

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) 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....

Data:...

Prin contestația nr..., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr..., depusă de..., cu sediul în..., județul..., înregistrată la... Comerțului sub nr..., având..., reprezentată legal de..., împotriva documentației de atribuire corespunzătoare anunțului de participare nr..., privind procedura de licitație deschisă, online, organizată pentru atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect „...”, cod..., organizată de..., cu sediul în com..... nr....., cod postal..., în calitate de autoritate contractantă, s-a solicitat:

1. Modificarea cerințelor de calificare privind nivelul de cash-flow și privind experiența similară;
2. Modificarea modului de punctare pentru factorii de evaluare privind experiența similară a experților;
3. Modificarea și corelarea secțiunii privind cerințele de prezentare a propunerii tehnice.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent... dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care... reclamă documentația de atribuire corespunzătoare Anunțului de participare nr..., solicitând cele de mai sus.

Contestatorul precizează că se impune remedierea documentației de atribuire, mai exact a cerințelor de calificare privind nivelul de cash-flow și privind experiența similară, modului de punctare pentru factorii de evaluare privind experiența a experților, modificarea și corelarea secțiunii privind cerințele de prezentare a propunerii tehnice.

Cu titlu preliminar, se menționează faptul că documentația de atribuire este afectată de o serie de nereguli, respectiv cerințe nelegale, abuzive și disproporționate solicitând, astfel, Consiliului să oblige autoritatea contractantă la remedierea acestora conform celor prezentate în continuare.

Cu privire la cerința din secțiunea III....) Capacitatea economică și financiară "Ofertantul clasat pe primul loc, în urma aplicării criteriului de atribuire, va trebui să demonstreze că are acces sau are disponibile, la momentul solicitării documentelor-suport care confirmă cele declarate în DUAЕ, resurse financiare reale, negrevate de datorii, în cuantum de minimum... fără TVA, necesare pentru asigurarea unui cash-flow minim pentru o perioadă de minim 10 luni de la semnarea contractului. Suma va fi destinată exclusiv îndeplinirii viitorului contract, independent de alte angajamente contractuale ale operatorului economic.... solicitată reflectă necesarul de lichiditate minim pe perioada inițială a execuției contractului și este stabilită proporțional cu... estimată și durata de execuție a contractului. Formula de calcul a cashflow-ului minim necesar: $CF = Ve \times n$ /De unde:

- Ve = ... estimată a contractului
- n = perioada pentru care se solicită cash-flow
- Dc = durata de execuție a contractului

Din documentele depuse trebuie să rezulte suma și perioada pentru care se asigură accesul la disponibilitățile bănești pentru executarea contractului, conform celor solicitate în cadrul cerinței. În cazul prezentării unui extras de cont, ofertantul va prezenta, de asemenea, o Declarație pe proprie răspundere din care să rezulte accesul la disponibilitățile bănești pentru o perioadă egală de minim 3 luni aferentă execuției lucrărilor ce fac obiectul contractului, independent de alte angajamente contractuale ale operatorului economic".

După cum se observă, autoritatea contractantă a stabilit... cash-flow-ului solicitat raportându-se la asigurarea disponibilităților pe o perioadă de 10 luni (... valoare estimată lucrări/18 luni execuție = .../lună $\times$ 10 luni = aprox....). Astfel, pentru a stabili disponibilitatea resurselor bănești pentru o perioadă de 10 luni, ar trebui ca în această perioadă să nu se emită situații de lucrări cu facturile aferente și să nu se facă plata acestora. Or această cerință este nelegală, restrictivă și disproporționată, deoarece conform clauzei... din modelul de contract "La sfârșitul fiecărei luni calendaristice, Contractantul va transmite Autorității Contractante situația lucrărilor executate în luna respectivă", iar conform clauzei... "În cazul în care achizitorul nu onorează facturile în termen de 30 de zile de la primirea facturii și acceptarea de plată de către achizitor, atunci acesta are obligația de a plăti, ca penalități, o sumă echivalentă cu...% din plata neefectuată pentru fiecare zi de întârziere până la îndeplinirea efectivă a obligațiilor".

În concluzie, având în vedere emiterea lunară a situațiilor de lucrări, un termen rezonabil de 30 zile pentru confirmarea situației de lucrări de către autoritatea contractantă și emiterea facturii, iar apoi plata facturii în termen de 30 zile, rezultă posibilitatea formulării cerinței privind asigurarea de cash-flow pentru o perioadă de maxim 3 luni cu... maximă necesară a fi disponibilă de... (.../lună $\times$ 3 luni). În caz contrar, cerința este abuzivă,

restrictivă și disproporționată, având doar rolul de a limita și descuraja depunerea de oferte.

Cu privire la cerința din secțiunea III.....a) Capacitatea tehnică și/sau profesională din Fișa de date a achiziției, "b) Experiența similară - execuție lucrări: Ofertantul trebuie să fi executat lucrări similare în ultimii 5 ani, raportați la data-limită de depunere a ofertelor, în valoare cumulată de cel puțin... fără TVA. Se acceptă însumarea valorilor aferente lucrărilor executate în cadrul a maximum 1 contract...". La fel și această cerință este abuzivă, restrictivă și disproporționată, cu privire la faptul că se solicită a fi îndeplinită doar dintr-un singur contract.

Având în vedere uzualitatea lucrărilor de apă/canal obiect al achiziției și lipsa de complexitate a acestor lucrări, consideră că nu există nicio constrângere a autorității privind impunerea îndeplinirii nivelului valoric doar la nivelul unui singur contract, astfel că această condiție este limitativă în cazul operatorilor economici care pot îndeplini nivelul minim impus prin însumarea valorilor la nivelul a două sau mai multe contracte.

Din moment ce se prezintă execuția de lucrări similare în ultimii 5 ani, apreciază că nu poate exista nicio justificare obiectivă, din care să rezulte că execuția de către un operator economic de lucrări similare în cadrul mai multor contracte, de valoare mai mică (de ex.... /.../ etc.) poate duce la concluzia că acesta prezintă riscul de a nu îndeplini contractul și/ sau nu are capacitatea de a îndeplini și un contract în valoare de....

În concluzie, consideră că și această cerință este abuzivă, restrictivă și disproporționată, având doar rolul de a limita și descuraja depunerea de oferte, sens în care solicită a se modifica prin acordarea posibilității cumulării valorii din cel puțin trei contracte.

Cu privire la cerința din secțiunea III.....a),, Capacitatea tehnică și/sau profesională" din Fișa de date a achiziției, "a) Experiența similară - servicii de proiectare faza proiect tehnic: Ofertantul trebuie să dovedească că a prestat în mod corespunzător servicii similare în ultimii 3 ani, raportați la data-limită de depunere a ofertelor, în valoare cumulată de cel puțin..., fără TVA, minim 21 de km de rețea de apă sau canalizare și minim 6... de branșamente, în cadrul a maxim 1 contract a cărui obiect a constat în: elaborare de documentații tehnice aferente oricăror faze de proiectare (proiect tehnic de execuție) pentru construire/ reabilitare/ modernizare/ extindere canalizare/alimentare cu apă și/sau lucrări de rețele tehnice edilitare supraterane/subterane. Prin servicii similare se înțeleg servicii de proiectare constând în elaborarea de documentații tehnice aferente fazei de proiectare - proiect tehnic de execuție pentru construire/ reabilitare/ modernizare/ extindere canalizare/alimentare cu apă și/sau lucrări de rețele tehnice edilitare supraterane/subterane....", contestatorul consideră că și această cerință este abuzivă, restrictivă și disproporționată, din prisma a două aspecte:

- Pe de o parte, cu privire la faptul că se solicită a fi îndeplinită doar dintr-un singur contract. Având în vedere uzualitatea serviciilor de proiectare a lucrărilor de apă/ canal obiect al achiziției și lipsa de complexitate a acestor servicii, considerăm că nu există nicio constrângere a autorității privind impunerea îndeplinirii nivelului valoric impus doar la nivelul unui singur contract, astfel că această condiție este limitativă în cazul operatorilor economici care pot îndeplini nivelul minim impus prin

Însumarea valorilor la nivelul a două sau mai multe contracte. Din moment ce se prezintă prestația de servicii similare în ultimii 3 ani, apreciază că nu poate exista nicio justificare obiectivă, din care să rezulte că execuția de către un operator economic de lucrări similare în cadrul mai multor contracte de valoare mai mică (de ex.... /.../ etc.) poate duce la concluzia că acesta prezintă riscul de a nu îndeplini contractul și/ sau nu are capacitatea de a îndeplini și un contract în valoare de...;

- Pe de altă parte, cu privire la faptul că această cerință se solicită a fi îndeplinită prin impunerea atât a unui nivel valoric cât și a unui nivel cantitativ, fapt ce încalcă prevederile art. 3 alin. (5) din Instrucțiunea ANAP nr.... "(5) Autoritatea/Entitatea contractantă nu poate solicita îndeplinirea cerinței privind experiența similară prin impunerea atât a unui nivel valoric, cât și a unui nivel cantitativ, în situația în care prin aceste niveluri se urmărește același lucru, respectiv descrierea, dintr-o singură perspectivă, a complexității respectivelor cerințe, raportat la obiectul contractului de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru ce urmează a fi atribuit."

În concluzie, consideră că și această cerință este abuzivă, restrictivă și disproporționată, având doar rolul de a limita și descuraja depunerea de oferte, sens în care solicităm a se modifica prin acordarea posibilității cumulării îndeplinirii cerinței din cel puțin trei contracte și eliminarea nivelului valoric sau al celui cantitativ.

Cu privire la cerința IV...., Modul de prezentare al propunerii tehnice" din Fișa de date a achiziției, "... servicii proiectare - Ofertantul va face o descriere a serviciilor ce urmează a fi prestate, în corelație cu lucrările care urmează să fie proiectate în așa fel încât să se poată stabili cu certitudine faptul că ofertantul a înțeles solicitarea din studiul de fezabilitate și restul documentației de atribuire; descrierea va include în mod obligatoriu și etapele de prestare a serviciilor. Piese desenate (plan de situație cu amplasamentul lucrărilor și a tuturor profilelor care să conțină amplasarea tuturor elementelor tehnice, profile longitudinale, profile transversale cu amplasarea conductelor din 50 în 50 m, planșe de specialități, detalii, etc.), din care să reiasă corespondența cu cerințele Caietului de Sarcini și cu lucrările proiectate prin Studiul de fezabilitate. Etapele de prestare se vor corela cu graficul de prestare a serviciilor.

Solicită eliminarea obligației prezentării pieselor desenate, având în vedere faptul că aceste planșe enumerate (plan de situație cu amplasamentul lucrărilor și a tuturor profilelor care să conțină amplasarea tuturor elementelor tehnice, profile longitudinale, profile transversale cu amplasarea conductelor din 50 în 50 m, planșe de specialități, detalii etc.), sunt parte integrantă din Proiectul tehnic de execuție, ce face obiectul prezentei achiziții, conform cu prevederile din HG nr. 907/2016.

Cu privire la factorii de evaluare privind experiența specifică a managerului de contract, șefului de proiect instalații tehnico-edilitare, șefului de șantier, inginerului proiectant instalații tehnico-edilitare și inginerului proiectant instalații electrice, solicită modificarea modului de punctare, în sensul ca punctajul maxim să se acorde pentru experiența specifică în patru sau mai multe proiecte.

În acest sens, consideră că acordarea punctajului maxim pentru experiența specifică a acestor cinci experți în cel puțin 9 proiecte, cum este

În prezent, nu poate influența în mod direct calitatea executării contractului față de situația acordării punctajului maxim din 4 proiecte, și, prin urmare, nu se aduc avantaje competitive pentru aceste oferte.

Având în vedere toate argumentele prezentate, solicită Consiliul să admită contestația așa cum a fost formulată, și, pe cale de consecință, să oblige autoritatea contractantă la remedierea cerințelor documentației de atribuire considerate abuzive și nelegale.

Cu adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a transmis punct de vedere la contestația depusă de..., prin care învederează următoarele:

Referitor la critica formulată împotriva cerinței din fișa de date a achiziției, secțiunea III....) „Capacitatea economică și financiară”, prin care s-a prevăzut obligația ofertantului clasat pe primul loc de a demonstra că are acces sau are disponibile, la momentul solicitării documentelor-suport care confirmă cele declarate în DUAЕ, resurse financiare reale, negrevate de datorii, în cuantum de minimum... fără TVA, necesare pentru asigurarea unui cash-flow minim pentru o perioadă de minimum 10 luni de la semnarea contractului, autoritatea contractantă solicită respingerea criticii ca neîntemeiată, întrucât cerința contestată este legală, pertinentă și proporțională în raport cu obiectul..., durata și mecanismul concret de finanțare al contractului.

... art.... alin. (1) din Legea nr. 98/2016 modificată și completată, autoritatea contractantă are dreptul de a stabili cerințe privind situația economică și financiară care sunt necesare și adecvate pentru a se asigura că operatorii economici dispun de capacitatea necesară executării contractului și pentru a se proteja față de un eventual risc de neîndeplinire corespunzătoare a acestuia, inclusiv prin raportare la alți indicatori economico-financiarți relevanți, precum nivelul de lichiditate.

În același sens, art. 31 alin. (2) din HG nr. 395/2016 modificată și completată permite impunerea unui anumit nivel al unor indicatori economici sau financiarți numai în măsura în care aceștia au o legătură concretă cu un eventual risc de neîndeplinire a contractului.

Prin urmare, cerința contestată nu reprezintă o condiție abstractă de bonitate și nici o cerință indirectă privind cifra de afaceri, ci un instrument legitim prin care autoritatea contractantă verifică existența unei capacități reale de susținere financiară a execuției, într-o perioadă în care operatorul economic trebuie să suporte costuri efective de mobilizare, organizare de șantier, aprovizionare, forță de muncă, subcontractare și execuție curentă, anterior ori independent de ritmul concret al decontărilor.

De altfel, art. 177 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 98/2016 confirmă că îndeplinirea unor asemenea cerințe se poate dovedi inclusiv prin declarații sau extrase bancare corespunzătoare ori alte documente financiare echivalente, ceea ce demonstrează că legiuitorul recunoaște în mod explicit relevanța disponibilităților financiare efective pentru executarea contractului.

În speță, necesitatea cerinței rezultă, în mod nemijlocit, din specificul sursei de finanțare. Contractul urmează a fi finanțat prin Programul național de investiții „...”, program multianual finanțat de la bugetul de stat, iar reglementarea sa stabilește expres că transferul sumelor aferente contractelor de finanțare către beneficiari se realizează în limita bugetului

anual aprobat cu această destinație și în ordinea cronologică de înregistrare a solicitărilor de transfer. Totodată, în situația epuizării creditelor bugetare disponibile în anul în curs, ministerul înștiințează beneficiarii, iar aceștia trebuie fie să adopte măsuri pentru evitarea înregistrării de arierate, fie să continue implementarea obiectivelor de investiții din surse proprii sau alte surse legal constituite.

Reglementarea mai prevede că, atunci când beneficiarii decontează din surse proprii sau alte surse legal constituite sumele aferente contribuției de la bugetul de stat, aceștia au dreptul să solicite ulterior recuperarea lor... transferul se face, în continuare, în limita creditelor bugetare aprobate, iar dacă solicitările depășesc nivelul creditelor bugetare aprobate pentru anul în curs, sumele se transferă cu prioritate în anul bugetar următor.

Așadar, însuși mecanismul legal de finanțare al Programului „...” confirmă că autoritatea contractantă nu beneficiază de un flux financiar necondiționat, imediat și permanent disponibil, ci de un mecanism de transfer dependent de alocările bugetare anuale, de ordinea cronologică a solicitărilor și, după caz, de existența unor perioade în care implementarea trebuie susținută până la reluarea sau efectuarea transferurilor. În acest context, autoritatea contractantă nu doar că este îndreptățită, ci este obligată să se asigure, încă din etapa calificării, că viitorul executant dispune de capacitatea financiară minimă necesară pentru a menține continuitatea lucrărilor până la decontarea situațiilor de lucrări, fără transferarea asupra proiectului a riscului generat de propria lipsă de lichiditate.

Normele metodologice ale programului întăresc aceeași concluzie. Acestea prevăd că solicitările de transfer se transmit pentru decontarea bunurilor achiziționate, serviciilor prestate și lucrărilor executate, în funcție de necesități, iar dacă documentația transmisă în vederea decontării nu este completă ori necesită clarificări, solicitarea revizuită primește un nou număr de înregistrare și este considerată solicitare nouă.

Normele prevăd, de asemenea, că sumele se transferă beneficiarilor în limita creditului bugetar anual aprobat și în ordinea cronologică a solicitărilor, iar în situația epuizării creditelor bugetare beneficiarii pot continua implementarea din surse proprii sau alte surse legal constituite și pot solicita ulterior recuperarea sumelor. Toate aceste dispoziții confirmă existența unui decalaj procedural și financiar posibil între momentul execuției și momentul decontării efective, decalaj care justifică în mod obiectiv cerința de cash-flow contestată.

Nici critica referitoare la pretinsa disproporție a cerinței nu poate fi primită. În stabilirea cuantumului, autoritatea contractantă a utilizat o formulă obiectivă, raportată la... estimată a contractului, la durata de execuție și la perioada pentru care se impune existența cash-flow-ului minim, respectiv: $CF = Ve * n / Dc$, unde Ve reprezintă... estimată a contractului, n perioada pentru care se solicită cash-flow, iar Dc durata de execuție a contractului. O asemenea metodă de calcul exclude orice caracter arbitrar al cerinței și demonstrează că aceasta a fost dimensionată în mod direct prin raportare la contractul concret ce urmează a fi atribuit.

În plus, durata totală de execuție este de 18 luni, iar autoritatea contractantă a solicitat asigurarea unui cash-flow minim doar pentru 10

luni, deci pentru o perioadă semnificativ inferioară duratei totale a contractului.

Prin urmare, nu s-a impus prefinanțarea integrală a execuției, ci doar dovedirea unei rezerve minime de lichiditate pentru intervalul critic în care continuitatea lucrărilor trebuie asigurată până la decontare. Această împrejurare confirmă caracterul rezonabil și moderat al cerinței.

Mai mult, raportat la specificul finanțării prin „...”, solicitarea unui cash-flow pentru numai 10 luni este chiar o cerință prudentă și echilibrată. Din moment ce cadrul legal al programului prevede expres ipoteza în care beneficiarul trebuie să continue implementarea investiției din surse proprii sau alte surse legal constituite până la recuperarea ulterioară a sumelor, este evident că autoritatea contractantă nu a urmărit impunerea unei bariere artificiale la accesul în procedură, ci diminuarea unui risc contractual concret și previzibil. Tocmai această corelare între indicatorul financiar solicitat și riscul specific de execuție este ceea ce cere art. 31 alin. (2) din HG nr. 395/2016 pentru legalitatea unei asemenea cerințe.

Nu poate fi reținut nici argumentul contestatorului privind o pretinsă restrângere nejustificată a concurenței. Regimul juridic instituit de Legea nr. 98/2016 permite operatorului economic să invoce susținerea unui terț în ceea ce privește îndeplinirea criteriilor referitoare la situația economică și financiară, indiferent de natura relațiilor juridice existente între operatorul economic și terțul susținător. În consecință, chiar și în ipoteza în care un operator economic nu deține individual întreaga lichiditate solicitată, acesta poate participa la procedură și poate demonstra îndeplinirea cerinței prin mecanismele de susținere expres recunoscute de lege. Prin urmare, cerința contestată nu bloc...ă accesul operatorilor economici la procedură, ci doar impune dovedirea, prin mijloace permise de lege, a unei capacități financiare minime efective, necesare executării contractului în condițiile concrete ale finanțării sale.

Pentru toate aceste motive, critica formulată de contestator cu privire la cerința din secțiunea III....) „Capacitatea economică și financiară” este neîntemeiată. Cerința privind existența unor resurse financiare reale, negrevate de datorii, în quantum de minimum... fără TVA, necesare pentru asigurarea unui cash-flow minim pe o perioadă de 10 luni de la semnarea contractului, nu are caracter arbitrar și nici restrictiv, ci reprezintă expresia legitimă a dreptului autorității contractante de a verifica aptitudinea financiară efectivă a operatorului economic de a executa contractul în condițiile concrete ale obiectului, valorii și duratei acestuia, precum și ale mecanismului de finanțare prin Programul „...”, în cadrul căruia transferurile de la bugetul de stat se realizează în limita creditelor bugetare anuale disponibile și în ordinea cronologică a solicitărilor de transfer, fiind posibilă chiar continuarea implementării din surse proprii sau alte surse legal constituite până la recuperarea ulterioară a sumelor.

În consecință, se impune respingerea contestației și menținerea documentației de atribuire astfel cum a fost publicată.

Referitor la cea de a doua cerință contestată din fisa de date a achiziției privind "secțiunea III.....a) Capacitatea tehnică și/sau profesională din Fisa de date a achiziției, cu titlu prealabil, autoritatea contractantă arată că a procedat la remedierea formulării inițiale a cerinței privind experiența similară, prin publicarea unei erate, în sensul că

experiența similară solicitată, respectiv executarea în ultimii 5 ani, raportați la data- limită de depunere a ofertelor, a unor lucrări similare în valoare cumulată de cel puțin... fără TVA, poate fi demonstrată prin lucrări executate în cadrul a maximum 2 contracte. În consecință, critica formulată de contestator trebuie analizată exclusiv prin raportare la forma remediată a documentației, iar nu la formularea inițială. Din această perspectivă, susținerea contestatorului... căreia cerința ar trebui relaxată suplimentar, în sensul acceptării experienței similare la nivelul a maximum 3 contracte, este neîntemeiată.

... art. 178 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016, autoritatea contractantă are dreptul de a stabili cerințe privind capacitatea tehnică și profesională care sunt necesare și adecvate pentru a se asigura că operatorii economici dețin experiența necesară pentru executarea contractului la un standard de calitate corespunzător, iar această capacitate poate fi evaluată tocmai prin raportare la contractele executate în trecut. În același sens, art. 29 alin. (1) din HG nr. 395/2016 prevede că, criteriile de calificare trebuie să reflecte posibilitatea concretă a operatorului economic de a îndeplini contractul și de a rezolva eventualele dificultăți legate de executarea acestuia, iar art. 31 alin. (1) interzice numai cerințele nerelevante sau disproporționate în raport cu natura și complexitatea contractului.

Așadar, legea nu consacră un drept al operatorului economic de a impune autorității contractante numărul... contracte pe care îl consideră convenabil, ci recunoaște autorității contractante marja de apreciere de a fixa acel nivel și acea structură a experienței similare care permit verificarea reală a capacității de execuție pentru contractul concret.

De altfel, Instrucțiunea ANAP nr.... confirmă fără echivoc că autoritatea contractantă este îndreptățită să stabilească atât plafonul valoric/cantitativ al experienței similare, cât și numărul... contracte prin care acest plafon poate fi atins. Art. 3 alin. (1) și alin. (2) lit. b) impune autorității contractante să ofere repere suficiente operatorilor economici inclusiv prin stabilirea numărului... de contracte prin care se poate demonstra experiența similară, iar art. 6 alin. (1) lit. b) prevede expres ca variantă legală de formulare a cerinței executarea unor lucrări a căror valoare cumulată a fost de minimum „X” lei la nivelul a maximum „X” contracte, număr stabilit de autoritatea contractantă. Prin urmare, cadrul emis de ANAP nu susține teza contestatorului, ci..., confirmă legalitatea opțiunii autorității contractante de a fixa un prag de maximum 2 contracte, atât timp cât această opțiune este motivată.

În speță, cerința astfel remediată este pe deplin justificată de obiectul și anvergura proiectului, care vizează execuția unei rețele de alimentare cu apă și canalizare. Or, prin raportare la natura unor asemenea lucrări, dificultatea nu rezidă exclusiv în... financiară a lucrărilor, ci și în caracterul lor liniar și extins, care implică organizarea și coordonarea execuției pe lungimi semnificative de rețea, gestionarea simultană ori succesivă a mai multor fronturi de lucru, corelarea cu rețele și utilități existente, realizarea traversărilor, refacerea suprafețelor afectate, efectuarea probelor, testelor și punerii în funcțiune, precum și asigurarea continuității tehnice și funcționale a întregului sistem. Acesta este exact tipul de complexitate la care Instrucțiunea ANAP nr.... obligă autoritatea

contractantă să se raporteze atunci când stabilește experiența similară și numărul... contracte admise pentru demonstrarea acesteia.

Din această perspectivă, solicitarea contestatorului de a permite demonstrarea experienței similare prin maximum 3 contracte nu este mai adecvată obiectului achiziției, ci doar mai permisivă în abstract. Or, autoritatea contractantă nu este obligată să adopte varianta cea mai largă imaginabilă, ci varianta proporțională și aptă să verifice în mod real experiența relevantă pentru contractul ce urmează a fi atribuit.

În cazul unui proiect de infrastructură edilitară de anvergură, experiența dispersată în 3 contracte reduce gradul de concentrare a probei privind capacitatea tehnică și organizatorică a ofertantului.

Cu alte cuvinte, cu cât experiența este fragmentată într-un număr mai mare de contracte, cu atât devine mai puțin convingătoare demonstrarea faptului că operatorul economic a gestionat deja lucrări comparabile ca întindere, continuitate, mobilizare și coordonare cu cele ce fac obiectul prezentei proceduri.

Mai mult, aceeași Instrucțiune ANAP nr.... arată, la art. 3 alin. (4), că în cazul unor obiective a căror complexitate presupune realizarea unui număr mai mare de lucrări similare, prezintă relevanță ducerea la îndeplinire a unui număr de cel puțin două asemenea exerciții, similare ca anvergură și complexitate, fiind dat chiar exemplul unor construcții cu componentă tehnologică semnificativă, precum stațiile de epurare a apei uzate.

Acest reper este deosebit de relevant în prezenta cauză, întrucât contractul privește tot infrastructura de apă și canalizare, domeniu în care complexitatea nu poate fi redusă la simple cantități sau valori, ci privește și capacitatea de integrare și executare coerentă a unui sistem tehnic unitar. Prin urmare, opțiunea autorității contractante de a accepta experiența similară în maximum 2 contracte nu este excesivă, ci se situează exact în logica reperelor ANAP pentru lucrări complexe de infrastructură.

Se observă, așadar, că autoritatea contractantă a adoptat deja o soluție mai favorabilă concurenței decât formularea inițială, prin publicarea eratei și permiterea demonstrării experienței similare prin două contracte, nu printr-un singur contract. Contestatorul solicită..., o experiență similară, până la trei contracte, fără a demonstra în concret de ce, în raport cu specificul lucrărilor de rețele apă-canal și cu lungimea semnificativă a acestora, experiența fracționată suplimentară ar păstra aceeași relevanță probatorie. Or, simpla preferință a contestatorului pentru o condiție mai permisivă nu echivalează cu nelegalitatea cerinței stabilite de autoritatea contractantă. Testul de legalitate nu este dacă se poate imagina o variantă și mai indulgentă, ci dacă varianta aleasă este relevantă și proporțională. În speță, această condiție este îndeplinită.

Față de toate aceste considerente, critica formulată de contestator este neîntemeiată. Cerința privind experiența similară, astfel cum a fost remediată prin erată, în sensul acceptării demonstrării acesteia prin lucrări executate în cadrul a maximum 2 contracte, este conformă cu art. 178 și art. 179 din Legea nr. 98/2016, cu art. 29 și art. 31 din HG nr. 395/2016 și cu Instrucțiunea ANAP nr..... Ea este relevantă, necesară și proporțională în raport cu obiectul concret al contractului, respectiv execuția unor rețele de alimentare cu apă și canalizare de anvergură, unde lungimea rețelelor și

dificultatea tehnico-organizatorică a lucrărilor justifică în mod obiectiv menținerea unei experiențe suficient de concentrate, la nivelul a maximum 2 contracte, iar nu extinderea acesteia la maximum 3 contracte, astfel cum solicită contestatorul. În consecință, se impune respingerea criticii și menținerea documentației de atribuire în forma rezultată în urma eratei.

Referitor la cea de a treia cerință contestată privind secțiunea III.....a) *Capacitatea tehnică și/sau profesională* din Fișa de date a achiziției, "a) Experiența similară - servicii de proiectare faza proiect tehnic: Ofertantul trebuie să dovedească că a prestat în mod corespunzător servicii similare în ultimii 3 ani, raportați la data-limită de depunere a ofertelor, în valoare cumulată de cel puțin..., fara TVA, minim 21 de km de rețea de apă sau canalizare și minim 6... de branșamente, în cadrul a maxim 1 contract a cărui obiect a constat în: elaborare de documentații tehnice aferente oricăror faze de proiectare (proiect tehnic de execuție) pentru construire/reabilitare/ modernizare/ extindere canalizare/alimentare cu apă și/sau lucrări de rețele tehnice edilitare supraterane/subterane.

Prin servicii similare se înțeleg servicii de proiectare constând în elaborarea de documentații tehnice aferente fazei de proiectare - proiect tehnic de execuție pentru construire/ reabilitare/ modernizare/ extindere canalizare/alimentare cu apă și/sau lucrări de rețele tehnice edilitare supraterane/subterane....".

Autoritatea contractantă solicită respingerea criticii formulate de contestator ca neîntemeiată și menținerea cerinței minime de calificare privind experiența similară pentru serviciile de proiectare, întrucât aceasta a fost stabilită cu respectarea dispozițiilor art. 178 și art. 179 lit. b) din Legea nr. 98/2016, precum și ale art. 29 alin. (1) și art. 31 alin. (1) din HG nr. 395/2016, fiind relevantă, necesară și proporțională în raport cu natura, obiectul și complexitatea contractului de servicii ce urmează a fi atribuit.

Cadrul legal aplicabil permite autorității contractante să stabilească cerințe privind experiența similară în măsura în care acestea sunt apte să verifice dacă operatorul economic deține experiența necesară executării contractului la un standard de calitate corespunzător, iar criteriile de calificare trebuie să reflecte posibilitatea concretă a acestuia de a îndeplini contractul și de a gestiona dificultățile inerente executării sale.

Critica formulată de contestator ignoră faptul că autoritatea contractantă nu a solicitat experiență identică obiectului contractului, ci experiență similară, definită în mod obiectiv prin raportare la tipologia prestației și la complexitatea efectivă a investiției. Instrucțiunea ANAP nr.... prevede expres că experiența similară nu trebuie formulată în sensul impunerii unor servicii identice cu cele care fac obiectul contractului, ci prin permiterea unor servicii similare sau superioare din punctul de vedere al complexității și/sau al scopului urmărit. Totodată, aceeași instrucțiune recunoaște dreptul autorității contractante de a stabili atât plafonul valoric/cantitativ, cât și numărul... contracte prin care experiența similară poate fi demonstrată.

În speță, contractul privește servicii de proiectare în faza proiect tehnic de execuție pentru lucrări de infrastructură edilitară, respectiv rețele de alimentare cu apă și/sau canalizare.... HG nr. 907/2016, proiectul tehnic de execuție reprezintă documentația tehnico- economică prin care

proiectantul dezvoltă, detaliază și, după caz, optimizează soluția aprobată, aceasta incluzând părți scrise și desenate, memorii tehnice pe specialități, caiete de sarcini, liste de cantități și graficul general de realizare a investiției. Rezultă, așadar, că prestația solicitată nu are caracter simplu sau fragmentabil arbitrar, ci presupune o abordare integrată și coerentă a soluției tehnice.

În mod justificat, autoritatea contractantă a transpus această complexitate în cerința de experiență similară printr-un dublu reper, valoric și cantitativ, respectiv minimum... fără TVA, minimum 21 km de rețea de apă sau canalizare și minimum 6... de bransamente. O asemenea formulare este în deplin acord cu Instrucțiunea ANAP nr...., care permite definirea experienței similare prin plafon valoric/cantitativ, cu condiția ca acesta să fie raportat la obiectul și complexitatea contractului. Eliminarea nivelului valoric ori a celui cantitativ, astfel cum solicită contestatorul, ar lipsi cerința de conținutul ei efectiv și ar împiedica autoritatea contractantă să verifice, în mod real, dacă experiența invocată este comparabilă sub aspectul anvergurii prestației și al dificultății tehnice.

Reperul valoric de... a fost stabilit pentru a verifica dacă operatorul economic a prestat anterior servicii de proiectare de o amploare economică substanțial apropiată, ceea ce reflectă nivelul de efort profesional, de coordonare interdisciplinară, de integrare a specialităților, de elaborare a pieselor scrise și desenate, a listelor de cantități și a... general, așa cum sunt acestea configurate de HG nr. 907/2016 pentru faza proiect tehnic de execuție. În schimb, reperele cantitative de 21 km rețea și 6... bransamente nu dublează criteriul valoric, ci exprimă o altă dimensiune a complexității, respectiv întinderea fizică și gradul de ramificare al sistemului proiectat, relevante în mod direct pentru lucrări de apă și canalizare, unde dificultatea proiectării derivă nu numai din... serviciului, ci și din lungimea traseelor, numărul punctelor de racordare, corelarea profilurilor și soluțiilor tehnice, coordonarea cu utilitățile existente și asigurarea coerenței funcționale a întregului sistem.

Prin urmare, cerința a fost construită tocmai în acord cu art. 3 alin. (5) din Instrucțiunea ANAP nr...., întrucât reperul valoric și cel cantitativ nu urmăresc același lucru, ci descriu perspective distincte ale complexității contractului.

Totodată, alegerea acestor valori răspunde principiului proporționalității: un nivel inferior ar fi permis demonstrarea experienței prin prestații marginale ori aferente unor sisteme de întindere redusă, insuficiente pentru a garanta capacitatea de a elabora un proiect tehnic unitar pentru o investiție de circa 31 km și 720 bransamente, iar un nivel superior, ar fi apropiat excesiv cerința de obiectul concret al contractului, cu risc de a transforma experiența similară în experiență aproape identică.

Reiterează faptul ca, pragurile stabilite sunt, în mod evident, sub nivelul contractului ce urmează a fi atribuit, astfel încât nu se poate susține existența unui caracter excesiv sau restrictiv. Din chiar datele procedurii rezultă că investiția are o dimensiune superioară, respectiv aproximativ 33 km de rețea și 720 de bransamente, în timp ce autoritatea contractantă a solicitat numai 21 km de rețea și 6... de bransamente, respectiv un nivel inferior al experienței similare.

Prin urmare, nu s-a pretins reproducerea integrală a obiectului contractului, ci doar dovada unei experiențe suficient de consistente pentru a oferi garanția executării corespunzătoare a prestației contractuale. Această împrejurare confirmă respectarea principiului proporționalității.

În ceea ce privește solicitarea contestatorului de a permite demonstrarea cerinței prin 3 proiecte și de a elimina nivelul valoric ori cantitativ, aceasta este pur afirmativă și nu este însoțită de nicio justificare tehnică sau juridică reală. Contestatorul nu arată de ce tocmai 3 proiecte, iar nu 1 sau 2, ar conserva aceeași relevanță probatorie și nici de ce eliminarea unuia dintre repere ar mai permite verificarea reală a complexității prestației.

Or... art. 7 alin. (1) din Instrucțiunea ANAP nr...., analiza de legalitate nu se face prin raportare la preferința subiectivă a contestatorului pentru o cerință mai permisivă, ci prin raportare la capacitatea autorității contractante de a motiva de ce nivelul și structura cerinței sunt necesare pentru a demonstra că un operator economic deține experiența adecvată contractului.

În cauză, fragmentarea experienței în 3 proiecte ar reduce forța probatorie a cerinței, întrucât ar permite atingerea formală a pragurilor prin cumularea unor prestații distincte, fără demonstrarea faptului că operatorul economic a gestionat deja, în mod unitar și coerent, un proiect tehnic de anvergură comparabilă.

Pentru aceste motive, cerința criticată este legală, obiectivă și proporțională, iar solicitarea contestatorului de modificare a acesteia este neîntemeiată.

În ceea ce privește formularea „în cadrul a maximum 1 contract”, aceasta nu a fost introdusă arbitrar, ci pentru a verifica existența unei experiențe integrate, iar nu a uneia pur formale, obținute prin alăturarea unor prestații disparate. Instrucțiunea ANAP nr.... permite în mod expres formularea cerinței la nivelul unui singur contract, cu condiția justificării acesteia. În speță, această opțiune este justificată de specificul contractului: proiectarea în faza proiect tehnic de execuție a unor rețele de apă și/sau canalizare de asemenea dimensiuni presupune nu doar elaborarea unor documente tehnice separate, ci coordonarea unitară a traseelor, bransamentelor, specialităților, detaliilor de execuție, listelor de cantități și etapizării lucrărilor, într-un ansamblu tehnic coerent și utilizabil pentru execuție.

În aceste condiții, numai experiența dobândită în cadrul unui contract unitar oferă o probă reală a capacității de coordonare, coerență și trasabilitate tehnică pe care o presupune prestația solicitată.

În mod corespunzător, solicitarea contestatorului de a permite cumularea experienței similare din 3 contracte este neîntemeiată. O asemenea fragmentare ar reduce forța probatorie a cerinței, întrucât ar permite atingerea formală a pragurilor stabilite prin însumarea unor prestații executate în contexte distincte, fără demonstrarea capacității reale de a gestiona unitar un proiect tehnic comparabil ca amploare și complexitate.

Or, pentru un contract care vizează proiectarea unei rețele extinse de alimentare cu apă și canalizare, cu indicatori fizici semnificativi, relevantă nu este simpla însumare a unor experiențe parțiale, ci dovada că

operatorul economic a gestionat deja un proiect coerent, comparabil prin dimensiune, dificultate și rezultat tehnic. Aceasta este tocmai logica permisă și impusă de Instrucțiunea ANAP nr.... atunci când autoritatea contractantă justifică limitarea numărului... de contracte admise.

Nu poate fi primită nici susținerea... căreia cerința ar restrânge concurența, câtă vreme Legea nr. 98/2016 permite operatorilor economici să participe în asociere și să invoce susținerea unor terți pentru demonstrarea îndeplinirii criteriilor de calificare, inclusiv a celor referitoare la capacitatea tehnică și profesională. În consecință, procedura nu este închisă artificial, ci filtrează în mod legitim numai acei operatori economici care, individual ori prin formele de cooperare permise de lege, pot demonstra aptitudinea efectivă de a executa contractul.

Față de toate aceste considerente, rezultă că cerința contestată este legală și proporțională, întrucât: nu impune experiență identică, ci experiență similară; utilizează în mod legitim atât repere valorice, cât și repere cantitative, stabilite sub nivelul contractului ce urmează a fi atribuit; justifică formularea la nivelul unui singur contract prin necesitatea verificării unei experiențe integrate, unitare și coerente, adecvate proiectării tehnice a unui obiectiv de infrastructură edilitară de anvergură. În consecință, se impune respingerea criticii formulate de contestator și menținerea cerinței astfel cum a fost stabilită în documentația de atribuire.

Referitor la cea de-a patra cerința contestată din fișa de date a achiziției privind cerința IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice, "... servicii proiectare - Ofertantul va face o descriere a serviciilor ce urmează a fi prestate, în corelație cu lucrările care urmează să fie proiectate în așa fel încât să se poată stabili cu certitudine faptul că ofertantul a înțeles solicitarea din studiul de fezabilitate și restul documentației de atribuire; descrierea va include în mod obligatoriu și etapele de prestare a serviciilor.

Piese desenate (plan de situație cu amplasamentul lucrărilor și a tuturor profilelor care să conțină amplasarea tuturor elementelor tehnice, profile longitudinale, profile transversale cu amplasarea conductelor din 50 în 50 m, planse de specialități, detalii, etc.) din care să reiasă corespondența cu cerințele Caietului de Sarcini și cu lucrările proiectate prin Studiul de fezabilitate. Etapele de prestare se vor corela cu graficul de prestare a serviciilor.

Critica formulată de contestator este, în principal, rămasă fără obiect, întrucât autoritatea contractantă a publicat o erată, prin care a eliminat cerința inițială referitoare la prezentarea pieselor desenate detaliate.

În forma remediată a documentației, s-a menținut, exclusiv, obligația de prezentare a unui memoriu tehnic al serviciilor de proiectare și a unui plan de situație cu amplasamentul lucrărilor, strict în scopul demonstrării înțelegerii proiectului.

În această formă, cerința este legală, necesară și proporțională.... nr...., modificată și completată, oferta trebuie elaborată în conformitate cu documentele achiziției, iar... HG nr. 395/2016, modificată și completată comisia de evaluare are obligația de a verifica propunerea tehnică și conformitatea acesteia cu cerințele minime din caietul de sarcini. În lipsa unor elemente tehnice minime, această verificare ar fi pur formală.

Memoriul tehnic solicitat nu reprezintă o predare anticipată a proiectului tehnic, ci doar un instrument minimal de evaluare, necesar pentru a stabili dacă ofertantul a înțeles studiul de fezabilitate, cerințele caietului de sarcini, etapele de prestare și corelarea acestora cu graficul de prestare. O simplă declarație generică de conformitate nu ar permite o evaluare reală a propunerii tehnice.

Nici planul de situație cu amplasamentul lucrărilor nu are caracter excesiv. În cazul unor servicii de proiectare pentru rețele de apă și/sau canalizare, amplasamentul și înțelegerea traseelor reprezintă elemente esențiale ale prestației. Solicitarea unui asemenea plan minimal este firesc corelată cu obiectul contractului și nu poate fi confundată cu elaborarea documentației complete aferente fazei proiect tehnic de execuție..., HG nr. 907/2016 arată că proiectul tehnic de execuție include un ansamblu mult mai amplu de piese scrise și desenate; or, după erată, autoritatea contractantă nu mai solicită acel nivel de detaliu.

Față de aceste considerente, se impune constatarea că partea criticii referitoare la piesele desenate detaliate a rămas fără obiect ca urmare a eratei, iar cerința rămasă, constând în prezentarea memoriului tehnic și a planului de situație cu amplasamentul lucrărilor, este legală, rezonabilă și proporțională, motiv pentru care solicităm respingerea criticii ca neîntemeiată.

Referitor la cea de a cincea cerință contestată din fișa de date a achiziției privind "factorii de evaluare privind experiența specifică a managerului de contract, șefului de proiect instalații tehnico-edilitare, șefului de șantier, inginerului proiectant instalații tehnico-edilitare și inginerului proiectant instalații electrice, solicită modificarea modului de punctare, în sensul ca punctajul maxim să se acorde pentru experiența specifică în patru sau mai multe proiecte.

Autoritatea contractantă apreciază că subfactorul de evaluare privind experiența specifică a expertului cheie este legal, obiectiv și proporțional stabilită, cu respectarea dispozițiilor... nr.... modificată și completată și ale H.G. nr. 395/2016 modificată și completată.

Experiența expertului-cheie propus are impact direct asupra nivelului calitativ de executare a contractului și asupra rezultatului acestuia, motiv pentru care a fost utilizată ca element de departajare în cadrul criteriului de atribuire.

Algoritmul de calcul este clar, verificabil și nediscreționar, punctajul fiind acordat pe tranșe determinate în funcție de numărul proiectelor relevante în domeniul proiectării la care expertul a participat. Structura pe intervale 2-4 proiecte, 5-8 proiecte și peste 8 proiecte este în concordanță cu exemplele și orientările ANAP privind evaluarea experienței experților-cheie, care admit punctarea graduală a experienței specifice în funcție de numărul proiectelor/contractelor relevante. Subfactorul nu instituie o cerință minimă de calificare, ci un criteriu de departajare calitativă, prin care se recompensează experiența profesională superioară, relevantă pentru obiectul contractului."

Autoritatea contractantă solicită respingerea criticii formulate împotriva algoritmului de calcul, ca neîntemeiată, întrucât subfactorul contestat este stabilit cu respectarea dispozițiilor... nr.... și ale H.G. nr. 395/2016, fiind în legătură directă cu obiectul contractului, apt să reflecte

un avantaj calitativ real și formulat într-o manieră obiectivă, clară și verificabilă.... art. 187 alin. (3) din Legea nr. 98/2016, factorii de evaluare pot privi inclusiv organizarea, calificarea și experiența personalului desemnat pentru executarea contractului, atunci când calitatea acestui personal poate avea un impact semnificativ asupra nivelului de executare și asupra rezultatului contractului.

Critica contestatorului ignoră tocmai premisa legală a acestei categorii de factori de evaluare: în contractele în care rezultatul depinde în mod real de competența experților-cheie, experiența persoanei propuse nu este un element formal, ci unul care influențează direct calitatea prestației. Normele metodologice aprobate prin H.G. nr. 395/2016 prevăd expres, la art. 32 alin. (3), că factorii de evaluare se pot referi la organizarea, calificarea și/sau experiența personalului care va realiza efectiv activitățile contractului, atunci când calitatea acestuia are impact semnificativ asupra nivelului de executare și a rezultatului, iar alin. (2) din același articol impune ca algoritmul de punctare să fie precizat clar și detaliat, să aducă un avantaj real și să poată fi urmărit în procesul de evaluare.

De asemenea, algoritmul de punctare criticat este unul obiectiv, măsurabil și nediscreționar. Acordarea unui punctaj diferențiat în funcție de numărul proiectelor relevante la care expertul a participat, pe intervale determinate numeric, respectiv 2-4 proiecte, 5-8 proiecte și peste 8 proiecte, exclude arbitrariul și permite verificarea documentară facilă a punctajului acordat. Comisia de evaluare nu este pusă în situația de a aprecia subiectiv „cât de bun” este expertul, ci doar de a verifica dacă acesta se încadrează într-o anumită tranșă de experiență și de a aplica punctajul prestabilit. O asemenea metodă răspunde exact exigenței legale ca factorii și algoritmul lor de punctare să fie clari, detaliați și verificabili.

Mai mult, structura algoritmului contestat este consonantă inclusiv cu orientările și practica de verificare ANAP.

În Instrucțiunea nr...., ANAP menționează exemple de factori de evaluare privind calificarea, experiența profesională și/sau modul de organizare a experților-cheie, iar în materialele ANAP privind cele mai frecvente observații formulate în controlul ex-ante apar explicit exemple de grile bazate pe intervale de tipul „între 2-4 proiecte - 2 puncte; între 5-7 proiecte - 4 puncte; peste 8 proiecte - 6 puncte”, ceea ce confirmă că logica punctării progresive a experienței expertului prin tranșe numerice este una admisibilă și uzuală în practica achizițiilor publice.

În plus, critica este cu atât mai puțin fondată cu cât ANAP a semnalat, în practica sa de control, chiar necesitatea formulării clare a experienței specifice a experților și a modului de punctare, nu eliminarea unor asemenea subfactori. Din această perspectivă, soluția adoptată de autoritatea contractantă este una prudentă: experiența este cuantificată prin numărul proiectelor, pe intervale prestabilite, fără formule vagi și fără aprecieri discreționare.

Solicitarea contestatorului ca punctajul maxim să se acorde pentru experiența specifică în 4 proiecte este neîntemeiată și lipsită de fundament concret. Contestatorul nu justifică în niciun mod de ce pragul de 4 proiecte ar fi suficient pentru acordarea punctajului maxim și nu explică de ce experiența acumulată în 4 proiecte comparabile ar trebui considerată echivalentă, din perspectiva avantajului calitativ urmărit de autoritatea

contractantă, cu experiența acumulată în 8 sau mai multe proiecte similare.

Or, tocmai aceasta este funcția unui factor de evaluare: să permită o departajare efectivă între niveluri diferite de experiență relevantă, nu să aplatizeze diferențele reale dintre experți. Dacă punctajul maxim ar fi acordat deja de la 4 proiecte, factorul de evaluare și-ar pierde în mod evident capacitatea de a diferenția între o experiență medie, una ridicată și una superioară, contrar logicii exprimate de ANAP în Instrucțiunea nr.....

Cu alte cuvinte, contestatorul nu demonstrează nelegalitatea algoritmului stabilit de autoritatea contractantă, ci exprimă doar preferința pentru o variantă mai permisivă. Or, simpla opțiune subiectivă pentru o grilă mai indulgentă nu este aptă să răstoarne legalitatea unui factor de evaluare care are legătură directă cu obiectul contractului, reflectă un avantaj real și este construit printr-un algoritm clar, verificabil și nediscreționar. În plus, reperele ANAP arată tocmai contrariul tezei contestatorului, anume că punctajul maxim poate fi rezervat experienței superioare și că punctarea graduală pe clase de proiecte reprezintă soluția recomandată pentru a evita distorsionarea rezultatului procedurii.

Față de toate aceste considerente, critica formulată de contestator este neîntemeiată.

Subfactorii de evaluare privind experiența specifică a managerului de contract, șefului de proiect instalații tehnico-edilitare, șefului de șantier, inginerului proiectant instalații tehnico-edilitare și inginerului proiectant instalații electrice sunt legali, obiectivi și proporționali, iar algoritmul de punctare pe tranșe este conform atât dispozițiilor... nr.... și ale HG nr. 395/2016, cât și orientărilor exprese din Instrucțiunea ANAP nr..... În consecință, se impune respingerea criticii și menținerea documentației de atribuire astfel cum a fost publicată.

Față de toate considerentele expuse, autoritatea contractantă apreciază că motivele invocate prin contestație sunt neîntemeiate, cerințele contestate fiind stabilite cu respectarea dispozițiilor legale aplicabile, în mod obiectiv, justificat și proporțional, prin raportare la natura, complexitatea... și specificul contractului ce urmează a fi atribuit.

Contestatorul nu a demonstrat existența vreunei încălcări a principiilor care guvernează materia achizițiilor publice și nici nu a prezentat argumente de natură să răstoarne prezumția de legalitate a documentației de atribuire, limitându-se, în esență, la a propune soluții alternative mai permissive, fără a justifica de ce acestea ar fi mai adecvate obiectului contractului.

În consecință, solicită Consiliului respingerea contestației ca neîntemeiată și menținerea documentației de atribuire astfel cum a fost publicată/modificată prin măsurile de remediere adoptate de autoritatea contractantă.

Prin adresa înregistrată la CNSC cu nr..... depune, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din..., emisă de..., în valoare de..... dispozițiilor art. 611 din Legea nr. 101/2016.

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă, online, pentru atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect „...”, cod....

În acest sens a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP anunțul de participare nr...., criteriul de atribuire stabilit fiind „cel mai bun raport calitate-preț” și termenul limită pentru depunerea ofertelor..., ora 15:....

Împotriva documentației de atribuire... a formulat contestația care face obiectul dosarului nr.....

Referitor la critica cu privire la cerința ca ofertantul câștigător să probeze accesul la disponibilități financiare de minim..., pentru o perioadă de minim 10 luni, Consiliul reține că în cadrul anunțului de participare, la cap. III....) Situația economică și financiară, autoritatea contractantă a solicitat:

„Modalitatea de îndeplinire: Ofertantul clasat pe primul loc, în urma aplicării criteriului de atribuire, va trebui să demonstreze că are acces sau are disponibile, la momentul solicitării documentelor-suport care confirmă cele declarate în DUAЕ, resurse financiare reale, negrevate de datorii, în cuantum de minimum... fără TVA, necesare pentru asigurarea unui cash-flow minim pentru o perioadă de minim 10 luni de la semnarea contractului. Suma va fi destinată exclusiv îndeplinirii viitorului contract, independent de alte angajamente contractuale ale operatorului economic.

... solicitată reflectă necesarul de lichiditate minim pe perioada inițială a execuției contractului și este stabilită proporțional cu... estimată și durata de execuție a contractului.

Formula de calcul a cash-flow-ului minim necesar:

$$CF = Ve \times n / Dc$$

unde:

- Ve=... estimată a contractului*
- n= perioada pentru care se solicită cash-flow*
- Dc= durata de execuție a contractului*

Modalități de îndeplinire: Cerința poate fi îndeplinită direct de către ofertant sau prin susținere acordată de terț/i susținător/i... art. 182 din Legea nr. 98/2016. În acest caz ofertantul are obligația de a dovedi...tractante 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 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.

Autoritatea contractanta va verifica daca terțul/ terții care asigura susținerea in ceea ce privește îndeplinirea criteriilor referitoare la capacitatea economică și financiară îndeplinește criteriile relevante privind capacitatea sau nu se încadrează in motivele de excludere prevăzute la art. 164, 165 si... din legea 98/2016 modificată și completată.

Daca terțul/terții nu îndeplinește/îndeplinesc criteriile relevante privind capacitatea economică și financiară sau se încadrează în unul dintre

motivele de excludere prevăzute la art. 164, 165 și... din legea 98/2016 modificată și completată, autoritatea contractantă va solicita, o singură dată, ca operatorul economic să înlocuiască tertul/terții sustinator/sustinatori fără ca acest aspect să aducă atingere principiului tratamentului egal prevăzut la art. 2 alin. (2) lit. b) din Legea 98/2016. În scopul verificării îndeplinirii criteriilor de calificare și selecție de către tertul/terții care acordă susținere, în condițiile art.... alin. (1) din Lege, autoritatea contractantă poate solicita tertului/ tertilor sustinator(i), oricând pe parcursul procesului de evaluare, documente și informații suplimentare în legătură cu angajamentul dat sau cu documentele prezentate, în cazul în care există rezerve în ceea ce privește corectitudinea informațiilor sau documentelor prezentate sau cu privire la posibilitatea de executare a obligațiilor asumate prin respectivul angajament.

În cazul în care contractantul întâmpină dificultăți pe parcursul executării contractului de achiziție publică, iar susținerea acordată de unul sau mai mulți terți vizează îndeplinirea criteriilor referitoare la capacitatea economică și financiară, autoritatea contractantă va solicita ofertantului/ candidatului ca prin actul încheiat cu tertul/terții sustinator(i) să garanteze materializarea aspectelor ce fac obiectul respectivului angajament ferm.

Asociere de operatori economici: În cazul asocierii mai multor operatori economici, cerința privind fluxul de numerar disponibil (cash-flow) poate să fie îndeplinită prin cumul, de grupul de asociați.

Documente justificative pentru demonstrarea îndeplinirii cerinței (prezentate doar de ofertantul clasat pe primul loc, la solicitarea...tractante):

- Scrisoare din partea băncilor/ societăților finanțatoare sau alte documente echivalente prin care ofertantul atestă că deține accesul la o finanțare în valoare de cel puțin... fără TVA, pentru minim 10 luni de la data semnării contractului. Pentru demonstrarea posibilității de acces la resurse financiare de minimum... fără TVA, necesare derulării contractului pentru primele 10 luni, ofertantul poate utiliza, dar fără a se limita la, următoarele opțiuni: resurse reale negrevate de datorii care vor fi exclusiv folosite pentru derularea contractului, linii de credit confirmate de bănci, alte mijloace financiare suficiente pentru a realiza cash flow-ul.

Disponibilitatea de susținere a contractului, indiferent sub ce formă este dovedită, va trebui să conțină denumirea contractului, suma și perioada solicitată. La momentul solicitării documentelor suport D.U.A.E., ofertantul declarat câștigător în clasamentul intermediar va transmite la solicitarea...tractante documentele prin care dovedește îndeplinirea cerinței (extras de cont/ scrisoare de garanție bancară, etc.).

Prin intermediul acestor documente se va proba deținerea accesului la resurse financiare de minimum... fără TVA pentru perioada minimă solicitată de la semnarea contractului.

Din documentele depuse trebuie să rezulte suma și perioada pentru care se asigură accesul la disponibilitățile bănești pentru executarea contractului, conform celor solicitate în cadrul cerinței. În cazul prezentării unui extras de cont, ofertantul va prezenta, de asemenea, o Declarație pe proprie răspundere din care să rezulte accesul la disponibilitățile bănești pentru o perioadă egală de minim 3 luni aferentă execuției lucrărilor ce fac

obiectul contractului, independent de alte angajamente contractuale ale operatorului economic.

Persoanele juridice/fizice străine vor atașa copii după documentele justificative care probează îndeplinirea cerinței”.

În cadrul proiectului de contract, autoritatea contractantă a prevăzut:

„... - Achizitorul se obligă să plătească prețul către prestator în termen de 30 de zile de la data emiterii facturii de către acesta. Plățile în valută se vor efectua prin respectarea prevederilor legale.

... - Dacă achizitorul nu onorează facturile în termen de 15 zile de la expirarea perioadei prevăzute convenite, prestatorul are dreptul de a sista prestarea serviciilor. Imediat ce achizitorul onorează factura, prestatorul va relua prestarea serviciilor în cel mai scurt timp posibil.

(...)

... - În cazul în care achizitorul nu onorează facturile în termen de 30 de zile de la primirea facturii și acceptarea de plată de către achizitor, atunci acesta are obligația de a plăti, ca penalități, o sumă echivalentă cu... % din plata neefectuată pentru fiecare zi de întârziere până la îndeplinirea efectivă a obligațiilor.

... - Situațiile de lucrări acceptate, însoțite de factura reprezentând contravaloarea lucrărilor acceptate vor fi transmise către..., Lucrarilor publice si Administratiei. Achizitorul are obligatia de a efectua plata către executant in termen de 20 zile calendaristice de la data încasării sumelor de la..., Lucrarilor publice si Administratiei. Nu se vor efectua plăți în valuta.

Platile parțiale trebuie să fie făcute, la cererea executantului (antreprenorului), la... lucrărilor executate conform contractului. Beneficiarul va efectua plăți, în cursul fiecărui an calendaristic aferent executării contractului, în limita sumelor alocate de..., Lucrarilor publice si Administratiei din cadrul programului... de Investiții „...”.

Prețul serviciilor de proiectare va fi plătit după cum urmează:

- Pentru serviciile de Proiectare, inclusiv verificarea tehnică a proiectării la recepția serviciilor;

- Pentru serviciile de asistență tehnică din partea proiectantului, proporțional cu valoare lucrărilor executate și a serviciilor de asistență tehnică prestate.

(...)

Factura se emite numai după confirmarea de către Autoritatea Contractantă a situațiilor de lucrări transmise.

Lucrările executate trebuie să fie dovedite ca atare printr-o situație de lucrări, întocmită astfel încât să asigure o rapidă și sigură verificare a lor.

Situația de lucrări va fi întocmită pentru lucrările executate efectiv pe șantier în conformitate cu listele de cantități și, dacă este cazul, modificări și evaluate pe baza prețurilor unitare corespunzătoare.

La sfârșitul fiecărei luni calendaristice, Contractantul va transmite Autorității Contractante situația lucrărilor executate în luna respectivă, în forma agreată anterior cu reprezentantul Autorității Contractante, în care va prezenta detaliat sumele la care Contractantul se consideră îndreptățit, împreună cu documentele justificative aferente execuției lucrărilor, conform prevederilor legale și contractuale.

Toate documentele prezentate ca suport pentru situația de lucrări executate vor fi verificate, certificate de Dirigintele de șantier și responsabilul tehnic desemnat de Autoritatea Contractantă sub aspectul conformității cu realitatea și cu cerințele...-tractante (astfel cum sunt descrise și detaliate în Caietul de Sarcini și în Contract), în ceea ce privește:

i. Cantitățile/volumele prezentate ca executate zilnic și în cadrul lunii respective pe fiecare activitate/articol de lucrări;

ii. Respectarea prevederilor documentației de execuție aferente Amplasamentului;

iii. Prețurile unitare pentru articolele de Lucrări;

iv. Respectarea prevederilor legale și contractuale referitoare la calitatea Lucrărilor, protecția mediului, sănătatea, siguranța și protecția muncii;

v. Minuta de la întâlnirea privind stabilirea stadiului Lucrărilor, ce va include cel puțin următoarele puncte (în funcție de necesitățile de moment, orice alte teme care sunt considerate adecvate vor fi adăugate): remarci referitoare la desfășurarea activităților, aspecte de rezolvat în perioada următoare; probleme care ar putea întârzia Graficul... detaliat de realizare a investiției publice acceptat; coordonarea... de realizare a investiției publice acceptat; identificarea oricăror propuneri de modificare cu efect asupra... de realizare a investiției publice acceptat și asupra datei de finalizare a Lucrărilor executate.

vi. Respectarea cerințelor de conformare la principiul DNSH;

vii. Orice alte cerințe care reies din documentația aplicabilă pusă la dispoziție de Autoritatea Contractantă în cadrul Contractului."

În cadrul caietului de sarcini, autoritatea contractantă a menționat că „Durata estimată pentru prestarea serviciilor (inclusiv asistență tehnică) este de aproximativ... luni, din care 1 lună (25 de zile) pentru realizarea documentațiilor de proiectare faza proiect tehnic inclusiv verificarea tehnică și 18 luni pentru asigurarea asistenței tehnice și este stabilită de Autoritatea Contractantă ca incluzând toate etapele necesare finalizării obiectivului de investiții”.

Față de aceste aspecte, Consiliul constată că... cash flow-ului solicitat în documentația de atribuire este disproporționată atât din punct de vedere al valorii, cât și din punct de vedere al perioadei pentru care a fost solicitat, deoarece în justificare, autoritatea contractantă a menționat că scopul acestei cerințe este de a evita bloc... financiare..., în același timp, menționează că lunar se vor depune situații de lucrări care vor fi confirmate de autoritate contractantă, condiție care stă la baza emiterii facturii, factură care se va plăti în 30 de zile de la emitere, iar durata întregului contract este de... luni.

A impune contractantului să dispună de disponibil în cont o sumă de bani pentru o perioadă de 10 luni, care reprezintă...% din întreaga perioadă de derulare a contractului, este o măsură disproporționată, în raport de natura și complexitatea contractului.

Pe cale de consecință, Consiliul urmează să admită critica și să oblige autoritatea contractantă la stabilirea cash flow-ului în raport de momentul la care se va face prima plată, și nu prin raportare la perioada stabilită de către aceasta pentru care se solicita cash flow, în speță de 10 luni.

Referitor la criticile cu privire la experiența similară, Consiliul reține următoarele:

În cadrul anunțului de participare, autoritatea contractantă a stabilit ca și cerință de calificare:

„b) Experiența similară - execuție lucrări

Ofertantul trebuie să fi executat lucrări similare în ultimii 5 ani, raportați la data-limită de depunere a ofertelor, în valoare cumulată de cel puțin... fără TVA. Se acceptă însumarea valorilor aferente lucrărilor executate în cadrul a maximum 1 contract.

(...)

a) Experiența similară - servicii de proiectare faza proiect tehnic

Ofertantul trebuie să dovedească că a prestat în mod corespunzător servicii similare în ultimii 3 ani, raportați la data-limită de depunere a ofertelor, în valoare cumulată de cel puțin..., fără TVA, minim 21 de km de rețea de apă sau canalizare și minim 6... de branșamente, în cadrul a maximum 1 contract a cărui obiect a constat în: elaborare de documentații tehnice aferente oricăror faze de proiectare (proiect tehnic de execuție) pentru construire/ reabilitare/ modernizare/ extindere canalizare/alimentare cu apă și/sau lucrări de rețele tehnice edilitare supraterrane/subterane.

Prin servicii similare se înțeleg servicii de proiectare constând în elaborarea de documentații tehnice aferente fazei de proiectare - proiect tehnic de execuție pentru construire/ reabilitare/ modernizare/ extindere canalizare/alimentare cu apă și/sau lucrări de rețele tehnice edilitare supraterrane/subterane.”

Ulterior depunerii contestației, autoritatea contractantă remediază cerința în sensul „b) Experiența similară - execuție lucrări

Ofertantul trebuie să fi executat lucrări similare în ultimii 5 ani, raportați la data-limită de depunere a ofertelor, în valoare cumulată de cel puțin... fără TVA. Se acceptă însumarea valorilor aferente lucrărilor executate în cadrul a maximum 2 contracte.”

În susținerea respingerii acestei critici autoritatea contractantă invocă prevederile art. 6 alin. (1) lit. b) din Instrucțiunea nr....:

„Art. 6. - (1) Autoritatea/Entitatea contractantă are următoarele variante de formulare a cerinței legate de numărul minim (un contract)/maximum de contracte, în relația cu un anumit nivel minim stabilit pentru experiența similară, excepția menționată la art. 3 alin. (4) fiind aplicabilă după caz:

a) furnizarea de produse/prestarea de servicii/execuția de lucrări a căror valoare a fost de minimum "X" lei (valoare ce nu depășește, ca regulă generală... estimată a contractului de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru ce urmează a fi atribuit) la nivelul unui contract;

b) furnizarea de produse/prestarea de servicii/execuția de lucrări a căror valoare cumulată a fost de minimum "X" lei (valoare ce nu depășește, ca regulă generală... estimată a contractului de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru ce urmează a fi atribuit) la nivelul a maximum "X" contracte (număr stabilit de către autoritatea/entitatea contractantă)”.
... autoritatea contractantă a ignorat prevederile art. 7 din aceeași instrucțiune, care dispun, în mod expres, că:

„(1) Atunci când impune cerințe minime de calificare referitoare la experiența similară, autoritatea/entitatea contractantă trebuie să fie în măsură să motiveze aceste cerințe, precum și necesitatea solicitării acestora în raport cu natura și anvergura contractului de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru ce urmează a fi atribuit, în cadrul strategiei de contractare. Prin intermediul acesteia vor fi prezentate argumentele pentru care un operator economic ce nu îndeplinește nivelul de complexitate asociat cerinței de către autoritatea/entitatea contractantă sau nu îl poate atinge prin numărul... contracte impus nu ar avea capacitățile necesare pentru a duce la bun sfârșit contractul ce urmează a fi atribuit.

(2) Încadrarea în situațiile excepționale prevăzute la art. 3 alin. (4), în care este posibil ca.../cantitatea produselor/serviciilor/lucrărilor furnizate/prestate/executate la nivelul a mai multe contracte să depășească... estimată/cantitatea contractului de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru ce urmează a fi atribuit, se argumentează la nivelul strategiei de contractare pe baza specificului și particularităților acestuia.”

În speță, autoritatea contractantă nu a motivat, sub niciun aspect, limitarea demonstrării experienței similare la maxim 2 contracte în ultimii ani, și nici nu a argumentat de ce un operator economic care nu deține experiență similară realizată în maxim 2 contracte, ci în 3 contracte, nu ar avea capacitățile necesare pentru a duce la bun sfârșit acest contract.

Cu privire la experiența similară a serviciului de proiectare, autoritatea contractantă face simple afirmații cu privire la insuficiența garantării capacității de a elabora un proiect tehnic unitar, pentru o investiție de cca. 31 km și 720 bransamente, omițând faptul că regulile și normele de proiectare nu se pot schimba, în funcție de dimensiunile rețelei și de numărul... bransamente.

Față de aceste aspecte criticile sunt întemeiate, urmând a fi admise.

Cu privire la criticile aferente cerinței IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice „... servicii proiectare - Ofertantul va face o descriere a serviciilor ce urmează a fi prestate, în corelație cu lucrările care urmează să fie proiectate în așa fel încât să se poată stabili cu certitudine faptul că ofertantul a înțeles solicitarea din studiul de fezabilitate și restul documentației de atribuire; descrierea va include în mod obligatoriu și etapele de prestare a serviciilor. Piese desenate (plan de situație cu amplasamentul lucrărilor și a tuturor profilelor care să conțină amplasarea tuturor elementelor tehnice, profile longitudinale, profile transversale cu amplasarea conductelor din 50 în 50 m, planșe de specialități, detalii, etc.) din care să reiasă corespondența cu cerințele Caietului de Sarcini și cu lucrările proiectate prin Studiul de fezabilitate. Etapele de prestare se vor corela cu graficul de prestare a serviciilor.”

Ulterior depunerii contestației, autoritatea contractantă remediază cerința, în sensul eliminării cerinței referitoare la prezentarea pieselor desenate detaliate.

Având în vedere că autoritatea contractantă a achiesat la aceste critici... nu le-a postat în SEAP Consiliul, în vederea respectării principiului transparenței statuat la art. 2 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 98/2016, va

obliga autoritatea contractantă să le aducă la cunoștința tuturor operatorilor economici, prin publicarea în SEAP.

Referitor la criticile cu privire la factorul de evaluare privind experiența specifică a managerului de contract, șefului de proiect instalații tehnico-edilitare și inginerului proiectant instalații electrice, Consiliul reține următoarele:

„Componenta tehnică 1 - Capacitatea profesională a Manager de contract

(...)

Algoritm de calcul: Punctarea experienței specifice a managerului de contract desemnat:

- pentru participarea managerului de contract la realizarea unui număr de la 2 la 4 proiecte în domeniul execuției pentru construire/ reabilitare/ modernizare/ extindere rețele de apă/ canalizare și/sau aducțiuni de apă

și/sau rețele de fluide/lucrări de rețele tehnice edilitare supraterane/ subterane se acordă 5 puncte;

- pentru participarea managerului de contract la realizarea unui număr de la 5 la 8 proiecte în domeniul execuției pentru construire/ reabilitare/ modernizare/ extindere rețele de apă/ canalizare și/sau aducțiuni de apă

și/sau rețele de fluide/lucrări de rețele tehnice edilitare supraterane/ subterane se acordă 7 puncte;

- pentru participarea managerului de contract la realizarea unui număr mai mare de 8 proiecte în domeniul execuției pentru construire/ reabilitare/ modernizare/ extindere rețele de apă/ canalizare și/sau aducțiuni de apă și/sau rețele de fluide/lucrări de rețele tehnice edilitare supraterane/subterane se acordă 10 puncte.

Componenta tehnică 2 - Capacitatea profesională a șefului de proiect instalații tehnico-edilitare

(...)

Algoritm de calcul: Punctarea experienței specifice a șefului de proiect desemnat:

- pentru participarea șefului de proiect instalații tehnico-edilitare la realizarea unui număr de la 2 la 4 proiecte în domeniul proiectării pentru construire/ reabilitare/ modernizare/ extindere rețele de apă/ canalizare și/sau aducțiuni de apă și/sau rețele de fluide/lucrări de rețele tehnice edilitare supraterane/subterane se acordă 5 puncte;

- pentru participarea șefului de proiect instalații tehnico-edilitare la realizarea unui număr de la 5 la 8 proiecte în domeniul proiectării pentru construire/ reabilitare/ modernizare/ extindere rețele de apă/ canalizare și/sau aducțiuni de apă și/sau rețele de fluide/lucrări de rețele tehnice edilitare supraterane/subterane se acordă 7 puncte;

- pentru participarea șefului de proiect instalații tehnico-edilitare la realizarea unui număr mai mare de 8 proiecte în domeniul proiectării pentru construire/ reabilitare/ modernizare/ extindere rețele de apă/ canalizare și/sau aducțiuni de apă și/sau rețele de fluide/lucrări de rețele tehnice edilitare supraterane/subterane se acordă 10 puncte.

Componenta tehnică 3 - Capacitatea profesională a șefului de șantier
(...)

Algoritm de calcul: Punctarea experienței specifice a șefului de proiect desemnat:

- pentru participarea șefului de șantier la realizarea unui număr de la 2 la 4 proiecte în domeniul execuției pentru construire/ reabilitare/ modernizare/ extindere rețele de apă/ canalizare și/sau aducțiuni de apă și/sau rețele de fluide/lucrări de rețele tehnice edilitare supraterane/subterane se acordă 5 puncte;

- pentru participarea șefului de șantier la realizarea unui număr de la 5 la 8 proiecte în domeniul execuției pentru construire/ reabilitare/ modernizare/ extindere rețele de apă/ canalizare și/sau aducțiuni de apă și/sau rețele de fluide/lucrări de rețele tehnice edilitare supraterane/subterane se acordă 7 puncte;

- pentru participarea șefului de șantier la realizarea unui număr mai mare de 8 proiecte în domeniul execuției pentru construire/ reabilitare/ modernizare/ extindere rețele de apă/ canalizare și/sau aducțiuni de apă și/sau rețele de fluide/lucrări de rețele tehnice edilitare supraterane/subterane se acordă 10 puncte.

Componenta tehnică 4 - Capacitatea profesională a inginerului proiectant instalații tehnico-edilitare

(...)

Algoritm de calcul: Punctarea experienței specifice a inginerului proiectant instalații tehnico-edilitare desemnat:

- pentru participarea inginerului proiectant instalații tehnico-edilitare desemnat la realizarea unui număr de la 2 la 4 proiecte pentru construire/ reabilitare/ modernizare/ extindere rețele de apă/ canalizare și/sau aducțiuni de apă și/sau rețele de fluide/lucrări de rețele tehnice edilitare supraterane/subterane se acorda 2 puncte;

- pentru participarea inginerului proiectant instalații tehnico-edilitare desemnat la realizarea unui număr de la 5 la 8 proiecte pentru construire/reabilitare/ modernizare/ extindere rețele de apă/ canalizare și/sau aducțiuni de apă și/sau rețele de fluide/lucrări de rețele tehnice edilitare supraterane/subterane se acorda 3 puncte;

- pentru participarea inginerului proiectant instalații tehnico-edilitare desemnat la realizarea unui număr mai mare de 8 proiecte pentru construire/ reabilitare/ modernizare/ extindere rețele de apă/canalizare și/sau aducțiuni de apă și/sau rețele de fluide/lucrări de rețele tehnice edilitare supraterane/subterane se acorda 5 puncte.

Componenta tehnică 5 - Capacitatea profesională a inginerului proiectant instalații electrice

(...)

Algoritm de calcul: Punctarea experienței specifice a inginerului proiectant instalații electrice desemnat:

- pentru participarea inginerului proiectant instalații electrice desemnat la realizarea unui număr de la 2 la 4 proiecte în domeniul proiectării de instalații electrice se acorda 2 puncte;

- pentru participarea inginerului proiectant instalații electrice desemnat la realizarea unui număr de la 5 la 8 proiecte în domeniul proiectării de instalații electrice se acorda 3 puncte;

- pentru participarea inginerului proiectant instalații electrice desemnat la realizarea unui număr mai mare de 8 proiecte în domeniul proiectării de instalații electrice se acorda 5 puncte.”

În soluționare, Consiliul reține că sunt incidente următoarele prevederi legale:

- Art. 32 din HG nr. 395/2016:

„Factorii de evaluare a ofertelor, precum și algoritmul de punctare prevăzut la alin. (1) se precizează în mod clar și detaliat în cadrul documentației de atribuire și vor reflecta metodologia de punctare a avantajelor care vor rezulta din propunerile tehnice și financiare prezentate de ofertanți și trebuie să aducă un avantaj real, să nu fie formali și să poată fi urmăriți în cadrul procesului de evaluare a ofertelor și aplicare a criteriului de atribuire”.

Contestatorul susține că numărul... punctate maxim este disproporționat raportat la durata contractului... omite prevederile art. 32 alin. (9) din HG nr. 395/2016: „Ponderea stabilită pentru fiecare factor de evaluare nu trebuie să conducă la distorsionarea rezultatului aplicării procedurii pentru atribuirea contractului de achiziție publică. Pentru fiecare factor de evaluare autoritatea contractantă are obligația de a stabili o pondere care să reflecte în mod corect:

a) importanța caracteristicii tehnice/funcționale considerate a reprezenta un avantaj calitativ, de mediu și/sau social ce poate fi punctat; sau

b) quantumul valoric al avantajelor de natură financiară pe care ofertanții le pot oferi prin asumarea unor angajamente suplimentare în raport cu cerințele minime prevăzute în caietul de sarcini sau documentul descriptiv”.

Astfel, legiuitorul a interzis distorsionarea rezultatului procedurii prin utilizarea unor ponderi care nu reflectă corect avantajele aduse...tractante. Deși principiul proporționalității guvernează întreaga procedură de atribuire conform art. 2 din Legea nr. 98/2016, stabilirea unor praguri de până la 8 proiecte nu apare ca disproporționată în raport cu complexitatea obiectivului de investiții. numărul... proiecte solicitat nu reprezintă o condiție minimă de calificare - care ar fi putut avea efect restrictiv, ci un criteriu de evaluare a calității, menit să asigure o corelație directă între expertiza practică extinsă a personalului propus și managementul riscurilor în execuția contractului.

În acord cu art. 32 din HG nr. 395/2016, autoritatea contractantă a demonstrat, în cadrul Strategiei de Contractare, avantajul real adus de o experiență specifică acumulată în peste 8 proiecte similare. Acest avantaj se traduce printr-o capacitate sporită de anticipare a bloc... tehnice specifice rețelelor edilitare subterane și prin reducerea timpilor de execuție, reflectând o valoare calitativă superioară, ce justifică acordarea punctajului maxim, în raport cu ofertele standard.

Implicarea unui expert într-un număr mai mic de contracte nu conduce la respingerea ofertei și la alocare unui punctaj mai mic, care la rândul său nu poate conduce în mod automat la imposibilitatea declarării ca și câștigătoare, în situația în care punctajul total este cel mai mare.

Față de aceste aspecte criticile sunt neîntemeiate, urmând a fi respinse.

În consecință, luând în considerare cele mai sus menționate, în temeiul art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite în parte contestația formulată de... în contradictoriu cu... și va dispune modificarea documentației de atribuire astfel cum rezultă din motivarea prezentei, în termen de 10 zile de la comunicarea prezentei.

În temeiul alin. (6) al aceluiași articol, va respinge ca nefondată critica referitoare la experiența experților cheie din cadrul factorului de evaluare tehnic.

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, admite în parte contestația formulată de... în contradictoriu cu... și va dispune modificarea documentației de atribuire astfel cum rezultă din motivarea prezentei, în termen de 10 zile de la comunicarea prezentei.

În temeiul alin. (6) al aceluiași articol, respinge ca nefondată critica referitoare la experiența experților cheie din cadrul factorului de evaluare tehnic.

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

Președinte.....,

...

...

... practica deciziei

...

... în 4 (patru) exemplare originale.