Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor

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 înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., depusă de..., cu sediul în..... nr....., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator... și convențional prin avocat... - Florin..... nr...., privind procedura simplificată organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect Execuția lucrărilor pentru obiectivul de investitii: "...", cod... Lucrări de construcții de canalizare de ape reziduale (Rev.2), de... (.....), cu sediul în..... *nr....., în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat:*

- anularea comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire nr...., precum și anularea în parte a raportului procedurii, exclusiv în ceea ce privește oferta sa, precum și anularea tuturor actelor interne anterioare și/sau subsecvente, incidente ori conexe acestora, prin care oferta sa a fost declarată neconformă;
- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de evaluare și la reevaluarea ofertei sale, cu respectarea dispozițiilor Legii nr. 98/..., ale H.G. nr. 395/2016 și a principiilor care guvernează atribuirea contractelor de achiziție publică;
- obligarea autorității contractante la emiterea unei noi comunicări privind rezultatul procedurii de atribuire, corespunzătoare rezultatului reevaluării;
- obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de soluționarea contestației, în temeiul art. 9 din Legea nr. 101/2016.

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr...., depusă de..., cu sediul în mun..... nr....., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator... și convențional prin Societatea... de... & ..., cu sediul..... nr....., privind aceeași... simplificată, intervenienta a solicitat: admiterea în principiu a

cererii de intervenție, cu consecința respingerii contestației ca neîntemeiate și păstrării rezultatului procedurii ca legal și temeinic.

Contestația și cererea de intervenție vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 66 alin. (1), art. 67 alin. (1) și art. 123 alin. (1) C. proc. civ.

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 ofertantul... critică rezultatul procedurii, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea critică decizia autorității contractante de respingere a ofertei sale, ca neconformă, comunicată prin adresa nr....., prin care achizitoarea a apreciat că... de asociere și acordurile de subcontractare ar conține activități care nu ar avea legătură cu obiectul contractului de achiziție publică.

În opinia petentei, măsura dispusă este profund nelegală, fiind rezultatul unei interpretări arbitrare atât a documentelor depuse, cât și a dispozițiilor legislației în materia achizițiilor publice.

Mai grav decât atât, contestatoarea susține că întreaga evaluare s-a desfășurat cu încălcarea regulilor fundamentale care guvernează verificarea ofertelor, autoritatea contractantă alegând să excludă oferta sa, fără a solicita anterior nici măcar o singură clarificare referitoare la pretinsele neconcordanțe pe care ulterior și-a întemeiat soluția de respingere.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul: ”[SCN1... /...49]....-semnat.pdf.p7m”, postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare simplificat nr..... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu 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 nu 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, nu 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 nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de....

Autoritatea consideră că evaluarea ofertelor s-a realizat cu respectarea legislației în vigoare și nu este motiv pentru reevaluarea ofertei

depuse de asocierea... - ... S.R.L., pentru anularea comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire nr.... și a raportului procedurii.

Astfel, în comunicarea privind rezultatul procedurii de atribuire au fost aduse la cunoștința ofertantului și prezentate motivele pentru care oferta acestuia a fost declarată neconformă, potrivit prevederilor art. 137 alin. (3) lit. a) din H.G. 395/2016, fără a mai solicita clarificări, redând în continuare conținutul acesteia.

Cu privire la susținerea contestatoarei potrivit căreia autoritatea nu a indicat "în cuprinsul comunicării rezultatului procedurii nicio dispoziție din fișa de date, din caietul de sarcini sau din orice alt document al documentației de atribuire care să fi fost încălcată prin modul de redactare a acordului de asociere ori a acordurilor de subcontractare.", autoritatea precizează că în instrucțiuni pentru ofertanți - fișa de date a achiziției, la secțiunea III.....a) Capacitatea tehnică și/sau profesională - Proporția de subcontractare, este prevăzut, în mod clar, că ofertantii care urmează să subcontracteze părți din contract au obligația să prezinte acordurile de subcontractare în care să precizeze partea din contract care urmează a fi îndeplinită de către aceștia și valoarea la care se ridică partea respectivă.

Ori, în acordurile de subcontractare, respectiv în... de asociere, sunt prevăzute a se executa lucrări care nu au nicio legătură cu obiectul contractului.

Astfel, la art. 2. Obiectul acordului, din fiecare acord de subcontractare prezentat în cadrul ofertei, respectiv d... de asociere, unde se precizează activitățile care se vor subcontracta/ care urmează a fi realizate de fiecare membru al asocierii.

Tot aici sunt precizate lucrările ce vor fi executate de ofertant -... - Executarea lucrărilor de rezistență și arhitectură, amenajări exterioare, realizarea instalațiilor sanitare interioare și exterioare și rețele edilitare canalizare și aductiuni de apă..., lucrări care nu fac obiectul achiziției.

Art. 4. Durata de execuție, unde sunt precizate aceleași lucrări și faptul că acestea se vor executa de subcontractanti pe o durată de 30 luni, care este durata totală de execuție a lucrărilor în cadrul contractului.

Achizitoarea consideră că justificarea adusă de petentă pentru lucrările prevăzute în acorduri nu are niciun fundament și nu poate fi luată în considerare.

De asemenea, autoritatea susține că nu a solicitat clarificări, întrucât în instrucțiuni pentru ofertanți - fișa de date a achiziției, la secțiunea IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice, se precizează:

La elaborarea ofertei se va tine cont de soluțiile proiectate prin PT aprobat.

Ofertantul va furniza o propunere tehnică care va descrie toate activitățile din cadrul contractului în succesiunea logică a desfășurării metodele/procedurile de lucru, echipamentele, personalul graficele și orice alte informații relevante, cu suficiente detalii care să dovedească caracterul adecvat al propunerii tehnice prezentate în ceea ce privește respectarea cerințelor privind activitățile care fac obiectul contractului și termenul de finalizare.

Totodată, susține că, prin acordurile prezentate, ofertantul nu poate face dovada, în cadrul propunerii tehnice, că respectă soluțiile din PT și că activitățile descrise pot demonstra caracterul adecvat al propunerii tehnice prezentate, în ceea ce privește respectarea cerințelor privind activitățile care

fac obiectul contractului, iar o solicitare de clarificări ar fi dus la modificarea substanțială a propunerii tehnice inițiale.

Mai arată că, la secțiunea IV.... Modul de prezentare al propunerii financiare, se precizează: Propunerea financiară va conține, pe lângă formularul de ofertă, și centralizatorul cu lucrările executate de ofertanți asociați și/sau subcontractanți.

Lucrările ce vor fi executate de subcontractantii declarați, în procentele prevăzute în acorduri, trebuie să se regăsească în oferta financiară, ori în listele de cantități nu sunt prevăzute astfel de lucrări, deci ofertantul nu avea ce să prezinte în oferta financiară în acest sens, iar modificarea acordurilor de subcontractare ar fi dus la modificarea ofertei financiare.

Astfel, autoritatea consideră că aceste deficiențe majore nu pot fi remediate prin solicitarea de clarificări, motiv pentru care comisia de evaluare a respins oferta prezentată de..., ca fiind neconformă.

Având în vedere cele prezentate, achizitoarea solicită respingerea contestației și menținerea rezultatului evaluării, asa cum a fost stabilit de către comisia de evaluare.

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

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr..... a solicitat: admiterea în principiu a cererii de intervenție, cu consecința respingerii contestației ca neîntemeiate și păstrării rezultatului procedurii ca legal și temeinic.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea a formulat concluzii scrise.

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

În vederea atribuirii contractului având ca obiect *Execuția lucrărilor pentru obiectivul de investitii: "...", cod... Lucrări de construcții de canalizare de ape reziduale (Rev.2), de... (.....)*, 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 prețul cel mai *scăzut, iar data limit*ă de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru..., ora 15:....

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii de atribuire, comunicat prin adresa nr..... și Raportul pro*cedurii nr..... a depus contestația î*n analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea a constituit cauțiunea în sumă de..., conform art. 611 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de... - Sucursala...-Iulia, la data de....

În soluționarea cauzei, Consiliul are în vedere că, după depunerea contestației..., înregistrată la Consiliu sub nr..... a formulat Cererea de intervenție, transmisă Consiliului, pe *e-mail, la data de.....*.

Cu privire la admiterea în principiu a cererii de intervenție formulată de..., Consiliul are în vedere că, în ceea ce o privește pe intervenientă,

interesul acesteia este evident în condițiile în care oferta sa este declarată câștigătoare în cadrul procedurii de atribuire, conform Raportului *procedurii nr...., motiv pentru care, în* conformitate cu art. 64 Cod procedura..., încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de... și o califică drept accesorie, deoarece sprijină poziția autorității contractante cu privire la rezultatul procedurii de atribuire, intervenția vizează menținerea ca fiind temeinice și legale a actelor autorității contractante, fără a solicita desființarea vreunui act emis de aceasta.

În raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 care stipulează: Până la soluționarea contestației de către Consiliu, operatorii economici interesați să participe la procedura de atribuire, respectiv, după caz, operatorii economici participanți la procedura de atribuire pot formula cerere de intervenție voluntară în litigiu, potrivit prevederilor Legii nr. 134/... privind Codul de..., republicată, cu modificările ulterioare, în termen de 10 zile de la data publicării în SEAP a contestației. În cazul procedurilor a căror inițiere nu se realizează prin publicare în SEAP, termenul de 10 zile se calculează de la data comunicării contestației, și având în vedere că autoritatea contractantă a publicat în SEAP contestația formulată de..., la data de..., Consiliul constată că cererea de intervenție, transmisă CNSC, contestatoarei și autorității contractante la..., prin mijloace electronice, a fost formulată în cadrul termenului legal anterior amintit.

În conformitate cu 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 Codul de..., Consiliul va analiza cererea de intervenție depusă de..., împreună cu contestația formulată de....

Potrivit actului de comunicare nr.... motivele care au stat la baza deciziei de respingere a ofertei depusă de asocierea... - ... S.R.L. sunt următoarele:

Oferta dumneavoastră a fost declarata **neconforma**, potrivit prevederilor art. 137, alin. (3), litera „a" din H.G. 395/2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publica/ acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice - nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini.

Astfel:

în urma analizei Acordului de asociere, respectiv a Acordurilor de subcontractare depuse... cadrul procedurii, comisia de evaluare a constatat ca obiectul acestor acorduri incheiate corespunde parțial sau nu corespunde cu obiectul procedurii, respectiv:

... de asociere incheiat cu ... S.R.L. este prevăzut ca... (lider de asociere) executa lucrări de rezistenta si arhitectura, amenajari exterioare, realizarea instalațiilor sanitare interioare si exterioare si, rețele edilitare canalizare si aductiuni de apa..., iar... (asociat)- Lucrări de constructii a clădirilor rezidențiale si nerezedentiale, rețea de canalizare menajeră, aductiuni de apa potabila, drumuri, pavaje și trotuare"

... de subcontractare nr.... incheiat intre... si... se precizeaza ca activitatile care se subcontracteaza sunt Instalatii de detectie incendiu, stingere cu hidranti si desfumare... procent de 3 % din valoarea totală a lucrărilor ofertate

... de subcontractare nr.... incheiat intre... si... se precizeaza ca activitatile care se subcontracteaza sunt Instalatii de gaze... procent de... % din valoarea totală a lucrărilor ofertate

... de subcontractare nr.... incheiat intre... si... se precizeaza ca activitatile care se subcontracteaza sunt

Lucrări de instalații sanitare, de încălzire și de aer condiționat+ISCIR... procent de 2 % din valoarea totală a lucrărilor ofertate

Având în vedere că obiectul prezentei proceduri de atribuire este executarea lucrărilor de „înființare rețea de canalizare menajera", iar în documentația de atribuire si caietul de sarcini nu este prevăzuta execuția de constmctii a clădirilor rezidențiale si nerezedentiale, aductiuni de apa potabila, pavaje și trotuare, realizare de instalatii sanitare interioare si exterioare, lucrări de gaz, execuție de instalatii de detectie incendiu, stingere cu hidranti si desfumare, instalații sanitare, de încălzire și de aer condiționat+ISCIR, comisia de evaluare constată că... de asociere, respectiv acordurile de subcontractare conțin elemente care nu au legătură cu obiectul contractului scos la licitație, acestea fiind lipsite de obiect și de utilitate juridică în cadrul acestei proceduri.

Întrucât această neconcordanță nu poate fi remediată prin solicitarea de clarificări - deoarece ar presupune modificarea substanțială a ofertei, prin schimbarea obiectului subcontractat sau înlocuirea documentului (acord de asociere/subcontractare) cu unul nou - fapte ce încalcă principiul tratamentului egal și al transparenței,

În temeiul art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016, comisia de evaluare declară oferta prezentată de Asocierea.... (lider) -... ca fiind neconformă.

Analizând criticile formulate de..., Consiliul constată că acestea vizează aspecte legate de modalitatea de evaluare a ofertei depuse, evaluare pe care o apreciază ca fiind netemeinică.

Argumentele aduse de contestatoare în favoarea criticilor aduse se bazează pe următoarele aspecte:

-Motivul care a stat la baza respingerii ofertei contestatoarei este construit în întregime pe concluzia autorității contractante potrivit căreia... de asociere și acordurile de subcontractare ar cuprinde activități care nu au legătură cu obiectul contractului de achiziție publică, împrejurare care ar atrage incidența dispozițiilor art. 137 alin. (3) lit. a) din H.G. nr. 395/2016.

-În același timp, autoritatea contractantă a apreciat că această pretinsă neconcordanță „nu poate fi remediată prin solicitare de clarificări", întrucât orice explicație ar presupune modificarea substanțială a ofertei.

-O asemenea concluzie nu este însă rezultatul unei evaluări efective a ofertei, ci reprezintă exclusiv consecința unei interpretări unilaterale a documentelor depuse de contestatoare. În întreaga... de evaluare, comisia nu a adresat nicio solicitare de clarificări referitoare la... de asociere, la acordurile de subcontractare ori la activitățile asumate de fiecare dintre asociați și subcontractanți, deși tocmai aceste documente au constituit ulterior fundamentul exclusiv al soluției de respingere.

-Or, în materia achizițiilor publice, evaluarea unei oferte nu se poate reduce la interpretarea izolată a unor înscrisuri și nici la formularea unor concluzii rezultate exclusiv din propria percepție a autorității contractante asupra conținutului acestora.

- În măsura în care comisia aprecia că anumite clauze ale acordurilor depuse necesitau explicații suplimentare ori ridicau dificultăți de interpretare, aceasta avea obligația de a utiliza mecanismul procedural instituit de legiuitor pentru asemenea situații, respectiv solicitarea de clarificări, și nu de a transforma lipsa acestora într-un motiv de excludere.

Se vor reține și precizările achizitoarei în replică la cele reclamate respectiv faptul că... acordurile de subcontractare, respectiv... de asociere sunt prevăzute a se executa lucrări care nu au nicio legătură cu obiectul contractului.

Achizitoarea a adăugat faptul că motivul pentru care nu a solicitat clarificări l-a repreentat faptul că prin acordurile prezentate asocierea ofertantă n*u poate face dovada, în cadrul propunerii tehnice, că respecta soluțiile din PT si ca activitatile descrise pot demonstra caracterul adecvat al propunerii tehnice prezentate în ceea ce privește respectarea cerințelor privind activitățile care fac obiectul contractului, iar o solicitare de clarifican ar fi dus la modificarea substanțiala a propunerii tehnice inițiale.*

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 de lucrări în cauză este astfel definit în fișa de date la pct. II.... *Titlu:*

Execuția lucrărilor pentru obiectivul de investitii: "..."

La pct. *II.... Descrierea succinta a contractului sau a achizitiei/achizitiilor* se regăsesc precizate următoarele informații:

Obiectul contractului contine componenta de executie a lucrarilor. Procedura de achiziție cuprinde realizarea lucrărilor prevazute... proiectul tehnic atasat documentatiei, intocmit de....

Conform proiectului tehnic elaborat de Alternativ Instal Proiect S.R.L., se va realiza un sistem centralizat de canalizare menajera...tele Dostat, Boz si..., cu statie de epurare...tul....

Investitia prevede realizarea retelei de canalizare de apa uzata... lungime de... m, 1 buc statie de epurare, 13 buc statii de pompare si repompare a apei uzate si 465 buc racorduri individuale.

... realizat la faza de Proiect Tehnic, valoarea estimata totala pentru execuția lucrărilor aferente obiectivului de investiții „..." este de..., fără TVA si este formata din:

- cap.... - **A**menajări pentru protecția mediului și aducerea la starea inițială -...

- cap. 4 - cheltuieli pentru investitia de baza:...

-... constructii si instalatii -...,

-... Montaj utilaje, echipamente tehnologice și funcționale -...,

-... utilaje, echipamente tehnologice si functionale cu montaj -...,

- cap... organizare de santier:

....1 - lucrari de constructii si instalatii aferente organizarii de santier -....

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

IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice

Propunerea tehnica elaborata de ofertant va respecta... totalitate cerintele prevazute... documentatia de atribuire. La elaborarea ofertei se va tine cont de solutiile proiectate prin PT aprobat si se vor respecta obligatiile stipulate de Legea nr. 10/1995 privind calitatea... constructii, actualizata, cu modificarile si completarile ulterioare.

Cerintele prevazute sunt cerinte obligatorii... situatia nerespectarii... totalitate a cerintelor mentionate mai sus, ofertele vor fi respinse ca fiind neconforme.

Ofertantul va furniza o propunere tehnică care va descrie toate activitățile din cadrul contractului, în succesiunea logică a desfășurării, metodele/procedurile de lucru, echipamentele, personalul, graficele și orice alte informații relevante, cu suficiente detalii care să dovedească caracterul adecvat al propunerii tehnice prezentate în ceea ce privește respectarea cerințelor privind activitățile care fac obiectul contractului și termenul de finalizare.

Pentru o înțelegere clară a cerințelor tehnice și a clauzelor contractuale, Autoritatea contractantă recomandă:

- analizarea cu atenție a Proiectului tehnic, a Caietului de Sarcini și a celorlalte documente puse la dispoziție de Autoritatea contractantă;

- analizarea cu atenție a clauzelor contractuale în scopul formării unei imagini complete asupra obligațiilor ce revin părților, dar și asupra efectelor pe care le poate avea neîndeplinirea acestor obligații.

În elaborarea propunerii tehnice se va avea în vedere faptul că Autoritatea Contractantă nu urmărește doar simpla verificare a ofertei, ci este în egală măsură interesată să se asigure că modul în care ofertanții propun derularea activităților este unul fezabil și este susținut de resurse - tehnice, umane - suficiente, și că ofertantul are expertiza necesara pentru a asigura execuția lucrărilor contractului cu respectarea tuturor prevederilor legale naționale... vigoare.

Ofertantii vor fi... mod obligatoriu autorizati sa execute toate categoriile de lucrari identificate... cadrul PT si a listelor de cantitati puse la dispozitie prin intermediul documentatiei de atribuire.

Propunerea tehnică trebuie să reflecte cunoștințele tehnice ale ofertantului și asumarea de către acesta a tuturor cerințelor/obligațiilor prevăzute în documentatia tehnica, legislația și normativele tehnice... vigoare.

Pentru prezentarea..., ofertanții trebuie sa utilizeze formularele incluse... modelele de formulare din Documentația de Atribuire.

... a Ofertantului trebuie sa includă, fără a se limita, următoarele:

Se vor prezenta... mod obligatoriu toate informatiile solicitate... cadrul formularului de propunere tehnica, respectandu-se structura formularului, dupa cum urmeaza:

1. Rezumat
2. Metodologia de executare a lucrărilor
3. Planul de management al calității în cadrul Contractului

4. Grafic general de realizare a investiției publice (fizic)

5. Personalul propus și managementul contractului

6. Infrastructura care va fi utilizată în realizarea activităților în cadrul Contractului

7. Măsuri aplicabile de Ofertant pe perioada Contractului pentru asigurarea îndeplinirii obligațiilor din domeniul mediului ce derivă din îndeplinirea obiectului Contractului

8. Măsuri aplicabile de Ofertant pe perioada Contractului pentru asigurarea îndeplinirii obligațiilor din domeniul social și al relațiilor de muncă ce derivă din îndeplinirea obiectului Contractului

9. Masuri aplicate de Ofertant pentru supravegherea lucrărilor în perioada de garanție acordată

10. Informații în legătură cu echipamentele incluse în lucrare după expirarea perioadei de garanție

11. Adecvarea la constrângerile fizice impuse de amplasamentul lucrării

12. Informații cu privire la eventuale modificări ale operatorului economic Ofertant

13. Anexe obligatorii la...: Listele cu cantitatile de lucrari, lista de echipamente, extrasele de resurse - fara preturi

Ofertantul va prezenta specialistii necesari si obligatorii pentru indeplinirea contractului, conform Legii 10/... si a celorlalte legi incidente... vederea verificarii nivelului de calitate corespunzator cerintelor fundamentale aplicabile lucrarilor cuprinse... obiectul contractului. Se vor prezenta diplome/atestate/autorizatii etc pentru specialistii propusi. Se vor prezenta documente care sa ateste disponibilitatea specialistilor, respectiv: contracte de munca, contracte de colaborare/prestari servicii, etc.

... cadrul ofertei se va indica faptul ca la elaborarea acesteia ofertantii au tinut cont de obligatiile relevante din domeniile mediului, social si al relatiilor de munca conform prevederilor art... alin 2 din Legea 98/2016 privind achizitiile publice.... cazul... caren ofertantul nu asigura respectarea reglementarilor obligatorii referitoare la conditiile specifice de munca si de protectie a muncii oferta va fi respinsa ca inacceptabila... baza art 137 alin 2 litera d din HG 395/2016. Se va completa formularul aferent din sectiunea formulare - Declaratie privind respectarea art.... din legea nr. 98/2016, privind Respectarea reglementărilor obligatorii din domeniul mediului, social, al relațiilor de muncă și de securitate și sănătate în muncă.... cazul unei asocieri, aceasta declaratie va fi asumata de totii membri asocierii. Informatii detaliate privind reglementarile în vigoare la nivel national si trimiterile la conditiile de munca si de protectie a muncii, securitatea si sanatatea în munca pot fi obtinute de la Inspectia muncii sau de pe site-ul: https: //www.inspectiamuncii.ro/ro/....

(...).

Autoritatea contractanta solicita ofertantului sa precizeze în oferta partea/partile din contract pe care urmeaza sa le subcontracteze și Lista subcontractanților propuși, cu datele de identificare ale acestora. Se va completa Formularul cuprinzand Acordurile de subcontractare. Subcontractantii propusi trebuie sa respecte aceleasi obligatii ca si ofertantii... domeniul mediului social si al relatiilor de munca, stabilite prin legislatia adoptata la nivelul..., legislatia nationala, prin acorduri colective sau prin tratatele si acordurile internationale.

Se va prezenta Formularul - Declaratie privind însușirea modelului de contract. Autoritatea contractanta va aplica prevederile art 137 alin.3 litera b) din HG 395/2016. Astfel, este permis operatorilor economici sa formuleze amendamente cu privire la clauzele contractuale din propunerea de contract odata cu depunerea ofertei, urmand ca pe parcursul evaluarii ofertelor daca devine aplicabil autoritatea contractanta sa aiba... vedere prevederile art. 137 alin. 3 litera b) din HG 395/2016.

Se va preciza obligatoriu în cadrul propunerii tehnice perioada de garanție acordată lucrării. Conform specificatiilor caietului de sarcini nu poate fi mai mica de... luni.

Se va prezenta Angajamentul ofertantului de a nu subcontracta execuția lucrărilor ulterior emiterii dispoziției de începere a lucrărilor fără acceptul autorității contractante, către operatori economici care nu au fost nominalizați ca fiind subcontractanți de specialitate în cadrul ofertei în alte condiții decât cele prevăzute la art. 2... din Legea nr. 98/2016, coroborate cu cele ale art. 1... din Anexa la H.G. nr. 395/2016;

Prin depunerea ofertei, ofertantul confirmă că a analizat și și-a însușit întreaga documentație tehnico-economică. Orice costuri suplimentare, datorate neînsușirii corespunzătoare a întregii documentații tehnico-economice (avize, piese desenate, partea scrisă), vor fi suportate de către executant.

Ofertantii au libertatea de a-si prevedea propriile consumuri specifice de resurse, metodologii de executie a lucrarilor, cu conditia respectarii cerintelor cantitative si calitative prevazute... PT/caietul de sarcini/ actele normative... vigoare care reglementeaza executia respectivelor lucrari.

Tehnologia de executie va fi adaptata cerintelor de protectie si conservare a mediului. Datele furnizate... acest capitol reprezinta angajamente ferme;... situatia... care oferta este declarata câstigatoare, dupa semnarea contractului, nerespectarea acestor angajamente pe parcursul derularii contractului, duce la aplicarea clauzelor referitoare la reziliere si/sau penalitati.

Note:

a) Formularele/rapoartele tehnice nu vor conține valori. Informațiile cu privire la formularele/documentele solicitate se regăsesc în legislația națională H.G. nr.907/2016, cu modificările și completările ulterioare.

b) Propunerea tehnica trebuie sa corespunda cerințelor minime prevăzute... caietul de sarcini si Proiectul tehnic anexat, conform art. 133 din HG 395/2016, și se va corela cu propunerea financiara sub sancțiunea respingerii ofertei ca neconforma... baza art. 137 alin (3) litera d) din HG 395/2006 cu modificările si completările ulterioare.

c) Durata contractului de lucrări este de maxim 30 luni de la data emiterii ordinului de începere a lucrărilor.

d) Toate informațiile tehnice incluse în Ofertă nu vor fi considerate confidențiale, cu excepția acelor informații incluse în propunerea tehnică și care sunt în mod clar indicate de către Ofertant ca fiind confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală. Autoritatea Contractantă își rezerva dreptul de a utiliza toate celelalte informații tehnice incluse în....

Ofertantul consimte că, dacă nu marchează în mod clar informațiile conținute de propunerea tehnică și care sunt confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală, Autoritatea Contractantă are libertatea de a utiliza sau de a dezvălui oricare sau toate aceste informații fără înștiințarea Ofertantului.

e) Specificatiile tehnice care indica o anumita origine, sursa, productie, un procedeu special, o marca de fabrica sau de comert, un brevet de inventie, o licenta de fabricatie, sunt mentionate doar pentru identificarea cu usurinta a tipului de produs si NU au ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau a anumitor produse. Aceste specificatii vor fi considerate ca având mentiunea de echivalent.

f) Se vor prezenta fise tehnice pentru utilajele/echipamentele din proiect de la producator/furnizor/distribuitor pentru a demonstra corelarea propunerii tehnice cu specificatiile proiectului tehnic; Se va prezenta Aviz si Agrement tehnic pentru statia de epurare ofertata, aflat... termen de valabilitate;

g) Transportul materialelor se va oferta... conformitate cu extrasele de materiale, ofertantii fiind obligati sa foloseasca distantele reale de transport. Distantele reale de transport se vor justifica... cadrul propunerii tehnice incarcate... SEAP prin prezentarea furnizorului si distantei de transport.

Autoritatea contractantă își rezervă dreptul de a analiza și verifica conformitatea propunerilor/activităților ofertate/propuse de operatorii economici din punctul de vedere al îndeplinirii cerințelor solicitate prin caietul de sarcini, cu scopul protejării acesteia împotriva ofertelor ce conțin valori/propuneri/activități care intră în contradicție cu specificațiile tehnice stabilite și/sau care nu pot fi fundamentate. Ofertele care nu pot fi fundamentate din punct de vedere tehnic, logistic și a resurselor prevăzute în ofertă, de natură să nu asigure satisfacerea cerințelor din caietul de sarcini, vor fi respinse ca neconforme.

Achizitoarea a pus la dispoziția ofertanților *Formularul de... pus la dispozi*tie în SEAP în cadrul sectiunii formulare fiind aduse precizări vizavi de gradul de detal*iere a modului de e*laborare a propunerii tehnice.

Preliminar analizării aspectelor sesizate de reclamantă, este de remarcat că documentația de atribuire, alcătuită din fișa de date, caietul de sarcini, formularele necesare și modelul contractului de lucrări, la care se adaugă clarificările postate în SEAP, nu a fost contestată cu succes de niciun operator economic, drept care toate prevederile ei și-au consolidat forța obligatorie atât pentru autoritatea contractantă, cât și pentru operatorii economici participanți la procedura de atribuire (relevantă, în acest sens, este, de pildă, decizia... nr....99 din... decembrie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust de926443g). La acest moment, nu pot fi emise pretenții sau critici vizavi de prevederile documentației de atribuire, întrucât ar fi vădit tardive, raportat la termenul prescris de Legea nr. 101/2016 (a se vedea, cu titlu de exemplu, decizia... nr. 77 din 7 februarie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust

39g63373e). „Conținutul documentației de atribuire, astfel cum a fost întocmită de entitatea contractantă, este obligatoriu atât pentru agenții economici participanți la..., care au obligația de a elabora ofertele în conformitate cu prevederile acesteia, cât și pentru entitatea contractantă, aceasta fiind obligată ca, în desfășurarea procedurii de achiziție, să respecte atât legislația aplicabilă în domeniu, cât și propria sa documentație de atribuire care stabilește regulile ce trebuie respectate de părțile implicate în derularea procesului competitiv.” - sentința... nr. 113/CA din 11 septembrie... a Curții de..., Secția a II-a..., de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 672e8757.

În concluzie, documentația acceptată implicit de toate societățile ofertante le impunea să îi urmeze cu strictețe prescripțiile, sens în care dispune și art. 75 din Legea nr. 98/2016 - ofertantul depune oferta elaborată în conformitate cu informațiile și cerințele prevăzute în documentele achiziției, precum și art. 123 alin. (1) din normele aprobate prin... nr.... - ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire. Prin depunerea ofertelor la..., se presupune că ofertanții și-au însușit documentația de atribuire fără rezerve, ceea ce înseamnă că nu li se poate scuza nicio abatere de la prescripțiile ei, opozabile în cel mai mic detaliu (elocvente în acest sens sunt, de pildă, decizia nr. 1555 din 6 martie... a Curții de..., Secția de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 4d27ede4, decizia nr.... din 8 noiembrie 20... a Curții de..., Secția a II-a..., de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 7g222g79, și decizia nr.... din 6 octombrie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 6e77d24g). Astfel cum un contract constituie legea părților, și documentația de atribuire, întovărășită de clarificările postate în SEAP, are aceeași valoare pentru părți, iar niciuna dintre ele nu îi poate ignora sau nesocoti clauzele (a se vedea decizia... nr. 107 din 15 ianuarie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust...24gd82).

Raționamentul conturat de autoarea contestației în favoarea faptului că Cu alte cuvinte, autoritatea contractantă nu a evaluat conduita efectivă a contestatoarei, ci o conduită imaginară, construită exclusiv pe propria apreciere subiectivă. În loc să utilizeze mecanismul legal al clarificărilor, prevăzut tocmai pentru situațiile în care anumite documente necesită explicații suplimentare, comisia de evaluare a ales să anticipeze conținutul unui răspuns care nu a fost niciodată solicitat și să îl considere, în mod aprioric, inadmisibil nu este judicios și nu va fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Datele speței pe scurt sunt următoarele:

Așa cum rezultă din actul de comunicare a rezultatului procedurii motivul care a stat la baza respingerii ofertei asocierii... - ... S.R.L. se bazează în urma analizei acordului de asociere, respectiv a acordurilor de subcontractare depuse... cadrul procedurii, comisia de evaluare a constatat ca obiectul acestor acorduri încheiate corespunde parțial sau nu corespunde cu obiectul procedurii, împrejurare care atrage incidența dispozițiilor art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016, respectiv:

- în*... de asociere nr.... încheiat cu ...* S.R.L. este prevăzut ca... (lider de asociere) executa Lucrări de rezistenta si arhitectura, a*menajari exterioare, realizarea instalațiilor sanitare interioare si exterioare si, rețele edilitare canalizare si aductiuni de apa..., iar..., în calitate de asociat- Lucrări de constructii a* clădirilor rezidențiale si nerezedentiale, re*țea de canalizare menajeră, aductiuni de apa potabila, drumuri, pavaje și trotuare;*

- *în... de s*ubcontractare nr.... încheiat intre... si... se precizeaza ca activitatile care se subcontracteaza sunt Instalatii de detectie incendiu,

stingere cu hidranti si *desfumare... procent de 3 % din valoarea totală a lucrărilor ofert*ate

- în*... de subcontractare nr.... încheiat intre...* si... se precizeaza ca activitatile care se subcontracteaza sunt Instalatii de gaze... procent de... % din valoarea totală a lucrărilor ofertate

- în*... de subcontractare nr.... încheiat intre...* si... se precizeaza ca activitatile care se subcontracteaza sunt Lucrări de instalații sanitare, de încălzire și de aer condiț*ionat+ISCIR... procent de 2 % din valoarea totală a lucrărilor ofertate.*

Argumentele aduse de autoarea contestației în favoarea criticilor aduse se bazează pe următoarele aspecte:

... de asociere indică în mod expres participarea la contractul concret de la Doștat și derularea în comun a acestuia, iar repartizarea activităților trebuie privită prin raportare la această clauză esențială, nu prin izolarea unor enumerări de activități.

Aceeași observație este valabilă, cu atât mai mult, în privința acordurilor de subcontractare. Autoritatea contractantă susține că acestea ar privi activități care nu se regăsesc în obiectul contractului și, pornind de aici, apreciază că eliminarea ori modificarea lor ar presupune o modificare substanțială a ofertei.

Numai că această concluzie presupune exact ceea ce trebuia demonstrat: că simpla existență a acordurilor, în forma în care au fost depuse, face imposibilă executarea contractului si că orice explicație a ofertantului ar implica în mod necesar o schimbare a propunerii tehnice sau financiare. Or, asemenea consecință nu rezultă din înscrisurile existente si nici nu a fost verificată efectiv de autoritate.

În cazul..... de subcontractare indică instalațiile de gaze si o cotă de...% din valoarea totală ofertată. Autoritatea si intervenienta tratează însă această mențiune ca pe o dovadă că oferta ar fi fost concepută pentru executarea unor lucrări străine contractului.

Chiar acceptând, exclusiv pentru raționament, că autoritatea avea îndoieli cu privire la necesitatea concretă a acestor lucrări, concluzia juridică nu putea fi aceea că oferta este automat neconformă. Era necesară identificarea unei contradicții efective între acest acord si restul ofertei si demonstrarea faptului că existența subcontractantului împiedică executarea contractului în condițiile ofertate.

Simpla apreciere că instalațiile de gaze nu sunt prevăzute ca o categorie autonomă în obiectul investiției nu este suficientă pentru a transforma... de subcontractare într-un viciu de conformitate al întregii oferte.

În mod similar, în privința..... indică activități specializate privind instalațiile de detectare a incendiilor, stingerea cu hidranți, desfumarea si sistemele de semnalizare si alarmare, în proporție de 3% din valoarea lucrărilor.

Autoritatea si intervenienta au apreciat că aceste activități nu au nicio legătură cu obiectul contractului, însă nici aici nu demonstrează că simpla declarare a unui subcontractant pentru asemenea activități face oferta imposibil de executat sau că determină modificarea propunerii tehnice ori financiare.

Din examinarea acordului de asociere și a acordurilor de subcontractare Consiliul achiesează la concluzii la care a ajuns achizitoarea prin membrii comisiei de evaluare respectiv că înscrisurile amintite cuprind activitați care nu au legatura cu obiectul contractului de achiziție publica, respectiv:

- în*... de asociere nr. 180 din... încheiat între*... și asociatul acesteia, societatea ... S.R.L. sunt precizate următoarele:

- asociatul ... S.R.L. se obligă să execute lucrări de construcții a clădirilor rezidențiale și nerezidențiale, rețea de canalizare menajeră, aducțiuni de apă potabilă, drumuri, pavaje și trotuare - în limita unei cote de asociere de 2%;
- asociatul... se obligă să execute lucrări de rezistență și arhitectură, amenajări exterioare, realizarea instalațiilor sanitare interioare și

exterioare, rețele edilitare canalizare și aducțiuni apă, instalații electrice - în limita unei

Așa cum a fost anterior reținut lucrările ce fac obiectul contractului de achiziție publică se referă la l*ucrări de înființare rețea de canalizare menajeră.*

Așadar în mod temeinic achizitoarea a reținut că lu*crările de construcție a clădirilor rezidențiale și nerezidențiale, lucrările de drumuri, pavaje și trotuare, lucrările de rezistență și arhitectură, amenajări exterioare, lucrările de instalații sanitare interioare și exterioare respectiv lucrările de instalații electrice n*u au legătură cu obiectul prezentei proceduri de atribuire.

- în*... de subcontractare nr.... din... încheiat cu...*, subcontractantul s-a obligat sa execute lucrari privind instalații*ile de gaze, în limita unei cote de subcontractare de...%;*

În acest sens, în mod corect a reținut autoritatea contractanta ca aceste categorii de lucrari, de altfel, singurele prevazute în... de subcontractare, nu au legatura cu obiectul contractului de achiziție publica;

- în*... de subcontractare nr.... încheiat cu..., s*ubcontractantul s-a obligat să execute lucrări constând în instalații de i*ncendiu, stingere cu hidranți și desfumare, autorizație instalare și întreținere a sistemelor de semnalizare și alertare în caz de incendiu, proiectare, instalarea sau întreținerea componentelor sistemelor de efracție, în limita cotei de subcontractare de 3%.*

Față de cele redate se constată o lipsa totală de identitate dintre lucrările solicitate de autoritatea contractantă, ce fac obiectul contractului de achiziție publică, și lucrările ce fac obiectul A*cordului de subcontractare nr. 181 din... încheiat* cu....

*- în... de s*ubcontractare nr. 182 din... încheiat cu..., subcontractantul s-a obligat să execute lucrări de instalații sanitare, *de încălzire și aer condiționat + ISCIR, în limita cotei de subcontractare de 3%.*

Aceste lucrări nu au legătură cu lucrările pe care autoritatea contractantă intenționează să le achiziționeze.

Din examinarea documentației tehnice pentru înființarea rețelei de canalizare menajeră la nivelul localităților Doștat și Boz nu sunt necesare nici lucrări de instalații sanitare, nici de încălzire ori aer condiționat și nu presupune executarea unor lucrări aferente cazanelor și recipientelor sub presiune ori instalațiilor de ridicat (ascensoare), astfel încât să fie necesară autorizarea ISCIR.

Față de cele anterior redate, rezultă că... de asociere și acordurile de subcontractare depuse au un carac*ter generic și n*u su*nt particularizate prin raportare la obiectul concret al procedurii de atribuire, con*trar celor susținute de contestatoare potrivit cărora ceea ce rezultă din actele depuse este că ofertantul si-a organizat executarea contractului prin utilizarea unor operatori specializați pentru anumite categorii de activități. Dacă autoritatea aprecia că anumite activități erau sau nu erau incidente în proiectul tehnic, această împrejurare putea fi verificată prin raportarea acordurilor la propunerea tehnică si la proiectul tehnic, fără ca simpla enumerare a activităților din acord să fie echivalată cu o modificare a ofertei.

(...)

În realitate, acordurile depuse de contestatoare descriu modul în care aceasta și-a organizat executarea contractului și resursele tehnice pe care înțelege să le utilizeze, fără a modifica obiectul investiției, fără a afecta propunerea tehnică sau financiară și fără a produce vreun avantaj concurențial.

Toate explicațiile de mai sus puteau fi oferite în cadrul unei simple solicitări de clarificări, fără înlocuirea vreunui document, fără schimbarea obiectului subcontractării și fără modificarea ofertei depuse.

În stabilirea acestei finalități Consiliul reține faptul că propunerea tehnică reprezintă modalitatea concretă pe care ofertantul o recomandă autorității contractante în vederea îndeplinirii cerințelor sale tehnice stabilite în caietul de sarcini.

Prin acordurile prezentate asocierea... - ... S.R.L. nu poate face dovada, în cadrul propunerii tehnice, că respectă soluțiile din proiectul tehnic și că activitatile descrise pot demonstra caracterul adecvat al propunerii tehnice prezentate în ceea ce privește respectarea cerințelor privind activitățile care fac obiectul contractului.

Prin urmare, simpla indicare a unor categorii largi de lucrări și a unor procente valorice, aplicabile întregii durate contractuale, nu permite *identificarea exactă* a prestațiilor asumate de fiecare operator economic prin raportare la soluția tehnică impusă prin documentația de atribuire.

În aceste condiții, autoritatea contractantă a reținut în mod justificat prin punctul de vedere transmis Consiliului că acordurile de asociere și de subcontractare, încheiate pentru întreaga durată a execuției, nu se limitează la simpla detaliere a modului de realizare a lucrărilor prevăzute în proiectul tehnic prestabilit, ci tind să adauge la conținutul acestuia.

Față de susținerile contestatoarei autoarea intervenției a formulat apărări punctuale vizavi de faptul că... *de asociere și acordurile de subcontractare depuse de contestatoare au un caracter generic și nu sunt particularizate prin raportare la obiectul concret al procedurii de atribuire, apărăr*i apreciate de Consiliu ca fiind judicioase:

În conformitate cu modelul de contract propus de autoritatea contractantă, lucrările ce fac obiectul contractului de achiziție publică se referă la **lucrări de înființare rețea de canalizare menajeră.**

Mai mult, potrivit secțiunii II - Obiectul Contractului din Fișa de date a procedurii, codurile CPV aferente categoriilor de lucrări solicitate de autoritatea contractantă sunt următoarele:

- cod CPV principal -...-6 lucrări de construcții de canalizare de ape reziduale (Rev. 2);
- cod CPV secundar... lucrări de construcții de stații de epurare (Rev. 2).

În contextul dat, sesizăm că, prin contestația promovată... nu lămurește care este legătura dintre lucrările prevăzute în cuprinsul acordului de asociere și cele ce trebuie executate în beneficiul UAT Doștat. Or, cea mai bună parte d**intre lucrările ce fac obiectul acordului de asociere nu au nici cea mai mică legătură cu obiectul prezentei proceduri de achiziție.**

Singurul aspect arătat prin contestație în acest sens se referă la faptul că în obiectul acordului este prevăzută tocmai înființarea unei rețele de canalizare menajeră (pag. 6, par. 32 din contestație). Suplimentar, insinuează contestatoarea că executarea unei asemenea investiții presupune, în mod inevitabil, realizarea tuturor lucrărilor necesare: săpături, refacerea infrastructurii rutiere afectate, refacerea trotuarelor și a pavajelor, precum și readucerea terenului la starea inițială (pag. 6, par. 33 din contestație).

Totuși, aceste susțineri nu sunt confirmate de Proiectul tehnic, pe baza căruia contestatoarea și-a întocmit oferta și al cărui conținut ar fi trebuit să-l cunoască și să-l respecte.

Mai precis, arătăm că prin Proiectul tehnic, la pag. 31 și următoarele, se prevede cât se poate de clar că modalitatea aleasă de proiectant pentru execuția lucrărilor presupune realizarea unui număr de 7 subtraversări întocmai pentru a nu afecta drumurile publice, mai exact DJ141D. În acest sens, atașăm o captură de ecran din Proiectul tehnic.

Ba mai mult, proiectantul arată, imediat după, că subtraversările se vor realiza prin foraj orizontal, scopul fiind același, de a evita lucrările nenecesare asupra infrastructurii rutiere, respectiv a celor ulterioare de refacere. Atașăm o captură de ecran de la pag. 32 din Proiectul tehnic.

Nr crt	Curs apa	Tip subtraversare	Tip/diamelru conductă (mm)	Tip/diametru conductâ protecție (mm)	Lung. subtrav <m)	Plan/ detaliu	Amplasament /coordonate ....
1.	pr.Boz..., 7	Subtraversar..= curs apa forai orizontal	50	... 110	10	CM, 05/ CM.28	Boz X=... Y=..., 079
2	pr.Boz.....7	Subtraversar curs apa foraDe= orizontal	110	... 180	15	CM, 03/ CM, 28	Boz X-410... Y-497...
3.	pr.Boz....7	Subfraversar..= curs apa foraj orizontal	50	... 110	15	CM.10/ CM.30	Boz X=... Y=...

În contextul dat, cu toate că susține că sunt necesare *lucrări de refacere a infrastructurii rutiere afectate,* contestatoarea omite din vedere prevederile Proiectului tehnic care conduc către o concluzie contrară, respectiv aceea că procedeele de execuție alese de proiectant nu afectează infrastructura rutieră, astfel încât să fie necesară eventuala refacere a acesteia.

Pe cale de consecință, constatăm și noi, asemeni autorității contractante, că acele categorii de lucrări cuprinse în... de asociere nu au legătură în cea mai mare parte cu categoriile de lucrări pe care autoritatea contractantă intenționează să le angajeze.

Ba mai mult, din cele expuse pe calea contestației rezultă fără putință de tăgadă faptul că se invocă necesitatea unor categorii de lucrări cu toate că acestea nu rezultă ca fiind necesare nici din prevederile Caietului de sarcini ori ale Fișei de date a procedurii, și nici din cele ale Proiectului tehnic.

(...)

În ceea ce ne privește, susținerile contestatoarei nu sunt susținute nici prin probele invocate, și nici de către conținutul documentației de atribuire. Dimpotrivă, Proiectul tehnic infirmă de cele mai multe ori susținerile societății....

În condițiile date, nu se poate susține cu real temei că autoritatea contractantă și-a bazat decizia de respingere a ofertei depuse de contestatoare pe o analiză superficială a conținutului ofertei, respectiv a prevederilor documentației de atribuire.

Din contră, autoritatea contractantă a procedat la o analiză efectivă, pertinentă și reală a conținutului ofertei depuse de..., îndeosebi a conținutului acordului de asociere și a celor de subcontractare.

Așa cum am demonstrat în prezenta secțiune, pe bună dreptate a reținut autoritatea că ofertă depusă de contestatoare nu dovedește îndeplinirea cerințelor minimale ale documentației de atribuire, fiind pusa sub semnul întrebarii însași capacitatea ofertantului de a executa în condiții optime contractul de achiziție publica.

... de asociere și acordurile de subcontractare depuse de contestatoare au un caracter generic și nu sunt particularizate prin raportare la obiectul concret al procedurii de atribuire.

Procedura nu privea executarea unor lucrări de construcții în general, ci avea ca obiect înființarea unei rețele de canalizare menajeră, în baza unui Proiect tehnic prestabilit, atașat documentației de atribuire și întocmit de ... S.R.L..

În consecință, repartizarea activităților între membrii asocierii și subcontractanți trebuia să permită identificarea clară a operatorului economic care urma să execute fiecare categorie de lucrări prevăzută în proiectul tehnic.

Într-o manieră concretă, pr... de asociere nr. 180 din..., ... S.R.L. și-a asumat, în proporție de 2%, executarea unor activități formulate generic, respectiv lucrări de construcții ale clădirilor rezidențiale și nerezidențiale, rețele de canalizare menajeră, aducțiuni de apă potabilă, drumuri, pavaje și trotuare, în timp ce... și-a asumat, în proporție de 98%, lucrări de rezistență și arhitectură, amenajări exterioare, instalații sanitare interioare și exterioare, rețele edilitare de canalizare și aducțiuni de apă, precum și instalații electrice.

Niciuna dintre aceste formulari nu individualizeaza în mod efectiv lucrarile care trebuiau executate în cadrul proiectului concret de înființare a rețelei de canalizare menajera și nu permite corelarea precisa a obligațiilor fiecarui asociat cu soluția tehnica impusa prin documentația de atribuire.

Același caracter generic se regăsește și în acordurile de subcontractare. După cum am demonstrat în secțiunea anterioară:

- ... urma să execute lucrări reprezentând...% din valoarea contractului, privind instalațiile de gaze;
- ... urma să execute lucrări reprezentând 3% din valoarea totală a contractului, constând în instalații de incendiu, stingere cu hidranți și desfumare, sisteme de semnalizare și alertare în caz de incendiu și sisteme de securitate împotriva efracției;
- ... urma să execute lucrări reprezentând 2% din valoarea contractului, constând în instalații sanitare, de încălzire și climatizare, precum și activități supuse autorizării ISCIR.

Or, aceste descrieri reproduc categorii generale de activitați și autorizații, fără a arăta în ce măsură și în ce mod concret respectivele lucrări se regăsesc în proiectul prestabilit al rețelei de canalizare menajeră și fără a identifica elementele tehnice determinate care urmau să fie executate de fiecare subcontractant.

Deși însăși contestatoarea invocă... Curții de Justiție a... pronunțată în cauza... și alții, C-599/10, ECLI: EU: C:...:..., interpretarea pe care aceasta o atribuie... este eronată.

În speța amintită, Curtea a realizat o distincție între ofertele care prezintă un preț aparent anormal de scăzut, în privința cărora legislația impune efectuarea unor verificări, și ofertele imprecise ori neconforme cu cerințele documentației de atribuire.

În privința acestei din urmă categorii, a ofertelor imprecise ori neconforme, Curtea a statuat câ dreptul... nu instituie o obligație generală a autorității contractante de a solicita clarificări și că, în principiu, oferta nu mai poate fi modificată după depunerea sa, nici la inițiativa autorității contractante, nici la inițiativa ofertantului.

Numai cu titlu excepțional poate fi admisă explicarea punctuală a unor elemente deja cuprinse în ofertă sau corectarea unei erori materiale evidente, cu condiția ca această intervenție să nu conducă, în realitate, la prezentarea unei oferte noi și să fie respectate principiile egalității de tratament și transparenței. Prin urmare, trebuie făcută o distincție clară între simpla explicare a unei repartizări a lucrărilor care rezultă deja, în mod clar și verificabil, din oferta inițială și stabilirea ulterioară a modului concret în care lucrările prevăzute în proiectul tehnic urmează să fie distribuite între membrii asocierii și subcontractanți.

În speță, nu ne aflăm în prezența unor informații clare, particularizate și verificabile, care ar fi necesitat doar o explicație suplimentară. Dimpotrivă... de asociere și acordurile de subcontractare nu reflectă structura concretă a proiectului tehnic aferent înființării rețelei de canalizare menajeră și nu permit identificarea exactă a operatorului care urma să execute fiecare categorie de lucrări impusă prin soluția tehnică prestabilită. Clarificările pretinse de contestatoare ar fi presupus, așadar, nu simpla confirmare a unor elemente deja existente, ci determinarea ulterioară a repartizării efective a lucrărilor prin raportare la proiectul tehnic.

O asemenea intervenție ar fi echivalat cu reconfigurarea substanțială a ofertei după expirarea termenului-limită de depunere, întrucât abia prin răspunsul la clarificări s-ar fi stabilit modul concret în care membrii asocierii și subcontractanții urmau să execute lucrările aferente rețelei de canalizare menajeră. Autoritatea contractantă nu avea obligația și nici dreptul de a permite contestatoarei să particularizeze ulterior acorduri redactate generic, astfel încât acestea să fie puse pentru prima dată în concordanță cu proiectul tehnic prestabilit. O astfel de posibilitate ar fi depășit limitele unei clarificări admisibile și ar fi încălcat principiile egalității de tratament și transparenței.

Din perspectiva... pronunțate în cauza Klaipedos, cerințele referitoare la capacitatea tehnică și profesională trebuie analizate prin raportare la finalitatea lor concretă, respectiv verificarea aptitudinii efective a operatorului economic de a executa contractul în cauză. Nu este suficientă indicarea abstractă a unor domenii de activitate sau autorizații, ci trebuie să rezulte legătura dintre capacitatea invocată și partea concretă din contract pentru care aceasta este mobilizată.

Or, procedura avea ca obiect înființarea unei rețele de canalizare menajeră, în baza unui proiect tehnic prestabilit. Cu toate acestea... de asociere și acordurile de subcontractare enumeră categorii generale de lucrări, precum construcții de clădiri, aducțiuni de apă, instalații de gaze, încălzire, climatizare, incendiu, desfumare sau sisteme de efracție, fără a identifica operațiunile concrete din proiectul tehnic care reveneau fiecărui asociat și subcontractant.

În aceste condiții, autoritatea contractantă nu putea stabili dacă repartizarea declarată corespundea proiectului tehnic, dacă existau suprapuneri între activitățile asociaților și subcontractanților ori dacă unele lucrări enumerate erau străine obiectului procedurii. Pentru remedierea acestor lipsuri, contestatoarea ar fi trebuit să stabilească ulterior, prin clarificări, ce lucrări concrete executa fiecare operator și cum se corelau acestea cu proiectul tehnic.

O asemenea intervenție nu ar fi reprezentat simpla explicare a unor informații deja existente, ci configurarea ulterioară a structurii ofertei. Prin urmare, caracterul generic al acordurilor afecta însăși posibilitatea de verificare a capacității efective de executare a contractului și nu putea fi remediat fără modificarea substanțială a ofertei după expirarea termenului-limită de depunere.

Contestatoarea reproșează achizitoarei faptul că nu a procedat la adresarea unor solicitări de clarificare, pe considerentul că În cauza de față, autoritatea contractantă nu s-a aflat în prezența unei oferte neclare sau contradictorii în sine, ci a apreciat că anumite prevederi d... de asociere și din acordurile de subcontractare ar necesita o anumită interpretare.

Ar fi fost suficiente explicațiile privind rolul concret al fiecărui asociat și subcontractant și semnificația autorizărilor menționate în cuprinsul acordurilor, explicații care nu ar fi afectat în niciun mod conținutul ofertei depuse.

Consiliul achiesează la concluziile la care a ajuns achizitoarea respectiv Prin acordurile prezentate ofertantul nu poate face dovada... cadrul propunerii tehnice, ca respecta soluțiile din PT si ca activitatile descrise pot demonstra caracterul adecvat al propunerii tehnice prezentate în ceea ce privește respectarea cerințelor privind activitățile care fac obiectul contractului, iar o solicitare de clarifican ar fi dus la modificarea substanțiala a propunerii tehnice inițiale.

În stabilirea acestei finalități Consiliul reține faptul că propunerea tehnică reprezintă modalitatea concretă pe care ofertantul o recomandă autorității contractante în vederea îndeplinirii cerințelor sale tehnice stabilite în caietul de sarcini.

Se reținurmătoarele referințe din cadrul documentației de atribuire vizavi de subcontractanți, fișa de date a achiziției:

- la *secțiunea III.....a) Capacitatea tehnica si/sau profesionala,* se precizeaza:

... cazul subcontractarii unor parti din contract, ofertantul are obligatia de a cuprinde... oferta sa denumirea subcontractantilor si date de contact ale acestora, partea din contract care urmeaza a fi indeplinita de catre acestia, valoarea la care se ridica partea respectiva, precum si... subcontractantilor cu privire la aceste aspecte.

- la *secțiunea IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice,* se precizeaza:

La elaborarea ofertei se va tine cont de soluțiile proiectate prin PT aprobat.

Ofertantul va furniza o propunere tehnică care va descrie toate activitățile din cadrul contractului în succesiunea logică a desfășurării metodele/procedurile de lucru, echipamentele, personalul graficele și orice alte informații relevante, cu suficiente detalii care să dovedească caracterul adecvat al propunerii tehnice prezentate în ceea ce privește respectarea cerințelor privind activitățile care fac obiectul contractului și termenul de finalizare.

- la secțiunea I*V.... Modul de prezentare al propunerii financiare,* în care se precizeaza:

Propunerea financiara va conține, pe lângă formularul de oferta, si **centralizatorul cu lucrările executate de ofertanți asociați și/sau subcontractanți.**

Din economia cerințelor documentației de atribuire rezultă lucrările ce vor fi executate de subcontractantii declarați, în procentele prevăzute... acorduri, trebuie să se regăsească în propunerea financiară, ori atâta vreme cât în listele de cantități nu sunt prevăzute astfel de lucrări, rezultă pe cale de consecință că asocierea ofertantă nu avea ce să cuantifice în propunerea financiară, astfel că modificarea acordurilor de subcontractare ar fi dus la modificarea propunerii financiare.

Așadar în aceste condiții, așa cum s-a arătat anterior autoritatea contractantă a reținut în mod justificat, prin punctul de vedere transmis Consiliului, că acordurile de asociere și de subcontractare, încheiate pentru întreaga durată a execuției, nu se limitează la simpla detaliere a modului de realizare a lucrărilor prevăzute în proiectul tehnic prestabilit, ci tind să adauge la conținutul acestuia.

Autoritatea contractantă nu avea obligația și nici dreptul de a permite contestatoarei să particularizeze ulterior acorduri redactate generic, astfel încât acestea să fie puse pentru prima dată în concordanță cu proiectul tehnic prestabilit. O astfel de posibilitate ar fi depășit limitele unei clarificări admisibile și ar fi încălcat principiile egalității de tratament și transparenței.

Într-adevăr, legiuitorul a prevăzut posibilitatea adresării de clarificări și în jurisprudența sa Consiliul a stabilit în repetate rânduri că o ofertă ambiguă trebuie clarificată, însă rolul lor nu poate fi de completare a ofertei cu informații sau documente lipsă sau cu p*rezentarea documentelor adaptate,* cum este cazul în speță. Omisiunile și neconcordanțele identificate de contestatoare nu pot fi încadrate în categoria completărilor formale, abaterilor tehnice minore sau a viciilor de formă (art. 134 alin. (1 - 10) și art. 135 alin. (3) din normele metodolgice aprobate prin... nr....), astfel că nu puteau fi adresate clarificări pentru îndreptarea lor.

În speță, condițiile nu sunt îndeplinite întrucât nu ne aflăm în prezența unor informații clare, particularizate și verificabile, care ar fi necesitat doar o explicație suplimentară. Dimpotrivă... de asociere și acordurile de subcontractare nu reflectă structura concretă a proiectului tehnic aferent înființării rețelei de canalizare menajeră și nu permit identificarea exactă a operatorului care urma să execute fiecare categorie de lucrări impusă prin soluția tehnică prestabilită.

Clarificările pretinse de contestatoare ar fi presupus, așadar, nu simpla confirmare a unor elemente deja existente, ci determinarea ulterioară a repartizării efective a lucrărilor prin raportare la proiectul tehnic.

Prin urmare, aceste operațiuni nu reprezintă simple clarificări, ci o modificare a propunerii tehnice.

Practic, în speță, autoarea contestației se prevalează de propria culpă, respectiv de neconformitatea ofertei, solicitând acceptarea ei pe considerentul că autoritatea contractantă avea obligația de a transmite o solicitare de clarificări.

Clarificarea este un instrument de verificare, confirmare sau corectare limitată. Ea nu poate fi utilizată pentru a permite unui ofertant să completeze, după termenul-limită de depunere a ofertelor, elemente esențiale ale propunerii tehnice sau să înlocuiască o soluție tehnică explicit asumată cu una conformă.

Într-adevăr, comisia de evaluare are obligația de a analiza ofertele și de a stabili clarificările sau completările formale necesare evaluării. Această obligație nu permite însă modificarea propunerii tehnice.

Regula este cea de la art. 134 alin. (6) din HG nr. 395/2016 dacă ofertantul modifică, prin răspunsurile prezentate, conținutul propunerii tehnice sau financiare, oferta devine inacceptabilă. Excepțiile prevăzute la art. 134 alin. (7) din HG nr. 395/2016 sunt de strictă interpretare și vizează numai situații în care modificările pot fi încadrate ca vicii de formă sau corectări ale unor abateri tehnice minore, fără a conduce la o nouă ofertă.

Riscul întocmirii ofertelor cade în sarcina operatorului economic, el neputând să își invoce propria culpă ca motiv al nedepunerii unor documente solicitate al cărui grad de detaliu a fost expres precizat cu ocazia publicării

documentației de atribuire, potrivit principiului „n*emo auditur propriam turpitudinem allegans”*.

Subliniază Consiliul că procedurile de achiziție publică implică un anumit grad de formalism, care poate fi invocat în susținerea legalității unui motiv de respingere constând în nerespectarea unei solicitări a documentației de atribuire.

Era în sarcina ofertantei să analizeze riguros documentația de atribuie, prin depunerea ofertelor la..., se presupune că ofertanții și-au însușit documentația de atribuire fără rezerve, ceea ce înseamnă că nu li se poate scuza nicio abatere de la prescripțiile ei, opozabile în cel mai mic detaliu.

Recapitulând ansamblul considerentelor expuse, Consiliul reține că cerințele riguroase în materie de achiziții publice presupun întocmirea documentelor necesare în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, cunoscut fiind faptul că garantarea corectitudinii procedurii achizițiilor publice poate justifica respingerea ofertei pentru orice fel de încălcare a dispozițiilor legale în materie, care ar putea fi considerată de ofertant mai puțin importantă (în această direcție s-au pronunțat, de pildă..., Secția contencios administrativ și fiscal, în decizia nr.... din 12 ianuarie..., cod ReJust 39gd8e778..., Secția a IX-a de contencios administrativ și fiscal, în decizia... nr.... din 12 august..., cod ReJust 736ee28e, în decizia nr....05 din 17 iunie..., cod ReJust 28993ed2, în decizia nr. 1754 din 8 octombrie..., cod ReJust 845de6d9, și în decizia... nr....17 din 9 septembrie..., cod ReJust gg2g5696, și..., Secția de contencios administrativ și fiscal, în decizia nr.... din 16 mai..., cod ReJust...e).

Raportat la obiectivul general constând în prevenirea și sancționarea încălcării dispozițiilor legale în materia procedurilor de achiziție publică, nu i se poate reproșa autorității contractante că a analizat ofertele participanților la... în raport de cerințele minime de participare necontestate, sancționând neîndeplinirea acestora (..., Secția a IX-a de contencios administrativ și fiscal, decizia... nr.... din 1 aprilie..., cod ReJust 65ed4d74, și decizia... nr.... din 4 martie..., cod ReJust..., și..., Secția a III-a contencios administrativ și fiscal, decizia... nr.... din 21 decembrie..., cod ReJust...).

În concluzie, Consiliul achiesează la concluziile la care a ajuns autoritatea contractantă, respectiv de neconformitate a ofertei depusă de asocierea... - ... S.R.L., în cauza expusă și susține că ofertanții au obligația de a întocmi ofertele cu respectarea prevederilor documentației de atribuire, după cum rezultă din dispozițiile art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016, potrivit cu care „Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire (...)”.

În atari condiții, respingerea asocierii... - ... S.R.L., fiind legală, cele susținute de contestatoare sunt nefondate. Neexistând motive întemeiate pentru infirmarea măsurii luate de autoritate sau pentru anularea rezultatului procedurii de atribuire, Consiliul urmează să respingă criticile formulate de societatea contestatoare.

În ceea ce privește solicitarea contestatoarei de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestației, aceasta va fi respinsă, având în vedere soluția de respingere a contestației.

Mai mult, se reține faptul că nu au fost depuse nici documente justificative în dovedirea cheltuielilor solicitate.

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

În temeiul art. 26 alin. (6) 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..., ca nefondată, contestația formulată de..., în contradictoriu cu... (.....).

În conformitate cu art. 64 Cod procedura..., încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de... și o admite.

... solicitarea contestatoarei de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestației.

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 20 pagini.