

D E C I Z I E
BO2012_0241
Data: ■.2012

Prin contestația nr. ■/23.12.2011, înregistrată la CNSC sub nr. ■/27.12.2011, depusă de către SC ■ SRL, cu sediul în ■, având CUI ■, împotriva comunicării rezultatului procedurii nr. ■/23.12.2011, emisă de către ■, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ■, în cadrul procedurii de „cerere de oferte”, organizată pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „reparații pentru reabilitarea și refuncționalizarea instalațiilor electrice aferente spațiilor deținute de ■ în diverse imobile din ■”, s-a solicitat anularea rezultatului procedurii, excluderea din procedură a SC ■ SRL și reevaluarea ofertelor.

În baza documentelor depuse de părți, CSNC

DECIDE:

Respinge ca nefondată contestația formulată de SC ■ SRL, în contradictoriu cu ■.

Dispune continuarea procedurii de atribuire.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 din OUG 34/2006.

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:

Prin contestația formulată, SC ■ SRL contestă rezultatul procedurii, comunicat prin adresa nr. ■/23.12.2011, emisă de către ■, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de „cerere de oferte”, organizată pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „reparații pentru reabilitarea și refuncționalizarea instalațiilor electrice aferente spațiilor deținute de ■ în diverse imobile din ■”, solicitând anularea rezultatului procedurii, excluderea din procedură a SC ■ SRL și reevaluarea ofertelor.

Contestatorul reclamă faptul că declararea ofertei depusă de SC ■ SRL ca fiind câștigătoare, nu s-a făcut cu respectarea prevederilor legale, deoarece această societate nu figurează pe lista

agenților economici atestați de către Autoritatea Națională de Reglementare în Domeniul Energiei Electrice, încălcând astfel prevederile Legii 13/2007 art. 86 lit. t și Ordinului privind aprobarea Regulamentului pentru atestarea operatorilor economici care proiectează, execută, verifică și exploatează instalații electrice din sistemul electroenergetic art. 2 al. 1.

În punctul de vedere comunicat prin adresa nr. ■/ 29.12.2011, înregistrată la CNSC sub nr. ■/03.01.2012, autoritatea contractantă precizează că din textul prevederilor art. 86 lit. t) din Legea nr. 130/2007 reiese în mod clar că proiectarea, executarea lucrărilor în instalații electrice pot fi executate și de persoane autorizate în acest sens de Autoritatea Națională de Reglementare în Domeniul Energiei Electrice.

Mai mult, autoritatea contractantă a solicitat în cadrul fișei de date a achiziției la pct. III.2.3) – Capacitatea tehnică și / sau profesională al. 3 – Declarație privind efectivele medii anuale ale personalului angajat precum și ale persoanelor responsabile pentru îndeplinirea contractului, ca ofertantul să dovedească că la data deschiderii ofertelor are personal tehnic de specialitate sens în care se vor prezenta copii după diplomele personalului cheie propus pentru îndeplinirea contractului.

Astfel ofertantul SC ■ SRL a prezentat Declarația de efective medii anuale, Lista cu personalul de specialitate, Cv-urile și Autorizațiile ANRE (în termen de valabilitate ale personalului care va fi utilizat pentru realizarea lucrărilor care fac obiectul prezentei proceduri.

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

■, în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de „cerere de oferte”, organizată pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect reparații pentru reabilitarea și refuncționalizarea instalațiilor electrice aferente spațiilor deținute de ■ în diverse imobile din ■”. În acest sens, a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP în data de ■.12.2011 invitația de participare nr. ■, criteriul de atribuire stabilit fiind „prețul cel mai scăzut”.

Potrivit Procesului verbal de deschidere a ofertelor nr. ■/ 23.12.2011, până la termenul limită au depus oferte un număr de 5 operatori economici. După evaluarea ofertelor, Comisia de evaluare a consemnat admisibilitatea tuturor ofertelor depuse și desemnarea drept câștigătoare a ofertei SC ■ SRL, aspecte consemnate în Raportul procedurii nr. ■/23.12.2011

Pentru derularea acestei proceduri, autoritatea contractantă a elaborat documentația de atribuire, în care a stabilit că operatorii economici interesați să îndeplinească următoarele cerințe de calificare și selecție:

- III.2.1) Situația personală a operatorilor economici, inclusiv cerințele referitoare la înscrierea în registrul comerțului sau al profesiei;

- III.2.1.a) Situația personală a candidatului sau ofertantului:

- informații generale despre candidat – solicitat – completarea formularului „Informații generale” – model anexat;

- declarație privind eligibilitatea – solicitat – completarea formularului – model anexat;

- declarație privind neîncadrarea în prevederile art. 181 din OUG nr. 34/2006 – completarea formularului – model anexat;

- declarație privind calitatea de participant la procedură – completarea formularului – model anexat;

- declarație privind neîncadrarea în prevederile art. 69 din OUG 34/2006 – ofertantul/candidatul/ofertantul asociat/ subcontractantul care are drept membri în cadrul consiliului de administrație /organ de conducere sau de supervizare și/sau are acționari ori asociați persoane care sunt soț/soție, rudă sau afin până la gradul al patrulea inclusiv sau care se află în relații comerciale, astfel cum sunt acestea prevăzute la art. 69 lit. a din OUG 34/2006 , cu persoane ce dețin funcții de decizie în cadrul autorității contractante; dir. Executiv dr. ■, dir. Executiv adj. Economic ec. ■, Comisia de evaluare: cons. Jr. ■, ing. ■, ec. ■, este exclus din procedura de atribuire. Completarea formularului – model anexat;

- certificat de atestare fiscală privind plata impozitelor și taxelor către bugetul de stat și bugetul local – solicitat – certificat de atestate fiscală emis de Direcția Generală a Finanțelor Publice (să prezinte situația obligațiilor scadente în luna anterioară celei în care se depun ofertele, în copie conform cu originalul, semnată și ștampilată). Certificat de atestare fiscală privind impozitele și taxele locale, valabil la data deschiderii ofertei (să prezinte situația obligațiilor scadente în luna anterioară celei în care se depun ofertele, în copie conform cu originalul, semnată și ștampilată). Persoanele juridice străine trebuie să prezinte documente edificatoare pentru dovedirea eligibilității în conformitate cu cerințele solicitate de autoritatea contractantă. Pentru ofertanții nerezidenți se vor aplica prevederile art. 182 din OUG 34/2006 aprobată și modificările și completările ulterioare. Documentele vor fi prezentate în original sau copie conform cu originalul, însoțite de traducerea autorizată în limba română. În cazul unei asocieri fiecare

asociat este obligat să prezinte aceste documente. Pentru documentele solicitate în original sau copie conform cu originalul dacă ofertantul a prezentat documentul în copie conform cu originalul acesta este obligat, la solicitarea comisiei de evaluare, să prezinte documentul în original sau copie legalizată.

- III.2.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale

- operatorii economici ofertanți la procedură trebuie să fie legal înregistrați și să aibă dreptul de a executa lucrările ce fac obiectul prezentei proceduri de atribuire – certificat constatator, în original sau copie legalizată ori copie lizibilă certificată „conform cu originalul” semnată și ștampilată, emis cu cel mult 30 de zile înainte de data deschiderii ofertelor, de către ORC de pe lângă Tribunalul Teritorial de care aparține din care să rezulte că în domeniul de activitate al ofertantului se regăsește și tipul de lucrări ce face obiectul prezentei proceduri;

- III.2.2) Capacitatea economică și financiară

- informații privind capacitatea economică și financiară – fișa de informații generale – model anexat;

- III.2.3) Capacitatea tehnică și/sau profesională

- informații privind capacitatea tehnică – solicitat – cerință obligatorie: se vor prezenta următoarele documente: 1. Lista cu principalele lucrări similare executate în ultimii 5 ani – model anexat; 2. Fișele de experiență similară completate conform formularului – model anexat, pentru un contract al cărui obiect a fost execuția de lucrări similare. Fișele de experiență similară vor fi însoțite de copii după cele mai importante certificări de bună execuție, procese verbale de recepție la terminarea lucrărilor și recomandări din partea beneficiarului pentru aceste lucrări. Certificările vor indica beneficiarii, indiferent dacă aceștia sunt autorități publice sau clienți privați, valoarea, perioada și locul execuției lucrărilor. Cerință minimă obligatorie: executarea și finalizarea în ultimii 3 ani a minim 1 contract de execuție lucrări similare, de aceeași natură cu lucrarea supusă prezentei proceduri, cu valoare de minim 300.000 lei sau prin cumularea cu alte contracte. 3. Declarație privind efectivele medii anuale ale personalului angajat precum și ale persoanelor responsabile pentru îndeplinirea contractului, conform formularului – model anexat. Formularul va fi însoțit de cv-urile pentru persoanele cheie propuse. Ofertantul va dovedi că la data deschiderii are personal tehnic de specialitate, de care dispune sau al cărui angajament de participare a fost obținut de către candidat/ofertant, în special pentru asigurarea execuției lucrărilor. Se vor prezenta copii după diplomele personalului cheie propus pentru îndeplinirea contractului;

- informații privind subcontractanții – prezentarea următoarelor formulare (...);
- III.2.4) standarde de asigurare a calității
- standarde de asigurare a calității – sistemul de management al calității ISO 9001:2008 al ofertantului, valabil la data deschiderii ofertelor, obligatoriu implementat sau echivalent valabil la data deschiderii ofertelor, copie lizibilă certificată „conform cu originalul”, semnată și ștampilată;
- standarde de protecția mediului – sistemul de management de mediu SR EN ISO 14001/2005 al ofertantului, valabil la data deschiderii ofertelor, obligatoriu implementat sau echivalent valabil la data deschiderii ofertelor, copie lizibilă certificată „conform cu originalul”, semnată și ștampilată;

Rezultă „ipso facto” că autoritatea contractantă nu a solicitat ca operatorii economici participanți să dețină anumite atestate, cum ar fi de exemplu atestatul emis de ANRE și să figureze astfel pe lista agenților economici atestați de Autoritatea Națională de Reglementare în Domeniul Energiei Electrice ci a impus pentru calificarea acestora la capitolul III.2.3) – capacitatea tehnică și/sau profesională să depună o simplă declarație privind efectivele medii anuale ale personalului angajat și ale persoanelor responsabile pentru îndeplinirea contractului la care să anexeze cv-urile și copiile diplomelor ale personalului cheie propus pentru executarea acestuia.

În speță, SC ■ SRL, a participat la această procedură în nume propriu, astfel cum rezultă din declarația privind calitatea de participant la procedură, iar pentru îndeplinirea cerințelor autorității contractante a ales să depună următoarele înscrisuri:

- declarația privind eligibilitatea;
- declarație privind neîncadrarea în situațiile prevăzute de la art. 181;
- declarația privind calitatea de participant la procedură
- declarație privind neîncadrarea în prevederile art. 69 din OUG nr. 34/2006;
- certificatul de atestare fiscală nr. ■/12.12.2011;
- certificatul de atestare fiscală din 14.12.2011;
- certificatul constatator nr. ■/15.12.2011;
- informații generale;
- bilanțul la data de 31.12.2010
- bilanțul la data de 31.12.2009;
- bilanțul la data de 31.12.2008;

- declarația privind lista principalelor lucrări executate în ultimii 5 ani; recomandări, fișe privind experiența similară în executarea lucrărilor de construcții, copii contracte;
- lista cu personalul specializat responsabil pentru execuția lucrărilor;
- cv-ul d-lui ■;
- diploma de licență seria ■ nr. ■ a d-lui ■;
- legitimația nr. ■/2010 a d-lui ■, emisă de ANRE – electrician autorizat;
- cv-ul d-lui ■;
- diploma de inginer seria ■ nr. ■ a d-lui ■;
- legitimația nr. ■/2007 a d-lui ■, emisă de ANRE – electrician autorizat;
- declarația de disponibilitate a d-lui ■;
- declarația de disponibilitate a d-lui ■;
- certificatul ISO 9001:2008;
- certificatul ISO 14001:2005.

Având în vedere aceste aspecte coroborat cu cerințele exprese și imperative ale autorității contractante stabilite în cadrul fișei de date a achiziției, Consiliul reține faptul că SC ■ SRL a participat în cadrul acestei proceduri în nume propriu, nu a subcontractat nicio parte din contractul de lucrări și va executa lucrările cu personalul de care dispune, sens în care a anexat cv-urile și diplomele personalului cheie propus pentru îndeplinirea contractului.

Față de aceste aspecte, Consiliul nu reține susținerile contestatorului cu privire la „SC ■ SRL nu figurează în lista agenților economici atestați de către Autoritatea Națională de Reglementare în Domeniul Energiei Electrice fapt ce contravine legislației în vigoare” având în vedere:

- pe de o parte faptul că în cadrul fișei de date a achiziției, autoritatea contractantă nu a solicitat ca operatorii economici să dețină vreun atestat emis de ANRE, astfel că societatea contestatoare nu poate prin interpretarea neoficială a fișei de date a achiziției să adauge la ea, prin impunerea unor cerințe, în sensul că lipsa din cadrul unei liste a agenților economici atestați ANRE să ducă la neconformitatea ofertei respective, potrivit principiul de drept „*ubi lex non distinguit, nec nos distinguere debemus*”.

- iar, pe de altă parte potrivit art. 11 al. 2 lit. t din Legea 13/2007 „ANRE este abilitată cu următoarele competențe și atribuții (...) atestă operatorii economici și autorizează electricienii care proiectează și execută lucrări în instalațiile electrice”, în speță nefiind aplicabile prevederile art. 86 al. 1 lit. Ț din același act normativ, invocate de către contestator, respectiv „*Constituie*

contravenții următoarele fapte (...) proiectarea și executarea de lucrări în instalațiile electrice fără atestat sau autorizație, precum și nerespectarea prevederilor acestora” având în vedere faptul că SC ■ SRL dispune, pentru îndeplinirea contractului ce face obiectul, de personal autorizat de către ANRE.

De asemenea orice ofertant participant are obligația, potrivit art. 170 din OUG 34/2006 de a elabora oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire, iar în cazul în care cerințele prevăzute în fișa de date a achiziției nu sunt justificate tehnic, sau dacă considera că autoritatea contractantă a inclus cerințe contradictorii sau ca urmare a interpretării eronate a unor articole din OUG 34/2006 sau dacă considera că autoritatea contractantă nu a inclus anumite cerințe relevante pentru îndeplinirea contractului, poate solicita, autorității contractante clarificări, în temeiul dispozițiilor art. 78 din OUG 34/2006 sau putea contesta respectivele cerințe/lipsa lor în termenul legal potrivit art. 255 coroborat cu art. 256² din același act normativ.

Prin depunerea ofertei, contestatorul și-a însușit conținutul întregii documentații de atribuire, deci implicit și conținutul fișei de date a achiziției în care nu era menționată nicio cerință cu privire la deținerea vreunui atestat emis de către ANRE.

Analizând cerințele fișei de date Consiliul constată faptul că la finalul fiecărui subcapitol din cadrul cap. III.2) – Condiții de participare – calificare, autoritatea contractantă a precizat în mod expres și imperativ faptul că „neîndeplinirea oricărei cerințe, de fond sau formă, din documentația de atribuire, constituie motiv pentru respingerea ofertei ca inacceptabilă, respectiv neconformă”.

Față de aceste aspecte, neprezentarea atestatului emis de ANRE în cadrul ofertei nu poate fi sancționată cu declararea ofertei SC ■ SRL ca inacceptabilă având în vedere pe de o parte faptul că această solicitare nu a constituit unul dintre criteriile de calificare și selecție expres stabilite de către autoritatea contractantă în cadrul documentației de atribuire iar pe de altă parte prevederile exprese și imperative ale art. 36 al. 1 lit. b din HG 925/2006 coroborat cu notele din finalul fiecărui subcapitol din cadrul cap. III.2 din cadrul fișei de date a achiziției.

Raportat la cele evocate și ținând seama că printre atribuțiile comisiei de evaluare sunt și cele de verificare a îndeplinirii criteriilor de calificare de către ofertanți, în cazul în care acestea au fost solicitate prin documentația de atribuire, așa cum este prevăzut la art. 72 al. 2 lit. b din HG 925/2006, Consiliul constată că această verificare s-a făcut cu rigurozitatea impusă de legislația în domeniu,

De asemenea, autoritatea contractantă trebuie în etapa de evaluare să respecte principiile expres reglementate la art. 2 al. 2 din OUG 34/2006 respectiv cel al nediscriminării, tratamentului egal, transparenței și asumarea răspunderii.

O ofertă care nu îndeplinește una sau mai multe dintre cerințele de calificare stabilite în documentația de atribuire este considerată, în conformitate cu dispozițiile art. 36 al. 1 lit. b din HG 925/2006, o ofertă inacceptabilă, iar potrivit art. 37 din același act normativ doar „ofertele care nu se încadrează în niciuna dintre situațiile prevăzute la art. 36 sunt singurele oferte care pot fi considerate admisibile. Oferta câștigătoare se stabilește numai dintre ofertele admisibile și numai pe baza criteriului de atribuire precizat în anunțul de participare și în documentația de atribuire”.

Comisia de evaluare are obligația, conform art. 81 din HG 925/2006 de a respinge ofertele inacceptabile și ofertele neconforme.

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

Mai mult, Consiliul reține faptul că potrivit art. 176 din OUG 34/2006 autoritatea contractantă are dreptul și nu obligația de a aplica criteriile de calificare și selecție.

În acest sens, Consiliul apreciază că potrivit principiului asumării răspunderii statuat la art. 2 al. 2 lit. g din același act normativ, autoritatea contractantă este responsabilă pentru deciziile și acțiunile realizate în procesul de achiziție, cu atât mai mult cu cât riscul neîndeplinirii contractului aparține acesteia.

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 ca nefondată contestația formulată de către SC ■ SRL în contradictoriu cu ■ și va dispune continuarea procedurii de atribuire în cauză.

PREȘEDINTE COMPLET

■

MEMBRU COMPLET

■

MEMBRU COMPLET

■

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține 8 (opt) file