CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR

C.N.S.C.

Str. Stavropoleos, nr. 6, sector 3, Bucureşti, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642, +40218900745 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziţie publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ...../...../...../.....
Data: .....

Prin contestația nr. ...../....., înregistrată la Consiliul Naţional de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ...../....., înaintată de SC ..... SRL, cu sediul în ....., ..., ..., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerţului sub nr. ....., având CUI RO ....., reprezentată legal prin ..... – Administrator, lider al Asocierii SC ..... SRL - SC ..... SRL - SC ..... SRL, formulată împotriva rezultatului procedurii ce i-a fost comunicat prin adresa nr. 84438/23.11....., emis de ....., cu sediul ....., ..., ..., în calitate de autoritate contractantă în procedura, licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii unui contract de achiziție publică având ca obiect „Servicii de elaborare ghiduri și organizare evenimente pentru proiectul Elaborarea ghidurilor necesare îmbunătățirii capacității administrative a autorităților pentru protecția mediului în scopul derulării unitare a procedurii de evaluare a impactului asupra mediului (EGEIA), cod SIPOCA 19”, cu anunț de participare nr. ....., publicat în SEAP la ....., s-a solicitat Consiliului .....

Prin adresa nr. ...../....., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ...../....., SC ..... SRL, cu sediul în ....., ..., ..., ..., ..., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerţului sub nr. ....., având CUI RO ....., reprezentată prin ..... - reprezentant împuternicit, în calitate de lider al Asocierii SC ..... SRL - ..... - SC ..... SRL, a formulat cerere de intervenție accesorie în interesul autorității contractante, în calitate de câștigător desemnat al procedurii, solicitând Consiliului admiterea în principiu a cererii de intervenție accesorie în interesul autorității contractante și respingerea contestației formulate de Asocierea SC ..... SRL – SC ..... SRL - SC ..... SRL, ca nefondată, cu

consecința menținerii raportului procedurii și a adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. 84437/23.11.....

Contestația și cererea de intervenție vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 17 alin. (2) și (3) din Legea nr. 101/2016.

CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Prin contestația nr. ...../....., înregistrată la Consiliul Naţional de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ...../....., SC ..... SRL atacă decizia nr. 84438/23.11....., emisă de ....., în calitate de autoritate contractantă în procedura de atribuire mai sus amintită, prin care oferta sa a fost declarată admisibilă, dar necâștigătoare, fiind declarată câștigătoare oferta prezentată de Asocierea SC ..... SRL - ..... și SC ..... SRL.

Preliminar, contestatoarea arată că, în cadrul aceleiași proceduri, a depus și contestația nr. 757/18.09....., ce a fost admisă de Consiliu, autoritatea contractantă fiind obligată la reevaluarea ofertei câștigătoare, în maxim 15 zile de la primirea prezentei, privitor la terțul susținător și la prețul aparent neobișnuit de scăzut (Decizia nr. ..../...../..... din 17.10.....).

Analizând documentele puse la dispoziție de autoritatea contractantă, contestatoarea susține că se impune reevaluarea ofertei declarate câștigătoare, în sensul declarării acesteia ca inacceptabile, anularea raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente acestuia.

Astfel, contestatoarea invocă inacceptabilitatea ofertei, în raport cu:

- prevederile fișei de date a achiziției, conform cărora, la *cap. III.2.3.a) Capacitatea tehnică și/sau profesională*, se solicita: *Ofertantul va prezenta odată cu DUAE o Declarație terț susținător tehnic și/sau Declarație terț susținător profesional. Se va completa DUAE de către operatorii economici participanți la procedura de atribuire cu informațiile aferente situației lor. La solicitarea autorității contractante candidatul/ofertantul clasat pe locul I în clasamentul intermediar întocmit la finalizarea evaluării ofertelor va prezenta documente justificative care probează îndeplinirea celor asumate prin Declarația terț susținător tehnic și/sau Declarația terț susținător profesional și prin completarea DUAE;*

- prevederile art. 182 alin. (4) din Legea nr. 98/2016: *Odată cu angajamentul de susținere, ofertantul/candidatul are obligația să prezinte documente transmise acestuia de către terțul/terții susținător/susținători, din care să rezulte* ***modul efectiv*** *prin care terțul/terții susținător/ susținători va/vor asigura* ***îndeplinirea***

propriului angajament de susținere*, documente care se vor constitui anexe la respectivul angajament;*

- solicitarea de clarificări transmisă ofertantului declarat câștigător, pentru transmiterea documentelor asumate prin DUAE, în conformitate cu prevederile fișei de date a achiziției, inclusiv pentru subcontractorul declarat și terțul susținător;

- răspunsul transmis de ofertantul declarat câștigător, prin care prezintă, pentru terț, doar angajamentul de susținere și contractele similare, fără a depune și documente din care să rezulte modul efectiv prin care terțul susținător va asigura îndeplinirea propriului angajament de susținere, documente care se vor constitui anexe la respectivul angajament; spre ex: să prezinte că dispune de forța de muncă și utilaje suficiente pentru îndeplinirea angajamentului de susținere, în condițiile în care, prin angajamentul asumat, terțul își asumă să intervină ori de câte ori ofertantul întâmpină dificultăți. Astfel, în cazul în care ofertantul întâmpină dificultăți în implementarea contractului, atunci terțul va prelua implementarea cu personalul şi utilajele proprii;

- angajamentul de susținere depus în cadrul ofertei, de unde rezultă că terțul susținător pune la dispoziția asocierii ofertante toate resursele tehnice şi profesionale necesare **pentru executarea integrală a** viitorului contract de achiziție publică şi, în eventualitatea intervenirii unei imposibilități de prestare, va suplini contractantul în legătură cu susținerea tehnică şi profesională acordată;

- prevederile Deciziei CNSC nr. ..../...../...../17.10..... conform cărora: (...) eventuala implicare a terțului nu a fost descrisă de acesta sau de către ofertantul susținut (prin documentele ofertei), pentru a se putea evalua posibilitatea efectivă a susținerii, nu doar angajamentul formal de punere la dispoziție a unei experiențe similare, ce-i aparține, exclusiv;

- răspunsul ofertantului declarat câștigător nr. 86151/ 27.10....., din care rezultă, în mod fără echivoc, susținerea terțului doar pentru activitățile pentru care a acordat experiență similară și nu pentru executarea integrală a viitorului contract, astfel cum este menționat în cadrul angajamentului depus în cadrul ofertei;

- răspunsul ofertantului declarat câștigător nr. 86206/ 02.11....., din care rezultă, în mod fără echivoc, susținerea terțului doar pentru activitățile pentru care a acordat experiență similară şi nu pentru executarea integrală a viitorului contract, astfel cum este menționat în cadrul angajamentului depus în cadrul ofertei;

- prevederile art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016, conform cărora: *În cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta în cadrul ofertei sau solicitării de participare, potrivit dispozițiilor art. 209 din Lege, iar candidatul/ofertantul nu transmite în termenul precizat de comisia de evaluare*

clarificările/completările solicitate sau clarificările/ completările transmise nu sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă;

- prevederile art. 137 alin. (1) din HG nr. 395/2016, conform cărora: *Comisia de evaluare are obligația de a respinge ofertele inacceptabile și neconforme.*

Contestatoarea concluzionează că, din acestea, rezultă, fără echivoc, obligația autorității contractante de declarare inacceptabilă a ofertei depuse de Asocierea ..... SRL - ..... - SC ..... SRL, în conformitate cu prevederile art. 134 alin. (5), coroborate cu prevederile art. 137 alin. (1) din HG nr. 395/2016.

De asemenea, în speță, contestatoarea precizează că prevederile legale invocate au caracter imperativ, iar corelarea lor cu art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 conduce către existența unei situații de avantajare a operatorului economic ofertant declarat câștigător.

Totodată, conform prevederilor art. 125 din HG nr. 395/2016, contestatoarea susține că riscurile transmiterii ofertei, inclusiv forța majoră sau cazul fortuit, cad în sarcina operatorului economic care depune oferta, motiv pentru care nicio altă motivație cu privire la nedepunerea documentelor din care să rezulte capacitatea terțului de a îndeplini integral contractul, la solicitarea autorității contractante, nu va putea fi primită.

Mai mult, contestatoarea precizează că, deși s-au solicitat de două ori clarificări cu privire la depunerea tuturor documentelor suport aferente terțului susținător în conformitate cu angajamentul de susținere depus, ofertantul declarat câștigător nu a depus aceste documente.

De asemenea, contestatoarea consideră că prin a doua solicitare de clarificare transmisă autoritatea contractantă încalcă principiul tratamentului egal.

În acest context, contestatoarea apreciază că participarea la procedura de achiziție publică în cauză impunea o anumită conduită și rigoare în elaborarea ofertei și transmiterea răspunsurilor la clarificări din partea operatorului economic participant, invocând, în susținere, și decizia nr. .... din 24.09.2012 a Curții de Apel ....., Secția a-VIII a de contencios administrativ și fiscal.

În continuare, contestatoarea face precizări asupra justificării prețului ofertat, reclamând neconformitatea ofertei declarate câștigătoare în raport cu:

- răspunsul ofertantului declarat câștigător nr. 86206/ 02.11....., prin intermediul căruia acesta include, în justificarea prețului ofertat, costurile a trei deplasări ale experților backstopping pentru sesiunile de diseminare. Astfel, nu sunt prevăzute costurile aferente celor două deplasări ale experților backstopping pentru sesiunile de diseminare;
- prevederile caietului de sarcini conform cărora: *Prestatorul va asigura serviciile pentru organizarea a 5 sesiuni de diseminare, cu durata de 1 zi fiecare;*

- prevederile art. 134 alin. (5) și (6), art. 136 și art. 137 alin. (1) din HG nr. 395/2016;

- prevederile Deciziei CNSC nr. ..../...../...../17.10.....

Drept urmare, contestatoarea solicită admiterea cererii sale așa cum a fost formulată.

Prin adresa nr. ...../....., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ...../....., SC ..... SRL, în calitate de lider al Asocierii SC ..... SRL - ..... - SC ..... SRL, a formulat cerere de intervenție accesorie în interesul autorității contractante, în calitate de câștigător desemnat al procedurii, solicitând Consiliului admiterea în principiu a cererii de intervenție accesorie în interesul autorității contractante și respingerea contestației formulate de Asocierea SC ..... SRL – SC ..... SRL - SC ..... SRL, ca nefondată, cu consecința menținerii raportului procedurii și a adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. 84437/23.11.....

Cu privire la pretinsa inacceptabilitate a ofertei în raport cu prevederile art. 134 alin. (5), coroborat cu prevederile art. 137 alin. (1) din HG nr. 395/2016, intervenienta precizează că, prin adresele nr. 4536/27.10..... şi 4630/02.11....., a furnizat toate clarificările referitoare la întinderea angajamentului de susținere şi a modalității efective de susținere, a căror solicitare a fost considerată necesară conform Deciziei CNSC nr. ..../...../...../17.10....., indicând, în mod clar, că acesta se referă la componenta de organizare evenimente aferentă contractului de achiziție publică (fapt care rezultă, în mod firesc, şi din celelalte documente aferente susținerii, respectiv din documentele atașate ofertei, ce demonstrau experiența similară a terțului susținător numai în ceea ce privește activitatea de organizare evenimente).

De altfel, arată intervenienta, obiectul angajamentului de susținere l-a reprezentat numai componenta de organizare de evenimente, astfel că, în mod corespunzător, obligația terțului susținător de a pune la dispoziția Asocierii toate resursele tehnice şi profesionale necesare privește exclusiv activitățile aferente acestei componente, nu şi pe cele aferente componentei de elaborare de ghiduri/metodologii/instrucțiuni.

Susținerea acordată de SC ....SRL nu putea fi interpretată, în niciun mod, ca reprezentând şi o asumare a îndeplinirii, cu resursele proprii, a activității de elaborare ghiduri/metodologii/ instrucțiuni. După cum se poate observa din documentele ofertei, cerințele privind experiența similară pentru activitatea de elaborare ghiduri/metodologii/instrucțiuni au fost îndeplinite, integral, doar de către cei doi membri ai asocierii, respectiv de SC ..... SRL şi SC ..... Prin urmare, întrucât această activitate nu a făcut obiectul susținerii din partea niciunui terț, nu exista nici măcar ipoteza preluării acestei activități de către o terță parte; în fapt, ca în cazul oricărui contract de achiziție publică, pentru care nu s-a apelat la susținerea unui terț, răspunderea îndeplinirii obligațiilor contractuale aferente activității de elaborare

ghiduri/metodologii/instrucțiuni aparține, în mod exclusiv, SC ..... SRL şi SC ....., în calitate de membri ai asocierii, care a depus oferta.

Şi totuși, menționează intervenienta, pentru a asigura autoritatea contractantă de întreaga preocupare a Asocierii de derularea în condiții optime a contractului (a se vedea adresa răspuns nr. 4630/02.11.....), în ipoteza în care aceasta ar fi în imposibilitate de a realiza contractul, terțul susținător va prelua atât activitatea cât şi veniturile rezultate din implementarea contractului, asumându-și preluarea derulării integrale a contractului şi semnând Declarația Anexa 4 la respectivul răspuns.

Pe de altă parte, intervenienta arată că solicitările de clarificări referitoare la întinderea angajamentului de susținere se circumscriu, în întregime, dispozițiilor art. 209 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, cu respectarea strictă a principiilor tratamentului egal şi transparenței.

Mai mult, precizează intervenienta, legiuitorul nu a inclus situația nedetalierii modului efectiv de susținere de către terț printre situațiile enumerate limitativ la art. 137 alin. (2) din Normele metodologice, aprobate prin HG nr. 395/2016, astfel că neîndeplinirea integrală a obligației prevăzute la art. 182 alin. (4) din Legea nr. 98/2016 nu poate constitui, în sine, un motiv de declarare ca inacceptabilă a ofertei.

În continuare, intervenienta susține că, prin adresele nr. 4536/27.10..... şi 4630/02.11....., a justificat, pe deplin şi dincolo de orice echivoc, caracterul real al prețului ofertat, dând astfel curs solicitării formulate de autoritatea contractantă, în conformitate cu Decizia CNSC nr. ..../...../...../17.10....., inclusiv valorile pentru următoarele cheltuieli:

- deplasările - transport local, pentru care a fost luată în calcul o sumă de 4.000 lei;
- deplasări experți backstopping la evenimente, pentru care a fost luată în calcul o sumă de 15.000 lei.

Având sediul în ....., intervenienta arată că prezența experților backstopping la sesiunile de diseminare din municipiul ..... nu va presupune decât cheltuieli din categoria deplasărilor - transport local.

Prin urmare, susține intervenienta, din punctul de vedere al cheltuielilor cu deplasarea experților backstopping la sesiunile de diseminare (atât cele ce urmează să se desfășoare în municipiul ....., cât şi cele ce urmează să se desfășoare în afara municipiului .....), prețul ofertat este în întregime justificat, susținerile contestatoarei fiind, în mod vădit, nefondate.

Prin adresa nr. 86870/....., înregistrată la CNSC sub nr. 54929/....., autoritatea contractantă a transmis Consiliului punctul de vedere la contestația înaintată de SC ..... SRL, solicitând respingerea ei ca fiind nefondată și neîntemeiată.

Raportându-se la criticile contestatoarei, autoritatea contractantă învederează faptul că integralitatea executării viitorului contract nu este corect a fi interpretată, așa cum procedează contestatoarea, excluzând

limitele prezumate prin anexa la Declarația terțului susținător tehnic și profesional şi prin înțelegerea părților privind angajamentul terțului susținător tehnic şi profesional, documente din care reiese fără echivoc obligația terțului susținător de a pune la dispoziția Asocierii SC ..... SRL - ....., cu subcontractor SC .... SRL, toate resursele tehnice şi profesionale necesare derulării activităților contractului aferente componentei de experiență similară susținută (activitățile necesare organizării de evenimente prevăzute în caietul de sarcini şi în ofertă).

Autoritatea contractantă a constatat că angajamentul terțului susținător privește asigurarea integralității executării viitorului contract, prin preluarea îndeplinirii integrale şi reglementare a obligațiilor contractuale în situația în care Asocierea SC ..... SRL- ....., cu subcontractor SC .... SRL, se va afla în imposibilitatea de a asigura, prin forțe proprii, conform ofertei prezentate, derularea activităților prevăzute în secțiunile III.1.3. - Organizarea unui atelier de selecție experți formatori, III.1.4. - Organizarea a 3 ateliere de lucru pentru recepția ghidurilor şi broșurii, III.3.1. Organizarea sesiunilor de diseminare a ghidurilor metodologice, III.3.2. - Organizarea sesiunilor de instruire a personalului din autoritățile de mediu cu privire la ghidurile metodologice, III.4.1. - Organizarea unei conferințe de prezentare a proiectului şi III.4.2. Organizarea unei conferințe de închidere a proiectului, toate acesta formând o componentă a contractului denumită generic Organizare de evenimente.

Astfel, terțul susținător tehnic şi profesional se obligă „în mod ferm, necondiționat şi irevocabil, să pună la dispoziția Asocierii SC ..... SRL - ..... toate resursele tehnice şi profesionale necesare pentru îndeplinirea integrală şi la termen a tuturor obligațiilor asumate de acesta/aceștia, conform ofertei prezentate şi contractului de achiziție publică ce urmează a fi încheiat între ofertant şi entitatea contractantă".

Pe de o parte, „toate resursele tehnice şi profesionale necesare pentru îndeplinirea integrală şi la termen a tuturor obligațiilor asumate de aceștia" nu se poate extinde prin interpretarea punerii la dispoziție a tuturor altor resurse decât cele de care dispune terțul la momentul angajamentului (fiind exceptate spre exemplu evident resursele de care nu dispune, cum ar fi expertiza şi experții necesari elaborării ghidurilor metodologice).

Pe de altă parte, „îndeplinirea integrală şi la termen a tuturor obligațiilor asumate de acesta/aceștia, conform ofertei prezentate şi contractului de achiziție publică ce urmează a fi încheiat între ofertant şi *entitatea* contractantă" prezintă două componente:

- obligațiile asumate conform ofertei prezentate;
- obligațiile ce urmează a fi asumate prin contractul de achiziție publică ce urmează a fi încheiat între ofertant şi *entitatea* contractantă (care evident includ obligațiile asumate conform ofertei prezentate, dar pot fi extinse cu precizări şi completări).

Referindu-se la obligațiile asumate conform ofertei prezentate, autoritatea contractantă precizează că este evident că activitățile necesare vor fi derulate exclusiv de către personalul aparținând Asocierii SC ..... SRL - ..... şi subcontractorului, singura contribuție a terțului fiind chiar prin reprezentantul legal, ..., care poate fi identificat ca Expert cheie 10 - Expert organizare evenimente, acesta fiind şi domeniul de experiență similară prezentat de terțul susținător.

Referindu-se la obligațiile ce urmează a fi asumate prin contractul de achiziție publică ce urmează a fi încheiat între ofertant şi entitatea contractantă, autoritatea contractantă precizează că sunt relevante clarificările prezentate de către ofertant, respectiv cele din anexa nr. 1 la Clarificările din data de 02.12..... - înțelegerea părților privind angajamentul terțului susținător tehnic şi profesional, pagina 2, unde terțul susținător, prin reprezentantul său legal, își menționează disponibilitatea de a fi semnatar al contractului de servicii ce urmează a fi încheiat între ofertant şi entitatea contractantă, ca modalitate efectivă de asigurare a îndeplinirii propriului angajament de susținere.

În acest context, autoritatea contractantă consideră că a respectat întocmai sarcinile stabilite prin Decizia CNSC nr. ..../...../..... din 17.10.....

În acest sens, conformându-se deciziei CNSC, autoritatea contractantă a solicitat ofertantului clasat pe primul loc, clarificări/ confirmări suplimentare asupra întinderii angajamentului de susținere a terțului și a modalității efective de susținere, procedând ulterior la reevaluarea ofertei din acest punct de vedere.

Din clarificările transmise reiese că angajamentul de susținere al terțului susținător SC ....SRL constă numai în serviciile similare de organizare de evenimente, pentru care acesta a prezentat documente doveditoare pentru experiență similară.

În acest sens, este evidentă obligația terțului susținător de a pune la dispoziția Asocierii SC ..... - ....., cu subcontractor SC ..... SRL, toate resursele tehnice şi profesionale necesare derulării activităților contractului aferente componentei de experiență similară susținută (organizare de evenimente), după cum se precizează şi în documentul „înțelegerea părților privind angajamentul terțului susținător tehnic şi profesional”.

Implicarea directă a terțului susținător, în vederea îndeplinirii integrale şi reglementare a obligațiilor contractuale (raportat la partea de susținere acordată - organizare de evenimente) intervine doar în situația în care Asocierea se va afla în imposibilitatea de a asigura derularea acestora prin forțe proprii, conform ofertei prezentate.

Pe de altă parte, autoritatea contractantă precizează că detaliile furnizate de ofertantul declarat câștigător în documentele clarificatoare sunt edificatoare şi cuprind justificarea prețului pe categorii de cheltuieli în ceea ce privește:

a) elaborarea ghidurilor

- salariile directe, a căror valoare a fost stabilită pe baza grilelor de salarizare, şi a numărului de zile de lucru pentru fiecare activitate, nivelurile de salarizare fiind diferențiate pe tipuri de personal: experți cheie, experți non cheie şi personal suport;

- comparația costului mediu cu salariile pe oră, aferent ofertei cu costul mediu cu salariile pe oră la nivel de companie, la nivelul lunii martie ..... (anexa nr. 2 - extras din contabilitatea companiei privind costul mediu lunar per salariat însoțit de centralizator stat de plată corespunzător lunii martie .....), din care rezultă un cost mediu cu salariile pe oră net superior în cazul celui ..... din propunerea financiară a operatorului (46,60 lei/oră fată de 36 lei/oră costul mediu cu salariile pe oră la nivel de companie la nivelul lunii martie);

- cotele legale ale contribuțiilor aferente salariilor;

- costurile cu materialele directe (anexele nr. 3 şi nr. 4) din proiecte similare, respectiv costurile facilităților suport aflate în sarcina operatorului şi cele cu consumabilele;

b) costurile aferente activităților prestate de subcontractor (din oferta subcontractorului) - Anexa nr. 5

- costuri cu organizare evenimente, a căror estimare s-a făcut luând în calcul un preț mediu de cazare, masă şi găzduire eveniment (justificat în baza ofertei de preț primită de la hotel şi atașată);

- costuri aferente tipăririi, multiplicării şi distribuției de ghiduri şi broşuri, a căror estimare s-a făcut luând în calcul prețul pentru servicii de tipărire (justificat în baza ofertei de preț primita şi atașată);

- costuri cu resursele umane, a căror estimare s-a făcut aplicând un cost/zi de 250 lei (mai mare decât salariul mediu zilnic raportat de INS pentru luna aprilie, așadar acoperitor - extras INS atașat).

Referitor la pretinsa neconcordanță dintre prețurile ofertate privind costurile cu 3 deplasări ale experților backstopping pentru sesiunile de diseminare, şi prevederile caietului de sarcini: „Prestatorul va asigura serviciile pentru organizarea a 5 sesiuni de diseminare, cu durata de 1 zi fiecare” este de menționat că în justificarea prețului ofertat cu privire la deplasările experților backstopping pentru sesiunile de diseminare, ofertantul a ținut cont numai de cele 3 deplasări în afara Bucureștiului, celelalte 2 (două) evenimente având loc în ....., prin urmare nefiind necesare cheltuieli cu cazare, transport şi diurnă.

În consecință, nu există temei pentru declararea ca neconformă a ofertei câştigătoare.

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

Pentru atribuirea unui contract de achiziție publică având ca obiect „Servicii de elaborare ghiduri și organizare evenimente pentru proiectul Elaborarea ghidurilor necesare îmbunătățirii capacității administrative a autorităților pentru protecția mediului în scopul derulării unitare a

procedurii de evaluare a impactului asupra mediului (EGEIA), cod SIPOCA 19", ... (în calitate de autoritate contractantă) a inițiat procedura, licitație deschisă, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. ....., publicat în SEAP la ....., precum și a documentației de atribuire aferente.

Împotriva rezultatului procedurii ce i-a fost comunicat prin adresa nr. 84438/23.11....., privind declararea câștigătoarea a ofertei Asocierii SC ..... SRL - ..... și SC ..... SRL, SC ..... SRL a înaintat prezenta contestație (după îndeplinirea procedurii de notificare prealabilă, stabilită la art. 6 din Legea nr. 101/2016), solicitând Consiliului cele precizate în partea introductivă a deciziei.

De asemenea, Consiliul reține că, în cauza prezentă, SC ..... SRL a formulat cerere de intervenție accesorie, în interesul autorității contractante, demers ce a fost încunoștiințat părților interesate.

Consiliul consideră cererea de intervenție admisibilă în principiu, raportat la prevederile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, urmând a fi cercetată odată cu solicitările contestatoarei, conform cu dispozițiile art. 64 și următoarele din Codul de procedură civilă. Prin excepție, Consiliul nu va face analiza susținerilor intervenientei privitoare la eronata indicare, în oferta contestatoarei, a unui expert-cheie ce nu ar avea angajament de participare din partea acesteia. Întrucât cererea de intervenție este cu caracter accesoriu, apărând poziția autorității contractante, care nu susține lipsa de realitate a informațiilor din oferta contracandidată, sunt neavenite orice critici împotriva acceptării în competiție a ofertei contestatoarei, venite din partea intervenientei.

Preliminar, Consiliul reține că, împotriva rezultatului anterior al aceleiași proceduri, SC ..... SRL a depus și contestația nr. 757/18.09....., ce a fost admisă, autoritatea contractantă fiind obligată la reevaluarea ofertei câștigătoare, în maxim 15 zile de la primirea prezentei, privitor la terțul susținător și la prețul aparent neobișnuit de scăzut (Decizia nr. ..../...../..... din 17.10.....).

Văzând disputa actuală a părților, Consiliul constată că aceasta este determinată de susținerile contestatoarei că oferta desemnată câștigătoare nu ar fi fost analizată cu rigoarea impusă de nevoia efectivă de verificare a modului de îndeplinire a unor cerințe impuse prin documentația de atribuire, cu privire la capacitatea de executare a viitorului contract, dar și în legătură cu prețul aparent neobișnuit de scăzut (ce nu ar avea justificare), inclus în propunerea financiară.

Din Declarația terțului susținător tehnic și profesional, depusă odată cu oferta, document preluat, în copie, din dosarul nr. ...../....., aflat în arhiva Completului 3, rezultă că SC ....SRL se obligă, în mod ferm, necondiționat și irevocabil, să pună la dispoziția Asocierii SC ..... SRL - ..... toate resursele tehnice și profesionale necesare pentru îndeplinirea integrală și la termen a tuturor obligațiilor asumate de acesta/aceștia, conform ofertei prezentate.

De asemenea, din Declarație, rezultă și limitele de răspundere a terțului, față de autoritatea contractantă, în cazul în care Asocierea

ofertantă mai sus precizată, *nu și-ar îndeplini oricare obligație asumată*, în baza contractului și pentru care *Asocierea a primit susținerea tehnică și profesională, conform prezentului angajament*, respectiv, *îndeplinirea de către noi a anumitor obligații care decurg din susținerea tehnică și profesională*. Anexat acestui document a fost prezentată și ***Declarație terț susținător privind experiență similară,*** întocmită de SC ....SRL, cuprinzând *Lista principalelor servicii prestate în ultimii ani*, respectiv: *Servicii organizare evenimente interne și internaționale și vizite de studiu (...)*.

Urmare a punerii în aplicare a Deciziei CNSC nr. ..../...../..... din 17.10....., autoritatea contractantă a solicitat asocierii în cauză, clarificări astfel:

1. *Transmiterea documentelor din care să rezulte modul efectiv prin care SC ....SRL – terț susținător, va asigura îndeplinirea propriului angajament de susținere;*

2. *Care este întinderea angajamentului de susținere și modalitatea de susținere; (...).*

La această solicitare SC ..... SRL, a răspuns cu adresa nr. 4536/27.10....., în cuprinsul căruia face referiri precum:

(...) Așa cum reiese din Declarația terțului susținător prezentată, acesta se obligă (...) să pună la dispoziția toate resursele tehnice și profesionale necesare pentru îndeplinirea integrală și la termen a tuturor obligațiilor asumate de acesta/aceștia, conform ofertei prezentate, (...). Susținerea oferită privind îndeplinirea criteriilor referitoare la capacitatea tehnică și/sau profesională a vizat o componentă a experienței similare, (...). Subliniem faptul că terțul susținător, SC ....SRL, înțelege să întărească cele declarate odată cu prezentarea ofertei, prezentând în Înțelegerea părților privind angajamentul terțului susținător tehnic și profesional o detaliere a obligațiilor asumate (document anexat). Astfel, terțul susținător înțelege să:

- *pună la dispoziția asocierii toate resursele necesare derulării activităților contractului, aferente componentei de experiență similară susținută, în situația în care asocierea se va afla în imposibilitatea de a asigura prin forțe proprii derularea acestora conform ofertei prezentate.*
- *asigure derularea activităților contractului, aferente componentei de experiență similară susținută, în conformitate cu prevederile contractului de servicii, cu cerințele caietului de sarcini și oferta prezentată (...).*

Din cele menționate reiese faptul că angajamentul terțului susținător vizează componenta de organizare evenimente aferentă contractului de servicii, cu respectarea prevederilor contractuale, a cerințelor caietului de sarcini, a ofertei tehnice (...).

Menționăm de asemenea faptul că, pentru o asigurare deplină a autorității contractante cu privire la efectivitatea susținerii acordate de terț, prin implicarea, dacă este cazul, în executarea contractului, acesta

poate deveni parte la contractul de prestări servicii, contract în care să fie incluse clauze aferente întinderii susținerii.

Implicarea directă a terțului susținător în vederea îndeplinirii complete și reglementare a obligațiilor contractuale (raportat la partea de susținere acordată) intervine doar în cazul în care contractantul (în cazul de față asocierea SC ..... SRL - .....) întâmpină dificultăți pe parcursul derulării contractului. (...)

Înțelegerea părților privind angajamentul terțului susținător tehnic și profesional (Anexa 1 la prezentul răspuns) include modul de îndeplinire a obligațiilor asumate de terțul susținător raportat la partea pentru care a acordat susținerea tehnică și profesională.

În Anexa 1 la adresa de mai sus asocierea ofertantă a prezentat documentul intitulat Înțelegerea părților privind angajamentul terțului susținător tehnic și profesional, cuprinzând o declarație pe propria răspundere a reprezentantului legal al SC ....SRL, respectiv, două pagini semnate și ștampilate doar de asociatul SC ..... SRL, în finalul cărora se menționează: Conform celor de mai sus, declar că Ofertantul (Asocierea), în cazul în care nu-și va putea îndeplini obligațiile contractuale, va putea dispune efectiv de resursele SC ....SRL necesare pentru realizarea contractului, conform listelor de mai jos, fără a anexa niciun alt document din cele menționate.

În continuare, autoritatea contractantă a revenit cu o nouă solicitare de clarificări, transmisă cu adresa nr. 86164/DIAL/30.10....., în care precizează:

1. *Transmiterea documentelor și datelor necesare din care să rezulte modul efectiv prin care terțul susținător va asigura îndeplinirea propriului angajament și îndeplinirea integrală și la termen a tuturor obligațiilor asumate de acesta, inclusiv pentru partea de elaborare ghiduri, studiu și broșură, în cazul în care Asocierea SC ..... SRL - ..... întâmpină dificultăți pe parcursul derulării contractului; (...).*

Răspunzând acestei solicitări asocierea declarată câștigătoare, a precizat în adresa nr. 4630/02.11....., următoarele:

1. *(...) dacă este cazul un ofertant poate să recurgă la capacitățile mai multor entități. În tr-o asemenea situație întinderea susținerii fiecărui susținător va fi specifică experienței similare proprii furnizate în raport cu autoritatea contractantă.* (...)

Având în vedere experiența anterioară a companiei care îndeplinește rolul de terț susținător, (...) corelarea între Declarația terț susținător tehnic și profesional, anexa la aceasta și documentele oferite de acesta, respectiv copia contractului nr. 6/2015, se realizează prin interpretarea cumulată a acestor documente. (...). Retransmitem anexat la prezenta această Înțelegere (Anexa nr. 1 Înțelegerea părților privind angajamentul terțului susținător tehnic și profesional) inclusiv anexele (Anexa nr. 2 Lista de inventarierea SC ....SRL și Anexa nr. 3 Contract de închiriere de echipamente audio – video nr. 269 din 27.04.....).

Vă rugăm să observați că obiectul angajamentului de susținere l-a reprezentat numai componenta de organizare de evenimente (pentru

celelalte componente SC ..... SRL, împreună cu ..... a dovedit că deține experiența similară solicitată), astfel că în mod corespunzător, obligația terțului susținător de a pune la dispoziția Asocierii toate resursele tehnice și profesionale necesare privește exclusiv activitățile aferente acestei componente, nu și cele aferente componentei de elaborare de ghiduri/metodologii/instrucțiuni.

În susținerea celor de mai sus, asocierea în cauză citează prevederile art. 48 alin. (1) și ale art. 50 alin. (2) din HG nr. 395/2016, considerând că: *intenția legiuitorului este lipsită de echivoc – dacă susținerea acordată ofertantului privește anumite resurse pentru îndeplinirea criteriilor de calificare (în cazul de față experiența similară în domeniul organizării de evenimente), angajamentul de susținere trebuie să facă referire la acele resurse, iar, în cazul în care contractantul întâmpină dificultăți în executarea contractului, susținătorul răspunde numai de îndeplinirea obligațiilor contractuale referitoare la respectivele resurse. (...). În concluzie reiterăm că angajamentul de susținere din partea SC ....SRL vizează resursele aferente componentei de organizare de evenimente, din cadrul contractului de achiziție.*

În pofida argumentelor prezentate anterior, pentru a asigura autoritatea contractantă de întreaga preocupare a Asocierii SC ..... SRL și ....., cu subcontractor SC ..... SRL și a terțului susținător SC ....SRL pentru derularea corespunzătoare a contractului, în ipoteza în care Asocierea .... ar fi în imposibilitate de a realiza contractul, prin efectul legii, terțul susținător și-a asumat punerea la dispoziția Autorității contractante a întregii sale experiențe și preluarea derulării integrale a contractului.

În acest sens terțul susținător SC ....SRL va fi capabil să asigure derularea contractului prin preluarea managementului echipei de experți propusă în cadrul ofertei, la nivelul angajamentului prezentat fiind însușite obligațiile asumate de asociere prin oferta propusă. În vederea înțelegerii exacte a evoluției și modului de implementare a activităților contractului, terțul susținător va participa la întâlnirile de management organizate de asociere.

La această adresă, asocierea a anexat, următoarele documente:

- *Înțelegerea părților privind angajamentul terțului susținător tehnic și profesional* – prin care se angajează să deruleze, dacă este cazul, *următoarele activități corespunzătoare proiectului, ca modalitate efectivă de îndeplinire s propriului angajament de susținere: - Activități conform propunerii tehnice prezentate:*

III.1.3. Organizarea unui atelier de selecție experți formatori;

III.1.4. Organizarea a 3 ateliere de lucru pentru recepția ghidurilor și broșurii;

III.3.1. Organizarea sesiunilor de diseminare a ghidurilor metodologice;

III.3.2. Organizarea sesiunilor de instruire a personalului din autoritățile de mediu cu privire la ghidurile metodologice;

III.4.1. Organizarea unei conferințe de prezentare a proiectului;
III.4.2. Organizarea unei conferințe de închidere a proiectului.

- *Lista privind instalațiile și echipamentele tehnice aflate în dotare și care urmează a fi efectiv folosite pentru îndeplinirea contractului de achiziție publică;*
- *Lista privind personalul care urmează a fi efectiv alocat pentru îndeplinirea contractului de achiziție publică;*
- *Lista de inventariere data 03.07.....;*
- *Contract de închiriere echipamente audio – video nr. 269 din 27.04....., beneficiar SC ....SRL;*
- *Declarație, terț susținător SC ....SRL: (...) vom pune la dispoziția Autorității contractante întreaga noastră experiență și vom prelua derularea integrală a contractului. (...)preluăm managementul echipei de experți propusă în cadrul ofertei și a activităților, așa cum au fost acestea solicitate prin documentația de achiziție și așa cum au fost descrise în cadrul ofertei depuse de asocierea SC ..... SRL și ....., cu subcontractor SC ..... SRL.*

Având în vedere aspectele mai sus evocate, Consiliul constată că, prin Decizia nr. ..../...../..... din 17.10....., a stabilit că, se impunea solicitarea unor informații de clarificare a întinderii angajamentului de susținere și a modalității efective de susținere, înainte de desemnarea câștigătoare a ofertei. Aceasta în condițiile în care potrivit Declarației terțului susținător tehnic și profesional, SC ....SRL se obligă, în mod ferm, necondiționat și irevocabil, să pună la dispoziția Asocierii SC ..... SRL - ..... toate resursele tehnice și profesionale necesare pentru îndeplinirea integrală și la termen a tuturor obligațiilor asumate de acesta/aceștia, conform ofertei prezentate, deși susținerea a fost potrivit anexei, acordată pentru experiență similară.

În acest sens, Consiliul constată că, prin răspunsurile sale la solicitările autorității contractante, asocierea în cauză nu a prezentat informații de certitudine privind neconcordanțele ce trebuiau clarificate, astfel încât acestea apar ca fiind neconcludente.

De evidențiat este faptul că, în prima parte a răspunsului transmis cu adresa nr. 4630/02.11....., asocierea în discuție a precizat că: (...) obiectul angajamentului de susținere l-a reprezentat numai componenta de organizare de evenimente (pentru celelalte componente SC ..... SRL împreună cu ..... a dovedit că deține experiența similară solicitată), astfel că în mod corespunzător, obligația terțului susținător de a pune la dispoziția Asocierii toate resursele tehnice și profesionale necesare privește exclusiv activitățile aferente acestei componente, nu și cele aferente componentei de elaborare de ghiduri/metodologii/instrucțiuni. În cuprinsul acestui document însă, în continuare, asocierea face referire la faptul că: terțul susținător și-a asumat punerea la dispoziția Autorității contractante a întregii sale experiențe și preluarea derulării integrale a contractului.

Or, în aceste condiții, Consiliul constată că, în fapt, terțul susținător SC ....SRL, nu a adus nicio dovadă în sensul susținerii unei experiențe similare care să acopere întregul obiect al contractului de achiziție publică ce urmează a fi atribuit, respectiv, cele două componente: „Servicii de elaborare ghiduri și organizare evenimente pentru proiectul (...)”, susținerea acestuia fiind acordată doar pentru componenta ”organizare evenimente”, așa cum este precizat în cuprinsul ***Declarației terț susținător privind experiență similară.*** Mai mult decât atât, nicăieri în cuprinsul adreselor mai sus menționate, sau în cadrul documentelor anexate acestora, nu se face referire la modul concret în care acest terț susținător va realiza serviciile ce fac obiectul contractului mai sus precizat, simpla enumerare a activităților contractului ce ar urma să fie realizate de acesta nefiind suficientă pentru aprecierea conformității cu cerințele caietului de sarcini.

Conform art. 48 alin. (2) din HG nr. 395/2016, susținerea va fi luată în considerare atunci când ofertantul poate demonstra că dispune efectiv de resursele terțului susținător.

Mai mult, Consiliul constată că, în fapt, activitatea pentru care s-ar acorda susținere, conform ofertei (servicii de organizare evenimente) ar urma să fie derulată de un subcontractant și nu de ofertantul căruia i s-ar acorda susținerea. În acest context, terțul susținător, aparent, ar prelua calitatea de subcontractant și nu pe cea a ofertantului, la nevoie. Aspectul însă nu a făcut obiectul clarificării și al angajamentelor repetate.

Astfel, având în vedere neconcordanțele (relevate și în cuprinsul motivării Deciziei CNSC nr. ..../...../..... din 17.10.....) între conținutul

*art. 209****Declarației terțului susținător tehnic și profesional, și cel al Declarației terț susținător privind experiență similară, ambele întocmite de SC ....SRL în calitate de terț susținător al asocierii SC ..... SRL și ....., Consiliul apreciază că, prin răspunsurile date, la solicitările autorității contractante, asocierea nu a făcut dovada îndeplinirii cerinței de calificare prin susținerea acestui terț, așa cum prevede art. 182 alin. (4) din Legea nr. 98/2016. Or, în condițiile în care autoritatea contractantă a revenit asupra solicitării de clarificări cu o nouă adresă, oferind astfel asocierii ocazia lămuririi unor aspecte, încă neclarificate la acel moment, Consiliul apreciază că orice nouă solicitare în acest sens, ar încălca principiul tratamentului egal prevăzut la art. 2 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 98/2016, motiv pentru care, oferta asocierii SC ..... SRL și ....., cu subcontractor SC ..... SRL și terț susținător SC ....SRL apare ca fiind inacceptabilă, raportat la art.134 alin. (5) din HG nr. 395/2016: În cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări şi, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta în cadrul ofertei sau solicitării de participare, potrivit dispozițiilor art. 209 din Lege, iar candidatul/ofertantul nu transmite în termenul***

precizat de comisia de evaluare clarificările/completările solicitate sau clarificările/completările transmise nu sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă.

De altfel, conform art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, *Autoritatea contractantă nu are dreptul ca prin clarificările/ completările solicitate să determine apariția unui avantaj evident în favoarea unui ofertant/candidat.*

Având în vedere aspectul de inacceptabilitate a ofertei depusă de asocierea SC ..... SRL și ....., cu subcontractor SC ..... SRL și terț susținător SC ....SRL, aşa cum a fost evocat anterior în motivare, Consiliul nu va mai proceda la analiza celeilalte critici a contestatoarei, privind această ofertă, caracterul inacceptabil al ofertei neputând fi înlăturat.

În aceste condiții, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite contestația SC ..... SRL și va dispune anularea raportului procedurii, în partea dedicată evaluării ofertei Asocierii SC ..... SRL - ..... - SC ..... SRL, precum şi adresele de comunicare a rezultatului procedurii, ca acte subsecvente.

În baza art. 26 alin. (2) şi (5) din lege, Consiliul va obliga autoritatea contractantă ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, să reanalizeze oferta depusă de Asocierea SC ..... SRL - ..... - SC ..... SRL, cu luarea în considerare a aspectelor analizate, așa cum s-a menționat, anterior, în motivare.

Va respinge, ca nefondată, cererea de intervenție formulată de SC ..... SRL, având în vedere măsurile dispuse anterior privind oferta Asocierii SC ..... SRL - ..... - SC ..... SRL.

Pentru aceste motive,
în baza legii şi a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

Admite în principiu, cererea de intervenție formulată de SC ..... SRL.

Admite contestația SC ..... SRL și dispune anularea raportului procedurii, în partea dedicată evaluării ofertei Asocierii SC ..... SRL - ..... - SC ..... SRL, precum şi adresele de comunicare a rezultatului procedurii, ca acte subsecvente.

Obligă autoritatea contractantă ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, să reanalizeze oferta depusă de Asocierea SC ..... SRL - ..... - SC ..... SRL, cu luarea în considerare a aspectelor analizate, așa cum s-a menționat, anterior, în motivare.

Respinge, ca nefondată, cererea de intervenție formulată de SC ..... SRL având în vedere măsurile dispuse anterior privind oferta Asocierii SC ..... SRL - ..... - SC ..... SRL.

Prezenta decizie este obligatorie, dar împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare, conform cu dispozițiile art. 28 alin. (1) și art. 29 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

PREŞEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
.....	**.....**	**.....**

.....