

DECIZIE
Nr. BO2011_0140
Data: ■.2011

Prin contestația nr. ■/16.12.2010, înregistrată la CNSC sub nr. ■/20.12.2010, depusă de către SC ■ SRL, cu sediul în ■, având Număr de Înregistrare la ORC ■ și ORC ■, cu sediul procesual ales la ■ cu sediul profesional în ■, formulată împotriva documentației de atribuire, elaborată de către SC ■ SA, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ■, în cadrul procedurii de „licitație deschisă” pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări, având ca obiect „Reabilitarea și extinderea rețelei de alimentare cu apă și canalizare în aglomerarea ■”-Lot 1 și Lot 2, cod CPV 45232150-8, CPV 45232151-5, CPV 45232400-6, CPV 45232431-2, CPV 71242000-6, finanțat prin POSM, Axa prioritară 1, s-au solicitat:

- 1.-modificarea fișei de date în sensul eliminării solicitării potrivit căreia ofertanții trebuie să depună rapoartele auditorilor financiari și contabililor autorizați sau cenzori;
- 2.-modificarea fișei de date privind accesul la lichidități pentru o perioadă de 3 luni, de minim 15% din valoarea estimată pentru care se licitează, prin înlocuirea cu: de minim 15% din valoarea ofertată;
- 3.-modificarea fișei de date prin eliminarea cerinței privind solicitarea atestării ANRE proiectare și execuție lucrări medie și joasă tensiune;
- 4.-modificarea fișei de date prin eliminarea solicitării potrivit căreia managerul de proiect și managerul de șantier inginer construcții hidrotehnice/civile trebuie să fie angajații ofertantului cu carte de muncă;
- 5.-eliminarea solicitării de a deține un responsabil atestat manager al sistemului privind managementul securității și sănătății muncii.

În baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Respinge contestația formulată de SC ■ SRL cu sediul procesual ales la ■ în contradictoriu cu SC ■ SA astfel:

Respinge ca rămase fără obiect solicitările de modificare/eliminare prevăzute la pct 1, 4 și 5 din contestație.

Respinge ca nefondate solicitările de modificare/eliminare prevăzute la pct 2 și 3 din contestație.

Dispune continuarea procedurii de atribuire.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 al. 3 din OUG 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare.

MOTIVARE

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

SC ■ SRL cu sediul procesual ales la ■ a formulat contestație împotriva documentației de atribuire, elaborată de către SC ■ SA, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de „licitație deschisă” pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări, având ca obiect „Reabilitarea și extinderea rețelei de alimentare cu apă și canalizare în aglomerarea ■”-Lot 1 și Lot 2, cod CPV 45232150-8, CPV 45232151-5, CPV 45232400-6, CPV 45232431-2, CPV 71242000-6, finanțat prin POSM, Axa prioritară 1, solicitând:

- 1.-modificarea fișei de date în sensul eliminării solicitării potrivit căreia ofertanții trebuie să depună rapoartele auditorilor financiari și contabililor autorizați sau cenzori;
- 2.-modificarea fișei de date privind accesul la lichidități pentru o perioadă de 3 luni, de minim 15% din valoarea estimată pentru care se licitează, prin înlocuirea cu: de minim 15% din valoarea ofertată;
- 3.-modificarea fișei de date prin eliminarea cerinței privind solicitarea atestării ANRE proiectare și execuție lucrări medie și joasă tensiune;
- 4.-modificarea fișei de date prin eliminarea solicitării potrivit căreia managerul de proiect și managerul de șantier inginer construcții hidrotehnice/civile trebuie să fie angajații ofertantului cu carte de muncă;
- 5.-eliminarea solicitării de a deține un responsabil atestat manager al sistemului privind managementul securității și sănătății muncii.

Contestatorul arată că în ■.12.2010 autoritatea contractanta a inițiat procedura în cauză, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. ■/■.12.2010.

Întrucât documentația de atribuire, respectiv fișa de date și caietul de sarcini, nu au fost publicate în SEAP, contestatorul menționează că pe 06.12.2010 a transmis autorității contractante adresa nr. ■/06.12.2010 prin care și-a anunțat intenția de a participa la această procedură, solicitând totodată documentația de atribuire, în a cărei posesie a intrat în 07.12.2010 (prin intermediul unei firme de curierat).

Referitor la cerința prevăzută în fișa de date la pct. 5.3.1 „Informații privind situația economico-financiară” prin care se solicită

prezentarea rapoartelor auditorilor financiari și contabililor autorizați sau cenzori, la 31.12.2007, 31.12.2008, 31.12.2009 din care să rezulte conformitatea sub toate aspectele semnificative a valorilor reprezentând activele circulante, datoriile curente și veniturile din exploatare reflectate în acestea, contestatorul o apreciază ca încălcând prevederile art. 2 al. 1 lit. a și b, art. 178 al. (2), art. 179, art. 185 din OUG 34/2006, fiind disproporționată și nerelevantă, motiv pentru care solicită eliminarea acesteia din fișa de date.

În ceea ce privește solicitarea din fișa de date la pct. 5.3.1 „Informații privind situația economico-financiară” privind accesul la lichidități, credite/alte mijloace financiare pentru o perioadă de 3 luni pentru contractul licitat, independent de angajamentele pentru alte contracte, de minim 15% din valoarea estimată a lotului/loturilor pentru care se licitează, contestatorul o consideră excesivă în raport de obiectul și natura contractului, totodată fiind și neproporționată în raport de natura cerinței.

Contestatorul arată că autoritatea contractantă solicită ca accesul la lichiditate să fie pe o perioadă de 3 luni pentru contractul licitat (făcând referire la valoarea ofertată), dar spre sfârșitul cerinței se solicită ca procentul de lichiditate de 15% să fie din valoarea estimată a contractului, în condițiile în care valoarea ofertată de către operatorii economici este diferită.

Deoarece fiecare operator economic licitează cu prețuri diferite, având acces la materie primă și forță de muncă cu costuri diferite, fiind de regulă mult mai mici decât valoarea estimată a contractului, contestatorul afirmă că, raportat la valoarea estimată a contractului, costul aferent pe 3 luni este diferit față de costul real pe care un operator economic îl face, în raport de propunerea financiară pe care acesta o oferă.

În aceste condiții, contestatorul susține că autoritatea contractantă trebuia să solicite accesul la lichiditatea de 15% din valoarea ofertată și nu din valoarea estimată pe loturi a contractului de achiziție publică, motiv pentru care solicită modificarea acestui punct.

Contestatorul precizează că la cap. 5.4 - Capacitatea tehnică și profesională, pct. 5.4.1. „Sistemul de asigurare a calității”, se solicită prezentarea unui atestat ANRE proiectare și execuție lucrări medie și joasă tensiune, dar acest tip de autorizație nu se încadrează în categoria certificărilor sau atestărilor care pot fi solicitate de către autoritatea contractantă în raport de obiectul contractului (execuția lucrărilor de reabilitare și extindere rețea de alimentare cu apă și canalizare), motiv pentru care această cerință apare ca restrictivă și excesivă.

În acest context, contestatorul menționează că în situația în care obiectul contractului l-ar fi reprezentat realizarea de lucrări în

domeniul energiei electrice, doar în această măsură s-ar fi justificat solicitarea autorizației ANRE, nu și în cazul de față (unde obiectul contractului constă în execuție lucrări la rețeaua de apă), exprimându-și opinia că acest tip de autorizație impusă prin documentația de atribuire ascunde intenția autorității de favorizare și discriminare, lipsa de tratament egal a participanților la procedura de atribuire, sens în care sunt încălcate și prevederile art. 8 al. 1 din HG 925/2006.

Ca urmare, contestatorul afirmă ca este suficient ca pentru realizarea obiectului contractului ce urmează a fi atribuit, este necesar ca personalul care se ocupă cu aceste instalații să fie autorizat ANRE, și nu ca operatorul economic să dețină o asemenea atestare.

Contestatorul menționează că potrivit pct. 5.4.3. "Personalul contractorului implicat în proiect", autoritatea contractantă solicită ca managerul de proiect și managerul de șantier inginer construcții hidrotehnice/civile, trebuie să fie angajații ofertantului, precum și prezentarea de copii conforme cu originalul după carnetul de muncă/contractul individual de muncă pentru dovedirea experienței profesionale în general.

Invocând art. 188 al. 3 lit. b din OUG 34/2006 contestatorul consideră această cerință ca fiind restrictivă deoarece acești specialiști pot fi colaboratori ai ofertanților sau pot să semneze o declarație pe propria răspundere prin care să-și asigure disponibilitatea pe toată durata desfășurării contractului.

De asemenea contestatorul ține să sublinieze că prin cartea de munca se dovedește vechimea în muncă, nefiind de natură a arăta experiența acumulată într-un anumit domeniu, autoritatea contractantă făcând confuzie între experiența profesională și vechimea în muncă, întrucât vechimea în muncă se dovedește cu cartea de muncă, iar experiența profesională se dovedește cu diplome, cursuri de pregătire sau perfecționare, motiv pentru care solicită eliminarea acestei cerințe.

Contestatorul precizează că la același pct. 5.4.3. „Personalul contractorului implicat în proiect”, autoritatea contractantă solicită obligativitatea de a avea un responsabil atestat manager al sistemului privind managementul securității și sănătății muncii și evaluarea riscurilor de îmbolnăvire profesională.

Referitor la această cerință, contestatorul arată că în situația în care ofertantul deține certificările prevăzute de ISO 14001, nu este necesar ca să aibă angajat un astfel de manager, ale cărui atribuții nici nu există în cadrul derulării unui contract de proiectare sau lucrări, în condițiile în care ofertantul trebuie să respecte prevederile legale în materia dreptului muncii și deține certificările specifice în domeniu.

Contestatorul afirmă că această cerință nu poate fi decât excesivă, aceeași fiind și practica CNSC care, prin Decizia nr. ■/■.11.2010 a statuat că asemenea cerințe prevăzute în cuprinsul fișei de date sunt excesive și încalcă prevederile art. 179 din OUG 34/2006.

Contestatorul își exprimă disponibilitatea de a pune concluzii orale în fața CNSC conform art. 275 al. 6 din OUG 34/2006.

În punctul de vedere comunicat prin adresa nr. ■/22.12.2010, înregistrată la CNSC, sub nr. ■/06.01.2011, SC ■ SA, în calitate de autoritate contractantă, arată referitor la contestația nr. ■/16.12.2010 înregistrată la sediul său cu nr. ■/20.12.2010, următoarele:

-a scos din fișa de date cerința privind prezentarea rapoartelor auditorilor financiari și contabililor autorizați sau cenzori, la 31.12.2007, 31.12.2008, 31.12.2009 din care să rezulte conformitatea sub toate aspectele semnificative a valorilor reprezentând activele circulante, datoriile curente și veniturile din exploatare reflectate în acestea, după cum reiese din fișierul Modificare documentație de atribuire publicat în SEAP la ■.12.2010, fiind atașat la anunțului de participare nr. ■/■.12.2010;

-nu a modificat fișa de date cerința privind accesul la lichidități pentru o perioadă de trei luni de minim 15% din valoarea estimată pentru care se licitează, întrucât această cerință (valoarea estimată pentru care se licitează) a fost solicitată de către CVAP ■ prin nota intermediară ■/25.08.2010, emisă pentru o altă procedură de achiziție publică (la care de altfel a participat și contestatorul). După cum se observă din această adresă, inițial în documentațiile de atribuire (anterioare acestei proceduri) a solicitat ca cei 15% să fie din valoarea totală ofertată, dar a trebuit să țină cont de cele solicitate de CVAP, la toate documentațiile de atribuire elaborate pentru procedurile de achiziție publică;

-nu a modificat fișa de date privind cerința privind prezentarea atestatelor ANRE, deoarece:

-în cadrul contractului operatorii economici vor trebui să execute atât branșamentele electrice cât și proiectarea acestora, conform cerințelor din volum. 3 - sect. 1 pct. 4.19, necesare racordării la sistemul energetic al stațiilor de pompare apă uzată ce fac obiectul contractului (conform fișei de date pct. 2.2.1);

-în conformitate cu art. 2 din Ordinul nr. 24/2007 al Autorității Naționale de Reglementare în Domeniul Energetic, operatorii economici care vor desfășura activități de proiectare și execuție de instalații electrice racordate la sistemul energetic trebuie să fie atestați ANRE, astfel că solicitarea contestatorul este considerată nefondată și nejustificată;

-a scos din fișa de date cerințele de la pct. 5.3.1. „Personalul contractorului implicat în proiect”, privitoare la managerul de proiect și managerul de șantier inginer construcții hidrotehnice/civile, (cerința de a fi angajații ofertantului cu carte de muncă), precum și obligativitatea de a avea un responsabil atestat manager al sistemului privind managementul securității și sănătății muncii și evaluarea riscurilor de îmbolnăvire profesională, după cum reiese din fișierul Modificare documentație de atribuire publicat în SEAP la de 22.12.2010, fiind atașat la anunțului de participare nr. ■/■.12.2010

Față de cele de mai susmenționate, autoritatea contractantă precizează că nu suspendă/anulează procedura de atribuire, considerând contestația ca fiind nefondată și nejustificată.

Analizând susținerile părților și documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

SC ■ SA, în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de „licitație deschisă” pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări, având ca obiect „Reabilitarea și extinderea rețelei de alimentare cu apă și canalizare în aglomerarea ■”-Lot 1 și Lot 2, cod CPV 45232150-8, CPV 45232151-5, CPV 45232400-6, CPV 45232431-2, CPV 71242000-6, finanțat prin POSM, Axa prioritară 1. În acest sens a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP anunțul de participare nr. ■/■.12.2010, criteriul de atribuire stabilit fiind „prețul cel mai scăzut” și dată limită de depunere a ofertelor 25.01.2011, ora 10,30.

Împotriva unor cerințe referitoare la criteriile minime de calificare din fișa de date a achiziției SC ■ SRL a formulat prezenta contestație ce face obiectul dosarului ■/2010.

Față de solicitările contestatorului privind:

- modificarea fișei de date în sensul eliminării solicitării potrivit căreia ofertanții trebuie să depună rapoartele auditorilor financiari și contabililor autorizați sau cenzori;
- modificarea fișei de date prin eliminarea solicitării potrivit căreia managerul de proiect și managerul de șantier inginer construcții hidrotehnice/civile trebuie să fie angajații ofertantului cu carte de muncă;
- eliminarea solicitării de a deține un responsabil atestat manager al sistemului privind managementul securității și sănătății muncii.

Consiliul, analizând înscrisurile aflate la dosarul cauzei, reține faptul că autoritatea contractantă a publicat în SEAP în 22.12.2010 modificarea acestor cerințe în sensul precizat de contestator, astfel că aceste critici sunt rămase fără obiect.

În ceea ce privește celelalte două cerințe minime de calificare solicitate de contestator a fi modificate, Consiliul apreciază aceste critici ca fiind neîntemeiate.

Astfel, solicitarea din fișa de date la pct. 5.3.1 „Informații privind situația economico-financiară” privind accesul la lichidități, credite/alte mijloace financiare pentru o perioadă de 3 luni pentru contractul licitat, independent de angajamentele pentru alte contracte, de minim 15% din valoarea estimată a lotului/loturilor pentru care se licitează, în opinia Consiliului nu are caracter excesiv sau restrictiv. Raportarea la valoarea estimată în ceea ce privește accesul la lichidități credite/alte mijloace financiare pentru o perioadă de 3 luni pentru contractul licitat este în mod obiectiv justificată, întrucât autoritatea contractantă nu poate cunoaște ab inițio valoarea ofertelor financiare ce vor fi depuse în procedură iar orice operator economic își elaborează oferta având în vedere și valoarea estimată a contractului/contractelor de achiziție publică ce urmează a fi atribuite. Chiar dacă, de regulă, prețurile oferite de operatorii economici sunt mai mici decât valoarea estimată, există posibilitatea ofertării unui preț chiar egal cu aceasta, interesul autorității contractante în îndeplinirea acestei cerințe fiind acela ca ofertantul să demonstreze capacitatea de a susține financiar implementarea contractului pentru o perioadă de trei luni.

De asemenea, în opinia Consiliului, nici solicitarea prevăzută în cap. 5.4 - Capacitatea tehnică și profesională din fișa de date a achiziției, respectiv prezentarea atestatului ANRE proiectare și execuție lucrări medie și joasă tensiune, nu apare ca fiind excesivă, având în vedere faptul că ofertantul desemnat câștigător va executa și bransamentele electrice cât și proiectarea acestora, conform cerințelor din volum. 3 - cerințele angajatorului - sect. 1 pct. 4.19, necesare racordării la sistemul energetic al stațiilor de pompare apă uzată ce fac obiectul contractului de achiziție publică (conform fișei de date pct. 2.2.1).

Pentru considerentele anterior expuse, în temeiul dispozițiilor art. 278 al. 5 și 6 din OUG 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va respinge contestația formulată de către SC ■ SRL, cu sediul procesual ales la ■ în contradictoriu cu SC ■ SA astfel:

Va respinge ca rămase fără obiect solicitările de modificare /eliminare prevăzute la pct 1, 4 și 5 din contestație, va respinge ca nefondate solicitările de modificare/eliminare prevăzute la pct 2 și 3 din contestație și va dispune continuarea procedurii de atribuire.

PREȘEDINTE COMPLET

■

MEMBRU COMPLET

■

MEMBRU COMPLET

■

Redactată în 3 (trei) exemplare originale, conține 7 (șapte) file