



**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: 13.09.2022**

Prin contestația nr. 220146/12.08.2022, transmisă, inițial, prin mijloace electronice (e-mail) și, ulterior, în original, prin curierat rapid, înregistrată la Consiliu sub nr. 40654/16.08.2022 și, respectiv sub nr. 40855/17.08.2022, completată prin adresele nr. 220151/21.08.2022 și nr. 220155/29.08.2022, înregistrate la CNSC sub nr. 41886/23.08.2022 și, respectiv, nr. 42868/29.08.2022, ..., cu sediul în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CIF RO ..., reprezentată legal de ... – Director General, a contestat adresa nr. 38029/12.08.2022, reprezentând comunicarea rezultatului procedurii „simplificată”, online, fără etapă finală de licitație electronică a contractului de achiziție publică având ca obiect „Servicii de elaborare a documentației tehnice necesare pentru obținerea actelor de reglementare din domeniul gospodării apelor în stațiile de transformare a energiei electrice și LEA”, cod CPV 79311100-8 (Rev.2), inițiată de ..., în calitate de entitate contractantă, cu sediul în ... și a solicitat următoarele:

- anularea actului entității contractante prin care a fost respinsă oferta ... și obligarea entității contractante să reevalueze oferta contestatoarei, conform certificatului de atestare emis de Ministerul Mediului Apelor și Pădurilor pentru domeniile a), b) c) și d), acestea acoperind toate cerințele prin elaborarea serviciilor solicitate prin caietul de sarcini la art. 2.1;
- reevaluarea ofertei câștigătoare, ....

**CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,**

asupra cauzei de față, constată următoarele:

În susținerea contestației, ... arată că domeniile de atestare conform Ordinului nr. 584/2017 și nr. 1230/2020 sunt:

- a) întocmirea studiilor hidrologice;
- b) întocmirea studiilor hidrogeologice;
- c) întocmirea studiilor de gospodărire a apelor;
- d) elaborarea documentațiilor pentru obținerea avizului/autorizației de gospodărire a apelor.

În aceeași ordine de idei, contestatoarea precizează că potrivit Ordinului Ministerului Mediului Apelor și Pădurilor, ... are nevoie pe atestatul societății și de domeniul „a” și „c” pentru elaborarea serviciilor solicitate prin caietul de sarcini la art. 2.1.

De asemenea, ... susține că atestatul prezentat de ... nu corespunde cerințelor impuse pentru elaborarea documentațiilor din caietului de sarcini.

*„Descrierea serviciilor solicitate*

*..., Societate Administrată în Sistem Dualist, prin ..., ..., telefon ... își propune achiziția unui serviciu de elaborare a documentației tehnice pentru obținerea autorizației de gospodărire a apelor pentru: LEA 400 kV în bazinul hidrografic Crișuri, pe teritoriul județelor Satu Mare și Bihor, la expirarea perioadei de valabilitate.*

*Serviciile solicitate pentru elaborarea documentațiilor tehnice pentru LEA vor cuprinde:*

- a) Identificarea situației în teren;*
- b) Elaborarea documentației tehnice pentru obiectivul menționat în Tabelul 1, conform Ordin nr. 891/2019 privind aprobarea Procedurii și competențelor de emitere, modificare, retragere și suspendare temporară a autorizațiilor de gospodărire a apelor, precum și a Normativului de conținut al documentației tehnice supuse autorizării, (este necesar domeniu «d»)*
- c) Se vor identifica datele hidrologice și topometrice necesare reglementării de către «Apele Române» specifice traversărilor aferente LEA, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de beneficiar, (este necesar domeniu «a»)*
- d) Datele specifice din studiile hidro (cotele nivelului apelor la Q 1%, poziția stâlpilor), se vor transpune în coordonate STEREO 70, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de beneficiar.*
- f) Se vor elabora studii hidro pentru traversările de apă menționate în Tabelul 1, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de beneficiar, (este necesar domeniu „a”)*
- g) Se vor specifica distanțele măsurate pe verticală între NAQ 1% și săgeata maximă a liniei electrice respective (înălțimea de liberă trecere) cu reprezentarea grafică, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de beneficiar;*

*h) Se va specifica valoarea debitelor, actualizată și nivelurile maxime specifice de 1%, cu verificarea inundabilității fundațiilor stâlpilor și a propunerii de măsuri pentru rezolvarea problemelor identificate, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de beneficiar; (este necesar domeniu «c»)*

*i) Se vor rezolva problemele tehnice legate de conținutul documentației de gospodărirea apelor necesară autorizării conform solicitărilor Administrației Bazinale de Apă Mureș, (este necesar domeniu «c»)*

*j) Se vor elabora piese desenate pentru traversările LEA la scări convenabile.”*

Contestatoarea susține că ... se regăsește pe lista instituțiilor publice/private specializate în elaborarea documentațiilor pentru fundamentarea solicitării avizului de gospodărire a apelor și a autorizației de gospodărire a apelor atestate conform Ordinelor nr. 584/2017, nr. 1230/2020 și nr. 1287/2021 (actualizată ianuarie 2022) la poziția 212, având atestat doar pe domeniul „d”, necorespunzător cerințelor în vederea elaborării lucrărilor solicitate prin caietul de sarcini la art. 2.1.

De asemenea, ... menționează că a depus adresa nr. 220148/12.08.2022 la sediul entității contractante prin care a contestat decizia comisiei de evaluare.

În cele ce urmează, contestatoarea arată că deține certificatul de atestare al societății sale emis de Ministerul Mediului Apelor și Pădurilor pentru domeniile A, B, C și D.

Prin adresa nr. ..., Consiliul a solicitat contestatoarei, în temeiul art. 20 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să transmită în termen de 3 zile, în original, Recipisa de consemnare nr. 208320739/1 din 16.08.2022, eliberată de CEC Bank – Sucursala Sibiu, contestația, însoțită de mijloacele de probă invocate în cuprinsul acesteia, precum și dovada comunicării contestației către entitatea contractantă.

De asemenea, Consiliul a solicitat ..., în temeiul dispozițiilor art. 11 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să-și completeze contestația, prin reformularea obiectului acesteia (respectiv solicitarea adresată Consiliului), în raport de criticile formulate care vizează oferta depusă de ... și nu oferta contestatoarei, a cărei reevaluare a solicitat-o.

Prin corespondența înregistrată la CNSC sub nr. 41241/19.08.2022, ... a confirmat primirea adresei nr. ....

Prin adresa nr. 38723/19.08.2022, înregistrată la CNSC sub nr. 41372/19.08.2022, entitatea contractantă a înaintat punctul său de vedere cu privire la contestația depusă de ....

... arată că oferta depusă de contestatoare nu a fost nici respinsă și nici declarată inacceptabilă. După analiza și evaluarea propunerilor tehnice și propunerilor financiare, comisia de evaluare a declarat admisibile ambele oferte depuse, adică atât oferta depusă de ..., cât și cea depusă .... Oferta contestatoarei nu a fost declarată câștigătoare

pentru că, după aplicarea criteriului de atribuire „prețul cel mai scăzut”, s-a clasat pe locul al doilea, oferta ... având o valoare mai mică.

Referitor la îndeplinirea cerinței de calificare de către ofertantul ..., entitatea contractantă învederează următoarele:

În fișa de date a achiziției și anunțul de participare simplificat, entitatea contractantă a introdus următoarea cerință:

*„III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale*

*Informații și formalitatea necesare pentru evaluarea respectării cerințelor menționate.*

*Dacă se impune avizarea/atestarea/autorizarea operatorului economic, aceasta trebuie să fie în relație directă cu obiectul principal al contractului/relevantă scopului urmărit prin încheierea contractului de achiziție sectorială.*

*Cerința 2*

*Certificat de atestare conform Ordinului emise de Ministerului Mediului și Pădurilor, prin care se confirmă respectarea și îndeplinirea reglementărilor legale privind organizarea activității de certificare a unităților specializate în elaborarea de documentații tehnice pentru obținerea avizelor și autorizațiilor de gospodărire a apelor, în termen de valabilitate la data deschiderii ofertelor.*

*Modalitatea de îndeplinire:*

*Se va completa DUAE de către operatorii economici participanți la procedura de atribuire a contractului de achiziție sectorială cu informațiile solicitate de către entitatea contractantă - informații referitoare la îndeplinirea cerințelor privind capacitatea de exercitare a activității profesionale. Documentul justificativ care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAE, respectiv, Certificat de atestare conform Ordinului 1230/2020 și sau 1287/2021. Având în vedere Cap. VII, art. 23 din Regulamentul aprobat de ORDINUL nr. 1287 din 28 iulie 2021, instituțiile publice și private care au fost atestate conform Ordinului ministrului mediului, apelor și pădurilor nr. 1.230/2020 pentru aprobarea Regulamentului privind organizarea activității de atestare a instituțiilor publice sau private specializate în elaborarea documentațiilor pentru fundamentarea solicitării avizului de gospodărire a apelor și a autorizației de gospodărire a apelor, pot elabora studii și/sau documentații, până la expirarea certificatului de atestare, pentru domeniile pentru care au fost atestate. În cazul ofertanților persoane juridice/fizice străine, documentele echivalente emise în țara de rezidență, traduse în limba română, urmează să fie prezentate, la solicitarea entității contractante, doar de către ofertantul clasat pe locul I în clasamentul intermediar întocmit la finalizarea evaluării ofertelor. În situația în care vor fi executate părți din contract de către subcontractanți, dovada înregistrării și corespondența activităților principale/secundare din cadrul acestuia cu obiectul achiziției se va prezenta obligatoriu și de către subcontractanți, pentru partea din contract pe care o vor realiza. În procedurile de atribuire a contractelor*

*de achiziție publică/sectorială de produse care cuprind și prestarea de servicii conexe, în cazul în care este necesar ca operatorii economici să dețină o autorizație specială, sau să fie membri ai unei anumite organizații pentru a putea presta serviciile în cauză în statul de origine, sau să fie înscrși în registre profesionale, entitatea contractantă are dreptul de a solicita acestora să demonstreze că dețin o astfel de autorizație/că sunt membri ai unei astfel de organizații/sunt înscrși în registre profesionale. Dacă se impune avizarea/atestarea/autorizarea operatorului economic, aceasta trebuie să fie în relație directă cu obiectul principal al contractului/ relevantă scopului urmărit prin încheierea contractului de achiziție sectorial".*

De asemenea, ... precizează că în conformitate cu Ordinul MMAP nr. 1287/2021 pentru aprobarea Regulamentului privind organizarea activității de atestare a instituțiilor publice sau private specializate în elaborarea documentațiilor pentru fundamentarea solicitării avizului de gospodărire a apelor și a autorizației de gospodărire a apelor, a studiilor hidrologice, hidrogeologice, de gospodărire a apelor și de evaluare a impactului asupra corpurilor de apă (care înlocuiește Ordinul MMAP 1230/2020), domeniile pentru care comisia de atestare este abilitată să ateste instituții publice sau private sunt următoarele:

A - întocmirea studiilor hidrologice;

B - întocmirea studiilor hidrogeologice;

C - întocmirea studiilor de gospodărire a apelor;

D - elaborarea documentațiilor pentru obținerea avizului/autorizației de gospodărire a apelor pentru următoarele categorii de lucrări care se construiesc pe ape sau care au legătură cu apele:

D1 - construcții și amenajări hidrotehnice, hidroenergetice, hidroameliorații, depozite de deșeuri menajere sau industriale (inclusiv lucrări de închidere) și lucrări de traversare cursuri de apă: baraje, acumulări permanente sau nepermanente, derivații hidrotehnice; centrale hidroelectrice, folosințe hidromecanice, amenajări pentru navigație; lucrări de apărare împotriva acțiunii distructive a apei: îndiguiri, apărări și consolidări de maluri și albii, rectificări și reprofilări de albii, lucrări de dirijare a apei, combaterea eroziunii solului, regularizarea scurgerii pe versanți, corectări de torenți, desecări și asanări, alte lucrări de apărare; depozite de deșeuri menajere și industriale: iazuri de decantare, halde de steril, zguri și cenuși, șlamuri, nămoluri și altele asemenea; lucrări de închidere a minelor și carierelor, a depozitelor menajere și industriale și de reconstrucție ecologică a zonelor afectate; lucrări, construcții și instalații care se execută pe malul mării (inclusiv lucrări pentru consolidarea falezelor, protecția și reabilitarea plajelor), pe fundul apelor maritime; traversări de cursuri de apă cu lucrările aferente: poduri, conducte, linii electrice etc.;

D2 - sisteme hidroedilitare: alimentări cu apă potabilă, industrială și pentru irigații, amenajări piscicole; lucrări de canalizare și evacuare a apelor uzate, stații și instalații de prelucrare a calității apelor;

D3 - exploatări de agregate minerale: amenajări și instalații de extragere a agregatelor minerale din albiile sau malurile cursurilor de apă, lacurilor și din terase: balastiere, cariere etc.;

D4 - lucrări de prospecțiuni, de explorare/exploatare prin foraje terestre sau maritime; injectarea apelor de zăcământ de la schelele de extracție;

D5 - planuri de amenajare a teritoriului, planuri de urbanism general, zonal și de detaliu;

D6 - lucrări de decontaminare a resursei de apă subterană pentru siturile declarate ca fiind contaminate;

D7 - alte tipuri de lucrări care se construiesc pe ape sau care au legătură cu apele;

E - elaborarea studiilor de evaluare a impactului asupra corpurilor de apă.

Așadar, entitatea contractantă a solicitat ca cerință de calificare prezentarea Certificatului de atestare conform Ordinului nr. 1230/2020 și/sau 1287/2021, iar obiectul principal al procedurii îl constituie *„Servicii de elaborare a documentației tehnice necesare pentru obținerea actelor de reglementare din domeniul gospodăririi apelor în stațiile de transformare a energiei electrice și LEA”*, după cum se menționează la punctul 2 din caietul de sarcini. Astfel, ... subliniază că se urmărește achiziționarea serviciilor de elaborare a documentațiilor pentru obținerea avizului/autorizației de gospodărire și nu realizarea unor studii hidrologice sau a unor studii de gospodărire a apelor care să necesite deținerea atestatelor specifice prestării acestor servicii (respectiv pentru domeniile „a” și „c”).

Dacă entitatea contractantă ar urma raționamentul contestatoarei și ar solicita și atestarea pentru domeniile „a” și „c”, ar fi pusă în situația de restricționare în mod nejustificat participarea la procedura de achiziție și de a încălca prevederile art. 185 alin. (5) din Legea nr. 99/2016.

... susține că dintre domeniile de atestare enumerate de Ordinul MMAP nr. 1287/2021, cel de la punctul D „elaborarea documentațiilor pentru obținerea avizului/autorizației de gospodărire a apelor”, subpunctul D1 „traversări de cursuri de apă cu lucrările aferente: (...) linii electrice”, corespunde cel mai bine scopului principal al achiziției.

Totodată, entitatea contractantă menționează că ... a depus certificatul de atestare nr. 15 eliberat de Ministerul Mediului Apelor și Pădurilor, comisia de atestare, la data de 27.10.2021, având ca și domenii atestate: lit. D, subpct. D1 și D2.

Prin urmare, ... opinează că, în mod corect, pe baza cerințelor din documentația de achiziție, comisia de evaluare a stabilit ca fiind admisibilă oferta depusă de ofertantul ....

Un alt aspect subliniat de entitatea contractantă este că ... nu arată care este temeiul legal al susținerilor sale, ci se raportează doar la propriul certificat care cuprinde domeniile „a, b, c și d” și adnotează

specificațiile din caietul de sarcini cu culoare albastră, menționând că „este necesar domeniu (...)”, fără a arăta și de ce ar fi necesar aceasta.

... precizează că evaluarea ofertelor și a documentelor de calificare se realizează de către comisia de evaluare pe baza cerințelor obligatorii din fișa de date a achiziției. Referirile făcute de contestatoare la prevederile caietului de sarcini sunt neîntemeiate, întrucât serviciile enumerate acolo și pentru care consideră că ar trebui atestarea în domeniul „a” sau „c” sunt realizabile doar în măsura în care datele/studiile/documentațiile nu pot fi puse la dispoziție de beneficiar, acest fapt fiind, de altfel, precizat clar în caietul de sarcini.

În plus, entitatea contractantă arată că în măsura în care ... considera că cerința de calificare privind certificatul de atestare nu îndeplinește condițiile legale avea la îndemână procedura contestației împotriva documentației de atribuire, în termenul legal de 7 zile de la data publicării acesteia în SEAP. Orice demers de contestare la acest moment a cerinței de calificare este tardiv și neîntemeiat.

Pentru motivele de mai sus, ... opinează că ofertele depuse de cei doi ofertanți au fost evaluate în mod corect, și solicită respingerea contestației depusă de ..., ca tardivă și nefondată și menținerea adresei de comunicare a rezultatului procedurii.

Prin adresa nr. 220151/21.08.2022, transmisă, inițial, prin mijloace electronice și, ulterior, în original, prin curierat rapid, înregistrată la CNSC sub nr. 41886/23.08.2022 și, respectiv, sub nr. 42047/24.08.2022, ... arată următoarele:

- ... deține atestat nr. 15/27.10.2021 domeniul „D”.
- În condițiile în care ... deține atestat doar în domeniul „D” nu poate să îndeplinească toate cerințele privind elaborarea serviciilor solicitate prin caietul de sarcini la Cap.2. pct. 2.2
- În cele ce urmează, contestatoarea enumeră cerințele solicitate prin caietul de sarcini la cap. 2. pct. 2.2.:

*„a) Identificarea situației în teren;*

*b) Elaborarea documentației tehnice, conform Ordin nr. 891/2019 privind aprobarea Procedurii și competențelor de emitere, modificare, retragere și suspendare temporară a autorizațiilor de gospodărire a apelor, precum și a Normativului de conținut al documentației tehnice supuse autorizării.*

*c) Identificarea datelor hidrologice necesare reglementării de către «Apele Române» specifice traversărilor aferente LEA, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de beneficiar.*

*d) Datele specifice din studiile hidro (cotele nivelului apelor la Q 1%, poziția stâlpilor), se vor transpune în coordonate STEREO 70, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de beneficiar.*

*f) Elaborarea studiilor hidro pentru traversările de apă, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de Beneficiar.*

*g) Specificarea distanțelor măsurate pe verticală între NAQ 1% și săgeata maximă a liniei electrice respective (înălțimea de liberă trecere)*

cu reprezentarea grafică, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de beneficiar;

h) Specificarea valorilor debitelor, actualizate și nivelurile maxime specifice de 1%, cu verificarea inundabilității fundațiilor stâlpilor și a propunerii de măsuri pentru rezolvarea problemelor identificate, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de beneficiar;

i) rezolvarea problemelor tehnice legate de conținutul documentației de gospodărirea apelor necesară autorizării conform solicitărilor Administrației Bazinale de Apă.

j) piese desenate pentru traversările LEA la scări convenabile."

- ... învederează că ... nu poate îndeplini obligațiile impuse prin caietul de sarcini de la:

- pct. c - unde este necesar domeniul „a”;
- pct. f - unde este necesar domeniul „a”;
- pct. h - unde este necesar domeniul „c”;
- pct. i - unde este necesar domeniul „c”.

... poate îndeplini doar obligațiile de la pct. b, unde este necesar domeniul „d”, neavând atestat necesar pentru îndeplinirea cerințelor din caietul de sarcini de la pct. c, f, h și i.

- De asemenea, ... susține că ... nu a făcut dovada modului în care poate îndeplini aceste obligații, sens în care admiterea cererii de participare la licitație este neîntemeiată.

- Astfel, contestatoarea opinează că decizia a fost dată fără analizarea punctuală a îndeplinirii cerințelor din caietul de sarcini de către achizitor. În lipsa acestei analize punctuale, decizia a fost emisă în mod arbitrar și discreționar.

- ... consideră că în condițiile arătate oferta ... nu este fermă, singurul considerent pentru care lucrarea a fost atribuită societății ... a fost prețul „cel mai mic” și nicidecum posibilitatea concretă a acestuia de a îndeplini obligațiile din caietul de sarcini, în condițiile în care acesta nu deține atestatele necesare îndeplinirii obligațiilor de la punctele c, f, h și i, din caietul de sarcini.

Prin adresa nr. 220151/21.08.2022, înregistrată la CNSC sub nr. 42047/24.08.2022, ... a depus la dosarul cauzei, în original, Recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 208320739/1, în sumă de 1.144,40 RON, eliberată la data de 16.08.2022 de CEC Bank – Sucursala Sibiu.

Prin corespondența înregistrată la CNSC sub nr. 42388/25.08.2022, ... arată următoarele:

*„Referitor dosar nr. 2005/2022 transmitem nr. de înregistrare 2/R/8445/23.08.2022 primit de la MMAP pentru solicitarea unui punct de vedere. Răspunsul îl vom transmite către CNSC pe e-mail și ulterior pe poștă.”*

Prin adresa nr. 220155/29.08.2022, transmisă, inițial, prin mijloace electronice (e-mail) și, ulterior, în original, prin curierat rapid, înregistrată la CNSC sub nr. 42868/29.08.2022 și, respectiv sub nr. 43125/30.08.2022, ... arată următoarele: *„În completarea răspunsului*

*transmis către CNSC nr. 220153/21.08.2022, solicităm (...) și reevaluarea ofertei câștigătoare ...."*

Prin adresa nr. ..., Consiliul a solicitat entității contractante înaintarea dosarului achiziției publice, a ofertei depusă de ..., a punctului de vedere, precum și a dovezii privind publicarea contestației în SEAP și transmiterea punctului de vedere către contestatoare.

Prin corespondența înregistrată la CNSC sub nr. 42968/29.08.2022, ... a înaintat la dosarul cauzei, printscreen cu răspunsurile transmise către CNSC și AWB-urile plicurilor transmise prin curier (Cargus), precum și printscreen după solicitarea unui punct de vedere de la MMAP.

Prin adresa nr. 39027/22.08.2022, înregistrată la CNSC sub nr. 43916/05.09.2022, entitatea contractantă a înaintat documentele necesare soluționării contestației.

Prin corespondența înregistrată la CNSC sub nr. 44797/08.09.2022, ... a înaintat dovada transmiterii adreselor nr. 220151/21.08.2022 și nr. 220155/21.08.2022 către entitatea contractantă.

**Din documentele depuse de părți și din susținerile acestora, Consiliul constată următoarele:**

..., în calitate de entitate contractantă, a inițiat procedura de atribuire „simplificată”, online, fără etapă finală de licitație electronică, a contractului de achiziții publice, având ca obiect „Servicii de elaborare a documentației tehnice necesare pentru obținerea actelor de reglementare din domeniul gospodării apelor în stațiile de transformare a energiei electrice și LEA”, cod CPV 79311100-8 (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. .../17.06.2022, stabilind termenul limită pentru primirea ofertelor sau a cererilor de participare, la data de 04.07.2022, criteriul de atribuire „prețul cel mai scăzut” și valoarea estimată, fără TVA, 57.220 lei.

Așa cum rezultă Declarația de participare publicată de către entitatea contractantă în SEAP la data de 04.07.2022, ora 15:55, în prezenta procedură de atribuire au depus oferte 2 operatori economici.

Prin Raportul procedurii nr. 6956/11.08.2022, membrii Comisiei de evaluare au declarat admisibile ambele oferte și, aplicând criteriul de atribuire „prețul cel mai scăzut”, au desemnat câștigătoare oferta depusă de ..., în timp ce oferta depusă de ...s-a poziționat pe locul 2 în clasamentul final.

Fiind nemulțumită de rezultatul procedurii de atribuire, societatea ... a sesizat Consiliul cu contestația care formează obiectul prezentului dosar, solicitând următoarele:

- anularea actului entității contractante prin care a fost respinsă oferta ... și obligarea entității contractante să reevalueze oferta contestatoarei, conform certificatului de atestare emis de Ministerul Mediului Apelor și Pădurilor pentru domeniile A, B, C și D, acestea acoperind toate cerințele prin elaborarea serviciilor solicitate prin caietul de sarcini la art. 2.1;

- reevaluarea ofertei câștigătoare, ....

... a făcut dovada constituirii cauțiunii conform dispozițiilor art. 61<sup>1</sup> alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, depunând, în original, Recipisa de consemnare nr. 208320739/1 din data de 16.08.2022 eliberată de CEC Bank – Sucursala Sibiu, în valoare de 1.144,40 lei.

Recipisa de consemnare se va restitui în condițiile stipulate de art. 1.064 din Codul de procedură civilă, coroborate cu dispozițiile art. 61<sup>1</sup> alin. (5), (6) și (7) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Pe fondul cauzei, Consiliul constată următoarele:

Analizând contestația formulată de ..., Consiliul constată că în cadrul acesteia autoarea contestației critică oferta desemnată câștigătoare, susținând că aceasta nu îndeplinește cerințele documentației de atribuire deoarece societatea ... nu deține Certificat de atestare emis de Ministerul Apelor, Pădurilor și Mediului, pentru domeniile „A” și „C”

În Fișa de date a achiziției, la punctul III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, entitatea contractantă a menționat următoarea cerință nr. 2:

**„Certificat de atestare conform Ordinelor emise de Ministerului Mediului și Pădurilor, prin care se confirmă respectarea și îndeplinirea reglementărilor legale privind organizarea activității de certificare a unităților specializate în elaborarea de documentații tehnice pentru obținerea avizelor și autorizațiilor de gospodărire a apelor, în termen de valabilitate la data deschiderii ofertelor.**

Modalitatea de îndeplinire:

Se va completa DUAE de către operatorii economici participanți la procedura de atribuire a contractului de achiziție sectorială cu informațiile solicitate de către entitatea contractantă – informații referitoare la îndeplinirea cerințelor privind capacitatea de exercitare a activității profesionale. **Documentul justificativ care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAE, respectiv, Certificat de atestare conform Ordinului 1230/2020 și sau 1287/2021.** Având în vedere Cap. VII, art. 23 din Regulamentul aprobat de ORDINUL nr. 1287 din 28 iulie 2021, instituțiile publice și private care au fost atestate conform Ordinului ministrului mediului, apelor și pădurilor nr. 1.230/2020 pentru aprobarea Regulamentului privind organizarea activității de atestare a instituțiilor publice sau private specializate în elaborarea documentațiilor pentru fundamentarea solicitării avizului de gospodărire a apelor și a autorizației de gospodărire a apelor, pot elabora studii și/sau documentații, până la expirarea certificatului de atestare, pentru domeniile pentru care au fost atestate. (...) În procedurile de atribuire a contractelor de achiziție publică/sectorială de produse care cuprind și prestarea de servicii conexe, în cazul în care este necesar ca operatorii economici să dețină o

autorizație specială, sau să fie membri ai unei anumite organizații pentru a putea presta serviciile în cauză în statul de origine, sau să fie înscrși în registre profesionale, /entitatea contractantă are dreptul de a solicita acestora să demonstreze că dețin o astfel de autorizație/că sunt membri ai unei astfel de organizații/sunt înscrși în registre profesionale. **Dacă se impune avizarea/ atestarea/ autorizarea operatorului economic, aceasta trebuie să fie în relație directă cu obiectul principal al contractului/relevantă scopului urmărit prin încheierea contractului de achiziție sectorială**".

Analizând „**Caietul de sarcini LEA**”, Consiliul reține că în cadrul acestuia se regăsesc următoarele dispoziții relevante în soluționarea prezentei cauze:

- **la punctul 2.8** - Resursele necesare/expertiza necesară pentru realizarea activităților

„Beneficiarul urmărește selectarea unui operator economic competitiv care să presteze întreaga gamă de servicii solicitate la un nivel de calitate corespunzător.

**Operatorul economic trebuie să dețină certificat de atestare eliberat conform Ordin nr. 1287/2021 pentru aprobarea Regulamentului privind organizarea activității de atestare a instituțiilor publice sau private specializate în elaborarea documentațiilor pentru fundamentarea solicitării avizului de gospodărire/autorizației de gospodărire a apelor**";

- **la punctul 6.1.** - LEGISLAȚIE GENERALĂ ȘI SPECIFICĂ

**ORDIN nr. 1278/2021** - pentru aprobarea Regulamentului privind organizarea activității de atestare a instituțiilor publice sau private specializate în elaborarea documentațiilor pentru fundamentarea solicitării avizului de gospodărire a apelor și a autorizației de gospodărire a apelor;

Ordin nr. 891/2019 privind aprobarea Procedurii și competențelor de emitere, modificare, retragere și suspendare temporară a autorizațiilor de gospodărire a apelor, precum și a Normativului de conținut al documentației tehnice supuse autorizării; Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale;

HG nr. 394/2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului sectorial/acordului-cadru din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale;

Legea apelor nr. 107/1996 cu modificările și completările ulterioare".

Așa cum rezultă din dispozițiile „**Caietului de sarcini LEA**”, serviciile ce fac obiectul achiziției sunt „servicii de elaborare a documentației tehnice necesare pentru obținerea actelor de reglementare din domeniul gospodăririi apelor pentru LEA”, la punctul 2.2 regăsindu-se Descrierea serviciilor solicitate, și anume:

„C.N.T.E.E. Transelectrica S.A.- București, Societate Administrată în Sistem Dualist, prin ..., ..., telefon +4 0264 405505 **își propune achiziția unui serviciu de elaborare a documentației tehnice pentru obținerea autorizației de gospodărire a apelor pentru: LEA 400 kV în bazinul hidrografic Crișuri, pe teritoriul județelor Satu Mare și Bihor, la expirarea perioadei de valabilitate.**

Serviciile solicitate pentru elaborarea documentațiilor tehnice pentru LEA vor cuprinde:

a) Identificarea situației în teren;

b) Elaborarea documentației tehnice pentru obiectivul menționat în Tabelul 1, conform Ordin nr. 891/2019 privind aprobarea Procedurii și competențelor de emitere, modificare, retragere și suspendare temporară a autorizațiilor de gospodărire a apelor, precum și a Normativului de conținut al documentației tehnice supuse autorizării.

**c) Se vor identifica datele hidrologice și topometrice necesare reglementării de către «Apele Române» specifice traversărilor aferente LEA, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de Beneficiar.**

d) Datele specifice din studiile hidro (cotele nivelului apelor la Q 1%, poziția stâlpilor), se vor transpune în coordonate STEREO 70, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de Beneficiar.

**f) Se vor elabora studii hidro pentru traversările de apă menționate în Tabelul 1, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de Beneficiar.**

g) Se vor specifica distanțele măsurate pe verticală între NAQ 1% și săgeata maximă a liniei electrice respective (înălțimea de liberă trecere) cu reprezentarea grafică, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de Beneficiar;

**h) Se va specifica valoarea debitelor, actualizată și nivelurile maxime specifice de 1%, cu verificarea inundabilității fundațiilor stâlpilor și a propunerii de măsuri pentru rezolvarea problemelor identificate, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de Beneficiar;**

**i) Se vor rezolva problemele tehnice legate de conținutul documentației de gospodărirea apelor necesară autorizării conform solicitărilor Administrației Bazinale de Apă Mureș.**

j) Se vor elabora piese desenate pentru traversările LEA la scări convenabile.

k) Documentațiile se vor prezenta în 2 exemplare pe suport hârtie, un exemplar pe suport electronic editabil și un exemplar electronic în format «pdf» cu semnături”.

De asemenea, **la punctul 2.4** – Rezultatele care trebuie obținute în urma prestării serviciilor, din același caiet de sarcini, se regăsesc următoarele precizări:

„În urma prestării serviciilor mai sus menționate se dorește **obținerea autorizației de gospodărire a apelor** în baza

*documentațiilor tehnice de fundamentare elaborate, ale situației reale din teren, elaborate conform Ordin nr. 891/2019 privind aprobarea Procedurii și competențelor de emitere, modificare, retragere și suspendare temporară a autorizațiilor de gospodărire a apelor, precum și a Normativului de conținut al documentației tehnice supuse autorizării”.*

Autoarea contestației susține că pentru îndeplinirea obligațiilor de la punctele **c)** și **f)**, ofertantul desemnat câștigător trebuia să prezinte Certificat de atestare emis de Ministerul Apelor, Pădurilor și Mediului, pentru domeniul „A”, iar pentru îndeplinirea obligațiilor de la punctele **h)** și **i)**, ofertantul desemnat câștigător trebuia să prezinte Certificat de atestare emis de Ministerul Apelor, Pădurilor și Mediului, pentru domeniul „C”.

Verificând activitatea Comisiei de evaluare, Consiliul reține că prin adresa nr. 659/29.07.2002, membrii acesteia au solicitat societății ..., să depună documentele justificative care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAЕ.

... a răspuns solicitării entității contractante, prezentând, printre alte documente, Certificatul de atestare nr. 15/27.10.2021 emis de Ministerul Mediului, Apelor și Pădurilor – Comisia de atestare, pentru **domeniul D)** Elaborarea documentațiilor pentru obținerea avizului/autorizației pentru de gospodărire a apelor, pentru:

**D1** - construcții și amenajări hidrotehnice, hidroenergetice, hidroameliorații, depozite de deșeuri menajere sau industriale (inclusiv lucrări de închidere) și lucrări de traversare cursuri de apă: baraje, acumulări permanente sau nepermanente, derivații hidrotehnice; centrale hidroelectrice, folosințe hidromecanice, amenajări pentru navigație; lucrări de apărare împotriva acțiunii distructive a apei: îndiguiri, apărări și consolidări de maluri și albie, rectificări și reprofilări de albie, lucrări de dirijare a apei, combaterea eroziunii solului, regularizarea scurgerii pe versanți, corectări de torenți, desecări și asanări, alte lucrări de apărare; depozite de deșeuri menajere și industriale: iazuri de decantare, halde de steril, zguri și cenuși, șlamuri, nămoluri și altele asemenea; lucrări de închidere a minelor și carierelor, a depozitelor menajere și industriale și de reconstrucție ecologică a zonelor afectate; lucrări, construcții și instalații care se execută pe malul mării (inclusiv lucrări pentru consolidarea falezelor, protecția și reabilitarea plajelor), pe fundul apelor maritime; traversări de cursuri de apă cu lucrările aferente: poduri, conducte, linii electrice etc.;

**D2** - sisteme hidroedilitare: alimentări cu apă potabilă, industrială și pentru irigații, amenajări piscicole; lucrări de canalizare și evacuare a apelor uzate, stații și instalații de prelucrare a calității apelor.

Analizând legislația invocată de entitatea contractantă în cuprinsul documentației de atribuire, Consiliul reține că *Ordinul nr. 1230/2020, emis de ministrul mediului, apelor și pădurilor, pentru aprobarea Regulamentului privind organizarea activității de atestare a instituțiilor publice sau private specializate în elaborarea documentațiilor pentru*

*fundamentarea solicitării avizului de gospodărire a apelor și a autorizației de gospodărire a apelor, a fost abrogat și înlocuit prin Ordinul nr. 1287/2021, emis de ministrul mediului, apelor și pădurilor, pentru aprobarea Regulamentului privind organizarea activității de atestare a instituțiilor publice sau private specializate în elaborarea documentațiilor pentru fundamentarea solicitării avizului de gospodărire a apelor și a autorizației de gospodărire a apelor, a studiilor hidrologice, hidrogeologice, de gospodărire a apelor și de evaluare a impactului asupra corpurilor de apă, actul normativ fiind în vigoare de la data de 20.08.2021.*

Astfel, Consiliul constată că Certificatul de atestare nr. 15/27.10.2021 deținut de ... a fost emis în baza Ordinului nr. 1287/2021 și nu în baza Ordinului nr. 1230/2020.

Analizând **Regulamentul privind organizarea activității de atestare a instituțiilor publice sau private specializate în elaborarea documentațiilor pentru fundamentarea solicitării avizului de gospodărire a apelor și a autorizației de gospodărire a apelor, a studiilor hidrologice, hidrogeologice, de gospodărire a apelor și de evaluare a impactului asupra corpurilor de apă**, aprobat prin Ordinului nr. 1287/2021, emis de ministru mediului, apelor și pădurilor, Consiliul reține că la Capitolul III – Domenii de atestare, art. 10 se regăsesc următoarele dispoziții:

*„Domeniile pentru care Comisia de atestare este abilitată să ateste instituții publice sau private sunt următoarele:*

*A - întocmirea studiilor hidrologice;*

*B - întocmirea studiilor hidrogeologice;*

*C - întocmirea studiilor de gospodărire a apelor;*

**D - elaborarea documentațiilor pentru obținerea avizului/autorizației de gospodărire a apelor pentru următoarele categorii de lucrări care se construiesc pe ape sau care au legătură cu apele:**

*D1 - construcții și amenajări hidrotehnice, hidroenergetice, hidroameliorații, depozite de deșeuri menajere sau industriale (inclusiv lucrări de închidere) și lucrări de traversare cursuri de apă: baraje, acumulări permanente sau nepermanente, derivații hidrotehnice; centrale hidroelectrice, folosințe hidromecanice, amenajări pentru navigație; lucrări de apărare împotriva acțiunii distructive a apei: îndiguiri, apărări și consolidări de maluri și albie, rectificări și reprofilări de albie, lucrări de dirijare a apei, combaterea eroziunii solului, regularizarea scurgerii pe versanți, corectări de torenți, desecări și asanări, alte lucrări de apărare; depozite de deșeuri menajere și industriale: iazuri de decantare, halde de steril, zguri și cenuși, șlamuri, nămoluri și altele asemenea; lucrări de închidere a minelor și carierelor, a depozitelor menajere și industriale și de reconstrucție ecologică a zonelor afectate; lucrări, construcții și instalații care se execută pe malul mării (inclusiv lucrări pentru consolidarea falezelor, protecția și*

reabilitarea plajelor), pe fundul apelor maritime; traversări de cursuri de apă cu lucrările aferente: poduri, conducte, linii electrice etc.;

D2 - sisteme hidroedilitare: alimentări cu apă potabilă, industrială și pentru irigații, amenajări piscicole; lucrări de canalizare și evacuare a apelor uzate, stații și instalații de prelucrare a calității apelor;

D3 - exploatare de agregate minerale: amenajări și instalații de extragere a agregatelor minerale din albiile sau malurile cursurilor de apă, lacurilor și din terase: balastiere, cariere etc.;

D4 - lucrări de prospecțiuni, de explorare/exploatare prin foraje terestre sau maritime; injectarea apelor de zăcămint de la schelele de extracție;

D5 - planuri de amenajare a teritoriului, planuri de urbanism general, zonal și de detaliu;

D6 - lucrări de decontaminare a resursei de apă subterană pentru siturile declarate ca fiind contaminate;

D7 - alte tipuri de lucrări care se construiesc pe ape sau care au legătură cu apele;

E - elaborarea studiilor de evaluare a impactului asupra corpurilor de apă”.

Analizând aceste dispoziții legale, Consiliul reține existența următoarelor domenii de atestare, și anume:

A - întocmirea **studiilor hidrologice;**

B - întocmirea **studiilor hidrogeologice;**

C - întocmirea **studiilor de gospodărire a apelor;**

D - **elaborarea documentațiilor pentru obținerea avizului/autorizației de gospodărire a apelor.**

Prin prezenta documentație de atribuire, entitatea contractantă a solicitat ca ofertanții să dețină doar „**certificat de atestare eliberat conform Ordin nr. 1287/2021 pentru aprobarea Regulamentului privind organizarea activității de atestare a instituțiilor publice sau private specializate în elaborarea documentațiilor pentru fundamentarea solicitării avizului de gospodărire/autorizației de gospodărire a apelor**”, prin urmare, s-a solicitat participanților la procedură atestarea în **domeniul D [elaborarea documentațiilor pentru obținerea avizului/autorizației de gospodărire a apelor]**, în condițiile în care Regulamentul aprobat prin Ordinul nr. 1287/2021, așa cum rezultă chiar din denumirea acestuia [„Regulamentul privind organizarea activității de atestare a instituțiilor publice sau private specializate în **elaborarea documentațiilor pentru fundamentarea solicitării avizului de gospodărire a apelor și a autorizației de gospodărire a apelor, a studiilor hidrologice, hidrogeologice, de gospodărire a apelor și de evaluare a impactului asupra corpurilor de apă**”], se referă și la atestarea în alte domenii, respectiv, domeniul A - Studii hidrologice, domeniul B - studii hidrogeologice, domeniul C - Studii de gospodărire a apelor.

Verificând dispozițiile **„Caietul de sarcini LEA”**, Consiliul reține că entitatea contractantă **„își propune achiziția unui serviciu de elaborare a documentației tehnice pentru obținerea autorizației de gospodărire a apelor pentru: LEA 400 kV în bazinul hidrografic Crișuri, pe teritoriul județelor Satu Mare și Bihor, la expirarea perioadei de valabilitate”**, de unde rezultă că ...a deținut o astfel de autorizație (prin urmare se află și în posesia documentației care stat la baza emiterii acesteia și o poate pune la dispoziția contractantului), dar a expirat perioada de valabilitate a acesteia.

În acest context, Consiliul reține că în conformitate cu dispozițiile art. 27 din Anexa nr. 1 a Ordinului nr. 891/2019 privind aprobarea Procedurii și competențelor de emitere, modificare, retragere și suspendare temporară a autorizațiilor de gospodărire a apelor, precum și a Normativului de conținut al documentației tehnice supuse autorizării, emis de ministrul apelor și pădurilor:

*„(1) La expirarea termenului de valabilitate a autorizației de gospodărire a apelor, pe baza unei solicitări și a documentației tehnice vizate spre neschimbare, după verificarea în teren în prezența titularului, emitentul eliberează o nouă autorizație, dacă nu s-au modificat condițiile care au stat la baza emiterii autorizației de gospodărire a apelor al cărei termen expiră.*

*(2) Dacă condițiile care au stat la baza emiterii autorizației de gospodărire a apelor al cărei termen expiră s-au modificat, solicitantul urmează procedura stabilită la art. 16-25”.*

De asemenea, din verificarea Caietul de sarcini, Consiliul constată că nu rezultă necesitatea elaborării unor studii hidrologice (domeniul A) și a unor studii de gospodărire a apelor (domeniul C), edificatoare în acest sens fiind următoarele mențiuni ale **„Caietului de sarcini LEA”**, pag. 3, însoțite de sintagma **„acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de Beneficiar”**:

**„c) Se vor identifica datele hidrologice și topometrice necesare reglementării de către «Apele Române» specifice traversărilor aferente LEA, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de Beneficiar.**

*(...)*

**f) Se vor elabora studii hidro pentru traversările de apă menționate în Tabelul 1, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de Beneficiar.**

*(...)*

**h) Se va specifica valoarea debitelor, actualizată si nivelurile maxime specifice de 1%, cu verificarea inundabilității fundațiilor stâlpilor și a propunerii de măsuri pentru rezolvarea problemelor identificate, acolo unde acestea nu pot fi puse la dispoziție de Beneficiar”.**

Față de aceste dispoziții ale documentației de atribuire care dovedesc **caracterul incert** al acestor activități, coroborat cu faptul că

autoarea contestației nu face dovada, pe de o parte, că aceste informații nu pot fi puse la dispoziție de beneficiar, iar pe de altă parte, că pentru îndeplinirea obligațiilor de la punctele **c)** și **f)** din „Caietul de sarcini LEA”, ofertantul desemnat câștigător trebuia să prezinte Certificat de atestare emis de Ministerul Apelor, Pădurilor și Mediului, pentru domeniul „A”, iar pentru îndeplinirea obligațiilor de la punctele **h)** și **i)**, ofertantul desemnat câștigător trebuia să prezinte Certificat de atestare emis de Ministerul Apelor, Pădurilor și Mediului, pentru domeniul „C”, deși conform art. 249 C.proc.civ. *„Cel ce face o susținere în cursul procesului trebuie să o dovedească, în afară de cazurile prevăzute de lege”,* această regulă fiind exprimată prin adagiul *„actori incubit onus probandi”* (reclamantului îi incumbă sarcina probei), Consiliul constată caracterul neîntemeiat al susținerilor contestatoarei luând în considerare și considerentele care urmează:

Evaluarea ofertelor și a documentelor de calificare trebuie realizată de Comisia de evaluare prin raportare la cerințele documentației de atribuire.

Astfel cum Consiliul a arătat deja, entitatea contractantă a solicitat ca ofertanții să dețină doar **„certificat de atestare eliberat conform Ordin nr. 1287/2021 pentru aprobarea Regulamentului privind organizarea activității de atestare a instituțiilor publice sau private specializate în elaborarea documentațiilor pentru fundamentarea solicitării avizului de gospodărire/autorizației de gospodărire a apelor”**, prin urmare, s-a solicitat participanților la procedură atestarea în **domeniul D și nu în domeniile A și C**, critica autoarei contestației fiind necesar să fie analizată prin prisma solicitărilor exprese de la nivelul documentației de atribuire. Ori, în speță, printre cerințele documentației de atribuire **nu există solicitări pentru ofertanți de atestare a acestora în domeniile A și C.**

Potrivit art. 72 alin. (2) și art. 139 alin. (1) din HG nr. 394/2016, Comisia de evaluare are obligația de a analiza și de a verifica fiecare ofertă atât din punctul de vedere al elementelor tehnice propuse, cât și din punctul de vedere al aspectelor financiare pe care le implică. Propunerea tehnică **trebuie să corespundă cerințelor minime prevăzute în caietul de sarcini.** De asemenea, în baza art. 133 alin. (1) lit. f) din același act normativ, Comisia de evaluare are atribuția **verificării conformității propunerilor tehnice ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini.** De asemenea, art. 143 alin. (2), lit. b) din normele metodologice stabilește că oferta este considerată inacceptabilă dacă a fost depusă de un ofertant care **nu îndeplinește unul sau mai multe dintre criteriile de calificare stabilite în documentația de atribuire.**

Din ansamblul legislației pe linie de achiziții publice rezultă că **evaluarea fiecărei oferte se raportează numai la cerințele care îi sunt aplicabile din documentația de atribuire, nu la altele.**

Cerințele privind modul de întocmire a ofertelor, prezentarea documentelor de calificare nu trebuie să depindă de modul în care sunt înțelese la un moment dat de către o societate ofertantă, fiind imperativ ca entitatea contractantă să asigure operatorilor economici o înțelegere/interpretare unitară, decurgând din informarea lor completă, corectă și explicită cu privire la modul de aplicare a procedurii de atribuire.

Consiliul reține ca fiind relevantă concluzia Curții de Justiție a Uniunii Europene regăsită în Hotărârea din 16 aprilie 2015, cauza C-278/14, având ca obiect o cerere de decizie preliminară formulată de Curtea de Apel Alba Iulia, în procedura SC Enterprise Focused Solutions SRL împotriva Spitalului Județean de Urgență Alba Iulia:

*„Articolul 23 alineatul (8) din Directiva 2004/18/CE a Parlamentului European și a Consiliului din 31 martie 2004 privind coordonarea procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții publice de lucrări, de bunuri și de servicii, astfel cum a fost modificată prin Regulamentul (UE) nr. 1251/2011 al Comisiei din 30 noiembrie 2011, nu este aplicabil unui contract de achiziții publice a cărui valoare nu atinge pragul de aplicabilitate prevăzut de această directivă. În cadrul unui contract de achiziții publice care nu intră sub incidența directivei menționate, dar care prezintă un interes transfrontalier cert, aspect a cărui verificare este de competența instanței de trimitere, normele fundamentale și principiile generale ale Tratatului FUE, în special principiile egalității de tratament și nediscriminării, precum și obligația de transparență care rezultă din acestea trebuie interpretate în sensul că **autoritatea contractantă nu poate respinge o ofertă care îndeplinește cerințele anunțului de participare pe baza unor motive care nu sunt prevăzute în anunțul menționat**”.*

Aceeași instanță de la Luxemburg a statuat că obligația de transparență are ca scop în special să garanteze că este înlăturat riscul de arbitrar din partea autorității contractante (Hotărârea Curții de Justiție a Uniunii Europene în cauza SAG ELV Slovensko și alții, C-599/10, EU:C:2012:191, punctul 25, precum și jurisprudența acolo citată).

De asemenea, Consiliul reține că potrivit jurisprudenței constante a CJUE, în temeiul articolului 2 din Directiva 2004/18, unei autorități contractante îi revine sarcina de a **respecta cu strictețe criteriile pe care ea însăși le-a stabilit** (Hotărârea din 10 octombrie 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, punctul 40, și Hotărârea din 6 noiembrie 2014, Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU:C:2014:2345, punctele 42 și 43, Hotărârea din 2 iunie 2016, Pippo Pizzo, C-27/15, EU:C:2016:404, punctul 39).

Totodată, conform considerentelor expuse în cauza Pippo Pizzo principiul egalității de tratament impune ca ofertanții să dispună de aceleași șanse în formularea ofertelor lor și implică, așadar, ca aceste

oferte să fie supuse acelorași condiții pentru toți ofertanții. Pe de altă parte, **obligatia de transparență** - care constituie corolarul principiului egalității de tratament, are ca scop să garanteze absența riscului de favoritism și de arbitrar din partea autorității contractante. **Această obligație implică formularea tuturor condițiilor și modalităților procedurii de atribuire în mod clar, precis și neechivoc în anunțul de participare sau în caietul de sarcini**, astfel încât, în primul rând, să permită tuturor ofertanților informați în mod rezonabil și obișnuit de diligenți să le înțeleagă conținutul exact și să le interpreteze în același mod și, în al doilea rând, să permită autorității contractante să verifice efectiv dacă ofertele prezentate de ofertanți corespund criteriilor care guvernează contractul în cauză (a se vedea în acest sens Hotărârea din 6 noiembrie 2014, Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU:C:2014:2345, punctul 44 și jurisprudența citată).

În Hotărârea din 14 iunie 2017, Medipac - Kazantzidis, C-6/05, EU:C:2007:337, CJUE a precizat că obligația de transparență interzice autorității contractante să respingă o ofertă care respectă cerințele anunțului privind cererea de ofertă întemeindu-se pe motive care nu au fost prevăzute în acest anunț care sunt invocate ulterior depunerii acestei oferte (punctul 54).

Astfel, prezentarea în ofertă a atestărilor la care face referire contestatoarea nu a fost impusă drept cerință de calificare în mod clar, precis și neechivoc și nu îndeplinește exigența pentru respectarea principului transparenței procedurii de calificare, astfel cum a fost conturat în jurisprudența CJUE, în special în Hotărârea din cauza Cartiera dell'Adda, anterior menționată, Hotărârea Comisia/CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, punctul 110, și Hotărârea Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU:C:2014:2345, punctul 44, Hotărârea Curții din 12 martie 2015, eVigilo Ltd, C-538/13, EU:C:2015:166, punctul 32.

De asemenea, pentru a putea fi opozabilă ofertanților, fiind vorba de o cerință din categoria celor care țin de capacitatea de exercitare a activității profesionale [Fișa de date a achiziției, punctul III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, cerința nr. 2)], respectiv o cerință de calificare, era necesar ca aceasta să fie materializată expres în fișa de date a achiziției și în anunțul de participare, atât principiul transparenței cât și cel al tratamentului egal interzicând o interpretare contrară.

În acest sens sunt și următoarele prevederi din Legea nr. 99/2016:

- art. 62 alin. (1) – „ *Entitățile contractante au obligația să respecte toate principiile conform art. 2 alin. (2), în mod special un tratament egal și nediscriminatoriu, și să acționeze într-o manieră transparentă și proporțională*”;

- art. 164 – „Entitatea contractantă are obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției sectoriale, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire”;

- art. 194 – „Criteriile privind capacitatea și cerințele minime solicitate pentru îndeplinirea acestora, împreună cu mijloacele de probă corespunzătoare, sunt prevăzute în invitația de participare la o procedură concurențială de ofertare”.

Față de cele mai sus menționate, Consiliul constată că entitatea contractantă a respectat cerințele din documentația de atribuire evaluând ofertantul criticat doar în raport de deținerea atestatului eliberat conform Ordinului nr. 1287/2021 în „**domeniul D**” [**elaborarea documentațiilor pentru obținerea avizului/autorizației de gospodărire a apelor**], motiv pentru care, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge, ca nefondată, contestația formulată de ..., în contradictoriu cu entitatea contractantă ...

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

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

### **CONSILIUL DECIDE:**

Respinge, ca nefondată, contestația formulată de ..., în contradictoriu cu entitatea contractantă ....

Împotriva prezentei decizii 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.

**PREȘEDINTE,**

...

**MEMBRU,**

...

**MEMBRU,**

...

Redactat în 4 exemplare originale, conține 21 pagini.