

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. 2720/C6/2979, 2980, 2981

Data: 17.11.2023

I. Prin contestația nr. 648/20.10.2023, înregistrată la C.N.S.C cu nr. 57823/23.10.2023 (dosar nr. 2979/2023), formulată de către MIRACONS SRL, cu sediul în localitatea Zărnești, str. Alea Uzinei nr. 3, birou 1A, județul Brașov, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. J08/689/2005, având CIF RO 17373748, reprezentată legal de Movileanu Neculae - administrator, împotriva documentației de atribuire, elaborată de către MUNICIPIUL CODLEA, cu sediul în localitatea Codlea, str. Lungă nr. 33, județul Brașov, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii prin licitație deschisă, derulată online, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect: *„Servicii de întocmire P.T, DDE, CS, DTAC, DTOE, asistență tehnică pe perioada implementării proiectului, verificarea tehnică a proiectului și execuția lucrărilor aferente, pentru obiectivul de investiție «Artera ocolitoare mică (DN1 – str. Vulcanului – str. Câmpul Alb)»”, cod CPV 45233120-6 (Rev. 2), anunț de participare nr. CN1060563/13.10.2023, s-au solicitat următoarele: „suspendarea procedurii de achiziție până la soluționarea prezentei contestații prin emiterea deciziei în conformitate cu art. 22 din Legea nr. 101/2016; analizarea documentației de atribuire și obligarea autorității contractante la modificarea acesteia în sensul: 1. Modificarea criteriului de atribuire respectiv: eliminarea criteriului social care are o pondere de 10%; modificarea perioadei de garanție acordată lucrărilor ca fiind pentru minim 60 de luni, eliminându-se durata maximă de 8 ani, aceasta prezentând o pondere de 20%; eliminarea criteriului de protecție a mediului, astfel cum a fost formulat, întrucât se solicită, în mod restrictiv, prezentare de utilaje EURO 6 și autoturisme electrice, aceasta prezentând o pondere de 10%; 2. Modificarea cerințelor privind capacitatea economică și financiară în sensul respingerii: prezentări în cadrul procesului de evaluare a unei asigurări de răspundere civilă profesională în sumă de minimum 2.308.408,00 lei; prezentării unui*

cash-flow pentru susținerea lucrărilor de minimum 18.467.267,18 lei; 3. Modificarea cerințelor privind capacitatea tehnică și/sau profesională în sensul eliminării ca inginerul asigurarea calității prezentat să fie din domeniul construcției specializarea CFDP; 4. Modificarea cerinței privind standardele de asigurare a calității și de protecție a mediului în sensul eliminării prezentării unei certificate ISO 10005:2021; 5. Modificare clauzei 23.3.1 din modelul de contract privitoare la introducerea unei date de începere a termenul de plată de 60 de zile; 6. Modificarea formulei de ajustare a prețurilor precizată în cuprinsul clauzei din modelul de contract 24.4.”.

II. Prin contestația înregistrată la C.N.S.C sub nr. 57828/23.10.2023 (dosar nr. 2980/2023), formulată de către VALDEK IMPEX SRL, cu sediul în localitatea Sfântu Gheorghe, str. Benedek Elek nr. 16/A, județul Covasna cu sediul ales pentru comunicarea actelor la SCA „Gal, Ghilasi, Procopciuc” cu sediul în municipiul Brașov, bd. Griviței nr. 90, bl. 12, sc. A, ap. 8, județul Brașov, având CUI RO 6832268, înregistrată la registrul comerțului sub nr. J14/1331/1994, împotriva documentației de atribuire elaborată de către MUNICIPIUL CODLEA, cu sediul în localitatea Codlea, str. Lungă nr. 33, județul Brașov, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul aceleiași proceduri, s-au solicitat următoarele: *„suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea contestației, în temeiul art. 22 din Legea nr. 101/2016; În principal: obligarea autorității contractante la modificarea documentației de atribuire, fișei de date a achiziției, anunțului de participare, în mod corespunzător; obligarea autorității contractante să publice în SEAP modificările intervenite cu respectarea prevederilor legale; obligarea autorității contractante să prelungească termenul de depunere a ofertelor, pentru a fi respectate principiile și prevederile Legii nr. 98/2016 (inclusiv prevederile art. 153 și art. 161); 2.1 Modificarea criteriului de atribuire (menționat de art. II.2.5 din fișa de date a achiziției) în sensul eliminării factorilor de evaluare „Criteriu social”, „Perioada de garanție acordată lucrărilor” și „Criteriul de protecție a mediului” și în sensul modificării proporției pentru ceilalți factori de evaluare (în special pentru factorul de evaluare „Componenta financiară” în sensul creșterii ponderii acestuia); 2.2 Eliminarea criteriului de calificare și selecție privind „Asigurarea riscului profesional” menționat de art. III.1.2 din fișa de date a achiziției; 2.3 Eliminarea criteriului de calificare și selecție privind „Asigurarea de cash-flow pentru susținerea lucrărilor” menționat de art. III.1.2 din fișa de date a achiziției; 2.4 Modificarea clauzei 23.3.1 din modelul de contract: „În funcție de stadiile de execuție a lucrărilor (gradul de îndeplinire a lucrărilor determinat în valori relative) așa cum sunt ele stabilite conform Anexei, Executantul va fi îndreptățit la plata următoarelor: Plăți parțiale*

conform situațiilor de plăți în maxim 60 zile de la respectarea dispozițiilor referitoare la angajarea cheltuielilor din bugetele care intră sub incidența legislației privind finanțele publice” în sensul: «Stabilirii unei perioade determinate (de exemplu, o lună) sau unei limite valorice pentru dreptul executantului de a solicita plăți parțiale; Eliminării termenului de plată de „maxim 60 de zile”; Eliminării sintagmei „de la respectarea dispozițiilor referitoare la angajarea cheltuielilor din bugetele care intră sub incidența legislației privind finanțele publice”»; 2.5 Modificarea clauzei 23.3.3 din modelul de contract: „Situațiile de plată se confirmă de către reprezentantul achizitorului în termen de maxim 30 zile de la înregistrarea acestora la sediul achizitorului” în sensul stabilirii unei perioade rezonabile raportat la obiectul contractului și la uzanțele în materie (de exemplu: 5 zile); 2.6 Modificarea clauzelor 24.1, 24.2 și 24.3 din modelul de contract în sensul: Eliminării oricărei referințe la ipoteza unei durate de execuție mai mici de 365 de zile; Eliminarea mențiunii „Se consideră că părțile sunt satisfăcute de cele prevăzute și aplicabile în prezenta clauză și în celelalte clauze din Condițiile Contractuale în ceea ce privește ajustarea prețurilor, inclusiv în cazul în care aceste prevederi nu asigură o compensație totală pentru creșterea sau diminuarea prețului elementelor constitutive ale ofertei” din cadrul clauzei 24.1; Modificarea clauzelor: „24.1 Pentru lucrările executate, plățile datorate de achizitor executantului sunt cele declarate în propunerea financiară, anexă la contract; 24.2 Prețul contractului se ajustează conform art. 24.3 de mai jos; 24.3 Ajustarea contractului pe parcursul derulării contractului aflat în perioada sa de valabilitate, se va efectua fără ca aceasta să reprezinte o modificare substanțială a acestuia în sensul prevăzut de dispozițiile art. 221 din Legea nr. 98/2016”; 2.7 Eliminarea clauzei 24.6 din modelul de contract; 2.8 Eliminarea clauzei 18.1 sau modificarea penalităților prevăzute de această clauză la nivelul stabilit de art. 3 alin. (2¹) din OG 13/2011, atât pentru partea de proiectare, cât și pentru partea de execuție; 2.9 Modificarea clauzei 29.1 în sensul: Eliminării termenului suplimentar de 30 de zile de la scadența unei obligații de plată, perioadă „suplimentară” în care nu curge obligația de plată a penalităților; Extinderii obligației de plată a penalităților și pentru nerespectarea altor obligații ale autorității contractante (nu doar pentru neplata facturii), cum ar fi: întârzierea în predarea amplasamentului liber de sarcini; întârzierea în obținerea autorizației de construire/avizelor necesare; întârzierea în emiterea ordinului / ordinelor de începere; alte întârzieri ce țin de asigurarea frontului de lucru pentru executant; 2.10 Modificarea clauzei 15.1.2 în sensul: Stabilirii unei perioade determinate în care achizitorul are obligația să predea amplasamentul liber de sarcini; Stabilirii unei perioade determinate în care achizitorul are obligația să emită ordinul de

începere a proiectării (de exemplu, 5 zile de la data constituirii garanției de bună execuție de către executant); Eliminarea condiției privind „Angajarea cheltuielilor din bugetele care intră sub incidența legislației privind finanțele publice, pentru acest proiect, respectiv obținerea finanțării”; 2.11 Modificarea clauzei 15.2.2 din modelul de contract în sensul: Stabilirii unei perioade determinate în care achizitorul are obligația să obțină autorizația de construire; Stabilirea unei perioade determinate în care achizitorul are obligația să emită ordinul de începere a lucrărilor (de exemplu, de la data obținerii autorizației de construire); 2.12 Modificarea pct. 15.1.3 din modelul de contract în sensul eliminării obligației executantului de a prezenta achizitorului „toate avizele și autorizația de construire”; 2.13 Eliminarea clauzei 27.4 lit. l) din modelul de contract: „Achizitorul poate rezilia contractul în următoarele cazuri: (...) l. În cazul în care ordinul de începere nu se emite în maxim 48 de luni”; 2.14 Modificarea clauzei 17.1 din modelul de contract în sensul precizării cazurilor în care executantul are dreptul la prelungirea duratei de execuție; 2.15 Modificarea clauzei 14.1 din modelul de contract în sensul eliminării necesității încheierii unui act adițional, cu titlu de exemplu: „Termenul de execuție se prelungește cu perioada necesară în cazul în care intervin motive de întârziere care nu se datorează executantului (volumul sau natura lucrărilor neprevăzute, condițiile climaterice nefavorabile, adaptarea unor soluții tehnice la situația din teren, obținerea unor avize, necesitatea aprobării unor lucrări suplimentare, utilizarea sau ocuparea de către achizitor a oricărei părți a lucrărilor, suspendarea execuției lucrărilor de către achizitor, obstacole sau condiții fizice, condițiile climatice întâmpinate pe șantier în timpul execuției lucrărilor, lipsa fondurilor necesare executării din partea achizitorului, etc.)”. În subsidiar: anularea procedurii de atribuire în măsura în care documentația de atribuire nu se poate remedia; obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de judecate prezentei contestații, în temeiul art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016”.

III. Prin contestația nr. 728/20.10.2023, înregistrată la C.N.S.C sub nr. 57829/23.10.2023 (dosar nr. 2981/2023), formulată de către VIAROM CONSTRUCT SRL, cu sediul în municipiul București, str. Intrarea Glucozei nr. 37-39, tronson 1, parter, sector 2 cu sediul ales pentru comunicarea actelor la SCA Dragne & Asociații cu sediul în municipiul București, str. Matei Millo nr. 6, etajul 2 (Millo Offices), sector 1, având CUI RO 13743074, înregistrată la registrul comerțului sub nr. J40/2286/2001, împotriva documentației de atribuire elaborată de către MUNICIPIUL CODLEA, cu sediul în Codlea, str. Lungă nr. 33, județul Brașov, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul aceleiași proceduri, s-au solicitat următoarele: „În principal: obligarea autorității

contractante la modificarea factorilor de evaluare restrictivi și nelegali, a algoritmilor de calcul greșiți și a condițiilor de participare restrictive prevăzute în fișa de date a achiziției ce afectează prezenta procedura de atribuire, cu consecința modificării și/sau eliminării mențiunilor privind factorii de evaluare, algoritmilor de calcul și a condițiilor de participare ce vor fi prezentați în cuprinsul contestației, astfel încât fișa de date a achiziției să fie întocmită în acord cu principiile promovării concurenței, garantării tratamentului egal, nediscriminării și utilizării eficiente a fondurilor publice, în conformitate cu art. 2 alin. (2), art. 156 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, dar și față de prevederile art. 31 din Normele metodologice ale acestui act normativ; În subsidiar: în măsura în care nu mai pot fi dispuse măsuri de remediere de CNSC, contestatoarea solicită anularea fișei de date a achiziției și a prezentei proceduri de achiziție publică, cu consecința obligării autorității contractante la întocmirea unei documentații tehnice corespunzătoare, care să respecte principiile tratamentului egal, al nediscriminării, al liberei concurențe și al proporționalității; de asemenea, reținând culpa procesuală a autorității contractante, contestatoarea solicită CNSC obligarea acesteia la suportarea cheltuielilor de judecată ocazionate de contestatoare cu prezentul demers procesual”.

Conform dispozițiilor art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, potrivit căreia „În fiecare etapă, contestațiile formulate în cadrul aceleiași proceduri sunt conexe”, Consiliul conexează dosarele cu nr. 2979/2023, nr. 2980/2023 și nr. 2981/2023, care vor fi soluționate împreună.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

În luarea deciziei asupra
cauzei de față,

Consiliul National de Soluționare a Contestațiilor
reține următoarele:

Pentru cele constatate,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

Admite, în parte, contestațiile formulate de către societatea MIRACONS SRL, cu sediul în localitatea Zărnești, str. Alea Uzinei nr. 3, birou 1A, județul Brașov, societatea VALDEK IMPEX SRL, cu sediul în municipiul Sfântu Gheorghe, str. Benedek Elek nr. 16/A, județul Covasna

și societatea VIAROM CONSTRUCT SRL, cu sediul în municipiul București, str. Intrarea Glucozei nr. 37-39, tronson 1, parter, sector 2, în contradictoriu cu autoritatea contractantă MUNICIPIUL CODLEA, cu sediul în localitatea Codlea, str. Lungă nr. 33, județul Brașov și obligă autoritatea contractantă la modificarea documentației de atribuire, cu aplicarea dispozițiilor art. 55 alin. 1) din H.G. nr. 395/2016, astfel:

- să elimine:

- factorii de evaluare *«Criteriul social și Criteriul de protecție a mediului»;*

- cerința privind *«Asigurarea riscului profesional»;*

- cerința privind asigurarea unui *«Inginer Asigurarea Calității»;*

- cerința privind *«dovada implementării sistemului de management a calității. Linii directoare pentru planurile calității în conformitate cu SR ISO 10005:2021»;*

- să modifice cuantumul cash-flow-ului și clauzele contractuale nr. 14.1, 15.1.2, 15.2.2, 15.1.3, 17.1, 18.1, 23.3.1, 23.3.3, 24.4, 24.1, 24.2, 24.3, 24.6, 27.4 din modelul de contract, conform motivării aferente, în termen de 15 (cincisprezece) zile de la primirea prezentei.

Respinge, ca nefondată, critica privind factorul de evaluare *«Perioada de garanție acordată lucrărilor».*

Obligă autoritatea contractantă la plata către societatea VALDEK IMPEX SRL a sumei de 7.000 lei, reprezentând cheltuieli de judecată.

Respinge, ca nedovedită, solicitarea VIAROM CONSTRUCT SRL de obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată.

Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare, conform dispozițiilor art. 29 din Legea nr. 101/2016.