CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR

C.N.S.C.

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

În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) şi ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile şi căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziţie publică, a contractelor sectoriale şi a contractelor de concesiune de lucrări şi concesiune de servicii, precum şi pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE
Nr. ...
Data: ...

Prin contestaţia nr. 172/07.03.2017, înregistrată la Consiliul Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor sub nr. 7919/08.03.2017, depusă de către SC ... SRL, cu sediul în ..., având număr de înregistrare la Oficiul Registrului Comerţului J.... şi Cod Unic de Înregistrare ..., formulată împotriva documentaţiei de atribuire elaborată de către ..., în calitate de autoritate contractantă cu sediul în ..., referitoare la procedura simplificată online, privind atribuirea contractului de achiziţie publică de lucrări având ca obiect „Proiectare şi execuţie pentru realizarea la cheie a obiectivului de investiţii Construirea şi dotarea şcolii gimnaziale din sat Ursoaia, comuna Ivăneşti, ... s-a solicitat:
- suspendarea procedurii de atribuire,
- obligarea autorităţii contractante la adoptarea masurilor de remediere solicitate prin Notificarea prealabilă, cu prelungirea în mod corespunzător a termenului de depunere a ofertelor,
- obligarea autorităţii contractante să elimine cerinţele din fişa de date punctul IV.4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice, respectiv, „Note”.

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

Prin contestaţia nr. 172/07.03.2017, înregistrată la Consiliul Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor sub nr. 7919/08.03.2017, SC ... SRL în calitate de operator economic interesat să participe la procedura de atribuire în cauză, critică faptul că autoritatea contractantă a introdus în fişa de date cerinţe care restrâng artificial concurenţa sau dezavantajează în mod nejustificat operatorii economici.

În opinia contestatoarei, prevederile din fişa de date, punctul IV.4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice şi punctul IV.4.2) Modul de prezentare a propunerii financiare, încalcă prevederile art. 2, art. 49 şi art.

50 din Legea nr. 98/2016 şi prevederile art. 1 alin. (1) din HG nr. 395/2016.

În fişa de date, la punctul IV.4.1), Modul de prezentare a propunerii tehnice, s-au prevăzut următoarele cerinţe:

„Propunerea tehnică elaborată de ofertant va respecta în totalitate cerinţele prevăzute în caietul de sarcini. Propunerea tehnică trebuie să reflecte asumarea de către ofertant a tuturor cerinţelor/obligaţiilor prevăzute în caietul de sarcini. În cuprinsul prezentei documentaţii, orice trimitere la caietul de sarcini, se referă implicit la documentaţia tehnică postată în SEAP (caiet de sarcini general, SF, expertiza tehnică, certificat de urbanism). Propunerea tehnică va cuprinde cel puţin următoarele:

1. Metodologia pentru realizarea serviciilor şi lucrării (planul propus) (Formular nr.7), prin care ofertantul va descrie:

- abordarea şi metodologia prestării serviciilor, ţinând cont şi de prevederile legale aplicabile prestării serviciilor,

- abordarea şi metodologia de execuţie pentru realizarea lucrărilor (din punct de vedere proces tehnologic) ţinând cont şi de prevederile legale aplicabile execuţiei lucrărilor - În cadrul metodologiei se vor prezenta inclusiv procedurile tehnice de execuţie şi PCCVI aplicabile tuturor lucrărilor descrise în cadrul caietului de sarcini.

2. Resurse (personal şi instalaţii/echipamente) (Formular nr. 8). Ofertantul va prezenta informaţii minime referitoare la organizarea de proiect pe care o propune, precum şi următoarele:

- prezentarea unei organigrame cuprinzătoare care să identifice în mod clar tot personalul şi echipamentele pe care acesta intenţionează să le utilizeze la prestarea serviciilor şi realizarea lucrărilor. Organigrama va include şi o descriere a rolurilor şi responsabilităţilor personalului şi liniile de comunicare dintre membrii echipei.

- prezentarea modalităţii de asigurare a accesului la specialiştii necesari şi obligatorii în vederea verificării nivelului de calitate corespunzător cerinţelor fundamentale aplicabile serviciilor şi lucrărilor cuprinse în obiectul contractului, în conformitate cu prevederile Legii nr. 10/1995 şi a altor legi incidente.

Note:

În cazul în care ofertantul este o asociere, va fi prezentată şi abordarea pentru organizarea activităţii în cadrul asocierii care să demonstreze responsabilităţile obligatorii ale persoanelor şi organizaţiilor în cadrul asocierii, astfel cum acestea sunt solicitate în caietul de sarcini.

În cazul în care ofertantul utilizează subcontractanţi, se va depune şi abordarea pentru organizarea managementului subcontractanţilor, ţinând cont de cerinţele minime solicitate în caietul de sarcini.

3. Programul de execuţie (diagrama Gantt) pe luni calendaristice, care va conţine toate serviciile şi categoriile de lucrări descrise în caietul de sarcini, care să ilustreze succesiunea legală şi tehnologică de realizare a serviciilor şi lucrărilor, ordinea şi derularea în timp a activităţilor pe care ofertantul propune să le îndeplinească pentru realizarea serviciilor şi lucrărilor, în special:

- Serviciile, lucrările permanente şi temporare ce urmează să fie realizate, cu alocarea resurselor aferente;

- activităţile de interfatare cu lucrările existente şi operarea acestora;

- secvenţierea, derularea în timp şi durata verificărilor/testelor, cu evidenţierea clară a activităţilor induse în procesele de asigurare, respectiv de control al calităţii, conform legislaţiei specifice corespunzătoare obiectului contractului;

- denumirea activităţilor şi sub-activităţilor aferente, durata acestora, cu evidenţierea punctelor cheie (jaloanele) în execuţia contractului;

- drumul critic clar identificat în planificarea activităţiior.

4. Listele de cantităţi fără valori elaborate de fiecare ofertant, având în vedere toate informaţiile regăsite în caietului de sarcini şi prevederile legale aplicabile. Acestea vor fi formate din: Centralizatorul cheltuielilor pe obiectiv (Formularul FI conform Ordin nr. 863/ 2008);

Centralizatorul cheltuielilor pe categorii de lucrări, pe obiecte (Formularul F2 - conform Ordin nr. 863/ 2008); Listele cu cantităţi de lucrări, pe categorii de lucrări inclusiv pentru organizarea de şantier (Formularul F3 - conform Ordin nr. 863/ 2008); listele cu cantităţi de utilaje şi echipamente tehnologice şi fişele tehnice ale utilajelor şi echipamentelor tehnologice (Formularele F4 şi F5 - conform Ordin nr. 863/ 2008).

Dotările nu sunt induse în obiectul prezentei achiziţii. La elaborarea listelor de cantităţi, se va avea în vedere precizările din Anexa nr. 1 a Instrucţiunilor de aplicare a unor prevederi din Hotărârea Guvernului nr. 28/2008, aprobate de Ordinul nr. 863/2008, conform cărora în cazul în care contractul de lucrări are ca obiect atât proiectarea, cât şi execuţia, responsabilitatea completării tuturor coloanelor din Formularele F1 - F5 revine ofertantului.

5. Extrasele de resurse materiale, manopera, utilaj şi transport (fără valori);

6. Declaraţia privind termenul de garanţie acordat lucrărilor executate.

Se vor respecta condiţiile de mediu, social şi cu privire la relaţiile de muncă pe toată durata de îndeplinire a contractului. Se va prezenta o declaraţie pe proprie răspundere în acest sens (Formular nr. 9); în cazul unei asocieri, aceasta declaraţie va fi asumată de toţii membrii asocierii. Informaţii detaliate privind reglementările care sunt în vigoare la nivel naţional şi se referă la condiţiile de muncă şi protecţia muncii, securităţii şi sănătăţii în muncă, se pot obţine de la Inspecţia Muncii sau de pe site-ul: http://www.inspectmun.ro/legislatie/legislatie.html. Informaţia privind reglementările care sunt în vigoare la nivel naţional şi se referă la condiţiile de mediu, se pot obţine de la Agenţia Naţională pentru Protecţia Mediului sau de pe site-ul: http://www.anpm.ro/web/guest/legislaţie. INSTITUŢII COMPETENTE DE LA CARE OPERATORII ECONOMICI POT OBŢINE INFORMAŢII PRIVIND REGLEMENTĂRILE REFERITOARE LA: - condiţiile de muncă şi protecţia muncii: Ministerul Muncii, Familiei şi Protecţiei Sociale - www.mmuncii.ro; -impozitare: Ministerul Finanţelor Publice: www.mfinante.ro; - protectia mediului: Ministerul Mediului si Pădurilor - www.mmediu.ro

Note:

1. Orice necorelare, omisiune ori neconformitate constatată în privinţa documentelor ofertei, în raport cu prevederile documentaţiei de atribuire, legislaţiei în vigoare, respectiv cu normativele tehnice aplicabile, va conduce la respingerea ofertei.

2. Toate elementele propunerii tehnice trebuie să fie corelate şi să includă toate serviciile şi lucrările descrise în documentaţia de atribuire.

Ofertele care nu îndeplinesc cerinţele documentaţiei de atribuire sau care nu sunt detaliate şi corelate vor fi declarate neconforme din punct de vedere tehnic.

3. În sensul art. 134 alin. (9) lit. e) din HG nr. 395/ 2016, autoritatea contractantă exclude posibilitatea abaterii, omisiunii de prezentare/descriere a tuturor serviciilor şi lucrărilor prezentate şi/ sau rezultate din caietul de sarcini, conform cerinţelor de prezentare de la punctele 1-6 anterioare, aceasta atrăgând neconformitatea ofertei".

Contestatoarea apreciază menţiunile din notele de mai sus (punctele 1-3) abuzive. Legislaţia prevede modul de evaluare a propunerilor tehnice (abateri tehnice minore, vicii de formă etc.):

Art. 134 alin. (7) din HG nr. 395/2016 - *„(7) Prin excepţie de la dispoziţiile alin. (6), oferta nu va fi considerată neconformă în măsura în care modificări operate de ofertant în legătură cu propunerea sa tehnică se încadrează în una din categoriile de mai jos:*

a) pot fi încadrate în categoria viciilor de formă; sau

b) reprezintă corectări ale unor abateri tehnice minore, iar o eventuală modificare a preţului total al ofertei, indusă de aceste corectări, nu ar fi condus la modificarea clasamentului ofertanţilor participanţi la procedura de atribuire."

De asemenea, punctul 3 din Note, în care se invocă art. 134 alin. (9) lit. e) din HG nr. 395/2016, nu este definit concret şi poate da naştere la interpretări subiective.

De asemenea, în fişa de date, la punctul IV.4.2) Modul de prezentare a propunerii financiare, s-au prevăzut următoarele cerinţe:

„Propunerea financiară va fi prezentată conform Formularului nr. 6

Lipsa formularului de ofertă reprezintă lipsa propunerii financiare, respectiv lipsa actului juridic de angajare în contract, ceea ce atrage încadrarea ofertei în categoria ofertelor inacceptabile.

La elaborarea propunerii financiare, ofertantul va lua în calcul eventualele deduceri dacă sunt sub efectul unui legi, toate cheltuielile pe care le implică îndeplinirea obligaţiilor contractuale, precum şi marja de profit. Propunerea financiară va conţine, pe lângă formularul de ofertă, şi centralizatorul cu serviciile/ lucrările executate de asociaţi, subcontractanţi.

Oferta va cuprinde toate elementele necesare cuantificării valorice a serviciilor şi lucrărilor, astfel:

- centralizatorul cheltuielilor pe obiectiv (Formularul F1 conform Ordin nr. 863/ 2008)

- Centralizatorul serviciilor obiect al contractului şi deviz financiar cu detalierea modului de fundamentare al preţului solicitat pentru fiecare categorie de servicii, conform anexelor la formularul de ofertă.

- centralizatorul cheltuielilor pe categorii de lucrări, pe obiecte (Formularul F2 - conform Ordin nr. 863/ 2008)

- devizele ofertă - Listele cu cantităţi de lucrări, pe categorii de lucrări (Formularul F3 - conform Ordin nr. 863/ 2008)

- lista cu cantităţi de utilaje şi echipamente tehnologice şi fişele tehnice ale utilajelor şi echipamentelor tehnologice (Formularele F4 şi F5 - conform Ordin nr. 863/ 2008)

- listele cu cantităţi de lucrări pentru construcţii provizorii organizare de şantier

- extrasele de resurse materiale, manopera, utilaj şi transport (cu valori)

- Graficul fizic şi valoric de îndeplinire a contractului pe luni calendaristice, care va conţine toate serviciile şi categoriile de lucrări descrise în caietul de sarcini, care să ilustreze succesiunea legală şi tehnologică de realizare a serviciilor şi lucrărilor, ordinea şi derularea în timp a activităţilor pe care ofertantul propune să le îndeplinească pentru realizarea serviciilor şi lucrărilor.

Propunerea financiară aferentă lucrărilor se va elabora cu respectarea tuturor soluţiilor şi categoriilor de lucrări descrise în caietul de sarcini, în baza listelor de cantităţi rezultate din documentaţia de atribuire, întocmite de fiecare ofertant. Preţul unitar al fiecărei categorii de lucrări se va oferta în conformitate cu cerinţele din caietul de sarcini aprobat, astfel încât categoriile de lucrări regăsite în caietul de sarcini să fie realizate „la cheie". Ofertantul va include, în cadrul propunerii financiare, orice costuri legate de:

- prestarea serviciilor şi execuţia tuturor lucrărilor prevăzute şi rezultate din caietul de sarcini, întocmirea instrucţiunilor de întreţinere şi exploatare

- protejarea mediului, conform normelor legale, precum şi cele legate de refacerea cadrului natural după finalizarea lucrărilor - procurarea, transportul, depozitarea şi punerea în operă a materialelor şi echipamentelor necesare funcţionării obiectului contractului, conform cerinţelor impuse prin caietul de sarcini".

Prin cerinţele prevăzute în fişa de date la punctele IV.4.1) şi IV.4.2), autoritatea contractantă solicită, de fapt, elaborarea proiectului tehnic în faza de ofertare, ceea ce este exagerat şi restrictiv.

În susţinerea celor afirmate, contestatoarea prezintă în continuare conţinutul-cadru al proiectului tehnic prevăzut de Ordinul nr. 863/2008 pentru aprobarea "Instrucţiunilor de aplicare a unor prevederi din Hotărârea Guvernului nr. 28/2008 privind aprobarea conţinutului-cadru al documentaţiei tehnico-economice aferente investiţiilor publice, precum şi a structurii şi metodologiei de elaborare a devizului general pentru obiective de Investiţii şi lucrări de intervenţii":

"Conţinutul-cadru al proiectului tehnic este următorul:

A. Părţile scrise

1. Date generale:

- denumirea obiectivului de investiţii;

- amplasamentul (judeţul, localitatea, adresa poştală şi/sau alte date de identificare);

- *titularul investiţiei;*
- *beneficiarul investiţiei;*
- *elaboratorul proiectului.*

2. Descrierea generală a lucrărilor

2.1. în cadrul secţiunii "Descrierea lucrărilor" care fac obiectul proiectului tehnic se vor face referiri asupra următoarelor elemente:

a) amplasamentul;

b) topografia;

c) clima şi fenomenele naturale specifice zonei;

d) geologia, seismicitatea;

e) prezentarea proiectului pe specialităţi;

f) devierile şi protejările de utilităţi afectate;

g) sursele de apă, energie electrică, gaze, telefon şi altele asemenea pentru lucrări definitive şi provizorii;

h) căite de acces permanente, căite de comunicaţii şi altele asemenea;

i) trasarea lucrărilor;

j) antemăsurătoarea;

2.2. Memorii tehnice pe specialităţi.

3. Caietele de sarcini

Sunt documentele care reglementează nivelul de performanţă a lucrărilor, precum şi cerinţele, condiţiile tehnice şi tehnologice, condiţiile de calitate pentru produsele care urmează a fi încorporate în lucrare, testele, inclusiv cele tehnologice, încercările, nivelurile de toleranţe şi altele de aceeaşi natură, care să garanteze îndeplinirea exigenţelor de calitate şi performanţă solicitate.

Caietele de sarcini se elaborează de către proiectant pe specialităţi, prin dezvoltarea elementelor tehnice cuprinse în planşe, şi nu trebuie să fíe restrictive.

3.1. Rolul şi scopul caietelor de sarcini:

a) fac parte integrantă din proiectul tehnic;

b) reprezintă descrierea elementelor tehnice şi calitative menţionate în planşe şi prezintă informaţii, precizări şi prescripţii complementare planşelor;

c) planşele, breviarele de calcul şi caietele de sarcini sunt complementare; notele explicative înscrise în planşe sunt scurte şi cu caracter general, vizând în special explicita rea desenelor;

d) detaliază notele şi cuprind caracteristicile şi calităţile materialelor folosite, testele şi probele acestora, descriu lucrările care se execută, calitatea, modul de realizare, testele, verificările şi probele acestor lucrări, ordinea de execuţie şi de montaj şi aspectul finai;

e) împreună cu planşele, trebuie să fie astfel concepute încât, pe baza lor, să se poată determina cantităţile de lucrări, costurile lucrărilor şi utilajelor, forţa de muncă şi dotarea necesară execuţiei lucrărilor;

f) elaborarea caietelor de sarcini se face de către proiectanţi - arhitecţi şi ingineri specialişti - pentru fiecare categorie de lucrare;

g) stabilesc responsabilităţile pentru calităţile materialelor şi ale lucrărilor şi responsabilităţile pentru teste, verificări, probe;

h) redactarea caietelor de sarcini trebuie să fie concisă şi sistematizată;

i) prevăd modul de urmărire a comportării în timp a investiţiei;

j) prevăd măsurile şi acţiunile de demontare/demolare (inclusiv reintegrarea în mediul natural a deşeurilor) după expirarea perioadei de viaţă (postutilizarea).

3.2. Tipuri de caiete de sarcini

3.2.1. în funcţie de destinaţie, caietele de sarcini pot fi:

a) caiete de sarcini pentru execuţia lucrărilor;

b) caiete de sarcini pentru furnizori de materiale, semifabricate, utilaje, echipamente tehnologice şi confecţii diverse;

c) caiete de sarcini pentru recepţii, teste, probe, verificări şi puneri în funcţiune;

d) caiete de sarcini pentru urmărirea comportării în timp a construcţiilor şi conţinutul cărţii tehnice.

3.2.2. în funcţie de categoria de importanţă a obiectivului de investiţii, caietele de sarcini pot fi:

a) caiete de sarcini generale, care se referă la lucrări curente în domeniul construcţiilor şi care se elaborează pentru toate obiectivele de investiţii;

b) caiete de sarcini speciale, care se referă la lucrări specifice şi care se elaborează independent pentru fiecare lucrare.

3.3. Conţinutul caietelor de sarcini

Caietele de sarcini trebuie să cuprindă:

a) breviarele de calcul, care reprezintă documentele justificative pentru dimensionarea elementelor de construcţii şi de instalaţii şi se elaborează pentru fiecare element de construcţie în parte. Breviarele de calcul, prezentate sintetic, vor preciza încărcările şi ipotezele de calcul, precum şi tipurile de programe utilizate;

b) nominalizarea planşelor care guvernează lucrarea;

c) proprietăţile fizice, chimice, de aspect, de calitate, toleranţe, probe, teste şi altele asemenea, pentru materialele componente ale lucrării, cu indicarea standardelor;

d) dimensiunea, forma, aspectul şi descrierea execuţiei lucrării;

e) ordinea de execuţie, probe, teste, verificări ale lucrării;

f) standardele, normativele şi alte prescripţii, care trebuie respectate la materiale, utilaje, confecţii, execuţie, montaj, probe, teste, verificări;

g) condiţiile de recepţie, măsurători, aspect, culori, toleranţe şi altele asemenea.

4. Listele cu cantităţile de lucrări

Acest capitol va cuprinde toate elementele necesare cuantificării valorice a lucrărilor şi conţine:

a) centralizatorul cheltuielilor, pe obiectiv (formularul FI);

b) centralizatorul cheltuielilor pe categorii de lucrări, pe obiecte (formularul F2);

c) listele cu cantităţile de lucrări pe categorii de lucrări (formularul F3);

d) listele cu cantităţile de utilaje şi echipamente tehnologice, inclusiv dotări (formularul F4);

e) fişele tehnice ale utilajelor şi echipamentelor tehnologice (formularul F5);

f) listele cu cantităţi de lucrări pentru construcţii provizorii OS (organizare de şantier) (Se poate utiliza formularul F3.).

NOTĂ:

Formularele F1-F5, completate cu preţuri unitare şi valori, devin formulare pentru devizul ofertei şi vor fi utilizate pentru întocmirea situaţiilor de lucrări executate, în vederea decontării.

5. Graficul general de realizare a investiţiei publice (formularul F6) Graficul general de realizare a investiţiei publice reprezintă eşalonarea fizică a lucrărilor de investiţii/intervenţii.

NOTĂ:

Formularele F1-F6 fac obiectul anexei nr. 1, care face parte integrantă din prezentele instrucţiuni.

B. Părţile desenate

Sunt documentele principale ale proiectului tehnic pe baza cărora se elaborează părţile scrise ale acestuia, cuprinzând toate informaţiile necesare elaborării caietelor de sarcini şi care, de regulă, se compun din:

1. Planşe generale:

Sunt planşe informative de ansamblu şi cuprind:

** planşa de încadrare în zonă;*

** planşele de amplasare a reperelor de nivelment şi planimetrice;*

** planşele topografice principale;*

** planşele de amplasare a forajelor şi profilurilor geotehnice, cu înscrierea condiţiilor şi a recomandărilor privind lucrările de fundare;*

** planşele principale de amplasare a obiectelor, cu înscrierea cotelor de nivel, a distanţelor de amplasare, orientărilor, coordonatelor, axelor, reperelor de nivelment şi planimetrice, a cotei ± 0,00, a cotelor trotuarelor, a cotelor şi distanţelor principale de amplasare a drumurilor, trotuarelor, aleilor pietonale, platformelor şi altele asemenea;*

** planşele principale privind sistematizarea pe verticală a terenului, cu înscrierea volumelor de terasamente, săpături-umpluturi, depozite de pământ, volumul pământului transportat (excedent şi deficit), a lucrărilor privind stratul vegetal, a precizărilor privind utilajele şi echipamentele de lucru, precum şi a altor informaţii şi elemente tehnice şi tehnologice;*

** planşele principale privind construcţiile subterane, cuprinzând amplasarea lor, secţiuni, profiluri longitudinale/transversale, dimensiuni, cote de nivel, cofraj şi armare, ariile şi marca secţiunilor din oţel, marca betoanelor, protecţii şi izolaţii hidrofuge, protecţii împotriva agresivităţii solului, a coroziunii şi altele asemenea;*

** planşele de amplasare a reperelor fixe şi mobile de trasare.*

2. Planşele principale ale obiectelor

Sunt planşe cu caracter tehnic, care definesc şi explicitează toate elementele construcţiei.

Se recomandă ca fiecare obiect subteran/suprateran să fie identificat prin număr/cod şi denumire proprii.

Planşele principale se elaborează pe obiecte şi, în general, cuprind:

2.1. Planşe de arhitectură

Definesc şi explicitează toate elementele de arhitectură ale fiecărui obiect, inclusiv cote, dimensiuni, distanţe, funcţiuni, arii, precizări privind finisajele şi calitatea acestora şi alte informaţii de această natură.

2.2. Planşe de structură

Definesc şi explicitează pentru fiecare obiect alcătuirea şi execuţia structurii de rezistenţă, cu toate caracteristicile acesteia, şi cuprind:

* *planurile infrastructurii şi secţiunile caracteristice cotate;*
* *planurile suprastructurii şi secţiunile caracteristice cotate;*
* *descrierea soluţiilor constructive, descrierea ordinii tehnologice de execuţie şi montaj (numai în situaţiile speciale în care aceasta este obligatorie), recomandări privind transportul, manipularea, depozitarea şi montajul.*

2.3. Planşe de instalaţii

Definesc şi explicitează pentru fiecare obiect amplasarea, alcătuirea şi execuţia instalaţiilor, inclusiv cote, dimensiuni, toleranţe şi altele asemenea.

2.4. Planşe de utilaje şi echipamente tehnologice

Vor cuprinde, în principal, planşele principale de tehnologie şi montaj, secţiuni, vederi, detalii, inclusiv cote, dimensiuni, toleranţe, detalii montaj, şi anume:

* *planşe de ansamblu;*
* *scheme ale fluxului tehnologic;*
* *scheme cinematice, cu indicarea principalilor parametri;*
* *scheme ale instalaţiilor hidraulice, pneumatice, electrice, de automatizare, comunicaţii, reţele de combustibil, apă, iluminat şi altele asemenea, precum şi ale instalaţiilor tehnologice;*
* *planşe de montaj, cu indicarea geometriilor, dimensiunilor de amplasare, prestaţiilor, sarcinilor şi a altor informaţii de aceeaşi natură, inclusiv a schemelor tehnologice de montaj;*
* *diagrame, nomograme, calcule inginereşti, tehnologice şi de montaj, inclusiv materialul grafic necesar punerii în funcţiune şi exploatării;*
* *liste cu utilaje şi echipamente din componenţa planşelor tehnologice, inclusiv fişe cuprinzând parametrii, performanţele şi caracteristicile acestora.*

2.5. Planşe de dotări

Cuprind planşe de amplasare şi montaj, inclusiv cote, dimensiuni, secţiuni, vederi, tablouri de dotări şi altele asemenea, pentru:

* *piese de mobilier;*
* *elemente de inventar gospodăresc,*
* *dotări PSI,*
* *dotări necesare securităţii muncii,*
* *alte dotări necesare în funcţie de specific."*

Din compararea cerinţelor privind modul de întocmire a propunerii tehnice şi a propunerii financiare cu prevederile din Ordinul nr. 863/ 2008 pentru aprobarea "Instrucţiunilor de aplicare a unor prevederi din Hotărârea Guvernului nr. 28/2008 privind aprobarea conţinutului-cadru al

documentaţiei tehnico-economice aferente investiţiilor publice, precum şi a structurii şi metodologiei de elaborare a devizului general pentru obiective de investiţii şi lucrări de intervenţii", în care este prevăzut conţinutul-cadru al proiectului tehnic, rezultă în mod evident că cerinţele autorităţii contractante fac parte din conţinutul proiectului tehnic, care trebuie să fie elaborat de către ofertantul care va fi declarat câştigător al procedurii.

În susţinerea celor de mai sus, contestatoarea invocă şi prevederile din caietul de sarcini general, prin care se stabilesc cerinţele pentru elaborarea proiectului tehnic:

„(3) SPECIFICAŢII TEHNICE SERVICII DE PROIECTARE ŞI ASISTENŢĂ TEHNICĂ DIN PARTEA PROIECTANTULUI

Serviciile de proiectare vor consta în:

- *întocmirea documentaţiilor necesare pentru obţinerea avizelor/ acordurilor necesare autorizării şi execuţiei lucrărilor inclusiv DTAC şi DTAD;*
- *întocmirea proiectului tehnic şi a detaliilor de execuţie;*
- *verificarea documentaţiilor tehnice de către specialişti verificatori de proiecte, atestaţi conform legislaţiei în vigoare;*
- *asistenţă tehnică din partea proiectantului pe perioada execuţiei lucrărilor.*

PROIECTUL TEHNIC

Va fi întocmit în conformitate cu prevederile HG nr. 28/2008 privind aprobarea conţinutului cadru al documentaţiei tehnico - economice aferente investiţiilor publice, precum şi a structurii şi metodologiei de elaborare a devizului general pentru obiective de investiţii şi lucrări de intervenţii şi Ordinului nr. 863/2008 pentru aprobarea instrucţiunilor de aplicare a unor prevederi din Hotararea Guvernului nr. 28/2008.

Se va elabora în concordanţă cu soluţiile propuse în Studiile de Fezabilitate, respectând cu stricteţe Legea nr. 10/1995 privind calitatea în construcţii - republicată şi toate reglementările specifice din domeniu.

Vor fi respectate de asemenea condiţiile de mediu impuse, iar proiectul trebuie să-şi demonstreze compatibilitatea cu reglementările de mediu naţionale precum şi cu legislaţia europeană în domeniu.

Proiectul tehnic trebuie să permită elaborarea detaliilor de execuţie în conformitate cu materialele şi tehnologia de execuţie propusă, cu respectarea strictă a prevederilor proiectului tehnic, fără să fie necesară suplimentarea cantităţilor de lucrări şi fără a se depăşi costul lucrării stabilit în faza de studiu de fezabilitate.

Proiectul tehnic va respecta cu stricteţe conţinutul cadru stabilit prin Ordinul nr. 863/2008 al MLPTL, cu modificările şi competanie ulterioare.

Dacă în urma obţinerii avizelor/ acordurilor/ autorizaţiilor, se impune modificarea proiectului tehnic, detaliilor de execuţie, etc., termenul de remediere/ modificare/ completare/ actualizare a documentaţiilor întocmite, este de maxim 7 zi le lucrătoare de la solicitarea scrisă a achizitorului.

De asemenea, va fi întocmit Programul de urmărire în timp a comportării construcţiei în exploatare şi intervenţiile în timp, conform prevederilor Normativului privind comportarea în timp a construcţiilor Indicativ P130 - 1999. Categoria urmăririi comportării în exploatare,

perioadele la care se realizează şi metodologia de efectuare a acestei activităţi se stabilesc de către proiectantul lucrărilor sau de către un expert tehnic, în funcţie de categoria de importanţă a construcţiilor şi se consemnează în jurnalul evenimentelor, care se păstrează în componenţa capitolului D al cărţii tehnice a construcţiei.

Se va întocmi de asemenea, şi documentaţia privind postutilizarea construcţiilor. ...".

Contestatoarea menţionează că din cauza cerinţelor impuse privind elaborarea propunerii tehnice şi a propunerii financiare, deoarece sunt exagerate în raport cu etapa şi informaţiile puse la dispoziţie potenţialilor ofertanţi, se restrânge artificial concurenţa.

În fapt, autoritatea contractantă solicită, indirect, întocmirea proiectului tehnic în etapa de ofertare, deoarece elaborarea unei propuneri tehnice şi a unei propuneri financiare conform cerinţelor, nu se poate face decât după elaborarea proiectului tehnic.

Listele de cantităţi conform cerinţelor autorităţii contractante ("Listele cu cantităţi de lucrări, pe categorii de lucrări inclusiv pentru organizarea de şantier Formularul F3 - conform Ordin nr. 863/ 2008") pot fi elaborate după întocmirea antemăsurătorilor.

Antemasuratorile nu pot fi întocmite decât după întocmirea planşelor şi efectuarea calculelor de structură/breviarelor de calcul etc.

De asemenea, contestatoarea susţine că invocarea formularelor din Ordinul nr. 863/2008 nu poate fi reţinută, deoarece a prezentat anterior care este traseul elaborării listelor de cantităţi.

De asemenea, invocarea modelului de fişă de date, publicat de ANAP (Notificarea nr. 256), nu poate fi reţinută, deoarece nu rezultă că se referă la un contract care are ca obiect proiectare şi execuţie, chiar dacă se referă la un contract de lucrări. Mai mult, aceasta are caracter de recomandare şi trebuie adaptată cerinţelor şi procedurii specifice pe care o aplică o autoritate contractantă.

Pentru contractul în cauză, cerinţele privind modul de prezentare a propunerii tehnice şi a propunerii financiare trebuie să aibă la bază informaţiile puse la dispoziţie de autoritatea contractantă.

Astfel, la acest moment nu se poate vorbi de liste de cantităţi conform Ordinului nr. 863/2008, ci de liste de preţuri aferente categoriilor de lucrări importante corespunzătoare soluţiei indicate prin SF şi prezentate în SF.

Listele de cantităţi ce conţin articole de lucrări detaliate se vor întocmi ulterior la nivel de proiect tehnic şi detalii de execuţie, numai de către ofertantul declarat câştigător, fără a modifica cele asumate prin oferta declarată câştigătoare.

În final, contestatoarea apreciază că este abuziv să oblige toţi ofertanţii să elaboreze proiectul tehnic în această fază, elaborare care implică cheltuieli mari, nejustificate în aceasta fază a procedurii.

Autoritatea contractantă a transmis punctul său de vedere nr. 908/16.03.2017, înregistrat la Consiliu cu nr. 9132/16.03.2017, în care menţionează că SC ... SRL i-a transmis Notificarea prealabilă nr. 165/01.03.2017, prin care aceasta din urmă solicită următoarele măsuri de remediere:

1. Eliminarea cerinţei de prezentare a Programului de execuţie de la pct. 3 al cap. IV.4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice al fişei de date a achiziţiei,

2. Eliminarea cerinţei de prezentare a listelor de cantităţi fără valori solicitate în cadrul propunerii tehnice, conform punctului 4 de la cap. IV.4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice a fişei de date a achiziţiei, respectiv a celor cu valori solicitate în cadrul propunerii financiare, conform cap. IV. 4.2) Modul de prezentare a propunerii financiare a fişei de date a achiziţiei.

În urma primirii notificării prealabile, autoritatea contractantă i-a transmis contestatarei răspunsul nr. 735/03.03.2017, prin care i-a comunicat motivat acesteia, faptul că, nu va adopta măsurile de remediere solicitate în cuprinsul Notificării prealabile.

Cu privire la solicitările din contestaţie, autoritatea contracantă invocă excepţia privind inadmisibilitatea solicitării de a elimina cerinţele prevăzute în cele trei note de la cap. IV.4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice din fişa de date a achiziţiei: *"Note: 1. Orice necorelare, omisiune ori neconformitate constatată în privinţa documentelor ofertei, în raport cu prevederile documentaţiei de atribuire, legislaţiei în vigoare, respectiv cu normativele tehnice aplicabile, va conduce la respingerea ofertei. 2. Toate elementele propunerii tehnice trebuie să fie corelate şi să includă toate serviciile şi lucrările descrise în documentaţia ce atribuire. Ofertele care nu îndeplinesc cerinţele documentaţiei de atribuire sau care nu sunt detaliate şi corelate vor fi declarate neconforme din punct de vedere tehnic. 3 În sensul art. 134 alin. (9) lit. e) din HG nr 395/2016, autoritatea contractantă exclude posibilitatea abaterii, omisiunii de prezentare/ descriere a tuturor serviciilor şi lucrărilor prezentate şi/ sau rezultate din caietul de sarcini, conform cerinţelor de prezentare de la punctele 1- 6 anterioare, aceasta atrăgând neconformitatea ofertei".*

Autoritatea contractantă invocă excepţia inadmisibilităţii, deoarece, cu privire la această solicitare din contestaţie, lipseşte Notificarea prealabilă în sensul solicitării de remediere.

Astfel, Notificarea prealabilă nr. 165/01.03.2017 nu conţine nicio referire şi/sau solicitare de remediere cu privire la cele trei note de la cap. IV.4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice din fişa de date a achiziţiei.

Cu privire la solicitarea privind adoptarea măsurilor de remediere prevăzute în Notificarea prealabilă nr. 165/01.03.2017, autoritatea contractantă învederează că în contestaţia prezentată, nu se prezintă nicio motivaţie privind solicitarea de la punctul 1 din Notificarea prealabilă de eliminare a cerinţei, de prezentare a Programului de execuţie de la pct. 3 al cap. IV.4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice al fişei de date a achiziţiei, motivaţie obligatorie a fi prezentată conform elementelor contestaţiei prevăzute la art. 10 lit. f) din Legea nr. 101/2016.

Mai mult, nici obiectul contestaţiei nu este clar identificat, trimiterea la solicitările dintr-un alt act care, "nota bene", nu este adresat Consiliului, putând fi asimilate doar într-un mod indirect şi „forţat" pretenţiilor din contestaţie respectiv obiectul acesteia.

Astfel, autoritatea contractantă consideră că obiectul fondului contestaţiei se rezumă într-un mod indirect doar la solicitarea de eliminare a cerinţei de prezentare a listelor de cantităţi fără valori solicitate în cadrul propunerii tehnice, conform punctului 4 de la cap. IV.4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice al fişei de date a achiziţiei, respectiv a celor cu valori solicitate în cadrul propunerii financiare, conform cap. IV.4.2) Modul de prezentare a propunerii financiare al fişei de date a achiziţiei.

Pe fondul cauzei, autoritatea contractantă precizează că nu deţine liste de cantităţi/evaluări, acestea nefiind regăsite în conţinutul cadru al documentaţiei tehnico-economice, faza SF, reglementat de legislaţia în vigoare la momentul recepţionării documentaţiei SF, în speţă HG nr. 28/ 2008.

Astfel, autoritatea contractantă consideră că dat fiind specificul achiziţiei de "Proiectare şi execuţie", este obligaţia ofertantului de a întocmi listele de cantităţi în baza cărora se va întocmi propunerea financiară, în acest sens, având la dispoziţie Studiul de fezabilitate cu toate elementele acestuia reglementate de legislaţia aplicabilă. Potrivit prevederilor HG nr. 28/2003, cu modificările şi completările ulterioare, respectiv anexa nr. 2 „conţinutul cadru al studiului de fezabilitate", proiectantul nu are nicio obligaţie în vederea elaborării listelor de cantităţi de lucrări la faza SF.

Nici pe linia legislaţiei în domeniul achiziţiilor publice nu există prevederi care să interzică autorităţii să solicite listele de cantităţi, mai cu seamă că obiectul contractului îl reprezintă atât proiectarea, cât şi execuţia de lucrări. Procedurile de atribuire a contractelor de proiectare şi execuţie au ca particularitate necesitatea elaborării de către ofertanţi, încă din etapa de ofertare, a centralizatoarelor de cheltuieli şi a listelor de cantităţi şi preţuri unitare, pentru a putea să liciteze un anumit preţ pentru componenta de execuţie a lucrării. Doar având prefigurate aceste devize se poate susţine şi oferta un preţ real pentru investiţia supusă licitaţiei.

Pe de altă parte, accesul operatorilor economici la procedură nu este îngrădit prin cerinţa prezentării centralizatoarelor şi listelor de cantităţi, ele urmând să asigure autoritatea contractantă de a corecta şi completa înţelegere şi ofertare a obiectului investiţiei şi de fundamentarea economică a preţului de execuţie. După cum s-a arătat, ţine de specificul acestui gen de contracte cumulative faptul că ofertanţii trebuie să detalieze unele elemente în ofertă, pe baza cărora vor semna viitorul contract, elemente care, în cazul de faţă, sunt reprezentate inclusiv de centralizatoarele şi listele de cantităţi solicitate la cap. IV.4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice şi cap. IV.1.2) Modul de prezentare a propunerii financiare din fişa de date a achiziţiei.

Autoritatea contractantă nu poate da curs solicitării contestatoarei de eliminare a listelor de cantităţi fără valorile solicitate în cadrul propunerii tehnice, respectiv a celor cu valori solicitate în cadrul propunerii financiare, deoarece listele de cantităţi sunt principalele elemente ale ofertei, care pot asigura autoritatea contractantă că ofertele depuse respectă specificaţiile tehnice ale caietului de sarcini (aşa cum este definit în documentaţia de atribuire ca fiind format din caiet de sarcini general, SF, expertiza tehnică,

certifical de urbanism) respectiv de făptul că la formarea preţului s-a ţinut cont de toate cerinţele acestuia.

În acest sens la pc. 4 al cap. IV.4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice al fişei de date a achiziţiei, se menţionează "Listele de cantităţi fără valori elaborate de fiecare ofertant, având în vedere toate informaţiile regăsite în caietul de sarcini şi prevederile legale aplicabile", iar la cap. IV.4.2) Modul de prezentare a propunerii financiare al fişei de date a achiziţiei, se regăseşte următoarea precizare "Propunerea financiară aferentă lucrărilor se va elabora cu respectarea tuturor soluţiilor şi categoriilor de lucrări descrise în caietul de sarcini, în baza listelor de cantităţi rezultate din documentaţia de atribuire, întocmite de fiecare ofertant. Preţul unitar al fiecarei categorii de lucrări se va oferta în conformitate cu cerinţele din caietul de sarcini aprobat, astfel încât categoriile de lucrări regăsite în caietul de sarcini să fi realizate „la cheie”.

Conform acestor menţiuni, este evident că solicitarea autorităţii contractante, este aceea de a se întocmi listele de cantităţi strict în baza informaţiilor regăsite în caietul de sarcini (format din caietului de sarcini general, SF, expertiză tehnică, certificat de urbanism conform menţiunilor din caietul de sarcini general şi cap. IV 4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice) şi corelat cu prevederile legate aplicabile.

De asemenea, la fel de evident este şi faptul că, comisia de evaluare va evalua ofertelor în baza aceloraşi informaţii la care au avut acces şi ofertanţii (postate în SEAP), de astfel Studiul de fezabilitate fiind postat integral în SEAP, nefiind întocmite liste de cantităţi la această fază de proiectare.

Autoritatea contractantă, conştientă fiind de faptul că întocmirea listelor de cantităţi necesită o perioadă mai îndelungată pentru elaborarea ofertelor, a acordat o perioadă mult mai mare pentru elaborarea ofertelor decât cea minimă legală (25 zile în loc de minim 15 zile), fiind, astfel, asigurate toate condiţiile de întocmire a unor oferte corecte, realiste şi sustenabile.

Acest mod de ofertare este impus şi de prevederile Anexei nr. 1 a instrucţiunilor de aplicare a unor prevederi din Hotararea Guvernului nr. 28/2008, aprobate de Ordinul nr. 863/2008, în cuprinsul căreia se regăsesc următoarele precizări privind responsabilitatea completării tuturor coloanelor din Formularele F1 - F5 în cazul atribuirii contractelor de proiectare şi execuţie:

1. Cu privire la formularele F1 şi F2 - "PRECIZARE:... în cazul în care contractul de lucrări are ca obiect atât proiectarea, cât şi execuţia uneia sau mai multor lucrări de construcţii, responsabilitatea completării coloanelor 0-2 revine ofertantului."
2. Cu privire la formularul F3 - "PRECIZĂRI:... în cazul în care contractul de lucrări are ca obiect atât proiectarea, cât şi execuţia uneia sau mal multor lucrări de construcţii, responsabilitatea completării coloanelor 0-3 revine ofertantului”.
3. Cu privire la formularul F4 - "PRECIZARE:... în cazul în care contractul de lucrări are ca obiect atât proiectarea, cât şi execuţia uneia sau mai multor lucrări de construcţii, responsabilitatea completării coloanelor 0-2 şi 6 revine ofertantului".

4. Cu privire la formularul F5 – „PRECIZARE:., în cazul în care contractul de lucrări are ca obiect atât proiectarea, cât şi execuţia uneia sau mai multor lucrări de construcţii, responsabilitatea completării coloanelor 0 şi 1 revine ofertantului."

Din analiza conţinutului coloanelor menţionate anterior din Formularele F1 - F5 ale Ordinului nr. 863/2008, se constată faptul că acestea fac referire la obligaţia ofertanţilor, ca în cazul achiziţiilor de proiectare şi execuţie, să întocmească şi să completeze ca atare în formulare şi următoarele informaţii:

- Denumirea capitolelor de cheltuieli precum este în cazul Formularului F1,
- Categoriile de lucrări precum este în cazul Formularului F2,
- Secţiunea tehnică formală din capitolele şi subcabitolele de lucrări respectiv cantităţile din acestea cu unitatea de măsură aferentă, precum este în cazul Formularului F3,
- Denumirea utilajelor şi echipamentelor tehnologice, inclusiv dotări, cu cantitatea aferentă, precum este în cazul formularului F4,
- Specificaţii tehnice ale utiajelor şi echipamentelor tehnologice, inclusiv dotări, precum este în cazul Formularului F5.

Astfel, autoritatea contractantă consideră a fi fără echivoc faptul că, în cazul atribuirii contractelor de proiectare şi execuţie, ofertanţii au obligaţia întocmirii şi prezentării formularelor F1 - F5 conform conţinutului cadru regăsit în Ordinul nr. 853/2008, întocmai fiind formulate şi solicitările autorităţii contractante din fişa de date a achiziţiei.

Acest aspect este prezentat inclusiv la nivelul fişei de date, unde la punctul 4 al cap. IV.4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice, se menţionează "Listele de cantităţi fără valori elaborate de fiecare ofertant, având în vedere toate informaţiile regăsite în caietului de sarcini şi prevederile legale aplicabile. Acestea vor fi formate din: Centralizatorul cheltuielilor pe obiectiv (Formularul F1 conform Ordin nr. 863/2008); Centralizatorul cheltuielilor pe categorii de lucrări, pe obiecte (Formularul F2 - conform Ordin nr. 863/ 2008); Listele cu cantităţi de lucrări, pe categorii de lucrări inclusiv pentru organizarea de şantier (Formularul F3 - conform Ordin nr. 863/ 2008); listele cu cantităţi de utilaje şi echipamente tehnologice şi fişele tehnice ale utilajelor şi echipamentelor tehnologice (Formularele F4 şi F5 - conform Ordin nr. 863/2008). Dotările nu sunt incluse în obiectul prezentei achiziţii. La elaborarea listelor de cantităţi, se vor avea în vedere precizările din Anexa nr. 1 a Instrucţiunilor de aplicare a unor prevederi din Hotararea Guvernului nr. 28/2008, aprobate de Ordinul 863/2008, conform cărora în cazul în care contractul de lucrări are ca obiect atât proiectarea, cât şi execuţia, responsabilitatea completării tuturor coloanelor din Formularele F1 – F5 revine ofertantului”

În ceea ce priveşte argumentele contestatoarei privind elaborarea, la momentul depunerii ofertei a listelor de cantităţi în baza Proiectului tehnic şi a Detaliilor de execuţie, autoritatea contractantă învederează că listele de cantităţi solicitate la ofertare nu sunt listele de cantităţi finale aferente Proiectului tehnic, în baza cărora se vor executa lucrările.

1. Caiet de sarcini general, cap. (3)

"Proiectul tehnic va fi înaintat autorităţii contractante cu listele de cantităţi completate cu preţurile unitare ale resurselor din ofertă şi cotele de cheltuieli indirecte, respectiv profit, ofertele, preţuri care au fost luate în considerare la elaborarea ofertei financiare pentru execuţia lucrărilor din cadrul ofertei. În acest sens, se va avea în vedere faptul că listele de cantităţi astfel întocmite nu trebuie să aibe modificări substanţiale şi nu trebuie să afecteze natura şi caractcrul general al contractului de achiziţie publică, în sensul prevederilor art. 221 din Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice. Valoarea lucrărilor conform listelor de cantităţi astfel completate nu trebuie să depăşească valoarea lucrărilor propusă prin ofertă pentru execuţia lucrărilor".

Autoritatea contractantă susţine că în baza Studiului de fezabilitate nu se pot întocmi listele de cantităţi finale ce vor sta la baza execuţiei lucrărilor, în acest sens prevăzând în documentaţia de atribuire clauze de revizuire clare şi transparente.

Astfel, necesitatea solicitării listelor de cantităţi la ofertare, elaborate în baza SF şi a prevederilor legale aplicabile, este impusă şi de actualizarea ulterioară a ofertei conform listelor de cantităţi rezultate din Proiectul tehnic, pentru a se reţine principalele elemente de cosi (preţuri unitare resurse, cote indirecte şi profit), pentru ca în urma actualizării ofertei, să nu se creeze premizele denaturării rezultatului procedurii respectiv a modificărilor substanţiale, aşa cum sunt definite de Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice.

Cu privire la solicitarea din Notificarea prealabilă nr. 165/01.03.2017, de eliminare a cerinţei de prezentare a Programului de execuţie de la pct. 3 al cap. IV.4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice, autoritatea contractantă prezintă succint argumentele privind necesitatea acestei cerinţe.

Motivaţia contestatoarei prezentată în Notificarea prealabilă se referă la o aşa zisă dublare a acestui program cu cerinţa Graficului fizic şi valoric de îndeplinire a contractului de la cap. IV.4.2) Modul de prezentare a propunerii financiare.

Autoritatea contractantă apreciază că nu se poate pune în discuţie o dublare a cerinţei, deoarece:

- Programul de execuţie solicitat în cadrul propunerii tehnice, are un conţinut mult mai detaliat şi complex comparativ cu Graficul fizic şi valoric de îndeplinire a contractului solicitat în cadrul propunerii financiare, date fiind referirile menţionate în descrierea conţinutului acestuia, referiri ce urmează cerinţele minime recomandate prin Notificarea ANAP nr. 256/08.12.2016, prin care se pune la dispoziţia autorităţilor contractante modelul fişei de date a achiziţiei cu instrucţiunile de completare a acesteia;
- În cadrul propunerii tehnice, Programul de execuţie este solicitat a fi prezentat fără valori, iar în cadrul propunerii financiare, se solicită Graficul fizic şi valoric, deci graficul este solicitat a fi prezentat cu valori, din aceasta rezultând practic eşalonarea valorică a serviciilor/ lucrărilor ce va sta la baza programări resurselor financiare de către autoritatea contractantă şi Antreprenor.

De asemenea, autoritatea contractantă face menţiunea că, scopul celor două solicitări sunt diferite, Programul de execuţie solicitat în propunerea tehnică, având rolul de a demonstra înţelegerea proiectului de către Antreprenor şi asigurarea autorităţii contractante de prestarea serviciilor, execuţia lucrărilor în concordanţă cu specificaţiile tehnice din caietul de sarcini respectiv prevederile legale şi cele reglementate tehnic, ţinându-se cont de toate serviciile/ lucrările necesare, alocarca resurselor, timpii legali şi timpii reglementaţi de normativele tehnice aplicabile etc., conform descrierii cerinţei. Plecând de la acest program detaliat al propunerii tehnice, în cadrul propunerii financiare se solicită un grafic mai sintetizat, care să conţină şi eşalonarea valorică a serviciilor/ lucrărilor ce va sta la baza programării resurselor financiare de către autoritatea contractantă şi Antreprenor.

În plus, toate solicitările pentru Programul de execuţie se referă la propunerea tehnică, făcând, astfel, obiectul analizei propunerii tehnice a ofertei, iar eşalonarea valorică solicitată pentru Grafic poate fi solicitată numai în cadrul propunerii financiare, dat fiind caracterul confidenţial al acesteia până la momentul finalizării evaluări, tehnice şi, drept urmare, face obiectul analizei financiare a ofertelor.

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura simplificată online privind atribuirea contractului de achiziţie publică de lucrări având ca obiect „Proiectare şi execuţie pentru realizarea la cheie a obiectivului de investiţii Construirea şi dotarea şcolii gimnaziale din sat Ursoaia, comuna Ivăneşti, ...”. În acest sens, a elaborat documentaţia de atribuire aferentă şi a publicat în SEAP invitaţia de participare nr. ...

Ca urmare a publicării în SEAP a documentației de atribuire, a formulat contestația în analiză SC ... SRL, criticând documentația de atribuire, în esență, pentru lipsa informațiilor necesare pentru întocmirea unor liste de cantități complete și corecte, în condițiile în care nu există proiect, susținând că, în fapt, autoritatea dorește realizarea proiectului în etapa ofertării.

Verificând susținerile contestatoarei, Consiliul observă că aceasta citează pe larg dispoziții legale și prevederi ale documentației de atribuire, dar nu aduce niciun argument concret din care să rezulte motivele pentru care nu se pot întocmi cantitățile de lucrări, în condițiile în care există deviz general, planșe generale și secțiuni, studiu de fezabilitate în care sunt prezentate detaliat soluțiile constructive și descrierea lucrărilor. De asemenea, Consiliul mai reține că niciuna din prevederile legale citate nu cuprinde vreun impediment legal în legătură cu solicitarea listelor de cantități în condițiile în care nu există proiect tehnic.

Contractul a cărui atribuire se urmărește are ca obiect proiectarea și execuția, fiind firesc să nu existe liste de cantități. De altfel, autoritatea contractantă a susţine că în baza Studiului de fezabilitate nu se pot întocmi listele de cantităţi finale ce vor sta la baza execuţiei lucrărilor, în acest sens prevăzând în documentaţia de atribuire clauze de revizuire clare şi transparente.

Verificând susținerile autorității, Consiliul observă că la cap. III.1.4) din fișa de date a achiziției, se stabilesc următoarele: ,,Executarea contractului este supusa altor conditii speciale -Da 1.Derularea contractului este supusa conditiilor finantarii prin PNDL(OUG nr.28/2013) a obiectivului de investitii; 2.In urma realizarii proiectarii si pe parcursul executiei lucrarilor,se poate realiza revizuirea listelor de cantitati, conform conditiilor descrise la art. 10.5 din contract", dispoziție preluată și în clauza 10.5.1 din modelul de contract.

În același timp, Consiliul constată că nu există nicio dispoziție în documentația de atribuire care să oblige ofertanții să realizeze proiectul tehnic. Cu toate acestea, pentru a avea posibilitatea depunerii unei propuneri financiare cât mai fidele, ofertanții trebuie să realizeze parțial proiectul tehnic, respectiv să verifice informațiile din studiul de fezabilitate și planșele aflate la dispoziția lor. Estimarea cantităților necesare pentru întocmirea listelor de cantități fiind posibilă pentru orice profesionist în domeniu, în condițiile în care există planșele generale, este descrisă în amănunt situația existentă și situația viitoare, sunt descrise soluțiile constructive, instalațiile și dotările tehnologice, se cunosc date referitoare la dimensiunile pereților, golurilor, sistemul constructiv, numărul și tipul ferestrelor, tipul instalațiilor, numărul și suprafața camerelor etc. Este cert că la acest moment se stabilesc cantități estimative, și nu cele finale, care se vor definitiva abia după finalizarea detaliilor de execuție, însă acest fapt nu înseamnă că ofertanții vor prelua fără o minimă prelucrare, informațiile din Studiul de fezabilitate, fiind imperios necesar ca aceste informații să fie prelucrate parțial, activitate ce echivalează chiar cu întocmirea parțială a proiectului tehnic, astfel încât informațiile obținnute să poată fi folosite spre estimarea cât mai aproape de realitate a valorii contractului. În același timp, valoarea contractului ulterior semnării acestuia nu poate fi modificată substanțial, respectiv cu încălcarea dispozițiilor art. 221 din Legea nr. 98/2016, astfel încât este în interesul ambelor părți contractante să cunoască de la început o valoare cât mai apropiată de realitate a contractului. De asemenea, valoarea contractului nu poate fi lăsată exclusiv la latitudinea antreprenorului, ci autoritatea contractantă trebuie să știe de la început la ce valoare se angajează.

Totodată, Consiliul constată că autoritatea contractantă este legitim îndreptățită să solicite listele de cantități, în condițiile în care în precizările din Anexa nr. 1 a Instrucţiunilor de aplicare a unor prevederi din Hotărârea Guvernului nr. 28/2008, aprobate de Ordinul nr. 863/2008, se stabilește că în cazul în care contractul de lucrări are ca obiect atât proiectarea, cât şi execuţia, responsabilitatea completării tuturor coloanelor din Formularele F1 – F5 revine ofertantului.

Mai mult, nu se poate pune în discuție un eventual caracter restrictiv sau abuziv al prevederilor criticate, în condițiile în care toți participanții la procedură dispun de aceleași informații, aflându-se în condiții de egalitate, niciun potențial ofertant nefiind restricționat în vreun fel.

În același timp, Consiliul constată că nu există nicăieri expus vreun argument care să justifice susținerea contestatoarei potrivit căreia prevederile notelor 1-3 din cadrul cap. IV.4.1 –,,Modul de prezentare a propunerii tehnice" ar avea ca efect excluderea aplicabilității dispozițiilor

art. 134 alin. (7) din HG nr. 395/2016 - *„(7) Prin excepţie de la dispoziţiile alin. (6), oferta nu va fi considerată neconformă în măsura în care modificări operate de ofertant în legătură cu propunerea sa tehnică se încadrează în una din categoriile de mai jos:*

a) pot fi încadrate în categoria viciilor de formă; sau

b) reprezintă corectări ale unor abateri tehnice minore, iar o eventuală modificare a preţului total al ofertei, indusă de aceste corectări, nu ar fi condus la modificarea clasamentului ofertanţilor participanţi la procedura de atribuire", dispoziție legală imperativă ce trebuie aplicată în etapa de evaluare a ofertelor, indiferent de prevederile documentației de atribuire.

Notele al căror conținut este considerat în contradicție cu prevederile art. 134 alin. (7) din HG nr. 395/2016 au următorul conținut: ,,*Note:*

1. Orice necorelare, omisiune ori neconformitate constatată în privinţa documentelor ofertei, în raport cu prevederile documentaţiei de atribuire, legislaţiei în vigoare, respectiv cu normativele tehnice aplicabile, va conduce la respingerea ofertei.

2. Toate elementele propunerii tehnice trebuie să fie corelate şi să includă toate serviciile şi lucrările descrise în documentaţia de atribuire.

Ofertele care nu îndeplinesc cerinţele documentaţiei de atribuire sau care nu sunt detaliate şi corelate vor fi declarate neconforme din punct de vedere tehnic.

3. În sensul art. 134 alin. (9) lit. e) din HG nr. 395/2016, autoritatea contractantă exclude posibilitatea abaterii, omisiunii de prezentare/descriere a tuturor serviciilor şi lucrărilor prezentate şi/ sau rezultate din caietul de sarcini, conform cerinţelor de prezentare de la punctele 1-6 anterioare, aceasta atrăgând neconformitatea ofertei".

Dimpotrivă, textul respectiv aduce precizări clare legate de definirea abaterii majore, respectiv lipsa lipsa unei categorii de lucrări solicitate prin caietul de sarcini, cum ar fi, de pildă, realizarea subzidirilor din capitolul Reparații-consolidări sau lipsa lucrărilor de instalații sanitare din capitolul modernizări. Astfel, nimic din notele respective nu conduce la concluzia neacceptării abaterilor tehnice minore, cum ar fi, de pildă, lipsa unor prize, deși instalația este realizată, sau menționarea unei suprafețe gletuite mai mici decât cea reieșită din calcule, cu o cuantificare în preț de 0,5% din valoarea contractului, de pildă. Este cert că prevederile documentației criticate trebuie interpretate în sensul în care pot produce efecte, iar nu în acela în care nu ar putea produce niciunul (art. 1268 cod civil).

Modul de concepere a contestației demonstrează că potențialul ofertant este nemulțumit de tipul de contract ales de autoritatea contractantă, asemănător condițiilor contractuale tip FIDIC –cartea galbenă, considerând că în aceste condiții nu pot fi prezentate liste estimative, susținere combătută de practica în materia acestui tip de contracte. Prin urmare, atât contestatoarea, cât și alți potențiali ofertanți, au posibilitatea estimării cantităților de lucrări din analiza studiului de fezabilitate și din prelucrarea informațiilor din acest studiu. Este evident că realizarea unei oferte în aceste condiții este mai grea decât în situația în care există proiectarea și listele de cantități la momentul licitației. Cu toate acestea, nu ofertanții aleg tipul de contract în baza căruia se va derula

contractul, respectiv proiectare și execuție într-un singur contract sau în contracte separate, evaluarea necesităților și oportunităților fiind atributul ei. Conform art. 147 alin. (1) din HG nr. 395/2016, propunerea financiară este anexă la contract, prin urmare, aceasta trebuie să reflecte cât mai mult realitatea execuției contractului.

În ceea ce privește solicitarea acelorași informații în cadrul mai multor documente, respectiv programul de execuție solicitat în cadrul propunerii tehnice și graficul fizic și valoric din cadrul propunerii financiare, Consiliul reține că și această critică este nefondată. Este adevărat că o serie de informații se regăsesc în ambele documente, după cum arată și autoritatea contractantă și contestatoarea, dar ele nu sunt identice, programarea resurselor financiare de către autoritatea contractantă fiind importantă în derularea contractului.

În consecinţă, luând în considerare cele mai sus menţionate, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge ca nefondată contestaţia formulată de SC ... SRL în contradictoriu cu ....

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, respinge ca nefondată contestaţia formulată de către SC ... SRL în contradictoriu cu ...

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

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

Redactată în 4 (patru) exemplare, conţine 20 (douăzeci) pagini.