clarificările ce pot apărea pe parcursul evaluării ofertelor, fără a ține seama de natura solicitării, de volumul informațiilor cerute, de complexitatea documentelor ce trebuie transmise și de eventuala dependență a ofertantului de documente emise de terți.

... urmare, arată că nu se critică dreptul autorității contractante de a solicita clarificări și nici obligația operatorilor economici de a răspunde... celeritate. Ceea ce se critică este caracterul absolut, rigid și nediferențiat al termenului de o zi lucrătoare, impus pentru orice clarificare, indiferent de obiectul și complexitatea acesteia.

Totodată, contestatorul arată că respectiva clauză este contrară și art. 2 alin. (2) lit. b), e) și f) din Legea nr. 98/2016, respectiv principiilor tratamentului egal, proporționalității și asumării răspunderii, precum și că aceasta produce o contradicție internă... regimul legal al clarificărilor, întrucât legea permite prelungirea..., în timp ce documentația exclude anticipat... formula „fără nicio excepție”, orice posibilitate de adaptare a termenului la complexitatea solicitării.

În consecință, solicită Consiliului să constate caracterul nelegal, disproporționat și restrictiv al clauzei analizate și să oblige autoritatea contractantă la eliminarea/reformularea acesteia, în sensul stabilirii unui termen rezonabil de răspuns, determinat în funcție de natura și complexitatea solicitării de clarificări... respectarea art. 209 alin. (3) din Legea nr. 98/2016, iar nu a unui termen unic de o zi lucrătoare, aplicabil „fără nicio excepție”.

II. Caracterul neclar, contradictoriu, artificial și disproporționat al factorului de evaluare privind „Utilizarea de echipamente, utilaje, dotări - verzi”... pondere de 8%.

... de date/Instrucțiunile pentru ofertanți, autoritatea contractantă a instituit un factor de evaluare distinct... o pondere de 8%, intitulat „Utilizarea de echipamente, utilaje, dotări - verzi”.... documentației: „La nivelul ofertei fiecare ofertant va indica modalitatea de acces la echipamente, utilaje, dotări pe care urmează să le utilizeze în cadrul execuției contractului, raportat la extrasul C8 - elaborat. Pentru lipsa justificării și demonstrării utilizării de echipamente, utilaje, dotări - verzi - acționate exclusiv pe baza de energie electrică - se acordă zero puncte”.

Arată că Algoritmul de punctare este construit în funcție de procentul orelor aferente acestor echipamente/utilaje/dotări electrice din totalul orelor indicate în C8: „Pentru demonstrarea și justificarea utilizării de echipamente, utilaje, dotări - verzi - acționate exclusiv pe baza de energie electrică pentru în proporție între...% și 5% din totalul orelor indicate în C8, se acordă 3 puncte”; „între...% și 10% [...] se acordă 5 puncte”; „peste 10% [...] se acordă 8 puncte.”

Totodată, autoritatea contractantă stabilește că vor fi luate în considerare numai echipamentele, utilajele și dotările: „care sunt incluse sau corelate... extrasul C8”, „care vor fi utilizate efectiv la executarea contractului”, „care sunt acționate exclusiv electric, fie... conectare la rețeaua electrică, fie... acumulator/baterie”, „pentru care ofertantul demonstrează dreptul de utilizare și caracterul electric”, „pentru care ofertantul indică numărul... ore de utilizare asumat în cadrul contractului”.

În aceeași secțiune, arată că autoritatea contractantă exclude expres de la punctare echipamentele/utilaj ele/dotările acționate... motor termic, hibride, pe combustibil lichid/gazos sau cele pentru care nu se poate demonstra utilizarea exclusiv electrică.

În opinia sa, această modalitate de construire a factorului de evaluare este nelegală, neclară și disproporționată, pentru motivele expuse în continuare.

1. Factorul de evaluare a fost deja semnalat de... ca fiind neclar și insuficient fundamentat.... conform condiționat nr..... a atras atenția în mod expres asupra acestui factor de evaluare, reținând că: „Aplicarea factorului de evaluare «Utilizarea de echipamente, utilaje, dotări - verzi - 10%» nu este clară - nu sunt precizate echipamentele, utilajele, dotările care se iau în considerare, din... de sarcini nu rezultă materializarea avantajului obținut de operatorul economic ofertant în evaluare pe perioada derulării contractului. În strategia de contractare nu este menționat modul concret în care a fost stabilit procentul de 10%.

În același aviz... a arătat că informațiile din strategia de contractare trebuie să permită identificarea: „MODULUI IN CARE A...,”

RESPECTIV PROPORȚIONALITATEA... IMPORTANȚA ȘI... OBȚINUTE, în caz contrar, ponderea se poate considera că a fost stabilită arbitrar”.

... urmare, factorul criticat rămâne unul insuficient fundamentat, contrar exigențelor indicate... de... și contrar art. 32 alin. (8) și alin. (9) din HG nr. 395/2016.

2. Factorul este contradictoriu... propria încadrare a achiziției făcută de autoritatea contractantă.

În opinia sa, contradicția documentației este evidentă.

Pe de o parte, autoritatea afirmă oficial că procedura nu este o achiziție ecologică și nu urmărește reducerea impactului asupra mediului ca achiziție strategică; pe de altă parte, instituie un factor de evaluare... caracter evident ecologic... o pondere semnificativă.

Nu se poate susține, în același timp, că achiziția nu are caracter ecologic/strategic și că un factor „verde” de 8% produce un avantaj calitativ real, apt să departajeze ofertele. Această lipsă de coerență confirmă caracterul insuficient fundamentat al factorului de evaluare.

3. Factorul nu departajează un avantaj real, ci riscă să punteze o cerință tehnologică deja inclusă în C8. Documentația stabilește că se iau în considerare utilajele/echipamentele/dotările „incluse sau corelate... extrasul C8”.

Această formulare este problematică. Dacă utilajele punctate sunt deja incluse în C8, rezultă că ele fac parte din tehnologia de execuție stabilită... documentația tehnico-economică. Într-o asemenea ipoteză, toți ofertanții sunt obligați să le preia și să le includă în propriile oferte.... urmare, autoritatea nu mai puntează un avantaj suplimentar propus de ofertant, ci o componentă tehnologică deja impusă... proiect.

Un factor de evaluare trebuie să recompenseze un plus real față de cerințele minime, nu simpla respectare a documentației. Dacă utilizarea unor utilaje electrice este deja prevăzută în C8, atunci ea ține de conformitatea minimă a ofertei, nu de o calitate suplimentară. Dacă, dimpotrivă, autoritatea urmărește punctarea unor utilaje suplimentare față de cele din C8, documentația nu stabilește clar care sunt acestea, cum pot fi corelate... activitățile contractului, cum se calculează orele, cum se verifică folosirea lor efectivă și care este avantajul real pentru autoritate.

În ambele ipoteze, consideră că factorul este neclar și riscă să producă o evaluare artificială:

a) fie puntează o obligație deja impusă... documentație;

b) fie puntează o promisiune insuficient definită, greu de verificat și

dificil de urmărit în execuție.

Această situație este contrară art. 32 alin. (8) din HG nr. 395/2016, care impune ca factorii de evaluare să aibă legătură directă... natura și obiectul contractului și să reflecte un avantaj real pentru autoritatea contractantă.

4. Factorul impune demonstrarea dreptului de utilizare asupra unor utilaje la momentul ofertării, deși... de date declară că nu se solicită formular de utilaje disponibile. O altă contradicție rezultă din faptul că, la nivelul... de date, autoritatea contractantă menționează expres: „Este necesar a se completa formularul... utilaje disponibile pentru contract? Achiziția se referă la un proiect în care se solicită operatorilor economici să declare utilajele pe care le vor utiliza în derularea contractului (Conform HG nr. 342/2022): Nu”.

În același timp, pentru obținerea punctajului la factorul „utilaje verzi”, ofertantul trebuie să indice modalitatea de acces la utilaje, să demonstreze dreptul de utilizare, caracterul electric și numărul... ore de utilizare asumat. Această formulare creează o cerință indirectă de demonstrare a accesului la utilaje încă din etapa ofertării. Deși autoritatea declară că nu solicită formularul... utilaje disponibile, condiționează obținerea punctajului de prezentarea unor dovezi privind dreptul de utilizare asupra utilajelor electrice.

... urmare, factorul de evaluare este susceptibil să se transforme într-o cerință de capacitate tehnică mascată, introdusă în etapa criteriului de atribuire, fără fundamentare adecvată și fără o justificare proporțională.

5. Algoritmul de punctare este redactat neclar și conține discontinuități matematice. Algoritmul de punctare prevede trei trepte:

- „între...% și 5% [...] se acordă 3 puncte”;
- „între...% și 10% [...] se acordă 5 puncte”;
- „peste 10% [...] se acordă 8 puncte”.

Această redactare creează discontinuități matematice. Valorile situate între 5% și...%, respectiv între 10% și pragul „peste 10%”, nu sunt reglementate clar. De exemplu, o valoare de 5...5% nu se încadrează expres nici în prima treaptă, nici în a doua. O valoare de exact 10% intră în a doua treaptă... orice valoare marginal superioară intră în a treia, fără ca documentația să explice modul de rotunjire, numărul... zecimale sau regula aplicabilă valorilor intermediare.

... urmare, solicită Consiliului să constate că factorul de evaluare privind „Utilizarea de echipamente, utilaje, dotări - verzi... pondere de 8%, este neclar, contradictoriu, artificial și disproporționat, nefiind apt să asigure o departajare reală și legală a ofertelor.

În consecință, se impune eliminarea integrală a acestui factor și redistribuirea ponderii aferente către componenta financiară/preț.

Doar în subsidiar, în măsura în care Consiliul va aprecia că nu se impune eliminarea integrală, solicită obligarea autorității contractante la reformularea completă a factorului... indicarea clară a utilajelor avute în vedere, a modului de verificare, a avantajului concret obținut, a regulilor de evitare a punctării unor cerințe deja obligatorii și a unui algoritm de calcul continuu, obiectiv și previzibil.

III. Nelegalitatea, caracterul neclar și disproporționat al factorului de evaluare privind... Managerului de proiect /... leader - 12%.

Contestatorul precizează că critica sa nu privește instituirea, în abstract, a unui factor de evaluare privind... Managerului de proiect, ci modul concret în care autoritatea contractantă a configurat acest factor... clauze neclare, eliminatorii, disproporționate și necorelate... obiectul contractului, astfel:

1. Autoritatea transformă factorul de evaluare într-o cerință eliminatorie de conformitate. În... de sarcini, la capitolul privind personalul executantului, autoritatea contractantă prevede următoarele: „... leader/Manager de proiect/Reprezentant al... - 12%, punctajul maxim 12 puncte: Participarea expertului propus pe o poziție similară - Manager de proiect / Reprezentant al... - în cadrul unor contract/proiect de construire /reabilitare/modernizare/extindere aferente unor construcții civile care se încadrează cel puțin în categoria de importanță C sau superior, similare sau superioare din punct de vedere al complexității: Punctajul se acordă astfel: o între 2 și 4 contracte - 5 puncte; o între 5 și 8 contracte -10 puncte; o mai mult de 8 contracte - 12 puncte”.

Imediat după această regulă de punctare, autoritatea introduce..., următoarea mențiune: „ Cel puțin 1 contract este cerința minimă pentru care expertul nu va fi punctat, pentru 0 (zero) contracte prezentate oferta va fi considerată neconformă.”

Această ultimă teză schimbă natura juridică a factorului de evaluare. Ceea ce ar trebui să funcționeze ca element de departajare calitativă devine o condiție minimă eliminatorie. În loc ca expertul... experiență superioară să primească un punctaj mai mare, iar expertul fără experiență suplimentară solicitată să nu primească punctaj la acest factor, autoritatea sancționează lipsa unui contract anterior... neconformitatea ofertei.

O asemenea formulare contravine art. 32 alin. (4) din HG nr. 395/2016... căruia: „Autoritatea contractantă nu poate folosi organizarea/calificarea și/sau... personalului desemnat pentru a efectua activitățile contractului [...] ca parte a procesului de calificare și selecție în cadrul procedurii de atribuire a respectivului contract”.

Autoritatea nu poate transforma un factor de evaluare într-un mecanism de respingere a ofertei.... urmare, consideră că se impune eliminarea/reformularea mențiunii... căreia lipsa unui contract anterior conduce la declararea ofertei ca neconformă.

2. Documentația menține exact neclaritățile semnalate de... în privința personalului și a experienței Managerului de proiect. Caracterul problematic al acestui factor nu este invocat pentru prima dată de societatea sa. Arată că... conform condiționat... nr..... a semnalat expres neclarități privind personalul și factorul referitor la Managerul de proiect/... leader. În aviz... a reținut: „ Se constată neclarități în

legătură... personalul"... a arătat, în concret, că în... de sarcini sunt solicitați experți-cheie, inclusiv: „Teamleader - Expert cheie principal inginer construcții civile [...]”

Totodată... a reținut că: „Nu sunt precizate documentele... care se demonstrează calitatea de inginer construcții civile pentru managerul de proiect (... leader)... de sarcini nu sunt stabilite cerințe minime de experiență pentru managerul de proiect, a cărui experiență specifică reprezintă factor de evaluare.” Măsura de remediere impusă de... a fost una clară: „Revizuiți cerințele de personal din... de sarcini (pag. 11-14) astfel:

- Se va clarifica care sunt experții cheie și non cheie, dacă expertul «Teamleader» este aceeași persoană... Managerul de proiect și se vor specifica responsabilitățile tuturor experților;

- Autoritatea contractantă va completa în... de sarcini... specifică minimă solicitată pentru poziția managerul de proiect”.

Mai mult... a atras atenția asupra modului în care trebuie configurat un asemenea factor: „Aveți în vedere că factorii de evaluare sunt asociați unei/unor extinderi a cerinței/cerințelor minime obligatorii stabilite... de sarcini, avantajul urmărit fiind în corelație... valori superioare ale nivelurilor de calificare și/sau experiență profesională prezentate de experții-cheie, ce fac obiectul factorilor de evaluare, față de nivelul minim ce trebuie îndeplinit pentru ca propunerea tehnică să fie declarată conformă”.

În loc să clarifice în mod real arhitectura factorului, autoritatea a menținut un mecanism hibrid, în care... personalului funcționează simultan ca factor de punctare și condiție eliminatorie. Tocmai această suprapunere este incompatibilă... logica art. 187 alin. (5) lit. b) din Legea nr. 98/2016 și... art. 32 alin. (3)-(4) din H.G. nr. 395/2016.

3. Interdicția absolută de completări/clarificări pentru documentele privind... este disproporționată și contrară mecanismului legal al clarificărilor. Documentația prevede că... specifică a Managerului de proiect se dovedește... documente justificative, respectiv: „recomandări din partea achizitorului/autorității contractante/beneficiarului/angajatorului, din care să reiasă implicarea expertului desemnat în elaborarea proiectelor și numărul și tipul proiectului și/sau contractul de muncă și/sau... postului semnate și ștampilate de organizația responsabilă de realizarea proiectului, din care să reiasă sarcinile îndeplinite în cadrul proiectului, numărul și tipul proiectului și/sau alte documente similare (de exemplu: deciziile de numire interne pe poziția ocupată în cadrul proiectului;... de post, contractul de muncă, recomandarea sau orice alte documente similare)”.

Susține că, după enumerarea acestor documente, autoritatea introduce o interdicție absolută: „Nu se vor accepta completări pe durata evaluării... a ofertelor... documente justificative pentru dovedirea

experienței necesare. Orice completare... privire la acest aspect nu se va lua în calcul la aplicarea algoritmului de acordare a punctajului”.

În opinia sa, această regulă este excesivă. Autoritatea nu poate exclude, printr-o clauză din documentație, orice posibilitate de clarificare sau completare formală, indiferent de natura omisiunii, a neclarității sau a documentului prezentat.

În cazul experienței unui expert, situațiile în care pot fi necesare clarificări sunt multiple și perfect legitime. De exemplu, o recomandare poate menționa denumirea proiectului și rolul expertului, dar poate omite explicit categoria de importanță a construcției; un document intern poate indica funcția expertului, dar poate necesita corelare... contractul respectiv; o fișă de post poate descrie atribuții suficiente, dar nu poate folosi exact terminologia din documentația de atribuire; un beneficiar anterior poate confirma ulterior, fără a modifica oferta, că proiectul vizat a fost o construcție civilă de categoria C sau superioară. În toate aceste situații, o clarificare nu ar schimba expertul propus și nu ar modifica oferta tehnică, ci ar lămuri informații deja existente sau ar confirma caracterul relevant al documentelor depuse. Interdicția absolută instituită de autoritate conduce... la depunerea sau... eliminarea ofertantului pentru motive formale, fără o evaluare efectivă a fondului.

Această abordare contravine principiului proporționalității prevăzut de art. 2 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 98/2016 și obligației de evaluare responsabilă, corespunzătoare principiului asumării răspunderii prevăzut de art. 2 alin. (2) lit. f) din aceeași lege. Autoritatea putea să prevadă că nu sunt permise completări care conduc la înlocuirea expertului, la schimbarea experienței invocate sau la modificarea substanțială a ofertei.... nu putea interzice orice clarificare sau completare formală, indiferent de conținut. Formularea utilizată de autoritate este prea largă și produce un efect restrictiv nejustificat.

4. Sintagma „implicarea expertului desemnat în elaborarea proiectelor” este necorelată... obiectul contractului. Un alt viciu al documentației constă în faptul că autoritatea solicită documente din care să rezulte: „implicarea expertului desemnat în elaborarea proiectelor”. Această formulare este necorelată... obiectul procedurii.

Contractul supus atribuirii are ca obiect execuție lucrări pentru construirea, dotarea și digitalizarea unui liceu, nu prestarea unor servicii de proiectare și nici elaborarea proiectelor.... Managerul de proiect /... din partea constructorului are rolul de a coordona execuția lucrărilor, relația... beneficiarul, planificarea, monitorizarea, alocarea resurselor și controlul activităților contractului.... de sarcini definește atribuțiile acestui expert în legătură... implementarea proiectului și activitățile de execuție, arătând că acesta; „menține relația... Autoritatea Contractantă pe probleme ce privesc implementarea proiectului”, „răspunde de planificarea, monitorizarea și controlul activităților proiectului precum și urmărirea realizării activităților conform planificării,

în condițiile contractului", „planifică, alocă și monitorizează resursele proiectului", „întocmește documente de management a proiectului și le modifică atunci când este nevoie".

Așadar... autoritatea descrie rolul Managerului de proiect... raportare la implementare, planificare, monitorizare, control și resurse, nu... raportare la „elaborarea proiectelor".

... urmare, sintagma „elaborarea proiectelor" trebuie corectată și înlocuită... o formulare adecvată obiectului procedurii, respectiv implicarea expertului în execuția/implementarea contractelor de lucrări.

5. Documentația nu clarifică suficient caracterul alternativ al documentelor justificative. Textul documentației utilizează, în mod repetat, sintagma „și/sau" atunci când enumeră documentele... care poate fi dovedită... expertului: „recomandări [...] și/sau contractul de muncă și/sau... postului [...] și/sau alte documente similare".

Această formulare ar trebui să conducă la concluzia că documentele sunt alternative, iar ofertantul poate dovedi... oricare dintre documentele enumerate... condiția ca acestea să furnizeze informațiile relevante.

Totuși, în contextul interdicției absolute de completări și al sancțiunii severe instituite de autoritate, formularea devine insuficient de clară. Este necesar ca autoritatea să confirme expres că nu solicită cumulativ toate documentele enumerate și că poate fi acceptat orice document relevant - recomandare, fișă de post, contract de muncă, decizie internă, document similar - dacă acesta demonstrează poziția ocupată, tipul contractului/proiectului și implicarea expertului. Această clarificare este... atât mai necesară... cât... a arătat în... nr.... că documentele suport pentru... specifică pot proveni nu doar de la beneficiar, ci și de la angajator.

... urmare, susține că documentația trebuie clarificată și în sensul caracterului alternativ al documentelor justificative, pentru a evita evaluări neunitare și cerințe excesive de documentare.

IV. Neclaritatea și caracterul imprevizibil al algoritmului de punctare aferent factorului de evaluare „Utilizarea de echipamente, utilaje, dotări - verzi".

În completarea criticilor deja expuse... privire la caracterul neclar, contradictoriu și insuficient fundamentat al factorului de evaluare privind „Utilizarea de echipamente, utilaje, dotări - verzi", consideră că se impune analiza distinctă a modului în care autoritatea contractantă a redactat algoritmul de punctare.

... de date/Instrucțiunilor pentru ofertanți, punctajul aferent acestui factor se acordă astfel: „Pentru lipsa justificării și demonstrării utilizării de echipamente, utilaje, dotări - verzi - acționate exclusiv pe baza de energie electrică - se acordă zero puncte". „Pentru demonstrarea și justificarea utilizării de echipamente, utilaje, dotări - verzi - acționate exclusiv pe bază de energie electrică pentru în proporție între...% și 5% din totalul orelor indicate în C8, se acordă 3 puncte". „Pentru

demonstrarea și justificarea utilizării de echipamente, utilaje, dotări - verzi - acționate exclusiv pe baza de energie electrică pentru în proporție între...% și 10% din totalul orelor indicate în C8, se acordă 5 puncte". „Pentru demonstrarea și justificarea utilizării de echipamente, utilaje, dotări - verzi - acționate exclusiv pe baza de energie electrică pentru în proporție de peste 10% din totalul orelor indicate în C8, se acordă 8 puncte".

Arată că, aparent, autoritatea contractantă a dorit să instituie un algoritm pe trepte, în realitate, modul de redactare a acestor trepte creează neclarități și discontinuități matematice, incompatibile... cerințele de transparență, previzibilitate și obiectivitate ale unui factor de evaluare. Astfel, prima treaptă acoperă intervalul...% - 5%, a doua treaptă acoperă intervalul...% - 10%, iar a treia treaptă se aplică pentru valori peste 10%.

Autoritatea nu indică..., nicio regulă privind rotunjirea procentelor, numărul... zecimale luat în considerare, modul de încadrare a valorilor intermediare și tratamentul valorilor aflate între limitele exprimate.

Această omisiune nu este una pur teoretică. În funcție de numărul total de ore din C8 și de numărul... ore asumate ca fiind aferente utilajelor/echipamentelor/dotărilor electrice, rezultatul procentual poate avea mai multe zecimale. O valoare de 5...5%, de exemplu, nu se încadrează literal nici în prima treaptă, întrucât depășește 5%, nici în a doua treaptă, întrucât nu atinge...%. În același mod, pot apărea valori marginale între treptele indicate, pentru care documentația nu prevede nicio regulă expresă de încadrare.

... urmare, în loc să clarifice complet factorul și algoritmul său, autoritatea a păstrat o redactare care generează noi incertitudini. Simpla reducere a ponderii de la 10% la 8% nu remediază lipsa de claritate a algoritmului de punctare.

În consecință, solicită Consiliului să constate că algoritmul aferent factorului de evaluare „Utilizarea de echipamente, utilaje, dotări - verzi" este redactat neclar și imprevizibil, iar, în măsura în care nu se va dispune eliminarea integrală a factorului, autoritatea contractantă trebuie obligată să reformuleze algoritmul de punctare astfel încât acesta să acopere în mod expres orice valoare procentuală posibilă, să stabilească regula de rotunjire și numărul... zecimale avute în vedere și să permită aplicarea obiectivă și transparentă a punctajului.

Pentru toate motivele expuse, solicită Consiliului să admită contestația astfel cum a fost formulată, să dispună anularea parțială a documentației de atribuire... privire la clauzele criticate și să oblige autoritatea contractantă la adoptarea măsurilor de remediere solicitate... emiterea unei erate, publicarea în... a documentației remediate și prelungirea....

În drept, își întemeiază contestația pe dispozițiile art. 8 și urm. din Legea nr. 101/2016, art. 2 alin. (2) lit. a), b), d), e) și f), art. 154 alin.

(1), art. 187 alin. (5) lit. a) și b), art. 209 alin. (1) și alin. (3), art. 210 alin. (1)-(3) din Legea nr. 98/2016, precum și pe dispozițiile art. 32 alin. (2), alin. (3), alin. (4), alin. (8) și alin. (9), art. 136 alin. (2) din H.G. nr. 395/2016.

Conținutul integral al contestației poate fi consultat de către părțile cauzei, fiind disponibil pentru acces public... accesarea fișierului [CN1... /...18] Contestatie.pdf, din anexa anunțului de participare publicat în....

... adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr.... autoritatea contractantă transmite punctul său de vedere... privire la contestație solicitând respingerea acesteia.

Autoritatea contractantă face preliminar o scurtă prezentare a situației de fapt.

Subliniază faptul că operatorii economici aveau la dispoziție cadrul legal de a solicita clarificări asupra documentației de atribuire... cel puțin 20 zile înainte de termenul-limită pentru depunerea ofertelor, urmând ca autoritatea contractantă să răspundă consolidat, o singură dată... minim 10 zile înaintea termenului limită de depunere a ofertelor.

... privire la acest aspect, arată că în data de..., operatorul economic..., a solicitat clarificări iar în data de..., acesta a depus contestație.

Conform prevederilor... de date, autoritatea contractanta trebuia să răspundă la solicitările de clarificări... 10 zile înaintea termenului limită de depunere a ofertelor.

1.... privire la solicitarea: „Eliminarea clauzei din Formularul-cadru al... secțiunea „Alte informații obligatorii"... căreia: „ofertanții sunt obligați să transmită toate informațiile solicitate, orice clarificare pe durata evaluării ofertei (faza DUAE, tehnic și financiară) va avea un termen de răspuns de o zi lucrătoare -fără nicio excepție. Solicităm înlocuirea acestei clauze... o prevedere care să permită stabilirea unui termen rezonabil și proporțional de răspuns la clarificări, raportat la natura și complexitatea solicitării, termen care să nu fie mai mic de 3-5 zile lucrătoare, în special pentru clarificări privind documente suport, justificări de preț, propunerea financiară, propunerea tehnică și documente suport”, autoritatea contractantă precizează:

Se elimină cerința din cadrul Formularului de propunere tehnică, se va publica o clarificare din oficiu în acest sens.

... privire la solicitarea: „Eliminarea integrală a factorului de evaluare privind „Utilizarea de echipamente, utilaje, dotări - verzi"... pondere de 8%, prevăzut în... de date/Instrucțiunile pentru ofertanți, întrucât acesta este artificial restrictiv, contradictoriu și insuficient fundamentat nefiind apt să asigure o departajare reală a ofertelor. Solicităm, corelativ, redistribuirea ponderii de 8% către componenta financiară/preț”.

În opinia sa, solicitarea contestatorului de eliminare integrală a factorului de evaluare „Utilizarea de echipamente, utilaje și dotări verzi”, apreciat ca fiind artificial, restrictiv, contradictoriu și insuficient fundamentat, este neîntemeiată.

În primul rând, se impune a fi subliniat faptul că, urmare a emiterii Avizului conform condiționat nr...., autoritatea contractantă a revizuit documentația de atribuire, inclusiv ponderea alocată acestui factor de evaluare, precum și justificarea utilizării sale, în conformitate... observațiile formulate de instituția de verificare ex-ante. Autoritatea Contractantă a apreciat că un element relevant pentru executarea corespunzătoare a contractului îl reprezintă impactul activităților de execuție asupra mediului înconjurător, motiv pentru care a inclus în cadrul criteriului de atribuire un factor de evaluare destinat încurajării utilizării echipamentelor, utilajelor și dotărilor acționate exclusiv pe bază de energie electrică.

Factorul de evaluare „Utilizarea de echipamente, utilaje și dotări verzi” este introdus pentru stimularea utilizării unor soluții... impact redus asupra mediului pe durata executării lucrărilor.

Ponderea de 8% reflectă caracterul important, dar complementar, al avantajului de mediu urmărit. Factorul nu înlocuiește cerințele... minime din... de sarcini și nu restrânge concurența, ci recompensează operatorii economici care își asumă o execuție... impact redus asupra mediului.

În ceea ce privește afirmația contestatorului referitoare la pretinsa lipsa a unui răspuns la solicitările de clarificări formulate, aceasta este, de asemenea, neîntemeiată.

La momentul depunerii contestației, procedura se afla încă în perioada destinată centralizării și elaborării răspunsurilor la solicitările de clarificări primite, nefiind încă împlinit termenul legal pentru publicarea răspunsului consolidat.

... urmare, contestatorul a ales să formuleze prezenta contestație anterior finalizării etapei de clarificări și înainte ca autoritatea contractanta să își exercite dreptul și obligația legală de a răspunde solicitărilor formulate, motiv pentru care susținerile acestuia privind lipsa unui răspuns sunt premature și lipsite de temei.

... privire la solicitarea: „Doar în subsidiar, în măsura în care... va aprecia că nu se impune eliminarea integrală a factorului de evaluare menționat la punctul precedent, solicităm obligarea autorității contractante la reformularea completă a acestui factor...:

a) indicarea expresă a echipamentelor, utilajelor și dotărilor care pot fi luate în considerare la acordarea punctajului;

b) indicarea modului concret de verificare a utilizării efective a... în execuția contractului;

c) indicarea avantajului real, concret și măsurabil obținut de autoritatea contractantă... utilizarea acestor utilaje/echipamente/ dotări;

d) eliminarea posibilității de punctare a unor ore/utilaje deja prevăzute în tehnologia obligatorie din listele C8;

e) corelarea factorului... mențiunile din... de date... cărora achiziția nu este încadrată ca achiziție ecologică/strategică;

f) eliminarea discontinuităților matematice din algoritmul de punctare, respectiv... modului de punctare pentru orice valoare procentuală rezultată din calcul”.

Autoritatea contractantă susține că solicitarea formulată de contestator este, de asemenea, neîntemeiată, întrucât, aspectele invocate fie sunt deja reglementate în documentația de atribuire, fie urmau să facă obiectul unor clarificări din oficiu aflate în curs de implementare ca urmare a măsurilor dispuse de....

Astfel... adresa privind implementarea măsurilor de remediere dispuse... conform condiționat nr.... / DGEDACMISP, transmisă la data de....., printr-o clarificare din oficiu, să revizuiască și să completeze descrierea și algoritmul de calcul aferent factorului de evaluare „Utilizarea de echipamente, utilaje, dotări - verzi”. Autoritatea contractantă și-a însușit măsurile de remediere dispuse... Adresa privind implementarea măsurilor de remediere aferente Avizului conform condiționat nr.... și urma să procedeze la implementarea... publicarea unei clarificări din oficiu în cadrul procedurii de atribuire.... toate acestea, ca urmare a formulării prezentei contestații și a suspendării procedurii de atribuire, s-a aflat în imposibilitatea obiectivă de a mai publica și implementa măsurile de remediere anterior soluționării contestației. După încetarea suspendării procedurii și reluarea etapelor de atribuire, autoritatea contractantă va publica o clarificare din oficiu, în conformitate... măsurile dispuse de..... care va identifica în mod expres echipamentele, utilajele și dotările din cadrul extrasului C8 care vor fi luate în considerare la aplicarea factorului de evaluare „Utilizarea de echipamente, utilaje și dotări verzi”, asigurând astfel o informare completă și transparentă a tuturor operatorilor economici interesați.

Referitor la solicitarea de la lit. b): Pe parcursul execuției contractului, autoritatea contractantă va verifica utilizarea efectivă a echipamentelor, utilajelor și dotărilor verzi declarate în oferta tehnică... raportare la angajamentele asumate de ofertant și la extrasul C8 avut în vedere la calcularea punctajului.

În consecință, ofertanții vor elabora și prezenta propriul Formular C8, în conformitate... metodologia, tehnologia de execuție și soluțiile... propuse pentru realizarea lucrărilor. La întocmirea acestuia, ofertanții vor avea în vedere respectarea integrală a indicatorilor cantitativi și calitativi stabiliți... documentația de atribuire, precum și a tuturor cerințelor... aplicabile obiectivului de investiții.

Responsabilitatea corelării Formularului C8... soluția tehnică ofertată și... cerințele documentației de atribuire revine în totalitate ofertantului.

Referitor la solicitarea de la lit. e), privind pretinsa necorelare... mențiunea din... de date conform căreia procedura nu este încadrată drept achiziție ecologică sau strategică, autoritatea contractantă precizează că utilizarea unui factor de evaluare care recompensează avantaje de mediu nu transformă procedura într-o achiziție verde în sensul definițiilor utilizate de politicile...u de sistemele de raportare statistica. Legislația în materia achizițiilor... permite includerea unor factori de evaluare care vizează caracteristici de mediu... condiția ca aceștia să fie legați de obiectul contractului și să respecte principiile proporționalității și nediscriminării, condiții îndeplinite în prezenta procedură.

Referitor la solicitarea de la lit. f), privind existența unor preținse discontinuități matematice ale algoritmului de punctare, autoritatea contractantă apreciază că această critică este neîntemeiată. Metodologia de punctare descrie în mod clar pragurile și modalitatea de acordare a punctajului pentru fiecare nivel de performanță oferat.

... privire la solicitarea: „Eliminarea/reformularea algoritmului de punctare aferent factorului „Utilizarea de echipamente, utilaje, dotări - verzi”, în măsura în care factorul va fi menținut, întrucât intervalele:... %-5%;...%-10%; peste 10% nu acoperă în mod clar toate valorile procentuale posibile rezultate din calcul și permit interpretări arbitrare în etapa evaluării ofertelor”.

Autoritatea contractantă precizează că, din conținutul... de date rezultă, în mod clar, atât modalitatea de calcul a procentului avut în vedere la acordarea punctajului, cât și pragurile de punctare aferente fiecărui nivel de performanță. Astfel, ofertanții cunosc, în mod exact, faptul ca punctajul se acorda în funcție de procentul reprezentat de numărul... ore aferente echipamentelor, utilajelor și dotărilor verzi raportat la totalul orelor prevăzute în extrasul C8.

... privire la solicitarea: „5) Corectarea și... modului de acordare a punctajului pentru factorul de evaluare privind... Managerului de proiect / Teamleader... pondere de 12%, prevăzut în... de date și reluat în... de sarcini (...)”, autoritatea contractantă precizează:

Factorul de evaluare privind... expertului cheie este în mod direct legat de obiectul contractului, care presupune execuția unor lucrări de construcții civile de complexitate ridicată, ce implică coordonarea mai multor activități..., organizatorice și operaționale pe șantier.

În acest context, susține că... anterioară a expertului în roluri de tip Manager de proiect/Reprezentant al... reprezintă un indicator obiectiv al capacității acestuia de a gestiona contracte similare din perspectiva complexității, coordonării execuției și responsabilităților aferente.

... urmare, criteriul de punctare stabilit - bazat pe numărul... contracte similare în care expertul a deținut o poziție relevantă - reflecta în mod proporțional nivelul de... relevant pentru executarea

corespunzătoare a contractului, fiind în mod evident legat de obiectul acestuia.

Totodată, utilizarea unui mecanism de punctare gradual (2-4 contracte, 5-8 contracte, peste 8 contracte) este justificată de necesitatea diferențierii obiective a nivelului de experiență profesională, în funcție de gradul de expunere al expertului la contracte similare ca natură și complexitate.

Referitor la criticile contestatorului privind pretinsa nelegalitate a prevederii din documentația de atribuire... căreia nu se accepta completări pe durata evaluării... a ofertelor în ceea ce privește documentele justificative aferente experienței, autoritatea contractantă apreciază că acestea sunt neîntemeiate.

Prevederea criticata nu instituie o interdicție nelegală de solicitare a clarificărilor, ci stabilește în mod legitim și proporțional limitele în care pot fi completate documentele justificative aferente experienței declarate, în etapa de evaluare.

Permisiunea completării ulterioare a documentelor justificative aferente experienței ar conduce la un avantaj concurențial nepermis, permițând operatorilor economici să își completeze sau să își modifice oferta ulterior depunerii... afectarea comparabilității ofertelor și a egalității de tratament între participanți.

În ceea ce privește punctul „c) corectarea erorii materiale privind sintagma: „implicarea expertului desemnat în elaborarea proiectelor”... înlocuirea acesteia... o formulare corelată... obiectul contractului, respectiv implicarea expertului în execuția/implementarea contractelor de lucrări”, a fost publicată o erată pentru a remedia aspectelor semnalate.

În ceea ce privește documentele... care se demonstrează... personalului, consideră că cerințele din cadrul documentației de atribuire sunt clare.

Din modul de redactare rezulta, în mod evident, caracterul alternativ al mijloacelor de probă, utilizarea sintagmei „și/sau”, coroborată... enumerarea exemplificativă a documentelor acceptate, conducând la concluzia că operatorii economici pot face dovada experienței... oricare dintre documentele indicate sau printr-o combinație a..., în funcție de disponibilitatea și relevanța lor.

... urmare, documentația de atribuire nu impune o obligație cumulativă de prezentare a tuturor documentelor enumerate, ci stabilește în mod clar și previzibil mai multe modalități alternative de dovedire a experienței.

În ceea ce privește solicitarea „Obligarea autorității contractante la publicarea în... a documentației remediate... indicarea clară și completă a tuturor modificărilor operate... erată”.

Autoritatea contractantă precizează că va proceda la publicarea unei erate pentru cerințele în privința cărora și-a asumat această măsură.

În ceea ce privește solicitarea: „Obligarea autorității contractante la prelungirea..., astfel încât operatorii economici interesați să poată elabora oferte în condiții... de transparență, tratament egal, proporționalitate, nediscriminare și concurență efectivă”.

După încetarea suspendării dispuse ca urmare a soluționării contestației de către CNSC, autoritatea contractanta precizează că va relua procedura și va stabili un nou termen de depunere a ofertelor, în conformitate... regulile procedurale aplicabile și... asigurarea respectării principiilor transparenței și tratamentului egal.... urmare, solicitarea contestatorului este prematură, întrucât stabilirea unui nou termen de depunere a ofertelor reprezintă o consecință directă a reluării procedurii după încetarea suspendării, și nu o măsură separată care să necesite o obligare distinctă în acest sens.

În consecință, susține că nu se impune dispunerea unei obligații suplimentare în sarcina autorității contractante, aceasta urmând să respecte în mod automat obligațiile procedurale incidente ulterior soluționării contestației.

... urmare, autoritatea contractanta -..., solicită Consiliului să constate ca toate criticile formulate de către contestator sunt neîntemeiate.

Conținutul integral al punctului de vedere poate fi consultat de către părțile cauzei, fiind disponibil pentru acces public... accesarea fișierului [CN1... /...20] Punct de vedere.pdf, din anexa anunțului de participare publicat în....

Concomitent... transmiterea punctului de vedere, autoritatea contractantă a publicat în... din oficiu nr..... care a adus o serie de modificări și completări documentației de atribuire, printre care: eliminarea, din cadrul modelului formularului de propunere tehnică, a mențiunii privind termenul de răspuns la clarificări de o zi lucrătoare „fără nici o excepție” (pct. 10); detalierea modalității de verificare a utilizării efective a echipamentelor, utilajelor și dotărilor verzi în execuția contractului, precum și a mecanismului de sancționare aferent (pct. 7); precizarea că Formularul C8 nu este prevăzut de H.G. nr. 907/2016 ca document obligatoriu în cadrul proiectului tehnic de execuție, astfel că ofertanții vor elabora și prezenta propriul Formular C8, în conformitate... metodologia, tehnologia de execuție și soluțiile... propuse (pct. 8); eliminarea cerinței privind atașarea dovezii deținerii autorizațiilor pentru preluarea, transportul și depozitarea deșeurilor din construcții (pct. 5).

... adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr...., contestatorul transmite răspuns la punctul de vedere al autorității contractante.

Contestatorul răspunde punctual susținerilor autorității contractante, solicitând Consiliului să respingă apărările formulate de

autoritatea contractantă, ca neîntemeiate, să constate că prezenta contestație a fost formulată în termen și nu este prematură, să constate că autoritatea contractantă a recunoscut, direct sau indirect, necesitatea remedierii mai multor clauze criticate, să admită contestația formulată de..., să oblige autoritatea contractantă la remedierea documentației de atribuire, în sensul eliminării/reformulării clauzelor criticate, să oblige autoritatea contractantă la publicarea în... a documentației remediate... indicarea clară și completă a tuturor modificărilor operate și să oblige autoritatea contractantă la prelungirea..., astfel încât operatorii economici interesați să poată formula oferte..., comparabile și evaluabile în mod obiectiv.

... adresa nr..... înregistrată la CNSC sub nr.... autoritatea contractantă transmite dosarul achiziției în format electronic pe CD.

... adresa nr....., înregistrată la... sub nr..... depune, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din data de..., emisă de..., în valoare de....

Analizând susținerile și documentele depuse la dosarul cauzei, **CONSILIUL constată următoarele:**

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă, pentru atribuirea contractului, având drept obiect: „...”.

Având a se pronunța... prioritate, conform art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, asupra excepției prematurității contestației, invocată de autoritatea contractantă....., la data formulării contestației, nu era încă împlinit termenul pentru transmiterea răspunsului consolidat la solicitările de clarificări, Consiliul reține că aceasta este neîntemeiată.

... art. 8 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, în cazul în care contestația privește conținutul documentației de atribuire publicate în..., data luării la cunoștință este data publicării documentației de atribuire, iar... art. 16 alin. (1) din același act normativ, sub sancțiunea respingerii ca tardivă, contestația trebuie înaintată atât Consiliului, cât și autorității contractante, nu mai târziu de expirarea termenului legal de contestare calculat de la această dată. Formularea, anterior contestației, a unei solicitări de clarificări nu suspendă și nu prelungește termenul legal de contestare a documentației de atribuire.

Totodată, art. 9 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 conferă autorității contractante posibilitatea de a adopta, din proprie inițiativă, în cel mult 3 zile de la primirea contestației, măsurile de remediere pe care le consideră necesare... obligația de comunicare a... către contestator, ceilalți operatori economici implicați și.... Rezultă, așadar, că legea nu condiționează dreptul la contestație de epuizarea prealabilă a etapei de clarificări, ci, dimpotrivă, permite formularea contestației anterior finalizării acestei etape, autoritatea contractantă păstrându-și pe deplin posibilitatea de a remedia voluntar, ulterior, aspectele semnalate.

Pentru aceste considerente, Consiliul va respinge, ca neîntemeiată, excepția prematurității contestației, constatând că aceasta a fost

formulată... respectarea termenului legal prevăzut de art. 8 din Legea nr. 101/2016, și urmează a analiza pe fond criticile formulate.

Procedând la analiza fondului cauzei, Consiliul constată că societatea... a formulat, în esență, critici privind 4 aspecte, după cum urmează:

O primă critică vizează mențiunea *„ofertanții sunt obligați să transmită toate informațiile solicitate, orice clarificare pe durata evaluării ofertei (faza DUAЕ, tehnic și financiară) va avea un termen de răspuns de o zi lucrătoare - fără nici o excepție”*, regăsită la finalul modelului de formular de propunere tehnică, la pag. 14 din fișierul „[CN1... /...06] 04_2. Formular_Propunere tehnica - (1) (1).docx.p7s” publicat în... în anexa anunțului de participare.

Analizând această critică, Consiliul reține că... punctul său de vedere, autoritatea contractantă... nu a combătut pe fond temeinicia criticii, ci a arătat, expres, că înțelege să elimine cerința criticată din modelul formularului de propunere tehnică și să... o clarificare din oficiu în acest sens, măsură pe care a și implementat-o la pct. 10 din... din oficiu nr...., publicată în... concomitent... punctul de vedere.

Având în vedere faptul că... anterior menționată, autoritatea contractantă a eliminat cerința *„ofertanții sunt obligați să transmită toate informațiile solicitate, orice clarificare pe durata evaluării ofertei (faza DUAЕ, tehnic și financiară) va avea un termen de răspuns de o zi lucrătoare - fără nici o excepție”*, astfel cum a solicitat contestatorul, critica acestuia a rămas fără obiect, urmând a fi respinsă ca atare.

Un alt set de critici vizează factorul de evaluare tehnic *„Utilizarea de echipamente, utilaje, dotări - verzi”*... pondere de 8%.

Analizând, pentru început, solicitarea formulată în principal de contestator, de eliminare integrală a acestui factor de evaluare și de redistribuire a ponderii de 8% către componenta financiară, Consiliul urmează a o respinge, deoarece includerea, în cadrul criteriului de atribuire, a unor factori de evaluare care vizează caracteristici de mediu privind modul de executare a contractului este permisă de art. 187 alin. (5) lit. a) din Legea nr. 98/2016 și de art. 32 alin. (9) lit. a) din HG nr. 395/2016... condiția ca aceștia să fie legați de obiectul contractului, să reflecte un avantaj real pentru autoritatea contractantă și să respecte principiile proporționalității și nediscriminării.

În speță, factorul de evaluare vizează utilizarea, în cadrul execuției lucrărilor, a unor echipamente, utilaje și dotări acționate exclusiv electric, aspect care are legătură directă... modul de executare a contractului de lucrări și poate produce, în principiu, un avantaj de mediu. Simpla împrejurare că, la nivelul secțiunii *„Informații suplimentare”* din... de date, autoritatea contractantă a menționat că achiziția nu se încadrează în categoriile de... ecologice/strategice, în sensul HG nr. 427/2025, nu este de natură a afecta legalitatea de

principiu a factorului de evaluare, întrucât, cele două aspecte privesc paliere distincte:

- încadrarea statistică/ programatică a achiziției într-o categorie de raportare

versus

- posibilitatea legală (distinctă și necondiționată de încadrarea menționată anterior) de a introduce factori de evaluare care recompensează caracteristici de mediu ale ofertei, în temeiul art. 187 alin. (5) lit. a) din Legea nr. 98/2016.

Pe cale de consecință, Consiliul va respinge, ca neîntemeiată, și critica de la lit. e) a cererii subsidiare, privind pretinsa necesitate de corelare a factorului... mențiunea „*achiziție ecologică/strategică: Nu*”.

Consiliul reține..., că, astfel cum rezultă din... conform condiționat... nr...., factorul de evaluare analizat (instituit inițial... o pondere de 10%) a fost semnalat expres de instituția de verificare ex-ante ca fiind neclar, reținându-se că „nu sunt precizate echipamentele, utilajele, dotările care se iau în considerare, din... de sarcini nu rezultă materializarea avantajului obținut de operatorul economic ofertant în evaluare pe perioada derulării contractului”, precum și că, la nivelul strategiei de contractare, „nu este menționat modul concret în care a fost stabilit procentul de 10%”.

Consiliul constată că autoritatea contractantă s-a limitat la reducerea ponderii acestui factor de la 10% la 8%, fără a remedia efectiv, la nivelul documentației publicate în... la..., deficiențele de claritate și fundamentare constatate de..., aspect confirmat... de autoritatea contractantă... punctul său de vedere, unde arată că, urmare a unei noi adrese... din..., urma să... o clarificare din oficiu... care să identifice, expres, echipamentele avute în vedere, clarificare publicată ulterior sub nr..... Or, Consiliul constată că... pct. 7 din... din oficiu nr...., autoritatea contractantă a detaliat modalitatea de verificare a utilizării efective a echipamentelor, utilajelor și dotărilor verzi în execuția contractului și mecanismul de sancționare aferent, singurele aspecte care rămân, în realitate, insuficient reglementate fiind lista echipamentelor avute în vedere, care nu se regăsește în... din... și algoritmul de acordare a punctajului, acesta din urmă sub aspectul discontinuităților matematice ale intervalelor procentuale.

Această deficiență a algoritmului de punctare relevă, în opinia Consiliului, lipsa de claritate a algoritmului factorului de evaluare, contrar art. 32 alin. (8) și alin. (9) din HG nr. 395/2016... cărora factorii de evaluare și algoritmul de calcul trebuie precizați clar și detaliat în documentația de atribuire... respectarea art. 154 alin. (1) din Legea nr. 98/2016.

Cât privește critica... căreia factorul de evaluare ar permite acordarea de punctaj pentru ore/utilaje deja prevăzute... titlu obligatoriu, în C8, Consiliul o apreciază ca neîntemeiată, deoarece,

inclusiunea unui utilaj în Formularul C8 constituie o cerință de conformitate, verificabilă... compararea formularului C8 din ofertă... cel întocmit de proiectant și publicat în... în cadrul documentației de atribuire (fișierul „[CN1... /...16] C6, C7, C8, C9 (2).pdf.p7s”), în timp ce, demonstrarea faptului că orele aferente respectivelor utilaje sunt prestate... echipamente, utilaje și dotări „verzi”, acționate exclusiv electric, reprezintă un element suplimentar față de cerința minimă de conformitate, apt... justifica acordarea unui punctaj distinct la factorul de evaluare analizat.... urmare, nu se poate reține o dublă punctare a acelorași elemente, cele două paliere - conformitatea tehnică, respectiv caracteristica de mediu a modului de executare a contractului - fiind distincte.

De asemenea, critica privind pretinsa lipsă de justificare a punctării utilajelor și a modului de stabilire a ponderii factorului de evaluare urmează a fi respinsă, pe de o parte, pe cale de consecință a respingerii cererii principale de eliminare integrală a factorului, iar pe de altă parte, întrucât, aceasta constituie mai degrabă un pretext de contestare, preluat ca atare din..., fără a fi de natură a împiedica, în concret, elaborarea și evaluarea obiectivă a ofertelor sau, altfel spus, fără a vătăma societatea contestatoare, câtă vreme algoritmul de punctare se aplică în mod uniform tuturor ofertelor depuse.

Faptul că autoritatea contractantă trebuie să justifice factorul de evaluare tehnic în discuție, astfel cum i-a învederat... în... conform condiționat, nu este de natură să conducă automat la admiterea criticii, câtă vreme societatea contestatoare nu este vătămată de eventuala lipsă a acestei justificări.

Rezumând aspectele reținute anterior, rezultă că singurele chestiuni care afectează factorul de evaluare sunt lista... echipamentele avute în vedere, pe care autoritatea s-a angajat să o... și chestiunea privind discontinuitățile matematice ale algoritmului de acordare a punctajului, respectiv absența unei reguli clare de încadrare a valorilor procentuale în intervalele de punctaj, chestiune care poate fi... remediată, în mod facil... reformularea algoritmului, nefiind o eroare de natură a afecta legalitatea de principiu a instituirii factorului de evaluare, care să fi condus la eliminarea sa integrală din documentația de atribuire.

În consecință, Consiliul va admite, în parte, contestația sub aceste aspecte, în sensul că, respinge cererea principală de eliminare integrală a factorului de evaluare, precum și celelalte critici formulate... privire la acesta și admite, exclusiv, criticile privind echipamentele avute în vedere și discontinuitățile algoritmului de punctare, urmând a obliga autoritatea contractantă la publicarea listei și la reformularea algoritmului aferent factorului „*Utilizarea de echipamente, utilaje, dotări - verzi*”... stabilirea unor intervale continue și neechivoce de acordare a punctajului, cum ar fi utilizarea unor relații matematice exprese, de tipul

„mai mare”, „mai mare sau egal”, „mai mic” și „mai mic sau egal”, astfel încât oricărei valori procentuale rezultate din calcul să îi corespundă, fără discontinuități, un punctaj determinat.

Procedând la analiza celei de a treia critici, Consiliul reține că aceasta vizează factorul de evaluare privind... Managerului de proiect/ Teamleader, căreia i-a fost alocată ponderea de 12%.

... privire la mențiunea... căreia „*Cel puțin 1 contract este cerința minimă pentru care expertul nu va fi punctat, pentru 0 (zero) contracte prezentate oferta va fi considerată neconformă*”, Consiliul reține că art. 187 alin. (5) lit. b) din Legea nr. 98/2016 permite instituirea unor factori de evaluare care vizează organizarea, calificarea și... personalului desemnat pentru executarea contractului, atunci când calitatea acestui personal poate avea un impact semnificativ asupra nivelului calitativ de executare a contractului. Această normă nu limitează... dreptul autorității contractante de a stabili... de sarcini, cerințe minime privind managerul de proiect/expertul-cheie propus... titlu de specificații..., în sensul art. 3 lit. rr) din Legea nr. 98/2016 și al art. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016, ci obligă, doar, ca factorul de evaluare să recompenseze exclusiv caracteristicile ofertate suplimentar față de nivelul minim astfel stabilit.

În speța dedusă soluționării, documentația de atribuire stabilește, ca cerință minimă de conformitate, participarea expertului propus la cel puțin un contract similar (prezentarea a zero contracte atrăgând neconformitatea ofertei), în timp ce punctajul la factorul de evaluare se acordă exclusiv pentru... care depășește acest prag minim (2-4 contracte - 5 puncte; 5-8 contracte - 10 puncte; peste 8 contracte - 12 puncte).

O asemenea construcție respectă tocmai distincția dintre cerința minimă obligatorie, aferentă conformității... din perspectiva expertului propus, și factorul de evaluare propriu-zis, care nu recompensează decât... suplimentară față de minimul solicitat, în deplin acord... art. 187 alin. (5) lit. b) din Legea nr. 98/2016 și... art. 32 alin. (4) din HG nr. 395/2016 - raționament care se regăsește și la art. 12 lit. a) din... nr..... cărora factorii de evaluare trebuie să vizeze caracteristici superioare celor minime stabilite... de sarcini, iar nu simpla îndeplinire a....

Tot în acest sens este și ghidul... de sinteză a celor mai frecvente neconformități, care formulează practic aceeași regulă ca și cea din prezenta speță: „*aveți în vedere că se acordă puncte pentru cerințe superioare cerinței minime din... de sarcini. Astfel, dacă cerința minimă este de a fi participat în 2 proiecte, se va puncta participare începând de la 3 proiecte (similar, dacă cerința minimă va fi participarea în 1 proiect, se va începe punctarea... 2 proiecte)*” (document disponibil pentru consultare publică la adresa internet: <https://...gov.ro/web/wp-content/uploads/2021/10/cele-mai-frecvente-observatii-din-cadrul-avizelor-analizate-aferente-con...pdf>)

Pentru considerentele anterior reținute, Consiliul constată că această critică este neîntemeiată, clauza analizată nefiind de natură a transforma factorul de evaluare într-o cerință de calificare mascată, ci reflectând, în mod corect și legal, distincția dintre cerința minimă de conformitate tehnică a expertului propus și factorul de evaluare care punctează exclusiv... suplimentară valorii minime de 1 contract, motiv pentru care Consiliul respinge contestația sub acest aspect.

... privire la prevederea... căreia „Nu se vor accepta completări pe durata evaluării... a ofertelor... documente justificative pentru dovedirea experienței necesare. Orice completare... privire la acest aspect nu se va lua în calcul la aplicarea algoritmului de acordare a punctajului”, Consiliul reține că... art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, comisia de evaluare are dreptul de a solicita clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de ofertanți... obligația de a nu determina apariția unui avantaj evident în favoarea unui ofertant în raport... ceilalți participanți la procedură.

Rezultă că legea nu permite autorității contractante să excludă... titlu absolut și anticipat, orice posibilitate de clarificare sau completare a documentelor... care se dovedește... expertului propus, o asemenea interdicție generală depășind cadrul și finalitatea normei citate.

Consiliul reține... că admiterea acestei critici nu poate avea semnificația acceptării unor clarificări sau completări care să determine acordarea unui punctaj superior celui rezultat din documentele depuse odată... oferta, o asemenea consecință echivalând tocmai... apariția unui avantaj evident, interzisă de art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

În consecință, Consiliul admite în parte această critică, obligând autoritatea contractantă la reformularea prevederii, astfel încât aceasta să nu excludă... titlu absolut, posibilitatea clarificării/completării formale a documentelor justificative privind... expertului propus... mențiunea expresă că nicio clarificare sau completare nu poate determina modificarea punctajului obținut de ofertant la acest factor de evaluare față de cel rezultat din oferta inițial depusă.

... privire la sintagma „implicarea expertului desemnat în elaborarea proiectelor”, Consiliul reține că autoritatea contractantă a recunoscut... punctul de vedere, necesitatea corectării acesteia și a arătat că a fost publicată o erată în acest sens..., până la data pronunțării prezentei, nu a fost identificată nicio erată care să vizeze aspectul anterior menționat, motiv pentru care, constatând că autoritatea contractantă a achiesat la critica societății contestatoare, o va admite, urmând ca, pentru respectarea principiului transparenței, să aducă la cunoștința tuturor operatorilor economici interesați remedierile operate.

Solicitarea de explicitare a sintagmei „și/sau” utilizată în algoritmul de acordare a punctajului managerului de proiect urmează a fi respinsă, ca nefondată, fiind de natura evidenței că această sintagmă, plasată

între două denumiri de documente, are caracter alternativ, în sensul că poate fi adus un document și/sau alt document.

... urmare, nu se confirmă caracterul neclar al algoritmului de punctare sub acest aspect.

Față de admiterea, în parte, a criticilor de mai sus și de obligațiile de remediere dispuse... prezenta decizie, Consiliul reține că solicitarea de obligare a autorității contractante la publicarea în... a documentației remediate... indicarea clară și completă a tuturor modificărilor operate... erată, este întemeiată, constituind o consecință firească a măsurilor de remediere dispuse - de altfel confirmată și de autoritatea contractantă... propriul punct de vedere - și fiind, totodată, impusă de art. 9 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, pentru a asigura opozabilitatea și eficiența măsurilor de remediere față de toți operatorii economici interesați.

În ceea ce privește solicitarea de prelungire a termenului de depunere a ofertelor, Consiliul reține că modificările pe care documentația de atribuire urmează să le sufere ca urmare a prezentei decizii - eliminarea clauzei privind termenul de o zi lucrătoare, reformularea factorului de evaluare privind echipamentele/utilajele/dotările verzi, precum și reformularea factorului privind... Managerului de proiect/Teamleader - sunt de natură a afecta modul de elaborare a ofertelor... și financiare. În aceste condiții, simpla afirmație a autorității contractante... căreia va relua procedura și va stabili un nou termen de depunere a ofertelor nu este suficientă pentru a asigura... ea însăși, caracterul efectiv al remedierii, motiv pentru care, Consiliul admite și această solicitare, obligând autoritatea contractantă la stabilirea unui nou termen de depunere a ofertelor, care să acorde operatorilor economici interesați un interval de timp rezonabil pentru analizarea documentației remediate și elaborarea ofertelor... respectarea principiilor transparenței, tratamentului egal și proporționalității consacrate de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

Pentru considerentele anterior expuse, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016... modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite, în parte, contestația formulată de... în contradictoriu... autoritatea contractantă..., în ceea ce privește lista... echipamentele avute în vedere și discontinuitatea algoritmului de punctare a factorului de evaluare „Utilizarea de echipamente, utilaje, dotări - verzi”, *posibilitatea de clarificare* a experienței managerului și sintagma „implicarea expertului desemnat în elaborarea proiectelor” iar, *pe cale de consecință*, va obliga autoritatea contractantă la remedierea documentației de atribuire... respectarea prevederilor legale și a considerentelor prezentei, în termen de 10 zile de la comunicare.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge, în rest, ca nefondată, contestația formulată de... în contradictoriu... autoritatea contractantă....

Pentru aceste motive
în baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A...

...:

Respinge, ca nefondată, excepția prematurității contestației, invocată de autoritatea contractantă în punctul de vedere.

Admite, în parte, contestația formulată de... în contradictoriu... autoritatea contractantă..., în ceea ce privește lista... echipamentele avute în vedere și discontinuitatea algoritmului de punctare a factorului de evaluare „Utilizarea de echipamente, utilaje, dotări - verzi”, *posibilitatea de clarificare* a experienței managerului și sintagma „implicarea expertului desemnat *în elaborarea proiectelor*” iar, pe cale de *consecință*, obligă autoritatea contractantă la remedierea documentației de atribuire... respectarea prevederilor legale și a considerentelor prezentei, în termen de 10 zile de la comunicare.

Respinge, în rest, ca nefondată, contestația formulată de... în contradictoriu... autoritatea contractantă....

Obligatorie.

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

**Complet de soluționare a...
în domeniul achizițiilor...:**

Consilier de soluționare ...

...

... ..

Consilier de soluționare

...

Redactat practicaua deciziei

...

... în 4 (patru) exemplare originale, conține 26 (douăzecișase) pagini