

DECIZIE
Nr. 2256/C8/2398
Data: 11.10.2021

Prin contestația fără număr de înregistrare din data de 10.09.2021, depusă la poștă în data de 10.09.2021, (AWB: AR09287926995), înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 48012 din data de 13.09.2021, formulată de STRABAG SRL, cu sediul social în calea 13 Septembrie nr. 90, etaj 5, camera 5.14, sectorul 5, municipiul București, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului de pe lângă Tribunalul București cu nr. J40/13563/1994, având Cod de Identificare Fiscală 6891914, atribut fiscal RO, reprezentată convențional de „Negoită Iuliana-Paula – Cabinet de avocat”, în baza împuternicirii avocațiale Seria B nr. 5703828 din data de 10.09.2021, depusă în original la dosarul cauzei, împotriva conținutului documentației de atribuire, publicată în Sistemul electronic de achiziții publice, denumit în continuare SEAP, în data de 03.09.2021, emisă de către COMUNA AMZACEA (CONSILIUL LOCAL AMZACEA), cu sediul în strada Amzacei nr. 25, cod poștal 907030, comuna Amzacea, județul Constanța, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificate, desfășurată într-o etapă, în conformitate cu art. 113 și următoarele din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, modalitatea de derulare a procedurii de achiziție publică fiind prin mijloace electronice (online), fără etapă finală de licitație electronică, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de execuție de lucrări, având ca obiect *„Achiziție servicii de proiectare, asigurarea asistenței tehnice din partea proiectantului și execuția lucrărilor de construcții pentru obiectivul de investiții «MODERNIZARE STRĂZI DE INTERES LOCAL ÎN COMUNA AMZACEA, JUDEȚUL CONSTANȚA»”,* cod CPV principal 45233120-6 Lucrări de construcții de drumuri (Rev.2), s-a solicitat Consiliului să dispună:

în principal:

- obligarea autorității contractante la stabilirea unui termen rezonabil pentru solicitările de clarificări adresate de operatorii economici interesați;
- obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere privind prevederile nelegale ale documentației de atribuire;
- prelungirea termenului de depunere a ofertelor cu minim 20 de zile de la data rămânerii definitive a deciziei ce se va pronunța;
- suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea pe fond a contestației în temeiul art. 22 și următoarele din Legea nr. 101/2016;

în subsidiar:

- anularea procedurii de atribuire în temeiul art. 212 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare, să soluționeze contestația de față.

Prin contestația fără număr de înregistrare din data de 10.09.2021, înregistrată la Consiliu cu nr. 48012 din data de 13.09.2021, STRABAG SRL, în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura simplificată, desfășurată într-o etapă, în conformitate cu art. 113 și următoarele din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, modalitatea de derulare a procedurii de achiziție publică fiind prin mijloace electronice (online), fără etapă finală de licitație electronică, organizată de către autoritatea contractantă COMUNA AMZACEA (CONSILIUL LOCAL AMZACEA), în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de execuție de lucrări, având ca obiect *„Achiziție servicii de proiectare, asigurarea asistenței tehnice din partea proiectantului și execuția lucrărilor de construcții pentru obiectivul de investiții «MODERNIZARE STRĂZI DE INTERES LOCAL ÎN COMUNA AMZACEA, JUDEȚUL CONSTANȚA»”,* inițiată prin publicarea în SEAP, a anunțului de participare simplificat având codul de identificare SCN1092382 din data de 03.09.2021, a solicitat Consiliului să dispună cele menționate în partea introductivă.

Prin aceeași contestație, STRABAG SRL a solicitat Consiliului să dispună suspendarea procedurii de atribuire, în temeiul art. 22 și următoarele din Legea nr. 101/2016, până la soluționarea contestației sale. Cererea de suspendare a procedurii de atribuire în cauză a fost respinsă, ca rămasă fără obiect, prin încheierea Consiliului nr. 2337/C8/2398 din data de 15.09.2021.

Prin contestația formulată, STRABAG SRL arată că autoritatea contractantă a stabilit un termen de 15 zile până la care se pot solicita clarificări înainte de data-limită de depunere a ofertelor; așadar, operatorii economici interesați ar fi trebuit să solicite clarificări cel mai târziu la data de 05.09.2021, adică la o distanță de 2 zile nelucrătoare de la data publicării documentației în SEAP. Prin termenul stabilit pentru solicitarea clarificărilor, operatorii economici interesați au fost, practic, lipsiți de posibilitatea reală și efectivă de a solicita clarificări privind documentația de atribuire.

Mai arată contestatoarea că, în conformitate cu anunțul de participare simplificat, autoritatea contractantă va răspunde la solicitările de clarificări (dacă acestea au fost primite în termen), potrivit prevederilor art. 161 din Legea nr. 98/2016 actualizată, cu 6 zile înainte de data stabilită pentru depunerea ofertelor iar potrivit fișei de date a achiziției, contractul este rezervat unor ateliere protejate, va fi executat exclusiv în cadrul unor programe de ocuparea forței de muncă protejate, respectiv este rezervat doar întreprinderilor sociale de inserție prevăzute de Legea nr. 219/2015 privind economia socială, în baza art.56 din Legea nr. 98/2016.

Făcând trimitere la prevederile art. 154, art. 160 din Legea nr. 98/2016, art. 20 alin. (2) din HG nr. 395/2016, contestatoarea consideră că autoritatea contractantă are obligația ca, la elaborarea documentației de atribuire, să aducă, în mod transparent, la cunoștința operatorilor economici interesați toate informațiile necesare elaborării ofertelor, iar, în măsura în care aceștia din urmă formulează solicitări de clarificări, să răspundă în mod clar, complet și fără ambiguități, cu respectarea dispozițiilor legale în materie. În absența unei informări complete și corecte a operatorilor economici interesați de participarea la procedura de atribuire, în privința cerințelor necesar a fi respectate, are loc o încălcare a principiului transparenței, precum și a principiului egalității de tratament.

Aceste principii sunt reglementate atât prin legislația națională, cât și prin cea comunitară, precum și au fost recunoscute în practica Curții Europene de Justiție. Astfel, s-a reținut că principiile enunțate includ în principal o obligație de transparență a Autorității Contractante, care presupune ca toate elementele luate în considerare pentru identificarea ofertei celei mai avantajoase din punct de vedere economic și importanța relativă a acestora trebuie să fie cunoscute de ofertanți la momentul pregătirii ofertelor proprii.

Documentația de atribuire conține reguli neclare, prevederi nelegale, iar termenele stabilite de autoritatea contractantă pentru solicitarea de clarificări, respectiv pentru depunerea ofertelor sunt nelegale și nerezonabile, ceea ce conduce la încălcarea flagrantă a principiilor mai sus menționate, iar singura remediere posibilă constă în publicarea unei documentații corecte, complete și clare astfel încât operatorii economici interesați să fie în măsură să evalueze în mod corect premisele pe care își vor forma ofertele.

În același timp, se impune ca aceștia să beneficieze și de un interval de timp corespunzător pentru pregătirea ofertelor în baza unei documentații de atribuire completate.

În subsidiar, date fiind abaterile de la cadrul legal în vigoare și considerând totodată consecințele depunerii unor oferte în condițiile actuale ale documentației de atribuire, contestatoarea apreciază că autoritatea contractantă trebuie să anuleze procedura de atribuire și

numai după remedierea abaterilor, să reia procedura în condiții de perfectă legalitate.

În ceea ce privește termenul de 15 zile înainte de depunerea ofertelor până la care se pot solicita clarificări, contestatoarea apreciază că operatorii economici interesați sunt practic lipsiți de posibilitatea reală de a solicita clarificări privind documentația de atribuire, respectiv nu au la dispoziție o perioadă adecvată pentru analizarea documentației de atribuire și solicitarea unor eventuale clarificări, iar, ulterior, pentru elaborarea ofertelor prin prisma răspunsurilor oferite de autoritatea contractantă.

Referitor la acest aspect, contestatoarea precizează că a solicitat autorității contractante, în data de 06.09.2021, două clarificări privind această procedură de atribuire, respectiv (i) o solicitare de prelungirea termenului de solicitare a clarificărilor și (ii) o solicitare privind mențiunea din Fișa de date a achiziției referitoare la „contracte rezervate”, la niciuna dintre acestea neprimind un răspuns.

Totodată, contestatoarea arată că, potrivit documentației de atribuire, contractul care urmează să fie atribuit se încadrează în categoria contractelor rezervate numai unei anumite categorii de operatori economici și anume întreprinderi sociale de inserție, astfel cum este definită prin Legea nr. 219/2015, respectiv întreprinderea care are, permanent, cel puțin 30% din personalul angajat aparținând grupului vulnerabil, astfel încât timpul de lucru cumulat al acestor angajați să reprezinte cel puțin 30% din totalul timpului de lucru al tuturor angajaților și care are ca scop lupta împotriva excluziunii, discriminărilor și șomajului prin inserția socioprofesională a persoanelor defavorizate.

În condițiile procedurii de atribuire în discuție, contractul presupune un obiect specializat constând în proiectare, asigurarea asistentei tehnice din partea proiectantului și execuția lucrărilor de construcții, în mod evident, obiectul contractului nu poate fi realizat decât de operatori economici care au în obiectul de activitate întocmai aceste activități: proiectare / asistența tehnică / execuția de lucrări de construcții.

Întreprinderile sociale de inserție sunt atestate în această calitate de către agenția județeană pentru ocuparea forței de muncă, respectiv a municipiului București, iar lista acestor întreprinderi se publică în Registrul unic de evidență a întreprinderilor sociale. Din analiza Registrului unic de evidență a întreprinderilor sociale, constatăm că există doar 3 operatori economici în al căror obiect de activitate intră activitatea de lucrări construcții. În măsura în care lista publicată în Registrul unic de evidență a întreprinderilor sociale este corectă și reflectă o situație la zi a acestor întreprinderi sociale, ar însemna că acest contract de achiziție publică este rezervat exclusiv unui număr de 3 operatori economici. Mai mult decât atât, numărul de angajați al oricăruia dintre cei 3 operatori economici nu ar putea în niciun caz să asigure realizarea obiectului contractului având în vedere complexitatea

acestui, dar mai ales, cu titlu de exemplu, următoarele cerințe din Fișa de date a achiziției.

Raportat la cerințele minime din fișa de date a achiziției, respectiv la cerințele din Caietul de sarcini, este puțin probabil, chiar imposibil, ca oricare dintre cei 3 operatori economici menționați anterior, să poată demonstra îndeplinirea acestor cerințe. Numărul mare de specialiști solicitați ca personal minim al antreprenorului nu ar putea fi asigurat de acești operatori economici.

Pe de altă parte, este nejustificată abordarea Autorității Contractante care a înțeles să atribuie acest contract numai întreprinderilor sociale de inserție deși obiectul presupune servicii de proiectare lucrări construcție și execuție lucrări de construcție drumuri, mai exact o lucrare complexă de modernizare sistem rutier, dispozitive de preluare a apelor pluviale și semnalizare rutieră pe 16 străzi din comuna Amzacea.

Prin „rezervarea” acestui contract unui număr limitat de operatori economici, nu este asigurat un cadru concurențial în atribuirea contractului. Practic, concurența este eliminată.

În consecință, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la eliminarea cerințelor privind „contractele rezervate” unor întreprinderi sociale de inserție.

Pentru situația în care la data soluționării contestației nu mai pot fi dispuse măsuri de remediere, contestatoarea solicită anularea procedurii.

Prin punctul de vedere înregistrat la Consiliu cu nr. 49578/21.09.2021 autoritatea contractantă a solicitat respingerea ca nefondată a contestației STRABAG SRL. În susținere, a precizat următoarele:

- termenul-limită pentru depunerea ofertei a fost stabilit având în vedere procedura aleasă, respectiv procedură simplificată într-o singură etapă , cu respectarea prevederilor legale care statuează aceste termene; având în vedere că la calculul termenului-limită de depunere a ofertelor, ultima zi era o zi nelucrătoare, autoritatea contractantă a stabilit termenul de depunere în următoarea zi lucrătoare, rezultând astfel un termen de 17 zile pentru depunerea ofertelor. Conform prevederilor art.160 alin (2) din Legea nr.98/2016, s-a stabilit prin anunțul simplificat un termen-limită până la care operatorii economici au putut solicita clarificări cu privire la documentația de atribuire, respectiv de 15 zile înainte de termenul-limită de depunere a ofertelor.

- totodată autoritatea contractantă a stabilit un termen de 6 zile înainte de termenul-limită de depunere a ofertelor, în temeiul prevederilor art. 161 din Legea nr. 98/2016, pentru a răspunde solicitărilor de clarificare.

- prin stabilirea acestor termene autoritatea contractantă consideră că nu a încălcat nici o prevedere legală în vigoare în domeniul achizițiilor publice.

Referitor la criticile privind rezervarea contractului doar întreprinderilor sociale de inserție, autoritatea contractantă arată că a avut în vedere prevederile art. 56 din Legea nr. 98/2016, articol care oferă autorităților contractante posibilitatea atribuirii contractelor de achiziției publice unor operatori economici protejați.

Referitor la criticile contestatoarei conform cărora în Registrul unic de evidență a întreprinderilor sociale, exista doar 3 operatori economici care îndeplinesc această condiție, iar acești operatori economici nu dispun de resursele umane și tehnice necesare îndeplinirii contractului, autoritatea contractantă arată că documentația de atribuire le permite tuturor ofertanților, pentru îndeplinirea cerințelor minime de calificare sau a criteriilor de atribuire, susținerea din partea unei terțe persoane sau asocierea cu cei care dovedesc performanța solicitată în acest domeniu. Totodată legislația în vigoare în domeniul achizițiilor publice nu impune operatorilor economici, participanți la o procedură de atribuire a unui contract de achiziție publică să aibă angajați personalul solicitat, modul de acces la membrii echipei, putându-se realiza și prin externalizare

Totodată, art.56 din Legea nr.98/2016 nu prevede în nici un mod că doar anumite contracte, de o complexitate redusă, în accepțiunea contestatoarei, pot fi atribuite unor societăți sau ateliere protejate.

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

Procedura simplificată, desfășurată în conformitate cu art. 113 și următoarele din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, modalitatea de derulare a procedurii de atribuire fiind prin mijloace electronice (online), fără etapă finală de licitație electronică, a fost inițiată de COMUNA AMZACEA (CONSILIUL LOCAL AMZACEA), în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de execuție de lucrări, având ca obiect *„Achiziție servicii de proiectare, asigurarea asistenței tehnice din partea proiectantului și execuția lucrărilor de construcții pentru obiectivul de investiții «MODERNIZARE STRĂZI DE INTERES LOCAL ÎN COMUNA AMZACEA, JUDEȚUL CONSTANȚA»”,* prin publicarea în SEAP, a anunțului de participare simplificat având codul de identificare SCN1092382 din data de 03.09.2021, stabilind data și ora-limită de depunere a ofertelor ca fiind 20.09.2021 ora 15:00.

Potrivit anunțului de participare simplificat, criteriul de atribuire aplicat a fost „cel mai bun raport calitate-preț”, valoarea estimată a contractului fiind de 11.327.610,00 lei, fără TVA.

Consiliul constată că societatea STRABAG SRL a înaintat Consiliului contestația de față, depunând în original recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 1 emisă de Raiffeisen Bank în data de 13.09.2021, stabilită potrivit art. 61¹ alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, în cuantum de 35.000,00 lei.

Cauțiunea constituită se va restitui, la cerere, nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii Consiliului, în temeiul art. 61¹ alin. (5), (6) și (7) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Analizând cuprinsul contestației, Consiliul reține că STRABAG SRL formulează critici împotriva conținutului documentației de atribuire.

Consiliul constată că prima critică este legată de faptul că autoritatea contractantă a publicat anunțul de participare simplificat în data de 03.09.2021 (vineri), iar operatorii economici interesați ar fi trebuit să solicite clarificări cel mai târziu la data de 05.09.2021 (duminică), adică la o distanță de 2 zile de la data publicării documentației în SEAP, astfel încât aceștia au fost, practic, lipsiți de posibilitatea reală și efectivă de a solicita clarificări privind conținutul documentației de atribuire.

Cu privire la acest aspect, Consiliul are în vedere punctul de vedere al autorității contractante, potrivit căruia aceasta ar fi vrut să stabilească ca dată-limită de depunere a ofertelor o perioadă minimă între data transmiterii anunțului de participare la procedura simplificată și data-limită de depunere a ofertelor de 15 zile.

De asemenea, Consiliul reține că autoritatea contractantă a stabilit în anunțul de participare simplificat ca termenul până la care operatorii economici pot solicita clarificări, este de 15 zile, înainte de termenul-limită de depunere a ofertelor.

Practic autoritatea contractantă a avut intenția ca operatorii economici interesați să poată solicita clarificări sau informații suplimentare în legătură cu documentația de atribuire în aceeași zi cu publicarea documentației în SEAP. Doar întâmplarea face ca data-limită de depunere a ofertelor să fie o zi nelucrătoare (18.09.2021 sâmbătă), astfel încât autoritatea contractantă a stabilit termenul-limită de depunere a ofertelor data de 20.09.2021.

Din economia prevederilor legale, Consiliul stabilește că autoritatea contractantă a încălcat dispozițiile art. 113 alin. (3) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, coroborate cu prevederile art. 102 din Normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice din 02.06.2016, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016, cu modificările și completările ulterioare, denumite în continuare Norme metodologice, potrivit cărora autoritatea contractantă are obligația de a stabili perioada de depunere a ofertelor în funcție de complexitatea contractului de achiziție publică și de cerințele specifice, astfel încât operatorii economici interesați să beneficieze de un interval de timp adecvat și suficient pentru elaborarea ofertelor și pentru pregătirea documentelor de calificare și selecție, dacă sunt solicitate prin documentele achiziției.

Consiliul reține că doar 2 zile (sâmbătă și duminică) de la data publicării anunțului de participare în SEAP, în care operatorii economici interesați pot solicita clarificări, nu sunt suficiente, autoritatea contractantă trebuind să coreleze termenul-limită de depunere a ofertelor cu termenul limită în care orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări sau informații suplimentare în legătură cu documentația de atribuire, astfel încât operatorii economici interesați să beneficieze de un interval de timp adecvat și suficient pentru elaborarea ofertelor.

Astfel, Consiliul stabilește că sunt întemeiate criticile contestatoarei privind termenul mult prea scurt de a solicita clarificări privind conținutul documentației de atribuire.

În legătură cu critica privind greșita rezervare a contractului întreprinderilor sociale de inserție prevăzute de Legea nr. 219/2015 privind economia socială, Consiliul reține că în mod eronat și cu încălcarea dispozițiilor art. 56 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, autoritatea contractantă nu a precizat explicit, în anunțul de participare simplificat, temeiul legal al procedurii de atribuire a contractului rezervat.

Analizând cauza supusă soluționării, Consiliul reține că, doar în instrucțiunile către ofertanți/candidați intitulate generic „fișa de date”, parte a documentației de atribuire, secțiunea III „Informații juridice, economice, financiare și tehnice”, capitolul III.1) „Condiții de participare:”, punctul III.1.5) „Informații privind contractele rezervate:”, s-au menționat următoarele:

„Da

Contractul este rezervat unor ateliere protejate: Da

Contractul va fi executat exclusiv în cadrul unor programe de ocuparea forței de muncă protejate: Da”

În aceleași instrucțiuni către ofertanți/candidați intitulate generic „fișa de date”, la secțiunea III „Informații juridice, economice, financiare și tehnice”, capitolul III.2) „Condiții referitoare la contract:”, punctul III.2.2) „Executarea contractului este supusă altor condiții speciale:”, sau menționat, printre altele, următoarele:

„II. Contractul este rezervat doar întreprinderilor sociale de inserție prevăzute de Legea nr. 219/2015 privind economia socială, în baza art. 56 din Legea nr. 98/2016”

În ceea ce privește această chestiune supusă soluționării, Consiliul constată că prezintă relevanță următoarele dispoziții legale:

- art. 2 alin. (1) din Legea nr. 219/2015, cu modificările și completările ulterioare: (1) *Economia socială reprezintă ansamblul activităților organizate independent de sectorul public, al căror scop este să servească interesul general, interesele unei colectivități și/sau interesele personale nepatrimoniale, prin creșterea gradului de ocupare*

a persoanelor aparținând grupului vulnerabil și/sau producerea și furnizarea de bunuri, prestarea de servicii și/sau execuția de lucrări.

- art. 2 alin. (2) din Legea nr. 219/2015, cu modificările și completările ulterioare: (2) Economia socială are la bază inițiativa privată, voluntară și solidară, cu un grad ridicat de autonomie și responsabilitate, precum și distribuirea limitată a profitului către asociați.

- art. 1 alin. (1) și (2) din Legea nr. 219/2015, cu modificările și completările ulterioare: (1) Prezenta lege are ca obiect reglementarea domeniului economiei sociale, stabilirea măsurilor de promovare și de sprijinire a economiei sociale.

(2) Prin prezenta lege se reglementează și condițiile de atestare, de către autoritățile publice, a întreprinderilor sociale și a întreprinderilor sociale de inserție.

- art. 3 alin. (1) din Normele metodologice de aplicare a prevederilor Legii nr. 219/2015 privind economia socială, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 585/2016, cu modificările și completările ulterioare: (1) Pot solicita atestatul de întreprindere socială, denumit în continuare atestat, persoanele juridice de drept privat prevăzute la art. 3 din lege care prin actele de înființare și funcționare demonstrează faptul că activitatea desfășurată are scop social, respectă principiile prevăzute la art. 4 din lege, precum și criteriile prevăzute la art. 8 alin. (4) din lege.

- art. 17 alin. (1) din Legea nr. 219/2015, cu modificările și completările ulterioare: (1) Autoritatea contractantă, astfel cum aceasta este definită în Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare (s.n. abrogată prin Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice), are dreptul de a impune, în cadrul documentației de atribuire, condiții speciale, prin care se urmărește obținerea unor efecte de ordin social, care trebuie realizate de operatorii economici pentru îndeplinirea contractului.

- art. 2 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare: (1) Scopul prezentei legi îl constituie asigurarea cadrului legal necesar pentru a realiza achiziționarea de bunuri, servicii și lucrări în condiții de eficiență economică și socială.

Consiliul reține că pentru operatorii economici care activează în sfera economiei sociale este important de reținut faptul că, pentru contractele de achiziție publică/acordurile-cadru de servicii care au ca obiect servicii sociale și alte servicii specifice, prevăzute în anexa nr. 2 din Legea nr. 98/2016, procedurile de atribuire se aplică în cazul atribuirii contractelor de achiziție publică/acordurilor-cadru a căror valoare estimată, fără TVA, este egală sau mai mare decât pragul valoric

de 3.506.625 lei [conform art. 7 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare]

De asemenea, Consiliul constată că pentru serviciile sociale a fost introdusă procedura de atribuire aplicabilă în cazul serviciilor sociale și al altor servicii specifice după cum este specificat la art. 68 alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016, iar criteriile de atribuire utilizate pentru atribuirea contractelor de achiziție publică/acordurilor-cadru având ca obiect servicii sociale și alte servicii specifice, prevăzute în anexa nr. 2 din Legea nr. 98/2016, sunt cel mai bun raport calitate-preț sau cel mai bun raport calitate-cost conform art. 111 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare.

În legătură cu contractele rezervate, Consiliul reține că potrivit dispozițiilor art. 56 alin (1) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, autoritatea contractantă poate rezerva dreptul de participare la procedura de atribuire doar unităților protejate autorizate conform Legii nr. 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, republicată, cu modificările și completările ulterioare, și întreprinderilor sociale de inserție (s.n.) prevăzute de Legea nr. 219/2015 privind economia socială.

Potrivit art. 10 alin. (1) din Legea nr. 219/2015 privind economia socială, cu modificările și completările ulterioare, întreprinderea socială de inserție (s.n.) este întreprinderea socială care:

a) are, permanent, cel puțin 30% din personalul angajat aparținând grupului vulnerabil, astfel încât timpul de lucru cumulat al acestor angajați să reprezinte cel puțin 30% din totalul timpului de lucru al tuturor angajaților;

b) are ca scop lupta împotriva excluziunii, discriminărilor și șomajului prin inserția socioprofesională a persoanelor defavorizate.

Totodată, potrivit prevederilor art. 112 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, *autoritatea contractantă are dreptul de a stabili ca participarea la procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice având ca obiect exclusiv serviciile de sănătate, sociale și culturale prevăzute la art. 111 care fac obiectul codurilor CPV 75121000-0, 75122000-7, 75123000-4, 79622000-0, 79624000-4, 79625000-1, 80110000-8, 80300000-7, 80420000-4, 80430000-7, 80511000-9, 80520000-5, 80590000-6, cuprinse între 85000000-9 la 85323000-9, 92500000-6, 92600000-7, 98133000-4, 98133110-8 să fie rezervată unor operatori economici, cum ar fi persoane juridice fără scop lucrativ, întreprinderi sociale și unități protejate, acreditate ca furnizori de servicii sociale, furnizori publici de servicii sociale.*

Consultând nomenclatorul de referință în domeniul achizițiilor publice, adoptat prin Regulamentul (CE) nr. 2195/2002 al Parlamentului European și al Consiliului din 5 noiembrie 2002 privind Vocabularul comun privind achizițiile publice (CPV), Consiliul constată că prezentul

contract de achiziție publică care face obiectul codului CPV principal 45233120-6 *Lucrări de construcții de drumuri (Rev.2)* precum și a codurilor CPV suplimentare 71200000-0 *Servicii de arhitectură și servicii conexe (Rev.2)* și 71322500-6 *Servicii de proiectare tehnică pentru infrastructura de transport (Rev.2)* nu poate fi rezervat întreprinderilor sociale de inserție prevăzute de Legea nr. 219/2015 privind economia socială.

Așadar, având în vedere specificitatea contractelor de achiziție publică, Consiliul reține că autoritatea contractantă în mod greșit a rezervat dreptul de participare la prezenta procedură de atribuire doar întreprinderilor sociale de inserție prevăzute de Legea nr. 219/2015 privind economia socială, acestor întreprinderi fiindu-le rezervată doar participarea la procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice având ca obiect exclusiv serviciile de sănătate, sociale și culturale prevăzute la art. 111 care fac obiectul codurilor CPV 75121000-0, 75122000-7, 75123000-4, 79622000-0, 79624000-4, 79625000-1, 80110000-8, 80300000-7, 80420000-4, 80430000-7, 80511000-9, 80520000-5, 80590000-6, cuprinse între 85000000-9 la 85323000-9, 92500000-6, 92600000-7, 98133000-4, 98133110-8.

Astfel, Consiliul stabilește că sunt întemeiate criticile contestatoarei privind greșita rezervare a contractului întreprinderilor sociale de inserție prevăzute de Legea nr. 219/2015 privind economia socială.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul urmează să admită contestația depusă de STRABAG SRL, în contradictoriu cu COMUNA AMZACEA (CONSILIUL LOCAL AMZACEA).

În baza art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare coroborat cu art. 214 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va obliga autoritatea contractantă ca, în termen de maximum 10 zile lucrătoare de la primirea deciziei Consiliului, să ducă la îndeplinire măsurile de remediere și anume să modifice documentația de atribuire astfel:

În loc de:

Termenul până la care operatorii economici pot solicita clarificări, în conformitate cu prevederile art. 160 alin. (2) din Legea 98/2016 actualizată, este de 15 zile, înainte de termenul limită de depunere a ofertelor.

va menționa următoarele:

Termenul până la care operatorii economici interesați pot solicita clarificări/informații suplimentare, în conformitate cu prevederile art. 160

alin. (2) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, este de 10 zile, înainte de termenul limită de depunere a ofertelor.

Va elimina următoarea specificație de la punctul III.1.5) Informații privind contractele rezervate:

Da

Contractul este rezervat unor ateliere protejate: Da

Contractul va fi executat exclusiv în cadrul unor programe de ocuparea forței de muncă protejate: Da

Va elimina următoarea specificație de la punctul III.2.2) Executarea contractului este supusă altor condiții speciale:

II. Contractul este rezervat doar întreprinderilor sociale de inserție prevăzute de Legea nr. 219/2015 privind economia socială, în baza art. 56 din Legea nr. 98/2016.

Consiliul va obliga autoritatea contractantă să stabilească o nouă dată-limită de depunere a ofertelor cu minimum 20 de zile de la data rămânerii definitive a prezentei decizii, astfel încât operatorii economici interesați să beneficieze de un interval de timp adecvat și suficient pentru elaborarea ofertelor și pentru pregătirea documentelor de calificare și selecție care sunt solicitate prin documentele achiziției potrivit art. 152 și următoarele din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Prezenta decizie va fi obligatorie pentru părțile cauzei potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii se va putea formula plângere la instanța de judecată competentă, atât pentru motive de nelegalitate, cât și de netemeinicie, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate potrivit prevederilor art. 29 și 32 din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite contestația formulată de STRABAG SRL, în contradictoriu cu COMUNA AMZACEA (CONSILIUL LOCAL AMZACEA).

Obligă autoritatea contractantă ca, în termen de maximum 10 zile lucrătoare de la primirea deciziei Consiliului, să ducă la îndeplinire măsurile de remediere și anume să modifice documentația de atribuire astfel:

În loc de:

Termenul până la care operatorii economici pot solicita clarificări, în conformitate cu prevederile art. 160 alin. (2) din Legea 98/2016

actualizată, este de 15 zile, înainte de termenul limită de depunere a ofertelor.

va menționa următoarele:

Termenul până la care operatorii economici interesați pot solicita clarificări/informații suplimentare, în conformitate cu prevederile art. 160 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, este de 10 zile, înainte de termenul limită de depunere a ofertelor.

Va elimina următoarea specificație de la punctul III.1.5) Informații privind contractele rezervate:

Da

Contractul este rezervat unor ateliere protejate: Da

Contractul va fi executat exclusiv în cadrul unor programe de ocuparea forței de muncă protejate: Da

Va elimina următoarea specificație de la punctul III.2.2) Executarea contractului este supusă altor condiții speciale:

II. Contractul este rezervat doar întreprinderilor sociale de inserție prevăzute de Legea nr. 219/2015 privind economia socială, în baza art. 56 din Legea nr. 98/2016.

Obligă autoritatea contractantă să stabilească o nouă dată-limită de depunere a ofertelor cu minimum 20 de zile de la data rămânerii definitive a prezentei decizii, astfel încât operatorii economici interesați să beneficieze de un interval de timp adecvat și suficient pentru elaborarea ofertelor și pentru pregătirea documentelor de calificare și selecție care sunt solicitate prin documentele achiziției potrivit art. 152 și următoarele din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

**PREȘEDINTE,
Anca-Roxana DOBRE**

**MEMBRU,
Maria-Liliana BĂZĂR**

**MEMBRU,
Sorin POPA**

Redactat practicaua deciziei
Cătălin ZAHARIA

Redactată în 4 (patru) exemplare, conține 14 (treisprezece) pagini.