

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...., formulată de către..., cu sediul social în....., înmatriculată la... cu nr...., având cod unic de înregistrare RO..., reprezentată convențional de... de Avocatură „Onofrei & Asociații”..... nr...., ap....., sediul procedural ales, împotriva comunicării nr.... privind rezultatul procedurii și a raportul procedurii nr...., emise de către..., prin, cu sediul în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul licitației deschise, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „...”, inițiată prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr...., s-a solicitat:

1. Admiterea prezentei contestații;
 2. Anularea comunicării, a raportului și a rezultatului procedurii prin care oferta societății... a fost declarată admisibilă și câștigătoare și orice alte acte aferente sau subsecvente;
 3. Obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei... în privința aspectelor indicate în contestație privind caracterul neconform și inacceptabil al ofertei...;
 4. Luarea oricăror altor măsuri... pentru reintrarea în legalitate.
- La....., cu sediul în....., nr...., județul....., număr de înregistrare în..., reprezentată de... - administrator și convențional de... a înaintat cererea de intervenție nr...., înregistrată la Consiliu cu nr...., prin care solicită respingerea contestației.
- Contestația și cererea de intervenție vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 67 alin. (1) și art. 123 alin. (1) din Codul de procedură civilă.
- Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care... solicită cele redate în partea introductivă.

... arată că autoritatea contractantă nu a implementat dispozițiile obligatorii ale... nr...., a refuzat să țină seama de faptul că două din produsele din ofertă sunt neconforme și nu a motivat concluziile reevaluării.

Răspunsul nr.... al... la cererea de clarificări este neconcludent - el nu acoperă două dintre cele patru produse ce trebuiau reevaluate, iar oferta este și inacceptabilă.

Autoritatea contractantă, având în vedere propria expertiză, cât și precedente din proceduri anterioare, cunoaște ce standarde sunt aplicabile produselor solicitate, cât și care sunt documentele de introducere pe piață obligatorii pentru produsele ce fac obiectul prezentei proceduri de achiziție publică.

În context... se referă la procedura de achiziție publică a aceleiași autorități publice care, în ... /... - caiet de sarcini pag. 13 și 14, stabilește documentele obligatorii pentru acceptarea produselor „Catadioptrii (elemente reflectorizante de parapet”) și respectiv „Butoni rutieri luminoși”.

Caietul de sarcini stabilește cerințele minime obligatorii care trebuie îndeplinite de ofertanți.

Art..... din Caietul de Sarcini prevede expres obligația ofertanților de a depune odată cu oferta documentele care fac dovada respectării cerințelor pentru produsele oferite:

„.... Calitatea produselor

Se apreciază pe baza următoarelor documente care vor face parte din propunerea tehnică și vor fi prezentate la depunerea ofertelor:

- Declarația de Performanță, certificatul de performanță sau certificatul de conformitate pentru materiale:

- ... însoțit de Avizul tehnic valabil la data depunerii ofertei pentru materiale;

- Fișa tehnică de produs pentru materiale.

Este obligatorie prezentarea în original/copie conformă cu originalul a documentelor mai sus menționate, după caz, traduse și legalizate în limba română.”

Ofertanții sunt obligați să respecte întocmai cerințele caietului de sarcini conform art. 123 din HG 395/2016.

Oferta depusă de... nu respectă cerințele caietului de sarcini și cerințele legale, deoarece produsele oferite de acesta sunt neconforme.

... menționează că obiectul prezentei proceduri îl constituie produse de construcții care urmează să fie montate pe rețeaua de drumuri aflată în administrarea D.R.D.P.....

Produsele solicitate de autoritatea contractantă sunt produse pentru construcții și se supun Legii nr.... privind calitatea în construcții, HG nr. 668/2017 privind stabilirea condițiilor pentru comercializarea produselor pentru construcții și Regulamentului (UE) nr.... al... și al Consiliului din 9 martie... de stabilire a unor condiții armonizate pentru comercializarea produselor pentru construcții și de abrogare a Directivei 89/106/CEE a Consiliului. În conformitate cu prevederile art. 288 TFUE, Regulamentul (UE) nr.... este direct aplicabil în România.

Acest aspect reiese și din prevederile art.....1. din Caietul de sarcini:

„....1 Obiect și domeniu de aplicare

Prezentul caiet de sarcini cuprinde condițiile obligatorii de realizare a întreținerii drumurilor naționale și autostrăzilor, în conformitate cu prevederile legislației privind circulația pe drumurile publice, indicativelor de referință ale standardelor... care transpun standardele europene armonizate, a standardelor europene adoptate ca standarde..., standarde naționale... și din domeniu, ”

HG nr. 668/2017 stabilește expres certificările... și documentele care dovedesc conformitatea unui produs, în funcție de specificația tehnică aplicabilă fiecărui produs, astfel:

Când pentru un produs există specificații... armonizate (...), documentul care face dovada conformității este doar Declarația de performanță, se emite de către producător pe baza documentelor emise în funcție de Sistemul de evaluare și Verificare a..., conform anexei V la Regulamentul (UE) nr.....

Când pentru un produs există specificații nearmonizate, documentul care face dovada conformității este doar declarația de conformitate.

Când pentru un produs nu există specificații... armonizate sau specificații... nearmonizate, documentul care face dovada conformității este doar declarația de conformitate întocmită de producător pe baza unui acord tehnic în construcții.

Certificările pentru produsele supuse diverselor specificații... (Standard armonizat, fie.../National, fie nici un Standard) nu sunt nici echivalente și nici alternative, deoarece condițiile și metodologia de certificare este diferită pentru fiecare produs, conform legii.

Este interzisă de lege introducerea pe piață, achiziționarea, montarea unor produse de construcții care sunt neconforme, așa cum stabilește art. 29 alin. 1 lit. a), h) și k), art. 32 lit. a)-c) din HG nr. 668/2017.

Prin urmare, autoritatea contractantă nu are libertatea de a accepta produse neconforme, nici măcar în situația teoretică (nu este cazul în speța de față) în care în caietul de sarcini ar fi omis să solicite demonstrarea de către ofertanți a conformității produselor cu normele aplicabile.

Aplicând aceste prevederi legale la analiza ofertei depuse de..., reiese că aceasta este neconformă.

Produsul „Catadioptrii” (.....1. caiet sarcini) este reglementat de specificația tehnică armonizată (...)... - Partea 3: Stâlpi de dirijare pentru balizajul permanent și dispozitive reflectorizante.

Conform art. 6 din HG nr. 668/2017, dovada conformității produsului cu standardul...-3 se poate face doar cu declarația de performanță, emisă în baza certificatului de constanță a performanțelor (ce poartă semnătura unei entități notificate), din care să reiasă îndeplinirea cerințelor...-3. Acest lucru nu s-a întâmplat și, pe cale de consecință, oferta trebuie considerată neconformă.

Ofertantul... a depus o declarație de conformitate - o declarație pe proprie răspundere fără nici o validare de terță parte - declarație care nu poate tine loc de documentație legală de introducere pe piață pentru produsul „catadioptrii”. HG nr. 668/2017 nu prevede această posibilitate.

În lipsa prezentării documentelor legale de introducere pe piață pentru produsul „catadioptrii”... nu a făcut dovada respectării cerințelor caietului de sarcini, oferta fiind neconformă.

Produsul „butoni rutieri luminoși” (.....1. caiet sarcini), din sticlă (conform pct. 7 din răspunsul la întrebarea nr.1 din cererea de clarificări), este reglementat de specificația tehnică armonizată (...)... - Partea 1: Cerințe inițiale de performanță.

Conform art. 6 din HG nr.668/2017, dovada conformității produsului cu standardul... se poate face doar cu declarația de performanță, emisă în baza certificatului de constanță a performanțelor (ce poartă semnătura unei entități notificate), din care să reiasă îndeplinirea cerințelor...-3. Acest lucru nu s-a întâmplat și, pe cale de consecință, oferta trebuie considerată neconformă.

Ofertantul... a depus o declarație de conformitate - o declarație pe proprie răspundere fără nici o validare de terță parte - declarație care nu poate ține loc de documentație legală de introducere pe piață pentru produsul „catadioptrii”. HG 668/2017 nu prevede această posibilitate.

Verificarea aplicabilității corecte a normei... se poate face foarte ușor nu doar consultând caietele de sarcini curente și anterioare ale CNAIR/DRDP, ci și prin consultarea site-ului... de Standardizare (ASRO) - magazin.asro.ro, care publică toate standardele europene și naționale aplicabile produselor pentru construcții și din care am preluat denumirile complete ale standardelor, în rândurile de mai sus.

Ca urmare a cererii de clarificări, ofertantul... a transmis răspunsul nr...., conținând trei certificate, însă niciunul nu este relevant pentru produsele „catadioptrii” și „butoni rutieri luminoși” și nu demonstrează conformitatea acestor produse.

Certificatul de conformitate este conform definiției acestuia din art. 5 lit. c) din HG nr. 668/2017, un document care poate atesta doar conformitatea unui produs supus unei specificații... nearmonizate (adică non-UE, care nu e codificat prin „...”) - în speță... ce se referă la indicatoare rutiere.

Produsul „catadioptrii” (.....1....) este reglementat de specificația tehnică armonizată (...)...-3;

Produsul „butoni rutieri luminoși” (.....1. caiet sarcini), din sticlă (conform pct. 7 din răspunsul la întrebarea nr.1 din cererea de clarificări), este reglementat de specificația tehnică armonizată (...)...-1.

Prin urmare, conformitatea produselor „catadioptrii” și „butoni rutieri luminoși” nu poate să fie demonstrată printr-un certificat de conformitate (cu norma...) de indicatoare rutiere. Aceste două produse sunt supuse propriilor specificații... armonizate -...-3 și respectiv..., iar certificatul de conformitate, conform legii, poate demonstra conformitatea doar pentru un produs supus unei specificații... nearmonizate.

Norma tehnică..., 3 se referă strict la mijloace de semnalizare rutieră verticală (indicatoare rutiere) și acoperă cerințele naționale românești cu privire la dimensiuni, grafică și mod de instalare.

Norma tehnică...-1 se referă strict la mijloace de semnalizare rutieră verticală fixe (indicatoare rutiere) și acoperă cerințele (comune la nivel european) pentru fața/foia indicatoarelor rutiere și rezistența mecanică a acestora.

Prin acest certificat, ofertantul a făcut dovada conformității doar pentru celelalte produse din..., respectiv bornele kilometrice și hectometrice. Acest certificat de constanță a performanței este documentul care demonstrează doar conformitatea foliei aplicate pe borne.

... precizează că Secțiunile 1 și 3 din... sunt disjuncte, fiecare în parte tratează produse complet diferite și o certificare după...-1 pentru „Indicatoare fixe pentru semnalizare rutieră verticală. Partea 1: Panouri fixe” nu acoperă catadioptrii /elementele reflectorizante de parapet, care sunt supuse....

Pentru produsul „Catadioptrii” trebuia depus certificatul de constanță a performanțelor din care să reiasă îndeplinirea cerințelor....

În ceea ce privește al treilea document înaintat de..... emis de... pentru... este standardul internațional pentru sistemele de management

al calității și nu are relevanță pentru conformitatea cerințelor... ale produselor.

În concluzie, cele două norme în raport de care ofertantul... a prezentat documente de conformare se referă strict și reglementează indicatoare rutiere și borne (bornele kilometrice și cele hectometrice fiind incluse în...-1 la „indicatoare rutiere”) și pentru celelalte două produse - „Catadioptrii” și „Butoni luminoși” a fost incapabil să demonstreze conformitatea.

Prin urmare, oferta este neconformă raportat la prevederile art. 137 alin. (3) lit. a) coroborat cu art. 133 alin. (2) din HG 395/2016.

De asemenea, autoritatea contractantă avea obligația de a stabili că răspunsul la cererea de clarificări este neconcludent și, prin urmare, oferta este inacceptabilă, raportat la prevederile art.134 alin. (5) din HG 395/2016.

Conform... nr...., autoritatea contractantă avea obligația de a clarifica în cadrul reevaluării ofertei... conformitatea produselor și care sunt standardele relevante și documentele care fac dovada conformității.

Autoritatea s-a limitat la a trimite formal cererea de clarificări și nu a analizat răspunsul ofertantului și nu a motivat... de a declara oferta conformă, așa cum se poate observa în procesul-verbal nr. 111/62 din....

Autoritatea contractantă doar afirmă că oferta este conformă, fără a preciza care sunt motivele care au stat la baza acestei decizii.

Autoritatea contractantă trebuia să motiveze ce standarde sunt aplicabile produselor, care sunt documentele care trebuie prezentate de ofertant și dacă documentele depuse în răspuns fac dovada conformității.

Autoritatea nu a făcut nici unul dintre aceste lucruri, ci a emis direct concluzia fără nici o analiză.

Așa cum s-a reținut în practică, motivarea unui act al autorității contractante reprezintă o cerință esențială de validitate a oricăror acte administrative. Motivarea este o condiție extrinsecă de legalitate a actului, făcând obiectul unei aprecieri în concret, ce permite identificarea într-un mod cât mai clar și corect a raționamentului avut în vedere de comisia de evaluare în adoptarea...le. Mai mult, nemotivarea actului încalcă și principiul transparenței.

Procedând în acest fel, au fost încălcate de autoritatea contractantă prevederile art. 133 alin. (1) și (2) și art. 1... alin. 1 (în special lit. f) din HG 395/2016.

... apreciază că oferta... pentru produsele butoni și catadioptrii nu a făcut dovada conformității cu normele... aplicabile (sunt lipsite de documentele legale de introducere pe piață) și, în acest sens, oferta tehnică este neconformă.

În punctul său de vedere nr.... asupra contestației, înregistrat la Consiliu cu nr...., autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca nefondată.

Autoritatea contractantă arată că documentația de atribuire care face obiectul prezentei procedurii este aferentă procedurii de licitație deschisă publicată în SEAP cu nr...., ofertanții având obligația de a respecta cerințele acesteia în care, prin caietul de sarcini, la cap..... Calitatea produselor, s-a solicitat următoarele:

„Se apreciază pe baza următoarelor documente care vor face parte din propunerea tehnică și vor fi prezentate la depunerea ofertelor:

- Declarația de Performanță, certificatul de performanță sau certificatul de conformitate pentru materiale:

- ... însoțit de Avizul tehnic valabil la data depunerii ofertei pentru materiale;

- Fișa tehnică de produs pentru materiale”;

Astfel, cu respectarea prevederilor art. 123 alin. (1) din HG. nr. 395/2016 cu modificările și completările ulterioare, ofertantul desemnat câștigător a depus declarația de conformitate pentru produsele butoni și catadioptrii, întocmai cum a fost solicitat prin cerințele caietului de sarcini și..., conform celor dispuse de către C.N.S.C. prin... nr...., în urma reevaluării, a depus, din partea producătorului..., Certificatul de conformitate nr.... pentru Indicatoare și mijloace de semnalizare rutieră, butonii și catadioptrii făcând parte din categoria mijloacelor de semnalizare rutieră.

Mai mult decât atât, ofertantul desemnat câștigător a transmis și certificatul de constanță a performanței nr...., care atestă că toate prevederile privind evaluarea și verificarea constanței performanței standardului... sunt aplicate.

Ofertantul desemnat câștigător este distribuitor al acestor produse și, în conformitate cu cerințele caietului de sarcini stabilite în prezenta procedură, a prezentat declarație de conformitate din partea producătorului, certificat de conformitate care certifică faptul că, produsele sunt confecționate conform prevederilor legislației în vigoare...-1:...;-2:..., precum și Certificat de constanță a performanței care atestă performanțele produselor fabricate de...;

Autoritatea contractantă apreciază că solicitarea oricărui alt document ce excede cerințelor caietului de sarcini ar însemna extinderea nepermisă a cerințelor stabilite de autoritatea contractantă prin documentația de atribuire, încălcând principiul egalității de tratament și al transparenței.

Concluziile comisiei de evaluare cu privire la ofertele depuse în cadrul prezentei proceduri raportat la cerințele caietului de sarcini au fost fundamentate în procesele-verbale privind evaluarea conformității propunerilor... cu prevederile caietului de sarcini, de unde reiese că, evaluarea comisiei a fost una temeinică, în conformitate cu prevederile documentației de atribuire și cu respectarea principiului transparenței și al asumării răspunderii, astfel cum sunt

prevăzute de legislația în materia achizițiilor, afirmațiile contestatorului fiind menite doar să creeze imaginea unei atribuiri eronate.

..., prin precizează că, întreg procesul de evaluare al comisiei s-a realizat cu respectarea cerințelor documentație de atribuire, cu prevederile art. 133 din H.G. nr. 395/2016 și conform celor dispuse de către C.N.S.C. prin... nr...., astfel comisia de evaluare a acționat în consecință și a verificat cu rigurozitate ofertele depuse în cadrul prezentei proceduri, procesul de evaluare fiind desfășurat cu respectarea principiului tratamentului egal, al transparenței și al asumării răspunderii, astfel cum sunt prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 cu modificările și completările ulterioare.

Prin cerere sa de intervenție... solicită respingerea contestației.

Cu titlu prealabil... invocă tardivitatea formulării contestației, prin raportare la data publicării în SEAP a actelor atacate..., contestația fiind depusă în data de... (la data formulării cererii de intervenție, neavând informații cu privire la data depunerii efective a contestației, raportarea se face la data de..., care se poate vizualiza în SEAP). Dacă se va stabili din analiza actelor dosarului că data depunerii contestației este data de..., aceasta este tardiv depusă, astfel încât consecința este respingerea acesteia, fără a se mai analiza fondul contestației.

În cazul în care, din actele dosarului se va stabili că a fost depusă în termen... apreciază că prezenta contestației este netemeinică, solicitând a fi respinsă.

Contestatoarea invocă faptul că... autorității contractante cu privire la reevaluarea ofertei... ar fi nelegală deoarece ar fi o ofertă inacceptabilă și neconformă, respectiv deoarece autoritatea contractantă nu ar fi implementat dispozițiile obligatorii ale... nr.... și nu ar fi motivat concluziile reevaluării.

Prin... invocată supra... a dispus după cum urmează: „obligă autoritatea contractantă ca, în termen de 10 zile de la comunicare, să solicite clarificări cu privire la demonstrarea calității produselor indicatorul kilometric, indicatorul hectometric, catadioptru și butoni rutieri ofertate de....”

În motivarea acestei decizii... a făcut trimitere la răspunsul consolidat al autorității contractante, care a precizat în mod expres că: „clasa de folie reflectorizantă va respecta prevederile.../2... și...-1”, „clasa de folie reflectorizantă va respecta prevederile.../2... și...-1”.

De asemenea, se mai arată că... a depus pentru produsele: indicator kilometric, indicator hectometri, catadioptru și butoni rutieri declarația de conformitate emisă de producătorul..., din acesta rezultând că produsele sunt confecționate conform prevederilor legislației în vigoare...-1:.....-2:... având certificatul de conformitate....1/..., organismul de certificare... - OEVCP.

În continuare se arată că „din declarația de conformitate rezultă că produsele indicatorul kilometric, indicatorul hectometri, catadioptru și butoni rutieri au fost testate potrivit unor standarde însă aceste nu au fost depuse și astfel autoritatea contractantă nu a putut verifica calitatea și caracteristicile acestora”. În consecință, Consiliul a obligat autoritatea contractantă: „să solicite clarificări în sensul prezentării documentelor care au stat la baza emiterii declarației de conformitate antemenționate”.

Consiliul nu a apreciat sub nici o formă că în declarația de conformitate depusă de... la dosarul achiziției nu ar fi menționate standardele corecte ale produselor analizate, dacă ar fi apreciat acest lucru, prin raportare la criticile aduse de către contestatoare, s-ar fi menționat în mod expres că declarația de conformitate nu este corespunzătoare pentru toate cele patru produse indicate în contestație. Or, singura cerință impusă de către Consiliu autorității contractante a fost aceea de a solicita depunerea de către... a documentelor care au stat la baza emiterii declarației de conformitate, în care erau deja menționate standardele produselor.

... susține că, în mod corect, i s-a solicitat de către autoritatea contractantă, în etapa de reevaluare a ofertei sale, să prezinte documente care au stat la baza emiterii declarației de conformitate, ceea ce a făcut. Înscrierile depuse de la dosar sunt documentele care atestă calitatea produselor indicatorul kilometric, indicatorul hectometri, catadioptru și butoni rutieri oferite de.... Așadar, autoritatea contractantă a implementat în mod corect dispozițiile obligatorii ale... nr.....

... precizează că în urma analizării..., contestatoarea dacă era nemulțumită, putea să formuleze plângere împotriva acesteia.

... menționează că nu este producător, ci executant/ operator care pune în operă produse fabricate de terți, așadar nu poate emite declarații de performanță sau certificate de constanță a performanței, aceste documente fiind emise exclusiv de către producători. La fel, în ceea ce privește certificatul... al societății..., este firesc să fie depus certificatul care atestă respectarea standardelor de calitate la nivelul producătorului produselor oferite, mai ales având în vedere formularea art.... din caietul de sarcini.

Conform caietului de sarcini, la art.... Calitatea produselor se menționează cerințele... pe care trebuie să le îndeplinească ofertanții, formularea fiind una care acordă o marjă de apreciere a autorității contractante în stabilirea conformității produselor oferite, deoarece nu sunt menționate explicit standardele cerute. Iar ofertanții trebuie să îndeplinească cerințele minime din caietul de sarcini, conform HG nr. 395/2016. De asemenea, clarificările solicitate de ofertanți nu pot fi utilizate pentru a introduce cerințe noi în caietul de sarcini, după cum în

mod corect a apreciat și autoritatea contractantă, și Consiliul în soluționarea primei contestații.

... susține că a depus documente care atestă calitatea tuturor produselor oferite, indicatoare și mijloace de semnalizare rutieră, produse care sunt identificate, trasabile și susținute de documente de la producător, standardele aplicabile nefiind negate de nici un document. În faza de ofertare, declarația de conformitate depusă a avut rolul de a demonstra că produsele provin de la producători autorizați și că îndeplinesc cerințele de performanță declarate de aceștia.

La..... a transmis concluzii scrise nr...., înregistrate la Consiliu cu nr.....

Analizând conținutul dosarului cauzei, Consiliul constată că... a transmis recipisa de consemnare nr...., eliberată de..., la data de..., din care rezultă consemnarea cauțiunii în valoare de..., pe seama și la dispoziția C.N.S.C., corespunzătoare dosarului nr.....

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

.... prin, în calitate de autoritate contractantă, a organizat o licitație deschisă, în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „....”.

Anterior, împotriva acestei proceduri de atribuire a fost formulată contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr...., formulată de... (dosar nr....) prin care se critica oferta depusă de.... Prin... nr.... din data de... Consiliul a „admis în parte contestația formulată de... în contradictoriu cu..., prin și obligă autoritatea contractantă, ca în termen de 10 zile de la comunicare, să solicite clarificări cu privire la demonstrarea calității produselor indicatorul kilometric, indicatorul hectometric, catadioptru și butoni rutieri oferite de.... Respinge ca nefondate restul criticilor.”

... a depus cererea de intervenție voluntară nr...., înregistrată la... sub nr...., care prezintă natura juridică a unor cereri de intervenție accesorie deoarece sprijină poziția autorității contractante, fără a solicita desființarea vreunui act emis de aceasta, motiv pentru care Consiliul califică cererea de intervenție drept cerere de intervenție accesorie formulată în favoarea autorității contractante.

În raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 și având în vedere faptul că la data de..., autoritatea contractantă a publicat în SEAP, sub identificatorul „[CN1... /...62]... II....pdf” *contestația formulată de...*, Consiliul constată că cererea de intervenție este formulată în cadrul termenului legal.

Având în vedere dispozițiile art. 17 alin. (3) și art. 68 din Legea nr. 101/2016, coroborate cu prevederile art. 61 alin. (3), art. 63, 65 și 67 din Cod proc. civ. dar și faptul că, în cadrul procedurii de atribuire în

cauză acesta are calitatea de ofertant câștigător iar cererea acestuia privește menținerea... autorității contractante, Consiliul admite în principiu cererea de intervenție formulată de..., astfel cum a fost calificată.

În conformitate cu prevederile art. 67 din Codul de..., coroborat cu cele ale art. 68 din Legea nr. 101/2016, va analiza cererea de intervenție formulată de... împreună cu contestația formulată de....

Urmare a punerii în aplicare a..., contestatorul formulează prezenta contestație susținând că reevaluarea ofertei... nu corespunde celor reținute de... în decizie și nici prevederilor legale.

Procedând la modalitatea în care autoritatea contractantă a pus în aplicare... anterioară, Consiliul reține că prin... nr.... din data de... au fost reținute următoarele considerente:

„Procedând la analiza pe fond a contestației depuse de..., Consiliul constată că acesta este nemulțumit de faptul că autoritatea contractantă a declarat câștigătoare oferta depusă de....

În soluționare, Consiliul reține că în cadrul caietului de sarcini postat în SEAP, autoritatea contractantă a menționat următoarele:

„... Întreținerea curentă pe timp de vară - siguranță rutieră

Descrierile serviciilor și lucrărilor pentru întreținere curentă pentru siguranță rutieră pe rețeaua de drumuri aflată în administrarea D.R.D.P.... prezentate în Anexa 1 conțin orientativ lucrările și materialele specifice... ducerii la îndeplinire a activităților de la cap.....3 din Nomenclatorul lucrărilor de întreținere.

....3 Întreținerea mijloacelor de siguranță rutieră

.... Întreținerea indicatoarelor km și hm

.....1 Procurarea, înlocuirea sau completarea indicatoarelor km (distruse, degradate, lipsă), include postament de beton:

- procurarea și transportul indicatoarelor la punctul de lucru;*
- demontarea indicatoarelor distruse/degradate/lipsă;*
- montarea noilor indicatoare în locul indicatoarelor distruse/degradate/ lipsă;*
- semnalizarea punctului de lucru.*

.....2 Procurarea, înlocuirea sau completarea indicatoarelor hm (distruse, degradate, lipsă):

- procurarea și transportul indicatoarelor la punctul de lucru;*
 - demontarea indicatoarelor distruse/degradate/lipsă;*
 - montarea noilor indicatoare în locul indicatoarelor distruse/degradate/ lipsă;*
- semnalizarea punctului de lucru*

.... Întreținerea parapetelor direcționale și înlocuirea celor degradate

.....1 Completarea cu dispozitive reflectorizante pe parapet (catadioptrii);

- procurarea și transportul materialelor la punctul de lucru;*
- completarea acestora, acolo unde este cazul;*
- semnalizarea punctului de lucru;*

.... Înlocuirea și montarea parapetelor metalice

.....1 Procurare parapet deformabil de protecție normală și ridicată - HI, H2 prin batere (parapete cu crash test conform...-1)

- procurarea și transportul parapetelui;*
- demontarea parapetelui degradat;*
- completarea cu elemente...;*
- transportul și predarea elementelor degradate la administratorul drumului;*

- semnalizarea punctului de lucru.

.....2 Proc urare parapet deformabil de protecție normală și ridicată - H1, H2 pe radier (parapete cu crash test conform...-1)

- procurarea și transportul parapetului;
- demontarea parapetului degradat;
- completarea cu elemente...;
- transportul și predarea elementelor degradate la administratorul drumului;
- semnalizarea punctului de lucru.

.....3 Proc urare parapet deformabil de protecție normală și ridicată - H3, H4b prin batere (parapete cu crash test conform...-1)

- procurarea și transportul parapetului;
- demontarea parapetului degradat;
- completarea cu elemente...;
- transportul și predarea elementelor degradate la administratorul drumului;
- semnalizarea punctului de lucru.

.....4 Procurare parapet deformabil de protecție normală și ridicată - H3, H4b pe radier (parapete cu crash test conform...-1)

- procurarea și transportul parapetului;
- demontarea parapetului degradat;
- completarea cu elemente...;
- transportul și predarea elementelor degradate la administratorul drumului;
- semnalizarea punctului de lucru.

.... Întreținere garduri de protecție

.....1 Garduri de protecție

- Identificarea elementelor degradate/distruse/lipsă;
- procurarea și transportul pieselor...;
- demontare montare garduri și/sau elemente degradate/distruse/lipsă;
- semnalizarea punctului de lucru.

.... Butoni rutieri luminoși

.....1 **Procurare și montare butoni luminoși**

- identificarea butonilor luminoși deteriorați/lipsă;
- procurarea și transportul butonilor luminoși;
- demontare și/sau montare butoni luminoși deteriorați/lipsă;
- semnalizarea punctului de lucru.

.... Bali ze antiorbire

.....1 Procurarea, demontarea, montarea, completarea panourilor antiorbire cu prindere pe parapet metalic/parapet din beton

- procurarea panourilor antiorbire;
- transportarea la punctul de lucru;
- demontarea panourilor degradate/lipsă;
- montarea panourilor noi;
- semnalizarea punctului de lucru.

(...)

.... **Calitatea produselor**

Se apreciază pe baza următoarelor documente care vor face parte din propunerea tehnică și vor fi prezentate la depunerea ofertelor:

- Declarația de Performanță, certificatul de performanță sau certificatul de conformitate pentru materiale:

-... însoțit de Avizul tehnic valabil la data depunerii ofertei pentru materiale;

- Fișa tehnică de produs pentru materiale.

Este obligatorie prezentarea în original/copie conformă cu originalul a documentelor mai sus menționate, după caz, traduse și legalizate în limba română.

5.... LUCRĂRILOR

.... Dotare tehnică pentru execuția lucrărilor de întreținere curentă pentru siguranța rutieră

Ofertanții trebuie să facă dovada că au la dispoziție sau au acces (dotare proprie/ alte forme de punere la dispoziție) la câte 2 seturi de utilaje.

În cazul în care un participant este desemnat câștigător, acesta va trebui să dețină câte 2 seturi de utilaje.

Lista privind mijloacele de transport, utilajele și echipamentele... realizării activităților de întreținere curentă pentru siguranța rutieră va cuprinde următoarele dotări minime:

2 seturi de utilaje, fiecare pachet de utilaje fiind format obligatoriu din următoarele:

- perie mecanică, picamer, picon pentru spargere beton;
- autobasculantă;
- încărcător frontal;
- autoutilitară cu cabina dublă având minim 5 locuri;
- panou special de semnalizare (fig. U31 conform.../1-2024);
- sonetă pentru extras și bătut stâlpi și parapet metalic;
- cărucioare semnalizare rutieră;
- balize direcționale, conuri semnalizare, indicatoare de presemnalizare, palete pentru dirijarea circulației, iar pe timp de noapte pentru lucrări rămase neterminate, balize cu lămpi de culoare galbenă intermitentă, semafoare;
- generator electric multifuncțional.

Ofertanții vor depune în acest sens, la nivelul propunerii..., documente prin care să facă dovada că au la dispoziție sau au acces (dotare proprie/ închiriere/alte forme de punere la dispoziție) de utilajele, echipamentele și mijloacele de transport... realizării activităților de întreținere curentă pentru siguranța rutieră. Dotarea tehnică necesară trebuie să fie disponibilă la data încheierii fiecărui contract subsecvent cât și pe perioada derulării acestora, astfel încât reparațiile să fie finalizate în perioada derulării contractului.

În acest sens ofertantul va prezenta o declarație pe proprie răspundere că mijloacele de transport, utilajele și echipamentele vor fi disponibile în perioadele mai sus menționate.

Înainte începerii lucrărilor executantul va prezenta un grafic de execuție a lucrărilor, împreună cu lista echipamentelor și personalul aferent... pentru realizarea lucrărilor în perioada solicitată, având în vedere ca lucrările sunt pe bază de comandă.

Executantul nu va utiliza în cadrul contractului autoutilaje cu echipamente a căror parametri de funcționare nu corespund cu cerințele pentru care sunt oferite și cu o estetică necorespunzătoare. Durata normală de funcționare a autoutilajelor și echipamentelor din ofertă va fi în conformitate cu HG nr. 2139/2004, cu modificările și completările ulterioare.

... Dotări minime... pentru autoutilaje:

- autoutilajele vor fi dotate cu girofar cu lumina galbenă și panouri de semnalizare luminoase electrodinamice;
- deservenții vor avea în dotare sculele minim... intervențiilor accidentale ale autoutilajelor;
- deservenții și personalul muncitor vor fi dotați cu echipament de lucru și protecție specific lucrărilor și serviciilor care urmează a fi executate."

În cadrul răspunsului consolidat, autoritatea contractantă a răspuns astfel:

- **„Pentru bornele hectometrice vă rugăm să precizați ce clasa de folie reflectorizantă va fi utilizată” a răspuns „Clasa de folie reflectorizantă va respecta prevederile.../2... și...-1.”**

- **„Vă rugăm să precizați dacă pe bornele hectometrice va fi aplicată folie reflectorizantă de culoare albă și care este clasa acesteia” a răspuns „Clasa de folie reflectorizantă va respecta prevederile.../2... și...-1.”**

- „Referitor la gardul împrejmuitoar vă rugăm să precizați caracteristicile... ale stâlpilor de gard și dimensiunea fundației” a răspuns „stâlpii de gard vor fi metalici zincăți tip T 50x50x... și L= 2... (respectând prevederile STAS 10.../0-...), iar fundațiile vor fi din beton cu dimensiunea... și h= 6... mm.”

Pentru îndeplinirea acestor cerințe... a depus în cadrul propunerii... următoarele înscrisuri:

- **la pag. 50 se regăsește Declarația de conformitate emisă de producătorul... pentru produsele indicatorul kilometric, indicatorul hectometric, catadioptru și butoni rutieri din care rezultă că produsele sunt confecționate conform prevederilor legislației în vigoare...-1:...;-2:... având certificatul de conformitate....1/..., organismul de certificare... - OEVCP.**

Din declarația de conformitate rezultă că produsele indicatorul kilometric, indicatorul hectometric, catadioptru și butoni rutieri au fost testate potrivit unor standarde însă acestea nu au fost depuse și astfel autoritatea contractantă nu a putut verifica calitatea și caracteristicile acestora.

Față de aceste aspecte criticile sunt întemeiate urmând a fi admise, autoritatea contractantă urmând a fi obligată, de Consiliu, să solicite clarificări în sensul prezentării documentelor care au stat la baza emiterii declarației de conformitate antementionate.

- la pag. 71 se regăsește Declarația de performanță BA-ST052...6 - pentru produsul utilizat pentru „reducerea orbirii provocate de farurile vehiculelor care circulă în sens opus sau de alte surse luminoase” fabricare de..., standard armonizate:...-1/...;-2/... au fost efectuate și a fost emis Raportul de încercare nr.... și buletinul de încercare nr....

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

- la pag. 73 se regăsește Avizul tehnic emis de..... și Administrației - Consiliul Tehnic Permanent pentru Construcții, Acordul tehnic...4-07/... și...4-07/... pentru plasa metalică și stâlpi pentru împrejurări autostrăzi, drumuri, parcuri și aeroporturi produse de....

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

Referitor la criticile cu privire la nedovedirea accesului... la 2 seturi de mai multe utilaje, Consiliul urmează să le respingă ca nefondate, având în vedere că la:

- pag. 29 din propunerea tehnică se regăsește infrastructura utilizată, respectiv un tabel cu enumerarea celor 9 categorii de utilaje solicitate de autoritatea contractantă;

- la pag. 30 se regăsește declarația pe proprie răspundere a reprezentantului legal al... din care rezultă că „mijlocele de transport, utilajele și echipamentele... declarate în ofertă vor fi disponibile pe toată durata de derulare a fiecărui contract subsecvent”;

- la pag. 31 se regăsește contractul de închiriere nr.... încheiat între... și... având ca obiect închirierea de utilaje pentru derularea acordului cadru pentru întreținere curentă - lucrări de întreținere curentă pentru siguranța rutieră pe rețeaua de drumuri aflată în administrarea D.R.D.P.....”

... punerii în aplicare a... nr.... din data de..., rămasă definitivă prin neatacarea cu plângere, Consiliul a reținut următoarele:

Prin adresa nr.... din..., autoritatea contractantă a solicitat... următoarele clarificări: „prezentați documente care au stat la baza emiterii declarației de conformitate, respectiv cu privire la demonstrarea calității

produselor indicatorul kilometric, indicatorul hectometric, catadioptru și butoni rutieri ofertate de dvs.”

... a răspuns prin adresa nr..... astfel „... de conformitate nr... emis de..., document care sta la baza Declarației de conformitate atașată în Propunerea tehnica.... de conformitate nr... produsele Indicatoare si mijloace de semnalizare rutiera (care includ Indicatoare kilometrice, Indicatoare hectometrice, Catadioptrii si Butoni rutieri) sunt verificate conform cerințelor specificate în standardele de referința...-1:.....-2:.....-3:.... /C91:...

Atașam Certificatul de constanta a performantei nr... emis de..., prin care se atesta performantele produselor fabricate de...

Atașam... cu nr... emis de...-O.C. S.R.L. care demonstrează Sistemul de Management al Calitatii pentru societatea... pentru domeniul FABRICAREA ALTOR ARTICOLE DIN METAL (SEMNALIZATOARE RUTIERE VERTICALE SI ORIZONTALE)”.

Procedând la analizarea modalității în care comisia de evaluare a pus în aplicare... rămasă definitivă, Consiliul reține că documentele au fost solicitate așa cum s-a reținut în mod definitiv în cadrul....

În această etapă a procedurii, Consiliul nu poate reține susținerile contestatorului cu privire la interpretarea cerinței generale din caietul de sarcini de prezentare a declarațiilor de performanță, certificatelor de performanță sau certificatelor de conformitate pentru materiale având în vedere următoarele aspecte:

- faptul că în cadrul unei alte proceduri autoritatea contractantă a indicat standardele pentru catadioptrii și butoni nu înseamnă că aceste standarde se translatează și în cadrul prezentei proceduri
- mai mult, pentru anumite elemente, autoritatea contractantă a menționat în mod expres care este standardul fie în cadrul caietului de sarcini fie în cadrul răspunsului consolidat.

Spre exemplu în cadrul caietului de sarcini autoritatea contractantă a menționat expres „Procurare parapet deformabil de protecție normală și ridicată - HI, H2 prin batere (parapete cu crash test conform...-1) (...)Procurare parapet deformabil de protecție normală și ridicată - HI, H2 pe radier (parapete cu crash test conform...-1) (...) Procurare parapet deformabil de protecție normală și ridicată - H3, H4b prin batere (parapete cu crash test conform...-1) (...) Procurare parapet deformabil de protecție normală și ridicată - H3, H4b pe radier (parapete cu crash test conform...-1) (...)” iar în cadrul răspunsului consolidat urmare a unor solicitări, autoritatea contractantă a menționat „Pentru bornele hectometrice vă rugăm să precizați ce clasa de folie reflectorizantă va fi utilizată” a răspuns „Clasa de folie reflectorizantă va respecta prevederile.../2... și...-1. (...)Vă rugăm să precizați dacă pe bornele hectometrice va fi aplicată folie reflectorizantă de culoare albă și care este clasa acesteia” a răspuns „Clasa de folie reflectorizantă va respecta prevederile.../2... și...-1.”

- În cadrul niciunui document al achiziției, autoritatea contractantă nu a menționat că ofertanții trebuie să prezinte în cadrul ofertelor declarații de performanță, certificate de performanță

sau certificate de conformitate conform... pentru catadioptrii și... pentru butonii rutieri.

Din economia celor mai sus redate rezultă în mod clar că operatorii economici trebuiau să ofere produse care să respecte aceste specificații minime obligatorii.

În soluționarea contestației, Consiliul reține că potrivit prevederilor art. 123 din HG nr. 395/2016 operatorii economici au obligația de a elabora oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire.

Potrivit prevederilor art. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016 coroborat cu art. 155 din Legea nr. 98/2016, caietul de sarcini trebuie să conțină în mod obligatoriu cerințele, prescripțiile, specificațiile... care să permită produselor ce fac obiectul contractului să fie descrise în mod obiectiv, în așa manieră încât să corespundă necesităților autorității contractante și să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența între operatorii economici.

Necesitatea sau oportunitatea achiziționării unor indicatoare au fost stabilite de autoritatea contractantă, în funcție de necesitățile obiective și prioritățile comunicate de compartimentele din cadrul acesteia, relevante în acest caz fiind dispozițiile art. 2 alin. (5) din HG nr. 395/2016.

Riscul, ca în cadrul procedurii să participe și chiar să câștige procedura un operator economic care nu poate executa în bune condiții contractul, datorită faptului că în cadrul caietului de sarcini nu au fost impuse participanților anumite cerințe..., aparține autorității contractante.

Prevederile art. 1... alin. (1) lit. f) din HG nr. 395/2016 stabilește în sarcina comisiei de evaluare activitatea de verificare a conformității propunerilor... ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini.

Rezultă că pentru verificarea conformității ofertelor, comisia de evaluare are obligația să compare caracteristicile produselor oferite strict cu prevederile caietului de sarcini.

La punctul 39 din Hotărârea pronunțată în cauza C-.../15, CJUE a reținut că „Astfel, conform unei jurisprudențe constante a Curții, în temeiul articolului 2 din Directiva 2...4/18, unei **autorități contractante îi revine**

sarcina de a respecta cu strictețe criteriile pe care ea însăși le-a stabilit

(a se vedea în special Hotărârea din 10 octombrie....., C-336/12, EU: C:....., punctul 40, și Hotărârea din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU:

C:....., punctele 42 și...)” iar la punctul 42 din aceeași hotărâre a reiterat

că „astfel cum s-a amintit la punctul 39 din prezenta hotărâre, **autoritatea**

contractantă are obligația de a respecta cu strictețe criteriile pe care

ea însăși le-a stabilit” și a precizat că „această considerație este cu atât mai

importantă cu cât miza este excluderea din procedură”.

... dell'Adda SpA vs.... SpA (C-42/13) considerentul 44:

„Astfel, pe de o parte, principiul egalității de tratament impune ca ofertanții să dispună de aceleași șanse în formularea ofertelor lor și implică, așadar, ca aceste oferte să fie supuse acelorași condiții pentru toți ofertanții. Pe de altă parte, obligația de transparență are ca scop să garanteze absența riscului de favoritism și de arbitrar din partea autorității contractante. Aceasta implică formularea tuturor condițiilor și modalităților procedurii de atribuire în mod clar, precis și neechivoc în anunțul de participare sau în caietul de sarcini, astfel încât, în primul rând, să permită tuturor ofertanților informați în mod rezonabil și obișnuit de diligenți să le înțeleagă conținutul exact și să le interpreteze în același mod și, în al doilea rând, să permită autorității contractante să verifice efectiv dacă ofertele prezentate de ofertanți corespund criteriilor care guvernează contractul în cauză (a se vedea în acest sens... /... di Frutta, C-496/99 P,

EU: C: 2...4: 236, punctele...-111).”

Față de cele de mai sus, Consiliul reține că în etapa de reevaluare a ofertelor autoritatea contractantă și-a respectat în fapt propria documentație de atribuire și a ales să verifice în mod corect oferta tehnică depusă de... în raport de cerințele impuse în cadrul acestei proceduri și nu în baza documentelor achiziției elaborate în cadrul altei proceduri, așa cum solicită contestatorul.

Astfel, autoritatea contractantă nu avea dreptul să respingă produsele oferite de către... deoarece nu a prezentat certificatele conform... pentru catadioptrii și conform... pentru butonii rutieri, deoarece nu au fost solicitate în mod expres în cadrul caietului de sarcini.

Raportat la cele evocate și ținând seama că printre atribuțiile comisiei de evaluare sunt și cele de verificarea a conformității propunerilor... ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini, așa cum este prevăzut la art. 1... alin. (1) lit. f) din HG nr. 395/2016, Consiliul constată că această verificare s-a făcut cu rigurozitatea impusă de legislația în domeniu și, pe cale de consecință, criticile contestatorului privind nelegalitatea reevaluării ofertei... sunt neîntemeiate, urmând să fie respinse.

Luând în considerare aspectele anterior menționate, în temeiul prevederilor art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge ca nefondată, contestația formulată de..., în contradictoriu cu..., prin și pe cale de consecință va admite cererea de intervenție formulată de....

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

Respinge ca nefondată, contestația formulată de..., în contradictoriu cu..., prin și pe cale de consecință va admite cererea de intervenție formulată de....

Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

Redactat practica...:...

... în 5 exemplare originale, conține 18 (optsprezece) pagini.