



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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. C../....

Data:

Prin contestația nedată și neînregistrată, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr., formulată de ... SRL, cu sediul în municipiul ..., str. ... nr. ., județul ..., înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. J../.../..., având CUI RO....., reprezentată legal prin administrator ... și convențional prin avocat ..., cu sediul procesual ales pentru comunicarea tuturor actelor de procedură în municipiul ..., B-dul nr., etaj ., ap. ., județul ..., împotriva rezultatului procedurii de atribuire, respectiv a adresei nr./.../....., emisă de ..., cu sediul în municipiul ..., P-ța ... nr. ., județul ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul licitației deschise, organizată în vederea atribuirii contractului de „...”, s-au solicitat următoarele:

(.) Admiterea contestației formulate și pe cale de consecință:

a. Anularea rezultatului procedurii consemnat în adresa nr./.../..... prin care autoritatea contractantă a decis desemnarea ca fiind acceptabilă, conformă și câștigătoare a ofertei depuse de ...SRL;

b. Anularea rezultatului procedurii în ceea ce privește declararea ofertei ... SRL ca nefiind câștigătoare;

c. Anularea raportului procedurii și a tuturor actelor procedurii care au stat la baza emiterii deciziei vizând desemnarea ca fiind acceptabilă, conformă și câștigătoare a ofertei depuse de ...SRL și necâștigătoare a ofertei ... SRL;

d. Obligarea autorității contractante la continuarea procedurii conform celor statuate în decizia CNSC ce se va pronunța.

e. În temeiul art. .. alin. (.) din Legea nr. .../...., obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de soluționarea prezentei contestații.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. .. alin. (.) din Legea nr. .../...., să soluționeze contestația de față, prin care ... SRL solicită cele menționate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea menționează că, prin anunțul de participare nr. CN....., autoritatea contractantă a publicat documentația de atribuire pentru procedura având ca obiect "... " și precizează că, în prima procedură de evaluare a ofertelor, oferta depusă de către ... SRL a fost clasată pe primul loc în urma aplicării criteriului de atribuire (... puncte) și, ulterior, ca urmare a prezentării documentelor suport DUAЕ, oferta sa a fost declarată câștigătoare.

Împotriva rezultatului procedurii de atribuire, ofertantul clasat pe locul ., ...SRL, a formulat o contestație, criticând modul în care autoritatea contractantă a înțeles să acorde punctajul în cadrul factorului de evaluare vizând experiența specifică a experților cheie. Contestatoarea menționează că, deși s-au invocat .. contracte cu titlu de experiență profesională, comisia de evaluare a luat în considerare doar . dintre contractele invocate iar, prin Decizia CNSC nr. C../.... din, a fost admisă contestația formulată de ...SRL și autoritatea contractantă a fost obligată la reevaluarea ofertei depuse de ofertantul clasat pe locul II conform celor expuse în motivare.

Contestatoarea menționează că, în a doua procedură de evaluare - Raport procedură din, ca urmare a Deciziei CNSC nr. C../.... din, autoritatea contractantă a procedat la reevaluarea propunerii tehnice depuse de către ...SRL și, având în vedere că această ofertă s-a clasat pe primul loc în urma aplicării criteriului de atribuire, comisia de evaluare a solicitat acestui ofertant prezentarea documentelor suport DUAЕ iar în cadrul procesului de evaluare a documentelor suport DUAЕ, comisia de evaluare a acordat, prin intermediul a două adrese, termene suplimentare pentru ca ofertantul ...SRL să depună documentele vizând terțul susținător ... SRL. Însă, având în vedere că acest ofertant a solicitat o nouă extensie de termen pentru depunerea acestor documente, autoritatea contractantă a considerat răspunsul ofertantului ca fiind neconcludent și a respins oferta depusă ca inacceptabilă în temeiul art. ... alin. (.) coroborat cu art. ... alin. (.) lit. b) din HG nr. .../...., întrucât informațiile preliminare din DUAЕ nu au fost demonstrate.

Contestatoarea susține că, în consecință, comisia de evaluare a solicitat societății ... SRL depunerea documentelor suport DUAЕ, iar în urma analizării acestora, a declarat oferta depusă ca fiind câștigătoare a procedurii de atribuire.

Împotriva acestei hotărâri, societatea ...SRL a formulat contestație, criticând decizia de excludere a ofertei sale ca inacceptabilă, motivat de faptul că autoritatea contractantă nu a solicitat acestui ofertant înlocuirea

terțului susținător ... SRL și precizează că, prin Decizia CNSC nr. .../C../....., a fost respinsă contestația formulată de ...SRL, însă această decizie a fost atacată cu plângere de către ...SRL, iar prin Decizia Curții de Apel Targu-... nr. .../.... din, a fost admisă plângerea, cu consecința modificării deciziei, în sensul admiterii contestației depuse de către ...SRL.

Contestatoarea consideră că, în a treia procedură de evaluare, ca urmare a Deciziei Curții de Apel Targu-... nr. .../.... din, autoritatea contractantă a procedat la reevaluarea ofertei depuse de către ...prin transmiterea unei solicitări de înlocuire a terțului susținător ... SRL și precizează că, ...SRL a depus documentele de calificare pentru noul terț susținător, iar în urma analizării acestora, autoritatea contractantă a stabilit, cu ignorarea propriei documentații, că oferta depusă de acest operator economic este acceptabilă, astfel că, prin Raportul procedurii de atribuire nr./..../....., oferta depusă de ...SRL a fost declarată câștigătoare a procedurii de atribuire.

Contestatoarea consideră că ofertantul desemnat câștigător nu a îndeplinit cerința vizând experiența similară, întrucât susținerea acordată de terțul ...nu respectă dispozițiile legale în vigoare.

Contestatoarea menționează că, urmare a deciziei Curții de Apel ...-..., prin adresa nr./..../DT/....., autoritatea contractantă a solicitat ofertantului clasat pe primul loc documentele vizând înlocuirea tertului susținător ... SRL. Prin adresa nr./....., ofertantul a prezentat documentele pentru noul tert susținător ..., printre care a depus pentru justificarea îndeplinirii cerinței experienței similare: DUAE, angajament ferm privind susținerea acordată ofertantului pentru îndeplinirea criteriului referitor la capacitatea tehnică - experiența similară, contract de servicii de ... nr./....., lista cu planurile de schițe și documente furnizate, certificat de realizare din și scrisoare de recomandare PAT/..../..../ BRO.

Contestatoarea citează din art. ... alin (.) și (.) din Legea nr. ../...., conform căruia operatorul economic are dreptul să invoce susținerea unui terț în ceea ce privește îndeplinirea criteriilor referitoare la situația economică și financiară și/sau a criteriilor privind capacitatea tehnică și profesională. De asemenea, art. ... alin (.) prevede obligația de a prezenta un angajament de susținere și documente care să arate modul efectiv în care terțul susținător va asigura îndeplinirea angajamentului.

Contestatoarea menționează și prevederile art. .. din HG nr. ../...., care stabilesc obligația ofertantului de a dovedi susținerea printr-un angajament ferm și de a demonstra că va dispune efectiv de resursele necesare pentru realizarea contractului.

În ÎNDRUMAREA privind instituția "terțului susținător" așa cum este aceasta reglementată în art. ... din Legea nr. ../.... și în art. ... din Legea nr. ../.... privind achizițiile sectoriale, ANAP a statuat că implicarea efectivă a terțului susținător se poate concretiza fie prin mobilizarea resurselor umane și tehnice ale terțului susținător în execuția contractului, fie prin asumarea rolului de subcontractant.

Conform prevederilor cuprinse în Cap. III. a) din Fișa de date a achiziției, capacitatea tehnică și/sau profesională a operatorului economic

poate fi susținută în conformitate cu art. ... din Legea nr. ../..... Contestatoarea subliniază că, în fișa de date, se specifică în mod expres că terțul/terții susținători vor completa DUAЕ cu informații privind nivelul lor de experiență și vor prezenta angajamentul ferm împreună cu documentele anexe.

Contestatoarea precizează că documentația de atribuire nu a fost contestată de niciun operator economic, ceea ce înseamnă că toate prevederile acesteia și-au consolidat forța obligatorie pentru autoritatea contractantă și pentru operatorii economici participanți la procedura de atribuire. Prin urmare, ofertanții trebuie să urmeze cu strictețe prescripțiile acestei documentații și consideră că, pentru a îndeplini cerința în discuție, ...SRL a invocat susținerea acordată de ..., prezentând DUAЕ al terțului susținător și documentele suport pentru dovedirea experienței similare. Totuși, contestatoarea menționează că, deși împreună cu DUAЕ și angajamentul de susținere trebuia depusă și o anexă care să arate modul concret de materializare a susținerii, acest document nu a fost depus.

Contestatoarea citează cauza C-.../. Partner ..., unde Curtea de Justiție a Uniunii Europene (CJUE) a stabilit că un ofertant trebuie să dovedească că va dispune efectiv de mijloacele entităților invocate. De asemenea, contestatoarea menționează jurisprudența CJUE în alte cauze relevante, subliniind obligația autorităților contractante de a respecta criteriile și cerințele din documentația de atribuire pe perioada derulării procedurii.

Contestatoarea menționează că, potrivit jurisprudenței Curții Europene de Justiție, art. .. alin. (.) și art. .. alin. (.) din Directiva/CE recunosc dreptul oricărui operator economic de a menționa, pentru un contract determinat, capacitățile altor entități, indiferent de natura juridică a relațiilor dintre acesta și respectivele entități. Aceasta se poate face cu condiția să se dovedească autorității contractante că ofertantul va dispune de mijloacele acestor entități care sunt necesare pentru executarea contractului.

Contestatoarea citează din Hotărârea din . decembrie, ..., C-.../., EU:C:....:..., punctul .., unde Curtea a decis că, deși este liber să stabilească legături cu entitățile ale căror capacități le menționează și să aleagă natura juridică a acestor legături, ofertantul are obligația să facă dovada că dispune efectiv de mijloacele acestora, care nu îi aparțin în mod exclusiv și care sunt necesare pentru executarea unui contract determinat.

Contestatoarea subliniază că solicitarea prezentării modului de acces la resurse și modul de materializare a susținerii este prevăzută în mod expres atât în documentația de atribuire, cât și în legislația în vigoare. Această obligație se impune ofertanților încă de la momentul depunerii DUAЕ. Neprezentarea acestor informații atrage neîndeplinirea cerinței vizând experiența similară, întrucât atât fișa de date, cât și legislația în vigoare stabilesc că autoritatea contractantă va lua în considerare această susținere ca probă a îndeplinirii criteriilor minime impuse în cadrul documentației de atribuire doar dacă sunt îndeplinite în mod cumulativ următoarele condiții:

a) Terțul/terții susținători pot dovedi că dețin resursele invocate ca element de susținere a ofertantului/candidatului.

b) Ofertantul/candidatul poate demonstra că va dispune efectiv de resursele entităților ce acordă susținerea, necesare pentru realizarea contractului, în cazul în care terțul susținător nu este declarat subcontractant.

Neîndeplinirea uneia dintre condițiile impuse atrage neîndeplinirea cerinței vizând experiența similară. Contestatoarea menționează că, într-o ipoteză similară, CNSC a stabilit că „în vederea luării în considerare a susținerii îndeplinirii cerinței minime de calificare, ofertantul trebuia să indice care sunt concret resursele tehnice pe care terțul le mobilizează în cazul în care întâmpină dificultăți pe parcursul derulării contractului”.

Contestatoarea consideră că desemnarea ofertei ...SRL ca fiind câștigătoare, în condițiile în care experiența similară justificată prin susținere nu poate fi luată în considerare în speță, autoritatea contractantă a încălcat forța obligatorie a documentației postate de ea însăși și implicit principiile transparenței și egalității de tratament. Autoritatea contractantă este obligată să asigure, în fiecare fază a unei proceduri de achiziții publice, respectarea principiului egalității de tratament și, în consecință, egalitatea de șanse a tuturor ofertanților. Principiul egalității de tratament între ofertanți, care are ca obiectiv favorizarea dezvoltării unei concurențe corecte și efective între întreprinderile participante la o procedură de achiziții publice, impune ca toți ofertanții să dispună de aceleași șanse în elaborarea ofertelor lor și presupune, prin urmare, ca acestea să fie supuse acelorași condiții pentru toți ofertanții.

Contestatoarea consideră că riscul întocmirii ofertei pe baza documentației de atribuire aparține exclusiv ofertantului. Prin urmare, un ofertant diligent ar fi putut și ar fi trebuit să cunoască faptul că este necesară depunerea împreună cu DUAЕ a modului de materializare a susținerii acordate iar principiul egalității de tratament presupune, de asemenea, o obligație de transparență pentru a permite verificarea respectării sale. Acest principiu al transparenței are ca scop, în esență, să garanteze că este înlăturat riscul de favoritism și de comportament arbitrar din partea autorității contractante. Acesta presupune ca toate condițiile și modalitățile procedurii de atribuire să fie formulate clar, precis și univoc în anunțul de participare sau în caietul de sarcini.

Contestatoarea menționează că principiul transparenței presupune ca toate informațiile tehnice relevante pentru buna înțelegere a anunțului de participare sau a caietului de sarcini să fie puse, de îndată ce este posibil, la dispoziția tuturor întreprinderilor participante la o procedură de achiziții publice, astfel încât, pe de o parte, să permită tuturor ofertanților mediu informați și care dau dovadă de o diligență normală să înțeleagă conținutul exact al acestora și să le interpreteze în același fel și, pe de altă parte, să dea posibilitatea autorității contractante să verifice dacă ofertele ofertanților corespund efectiv criteriilor care guvernează contractul în cauză.

Contestatoarea citează din cauza ... SRL/Spitalul Județean de Urgență ... (C-.../..), în care CJUE s-a pronunțat că obligația de

transparență are ca scop în special să garanteze că este înlăturat riscul de arbitrar din partea autorității contractante. Acest obiectiv nu ar fi atins dacă autoritatea contractantă ar putea să deroge de la condițiile pe care ea însăși le-a stabilit. Astfel, acesteia îi este interzis să modifice criteriile și cerințele din documentația de atribuire în cursul procedurii de atribuire. În consecință, autoritatea contractantă nu poate recurge, după publicarea unui anunț de participare, la o modificare a cerinței de calificare a unui contract, cu încălcarea principiilor egalității de tratament și nediscriminării, precum și a obligației de transparență.

Aceleași concluzii au fost formulate de CJUE și în cauzele *Comisia Europeană vs. ...* (C-.../..., paragrafele ..-..) și *... c/a ...* (C-../..), în care instanța a decis că principiile egalității de tratament și transparenței procedurilor de atribuire implică obligația autorităților contractante de a respecta aceeași interpretare a cerințelor documentației de atribuire pe perioada derulării procedurii.

.... Ofertantul castigator nu poate realiza în mod legal serviciile vizând studiul topografic, componentă esențială din obiectul contractului atribuit, sens în care oferta trebuia exclusă ca neconformă, în conformitate cu prevederile art. ... din HG nr. .../.....

Contestatoarea menționează că, potrivit dispozițiilor Caietului de sarcini, pag. ., obiectul contractului pentru investiția „...” presupune și realizarea studiului topografic, care va conține secțiuni măsurate din .. în .. metri și toate punctele caracteristice ale traseului. Ridicarea topo se va realiza în sistem de coordonate Stereo ... Studiul va conține identificarea proprietăților și plan de expropriere, documentația cadastrală în vederea exproprierii imobilelor aflate în proprietate privată afectate de obiectivul de investiții, conform Legii ../.... și HGR ../...., inclusiv extrasele CF pentru suprafețele supuse exproprierii. Contestatoarea subliniază că nu se admit oferte parțiale din punct de vedere cantitativ și calitativ, ci numai oferte integrale, care corespund tuturor cerințelor minime stabilite prin prezentul caiet de sarcini și precizează că studiul topografic solicitat prin documentația de atribuire trebuie să fie vizat de OCPI. Legislația incidentă, respectiv Ordinul nr. .../...., prevede că realizarea serviciilor de topografie și întocmirea documentației cadastrale necesită viza OCPI și pot fi realizate doar de către persoane fizice autorizate sau persoane juridice autorizate de ANCPI.

Contestatoarea citează din Ordinul nr. .../.... care stabilește cadrul legal pentru autorizarea persoanelor fizice și juridice care pot să realizeze și să verifice lucrări de specialitate. În sensul acestui regulament, termenii și expresiile sunt definite clar, iar calitatea de persoană autorizată se obține prin emiterea unui certificat de autorizare sau recunoaștere a autorizării de către ANCPI sau OCPI. Contestatoarea subliniază că lucrările de specialitate realizate de persoanele autorizate pot fi utilizate doar dacă sunt recepționate de CNC sau OCPI.

Contestatoarea menționează că, potrivit actului normativ, persoanele fizice autorizate pot să-și desfășoare activitatea fie ca angajați ai unei instituții publice (nu este cazul în speță), fie ca angajați ai unei persoane juridice autorizate de către ANCPI, fie independent, ca persoane

fizice autorizate. De asemenea, persoanele fizice autorizate nu pot executa lucrări de specialitate pe seama și în numele unei persoane juridice neautorizate, cu excepția persoanelor fizice autorizate în categoria E, care pot lucra pentru unitatea administrativ-teritorială angajatoare.

Contestatoarea citează din propunerea tehnică depusă de ofertant la pagina ..., unde ofertantul precizează: "*Lucrările ce urmează să fie subcontractate vor fi: studiu topografic, studiu geotehnic, expertize tehnice, studiu de trafic și instrumentul pentru calcularea emisiilor de CO. și/sau studiu de circulație, precum și o parte din ...a de drumuri- PO, studii/raport privind impactul asupra mediului, studiu de coexistență eliberare amplasament deviere rețele electrice, protejare sau reglementare.*"

Contestatoarea continuă, menționând că ofertantul câștigător prezintă în calitate de subcontractanți ...S.R.L. pentru serviciile de instalații de gaze naturale și ...S.R.L. pentru întocmirea documentațiilor tehnice pentru instalații electrice. De asemenea, lucrările ce urmează să fie prestate de experți externi includ studiul topografic, studiu geotehnic, expertize tehnice, studiu de trafic și altele și subliniază că ofertantul declarat câștigător nu este o persoană juridică autorizată ANCPI și nu are în oferta sa un subcontractant autorizat ANCPI care să presteze partea din obiectul contractului vizând studiile topografice. În propunerea tehnică, ofertantul precizează că va externaliza acest serviciu către expertul ...- Topometrie Intelligence S.R.L., însă în propunerea tehnică la pagina ... a fost prezentată doar declarația de disponibilitate a expertului nominalizat.

Contestatoarea menționează că în jurisprudența constantă a Consiliului s-a statuat necesitatea declarării ca subcontractanți a entităților care realizează activități din obiectul contractului. Pentru a putea realiza în mod legal studiile topografice, expertul trebuie să-și exercite activitatea fie în cadrul unei societăți autorizate (fie ofertantul, fie un subcontractant), fie independent ca PFA (nu este cazul în speță). Nu există opțiunea angajării de către ofertant a unui astfel de expert, deoarece ofertantul nu este o societate autorizată ANCPI și persoanele fizice autorizate ANCPI nu pot fi angajate ale unei persoane juridice neautorizate ANCPI și consideră că obligația subcontractării acestor servicii rezultă și din fișa de date a achiziției, secțiunea capacitatea profesională, unde se menționează că operatorii economici trebuie să dovedească o formă de înregistrare legală și capacitatea profesională de a realiza activitățile ce fac obiectul contractului.

Contestatoarea citează prevederile art. . lit. jj) din Legea nr. ../...., conform cărora doar operatorii economici care dețin autorizațiile necesare pot oferi servicii licite. De asemenea, art. . alin. (.) din HG nr. ../.... prevede că în cazul subcontractării, subcontractantul nominalizat trebuie să dețină autorizația solicitată prin documentația de atribuire.

Contestatoarea subliniază că, în lipsa autorizării ANCPI a ofertantului și a unei subcontractări legale, oferta devine inacceptabilă și neconformă, comisia de evaluare având obligația de a o respinge, conform art. ... alin. (.) din HG nr. ../.....

.... Ofertantul castigator nu poate intocmi în mod legal studiu hidrologic/hidrogeologic .(după caz) și a documentației în vederea obținerii avizului de la Apele Romane

Contestatoarea subliniază că, conform prevederilor documentației tehnice postate în SEAP, ofertanții sunt obligați să elaboreze un studiu hidrologic sau un studiu hidrogeotehnic (după caz) și documentația în vederea obținerii avizului de la Apele Române. Se face referire la pag. ..., punctul ., unde este nominalizată firma DI. Expert - ...- ... SRL, precizându-se că aceasta va realiza "Studiu hidrotehnic" și "Documentație în vederea obținerii avizului de la Apele Române".

Expert - S.R.L.	Studiu hidrotehnic și Documentație în vederea obținerii avizului de la Apele Române	Subcontractul ... S.R.L. prin munca ce o va desfășura în cadrul proiectului este parte componentă și esențială pe care inginerii CFDP, inginerul de instalații electrice și inginerul de instalații sanitare o vor materializa tehnic în cadrul proiectului.	Plata se va realiza de către ... SRL în termen de . zile de la încasarea acesteia de la Autoritatea contractantă
-----------------------	---	--	--

Contestatoarea menționează prevederile Ordinului nr. din .. iulie, 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, art. ., stabilește procedura de atestare de către Ministerul Mediului, Apelor și Pădurilor a instituțiilor publice sau private specializate în elaborarea documentațiilor menționate.

Contestatoarea subliniază că din analiza cerințelor cuprinse în acest regulament, atestarea se oferă doar instituțiilor sau persoanelor juridice care îndeplinesc o serie de cerințe impuse de actul normativ, printre care și o anumită experiență a experților angajați. Astfel, realizarea acestor studii hidrologice/hidrogeologice este atributul unei persoane juridice atestate. În speță, ofertantul nu deține un astfel de atestat, iar societatea nominalizată în propunerea tehnică pentru prestarea acestui serviciu nu a fost declarată ca subcontractant.

Contestatoarea menționează că, pe baza aceluiași argumente prezentate anterior, oferta tehnică depusă de este neconformă și se impunea a fi respinsă în consecință.

Contestatoarea menționează că situațiile descrise mai sus nu sunt singulare în propunerea tehnică a ofertantului câștigător și precizează că, în propunerea tehnică depusă, nu au fost identificate autorizațiile și atestatele necesare pentru subcontractanții ...și ..., fiind depuse doar cele pentru persoanele fizice (experții nominalizați). În lipsa acestor autorizații și atestări, subcontractanții nu pot presta în mod legal serviciile asumate, întrucât nu dețin capacitatea profesională legală pentru a le executa.

Contestatoarea subliniază că ofertantul a ales să menționeze că o bună parte din obiectul contractului va fi externalizată unor experți cu care, la acest moment, nu deține nicio relație contractuală. Ofertantul nu deține atestările necesare prestării serviciilor pe care intenționează să le externalizeze, nefăcând, pe de o parte, dovada îndeplinirii cerinței vizând capacitatea profesională de prestare a serviciilor și, pe de altă parte, neîndeplinind cerințele caietului de sarcini.

Contestatoarea menționează că, deși se menționează atât numele experților cât și societățile comerciale aferente, aceste societăți despre care se presupune că ar avea capacitatea profesională de a presta serviciile ce fac obiectul contractului nu au fost nominalizate ca subcontractanți.

Expert - ...	Expertize tehnice pentru soluții	Subcontractul ...SRL prin munca ce o va	Plata se va realiza de către
--------------	----------------------------------	---	------------------------------

...SRL	de racordare la rețeaua de străzi;	desfasura in cadnil proiectului este parte componenta si esențiala pe care inginerii CFDP. inginerul de instalatii electrice si inginerul de instalatii sanitare o vor materializa tehnic in cadnil proiectului.	...SRL in termen de . zile de la încasarea acesteia de la Autoritatea contractanta
Expert SRL	Analiză multicriterială Studiu economic privind soluțiile din studiul de fezabilitate: Analiza cost beneficiu: Studiu de impact economic pentru zona stradală:	Subcontractul ... SRL prin experiență în implementarea de contracte similare în domeniul studiilor de trafic, analizei emisiilor GES. studiilor de delegare a gestiunii sistemelor de transport public de călători	Plata se va realiza de către SRL in termen de . zile de la încasarea acesteia de la Autoritatea contractanta
Expert - S.R.L.	-Modelează fiecare amplasament în parte și adaptează soluția tehnică la teren -Reconfigurează accese și ieșiri din stații clupa fiecare caz în parte întocmește profile transversale, longitudinale și profile tip: -Realizare calcule dimensionare întocmire memorii tehnice caiet de sarcini în cadrul proiectului dispoziții de șantier conform normativelor în vigoare -Intocmire liste de cantități și devize	Subcontractul ... prin munca ce o va desfasura în cadrul proiectului este parte componenta și esențiala pe care inginerii CFDP. inginerul de instalatii electrice și inginerul de instalatii sanitare o vor materializa tehnic în cadnil proiectului.	Plata se va realiza de către SRL in termen de . zile de la încasarea acesteia de la Autoritatea contractanta
Expert -- S.R.L.	Studiul geotehnic necesar atât în partea de ..., cât și în documentația tehnică de obținere a Autorizației de Construire	Echipa de ... va utiliza toate datele identificate mai sus ca parte componentă din studiul pentru obținere A.C	Plata se va realiza de către ...SRL

În concluzie, contestatoarea, pentru toate considerentele expuse mai sus, solicită admiterea contestației așa cum a fost formulată.

În probațiune, au fost depuse înscrisuri.

... a transmis punctul de vedere nr.//....//DT//..... înregistrat la CNSC cu nr.//..... și dosarul achiziției publice, înregistrat la CNSC cu nr.//.....

Autoritatea contractantă, cu privire la contestația formulată de ... SRL, înregistrată la Municipiul ... sub nr.//....//....., solicită respingerea acesteia ca fiind nefondată, pentru următoarele motive:

În fapt, în data de, autoritatea contractantă a publicat anunțul de participare cu nr. CN....., cu termen limită de depunere a ofertelor în data de, ora, având ca obiect atribuirea contractului de Servicii de elaborare Studiu de fezabilitate pentru „...”, număr de referință://....//...

În data de, a avut loc ședința de vizualizare a ofertelor depuse, comisia de evaluare întocmind procesul verbal nr.//....//DT//....., prin care se consemnează faptul că la data limită de depunere a ofertelor au depus ofertă la procedură următorii:

1. ...S.R.L.
2. ...SRL
3. ... SRL

Autoritatea contractantă menționează că prin dispoziția nr.//..... a fost nominalizată comisia de evaluare, aceștia completând declarația de confidențialitate și imparțialitate cu privire la ofertele depuse în cadrul procedurii de achiziție la aceeași dată. Comisia de evaluare s-a întrunit în data de în vederea analizării DUAЕ-urilor depuse de ofertanți, concluziile comisiei de evaluare regăsindu-se în Procesul verbal de evaluare nr.//....//DT//..... În urma analizării DUAЕ depuse de ofertanții ...SRL, ...SRL și ... - SRL, comisia de evaluare a consemnat faptul că toate ofertele sunt acceptabile iar în baza Deciziei CNSC nr.//C../....//....., comisia de evaluare a procedat la reevaluarea ofertei tehnice depuse de ...S.R.L., conform celor reținute din motivarea Deciziei sus-menționate. Aspectele privind reevaluarea ofertei

tehnice depuse de ...S.R.L. se regăesc în procesele verbale nr.//....//DT//..... și//....//DT//.....

Autoritatea contractantă consideră că, în urma reevaluării ofertei depuse de contestatoare, a rezultat următorul clasament ca urmare a aplicării factorului de evaluare privind componenta tehnică:

Nr. crt.	OFERTANT	PUNTAJ TOTAL COMPONENTA TEHNICĂ
.	S.C ...S.R.L	..
.	S.C ...S.R.L	..
.	S.C ... S.R.L	..

Autoritatea contractantă menționează că ofertantul ...SRL nu a răspuns la solicitarea comisiei de evaluare nr.//....//DT din, cu termen de răspuns în data de, prin care i s-a solicitat prelungirea ofertei și a garanției de participare. Astfel, oferta acestuia a fost respinsă potrivit art. ... alin. . coroborat cu alin. . lit. i) din cadrul aceluiași articol din HG nr. ...//.... actualizată și subliniază că evaluarea ofertelor financiare se regăsește în procesul verbal nr.//....//DT//..... Ca urmare a aplicării criteriului de atribuire, a rezultat următorul clasament:

Nr. crt.	Ofertant	Prețul ofertei	Punctaj	Clasament
.	SC ...SRL	, LEI fără TVA	...	I
.	SC ... S.R.L.	, LEI fără TVA	...,,	II

Autoritatea contractantă menționează că, prin dispoziția nr. ...//....., a fost nominalizată comisia de evaluare, membrii acesteia completând declarația de confidențialitate și imparțialitate cu privire la ofertele depuse în cadrul procedurii de achiziție la aceeași dată. Comisia de evaluare s-a întrunit în data de în vederea analizării DUAE-urilor depuse de ofertanți, concluziile comisiei de evaluare regăsindu-se în Procesul verbal de evaluare nr.//....//DT//..... În urma analizării DUAE depuse de ofertanții ...S.R.L., ...SRL și ... - RO, comisia de evaluare a consemnat faptul că toate ofertele sunt acceptabile.

Autoritatea contractantă subliniază că, în baza Deciziei Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor nr.//C..//....//....., comisia de evaluare a procedat la reevaluarea propunerii tehnice depuse de ...SRL, conform celor reținute din motivarea deciziei sus-menționate. Aspectele privind reevaluarea ofertei tehnice depuse de ...SRL se regăesc în procesele verbale nr.//....//DT//..... și//....//DT//.....

Autoritatea contractantă precizează că ofertantul ...SRL nu a răspuns la solicitarea comisiei de evaluare nr.//....//DT din, cu termen de răspuns în data de, prin care i s-a solicitat prelungirea ofertei și a garanției de participare. Astfel, oferta acestuia a fost respinsă potrivit art. ... alin. (.) coroborat cu alin. (.) lit. i) din cadrul aceluiași articol din HG nr. ...//.... actualizată. Evaluarea ofertelor financiare se regăsește în procesul verbal nr.//....//DT//..... Autoritatea contractantă menționează că, prin urmare, comisia de evaluare a solicitat ...SRL să transmită documentele de calificare în vederea susținerii celor declarate în DUAE și a îndeplinirii criteriilor de calificare solicitate prin fișa de date. Evaluarea documentelor de calificare depuse de ...SRL se regăsește în procesele verbale nr.//....//DT//....., ...//....//DT//..... și//....//DT//..... În urma evaluării documentelor de calificare depuse de ...SRL, comisia de evaluare a declarat oferta depusă de acesta

ca fiind inacceptabilă, conform prevederilor art. ... alin. (.) coroborat cu art. ... alin. (.) lit. b) din HG .../.... actualizată.

Autoritatea contractantă precizează că evaluarea documentelor de calificare depuse de ofertantul ... SRL se regăsește în procesele verbale nr.//DT/..... și//DT/..... Oferta acestuia a fost declarată câștigătoare prin Raportul procedurii nr.//DT/..... ...SRL a contestat rezultatul procedurii, contestație soluționată de Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor prin Decizia nr. .../C../.../....., prin care contestația a fost respinsă. ...SRL a depus plângere la Curtea de Apel ... împotriva Deciziei nr. .../C../.../....., plângere soluționată prin Decizia Curții de Apel nr. .../R/..... Plângerea sus-menționată a fost admisă, prin urmare Raportul procedurii nr.//DT/..... și toate actele subsecvente fiind anulate și autoritatea contractantă obligată ca, în termen de .. zile de la comunicarea prezentei hotărâri, să procedeze la reevaluarea ofertei contestatoarei ...SRL, cu respectarea celor dispuse prin decizie.

Având în vedere cele dispuse prin Decizia Curții de Apel, autoritatea contractantă subliniază că, comisia de evaluare a procedat la reevaluarea ofertei depuse de ...SRL, respectiv la solicitarea înlocuirii terțului susținător și prezentarea documentelor de calificare actualizate prin care acesta îndeplinește cerințele de calificare din fișa de date. Astfel, s-a transmis solicitarea nr.//DT/....., cu termen de răspuns în data de SRL a răspuns în data de Ofertantul a prezentat pentru terțul susținător, privind cerința de calificare experiență similară conform solicitării comisiei de evaluare, următoarele documente: DUAE, Declarație privind respectarea reglementărilor obligatorii din domeniul mediului, social, al relațiilor de muncă și privind respectarea legislației de securitate și sănătate în muncă, Declarație privind evitarea conflictului de interese (neîncadrarea în situațiile prevăzute la art. .. și art. .. din Legea nr. ../.... privind achizițiile publice), împuternicire generală de reprezentare și Angajament ferm privind susținerea acordată ofertantului pentru îndeplinirea criteriului referitor la capacitatea tehnică - experiența similară. Terțul susținător ... SRL a fost înlocuit de

Autoritatea contractantă menționează că evaluarea documentelor de calificare depuse de ...SRL pentru noul terț susținător ...se regăsește în procesele verbale nr.//DT/....., ...//DT/..... și//DT/..... Oferta depusă de ...SRL a fost declarată admisibilă și câștigătoare de comisia de evaluare prin aplicarea celor dispuse prin deciziile sus-menționate în urma reevaluării ofertei atât din punct de vedere al propunerii tehnice, cât și din punct de vedere al documentelor de calificare.

Prin urmare, autoritatea contractantă consideră că, comisia de evaluare și-a îndeplinit atribuțiile atât sub aspectul prevederilor legislației achizițiilor, cât și sub aspectul respectării celor dispuse de instanțele de soluționare a contestațiilor prevăzute prin Legea nr. .../.... actualizată, documentele transmise pentru noul terț susținător fiind analizate cu rigurozitate de către aceasta, dovadă fiind faptul că au fost solicitate clarificări ofertantului ...SRL cu privire la documentele depuse pentru noul terț susținător

În drept, autoritatea contractantă își întemeiază prezentul punct de vedere pe prevederile Legii nr. ../.... actualizată, ale HG nr. ../.... actualizată, precum și ale Legii ../.... și solicită respingerea contestației formulată de ... SRL ca fiind nefondată și continuarea procedurii de achiziție.

Contestatoarea ... SRL a constituit cauțiunea în valoare de, lei, conform art. .. alin. (.) din Legea nr. ../...., fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr./. din data de, emisă de CEC Bank – Sucursala

Din analiza susținerilor părților și a documentelor existente la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat o licitație deschisă în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de lucrări de servicii având ca obiect „...»” cod CPV-, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. CN...../....., stabilind data limită de depunere a ofertelor la, criteriul de atribuire „...” și valoarea estimată, fără TVA, de, lei.

Nemulțumit de rezultatul inițial al procedurii, stabilit în cadrul raportului procedurii nr./....../DT/....., potrivit căruia oferta depusă de ...SRL a fost poziționată pe locul . în clasamentul final, cu .. puncte, fiind declarată câștigătoare oferta depusă de ... SRL cu .., puncte, ...SRL a depus contestația care a făcut obiectul Dosarului nr./..... Consiliul a soluționat această contestație, prin Decizia nr./C../.... din stabilind următoarele:

„Admite contestația formulată de ...SRL și anulează actele autorității contractante privind acordarea punctajului ofertei contestatoarei, precum actele subsecvente acestora.

Obligă autoritatea contractantă ca, în termen de .. zile de la primirea deciziei, cu respectarea prevederilor legale, să facă aplicarea aspectelor de fapt și de drept, stabilite de Consiliu prin motivarea sa, în ceea ce privește reevaluarea ofertei depusă de ...SRL.”

Decizia nu a fost atacată cu plângere în termen legal de niciuna dintre părți, fiind definitivă.

Ulterior punerii în practică a acestei decizii, autoritatea contractantă a stabilit un nou rezultat, consemnat în raportul procedurii nr./.../DT/....., potrivit căruia oferta depusă de ...SRL a fost respinsă ca inacceptabilă, în temeiul prevederilor art. ... alin. (.) coroborat cu alin. (.) lit. b) din HG nr. ../...., câștigătoare fiind declarată oferta depusă de ... SRL.

Nemulțumit de acest rezultat, ofertantul ...SRL a depus contestația care a făcut obiectul Dosarului nr./..... Consiliul a soluționat această contestație, prin Decizia nr./C../... din stabilind următoarele:

„Respinge, ca nefondată, contestația formulată de ...SRL în contradictoriu cu autoritatea contractantă”

Această decizie a fost atacată cu plângere de către ...SRL, la Curtea de Apel ... - Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, sens în care s-a format la instanță Dosarul nr. ../.../..... Instanța, prin Hotărârea nr./.... din, a stabilit următoarele:

„Admite plângerea formulată de către petenta SC ...SRL, (cu datele) împotriva Deciziei CNSC nr./C../... din Modifică decizia atacată în sensul că: Admite

contestația formulată de contestatoarea SC ...SRL (cu datele) în contradictoriu cu autoritatea contractantă MUNICIPIUL ... (cu datele) . Anulează Raportul procedurii nr.//DT/..... și toate actele subsecvente și obligă autoritatea contractantă ca, în termen de .. zile de la comunicarea prezentei hotărâri, să procedeze la reevaluarea ofertei contestatoarei SC ...SRL, cu respectarea considerentelor prezentei hotărâri. Definitivă.”

Autoritatea contractantă a pus în aplicare decizia instanței, și, potrivit informațiilor din raportul procedurii nr.//DT/....., a stabilit câștigătoarea procedurii ca fiind oferta depusă de ...SRL, pe locul . fiind poziționată oferta depusă de ... SRL.

Nemulțumit de acest nou rezultat, comunicat prin adresa nr.//DT/....., ofertantul ... SRL a depus contestația care face obiectul prezentei cauze, solicitând cele menționate în partea introductivă a contestației și susținând că oferta depusă de ...SRL trebuia respinsă întrucât, pe de o parte, terțul susținător al experienței similare a ofertantului criticat nu a depus anexa din care să rezulte modul concret de materializare a susținerii acordate, iar pe de altă parte, ...SRL nu poate realiza serviciile care vizează studiul topografic, studiul hidrologic/hidrogeologic și documentația necesară obținerii avizului de la Apele Române, nu a depus autorizațiile și atestatele necesare pentru subcontractanții ...și ..., iar o bună parte din obiectul contractului va fi externalizată unor experți cu care, la acest moment, nu deține nicio relație contractuală.

În legătură cu prima critică a contestatoarei, care vizează neîndeplinirea cerinței referitoare la experiența similară, întrucât lipsește anexa din care să rezulte modul concret de materializare a susținerii acordate de terțul susținător ..., Consiliul constată următoarele:

Punând în practică Decizia Curții de apel ..., autoritatea contractantă a solicitat ofertantului ...SRL, prin adresa nr.//DT/....., următoarele:

«Având în vedere cele dispuse prin Decizia Curții de Apel nr. .../R/..... și faptul că oferta dvs. depusă în cadrul procedurii de achiziție având ca obiect atribuirea contractului de ...” se situează pe primul loc în clasament, vă solicităm, în conformitate cu prevederile art. .. alin. . din HG ...//, să depuneți în SEAP la Secțiunea întrebări, documentele actualizate cu care faceți dovada îndeplinirii criteriilor de calificare, conform celor declarate în DUAE pentru terțul susținător.

Conform prevederilor art. ... din Legea nr. ..// actualizată și dispozițiilor deciziei sus-menționate. vă solicităm să înlocuiți terțul susținător ... SRL prezentând în acest sens :

- DUAE

- Angajament ferm de susținere și **anexă conform modelului din Secțiunea FORMULARE**

- Documentele suport DUAE ale noului terț susținător conform cerințelor din fișa de date (...).

...SRL a răspuns acestei solicitări, prin adresa nr.//DT/....., precizând următoarele:

„(...) depunem următoarele documente pentru terțul susținător:

.. Documente justificative terț susținător ...

A. Documente de eligibilitate

..... DUAE

..... Declarație privind respectarea reglementărilor obligatorii din domeniul mediului, social, al relațiilor de muncă și privind respectarea legislației de securitate și sănătate în muncă

..... Declarație privind evitarea conflictului de interese (neîncadrarea în situațiile prevăzute la art. .. și art. .. din Legea nr. ../.... privind achizițiile publice)

..... Împuternicire generală de reprezentare

..... **ANGAJAMENT FERM privind susținerea acordată ofertantului pentru îndeplinirea criteriului referitor la capacitatea tehnică - experiența similară**

..... Certificat constatator din inclusiv traducere

..... Certificat taxe și impozite bugetul de stat nr...../..... inclusiv traducere

..... Certificat taxe și impozite bugetul local nr.-../.... / inclusiv traducere

..... Atașăm dovada solicitare cazier judiciar emis de autoritățile din Ungaria, inclusiv traducerea acestuia pentru ...și declarație pe proprie răspundere

..... Atașăm dovada solicitare cazier judiciar emis de autoritățile din Ungaria, inclusiv traducerea acestuia pentru ...și declarație pe proprie răspundere

..... Întrucât în Ungaria nu se eliberează cazier judiciar pentru societăți comerciale, pentru ... atașăm o declarație notarială echivalentă cazierului judiciar, precum și traducerea acesteia realizată de un traducător autorizat.

B. Documente privind capacitatea tehnică

... Contract de servicii de ... nr./....., inclusiv traducere

... Lista cu planurile de schite și documente furnizate, inclusiv traducere

... Certificat de realizare din, inclusiv traducere

... Scrisoare de recomandare PAT/..../..../BRÖ, inclusiv traducere".

Din conținutul formularelor puse la dispoziția ofertanților, rezultă că Angajamentul de susținere conține o anexă în cadrul căruia se regăsește un tabel care vizează experiența similară a terțului susținător.

În cadrul fișei de date a achiziției, la pct. IV.... Modul de prezentare al ofertei, autoritatea contractantă a stabilit că „Documentele solicitate de la potențialii Ofertanți sunt: (...) .) Angajament al Terțului Susținător (angajament necondiționat) cu privire la susținerea tehnică și profesională a Ofertantului în ceea ce privește îndeplinirea criteriilor referitoare la capacitatea tehnică și/sau profesională și **anexele acestuia constând în documentele transmise operatorului economic Ofertant de către terțul/terții susținător/susținători din care rezultă modul efectiv în care aceștia din urmă asigură îndeplinirea angajamentului de susținere [dacă este cazul]**".

Verificând documentele transmise de ...SRL în legătură cu noul terț susținător, Consiliul constată că acesta a depus Angajamentul ferm privind susținerea acordată ofertantului pentru îndeplinirea criteriului referitor la capacitatea tehnică - experiența similară, potrivit căruia ... garantează autorității contractante, necondiționat și irevocabil, susținerea necesară pentru îndeplinirea contractului conform ofertei prezentate și a obligațiilor asumate de ...SRL prin contractul ce urmează a fi încheiat între ofertant și autoritatea contractantă, în situația în care ...SRL întâmpină dificultăți de natura tehnică pe parcursul derulării contractului.

De asemenea, tot în cadrul angajamentului de susținere, ... menționează că va răspunde față de autoritatea contractantă în cazul în care contractantul întâmpină dificultăți în derularea contractului, terțul susținător obligându-se în mod ferm, necondiționat și irevocabil să ducă la îndeplinire integrală, reglementară și la termen obligațiile asumate

de ...SRL prin contractul ce urmează a fi încheiat între ofertant și autoritatea contractantă, pentru partea asumată prin prezentul angajament.

Anexat acestui angajament se regăsește tabelul care conține informații referitoare la experiența similară a terțului susținător, invocată în vederea îndeplinirii cerinței privind experiența similară.

Potrivit art. ... alin. (.) și (.) din Legea nr. ../...., „(.) În cazul în care operatorul economic își demonstrează situația economică și financiară și/sau capacitatea tehnică și/sau profesională invocând și susținerea acordată, în conformitate cu prevederile alin. (.) și (.), de către unul sau mai mulți terți, atunci **operatorul economic are obligația de a dovedi autorității contractante că a luat toate măsurile necesare pentru a avea acces în orice moment la resursele necesare, prezentând un angajament în acest sens din partea terțului/terților.** (.) Odată cu angajamentul de susținere, ofertantul/candidatul are obligația să prezinte **documente** transmise acestuia de către terțul/terții susținător/susținători, **din care să rezulte modul efectiv prin care terțul/terții susținător/susținători va/vor asigura îndeplinirea propriului angajament de susținere, documente care se vor constitui anexe la respectivul angajament.**”

De asemenea, relevante în speță sunt și dispozițiile ar. .. din HG nr ../.... conform cărora:

„(.) În cazul în care ofertantul/candidatul își demonstrează situația economică și financiară, respectiv capacitatea tehnică și profesională, invocând suportul unui/unor terț/terți, în condițiile Legii, atunci acesta are obligația de a dovedi susținerea de care beneficiază prin prezentarea unui angajament ferm al persoanei respective, prin care se confirmă faptul că acesta va pune la dispoziția ofertantului/candidatului resursele invocate. Subcontractanții pe a căror capacități ofertantul/candidatul se bazează pentru demonstrarea îndeplinirii anumitor criterii de calificare și selecție sunt considerați și terți susținători, caz în care acordul de subcontractare reprezintă, în același timp, și angajamentul ferm.

(.) Autoritatea contractantă are obligația de a lua în considerare această susținere, ca probă a îndeplinirii criteriilor minime impuse în cadrul documentației de atribuire dacă sunt îndeplinite în mod cumulativ următoarele condiții:

a) terțul/terții susținător(i) pot dovedi că dețin resursele invocate ca element de susținere a ofertantului/candidatului;

b) ofertantul/candidatul poate demonstra că va dispune efectiv de resursele entităților ce acordă susținerea, necesare pentru realizarea contractului, în cazul în care terțul susținător nu este declarat subcontractant.”

Față de dispozițiile anterior citate, rezultă că pentru a lua în considerare susținerea de către terțul ... a experienței similare solicitate, autoritatea contractantă trebuia să verifice îndeplinirea cumulativă a celor . condiții prevăzute la alin. (.) al art. .. din HG nr. ../....

Or, din angajamentul de susținere și anexa la acesta, depuse de ofertantul ...SRL pentru terțul susținător, rezultă că autoritatea contractantă nu a avut la dispoziție informații cu privire la modul în care ofertantul va „dispune efectiv de resursele entităților ce acordă susținerea, necesare pentru realizarea contractului, în cazul în care terțul susținător nu este declarat subcontractant”. De altfel, achizitoarea nici nu a solicitat informații în acest sens de la ofertantul ...SRL, adresa nr.

...../...../DT/..... neconținând solicitări în acest sens, singura referire la angajamentul de susținere depus fiind în legătură cu anexa la acesta potrivit formularelor puse la dispoziție, document care face referire la experiența similară. Or, ofertantul ...SRL, răspunzând punctual solicitării achizitoarei, a depus anexa în discuție care vizează experiența similară a terțului susținător și nu informații cu privire la modul în care ofertantul ...SRL va dispune efectiv de resursele terțului susținător necesare pentru realizarea contractului.

Prin urmare, se impune ca autoritatea contractantă să verifice dacă ofertantul ...SRL poate demonstra că va dispune efectiv de resursele terțului susținător, necesare pentru realizarea contractului, numai după îndeplinirea cumulativă a condițiilor expres indicate la art. .. alin. (.) din HG nr. .../....., putând fi luată în considerare, la verificarea îndeplinirii cerinței de calificare privind capacitatea tehnică, experiența similară a terțului susținător, critica fiind întemeiată.

Cu privire la cea de-a doua critică, potrivit căreia ofertantul declarat câștigător nu poate realiza în mod legal serviciile vizând studiul topografic, astfel că ar fi trebuit exclusă, Consiliul constată următoarele:

În cadrul fișei de date a achiziției, autoritatea contractantă a stabilit, la pct. III.....b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, următoarele:

„Informații și formalități necesare pentru evaluarea respectării cerințelor menționate:

Operatorii economici care depun ofertă trebuie să dovedească o formă de înregistrare în condițiile legii din țara rezidentă, din care să reiasă că operatorul economic este legal constituit, că nu se află în niciuna din situațiile de anulare a constituirii, precum și faptul că are capacitatea profesională de a realiza activitățile ce fac obiectul contractului de achiziție publică/sectorială. Cerința se aplică inclusiv pentru subcontractanți și/sau terți susținători care completează informațiile aferente situației lor la nivelul unui DUAE distinct.

Modalitatea de îndeplinire:

Se va completa DUAE de către operatorii economici participanți la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică/sectorială cu informațiile solicitate de către autoritatea contractantă – informații referitoare la îndeplinirea cerințelor privind capacitatea de exercitare a activității profesionale.

Documentul justificativ care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAE, respectiv certificatul constatator emis de ONRC, sau în cazul ofertanților persoane juridice/fizice străine, documentele echivalente emise în țara de rezidență, traduse în limba română, urmează să fie prezentate, la solicitarea Autorității/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”.

Potrivit informațiilor din documentația de atribuire, printre activitățile care fac parte din obiectul contractului, se regăsește și activitatea de elaborare a studiului topografic.

Din conținutul propunerii tehnice a ofertantului ...SRL sunt de reținut următoarele informații:

„C. Abordarea pentru managementul activității subcontractanților în cadrul activităților din Contract și următoarele informații (în cazul în care Ofertantul va utiliza subcontractanți pentru anumite activități din Contract, care vor fi contractate după câștigarea licitației):

Lucrările ce urmează să fie subcontractate vor fi: studiu topografic, studiu geotehnic, Expertize tehnice (expertizare străzilor existente, expertizare rețele edilitare de apă și canalizare, iluminat public, etc.), Studiu de trafic și Instrumentul pentru calcularea emisiilor de CO₂ și/sau Studiu de circulație, precum și o parte din ...a de drumuri - PO, Studii/raport privind impactul asupra mediului, necesare în vederea obținerii acordului/avizului de mediu, și Studiu de coexistență eliberare amplasament deviere rețele electrice, protejare sau reglementare. Acestea vor fi subcontractate către subcontractanții cu care avem încheiate contracte cadru de colaborare și acord de subcontractare.

(...)

Lucrările ce urmează să fie prestate de experți externi vor fi: studiu topografic, studiu geotehnic, Expertize tehnice (expertizare străzilor existente, expertizare rețele edilitare de apă și canalizare, iluminat public, etc),
(...)

Experți care au declarat disponibilitatea și cu care o să fie încheiat contract de prestări servicii în cazul câștigării licitației sunt:

Expert – ...- ...S.R.L

Planul topografic – necesar atât în partea de ..., cât și în documentația tehnică de obținere a Autorizației de Construire (avizat de către Oficiul de Cadastru și Publicitate Imobiliară, precum și lucrări de tipul: profile transversale, longitudinale, curbe de nivel, modelarea .D a terenului) pe baza cărora se fundamentează proiectele de arhitectură, structură și design; calcul de cantități; planuri topografice și lucrări de cadastru; lucrări de cadastru și intabulare”

Sintetizând informațiile redată în paragrafele anterioare se reține că, în legătură cu activitatea de realizare a studiului topografic, ofertantul ...SRL a stabilit că aceasta va fi realizată de ...SRL, prin expertul ..., menționându-se, pe de o parte, că aceasta va fi subcontractată, iar pe de altă parte, că activitatea va fi prestată de expert extern cu care se va încheia contract de prestări servicii.

Cu privire la susținerea contestatoarei potrivit căreia dovada ofertantul criticat nu poate realiza activitatea de elaborare a studiului topografic și nici nu a numit un subcontractant pentru prestarea acestei activități, ...SRL neavând autorizările necesare activităților de elaborare a studiului topografic, astfel că activitatea trebuia realizată pe calea subcontractării, Consiliul reține caracterul obligatoriu al documentației de atribuire atât pentru ofertant, potrivit art. ... alin. (.) din HG nr. .../....., cât și pentru autoritatea contractantă care, în evaluarea ofertelor și stabilirea admisibilității acestora, este ținută la a respecta propriile reguli din documentația de atribuire. Limitarea la examinarea ofertelor raportat exclusiv la cerințele documentației este impusă și de asigurarea respectării principiului transparenței, consacrat la art. . alin. (.) din Legea nr./..... Astfel, în condițiile în care întreaga conduită a ofertanților s-a bazat pe informațiile și regulile arătate în documentația de atribuire, în

respectarea principiului transparenței, evaluarea ofertelor trebuie realizată raportat la aceeași documentație de atribuire, fără adăugarea de noi condiții și reguli, pe care autorii ofertelor nu le-au cunoscut încă de la momentul luării deciziei de implicare în procedura de achiziție publică, și fără eludarea regulilor deja existente în acest act al procedurii.

Prin urmare, în situațiile în care realizarea obiectului achiziției implică deținerea unor autorizări legale specifice, din punctul de vedere al derulării procedurii de achiziție publică, prezentarea respectivelor autorizări legale se face la solicitarea expresă a autorității contractante, prin utilizarea cerințelor de calificare al căror scop, potrivit art. .. alin. (.) din HG nr. .../...., este de a demonstra potențialul tehnic, financiar și organizatoric al fiecărui operator economic participant la procedură, potențial care trebuie să reflecte posibilitatea concretă a acestuia de a îndeplini contractul/acordul-cadru și de a rezolva eventualele dificultăți legate de îndeplinirea acestuia, în cazul în care oferta sa va fi declarată câștigătoare. Or, în condițiile în care achizițtoarea alege să nu stabilească cerințe de calificare incidente tuturor aspectelor vizate de realizarea obiectului achiziției, admisibilitatea ofertelor trebuie stabilită exclusiv în funcție de cerințele și condițiile documentației de atribuire, fără a depinde de proba deținerii acelor autorizări legale ce derivă din legi și normative în baza cărora activități ale contractului sunt realizate.

Interpretarea aparține Curții de Justiție a Uniunii Europene care, în data de .. ianuarie, în cauza C .../.., a stabilit:

„Pentru aceste motive, Curtea (Camera a treia) declară:

.) Articolul .. din Directiva/..UE a Parlamentului European și a Consiliului din .. februarie privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei/..CE coroborat cu principiile proporționalității și transparenței garantate la articolul .. alineatul (.) primul paragraf din această directivă trebuie interpretat în sensul că autoritatea contractantă are posibilitatea de a impune drept criterii de selecție obligații rezultate din reglementări speciale aplicabile unor activități care sunt susceptibile să trebuiască să fie realizate în cadrul executării unui contract de achiziții publice și care nu au o importanță semnificativă.

.) Principiile proporționalității și transparenței garantate la articolul .. alineatul (.) primul paragraf din Directiva/.. trebuie interpretate în sensul că se opun ca documentele achiziției să fie completate de drept cu criterii de calificare rezultate din reglementări speciale aplicabile unor activități legate de contractul ce urmează să fie atribuit care nu au fost prevăzute în aceste documente și pe care autoritatea contractantă nu a intenționat să le impună operatorilor economici în cauză.

.) Articolul .. alineatul (.) din Directiva/.. trebuie interpretat în sensul că se opune ca un ofertant să fie exclus de la o procedură de atribuire a unui contract pentru motivul că nu a desemnat subcontractantul căruia intenționează să îi încredințeze executarea unor obligații rezultate din reglementări speciale aplicabile activităților legate de contractul în cauză și care nu sunt prevăzute în documentele achiziției, atunci când acest ofertant a precizat în oferta sa că va executa

aceste obligații recurgând la capacitățile unei alte entități, fără a fi însă legat de aceasta din urmă printr-o convenție de subcontractare.”

Prin urmare, în lumina acestei recente jurisprudențe europene, este de reținut că în forma actuală a documentației de atribuire, nici un ofertant nu ar putea fi respins dacă nu ar deține autorizațiile/atestările necesare pentru prestarea activităților/serviciilor la momentul ofertării, respectiv nu ar fi nominalizat în ofertă societatea care va asigura realizarea legală a acestor activități, neputând fi primite susținerile contestatoarei referitoare la calitatea pe care operatorii economici care dețin atestatele necesare prestării activităților trebuiau să o aibă în procedură de subcontractanți.

În aplicarea celor stabilite de Curtea de Justiție a Uniunii Europene, raportat la situația existentă în prezenta speță, lucrările/activitățile în discuție pot fi realizate de terțe persoane/entități, relevantă fiind în acest sens definiția furnizorului la art. . alin. (.) lit. w) din Legea nr. ../...., ca fiind „entitatea care pune la dispoziția unui contractant produse, inclusiv servicii de instalare sau amplasare a acestora, dacă este cazul, ori care prestează servicii către acesta, care nu are calitatea de subcontractant”.

Pe de altă parte, ceea ce este necesar a fi adăugat în acest context este faptul că activitățile elaborare a studiului topografic, fiind parte a obiectului achiziției, intră în sarcina achizitoarei să se asigure că ofertantul pe care îl desemnează câștigător, viitor contractant, este abilitat să presteze – direct sau indirect – în mod legal activitățile care fac obiectul contractului, inclusiv lucrările amintite.

Operatorul economic este definit de legea achizițiilor publice ca fiind persoana fizică sau juridică, de drept public ori de drept privat, sau grup ori asociere de astfel de persoane, care oferă în mod licit pe piață executarea de lucrări și/sau a unei construcții, furnizarea de produse ori prestarea de servicii, inclusiv orice asociere temporară formată între două ori mai multe dintre aceste entități. În consecință, se poate aprecia că ține de esența noțiunii de operator economic, în lumina legislației achizițiilor publice, dreptul acestuia de a furniza produse, presta servicii și/sau executa lucrări în mod licit, iar, în speță, cu certitudine, autorității contractante îi revine obligația corelativă de a verifica legalitatea prestării viitoarelor activități, respectiv nicidecum nu este chemată să ignore ori să încurajeze prestarea ilicită a activităților în executarea propriilor contracte, altminteri rămânând expusă riscului că a încredințat contractul unui ofertant care nu îl poate executa în mod licit.

Astfel, în măsura în care asocierea ofertantă nu se sprijină pe capacitățile respectivilor specialiști pe îndeplinirea vreunei cerințe de calificare, Consiliul stabilește ca nimic nu se opune interpretării ca aceștia pot deține în procedura de fata calitatea de furnizori ai asocierii ofertante.

Cu toate acestea, în speță, Consiliul reține că, în oferta criticată există informații contradictorii cu privire la modalitatea de realizare a studiului topografic, existând, așa cum s-a reținut în paragrafele anterioare, informații care fac referire la subcontractare dar și informații care fac referire la încheierea, ulterior desemnării ofertei câștigătoare, a unui contract de prestări servicii.

În aceste condiții, este necesar ca autoritatea contractantă să lămurească cu ofertantul ...SRL neconcordanțele din propunerea tehnică cu privire la activitatea de elaborare a studiului topograf, critica fiind întemeiată.

În ceea ce privește critica referitoare la faptul că ...SRL nu poate întocmi în mod legal studiul hidrologic/ hidrogeologic și documentația în vederea obținerii avizului de la Apele Române, întrucât nu deține atestatul Ministerului Mediului, Apelor și Pădurilor, Consiliul reține, din propunerea tehnică a acestui ofertant, că printre *„Experții care au declarat disponibilitatea și cu care o să fie încheiat contract de prestări servicii în cazul câștigării licitației”* este indicat expertul ...- ... SRL care va întocmi *„Studiu hidrotehnic și Documentație în vederea obținerii avizului de la Apele Române”*, în cadrul *„modalității de integrare a rezultatului subcontractantului”* menționându-se că *„Subcontractul ... SRL prin munca ce o va desfășura în cadrul proiectului este parte componentă și esențială pe care inginerii ..., inginerul de instalații electrice și inginerul de instalații sanitare o vor materializa tehnic în cadrul proiectului”*.

Rezultă că situația este similară celei analizate anterior, astfel că, în baza aceluiași considerente, se impune ca autoritatea contractantă să clarifice neconcordanțele cu privire la modalitatea de implicare în contract a acestui expert (subcontractant sau furnizor), cu reiterarea concluziei că în forma actuală a documentației de atribuire, nici un ofertant nu ar putea fi respins dacă nu ar deține autorizațiile/atestările necesare pentru prestarea activităților/serviciilor la momentul ofertării, respectiv nu ar fi nominalizat în ofertă societatea care va asigura realizarea legală a acestor activități.

Prin urmare, Consiliul va admite critica, aceasta fiind întemeiată.

În ceea ce privește susținerea contestatoarei potrivit căreia în propunerea tehnică a ofertantului criticat nu au fost identificate autorizațiile și atestatele necesare pentru subcontractanții ...și ..., fiind depuse doar cele pentru persoanele fizice, respectiv experții nominalizați, Consiliul nu o poate reține, în condițiile în care, așa cum s-a mai reținut în prezenta decizie, autoritatea contractantă nu a stabilit în sarcina ofertanților cerințe de calificare care să oblige ofertanții să depună anumite autorizații necesare prestării serviciilor care fac obiectul prezentului dosar, iar în caietul de sarcini autorizațiile solicitate au vizat doar anumiți experți solicitați.

În aceste condiții, sunt relevante considerentele reținute de Consiliu cu ocazia analizării celei de-a doua critici, referitoare la imposibilitatea ofertantului criticat de a realiza în mod legal serviciile de elaborare a studiului topografic, astfel că, pentru același rațiuni, Consiliul va respinge această critică a contestatoarei.

În legătură cu ultima critică a contestatoarei, referitoare la faptul că ...SRL a menționat că o parte a contractului va fi externalizată unor experți cu care, la acest moment, nu deține nicio relație contractuală, indicând în acest sens experții ..., ... și ..., Consiliul apreciază că este neîntemeiată, în condițiile în care, în cadrul caietului de sarcini, autoritatea contractantă a stabilit ca pentru fiecare expert cheie propus să fie prezentate, următoarele documente:

„copii ale diplomelor obținute, atestatelor, autorizărilor menționate în curriculum vitae (sau alte documente echivalente eliberate de instituții de învățământ recunoscute de statul român sau echivalente pentru cetățenii din alte state membre UE).

➤ *copii după contractul de muncă/contractul de colaborare/de servicii sau/și angajamentul de participare (**Declarație de disponibilitate a expertului pentru personalul care nu este angajat al ofertantului**);*

➤ *copii după documente relevante (referințe, recomandări, procese verbale de recepție etc) , care să confirme/demonstreze experiența similară a expertului cheie propus, cu cele menționate în CV și în Lista cu experții cheie propuși de ofertant*

➤ *CV-ul experților”,*

iar din documentele existente în propunerea tehnică, rezultă că fiecare dintre cei trei experți au prezentat Declarație de disponibilitate, ofertantul respectând, astfel, cerințele caietului de sarcini citat anterior.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. .. alin. (.) din Legea nr. .../.... 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 urmează să admită contestația depusă de ... SRL în contradictoriu cu ... și să anuleze actele autorității contractante privind decizia de stabilire câștigătoare a ofertei depusă de ...SRL, precum și actele subsecvente acesteia.

În baza art. .. alin. (.) și (.) din Legea nr. .../...., Consiliul va obliga autoritatea contractantă ca, în termen de .. zile lucrătoare de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale, să facă aplicarea aspectelor de fapt și de drept, stabilite de Consiliu prin motivarea sa, în ceea ce privește oferta depusă de ...SRL și să continue procedura de atribuire.

Solicitarea contestatoarei de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de soluționarea prezentei contestații va fi respinsă de Consiliu ca nedovedită, această solicitare nefiind însoțită de documente doveditoare.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite contestația formulată de ... SRL în contradictoriu cu ... și anulează actele autorității contractante privind decizia de stabilire câștigătoare a ofertei depusă de ...SRL, precum și actele subsecvente acesteia.

Obligă autoritatea contractantă ca, în termen de .. zile lucrătoare de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale, să facă aplicarea aspectelor de fapt și de drept, stabilite de Consiliu prin

motivarea sa, în ceea ce privește oferta depusă de ...SRL și să continue procedura de atribuire.

Respinge, ca nedovedit capătul de cerere privind obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de soluționarea prezentei contestații.

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

Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de .. zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate, în temeiul art. .. din Legea nr. .../.....

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

Redactată în . exemplare, conține .. pagini.

Redactată practica deciziei ...