



În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr...., depusă de... cu sediul în..., strada..., nr...., Bl....., Ap....., având..., înregistrată la Registrul Comerțului cu nr...., reprezentată legal prin... - Director și convențional prin... - Cabinet de avocat, cu sediul în..., Sector..., Ansamblul rezidențial... (la Recepție), strada... nr...., Corp ... Etaj..., Apart..., împotriva documentației de atribuire corespunzătoare Anunțului de participare nr. din..., privind procedura de licitație deschisă, online, organizată... atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect „...”, cod..., organizată de..., cu sediul în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, s-a solicitat:

- suspendării procedurii de atribuire, până la soluționarea prezentei contestații;
 - obligarea Autorității contractante să dispună măsuri de remediere în sensul eliminării cerințelor restrictive, impuse prin Documentația de atribuire;
 - anularea procedurii de atribuire, dacă se constată că nu mai pot fi dispuse măsuri de remediere care să permită continuarea legală a procedurii de atribuire;
 - obligarea Autorității contractante la decalarea termenului limită de depunere a ofertelor;
 - obligarea Autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestatei;
 - acces la dosarul constituit la Consiliu.
- ... nr...., Consiliul s-a pronunțat asupra cererii de suspendare a procedurii, din cuprinsul contestației... pe care a respins-o, ca rămasă fără obiect.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care... atacă documentația de atribuire corespunzătoare Anunțului de participare nr. din..., solicitând cele de mai sus.

În opinia..., faptul că actul atacat - documentatia de atribuire - ar putea contraveni cadrului legislativ în domeniu, iar, în acest caz, o continuare a procedurii ar putea fi de natură să produca prejudicii, ceea ce ar încălca..., principiile tratamentului egal și al nediscriminării, prevăzute de art. 2 din Legea nr. 98/2016, se impune suspendarea procedurii.

La analiza cererii de suspendare, Consiliul poate constata că fondul cauzei nu poate fi soluționat înainte de primirea documentelor de la autoritatea contractantă și a explicațiilor formulate de către aceasta.

Mai mult decât atât, finalitatea procedurii de atribuire în discuție depinde de decizia ce urmează a fi luată în referire la contestația ce formează fondul cauzei, ceea ce, constituie un caz temeinic justificat și previne producerea unei pagube contestatorului, printr-o eventuală înlăturare nejustificată din cadrul procedurii, astfel încât, suspendarea procedurii apare ca fiind necesară.

De altfel, prin aceasta măsură, se protejează atât interesele autorității contractante, prin asigurarea îndeplinirii scopului Legii nr...., prin promovarea concurenței între operatorii economici, garantarea tratamentului egal și nediscriminarea acestora și asigurarea utilizării eficiente a fondurilor publice, cât și interesele contestatorilor de a participa la procedura de atribuire și de a deveni, în condițiile legii, contractant.

Jurisprudential, invocă încheierea nr..... din..., rămasă definitivă, prin nerecurare, prin care s-a soluționat o cerere de suspendare promovată în cadrul unei contestații care viza documentația de atribuire.

În lipsa suspendării procedurii și a continuării acesteia cu depunerea ofertelor, în cazul admiterii unor critici din prezenta contestație, nu vor mai putea fi dispuse măsuri de remediere, ci va fi necesară anularea întregii proceduri.

Cu titlu de jurisprudență, invocă Decizia... .. din..., rămasă definitivă prin Hotărârea nr. ... din..., pronunțată de..., în cadrul dosarului ...

Nemulțumită de Decizia..... a depus plângere la... care a făcut obiectul Dosarului nr...., soluționată prin... nr...., în sesiunea publică din data de.... Împotriva documentației de atribuire, contestatorul... a depus contestația în cauza ce formează obiectul dosarului nr....

Potrivit informațiilor din SEAP, autoritatea contractantă a suspendat procedura de atribuire în data de.... Prin urmare, Consiliul a respins, ca rămasă fără obiect, solicitarea contestatorului privind suspendarea procedurii, prin Încheierea nr....

Se reține că în cuprinsul contestației... formulează critici privind faptul că autoritatea contractantă nu i-a răspuns la solicitările de clarificare pe care acesta i le-a transmis în data de..., respectiv un număr de 8 întrebări de natură tehnică cu privire la documentația de atribuire.

Contestatorul sustine că autoritatea contractantă a publicat doar măsurile de remediere adoptate ca urmare a Deciziei..., rămasă definitivă,

Însa nu a publicat și răspunsurile la solicitările de clarificări sale, deși avea obligația legală de a răspunde la acestea până la data deschiderii ofertelor, conform prevederilor din fișa de date a achiziției secțiunea II..... și conform legii.

Rezultă că operatorii economici puteau solicita clarificări cu 11 zile înainte de data limită de depunere a ofertelor, iar autoritatea contractantă era obligată să răspundă în mod clar și complet în a 6-a zi înainte de data limită de depunere a ofertelor. Contestatorul a transmis solicitările de clarificări în intervalul menționat, respectiv în data de..., dar autoritatea nu a răspuns.

În conformitate cu cerințele legale, autoritatea contractantă era obligată să răspundă în mod clar și complet la toate solicitările de clarificare cu 6 zile înainte de data limită de depunere a ofertelor, adică până la data de..., deschiderea ofertelor fiind în data de... decembrie 2023, zi lucrătoare.

De asemenea, potrivit art. 103 din HG nr. 395/2016, legiuitorul a stabilit în sarcina autorității contractante următoarele obligații, la primirea unei solicitări de clarificare a documentației de atribuire:

- să răspundă, în mod clar, complet și fără ambiguități;
- să răspundă cât mai repede posibil, la orice solicitare de clarificări sau informații suplimentare, într-o perioadă care nu trebuie să depășească, termenul indicat prin anunțul de participare;
- să publice răspunsurile însoțite de întrebările aferente la adresa de internet la care sunt disponibile documentele achiziției;
- să ia măsuri... a nu dezvalui identitatea operatorului economic care a solicitat clarificările sau informațiile suplimentare respective.

Prin urmare, Consiliul a constatat incidența situației prevăzute la art. 212 alin. (1) lit. c) și alin (2) din Legea nr. 98/2016 și a dispus anularea procedurii de atribuire, admitând criticile contestatorului.

În cauza de față, contestatorul indică motivele de fapt și de drept... care solicită modificarea documentației de atribuire, în sensul eliminării cerințelor restrictive.

1.... solicită eliminarea cerinței restrictive din documentul denumit "Formular 11 Formular-cadru..." -respectiv: "Programul de Execuție va fi elaborat în conformitate cu următoarele cerințe: (d) Nivelul de detaliu al activităților va fi ales astfel încât durata acestora să nu fie mai mare de 30 de zile calendaristice".

Mentinerea unei astfel de cerințe contravine prevederilor art. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016 - conform prevederilor legale în vigoare în materia achizițiilor publice, întrucât autoritatea contractantă are obligația de a stabili conformitatea unei oferte prin raportare la cerințele Caietului de sarcini, astfel cum acesta este definit de prevederile art. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016.

Date fiind prevederile legale citate anterior, în analiza ofertei, Autoritatea Contractantă avea obligația de a se raporta la cerințele prevăzute în Caietul de sarcini, iar nu la cerințele suplimentare prevăzute exclusiv în Formularul de propunere tehnică.

Rolul unor astfel de formulare este de a indica operatorilor economici maniera în care Autoritatea dorește organizarea informațiilor în cadrul ofertelor, iar nu de a adăuga cerințe suplimentare, care nu se regăsesc reglementate și în Caietul de sarcini.

Contestatorul consideră că aceasta cerință este inaplicabilă și disproporționată, având în vedere că procedura este una de proiectare și execuție (*design & build*), iar listele de cantități aferente lucrărilor vor fi elaborate abia în faza de proiect tehnic. În prezent, documentația pune la dispoziție doar estimări ale cantităților, realizate pe o lungime de... m.

În absența proiectului tehnic și a cantităților definitive, orice cerință privind un nivel de detaliu limitat la 30 de zile calendaristice este imposibil de fundamentat, transformând propunerea tehnică într-un exercitiu pur formal, fără valoare reală.

... contractante de a elimina aceasta cerință (răspuns la clarificări) conduce la încălcarea principiilor concurenței și tratamentului egal.

În sensul că rolul unor astfel de formulare este de a indica operatorilor economici maniera în care Autoritatea dorește organizarea informațiilor în cadrul ofertelor, ci nu de a adăuga cerințe suplimentare care nu se regăsesc reglementate și în Caietul de sarcini, invocă jurisprudență rezultând din:

❖ Decizia... nr.... din data de..., rămasă definitivă prin Hotărârea Curții de... nr. ... din data de..., pronunțată în Dosarul nr....

❖ Decizia... nr.... (An...) din data de..., modificată, în parte, prin Hotărârea Curții de... nr.... martie 2025 pronunțată în Dosarul nr....

Astfel cum reține Consiliul în spețele prezentate anterior, rolul Formularului de Propunere tehnică este de organiza informațiile ce vor fi prezentate în ofertă, nicidecum acela de a cuprinde specificații și cerințe care nu se regăsesc în Caietul de sarcini.

2.... solicită, de asemenea, eliminarea cerinței restrictive și a neconcordanțelor privind ajustarea prețului - practic, solicită eliminarea neconcordanțelor și indicarea aplicării prevederilor Ordonanței de urgență nr.... privind ajustarea prețurilor contractelor de achiziție publică/contractelor sectoriale/contractelor de concesiune/acordurilor-cadru.

În acest context, învederează Consiliului că Ordonanța de urgență nr. 47/2022 privind ajustarea prețurilor contractelor de achiziție publică/contractelor sectoriale/contractelor de concesiune/acordurilor-cadru este actul normativ în vigoare, care reglementează ajustarea.

✓ Solicită eliminarea neconcordanțelor/a cerințelor restrictive privind ajustarea prețului și, prin urmare, indicarea aplicării prevederilor Ordonanței de urgență nr.... privind ajustarea prețurilor contractelor de achiziție publică/contractelor sectoriale/contractelor de concesiune/acordurilor-cadru.

În acest context, invocă preambulul Ordonanța de urgență nr.... privind ajustarea prețurilor contractelor de achiziție publică/contractelor sectoriale/contractelor de concesiune/acordurilor-cadru, în vigoare de la 15 aprilie....

În acest context, învederează Consiliului ca Ordonanța de urgență nr.... privind ajustarea prețurilor contractelor de achiziție publică/contractelor sectoriale/contractelor de concesiune/acordurilor-cadru este actul normativ în vigoare, care reglementează ajustarea.

3.... solicită eliminarea cerințelor restrictive privind experiența profesională specifică... (1) Șef de proiect și (2)... specialist în proiectarea construcțiilor de drumuri și poduri - în sensul de a se accepta și experiența privind drumuri comunale și drumuri locale... punctarea personalului- cheie,

deși aceasta este similară din punct de vedere tehnic și este acceptată... ofertant... îndeplinirea criteriului privind capacitatea tehnică.

... de sarcini se solicită:

- ... de proiect:

c) Experiența profesională specifică Șef de proiect - experiența constând în implicarea în cel puțin un proiect/contract servicii si /sau lucrări contracte servicii si/sau lucrări de construire si/sau modernizare si/sau consolidare si/sau reabilitare autostrazi si/sau drumuri de interes național si/sau drumuri de interes județean și poduri),

- ... specialist în proiectarea construcțiilor de drumuri și poduri

c) Experiența profesională specifică... specializat în proiectarea construcțiilor de drumuri și poduri - experiența constând în implicarea în cel puțin un proiect/contract servicii si /sau lucrări contracte servicii si/sau lucrări de construire si/sau modernizare si/sau consolidare si/sau reabilitare autostrazi si/sau drumuri de interes național si/sau drumuri de interes județean și poduri).

a) În primul rând, solicită să se constate că cerințele privind personalul reprezintă clauze nescrise. Orice altă cerință privind personalul care nu a fost cuprinsă în criteriile de calificare reprezintă clauză nescrisă. În prezenta procedură, cerințele privind personalul au fost indicate și detaliate doar în Caietul de sarcini.

b) În al doilea rând, în conformitate cu prevederile documentației de atribuire referitoare la evaluarea experienței similare... pozițiile de Șef de proiect si... specialist în proiectarea construcțiilor de drumuri și poduri, criteriul de calificare/ punctare face referire în mod explicit la autostrazi, drumuri de interes național, drumuri de interes județean si poduri.

Totuși, din punct de vedere tehnic și normativ, proiectarea drumurilor comunale și locale implică aceleași principii ingineresti, proceduri și responsabilități profesionale, ca în cazul categoriilor enumerate în documentație, incluzând:

- proiectare și dimensionare rutieră conform normativelor AND/NP/PD;

- terasamente, fundații, structuri, colectarea și evacuarea apelor;
- management de proiect, coordonare interdisciplinară și verificare tehnică;

- aplicarea acelorasi standarde de siguranță și cerinte de trafic;
- respectarea acelorasi proceduri de avizare și reglementare.

Din aceste motive, complexitatea și specificul tehnic al proiectelor de drumuri comunale/local se suprapun, în mod real, cu cele ale drumurilor județene/naționale, diferența fiind doar de clasificare administrativă, nu de continut tehnic.

Consideră că acceptarea acestui tip de experiență reflectă în mod fidel realitatea tehnică si permite o evaluare obiectivă si completă a competențelor profesionale ale personalului propus.

Experiența trebuie să fie similară, nu identică.

În sensul susținerii contestatorului, invocă Instrucțiunea nr.... emisă în aplicarea prevederilor art. 179 lit. g) și art. 187 alin. (8) lit. a) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, respectiv a art....2 lit. g) și a art. 209 alin. (8) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, respectiv prevederile

Contestatorul reieterează că cerințele privind personalul, care au fost prevăzute doar în Caietul de sarcini și care nu a fost cuprinsă în criteriile de calificare, reprezintă clauză nescrisă.

În sensul susținerii, indică:

Art. 181 din Legea nr. 98/2016, Art. 172, Art. 179 din Legea nr. 98/2016, literele c), g) și i), Art. 178.

Jurisprudential, indică:

✓ Decizia... nr.... din..., rămasă definitivă prin nerecurare.

✓ Decizia... Nr..... din..., rămasă definitivă prin Hotărârea nr. 706/2024 din..., pronunțată de Curtea de Apel Timișoara, în cadrul dosarului 755/59/....

✓ Decizia... Nr..... din..., rămasă definitivă prin Hotărârea nr. 706/2024 din..., pronunțată de Curtea de Apel Timișoara, în cadrul dosarului 755/59/..., Curtea de Apel Timișoara.

4. Cu referire la cerințele privind capacitatea tehnică și/sau profesională... solicită completarea cerinței, în sensul să se accepte lucrări de întreținere a drumurilor județene, precum și proiectele de drumuri comunale și locale

În cazul experienței similare, eligibilitatea lucrărilor de întreținere (periodica sau curentă) aferente drumurilor județene, precum și a proiectelor realizate... drumuri comunale și drumuri locale, prezintă caracteristici tehnice și procedurale similare cu cele ale drumurilor de interes județean și național.

Activitățile de întreținere includ, în mod obișnuit:

- lucrări asupra structurii rutiere (plombări, refaceri strat suport, reprofilări, tratamente bituminoase etc.);
- lucrări la fundații și terasamente în zonele afectate;
- refacerea dispozitivelor de scurgere;
- intervenții... menținerea portantei și siguranței circulației;
- expertizare, evaluare tehnică și proiectare aferentă lucrărilor de remediere.

Aceste activități sunt strâns legate de modernizarea, consolidarea și reabilitarea drumurilor, având un caracter tehnic similar, fiind efectuate în aceleași condiții de proiectare, execuție și verificare.

Astfel, experiența similară dobândită în proiecte și lucrări de întreținere (periodica sau curentă) aferente drumurilor județene, precum și a proiectelor realizate... drumuri comunale și drumuri locale, este pe deplin comparabilă, din punct de vedere tehnic și metodologic, cu experiența aferentă drumurilor județene și naționale, diferențele fiind strict de clasificare administrativă, nu de complexitate sau responsabilitate profesională.

În consecință, lucrările de întreținere a drumurilor județene, precum și proiectele de drumuri comunale și locale, pot fi acceptate ca experiența similară în evaluarea ofertantului.

Consideră că acceptarea acestor tipuri de proiecte:

- reflectă corect realitatea tehnică din domeniul ingineriei rutiere;
- permite o evaluare obiectivă și completă a competențelor profesionale;
- asigură o competiție deschisă, nediscriminatorie... operatorii economici cu experiența relevantă;

- este în concordanță cu principiile proportionalității, tratamentului egal și utilizării eficiente a resurselor, prevăzute de legislația achizițiilor publice.

Așa cum rezultă din prevederile legale incidente, experiența nu trebuie să fie identică, ci doar similară.

De asemenea, Autoritatea contractantă nu trebuie să limiteze concurența prin impunerea unei experiențe similare identice.

În considerarea celor prezentate anterior, solicită admiterea Contestației.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere la contestația depusă de... prin care învederează că Documentația de atribuire a fost pusă la dispoziția operatorilor economici, prin asigurarea accesului direct și nerestricționat la fișierul electronic disponibil în SEAP, în conformitate cu prevederile HG nr. 395/2016.

În conformitate cu prevederile art. 160 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări sau informații suplimentare în legătură cu documentația de atribuire, cu respectarea termenului limită stabilit de autoritatea contractantă în anunțul de participare.

Consiliul Județean... a stabilit, prin anunțul de participare, termene-limită în care va răspunde în mod clar și complet tuturor solicitărilor de clarificare/informațiilor suplimentare, astfel:

- Număr zile până la care se pot solicita clarificări înainte de data limită de depunere a ofertelor: 18 zile.

- În măsura în care solicitările de clarificări au fost adresate în acest termen, autoritatea contractantă va răspunde acestor solicitări în a 11-a zi înainte de data limită stabilită... depunerea ofertelor, conform prevederilor art 160 și art. 161 din Legea nr. 98/2016.

- Termenul limită... primirea ofertelor conform Anunțului de participare mai sus menționat este....

- Termenul limită... primirea solicitărilor de clarificări este....

- Termenul... publicarea răspunsului consolidat la solicitările de clarificări conform celor prevăzute în fișa de date este data de....

De la data publicării documentației (...) și până la data formulării contestației (...), procedura a suscitat interesul unui număr de 10 operatori economici, fiind transmise 4 solicitări de clarificări, aspect ce indică accesul efectiv al pieței la procedură și posibilitatea reală de a solicita lămuriri cu privire la cerințele documentației. Se observă că prezenta contestație a fost formulată anterior publicării răspunsului consolidat la solicitările de clarificări.

În data de..... a formulat contestație împotriva Documentației de atribuire, publicată în SEAP în data de....

De menționat este faptul că, în contestația se indică procedura cu titlul „Proiectare, asistență tehnică din partea proiectantului și execuție lucrări... obiectivul de investiții „Modernizarea și reabilitarea tronson” și nu procedura publicată în SEAP cu Anunțul /..., având ca obiect proiectare, asistență tehnică din partea proiectantului și execuție lucrări... obiectivul de investiții „Modernizare tronson

Anterior formulării prezentei contestații, respectiv la data de..... a adresat autorității contractante o solicitare de clarificări, având ca obiect aspecte identice cu cele invocate ulterior pe calea contestației.

Cu privire la contestația formulată de..., apreciază că este nefondată solicitarea eliminării cerinței din documentul denumit "Formular 11 - Formular de propunere tehnică potrivit căreia „Nivelul de detaliu al activităților va fi ales astfel încât durata acestora să nu fie mai mare de 30 de zile calendaristice".

Contestatorul apreciază că această cerință este suplimentară, prevăzută exclusiv în Formularul de propunere tehnică, dar aceasta se regăsește în Caietul de sarcini, pag. 13, cap. Monitorizarea realizării activităților și a rezultatelor pe perioada derulării Contractului, lit. D: Nivelul de detaliu al activităților va fi ales astfel încât durata acestora să nu fie mai mare de 30 de zile calendaristice. Aceasta mențiune este în conformitate cu prevederile art. 20, alin. 10 din HG nr. 395/2016 - Autoritatea contractantă are obligația de a stabili conformitatea unei oferte prin raportare la cerințele Caietului de sarcini, respectiv: "Caietul de sarcini conține, în mod obligatoriu, specificații tehnice care reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, astfel încât să corespundă necesității autorității contractante". Autoritatea contractantă precizează că cerința privind nivelul de detaliu al activităților, astfel încât durata acestora să nu depășească 30 de zile calendaristice, are ca scop exclusiv asigurarea unei monitorizări eficiente și periodice a progresului contractului de proiectare și execuție. Această cerință este corelată cu mecanismele uzuale de raportare lunară și de verificare a situațiilor de lucrări și nu afectează libertatea ofertanților de a-și stabili soluțiile tehnice sau organizarea execuției. Durata de 30 de zile corespunde ciclului standard de raportare, fiind necesară... a permite urmărirea etapizată și verificabilă a îndeplinirii obligațiilor contractuale.

Contestatorul menționează refuzul autorității contractante de a elimina această cerință (răspuns la clarificări) dar în drept autoritatea contractantă se afla încă în termenul de așteptare a solicitărilor de clarificări transmise de ofertanți (...). Conform termenelor mai sus menționate răspunsul consolidat va fi încarcat pe portalul SEAP în data de....

Solicitarea eliminării neconcordanțelor și indicarea aplicării prevederilor ordonanței nr.... privind ajustarea prețurilor contractelor de achiziție publică

Autoritatea contractantă are dreptul de a stabili mecanismul de ajustare a prețului, în măsura în care acesta este clar, predictibil și aplicabil nediscriminatoriu. Ofertantul nu poate alege cadrul legal aplicabil contractului și nu poate impune eliminarea unei formule legale prevăzute în documentație sau înlocuirea ei cu un alt mecanism.

De asemenea, metoda de ajustare a fost stabilită în conformitate cu prevederile Clauzei 48 - Ajustarea prețurilor din HG nr. 1/2018... aprobarea condițiilor generale și specifice... anumite categorii de contracte de achiziție aferente obiectivelor de investiții finanțate din fonduri publice.

Contestatorul indică prevederile Ordonanței nr.... privind ajustarea prețurilor contractelor de achiziție publică, dar aceasta se aplică exclusiv contractelor aflate în derulare, ca măsură excepțională, ulterior atribuirii, ca urmare a creșterii prețurilor, și nu în faza de atribuire. În consecință, această

ordonanță nu poate fi impusă ca alternativă la formula de ajustare în documentația de atribuire, critica contestatorului fiind neîntemeiată. Formula de ajustare prevăzută în documentația de atribuire (HG nr. 1/2018) este legală, transparentă, previzibilă și aplicabilă tuturor ofertanților. Prin urmare, acest capăt de contestație trebuie respins pe fond.

Solicitarea eliminării cerințelor restrictive privind experiența specifică... (1)... de proiect și (2)... specialist în proiectarea construcțiilor de drumuri și poduri - solicită să se accepte și experiența privind drumuri comunale și drumuri locale... punctarea personalului cheie, deși aceasta este similară din punct de vedere tehnic și este acceptată... ofertant... îndeplinirea criteriului privind capacitatea tehnică.

Menționează că cerințele de personal sunt direct legate de obiectul contractului, proporționale cu complexitatea lucrărilor/serviciilor și sunt prevăzute explicit în documentația de atribuire (caiet de sarcini, fișa de date a achiziției).

Acestea sunt instrumente de verificare a capacității tehnice și profesionale a ofertantului, permise de Legea nr. 98/2016 și de normele metodologice de aplicare.

Cerințele de personal nu sunt prin natura lor clauze nescrise, așa cum precizează contestatorul.

Se poate observa din cele mai sus menționate, că contestatorul nu face distincția esențială între experiența ofertantului (capacitatea tehnică) și experiența personalului cheie. Acestea reprezintă cerințe distincte, cu roluri diferite în procedură.... funcțiile de: Șef de proiect și... specialist în proiectarea construcțiilor de drumuri și poduri, autoritatea contractantă a urmărit implicarea unor persoane cu experiență în proiecte de complexitate și impact superior. Drumurile județene implică, în mod obiectiv volume de trafic mai mari, cerințe sporite de siguranță rutieră, structuri rutiere și lucrări ^complexitate superioară. Cerința nu este restrictivă, ci proporțională cu obiectul contractului, nu exclude categorii de operatori economici, nu condiționează participarea la procedură^ se aplică exclusiv la nivelul punctajului... personalul-cheie. Prin urmare/solicitarea contestatorului este neîntemeiată și trebuie respinsă pe fond.

Cu referire la cerințele privind capacitatea tehnică/profesională

În ceea ce privește aceasta cerința a contestatorului precizează că obiectul procedurii îl reprezintă proiectarea și execuția unui drum județean. Cerința privind experiența similară a ofertantului a fost stabilită în mod direct corelat cu acest obiect iar experiența solicitată vizează demonstrarea capacității reale a ofertantului de a gestiona lucrări de infrastructură rutieră cu trafic și impact ridicat;

În conformitate cu prevederile art. 178 lit. a) din Legea nr. 98/2016, "Autoritatea contractantă are dreptul de a stabili prin documentele achiziției cerințe privind capacitatea tehnică și profesională care sunt necesare și adecvate... a se asigura că operatorii economici dețin resursele umane și tehnice și experiența necesare... a executa contractul de achiziție publică/acordul-cadru la un standard de calitate corespunzător".

De asemenea, cerința privind capacitatea tehnică/profesională respectă principiul proporționalității deoarece nu s-a solicitat experiență identică, ci experiență similară și nu depășește nivelul necesar... garantarea bunei executări a contractului. Astfel drumurile județene implică o complexitate

superioară față de drumurile locale/comunale și standarde tehnice de siguranță și durabilitate mai ridicate.

Se poate constata lipsa caracterului restrictiv sau discriminatoriu, deoarece nu limitează accesul la procedură în mod artificial, este aplicabilă tuturor operatorilor economici în mod egal, poate fi demonstrată prin unul sau mai multe contracte, permite asocierea, utilizarea capacităților altor entități (terți susținători) și subcontractarea. Prin urmare, nu poate fi calificată drept restrictivă.

Se poate observa că contestatorul nu face diferența între experiența identică și experiența similară. Formularea „autostrăzi și/sau drumuri de interes național și/sau drumuri de interes județean și poduri” este alternativă, este formulată cu „și/sau”, permite demonstrarea experienței prin categorii diferite de infrastructură rutieră și nu impune realizarea exact a tipului de lucrare ce face obiectul contractului.

Face precizarea că experiența solicitată este una similară, nu identică, cerința fiind formulată alternativ și permițând demonstrarea capacității prin realizarea unor proiecte de infrastructură rutieră din categorii diferite, dar comparabile ca rang și complexitate. Prin urmare, nu se solicită experiență identică cu obiectul contractului, ci experiență relevantă... asigurarea bunei executări a acestuia.

Astfel solicitarea contestatorului de extindere a experienței similare astfel încât să includă în mod obligatoriu drumurile comunale și locale este neîntemeiată, întrucât ar conduce la diluarea nivelului de experiență necesar... îndeplinirea corespunzătoare a contractului. În consecință, acest capăt de contestație trebuie respins pe fond.

Învederează Consiliului că procedura de atribuire s-a desfășurat cu respectarea întocmai a dispozițiilor imperative ale Legii nr.98/... privind achizițiile publice.

Față de aspectele indicate, vă solicită să dispună respingerea contestației formulate ca nefondată.

Prin adresa înregistrată la... cu nr..... depune, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din..., emisă de..., în valoare de..., potrivit dispozițiilor art. 61¹ din Legea nr. 101/2016.

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, online... atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect „...” și termenul limită... depunerea ofertelor..., ora

Împotriva documentației de atribuire... a formulat contestația care face obiectul dosarului nr...., prin care solicită și măsura prealabilă a suspendării procedurii.

... nr...., luând act de faptul că autoritatea contractantă a dispus, voluntar, suspendarea procedurii, Consiliul a respins, ca rămasă fără obiect, cererea specifică a....

Tot ca o chestiune prealabilă, completul de soluționare investit cu soluționarea disputei învederează părților că această cauză a înregistrat întârzieri (în soluționare) deoarece organizarea completului a avut o dinamică specifică, componența sa actuală fiind desemnată prin Ordinul nr. 11 din 17 martie... al.... Astfel, la preluarea cauzei, completul a realizat verificarea în

integralitate a actelor din dosar, astfel încât cauza să fie soluționată cât mai judicios.

Concordant cu solicitarea contestatorului, Consiliul a acordat acestuia acces la dosarul cauzei, în temeiul dispozițiilor art.... din Legea nr. 101/2016, la data de....

Precizările autorității contractante privitoare la eroarea contestatorului de tehnoredactare a denumirii exacte a procedurii au fost valorizate de Consiliu, în sensul constatării că, în fapt, prin precizarea corectă a anunțului de participare și a prevederilor explicite ale documentației aferente, nu este dubiu în privința procedurii în care s-a formulat contestația, dar și a apărărilor corelate, cu atât mai mult cu cât acțiunea a fost postată și în SEAP, de către achizitor, aferent anunțului de participare.

1. Văzând susținerile contestatorului privind caracterul excesiv al cerinței de prezentare a ofertei și de derulare a lucrărilor *Nivelul de detaliu al activităților va fi ales astfel încât durata acestora să nu fie mai mare de 30 de zile calendaristice* (din Formularul 11 - formular propunere tehnică), Consiliul constată că, în fapt, autoritatea contractantă nu neagă posibilitatea reformulării ei, amintind, prin punctul de vedere la contestație, că ar fi putut face obiectul unei clarificări la adresa documentației de atribuire.

În același timp, Consiliul constată că, într-adevăr, regula respectivă, de întocmire a propunerii tehnice, nu se regăsește la nivelul de detaliu al formularului și în secțiunile dedicate ale documentației de atribuire, fiind adăugată în formular, adică în documentul ce, practic, sistematizează informațiile ofertei.

Or, din acest punct de vedere, autoritatea contractantă neglijează obligația generală, expresă, rezultând din dispozițiile art. 154 alin. (1) al Legii nr...., ce impun o informare clară și explicită (*corectă și precisă*) a ofertanților, prin documentația de atribuire: (1) *Autoritatea contractantă are obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare... a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire.*

Mai mult, nivelul de detaliu al programului de execuție a lucrărilor, în timp specific, este diferit precizat la litera c) a aceleiași secțiuni a formularului în cauză: (c) *Durata activităților va fi exprimată în zile.*

De altfel, văzând fișa de date a achiziției, se constată că regulile de întocmire a propunerii tehnice (secțiunea "IV... Modul de prezentare al propunerii tehnice") au un caracter mai permisiv: - *Graficul de realizare a investiției (Graficul fizic de execuție a contractului) din care sa rezulte perioada de prestare a serviciului de proiectare, serviciului de asistentă tehnică din partea proiectantului pe perioada de execuție a lucrărilor si executia lucrarilor, intocmit pe luni calendaristice.*

Conținutul caietului de sarcini, evocat de achizitor în apărare, privește modul de derulare a contractului, nu modul de întocmire a propunerii tehnice.

Prin urmare... corelarea informațiilor de întocmire a propunerii tehnice, Consiliul va obliga autoritatea contractantă la reformularea cerinței, cu eliminarea referirilor la un termen anume de prezentare a activităților, din cuprinsul formularului de întocmire a propunerii tehnice.

2. În privința formulei de ajustare a prețului contractului, Consiliul constată eronata invocare, de către contestator, a aplicabilității dispozițiilor

din OUG nr. 47/2022, ca temei al solicitării de eliminare a referirilor la formula rezultând din aplicarea dispozițiilor HG nr. 1/2018.

În fapt, prevederile OUG nr. 47/2022 privind ajustarea prețurilor contractelor de achiziție publică/contractelor sectoriale/contractelor de concesiune/acordurilor-cadru sunt aplicabile contractelor aflate în derulare sau procedurilor de atribuire în curs la momentul apariției reglementării, iar în cazul lucrărilor de infrastructură privesc doar contractele referitoare la infrastructura (rutieră și feroviară) la nivel național.

Or, prezenta procedură nu se regăsește în niciuna dintre ipostazele reglementate prin invocatul act normativ, astfel că cererea de modificare a documentației de atribuire bazată pe acest temei de drept va fi respinsă de Consiliu, ca nefondată.

3. Privitor la experiența profesională a personalului cheie, Consiliul constată că, în fapt, aceasta nu este solicitată de achizitor drept capacitate tehnică a ofertantului, ci drept condiție de executare a contractului, respectiv, obligație de prezentare a unei echipe de către viitorul antreprenor.

Mai mult, experiența în cauză reprezintă factori de evaluare/punctare a ofertei, raportată la obiectul ei specific, nicidecum cerințe de calificare, astfel că solicitarea contestatorului de a se elimina din cadrul caietului de sarcini (în care este cuprinsă doar detalierea cerințelor de punctare din fișa de date, neatacată), ca fi respinsă de Consiliu, ca nefondată. Mai mult, reformularea în sensul acceptării experienței profesionale relevante și a experienței dobândite în lucrări de complexitate tehnico-economică mai redusă decât a viitoarelor prestații din contract (sub pretextul existenței unor asemănări între lucrări de drumuri comunale/locale cu lucrările de drumuri județene), apare ca o solicitare care ar invalida scopul unui factor de evaluare obiectiv, respectiv, avantajul ce l-ar obține achizitorul.

Prin urmare, Consiliul va respinge, ca nefondată, cererea de modificare a documentației de atribuire, sub acest aspect, ca nefondată.

4. Consiliul ia act de faptul că autorul contestației pretinde că formulările specifice nivelului de experiență similară (în execuția lucrărilor, dar și în proiectare), ar fi restrictive, nepermițând participarea operatorilor care ar avea experiență și la nivelul unor contracte cu obiect similar, dar derulate în beneficiul unor drumuri comunale. Astfel, în fișa de date a achiziției (secțiunea "III.....a) Capacitatea tehnica si/sau profesionala"), autoritatea contractantă a precizat:

[...]ofertantul trebuie sa demonstreze ca a realizat în ultimii 5 ani, lucrari de construire si/sau modernizare si/sau consolidare si/sau reabilitare autostrazi si/sau drumuri de interes national si/sau drumuri de interes judetean si poduri, [...]

ofertantul a prestat servicii de proiectare... lucrari de construire si/sau modernizare si/sau consolidare si/sau reabilitare autostrazi si/sau drumuri de interes national si /sau drumuri de interes judetean si poduri, [...].

Or, în raport cu prevederile art. 178 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, nivelul experienței similare trebuie să fie relevant, în raport cu obiectul viitorului contract de achiziție publică: Cerințele privind capacitatea tehnică și profesională stabilite de autoritatea contractantă pot viza în special existența unui nivel corespunzător de experiență, prin raportare la contractele executate în trecut.

Astfel, raportat și la practica curentă, din proceduri de achiziție, Consiliul consideră că nivelul echivalent (nu inferior) al categoriilor de lucrări/servicii derulate în precedent reprezintă alegerea corectă a autorității contractante, motiv... care va respinge solicitarea de modificare a acestei reguli a fișei de date a achiziției.

În consecință, luând în considerare cele mai sus menționate, în temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite în parte contestația formulată de..., în contradictoriu cu... și va obliga la continuarea procedurii, în maxim 10 zile de la primirea deciziei, prin stabilirea unui nou termen de ofertare. Concomitent, autoritatea contractantă va asigura reformularea cerinței *Nivelul de detaliu al activităților, din cuprinsul formularului* de întocmire a propunerii tehnice, cu eliminarea referirilor la un termen anume de prezentare a activităților... corelarea cu fișa de date a achiziției.

..., în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge celelalte cereri de modificare a documentației de atribuire, ca nefondate.

Lipsind dovezi ale avansării unor cheltuieli ocazionate de soluționarea contestației, Consiliul va respinge cererea... de obligare a autorității contractante la plată, în temeiul art. 26 alin. (9) din amintita Lege.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite, în parte, contestația formulată de... în contradictoriu cu..., autoritate contractantă în procedura inițiată cu anunțul de participare nr....

Obligă autoritate contractantă la continuarea procedurii, în maxim 10 zile de la primirea deciziei, prin stabilirea unui nou termen de ofertare. Concomitent, autoritatea contractantă va asigura reformularea cerinței *Nivelul de detaliu al activităților*, conform motivării de mai sus.

Respinge contestația, în rest, ca nefondată.

Prezenta decizie este obligatorie... părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și poate fi atacată cu plângere, în temeiul art. 29 din același act normativ, în termen de 10 zile de la comunicare.