str. Stavropoleos nr. 6, sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980,
tel. +40-21-3104641, tel. +40-21-3104670, fax. +40-21-3104642,
e-mail: office@cnsc.ro, www.cnsc.ro, http://portal.cnsc.ro

**În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea**

# DECIZIE
**Nr....**
**Data:...**

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., care face obiectul dosarului nr...., depusă de ... S.R.**L., cu se**diul în..... nr....., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator..., privind procedura simplificată organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect Executia lucrărilor pentru ”.....”, cod... Lucrări de construcții *de drumuri (Rev.2)..., cu sediul în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, reprezen*tată legal de primar... și convențional prin Cabinet de..., contestatoarea a solicitat:

- anularea raportului procedurii nr...., în ceea ce privește oferta sa, a actelor care au stat la baza emiterii acestuia, precum și a actelor subsecvente;
- anularea adresei nr..... de comunicare a rezultatului procedurii către ... S.R.L., a actelor care au stat la baza emiterii acesteia, precum și a actelor subsecvente;
- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire de la etapa verificării admisibilității ofertei financiare depuse de către ... S.R.L..

Prin contestația înregistrată la Consiliu sub nr...., care face obiectul dosarului nr...., depusă de**.., în ca**litate de lider al asocierii... -..., cu sediul în....., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin director general... și convențional prin Cabinet..., privind aceeași procedură simplificată, contestatoarea a solicitat:

- admiterea contestației și, pe cale de consecință, constatarea caracterului acceptabil și conform al ofertei sale;
- anularea adresei nr..... privind comunicarea rezultatului procedurii, ce are ca obiect respingerea ofertei sale;
- anularea, în parte, a raportului procedurii nr.... și a actelor de evaluare (subsecvente și precedente) care au stat la baza declarării ofertei sale ca inacceptabilă;

- obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei sale, cu analizarea efectivă, punctuală și motivată a clarificărilor transmise și constarea concludenței răspunsului din... la solicitarea de clarificări nr....;

- obligarea autorității contractante la continuarea procedurii de atribuire cu respectarea dispozițiilor Legii nr. 98/..., ale HG nr. 395/2016, ale documentației de atribuire și ale principiilor transparenței, tratamentului egal, proporționalității și asumării răspunderii;

- obligarea la plata cheltuielilor de judecată.

Prin contestația înregistrată la Consiliu sub nr...., care face obiectul dosarului nr...., depusă de**.., în ca**litate de lider al asocierii... -..., privind aceeași procedură simplificată, contestatoarea a solicitat:

- admiterea contestației;
- constatarea nelegalității adresei nr....., în partea în care autoritatea contractantă a stabilit termenul de răspuns până la data de..., ora 15:..., cu încălcarea art. 134 alin. (1) din HG nr. 395/2016;
- anularea, în parte, a adresei nr....., exclusiv în ceea ce privește mențiunea „ora 15:...", ca fiind contrară dispoziției legale imperative potrivit căreia termenul-limită pentru clarificări/completări... poate fi stabilit decât la nivel de zile lucrătoare, fără precizarea unei ore anume;
- constatarea faptului că răspunsul transmis de contestatoare în data de... a fost transmis în termen, termenul legal relevant fiind ziua lucrătoare de..., iar... ora 15:..., stabilită nelegal;
- constatarea nelegalității Procesului-verbal nr...., prin care comisia de evaluare a declarat oferta sa ca inacceptabilă pentru pretinsa nerespectare a termenului de răspuns;
- anularea Procesului-verbal nr...., în partea privind constatarea caracterului inacceptabil al ofertei depuse sale;
- constatarea faptului că Suplimentul de asigurare nr.... la polița de asigurare nr.... dovedește prelungirea...., în condițiile în care documentul menționează expres că garanția de participare se prelungește de la data de... la data de...;
- constatarea nelegalității descalificării ofertei sale și sub aspectul pretinsei lipse de valabilitate a garanției de participare, întrucât autoritatea contractantă a ignorat conținutul explicit al instrumentului de garantare și... a motivat efectiv imposibilitatea valorificării acestuia;
- obligarea autorității contractante la continuarea procedurii de evaluare cu luarea în considerare a documentelor transmise de contestatoare în data de..., inclusiv a Suplimentului de asigurare nr....;
- obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei sale, cu respectarea dispozițiilor Legii nr. 98/..., H.G. nr. 395/2016, Legii nr. 101/... și a principiilor legalității, transparenței, tratamentului egal, proporționalității și asumării răspunderii;
- anularea tuturor actelor subsecvente emise în baza sau ca urmare a Procesului-verbal nr...., în măsura în care acestea mențin sau valorifică măsura nelegală de respingere a ofertei sale.

Conform prevederilor art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, contestațiile care fac obiectul dosarelor nr...., nr.... și nr...., au fost conexate,

pentru a se pronunța o soluție unitară, deoarece acestea sunt formulate în cadrul aceleiași proceduri de atribuire.

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 contestațiile de față, prin care ofertanții ... S.R.L. și..., în calitate de lider al asocierii... -..., critică rezultatul procedurii, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

În ceea ce privește contestația formulată de ... S.R.L., care face obiectul dosarului n**r...., co**ntestatoarea critică decizia autorității contractante de respingere a ofertei sale ca inacceptabilă, comunicată prin adresa nr.....

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul: ”[SCN1... /...146]....-inreg. si semnata.pdf”, postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare simplificat nr..... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării... se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată. Consiliul apreciază că sintetizarea de mai sus... prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare, prin intermediul SEAP, întreaga contestație. Desigur, motivarea completă va fi avută în vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

Pe de altă parte, constrângerile ce țin de celeritatea soluționării cauzelor de către Consiliu (art. 24 din legea remediilor), pe fondul suprapunerii pe rol a mai multor dosare, inclusiv de complexitate notabilă... permit alocarea unei perioade nelimitate de timp pentru sintetizarea și redarea concisă în considerente a tuturor susținerilor părților, constrângeri de care inclusiv acestea trebuie să țină seama.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestațiile depuse de ... S.R.L. și..., în calitate de lider al asocierii... -..., care fac obiectul dosarelor nr.... și nr...., solicitând respingerea ca netemeinice și nefondate a criticilor aduse actelor vizând modalitatea de evaluare a ofertanților ... S.R.L. și asocierea... -..., cu consecința respingerii acestora.

Redând conținutul adreselor nr.... și nr...., achizitoarea susține că ofertele depuse de asocierea... -... și ... S.R.L. au fost declarate în mod temeinic și legal ca inacceptabile.

I. Autoritatea prezintă considerații prealabile cu privire la caracterul obligatoriu al cerințelor din cuprinsul unei documentații de atribuire, precum și al solicitărilor unei autorități contractante necontestate, invocând jurisprudenta națională și europeană.

II. Netemeinicia și lipsa de fundament legal a criticilor contestatoarei ... cu privire la motivul de inacceptabilitate invocat de autoritatea contractantă

Autoritatea arată că neconcludența răspunsurilor acestei contestatoare care a condus la inacceptabilitatea ofertei prezentate a fost motivată de constatarea faptului că "...referitor la analiza de pret pentru costul manoperei inclus în costul

transportului ati menționat că prețul lei/km este format din costul lei/ora împărțit la costul lei/km. Ati... modul de calcul pentru lei/km DAR PENTRU COSTUL LEI/ORĂ....., FĂRĂ A SE MENȚIONA CUM A.... ÎN CONCLUZIE....

Încă de la început, achizitoarea subliniază că acest motiv de neconcludență... poate fi apreciat ca ambiguu/generic, sau echivoc; dimpotrivă, acesta este clar și explicit și în corelare perfect cu ceea ce s-a dorit a fi clarificat pentru comisia de evaluare, prin solicitările de clarificări transmise ofertantului ...:

- Solicitarea de clarificări nr....;
- Solicitarea de clarificări nr.....

Ca o chestiune prealabilă, raportat la următoarele susțineri ale contestatoarei din cuprinsul pag. 4 contestatie: ”Pe parcursul evaluării, autoritatea contractantă a transmis mai multe solicitări de clarificări, iar conduita contestatoarei a fost constant una de cooperare procedurală, în sensul că fiecare solicitare primită a fost urmată de un răspuns transmis în termen, cu explicațiile și documentele apreciate ca necesare pentru lămurirea aspectelor ridicate de comisia de evaluare. Astfel, într-o primă etapă, autoritatea contractantă a formulat solicitări vizând elemente formale sau documentare ale ofertei, iar ... a răspuns prin adresele transmise în cadrul procedurii. În acest sens, prin răspunsul nr...., transmis ca urmare a solicitării de clarificări nr...., contestatoarea a arătat că retransmite, pentru asociatul..., documentul menționat în solicitarea autorității, precizând totodată că, în cadrul ofertei financiare, formularul de ofertă se regăsește în secțiunea aferentă confidențialității ofertei tehnice și financiare. Prin urmare, această corespondență confirmă că... a ignorat solicitările comisiei, ci a răspuns punctual, prin raportare la obiectul concret al clarificării”, autoritatea precizează ca acest ofertant... i-a făcut o favoare prin prezentarea unor răspunsuri la solicitările de clarificări, ci doar s-a conformat unor dispoziții legale imperative ce sancționează clar și explicit nerespectarea unor astfel de solicitări. În ceea ce privește concludența răspunsurilor ... la solicitările de clarificări nr.... și respectiv nr.... (care au vizat exclusiv Garanția de participare și respectiv demonstrarea accesului la personalul calificat și identificarea Declarației de confidențialitate), în mod evident aceasta... prezintă nici o relevanță în speța de față, având în vedere că... aceste răspunsuri au fost avute în vedere de către comisia de evaluare prin comunicarea rezultatului procedurii contestate.

Redând conținutul solicitărilor de clarificări nr.... și nr...., precum și răspunsurile ... nr.... și cel din..., autoritatea susține că a apreciat în mod corect și just faptul că simpla afirmație "manopera este de.../ora"... poate fi calificată*, sub nici o formă, ca și* "dovada concludenta privind... nivelul de salarizare *al personalului" raportat la „costurile implicate de anumite util*aje sau echipa*mente de lucru", motiv pentru care a formulat cea de-a doua solic*itare de clarificare, sub nr.....

Din conținutul răspunsurilor a rezultat că ofertanta înțeles clar ceea ce s-a dorit a se dovedi/... prin solicitările repetate ale comisiei de evaluare - detalierea modului de calcul al manoperei/cursa pentru fiecare tip de utilaj, fără a depăși însă din nou nivelul pur declarativ al indicării arbitrare a salariului orar de.../ora, similar primului răspuns (emis sub nr....) care a impus emiterea celei de-a doua solicitări de clarificări.

Importanța solicitării comisiei de evaluare rezida inclusiv din ponderea salariului orar indicată de către ofertant în componența costului total al manoperei (de ex..../ora din totalul manoperei de 30..../ora aferente transportului cu autobasculantele și autocamioanele); faptul că ... a... o serie de calcule în care a... timpii necesari diverselor activități, viteza medie de exploatare, valoarea cheltuielilor indirecte, calculele în care a introdus prețul

costul nejustificat/nedovedit de.../ora, etc.... echivalează cu un răspuns concludent la solicitarea clară a comisiei de evaluare privind dovedirea, justificarea și detalierea manoperei aferente transportului.

Faptul că valoarea de.../h (indicată pur declarativ și nejustificată) depășește "...pra*gul minim legal obligatoriu (...../ora)"... prezint*ă de asemenea nici o importanță față de ceea ce s-a dorit și s-a solicitat a se dovedi, având în vedere faptul că prețul unei oferte trebuie să fie efectiv și real, și... elaborat artificial pentru a se respecta anumite praguri/plafoane. Pentru a fi cât se poate de bine înțeleasă (raportat inclusiv la susținerile tendențioase ale contestatoarei), autoritatea susține că... a adus nici o critică valorii de.../h declarate sub aspectul legalității sau sustenabilității, ci exclusiv prin prisma inexistenței oricărei modalități de dovedire/justificare a modului de calcul prin care s-a ajuns la această valoare.

Pentru aceste motive, susținerile contestatoarei potrivit cărora:

- ... a depus analize de preț pentru transport, în cuprinsul cărora au fost evidențiate distinct elementele de cost care compun tarifele ofertate: carburantul, manopera șoferului, întreținerea și reparațiile, cheltuielile indirecte, distanța parcursă, cantitatea transportată pe cursă și formula de calcul a tarifului rezultat.
- Aceste analize... se limitează la indicarea unor tarife finale, ci prezintă structura economică a costului, inclusiv componenta „Manoperă (Șofer)", descrisă prin raportare la „salariu, diurne, contribuții", ceea ce demonstrează că, anterior ultimei solicitări de clarificări, autoritatea avea deja la dispoziție informații explicite privind includerea manoperei în costul transportului.
- ...oferta financiară demonstrează că manopera... a fost omisă, ci a fost inclusă în structura propunerii financiare. Listele de cantități conțin coloane distincte pentru „Material", „Manoperă", „Transport", „Utilaj" și „TOTALUL exclusiv TVA", iar în cadrul recapitulărilor pe categorii de lucrări este evidențiată contribuția asiguratorie pentru muncă, de...%, aplicată asupra componentei de manoperă. De exemplu, pentru lucrările de terasamente, secțiunea „Suprastructură drum", oferta financiară consemnează „Cheltuieli directe" defalcate pe material, manoperă, utilaj și transport, urmate de „Contribuție asiguratorie pentru muncă (CAM)...%", cheltuieli indirecte și profit. Această structură arată că oferta a fost construită pe componente distincte, iar manopera a fost tratată ca element propriu al prețului.
- în al doilea rând, lista Cycp privind consumurile cu mâna de lucru confirmă nivelul de salarizare utilizat în propunerea financiară. Documentul indică, pentru fiecare meserie, „Tariful mediu - lei/oră", iar valoarea recurentă este de.../oră. în aceeași listă sunt consemnate „Total ore manoperă:..., 47", „Valoare directă...", „Recapitulație..." și „TOTAL...". Aceste date sunt decisive: ele arată că salariul orar de.../oră... apare pentru prima dată în răspunsul la clarificări, ci este o premisă economică prezentă în oferta financiară însăși.
- ...ultimul răspuns la solicitarea de clarificări închide raționamentul și explică exact ceea ce autoritatea pretinde că lipsea: calculul costului lei/oră. ... a arătat că valoarea manoperei pornește de la costul orar al conducătorului auto, compus din salariu orar de.../oră ( cu... mai mult decât, contribuție asiguratorie pentru muncă de...%, respectiv 0.../oră, și cheltuieli conexe de 0.../oră. Totalul astfel rezultat este de 30.../oră. Acest cost orar este apoi convertit în lei/km prin raportare la viteza medie operațională:... km/oră pentru autobasculantă/autocamion... km/oră pentru autobetonieră și... km/oră pentru autocisternă.

... pot înlătura o realitate evidentă, și anume inexistența dovedirii/justificării modului de calcul al manoperei aferente transportului în ceea ce privește salariul orar de.../h atât prin propunerea financiară prezentată, cât și prin răspunsurile la solicitările de clarificări mai sus citate.

în pofida susținerilor contestatoarei, faptul că această valoare (.../h) a fost avută în vedere la obținerea costului total al manoperei aferente transportului, că "este complet armonizată" cu oferta financiară sau că respecta pragul minim legal din sectorul constructii... poate înlătura, sub nici o formă, realitatea care a condus la aprecierea răspunsului ca neconcludent: în cazul costului lei/oră aferent manoperei, ... s-a limitat în toate documentele

doar la indicarea/declararea unei cifre estimate (.../oră), fără a se... modalitatea prin care acest cost a fost obținut.

III. Netemeinicia și lipsa de fundament legal al criticilor contestatoarei ... cu privire la motivul de inacceptabilitate invocat de autoritatea contractantă

Achizitoarea arată că motivele de inacceptabilitate ale ofertei ... S.R.L. au rezultat din răspunsurile neconcludente ale acesteia raportat la:

- Referitor la analize de pret prezentate, analizând modul de justificare al prețului pentru beton, comisia de evaluare a constatat că... luat în calcul o productivitate pentru statia de betoane de 30 mc/h.

... atașat extras site producător Statie de betoane conform căruia productivitatea ei este de 80-90 mc/h.

... PRIVIND PRODUCTIVITATEA LUATĂ ÎN CALCUL.

- În propunerea tehnică și în răspunsul la solicitarea de clarificări... menționat că sorturile sunt procurate de la ... S.R.L., dar în justificările de pret se menționează furnizor ... S.R.L., iar în analizele de preț se utilizează preturile ... S.R.L., care sunt diferite de cele ale ... S.R.L..

Redând conținutul solicitărilor de clarificări nr.... și nr.... adresate ... S.R.L. și răspunsurile acesteia nr.... și nr...., autoritatea precizează că alături de alte documente atașate răspunsului nr.... ... a... documentația aferenta Stației de betoane ...-B-..., din cuprinsul căreia rezultă în mod cert o capacitate total diferita față de cea avută în vedere la elaborarea modului de calcul... prin răspunsul nr...., respectiv 80-90 MC/ORA față de 30 MC/H avută în vedere la:

a) modul de calcul al energiei;
b) modul de calcul pentru amortizare;
c) modul de calcul pentru personal;
d) modul de calcul de întreținere;
e) modul de calcul pentru încărcător frontal,
f) „alte cheltuieli".

Achizitoarea atrage atenția asupra faptului că toate contradicțiile flagrante mai sus expuse rezultă fără echivoc din documentația și explicațiile prezentate chiar de către contestatoare, care în loc să-și asume conținutul neconcludent al informațiilor prezentate, înțelege să transfere inadmisibil în sarcina comisiei de evaluare obligația de "verificare suplimentară" și eventuală "corectare ulterioară" a acestora.

Fără a reitera considerațiile clare și lipsite de echivoc din jurisprudența națională și europeană citate anterior, autoritatea subliniază faptul că întreaga contestație a ..... conține altceva decât o încercare tardivă și forțată de a... ceea s-a solicitat în mod clar și explicit (prin două solicitări) pe parcursul evaluării, suplimentar explicațiilor prezentate prin cele două răspunsuri la solicitările de clarificări.

Pentru aceste motive, consideră că CNSC... poate lua în considerare exercițiile de calcul ale contestatoarei din cuprinsul pag. 5-11 ale contestatiei (...), având în vedere că toate aceste pretinse explicații... au fost prezentate comisiei de evaluare prin răspunsul la solicitarea de clarificări, fiind expuse pentru prima dată în fața diferendului care formează obiectul prezentului dosar. De asemenea, apreciază că explicațiile prezentate în cuprinsul pag. 12-14 contestație referitor la cel de-al doilea motiv de inacceptabilitate justificarea prețului sorturilor de la un alt furnizor/producător decât cel declarat în mod ferm și explicit)... pot fi apreciate ca valide și temeinice,

caracterul pro causa al acestora fiind mai mult decât evident și în contradicție flagrantă cu documentul SURSELE DE APROVIZIONARE... (pag. 4 la... nr.....

În ceea ce privește susținerea contestatoarei potrivit căreia "solicitarea de clarificări ar fi trebuit să fie clară, precisă și să definească în mod explicit și suficient de detaliat în ce constă solicitarea", autoritatea solicită Consiliului să constate caracterul neserios și nefondat al acesteia; solicitările repetate de clarificări ale comisiei de evaluare au fost urmate de răspunsuri care, în loc să justifice ceea ce s-a solicitat, au... informații vădit contradictorii care... au fost în măsură să răspundă și să justifice concludent ceea ce s-a solicitat. În pofida susținerilor contestatoarei, prin răspunsurile mentionate... s-au oferit "... ex*plicațiile necesare pentru evaluarea modului de îndeplinire a cerințelor" sau "do*cumen*tele suport care fac pe deplin dovada îndeplinirii cerințelor privind solicitarea de clarificări", motiv* pentru care măsura adoptată de comisia de evaluare... putea fi decât constatarea caracterului neconcludent al răspunsurilor prezentate.

Pentru aceste motive, autoritatea solicită respingerea ca netemeinice și nefondate a criticilor aduse actelor vizând modalitatea de evaluare a ofertelor ... S.R.L. și asocierii...&..., cu consecința respingerii acestora. Totodată, solicită obligarea contestatoarelor la suportarea cheltuielilor de judecată ocazionate de prezentul litigiu.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea ... S.R.L. a formulat răspuns la punctul de vedere al autorității contractante.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a transmis documentele necesare soluționării contestației în format electronic, pe suport DVD.

În ceea ce privește contestația formulată de..., în calitate de lider al asocierii... -..., care face obiectul dosarului nr...., contestatoarea critică decizia autorității contractante d**e resping**ere a ofertei sale ca inacceptabilă, comunicată prin adresa nr..... și raportul procedurii nr.....

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul: ”[SCN1... /...147]...- Inreg. si semnata.pdf”, postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare simplificat nr.....

Așa cum a fost anterior reținut, autoritatea a formulat un punct de vedere comun cu privire la contestațiile depuse de ... S.R.L. și..., în calitate de lider al asocierii... -..., care fac obiectul dosarelor nr.... și nr...., motiv pentru care... vor mai fi reluate apărările formulate vizavi de contestația..., în calitate de lider al asocierii... -... (dosar nr....).

În ceea ce privește contestația formulată de..., în calitate de lider al asocierii... -..., care face obiectul dosarului nr...., contestatoarea critică decizia autorității contractante d**e resping**ere a ofertei sale ca inacceptabilă, comunicată prin Procesul-verbal nr.....

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul: ”[SCN1... /...148] 34.....pdf”, postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare simplificat nr.....

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de..., în calitate de lider al asocierii... -..., care face obiectul dosarului nr...., solicitând

respingerea ca netemeinice și nefondate a criticilor aduse actelor vizând modalitatea de evaluare a ofertantei asocierii... -..., cu consecința respingerii acestora.

Autoritatea arată că, inițial, în documentația de atribuire a fost stabilit ca valabilitea ofertei și a Garanției de participare să fie de 2 luni de la termenul limita de depunere oferte, respectiv până în.... Deoarece a fost depus un număr de șapte oferte ce au necesitat un timp de evaluare suplimentar față de cel estimat inițial, autoritatea contractanta a solicitat pe parcursul evaluării ofertelor prelungirea..., astfel încât ofertele și garanțiile de participare să fie valabile până la data de....

Astfel, la data de... a fost emisă adresa nr...., prin care a solicitat către contestatoarea ... (printre altele): "să prelungiți valabilitatea ofertei și a garanției de participare până la data...". Față de aceasta solicitare, ... a înțeles să se conformeze comunicând în termen Răspunsul nr.....

Concluzii prealabile:

- contestatoarea ... a primit anterior solicitării contestate o altă solicitare vizând prelungirea...;
- raportat la această solicitare inițială (și spre deosebire de situația dedusă spre soluționare în prezentul dosar) contestatoarea a dovedit că înțelege obligația de a prezenta în termen o Declarație privind prelungirea perioadei de valabilitate a ofertei (DOCUMENT INEXISTENT ÎN URMA SOLICITĂRII... CONTESTATE);
- referitor la aceeași solicitare, autoritatea solicită Consiliului să constate maniera corectă și legală în care au fost prezentate inițial documentele emise de către același asigurator..., care a înțeles să emită în mod legal un supliment de asigurare prin care a garantat integral la data de... perioada ulterioară datei de expirare (...) până la data de valabilitate solicitată, respectiv....

Ulterior, având în vedere prevederile art.... alin. (2) și (3) din HG nr. 395/2016 și faptul că au fost depuse două contestații cu privire la comunicarea rezultatului procedurii, cu impact direct asupra perioadei de finalizare a procedurii de atribuire, la data de... autoritatea arată că a emis a doua solicitare de prelungire a valabilității ofertelor și a garanțiilor de participare (care expirau la data de...) până în data de..., termenul limită de transmitere a răspunsului fiind stabilit pentru data de... ora 15:....

Ofertantii rămași în procedură au răspuns, după cum urmează:

1. ... S.R.L. cu adresa nr.....;
2. REGIA AUTONOMĂ JUDEȚEANĂ DE DRUMURI ȘI PODURI cu adresa nr.....;
3. ... cu adresa nr.....;
4. ... cu adresa nr.....;
5. ... (Leader).... (Asociat) - e-mail din data de....

Raportat la această a doua solicitare având ca obiect prelungirea..., s-au primit următoarele documente:

1. ... S.R.L. cu Adresa nr..... a transmis pe mail în data de... acceptul său cu privire la prelungirea.... și a transmis ACT ADIȚIONAL NR.... la Polița... nr.... din... prin care se prelungește garanția de participare până la data de.... Răspuns concludent.

2. REGIA AUTONOMĂ JUDEȚEANĂ DE DRUMURI ȘI PODURI... cu adresa nr..... a transmis pe mail în data de... ora 12: 17 acceptul său cu privire la prelungirea.... și a transmis Supliment de precizare nr.... la Polița... din... prin care se prelungește garanția de participare până la data de.... Răspuns concludent.

3. ... a transmis pe mail în data de... Supliment de precizare nr.... la Polița de asigurare de garanție de participare la licitatie nr.... din... prin care se prelungește garanția de participare până la data de.... Răspuns concludent.

4. ... cu adresa nr..... a transmis pe mail în data de... acceptul său cu privire la prelungirea.... și a transmis Supliment de precizare nr.... la Polița... din... prin care se prelungește garanția de participare până la data de.... Răspuns concludent.

Așadar, raportat la solicitarea sa din data de..., patru dintre cei cinci ofertanți au înțeles să respecte obligațiile puse în vedere, atât în ceea ce privește transmiterea Declarației privind prelungirea..., cât și cu privire la prelungirea valabilității garanției de participare (... ... prezentând chiar un Act adițional la POLIȚA încheiat la data solicitării, respectiv...), ceea ce infirmă în mod evident o eventuală susținere cu privire la pretinsa imposibilitate de respectare a termenelor puse în vedere.

Pentru a fi cât se poate de explicită, încă de la început, termenul de... pus în vedere ofertanților pentru a prezenta comisiei de evaluare documentele solicitate... poate fi confundat cu termenul la care obligațiile de prelungire trebuiau îndeplinite, fiind evident că referitor la acestea din urmă trebuia respectată data de expirare a acestora, respectiv....

Cu titlu de exemplu, REGIA AUTONOMĂ JUDEȚEANĂ DE DRUMURI ȘI PODURI... a transmis asemenea ... la data de... documentele solicitate, însă atât Acceptul cu privire la prelungirea...., cât și Suplimentul de precizare nr.... la Polița... din..., au respectat termenul de expirare a valabilității acestora, fiind emise cu garantarea acoperirii întregii perioade de la momentul expirării până la data pusă în vedere de către comisia de evaluare, respectiv....

Față de comportamentul celor patru ofertanți care au înțeles să se conformeze solicitărilor sale, autoritatea precizează că o ignorare din partea comisiei de evaluare a încălcării acestor solicitări prin nesancționarea ofertantului care... s-a conformat față de acestea ar fi echivalat cu o încălcare flagrantă a importantelor principii ale tratamentului egal, transparentei și al nediscriminării, invocând în acest sens Decizia civila nr....2 din... a Curții de Apel București, Secția a x-a contencios administrativ si fiscal si pentru achiziții publice, cod Rejust.... De asemenea, arată că, în jurisprudenta sa, Curtea de Justitie a... (C.J.U.E.) a stabilit ca autoritatea adjudecatoare trebuie să interpreteze criteriile în același fel pe parcursul întregii proceduri, invocând în acest sens Hotărârea din 13 iulie..., Ingsteel si Metrostav (C- 76/16, EU: C: 2oi7: 549).

Totodată, menționează că, în cazul în care, în cadrul unei proceduri de atribuire, autoritatea contractantă definește condițiile pe care intenționeză sa le impună ofertanților, aceasta limitează exercitarea propriei puteri de apreciere și... poate de altfel să se abată, față de vreun ofertant, de la condițiile pe care le-a definit astfel fără să încalce principiul egalității de

tratament între ofertanți (Ordonanța președintelui... din 4 decembrie..... & Benefits/Comisia. T-199/14 R, EU:: r:...:..., punctul 96, si... din 20 martie...../Entreprise commune Fusion for Energy, T-415/10, EU: T:...: 141, punctul 80).

Încălcarea principiului tratamentului egal, determinată de intenția autorității contractante de a declara câștigătoare oferta depusă de un anumit ofertant. Principiul tratamentului egal impune, în interpretarea dată de jurisprudență comunitară, ca situațiile comparabile să... fie tratate în moduri diferite și ca situațiile diferite să... fie tratate în același fel, cu excepția cazului în care un astfel de tratament este justificat în mod obiectiv. Astfel, în cazul în care decide să solicite clarificări unui ofertant, cu privire la anumite aspecte ale ofertei, autoritatea contractantă are obligația de a solicita aceleași clarificări de la orice alt ofertant care se află în aceeași situație (invocând Cauza T-195/05, privind procedura... vs Comisia Comunităților Europene (pct. 110).

Inacceptabilitatea ofertei ..., pe de o parte prin prisma refuzului de a prezenta declarația de prelungire a valabilității oferte, iar pe de altă parte ca urmare a nelegalității prelungirii unui act juridic ulterior datei de expirare a valabilității acestuia (polița de asigurare nr....)

i. Inexistenta declarației privind prelungirea....

Spre deosebire de cei patru ofertanti mai sus menționați, autoritatea arată că asocierea... (Leader).... (Asociat) a transmis în data de... ora 16: 03... de asigurare nr.... din... la Polița de asigurare nr.... prin care se precizează faptul că:

"ÎNCEPÂND CU DATA... la polița sus rubricată au intervenit următoarele modificări:

1. Se prelungește garanția de participare în valoare de... (saizecisidouamiicincisute RON) de la data de... la data de....

2. Prima de asigurare aferentă acestui supliment:..., se achită la data intrării în valabilitate a prezentului supliment, în valuta poliței.

3. Celelalte condiții din polița de asigurare rămân neschimbate."

Achizitoarea învederează faptul că, din cuprinsul solicitării nr.... rezultă foarte clar obligația de prezentare a "...prelungirii valabilității ofertei", cât și a "...garanției de participare", ambele până la data de.... Ca un prim palier extrem de important al inacceptabilității ofertei contestatoarei (însă ignorat cu desăvârșire de ... în cuprinsul contestației sale), este evident că acest ofertant a desconsiderat, în mod flagrant, solicitarea de prezentare inclusiv a Declarației privind prelungirea..., aceasta lipsind cu desăvârșire din cuprinsul răspunsului care a vizat doar Suplimentul de asigurare nr.... din... la Polița de asigurare nr. GAR... /....

Așadar, raportat la exigentele tezelor finale ale art.... alin. (3) din HG nr. 395/2016, este evidentă legalitatea reținerii din cuprinsul Procesului-verbal nr.... potrivit căreia inacceptabilitatea ofertei contestatoarei a fost motivată inclusiv de faptul că "... refuză să prelungească PERIOADA DE VALABILITATEA...".

II. Nelegalitatea prelungirii retroactive a valabilității poliței de asigurare nr...., respectiv după data la care aceasta a devenit caduca

După cum a precizat și mai sus, spre deosebire de ceilalți ofertanti care au înțeles să se conformeze solicitării autorității contractante, contestatoarea a... la data de... Suplimentul de asigurare nr...., în cuprinsul căruia se menționa clar și explicit: "ÎNCEPÂND CU DATA... la polița sus rubricată au intervenit următoarele modificări..."

Așadar, în pofida susținerilor și exercitiilor de interpretare prezentate de către contestatoare, în ceea ce privește valabilitatea POLIȚEI DE ASIGURARE nr.... realitatea este una singură: perioada cuprinsă între data de... și data de... a fost NEGARANTATĂ de către acest ofertant, iar asigurarea retroactivă de către... poate înlătura această evidență.

..., prelungirea valabilității unui document... putea fi realizată decât dacă documentul se află în perioada de valabilitate, ceea ce... s-a respectat în cazul de față, având în vedere că efectele acestei polițe de asigurare au încetat la data de..., ora.....

Pentru aceste motive, întocmirea la... a unui document de prelungire retroactivă a garanției de participare care expira la data de... putea fi luată în considerare ca și legală de către autoritatea contractantă, având în vedere că singurul instrument de garantare care putea fi emis după expirarea celui dintâi era o asigurare nouă, distinctă față de cea expirată.

Spre deosebire de cazurile în care autoritățile contractante... solicită prelungirea... (unanim sanctionate de jurisprudenta națională în sensul inadmisibilității excluderii ofertanților, dat fiind culpa autorităților în acest caz), autoritatea susține că în situatia de față și-a îndeplinit această obligație clar și explicit, față de toti ofertanții rămași în procedură. Pentru aceste motive, riscurile transmiterii ofertei, al respectării tuturor cerințelor legale inclusiv forța majoră sau cazul fortuit, cad în sarcina operatorului economic care transmite respectiva ofertă, regulă aplicabilă oricărui document din procedura de atribuire.

În temeiul dreptului comun, în lipsa emiterii unor documente care să prelungească valabilitatea până la momentul expirării, oferta și garanția ... a devenit caducă la... ora...., iar depunerea unei pretinse prelungiri a valabilitatii garanției ulterior expirării valabilitatii acesteia... poate conduce la acoperirea viciului dat de neprelungirea în interiorul termenului de valabilitate al ofertei și garanției inițiale. O apreciere contrară ar contrazice flagrant realitatea rezultată din documente și ar echivala cu o încălcare flagrantă a drepturilor tuturor celorlalți patru ofertanți care au înțeles exact care este modalitatea legală de a răspunde solicitării comisiei de evaluare.

În realitate, în ciuda susținerilor laborioase și complicate ale contestatoarei, situatia este extrem de clară: din motive absolut neimputabile autorității, spre deosebire de ceilalți ofertanti ... a înțeles abia la data de... să răspundă solicitării, ocazie cu care a fortat crearea unui răspuns care se pretinde a răspunde rigorilor solicitării autorității (mai puțin în ceea ce privește Declarația privind prelungirea..., care lipseste cu desăvârșire).

Pentru aceste motive, autoritatea solicită respingerea ca netemeinice și nefondate a criticilor aduse actelor vizând modalitatea de evaluare a asocierii...&..., cu consecința respingerii acestora. Totodată, solicită obligarea contestatoarei la suportarea cheltuielilor de judecată ocazionate de prezentul litigiu.

Prin adresa înregistrată la Consiliu cu nr...., autoritatea a transmis dovezile aferente cheltuielilor de judecată suportate în cadrul dosarelor nr...., respectiv nr.....

***Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:***

În vederea atribuirii contractului având ca obiect *Executia lucrărilor pentru "ASFALTARE DRUMURI DE INTERES LOCAL.....", cod... Lucrări de construcții* de drumuri (Rev.2)... în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura simplificată, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr.....

Din informațiile anunțului de participare simplificat amintit, s-a reținut că valoarea estimată a contractului de lucrări este de..., fără TVA, criteriul de atribuire este cel mai bun ra*port calitate preț, iar data limi*tă de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru..., ora 15:....

Nemulțumite fiind de rezultatul procedurii de atribuire, ... S.R.L. și..., în calitate de lider al asocierii... -..., au depus contestațiile în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

... a constituit cauțiunea, în cadrul dosarului nr...., în sumă de..., conform art. 611 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/201[6], fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de..., la data de....

... a constituit cauțiunea, în cadrul dosarului nr...., în sumă de..., conform art. 611 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind d[e]pusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de..., la data de....

... a constituit cauțiunea, în cadrul dosarului nr...., în sumă de..., conform art. 611 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind d[e]pusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de..., la data de....

Consiliul... este ținut să se pronunțe asupra criticilor legate de evaluarea ofertelor în ordinea expusă de contestatoarele amintite sau în ordinea dată de clasamentul întocmit de entitatea organizatoare. De altminteri, inclusiv Curtea de Justiție a... aplică aceeași metodă, dovadă fiind bogata jurisprudență (în acest sens, cu titlu de exemplu, evocăm Hotărârea din 11 decembrie....., C-332/18 P, EU: C:...:..., punctul 44 - „Pentru a facilita analiza temeiniciei prezentului recurs, trebuie să se examineze, mai întâi, al treilea motiv, apoi al doilea aspect și al treilea aspect ale primului motiv și, în sfârșit, primul aspect al primului motiv și al doilea motiv de recurs împreună.")

Având în vedere că, prin contestația nr...., care face obiectul dosarului nr...., depusă de..**., în calitate de lider al asocierii... -...**, sunt reclamate aspecte legate de constatarea nelegalității descalificării ofertei **contestatoarei sub aspectul lipsei valabilității garanției de participare, Consiliul o va analiza prioritar.**

...-verba*l privind evaluarea garanției de participare si a valabilitatii ofertelor din data de..., achizitoarea a reținut u*rmătoarele motive care au stat la baza deciziei de respingere a ofertei asocierii contestatoarei... -...:

5. ... (Leader).... (Asociat) a transmis in data de... ora 16: 03 Supliment de asigurare nr.... din... la Polița de asigurare nr.... prin care se precizeaza faptul ca:

"Începând cu data de... la polița sus rubricata au intervenit urmatoarele modificări:

1. Se prelungește garanția de participare in valoare de... (saizecisidouamiicincisute RON) de la data de... la data de....

2. Prima de asigurare aferenta acestui supliment:..., se achita la data intrării in valabilitate a prezentului supliment, in valuta poliței.

3. Celelalte condiții din polița de asigurare raman neschimbate."

Analizand răspunsul primit Comisia de evaluare constata ca:

**-... a respectat termenul stabilit de Autoritatea Contractanta in sarcina tuturor ofertanților ramași in procedura;**

**- Pentru perioada..... are valabila oferta si nici garanția de participare, Suplimentul de asigurare nr.... din... menționând in mod clar si fara echivoc ca a fost emis in data de....**

**Oferta este INACCEPTABILA,** in confomitate cu:

• prevederile art.134 (5) din HG nr. 395/2016:

In cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta în cadrul ofertei sau solicitării de participare, potrivit dispozițiilor art. 209 din Lege, iar candidatul/... transmite în termenul precizat de comisia de evaluare clarificările/completările solicitate sau clarificările/completările transmise... sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă, raportat la dispozițiile art.... alin. 2 din HG nr. 395/2016;

(2) Perioada de valabilitate a ofertelor, prevăzută în anunțul/invitația de participare și în documentația de atribuire, trebuie să fie stabilită astfel încât să cuprindă toate etapele până la momentul încheierii contractului/acordului-cadru.

• dispozițiile art. 137 alin. 2 lit. i) din același act normativ:

(2) In condițiile art. 215 alin. (4) din Lege, oferta este considerată inacceptabilă în următoarele situații:

i)... refuză să prelungească perioada de valabilitate a ofertei și a garanției de participare.

Din economia celor mai sus redate, se reține că inacceptabilitatea ofertei asocierii a rezultat, pe de o parte, prin prisma refuzului de a prezenta d*eclarația de prelungire a valabilitatii oferte,* iar, pe de alta parte, ca urmare a nelegalității prelungirii unui act juridic ulterior datei de expirare a valabilității acestuia (polița de asigurare nr....). Achizitoarea a reținut și faptul că, răspunsul transmis de asocierea contestatoare... a respectat termenul stabilit de achizitoare.

Datele speței pe scurt sunt următoarele:

- prin adresa nr....., autoritatea contractantă a solicitat contestatoarei prelungirea..... În cuprinsul aceleiași adrese, autoritatea a stabilit ca documentele să fie transmise prin e-mail, semnate cu semnătură electronică extinsă, până la data de..., ora 15:...;

- contestatoarea a transmis documentele în data de**..., ora 16:** 03, respectiv în ziua indicată de autoritatea contractantă;

- prin *Procesul-verbal nr...., comisia de* evaluare a reținut că documentele transmise de asociere au fost comunicate la data de..., ora 16: 0**3, și a apreciat că as**ocierea ofertantă... a respectat termenul stabilit de autoritatea contractantă;

- totodată, comisia a reținut că *Suplimentul de asigurare nr.... menționeaz*ă că a fost emis la data de... și că, pentru perioada..... ar fi avut valabilă oferta și garanția de participare.

Pe baza acestor două raționamente, comisia de evaluare a declarat oferta contestatoarei ca inacceptabilă.

R**eferitor la susținerile achizitoarei privind d*epășirea termenului transmiterii răspunsului furnizat* de asocierea contestatoare, s**e constată caracterul nefondat al acestor susțineri.

În stabilirea acestei finalități se au în vedere dispozițiile legale incidente, respectiv prevederile art. 134 alin. (1) din HG nr. 395/2016:

Comisia de evaluare are obligația de a stabili care sunt clarificările și completările formale sau de confirmare, necesare pentru evaluarea fiecărei solicitări de participare/oferte, precum și perioada de timp acordată pentru transmiterea acestora, **termenul-limită neputând fi stabilit decât la nivel de zile lucrătoare, fără a fi precizată o oră anume în cadrul acestuia.**

Norma legala instituie o limitare expresă a dreptului comisiei de evaluare de a stabili termene pentru clarificări sau completări. Termenul poate fi stabilit numai la nivel de zile lucrătoare, iar... la nivel de ore. Prin

urmare, comisia de evaluare... avea dreptul să stabilească drept termen-limită data de..., ora 15:....

Așadar din perspectiva art. 134, sunt nelegale mențiunile referitoare la ora 15:... din cadrul solicitării adresate de achizitoare.

Din economia art. (3) din Legea nr. 98/2016 rezultă că, atunci când legiuitorul operează cu termene exprimate în zile, inclusiv zile lucrătoare, termenul se raportează la zi ca unitate întreagă de timp, iar... la o oră intermediară aleasă unilateral de autoritatea contractantă. Cu alte cuvinte, dacă termenul a fost stabilit pentru data de..., iar legea impune ca acesta să fie stabilit numai la nivel de zile lucrătoare, operatorul economic beneficiază de întreaga zi lucrătoare respectivă pentru transmiterea documentelor solicitate... doar de un interval limitat până la ora 15:....

În condițiile în care documentele au fost transmise în data de**..., iar te**rmenul legal opozabil era ziua lucrătoare de... privită în integralitatea sa, autoritatea contractantă... putea declara oferta inacceptabilă prin raportare la nerespectarea orei 15:..., contrar celor raționate de achizitoare care a reținut în cadrul Procesului-verb*al nr.... a respectat termenul stabili***t de Autoritatea Contractanta in sarcina tuturor ofertanților ramași in procedura.**

A admite contrariul ar însemna ca încălcarea art. 134 alin. (1) din HG nr. 395/2016 să fie... doar tolerată, ci valorificată în detrimentul operatorului economic, prin transformarea unei mențiuni nelegale într-un motiv de declarare a ofertei ca inacceptabilă.

O asemenea abordare ar fi incompatibilă cu principiul legalității, cu principiul proporționalității, cu principiul tratamentului egal și cu principiul asumării răspunderii, principii care guvernează întreaga materie a achizițiilor publice.

În considerarea celor antemenționate sunt și precizările contestatoarei potrivit cărora:

În același sens este relevantă și practica administrativă a... pentru..., reflectată în... nr.... din..., publicată în Biblioteca de spețe ANAP. Speța este relevantă ( chiar daca se refera la Legea 99/2016, normele analizate sunt identice ) prin aceea că privește conduita autorității/entității contractante în etapa solicitării de clarificări sau documente în cadrul evaluării, fiind confirmată necesitatea respectării regulilor speciale privind stabilirea termenului acordat operatorului economic. Biblioteca de spețe ANAP identifică această speță ca fiind una referitoare la interpretarea obligațiilor autorității contractante în etapa de evaluare și solicitare de documente/clarificări.

Prin raportare la această practică ANAP, regula este aceea că autoritatea contractantă trebuie să stabilească termenul acordat ofertantului în condițiile prevăzute de art. 134 alin. (1) din H.G. nr. 395/2016, respectiv la nivel de zile lucrătoare, fără indicarea unei ore-limită în interiorul zilei. Această orientare administrativă este pe deplin concordantă cu mecanismul legal de calcul al termenelor prevăzut de art. 3 din Legea nr. 98/2016 și confirmă că autoritatea contractantă... poate reduce termenul legal prin introducerea unei limite orare neprevăzute de lege.

În prezenta cauză, autoritatea contractantă a procedat exact contrar acestei reguli. Deși a stabilit, în aparență, termenul pentru ziua de..., aceasta a restrâns nelegal termenul prin adăugarea orei 15:..., iar ulterior a folosit tocmai această restrângere nelegală pentru a fundamenta concluzia că oferta subscrisei este inacceptabilă. O asemenea conduită... poate fi validată, întrucât echivalează cu utilizarea propriei conduite nelegale ca temei pentru vătămarea operatorului economic.

**Mai mult, documentele solicitate au fost transmise în data de..., adică în interiorul zilei lucrătoare indicate de autoritatea contractantă. În măsura în care legea permite stabilirea termenului numai la nivel de zi lucrătoare, orice transmitere realizată în cursul acestei zile trebuie considerată ca fiind efectuată în termen. Criteri**ul relevant... putea fi ora la care documentele au fost tr**a**nsmise, ci împrejurarea că transmiterea a avut loc în ziua lucrătoare stabilită prin solicitare.

În acest context, reținerea din Procesul-verbal nr...., potrivit căreia subscrisa... ar fi respectat termenul stabilit prin Adresa nr....., este nelegală în măsura în care se întemeiază pe pretinsa

depășire a orei 15:.... Procesul-verbal valorifică, astfel, o mențiune lipsită de suport legal și îi atribuie efecte eliminatorii, deși autoritatea contractantă... avea dreptul să stabilească o asemenea oră-limită.

O interpretare rezonabilă, proporțională și conformă cu scopul normelor din materia achizițiilor publice impunea autorității contractante să verifice dacă, la data solicitată, operatorul economic a transmis documente apte să confirme prelungirea.... Finalitatea procedurii... este sancționarea formală a unui ofertant pentru nerespectarea unei ore nelegal indicate, ci stabilirea, în mod obiectiv, a existenței sau inexistenței unei oferte valabile și a unei garanții de participare corespunzătoare.

Prin urmare, în condițiile în care documentele au fost transmise în data de..., iar termenul legal opozabil subscrisei era ziua lucrătoare de... privită în integralitatea sa, autoritatea contractantă... putea declara oferta inacceptabilă prin raportare la nerespectarea orei 15:.... Această oră trebuia înlăturată din analiza conduitei subscrisei, ca mențiune nelegală, lipsită de aptitudinea de a produce efecte juridice vătămătoare.

În concluzie, Adresa nr..... este nelegală în partea referitoare la stabilirea orei 15:..., iar Procesul-verbal nr.... este, la rândul său, nelegal în măsura în care declararea ofertei ca inacceptabilă se întemeiază pe pretinsa nerespectare a acestei ore. Singurul termen legal care putea fi opus subscrisei era data de..., ca zi lucrătoare, iar transmiterea documentelor în cursul acestei zile exclude orice concluzie privind tardivitatea răspunsului sau refuzul de prelungire a valabilității ofertei și a garanției de participare.

În concluzie se constată netemeinică a*dresa nr..... în partea re*feritoare la stabilirea orei 15:..., și de asemenea Procesul-ver*bal nr...., în măsura în care declar*area ofertei ca inacceptabilă se întemeiază pe pretinsa nerespectare a acestei ore. Singurul termen legal care putea fi opus asocierii contestatoare era data de..., ca zi lucrătoare, iar transmiterea documentelor în cursul acestei zile exclude orice concluzie privind tardivitatea răspunsului sau refuzul de prelungire a valabilității ofertei și a garanției de participare.

**Referitor la susținerile achizitoarei privind** *nelegalitatea prelungirii retroactive a valabilitatii POLIȚEI DE ASIGURARE nr...., respectiv dupa data la care aceasta a devenit caduca, se constată caracter*u**l** nefondat al acestor susțineri din considerentele mai jos expuse.

Argumentele aduse de achizitoarea vizavi de motivul mai sus arătat se bazează pe următoarele aspecte:

- contestatoarea a... la data de... Suplimentul de *asigurare nr.... in cuprinsul* caruia se menționa clar si explicit: "Începând cu da*ta de... la polița sus rubricata au intervenit urmatoarele modificări...";*

- în ceea ce privește valabilitatea P*OLIȚEI DE ASIGURARE nr.... achizitoarea a reținu*t următoarele: perioada cuprinsa intre data de... si data de... a fost negarantată de către asociere, iar asi*gurarea ret*roactiva de către... poate înlatura aceasta evidență;

- prelungirea valabilității unui document... putea fi realizată decât dacă documentul se afla în perioada de valabilitate, ceea ce... s-a respectat în cazul de față, avand in vedere ca efectele acestei polițe de asigurare au incetat la data de..., ora....;

Astfel, concluzia la care a ajuns achizitoarea a fost aceea că întocmirea la... a unui document de prelungire retroactivă a garanției de participare care expira la data de... putea fi luata in considerare ca si legala, având în vedere ca s*ingurul instrument de garantare care putea fi emis dupa expirarea celui dintâi era o asigurare noua, distincta fata de cea expirata.*

Față de argumentele avute în vedere de achizitoare, în decizia de respingere, autoarea contestației a combătut la obiect fiecare dintre susținerile din partea achizitoarei:

- În esență, autoritatea contractantă a construit raționamentul de respingere pe ideea că, întrucât Suplimentul de asigurare nr.... poartă data de..., garanția de participare... ar fi acoperit în mod continuu intervalul cuprins între... și.... O asemenea concluzie... poate fi primită, întrucât confundă data emiterii documentului confirmator cu data de la care acesta produce efecte juridice, ignorând tocmai mențiunea esențială, expresă și neechivocă din cuprinsul suplimentului, potrivit căreia garanția se prelungește de la data de... până la data de....

Această distincție este fundamentală. În materia instrumentelor de garantare, data înscrisă ca dată de emitere a unui act adițional sau supliment... se confundă cu data de început a perioadei de acoperire stabilite prin acel act. Ceea ce interesează din perspectiva autorității contractante... este exclusiv momentul material al redactării sau PARAFARII suplimentului, ci conținutul juridic al angajamentului asumat de emitentul garanției, respectiv perioada pentru care acesta confirmă existența și opozabilitatea acoperirii. **Or, în cauză, această perioadă este indicată expres ca începând cu....**

... de asigurare nr.... din..... a precizat că, începând cu data de..., la Polița de asigurare nr.... au intervenit modificări, prima dintre acestea fiind aceea că se prelungește garanția de participare în valoare de... de la data de... la data de..., iar celelalte condiții ale poliței de asigurare rămân neschimbate.

Prin urmare, însuși documentul pe care autoritatea contractantă avea obligația să îl analizeze stabilește, fără echivoc, că efectul prelungirii... începe la data de..., ci acoperă perioada începând cu.... A interpreta contrariul înseamnă a înlătura, fără temei, o clauză expresă a documentului de garantare și a substitui voinței emitentului garanției o prezumție nefavorabilă ofertantului, prezumție care... rezultă nici din document, nici din lege.

Această concluzie este confirmată ulterior în mod deplin prin adresa emisă de.... cu nr...._39809/..., prin care asigurătorul - emitentul garanției și singurul în măsură să confirme întinderea, autenticitatea și efectele documentelor de asigurare - precizează în termeni expliciți că, prin raportare la clauzele Poliței nr.... și ale Suplimentului nr.... din..., garanția de participare „a avut valabilitate și continuitate începând cu data de..., fără întrerupere a acoperirii".

Mai mult, aceeași adresă confirmă, cu o formulare care exclude orice interpretare alternativă rezonabilă, că garanția de participare „... a încetat la data de..., ci a fost prelungită cu menținerea continuității valabilității de la data de... până la data de...", conform mențiunilor din Suplimentul de asigurare nr.....

Din economia susținerilor părților, Consiliul achiesează la argumentele contestatoarei potrivit cărora motivul de inacceptabilitate... se sprijină pe o lipsă reală a garanției, ci pe o interpretare eronată a efectelor temporale ale suplimentului. Autoritatea contractantă a tratat data de... ca fiind data de început a valabilității, deși documentul spune contrariul, iar asigurătorul confirmă contrariul.

În stabilirea acestei finalități Consiliu are în vedere faptul că banca emitentă a Sup*limentului de asigurare nr.... din... (număr) (zi, luna, an) la Polița de asigurare nr...., a precizat în mod expres următ*oarele:

...: conform polița nr....

Prin prezentul supliment se precizeaza ca incepand cu data de... la polița sus rubricata au intervenit urmatoarele modificări:

1. Se prelungește garanția de participare in valoare de... (saizecisidouamiicincisute RON) de la data **de... la data de....**
2. Prima de asigurare aferenta acestui supliment:..., se achita la data intrării in valabilitate a prezentului supliment, in valuta poliței.
3. Celelalte condiții din polița de asigurare rămân neschimbate.

Mai mult, în cuprinsul Su*plimentului de asigurare nr.... din... (număr) (zi, luna, an) la Polița de asigurare nr...., s-au precizat în mod expre u*rmătoarele: Se prelungește garanția de par**ticipare in valoare de... (saizecisidouamiicincisute RON) de la data de... la data de....**

Deși este adevărat că, în cuprinsul suplimentului se face mențiunea "Începând cu data de... (..)" banca em*i*tentă precizează în mod expres data de... se prelungește garanția de participare în valoare de... de la data de... la data de..., iar celelalte condiții ale poliței de asigurare rămân neschimbate, astfel că achizitoarea în analiza sa trebuia

să țină seama de toate explicațiile emitentului, acesta fiind cel care poate să îi garanteze valabilitatea asigurării.

Așadar motivul de inacceptabilitate reținut de autoritate este netemeinic întrucât art. 137 alin. (2) lit. i) din HG nr. 395/2016 califică oferta drept inacceptabilă atunci când *„... refuză să prelungească perioada de valabilitate a ofertei și a garanției de participare”.*

Or, în prezenta speță... există refuz, nici expres, nici tacit. Dimpotrivă, conduita asocierii contestatore este una de conformare: a solicitat emiterea suplimentului, a obținut prelungirea..., a transmis documentele către autoritatea contractantă, iar emitentul garanției a confirmat ulterior, în mod explicit, că acoperirea a fost continuă de la data de....

În plus... a clarificat expres exact aspectul pe care autoritatea contractantă l-a interpretat eronat, arătând că parafarea/emiterea Suplim*entului nr.... la data de... afectează data de la care produce efecte prelungirea..., aceasta fiind indicată expres în supliment ca fiind....*

Această precizare are o importanță determinantă, deoarece demontează premisa centrală a motivului de inacceptabilitate: aceea că data emiterii suplimentului ar fi echivalentă cu data de început a valabilității prelungite.

Or, în fața unei asemenea confirmări din partea emitentului garanției, autoritatea contractantă... mai putea susține în mod rezonabil existența unei discontinuități a acoperirii. Dacă asigurătorul confirmă autenticitatea, valabilitatea și continuitatea garanției, iar documentele de asigurare indică expres acoperirea perioadei începând cu..., autoritatea contractantă... poate construi, printr-o simplă interpretare formalistă a datei de emitere, o concluzie contrară conținutului juridic al instrumentului de garantare.

Așadar, dispozițiile art. 36 alin. (2) din H.G. nr. 395/2016 care prevăd *„garanția de participare trebuie să fie constituită în suma și pentru perioada de valabilitate prevăzute în documentația de atribuire”,* și ale art. 36 alin. (3) stabilește că *„garanția trebuie să fie irevocabilă” s*unt îndeplinite întrucțt suma garanției este cea solicitată, respectiv..., iar perioada de valabilitate rezultată din supliment și confirmată de asigurător este.... Prin urmare, garanția există, este valabilă, este opozabilă și acoperă perioada pentru care autoritatea contractantă a solicitat prelungirea, și era în posesia autorității contractante la data întocmirii Procesului -verbal nr.....

Față de aspectele mai sus reținute se constată netemeinicia motivului de inacceptabilitate privind pretinsa lipsă de valabilitate a garanției de participare.

**Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și în ceea ce privește reținerea dispozițiilor legale ale art. 137 alin. (2), lit. i) din HG 395/2016 "*... refuză să prelungească perioada de valabilitatea ofertei...*".**

Autoritatea contractantă a retinut prin *Procesul-verbal nr...., că oferta a*socierii ar fi inacceptabilă, și ca urmare a aplicabilitatii dispozitiilor art. 137 alin. (2) lit. i) din HG 395/2016, ce prevede sanctiunea declararii ca si inacceptabila a unei oferte in situtia in care... refuza sa prelungească perioada de valabilitate a acesteia si a garantiei de participare.

O asemenea concluzie... este temeinică, întrucât dispozițiile art. 137 alin. (2) din HG nr. 395/2016... sunt incidente în prezenta speță, dispozițiile privesc situația în care**... refuză prelungirea....**

Așadar, premisa normei este existența unui refuz al operatorului economic, refuz care trebuie să fie neechivoc, real și imputabil acestuia.

Așadar, textul de lege vorbește despre un refuz de prelungire, or..., prelungirea..... și a valabilității ofertei... poate fi considerată un refuz de prelungire a acesteia din urmă, dimpotrivă, însemnând o asumare a calității de ofertantă.

C oncepția legiuitorului rezultată din textul art. 137 alin. (1) lit. i) din HG nr. 395/2016 este în sensul unui refuz indubitabil al ofertantului de a-și prelungi oferta și garanția de participare (așadar inseparabile, ca un tot unitar).

Garanția de participare este un instrument inseparabil de ofertă, al cărei unic scop este protejarea autorității contractante față de riscul unui comportament necorespunzător al ofertantului pe toată durata de valabilitate a ofertei.

Contrar celor susținute de autoritatea contractantă față de scopul pentru care este constituită garanția de participare, faptul că ofertanta... a transmis D*eclarația privind prelungirea... conduce la aplicare*a dispozițiilor invovate de achizitoarae în decizia de respingere a ofertei.

În considerarea celor antemenționate deopotrivă de valide sunt susținerile contestatoarei potrivit cărora:

Noțiunea de „refuz”... poate fi extinsă, prin interpretare, până la a include orice împrejurare formală sau orice pretinsă neregularitate procedurală invocată de autoritatea contractantă. Refuzul presupune o manifestare de voință contrară solicitării autorității contractante, respectiv o conduită din care să rezulte că... dorește să își mențină oferta și garanția de participare pentru perioada solicitată. El... poate fi prezumat și... poate fi dedus artificial din împrejurarea că documentele au fost transmise în aceeași zi lucrătoare indicată de autoritate, însă după o oră-limită stabilită cu încălcarea art. 134 alin. (1) din H.G. nr. 395/2016.

În prezenta cauză, subscrisa... a refuzat prelungirea.... Dimpotrivă, a dat curs solicitării autorității contractante, a obținut documentul de prelungire a garanției de participare și a transmis acest document în data de..., adică în ziua lucrătoare stabilită prin solicitare. Prin urmare, elementul esențial al normei, respectiv refuzul operatorului economic, lipsește cu desăvârșire.

Mai mult decat atat... este implicat in procedura administrativ jurisdictionala a contestatiei, ce formeaza obiectul dosarului CNSC nr.... in care, in aceeasi zi cu solicitarea de prelungire a valabilitatii politei a consemnat o cautiune de o valoare considerabila (..., valoarea maxima) astfel incat intresul acestuia fata de procedura, mentinerea ofertei ca valabile si prelungirea..., dincolo deorice dubiu.

Prin urmare, din perspectiva finalității art. 137 alin. (2) lit. i) din H.G. nr. 395/2016, situația subscrisei este exact opusă celei avute în vedere de legiuitor. Norma sancționează... care... își mai menține oferta și garanția de participare, iar... care le menține, le prelungește și transmite documentul confirmator în ziua lucrătoare indicată de autoritatea contractantă.

Aplicarea art. 137 alin. (2) lit. i) într-o asemenea situație ar reprezenta o extindere nepermisă a textului legal, prin transformarea unei norme sancționatorii, de strictă interpretare, într-un instrument de eliminare formalistă a unui operator economic care, în realitate, și-a menținut angajamentul procedural. Or, dispozițiile care permit respingerea unei oferte ca inacceptabilă trebuie interpretate restrictiv, întrucât produc efecte grave asupra dreptului operatorului economic de a participa la procedură și asupra concurenței în cadrul achiziției publice.

Cel mult, dacă aprecia necesar, autoritatea contractantă putea solicita expres operatorului economic să menționeze dacă, având în vedere prelungirea..., înțelege să prelungească și valabilitatea ofertei și a garanției de participare și să depună declarația expresă de prelungire.

În condițiile date, se constată caracterul nefondat al motivului reținut de achizitoare vizavi de neprelungirea valabilității ofertei depuse de asocierea... -...

Recapitulând ansamblul considerentelor anterior expuse declararea ca inacceptabilă a ofertei asocierii contestatoare este netemeinică și disproporționată, motiv pentru care se impune anularea P*rocesului-verbal nr.... în ceea ce pri*vește declararea ca inacceptabilă a ofertei ..., constatarea valabilității *s*uplimentului de garanție transmis și obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei asocie*r*ii contestatoare cu luarea în considerare a documentelor transmise la data de....

**Referitor la contestația** înregistrată la Consiliu sub nr...., care face obiectul dosarului nr...., depusă de**..., în ca**litate de li**der al asocierii... -... se are în vedere că aceasta est**e **îndreptată împotriva deciziei de respingere a oferte**i depuse.

Potrivit actului nr.... motivele reținute de membrii comisiei de evaluare în decizia de respingere a ofertei asocierii contestatoare... -..., sunt următoarele:

In conformitate cu prevederile art. 215 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 cu completările si modificările ulterioare, oferta dumneavoastra a fost respinsa ca:

**inacceptabila conform art. 134 alin (5): in cazul în care comisia de evaluare solicită unui ofertant clarificări iar clarificările/completările transmise... sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă.**

V-au fost solicitate clarificari cu privire la stocurile de materii prime și materiale, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru, oferte de pret pentru principalele materiale, analize de pret precum si documente justificative din care sa reiasa faptul ca firma deține autozitatii valabile privind exploaterea balast/nisip - Permis sau Licență de Exploatare, Autorizatie de gospodaria apelor, situatia stocurilor la...u la data prezentării ofertei.

Ati... dovezi concludente privind prețurile ce pot fi obținute de la furnizori, situația stocurilor de materii prime și materiale, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru, oferte de pret pentru principalele materiale, analize de pret, analize de pret/oferte de pret pentru transport materiale si distantelele de transport ofertate.

Comisia de evaluare a constatat ca referitor la analiza de pret pentru costul manoperei inclus in costul transportului ati mentionat ca prețul lei/km este format din costul lei/ora impartit la costul lei/km. Ati... modul de calcul pentru lei/km dar pentru costul lei/ora ati mentionat doar o cifra estimata, fara a se menționa cum a fost calculat acest cost. In concluzie... ati... acest pret.

Din lecturarea actului de comunicare se are în vedere că membrii comisiei de evaluare au reținut neconcludența răspunsului furnizat la solicitările de clarificare adresate potrivit dispozițiilor art.134 alin. (5) din HG nr. 395/2016, în ceea ce privește elementul de cost aferent manoperei apreciind că Ati... modul de calcul pentru lei/km, dar pent**ru costul lei/ora ati mentionat doar o cifra estimata, fara a se menționa cum a fost calculat acest cost. In con**cluzie... ati... acest pret.

Analizând criticile formulate de autoarea contestației, Consiliul constată că acestea vizează modalitatea de evaluare a ofertei contestatoare, evaluare pe care o apreciază ca fiind netemeinică.

Autoarea contestației reclamă faptul că decizia autorității contractante de a declara oferta asocierii contestatoare... -... ca inacceptabilă este nelegală, deoarece... su*nt îndeplinit*e condițiile art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016.

Argumentele avute în vedere în favoarea celor reclamate se bazează pe următoarele aspecte:

*- dupa cum rezulta din cele anterior citate, motivul real, concret și verificabil al descalificării este unul singur: pretinsa nejustificare a costului lei/oră aferent manoperei incluse în costul transportului;*

*-în realitate, comunicarea rezultatului... conține un raționament de evaluare, ci o concluzie: autoritatea afirmă că... ar fi justificat costul, însă... confruntă această concluzie cu răspunsul efectiv transmis. Această omisiune este decisivă, deoarece art. 215 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 obligă autoritatea să comunice ofertantului respins motivele concrete ale respingerii. Motivele concrete... înseamnă simpla reproducere a unui temei legal și nici folosirea formulei „răspuns neconcludent"; ele presupun identificarea exactă a deficienței, indicarea elementului de ofertă afectat, explicarea raționamentului comisiei și arătarea consecinței juridice.*

*- Aplicând aceste exigențe la prezenta cauză, rezultă că autoritatea a procedat invers: a pornit de la concluzia inacceptabilității și a încercat să o justifice printr-o observație insuficientă asupra unui singur element al calculului, fără să arate de ce acel element ar fi incorect și fără să explice de ce ar face imposibilă evaluarea ori executarea ofertei. Această manieră de evaluare este incompatibilă cu art. 134 alin. (4)-(5), cu art. 215 alin. (2) și cu principiile transparenței, proporționalității și asumării răspunderii.*

*Alin. (4) impune ca solicitarea adresată ofertantului să fie clară, explicită și suficient de detaliată. Abia apoi alin. (5) permite sancțiunea inacceptabilității, dar numai dacă... transmite clarificările sau dacă explicațiile transmise... sunt concludente.*

*Din această succesiune rezultă trei consecințe juridice esențiale.*

*- Prima consecință este că autoritatea contractanta... poate pretinde ofertantului, după primirea răspunsului, un nivel de detaliere pe care... l-a cerut în mod explicit. Dacă autoritatea dorea in mod expres anumite documente sau un anumit nivel de detaliu, trebuia să formuleze o solicitare în acest sens, clară și suficient de detaliată.*

*A doua consecință este că răspunsul trebuie analizat în raport cu întrebarea efectiv formulată. Autoritatea a solicitat „modul de calcul al manoperei/cursă"; prin urmare, răspunsul trebuia verificat în funcție de existența sau inexistența unui calcul al manoperei... în funcție de așteptări necomunicate ofertantului.*

*A treia consecință este că neconcludența trebuie demonstrată... doar afirmată. Pentru aplicarea art. 134 alin. (5), autoritatea era obligată să arate ce element concret al răspunsului... lămurește solicitarea: salariul orar, contribuția asiguratorie pentru muncă, cheltuielile conexe, totalul costului orar, viteza medie operațională, formula de conversie sau diferențierea pe tipuri de transport. Comunicarea rezultatului... face această analiză.*

*- Mai mult, în măsura în care autoritatea considera că sunt necesare documente suplimentare avea obligația să le solicite în mod expres. Documentația de atribuire însăși prevede că, în caz de incertitudini sau neclarități, autoritatea solicită detalii, precizări sau confirmări suplimentare. Atitudinea autoritatii contractante de a... cere în mod explicit un anumit document, sau un anumit grade de detaliere a unei informatii iar ulterior să sancționeze... pentru neprezentarea lui contravine tuturor prevederilor legale aplicabile si principiilor achizitiilor publice*

Astfel, concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că decizia de declarare a ofertei asocierii ca inacceptabilă, este nelegală sub două aspecte cumulative: pe de o parte, pentru că *răspunsul contestatoarei... lipsea și...*

*era neconcludent*; pe de altă parte, pentru că *autoritatea... a motivat concret de ce explicațiile transmise... ar permite evaluarea ofertei.*

Înainte de a proceda la analiza pe fond a aspectelor sesizate de societatea contestatoare, Consiliul găsește util expunerea câtorva elemente din cadrul documentației de atribuire, menite să înlesnească înțelegerea ei, cât și să îi circumstanțieze soluționarea.

Obiectul contractului este astfel descris la pct. II*.... Descrierea succinta a contractului sau a achizitiei/achizitiilor se* regăsesc precizate următoarele informații:

Obiectul achiziției îl constituie executia lucrarilor de "ASFALTARE DRUMURI DE INTERES LOCAL (ULITE)....." conform proiectului tehnic atasat.

Se rețin precizările din cadrul fișei de date vizavi de modalitatea de elaborare și întocmire a propunerii financiare:

**IV.... Modul de prezentare al propunerii financiare**

... va cripta in SEAP pretul total ofertat, valoare fara T.V.A., în conformitate cu prevederile art.... alin. (2) din HG nr.395/2016, la rubrica special dedicata acesteia, si anume "Oferta financiara".

Documentele de fundamentare a valorii... vor fi semnate cu semnatura electronica extinsa, bazata pe un certificat calificat, eliberat de un furnizor de servicii de certificare acreditat in conditiile legii si vor fi depuse prin mijloace electronice, fiind incarcate intr-o sectiune dedicata a portalului SEAP, iar continutul acestora va fi vizibil comisiei de evaluare dupa decriptarea propunerii financiare.

Ofertantii vor avea in vedere ca necriptarea valorii totale a... in SEAP si incarcarea documentelor de fundamentare a valorii... in alta sectiune decat cea exclusiv dedicata de SEAP pentru aceasta operationle atrage dupa sine neinregistrarea lor ca ofertanti si la imposibilitatea realizarii evaluarii ofertelor acestora.

... trebuie sa fie prezentata in lei, valorile fiind exprimate cu maxim doua zecimale. Documentele de fundamentare a valorii... care vor fi prezentate in cadrul ofertei sunt:

a) Formularul de oferta - completare formular nr.12 din... _Modele de formulare

b) Anexa 1 la formularul de oferta - completare formular nr.12A din... _Modele de formulare, care devine formular pentru devizul ofertei.

c) Anexa 2 la formularul de oferta - completare formular nr.12B din... _Modele de formulare.

d) Centralizatorul cu serviciile/ lucrările executate de asociați/ subcontractanți - completare formular nr.13 din... _Modele de formulare.

Precizari: 1. Valoarea propunerii financiare inscrisa in Formularul nr.... trebuie sa fie identica cu valoarea totala criptata in SEAP.

2. Actul juridic prin care operatorul economic își manifesta voința de a se angaja juridic în contractul de achiziție este reprezentat de Formularul de ofertă si Liste de preturi (conform listelor puse la dispozitie).

3. In cadrul Listelor de preturi forfetare se vor prezenta cotatiile cheltuielilor indirecte, profit si a cotei de contributii asiguratorii pentru munca, precum si a orei de manopera ofertate.

4. Propunerea financiară are caracter obligatoriu, din punctul de vedere al conținutului pe toată perioada de valabilitate stabilită de către autoritatea contractantă și asumată de ofertant.

5. Cantitati de lucrari estimate la faza SF, au un rol orientativ, operatorii economici neavand nicio obligatie in raport cu acestea.

6. Dupa elaborarea si aprobarea Proiectului Tehnic de catre autoritate, Antreprenorul va reface devizul lucrarii conform listelor de cantitati care reies in urma calculelor.

7. Cantitățile reale ale lucrărilor pe care executantul urmează să le execute, vor fi stabilite prin documentațiile de proiectare, faza Proiect Tehnic de Executie. Lucrările ce urmeaza a fi executate, vor fi decontate in baza situatiilor de lucrari verificate si asumate de Dirigintele de santier prin semnatura si stampila si acceptate de Autoritatea Contractanta in baza cantitatilor de lucrari rezultate in urma elaborarii Proiectului Tehnic de Executie.

8. Pentru organizarea de santier, cheltuielile ce se pot deconta in cadrul acestei linii sunt detaliate astfel: ''Lucrari de constructii si instalatii aferente organizarii de santier: se cuprind cheltuielile aferente construirii provizorii sau amenajarii la constructii existente pentru vestiare muncitori, grupuri sanitare, rampe de spalare auto depozite pentru materiale, fundații pentru macarale, rețele electrice de iluminat și forță, căi de acces auto și căi ferate, branșamente/racorduri la utilități, împrejmuiri, panouri de prezentare, pichete de incendiu, cheltuieli pentru desființarea organizării de șantier''.

9. La stabilirea pretului, ofertantii au dreptul de a stabili propriile consumuri, in conformitate cu normativele/regulile de elaborare a devizelor oferta.

10. Propunerea financiara trebuie sa se incadreze in valoarea estimata a contractului, publicata in SEAP, in cadrul anuntului de participare simplificat.

(...).

Raționamentul conturat de autoritatea contractantă în favoarea n*econcludenței* răspunsurilor furnizate, motivat de i*nexistenta dovedirii /justificării modului de calcul al manoperei aferente transportului in ceea ce privește salariul orar de.../h, atât pr*in propunerea financiară prezentată, cât și prin răspunsurile la solicitările de clarificari adresate... este judicios și... va fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Se are în vedere că, pe parcursul derulării etapei de evaluare a ofertelor, achizitoarea a adresat următoarele solicitări de clarificare:

- prin intermediul adresei nr.... din...:

1. Avand in vedere prevederile art. 136 din HG 395/2016, va solicitam sa prezentati dovezi concludente privind prețurile ce pot fi obținute de la furnizori, situația stocurilor de materii prime și materiale, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru.

Astfel, va solicitam sa prezentati oferte de pret pentru principalele materiale, asa cum ati declarat in propunerea tehnica la pag 170.

Pentru materialele pe care firma dvs le pune la dispoziție va solicitam sa prezentati analize de pret precum si documente justificative din care sa reiasa faptul ca firma deține autozitatii valabile privind exploaterea balast/nisip -Permis sau Licență de Exploatare, Autorizatie de gospodaria apelor, situatia stocurilor la...u la data prezentării ofertei, din care sa reiasa faptul ca aveți capacitatea de a furniza aceste materiale.

2. Sa prezentati analize de pret/oferte de pret pentru transport materiale si sa justificati distantelele de transport ofertate avand in vedere faptul furnizorii declarați.

3. Sa prezentati oferte de pret/analize de pret pentru:

-autocisterna cu dispozitiv de stropire 5-8t
-autogreder pana la 175cp
-compactor autoprop pana la 12 t
-compactor static autoprop. R8-14 t
-excavator pe senile... mc
- excavator pe senile... mc
-excavator pe senile... mc
-mașina de trasat beniz de circulație
-repartizator finisor mixture asfaltice
-rulou compressor static 10-12 t;

- asocierea... -... a furnizat cu actul nr.... următorul răspuns:

Referitor la solicitarea dumneavoastra de clarificari nr... privind procedura de achiziție simplificata: "Execuția lucrărilor pentru "ASFALTARE DRUMURI DE INTERES LOCAL..., județul...", anunț de participare simplificat nr.... va atatsam răspunsurile noastre la solicitările dumneavoastra de clarificari.

In baza permisului de exploatare, s-a exploatat balast avand prețul justificat in cele ce urmeaza, din care ne am format stocuri conform situatiei atașate.

Subliniem faptul că, deși prețul este unul competitiv pentru autoritatea contractantă, acesta a fost fundamentat astfel încât să asigure un nivel de salarizare peste salariul minim brut garantat în plată, reflectând politica noastră de retenție a personalului calificat și de asigurare a calității execuției. **Manopera este de.../oră, peste pragul minim legal obligatoriu (...../oră).**

Metodele noastre de lucru se bazează pe o planificare riguroasă a resurselor, utilizând fluxuri de lucru optimizate care reduc timpii morți. Aplicăm proceduri interne de management al calității care ne permit să minimizăm erorile de execuție și, implicit, costurile cu refacerea unor etape de lucru.

Utilajele și echipamentele pe care le vom utiliza în cadrul contractului fac parte din dotarea proprie a societății și prezintă următoarele avantaje: Randament ridicat: Echipamentele sunt de generație nouă, cu un consum redus de energie/combustibil; Amortizare: O mare parte din echipamente sunt deja amortizate integral, ceea ce ne permite să... includem costul de achiziție în prețul unitar, ci doar costurile de întreținere și operare; Mentenanță: Dispunem de echipă tehnică internă pentru mentenanță, reducând astfel costurile cu reparațiile la terți.

... -... a atașat răspunsului furnizat analize de preț pentru transport, în cuprinsul cărora au fost evidențiate distinct elementele de cost care compun tarifele ofertate: carburantul, manopera șoferului, întreținerea și reparațiile, cheltuielile indirecte, distanța parcursă, cantitatea transportată pe cursă și formula de calcul a tarifului rezultat. Aceste analize... se limitează la indicarea unor tarife finale, ci prezintă structura economică a costului, inclusiv componenta „Manoperă (Șofer)”, descrisă prin raportare la „salariu, diurne, contribuții”;

- ulterior prin intermediul adresei nr..... achizitoarea a solicitat următoarele clarificări:

Avand in vedere in vedere răspunsul la solicitările de clarificari la solicitarea nr 473 din... va solicitam urmatoarele:

1. Sa justificati prețul motorinei utilizat in analizele de pret de 5.../litru avand in vedere prețul motorinei la data depunerii ofertei....
2. **Sa detaliati pentru fiecare analiza de pret de transport prezentata modul de calcul al manoperei/cursa.**
3. Sa clarificați pentru fiecare analiza de pret beton prezentata modul de calcul al amortizarii avand in vedere faptul ca menționați ca declatati productivitatea statiei de betoane de 40 mc/h, dar amortizarea este calculata pentru o producție de 350mc/luna.
4. Sa prezentati situatia stocului de sorturi la data depunerii ofertei.

- asocierea... -... a furnizat următorul răspuns vizavi de aspectul reclamat:

**Întrebare nr...:**

„Să detaliați pentru fiecare analiză de preț de transport prezentată modul de calcul al manoperei/cursă."

**Răspuns nr...:**

In cele ce urmeaza, detaliem modul de calcul al costului cu manopera inclus în analizele de preț pentru transport, care are la bază tariful orar ai personalului deservent și durata medie a unui ciclu de transport (cursă).

Tariful orar utilizat în analiză respectă legislația în vigoare privind salariul minim în construcții. Această abordare asigură faptul că personalul este remunerat corect pentru întreg intervalul în care autovehicul este bloc... în fluxul de transport... doar pentru timpul de condus efectiv.

**1. Referitor calcul manopera in analiza de pret transport cu autobasculanta/autocamionul**

Clarificăm faptul că valoarea de.../km alocată manoperei în analiza de preț pentru autobasculanta si autocamion a fost determinată pornind de la costul orar al conducătorului auto corelat cu viteza medie operațională a autobasculantei/autocamionului, după cum urmează:

- Constituirea costului orar al manoperei in cadrul analizelor pt transport cu autobasculanta si autocamionul:

- Salariu orar:.../oră;

. CAM...%: 0.../oră;

- Cheltuieli conexe (aviz medical, aviz psihologic, etc):.../an: 12 luni= 83.../lună:... ore/lună= 0.../oră;

Total Cost: 30..../oră.

Pentru a calcula prețul pe /km, s-a luat în considerare o viteză medie de exploatare de... km/oră. Această viteză... reprezintă doar deplasarea pe drumurile publice, ci este o viteză medie operațională care include:

- Timpul de așteptare la încărcare - aprox. 20 minute/cursă
- Timpul de manevră și descărcare la șantier: aprox. 20 minute/cursă
- Deplasarea propriu-zisă: aprox 50 km/ora

Prin raportarea costului orar la viteza medie operațională, rezultă tariful unitar pe distanță:

30.../oră:... km/oră=.../km

Viteza medie operationala de... km/h asigură acoperirea financiară a manoperei pentru toate perioadele în care utilajul este bloc... în procesul de producție (... doar în mișcare). Utilizarea unei viteze mai mari în calcul ar duce la o subevaluare a costului real, deoarece șoferul este remunerat pe oră, indiferent de kilometrii parcurși în acel interval.

Prin această metodologie, ne-am asigurat că fiecare tonă de material transportată suportă cota parte din salariul șoferului și taxele aferente, raportat la timpul real în care utilajul este angajat în efectuarea cursei.

**2. Referitor calcul manopera in analiza de pret transport cu autobetoniera**

Valoarea de.../km alocată manoperei în analiza de preț pentru autobetonieră a fost determinată în mod similar, utilizând aceleași elemente de cost orar, corelate cu viteza medie operațională specifică transportului de beton:

- Constituirea costului orar al manoperei in cadrul analizelor pt transport cu autobetoniera:
- Salariu orar:.../oră;
- CAM...%: 0.../oră;
- Cheltuieli conexe (aviz medical, aviz psihologic, etc):.../an: 12 luni= 83.../lună:... ore/lună= 0.../oră;

Total Cost: 30..../oră.

Transportul betonului este un proces care include etape suplimentare obligatorii față de un transport de agregate sau materiale obișnuite. Viteza medie de exploatare luată în calcul este de... km/oră, rezultată din:

- încărcare și așteptare în stație: aprox. 20 minute;
- Descărcare controlată, proces lent: aprox. 40 minute;
- Spălare obligatorie tambur: aprox. 15 minute după fiecare descărcare pentru a preveni întărirea betonului;
- Deplasarea propriu-zisă: viteza de rulare (aprox. 50 km/h).

Prin raportarea costului orar ia viteza medie operațională, rezultă tariful unitar pe distantă: 30.../oră:... km/oră=.../km.

Răspunsurile furnizate de asocierea... -... au fost analizate la data de..., ocazie cu care a fost elaborat Procesul-verbal nr. 3118 din... privind evaluarea p*ropunerilor financiare, inclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile tehnice, analiza membrilor comisiei de evaluare fiind astfel consemn*ată:

Principalele aspecte ale evaluarii propunerilor financiare sunt prezentate mai jos:

..... Formular de oferta, Deviz general, Listele de cantitati de lucrări pe categorii de lucrări, Lista privind consumurile de resurse materiale, mana de lucru, utilaj, transport

... oferta Valoarea ofertata 5... valabila....

S-au solicitat darificari cu privire la prezentarea de dovezi concludente privind prețurile ce pot fi obținute de la furnizori, situația stocurilor de materii prime și materiale, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru, oferte de pret pentru principalele materiale,, analize de pret precum si documente justificative din care sa reiasa faptul ca firma deține autozitatii valabile privind exploaterea balast/nisip -Permis sau Licență de Exploatare, Autorizatie de gospodaria apelor, situatia stocurilor la...u la data prezentării ofertei.

..... dovezi concludente privind prețurile ce pot fi obținute de la furnizori, situația stocurilor de materii prime și materiale, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru, oferte de pret pentru principalele materiale, analize de pret, analize de pret/oferte de pret pentru transport materiale si distantelele de transport ofertate.

Referitor la analize de pret prezentate, comisia de evaluare a constatat ca analiza de pret pentru costul manoperei inclus in costul transportului se constata ca ofetantul mentioneaza ca prețul lei/km este format din costul lei/ora impartit la costul lei/km. Prezintă modul de calcul pentru lei/kmdsar pentru costul lei/ora prezintă doar o cifra estimata, fara a se menționa cum a fost calculat acest cost.

Argumentul decisiv adus de achizitoare în favoarea neconcludenței răspunsurilor furnizate se bazează pe faptul că, în pofida susținerilor contestatoarei, această valoare (.../h) a fost *avută în vedere la obținerea costului total al manoperei aferente transportului, ca "este complet armonizata" cu oferta financiara sau ca respecta pragul minim legal din sectorul constructii... poa*te înlatura, sub nici o forma, realitatea care a condus la aprecierea răspunsului ca neconcludent: în cazul costului lei/ora aferent manoperei... s-a limitat in toate documentele doar la

indicarea/declararea unei cifre estimate (.../ora), fără a se... modalitatea prin care acest cost a fost obtinut.

Achizitoare a adăugat faptul că, în cazul costului lei/ora aferent manoperei... s-a limitat în toate documentele doar la indicarea/d*eclararea unei cifre estimate (.../ora), fără a se... mod*alitatea prin care acest cost a fost obținut.

Față de precizările achizitoarei, asocierea contestatoare a formulat apărări punctuale apreciate de Consiliu ca fiind credibile și pertinente:

Autoritatea a analizat, în realitate, un element de cost - **manopera inclusă în transport**- însă a aplicat o sancțiune de inacceptabilitate fără a demonstra nici neconcludența răspunsului, nici nesustenabilitatea ofertei.

Această confuzie este esențială. Dacă autoritatea considera că manopera aferentă transportului este insuficient justificată sub aspect economic, trebuia să arate de ce această pretinsă insuficiență afectează executarea contractului. Trebuia să demonstreze că salariile... pot fi acoperite, că obligațiile aferente muncii... sunt incluse, că transportul... poate fi realizat la tarifele ofertate sau că prețul total... poate susține execuția lucrărilor, insa... a facut-oceea ce conduce la nelegalitatea modalitatii de evaluare a ofertei si a deciziei de descalificare a acesteia ca inacceptabila.

Mai mult, oferta ... are valoarea de... fără TVA, în timp ce valoarea estimată a contractului este de... fără TVA, ceea ce înseamnă că oferta reprezintă...% din valoarea estimată și depășește pragul de 80% prevăzut de art. 136 alin. (4) din H.G. nr. 395/2016 pentru calificarea obiectivă a unei oferte ca având preț aparent neobișnuit de scăzut.

Este adevarat ca această împrejurare... împiedica autoritatea să solicite clarificări, însă îi impunea o exigență sporită atat in ceea ce priveste continutul solicitarii de clarificari in care trebuia sa mentioneze expres ca doreste justificarea pretului in temeiul art.210, cat si in motivarea descalificarii dacă dorea să susțină că un cost este nesustenabil.

In mod indubitabil, dacă autoritatea considera că acest cost este nesustenabil și că afectează capacitatea de executare a contractului, trebuia să realizeze analiza specifică art. 210 din Legea nr. 98/2016 și art.... din H.G. nr. 395/2016. Această analiză presupune evaluarea documentelor și informațiilor transmise de ofertant și, dacă este cazul, demonstrarea faptului că prețul sau costurile ofertate... permit îndeplinirea contractului la parametrii cantitativi și calitativi solicitați.

Or, autoritatea nici... invoca pretul neobisnuit de scazut, sau o componenta a pretului care este aprent neobisnuit de scazuta, si nici... demonstrează nesustenabilitatea. Comunicarea... conține nicio analiză din care să rezulte că oferta... poate fi executată la parametrii cantitativi și calitativi solicitați.... se arată că manopera ar fi sub nivelul legal... se arată că totalul costului orar este artificial... se arată că vitezele operaționale sunt imposibile... se arată că formula de transport este greșită.

In mod lipsit de echivoc, in lipsa acestor elemente, respingerea este disproporționată și nelegală.

Oferta financiară indică valoarea totală, structura pe categorii de lucrări, consumurile de manoperă, tariful mediu de.../oră și aplicarea contribuției asiguratorii pentru muncă.

Analizele de preț transmise în etapa clarificărilor indică distinct manopera șoferului în costul de transport și o descriu prin „salariu, diurne, contribuții”. Ultimul raspuns explică modul în care costul orar este format și cum este transformat în cost pe kilometru, diferențiat pe tipuri de transport si este concludent deoarece îndeplinește funcția juridică a clarificării: permite comisiei să înțeleagă modul de formare a costului, să identifice premisele de calcul și să verifice rezultatul.

Din examinarea răspunsurilor furnizate de asocierea contestatoare Consiliul reține faptul că, contrar celor susținute de achizitoare, potrivit cărora pentru costul lei/oră s-ar fi... „doar o *cifră estimată", aceast*ă afirmație este infirmată de ansamblul documentelor depuse de asociere. Costul lei/oră... este o cifră izolată, ci rezultatul unei construcții economice care pornește din oferta financiară, este dezvoltată în analizele de preț și este explicitată în răspunsul la solicitarea de clarificări.

În stabilirea acestei finalități se au în vedere următoarele aspecte:

- analizele de preț transmise prin răspunsul din... arată că manopera șoferului a fost evidențiată distinct în structura costului de transport;

- pentru transportul cu autobasculanta la 17 km, analiza indică „Tarif=.../km", „Carburant (Motorină)...", „Manoperă (Șofer)... - Salariu, diurne, contribuții", „Întreținere și Reparații..." și „...", după care aplică formula „Tarif transport la 17 km= (T * D) / G= (.../km x 34 km) / 24 to=.../to";

- pentru transportul cu autobasculanta la 30 km, aceeași logică este reluată: „Manoperă (Șofer)... - Salariu, diurne, contribuții", distanță de... km dus-întors, cantitate de 25 tone și rezultat final de.../to;

- pentru transportul cu autocamionul, analizele indică aceeași componentă de manoperă de.../km, explicată prin „Salariu, diurne, contribuții", atât pentru distanța de 20 km, unde rezultă tariful de.../to, cât și pentru distanța de 10 km, unde rezultă tariful de.../to. Pentru autobetonieră, analiza indică „Manoperă (Șofer) 2... - Salariu, diurne, contribuții", iar pentru autocisternă, „Manoperă (Șofer) 6... - Salariu, diurne, contribuții specifice";

- în ultimul răspuns la solicitarea de clarificări ofertanta contestatoarea a detaliat raționamentul care a stat la baza calculul costului lei/oră. Astfel, contestatoarea a arătat că valoarea manoperei pornește de la costul orar al conducătorului auto, compus din salariu orar de.../oră, contribuție asiguratorie pentru muncă de...%, respectiv 0.../oră, și cheltuieli conexe de 0.../oră. Totalul astfel rezultat este de 30.../oră. Acest cost orar este apoi convertit în lei/km prin raportare la viteza medie operațională:... km/oră pentru autobasculantă/autocamion... km/oră pentru autobetonieră și... km/oră pentru autocisternă.

În considerarea celor antemenționate sunt relevante argumentele aduse de contestatoare potrivit cărora:

Această explicație este... doar concludentă, ci complet armonizată cu oferta financiară și cu analizele de preț transmise anterior. Tariful de.../oră se regăsește în lista consumurilor cu mâna de lucru din oferta financiară; contribuția CAM de...% se regăsește atât în oferta financiară, cât și în calculul costului orar; manopera de.../km.../km și.../km se regăsește în analizele de preț pentru transport; formulele de transport se regăsesc în analizele transmise la clarificări; iar ultimul răspuns explică modul de trecere de la costul orar la costul pe kilometru.

Aceste valori... sunt accidentale și... sunt izolate; ele apar într-un... de calcul coerent, în care manopera este una dintre componentele tarifului pe kilometru.

(...)

... a explicat manopera prin raportare la organizarea proprie a transportului.

A diferențiat calculul între autobasculantă/autocamion, autobetonieră și autocisternă, tocmai pentru că fiecare tip de transport are un ritm operațional distinct. O autobetonieră implică timpi specifici de încărcare, descărcare controlată și spălare a tamburului. O autocisternă implică operațiuni specifice de încărcare, stropire, descărcare și manevrare. Aceste elemente justifică viteze operaționale diferite și, implicit, valori diferite ale manoperei pe kilometru.

(...)

Din coroborarea documentației de atribuire, a ofertei financiare, a analizelor de preț și a răspunsurilor la clarificări rezultă o concluzie univocă: oferta..... este acceptabilă și conformă, iar răspunsul la solicitarea de clarificări transmis prin adresa FN din... este concludent.

Oferta financiară indică valoarea totală, structura pe categorii de lucrări, consumurile de manoperă, tariful mediu de.../oră și aplicarea contribuției asiguratorii pentru muncă. Analizele de preț transmise în etapa clarificărilor indică distinct manopera șoferului în costul de transport și o descriu prin „salariu, diurne, contribuții". Ultimul raspuns explică modul în care costul orar este format și cum este transformat în cost pe kilometru, diferențiat pe tipuri de transport si este concludent deoarece îndeplinește funcția juridică a clarificării: permite comisiei să înțeleagă modul de formare a costului, să identifice premisele de calcul și să verifice rezultatul.

Solicitarea autorității a privit modul de calcul al manoperei/cursă. Răspunsul prezintă exact această metodă. Contestatoarea a pornit de la costul orar al conducătorului auto, l-a compus din

salariu, contribuție asiguratorie pentru muncă și cheltuieli conexe, a obținut totalul de 30.../oră și l-a convertit în lei/km prin raportare la viteza medie operațională aplicabilă fiecărui tip de transport.

Această structură este logică și verificabilă. Costul de manoperă... este tratat abstract, ci raportat la activitatea concretă de transport. Pentru autobasculantă și autocamion, viteza medie operațională utilizată este... km/oră, rezultând.../km. Pentru autobetonieră, viteza este... km/oră, rezultând.../km, iar diferența este explicată prin operațiunile suplimentare specifice transportului betonului. Pentru autocisternă, viteza operațională este... km/oră, rezultând.../km, în raport cu activitățile specifice de încărcare, stropire, descărcare și manevrare.

Acest răspuns... poate fi calificat ca o simplă cifră estimată. O cifră estimată ar fi existat dacă... ar fi indicat numai valorile finale, fără explicație. În cauză, însă, contestatorul a arătat de unde pleacă, cum calculează, ce formulă utilizează și de ce valorile diferă în funcție de tipul de transport.

În schimb, autoritatea... combate punctual aceste documente... identifică o eroare de calcul... indică o cerință încălcată și... demonstrează imposibilitatea executării contractului. Ea afirmă neconcludența, dar... o dovedește. Aplică art. 134 alin. (5), deși răspunsul există și este apt să lămurească solicitarea. Declară oferta inacceptabilă, deși... demonstrează nicio cauză reală de inacceptabilitate.

Așa cum a susținut și contestatoarea solicitarea autorității a vizat m*odul de calcul al manoperei/cursă.* Răspunsul furnizat prezintă exact modul de calcul solicitat. Contestatoarea a pornit de la costul orar al conducătorului auto, l-a compus din salariu, contribuție asiguratorie pentru muncă și cheltuieli conexe, a obținut totalul de 30.../oră și l-a convertit în lei/km prin raportare la viteza medie operațională aplicabilă fiecărui tip de transport.

Răspunsul oferit este în deplină concordanță cu cele solicitate chiar de autoritatea contractantă, răspuns găsit a fi pertinent și concludent de către Consiliu.

Achizitoarea justifică pretinsa neconcludență a răspunsului furnizat pe considerentul că ofertanta asociere, în cazul costului lei/ora aferent manoperei, s-a limitat în toate documentele doar la indicarea/declararea unei cifre estimate (.../ora), fără a *se... modalitatea prin care acest cost a fost obținut.*

Însă, niciunde cu ocazia adresării solicitării de clarificare, achizitoarea... a precizat în mod concret că ceea ce dorește este justificarea modalității prin care acest cost a fost obținut, ci a solicitat *modul de calcul al manoperei/cursă.*

Contrar susținerilor autorității contractante, răspunsul furnizat răspunde obiectului solicitării de clarificare, este punctual și concludent, putând fi valorificat de autoritatea contractantă. Apreciind că acest răspuns... o lămureşte în întregime, deşi se referea la datele solicitate, nimic... împiedica autoritatea să continue acțiunea de clarificare cu ofertanta și să solicite în mod clar, că ceea ce dorește, este m*odalitatea de dovedire/justificare a modului de calcul prin care s-a ajuns la aceasta valoare a manoperei declarate (.../ora).*

Așadar, nimic... împiedica autoritatea contractantă să clarifice cu societatea contestatoare aspectul referitor la dovedirea *justificării modului de calcul prin care s-a ajuns la aceasta valoare a manoperei declarate (.../ora) neputâ*nd fi confundat cu aspectul care a făcut obiectul solicitării de clarificare adresate privind modul *de calcul al manoperei/cursă, față* de care ofertanta s-a achitat prin transmiterea răspunsului anterior amintit, răspuns găsit a fi pertinent și concludent de către Consiliu, situație în care oferta... puteau fi respinsă ca inacceptabilă.

Dispozițiile art. 134 din HG nr. 395/2016 prevăd:

(1) Comisia de evaluare are obligaţia de a stabili care sunt clarificările şi completările formale sau de confirmare, necesare pentru evaluarea fiecărei solicitări de participare/oferte, precum şi perioada de timp acordată pentru transmiterea acestora, termenul-limită neputând fi stabilit decât la nivel de zile lucrătoare, fără a fi precizată o oră anume în cadrul acestuia.

(2) «abrogat»

(3) Comisia de evaluare va stabili termenul-limită în funcţie de volumul şi complexitatea clarificărilor şi completărilor formale sau de confirmare necesare pentru evaluarea fiecărei solicitări de participare/oferte.

(4) Comunicarea transmisă în sensul alin. (1) către candidat/ofertant trebuie să fie clară şi să definească în mod explicit şi suficient de detaliat în ce constă solicitarea comisiei de evaluare.

(5) În cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări şi, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta în cadrul ofertei sau solicitării de participare, potrivit dispoziţiilor art. 209 din Lege, iar candidatul/... transmite în termenul precizat de comisia de evaluare clarificările/completările solicitate sau clarificările/completările transmise... sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă.

Așadar, comisia de evaluare are obligația de a stabili care sunt clarificările și completările formale sau de confirmare, necesare pentru evaluarea fiecărei oferte, precum și perioada de timp acordată pentru transmiterea clarificărilor. Comunicarea transmisă în acest sens către ofertant trebuie să fie clară, precisă și să definească în mod explicit și suficient de detaliat în ce constă solicitarea comisiei de evaluare. Clarificarea este necesară pentru ca autoritatea să... fie nevoită să deducă ea însăși elemente ale documentelor prezentate de ofertant, pe baza unor informații insuficiente sau nerelevante.

Răspunsul acoperă obiectul solicitării și se situează în limitele exigențelor de legalitate și temeinicie pentru a fi considerat suficient și credibil.

..., culpa revine chiar acestei autorități, întrucât... a solicitat ofertantei aspectele care o interesau, ci a solicitat precizarea modu*lui de calcul al manoperei/cursă, mod* pe care ofertanta l-a expus autorității în răspunsurile date. Autoritatea avea și are obligația să asigure ofertanților toate condițiile pentru ca aceștia să își poată... și proba calificarea și conformitatea ofertei. Solicitările transmise acestora trebuie să fie clare, precise și să definească în mod explicit și suficient de detaliat în ce constau. Cu alte cuvinte, în absența c*larificărilor relevante, cele ra*ționate de autoritate în punctul său de vedere... pot fi reținute de Consiliu.

Deopotrivă de valide sunt și apărările aduse de contestatoare care a combătut la obiect susținerile achizitoarei, respectiv:

**Solicitarea autorității a privit modul de calcul al manoperei/cursă. Răspunsul prezintă exact această metodă.** Contestatoarea a pornit de la costul orar al conducătorului auto, l-a compus din salariu, contribuție asiguratorie pentru muncă și cheltuieli conexe, a obținut totalul de 30.../oră și l-a convertit în lei/km prin raportare la viteza medie operațională aplicabilă fiecărui tip de transport.

Această structură este logică și verificabilă. Costul de manoperă... este tratat abstract, ci raportat la activitatea concretă de transport. Pentru autobasculantă și autocamion, viteza medie operațională utilizată este... km/oră, rezultând.../km. Pentru autobetonieră, viteza este... km/oră, rezultând.../km, iar diferența este explicată prin operațiunile suplimentare specifice transportului betonului. Pentru autocisternă, viteza operațională este... km/oră, rezultând.../km, în raport cu activitățile specifice de încărcare, stropire, descărcare și manevrare.

Acest răspuns... poate fi calificat ca o simplă cifră estimată. O cifră estimată ar fi existat dacă... ar fi indicat numai valorile finale, fără explicație. În cauză, însă, contestatorul a arătat de unde pleacă, cum calculează, ce formulă utilizează și de ce valorile diferă în funcție de tipul de transport.

În schimb, autoritatea... combate punctual aceste documente... identifică o eroare de calcul... indică o cerință încălcată și... demonstrează imposibilitatea executării contractului.

Ea afirmă neconcludența, dar... o dovedește. Aplică art. 134 alin. (5), deși răspunsul există și este apt să lămurească solicitarea. Declară oferta inacceptabilă, deși... demonstrează nicio cauză reală de inacceptabilitate.

(...)

În absența acestor precizări, comunicarea... explică de ce răspunsul ar fi neconcludent. Ea afirmă concluzia, dar... o demonstrează. Or, motivarea unei decizii de respingere... se poate reduce la o etichetă. Autoritatea trebuie să arate traseul logic al evaluării: ce a solicitat, ce a primit, de ce răspunsul... este suficient, care este efectul asupra evaluării și de ce se impune sancțiunea respingerii.

Această exigență este cu atât mai importantă cu cât art. 215 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 impune comunicarea motivelor concrete care au stat la baza respingerii ofertei. Motivele concrete... înseamnă o formulare generică, ci identificarea exactă a deficienței. In cauză, autoritatea... a făcut această identificare.

Prin urmare, comunicarea rezultatului... permite ofertantului să cunoască exact ce i se impută și... permite un control real asupra legalității evaluării. Din această perspectivă, actul atacat este nemotivat în sens juridic.

(...)

Respingerea ofertei încalcă principiile prevăzute de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, duppa cum urmeaza:

Principiul transparenței este încălcat deoarece autoritatea... a explicat, într-un mod inteligibil și verificabil, de ce răspunsul... ar fi concludent.... poate identifica dacă i se reproșează salariul orar, contribuția, cheltuielile conexe, viteza operațională, formula de calcul sau alt element. O asemenea comunicare... este transparentă, deoarece... permite înțelegerea exactă a motivului de respingere.

Principiul proporționalității este încălcat deoarece autoritatea a aplicat sancțiunea maximă - eliminarea ofertei - în condițiile în care răspunsul transmis conținea un calcul efectiv. Dacă autoritatea aprecia că anumite aspecte necesită documentare suplimentară, măsura proporțională era solicitarea unor precizări suplimentare... respingerea directă a ofertei ca inacceptabilă.

Principiul tratamentului egal este afectat deoarece... a fost sancționat pentru neprezentarea unei detalieri pe care autoritatea... a cerut-o expres.... se poate transforma o exigență necomunicată într-un criteriu eliminatoriu în etapa evaluării.

Principiul eficientei utilizarii fondurilor publice a fost incalcat avand in vedere ca autoritatea contractata a respins o oferta conforma cu un pret competitiv si sustenabil alegand sa atribuie contractul ofertei cu cel mai mare pret din procedura.

În sfârșit, principiul asumării răspunderii este încălcat deoarece autoritatea... a motivat efectiv evaluarea și... a arătat raționamentul care a condus la respingerea ofertei.

În concluzie, în lipsa unei solicitării de clarificare, care să respecte dispozițiile art. 134 din HG nr. 395/2016, mai sus reținute, se constată că evaluarea realizată de autoritatea contractantă a înregistrat abateri de la cadrul legal, motiv pentru care se impune clarificarea și reevaluarea ofertei asocierii cu privire la aspectele în referință, pentru a permite realizarea unei evaluări obiective a ofertei. Așadar Consiliul determină că, în mod nelegal autoritatea a respins oferta societății contestatoare sub aspectul mai sus reținut, căreia... îi erau aplicabile dispoziţiile art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016.

Consiliul reţine că activitatea comisiei de evaluare a înregistrat abateri de la cadrul legal care reglementează achiziţiile publice respingând oferta, motiv pentru care se impune clarificarea cu... amintit a aspectului în referinţă, pentru a permite realizarea unei evaluări obiective a ofertei, în vederea stabilirii cu certitudine a admisibilităţii ofertei.

Evident, accentul trebuie pus... pe respingerea ofertelor, ci pe clarificarea lor în sensul dorit și necesar evaluării corespunzătoare a ofertelor.

Jurisprudența Consiliului este constantă, în sensul că orice decizie a autorității contractante privind admiterea sau respingerea unei oferte trebuie fundamentată pe o evaluare temeinică a ofertei, sub toate aspectele.

Faţă de ansamblul considerentelor mai sus evocate, solicitările contestatoarei privind anularea comunicării rezultatului procedurii și

reevaluarea ofertei depuse de asocierea... -... sunt întemeiate, urmând a fi admise de Consiliu.

În consecință, în baza 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite, în parte, contestația formulată de..., în calitate de lider al asocierii... -..., în contradictoriu cu..., va anula Procesul-verbal nr. 3118 din... privind evaluarea propunerilor financiare, i*nclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile tehnice, și va obliga autoritatea contractantă la reclarificarea ofertei asocierii și la ree*valuarea acesteia și la emiterea unui nou proces-verbal de evaluare tehnică, cu respectarea documentației de atribuire și a legislației privind achizițiile publice.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 respinge, ca inadmisibil, capătul de cerere din contestaţia referitor la constatarea caracterului acceptabil si conform al ofertei depuse de asocierea... -...

**Referitor la contestația depusă de ... S.R.L**. se are în vedere că aceasta este îndreptată împotriva deciziei de respingere a ofertei depuse.

Potrivit actului nr. 3355 din... motivele reținute de membrii comisiei de evaluare în decizia de respingere a ofertei contestatoarei sunt următoarele:

In conformitate cu prevederile art. 215 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 cu completările si modificările ulterioare, oferta dumneavoastra a fost respinsa ca:

**inacceptabila conform art. 134 alin. (5): in cazul în care comisia de evaluare solicită unui ofertant clarificări iar clarificările/completările transmise... sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă.**

Comisia de evaluare v-a solicitat clarificari privind prețurile ce pot fi obținute de la furnizori, situația stocurilor de materii prime și materiale, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru, oferte de pret pentru principalele materiale, analize de pret, analize de pret/oferte de pret pentru transport materiale si sa justificati distantele de transport ofertate, avand in vedere furnizorii declarați si analiza pret pt transport.

Ati... dovezi concludente privind prețurile ce pot fi obținute de la furnizori, situația stocurilor de materii prime și materiale, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru, oferte de pret pentru principalele materiale.

Referitor la analize de pret prezentate, analizand modul de justificare al prețului pentru beton, comisia de evaluare a constatat ca ati luat in calcul o productivitate pentru statia de betoane de 30 mc/h.

Ati atașat extras site producător Statie de betoane conform caruia productivitatea ei este de 80-90mc/h.

... ati... privind productivitatea luata in calcul.

In propunerea tehnica si in răspunsul la solicitarea de clarificari ati mentionat ca sorturile sunt procurate de la ... S.R.L., dar in justificările de pret se mentioneaza furnizor ... S.R.L.., iar in analizele de pret se utilizeaza preturile ... S.R.L., care sunt diferite de cele ale ... S.R.L..

Din lecturarea actului de comunicare se are în vedere că membrii comisiei de evaluare au reținut neconcludența răspunsului furnizat la solicitările de clarificare adresate potrivit dispozițiilor art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016, sub două aspecte: 1) în ceea ce privește modul de justificare al prețului pentru beton, apreciind că... ati... privind productivitatea luata in calcul și 2) în ceea ce privește furnizorul sorturilor de agrgate natuarale, apreciind că: In propunerea tehnica si in răspunsul la solicitarea de clarificari ati mentionat ca sorturile sunt procurate de la ... S.R.L., dar in justificările de pret se mentioneaza furnizor ... S.R.L.., iar in analizele de pret se utilizeaza preturile ... S.R.L., care sunt diferite de cele ale ... S.R.L..

Analizând criticile formulate de autoarea contestației, Consiliul constată că acestea vizează modalitatea de evaluare a ofertei contestatoare, evaluare pe care o apreciază ca fiind netemeinică.

Raționamentul conturat de autoritatea contractantă vizavi de primul motiv reținut în favoarea faptului că *ofertanta ..... privind productivitatea luata în calcul... este judicios și... v*a fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Autoarea contestației reclamă faptul că decizia autorității contractante de a declara oferta ... S.R.L. *ca inacceptab*ilă este nelegală, deoarece... sunt îndeplinite condițiile art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016.

În acest context, susține că autoritatea contractantă este nemulțumită de modul în care ... S.R.L. a înțeles să comunice răspunsul său la solicitarea primită, deși solicitarea a fost formulată la modul general.

Datele speței pe scurt sunt următoarele:

- în etapa de evaluare a propunerii financiare, autoritatea contractanta prin comisia de evaluare a solicitat o clarificare înregistrata cu nr....,

1. Având in vedere prevederile art. 136 din HG 395/2016, va solicitam sa prezentati dovezi concludente privind preturile ce pot fi obtinute de la furnizori, situatia stocurilor de materii prime si materiale, modul de organizare si metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului, performantele si costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru.

Astfel, va solicitam sa prezentati oferte de pret pentru principalele materiale, asa cum ati declarat in propunerea tehnica la pag. 920. Pentru materialele pe care firma dvs le pune la dispoziție va solicitam sa prezentati analize de pret.

2. Sa prezentati analize de pret/oferte de pret pentru transport materiale si sa justificați distantelele de transport ofertate avand in vedere faptul furnizorii declarați.

3. Sa prezentati oferte de pret/analize de pret pentru:

-autocisterna cu dispozitiv de stropire 5~8t
-autogreder pana la 175CP
-compactor autoprop pana la 12 t
-compactor static autoprop. R8-14 t
-excavator pe senile... mc
- excavator pe senile... mc
-excavator pe senile... mc
-masinade trasat benzi de circulație
-repartizator finisor mixturi asfaltice
-rulou compresor static 10-12 t.

- ... S.R.L. a răspuns cu adresa nr..... si a... • oferte de pre t uri pentru principalele materiale de la producători / furnizori si analiza Pret beton..., conform... PENTRU PRINCIPALELE MATERIALE (pag. 920 propunerea tehnica);

- analiza preturi calcul tarifar orar utilaje;
- analiza preturi calcul tarifar transport auto/km;
- analiza preturi beton ... S.R.L. susținut prin oferte de preturi, facturi materiale ce intra in componenta betonului, preturi transport materiale, energie etc, respectiv:

1. Pentru justificare preturi materiale va transmitem oferte de pret pentru materialele cuprinse in formularul pag. 920 de la furnizorii:.....

2. Pentru justificare preturii tarif lei/to din Formular C8 cuprinse in,, Lista consumurilor privind transporturilor" s-au folosit urmatoarele tarife:

- Transport cu autobasculanta si autocamionul tarif.../km (oferte de preturi..., analiza de preturi...).

- Transport cu autobetoniera - tarif.../km ( analiza de preturi...).

Atasat va transmitem extras google map cu distantele de transport de la furnizori -...:

-... (...) -...=... km, Rot. 16 km,

- Piatra sparta, nisip, etc, ... (...) -...=

... km, Rot. 30 km,

- Mixturi asfaltice, Stolniceni (...) -...=...

km, Rot. 33 km,
-... (...) -...=... km, Rot. 20 km,
Redam mai jos analiza de pret transport din,, Lista consumurilor privind transporturile (cantitati totale) - Formular C9:
(...)

- în etapa de evaluare a propunerii financiare, autoritatea contractanta prin comisia de evaluare a solicitat o clarificare înregistrata cu nr...., respectiv:

Având in vedere răspunsul la solicitarea de clarificari nr....472 din... va solicitam urmatoarele:
i. Sa detaliati pentru fiecare analiza de pret beton... urmatoarele:
a) modul de calcul al energiei
b) modul de calcul pentru amortizare
c) modul de calcul pentru personal
d) modul de calcul de intretinere
e) modul de calcul pentru incarcator frontal
f) ce reprezintă „alte cheltuieli" si modul de calcul.

- ... S.R.L. a răspuns cu adresa nr..... si a...:
- modul de calcul al energiei;
- modul de calcul pentru amortizare;
- modul de calcul pentru personal;
- modul de calcul pentru intretinere;
- modul de calcul pentru incarcator frontal;
- ce reprezintă "alte cheltuieli: si modul de calcul.

Prezintă relevanță modalitatea în care achizitoarea a formulat întrebarea nr. 1 din solicitarea de clarificări nr....472 din... referitoare la analiza material beton pe ... S.R.L. il pune la dispoziție:

Astfel, va solicitam sa prezentati oferte de pret pentru principalele materiale, asa cum ati declarat in propunerea tehnica la pag. 920. Pentru materialele pe care firma dvs le pune la dispoziție va solicitam sa prezentati analize de pret.

... S.R.L. a răspuns la solicitarea de clarificări cu adresa nr..... furnizând informațiile solicitate care să justifice prețul, într-o formă apreciată ca fiind suficientă în accepțiunea ofertantei, neavând un reper clar din partea autorității contractante (ce anume documente și informații detaliate dorește), aceasta s-a care s-a limitat să utilizeze sintagma "justificarea prețului", beton în cazul de fata.

Ulterior achizitoarea a adresat o nouă solicitare de clarificare prin intermediul adresei nr..... prin care a solicitat detalierea modului de calcul al elementelor componente ale analizelor de preț transmise.

... S.R.L. a răspuns la solicitarea de clarificări cu adresa nr..... in care a specificat:

"În calculatia prețului unitar pentru un metru cub de beton **s-a luat in calcul o productivitate de 30 mc/h.** Atasam alaturat prezentarea producătorului pentru modelul detinut Statie de betoane ... M80 - B - TS."

Din parcurgerea răspunsului furnizat de autoarea contestației, se constată că răspunsul oferit este în deplină concordanță cu cele solicitate chiar de autoritatea contractantă, răspuns găsit a fi pertinent și concludent de către Consiliu.

Achizitoarea justifică pretinsa neconcludență a răspunsului furnizat pe considerentul că ofertanta ... S.R.L. a... documentația aferentă Stației de betoane ...-B-..., din cuprinsul căreia rezultă o capacitate total diferită fata de cea avuta în vedere la elaborarea modului de calcul... prin Răspunsul 267/...,

respectiv *80-90 MC/ORA față de 30* M*C/H avută în vedere în* analiza *de pret* prezentată pentru modul de justificare al prețului pentru beton.

Însă, niciunde cu ocazia adresării solicitării de clarificare nr...., achizitoarea... a precizat în mod concret că, ceea ce dorește, este justificarea *utilizării în modul de calcul efectuat a productivității stației.*

Contrar susținerilor autorității contractante, răspunsul furnizat de răspunde obiectului solicitării de clarificare, este punctual și concludent, putând fi valorificat de autoritatea contractantă. Apreciind că acest răspuns... o lămureşte în întregime, deşi se referea la datele solicitate, nimic... împiedica autoritatea să continue acțiunea de clarificare cu ofertanta și să solicite în mod clar că dorește prezentarea justificării productivității stației luată în calcul.

Așadar, nimic... împiedica autoritatea contractantă să clarifice cu societatea contestatoare aspectul referitor la aspectul reclamat vizavi de justificării productivității stației luată în calcul, situație în care oferta... putea fi respinsă ca inacceptabilă, în temeiul dispozițiilor art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016, din cauza lui.

Considerentele anterior reținute de Consiliu sunt incidente și în acest caz, motiv pentru care... vor mai fi reluate.

Față de susținerile achizitoarei autoarea contestației formulează apărări punctuale apreciate de Consiliu ca fiind judicioase:

Referitor ca "... ati... privind productivitatea luata in calcul " facem precizarea ca autoritatea contractantă prin comisia de evaluare avea posibilitatea de a clarifica cu subscrisa această situație, conform prevederilor art. 134 alin. (1) din Normele metodologice aprobate conform HG nr. 395/2016,

O astfel de solicitare în mod lipsit de echivoc... ar fi adus ofertantului... un avantaj evident cu încălcarea prevederilor art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

In acest sens solicitarea de clarificari trebuie să fie clară, precisă si să definească în mod explicit si suficient de detaliat în ce constă solicitarea.

**Având in vedere ca autoritatea contractanta... ne-a solicitat clarificari pentru a lamuri aceste aspecte si ne aflam in etapa de Contestatie dorim sa demonstram prin atașarea adresei nr.... ( pag. 94) de la..., furnizorul care ne-a si montat sîatia de betoane ... M80 - B - TS instalata la punctul de lucru..., județul..., ne confirma si certifica capacitatea de producție intre min 30 mc pe ora - 80-90 mc pe ora.**

**In continutul acestei adrese... face o analiza particulara si complexa a statiei de betoane ... M80 - B - TS, ce se gaseste amplasata la punctul de lucru..., județul...:**

***"Această performanță este susținută de specificațiile tehnice cheie a statiei, viteza de alimentare a statiei cu agregate (... exista benzi automate directe de transport de la padocuri - silozuri alimentarea realizandu-se cu incarcator pe pneuri), distanta de transport agregate balastiera - statia de betoane, volumele/ cantitatea si capacitatea de transport de beton, timpul de turnare a betonului etc.specifice societatil dumneavoastra (...)".***

**Va atașam Declarație de... pentru statie de betoane ... M- 80- B - TS ( pag.93) si decizia interna... ( Decizie nr.... /15.C..., pag. 95) privind productivitatea de 30 mc/ora a statiei de betoane ...- B- TS luata in calcul.**

**Autoritatea contractantă... probeaza ca prin folosirea unei productivitati maxime 90 mc /ora conform site in analiza beton** din... afectează în mod real și direct capacitatea de a executa contractul din punct de vedere cantitativ si calitativ.

Pentru a elucida acest aspect vom prezenta o **analiza comparativa calculatie pentru clasele de beton ofertate:**

(...)

**Se observa foarte limpede din centralizarea calculatiei "Analiza comparativa ", clasele de betoane ofertate se diminueaza cu.../ mc, respectiv.../mc, prin folosirea unei productivitati maxime 90 mc/ora reprezentând...% din valoarea totala ofertata... fara TVA ceea ce este nesemnificativ.**

**Prin cele mentionate mai sus autoritatea contractanta trebuie sa intaleaga ca modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al**

**personalului ofertantului, performanțele/ productivitatea și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru, respectantand legislația din Romania si... sunt individuale fiecaruia dintre ofertanții participanți la procedura, asigurand libera concurenta pe piața -oonstructilor si... pot fi impuse, de aceea consideram ca prin cele prezentate mai sus a fost incalcat Principiul Proporționalității pilon fundamental al achizitilor publice.**

Cu ocazia formulării contestației Consiliul reține că ofertanta ... S.R.L. a... documente probante relevante pentru folosirea în calculatia prețului mc de beton a productivității stației de betoane de 30 mc/ora, respectiv:

- Declarație de... Statie de... M- 80- B- TS;
- Adresa nr..... privind productivitate Statie de... M- 80- B- TS;
- Decizie nr.... privind productivitatea statiei de betoane ...-B- TS.

Așa cum a susținut și contestatoarea, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului ofertantului, performanțele/ productivitatea și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru, respectantand legislația din Romania si... sunt individuale fiecaruia dintre ofertantii participanți la procedura, asigurand libera concurenta pe piața constructilor.

Constatându-se faptul că aspectul care a stat la baza deciziei de respingere... a făcut obiectul clarificării cu ofertanta ... S.R.L., întrucât orice decizie a autorității privind admiterea sau respingerea unei oferte trebuie fundamentată pe o evaluare temeinică a ofertei, sub toate aspectele acesteia, și pe probe concludente. Cu alte cuvinte, în absența clarificărilor relevante, cele raționate de autoritatea contractantă în actele evaluării și în punctul de vedere... pot fi reținute de Consiliu.

**În ceea ce privește cel de-al doilea motiv de inacceptabilitate** reținut de achizitoare în decizia de respingerea a ofertantei ... S.R.L. se are în vedere că acesta vizează pretinsa necorelare a furnizorului sorturilor de agregate natuarale, apreciind că: In propunerea tehnica si in răspunsul la solicitarea de clarificari ati mentionat ca sorturile sunt procurate de la ... S.R.L., dar in justificările de pret se mentioneaza furnizor ... S.R.L.., iar in analizele de pret se utilizeaza preturile ... S.R.L., care sunt diferite de cele ale ... S.R.L..

Așa cum a fost anterior reținut aspectul aflat în analiză a făcut obiectul unei solicitări de clarificare adresată în etapa de evaluare a propunerii tehnice, autoritatea contractantă prin comisia de evaluare a solicitat o clarificare înregistrată cu nr...., printre care și următoarele:

" 1. Având in vedere prevederile art. 136 din HG 395/2016, va solicitam sa prezentati dovezi concludente privin preturile ce pot fi obtinute de la furnizori, situatia stocurilor de materii prime si nateriale, modul de organzare si metodele utilizate in cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului, performantele si costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru.

Astfel, va solicitam sa prezentati oferte de pret pentru principalele materiale, asa cum ati declarat in propunerea tehnica la pag.920.

Pentru materialele pe care firma dvs le puneți la dispoziție va solicitam sa prezentati analize de pret."

" 2. Sa prezentati analize de pret / oferte de pret pentru transport material si sa justificat! distantele de transport ofertate avand in vedere faptul furnizorii declarați."

... S.R.L. a răspuns la solicitarea de clarificări cu adresa nr..... si a... oferta de preturi nr.... de la ... S.R.L.. Aceasta oferta de prețuri este pentru materialele care se pun în opera la obiectivul de investiție ofertat.

În acesta ofertă se regăsește denumirea obiectivului de investitie "..." si ofertele de preturi pentru principalele materiale prezentate in Tabel surse de

aprovizionare pentru principalele materiale (pag. 920... piatra sparta, balast, agregate nisip, pietriș, etc, furnizor....

Contrar celor susținute de achizitoare, din examinarea documentelor și informațiilor prezentate, Consiliul determină că în lista de materiale ofertanta a declarat că achiziționează agregatele de la ... S.R.L., iar betonul îl produce ... S.R.L..

A**gregatele de la ... S.R.**L. sunt cele care se vor utiliza în lucrare pentru diferite activități/lucrări**, iar agregatele de la ... S.**R.L. sunt cele indicate de ofertantă în analiza de preț a betonului pe care îl produce ... S.R.L..

În considerarea celor antemenționate sunt relevante susținerile contestatoarei care a argumentat următoarele:

... a răspuns la solicitarea de clarificari cu adresa nr..... (pag. 32-67) si a... in același moment:

- **oferta de preturi nr.... de la...;**
- **ANEXA ANALIZA PRET BETON 1, 2, 3;**

Oferta de preturi nr.... pentru materiale are corespodent in TABEL SURSE DE APROVIZIONARE PENTRU PRINCIPALELE MATERIALE propunerea tehnica la pag. 920 - producător...;

**Oferta de preturi nr.... este pentru Lista consumurilor de resurse materiale (cantitati totale) - formular C6 din Propunerea financiara**

Poziția... NISIP;
Poziția... BALAST;
Poziția... ;
Poziția...

Material nisip se foloseste pentru obiectivul mentionat la categoriile de lucrări din proiectul tehnic (exemplul: sant cu secțiune protejata din beton- substrat de nisip pilonat 10 cm). Va anexam Planșa Sant cu secțiune protejata din documentația proiect tehnic (pag. 106 din Contestatie).

**Analiza ANEXA ANALIZA PRET BETON 1, 2, 3 (facturi) furnizor... de sorturi ce intra in componenta betonului are corespodent in TABEL SURSE DE APROVIZIONARE PENTRU PRINCIPALELE MATERIALE propunerea tehnica la pag. 920 - material beton producător... ("Pentru materialele p**e care firma dvs le puneți la dispoziție va solicitam sa prezentati analize de pret").

Analiza de preturi material beton este pentru Lista consumurilor de resurse materiale (cantitati totale) - formular C6... financiara

Poziția... beton de ciment (C8/10)
Poziția... beton de ciment (C12/15)
Poziția... beton de ciment (C16/20)
Poziția... beton de ciment C20/25
Poziția... beton de de ciment C30/37;

Pentru mixturi asfaltice producător...

Poziția... mixtura asfaltica BAPC 16 Poziția... mixtura asfaltica tip BADPC...

... am precizat, argumentat locația de aprovizonare si distanta de transport demonstrata prin captura google Maps conform locatilor de aprovizionare din TABEL SURSE DE APROVIZIONARE PENTRU PRINCIPALELE MATERIALE pag. 920 din....

- Exemplu:
- Sursa de material nisip de la... punct de lucru ... județul... (anexa captura google Maps pag. 51 );
- Sursa de material piatra sparta de la... punct de lucru ... județul... ( anexa captura google Maps pag.51);
- Sursa balast de la Tomsani județul... ( anexa captura google Maps, pag. 50);
- Sursa mixture asfaltice... ( anexa captura google Maps, pag 52);
- ... punct de lucru DN 65 Maldaresti( anexa captura google Maps pag. 53).

La răspunsul la clarificările solicitate de autoritatea contractanta, comisia de evaluare... a avut obiectiuni la preturile oferite de furnizori/producători, locația de aprovizionare, distantele de transport demonstrate prin captura google Maps conform locatilor de aprovizionare din TABEL SURSE DE APROVIZIONARE PENTRU PRINCIPALELE MATERIALE.

Așadar din nou se constată faptul că dacă achizitoarea avea neclarități vizavi de justificările transmise, trebuia să adreseze clarificări

suplimentare punctuale pentru lămurirea aspectelor care au stat la baza deciziei de respingere. Clarificarea era necesară pentru ca autoritatea să... fie nevoită să deducă ea însăși elemente ale documentelor prezentate de ofertant. Față de cele... se poate reține temeinicia celor susținute de achizitoare în favoarea respingerii ofertantei ... S.R.L., motiv pentru care se impune reevaluarea ofertei sub aspectul reclamat.

Recapitulând ansamblul considerentelor anterior expuse, solicitările contestatoarei privind anularea comunicării rezultatului procedurii și reevaluarea ofertei depuse de ... S.R.L., sunt întemeiate, urmând a fi admise de Consiliu.

În consecință, în baza 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite contestația formulată de ... S.R.L., în contradictoriu cu..., va anula Procesul-ver*bal nr. 3118 din... privind evaluarea propunerilor financiare, inclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile tehnice, și va obliga autori*tatea contractantă la reclarificarea ofertei ... S.R.L. și la reevaluarea acesteia și la emiterea unui nou proces-verbal de evaluare tehnică, cu respectarea documentației de atribuire și a legislației privind achizițiile publice.

În ceea ce privește solicitarea contestatoarei..., în calitate de lider al asocierii... -..., de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestației, aceasta va fi respinsă, întrucât... au fost depuse documente doveditoare în acest sens.

În ceea ce privește cheltuielile de judecată solicitate de autoritatea contractantă în cadrul dosarelor nr.... și nr...., se reține că a fost depusă la dosarul cauzei factura nr...., în valoare de..., emisă de Cab. Av.... și achitată de.... 1... /..., corespunzătoare acestei sume.

În ceea ce privește cheltuielile de judecată solicitate de autoritatea contractantă în cadrul dosarelor nr...., se reține că a fost depusă la dosarul cauzei factura nr...., în valoare de..., emisă de Cab. Av.... și achitată de.... 1... /..., corespunzătoare acestei sume.

Solicitările autorității contractante privind cheltuielile de judecată vor di respinse ca nefondată, având în vedere soluția de admitere a contestațiilor formulate de cele trei contestatoare.

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

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) 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, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite contestația formulată de..., în calitate de lider al asocierii... -..., în contradictoriu cu..., care face obiectul dosarului nr.....

Anulează, în parte, *Procesul-verbal nr.... privind evalu*area ofertei asocierii... -..., în secțiunea aferentă evaluării ofertei asocierii... -...

Obligă autoritatea contractantă la reluarea procedurii de achiziție publică, prin reevaluarea ofertei asocierii... -..., potrivit considerentelor expuse, cu respectarea întocmai a celor consemnate mai sus, a documentației de atribuire și a legislației aplicabile privind achizițiile publice, în termen de 25 de zile de la data primirii prezentei decizii.

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) 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, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite, în parte, contestația formulată de..., în calitate de lider al asocierii... -..., în contradictoriu cu..., care face obiectul dosarului nr.....

Anulează, în parte, *Procesul-verbal nr. 3118 din... privind evaluarea propunerilor financiare, inclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile tehnice, și, în* parte, Raportul *procedurii nr...., în secțiunea aferentă* evaluării ofertei asocierii... -..., precum și adresele autorității contractante de comunicare a rezultatului procedurii.

Obligă autoritatea contractantă la reluarea procedurii de achiziție publică, prin reevaluarea ofertei asocierii... -..., potrivit considerentelor expuse, cu respectarea întocmai a celor consemnate mai sus, a documentației de atribuire și a legislației aplicabile privind achizițiile publice, în termen de 25 de zile de la data primirii prezentei decizii.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 respinge, ca inadmisibil, capătul de cerere din contestaţia referitor la constatarea caracterului acceptabil si conform al ofertei depuse de asocierea... -...

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) 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, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite contestația formulată de ... S.R.L., în contradictoriu cu....

Anulează, în parte, *Procesul-verbal nr. 3118 din... privind evaluarea propunerilor financiare, inclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile tehnice, și, în* parte, Raportul *procedurii nr...., în secțiunea aferentă* evaluării ofertei ... S.R.L. precum și adresele autorității contractante de comunicare a rezultatului procedurii.

Obligă autoritatea contractantă la reluarea procedurii de achiziție publică, prin reevaluarea ofertei ... S.R.L., potrivit considerentelor expuse, cu respectarea întocmai a celor consemnate mai sus, a documentației de atribuire și a legislației aplicabile privind achizițiile publice, în termen de 25 de zile de la data primirii prezentei decizii.

Respinge solicitările autorității contractante privind plata cheltuielilor de judecată de către..., în calitate de lider al asocierii... -... și ... S.R.L., către... reprezentând onorariu... în cadrul dosarelor..., ... și....

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

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, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

| **PREȘEDINTE,** | **MEMBRU,** | **MEMBRU,** |
|---|---|---|
| **...** | **...** | **...** |
| | **...** | **...** |

Redactată în 5 exemplare originale, conține 41 pagini.