



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

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

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de 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 ..., în calitate de ofertant, lider al Asocierii ... – SC ... SRL – SC ... SRL, împotriva raportului procedurii, precum și a tuturor actelor subsecvente, emise de ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificate organizată în vederea atribuirii unui contract de achiziție publică având ca obiect "...", cod CPV ..., s-a solicitat Consiliului anularea documentelor menționate mai sus în partea ce privește declararea ofertei depuse de Asocierea ... – SC ... SRL – SC ... SRL ca fiind inacceptabilă.

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

Consiliul a fost sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care ... reclamă raportul procedurii, precum și toate actele subsecvente, emise de ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificate în cauză, solicitând cele menționate în partea introductivă.

În cuprinsul contestației, autorul acesteia arată că, în data de ..., autoritatea contractantă i-a transmis solicitarea de clarificări înregistrată cu nr.

În data de ..., autoritatea i-a transmis comunicarea nr. ... prin care i-a comunicat că oferta sa a fost respinsă ca inacceptabilă, argumentând că "oferantul a prezentat un Grafic Gantt incomplet, din cuprinsul căruia se constată absența detalierii principalelor resurse utilizate, împreună cu alocarea resurselor umane pe parcursul proiectării și execuției (în funcție de responsabilitățile deținute pentru realizarea fiecărei activități în parte), lipsa prezentării planului de lucru cu asociații/subcontractanții în raport cu eventualele activități care urmează să fie derulate, de către fiecare asociat/ subcontractant în parte (cu evidențierea a cel puțin denumirii respectivelor entități). De asemenea, din cuprinsul graficului Gantt se constată lipsa evidențierii activității de Verificare a calității a proiectului (...)"

Față de acest aspect, precizează că prin răspunsul la solicitarea de clarificări, detalieria principalelor resurse umane pe parcursul proiectării și execuției este regăsită în fișierul *Împărțirea resurselor între membrii asocierii pentru executarea contractului în cauză*, aceasta fiind "anexa" la Graficul Gantt, paginile 1-17. Întrucât această detaliere nu se regăsește solicitată în altă parte decât la nivelul acelei cerințe, atunci rezultă că ea a fost prezentată tocmai pentru dovedirea îndeplinirii acesteia de către ofertant. Astfel, simplul argument că nu a prezentat la nivelul graficului *detalieria principalelor resurse umane*, este unul superficial și nesusținut, întrucât cerința a fost îndeplinită, însă sub o altă formă. La nivelul paginilor indicate se regăsește atât detalierea principalelor resurse umane pe parcursul proiectării și execuției, cât și împărțirea activităților pentru fiecare asociat în parte.

Documentul prezintă atât persoanele nominalizate pe fiecare poziție, cât și descrierea pentru rolul fiecăreia. Mai mult decât atât, arată contestatorul, la paginile 16-17 din "documentul anexat" Graficului Gantt este prezentată și împărțirea activităților pentru fiecare asociat în parte, respectiv justificarea planului de lucru pentru fiecare asociat în parte. Detalierea planului de lucru este cuprinsă în propunerea tehnică la nivelul fișierului tehnic formular-semnat.pdf. În cadrul acestuia sunt cuprinse toate etapele de derulare a lucrărilor, descrierea serviciilor de proiectare, precum și descrierea etapei de verificare de calitate a proiectului tehnic.

Verificarea de calitate a proiectului tehnic se regăsește în cadrul etapei elaborarea proiectului tehnic, aceasta nu se poate preda autorității contractante, fără să fie verificat de verificatorii de proiect. Cerințele regăsite în caietul de sarcini reprezintă cerințe minime de calificare, iar ... susține că a prezentat o ofertă mai bună, întrucât și-a asumat ca cerințele de verificare vor fi efectuate nu ca etapă distinctă și în același timp cu proiectul tehnic. Prin oferta depusă și-a asumat predarea unui proiect tehnic verificat, nefiind

necesar ca verificarea tehnică de calitate să fie prezentată distinct, aceasta fiind deja inclusă în etapa elaborare proiect tehnic.

Având în vedere cele de mai sus, contestatorul solicită Consiliului admiterea contestației, anularea raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente în partea ce privește declararea inacceptabilității ofertei sale, prin reevaluarea răspunsului la solicitarea de clarificări și acceptarea răspunsului transmis în data de

În drept, se invocă dispozițiile art. 31 alin. (2) din Legea 101/2016.

În probațiune, s-au depus, în copie, documente.

Prin adresa nr. a transmis punctul de vedere cu privire la contestația formulată de ... precizând că ofertanții care au depus oferta și documente aferente, conform Proces verbal nr. 2822/06.03.2020, au fost următorii: Asocierea

În ceea ce privește ofertantul Asocierea ... - SC ... SRL - SC ... SRL, organizatoarea procedurii menționează că, în etapa de evaluare propuneri tehnice, a analizat conținutul propunerii tehnice a acestuia și i-a transmis, prin intermediul SICAP, adresa de solicitare clarificări nr., prin care i-a cerut următoarele:

"1. Ofertantul să menționeze:

- unde în Graficul GANTT din cadrul propunerii tehnice este prezentată detalierea principalelor resurse utilizate, împreună cu alocarea resurselor umane pe parcursul proiectării și execuției (în funcție de responsabilitățile deținute pentru realizarea fiecărei activități în parte), conform cerința nr. 4 din Fișa de date pct. IV.4.1. Modul de prezentare a propunerii tehnice;

- unde anume în cadrul Graficului GANTT este prezentat planul de lucru cu asociații/subcontractanții în raport cu eventualele activități care urmează să fie derulate de către fiecare asociat/subcontractant în parte (cu evidențierea cel puțin a denumirii respectivelor entități) conform cerința nr. 4 din Fișa de date pct. IV.4.1. Modul de prezentare a propunerii tehnice;

- în cadrul Graficului GANTT este prezentată activitatea de Verificare de calitate a proiectului tehnic în conformitate cu mențiunile de la pagina 21 din cadrul propunerii tehnice".

Întrucât ofertantul a prezentat modalitatea de asigurare a accesului la specialiștii necesari și obligatorii în vederea verificării nivelului de calitate corespunzător cerințelor fundamentale aplicabile lucrărilor cuprinse în obiectul contractului, în conformitate cu prevederile Legii nr. 10/1995 și a altor legi incidente, autoritatea i-a cerut următoarele:

- Să menționeze unde în cadrul propunerii tehnice sunt îndeplinite Cerințele Capitolului 8-Resursele de personal din caietului de sarcini, cu privire la: Personal minim solicitat pentru execuția lucrărilor: Sef de șantier: Calificări și abilități: Studii superioare

absolvite cu diploma de licență construcții hidroedilitare/hidrotehnice, pentru persoana nominalizată pentru această poziție , respectiv Dl. ...;

- Să clarifice data Angajamentului de participare pentru numitul ... în funcția de manager proiect având în vedere ca anunțul de participare simplificat

- Să prezinte diploma de studii superioare tehnice pentru Responsabilul cu controlul calitatii, respectiv ... conform cerinței din caietul de sarcini Capitolului 8-Resursele de personal: Calificări și abilitări: Studii superioare tehnice absolvite cu diploma de licență”.

Deoarece au fost prezentate 4 Declarații referitoare la obligațiile relevante din domeniile mediului, social și al relațiilor de muncă ..., în cadrul propunerii tehnice emise de liderul asocierii ..., autoritatea a constatat că nu au fost prezentate Declarații referitoare la obligațiile relevante din domeniile mediului, social și al relațiilor de muncă de asociații SC ... SRL și SC ... SRL, fiecare în nume propriu, așa cum trebuiau întocmite și prezentate acestea, motiv pentru care a cerut contestatorului să justifice modalitatea de îndeplinire a cerinței nr. 10) din Fișa de date pct. IV.4.1. Modul de prezentare al propunerii tehnice: "Ofertantul (ofertant unic, asociați, subcontractanți) va prezenta o declarație pe proprie răspundere din care să rezulte faptul că, la elaborarea ofertei a ținut cont de obligațiile referitoare la condițiile de mediu, sociale și cu privire la relațiile de muncă pe toată durata de îndeplinire a contractului de lucrări (model - formularul nr. 5) care sunt în vigoare în România, precum și că le va respecta în vederea implementării contractului". La aceste solicitări, ..., în calitate de lider al asocierii, a răspuns cu adresa nr., astfel:

"- Detalierea principalelor resurse umane pe parcursul proiectării și execuției este regăsită în fișierul *Împărțirea resurselor între membrii asocierii pentru executarea contractului (...)*, aceasta fiind anexa la Graficul Gantt, paginile 1-17. Documentul prezintă atât persoanele nominalizate pe fiecare poziție, cât și descrierea pentru rolul fiecăreia, aceste elemente neputând fi cuprinse în reprezentarea grafică de tip Gantt. Mai mult decât atât, la paginile 16-17 din documentul anexat Graficului Gantt este prezentată și împărțirea activităților pentru fiecare asociat în parte, respectiv justificarea planului de lucru pentru fiecare asociat în parte. Comisia de evaluare trebuie să înțeleagă că însăși succesiunea activităților din cadrul Graficului Gantt reprezintă Planul de lucru.

- Verificarea de calitate a proiectului tehnic se regăsește în cadrul etapei de elaborare a proiectului tehnic, aceasta nu se poate preda autorității contractante fără să fie verificat de verificatorii de proiect. Așa cum este descris în în propunerea tehnică, etapa de verificare a proiectului tehnic, este activitate componentă a

elaborării proiectului tehnic, prestatorii fiind obligați să prezinte documentația verificată de verificatorii tehnici atestați”.

Analizând răspunsul transmis de către ofertant, comisia de evaluare a constatat neconcludența acestuia și a respins oferta Asocierii ... - SC ... SRL - SC ... SRL, ca inacceptabilă, aceasta încadrându-se în prevederile art 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016.

Prin comunicarea rezultatului procedurii nr. .../21.05.2020, s-au precizat motivele de respingere a ofertei, astfel:

- având în vedere cerința nr. 4 din Fișa de date pct. IV.4.1. *Modul de prezentare al propunerii tehnice* - ofertantul a prezentat un Grafic Gantt incomplet, din cuprinsul căruia se constată absența detalierei principalelor resurse utilizate, împreună cu alocarea resurselor umane pe parcursul proiectării și execuției (în funcție de responsabilitățile deținute pentru realizarea fiecărei activități în parte), lipsa prezentării planului de lucru cu asociații/subcontractanții, în raport cu eventualele activități care urmează să fie derulate de către fiecare asociat/subcontractant în parte (cu evidențierea cel puțin a denumirii respectivelor entități);

- din cuprinsul graficului Gantt se constată lipsa evidențierii activității de *Verificare a calității proiectului tehnic*, aceasta fiind o activitate descrisă separat de activitatea de întocmire a Proiectului tehnic atât în Fișa de date pct. II.2.4 *Descrierea achiziției publice*, cât și în Caietul de sarcini al achiziției; în cuprinsul Caietului de sarcini la pag. 7, *Verificarea proiectului tehnic* este prevăzută ca fiind etapă separată distinctă, ce are loc după etapa de predare a documentației de proiectare;

- nu a fost identificat nici un document în cadrul Propunerii tehnice, încărcat de ofertant în SICAP la data limită de depunere a ofertelor denumit *Anexa la Graficul Gantt*, oferantul prin răspunsul său făcând referire la un document pdf denumit *"Declarație accesul la specialiști cf. Legea 10 ... final"* - parte a propunerii sale tehnice;

- cerința din fișa de date a achiziției specifică, în mod clar și neechivoc, că Graficul Gantt trebuie să prevadă detalierea principalelor resurse utilizate, împreună cu alocarea resurselor umane pe parcursul proiectării și execuției (în funcție de responsabilitățile deținute pentru realizarea fiecărei activități în parte), precum și prezentarea planului de lucru cu asociații/subctr. în raport cu eventualele activități care urmează să fie derulate de către fiecare asociat/subctr. în parte (cu evidențierea cel puțin a denumirii respectivelor entități) și, de asemenea, toate activitățile derulate prin contract, în speță și *Verificarea de calitate a proiectului tehnic*.

În ceea ce privește contestația formulată de Asocieria ... SRL - ... SRL - ... SRL, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, autoritatea a solicitat respingerea acesteia, ca nefondată, având în vedere următoarele aspecte:

La pct 4 - Secțiunea *IV.4.1.Modul de prezentare a propunerii tehnice* din fișa de date a achiziției se solicita a fi îndeplinită cerința de prezentare a: Graficul Gantt (activități principale și secundare cu detalierea principalelor resurse utilizate) de realizare a investiției din care să rezulte încadrarea în durata contractului de achiziție publică prin planificarea fizică a activităților pe luni, cu indicarea tuturor fazelor/etapelor de realizare a acestora, în ordinea și succesiunea logică a evenimentelor (cu duratele de timp necesare pe activități și poziționarea în timp a acestora), împreună cu alocarea resurselor umane pe parcursul proiectării și execuției (în funcție de responsabilitățile/atribuțiile deținute pentru realizarea fiecărei activități în parte) informații care vor trebui să probeze transpunerea prevederilor caietului de sarcini într-un plan de implementare fezabil. Această secțiune va conține, după caz, și planul de lucru cu asociații/subcontractanții în raport cu eventualele activități care urmează să fie derulate de către fiecare asociat/subcontractant în parte (cu evidențierea cel puțin a denumirii respectivelor entități);

La punctul 6 din aceeași Secțiune *IV.4.1 Modul de prezentare a propunerii tehnice*, se solicita a fi îndeplinită cerința: 6) Prezentarea modalității de asigurare a accesului la specialiștii necesari și obligatorii în vederea verificării nivelului de calitate corespunzător cerințelor fundamentale aplicabile serviciilor și lucrărilor cuprinse în obiectul contractului, în conformitate cu prevederile Legii 10/1995 și a altor legi incidente.

Cele 2 cerințe au de asemenea un conținut total diferit, astfel:

* Graficul Gantt - instrument frecvent utilizat în managementul proiectelor, reprezintă o diagramă cu bare orizontale care ilustrează activitățile dintr-un proiect, desfășurate în timp, indicând timpii de începere și respectiv de finalizare, precum și durata acestor activități. În diagramă pot fi menționate și persoanele responsabile pentru activități și alte cerințe solicitate prin documentația de atribuire;

* Prezentarea modalității de asigurare a accesului la specialiștii necesari și obligatorii în conformitate cu Legea nr. 10/1995 este o cerință care presupune nominalizarea specialiștilor de care dispune ofertantul.

Contestatoarea a depus o ofertă în asociere, respectiv ... SRL - Lider de asociere, în calitate de executant - în procent de 85,21%, conform Acord de Asociere nr. ... încheiat de părți, ... SRL în calitate de executant - în procent de 10% și ... SRL în calitate de proiectant - în procent de 4,79%.

Cerința referitoare la prezentarea graficului Gantt prevede, în mod clar, să se reprezinte grafic alocarea resurselor umane funcție de responsabilitățile deținute de fiecare membru al asocierii pentru realizarea activităților ce revin fiecăruia, cu evidențierea cel puțin a

denumirii respectivelor entitati, aspect pe care contestatoarea nu l-a avut în vedere la întocmirea Graficului Gantt prezentat, inclusiv aceste informații fiind lipsa, fara nici o reprezentare grafică (cu evidențierea cel puțin a denumirii respectivelor entități).

Prin adresa de clarificări nr., a solicitat lămuriri cu privire la informațiile lipsă de la nivelul Graficului Gantt, aceasta având astfel posibilitatea ca prin răspunsul formulat să retransmită un Grafic Gantt complet, corect întocmit, în care să se regăsească cerințele solicitate prin pct 4 din Secțiunea IV.4.1. *Modul de prezentare a propunerii tehnice.*

A constatat, prin analizarea Graficului Gantt lipsa evidențierii în cadrul acestuia a activității referitoare la *Verificarea de calitate a proiectului tehnic*, care este o etapă distinctă în procesul de elaborare a proiectului tehnic, așa cum rezultă din toate documentele puse la dispoziție de către autoritatea contractantă.

Verificarea de calitate a proiectului este o activitate distinctă de procesul de întocmire a Proiectului tehnic, aceasta putând fi realizată la cererea autorității contractante, ca în cazul de față, de proiectantul care întocmește proiectul tehnic prin verificatori de specialitate care nu au participat la întocmirea/elaborarea proiectului tehnic.

Aspectele prezentate, demonstrează, în mod clar, că este vorba despre o activitate separată de activitatea de întocmire a proiectului tehnic, prin urmare aceasta activitate trebuia să se regăsească evidențiată la nivelul Graficului Gantt prezentat de către contestator, așa cum au fost evidențiate și celelalte activități (exemplu: documentațiile tehnice necesare în vederea obținerii avizelor/ acordurilor/autorizațiilor aferente obiectivului de investiții, întocmirea Proiectului tehnic, Asistența tehnică, și altele).

Ofertantul a avut posibilitatea de a completa prin adresa de răspuns informațiile constatate ca fiind lipsă de la nivelul Graficului Gantt și de a lămuri aceste aspecte, urmare a adresei de solicitare clarificări transmisă de către autoritatea contractantă, dar nu a făcut acest lucru, ci dimpotrivă a prezentat un răspuns neconcludent, rezumându-se la a redenumi documente existente la nivelul Propunerii tehnice prezentate inițial, la data limită de depunere.

În probațiune, s-au depus, în copie, documente aflate la dosarul achiziției publice, care au fost înregistrate la Consiliu sub nr.

Prin adresa nr. a transmis *Concluzii scrise* ca urmare a punctului de vedere al autorității contractante nr. 5791 din, afirmând că își menține toate sustinerile din cuprinsul contestației și precizând că Planul de lucru este alcătuit din succesiunea activităților prezentate în Graficul Gantt, iar implicarea fiecăruia dintre membrii asocierii în activitățile componente ale contractului este descrisă în cuprinsul aceluiași document. Corespondența

descrișă de comisia de evaluare, în punctul de vedere, prin care raportează procentele regăsite în acordul de asociere la resursele umane indicate pentru fiecare membru al asocierii, este una eronată întrucât procentele din acordul de asociere cuprind nu numai manopera, ci și materiale și utilajele, iar un membru al asocierii poate să își îndeplinească procentul mai mult din partea de materiale decât din partea de resurse umane.

La data de ..., urmare a solicitării Consiliului, contestatorul a transmis cu adresa înregistrată la

Față de susținerile părților și de documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura simplificată pentru atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect "...", ... prin publicarea, în SEAP, a anunțului de participare simplificat nr. și a documentației de atribuire aferente.

Împotriva raportului procedurii, precum și a tuturor actelor subsecvente, ... a înaintat Consiliului contestația de față (constituind cauțiunea aferentă conform dispozițiilor art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, modificată și completată de OUG nr. 23/2020), prin depunerea recipisei de consemnare nr. lei), solicitând Consiliului cele menționate în partea introductivă.

Consiliul reține că părțile sunt în dispută cu privire la decizia autorității contractante de a declara inacceptabilă oferta depusă de ..., deoarece "(...) clarificările/ completările transmise nu sunt concludente", deși, susține contestatorul, "la nivelul propunerii tehnice depuse de către ofertant până la data limită de depunere a ofertelor, se regăsesc toate documentele solicitate de autoritatea contractantă și că acestea dovedesc îndeplinirea cerințelor din documentația de atribuire".

În acest sens, este de reținut că, potrivit pct. IV.4.1 *Modul de prezentare al propunerii tehnice*, din fișa de date a achiziției, autoritatea contractantă a precizat:

"Propunerea tehnică se va prezenta la rubrica special prevăzută în S.E.A.P. în acest sens, respectiv „Documente de calificare și propunere tehnică” și va include:

1) Formularul de Propunere Tehnică (conform formularului nr. 6 pus la dispoziție de Autoritatea contractantă) incluzând toate informațiile solicitate;

2) Documentele tehnice care nu conțin informații legate de prețuri. Ofertanții vor întocmi propunerea tehnică într-o manieră organizată, astfel încât aceasta să asigure posibilitatea verificării în mod facil a corespondenței cu cerințele/specificațiile prevăzute în cadrul prezentei secțiuni, respectiv cu cele prevăzute în cadrul Caietului de sarcini și a documentelor anexate la acesta, care fac parte integrantă din documentația de atribuire. În acest scop, pornind de la propria expertiză a ofertantului în domeniul contractului ce urmează să fie atribuit și prin raportare la necesitățile, obiectivele și constrângerile autorității contractante, astfel cum au fost acestea descrise în cadrul Caietului de sarcini,

propunerea tehnică va cuprinde informații relevante privind abordarea propusă de ofertant pentru execuția contractului.

Propunerea tehnică trebuie să cuprindă în conformitate cu secțiunile din structura caietului de sarcini, următoarele:

1) Prezentarea modului de realizare a serviciilor de elaborare proiect tehnic, detalii de execuție, documentații pentru obținere de avize/acorduri și autorizații și asistența tehnică din partea proiectantului, solicitate prin caietul de sarcini cu respectarea tuturor prevederilor caietului de sarcini;

2) Proiectarea pentru lucrarea propusă;

3) Prezentarea modului de realizare a lucrărilor prin care ofertantul va demonstra că va executa toate lucrările prevăzute în documentația de atribuire cu respectarea tuturor prevederilor caietului de sarcini;

4) **Graficul Gantt** (activități principale și secundare cu detalizarea principalelor resurse utilizate) de realizare a investiției din care să rezulte încadrarea în durata contractului de achiziție publică prin planificarea fizică a activităților pe luni, cu indicarea tuturor fazelor/etapelor de realizare a acestora, în ordinea și succesiunea logică a evenimentelor (cu duratele de timp necesare pe activități și poziționarea în timp a acestora), **împreună cu** alocarea resurselor umane pe parcursul proiectării și execuției (în funcție de responsabilitățile/atribuțiile deținute pentru realizarea fiecărei activități în parte) informații care vor trebui să probeze transpunerea prevederilor caietului de sarcini într-un plan de implementare fezabil. **Această secțiune** va conține, după caz, și **planul de lucru cu asociații/subcontractanții** în raport cu eventualele activități care urmează să fie derulate de către fiecare asociat/subcontractant în parte (cu evidențierea cel puțin a denumirii respectivelor entități);

5) Programul de control al calității;

6) Prezentarea modalității de asigurare a accesului la specialistii necesari și obligatorii în vederea verificării nivelului de calitate corespunzător cerințelor fundamentale aplicabile serviciilor și lucrărilor cuprinse în obiectul contractului, în conformitate cu prevederile Legii 10/1995 și a altor legi incidente.

7) Termenul de garanție acordat pentru lucrările executate;

8) Propuneri privind clauzele contractuale și/sau declarație privind acceptarea clauzelor contractuale (dacă e cazul).

9) Angajamentul ofertantului de a nu subcontracta proiectarea și execuția lucrărilor ulterior emiterii dispoziției de începere fără acceptul autorității contractante, către operatori economici care nu au fost nominalizați ca fiind subcontractanți de specialitate în cadrul ofertei în alte condiții decât cele prevăzute la art. 219 din Legea nr.98/2016, coroborate cu cele ale art. 151 din Anexa la HG nr. 395/2016, respectiv art.232 din Legea nr.99/ 2016, coroborate cu cele ale art. 156 din Anexa la H.G. nr. 394/2016,

10) Ofertantul (ofertant unic, asociați, subcontractanți) va prezenta o declarație pe proprie răspundere din care să rezulte faptul că, la elaborarea ofertei ținut cont de obligațiile referitoare la condițiile de mediu, sociale și cu privire la relațiile de muncă pe toată durata de îndeplinire a contractului de lucrări (model - formularul nr. 5) care sunt în vigoare în România, precum și că le va respecta în vederea implementării contractului. Informații detaliate privind reglementările care sunt în vigoare la nivel național și se referă la condițiile de muncă și protecția muncii, securității și sănătății în muncă, se pot obține de la Inspekția Muncii sau pe site-ul <http://www.inspectmun.ro/legislatie/legislatie.html>.

Informații privind reglementările care sunt în vigoare la nivel național și se referă la condițiile de mediu, se pot obține de la Agenția Națională pentru Protecția Mediului sau de pe site-ul: <http://www.anpm.ro/web/guest/legislatie>.

Ofertanții au obligația de a indica sau marca documentele/informațiile din propunerea tehnică pe care le declară ca fiind confidențiale, întrucât cuprind secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală. Caracterul confidențial trebuie demonstrat prin orice mijloace de probă.

Cu excepția eventualelor constrângeri de natură tehnică și/sau legală, în cazul în care vor exista limitări, condiționări sau restricții impuse de ofertant în raport cu cerințele caietului de sarcini, oferta va fi declarată ca fiind neconformă.

Specificațiile tehnice aferente caietului de sarcini reprezintă cerințe minimale referitoare la nivelul calitativ, tehnic și de performanță, scop în care soluțiile oferite în cadrul propunerii tehnice pot face referire la atingerea unor niveluri superioare. În cazul în care pe parcursul îndeplinirii contractului se constată faptul că nu sunt respectate elemente ale propunerii tehnice (sunt inferioare sau nu corespund cerințelor prevăzute în caietul de sarcini), autoritatea contractantă își rezervă dreptul de a denunța unilateral contractul ori de a solicita sistarea proiectării/executării lucrărilor până la remedierea situației constatate.

*Orice necorelare, omisiune ori neconformitate constatată în privința documentelor ofertei, în raport cu caietul de sarcini ori prevederile legislației în vigoare, inclusiv în cazul lipsei unui document aferent propunerii financiare/tehnice și/sau completarea greșită a unui document **ori neprezentarea acestuia conținând cel puțin informațiile solicitate**, poate conduce la declararea ofertei ca fiind neconformă.*

Nu se admite copierea în tot sau în parte a caietului de sarcini în cadrul propunerii tehnice, ofertanții având obligația de a proba conformitatea ofertei cu cerințele acestuia prin prezentarea propriei abordări/metodologii asupra modului de îndeplinire a contractului și de rezolvare a eventualelor dificultăți legate de îndeplinirea acestuia, prin raportare la conținutul propunerii tehnice mai sus menționat.

Ofertele care nu pot fi fundamentate din punct de vedere tehnic, logistic și a resurselor prevăzute în ofertă, de natură să nu asigure satisfacerea cerințelor din caietul de sarcini, vor fi respinse ca neconforme”.

În acest sens, este de remarcat că documentația de atribuire publicată în SEAP nu a fost contestată de niciun operator economic, drept pentru care toate prevederile ei și-au consolidat forța obligatorie atât pentru autoritatea contractantă, cât mai ales pentru operatorii economici participanți la procedura de atribuire, inclusiv pentru contestator.

*În concluzie, documentația acceptată implicit de ofertanți le impunea să îi urmeze cu strictețe prescripțiile, sens în care dispune și art. 75 din Legea nr. 98/2016: **ofertantul depune oferta elaborată în conformitate cu informațiile și cerințele prevăzute în documentele achiziției**, precum și art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016: **ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire**.*

Prin depunerea ofertelor la procedură se înțelege că ofertanții și-au însușit documentația de atribuire fără rezerve, ceea ce înseamnă că nu li se poate scuza nicio abatere de la prescripțiile ei, opozabile în cel mai mic detaliu.

Urmare a verificării/evaluării propunerilor tehnice depuse în procedură, cu adresa nr., autoritatea contractantă a solicitat clarificări Asocierii ... – SC ... SRL – SC ... SRL, astfel:

"1. Ofertantul să menționeze:

- unde în Graficul GANTT din cadrul propunerii tehnice este prezentată detalierea principalelor resurse utilizate, împreună cu alocarea resurselor umane pe parcursul proiectării și execuției (în funcție de responsabilitățile deținute pentru realizarea fiecărei activități în parte), conform cerința nr. 4 din Fișa de date pct. IV.4.1. Modul de prezentare a propunerii tehnice;

- unde anume în cadrul Graficului GANTT este prezentat planul de lucru cu asociații/subcontractanții în raport cu eventualele activități care urmează să fie derulate de 4 către fiecare asociat/subcontractant în parte (cu evidențierea cel puțin a denumirii respectivelor entități) conform cerința nr. 4 din Fișa de date pct. IV.4.1. Modul de prezentare a propunerii tehnice;

- în cadrul Graficului GANTT este prezentată activitatea de Verificare de calitate a proiectului tehnic în conformitate cu mențiunile de la pagina 21 din cadrul propunerii tehnice".

La aceste solicitări, ..., în calitate de lider al asocierii, a răspuns cu adresa nr., astfel:

*"- Detalierea principalelor resurse umane pe parcursul proiectării și execuției este regăsită în **fișierul** Împărțirea resurselor între membrii asocierii pentru executarea contractului (...), aceasta fiind anexa la Graficul Gantt, paginile 1-17. Documentul prezintă atât persoanele nominalizate pe fiecare poziție, cât și descrierea pentru rolul fiecăreia, aceste elemente neputând fi cuprinse în reprezentarea grafică de tip Gantt. Mai mult decât atât, la paginile 16-17 din documentul anexat Graficului Gantt este prezentată și **împărțirea activităților pentru fiecare asociat în parte, respectiv justificarea planului de lucru pentru fiecare asociat în parte**. Comisia de evaluare trebuie să înțeleagă că însăși succesiunea activităților din cadrul Graficului Gantt reprezintă Planul de lucru.*

- Verificarea de calitate a proiectului tehnic se regăsește în cadrul etapei de elaborare a proiectului tehnic, aceasta nu se poate preda autorității contractante fără să fie verificat de verificatorii de proiect. Așa cum este descris în în propunerea tehnică, etapa de verificare a proiectului tehnic, este activitate componentă a elaborării proiectului tehnic, prestatorii fiind obligați să prezinte documentația verificată de verificatorii tehnici atestați".

Conform propunerii tehnice prezentate de Asocierea ... – SC ... SRL – SC ... SRL, acest ofertant a întocmit propunerea tehnică, în baza formularului 6, publicat în SEAP, arătând că: *"Prestarea serviciilor de proiectare și execuția de lucrări pentru proiectul având ca obiect Sistem de alimentare cu apă în comuna ..., vor respecta prevederile caietului de sarcini anexat la anunțul de participare, conform documentelor anexate".*

Analizând conținutul formularului propunerii tehnice a acestei asocieri și al anexelor depuse, Consiliul constată că nu există nicio *"anexă la Graficul GANTT"*, care să cumuleze toate informațiile solicitate de autoritatea contractantă, atât în fișa de date a achiziției și caietul de sarcini, cât și cele resolicitate prin adresa de clarificări, mai sus menționată.

Din conținutul Graficului GANTT, atașat propunerii tehnice, se pot identifica doar: durata de execuție de 12 luni (2 luni proiectare și 10 luni execuție și asistență tehnică); încadrarea în durata

contractului de achiziție publică prin planificarea fizică a activităților pe luni, cu indicarea fazelor/etapelor de realizare a acestora, în ordinea și succesiunea evenimentelor (cu duratele de timp necesare pe activități și poziționarea în timp a acestora). În grafic, sau în așa zisa "anexă" la acesta (de fapt însăși propunerea tehnică, scrisă), nu se regăsesc însă, celelalte elemente/informații solicitate prin documentația de atribuire publicată în SEAP, respectiv: **alocarea resurselor umane** pe parcursul proiectării și execuției (în funcție de responsabilitățile/atribuțiile deținute pentru realizarea fiecărei activități în parte) informații care vor trebui să probeze transpunerea prevederilor caietului de sarcini într-un plan de implementare fezabil. Această secțiune va conține, după caz, și **planul de lucru** cu asociații/subcontractanții în raport cu eventualele activități care urmează să fie derulate de către fiecare asociat/subcontractant în parte (cu evidențierea cel puțin a denumirii respectivelor entități).

Documentele intitulate "**Împărțirea resurselor între membrii asocierii pentru executarea contractului (...)**" și "**Declarație privind prezentarea modalității de asigurare a accesului la specialiștii necesari și obligatorii în vederea verificării nivelului de calitate corespunzător cerințelor (...), în conformitate cu prevederile legii 10/1995 și (...)**", care se regăsesc incluse în cadrul propunerii tehnice scrise, nu cuprind toate datele/ informațiile solicitate în cadrul Graficului GANTT.

Astfel, în condițiile în care printre atribuțiile comisiei de evaluare prevăzute la art. 127 alin. (1) din HG nr. 395/2016 se regăsesc și cele privind: **f)** verificarea conformității propunerilor tehnice ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini; și **i)** elaborarea solicitărilor de clarificări și/sau completări necesare în vederea evaluării solicitărilor de participare și/sau ofertelor, aceasta neputând verifica conformitatea, deoarece Graficul GANTT nu cuprindea toate informațiile solicitate prin documentația de atribuire, a solicitat clarificările de mai sus. Or, prin răspunsul/ răspunsurile transmise, ..., în calitate de lider al asocierii ofertante, nu a adus nicio informație concretă, explicită, identificabilă, nu a depus niciun document exemplificativ, din cuprinsul căruia să rezulte informațiile lipsă din Graficul GANTT prezentat în cadrul propunerii tehnice. Chiar dacă, așa cum susține contestatorul "**aceste elemente neputând fi cuprinse în reprezentarea grafică de tip Gantt**", informațiile trebuiau prezentate explicit în cuprinsul răspunsului la solicitările autorității contractante, nu prin trimiterea la unele pagini din cadrul propunerii tehnice.

Mai mult, referitor la așa zisul "**Plan de lucru cu asociații/ subcontractanții în raport cu eventualele activități care urmează să fie derulate de către fiecare asociat/subcontractant în parte (cu evidențierea cel puțin a denumirii respectivelor entități)**", Consiliul constată că, informațiile cuprinse în documentul intitulat "**Împărțirea resurselor între membrii asocierii pentru executarea contractului (...)**", nu au nicio legătură cu documentul invocat de contestator privind "**Împărțirea activităților pentru fiecare asociat în parte, respectiv justificarea planului de lucru pentru fiecare asociat în**

parte". Nici în cuprinsul documentului intitulat *"Declarație privind prezentarea modalității de asigurare a accesului la specialiștii necesari și obligatorii în vederea verificării nivelului de calitate corespunzător cerințelor (...), în conformitate cu prevederile legii 10/1995 și (...)"*, nu se regăsesc informațiile privind *"Planul de lucru cu asociații/subcontractanții în raport cu eventualele activități care urmează să fie derulate de către fiecare asociat/subcontractant în parte (cu evidențierea cel puțin a denumirii respectivelor entități)*. În acest document se menționează doar care este *aportul de personal* al fiecărui asociat, nu și activitățile concrete ce ar urma să fie derulate de fiecare dintre cei trei asociați, conform Acordului de asociere nr. ... și fazelor/etapelor de realizare, în ordinea și succesiunea evenimentelor (cu duratele de timp necesare pe activități și poziționarea în timp a acestora), menționate succint în graficul Gantt prezentat în cadrul propunerii tehnice. De asemenea este de reținut că, deși *"verificarea documentației tehnice face obiectul prezentei proceduri de achiziție publică, aceasta urmând a fi asigurată de către ofertant, prin verificatori de proiecte atestați în condițiile legii"*, așa cum este menționat în caietul de sarcini, această activitate nu a fost prevăzută, ca atare, în cadrul graficului Gantt, susținerea contestatorului, că aceasta este o *activitate componentă a elaborării proiectului tehnic*, fiind eronată. De altfel, nu există nicio informație privind o eventuală subcontractare a acestei activități de *verificare a documentației tehnice ce face obiectul prezentei proceduri de achiziție publică*, în condițiile în care potrivit prevederilor art. 4 din Regulamentul de verificare și expertizare tehnică de calitate a proiectelor, a execuției lucrărilor și a construcțiilor aprobat prin HG nr. 925/1995), modificată prin HG nr. 742/2018, proiectantul (în speță asociatul 2 – SC ... SRL) nu poate realiza activitatea de *verificare a documentației tehnice care face obiectul prezentei proceduri de achiziție publică*. Asocierea contestatoare nu a menționat, în cuprinsul ofertei sale, cine va face verificarea tehnică a proiectului, niciunul dintre cei trei asociați neputând realiza cele două activități (atât proiectarea cât și verificarea de proiect), deoarece s-ar afla în conflict de interese conform legislației în domeniu. Or, în condițiile în care *verificarea documentației tehnice face obiectul prezentei proceduri de achiziție publică, aceasta urmând a fi asigurată de către ofertant, prin verificatori de proiecte atestați în condițiile legii"*, aceasta trebuia să fie făcută de un subcontractant, întrucât numai un subcontractant *"execută și/sau furnizează anumite părți ori elemente ale lucrărilor (...) ori îndeplinesc activități care fac parte din obiectul contractului de achiziție publică"*, în sensul art. 3 alin. (1) lit. yy) din Legea nr. 98/2016.

În lipsa unei subcontractări legale a acestei activități, ofertanții care și-au asumat activitatea de proiectare nu pot realiza în mod legal verificarea tehnică a proiectului.

În acest sens, Consiliul constată că, în mod corect, autoritatea contractantă a respins, ca inacceptabilă, oferta depusă de Asocierea ... – SC ... SRL – SC ... SRL, având în vedere că prin răspunsul la solicitarea de clarificări, aceasta a precizat și faptul că: "*subscrisa (...)*

a

asuma

t

c

ă

c

tehnic, (...) *nefiind necesar ca verificarea tehnică de calitate să fie prezentată distinct, aceasta fiind deja inclusă în etapa de elaborare proiect tehnic*".

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul va respinge, ca nefondată, contestația depusă de ..., în contradictoriu cu autoritatea contractantă

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

CONSILIUL DECIDE:

Respinge, ca nefondată, contestația depusă de ..., în contradictoriu cu autoritatea contractantă

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.