

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....

Data:...

Prin contestația înregistrată la CNSC sub nr..., depusă de S.R.L., cu sediul în....., bloc....., et...., ap...., sector..., legal reprezentată prin administrator..., formulată împotriva solicitării de clarificări nr..., emisă în cadrul procedurii simplificate, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect „...”, cod..., de către..., cu sediul în..... nr....., în calitate de *autoritate contractantă, s-a solicitat:*

- Anularea solicitării de clarificări în cauză și a actelor întocmite de autoritatea contractantă, ulterior acestei solicitări de clarificări;
- Obligarea autorității contractante la reluarea procedurii în conformitate cu cele stabilite în decizia CNSC nr... și, implicit, din decizia ce se va pronunța.

... 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 ofertantul S.R.L. atacă solicitarea de clarificări nr..., solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

I. Aspecte de fapt relevante

Autoritatea contractantă a publicat în SEAP documentația pentru "Modernizare infrastructură rutieră de bază în.....", prin anunțul de participare simplificat nr....

..... S.R.L. a accesat documentația și a depus o ofertă în conformitate cu prevederile documentației, respectând legislația în vigoare.

În urma evaluării propunerii... a acesteia, autoritatea contractantă a comunicat, prin Adresa nr....., rezultatul procedurii de atribuire, prin care oferta contestatorului a fost declarată inacceptabilă și neconformă. De asemenea, a comunicat că oferta câștigătoare este cea depusă la ofertantul...-....

Împotriva rezultatului procedurii, S.R.L. a formulat contestație, iar Consiliul a admis-o, prin... nr..., a dispus continuarea procedurii, prin reevaluarea ofertei conform motivării și desemnarea ofertei câștigătoare, în termen de 10 zile de la comunicarea deciziei.

În motivarea deciziei, s-a reținut, de către Consiliu, în mod expres că: "În privința faptului că ofertantul contestator a prezentat proceduri de

execuție cu caracter general, se reține că nici în adresa de comunicare și nici în punctul de vedere nu sunt prezentate motivele concrete ale excluderii ofertei și nu se specifică în mod clar deficiențele procedurilor de execuție; se reține, de asemenea, că... prezentate de către contestator sunt particularizate la lucrarea ce face obiectul contractului (pag. 514-710 din propunerea tehnică). Prin urmare, Consiliul apreciază că autoritatea a dat dovadă de un formalism excesiv, iar motivul de respingere este neîntemeiat. Față de cele expuse anterior în motivare, Consiliul apreciază că în mod nejustificat autoritatea a respins ca neconformă și inacceptabilă oferta contestatorului, criticile fiind întemeiate și urmând a fi admise."

Ignorând caracterul obligatoriu și executoriu al deciziei CNSC, stabilit de dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, autoritatea contractantă, în loc să pună în aplicare decizia CNSC, a transmis o solicitare de clarificări, prin care pune în discuție aspecte asupra căruia CNSC s-a pronunțat deja în mod definitiv:

Referitor la... de execuție

S-a constatat prezentarea procedurilor... de execuție care nu au aplicabilitate la lucrarea în cauză, nefiind întocmite pentru investiția de față, în conformitate cu lucrările prevăzute prin proiectul tehnic și care sunt proceduri de execuție cu caracter general (aplicabile la execuția... de drumuri publice la modul general așa cum este menționat și la scopul și domeniul de aplicare al acestora).

Având în vedere prevederile de la Cap. 9.... din caietul de sarcini, respectiv:

*"Planul... va fi prezentat în cadrul ofertei și trebuie să includă cel puțin:
[...]"*

vii.... de execuție trebuie să acopere toată plaja de lucrări/operațiuni necesare în execuția contractului, pe obiecte, pentru toate categoriile de lucrări ce se vor executa. Se vor prezenta proceduri... de execuție adaptate exact la cerințele și cantitățile din documentația de atribuire (PT), nefiind acceptate proceduri/instrucțiuni de execuție cu caracter general. [...]"

Nu se admit proceduri... de execuție care nu au aplicabilitate la lucrarea în cauză, sau proceduri de execuție cu caracter general... prezentate în propunerea tehnică trebuie să fie întocmite pentru investiția de față, în conformitate cu lucrările prevăzute prin proiectul tehnic", s-a solicitat clarificarea celor constatate mai sus.

II. Motive care vizează nelegalitatea solicitării de clarificări

Atributul autorității contractante este acela de a realiza o verificare imparțială, obiectivă, proporțională a ofertelor depuse în procedură și nu de a crea motive de excludere artificiale, ca unic scop de a exclude din procedură o ofertă perfect conformă și competitivă.

Deși comisia de evaluare este cea care are posibilitatea de a decide în ce cazuri uzează de dreptul de a solicita clarificări și care sunt clarificările/completările pe care dorește să le solicite, în speță decizia comisiei de evaluare este susceptibilă de a denatura scopul însuși al solicitării de clarificări, solicitarea fiind exercitată abuziv în contextul în care Consiliul s-a pronunțat în mod definitiv asupra chestiunii ce face obiectul solicitării de clarificări.

Concluzionând, dreptul autorității contractante de a solicita clarificări nu poate fi exercitat în mod discreționar, el este supus legislației în vigoare.

.... Solicitarea încalcă autoritatea de lucru judecat a... nr...., în care s-a reținut:

"În privința faptului că ofertantul contestator a prezentat proceduri de execuție cu caracter general, s-a reținut că nici în adresa de comunicare și nici în punctul de vedere nu sunt prezentate motivele concrete ale excluderii ofertei și nu se specifică în mod clar deficiențele procedurilor de execuție; s-a reținut, de asemenea, că... prezentate de către contestator sunt particularizate la lucrarea ce face obiectul contractului (pag. 514-710 din propunerea tehnică). Prin urmare, Consiliul a apreciat faptul că autoritatea a dat dovadă de un formalism excesiv, iar motivul de respingere este neîntemeiat. Față de cele expuse anterior în motivare, Consiliul a apreciat că în mod nejustificat autoritatea a respins ca neconformă și inacceptabilă oferta contestatorului, criticile fiind întemeiate și urmând a fi admise".

Raportat la adaptarea... la lucrare, decizia CNSC are autoritate de lucru judecat, întrucât Consiliul a reținut că... contestatorului, de la pag. 514-710, sunt particularizate la lucrare, ca atare, iar acest aspect nu mai poate face obiectul reevaluării și, implicit, al unei noi solicitări de clarificări.

.... În subsidiar, solicitarea de clarificări încalcă prevederile art. 134 alin. 1 și 4 din HG nr. 395/2016, întrucât nu sunt indicate presupusele proceduri care nu ar fi adaptate la lucrare și/sau care sunt motivele care determină autoritatea contractantă să solicite astfel de clarificări.

Potrivit amintitului art. 134. - (1): *Comisia de evaluare are obligația de a stabili care sunt clarificările și completările formale sau de confirmare, necesare pentru evaluarea fiecărei solicitări de participare/oferte, precum și perioada de timp acordată pentru transmiterea acestora, termenul-limită neputând fi stabilit decât la nivel de zile lucrătoare, fără a fi precizată o oră anume în cadrul acestuia. [...]* (4) *Comunicarea transmisă în sensul alin. (1) către candidat/ofertant trebuie să fie clară și să definească în mod explicit și suficient de detaliat în ce constă solicitarea comisiei de evaluare.*

Textul legal nu face altceva decât să particularizeze obligația autorității contractante de motivare a actului pe care îl emite, obligație care de altfel exista în cazul oricăror acte administrative. Importanța motivării actului administrativ a fost subliniată în repetate rânduri atât în jurisprudența... cât și în cea....

Astfel... de Casație și Justiție a stabilit că „motivarea reprezintă o obligație generală a autorității publice, aplicabilă oricărui act administrativ, îndeplinind un dublu rol: acela de transparență în profitul beneficiarului actului care va putea să verifice dacă actul este sau nu întemeiat precum și acela de a conferi instanței un instrument eficient în vederea realizării controlului judiciar, având astfel posibilitatea de a verifica elementele de fapt și de drept care au stat la baza emiterii actului administrativ."

În același sens, într-o altă cauză dedusă judecătii, instanța supremă a arătat că "motivarea actelor administrative reprezintă o condiție de valabilitate a acestora, emitentului unui astfel de act revenindu-i obligația de a indica neechivoc elementele de drept și de fapt care au stat la baza soluției adoptate, pentru a putea fi cunoscute de destinatar și în funcție de care să își poată formula eventualele apărări, pe de o parte, precum și pentru ca

instanța de judecată să poată exercita un control efectiv al legalității actului pe de altă parte".

De asemenea, instanțele de judecată au statuat în mod unanim „că obligația autorității emitente de a motiva actul administrativ constituie o garanție contra arbitrarului... publice și se impune mai ales în cazul actelor prin care se suprimă drepturi sau situații juridice individuale, cum este cazul în speță unde ordinul contestat face referire la pretinse nereguli, afirmate generic, situație care contravine art. 31 alin. 2 din Constituție în sensul că nu asigură informarea corectă cu privire la problema de interes personal analizată (... de Casație și Justiție, Decizia nr. 2732/2008); din perspectiva instanței de judecată, motivarea este decisivă pentru a face demarcația între actul administrativ adoptat în cadrul marjei de apreciere conferite de legea autorității publice și cel adoptat prin exces de putere, astfel cum este definit acest termen în articolul 2 alin. 1) lit. n) din Legea nr. 554/2004 (... de Casație și Justiție, Decizia nr. 1153/2008); motivarea actului administrativ este menită a evita dobândirea de către autoritatea administrativă a unei puteri discreționare, precum și a asigura exercitarea de către subiectul de drept căruia i se adresează a dreptului la apărare și a celui la un proces echitabil, reglementat prin art. 6 din....., condiție a cărei nesocotire atrage anulabilitatea actului (... de Casație și Justiție, Decizia nr. 1384/2008); în continuarea celor arătate privitor la asigurarea dreptului la un proces echitabil celui căruia i se adresează actul administrativ, s-a reamintit de către tribunal ca C.E.D.O. nu încetează să scoată în evidență principiul fundamental al preeminentei dreptului afirmat încă din hotărârea "..."; din 26 aprilie..., în contextul în care este știut ca beneficiar al garanțiilor asupra cărora statuează art. 6 din Convenție, amintit în alineatul precedent, este "orice persoană"; (Comisia E.D.O. decizia din 17 decembrie..., plângerea nr....); în concluzie, tribunalul a considerat ca absența motivării actului administrativ atacat constituie o încălcare a principiului statului de drept, a dreptului la o bună administrare și o încălcare a obligației constituționale a autorităților administrative de a asigura informarea corectă a cetățenilor asupra problemelor de interes personal ale acestora."

... de Justiție, prin Hotărârea din 21 septembrie 2...0 Mediocurso c. Comisia, cauza C-462/98, reține: „Regula potrivit căreia destinatarul unei decizii cauzatoare de prejudicii trebuie să aibă posibilitatea să își susțină observațiile înainte de adoptarea deciziei are drept scop ca autoritatea competentă să poată să țină cont în mod util de ansamblul elementelor relevante. Pentru a asigura o protecție efectivă a persoanei sau a întreprinderii vizate, aceasta are ca obiect, printre altele, ca persoana sau întreprinderea respectivă să poată corecta o eroare sau să invoce anumite elemente privind situația lor personală pentru ca decizia să fie adoptată, să nu fie adoptată sau să aibă un anumit conținut.

În aceste condiții, pentru a se putea considera că beneficiarul acestui drept are posibilitatea de a-si face cunoscut punctul de vedere în mod util, respectarea dreptului la apărare presupune ca... să ia cunoștință, cu toată atenția necesară, de observațiile persoanei sau ale întreprinderii vizate".

În speță, autoritatea contractantă se rezumă, așadar, la indicarea faptului că... ofertate de către contestator nu ar fi adaptate lucrării în cauză,

fără însă a indica în mod concret care sunt argumentele acestei afirmații total nefondate.

Concluzionând, această modalitate de comunicare a rezultatului procedurii, nu respectă rigorile impuse de art. 134 alin 1 și 4 și conduce la concluzia nulității solicitării de clarificări transmise de autoritatea contractantă chiar fără a se mai analiza orice alt motiv de nelegalitate invocate prin prezenta contestație.

.... de execuție sunt particularizate la lucrarea în cauză

Contestatorul reiterează faptul în care a corelat întru totul Planul raportat la... de Execuție necesare (a se vedea pag. 490-491, cap.....1 - Programul de Asigurare a...) și în care a precizat în mod expres anexarea... în Anexa nr.... a M.S.M.I. (a se vedea pag. 487, cap....).

Concluzia reținută de autoritatea contractantă în adresa atacată este nefondată, dat fiind că, așa cum se poate constata, la pag. 514-710 din propunerea tehnică se regăsesc... de execuție aplicabile investiției în cauză, în conformitate cu lucrările din proiectul tehnic, respectiv trasarea..., frezarea straturilor rutiere, pregătire pat..., lucrări de terasamente, fundații... și/sau... amestec optimal, straturi din piatră spartă, îmbrăcămînți rutiere bituminoase cilindrate, executate la cald, dispozitive de scurgere și evacuarea apelor de suprafață, podețe, marcaje rutiere, indicatoare rutiere, semnalizare rutieră pe timpul..., ridicare la cota a răsuflătorilor de gaze, a capacelor de cămin și a gurilor de scurgere din carosabil, măsuri de conservare a... pe timp de iarnă.

Drept urmare, contrar concluziilor nemotivate din adresa de clarificări a cărei anulare se solicită, la pag. 514-710 din propunerea tehnică a contestatorului, se regăsesc... de execuție aplicabile investiției în cauză, în conformitate cu lucrările din proiectul tehnic.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de S.R.L..

Pe cale de excepție: se solicită respingerea contestației în cazul în care contestatorul nu a constituit cauțiunea în cuantumul stabilit la art. 61¹ din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare și prin depunere în numerar, potrivit art. 1058(1) din CPC. În acest sens, se înțelege faptul că autoritatea contractantă declară în mod expres că nu este de acord cu constituirea cauțiunii prin instrumente financiare care pot servi ca instrument de plată.

Pe fond, se solicită respingerea contestației, ca nefondată.

Pentru atribuirea contractului de lucrări având ca obiect "...", în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura simplificată în condițiile prevăzute la art. 7 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, într-o singură etapă online.

Valoarea estimată a procedurii:..., fără TVA.

Data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru data de..., ora 15.....

Criteriul de atribuire: prețul cel mai scăzut, conform pct. II.... *Criterii de atribuire* din Fișa de date a achiziției.

În urma accesării..., a anunțului de participare simplificat SCN1..., comisia de evaluare a constatat ca au depus ofertă următorii operatori economici:

- 1) Asocierea...;
- 2) Asocierea....

Procesul de verificare a admisibilității și conformității ofertelor este consemnat în următoarele documente:

1. Procesul verbal nr.... de vizualizare a ofertelor depuse în SICAP;
2. Proces-verbal nr.... privind evaluarea garanției de participare;
3. Proces-verbal nr.... privind evaluarea garanției de participare, a informațiilor din DUAE și a documentelor care-l însoțesc, precum și îndeplinirea cerințelor de calificare;
4. Proces verbal nr.... privind evaluarea garanției de participare, a informațiilor din DUAE și a documentelor care îl însoțesc, precum și îndeplinirea cerințelor de calificare;
5. Proces verbal nr.... privind evaluarea conformității propunerilor... cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare;
6. Proces verbal nr.... privind evaluarea răspunsurilor la solicitările de clarificări la propunerile... și privind evaluarea conformității propunerilor... cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare;
7. Proces verbal nr.... privind evaluarea propunerilor financiare, inclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile...;
8. Proces verbal nr.... privind evaluarea documentelor suport DUAE;
9. Proces verbal nr.... privind evaluarea documentelor suport DUAE;
10. Raportul procedurii nr.... aprobat de reprezentantul legal al autorității contractante.

... procedurii, comisia de evaluare a procedat la evaluarea ofertelor prezentate de către cei 2 (doi) ofertanți, declarând drept câștigător... -..., ca ofertă câștigătoare pentru această procedură de atribuire cu valoarea de... fără TVA, ofertă care a fost clasată pe primul loc în clasamentul final rezultat după aplicarea criteriului de atribuire și verificarea documentelor suport aferente probării informațiilor prezentate în DUAE.

Urmare a comunicării rezultatului procedurii... .. S.R.L. -... a depus contestație la CNSC.

Urmare a... nr.... din... prin care CNSC a decis "admite contestația-formulată de S.R.L. în contradictoriu cu....

Dispune anularea deciziei de respingere ca inacceptabilă și neconformă a ofertei depusă de S.R.L., anularea raportului procedurii nr.... precum și a tuturor comunicărilor subsecvente acestuia."

După primirea... nr.... din..., comisia de evaluare s-a întâlnit pentru punerea în aplicare a Deciziei.

În motivarea Deciziei s-a reținut de către Consiliu că: "În privința faptului că ofertantul contestator a prezentat proceduri de execuție cu caracter general, se reține că nici în adresa de comunicare și nici în punctul de vedere nu sunt prezentate motivele concrete ale excluderii ofertei și nu se specifică în mod clar deficiențele procedurilor de execuție; se reține, de asemenea, că... prezentate de către contestator sunt particularizate la lucrarea ce face obiectul contractului (pag. 514-710 din propunerea tehnică).

Astfel, în urma Procesului-verbal privind evaluarea conformității propunerilor... cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare conform... nr.... din... comisia de evaluare a solicitat următoarele clarificări ofertantului... .. S.R.L. -....

"S-a constatat că s-au prezentat... de execuție care nu au aplicabilitate la lucrarea în cauză, nefiind întocmite pentru investiția de față, în conformitate cu lucrările prevăzute prin proiectul tehnic și care sunt proceduri de execuție cu caracter general (aplicabile la execuția... de drumuri publice la modul general așa cum este menționat și la scopul și domeniul de aplicare al acestora)".

Având în vedere prevederile de la Cap. 9.... din Caietul de Sarcini, respectiv:

"Planul... va fi prezentat în cadrul ofertei și trebuie să includă cel puțin:
[...]

vii.... de execuție trebuie să acopere toată plaja de lucrări/operațiuni necesare în execuția contractului, pe obiecte, pentru toate categoriile de lucrări ce se vor executa. Se vor prezenta proceduri... de execuție adaptate exact la cerințele și cantitățile din documentația de atribuire(PT), nefiind acceptate proceduri/instrucțiuni de execuție cu caracter general. [...]

Nu se admit proceduri... de execuție care nu au aplicabilitate la lucrarea în cauză, sau proceduri de execuție cu caracter general... prezentate în propunerea tehnică trebuie să fie întocmite pentru investiția de față, în conformitate cu lucrările prevăzute prin proiectul tehnic." comisia de evaluare va solicita clarificarea cele constatate mai sus".

"Ofertantul a răspuns ... următoarele:

Această solicitare în care nu se detaliază care dintre... prezentate nu ar fi adaptate lucrării și care sunt motivele autorității pentru care aceste proceduri nu ar fi aplicabile este vădit abuzivă întrucât încalcă autoritatea de lucru judecat a deciziei mai sus menționate, sens în care se rezervă dreptul de a o contesta".

Contestatorul reiterează faptul că a corelat într-un tot Planul raportat la... de Execuție necesare (a se vedea pag. 490-491, cap.....1 - Programul de Asigurare a...) și în care a precizat în mod expres anexarea... în Anexa nr.... a M.S.M.I. (a se vedea pag. 487, cap....). Contrar susținerilor... de execuție prezentate la pag. 514-710 sunt aplicabile și adaptate investiției în cauză, în conformitate cu lucrările din proiectul tehnic, așa cum s-a statuat, cu autoritate de lucru judecat, în decizia CNSC anterior menționată.

Față de obiecțiunile din cadrul contestației formulată de... 94 CONTRANS S.R.L. -..., cu privire la atribuirea contractului având ca obiect: "...", se consideră următoarele:

I. REFERITOR LA DETALIEREA MOTIVELOR DE NELEGALITATE ȘI NETEMEINICIE CU PRIVIRE... DE EXECUTIE

Comisia de evaluare a constatat ca ofertantul nu a respectat Cap. 9.... din Caietul de Sarcini, respectiv:

"Planul... va fi prezentat în cadrul ofertei și trebuie să includă cel puțin:
[...]

vii.... de execuție trebuie să acopere toată plaja de lucrări/operațiuni necesare în execuția contractului, pe obiecte, pentru toate categoriile de lucrări ce se vor executa. Se vor prezenta proceduri... de execuție adaptate exact la cerințele și cantitățile din documentația de atribuire(PT), nefiind acceptate proceduri/instrucțiuni de execuție cu caracter general. [...] Nu se admit proceduri... de execuție care nu au aplicabilitate la lucrarea în cauză, sau proceduri de execuție cu caracter general... prezentate în propunerea tehnică trebuie să fie întocmite pentru investiția de față, în conformitate cu lucrările prevăzute prin proiectul tehnic." din următoarele motive:

A) În nicio procedură nu este specificat că este aplicabilă pentru lucrarea de față.

TOTATE...:

b) Toate... de execuție sunt cu caracter general, aplicabile la execuția... de..., la modul general (așa cum este menționat și la scopul și domeniul de aplicare al acestora) și NU SPECIFIC PENTRU LUCRĂRILE CE FAC OBIECTUL CONTRACTULUI RESPECTIV DRUMURI DE INTERES LOCAL.

În acest sens, se exemplifică:

1) procedura TRASAREA...-01;

- la cap. 1 SCOP se menționează "Procedura are drept scop stabilirea metodologiei de trasare a... pentru modernizarea, construcția și reconstrucția... publice " la modul general;

- la cap. 2 DOMENIU se menționează ".... Procedura se aplică la execuția... de drumuri", la modul general;

- la cap.3 DEFINIȚII SI ABREVIERI sunt definite toate categoriile de drumuri respectiv... expres..., Drumuri de interes..., Drumuri de interes județean, Drumuri de interes local, Drumuri comunale, Drumuri vicinale deci procedura este destinată tuturor acestor categorii de drumuri publice.

2) procedura...:

- la cap. 1 SCOP se menționează "Procedura are ca scop execuția și recepția frezării straturilor rutiere pentru lucrările executate", nefiind specificat pentru ce tip de... este aplicabilă;

- la cap. 2 DOMENIU DE APLICARE se menționează "Procedura se aplică în cazul frezării straturilor de mixturi asfaltice în vederea... la sistemul rutier", nefiind specificat pentru ce tip de... este aplicabilă;

3) procedura...:

- la cap. 1 SCOP se menționează "Procedura are ca scop precizarea acțiunilor, fazelor tehnologice, a utilajelor condițiile... comune minime obligatorii ce trebuie să fie îndeplinite la pregătirea patului drumului, controlul... și condițiile de recepție", nefiind specificat pentru ce tip de... este aplicabilă;

- la cap. 2 DOMENIU DE APLICARE se menționează "Procedura se aplica la lucrările de reparații ale străzilor în cazul executării pregătirii patului drumului (nivelare și compactare) la lucrările executate", nefiind specificat pentru ce tip de... este aplicabilă;

4) procedura LUCRĂRI DE TERASAMENTE-...-02:

- la cap. 1 SCOP se menționează "Procedura are drept scop stabilirea tehnologiei... ce se referă la execuția și recepția terasamentelor pentru modernizarea, construcția și reconstrucția... publice, în concordanță cu desenele aprobate, specificațiile... și proiectele tip, în condițiile asigurării

unui nivel calitativ corespunzător cerințelor proiectului tehnic, caietelor de sarcini și a prescripțiilor... în vigoare" fiind extrem de generală deoarece este aplicabilă... publice și nu este doar pentru modernizarea... publice ci și pentru construcția și reconstrucția... publice;

- la cap. 2 DOMENIU se menționează "Procedura se aplică la execuția... de drumuri" la modul general;

- la cap. 3 DEFINIȚII ȘI ABREVIERI sunt definite toate categoriile de drumuri respectiv..., Drumuri de interes..., Drumuri de interes județean, Drumuri de interes local, Drumuri comunale, Drumuri vicinale deci procedura este destinată tuturor acestor categorii de drumuri publice;

- de asemenea STAS...-88 Teren de fundare. Clasificarea și identificarea pământurilor la care se face referire pentru Categoriile și tipurile de pământuri este anulat din....

5) procedura FUNDAȚII... ȘI/SAU...-03:

- la cap. 1 SCOP se menționează "Procedura are drept scop stabilirea tehnologiei... ce se referă la execuția și recepția straturilor de fundație din... și/sau... amestec optimal din sistemele rutiere ale... publice și ale străzilor, în concordanță cu desenele aprobate, specificațiile... și proiectele tip, în condițiile asigurării unui nivel calitativ corespunzător cerințelor proiectului tehnic, caietelor de sarcini și a prescripțiilor... în vigoare." la modul general;

- la cap. 2 DOMENIU se menționează "Procedura se aplică la execuția... de drumuri." la modul general;

- la cap.3 DEFINIȚII SI ABREVIERI sunt definite toate categoriile de drumuri respectiv..., Drumuri de interes..., Drumuri de interes județean, Drumuri de interes local, Drumuri comunale, Drumuri vicinale deci procedura este destinată tuturor acestor categorii de drumuri publice;

- de asemenea... Grăsimi și uleiuri de origine animală și vegetală. Determinarea conținutului de apă și substanțe volatile la care se face referire pentru balastul și balastul amestec optimal, pentru a fi folosite în stratul de fundație este anulat din...;

- la cap. PUNEREA ÎN OPERĂ A BALASTULUI la cap.1 Măsurile preliminare - se face referire la autostrăzi: În cazul straturilor de fundație prevăzute pe întreaga platformă a drumului, cum este cazul la autostrăzi .

6) procedura STRATURI DIN PIATRĂ SPARTĂ -...-04

- la cap. 1. SCOP se menționează "Procedura are drept scop stabilirea tehnologiei... ce se referă la execuția și recepția straturilor din piatră spartă ale... publice și ale străzilor, în concordanță cu desenele aprobate, specificațiile... și proiectele tip, în condițiile asigurării unui nivel calitativ corespunzător cerințelor proiectului tehnic, caietelor de sarcini și prescripțiilor... în vigoare. " la modul general;

- la cap. 2. DOMENIU se menționează "Procedura se aplică la execuția... de drumuri." la modul general;

- la cap.3 DEFINIȚII ȘI ABREVIERI sunt definite toate categoriile de drumuri respectiv..., Drumuri de interes..., Drumuri de interes județean, Drumuri de interes local, Drumuri comunale, Drumuri vicinale deci procedura este destinată tuturor acestor categorii de drumuri publice;

- de asemenea SR 667: 2...0 Agregate naturale și piatră prelucrată pentru lucrări de drumuri. Condiții... de calitate la care se face

referire pentru Materialele din care se execută straturile de bază este anulat din....

7) procedura ÎMBRĂCĂMINȚI..., EXECUTATE LA CALD -... - 05

- la cap. 1 SCOP se menționează "Procedura are drept scop stabilirea tehnologiei... ce se referă la execuția și recepția îmbrăcăminților bituminoase rutiere cilindrate, executate la cald, din mixturi asfaltice preparate cu agregate naturale, filer și bitum neparafinos, din sistemele rutiere ale... publice și ale străzilor, în concordanță cu desenele aprobate, specificațiile... și proiectele tip, în condițiile asigurării unui nivel calitativ corespunzător cerințelor proiectului tehnic, caietelor de sarcini și a prescripțiilor... în vigoare", la modul general;

- la cap. 2 DOMENIU se menționează „Procedura se aplică la execuția... de drumuri" la modul general;

- la cap.3 DEFINIȚII ȘI ABREVIERI sunt definite toate categoriile de drumuri respectiv... expres..., Drumuri de interes..., Drumuri de interes județean, Drumuri de interes local, Drumuri comunale, Drumuri vicinale deci procedura este destinată tuturor acestor categorii de drumuri publice;

- de asemenea STAS 1338/1 Lucrări de drumuri. Mixturi asfaltice și îmbrăcăminți bituminoase executate la cald. Prepararea mixturilor, pregătirea probelor și confecționarea epruvetelor la care se face referire este anulat din...;

- de asemenea STAS 1338/2 Lucrări de drumuri. Mixturi asfaltice și îmbrăcăminți bituminoase executate la cald. Metode de determinare și încercare la care se face referire este anulat din...;

- de asemenea STAS 1338/3 Lucrări de drumuri. Mixturi asfaltice și îmbrăcăminți bituminoase executate la cald. Tipare și accesorii metalice pentru confecționarea și decofrarea epruvetelor este anulat din....

8) procedura DISPOZITIVE DE SCURGERE ȘI EVACUAREA APELOR DE SUPRAFAȚĂ -...-06

- la cap. 1 SCOP se menționează "Prezenta procedură are drept scop precizarea metodelor de execuție privind realizarea dispozitivelor de scurgere și evacuarea apelor de suprafață, în condițiile asigurării unui nivel calitativ corespunzător cerințelor proiectului tehnic, caietelor de sarcini și a prescripțiilor... în vigoare." la modul general;

- la cap.2 DOMENIU DE APLICARE se menționează „Procedura se aplică la execuția... de drumuri." la modul general;

- la cap.3 DEFINIȚII ȘI ABREVIERI sunt definite toate categoriile de drumuri respectiv..., Drumuri de interes..., Drumuri de interes județean, Drumuri de interes local, Drumuri comunale, Drumuri vicinale deci procedura este destinată tuturor acestor categorii de drumuri publice.

9) procedura PODEȚE -...-07

- la cap. 1 SCOP se menționează „Prezenta procedură are drept scop precizarea metodelor de execuție a podețelor tubulare la lucrările de drumuri, în condițiile asigurării unui nivel calitativ corespunzător cerințelor proiectului tehnic, caietelor de sarcini și a prescripțiilor... în vigoare." la modul general;

- la cap.2 DOMENIU DE APLICARE se menționează „Procedura se aplică la execuția... de drumuri." la modul general;

- la cap.3 DEFINIȚII ȘI ABREVIERI sunt definite toate categoriile de drumuri respectiv..., Drumuri de interes..., Drumuri de interes județean, Drumuri de interes local, Drumuri comunale, Drumuri vicinale deci procedura este destinată tuturor acestor categorii de drumuri publice.

10) procedura... 13

- la cap. 1 SCOP se menționează „Procedura are drept scop stabilirea tehnologiei... ce se referă la realizarea marcajelor rutiere, în conformitate cu prevederile legislației în vigoare privind circulația pe drumurile publice precum și a standardelor din colecția..., în condițiile asigurării unui nivel calitativ corespunzător cerințelor proiectului tehnic, caietelor de sarcini și a prescripțiilor... în vigoare.” la modul general;

- la cap. 2 DOMENIU se menționează „Procedura se aplică la execuția... de drumuri contractate.” la modul general;

- la cap.3 DEFINIȚII ȘI ABREVIERI sunt definite toate categoriile de drumuri respectiv... expres..., Drumuri de interes..., Drumuri de interes județean, Drumuri de interes local, Drumuri comunale, Drumuri vicinale deci procedura este destinată tuturor acestor categorii de drumuri publice;

- la cap..... TEHNOLOGIA DE EXECUȚIE A MARCAJELOR - A. Marcaje longitudinale - se face referire la autostrăzi: „Pe autostradă marcajul de delimitare a părții carosabile se execută cu linie continuă, lățimea liniei de marcaj de 25 cm”;

- cap. C.... se refera strict la autostrăzi, drumuri... europene, drumuri... principale și secundare;

- cap. D... se referă la drumurile...: aplicarea marcajelor rutiere (permanente sau temporare) pe drumurile....

11) procedura...-09

- la cap. 1 SCOP se menționează Procedura are drept scop stabilirea tehnologiei... ce se referă la execuția indicatoarelor de semnalizare rutieră și la recepția acestora după dimensiuni, simboluri, forme, prescripții... și alte condiții ce trebuie îndeplinite în vederea utilizării lor pentru semnalizarea rutieră pe drumuri... și autostrăzi, în concordanță cu desenele aprobate, specificațiile... și proiectele tip, în condițiile asigurării unui nivel calitativ corespunzător cerințelor proiectului tehnic, caietelor de sarcini și a prescripțiilor... în vigoare.

În consecință procedura în scopul procedurii rezultă că este destinată... și autostrăzilor și NU... DE INTERES LOCAL CUM....

- la cap.2 DOMENIU se menționează - Procedura se aplică la execuția... de drumuri. la modul general;

- la cap.3 DEFINIȚII ȘI ABREVIERI sunt definite toate categoriile de drumuri respectiv... expres..., Drumuri de interes..., Drumuri de interes județean, Drumuri de interes local, Drumuri comunale, Drumuri vicinale deci procedura este destinată tuturor acestor categorii de drumuri publice;

-la cap. 6. PROCEDURA -... TIPURI DE INDICATOARE se face referire la autostrăzi și la drumuri...:

„Pe autostrăzi, scriere va fi de tip "normal" cu înălțimea literei majuscule de 250 mm, iar pe celelalte drumuri va fi de tip "îngust", cu înălțimea literei majuscule de 2... mm sau 250 mm [...]

Dimensiunile indicatoarelor pentru autostrăzi sunt din categoria "foarte mari", iar pentru celelalte drumuri... din categoria "mari", așa cum sunt prevăzute în STAS.... Dimensiunile sunt date în mm".

- la cap. 6. PROCEDURA -.... CONDIȚII DE CALITATE ALE FOLIEI RETROREFLECTORIZANTE se menționează fosta denumire a COMPANIEI... DE ADMINISTRARE A..., respectiv.....

Prezentele specificații privind calitatea foliilor retroreflectorizante permit..... autorizarea instalării indicatoarelor de semnalizare rutieră executate în condiții optime și cu o durată de exploatare corespunzătoare.

12) procedura SEMNALIZARE RUTIERĂ PE TIMPUL...

- la cap.1 SCOP se menționează Procedura are ca scop precizarea condițiilor de închidere a... rutiere sau de instituire a restricțiilor, în vederea executării... de drumuri la modul general;

- la cap. 2 DOMENIU DE APLICARE se menționează - Procedura se aplică în cazul... semnalizării în timpul desfășurării... executate la modul general;

13) procedura RIDICARE LA COTĂ A RĂSUFLĂTORILOR DE GAZE, A CAPACELOR DE CĂMIN ȘI A GURILOR DE SCURGERE DIN CAROSABIL

- la cap. 1 SCOP se menționează - Procedura are ca scop precizarea acțiunilor, fazelor tehnologice, a utilajelor și materialelor folosite la ridicarea la cota/înlocuirea capacelor pentru căminele de vizitare, guri de scurgere, răsuflători de gaze, la modul general;

- la cap.2 DOMENIU DE APLICARE se menționează - Procedura se va utiliza la ridicarea la cotă a răsuflătorilor de gaze, a capacelor de cămin și a gurilor de scurgere din carosabil (cu /fără înlocuire capac, grătar) pentru lucrările executate. la modul general;

Din toate aceste exemple, rezultă că nicio procedură tehnică de execuție nu respectă cerințele caietului de sarcini cap. 9...., *respectiv nu se admit proceduri... de execuție care nu au aplicabilitate la lucrarea în cauză sau proceduri de execuție cu caracter general... prezentate în propunerea tehnică trebuie să fie întocmite pentru investiția de față, în conformitate cu lucrările prevăzute prin proiectul tehnic. Astfel:*

A) În nicio procedură, nu este specificat că este aplicabilă pentru lucrarea de față. Toate... sunt nepersonalizate;

B) toate... de execuție sunt cu caracter general aplicabile la execuția... de drumuri publice la modul general (așa cum este menționat și la scopul și domeniul de aplicare al acestora) și nu specific, pentru lucrările ce fac obiectul contractului respectiv drumuri de interes local;

C) procedura LUCRĂRI DE TERASAMENTE -...-02 nu este doar pentru modernizarea... publice, ci și pentru construcția și reconstrucția... publice;

E) procedura... 13 este destinată... și autostrăzilor, și nu... de interes local, ce fac obiectul prezentei proceduri;

D) procedura...-09 este destinată... și autostrăzilor și nu... de interes local, ce fac obiectul prezentei proceduri.

Față de cele menționate mai sus, se consideră eronate susținerile contestatoarei S.R.L., liderul..., comisia de evaluare analizând ofertele depuse în mod corect și cu respectarea legislației în vigoare.

Pentru toate considerentele expuse, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației, ca neîntemeiată și nefondată.

Prin adresa înregistrată la CNSC sub nr...., S.R.L. a formulat răspuns, prin care sintetizează argumentele care combat susținerile autorității contractante.

1. În ceea ce privește excepția inadmisibilității, solicită respingerea excepției invocate, întrucât contestatorul a respectat întru totul dispozițiile legale în vigoare vizând constituirea cauțiunii. Astfel, contestația a fost transmisă către Consiliu în data de..., iar cauțiunea a fost înregistrată direct la sediul CNSC în original în data de..., conform dovezilor anexate la dosarul CNSC. Cauțiunea a fost, așadar, depusă cu respectarea dispozițiilor art. 61 ind 1 alin.1 lit a din Legea nr. 101/2016, condiții în care se solicită dispunerea respingerii excepției invocate.

2. În privința motivelor de fond, din analiza punctului de vedere, se poate lesne observa că deși autoritatea contractanta citează din..., în care s-a stabilit cu autoritate de lucru judecat faptul că... de execuție detaliate de către contestator în ofertă sunt adaptate la lucrare, se ignoră și de această dată autoritatea de lucru judecat a deciziei (vezi Pag. 3 paragraf 2 din punctul de vedere): „În motivarea Deciziei s-a reținut de către Consiliu că: "În privința faptului că ofertantul contestator a prezentat proceduri de execuție cu caracter general, se reține că nici în adresa de comunicare și nici în punctul de vedere nu sunt prezentate motivele concrete ale excluderii ofertei și nu se specifică în mod clar deficiențele procedurilor de execuție; se reține, de asemenea, că... prezentate de către contestator sunt particularizate la lucrarea ce face obiectul contractului (pag. 514-710 din propunerea tehnică)."

Astfel, se apreciază că în măsura în care autoritatea contractantă ar fi avut o părere diferită decât cea reținută de către Consiliu, remediul procesual trebuia să îmbrace forma unei plângeri împotriva deciziei CNSC. *Per a contrario*, neatacată, decizia CNSC a devenit definitivă sub aspectul faptului că "... prezentate de către contestator sunt particularizate la lucrarea ce face obiectul contractului" și ca atare, nu mai puteau fi repuse în discuție, printr-o solicitare de clarificări, în procesul de reevaluare.

În susținerea poziției contestatorului se înțelege să se invoace și... 66/... potrivit căreia autoritatea contractantă investită cu reevaluarea ofertei în urma controlului de legalitate exercitat de CNSC și/sau instanța de judecată are posibilitatea de a verifica toate elementele... și aspectele financiare ale ofertei apte a demonstra admisibilitatea ei, dacă din mijloacele de probă administrate nu rezultă verificarea lor anterioară. Or, în speță, adaptabilitatea procedurilor... de execuție la obiectul contractului a făcut obiectul contestației anterioare (fiind unul dintre motivele de excludere invalidate de către Consiliu) iar asupra aspectului în cauză, Consiliul s-a pronunțat în mod definitiv în sensul că „... prezentate de către contestator sunt particularizate la lucrarea ce face obiectul contractului".

3. În subsidiar, solicitarea de clarificări este nemotivată/nu este clară

În subsidiar, solicitarea de clarificări încalcă prevederile art. 134 alin 1 și 4 din HG nr. 395/2016 întrucât nu sunt indicate presupusele proceduri care

nu ar fi adaptate la lucrare și/sau care sunt motive care determina autoritatea să solicite astfel de clarificări.

Completarea adusă de autoritatea contractantă, în punctul de vedere, nu este în măsură să complinească lipsa textului clar, explicit al solicitării de clarificări, care, fiind un act administrativ, trebuie să respecte rigorile motivării prin conținutul său și nu prin detalieri ulterioare.

În plus, așa cum s-a arătat în contestație, atributul autorității contractante trebuie să fie acela de a realiza o verificare imparțială, obiectivă, proporțională a ofertelor depuse în procedură și nu de a crea motive de excludere artificiale, ca unic scop de a exclude din procedură o ofertă perfect conformă și competitivă. Deși comisia de evaluare este cea care are posibilitatea de a decide în ce cazuri uzează de dreptul de a solicita clarificări și care sunt clarificările/completările pe care dorește să le solicite, în speță decizia comisiei de evaluare este susceptibilă de a denatura scopul însuși al solicitării de clarificări, solicitarea fiind exercitată abuziv în contextul în care Consiliul s-a pronunțat în mod definitiv asupra chestiunii ce face obiectul solicitării de clarificări.

În speță, autoritatea contractantă s-a rezumat, așadar, la indicarea faptului că... ofertate de către S.R.L. nu ar fi adaptate lucrării în cauză, fără însă a indica în mod concret care sunt argumentele acestei afirmații, total nefondate.

Argumentația suplimentară, adusă în punctul de vedere, nu poate complini lipsa motivării și nu poate fi analizată în acest cadru procesual.

Concluzionând, această modalitate de comunicare a clarificării nu respecta rigorile impuse de art. 134 alin. 1 și 4 și conduce la concluzia nulității solicitării de clarificări transmise de autoritatea contractanta, chiar fără a se mai analiza orice alt motiv de nelegalitate.

Contestatorul a constituit cauțiunea în sumă de..., conform art. 611 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de... - Sucursala..., la data de....

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat o procedură simplificată, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect „...”.

Nemulțumit fiind de solicitarea de clarificări nr...., care reia aspecte ce ar fi fost deja analizate, S.R.L. a depus contestația în analiză, care formează obiectul dosarului nr....

Ca o chestiune prealabilă, completul de soluționare investit cu soluționarea disputei învederează părților că această cauză a înregistrat întârzieri (în soluționare) deoarece, de la înaintarea contestației și până în prezent, organizarea activității completului a avut o dinamică specifică, componența sa actuală fiind desemnată prin Ordinul nr. 11 din 17 martie.... Astfel, la preluarea cauzei, completul a realizat verificarea în integralitate a actelor din dosar, astfel încât cauza să fie soluționată cât mai judicios.

La analiza, cu prioritate, a excepției de inadmisibilitate a contestației, pentru absența cauțiunii, Consiliul ia act de netemeinicia cererii autorității contractante. În fapt, contestatorul a prezentat cauțiunea aferentă,

constituită la două zile de la transmiterea/înregistrarea contestației, respectiv, la..., respectând termenul impus la art. 611 din Le⁹ea nr. 101/2016: *Pentru soluționarea contestației formulate în condițiile art. 8 sub sancțiunea respingerii acesteia, persoana care se consideră vătămată trebuie să constituie, în termen de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului, o cauțiune [...].*

În temeiul dispozițiilor de la alin. (1) al art. 26 din Legea nr. 101/2016, Consiliul respinge excepția inadmisibilității contestației, invocată de autoritatea contractantă, urmând a analiza cauza pe fond.

Concordant cu susținerile contestatorului, Consiliul ia act de faptul că, în precedent, împotriva rezultatului procedurii de atribuire, comunicat prin adresa nr....., prin care oferta sa a fost respinsă, ca inacceptabilă și neconformă, a fost emisă... nr.... din..., care a anulat decizia de respingere amintită.

Printre motivele de respingere a ofertei, din cauza analizată de CNSC în precedent, se regăsea și pretinsa lipsă a procedurilor... de execuție neadaptate..., însă Consiliul a statuat (pagina 17 a deciziei anterioare)..., că oferta S.R.L. cuprinde "proceduri particularizate la lucrarea ce face obiectul contractului (pag. 514-710 din propunerea tehnică)", textul integral regăsindu-se în paragraful: *În privința faptului că ofertantul contestator a prezentat proceduri de execuție cu caracter general, se reține că nici în adresa de comunicare și nici în punctul de vedere nu sunt prezentate motivele concrete ale excluderii ofertei și nu se specifică în mod clar deficiențele procedurilor de execuție; se reține, de asemenea, că... prezentate de către contestator sunt particularizate la lucrarea ce face obiectul contractului (pag. 514-710 din propunerea tehnică). Prin urmare, Consiliul apreciază că autoritatea a dat dovadă de un formalism excesiv, iar motivul de respingere este neîntemeiat.*

Văzând conținutul actului atacat prin prezenta contestație (adresa nr.....), care este, aparent, o solicitare de clarificare a ofertei contestatorului, ca urmare a "reevaluării... în urma... nr.... din...", Consiliul constată că autoritatea contractantă consideră necesar a primi explicații întrucât "... de execuție care nu au aplicabilitate la lucrarea în cauză, nefiind întocmite pentru investiție de față".

Drept urmare, Consiliul admite susținerile contestatorului că, prin adresa de solicitare a clarificărilor, atacată, autoritatea contractantă nesocotește autoritatea de lucru judecat a..., raportat la prevederile art. 430 alin. (1)-(2) din Codul de procedură civilă, aplicabile conform dispozițiilor art. 68 din Legea nr. 101/2016: (1) *Hotărârea judecătorească ce soluționează, în tot sau în parte, fondul procesului sau statuează asupra unei excepții procesuale ori asupra oricărui alt incident are, de la pronunțare, autoritate de lucru judecat cu privire la chestiunea tranșată.*

(2) *Autoritatea de lucru judecat privește dispozitivul, precum și considerentele pe care acesta se sprijină, inclusiv cele prin care s-a rezolvat o chestiune litigioasă.*

Întrucât decizia CNSC a rămas definitivă, susținerile autorității contractante privitor la reluarea procesului de analiză a aceluiași proceduri, fără a face obiectul unei căi de atac în care să se invalideze amintita decizie, nu pot fi repuse în discuția Consiliului.

În consecință, luând în considerare cele mai sus menționate, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite contestația formulată de S.R.L....., emisă de..., pe care o va obliga la continuarea procedurii, în 10 zile de la primirea deciziei de față, cu punerea în aplicare a Deciziei nr.... din... (dispozitiv și considerente/motivare), fără a mai analiza situația procedurilor... de execuție din oferta contestatorului.

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

CONSILIUL DECIDE:

Respinge, ca nefondată, excepția de inadmisibilitate a contestației S.R.L., formulată de autoritatea contractantă..., privind absența cauțiunii.

Admite contestația S.R.L. și anulează adresa nr...., emisă de....

Obligă autoritatea contractantă la continuarea procedurii, în 10 zile de la primirea deciziei de față, cu punerea în aplicare a Deciziei nr.... din... (dispozitiv și considerente/motivare), conform motivării ce precede.

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