



În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) 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, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr..., depusă de..... calitate de lider al..., cu sediul social..... nr..., bl..., et..... sector..., înmatriculată sub nr....., reprezentată legal de administrator... și convențional de..., împotriva rezultatului procedurii de atribuire comunicat... data de..., privind procedura simplificată, online, organizată pentru atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect „...”, cod..., organizată de, cu sediul social....., bloc..., ..., sector... și punct de lucru..., str... nr..., sector..... calitate de autoritate contractantă, s-a solicitat:

1.... din data de..., emisă de..., prin care oferta Asocierii a fost respinsă, ca inacceptabilă și neconformă... baza prevederilor art. 134 alin. (5), coroborat cu art. 137 alin. (3) lit. a) din HG 395/2016;

2. Anularea tuturor actelor care au stat la baza emiterii acestei decizii, a Raportului procedurii, precum și a tuturor actelor subsecvente;

3. Obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei contestatorului, de la etapa verificării conformității acesteia, cu respectarea întocmai a... nr... din..., definitivă;

4. Anularea măsurii de anulare a procedurii de atribuire dispusă... temeiul art. 212 alin. 1 lit. a) din Legea nr. 98/2016.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care... atacă rezultatul procedurii de atribuire comunicat... data de..., apreciindu-l nelegal.

Contestatorul susține că, ulterior etapei de evaluare a ofertelor, autoritatea contractantă a respins oferta Asocierii sale, ca inacceptabilă/neconformă... baza art. 134 alin. (5) coroborat cu art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016, deoarece răspunsurile la clarificările transmise nu au fost concludente.

Împotriva rezultatului precedent al procedurii, contestatorul a formulat contestație, admisă de CNSC, prin Decizia nr...., rămasă definitivă, prin respingerea Plângerii care a fost formulată de....

Ulterior pronunțării Deciziei nr...., de către Curtea de Apel București... a transmis petetului Adresa nr....., solicitând o serie de clarificări privind prețurile ofertate de acesta.

La data de..... a adus la cunoștință petentului că oferta contestatorului a fost respinsă ca inacceptabilă... temeiul art. 134 alin. 5 din HG nr. 395/2016 și, de asemenea, măsura de anulare a procedurii, întemeiată pe dispozițiile art. 212 alin. 1 lit. a) din Legea nr. 98/2016.

Având... vedere caracterul nelegal al acestei decizii, ... a formulat contestație, admisă de CNSC prin Decizia nr...., aceasta fiind atacată cu plângere, respinsă de....

Contestatorul solicită admiterea excepției efectului pozitiv al lucrului judecat... condițiile... care, prin noul rezultat al procedurii... invocă motive cu privire la care Consiliul s-a pronunțat... mod definitiv.

Astfel, prin decizia anterior referită, rămasă definitivă, prin respingerea plângerii formulată de..., s-a reținut explicit faptul că:

-Consiliul nu poate primi ca întemeiate motivele pentru care autoritatea contractantă a considerat că se impune respingerea ofertei...;

-Ofertarea unor cantități suplimentare pentru unele produse, nu poate conduce la respingerea ofertei... condițiile... care ofertantul a oferit explicații pertinente... răspunsul la clarificări, iar, pe de altă parte, chiar dacă acest lucru s-ar fi întâmplat, nu se poate susține că acest aspect poate conduce la o executare defectuoasă a contractului, decontarea lucrărilor făcându-se pentru lucrările efectiv realizate, conform devizului prezentat;

-Pentru inadvertențele sesizate de autoritate, aceasta trebuia să solicite clarificări suplimentare referitoare la ofertarea/neofertarea prizelor de voce date, la montajul echipamentelor sau la presupusa neincludere a cotei CAM de...% aferentă... condițiile... care autorul contestației prezintă argumente pertinente ce par a contrazice decizia autorității contractante.

Contestatorul reține că toate criticile formulate de... se întemeiază pe aceeași pretinsă neconformitate, care vizează exclusiv modalitatea de structurare și prezentare a devizelor, iar nu conținutul ori conformitatea efectivă a ofertei.

Ori, contestatorul a explicat... mod clar că... cadrul Formulelor F3 aferente lucrărilor de instalații, a fost inclusă manopera directă pentru montajul echipamentelor... cadrul articolelor specifice de montaj... timp ce articolele YCO1 RON au fost utilizate pentru evidențierea distinctă a manoperei aferente unor operațiuni conexe și obligatorii pentru punerea... funcțiune a sistemelor, respectiv: probe de funcționalitate, verificări..., ISCIR, instruirea personalului, certificări și alte activități similare.

Prin urmare, nu există nicio dublare a manoperei, ci o separare funcțională între:

- manopera de montaj efectiv (cuprinsă... articolele de instalații);

•manopera aferentă operațiunilor ulterioare montajului, necesare pentru punerea... funcțiune și recepția lucrărilor (cuprinsă... articolele YC01).

... ceea ce privește utilizarea articolelor YC01 RON, contestatorul susține că nu contravine prevederilor Ordinului nr...., întrucât structura devizului la nivel de ofertă nu este una rigidă, iar ofertantul are libertatea de a-și organiza costurile, cu condiția ca prețul total să acopere integral lucrările și să fie justificat. Articolele YC01 au fost utilizate ca articole de ajustare pentru evidențierea unor diferențe de cost, fără a afecta structura globală a cheltuielilor directe.

De asemenea, afirmația comisiei potrivit căreia ofertantul ar fi trebuit să utilizeze exclusiv articolele XC05 din devizele de montaj echipamente este nejustificată, întrucât documentația de atribuire nu impune o astfel de constrângere de structurare. De altfel, chiar autoritatea contractantă a pus la dispoziția ofertanților art. YC01 și art. XC05, oferta acoperind integral toate operațiunile necesare, indiferent de modul de repartizare a acestora... deviz.

Astfel:

- nu există dublare de costuri, ci doar o structurare diferită a manoperei;
- toate operațiunile necesare execuției sunt incluse... ofertă;
- diferențele semnalate sunt exclusiv de natură formală și nu afectează conformitatea ofertei.

Mai mult, autoritatea contractantă nu identifică și nu probează existența vreunui impact concret asupra executării contractului, nu susține că lucrările nu ar putea fi realizate... condițiile ofertate și nici că prețul ar fi nefundamentat sau nejustificat, limitându-se la aprecieri formale privind încadrarea anumitor cheltuieli într-o anumită categorie de articole.

Motivarea integrală a contestației se regăsește... fișierul „[...] Contestatie.pdf”, postat de autoritate... SEAP la..., ora 12: 58... cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr.... Reproducerea... cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit... SEAP de către orice persoană interesată. Sintetizarea de mai sus nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare prin intermediul SEAP întreaga contestație. Desigur, motivarea completă va fi avută... vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

Prin adresa înregistrată la CNSC cu nr...., autoritatea contractantă a transmis punct de vedere la contestația depusă de..... calitate de lider al..., solicitând respingerea ei, ca nefondată.

I. Referitor la critica privind respingerea, ca inacceptabilă, a ofertei depuse de către asocierea contestatoare, autoritatea consideră că toate aceste critici au fost formulate fără o studiere atentă a documentației de atribuire și respectiv o înțelegere a cadrului legal aplicabil situației... care s-a regăsit oferta.

Comisia de evaluare a pus... aplicare cele menționate... nr.... din... și a întocmit Procesul verbal nr.... privind reevaluarea propunerilor financiare pentru operatorii economici... (Lider) -....

Prin procesul-verbal nr...., comisia de evaluare a continuat procedura de atribuire, cu analiza răspunsurilor la solicitarea sa de clarificări, transmise de... (Lider) -... pe e-mail, cu adresa nr.....

Autoritatea redă, punctual, solicitarea de clarificări, răspunsul aferent și concluzia comisiei de evaluare, astfel cum sunt reținute prin adresa de comunicare a rezultatului procedurii, transmisă contestatorului la data de..... urma reevaluării asigurate conform deciziei CNSC nr.... din... și a... din dosarul nr...., publicată la data de....

Autoritatea contractantă apreciază că decizia de excludere din procedură, a ofertantului..., este legală, temeinică și... deplin acord cu dispozițiile legale incidente, fiind fundamentată pe criterii obiective, aplicate unitar tuturor participanților la procedura, cu respectarea principiilor care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică.

Cu privire la invocarea, neîntemeiată, a efectului pozitiv al lucrului judecat, autoritatea menționează că susținerile contestatorului referitoare la incidența efectului pozitiv al lucrului judecat sunt neîntemeiate și relevă o interpretare extensivă și denaturată a dispozițiilor art. 431 alin. (2) NCPC... scopul de a eluda analiza legalității rezultatului procedurii de atribuire.

Autoritatea subliniază că nu sunt îndeplinite condițiile pentru reținerea efectului pozitiv al lucrului judecat, întrucât hotărârile judecătorești anterioare nu au tranșat... mod explicit, real și determinant aceeași chestiune litigioasă dedusă judecății... prezenta cauză.

... consecință, autoritatea solicită respingerea acestor susțineri ca nefondate și menținerea ca legale și temeinice a actelor emise... cadrul procedurii de atribuire.

Cu adresa înregistrată la CNSC sub nr...., contestatorul depune concluzii scrise... urma consultății dosarului achiziției publice, solicitând admiterea contestației, așa cum a fost formulată și constatarea caracterului nelegal al conduitei..., care, pentru a treia oară, a urmărit eliminarea contestatorului prin reinterpretarea formală și artificială a acelorași aspecte deja dezlegate definitiv de CNSC și....

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

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

..... calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura simplificată, online, pentru atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect „....”.

... procedurii nr...., s-a consemnat depunerea a 2 oferte, respingerea ofertei contestatorului, precum și admisibilitatea ofertei depusă de..., câștigătoare a procedurii, cu o propunere financiară de... fără TVA.

Împotriva rezultatului procedurii de atribuire, publicat... SEAP la data de..... calitate de lider al... a formulat contestația care a făcut obiectul dosarului nr...., soluționat prin Decizia nr..... care Consiliul a dispus:

„.... temeiul prevederilor art. 26 alin. (2) lit. a) și b) și alin. (5) din Legea nr. 101/2016, admite contestația formulată de către..... calitate de lider al..... contradictoriu cu S.A.

Dispune anularea Raportului procedurii nr.... și a tuturor comunicărilor subsecvente acestuia.

Obligă autoritatea contractantă la continuarea procedurii prin reevaluarea ofertelor depuse de asocierea... și de... conform motivării... termen de 10 zile de la comunicarea prezentei decizii”.

Împotriva deciziei CNSC nr...., autoritatea contractantă a formulat plângere, la..., care a format obiectul dosarului nr...., soluționat prin Hotărârea nr. ... din..... care instanța a reținut:

„Respinge ca nefondată plângerea. Definitivă. Pronunțată prin punerea soluției la dispoziția părților de către grefa instanței astăzi...”.

Ulterior... procedurii nr...., emis... urma... nr.... și a... nr...., s-a consemnat respingerea celor 2 oferte depuse, precum și anularea procedurii de atribuire... absența ofertelor admisibile.

Împotriva rezultatului procedurii de atribuire comunicat... data de..... calitate de lider al... a formulat contestația ce a făcut obiectul dosarului nr...., soluționat prin... nr..... care s-a dispus:

„... temeiul prevederilor art. 26 alin. (2) lit. a) și b) și alin.(5) din Legea nr. 101/2016, admite contestația formulată de către..... calitate de lider al..... contradictoriu cu S.A.... calitate de autoritate contractantă.

Dispune anularea deciziei de anulare a procedurii, anularea Raportului procedurii nr.... și a comunicărilor subsecvente acestuia... partea care privește oferta....

Obligă autoritatea contractantă la continuarea procedurii de atribuire, prin reevaluarea ofertei... conform motivării... termen de 10 zile de la comunicare.”

Împotriva deciziei CNSC nr...., autoritatea contractantă a formulat plângere la..., care a format obiectul dosarului nr...., soluționat prin Hotărârea nr. ... din..... care instanța a reținut:

„Respinge plângerea ca nefondată. Definitivă. Pronunțată prin punerea soluției la dispoziția părților prin mijlocirea grefei instanței, astăzi...”.

Reluând procesul de analiză a ofertei..., autoritatea contractantă a emis... procedurii nr..... care a consemnat același rezultat cu cel din... procedurii nr...., anulat, conform... nr...., ce a rămas definitivă, prin... de... nr. din....

Împotriva noului rezultat al procedurii, emis la data de..... calitate de lider al..., a formulat contestația ce face obiectul dosarului CNSC nr....

Consiliul are... vedere că autorul criticilor pretinde că, prin noul rezultat, autoritatea contractantă a încălcat caracterul definitiv al primei decizii emise de CNSC (nr....)... privința primelor două motive de respingere a ofertei, care s-ar situa sub efectul lucrului judecat, dar și că se bazează pe o analiză formală... cazul celorlalte motive de respingere a ofertei sale.

... concordantă cu noul rezultat al procedurii, primele motive pentru care oferta a fost respinsă, pentru lipsa de concludență a răspunsurilor de clarificare și pentru neconformitatea cu cerințe ale caietului de sarcini, privesc cantități suplimentare (din ofertă) de gips carton și vată minerală pentru realizarea măștilor pentru traseele de instalații, dar și de polistiren extrudat pentru termoizolarea soclului.

Văzând soluția din primul ciclu procesual, invocată de contestator, ca privind aceleași aspecte de fond (pag. 27-28 din... nr....), se constată temeinicia susținerilor...:

1. Referitor la ofertarea articolelor care nu se regăsesc... lista de cantități pusă la dispoziție prin documentația de atribuire, ofertantul a răspuns ca "elementele menționate nu reprezintă materiale suplimentare față de lista transmisă de autoritatea contractanta, ci acestea sunt afișate doar pentru a

evidenția principalele materiale incluse... lista de Resurse aferentă normei de bază".

... urma analizării răspunsului la solicitarea de clarificări și a propunerii financiare transmise, comisia de evaluare a constatat următoarele:

-Articolele ofertate la poz. 5...0...56 - „Placi gips-carton impregnate (rez.la umiditate)" GKBI-...mm... /... mp și poz.... -„Saltea vata minerala" sco... X 6... X90 s-5838/... mp, sunt materiale incluse in art CK21B11(2) Masti pentru conducte executate din placi rigips pe structura metalica -282 mp.

Întrucât articolul de bază se referă la măști din plăci de gips carton, acesta trebuie să cuprindă doar 282 mp de gips carton. Ofertând astfel... a cuprins... ofertă o cantitate suplimentară de 282 mp placi de gips carton și 282 mp de saltea de vată minerală.

-Articolul ofertat la poz.... „Polistiren extrudat rușos XPS pentru soclu" cu dimensiunile 120x65x2 cm (pag 19) -....23 mp, este materialul principal pentru art. IZF12M12 „Izolație termica la soclu cu polistiren extrudat" -... mp.

Deși pentru procurarea materialului principal „polistiren extrudat" a fost ofertat și art.... „Polistiren extrudat" de 5 cm grosime, având cantitatea de... mc (... mp x... m grosimea polistirenului=... mc)... a ofertat de două ori cantitatea de polistiren extrudat de... mp. [...]

Consiliul nu poate primi ca întemeiate motivele pentru care autoritatea contractantă a considerat că se impune respingerea ofertei....

Astfel, pe de o parte, faptul că ofertantul asociere ar fi ofertat cantități suplimentare pentru unele produse, nu poate conduce la respingerea ofertei... condițiile... care acesta a oferit explicații pertinente... răspunsul la clarificări, iar, pe de altă parte, chiar dacă acest lucru s-ar fi întâmplat, nu se poate susține că acest aspect poate conduce la o executare defectuoasă a contractului, decontarea lucrărilor făcându-se pentru lucrările efectiv realizate, conform devizului prezentat.

Pe de altă parte... aprecierea Consiliului, autoritatea contractantă avea obligația de a solicita clarificări suplimentare pentru a se edifica asupra celorlate aspecte invocate... adresa de comunicare a rezultatului procedurii.

... opinia Consiliului, solicitările de clarificare reprezintă instrumente esențiale aflate la dispoziția autorității contractante... scopul edificării acesteia privind situația reală de fapt... ceea ce privește îndeplinirea/neîndeplinirea de către ofertanți a cerințelor din documentația de atribuire și nu instrumente prin care se urmărește respingerea artificială a unei oferte.

Respingerea unei oferte fără a solicita clarificările necesare pentru evaluarea completă a unei oferte sau fără a lua... considerare răspunsurile la clarificările solicitate, este... aprecierea Consiliului, o decizie excesivă care ar lipsi de conținut instituția solicitărilor de clarificări, așa cum este reglementată de dispozițiile art.209 din Legea nr.98/2016 coroborate cu dispozițiile art.134 din HG nr.395/2016. Posibilitatea încadrării... situația unei abateri tehnice minore sau... situația viciilor de formă la care fac trimitere dispozițiile art.134 din HG nr.395/2016 poate interveni numai după solicitarea unor clarificări și nu... lipsa acestora.

Astfel, pentru inadvertențele sesizate de autoritate, aceasta trebuia să solicite clarificări suplimentare referitoare la ofertarea/neofertarea prizelor de voce date, la montajul echipamentelor sau la presupusa neincludere a cotei

CAM de...% aferentă... condițiile... care autorul contestației prezintă argumente pertinente ce par a contrazice decizia autorității contractante.

Consiliul nu poate reține ca temeinice susținerile autorității contractante referitoare la faptul că, urmare unor solicitări de clarificări suplimentare ofertantul ar fi transmis o noua oferta financiară, iar prin acceptarea unei oferte financiare modificate, comisia de evaluare ar fi eludat dispozițiile art. 134 alin (6) din normele metodologice aprobate prin HG nr. 395/2016... condițiile... care, pe de o parte, autoritatea însăși precizează că, „... cazul... care... urma elaborării răspunsului se va modifica valoarea ofertei, se vor retransmite Formularul de ofertă și listele de cantități modificate, iar ofertantul prin răspunsul transmis a ales să nu corecteze oferta financiară”, iar, pe de altă parte, aceeași autoritate a acceptat modificarea ofertei financiare depusă de ofertantul desemnat câștigător.

Din motivarea soluției Consiliului, rezultă că autoritatea contractantă trebuia să accepte concluziile răspunsurilor de clarificare privind pretinsa includere... ofertă a unor cantități suplimentare, câtă vreme... acesta a oferit explicații pertinente... răspunsul la clarificări, iar, pe de altă parte, chiar dacă acest lucru s-ar fi întâmplat, nu se poate susține că acest aspect poate conduce la o executare defectuoasă a contractului, decontarea lucrărilor făcându-se pentru lucrările efectiv realizate, conform devizului prezentat.

Or, la reluarea procesului de evaluare, autoritatea contractantă a solicitat, din nou, pretinse clarificări... sensul de a se explica unde... documentația de atribuire s-ar regăsi posibilitatea de a se cota cantități suplimentare de astfel de materiale (... cazul gips cartonului) și de ce sunt două tipuri de polistiren extrudat... loc de unul (documentația de atribuire impunând izolare cu polistiren extrudat de 5 cm).

Aspectul... cauză a fost tranșat, definitiv, prin decizia CNSC evocată... sensul că autoritatea contractantă nu trebuia să-l reanalizeze, câtă vreme Consiliul a considerat că explicațiile ofertantului sunt pertinente, iar... procesul de decontare a lucrărilor se ține cont de valoarea lucrărilor efectiv realizate (listele de cantități de materiale puse... operă).

... concordantă cu cele statuate, prin Decizia nr. 66/2018 din Dosar nr...., de ÎNALTA CURTE DE CASAȚIE ȘI JUSTIȚIE (prin Completul pentru dezlegarea unor chestiuni de drept), privitor la limitele de reevaluare a ofertelor, după emiterea deciziei CNSC/instanță, comisia de evaluare a autorității contractante nu are dreptul de a relua aspecte deja tranșate (vezi punctele 81-82), decât... absența unor dovezi certe ale analizei lor prealabile deciziei CNSC/instanței:

81. Exercitarea controlului de legalitate administrativ- juridicțional sau juridicțional și invalidarea concluziei de inadmisibilitate a ofertei la care a ajuns comisia prin... de evaluare întocmit obligă autoritatea contractantă de a proceda la reluarea operațiunii de evaluare a acestei oferte de la etapa contestată, conform celor dispuse prin decizia C.N.S.C. sau hotărârea instanței, comisia nefiind îndreptățită a relua verificarea criteriilor deja analizate... de evaluare... măsura... care le atestă, fiind irevocabil sub acest aspect.

82. Inexistența vreunei dovezi care să ateste parcurgerea altor etape din procedura de evaluare... afară de cea contestată obligă și... același timp, îndreptățește comisia de evaluare de a verifica îndeplinirea tuturor condițiilor de admisibilitate a ofertei analizate, inclusiv prin solicitarea de clarificări noi

cu privire la elementele tehnice și aspectele financiare propuse, fără a se putea afirma că prin anularea raportului de evaluare, care a respins o ofertă ca inadmisibilă, a fost epuizată etapa verificării admisibilității ofertei... discuție, ca urmare a prezumării verificării ei sub toate aspectele, iar evaluarea acesteia implică numai faza finală a stabilirii clasamentului prin aplicarea factorilor de evaluare.

... cazul de față, Consiliul a stabilit că limitele de reevaluare privesc, exclusiv, acele motive ce nu țin de ofertarea... surplus, a gips cartonului și a polistirenului extrudat: clarificări suplimentare pentru a se edifica asupra celorlate aspecte invocate... adresa de comunicare a rezultatului procedurii.

Astfel fiind, Consiliul constată invaliditatea motivelor 1 și 2 din noul rezultat al procedurii (consemnat... Procesul-verbal nr....), comunicat prin adresa din..., atacată.

Cu privire la celelalte motive de respingere a ofertei, Consiliul constată că autoritatea contractantă a reluat procesul de analiză fără a solicita informații de concludență (conform celor consemnate... Procesul-verbal nr....), cu privire la posibilitatea de înlăturare a erorilor/omisiunilor deja consemnate și față de care Consiliul a decis solicitarea de informații suplimentare:

Inițial, comisia de evaluare a solicitat să se prezinte "structura de preț pentru materiale din diferite obiecte cuprinse... lucrări, precum:... voce date cladire camin...

- ED08J1(1)- Priza montata aparent dubla RJ45 cat 6A- 17 buc

- ED08J1(2)- Priza montata aparent simpla RJ45 cat 6A- 8 buc

...

-IA36A1(1) Vas de expansiune inchis cu membrana 12 l- 1 buc, iar răspunsurile primite au fost respinse, ca neconcludente, dar... a impus reluarea procesului de analiză, prin solicitarea de informații suplimentare sau prin evaluarea răspunsurilor deja primite, privitoare la acele inadvertențe constatate.

La reluarea procesului de analiză, autoritatea contractantă (prin comisia de evaluare) a consemnat... cadrul amintitului proces-verbal:

Clarificarea nr...

➤ unde in oferta financiara Formular F3 -Instalatii voce date a fost ofertata procurarea prizelor RJ 45 Cat 6 dubla - 17 buc si RJ45 CAT 6 simpla 8 buc, avand in Vedere ca in retetele de pret transmise prin raspunsul nr... acestea au pretul unitar de procurare zero.

Raspuns ofertant.

"-Situatia retinuta de... la art. ED 08El (1) reprezinta o abatere tehnica minora, valoarea materialului principal, respectiv priza dubla RJ45 Cat 6 A reprezentand...% din valoarea totala a ofertei (.../buc* 17 buc=...+ 8% indirecte +3% beneficiu=...).

-Situatia retinuta de... la art. ED08Jl (l) reprezinta o abatere tehnica minora, valoarea materialului principal, respectiv priza simpla RJ45 Cat 6 A, reprezentand 0....5% din valoarea totala a ofertei (.../huc *8 buc=... +8% indirecte+ 3% beneficiu= 343.l...)

Confirmam ca prizele vor fi furnizate si montate in totalitate, conform cantitatilor prevazute in caietul de sarcini, fara costuri suplimentare."

Comisia de evaluare considera raspunsul neconcludent deoarece prin raspunsul transmis ofertantul admite ca nu a ofertat procurarea prizelor RJ45 cat 6 dubla si RJ45 cat 6 simpla, astfel acesta nu a respectat cerinta din documentatie de atribuire privind intocmirea propunerii financiare

- Propunerea financiara se va elabora cu respectarea evaluarilor categoriilor de lucrari prezentate... documentația de atribuire tinand seama si de eventualele raspunsuri la solicitarile de clarificari. Prețul unitar al fiecărei categorii de lucrări se va oferta...

conformitate cu cerințele din Caietul de sarcini/PT astfel încât aceste categorii de lucrări să fie realizate „la cheie”

- De asemenea, nu a fost respectată cerința beneficiarului, și anume: **Proprietățile materialelor vor respecta și se vor înscrie în datele descrise în cerințele tehnice.**

Clarificarea nr...

- Conform rețetei art IA36A1(1)- vas de expansiune închis cu membrana 12 l, din cadrul **Formularului F 3... în CT, rezulta că a fost oferită și procurarea acestuia, având prețul unitar de...**, cu toate că în planșa IT01 Schema funcționare camera... **este un singur vas de expansiune de 50 l, oferit în Lista de echipamente aferentă la poz 10 cu prețul unitar de procurare de...**

Răspuns ofertant

Precizăm că atât vasul de 50 l, cât și vasul de 12 l au fost oferite conform documentației puse la dispoziție de autoritatea contractantă:

- *vasul de 50 l este cel prevăzut în planșa IT01 și a fost inclus corect la poziția 10 din Lista de echipamente;*
- *vasul de 12l a fost oferit pentru că acesta figurează explicit în lista de cantități transmisă de..., la art. IA36A1(l)-, „vas de expansiune închis cu membrana 12l- 1 buc.”*

*Situația reținută de... (eronată după opinia noastră) reprezintă o abatere tehnică minoră în condițiile în care valoarea materialului principal -vas de expansiune 12l închis cu membrana - 1 buc reprezintă...% din valoarea totală a ofertei (9...*1 +8% indirecte + 3% beneficiu=...)*

La execuție se va respecta întocmai planșa IT01 și se va monta vasul de 50 l, conform proiectului tehnic, fără a afecta conformitatea soluției de execuție.

Astfel, contrar susținerilor autorității contractante, subscrisă am respectat întocmai cerințele documentației de atribuire, erorile anterior menționate încadrându-se în categoria abaterilor tehnice minore așa cum am arătat, în speta fiind pe deplin aplicabile prevederile art. 134 alin. 7 din HG nr.395/2016.

Comisia de evaluare consideră răspunsul neconcludent deoarece prin răspunsul transmis ofertantul admite că a fost oferit în plus vasul de expansiune de 12 l, fără ca acesta să fie cuprins în cerințele documentației de atribuire, astfel acesta nu a respectat cerința din documentație de atribuire privind întocmirea propunerii financiare

- Propunerea financiară se va elabora cu respectarea evaluărilor categoriilor de lucrări prezentate... documentația de atribuire ținând seama și de eventualele răspunsuri la solicitările de clarificări. Prețul unitar al fiecărei categorii de lucrări se va oferi... conformitate cu cerințele din Caietul de sarcini/PT astfel încât aceste categorii de lucrări să fie realizate „la cheie”.

Subliniem neconcordanța răspunsului și respectiv neconformitatea ofertei prin faptul că desi solicită comisiei să accepte aplicarea prevederilor legale referitoare la abaterea tehnică minoră acesta în fapt nu este de acord cu observația comisiei considerând-o “eronată”

Clarificare nr...

Având în vedere că:

- în cadrul Formulelor F3- care cuprind art YC0...- **Diferența pret materiale**, și sunt aferente fiecărui tip de instalații și dotări mobilier, prin răspunsul transmis ați confirmat că valorile oferite reprezintă manopera pentru montajul echipamentelor cuprinse în Lista de echipamente și dotări Formular F4,
- iar pentru anumite echipamente au fost cuprinse cheltuieli cu montajul acestora și în Formulele F3 aferente lucrărilor de instalații,

va solicităm să clarificați de ce în cadrul propunerii financiare se regăsesc valori diferite pentru montajul aceluiași echipamente iar pentru anumite tipuri de echipamente valoarea totală pentru

montaj depaseste valoarea totala de procurare a echipamentelor, asa cum rezulta din tabelul de mai jos: [...]

Raspuns ofertant

Asa cum am precizat si anterior, in cadrul formularelor F3 prin incadrările in norme de deviz s-a oferat manopera directa pentru montajul echipamentelor, iar in cadrul formularelor F3, in cadrul articolelor YCOI s-au oferat cheltuielile cu manopera aferenta operatiunilor de..., ISCIR-izare (unde este cazul), instructaje, probe de functionalitate, etc., dupa cum urmeaza:

- *Instalatii termice - centrul...:*
 - *In cadrul devizului...- Instalatii termice in CT, s-a oferat manopera aferenta montajului, in valoare de... (Art. 1, Art.2, Art.5, art.6, Art.7)*
 - *In cadrul devizului... -Echipamente incalzire, in cadrul articolului YCOI s-a oferat manopera aferenta operatiunilor de..., ISCIR-izare (unde este cazul), instructaje, probe de functionalitate, etc, in valoare de..., valoare estimata a fi necesara acestor operatiuni*

Comisia de evaluare considera raspunsul neconcludent deoarece:

- *prin ofertarea cheltulelilor de manopera privind probe de functionalitate...-izare etc.in cadrul art YCO1, ofertantul nu a respectat cerinta din documentatia de atribuire unde in cadrul documentatie..., in cadrul devizului... Instalatii termice in CT, sunt prevazute distinct articolele pentru efectuarea probelor si verificarea definitiva a tronsoanelor de instalatii si intocmirea documentatiei [...]*

In concluzie, Diferentele semnalate provin exclusiv din modul de structurare a articolelor, nu din neconformitatea ofertei.”

- *Comisia de evaluare considera ca prin ofertarea cheltuielilor cu manopera aferenta operatiunilor de..., verificari PRAM, instructaje, probe de functionalitate si in cadrul art YCO1, articol care se foloseste pentru ofertarea materialelor/echipamentelor si a carei valoare este cuprinsa in valoarea totala a cheltuielilor directe pentru materiale, ofertantul nu a respectat cerintele cuprinse in... /..., pentru aprobarea reglementării tehnice „Ghid privind elaborarea devizelor la nivel de categorii de lucrări și obiecte de construcții pentru investiții realizate din fonduri publice”, indicativ P....*
- *Comisia de evaluare considera raspunsul neconcludent deoarece prin raspunsul transmis ofertantul admite ca a utilizat art YCO1 pentru evidentiarea operatiunilor de punere in functiune, probe, teste necesare fiecărei instalatie in parte, instruirea personalului, cu toate ca fiecare deviz in partea are prevazute articole distincte pentru probe, teste si intocmirea documentatiei, astfel acesta nu a respectat cerinta din documentatie de atribuire privind intocmirea propunerii financiare, si anume:
Propunerea financiara se va elabora cu respectarea evaluarilor categoriilor de lucrari prezentate... documentația de atribuire tinand seama si de eventualele raspunsuri la solicitarile de clarificari. Prețul unitar al fiecărei categorii de lucrări se va oferta... conformitate cu cerințele din Caietul de sarcini/PT astfel încât aceste categorii de lucrări sa fie realizate „la cheie”.*
- *Prin faptul ca ofertantul specifica faptul ca la decontarea lucrarilor “materialele si manopera se vor evidentia distinct”, acesta admite ca pentru a putea deconta lucrarile executate trebuie refacuta oferta, ceea ce contravine cerintelor documentatiei de atribuire, propunerea financiara fiind parte a contractului iar evaluarea lucrarilor se va face asa cum este prevazut in Propunerea financiara anexa la contract.... de date a Achizitiei, tipul contractului este de „executie de lucrari” iar... se va elabora cu respectarea specificatiilor cuprinse in Caietul de sarcini.*

Comisia de evaluare hotaraste RESPINGEREA ofertei depuse de catre ofertantul... (Lider) -... ca fiind inacceptabila si neconforma in conformitate cu dispozitiile art. 134 alin. (5) coroborat cu

art. 137 alin (3) lit. a) din... aprobate prin HG nr. 395/2016 cu modificarile si completarile ulterioare, intrucat clarificarile transmise nu sunt concludente iar propunerea financiara nu satisface in mod corespunzator cerintele caietului de sarcini.

La analiza... ansamblu, a procesului de reevaluare, Consiliul constată că, spre deosebire de cele consemnate... solicitarea de clarificări nr.... L /... (Dacă... urma elaborării răspunsului se va modifica valoarea ofertei se vor retransmite Formularul de ofertă și listele de cantități modificate), cu ocazia noilor solicitări de informații și a analizei lor, autoritatea contractantă exclude posibilitatea de a se reface oferta pentru "decontare".

... privința motivelor individuale, Consiliul constată că este nefondat refuzul autorității contractante de a verifica dacă valoarea de procurare a prizelor de voce-date, parte a prețului de montaj al lor, ar conduce la o modificare semnificativă a propunerii financiare (priza dubla RJ45 Cat 6 A reprezentând...%, iar priza simpla RJ45 Cat 6 A reprezentând 0....5% din valoarea totală a ofertei, conform susținerilor contestatorului). Astfel, motivarea că s-ar fi încălcat regula de ofertare (Prețul unitar al fiecărei categorii de lucrări se va oferta... conformitate cu cerințele din Caietul de sarcini/PT astfel încât aceste categorii de lucrări să fie realizate „la cheie”) este disproporționată, întrucât nu privește prețul unitar al unei categorii de lucrări, ci prețul de procurare a unui reper din categoria de lucrări instalații voce. Mai mult, valoarea... sine, aparent, este nesemnificativă, ceea ce ar conduce la aprecierea că ea este rezultatul unei omisiuni ce poate fi înlăturată facil, fiind mai puțin decât o abatere tehnică minoră, ce se poate corecta.

Astfel, motivul 3 de respingere a ofertei este reținut incorect.

Concluzia similară se impune și... cazul motivului 4, cotarea, suplimentară, a valorii unui vas de expansiune -... (ce reprezintă...% din valoarea totală a ofertei) neputând a fi considerată decât o eroare de redactare, cauzată și de existența... documentația de atribuire a două referințe tehnice distincte, de care a luat act și Consiliul, respectiv, faptul că vasul de expansiune de 50 litri este prevăzut... planșa ITO1, iar vasul de 12 litri figurează explicit în lista de cantități, la art. IA36AI(I)-vas de expansiune închis cu membrana 12l- 1 buc. (ambele dimensiuni fiind parte din documentația de atribuire pusă la dispoziție de achizitor).

Practic, comisia de evaluare trebuia să solicite informația de confirmare a faptului că ofertantul a inclus... propunerea financiară același vas care se prezenta și... propunerea tehnică, respectiv, înțelegerea că doar vasul de expansiune de 50 litri va fi cotat și, ulterior, decontat.

De altfel, aprecierea comisiei că documentația de atribuire nu a prevăzut un vas de 12 litri și că prețul aferent acestuia ar fi prețul unitar al unei categorii de lucrări, este total eronată... raport cu listele de cantități emise chiar de autoritatea contractantă. Prețul aferent vasului de expansiune, eronat adăugat... prețul propunerii financiare... același timp, este prețul unui element din categoria unei lucrări *Instalații termice în CT*, așa încât nici regula, formală, evocată de..., nu a fost încălcată (forma de prezentare a prețului unitar pe categoria de lucrări).

Consiliul consideră că excluderea valorii acestui element... cazul corectării propunerii financiare, nu ar fi reprezentat decât înlăturarea unei erori formale,

cauzată și de conținutul documentației de atribuire, nu doar de neglijența ușoară a ofertantului.

Cu privire la motivul 5 de neconformitate, reținut de autoritatea contractantă, Consiliul constată că se bazează pe considerente ce țin de modul de structurare a amintitelor articole de cheltuieli, din cateva devize de lucrări (cu includerea costurilor de manoperă... alte articole, de tip YC01, decât cele din formularele F3... *de cantități*) și nu pe aprecierea că valoarea propunerii financiare nu ar fi sustenabilă sau nu ar concorda cu conținutul propunerii tehnice.

Consiliul constată că... fapt, autoritatea contractantă a considerat că nu s-a respectat formatul de întocmire a propunerii financiare care ar fi rezultat din documentația sa: "... cadrul fisierului... *din documentatia de atribuire, exista devizul... Montaj echipamente si dotari care cuprinde art XC05 Diferenta pret manopera - manopera pe care ofertantul a ales sa o oferteze in cadrul Art YC01 din cadrul devizelor de procurare echipamente*".

Consiliul constată că, deși autoritatea contractantă pretinde că, astfel, ofertantul nu a respectat cerințele cuprinse... /... pentru aprobarea reglementării tehnice „Ghid privind elaborarea devizelor la nivel de categorii de lucrări și obiecte de construcții pentru investiții realizate din fonduri publice”, indicativ P..., nu a verificat, anterior, existența sau nu a costurilor efective, inclusiv sustenabilitatea lor.

Astfel, indiferent de titulatura articolelor utilizate sau de locul din deviz... care ar fi cuprinse cheltuielile... cauză, se impunea verificarea existenței lor și a sustenabilității reale a prețului global al propunerii financiare, inclusiv după corectarea ei.

De altfel, autoritatea contractantă ignoră chiar caracterul orientativ al reglementării tehnice invocate, care dă ocazia ofertanților de a prevedea costurile consumurilor proprii de resurse, neimpunând doar utilizarea normelor de deviz din indicatoare:

..... *Prețurile unitare aferente articolelor de lucrări reprezintă produsul dintre consumurile specifice de resurse și prețurile, respectiv tarifele aferente fiecărei categorii de resurse.*

..... *Pentru aprecierea consumurilor de resurse se pot utiliza atât norme de consumuri de resurse din indicatoarele de norme de deviz cât și consumuri proprii de resurse.*

Prin urmare, reținerea motivului 5 de respingere este lipsită de temei, comisia de evaluare neasigurând o evaluare completă a situației de fapt.

Astfel, Consiliul consideră că autoritatea contractantă trebuia să procedeze la o analiză efectivă a neconcordanțelor rezultând din aspectele pentru care a inițiat clarificările și, pe baza unor solicitări de clarificare/confirmare/îndreptare a erorilor, să evalueze răspunsul... raport cu efectivă sustenabilitate/conformitate a ofertei, fără a conduce la o modificare a propunerii financiare de tipul celor nepermise de art. 209 din Legea nr. 98/2016 și de art.... din Normele de aplicare a legii, aprobate prin HG nr. 395/2016.

Drept care, Consiliul consideră că rezultatul atacat este afectat de aplicarea incorectă, de către autoritatea contractantă, a obligațiilor ce-i reveneau din punerea... aplicare a celor dispuse prin deciziile precedente (... special, a... nr.... din...)... privința asigurării unei evaluări efective a propunerii financiare a ofertantului contestator.

Luând... considerare cele mai sus menționate... temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite contestația formulată de..... calitate de lider al..., va anula adresa din... emisă de autoritatea contractantă, precum și... procedurii nr.... din..... partea privind respingerea ofertei contestatorului și va obliga la continuarea procedurii... 10 zile de la primirea deciziei, prin reevaluarea propunerii finaciare.... mod implicit, Consiliul va anula și decizia de anulare a procedurii.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite contestația formulată de către..... calitate de lider al..... contradictoriu cu și anulează adresa din... emisă de autoritatea contractantă..., precum și... procedurii nr.... din....

Anulează decizia de anulare a procedurii, dispusă de autoritatea contractantă.

... la continuarea procedurii... 10 zile de la primirea deciziei, prin reevaluarea propunerii finaciare a ofertei contestatorului, conform motivării ce precede.

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