



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

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr...., formulată de către... lider al asocierii..., cu sediul social în..., bd.... nr...., camera... bl....., sector..., înmatriculată la... cu nr...., având cod unic de înregistrare ..., reprezentată de... - administrator, împotriva adresa nr...., emis de către..., cu sediul în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul licitației deschise, organizată în vederea încheierii contractului având ca obiect „...”, inițiată prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr...., s-a solicitat:

1. Anularea rezultatului procedurii prin care oferta depusă... a fost declarată admisibilă, conformă și câștigătoare;
2. Anularea rezultatului procedurii prin care oferta asocierii... a fost clasată pe locul 2 și necâștigătoare;
3. Anularea raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente în ceea ce privește desemnarea ca fiind admisibilă, conformă și câștigătoare a ofertei...;
4. Obligarea autorității contractante la reluarea procedurii conform celor stabilite în decizia CNSC ce se va pronunța;
5. Obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de acest demers.

La....., cu sediul în..... nr....., CUI..., număr de înregistrare în..., reprezentată de... - administrator a înaintat cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr...., prin care solicită:

1. Admiterea în principal a cererii de intervenție și admiterea pe fond a cererii de intervenție;
2. Respingerea contestației ce face obiectul dosarului nr.....

Cu consecința menținerii în tot a raportului procedurii, precum și a tuturor documentelor anterioare ce au stat la baza declarării ofertei...

drept câștigătoare, dar și a documentelor întocmite ulterior, inclusiv a comunicării rezultatului procedurii către toți participanții la procedură.

Contestația și cererea de intervenție vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 67 alin. (1) și art. 123 alin. (1) din Codul de procedură civilă.

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

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

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

Contestatoarea apreciază că rezultatul procedurii este nelegal, întrucât oferta desemnată câștigătoare nu respectă cerințele documentației de atribuire, astfel cum acestea au fost clarificate pe parcursul procedurii prin răspunsurile la solicitările de clarificări. În consecință, decizia de desemnare a ofertei depuse de... ca fiind câștigătoare a fost adoptată cu încălcarea dispozițiilor legale incidente în materia achizițiilor publice, pentru considerentele ce vor fi expuse în continuare.

Oferta câștigătoare este neconformă întrucât graficul de execuție depus nu respectă cerințele Cap.... din caietul de sarcini coroborate cu răspunsul la întrebarea... din cadrul Răspunsului consolidat nr.....

Oferta depusă de... nu respectă cerințele exprese ale caietului de sarcini referitoare la modul de elaborare și prezentare a graficului de execuție, motiv pentru care aceasta trebuia calificată ca ofertă neconformă, iar nu declarată admisibilă și câștigătoare.

Astfel, documentația de atribuire impunea elaborarea unui grafic de execuție care să permită autorității contractante verificarea fezabilității organizării și derulării lucrărilor, precum și a modalității în care ofertantul intenționează să îndeplinească obligațiile contractuale. În acest scop, graficul de execuție trebuia să conțină elementele solicitate de autoritatea contractantă, respectiv structurarea activităților și subactivităților, evidențierea drumului critic, corelarea duratelor de execuție și prezentarea resurselor alocate etc.

Niciuna dintre cerințele exprese ale caietului de sarcini nu a fost tratată de către ofertant în cadrul graficului depus.

Autoritatea contractantă a impus ca graficul de execuție să fie elaborat pe activități și sub activități, să evidențieze drumul..., să indice resursele alocate și să permită verificarea succesiunii și interdependenței operațiunilor de execuție etc. Aceste cerințe nu reprezintă simple elemente de formă sau modalități de prezentare a informației, ci definesc conținutul minim obligatoriu al propunerii tehnice, fiind esențiale pentru evaluarea modului în care ofertantul înțelege să execute contractul.

Or, din analiza ofertei depuse de... rezultă că graficul de execuție nu cuprinde aceste elemente esențiale, respectiv nu identifică drumul..., nu prezintă resursele aferente activităților și nu este structurat pe activități și sub activități, astfel cum impunea documentația de atribuire. În lipsa acestor informații, autoritatea contractantă nu avea posibilitatea de a verifica fezabilitatea programului de execuție, corelarea etapelor de realizare a lucrărilor, dimensionarea resurselor și realismul termenului de execuție asumat de ofertant.

Desemnarea ofertei depuse de... drept ofertă conformă și câștigătoare este nelegală, întrucât aceasta nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini, fiind incidente dispozițiile art. 137 alin. (3) lit. a) din H.G. nr. 395/2016. În mod legal, autoritatea contractantă avea obligația de a respinge această ofertă ca neconformă și de a continua procedura de evaluare cu respectarea dispozițiilor legale și a documentației de atribuire.

Din analiza propunerii tehnice depuse de... rezultă că aceasta nu poartă semnătura olografă pe fiecare pagină, astfel cum impunea în mod expres documentația de atribuire.

Totodată, din documentele care au fost transmise de autoritatea contractantă ca urmare a solicitării... de acces la dosarul achiziției, nu rezultă existența unei semnături electronice aplicate asupra propunerii tehnice, neexistând nicio mențiune sau dovadă din care să rezulte că documentul a fost încărcat în SEAP cu respectarea cerinței impuse de autoritatea contractantă.

Autoritatea contractantă nu avea posibilitatea legală de a ignora propria documentație de atribuire sau de a înlătura efectele sancțiunii impuse întrucât aceasta ar echivala cu modificarea regulilor procedurii ulterior expirării termenului de depunere a ofertelor și cu acordarea unui tratament preferențial ofertantului declarat câștigător.

Prin urmare, declararea ca admisibilă și câștigătoare a unei oferte care nu îndeplinește o cerință expresă a documentației de atribuire, prin prisma documentației pusă la dispoziția contestatoarei de către autoritatea contractantă, este nelegală și impune anularea rezultatului procedurii, cu reevaluarea ofertelor în conformitate cu cerințele obligatorii stabilite prin documentația de atribuire.

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

În ceea ce privește critica adusă de contestatoare... faptul că oferta câștigătoare este neconformă întrucât graficul de execuție nu respectă cerințele Cap.... din caietul de sarcini, autoritatea contractantă face următoarele precizări:

Prevederile caietului de sarcini de la capitolul..., referitor la „Planificarea activităților în cadrul Contractului” fac referire la contractantul care a semnat contractul de achiziție publică, iar în Răspunsul la solicitarea de clarificări nr.... referitor la prezentarea

Graficului de execuție se face referire la „Planificarea activităților”, fapt îndeplinit de... prin depunerea graficului de realizare al obiectivului în care sunt reprezentate activitățile

proiectului pe o axă a timpului conform proiectului... ce face parte din documentația de atribuire, unde fiecare activitate conform devizului este reprezentată de o bară orizontală a cărei lungime indică durata acesteia.

În ceea ce privește critica adusă de contestatoare precum că oferta depusă de ofertantul câștigător nu respecta cerința Cap. IV..... din fișa de date coroborat cu art.... alin. (1) și (4) și art. 137 alin. (2) lit. i) din HG nr. 395/2016, (Toate documentele se încarcă în SEAP cu semnătura electronică extinsă. (...)) Propunerea tehnică va conține pagini numerotate, semnate olograf de ofertant începând cu prima... cât și opisul cu documentele întocmite), autoritatea contractantă face precizarea că oferta depusă de... este semnată electronic conform cerințelor documentației de atribuire.

Referitor la plata cheltuielilor de judecată cerută de contestatoare, autoritatea contractantă solicită respingerea acestui capăt de cerere motivat de faptul că aceasta, a respectat prevederile legale și nu a adus niciun prejudiciu demonstrat contestatoarei, iar litigiul intervenit nu se datorează culpei autorității contractante.

Prin adresa înregistrată la Consiliu cu nr..... a transmis note scrise.

Prin cererea sa de intervenție... a solicitat respingerea în tot a contestației... și admiterea cererii de intervenție voluntară, cu consecința menținerii Raportului procedurii în vigoare la aceasta data și a tuturor documentelor anterioare și subsecvente acestuia.

... față de prima critică, este esențială precizarea ca prevederea din caietul de sarcini indicata ca fiind presupus încălcata, face referire la o perioada ulterioară datei de depunere a ofertelor, respectiv, la etapa de execuție a contractului, neexistând niciun dubiu cu privire la momentul depunerii graficului Gantt detaliat.

Cu privire la cea de-a doua critică, așa cum a precizat și autoritatea contractantă în punctul de vedere, toate documentele ofertei sunt semnate prin semnătură electronică.

... pe motivul lipsei semnăturii olografe ar fi contravenit principiului proporționalității, atent aparat atât prin jurisprudența națională, dar și la nivelul... de Justiție.

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

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat o licitație deschisă, în vederea atribuirii contractului de achiziție având ca obiect

„...”, publicată în SEAP prin anunțul nr..... Valoarea estimată a achiziției este de..., fără TVA.

În cauza... a depus cererea de intervenție înregistrată sub nr...., care prezintă natura juridică a unei cereri de intervenție accesorie, deoarece sprijină poziția autorității contractante, fără a solicita desființarea vreunui act emis de aceasta, motiv pentru care Consiliul califică cererile de intervenție drept cereri de intervenție accesorie formulate în favoarea autorității contractante cu privire la criticile formulate de către contestator.

Referitor la cererea de intervenție formulată, în raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 și având în vedere faptul că la data de..., autoritatea contractantă a publicat în SEAP contestația sub identificatorul „[CN1... /...106] Contestatie _Modernizare strazi..._Dosar CNSC..._C5_2026.pdf.p7s”, iar intervenția a fost trimisă prin e-mail la data de..., Consiliul constată că cererea de intervenție este formulată în termenul legal, motiv pentru care va respinge excepția tardivității cererii de intervenție formulată de contestator prin notele scrise înregistrate la CNSC sub nr.....

Având în vedere dispozițiile art. 17 alin. (3) și art. 68 din Legea nr. 101/2016, coroborate cu prevederile art. 61 alin. (3), art. 63, 65 și 67 din Cod proc. civ. Consiliul admite în principiu cererea de intervenție formulată astfel cum a fost calificată.

În conformitate cu prevederile art. 66 din Codul de..., coroborat cu cele ale art. 68 din Legea nr. 101/2016, Consiliul va analiza cererea de intervenție a..., împreună cu contestația formulată de....

Procedând la analiza pe fond a contestației depuse, Consiliul constată că acesta este nemulțumit de modalitatea în care a fost evaluată oferta depusă de....

În soluționare, Consiliul reține că, în cadrul instrucțiunilor către ofertanți postate în SEAP sub identificatorul „[CN1... /...25] Instructiuni_ofertanti_FisaDate_DF1....pdf” autoritatea contractantă a stabilit la cap. IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice următoarele:

„Ofertantii vor întocmi propunerea tehnica astfel încât sa se asigure posibilitatea verificării corespondenței cu specificatiile tehnice prevazute /cuprinse in cadrul documentatiei de atribuire. Pentru eventuale neclaritati si omisiuni sesizate, ofertantii au dreptul de a solicita clarificari numai anterior datei limita de depunere a ofertelor, in conditiile descrise in prezenta documentatie de atribuire, cu mentiunea ca ulterior adjudecarii contractului vor fi retinute ca fiind opozabile autoritatii contractante numai circumstantele ineprevizibile (imposibil de prevazut), in conditiile legii.

Se solicita:

1.... 14 - Propunere tehnica completat/insusit. Propunerea tehnica trebuie intocmita astfel incat sa permita identificarea cu usurinta a corespondenței cu cerintele din caietul de sarcini și să conțină categoriile de lucrări prevăzute in Proiectul

....

2. Liste cuprinzand cantitati de lucrari - F3, fara valori

3. Componenta tehnica ofertata - prezentare Formular 12 completat

4.... *PROPUS* (în conformitate cu documentația de atribuire) - prezentare Formular 11 completat

5. Formular 15- Declarație... respectarea aplicării principiului DNSH

6. Declarație... respectarea legislației de mediu, în domeniul social și al relațiilor de muncă (inclusiv pentru subcontractanți, în conformitate cu prevederile art. 55, alin (2) din Legea 98/2016). Legislația specifică se poate consulta pe: www.mmuncii.ro, www.mmediu.ro -Formular nr. 9

7. Declarație referitoare la respectarea obligațiilor... condițiile de muncă și securitatea muncii Legislația specifică se poate consulta pe: www.mmuncii.ro - Formular nr....

NOTĂ:

Toate documentele se încarcă în SEAP cu semnatura electronică extinsă.

Lipsa propunerii tehnice are ca efect descalificarea ofertantului.

Propunerea tehnică se va întocmi astfel încât să rezulte că sunt îndeplinite și asumate în totalitate cerințele documentației de atribuire.

Propunerea tehnică va conține pagini numerotate, semnate olograf de ofertant începând cu prima... cât și opisul cu documentele întocmite."

În cadrul caietului de sarcini postat în SEAP sub identificatorul „[CN1... /...13] Caiet de sarcini... strazi....pdf.p7s” autoritatea contractantă a solicitat următoarele:

„... Planificarea activităților în cadrul Contractului

Conform prevederilor HG 1/2018, Contractantul va transmite Supervisorului, spre analiză și acceptare, un Program de Execuție detaliat al întregului Contract, alcătuit dintr-un **grafic de esalonare calendaristică Gantt** (pe suport hârtie și în format electronic editabil) **și un raport descriptiv. Acest prim Program de Execuție, inclusiv metodologia de lucru și resursele, va fi elaborat în baza programului de lucrări depus în Ofertă de către Contractant.**

Graficul de esalonare calendaristică Gantt va fi realizat utilizând analiza drumului critic și va cuprinde totalitatea activităților specificate în Contract și punctele de referință stabilite (dacă există). **Programul de Execuție** va fi elaborat în conformitate cu următoarele cerințe:

(a) **Programul de Execuție va fi alcătuit din activitățile necesare pentru executarea Contractului**, conform Specificațiilor... și Listei de Cantități și va fi prezentat într-o structură astfel încât să fie identificate:

1. **principalele faze ce alcătuiesc executarea Contractului** (inclusiv achiziții, construcții, inspecții, testare, recepții);
2. **obiectele de construcții** din care sunt alcătuite Lucrările;
3. **categoriile de lucrări** sau stadiile fizice care alcătuiesc Lucrările;
4. **sectoarele de lucru** sau locul în care se vor pune în operă activitățile de construcții;
5. **Subcontractanții**, în cazul în care unele părți din Contract sunt realizate cu Subcontractanți.

(b) **Activitățile vor avea alocate:**

1. **resurse** (principalele Materiale ce se vor pune în operă, manoperă - numărul și meseriile de muncitori, Utilaje), în concordanță cu necesarul și disponibilul acestora;
2. **cantitățile de lucrări** conform Listei de Cantități;
3. **costurile** estimate în concordanță cu Oferta;
4. **productivitățile** estimate.

(c) **Durata activităților va fi exprimată în zile, luând în considerare:**

1. **cantitatea de lucrare;**
2. **dimensiunea frontului de lucru;**
3. **numărul de resurse umane și utilaje;**
4. **productivitatea** resurselor.

(d) **Nivelul de detaliu al activităților va fi ales astfel încât durata acestora să nu fie mai mare de 30 de zile calendaristice.**

(e) **Sucesiunea activităților va fi stabilită luând în considerare metodologia de lucru propusă de Antreprenor, tehnologiile de execuție din Specificații (dacă există) și constrângerile de natură organizatorică. Relațiile de condiționare dintre activități vor fi de tip început - început, sfârșit - început și sfârșit - sfârșit.**

(f) **Graficul rețea va fi alcătuit astfel încât să nu existe decât o singură activitate fără predecesor și o singură activitate fără succesor, cu excepția activităților care desemnează puncte de referință sau a activităților la care nu se poate stabili** (justificat prin raportul descriptiv -realizat conform prevederilor HG 1/2018) o relație de condiționare.

(g) **drumul... va fi evidențiat și va corespunde cu succesiunea de activități a cărei durată maximă este Durata de Execuție.**

De asemenea, Contractantul va transmite Supervisorului spre acceptare "Planul propriu de sănătate și securitate în muncă" în conformitate cu Legea. Supervisorul nu va permite execuția niciunei lucrări pe Șantier înainte ca acest plan să fie acceptat.... propriu de sănătate și securitate în muncă nu îl va exonera pe Contractant de niciuna din responsabilitățile sale... sănătatea și securitatea muncii pe Șantier."

Prin răspunsul la solicitările de clarificări postat la data de... în SEAP sub identificatorul „[CN1... /...33] Raspuns consolidat 2.rar.p7s” la:

- întrebarea...:

„La art.... (Planificarea activitatilor in cadrul Contractului), p. 21-22 din Caietul de sarcini, cerințe care se refera la Contractant, nu la Ofertant, **va solicitam sa clarificati daca respectivele cerinte sunt aplicabile inca din faza de ofertare, cu alte cuvinte daca ofertantii trebuie sa includă in Propunerea tehnica o sectiune aferenta planificării activitatilor** (care sa respecte exigentele din art.... din Caietul de sarcini). Clarificarea este necesara avand in vedere referirile la „Contractant” in loc de „Ofertant” in alte cerințe care se extind atat asupra fazei de ofertare, cat si asupra celei de executare a lucrărilor, ”

autoritatea contractantă a răspuns:

„Cerințele... Planificarea activitatilor sunt aplicabile încă din faza de ofertare.”

- întrebarea 29:

„Programul de execuție - In cadrul cerințelor... planificarea activitatilor, autoritatea contractanta solicita programului de execuție structurat pe faze, obiecte, categorii de lucrări, sectoare de drum sau locul de punere in opera.

Totodata, documentația de atribuire include un număr de 39 de devize de lucrări, corespunzătoare unor străzi, alei si/sau tronsoane de străzi, aceste listele de cantitati fiind insotite si de extrasele C6, C7, C8 si C9, in cadrul carora sunt deja evidentiata resursele corespunzătoare,

In acest context, va rugam sa clarificați urmatoarele:

- daca devizele aferente strazilor/tronsoanelor pot fi considerate drept „sectoare de lucru” in sensul cerinței... structurarea programului de execuție;

- in ce masura ofertantul are libertatea de a stabili și dimensiona resursele aferente activitatilor din graficul de execuție, in condițiile in care documentația de atribuire include deja extrasele C6-C9 cu resursele aferente listelor de cantitati; respectiv, daca resursele evidentiata in aceste extrase au caracter orientativ sau obligatoriu pentru elaborarea programului de execuție, ”

autoritatea contractantă a răspuns:

„Devizele aferente strazilor/tronsoanelor pot fi considerate drept "sectoare de lucru". Extrasele C6-C9 sunt puse la dispoziție orientativ ca urmare a întocmirii devizelor financiare. Fiecare ofertant are dreptul de a-si stabili propriile consumuri, tehnologii si distante de transport astfel incat aceste extrase vor fi proprii fiecărui ofertant”.

Procedând la verificarea graficului depus de..., Consiliul reține că acesta se regăsește la pag. 833 din cadrul fișierului denumit „Propunere tehnica....pdf”

Graficul depus este un simplu tabel în care a hașurat celule aferente coloanelor „lună”. De asemenea tabelul elaborat în locul graficului Gantt a ținut cont de lunile în care se desfășoară activitatea și nu de zilele așa cum a solicitat autoritatea contractantă.

Modalitatea de prezentare a graficului, din cadrul propunerii tehnice a... este în fapt simplul tabel raportat pe luni indicând doar numele celor 39 de străzi și nu prezintă interdependența și succesiunile activităților, nu a fost realizat: *„utilizând analiza drumului critic și va cuprinde totalitatea activităților specificate în Contract și punctele de referință stabilite” și nu conține „principalele faze ce alcătuiesc executarea Contractului, obiectele de construcții din care sunt alcătuite lucrările, categoriile de lucrări sau stadiile fizice care alcătuiesc lucrările, sectoarele de lucru sau locul în care se vor pune în operă activitățile de construcții, resursele (principalele materiale ce se vor pune în operă, manoperă - numărul și meseriile de muncitori, utilaje), cantitățile de lucrări conform listei de cantități; durata activităților exprimată în zile, luând în considerare cantitatea de lucrare, dimensiunea frontului de lucru, numărul de resurse umane și utilaje, productivitatea resurselor, succesiunea activităților și relațiile de condiționare dintre activități” iar drumul....*

Prin urmare, cerința referitoare la modul de elaborare/elementele de conținut al graficului nu a fost îndeplinită.

Cu toate că autoritatea contractantă a stabilit în mod clar cum trebuie elaborat acest grafic și ce trebuie informații trebuie să se regăsească în cadrul acestuia, în etapa de evaluare, comisia de evaluare nu a verificat sub niciun aspect acest document.

Din conținutul celor 102 pagini ale procesului verbal... evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și după caz, cu factorii de evaluare nr.... depus de autoritatea contractantă, rezultă, evident că membrii comisiei de evaluare au ignorat specificațiile tehnice din caietul de sarcini astfel cum au fost acestea clarificate prin răspunsurile consolidate.

Deși, în etapa de evaluare, autoritatea contractantă trebuia să stabilească dacă propunerile tehnice corespund cerințelor din cadrul caietului de sarcini, această evaluare nu a fost realizată.

Față de aceste aspecte rezultă că în lipsa unei verificări riguroase în raport cu cerințele documentației de atribuire astfel cum a fost clarificată prin răspunsurile consolidate, nu se poate stabili că oferta depusă de... a respectat solicitările autorității contractante expres menționate în cadrul caietului de sarcini astfel cum a fost clarificat, astfel, criticile contestatorului sunt întemeiate, urmând a fi admise.

Prevederile art. 1... alin. (1) lit. f) din HG nr. 395/2016 stabilesc în sarcina comisiei de evaluare activitatea de verificare a conformității propunerilor tehnice ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini, astfel, această analiză cu privire la oferta depusă de... nu a fost efectuată.

În soluționare Consiliul reține ca fiind relevante următoarele decizii pronunțate de CJUE:

La punctul 39 din Hotărârea pronunțată în cauza C-.../15, CJUE a reținut că *„Astfel, conform unei jurisprudențe constante a Curții, în temeiul articolului 2 din Directiva 2...4/18, unei **autorități contractante îi revine sarcina de a respecta cu strictețe criteriile pe care ea însăși le-a stabilit** (a se vedea în special Hotărârea din....., C-336/12, EU: C: 2013:..., punctul 40, și Hotărârea din 6 noiembrie..., Cartiera dell’Adda, C-42/13, EU: C:....:..., punctele 42 și...)”* iar la punctul 42 din aceeași hotărâre a reiterat că *„astfel cum s-a amintit la punctul 39 din prezenta hotărâre, autoritatea contractantă are **obligația de a respecta cu strictețe criteriile pe care ea însăși le-a stabilit**” și a precizat că „această considerație este cu atât mai importantă cu cât miza este excluderea din procedură”.*

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

*„Astfel, pe de o parte, principiul egalității de tratament impune ca ofertanții să dispună de aceleași șanse în formularea ofertelor lor și implică, așadar, ca aceste oferte să fie supuse acelorași condiții pentru toți ofertanții. Pe de altă parte, obligația de transparentă are ca scop să garanteze absența riscului de favoritism și de arbitrar din partea autorității contractante. Aceasta implică formularea tuturor **condițiilor și modalităților procedurii de atribuire în mod clar, precis și neechivoc în anunțul de participare sau în caietul de sarcini, astfel încât, în primul rând, să permită tuturor ofertanților informați în mod rezonabil și obișnuit de diligenți să le înțeleagă conținutul exact și să le interpreteze în același mod și, în al doilea rând, să permită autorității contractante să verifice efectiv dacă ofertele prezentate de ofertanți corespund criteriilor care guvernează contractul în cauză (a se vedea în acest sens... /... di Frutta, C-496/99 P, EU: C: 2...4: 236, punctele...-111).”***

Față de cele de mai sus, Consiliul reține că în etapa de evaluare a ofertelor autoritatea contractantă nu și-a respectat propria documentație de atribuire și a ales să nu verifice în mod riguros și corect oferta depusă de... în raport de propriile cerințele impuse și clarificate prin răspunsurile consolidate.

În acest context, trebuie avute în vedere dispozițiile art. 154 din Legea nr. 98/2016 și cele ale art. 20 alin. (2) din HG nr. 395/2016, care statuează că: *„Autoritatea contractantă are obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire. Documentația de atribuire conține orice cerință, criteriu, regulă și alte informații necesare pentru a asigura ofertantului/candidatului o informare completă, corectă și explicită cu privire la modul de aplicare a procedurii de atribuire”.*

De asemenea art. 123 alin. (1) HG nr. 395/2016 menționează că *„ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire”.*

Din interpretarea acestor texte de lege rezultă că autoritatea contractantă are obligația să evalueze ofertele raportându-se strict la documentația de atribuire care guvernează procedura de atribuire, care prin neatacare și-a consolidat forța obligatorie.

Orice decizie a autorității contractante... admiterea sau respingerea unei oferte trebuie fundamentată pe o evaluare temeinică sub toate aspectele acesteia, și pe probe concludente, iar nu pe elemente insuficiente/neclare sau incerte care nu permit realizarea unei evaluări

obiective a ofertei. Anterior finalizării evaluării ofertelor, autoritatea contractantă ar fi trebuit să stabilească cu exactitate dacă propunerea depusă de... este conformă, numai în urma obținerii și verificării detalierii specificațiilor tehnice ofertate putând stabili conformitatea, realitatea și corectitudinea acestora.

În această etapă procedurală, comisia de evaluare nu poate modifica documentația de atribuire și răspunsul la solicitările de clarificări în sensul că programul de execuție detaliat se va întocmi în termen de 30 de zile de la data începerii și că în ofertă se putea depune doar un grafic general. Astfel, autoritatea contractantă susține în punctul de vedere că în raport de aceste cerințe... a depus o planificare a activităților. Consiliul nu poate reține aceste susțineri având în vedere că este evident că în etapa de ofertare nu se poate depune exact programul de execuție raportat la data efectivă de începere ci „un grafic de eșalonare **calendaristică Gantt**” **realizat potrivit** cerințelor din caietul de sarcini (elaborat de autoritatea contractantă) „utilizând analiza **drumului critic și care va cuprinde totalitatea activităților specificate în Contract și punctele de referință stabilite. Programul de Execuție va fi elaborat în conformitate cu următoarele cerințe (...)**”.

În speță, tocmai conținutul graficului și elementele obligatorii ale acestuia, stabilite în caietul de sarcini și în răspunsul la clarificări nu au fost verificate de autoritatea contractantă.

Raportat la cele evocate și ținând seama că printre atribuțiile comisiei de evaluare sunt și cele de verificare a propunerilor tehnice prezentate de ofertanți, din punct de vedere al modului în care acestea corespund cerințelor din documentația tehnică, așa cum este prevăzut la art. 1... alin. (1) lit. g) din HG nr. 395/2016, Consiliul constată că această verificare în situația ofertantului... nu s-a făcut cu rigurozitatea impusă de legislația în domeniu, critica contestatorului fiind întemeiată urmând a fi admisă.

Referitor la criticile cu privire la încărcarea ofertei... fără semnătură electronică, Consiliul a procedat la verificarea în SEAP a modului de încărcare a ofertei depusă de acesta și a constatat că a fost încărcată cu semnătură electronică.

De asemenea, în cadrul punctului de vedere, autoritatea contractantă a depus print-screen-uri ale platformei SEAP de unde rezultă că oferta a fost încărcată de... cu semnătură electronică.

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

Având în vedere cele constatate, în temeiul prevederilor art. 26 alin. (2) și alin. (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite în parte contestația formulată de... în contradictoriu cu... și pe cale de consecință va respinge ca nefondată cererea de intervenție formulată de..., va anula raportul procedurii și actele subsecvente și va obliga autoritatea contractantă la reevaluarea propunerii tehnice depusă de... în raport de prevederile legale, ale documentației de atribuire astfel cum a

fost clarificată prin răspunsurile consolidate și ale prezentei, în termen de 10 zile de la comunicare.

În temeiul prevederilor art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 respinge ca nefondate criticile cu privire la nesemnarea ofertei depusă de... cu semnătură electronică.

Referitor la quantumul cheltuielilor de judecată solicitate de..., reprezentând onorariu avocat, Consiliul reține următoarele considerente:

Codul de procedură civilă stipulează următoarele:

- Art. 4...: „(1) Cheltuielile de judecată constau în taxele judiciare de timbru și timbrul judiciar, onorariile avocaților, ale experților și ale specialiștilor numiți în condițiile art. 330 alin. (3), sumele cuvenite martorilor pentru deplasare și pierderile cauzate de necesitatea prezenței la proces, cheltuielile de transport și, dacă este cazul, de cazare, precum și orice alte cheltuieli necesare pentru buna desfășurare a procesului.

(2) Instanța poate, chiar și din oficiu, să reducă motivat partea din cheltuielile de judecată reprezentând onorariul avocaților, atunci când acesta **este vădit disproporționat în raport cu valoarea sau complexitatea cauzei ori cu activitatea desfășurată de avocat, ținând seama și de circumstanțele cauzei**. Măsura luată de instanță nu va avea niciun efect asupra raporturilor dintre avocat și clientul său.

(3) Dispozițiile alin. (2) se aplică în mod corespunzător la plata experților judiciari și a specialiștilor numiți în condițiile art. 330 alin. (3).

(4) Nu vor putea fi însă micșorate cheltuielile de judecată având ca obiect plata taxei judiciare de timbru și a timbrului judiciar, precum și plata sumelor cuvenite martorilor potrivit alin. (1)”;

- Art. 452: „Partea care pretinde cheltuieli de judecată trebuie să facă, în condițiile legii, dovada existenței și întinderii lor, cel mai târziu la data încheierii dezbaterilor asupra fondului cauzei”;

- Art. 453:

„(1) Partea care pierde procesul va fi obligată, la cererea părții care a câștigat, să îi plătească acesteia cheltuieli de judecată.

(2) Când cererea a fost admisă numai în parte, judecătorii vor stabili măsura în care fiecare dintre părți poate fi obligată la plata cheltuielilor de judecată. Dacă este cazul, judecătorii vor putea dispune compensarea cheltuielilor de judecată”.

Pe de altă parte, art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016 stipulează următoarele: „Consiliul poate obliga, la cerere, partea în culpă, la plata cheltuielilor efectuate pentru soluționarea contestației. Quantumul, detalierea și documentele doveditoare ale cheltuielilor efectuate sunt prezentate în cerere, care trebuie depusă înainte de pronunțarea deciziei de soluționare a contestației”.

Față de dispozițiile anterior menționate, se constată că fundamentul răspunderii pentru plata cheltuielilor de judecată este culpa procesuală a părții.

În speță, Consiliul reține culpa procesuală a autorității contractante, motiv pentru care apreciază că se impune obligarea acesteia la plata cheltuielilor de judecată reprezentând onorariu avocat către contestator.

Având în vedere faptul că procedura de soluționare este o procedură scrisă, potrivit art. 21 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, facultativă și gratuită potrivit art. 24 alin. (4) din... și faptul că, în speță, nu s-au dispus audieri sau depunerea de concluzii orale, Consiliul apreciază că suma solicitată de contestator este excesivă în raport de munca și complexitatea

contestației și de criticile admise. Cheltuielile de judecată cuprind orice cheltuieli pe care partea care a câștigat procesul va dovedi că le-a făcut, cum sunt onorariile de avocat, costul dactilografierii actelor depuse la dosar etc., dar numai cele strict necesare pentru buna desfășurare a soluționării prezentei contestații.

Consiliul va da eficiență dispozițiilor art. 4... alin. (2) Cod procedură civilă, coroborat cu art. 68 din Legea nr. 101/2016, în sensul că va reduce onorariul de avocat, considerând că prin aceasta nu se intervine în convenția încheiată de contestatoare, în calitate de client, și avocatul ei, pentru că în acest fel ar fi încălcate dispozițiile art. 1...0 Cod civil.

De asemenea, Consiliul apreciază că nu se aduce atingere nici dispozițiilor Legii nr...., potrivit cărora avocații sunt liberi ca prin înțelegere cu clienți lor să stabilească onorarii, întrucât stabilește, în cadrul raportului juridic procesual civil, cheltuielile de judecată. De altfel, prin aplicarea dispozițiilor art. 68 din Legea nr. 101/2016 raportat la art. 4... alin. (2) Cod procedură civilă, Consiliul nu cenzurează contractul de asistență juridică, ci doar apreciază, în mod corespunzător, cuantumul cheltuielilor de judecată, în raport de munca depusă de avocat, complexitatea cauzei, de obiectul procedurii de atribuire și de criticile admise, proporționalitatea onorariului față de volumul de muncă presupus de pregătirea apărării în această cauză.

Potrivit documentelor aflate la dosarul cauzei... a solicitat cheltuieli de judecată în valoare de..., potrivit facturii seria EAB nr.... achitată cu OP nr.... emis în data de... de....

Ținând cont de complexitatea procedurii și de faptul că criticile din cadrul contestației au fost admise în parte, Consiliul, apreciază că reducerea onorariului de la... la... este proporțională cu activitatea efectivă, obligând autoritatea contractantă la plata acestei sume către....

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

Admite în parte contestația formulată de... în contradictoriu cu... ca nefondată cererea de intervenție formulată de..., anulează raportul procedurii și actele subsecvente și obligă autoritatea contractantă la reevaluarea propunerii tehnice depusă de... în raport de prevederile legale, ale documentației de atribuire astfel cum a fost clarificată prin răspunsurile consolidate și ale prezentei, în termen de 10 zile de la comunicare.

Respinge ca nefondate criticile cu privire la desemnarea ofertei depusă de... cu semnătură electronică.

Obligă autoritatea contractantă la plata sumei de... reprezentând cheltuieli de soluționare a contestației către societatea....

Obligatorie.

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

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

Redactat practicaua deciziei:...

... în 5 exemplare originale, conține 13 (treisprezece) pagini.