CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

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

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, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE
Nr. ...
Data: ...

Prin contestația nr. DD/RIE 7389/20.11.2017, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 49542/20.11.2017, formulată de ..., cu sediul în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având ..., atribut fiscal RO, reprezentată legal prin ..., împotriva răspunsului entității contractante la notificarea prealabilă, comunicat prin adresa nr. 15117/09.11.2017, emisă de către ..., cu sediul în ..., în calitate de entitate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect *„Servicii pentru proiectare la faza studiu de fezabilitate a obiectivului de investiții «Sistem de Management Integrat al Deșeurilor în Județul ...» și achiziția serviciilor de asistență tehnică aferente pentru atragerea finanțării și implementarea obiectivului de investiții”*, s-a solicitat revizuirea unor prevederi din caietul de sarcini, revizuirea documentelor din cadrul documentației de atribuire conținând măsurile de remediere implementate, precum și decalarea termenului de depunere a ofertelor cu cel puțin 10 zile lucrătoare, în temeiul art. 163 din Legea nr. 99/2016, respectiv art. 62 din H.G. nr. 394/2016.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat şi este competent, potrivit dispoziţiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluţioneze contestaţia de faţă, prin care ofertantul ... critică documentația de atribuire în cadrul procedurii de atribuire în cauză, solicitând cele evocate în preambulul prezentei decizii.

... precizează că entitatea contractantă a organizat procedura de achiziţie publică pentru atribuirea contractului având ca obiect *„Servicii*

pentru proiectare la faza studiu de fezabilitate a obiectivului de investiții «Sistem de Management Integrat al Deșeurilor în Județul ...» și achiziția serviciilor de asistență tehnică aferente pentru atragerea finanțării și implementarea obiectivului de investiții”, stabilind data limită de depunere a ofertelor în 04.12.2017.

Contestatorul a înaintat notificarea prealabilă în data de 06.11.2017, prin care a solicitat adoptarea de măsuri de remediere la neregulile sesizate. Entitatea contractantă a publicat răspunsul la notificarea prelabilă și măsurile de remediere acceptate a fi adoptate în data de 09.11.2017.

Prin răspunsul la notificarea prealabila, entitatea contractantă nu a adoptat măsuri de remediere cu privire la unele din neregulile sesizate, drept pentru care ... a depus contestația în analiză.

Contestatorul solicită revizuirea unor prevederi cuprinse în caietul de sarcini, precizând că, în notificarea prealabilă a subliniat următoarele:

„În Caietul de sarcini, este menționat la cap. 4.1 Cadrul general și ghiduri relevante pentru pregătirea documentelor în cadrul contractului de servicii de asistență tehnică:

«În acest sens, consultantul va fi responsabil pe toată durata contractului în ceea ce priveşte informarea asupra condiţiilor și cerinţelor aplicabile în domeniul elaborării documentaţiilor tehnico-economice care constituie obiectul prezentului Caiet de sarcini și în primul rând în ceea ce priveşte prevederile Planului naţional de gestionare a deşeurilor, asumându-și obligaţia de a revizui livrabilele ori de câte ori este cazul, funcţie de reglementările aplicabile la acel moment.»

Legea nr. 98/2016 prevede următoarele:

Art. 3. - (1) litera l) contract de achiziţie publică - contractul cu titlu oneros, asimilat, potrivit legii, actului administrativ, încheiat în scris între unul sau mai mulţi operatori economici şi una ori mai multe autorităţi contractante, care are ca obiect execuţia de lucrări, furnizarea de produse sau prestarea de servicii;

Conform solicitării Autorității din caietul de sarcini redată anterior, rezultă că un contract de achiziţie publică precum prezentul este un contract oneros.

Ca atare, în cadrul contractului, Autoritatea are dreptul să solicite elaborarea documentaţiilor tehnico-economice în conformitate cu prevederile legislaţiei aplicabile și valabile de la data pregătirii ofertei. Un ofertant se poate obliga față de o Autoritate că va presta serviciile în conformitate cu prevederile legislaţiei aplicabile și valabile de la data pregătirii ofertei, legislaţie care este cunoscută ofertanţilor. Orice modificări intervin în prevederile legislaţiei înseamnă în fapt o modificare a cerinţelor Autorității Contractante, cu implicaţii la nivelul ofertei depuse de ofertant.

Autoritatea nu poate obliga ofertantul/Prestatorul la necunoscut, adică să își asume prestarea de servicii în conformitate cu prevederile unei legislaţii necunoscute la momentul pregătirii ofertei, întrucât contravine prevederilor legislaţiei aplicabile în materia achiziţiilor publice.

Astfel, Autoritatea Contractantă are obligaţia de a pregăti o documentaţie de atribuire care să „asigure operatorilor economici o informare completă, corectă şi explicită cu privire la cerinţe sau elemente ale achiziţiei, obiectul contractului şi modul de desfăşurare a procedurii de atribuire, inclusiv specificaţiile tehnice ori documentul descriptiv, condiţiile contractuale propuse, formatele de prezentare a documentelor de către candidaţi/ofertanţi, informaţiile privind obligaţiile generale aplicabile" (art. 3 (1) litera z - Legea nr. 98/2016). În situația în care apar modificări ale legislației și ale Planului național de gestionare a deşeurilor, se va analiza situația de la caz la caz prin prisma prevederilor contractului încheiat și în strictă conformitate cu prevederile legislaţiei aplicabile în materia achiziţiilor publice.

De asemenea, Prestatorul ofertează serviciile ofertate în baza preţului cotat/ofertat ținând cont de prestarea serviciilor în conformitate cu prevederile aplicabile la data pregătirii ofertei, nu în funcţie de „ori de câte ori este cazul", pentru că în această ultimă situație, contractul de achiziţie publică nu mai este un contract de achiziţie publică, ci unul de donaţie, voluntariat etc.

În consecinţă, solicităm implementarea de măsuri de remediere prin eliminarea paragrafului redat anterior din cap. 4.1 caietul de sarcini."

... precizează că entitatea contractantă a furnizat următorul răspuns:

„Nu se acceptă punctul de vedere al operatorului economic cu privire la lipsa caracterului oneros al contractului și/sau obligarea la necunoscut.

Astfel, se impun a fi avute în vedere următoarele considerente:

- Contractul de față este unul de rezultat, autoritatea contractantă așteptându-se ca prestatorul să își asume împreună cu beneficiarul obligaţia întocmirii documentaţiei tehnice și a accesării finanțării nerambursabile pentru finanţarea investiţiilor.

- Identificarea acestui mecanism de lucru a devenit necesară ca urmare a nefinalizării strategiei naționale în domeniu, cu consecinţa ca în ipoteza în care s-ar fi aşteptat finalizarea acesteia, posibilitatea accesării unei finanțări nerambursabile s-ar fi redus în mod drastic având în vedere intervalul de timp rămas până la anul 2020.

- Neîndeplinirea condiționalității atragerii finanțării nerambursabile conduce la anularea motivelor pentru care autoritatea contractantă a procedat la demararea licitaţiei, în sensul că pierderea finanțării și/sau obţinerea unui studiu de fezabilitate și/sau a unui master plan care nu sunt în acord cu strategia naţională, nu justifică utilizarea fondurilor publice alocate în cadrul prezentei proceduri de atribuire.

- În bugetarea proiectului, autoritatea contractantă a alocat și inclus în costul fiecărui livrabil și un număr de zile suplimentare, strict pentru activitatea de revizuire.

- În fapt, raportat la calendarul procedurii de atribuire în cadrul căruia am previzionat că semnarea contractului ar putea avea loc în cursul lunii

martie 2018, perioada de timp la care se mai adaugă alte minim 5 luni aferente activităților premergătoare realizării studiului de fezabilitate, există premisele ca această strategie naţională să fie finalizată, astfel încât este posibil ca necesitatea revizuirii unor livrabile să nu apară pe parcursul derulării contractului.
- Complementar celor de mai sus, funcţie dc situaţia de fapt, părţile au la dispoziţie mecanismul suspendării contractului, până la momentul finalizării strategiei naţionale.
- Ipoteza neîntreprinderii niciunui demers până la finalizarea strategiei naţionale este exclusă în condiţiile în care în perioada imediat următoare vor interveni sancţiunile impuse de Comisia Europeană pentru neconformarea la obligaţiile de mediu ale României.
- Odată ce autoritatea contractantă a indicat în mod trasparent această obligaţie de a revizui livrabilele, fiecare operator în parte are posibilitatea de a-și asuma riscul aferent, fiind îndeplinită obligaţia de a asigura o informare completă, corectă și explicită cu privire la condiţiile impuse de autoritatea contractantă.

În consecinţă, obligaţia de revizuire a livrabilelor nu se elimină, pentru că într-un caz contrar autoritatea contractantă ar putea fi pusă în situația de a plăti un teanc de maculatură."

Contestatorul subliniază că, potrivit prevederilor caietului de sarcini, entitatea contractantă solicită ca viitorul prestator să elaboreze documentaţiile tehnico-economice în conformitate cu reglementările aplicabile la acel moment, inclusiv cu prevederile planului naţional de gestionare a deşeurilor, document a cărui elaborare face obiectul unui contract licitat de ... în februarie 2015 și atribuit în mai 2016 . În prezent, acest plan național este în curs de elaborare, nefiind definitivat, astfel încât nu este adoptat conform prevederilor legale aplicabile și nu poate fi utilizat ca reglementare/referință pentru activitatea de elaborare a documentaţiilor tehnico-economice din cadrul contractului.

... precizează că, în cadrul caietului de sarcini, entitatea contractantă a prevăzut în cap. 2.7 Cadrul legal privind managementul deşeurilor, următoarele: *„În măsura în care din această listă a fost omis un act normativ, lista se completează în consecinţă cu toate actele normative în vigoare aplicabile în sectorul din care face parte prezentul caiet de sarcini".*

Se arată că ofertanţii pot elabora oferta în conformitate cu prevederile legislaţiei și ale reglementărilor în vigoare la data publicării documentaţiei de atribuire, prevederi care sunt cunoscute atât entității contractante, cât și ofertanţilor.

Prevederea din caietul de sarcini obligă ofertanţii la:
i) Revizuirea documentaţiilor tehnico-economice de un număr de ori nedefinit, respectiv *„ori de câte ori este cazul"*. Astfel, ofertantul este obligat să presteze în fapt serviciile care fac obiectul prezentului contract de un număr de ori nedefinit, fiind pus în situația de a oferta prestarea unor servicii *„ori de câte ori este cazul"*, adică de a oferta și de a se obliga la necunoscut.

ii) Revizuirea documentaţiilor tehnico-economice în baza reglementărilor aplicabile la un anumit moment din derularea contractului de servicii.

Contestatorul subliniază că, deși ofertanţii cunosc reglementările aplicabile în prezent, la momentul publicării documentaţiei de achiziţie a prezentului contract și al pregătirii ofertelor, entitatea contractantă obligă ofertanţii să își asume prestarea serviciilor de elaborare a documentaţiilor tehnico-economice în conformitate cu prevederile unor reglementări viitoare, aceștia fiind puși, din nou, în situația de a oferta prestarea unor servicii în baza unor reglementări necunoscute niciunei părți la acest moment, adică de a oferta și de a se obliga la necunoscut.

Se învederează faptul că entitatea contractantă confirmă, în răspunsul la notificarea prealabilă, că strategia naţională în domeniul gestionării deşeurilor nu este finalizată, recunoscând astfel că nu poate asigura informarea completă, corectă și explicită a ofertanţilor, prevăzută de Legea nr. 98/2016 prin art. 3 alineat (1) litera z) și afirmând, în răspunsul la notificarea prealabilă, că a inclus în costul fiecărui livrabil și un număr de zile suplimentare strict pentru activitatea de revizuire. Modificarea unei prevederi din cadrul unei reglementări care în aparență poate părea minoră, dar reprezintă o dată de intrare de bază în activitatea de elaborare a documentaţiilor, poate determina o reelaborare integrală a acestor documentaţii. Niciuna dintre părți – entitatea contractantă și ofertanţii - nu cunosc prevederile și cerinţele care vor fi impuse prin reglementările care vor intra în vigoare după finalizarea și adoptarea noilor reglementări și nu pot cuantifica în mod corect și complet necesarul de revizuire a unor documentaţii tehnico-economice elaborate în baza prevederilor unor reglementări actuale.

... arată că, în aceste condiţii, afirmaţia entității contractante conform căreia a inclus în valoarea estimată a contractului un număr de zile suplimentare strict pentru revizuirea documentaţiilor nu se susţine. În răspunsul la notificarea prealabilă, entitatea contractantă face o estimare cu privire la eventuala dată la care Planul naţional de gestionare a deşeurilor ar putea fi finalizat, concluzionând că *„este posibil ca necesitatea revizuirii unor livrabile să nu apară pe parcursul derulării contractului”*, însă omite din analiza sa faptul că ofertanţii trebuie să își pregătească și să depună ofertele pentru prestarea serviciilor, adică să cuantifice eforturile necesare pentru prestarea serviciilor, la momentul prezent, nu peste un număr de luni, și activitatea de elaborare a studiului de fezabilitate nu începe după finalizarea studiilor premergătoare, ci anterior acestui moment, studiile premergătoare (de ex. studiul topografic, studiul geotehnic etc.) fiind parte a studiului de fezabilitate.

Contestatorul consideră că afirmația potrivit căreia *„Odată ce autoritatea contractantă a indicat în mod trasparent această obligaţie de a revizui livrabilele, fiecare operator în parte are posibilitatea de a-și asuma riscul aferent, fiind îndeplinită obligaţia de a asigura o informare completă, corectă și explicită cu privire la condiţiile impuse de autoritatea contractantă”* nu este întemeiată, întrucât entitatea

contractantă nu poate transfera la nivelul ofertanţilor întârzierile înregistrate de autoritățile naţionale în procesul de pregătire și finalizare a unor reglementări necesare în sectorul gestionării deşeurilor prin impunerea ca aceştia să *„ghicească”* necesarul și întinderea unor revizuiri generate de adoptarea unor reglementări la un moment dat pe parcursul derulării contractului de servicii, revizuiri care pot să conducă la reelaborarea integrală a documentaţiei respective.

Cu privire la mențiunea din răspunsul entității contractante potrivit căreia *„În consecință, obligația de revizuire a livrabilelor nu se elimină, pentru că într-un caz contrar autoritatea contractantă ar putea fi pusă în situația de a plăti un teanc de maculatură”*, contestatorul menționează că documentaţiile tehnico-economice elaborate de viitorul prestator în baza unor reglementări valabile la momentul pregătirii ofertei și pe bază de studii necesare nu pot fi considerate *„un teanc de maculatură”*, atât timp cât prestatorul elaborează documentaţiile în baza legislaţiei și reglementărilor care guvernează elaborarea documentaţiilor respective. Niciun act legislativ sau reglementare publicată pe perioada derulării contractului de servicii nu se poate aplica retroactiv documentaţiilor care fac obiectul elaborării prin prezentul contract. Astfel, când legislaţia care guvernează elaborarea documentaţiilor tehnico-economice aferente obiectivelor/proiectelor de investiţii finanţate din fonduri publice s-a modificat prin abrogarea H.G. nr. 28/2008 și publicarea H.G. nr. 907/2016, în noul act normativ, la art.15, s-a prevăzut că dispozițiile noii reglementări nu se aplică documentaţiilor tehnico-economice a căror elaborare a făcut obiectul unor proceduri de achiziţie lansate anterior respectivei hotărâri, respectiv nu se aplică documentaţiilor tehnico-economice deja elaborate.

Urmare celor antemenționate, contestatorul solicită eliminarea sarcinii prestatorului de a revizui livrabilele ori de câte ori este cazul, funcţie de reglementările aplicabile la acel moment (conform paragrafului la din cap. 4.1 din caietul de sarcini), precizând că necesitatea revizuirii documentaţiilor tehnico-economice sau a elaborării documentaţiilor tehnico-economice în conformitate cu prevederile unor reglementări viitoare înseamnă o modificare de contract și, ca atare, trebuie tratată în conformitate cu prevederile legislaţiei aplicabile în materia achiziţiilor publice.

... solicită eliminarea din caietul de sarcini a pct. *4.4 Cerințe/recomandări/instrucțiuni privind îndeplinirea activităților*, potrivit căruia: *„Complementar fiecărei din cerinţele aferente activităților proiectului, Prestatorul trebuie să aibă în vedere că se obligă să actualizeze toate documentele predate în cadrul proiectului și în mod special Studiul de Fezabilitate, conform abordărilor strategice și direcţiilor de acţiune stabilite prin Planul Național de Gestionare a Deşeurilor (PNGD) și prin Planul Național de Prevenire a Generării Deşeurilor (PNPGD) la momentul apariţiei acestora, precum și prin planurile de gestionare a deşeurilor dezvoltate ulterior la nivel judeţean, ținând cont de instrumentele economice care promovează reciclarea și*

reutilizarea deşeurilor” și invocă dispozițiile art. 3 alin. (1) lit. z) și lit. l) din Legea nr. 98/2016, arătând că, în cadrul contractului, entitatea contractantă are dreptul să solicite elaborarea documentaţiilor în conformitate cu prevederile legislaţiei aplicabile și valabile de la data pregătirii ofertei. Un ofertant se poate obliga față de o entitate contractantă că va presta serviciile în conformitate cu prevederile legislaţiei aplicabile și valabile de la data pregătirii ofertei, legislaţie care este cunoscută ofertanţilor, iar orice modificări intervin în prevederile legislaţiei înseamnă, în fapt, o modificare a cerinţelor entității contractante, cu implicaţii la nivelul ofertei depusă de ofertant.

Contestatorul subliniază că entitatea contractantă nu poate obliga ofertantul/prestatorul la necunoscut, respectiv la asumarea prestării de servicii în conformitate cu prevederile unei legislaţii necunoscute la momentul pregătirii ofertei, întrucât contravine prevederilor legislaţiei aplicabile în materia achiziţiilor publice. Astfel, entitatea contractantă are obligaţia de a pregăti o documentaţie de atribuire care să *„asigure operatorilor economici o informare completă, corectă şi explicită cu privire la cerinţe sau elemente ale achiziţiei, obiectul contractului şi modul de desfăşurare a procedurii de atribuire, inclusiv specificaţiile tehnice ori documentul descriptiv, condiţiile contractuale propuse, formatele de prezentare a documentelor de către candidaţi/ofertanţi, informaţiile privind obligaţiile generale aplicabile”*, potrivit art. 3 alin. (1) lit. z) din Legea nr. 98/2016. În situația în care apar modificări de cerinţe în sector prin intermediul Planului Național de Gestionare a Deşeurilor (PNGD), al Planului Național de Prevenire a Generării Deşeurilor (PNPGD) și al planurilor de gestionare a deşeurilor dezvoltate la nivel judeţean, documente al căror termen de publicare este incert în acest moment, se va analiza situația de la caz la caz prin prisma prevederilor contractului încheiat și în conformitate cu prevederile legislaţiei aplicabile în materia achiziţiilor publice. Niciuna dintre părți nu cunoaşte în acest moment al pregătirii ofertelor, când vor fi publicate respectivele documente - planurile de gestionare, care vor fi prevederile și cerinţele acestora și care va fi impactul asupra documentaţiilor care fac obiectul contractului din prezenta procedură de achiziţie publică. Ca atare, entitatea contractantă obligă prestatorul la necunoscut, care poate reprezenta inclusiv situația în care prestatorul revizuieşte integral documentaţiile deja elaborate, pentru ca acestea să fie conforme cu planurile care vor fi publicate cândva pe parcursul prezentului contract.

În consecinţă, contestatorul solicită implementarea de măsuri de remediere prin eliminarea paragrafului redat anterior din cap. 4 din caietul de sarcini, precum și a celorlalte prevederi din documentaţie relaționate cu prevederea solicitată a fi eliminate (precum, dar nu limitat la termenul de furnizare al livrabilelor revizuite conform art. *5.2 Data de incepere si perioada de derulare a contractului*.

... precizează că punctul de vedere al entității contractante a fost identic cu cel anterior și reiterează argumentația de mai sus, arătând că Planul naţional de gestionare a deşeurilor este un document a cărui

elaborare face obiectul unui contract licitat de ... în februarie 2015 și atribuit în mai 2016. În prezent, acest plan naţional este în curs de elaborare, nefiind definitivat, astfel încât nu este adoptat conform prevederilor legale aplicabile și nu poate fi utilizat ca reglementare/referință pentru activitatea de elaborare a documentaţiilor tehnico-economice din cadrul contractului.

De asemenea, licitația pentru achiziţia contractului „Servicii pentru Elaborarea metodologiei de realizare/revizuire a Planurilor Judeţene de Gestionare a Deșeurilor (PJGD)" a fost publicată de Ministerul Mediului în iulie 2017 (nr. anunţ participare în SEAP ...), fiind anulată în septembrie 2017. În condiţiile în care elaborarea metodologiei pentru realizarea/ actualizarea planului de gestiune a deşeurilor la nivel judeţean nu face obiectul unui contract atribuit măcar, rezultă că termenul pentru elaborarea/actualizarea propriu-zisă a planului de gestiune a deşeurilor la nivel judeţean este și mai îndepărtat, fiind chiar mai incert decât termenul pentru actualizarea planului naţional de gestionare a deşeurilor. Actualizarea documentaţiilor elaborate în cadrul prezentului contract în baza principiilor, cerinţelor și direcţiilor care vor fi stabilite prin reglementări la nivelul planului naţional de gestiune a deşeurilor și a planurilor de gestiune a deşeurilor la nivel judeţean, care vor fi definitivate și publicate la anumite momente incerte și necunoscute pe axa timpului, poate implica o revizuire substanţială sau chiar totală a documentaţiilor respective, în condiţiile în care prin respectivele documente se transpun măsurile și direcţiile necesare pentru atingerea anumitor obiective și îndeplinirea unor obligaţii asumate la nivel de țară, în calitate de stat membru al Uniunii Europene. Or, nici entitatea contractantă, nici ofertanţii nu cunosc care sunt aceste măsuri și direcţii în condiţiile în care reglementările respective nu au fost definitivate la momentul publicării documentaţiei de atribuire pentru prezentul contract și la momentul pregătirii ofertelor de către ofertanţi, astfel încât niciuna din părți nu cunoaşte impactul activității de actualizare a documentaţiilor în conformitate cu prevederile noilor reglementări.

Contestatorul precizează că, având în vedere decalajul de timp care se va înregistra în procesul de elaborare/actualizare a planurilor de gestionare a deşeurilor la nivel judeţean, ținând cont că procesul de elaborare a metodologiei de actualizare/elaborare a respectivelor planuri nu face obiectul unei proceduri în derulare, există o probabilitate foarte ridicată ca o eventuală actualizare a documentaţiilor din cadrul prezentului contract în baza noilor reglementări să nu se poată face în durata prezentului contract, așa cum a fost estimată de entitatea contractantă.

... solicită eliminarea sarcinii prestatorului de a actualiza toate documentele predate în cadrul proiectului și în mod special Studiul de Fezabilitate, conform abordărilor strategice și direcţiilor de acţiune stabilite prin Planul Național de Gestionare a Deşeurilor (PNGD) și prin Planul Național de Prevenire a Generării Deşeurilor (PNPGD) la momentul apariţiei acestora, precum și prin planurile de gestionare a deşeurilor

dezvoltate ulterior la nivel judeţean, ținând cont de instrumentele economice care promovează reciclarea și reutilizarea deşeurilor (conform paragrafului redat anterior din cap. 4 din caietul de sarcini), precum și a celorlalte prevederi din documentaţie relaționate cu prevederea solicitată a fi eliminată (precum, dar nu limitat la termenul de furnizare al livrabilelor revizuite conform art. 5.2. Data de începere și perioada de derulare a contractului).

Contestatorul precizează că în fișa de date - secţiunea II.3) DURATA CONTRACTULUI/ACORDULUI CADRU/SAD SAU TERMENUL PENTRU FINALIZARE este prevăzut: „12 luni începând de la data atribuirii contractului/emiterii ordinelor de începere a serviciilor sau lucrărilor”, iar în caietul de sarcini, la cap. 4.3.7 este prevăzut:

„4.3.7. Realizarea asistenței tehnice pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul .... La orice solicitare venită din partea elaboratorului proiectului tehnic privind obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor din judeţul ..., prestatorul va furniza informaţiile necesare având în vedere că proiectul tehnic se va elabora pe baza studiului de fezabilitate, etapă în care s-au aprobat indicatorii tehnico-economici, elementele și soluţiile principale ale lucrării și în care au fost obținute toate avizele și acordurile de principiu, în conformitate cu prevederile legale.”

De asemenea, în cap. *5.2 Data de începere si perioada de derulare a contractului*, sunt prevăzute:

ACTIVITĂȚI ȘI TERMENE MAXIMALE DE ÎNDEPLINIRE A ACESTORA, din care rezultă că documentaţia de atribuire și documentele suport se furnizează de prestator entității contractante la DI+12 luni.

... subliniază că prestatorul poate presta servicii doar în cadrul duratei contractului de servicii, iar din documentaţia de atribuire publicată de entitatea contractantă reiese că, încă de la această fază de pregătire a ofertei, aceasta solicită ofertanţilor să presteze servicii în afara duratei contractului, ceea ce contravine prevederilor legale în materia achiziţiilor publice. De asemenea, contractul de realizare a proiectului tehnic va avea o durata de execuţie care, în mod cert excede celor 12 luni stabilite pentru prezentul contract.

În plus, prestatorul din cadrul prezentului contract va avea calitatea de proiectant la faza de studiu de fezabilitate și va pregăti documentaţia tehnico-economică la nivel de Studiu de fezabilitate în conformitate cu prevederile legale aplicabile – H.G. nr. 907/2016, documentaţie care va fi furnizată entității contractante, aceasta având obligaţia de verificare, comentare (dacă este cazul) și aprobare. Studiile, datele și analizele necesare care stau la baza soluţiilor tehnice din cadrul studiului de fezabilitate vor fi incluse în cadrul Studiului de fezabilitate, deci, prin intermediul entității contractante vor fi puse la dispoziţia viitorului elaborator al proiectului tehnic. Acest viitor elaborator al proiectului tehnic va avea calitatea de proiectant la faza de proiect tehnic.

Contestatorul consideră că prevederea în sarcina prestatorului a obligaţiei de a furniza asistență pe parcursul elaborării proiectului tehnic reduce astfel responsabilitatea și răspunderea viitorului elaborator al proiectului tehnic, crează situații de diluare a responsabilității și nu este susținută de prevederi legale.

Mai mult, entitatea contractantă se limitează la a specifica că prestatorul va furniza informaţiile necesare la orice solicitare venită din partea elaboratorului proiectului tehnic, fără a defini ce informaţii este obligat prestatorul să furnizeze elaboratorului proiectului tehnic.

... învederează că se încalcă prevederile Legii nr. 98/2016 privind obligaţia autorității contractante de a pregăti o documentaţie de atribuire care să asigure operatorilor economici o informare completă, corectă şi explicită cu privire la cerinţe sau elemente ale achiziţiei, obiectul contractului şi modul de desfăşurare a procedurii de atribuire, inclusiv specificaţiile tehnice ori documentul descriptiv, condiţiile contractuale propuse, formatele de prezentare a documentelor de către candidaţi/ofertanţi, informaţiile privind obligaţiile generale aplicabile (art. 3 lit. z) și art. 154). Având în vedere prezentarea deficitară a prevederilor cu privire la această activitate, rezultă că, în situația în care elaboratorul proiectului tehnic consideră că este necesar să se realizeze foraje suplimentare pentru detalierea unei soluţii tehnice la faza de proiect tehnic față de ce s-a realizat la faza de SF, prestatorul va fi obligat să furnizeze astfel de informaţii, deși în mod evident nu a fost informat cu privire la aceste servicii și nu le-a cotat în oferta sa.

Contestatorul precizează că, potrivit caietului de sarcini - *cap. 2 Data de începere și perioada de derulare a contractului: Asistență după semnarea contractului pentru întocmirea PTh:*
Durata activității de acordare de asistență acordată proiectantului pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul ...: până la finalizarea proiectului tehnic.

Astfel, rezultă că entitatea contractantă solicită ca prestatorul să se oblige la acordarea de servicii nedefinite pe o durată incertă.

... precizează că, atât timp cât:
- viitorul elaborator al proiectului tehnic va avea la dispoziţie toate documentaţiile elaborate în cadrul prezentului contract prin care s-au fundamentat soluţiile tehnice;
- durata contractului de elaborare a proiectului tehnic este necunoscută în acest moment, și cu siguranţă nu este inclusă în cele 12 luni prevăzute în documentaţia de atribuire pentru prezentul contract, având în vedere termenele de furnizare a documentaţiilor precizate în caietul de sarcini, astfel încât o modificare a termenelor de furnizare pentru a încadra aceste servicii către elaboratorul proiectului tehnic înseamnă includerea unor servicii care nu au fost prevăzute iniţial în documentaţie, deci nici evaluate în valoarea estimată a contractului, și exced contractului;

- serviciile de asistență tehnică pe care prestatorul se presupune că trebuie să le furnizeze elaboratorului proiectului tehnic nu sunt prezentate, detaliate, descrise, conform prevederilor legale în materia achiziţiilor publice, și prin simpla lor precizare în formă ambiguă generează situații de suprapuneri de responsabilități sau dublări de responsabilități între prestator și elaboratorul proiectului tehnic;
- contractul de achiziţie publică este un contract de tip oneros, nu un contract de voluntariat, sponsorizare etc.,
includerea în cadrul prezentului contract a activității precizate la punctul 4.3.7 excede cadrului contractual, cel puţin din punct de vedere al duratei contractului, și solicită eliminarea din sarcina prestatorului a activității de realizare a asistenței tehnice pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul ....

În caz contrar, contestatorul solicită ca măsuri de remediere:
- prezentarea detaliată, clară, precisă, fără ambiguități și în formă completă, a serviciilor de asistență tehnică pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul ...;
- prezentarea duratei pe care vor trebui prestate aceste servicii de asistență tehnică de către prestator către elaboratorul proiectului tehnic;
- prevederea de responsabilități clare în sarcina fiecăreia dintre părți - prestator, entitate, elaborator al proiectului tehnic, pentru ca ofertanţii din cadrul prezentei proceduri să cunoască de la faza de ofertare și să coteze în consecinţă serviciile pe care le vor presta în cadrul prezentului contract, și pentru a evita situațiile de suprapuneri de responsabilități sau dublări de responsabilități între prestator și elaboratorul proiectului tehnic.

Contestatorul redă răspunsul entității contractante la notificarea prealabilă, potrivit căruia activitățile solicitate a fi prestate în intervalul DI+12 luni sunt:

- Colectarea de date și analiza situației existente: DI+2 luni;
- Determinarea parametrilor de proiectare de bază: DI+4 luni;
- Elaborarea master planului (inclusiv a analizei de macro-accesibilitate): DI+5 luni;
- Elaborarea studiului de fezabilitate și a documentațiilor aferente acestuia (studii de teren, analiza cost-beneficiu, studiul de impact asupra mediului): DI+7 luni;
- Elaborarea analizei instituționale 1: DI+8 luni;
- Întocmirea studiului de oportunitate: DI+9 luni;
- Realizarea aplicației cererii de finanțare: DI+10 luni;
- Întocmirea documentației de atribuire și a documentelor suport: DI+12 luni;
- Revizuirea livrabilelor conform abordărilor strategice și direcțiilor de acțiune stabilite prin Planul Național de Gestionare a Deșeurilor

(PNGD) și prin Planul Național de Prevenire a generării Deșeurilor (PNPGD): 1 luni de la data publicării reglementării aplicabile.

Entitatea contractantă a răspuns că, potrivit prevederilor caietului de sarcini, ofertantul declarat câștigător va trebui să presteze suplimentar serviciilor enumerate anterior și următoarele activități:

1. Asistență până la aprobarea cererii de finanţare:

Durata activității de acordare a suportului acordat Autorității Contractante în conformarea la cerinţele autorității de management prin revizuirea, completarea sau refacerea unor documentații până la aprobarea cererii de finanţare.

2. Asistență după aprobarea cererii definanțare:

Durata activității de acordare a suportului acordat Autorității Contractante în derularea procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică de prestări servicii pentru elaborarea proiectului tehnic privind obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul ...: până la semnarea contractului.

3. Asistență după semnarea contractiului pentru întocmirea PTh:

Durata activității de acordare de asistență acordată proiectantului pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul ...: până la finalizarea proiectului tehnic,

activități care au au putut fi cuatificate la momentul inițierii procedurii de atribuire de către autoritatea contractantă, ca perioadă și întindere, dar care sunt capitale în ceeace priveşte derularea cu succes a proiectului în discuţie.

Contestatorul subliniază că entitatea contractantă a considerat că aceste activități nu exced obiectului contractului, respectiv realizarea acestora condiționează însăși finalizarea contractului care nu se va încheia după pericada „DI + 12 luni”, ci numai după realizarea tuturor activităților, iar, pe de altă parte, referirea la termenul de execuţie de 12 luni din fișa de date se datorează sistemului SEAP care la rubrica respectivă nu permite decât introducerea unor cifre. De asemenea, entitatea contractantă a răspuns că, la momentul în care proiectul va atinge stadiul oportun, se poate încheia inclusiv un act adiţional în care să se precizeze perioada de prestare a acestor servicii, astfel încât presupunerea depăşirii cadrului contractual nu se justifică.

... arată că, prin acest răspuns, entitatea contractantă confirmă faptul că nu a putut cuantifica activitățile catalogate ca și suplimentare (asistență până la aprobarea cererii de finanţare, asistență după aprobarea cererii de finanţare, asistență după semnarea contractului pentru întocmirea PtTh) ca și perioadă și întindere.

Contestatorul subliniază că nici entitatea contractantă nu a putut estima perioada și întinderea activităților suplimentare, acesta având obligaţia legală, prevăzută de art. 3 alin. (1) lit. z) din H.G. nr. 395/2016, de a pregăti o documentaţie de atribuire care să cuprindă cerinţele, criteriile, regulile şi alte informaţii necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă şi explicită cu

privire la cerinţe sau elemente ale achiziţiei, obiectul contractului şi modul de desfăşurare a procedurii de atribuire, inclusiv specificaţiile tehnice ori documentul descriptiv, condiţiile contractuale propuse, formatele de prezentare a documentelor de către candidaţi/ofertanţi, informaţiile privind obligaţiile generale aplicabile.

Se precizează că, deoarece entitatea contractantă a solicitat ca viitorul prestator să asigure servicii de asistență pentru elaboratorul proiectului tehnic până la finalizarea acestuia, a solicitat eliminarea acestei sarcini, întrucât:

a) Impune asigurarea unor servicii pe o perioadă nedefinită, fapt care pune ofertanţii în situația de a oferta în necunoscut, și implicit de a presta pe o perioadă de timp necunoscută, fapt care contravine prevederilor legale antemenționate;

b) Entitatea contractantă a stabilit că durata contractului este de 12 luni, ori în condiţiile în care la acest termen este prevăzută predarea documentaţiei de atribuire pentru contractul de elaborare a proiectului tehnic către entitate, perioada de asigurare a serviciilor de asistență către elaboratorul proiectului tehnic depăşeşte perioada de 12 luni prevăzută în documentaţia de atribuire.

Se învederează că, prin răspunsul la notificarea prealabilă, entitatea contractantă nu a eliminat această sarcină/activitate, însă cu privire la această situație, contestatorul a solicitat prin aceeaşi notificare prealabilă, următorele:

- prezentarea detaliată, clară, precisă, fără ambiguități și în formă completă, a serviciilor de asistență tehnică pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul ...;
- prezentarea duratei pe care vor trebui prestate aceste servicii de asistență tehnică de către prestator către elaboratorul proiectului tehnic;
- prevederea de responsabilități clare în sarcina fiecăreia dintre părți - prestator, entitate, elaborator al proiectului tehnic, pentru ca ofertanţii din cadrul prezentei proceduri să cunoască de la faza de ofertare și să coteze în consecinţă serviciile pe care le vor presta în cadrul prezentului contract, și pentru a evita situațiile de suprapuneri de responsabilități sau dublări de responsabilități între prestator și elaboratorul proiectului tehnic.

... combate răspunsul entității contractante, potrivit căruia activitatea de asistență pentru întocmirea PTh vine să întărească obligaţia legală a întocmitorului SF-ului de a acorda asistență tehnică de specialitate în ceea ce priveşte livrabilul și de a-și asuma acest document în integralitate, arătând că legislaţia aplicabilă - Legea nr. 10/1995 actualizată - stabilește în mod clar obligaţiile și răspunderile părților, inclusiv ale proiectanţilor.

Contestatorul arată că viitorul prestator, în calitate de elaborator al studiului de fezabilitate, și deci în calitate de proiectant la nivel de studiu de fezabilitate, va avea obligaţiile și răspunderile prevăzute de legea în vigoare pentru documentaţiile elaborate. Ca parte la contract,

prestatorul este responsabil pentru activitatea de proiectare realizată și transpusă în documentaţia tehnico-economică - studiu de fezabilitate.

... invocă dispozițiile art. 7 alin. (7) din H.G. nr. 907/2016 referitoare la studiul de fezabilitate și precizează că, prin aprobarea studiului de fezabilitate, entitatea contractantă confirmă faptul că documentaţia respectivă a fost întocmită cu respectarea prevederilor legale în domeniu și conform cerinţelor impuse prin caietul de sarcini din prezenta procedură. Astfel, prin aprobarea studiului de fezabilitate, entitatea contractantă confirmă că respectiva documentaţie poate fi dezvoltată la nivelul următor de proiectare prevăzut de legislația în vigoare, proiectul tehnic de execuție și proiectul pentru autorizarea/ desființarea executării lucrărilor.

Contestatorul citează prevederile art. 11 alin. (1) și (2) și art. 12 alin. (1) din H.G. nr. 907/2016 și subliniază că H.G. nr. 907/2016 și Legea nr. 10/1995 nu prevăd nicio obligaţie în sarcina unui proiectant la nivel de studiu de fezabilitate în raport cu proiectantul la nivel de proiect tehnic, asa cum afirmă entitatea contractantă, iar faptul că aceasta a ales să împartă procesul de proiectare între mai mulţi prestatori, un prestator pentru activitatea de proiectare la nivel de studiu de fezabilitate și alt prestator pentru activitatea de proiectare la nivel de proiect tehnic, nu diminuează obligaţiile și răspunderile proiectanţilor conform prevederilor legale. Însă, prin activitatea general prezentată în caietul de sarcini conform căreia prestatorul din cadrul prezentului contract va asigura asistență pentru proiectant la faza de proiect tehnic, fără a defini în mod clar care sunt și în ce constau serviciile de asistență tehnică pe parcursul elaborării proiectului tehnic, durata de prestare a respectivelor servicii și o delimitare clară a responsabilității în sarcina fiecăreia dintre cele două părți, crează o situație de incertitudine cu privire la sarcinile proiectantului la nivel de studiu de fezabilitate în raport cu sarcinile proiectantului la nivel de proiect tehnic (de execuţie și pentru autorizarea/desfiinţarea executării lucrărilor).

Referitor la afirmația entității contractante potrivit căreia prestatorul din cadrul prezentului contract are sarcina de „oferire de informaţii suplimentare/clarificări legate de prevederile studiului de fezabilitate în scopul elucidării/lămuririi unor eventuale aspecte privind soluţia tehnică propusă în S.F. din punct de vedere tehnologic, constructiv, tehnic, funcțional-arhitectural și economic”, ... subliniază că, prin aprobarea studiului de fezabilitate elaborat de prestator în cadrul prezentului contract, entitatea contractantă confirmă că acesta a fost realizat în conformitate cu prevederile legale aplicabile, că soluţiile tehnice sunt susținute prin studiile de teren realizate și justificate/argumentate, conform prevederilor H.G. nr. 907/2016. Elucidarea/lămurirea unor aspect privind soluția tehnică propusă în SF înseamnă de fapt că studiul de fezabilitate nu respectă cerinţele legale privind conținutul său, așa cum sunt impuse prin H.G. nr. 907/2016 și aprobarea studiului de fezabilitate s-a făcut fără această respectare a prevederilor legale.

Contestatorul consideră că entitatea contractantă își încalcă obligaţia legală de pregătire și publicare a unei documentaţii de atribuire care să asigure operatorilor economici o informare completă, corectă şi explicită cu privire la cerinţe sau elemente ale achiziţiei, obiectul contractului şi modul de desfăşurare a procedurii de atribuire, inclusiv specificaţiile tehnice ori documentul descriptiv, condiţiile contractuale propuse, formatele de prezentare a documentelor de către candidaţi/ofertanţi, informaţiile privind obligaţiile generale aplicabile. Mai mult, entitatea contractantă crează o situație incertă și neclară cu privire la responsabilitățile celor doi prestatori - proiectanți la nivele distincte, întrucât atât timp cât studiul de fezabilitate este aprobat, deci validat, conform prevederilor legale în vigoare, întreaga documentaţie la nivel de studiu de fezabilitate fiind disponibilă la nivelul entității și transmisă către elaboratorul proiectului tehnic și acesta are dreptul să solicite, și după această aprobare, explicitări și detalieri cu privire la soluţiile tehnice, care sunt prevăzute în studiul de fezabilitate, conform prevederilor legale, înseamnă că însăși entitatea contractantă consideră că după aprobarea studiului de fezabilitate, acesta nu este complet conform prevederilor legale.

În concluzie, ... consideră că este necesar ca entitatea contractantă fie să elimine din sarcina prestatorului activitatea de realizare a asistenței tehnice pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul ..., fie să implementeze măsuri de remediere constând în:

- prezentarea detaliată, clară, precisă, fără ambiguități și în formă completă, a serviciilor de asistență tehnică pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul ...;
- prezentarea duratei pe care vor trebui prestate aceste servicii de asistență tehnică de către prestator către elaboratorul proiectului tehnic;
- prevederea de responsabilități clare în sarcina fiecăreia dintre părți – prestator, entitate, elaborator al proiectului tehnic, pentru ca ofertanții din cadrul prezentei proceduri să cunoască de la faza de ofertare și să coteze în consecință serviciile pe care le vor presta în cadrul prezentului contract, și pentru a evita situațiile de suprapuneri de responsabilități sau dublări de responsabilități între prestator și elaboratorul proiectului tehnic.

Contestatorul precizează că, având în vedere că termenul de realizare a activității de asistență tehnică pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul ... depăşeşte în mod evident cele 12 luni prevăzute ca și durată a contractului, că prestatorul nu poate presta servicii în afara duratei contractului și, indiferent de situațiile care intervin în derularea contractului care pot impune o prelungire justificată a duratei contractului, la faza documentaţiei de atribuire a prezentului contract, activitățile prevăzute a se realiza în cadrul contractului trebuie să se încadreze în durata estimată a contractului, consideră că în situația

în care entitatea contractantă menţine activitatea în sarcina viitorului prestator, durata contractului trebuie să fie actualizată în mod corespunzător.

În drept, ... invocă prevederile art. 8 din Legea 101/2016, precum și cele menționate în cuprinsul contestației.

În probațiune, contestatorul a depus documente.

Prin adresa nr. 16499/29.11.2017, înregistrată la Consiliu cu nr. 51203/29.11.2017, ... a transmis punctul de vedere cu privire la contestație, în care precizează următoarele:

Pe cale de excepție, entitatea contractantă invocă excepția lipsei de obiect a contestației în raport cu măsurile corective implementate.

Concret, în raport cu criticile formulate de contestator, măsurile de remediere adoptate au fost următoarele:

1. În cadrul punctelor 1 și 2 din contestație, în raport cu o serie de precizări ale caietului de sarcini prin care entitatea contractantă a solicitat viitorului prestator să își asume obligaţia de a proceda la revizuirea livrabilelor contractului de asistență tehnică, contestatorul consideră că, în ciuda motivaţiilor temeinice enumerate de entitatea contractantă în răspunsurile la criticile nr. 3 și 4 formulate în notificarea prealabilă, o astfel de solicitare ar reprezenta un element de incertitudine care conduce la omisiunea entității contractante de a respecta obligaţia asigurării unei informări complete, corecte și explicite a operatorilor economici.

Entitatea contractantă precizează că aspectul în discuţie pleacă de la împrejurarea că până în prezent nu a fost finalizată și aprobată strategia naţională de management în domeniul deşeurilor iar, dat fiind impactul evident pe care această strategie îl va avea și asupra livrabilelor din cadrul contractului de asistență tehnică, cum ar fi master planul și/sau studiul de fezabilitate, entitatea contractantă a fost nevoită să solicite operatorilor economici să își asume, în cadrul viitorului contract, obligaţia de a-și revizui, funcţie de cadrul instituțional aplicabil până la momentul implementării investiției, livrabilele din cadrul contractului.

Dincolo de această componentă, căreia îi poate fi asociat un anumit grad de risc/incertitudine, obligaţia de revizuire a vizat și situații normale de tipul respingerii cererii de finanţare de către instituția finanţatoare pentru diferite deficiențe sau respingerea documentaţiei de atribuire de către ANAP în procesul de avizare a acesteia, fără ca ... să vizeze prin contestație astfel de împrejurări.

Entitatea contractantă arată că a decis în mod diligent ca, din raţiuni de încurajare a participării operatorilor economici la procedura de atribuire în cauză și pentru eliminarea chiar și a speculaţiilor teoretice privind o potențială nelegalitate a acestei solicitări din caietul de sarcini, să adopte următoarele măsuri de remediere:

Măsura de remediere nr. 1:

Pornind de la posibilitatea ca, până la momentul începerii prestării serviciilor și/sau până la momentul intrării într-o fază avansată de elaborare a principalelor livrabile ale contractului, strategia naţională să

nu fie deja finalizată și dată fiind importanța posibilităţii de a demara începerea contractului cât mai curând posibil, entitatea contractantă a completat clauzele contractuale cu un mecanism care permite prestatorului să solicite suspendarea executării contractului în prima lună de derulare a acestuia până la momentul finalizării strategiei naţionale pentru o perioadă de max. 6 luni.

În continuare, dacă nici după cele 6 luni, strategia naţională nu este finalizată, prestatorului i se acordă posibilitatea solicitării rezilierii contractului de achiziţie publică.

Astfel, condiţiile contractuale speciale s-au completat după articolul 4.1 cu următoarele două articole:

„4.2 Prestatorul are dreptul să solicite suspendarea executării contractului în prima lună de derulare a acestuia, în ipoteza în care strategia naţională de management a deşeurilor nu este finalizată până la acel moment, pentru o periodă de maxim 6 luni.

4.3 Dacă după expirarea perioadei de suspendare se menţin în continuare circumstanţele care au condus la suspendarea contractului, prestatorul are dreptul să solicite rezilierea unilaterală a acestuia”.

Măsura de remediere nr. 2:

Independent de mecanismul de suspendare/reziliere mai sus menționat, documentaţia de atribuire se va completa cu precizarea că, în ipoteza în care prestatorul decide să înceapă întocmirea studiului de fezabilitate înainte de finalizarea strategiei naţionale și, la un moment dat, pe parcursul derulării contractului se constată că sunt necesare ajustări ale livrabilului studiu de fezabilitate care presupun un efort mai mare de 20% din volumul zilelor lucrătoare alocate pentru întocmirea studiului de fezabilitate, entitatea contractantă pune la dispoziţia prestatorului posibilitatea de a solicita modificarea contractului în condiţiile prevăzute la art. 221 din Legea nr. 98/2016.

Astfel, clauzele contractuale speciale s-au completat cu informaţii referitoare la aplicabilitatea acestui mecanism de modificare a preţului contractului, după cum urmează:

Dupa art. 9.1 se introduce următorul articol:

„9.2 Prin excepţie de la alin. (1), preţul elaborării studiului de fezabilitate poate fi ajustat în ipoteza în care prestatorul decide să înceapă întocmirea studiului de fezabilitate înainte de finalizarea strategiei naţionale și, la un moment dat, pe parcursul derulării contractului se constată că sunt necesare ajustări ale livrabilului studiu de fezabilitate care presupun un efort mai mare de 20% din volumul zilelor lucrătoare alocate pentru întocmirea acestuia, în condiţiile prevăzute la art. 221 din Legea nr. 98/2016”.

2. În cadrul punctului nr. 3 din contestație, în raport cu obligaţia prestatorului de a fi la dispoziţia entității contractante până la momentul implementării strategiei de management a deşeurilor la nivelului judeţului ..., contestatorul susţine că această obligaţie intră în contradicţie cu informaţiile din fișa de date a achiziţiei potrivit cărora

durata contractului este de 12 luni și respectiv că impunerea prestării serviciilor pe o perioadă nedeterminată ar obliga ofertanţii la necunoscut.

Drept urmare, entitatea contractantă a decis adoptarea următoarelor măsuri de remediere:

Măsura de remediere nr. 3:

Derularea contractului se secvențiaza în două etape, respectiv:

Etapa nr. 1 cu o durată de 12 luni, în cadrul căreia se vor derula toate activitățile contractului finalizate prin predarea tuturor livrabilelor solicitate, în condiţiile deja precizate în caietul de sarcini.

Etapa nr. 2 cu o durată de până la 24 de luni (până la finalul anului 2020) în cadrul căreia se vor derula activități de asistență tehnică din partea prestatorului în favoarea beneficiarului, constând în următoarele:

a) Suport de specialitate pe parcursul evaluării aplicaţiei cererii de finanţare preliminare la nivelul AM/JASPERS/CE, până la momentul aprobării acesteia de către organismele abilitate în acest sens.

b) Suport de specialitate în derularea procedurii de atribuire a contractului de achiziţie publică de prestări servicii pentru elaborarea proiectului tehnic privind obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul ....

c) Participarea bi-lunară la şedinţele unității de implementare a proiectului la nivel de lider de proiect/adjunct de lider/expert principal în problematica aflată pe ordinea de zi;

d) Acordarea la cererea beneficiarului a unor consultații/puncte de vedere în scris cu privire la aspecte tehnice vizând implementarea sistemului de management centralizat al deşeurilor la nivelul municipiului ....

Astfel, caietul de sarcini la punctul 5.2 Data de începere și perioada de derulare a contractului și fișa de date a achziției, la secţiunea 11.3) - Durata contractului, s-au completat cu informaţii referitoare la durata de derulare a contractului revizuită, respectiv 36 de luni și informaţii privind secvențierea activităților și obiectul etapei nr. 2.

Entitatea contractantă precizează că, având în vedere măsurile corective prezentate mai sus și cererea de decalare a termenului de depunere a ofertelor venită din partea contestatorului, a procedat la extinderea termenului de depunere a ofertelor, prin publicarea unei erate la anunţul de participare, erată prin intermediul căreia au fost implementate și celelalte măsuri de remediere enumerate anterior. Acestea se regăsesc în documentele „Răspuns clarificări măsuri contestație 12”, „Răspuns clarificări 13” şi „Anunţ de tip erată numărul 116674/28.11.2017 la anunţul de participare/selecție numărul ...”, prin care s-au implementat măsurile de remediere, toate având caracter public în cadrul procedurii.

Entitatea contractantă consideră că fiecare din aceste măsuri de remediere sunt adoptate în sensul solicitat de contestor, astfel încât la acest moment, contestația formulată de ... rămâne fără obiect.

Prin adresa nr. DD/RIE 7697 din data de 06.12.2017, înregistrată la Consiliu cu nr. 52252/07.12.2017, ... a transmis „Concluzii scrise” prin care solicită:

1. Revizuirea unor prevederi din caietul de sarcini;

2. Revizuirea documentelor din cadrul documentaţiei de atribuire conţinând măsurile de remediere implementate;

3. Decalarea termenului de depunere a ofertelor cu cel puţin 10 zile lucrătoare, în temeiul art. 163 din Legea nr. 99/2016, respectiv art. 62 din H.G. nr. 394/2016

pentru următoarele considerente:

Cu privire la solicitarea de implementare a măsurilor de remediere la cerința din caietul de sarcini „de a revizui livrabilele ori de câte ori este cazul, funcţie de reglementările aplicabile la acel moment”, contestatorul precizează că entitatea contractantă a publicat în SEAP, în data de 27.11.2017, „Răspuns clarificari masuri contestatie 12”, prin care a adoptat ca măsuri de remediere următoarele:

1.1. Completarea condiţiilor contractuale cu următoarele două articole:

„4.2 Prestatorul are dreptul să solicite suspendarea executării contractului în prima lună de derulore a acestuia, în ipoteza în care strategia naţională de management a deşeurilor nu este finalizată până la acel moment pentru o periodă de maxim 6 luni.

4.3 Dacă după expirarea perioadei de suspendare se menţin în continuare circumstanţele care au condus la suspendarea contractului, prestatorul are dreptul să solicite rezilierea unilaterală a acestuia”.

1.2. Completarea condiţiilor contractuale cu următorul articol:

„9.2 Prin excepţie de la alin. (1), preţul elaborării studiului de fezabilitate poate fi ajustat în ipoteza în care prestatorul decide să înceapă întocmirea studiului de fezabilitate înainte de finalizarea strategiei naţionale și, la un moment dat, pe parcursul derulării contractului se constată că sunt necesare ajustări ale livrabilului studiu de fezabilitate care presupun un efort mai mare de 20% din volumul zilelor lucrătoare alocate pentru întocmirea acestuia, în condiţiile prevăzute la art. 221 din Legea nr. 98/2016”.

... menţionează că în caietul de sarcini, entitatea contractantă a făcut referire la Planul naţional de gestionare a deşeurilor, nu la strategia naţională de management a deşeurilor, acestea fiind documente distincte și cu roluri/scopuri diferite, și în consecinţă, măsurile de remediere care se implementează trebuie să se refere la documentele precizate în caietul de sarcini.

Cu referire la măsurile de remediere pe care le-a solicitat, contestatorul menţionează că a solicitat revizuirea documentelor din cadrul documentaţiei de atribuire conţinând măsurile de remediere implementate, întrucât prin implementarea unor măsuri de completare a condiţiilor de contract cu alte articole, se impune ajustarea și a altor clauze contractuale și prevederi din documentaţia de atribuire, precum și

corelarea prevederilor din cadrul întregii documentaţii, pentru a asigura un cadru clar pentru prestarea serviciilor, ca de exemplu:
Condiții speciale:

3.3 În preţul contractului este inclusă și revizuirea/actualizarea tuturor livrabilelor în funcţie de intervenirea unor circumstanţe imprevizibile la momentul predării livrabilelor, până cel târziu la data aprobării cererii de finanţare.

3.4. Nu vor fi luate în considerare și acceptate niciun fel de costuri suplimentare care nu au fost cuantificate în cadrul propunerii financiare.

9.1 Preţul contractului este ferm pe toată perioada contractului. Condiţii generale:

33.1 Prezentul Contract de Servicii se va rezilia automat dacă în termen de 2 luni de la data emiterii dispoziţiei de începere Prestatorul nu a demarat Serviciile.

33.2 Prezentul Contract de Servicii se va rezilia automat dacă nu a generat nici o plată într-o perioadă de 6 luni de la semnarea sa de către părţi. Rezilierea va opera de plin drept, fără necesitatea vreunei formalităţi sau intervenţia autorităţilor sau a instanţei de judecată.

Urmare celor antemenționate, ... consideră că se impune și că este responsabilitatea entității contractante să asigure corelarea informaţiilor și modificările necesare în cadrul documentaţiei de atribuire, inclusiv prin referinţe unitare cu privire la documente, precum și să republice documentaţia astfel revizuită.

Cu privire la solicitarea de implementare a măsurilor de remediere referitoare la cerinţa din caietul de sarcini potrivit căreia „Prestatorul trebuie să aibă în vedere că se obligă să actualizeze toate documentele predate în cadrul proiectului și în mod special Studiul de Fezabilitate, conform abordărilor strategice și direcţiilor de acţiune stabilite prin Planul Național de Gestionare a Deşeurilor (PNGD) și prin Planul Național de Prevenire a Generării Deşeurilor (PNPGD) la momentul apariţiei acestora, precum și prin planurile de gestionare a deşeurilor dezvoltate ulterior la nivel judeţean, ținând cont de instrumentele economice care promovează reciclarea și reutilizarea deşeurilor”, entitatea contractantă a publicat în SEAP, în data de 27.11.2017, „Răspuns clarificari masuri contestatie 12” prin care a adoptat ca măsuri de remediere pentru neregulile sesizate, măsurile de remediere implementate pentru punctul 1 și redate anterior.

Contestatorul menţionează că, în cadrul articolelor cu care s-au completat condiţiile contractuale - ca și măsuri de remediere – entitatea contractantă face referire strict la strategia naţională de management a deşeurilor, nu și la Planul naţional de gestionare a deşeurilor, nu și la Planul naţional de prevenire a generării deşeurilor, nu și la planurile de gestionare a deşeurilor dezvoltate la nivel judeţean. Ca atare, în lipsa unei măsuri de remediere care să abordeze în mod clar și precis documentele precizate în caietul de sarcini și față de care a sesizat nereguli și a solicitat implementarea de măsuri de remediere, își menţine solicitarea inclusă în contestație.

... subliniază că implementarea de măsuri de remediere care fac trimltere/referință la alte documente decât cele din caietul de sarcini nu echivalează cu implementarea de măsuri de remediere care să răspundă neregulilor pe care le-a sesizat.

Referitor la solicitarea de implementare de măsuri de remediere ale cerinţelor din caietul de sarcini privind „asistența tehnică pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul ...”, contestatorul arată că entitatea contractantă a publicat în SEAP, în data de 27.11.2017, „Răspuns clarificari masuri contestatie 12” – privind obligaţia prestatorului de a fi la dispoziţia entității contractante până la momentul implementării strategiei de management a deşeurilor la nivelului judeţului ..., iar neregulile sesizate se referă la activitatea de realizare a asistenței tehnice pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul ..., inclusiv prin raportare la durata contractului prevăzută în fișa de date.

... precizează că, prin măsura de remediere dispusă, entitatea contractantă crește durata contractului de trei ori (de la 12 luni la 36 luni), în condiţiile în care o astfel de modificare substanţială a unui element esenţial al unui contract are implicaţii la nivel financiar, având în vedere că entitatea a estimat și a justificat în strategia de contractare a contractului, valoarea estimată a contractului în anumite condiţii precizate în documentaţie, inclusiv durata de prestare a serviciilor.

Contestatorul arată că a solicitat:

- prezentarea detaliată, clară, precisă, fără ambiguități și în formă completă, a serviciilor de asistență tehnică pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul ...;
- prezentarea duratei pe care vor trebui prestate aceste servicii de asistență tehnică de către prestator către elaboratorul proiectului tehnic;
- prevederea de responsabilităţi clare în sarcina fiecăreia dintre părți - prestator, entitate, elaborator al proiectului tehnic, pentru ca ofertanţii din cadrul prezentei proceduri să cunoască de la faza de ofertare și să coteze în consecinţă serviciile pe care le vor presta în cadrul prezentului contract, și pentru a evita situațiile de suprapuneri de responsabilităţi sau dublări de responsabilităţi între prestator și elaboratorul proiectului tehnic.

... precizează că măsura de remediere dispusă nu clarifică *„prezentarea detaliată, clară, precisă, fără ambiguități și în formă completă, a serviciilor de asistență tehnică pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul ...”*. Entitatea a precizat în măsura de remediere dispusă că prestatorul va acorda *„la cererea beneficiarului a unor consultații/puncte de vedere în scris cu privire la aspecte tehnice vizând implementarea sistemului de management centralizat al deşeurilor la nivelul municipiului ...”*. Nu se înţelege dacă această

activitate prevăzută la punctul d) în etapa 2 reprezintă activitatea de realizare a asistenței tehnice pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul ..., inclusiv prin raportare la durata contractului prevăzută în fișa de date.

Contestatorul subliniază că entitatea contractantă nu a precizat în etapa 2, activitatea de asistență tehnică pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul ..., așa cum apare în caietul de sarcini, ci a făcut doar referire la *„Acordarea la cererea beneficiarului a unor consultații/ puncte de vedere în scris cu privire la aspecte tehnice vizând implementarea sistemului de management centralizat al deşeurilor la nivelul municipiului ...”*. Dacă activitatea prevăzută la punctul d) din etapa 2 este asimilată de entitatea contractantă activității de asistență tehnică pe parcursul elaborării proiectului tehnic, este clar că aceasta nu a prezentat detaliat, clar, precis, fără ambiguități și in formă completă, serviciile de asistență tehnică pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deşeurilor în judeţul .... Prin precizarea doar a acestei activități de la punctul d), nu se stabilesc responsabilități clare în sarcina fiecăreia dintre părți - prestator, entitate, elaborator al proiectului tehnic, pentru ca ofertanţii din cadrul prezentei proceduri să cunoască de la faza de ofertare și să coteze în consecinţă serviciile pe care le vor presta în cadrul prezentului contract și pentru a evita situațiile de suprapuneri de responsabilităţi sau dublări de responsabilități între prestator și elaboratorul proiectului tehnic.

Se învederează că, faptul că entitatea contractantă a etapizat contractul în două etape și inclus activitatea de la punctul d) în etapa 2, care dureaza 24 luni, nu înseamnă că a prevăzut care este durata pe care vor trebui prestate aceste servicii de asistență tehnică de către prestator către elaboratorul proiectului tehnic, neremediind neregulile sesizate și justificate prin contestație. În lipsa unei măsuri de remediere care să abordeze în mod clar și precis neregulile sesizate, contestatorul își menţine solicitarea.

Referitor la faptul că entitatea contractantă a acordat o extensie a termenului de pregătire și depunere a ofertelor de doar 7 zile față de termenul iniţial, în condiţiile în care nu a implementat măsuri de remediere adecvate la neregulile sesizate, nu a revizuit documentaţia de atribuire și nu a republicat această documentaţie, pentru ca ofertanţii să aibă o bază unitară de ofertare și entitatea, o bază unitară de evaluare, contestatorul consideră că este necesară acordarea unui termen adecvat pentru pregătirea ofertelor și depunerea acestora începând cu momentul în care va republica documentaţia revizuită.

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

Procedura de licitație deschisă a fost inițiată de ..., în vederea atribuirii contractului având ca obiect *„Servicii pentru proiectare la faza studiu de fezabilitate a obiectivului de investiții «Sistem de Management Integrat al Deșeurilor în Județul ...» și achiziția serviciilor de asistență tehnică aferente pentru atragerea finanțării și implementarea obiectivului de investiții”*, cod CPV 71241000-9 - Studii de fezabilitate, servicii de consultanță, analize (Rev.2), 71356200-0 - Servicii de asistență tehnică (Rev.2), 79411000-8 - Servicii generale de consultanță în management (Rev.2), prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare nr. .... Potrivit acestuia, criteriul de atribuire aplicat a fost „cel mai bun raport calitate preț”, valoarea estimată a contractului fiind 2.243.787 lei, fără TVA.

Preliminar, Consiliul are în vedere că ... a transmis către autoritatea contractantă notificarea prealabilă nr. 7106/06.11.2017, înregistrat la autoritatea contractantă cu nr. 15117/07.11.2017, în conformitate cu prevederile art. 6 alin. (1) din Legea nr. 101/2017, la care aceasta a răspuns prin adresa cu același număr de înregistrare din data de 09.11.2017, în cuprinsul căreia a precizat că achiesează la unele dintre aspectele criticate, iar cu privire la criticile referitoare la punctele 3, 4 și 6 din notificarea prealabilă a precizat că nu va adopta măsuri de remediere.

Analizând contestația nr. 49542/20.11.2017 formulată de ..., Consiliul constată că prin aceasta sunt formulate critici cu privire la conținutul documentației de atribuire, respectiv a prevederilor de la punctele 4.1, 4.4 și 4.3.7 din caietul de sarcini.

Procedând la soluționarea contestației, Consiliul reține că, în ceea ce privește criticile referitoare la punctele 4.1 și 4.4 din caietul de sarcini, aspectele criticate de ... vizează mențiunile autorității contractante referitoare la faptul că *„consultantul va fi responsabil pe toata durata contractului in ceea ce priveste informarea asupra conditiilor si cerintelor aplicabile in domeniul elaborarii documentatiilor tehnico-economice care constituie obiectul prezentului Caiet de sarcini si in primul rand in ceea ce priveste prevederile Planului national de gestionare a deseurilor, asumandu-si obligatia de a revizui livrabilele ori de cate ori este cazul, functie de reglementarile aplicabile la acel moment*”, respectiv *„Complementar fiecarei din cerintele aferente activitatilor proiectului, Prestatorul trebuie sa aiba in vedere ca se obliga sa actualizeze toate documentele predate in cadrul proiectului si in mod special Studiul de Fezabilitate, conform abordarilor strategice si directiilor de actiune stabilite prin Planul National de Gestionare a Deseurilor (PNGD) si prin Planul National de Prevenire a Generarii Deseurilor (PNPGD) la momentul aparitiei acestora, precum si prin planurile de gestionare a deseurilor dezvoltate ulterior la nivel judetean, tinand cont de instrumentele economice care promoveaza reciclarea si reutilizarea deseurilor*”, contestatorul apreciind că prin inserarea acestor prevederi prestatorul este obligat să își asume prestarea de servicii în baza unor prevederi

legale necunoscute la momentul încheierii contractului, aspect ce contravine prevederilor legale aplicabile în materia achizițiilor publice.

De asemenea, Consiliul are în vedere că, prin clarificarea nr. 12, postată în SEAP în data de 27.11.2017, autoritatea contractantă a adoptat măsuri de remediere cu privire la criticile formulate de ..., materializate prin completarea caietului de sarcini, după articolul 4.1, cu două articole, după cum urmează:

„4.2 Prestatorul are dreptul să solicite suspendarea executării contractului în prima lună de derulare a acestuia, în ipoteza în care strategia națională de management a deșeurilor nu este finalizată până la acel moment, pentru o perioadă de maxim 6 luni.

4.3 Dacă după expirarea perioadei de suspendare se mențin în continuare circumstanțele care au condus la suspendarea contractului, prestatorul are dreptul să solicite rezilierea unilaterală a acestuia".

De asemenea, Consiliul reține că, în vederea asigurării/controlării situației în care prestatorul decide să înceapă întocmirea studiului de fezabilitate înainte de finalizarea strategiei naționale și, la un moment dat, pe parcursul derulării contractului se constată că sunt necesare ajustări ale livrabilului studiu de fezabilitate care presupun un efort mai mare de 20% din volumul zilelor lucrătoare alocate pentru întocmirea studiului de fezabilitate, autoritatea contractantă a pus la dispozitia prestatorului posibilitatea de a solicita modificarea contractului în condițiile prevăzute la art. 221 din Legea nr. 98/2016, prin introducerea unui nou articol după art. 9.1, în care se precizează că *„Prin exceptie de la alin. (1), prețul elaborării studiului de fezabilitate poate fi ajustat în ipoteza în care prestatorul decide să înceapă întocmirea studiului de fezabilitate înainte de finalizarea strategiei naționale și, la un moment dat, pe parcursul derulării contractului se constată că sunt necesare ajustări ale livrabilului studiu de fezabilitate care presupun un efort mai mare de 20% din volumul zilelor lucrătoare alocate pentru întocmirea acestuia, în condițiile prevăzute la art. 221 din Legea nr. 98/2016"*.

Astfel, Consiliul constată că autoritatea contractantă a dorit să îndepărteze incertitudinea generată de faptul că până la inițierea prezentei proceduri de atribuire nu a fost finalizată și aprobată strategia națională de management în domeniul deșeurilor, astfel că a completat clauzele contractuale cu un mecanism care permite prestatorului să solicite suspendarea executării contractului în prima lună de derulare a acestuia până la momentul finalizării strategiei naționale pentru o perioadă de max. 6 luni, iar dacă nici după cele 6 luni strategia națională nu este finalizată, prestatorului i se acordă posibilitatea solicitării rezilierii contractului de achiziție publică.

De asemenea, în măsura în care sunt necesare ajustări ale studiului de fezabilitate care presupun activități cu o pondere de peste 20% din volumul zilelor lucrătoare, autoritatea contractantă a prevăzut modificarea o ajustare în consecință a prețului elaborării studiului de fezabilitate.

Analizând măsurile de remediere adoptate de către autoritatea contractantă, prin raportare la prevederile aplicabile în materia achizițiilor publice, a susținerilor părților, precum și prin raportare la prevederile art. 154 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 potrivit cărora *„Autoritatea contractantă are obligaţia de a elabora documentaţia de atribuire care conţine toate informaţiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă şi precisă cu privire la cerinţele achiziţiei, obiectul contractului şi modul de desfăşurare a procedurii de atribuire*", Consiliul are în vedere că, în urma măsurilor de remediere adoptate, în cuprinsul documentației de atribuire se face referire atât la *Planul National de Gestionare a Deseurilor* cât și la *strategia națională în domeniul gestionării deșeurilor*, se impune clarificarea acestui aspect, prin indicarea în mod clar documentele la care se raportează prevederile art. 4.2 și 4.3 ce au făcut obiectul măsurii de remediere adoptate.

Într-o atare situație, având în vedere că în prezent procedura de achiziție publică în cauză este „în stare de suspendare" (prin suspendarea de către autoritatea contractantă în data de 08.12.2017), astfel că autoritatea contractantă nu mai poate dispune măsuri de remediere, așa cum susține și aceasta în cuprinsul adresei înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 53039/12.12.2017, Consiliul constată că, în vederea asigurării unei informări complete, corecte şi precise a operatorilor economici interesați de participarea la prezenta procedură de atribuire, cu privire la cerinţele achiziţiei, se impune clarificarea suplimentară a sintagmei *„în ipoteza în care strategia națională de management a deșeurilor nu este finalizată până la acel moment*", motiv pentru care admite criticile formulate de contestatorul ... sub acest aspect și obligă autoritatea contractantă ca, la reluarea procedurii de atribuire, să definească sfera de cuprindere a acestei expresii prin inserarea unui nou articol, după art. 4.3 din caietul de sarcini, cu următorul conținut: *„Prin strategia națională de management a deșeurilor se înțelege orice document de poziție al ministerului de resort cu privire la planul national de gestionare a deșeurilor sau planul national de prevenire a generării deșeurilor sau orice alt document care va fi invocat în acest sens de prestator*".

În ceea ce privește susținerile autorității contractante cu privire la faptul că prin intermediul documentului intitulat „Concluzii scrise", înregistrat la C.N.S.C. cu nr. 52252/07.12.2017, contestatorul ... și-a completat contestația cu noi motive de contestare, Consiliul are în vedere că prin aspectele evidențiate, contestatorul a solicitat corelarea prevederilor din cadrul întregii documentații pentru a se asigura un cadru clar pentru prestarea serviciilor, fiind redate, cu titlu exemplificativ, câteva clauze ce ar necesita revizuirea, aspect cu care a fost de acord însăși autoritatea contractantă, astfel că nu reține incidența, în acest caz, a prevederilor art. 21 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 care stabilesc că *„Este inadmisibilă prezentarea unor noi motive de contestare şi/sau formularea unor noi capete de cerere pe calea concluziilor scrise sau*

orale ori a precizărilor la contestaţie ulterior termenului legal de formulare a acesteia".

Referitor la criticile ce vizează prevederile de la punctul 4.3.7 – „Realizarea asistenței tehnice pe parcursul elaborării proiectului tehnic pentru obiectele aferente sistemului de management integrat al deșeurilor în județul ..." din caietul de sarcini în care s-a menționat că *„La orice solicitare venită din partea elaboratorului proiectului tehnic privind obiectele aferente sistemului de management integrat al deseurilor din județul ..., prestatorul va furniza informațiile necesare având în vedere că proiectul tehnic se va elabora pe baza studiului de fezabilitate, etapa în care s-au aprobat indicatorii tehnico – economici, elementele și soluțiile principale ale lucrării și în care au fost obținute toate avizele și acordurile de principiu, în conformitate cu prevederile legale*", Consiliul reține că ... a solicitat eliminarea acestora motivat de faptul că activitățile de asistență tehnică pe parcursul elaborării proiectului tehnic nu sunt prezentate, detaliate, descrise, conform prevederilor legale aplicabile în materia achizițiilor publice și exced cadrului contractual, mai ales din punct de vedere al duratei contractului.

Se reține că, prin clarificarea nr. 12, postată în SEAP în data de 27.11.2017, autoritatea contractantă a adoptat măsuri de remediere cu privire la derularea contractului, astfel:

„Derularea contractului se secvențiează în două etape, respectiv:

- *Etapa nr. 1 cu o durată de 12 luni, în cadrul căreia se vor derula toate activitățile contractului finalizate prin predarea tuturor livrabilelor solicitate, în condițiile deja precizate în caietul de sarcini.*
- *Etapa nr. 2 cu o durată de până la 24 de luni (până la finalul anului 2020) în cadrul căreia se vor derula activități de asistență tehnică din partea prestatorului în favoarea beneficiarului, constând în următoarele:*

a) Suport de specialitate pe parcursul evaluării aplicației cererii de finanțare preliminare la nivelul AM/JASPERS/CE, până la momentul aprobării acesteia de către organismele abilitate în acest sens;

b) Suport de specialitate în derularea procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică de prestări servicii pentru elaborarea proiectului tehnic privind obiectele aferente sistemului de management integrat al deșeurilor în județul ...

c) Participarea bi-lunară la ședințele unității de implementare a proiectului la nivel de lider de proiect/adjunct de lider/expert principal în problematica aflată pe ordinea de zi;

d) Acordarea la cererea beneficiarului a unor consultații/puncte de vedere în scris cu privire la aspecte tehnice vizând implementarea sistemului de management centralizat al deșeurilor la nivelul municipiului ....

Astfel, caietul de sarcini la punctul 5.2 „Data de începere și perioada de derulare a contractului" și fișa de date a achziției, la secțiunea II.3) – „Durata contractului", se completează cu informații referitoare la durata de derulare a contractului revizuită, respectiv 36 de

luni și informațiile de mai sus privind secvențierea activităților și obiectul etapei nr. 2".

Prin urmare, contrar celor susținute de contestator în cuprisul documentului „concluzii scrise", Consiliul constată că autoritatea contractantă a detaliat activitățile de asistență tehnică, în cadrul acestora urmând a fi desfășurate activitățile prezentate la literele a)-d) din punctul 3 din solicitarea de clarificări nr. 12, postată în SEAP în data de 27.11.2017, motiv pentru care respinge criticile formulate sub acest aspect.

Însă, Consiliul are în vedere că, în măsura în care la calculul valorii estimate pentru contractul de achiziție publică ce urmează a fi încheiat a avut în vedere activități de asistență tehnică derulate timp de **6 luni**, conform anexei nr. 1 la strategia de contractare, cu stabilirea anumitor valori per oră pentru fiecare dintre experții principali și secundari participanți la elaborarea proiectului tehnic, se impune corelarea/ recalcularea valorii estimate a procedurii de atribuire în cauză, prin raportare la măsurile de remediere adoptate prin clarificarea nr. 12 din 27.11.2017, cu privire la etapele de derulare a contractului, în condițiile în care etapa a doua, în cadrul căreia se vor derula activități de asistență tehnică din partea prestatorului în favoarea beneficiarului, va avea o durată de **24 de luni**.

În ceea ce privește capătul de cerere referitor la decalarea termenului de depunere a ofertelor cu cel puțin 10 zile lucrătoare, Consiliul are în vedere că autoritatea contractantă a suspendat procedura de achiziție publică în cauză până la soluționarea prezentei cauze, iar la reluarea acesteia va fi stabilită un nou termen limită pentru depunerea ofertelor, astfel că solicitarea ... a rămas fără obiect, motiv pentru care va fi respinsă în consecință.

Acestea fiind, în contextul de fapt și de drept anterior expus, în temeiul prevederilor art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul admite, în parte, contestația formulată de ..., în contradictoriu cu ....

Obligă ... să completeze caietul de sarcini prin inserarea unui nou articol, după art. 4.3, cu următorul conținut: „*Prin strategia națională de management a deșeurilor se înțelege orice document de poziție al ministerului de resort cu privire la planul național de gestionare a deșeurilor sau planul național de prevenire a generării deșeurilor sau orice alt document care va fi invocat în acest sens de prestator*".

Obligă ... să procedeze la corelarea/recalcularea valorii estimate a contractului de achiziție publică ce urmează a fi încheiat, prin raportare la măsurile de remediere adoptate prin clarificarea nr. 12 din 27.11.2017.

În temeiul prevederilor art. 26 alin. (1) și (6) din Legea nr. 101/2016, respinge, ca rămasă fără obiect, solicitarea de decalare a termenului de depunere a ofertelor.

Pentru aceste motive,

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite, în parte, contestaţia formulată de ..., cu sediul în ..., în contradictoriu cu ..., cu sediul în ....

Obligă ... să completeze caietul de sarcini prin inserarea unui nou articol, după art. 4.3, cu următorul conținut: *„Prin strategia națională de management a deșeurilor se înțelege orice document de poziție al ministerului de resort cu privire la planul național de gestionare a deșeurilor sau planul național de prevenire a generării deșeurilor sau orice alt document care va fi invocat în acest sens de prestator*".

Obligă ... să procedeze la corelarea/recalcularea valorii estimate a contractului de achiziție publică ce urmează a fi încheiat, prin raportare la măsurile de remediere adoptate prin clarificarea nr. 12 din 27.11.2017.

Respinge ca rămasă fără obiect, solicitarea de decalare a termenului de depunere a ofertelor.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

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

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