



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

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, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. 1883/C9/2000

Data: 14.10.2020

Prin contestația nr. 10288/16.09.2020, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 39962/17.09.2020, depusă de privind procedura simplificată organizată în vederea atribuirii contractului de *Lucrări de construcții, pentru obiectivul de investiții Construcție și dotare creșă nouă, strada Luminii nr. 10, Municipiul Orăștie*, cod CPV 45000000-7 Lucrări de construcții (Rev.2), de, cu sediul în .. în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat anularea adresei de comunicare a rezultatului procedurii de atribuire, precum și a tuturor actelor subsecvente acestuia și declararea ofertei sale câștigătoare în baza art. 26 pct. 10 din Legea nr. 101/2016 și, în subsidiar, obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire de la etapa verificării admisibilității ofertei făcute de către SC SRL, în sensul respectării cerințelor fișei de date a achiziției prevăzute la pct. III.1.3.a) Capacitatea tehnică și/sau profesională – Modalitatea de îndeplinire prevăzută la pct. 2.

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 SC atacă rezultatul procedurii, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea arată că, pentru procedura în cauză, a fost întocmit proiectul nr. 616/2019 de către SC SRL (pag. 61-83) Proiectul tehnic: instalații de desfumare, instalație de alarmare personal, care prevede în conținutul caietului de sarcini pct. 1 Generalități la alin. 2 "Executarea instalațiilor de desfumare se realizează de către societăți comerciale autorizate în acest domeniu".

Se face trimitere la prevederile caietului de sarcini - pag. 7.

Sustține că oferta declarată câștigătoare nu conține nici autorizațiile/ certificările specifice pentru aceste lucrări și nici nu a declarat vreun subcontractant care să dețină aceste autorizații/certificări specifice pentru executarea de lucrări la instalația de desfumare, instalația de alarmare personal.

În acest sens, arată că, pe site-lui Ministerului Afacerilor Interne - Departamentul pentru Situații de Urgență – Inspectoratul General pentru Situații de Urgență, apar toate persoanele juridice autorizate conform OMAI nr. 87/2010 pentru a efectua lucrări de instalații și întreținere a sistemelor și instalațiilor de ventilare pentru evacuarea fumului și gazelor fierbinți, însă, pe această listă, nu apar nici ofertanta SC SRL și nici subcontractanții declarați de către ofertantă la momentul depunerii ofertei.

Pentru neîndeplinirea acestei cerințe din fișa de date a achiziției, le-au fost respinse ca inacceptabilă oferta și celorlați ofertanți, cu excepția celei declarate câștigătoare.

Este redată secțiunea III din fișa de date a achiziției Informații juridice, economice, financiare și tehnice pct. III.1.1.a) Situația personală a candidatului sau ofertantului pct. 1 și 2.

Raportat la aceste cerințe, contestatoarea consideră că, în oferta SC, nu se regăsesc subcontractanți care să dețină aceste autorizări/certificări specifice pentru executarea de lucrări la instalația de desfumare, instalația de alarmare personal și nici ofertanta nu deține astfel de autorizări, astfel că oferta trebuia respinsă ca inacceptabilă.

Arată că subcontractantul său declarat în ofertă, ... se regăsește pe lista persoanelor autorizate aflate pe site-ul Ministerului Afacerilor Interne.

Se invocă art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, art. 51 din HG nr. 395/2016, art. 132 și art. 133 alin. (1) din HG nr. 395/2016.

Solicită admiterea contestației astfel cum a fost formulată.

Prin adresa nr. 10606/24.09.2020, înregistrată la Consiliu cu nr. 41506/25.09.2020, ... a transmis punctul său de vedere referitor la contestație, în care arată a participat la procedura în cauză, în calitate de ofertant unic, împreună cu trei subcontractanți:

SC - lucrări de instalații termice, lucrări de instalații de climatizare, dotări;

SC incendiu, instalații de alarmare efracție, instalații de supraveghere video, instalații de desfumare, dotări;

SC SRL - lucrări de instalații electrice, bransament electric.

Autoritatea contractantă precizează că ofertanților care au îndeplinit cerințele de calificare și au fost declarați admiși, în urma evaluării propunerilor tehnice prezentate, comisia de evaluare le-a solicitat clarificări privind îndeplinirea cerințelor din fișa de date Cap. IV.4 Prezentarea ofertei IV.4.1 Modul de prezentare al propunerii tehnice.

Față de aceste cerințe, susține că a transmis către SC o solicitare de clarificări, întrebarea nr.4 fiind: *Unde se regăsesc în oferta tehnică informații referitoare la instalațiile de desfumare, personal autorizat, documentele privind accesul la serviciile acestora.*

Prin adresa nr. 775/26.08.2020, SC SRL, referitor la pct. 4 din solicitarea de clarificări, a prezentat următoarele:

- Contract prestări servicii nr. 09/21.01.02.2018, încheiat între SC SRL (prestator), obiectul contractului – efectuarea de către prestator a următoarelor activități: instalare și întreținere instalații de desfumare: instalații și întreținere instalații de limitare și stingere a incendiilor;
- Autorizație MAI – IGPSU – pentru efectuarea lucrărilor de instalare și întreținere sisteme de limitare și stingere a incendiilor, cu excepția celor care conțin anumite gaze flourante;
- Certificat de absolvire cursuri specializare – pentru ocupația operator în verificarea, întreținerea și repararea instalațiilor speciale de prevenire și stingere a incendiilor.

Astfel, autoritatea contractantă consideră cerința nr. 1 cap. V.4.1 Modul de prezentare al propunerii tehnice din fișa de date a achiziției ca fiind îndeplinită.

Dosarul achiziției și documentele necesare soluționării cauzei au fost înregistrate la Consiliul sub nr. 41506/25.09.2020.

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

..... în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura simplificată organizată în vederea atribuirii contractului de *Lucrări de construcții, pentru obiectivul de investiții Construcție și dotare creșă nouă, strada Luminii nr. 10, Municipiul Orăștie*, cod CPV 45000000-7 Lucrări de construcții (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr. SCN1071171/08.07.2020. Din informațiile anunțului de participare simplificat, Consiliul a reținut că valoarea estimată a contractului care urmează a se atribui este 2.641.523.03 lei, fără TVA, iar termenul limită de primire a ofertelor a fost 27.07.2020, ora 15:00.

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii, pentru motivele arătate anterior, ... a depus la Consiliu contestația în analiză.

Contestatoarea a constituit cautiunea în sumă de 52.830,46 lei, conform art. 61¹ alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind depus la dosar biletul la ordin INGB3AA 2543203 din 16.09.2020, acceptat de autoritatea contractantă.

Trecând la soluționarea contestației, Consiliul constată că sunt aduse critici deciziei de declarare câștigătoare a ofertei contestatoarea apreciind că aceasta nu poate executa în mod legal lucrările de desfumare.

Din procesul-verbal al ședinței de vizualizare a ofertelor nr. 8302/ 29.07.2020, rezultă depunerea ofertei de către

Prin adresa nr. 9220/1/24.08.2020, autoritatea contractantă a solicitat ofertantei, între altele, să comunice unde se regăsesc în oferta tehnică informații referitoare la instalațiile de desfumare, personal autorizat (societate autorizată), documente privind accesul acestora, autorizație pentru: efectuarea lucrărilor de instalare și întreținere sisteme de limitare și stingere a incendiilor, cu excepția celor care conțin anumite gaze flouorante; efectuarea lucrărilor de instalare și întreținere a sistemelor și instalațiilor de ventilare pentru evacuarea fumului și a gazelor fierbinți.

.... SRL a răspuns prin adresa nr. 775/ 26.08.2020, în care a arătat că, referitor la instalațiile de desfumare, această parte este cuprinsă în acordul de subcontractare a curenților slabi, implicit ai subcontractantului declarat, subcontractant care va executa Instalații de detecție semnalizare și avertizare la incendiu, alarmare efracție, supraveghere video. Instalațiile de desfumare se vor executa în baza unui contract de prestări servicii pe care subcontractantul declarat, ... îl are cu un colaborator – Oferta pentru desfumare s-a oferat în baza unei oferte de preț pe care ... a emis-o în baza contractului cu ... la sistemele de limitare și stingere a incendiilor, această parte s-a oferat în urma unei oferte de preț emisă de Fire ... – furnizor de servicii. Au fost atașate autorizațiile ... pentru instalare și întreținere a sistemelor și instalațiilor de limitare și stingere a incendiilor, cu excepția celor care conțin anumite gaze; autorizație pentru instalare și întreținere a sistemelor și instalațiilor de ventilare pentru evacuarea fumului și gazelor fierbinți, certificat de absolvire pentru ... tehnician pentru sisteme și instalații de limitare și stingere a incendiilor; și verificarea, întreținerea și repararea instalațiilor speciale de prevenire și stingere a incendiilor; contractul de prestări servicii nr. 09/ 01.02.2018, având ca obiect efectuarea de către prestatorul (...) în favoarea beneficiarului (...) a următoarelor activități: instalare și întreținere instalații de desfumare; instalare și întreținere sisteme de limitare și stingere a incendiilor.

Prezintă relevanță și următoarele dispoziții legale din Metodologia de autorizare a persoanelor care efectuează lucrări în domeniul apărării împotriva incendiilor din 06.04.2010, aprobată prin Ordinul nr. 87/ 2010:

- art. 1 alin. (1) Prezenta metodologie stabilește cadrul de desfășurare a activității de autorizare a persoanelor ce efectuează lucrări în domeniul apărării împotriva incendiilor.

(2) Fac obiectul autorizării potrivit prezentei metodologii următoarele lucrări:

a) proiectarea sistemelor și instalațiilor de semnalizare, alarmare și alertare în caz de incendiu;

b) instalarea și întreținerea sistemelor și instalațiilor de semnalizare, alarmare și alertare în caz de incendiu;

c) proiectarea sistemelor și instalațiilor de limitare și stingere a incendiilor;

d) instalarea și întreținerea sistemelor și instalațiilor de limitare și stingere a incendiilor, cu excepția celor care conțin anumite gaze fluorurate cu efect de seră;

e) termoprotecție cu vopsele termosfumante;

f) termoprotecție cu produse de torcretare;

g) ignifugarea materialelor combustibile;

h) întreținerea instalațiilor speciale din compunerea autospecialelor destinate apărării împotriva incendiilor;

i) verificarea, reîncărcarea și repararea stingătoarelor de incendiu, cu excepția celor care conțin anumite gaze fluorurate cu efect de seră.

j) proiectarea sistemelor și instalațiilor de ventilare pentru evacuarea fumului și gazelor fierbinți, cu excepția celor de tip natural-organizat;

k) instalarea și întreținerea sistemelor și instalațiilor de ventilare pentru evacuarea fumului și gazelor fierbinți.

(3) Autorizarea persoanelor care efectuează lucrări în domeniul apărării împotriva incendiilor, altele decât cele prevăzute la alin. (2), se face prin metodologii specifice, aprobate în condițiile legii.

- art. 2 În sensul prezentei metodologii, termenii și expresiile de mai jos au următoarele semnificații:

a) autorizație - document emis de Centrul Național pentru Securitate la Incendiu și Protecție Civilă care dă dreptul titularului să efectueze lucrările în domeniul apărării împotriva incendiilor prevăzute de art. 1 alin. (2);

b) persoane - persoane juridice, persoane fizice autorizate, întreprinderi individuale și întreprinderi familiale;

c) personal de specialitate - angajați cu contract individual de muncă ai persoanelor juridice, membri și angajați cu contract individual de muncă ai întreprinderilor individuale, membri ai întreprinderilor familiale, precum și persoane fizice autorizate și angajați cu contract individual de muncă ai acestora, care dețin un certificat de competență profesională pentru unul sau mai multe dintre domeniile de autorizare prevăzute la art. 1 alin. (2);

d) certificat de competență profesională - document care atestă pregătirea profesională în domeniul pentru care se solicită autorizare.

- art. 3 Autorizarea persoanelor care efectuează lucrări în domeniul apărării împotriva incendiilor, denumită în continuare autorizare, se realizează contra cost, pe baza tarifelor stabilite potrivit art. 5 alin. (2) din Hotărârea Guvernului nr. 259/2005 privind înființarea și stabilirea atribuțiilor Centrului Național pentru Securitate la Incendiu și Protecție Civilă.

Se observă, așadar, că, deși a declarat subcontractanți pentru anumite activități, ofertanta ... nu a declarat subcontractant pentru lucrările de instalare și întreținere sisteme de limitare și stingere a incendiilor, cu excepția celor care conțin anumite gaze fluorurate; efectuarea lucrărilor de instalare și întreținere a sistemelor și instalațiilor de ventilare pentru evacuarea fumului și gazelor fierbinți.

După cum rezultă din cele de mai sus, aceste activități vor fi executate de prestatorul care nu a fost declarat în ofertă.

Faptul că, pe parcursul derulării contractului, se va asigura respectarea cadrului legal, prin intermediul unui prestator de servicii nu înseamnă că, pe perioada evaluării ofertei, autoritatea contractantă nu trebuie să verifice dacă operatorul economic îndeplinește cerințele pentru executarea corespunzătoare a contractului.

Vizavi de necesitatea subcontractării anumitor părți din lucrare, Consiliul reține că, potrivit art. 3 alin. (1) lit. yy) din Legea nr. 98/2016 subcontractant reprezintă *orice operator economic care nu este parte a unui contract de achiziție publică și care execută și/sau furnizează anumite părți ori elemente ale lucrărilor sau ale construcției ori îndeplinesc activități care fac parte din obiectul contractului de achiziție publică, răspunzând în fața contractantului de organizarea și derularea tuturor etapelor necesare în acest scop.*

Așadar, în situația în care anumite lucrări nu pot fi executate de ofertant, acestea nu pot fi executate decât de un subcontractant autorizat.

Vizavi de necesitatea includerii în ofertă a subcontractantului, relevante sunt următoarele dispoziții legale:

- art. 55 (1) Autoritatea contractantă solicită ofertantului/candidatului să precizeze în ofertă ori în solicitarea de participare:

a) partea/părțile din contract pe care intenționează să o/le subcontracteze; și

b) datele de identificare ale subcontractanților propuși, dacă aceștia din urmă sunt cunoscuți la momentul depunerii ofertei sau a solicitării de participare.

(2) **Subcontractanții propuși** trebuie să respecte aceleași obligații ca și ofertanții, în domeniul mediului, social și al relațiilor de muncă, stabilite prin legislația adoptată la nivelul Uniunii Europene, legislația națională, prin acorduri colective sau prin tratatele și acordurile internaționale în aceste domenii, prevăzute în documentația de atribuire potrivit art. 51 alin. (1).

- art. 60 (1) Reprezintă situații potențial generatoare de conflict de interese orice situații care ar putea duce la apariția unui conflict de interese în sensul art. 59, cum ar fi următoarele, reglementate cu titlu exemplificativ:

a) participarea în procesul de verificare/evaluare a solicitărilor de participare/ofertelor a persoanelor care dețin părți sociale, părți de interes, acțiuni din capitalul subscris al unuia dintre ofertanți/candidați, terți susținători sau **subcontractanți propuși** ori a persoanelor care fac parte din consiliul de administrație/organul de conducere sau de supervizare a unuia dintre ofertanți/candidați, terți susținători ori subcontractanți propuși;

b) participarea în procesul de verificare/evaluare a solicitărilor de participare/ofertelor a unei persoane care este soț/soție, rudă sau afin, până la gradul al doilea inclusiv, cu persoane care fac parte din consiliul de administrație/organul de conducere sau de supervizare a unuia dintre ofertanți/candidați, terți susținători ori **subcontractanți propuși**;

c) participarea în procesul de verificare/evaluare a solicitărilor de participare/ofertelor a unei persoane despre care se constată sau cu privire la care există indicii rezonabile/informații concrete că poate avea, direct ori indirect, un interes personal, financiar, economic sau de altă natură, ori se află într-o altă situație de natură să îi afecteze independența și imparțialitatea pe parcursul procesului de evaluare;

(...)

- 193 alin. (3) În cazul în care ofertantul/candidatul intenționează să subcontracteze o parte/părți din contract, DUAЕ include și informații privind partea din contract care urmează a fi eventual subcontractată și va avea anexat acordul de subcontractare. Subcontractanții pe a căror capacitate se bazează ofertantul/candidatul trebuie să completeze, la rândul lor, DUAЕ separat, incluzând toate informațiile menționate la alin. (1) lit. a), precum și cele de la alin. (1) lit. b) și c) care prezintă relevanță din perspectiva capacităților subcontractanților pe care se bazează ofertantul/ candidatul în cadrul procedurii de atribuire respective. În cazul subcontractanților pe a căror capacitate ofertantul/candidatul nu se bazează, DUAЕ va conține numai informațiile menționate la alin. (1) lit. a).

- din Hotărârea Guvernului nr. 395/2016:

- art. 47 Sub sancțiunea excluderii din procedura prevăzută la art. 167 din Lege și fără a afecta posibilitatea operatorilor economici de a depune ofertă alternativă sau de a oferta pe mai multe loturi diferite, ofertantul/candidatul nu are dreptul ca în cadrul aceleiași proceduri de atribuire:

a) să depună două sau mai multe candidaturi/oferte individuale și/sau comune, sub sancțiunea excluderii din competiție a tuturor candidaturilor/ofertelor în cauză;

b) să depună ofertă individuală/comună și să fie nominalizat ca subcontractant în cadrul unei alte oferte, sub sancțiunea excluderii ofertei individuale sau, după caz, a celei în care este ofertant asociat.

Din cele de mai sus rezultă cu claritate obligația ofertantului de a nominaliza subcontractantul, de a depune DUAЕ-ul pentru acesta și acordul de subcontractare, astfel încât, pe baza lor, autoritatea contractantă să poată verifica existența situațiilor mai sus enumerate și pentru a decide asupra admisibilității ofertei.

Mai mult decât atât, practica Consiliului și a instanțelor este în sensul luării măsurii respingerii ofertelor pentru nedepunerea DUAЕ până la data limită de depunere a ofertelor, acesta neputând fi completat prin intermediul clarificărilor. DUAЕ reprezintă o declarație pe baza căreia se verifică îndeplinirea criteriilor de calificare, inclusiv pentru subcontractant, astfel că nu se poate admite depunerea sa ulterioară.

Ofertanta trebuia să facă dovada modului de executare a lucrărilor, respectiv a deținerii propriilor autorizații/atestare necesare, în caz contrar fiind obligată la nominalizarea subcontractantului în ofertă și a depunerii DUAЕ aferent.

În același sens s-a pronunțat și Curtea de Apel Craiova, Secția contencios administrativ și fiscal, în decizia nr. 8066/18.12.2014, în care a arătat că *oferta trebuie să se prezinte împreună de asociați și subcontractanți sau terți susținători, astfel încât să se poată asigura atât îndeplinirea tuturor cerințelor documentației de atribuire, cât și obiectul contractului care se va atribui, deoarece, ulterior depunerii ofertei, prezentarea unui alt asociat/subcontractant/terț susținător nu poate fi acceptată nici chiar sub pretextul că acesta ar putea face dovada îndeplinirii uneia dintre cerințele impuse de achiziție.*

..... trebuia declarat subcontractant, cu depunerea documentelor corespunzătoare, neputând fi acceptată ca fiind legală depunerea ulterioară și luarea în considerare a unui contract de prestări servicii și

a autorizațiilor aferente. Societatea nominalizată, executând lucrări în cadrul contractului, are calitatea de subcontractant, astfel că trebuia să fie declarată ca subcontractant la data depunerii ofertei.

În contextul celor de mai sus, se reține că în mod greșit autoritatea contractantă a declarat câștigătoare oferta SRL, în condițiile în care aceasta nu și-a respectat obligația de a nominaliza toți subcontractanții necesari executării în mod legal a tuturor lucrărilor care fac obiectul contractului.

Se constată a fi întemeiate criticile petentei, astfel că va fi admisă, în parte, contestația și dispusă reevaluarea ofertei

Fiind dispusă reevaluarea ofertei ..., va fi respinsă ca inadmisibilă solicitarea de declarare câștigătoare a ofertei SRL, stabilirea ofertei câștigătoare fiind atributul exclusiv al comisiei de evaluare.

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

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) 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, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite, în parte, contestația formulată de în contradictoriu cu ..., și anulează raportul procedurii de atribuire nr. 10107/14.09.2020, în partea ce privește ofertele contestatoarei și a câștigătoarei, și comunicările privind rezultatul procedurii transmise acestora. Obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei și stabilirea rezultatului procedurii, cu respectarea celor din motivare, a documentației de atribuire și a dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice. Rezultatul procedurii va fi comunicat operatorilor economici implicați în termenul legal.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, respinge, ca inadmisibil, capătul de cerere privind declararea câștigătoare a ofertei SC

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

Redactată în 4 exemplare, conține 9 pagini