



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr.6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 Fax. +4 021 8900745 www.cnsr.ro

În conformitate cu prevederile art. 266 alin. (2) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ...

Data: ...

Prin contestația nr. ... din ... înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ... din ... înregistrată la Consiliu cu nr. ... din, depusă de ... cu sediul în ... str. nr. ... et. ... sector ... înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ... având CIF ... atribut fiscal RO, cu sediul procesual ales la ... din ... str. ... nr., în calitate de lider al asocierii ... - ... - S.C. ... S.R.L. - S.C. ... S.R.L., împotriva adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. ... din ... emisă de către ... cu sediul în ... str. ... nr. în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă organizată în vederea atribuirii contractului de servicii având ca obiect „Inventarierea, cartarea și evaluarea stării de conservare a speciilor și habitatelor din Parcul Natural Defileul ...Superior (....) și al Ariilor Naturale Protejate Anexe”, s-a solicitat:

- anularea măsurii prin care oferta depusă de contestatoare a fost declarată neconformă, în temeiul art. ... alin. (... lit. a) din H.G. nr. ... și inacceptabilă, în temeiul dispozițiilor art. ... alin. (... lit. b) din actul normativ evocat;

- anularea raportului procedurii ca o consecință a anulării deciziei privind rezultatul procedurii de atribuire;

- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire de la etapa de verificare a admisibilității ofertelor în vederea stabilirii ofertantei câștigătoare prin aplicarea criteriului de atribuire ales;

- anularea procedurii de atribuire.

Prin cererea de intervenție nr. ... din, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ... din, depusă de S.C. ...S.A., cu sediul în sediu social în ..., str. ..., nr., și adresa de corespondență la punctul său de lucru din nr., .., ... et. ..., sector ... înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. ... având CIF ... atribut fiscal RO, se solicită admiterea, în principiu, a cererii de intervenție, respingerea ca neîntemeiată și, după caz, ca lipsită de interes a contestației formulată de ... și continuarea procedurii de atribuire în conformitate cu reglementările în domeniul achizițiilor publice.

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

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

DECIDE:

În temeiul prevederilor art. ... alin. (... din O.U.G. nr. aprobată prin Legea nr. ... cu modificările și completările ulterioare, respinge excepția lipsei de interes invocată de către intervenientul S.C. ...S.A.

În baza art. ... alin. (... din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare, admite, în parte, contestația formulată de asocierea ... - ... - S.C. ... S.R.L. - S.C. ... S.R.L., respectiv capetele de cerere privind:

- anularea măsurii prin care oferta depusă de contestatoare a fost declarată neconformă, în temeiul art. ... alin. (... lit. a) din H.G. nr. ... și inacceptabilă, în temeiul dispozițiilor art. ... alin. (... lit. b) din actul normativ evocat;

- anularea raportului procedurii ca o consecință a anulării deciziei privind rezultatul procedurii de atribuire;

- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire de la etapa de verificare a admisibilității ofertelor în vederea stabilirii ofertantei câștigătoare prin aplicarea criteriului de atribuire ales.

Anulează adresa nr. ... raportul procedurii de atribuire nr. h..... precum și actele subsecvente acestuia.

În baza art. ... alin. (... și (... din ordonanță, obligă autoritatea contractantă ca, în termen de maxim ... zile, să continue procedura de atribuire prin reevaluarea ofertei depuse de asocieria ... - ... - S.C. ... S.R.L. - S.C. ... S.R.L.

În temeiul art. ... alin. (5) din ordonanță, respinge ca nefondat capătul de cerere privind „anularea procedurii de atribuire”.

În conformitate cu art. ...alin. (... Cod procedură civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de S.C. ...S.A. și în baza art. ... alin. (5) din O.U.G. nr. o respinge.

În baza art. ... alin. (... din ordonanța de urgență, dispune continuarea procedurii de achiziție publică, cu respectarea celor decise anterior.

Obligă autoritatea contractantă să comunice tuturor participanților încă implicați în procedura de atribuire măsurile luate în baza prezentei decizii.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. ... alin. (... și (... din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. aprobată prin Legea nr.

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

MOTIVARE:

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

Prin contestația depusă de ... în calitate de lider al asocierii ... - ... - S.C. ... S.R.L. - S.C. ... S.R.L., ofertant la procedura de licitație deschisă, organizată de către autoritatea contractantă ... în vederea atribuirii contractului de servicii având ca obiect „Inventarierea, cartarea și evaluarea stării de conservare a speciilor și habitatelor din Parcul Natural Defileul ...Superior (...) și al Ariilor Naturale Protejate Anexe” inițiată prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare nr. ... din a solicitat:

- anularea măsurii prin care oferta depusă de contestatoare a fost declarată neconformă, în temeiul art. ... alin. (... lit. a) din H.G. nr. ... și inacceptabilă, în temeiul dispozițiilor art. ... alin. (... lit. b) din actul normativ evocat;

- anularea raportului procedurii ca o consecință a anulării deciziei privind rezultatul procedurii de atribuire;

- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire de la etapa de verificare a admisibilității ofertelor în vederea stabilirii ofertantei câștigătoare prin aplicarea criteriului de atribuire ales.

Prin adresa nr. Consiliul a înștiințat autoritatea contractantă despre depunerea contestației de către ... lider al asocierii ... – ... – S.C. ... S.R.L. – S.C. ... S.R.L., la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor și, totodată, despre obligația acesteia de a transmite, în maxim ... zile lucrătoare de la data expirării perioadei de așteptare dinaintea încheierii contractului, copia dosarului achiziției publice, inclusiv documentele emise anterior deciziei Consiliului nr. din și punctul de vedere cu privire la contestație. Prin aceeași adresă, Consiliul a solicitat autorității contractante ca, în același termen, să transmită copia documentelor de calificare și a ofertelor prezentate de către asocieria ... – ... – S.C. ... S.R.L. – S.C. ... S.R.L. și de către ofertanta declarată câștigătoare, copia eventualelor clarificări solicitate societății contestatoare și societății declarate câștigătoare referitoare la documentele de calificare și la ofertele depuse în cadrul procedurii și răspunsurile primite, precum și orice documente considerate edificatoare în cauza supusă soluționării.

... a transmis punctul său de vedere cu privire la contestație, prin fax, cu nr. ... din, înregistrat la Consiliu cu nr. ... din Documentele solicitate au fost transmise și înregistrate cu nr. ... din

Prin adresa nr. ... din ... înregistrată la Consiliu cu nr. din ... solicită accesul la dosarul cauzei.

Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor transmite adresa nr., prin care comunică ... acceptul instituției pentru studierea documentelor aflate la dosarul achiziției publice.

... s-a prezentat la sediul Consiliului în data de ..., pentru studierea dosarului achiziției publice.

Prin adresa nr. ... din, înregistrată la Consiliu cu nr. ... din, ... transmite „precizări-concluzii scrise”.

În dosarul aflat pe rolul Consiliului, prin adresa nr. ... din, înregistrată la Consiliu sub nr., S.C. ...S.A., formulează cerere de intervenție în dosarul nr. ...

Având în vedere adresa nr. ... din, înregistrată la Consiliu cu nr. ... din, reprezentând cererea de intervenție formulată de către S.C. ...S.A. cu privire la contestația depusă de ... pentru respectarea principiului contradictorialității prevăzut la art. ... din O.U.G. nr. prin adresa nr. Consiliul solicită ... comunicarea punctului său de vedere cu privire la excepția lipsei de interes invocată de societatea intervenientă, cu precizarea faptului că la dosarul cauzei societatea intervenientă a depus dovada transmiterii punctului de vedere către autoritatea contractantă, prin fax, în data de, la nr. ...

... a transmis, prin fax, punctul său de vedere nr. ... din, înregistrat la Consiliu cu nr. ... din ..., cu privire la excepția lipsei de interes invocată de societatea intervenientă.

Având în vedere adresa nr. ... din, înregistrată la Consiliu cu nr. ... din, reprezentând cererea de intervenție formulată de către S.C. ...S.A. cu privire la contestația depusă de ... pentru respectarea principiului contradictorialității prevăzut la art. ... din O.U.G. nr. prin adresa nr., Consiliul solicită ... comunicarea punctului său de vedere cu privire la excepția lipsei de interes invocată de societatea intervenientă, cu precizarea faptului că la dosarul cauzei societatea intervenientă a depus dovada transmiterii punctului de vedere către autoritatea contractantă, prin fax, în data de, la nr. ...

S.C. ...S.A. a transmis, prin fax, punctul său de vedere cu privire la excepția lipsei de interes invocată de societatea intervenientă, având nr. ... din, înregistrat la Consiliu cu nr. ... din

Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor transmite adresa nr., prin care comunică S.C. ...S.A. acceptul instituției pentru studierea documentelor aflate la dosarul achiziției publice.

S.C. ...S.A. s-a prezentat la sediul Consiliului în data de pentru studierea dosarului achiziției publice.

Prin adresa nr. ... din, înregistrată la Consiliu cu nr. din ..., S.C. ...S.A. transmite concluzii scrise în urma studierii dosarului achiziției publice.

În motivarea contestației sale, ... susține că, prin prisma motivelor redade de autoritatea contractantă în adresa de comunicare a rezultatului procedurii de atribuire, oferta sa este

în mod tendențios descalificată, formalismul manifestat de către comisia de evaluare fiind o încălcare a principiului transparenței, împiedicând prezentarea clarificărilor necesare pentru demonstrarea caracterului admisibil al ofertei.

Contestatoarea arată că, în etapa de punere în executare a deciziei Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, în sensul reevaluării ofertei asocierii din care face parte, autoritatea contractantă se rezumă la o aparentă reevaluare, astfel că în decursul celor trei luni de zile care au trecut de la momentul soluționării contestației nu a avut nici un demers prin care să permită lămurirea anumitor elemente... existente în ofertă, în sensul prevederilor art. ... alin. (... și art. ... din H.G. nr. ...

În acest sens, contestatoarea evocă paragraful I. punctul ... din adresa de comunicare a rezultatului procedurii, unde se menționează că: „în cazul următoarelor aspecte ale Caietului de sarcini (Cerințe generale), în Oferta tehnică depusă de dvs. nu s-au găsit referiri la (...)”, apreciind că descalificarea unei ofertante este ... de autoritatea contractantă printr-un argument care face referire la imposibilitatea identificării locului din ofertă în care se puteau găsi aspectele enumerate, deși exista posibilitatea elucidării neclarităților printr-o solicitare de clarificări.

... menționează că la fel autoritatea contractantă face aprecieri și în ceea ce privește determinarea calității ... în cadrul ofertei depusă, fiind evident că autoritatea contractantă a regăsit documente prin care se face dovada că aceasta este „subcontractant” însă dă forță ... unei erori de redactare din Formularul nr. ... unde s-a precizat: „s-a marcat în nume propriu”, apreciind că și acest aspect se putea lamuri printr-o adresă de solicitare de clarificării, conform dispozițiilor art. alin. (... din O.U.G. nr.

În punctul său de vedere asupra contestației depusă de ... în calitate de lider al asocierii ... - ... - S.C. ... S.R.L. - S.C. ... S.R.L., autoritatea contractantă precizează că, în aplicarea deciziei Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor nr. din comisia de evaluare, în prezența observatorilor desemnați de la ... din a evaluat în detaliu oferta contestatoarei și a stabilit deficiențele concrete pe baza cărora ulterior a declarat oferta ca fiind neconformă...

Astfel, din cauza faptului că pe parcursul evaluării ofertei s-au constatat multe deficiențe... printre care majoritatea nu

sunt corectabile prin solicitări de clarificări de la ofertantă, autoritatea contractantă a considerat inutilă trimiterea solicitărilor de clarificări, dat fiind faptul că în urma explicațiilor și completărilor din răspunsurile trimise de ofertant, oferta respectivă tot nu putea fi declarată admisibilă.

Autoritatea contractantă nu este de acord și respinge acuzațiile că ar fi încălcat oricare dintre principiile menționate în art. ... alin. (... din O.U.G. nr. și anume principiul transparenței, tratamentului egal, nediscriminarea, recunoașterea reciprocă, etc.

Ca dovadă a respectării principiului transparenței, autoritatea contractantă consideră că dl. ...- specialist ornitolog, fiind factor de decizie în calitate de reprezentant legal la asocierii Grupul ... (ofertant-subcontractant) poate intra în categoria unui posibil conflict de interese și... incompatibilitate, în baza art. din O.U.G. nr. respectiv art. din O.U.G. nr. deoarece este și membru în Consiliul științific al Parcului Natural Defileul ...Superior (....) conform O.M. nr. din

De asemenea, autoritatea contractantă nu este de acord și respinge afirmația contestatoarei referitoare la faptul că: *„legiuitorul a definit dreptul Autorității contractante de a impune ... îndeplinirii anumitor criterii de calificare și de selecție dar nu ca o «pârghie» care să fie folosită în vederea eliminării abuzive a ofertanților”*, având în vedere că, pe parcursul evaluării ofertelor, comisia de evaluare a luat în considerare numai criteriile de calificare și de selecție care sunt clar definite în fișa de date și în caietul de sarcini care fac parte din documentația de atribuire.

În continuarea expunerii sale, autoritatea contractantă învederează că, pe baza celor constatate în urma evaluării ofertelor și consemnate în procesele-verbale ale ședințelor de evaluare și în raportul procedurii, comisia de evaluare nu a putut declara admisibilă oferta contestatoarei datorită omisiunilor din oferta tehnică depusă față de solicitările din caietul de sarcini, respectiv:

- lipsa planurilor de lucru ... cu track-uri GPS;
- lipsa analizelor impacturilor pentru diferite activități;
- lipsa studiilor privind corelarea amenajamentelor cu Planul de management.;
- ... lipsa imaginilor satelitare multispectrale (...buc), care vor fi puse pe dispoziția beneficiarului;

5. lipsa studiilor privind aspectele ce afectează comunitățile locale din situri și din (calitatea apei, inundații, animale, etc.).

... menționează că, având în vedere cele prezentate, rezultatul evaluării ofertei asocierii contestatoare nu ar fi fost influențat nici în situația în care s-ar fi solicitat clarificări și... completări.

Prin adresa nr. ...din, ... transmite înscrisul „Precizări - Concluzii scrise”, învederând următoarele aspecte referitor la modul în care autoritatea contractantă a derulat procedura de atribuire:

Contestatoarea arată că, în exercitarea atribuțiilor sale, ulterior reluării procedurii de atribuire după pronunțarea deciziei nr. ... de către Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor în dosarul nr. ... autoritatea contractantă a stabilit ofertantul câștigător prin gravă încălcare a normelor legale.

Un prim argument prezentat de către contestatoare în susținerea celor afirmate, se referă la emiterea dispoziției nr. ... din prin care a modificat compunerea comisiei de evaluare stabilită prin decizia de desemnare a persoanelor responsabile pentru evaluarea ofertelor nr. ... din care s-a făcut cu încălcarea dispozițiilor art. ... alin. (... coroborat cu art. ... alin. (... și (... din H.G. nr. ... Astfel, o parte de procesele-verbale intermediare de evaluare au fost întocmite și semnate de către toți cei cinci membri, stabiliți prin decizia nr. ... din iar începând cu procesul-verbal al ședinței de evaluare nr. 5 și cu raportul procedurii, documentele sunt întocmite și semnate doar de ... din cei 5 membri stabiliți inițial, ...nu mai este semnatar al actelor emise de comisia de evaluare și nici nu există un al membru care să-l fi înlocuit.

Un alt aspect care în opinia contestatoarei face dovada modului abuziv în care comisia de evaluare a analizat și evaluat ofertele participante în procedura de atribuire în vederea desemnării ofertantului câștigător, rezultă din verificarea procesului-verbal al ședinței de evaluare nr. ... înregistrat cu nr. din și a procesului-verbal al ședinței de evaluare nr. 5, înregistrat cu nr. din Astfel, deși exista similitudini de situații, constatate și demonstrate din verificarea conținutului procesului-verbal al ședinței de evaluare nr. ... autoritatea contractantă a decis să solicite clarificări numai în privința lămuririi și completării înscrisurilor ...

existente inițial în oferta depusă de S.C. ...S.A., încălcând principiul nediscriminării și al egalității de tratament, prevăzute de art. ... alin. ... din O.U.G. nr. precum și dispozițiile art. alin. (... ordonanța de urgență evocată.

Ca exemplu în acest sens, ... prezintă situația d-nei ... – specialist în floră, membru în Consiliul științific al ..., pentru lămurirea căreia autoritatea contractantă transmite solicitarea de clarificări nr. ... din ... și a făcut demersuri și către alte instituții în vederea lămurii existenței unui caz de incompatibilitate, și cea a domnului ...- specialist ornitolog al subcontractantului asociația ..., propus de asocierea contestatoare, față de care comisia de evaluare a constatat, în procesul-verbal al ședinței de evaluare nr. ... existența unui caz de incompatibilitate, fără a mai proceda la solicitare de clarificări. În susținere, contestatoarea evocă adresa nr. din ...transmisă de autoritatea contractantă către AM POS MEDIU, adresa nr. ... din ... prin care Ministerul Mediului și Pădurilor a răspuns solicitării ..., adresa nr. ... din către S.C. ...S.A. și răspunsul acesteia transmis prin adresa nr. din ... pentru lămurirea situației d-nei

Având în vedere cele prezentate, dat fiind abaterile grave săvârșite de comisia de evaluare a căror remediere nu mai poate fi asigurată fără a fi încălcate principiile prevăzute de art. ... alin. (... din O.U.G. nr. apreciază că, în cauză, se impune măsura anulării procedurii de atribuire, în baza art. alin. (... lit. c) coroborat cu alin. (... lit. b) din același act normativ evocat.

În opinia contestatoarei, modul în care comisia de evaluare și-a exercitat atribuțiile stabilite de legiuitor, este o dovadă în ceea ce privește favorizarea unui ofertant, încălcând prevederile art. alin. (... din O.U.G. nr. precum și principiul nediscriminării, al egalității de tratament și al transparenței.

... solicită admiterea contestației astfel cum a fost formulată și motivată, în contestația depusă inițial și în înscrisul „Precizări - Concluzii scrise” formulate după studierea dosarului achiziției publice.

Prin cererea de intervenție nr. ... din, S.C. ...S.A., în calitate de ofertant declarat câștigător în cadrul procedurii de atribuire învederează următoarele:

Intervenienta prezintă următoarele aspecte pentru care, în opinia sa, contestația depusă de ... este neîntemeiată și nefondată:

Din conținutul contestației reiese că se critică absența unor solicitări de clarificare suplimentare din partea autorității contractante cu privire la diverse aspecte din oferta asocierii, fără a indica în mod concret care sunt elementele de natură a fi clarificate și prin intermediul cărora, ca urmare a clarificării lor, ar fi avut posibilitatea sa demonstreze că oferta depusă are un „caracter de admisibilitate”.

Acuzația adusă la adresa autorității contractante referitoare la faptul că oferta asocierii contestatoare este descalificată deoarece comisia de evaluare a manifestat un formalism ce conduce la încălcarea principiului transparenței, este nefondată, deoarece ... însăși interpretează în mod formal exprimarea autorității contractante citată în cadrul contestației, considerând că acesta este un argument care face referire la imposibilitatea identificării locului din ofertă în care se puteau găsi aspectele enumerate, fără a proba în fapt această susținere, cu indicarea locului din ofertă unde se regăsesc acele aspecte ce au condus la declararea ofertei sale tehnice ca neconformă și fără a preciza dacă în cadrul ofertei sale se regăsesc cu adevărat elementele ce au stat la baza neconformității acesteia.

Un alt aspect prezentat de către intervenientă se referă la lipsa de interes a contestației, având în vedere faptul că aceasta pune în discuție admisibilitatea ofertei sale în condițiile în care prin aplicarea criteriului de atribuire stabilit pentru evaluarea ofertelor, oferta sa se clasează pe locul ... respectiv ultimul loc în clasamentul ofertelor, așa cum reiese din procesul-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. din rectificat în urma deciziei Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor nr. ... din prețul ofertat de către asocieria ... - ... - S.C. ... S.R.L. - S.C. ... S.R.L. fiind de ... lei, iar termenul de execuție fiind de luni (identic ofertat de către toți participanții). În aceste condiții, inclusiv în condițiile în care oferta asocierii contestatoare ar fi declarată admisibilă, clasamentul ofertanților nu ar fi influențat.

Cu privire la criticile aduse de contestatoare în cadrul precizărilor ulterioare - concluzii scrise, S.C. ...S.A. menționează că aceasta nu demonstrează modul în care este afectată de deciziile... autorității contractante, susținerile sale

de vătămare, respectiv prejudiciere în drepturile sale, nefiind probate în mod concludent.

Nefondată este, în opinia intervenientei, și acuzația contestatoarei privind favorizarea sa prin intermediul clarificărilor și determinarea unui avantaj evident, în condițiile în care oferta S.C. ...S.A. îndeplinește criteriile de calificare și... selecție stabilite în cadrul procedurii de achiziție, indiferent de participarea expertului membru în Consiliul științific al ..., și nu a procedat la efectuarea de modificări ale ofertei care să determine respingerea acesteia de către comisia de evaluare.

În aceste condiții, intervenienta consideră că cererea contestatoarei privind adoptarea măsurii radicale de anulare a procedurii de atribuire este nefondată, în situația de față nefiind întrunite condițiile stipulate de art. alin. (... lit. c) coroborat cu alin. (... lit. b) din O.U.G. cu modificările și completările ulterioare.

... în calitate de lider al asocierii ... - ... - S.C. ... S.R.L. - S.C. ... S.R.L., a transmis punctul său de vedere cu privire la excepția lipsei de interes invocată de societatea intervenientă, solicitând respingerea ca netemeinică a acesteia, deoarece:

Față de rezultatul evaluării ofertelor, așa cum este el consemnat în procesele-verbale intermediare de evaluare dar și în raportul procedurii nr. rezultă că, dintr-un număr de ... oferte depuse în aplicarea procedurii, comisia de evaluare a declarat ca fiind admisibilă numai oferta depusă de S.C. ...S.A., situație în care, raportat la prevederile art. ... coroborat cu art. alin. (... din O.U.G. nr. asocierea contestatoare este singura ofertantă nemulțumită de rezultatul procedurii de atribuire, fiind astfel îndreptățită la verificarea temeiniciei și legalității actelor de evaluare întreprinse de comisia de evaluare.

... consideră că maniera în care autoritatea contractantă și ofertantul câștigător încearcă să creeze o aparență de legalitate, recurgând la orice mijloc care să servească scopului de a legaliza și menține poziția de câștigătoare a S.C. ...S.A., o prejudiciază în mod direct și tinde la încălcarea dreptului de a se asigura remedierea legalității. În acest sens, contestatoarea precizează că motivele expuse în Precizări-concluzii scrise, trebuie supuse verificării temeiniciei și legalității, întrucât sunt aduse critici în ceea ce privește legalitatea stabilirii ofertelor admisibile, în prevederilor art. alin. (... și art. din H.G. nr.

Se poate vorbi de un interes în soluționarea contestației, în opinia contestatoarei, având în vedere că membrii comisiei de evaluare au derulat procedura de atribuire prin încălcarea principiului nediscriminării, egalității de tratament și al transparenței dar și cu încălcarea art. alin. (... din O.U.G. nr. care interzice autorității contractante ca prin solicitarea de clarificări să creeze un avantaj evident în favoarea unui ofertant.

... a transmis, prin fax, punctul său de vedere nr. ... din cu privire la excepția lipsei de interes invocată de societatea intervenientă și cu privire la înscrisul „Precizări - Concluzii scrise” nr. ... din, depuse ulterior de către ... învederând următoarele:

Autoritatea contractantă consideră că, sub aspectul solicitărilor contestatoarei și a rezultatului procedurii, lipsa de interes a ... în promovarea contestației este întemeiată, deoarece chiar dacă oferta asocierii din care aceasta face parte ar fi fost declarată admisibilă, în urma aplicării criteriului de atribuire ar fi obținut un punctaj mai mic din cauza prețului mai mare ofertat, respectiv ar fi ocupat locul doi în clasamentul ofertelor admisibile.

De asemenea, autoritatea contractantă face următoarele mențiuni în legătură cu înscrisul „Precizări-concluzii scrise” nr. ... din, depuse ulterior de ...:

.... În cadrul contestației depuse, ... aduce acuzații nefondate la adresa ..., fără a prezenta și a proba prejudiciul pe care l-a suferit, suferă sau riscă să îl sufere ca o consecință a unui act al autorității contractante, de natură să producă efecte ... ori ca urmare a nesoluționării în termenul legal a unei cereri privind procedura de atribuire.

Referirile contestatoarei la dispoziția nr. ... din privind componența comisiei de evaluare, nu demonstrează faptul că autoritatea contractantă a adus atingere principiilor de atribuire a contractelor de achiziție sau normelor imperative în domeniu, în evaluarea ofertelor și, în mod special, a ofertei asocierii din care aceasta face parte. Modificarea numărului de membrii în comisia de evaluare a ofertelor, care s-a produs din motive independente de autoritatea contractantă (respectivul membru în comisie și-a încetat activitatea în cadrul societății, prezentându-și demisia) și după evaluarea ofertei contestatoarei, nu a încălcat legislația

în vigoare, iar această modificare nu a afectat capacitatea de decizie a comisiei de evaluare.

.... Contestatara critică faptul că în cadrul documentelor studiate și aflate la dosarul achiziție publice a identificat „*similitudini de situații, constatate și demonstrate*” ce au reieșit din verificarea procesului-verbal al ședinței nr. ... care au condus la solicitarea de clarificări către ofertantul declarat câștigător și, astfel, la încălcarea prevederilor art. alin. (... din O.U.G. nr. fără a indica care sunt aceste situații prin care acțiunile... autorității contractante au dezavantajat-o și, de asemenea, nu prezintă în mod concret, care sunt acele aspecte care ar fi susținut și demonstrat admisibilitatea ofertei sale care nu au fost luate în considerare. Oferta asocierii contestatoare a fost respinsă constatându-se lipsuri în oferta tehnică față de caietul de sarcini, care la ofertantul declarat câștigător nu s-au constatat.

.... Pentru deficiențele constatate în oferta S.C. ... S.A. în cadrul procesului de evaluare (procesul-verbal al ședinței de evaluare nr. ... au fost cerute solicitări de clarificări în urma cărora s-au corectat deficiențele constatate, acestea neavând caracterul de a modifica oferta inițială.

... În privința situației d-nei ... – specialist ornitolog la ofertantul declarat câștigător, autoritatea contractantă precizează că relația între d-na ... și S.C. ...S.A. este cea de colaborare, pentru care s-a încheiat o convenție de colaborare deci nu este factor de decizie la ofertantă, astfel nu intră în categoria prevederilor art. și din O.U.G. nr.

În schimb, dl. ...fiind președintele Asociației Grupul ..., subcontractant al asocierii contestatoare, este factor de decizie la ofertantă și intră în categoria prevederilor art. și din O.U.G. nr.

Pentru lămurirea situației d-nei ..., autoritatea contractantă s-a adresat și la Autoritatea de Management (A.M.) al proiectului pentru care a inițiat această procedură de atribuire iar, din răspunsul acesteia nr. ...din ...reiese clar că: „*din analiza datelor prezentate de dvs., opinăm că procedura de achiziție publică poate continua*”.

Pe cale de consecință, ... solicită respingerea contestației ca neîntemeiată și, după caz, lipsită de interes.

Prin adresa nr. ... din, înregistrată la Consiliu sub nr., S.C. ...S.A. transmite concluzii scrise în urma studierii dosarului achiziției publice, învederând că-și susține capetele de

cerere prezentate în cadrul cererii sale de intervenție și adăugând următoarele aspecte:

În formularea criticii sale, contestatoarea omite să precizeze faptul că dl. ..., propus în oferta sa, are dublă calitate, respectiv este atât membru consiliul științific al ..., cât și președinte... general al subcontractantului declarat în oferta sa, asociația Grupul ..., situație în care se aplică prevederile art. art. din O.U.G. nr.

Pe de altă parte, în urma studierii dosarului achiziției, intervenienta a constatat faptul că oferta ... nu a fost respinsă pentru sau ca urmare a aspectelor criticate de aceasta în cadrul contestației depuse și a concluziilor scrise, ci, după cum reiese din comunicarea rezultatului procedurii nr. ...din respingerea ofertei s-a efectuat în primul rând pentru motive de neconformitate, în temeiul art. ... alin. (... lit. a) din H.G. nr. ... respectiv pentru neîndeplinirea cerințelor minime ale caietului de sarcini. Astfel, inclusiv în cazul în care s-ar fi permis completarea de către contestatoare a informațiilor lipsă cu privire la acestea, s-ar fi produs modificarea ofertei tehnice și... a celei financiare, ceea ce ar fi determinat incidența prevederilor art. alin. (... și... alin. (... din H.G. nr. ... precum și încălcarea prevederilor art. alin. (... din O.U.G. nr.

Ca urmare a acestor considerente, intervenienta consideră ca oferta contestată a fost respinsă în temeiul unor elemente certe de neconformitate, elemente ce nu ar putea fi remediate prin intermediul solicitărilor de clarificări.

Prin adresa nr. ... din ..., înregistrată la Consiliu sub nr., asocierea contestatoare transmite aprecierile sale referitoare la adresa nr. ... din, „concluzii scrise” în urma studierii dosarului achiziției publice, emisă de S.C. ...S.A., și punctul de vedere nr. ... din ..., emis de către autoritatea contractantă, menționând următoarele:

Contestatoarea consideră că argumentarea autorității contractante referitoare la modificarea comisiei de evaluare, nu poate fi de natura sa explice de ce acesta nu a respectat dispozițiile art. ... alin. (... coroborat cu art. ... alin. (... și (... din H.G. nr. ... prin care legiuitorul a reglementat modul de stabilire a membrilor comisiei de evaluare precum și dreptul autorității contractante de a nominaliza membrii de rezervă și de a înlocui un membru al comisiei de evaluare cu un membru de rezervă.

Referitor la incidența dispozițiilor art. coroborat cu art. lit. a) din O.U.G. nr. în privința domnului ..., contestatoarea apreciază că acestea sunt nedovedite, textul de lege fiind în mod clar de a se evita conflictul de interese prin evitarea implicării în procesul de evaluare a persoanelor expres și limitativ circumstanțiate de art. din actul normativ evocat.

În opinia contestatoarei, este abuzivă exercitarea atribuțiilor comisiei de evaluare, care s-a materializat prin demersurile întreprinse tocmai ca urmare a îndoielilor pe care le avea în sensul în care s-a mers până la ideea de a fi eliminată doamna ... din echipa de experți propusă de S.C. ... S.A. S-a decis însă, cu ajutorul „soluției” date de Ministerul Mediului și Pădurilor ca răspuns la solicitarea adresată de S.C. ...S.A., prin adresa nr. ...din ...autoritatea contractanta încălcând, astfel, și prevederile art. alin. (... din O.U.G. nr. creând un avantaj evident operatorului S.C. ...S.R.L. prin solicitările de clarificări. De asemenea, contestatoarea apreciază că argumentele aduse de ofertantul câștigător în susținerea incidenței dispozițiilor art. din O.U.G. nr. prin raportare la Ordinul nr. emis de A.N.R.M.A.P. în legătură cu interpretarea acestui articol, este eronată și evident în scopul de a crea o aparență de legalitate în faptul că interesul său a fost direct ocrotit și susținut de autoritatea contractantă, astfel cum rezultă din înscrisurile existente în dosar.

Contestatoarea nu înțelege de ce autoritatea contractantă, și nici ofertantul câștigător, nu consideră că și în cazul său se putea face aplicarea art. ... din Ordinul nr. emis de A.N.R.M.A.P., pe care îl invoca S.C. ... S.R.L. ca ... a temeiului legal ce a stat la baza demersului autorității contractante în elucidare a situației doamnei Și, de asemenea, nu înțelege de ce nu era aplicabilă recomandarea făcută de ... în adresa nr. ...din ...și în cazul acesteia.

Ultimul document înregistrat la Consiliu cu nr. din ..., este adresa nr. ... din ..., , emisă de către emisă de ... reprezentând aprecierile sale referitoare la adresa nr. ... din, „concluzii scrise” în urma studierii dosarului achiziției publice, emisă de S.C. ...S.A., și punctul de vedere nr. ... din ..., emis de către autoritatea contractantă.

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

Procedura de licitație deschisă a fost inițiată de ... în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului de servicii având ca obiect „Inventarierea, cartarea și evaluarea stării de conservare a speciilor și habitatelor din Parcul Natural Defileul ...Superior (....) și al Ariilor Naturale Protejate Anexe”, prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare nr. ... din Potrivit acestuia, criteriul de atribuire aplicat a fost „oferta cea mai avantajoasă din punct de vedere economic”, valoarea estimată a contractului fiind de,... lei, fără TVA.

Cele ... oferte depuse în aplicarea acestei proceduri au fost deschise în cadrul ședinței desfășurate în acest scop, ocazie cu care a fost încheiat procesul-verbal nr. ... din

În cadrul procedurii de atribuire în cauză a mai fost formulată de către asocieria ... - ... - S.C. ... S.R.L. - S.C. ... S.R.L., prin liderul asocierii ... contestația nr. din înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ...din soluționată prin decizia nr. din

Prin decizia mai sus menționată, Consiliul a dispus următoarele:

„În baza art. ... alin. (... din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare, pentru considerentele evocate în motivare, admite, din contestația depusă de asocieria ... - ... - S.C. ... S.R.L. - S.C. ... S.R.L., capetele de cerere vizând:

- anularea măsurii prin care oferta depusă de contestatoare a fost declarată inacceptabilă, în temeiul dispozițiilor art. ... alin. (... lit. a) din H.G. nr. ...;

- anularea procesului-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor, în ceea ce privește decizia de respingere a ofertei depusă de contestatoare, ca o consecință a anulării măsurii descalificării acesteia, precum și a actelor subsecvente acestuia;

- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire de la etapa de verificare a admisibilității ofertelor în vederea stabilirii ofertantei câștigătoare.

Anulează procesul-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. ... din în partea dedicată deciziei de

respingere a ofertei depusă de asocierea contestatoare, precum și actele subsecvente acestuia.

În baza art. ... alin. (... și (... din ordonanța de urgență, obligă autoritatea contractantă ca, în termen de maxim ... zile de la primirea deciziei Consiliului, să analizeze oferta depusă de asocierea ... - ... - S.C. ... S.R.L. - S.C. ... S.R.L., cu respectarea dispozițiilor legale și a celor evocate în motivare.

Obligă autoritatea contractantă să comunice tuturor participanților încă implicați în procedura de atribuire măsurile luate în baza prezentei decizii.

În baza art. ... alin. (5) din ordonanța de urgență, pentru considerentele din motivare, respinge ca nefondate, din contestația depusă de asocierea ... - ... - S.C. ... S.R.L. - S.C. ... S.R.L., capetele de cerere vizând:

- anularea procesului-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor, în ceea ce privește celelalte oferte depuse în aplicarea procedurii;

- anularea procedurii de atribuire, în conformitate cu prevederile art. alin. (... lit. c) coroborat cu alin. (... lit. b), din O.U.G. nr.

În baza art. ... alin. (... din ordonanța de urgență, dispune continuarea procedurii de achiziție publică, cu respectarea celor decise anterior”.

Procedând la punerea în aplicare a deciziei Consiliul nr. din membrii comisiei de evaluare și-au finalizat activitatea prin întocmirea raportului procedurii nr. h... din prin care oferta declarată câștigătoare este cea depusă de S.C. ... S.A.

Împotriva comunicării rezultatului procedurii prin adresa nr. ...din asocierea ... - ... - S.C. ... S.R.L. - S.C. ... S.R.L., formulează contestație pentru motivele arătate anterior și solicită:

- anularea măsurii prin care oferta depusă de contestatoare a fost declarată neconformă, în temeiul art. ... alin. (... lit. a) din H.G. nr. ... și inacceptabilă, în temeiul dispozițiilor art. ... alin. (... lit. b) din actul normativ evocat;

- anularea raportului procedurii ca o consecință a anulării deciziei privind rezultatul procedurii de atribuire;

- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire de la etapa de verificare a admisibilității ofertelor în vederea stabilirii ofertantei câștigătoare prin aplicarea criteriului de atribuire ales.

Ulterior studierii dosarului cauzei, prin înscrisul „Precizări - Concluzii scrise” nr. ...din, înregistrat la Consiliu cu nr., autoarea contestației solicită Consiliului „anularea procedurii de atribuire”.

Prin adresa nr. ...autoritatea contractantă i-a comunicat contestatoarei faptul că oferta acesteia a fost declarată necâștigătoare, fiind:

- neconformă, în baza art. ... alin (... lit. a) din H.G. nr. ... cu modificările și completările ulterioare, fiind respinsă în baza art. ... din același act normativ, din următoarele motive:

„.... În cazul următoarelor aspecte ale Caietului de sarcini (Cerințe generale), în Oferta tehnică depus de dvs. nu s-au găsit referiri la:

- *Planurile de lucru ... cu track-uri GPS;*
- *Analizele impactelor pentru diferite activități;*
- *Studiile privind corelarea amenajamentelor cu Planul de management;*
- *Imaginile satelitare multispectrale (... buc.), care vor fi puse pe dispoziția beneficiarului;*
- *Studiile privind aspectele ce afectează comunitățile locale din situri și din ... (calitatea apei, inundații, animale, etc.).*

.... Formularul de contract însușit de către dvs. lipsește”;
și

- inacceptabilă, în baza art. ... alin (... lit. b) din H.G. nr. ... deoarece nu îndeplinește una sau mai multe dintre cerințele de calificare stabilită în documentația de atribuire, după cum urmează:

„.... În cazul subcontractantului ...în Formularul nr. ... – Declarație privind calitatea de participant la procedură, nu s-a declarat corect informația cu privire la calitatea de participant la procedură (s-a marcat – în nume propriu).

.... În cazul următorilor specialiști nu este semnat documentul curriculum vitae: ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ...

.... Acordurile de subcontractare (Formular nr.) încheiate între ofertant și subcontractanții acestuia nu sunt înregistrate”.

În adresă se mai precizează că: *„mai mult de atât în oferta depusă de dvs., subcontractantul Asociația ...reprezentată de dl. ..., specialist ornitolog printre cele ... persoane necesare conform Fișei de date (Documentație de calificare: Acord de subcontractare pag. ...-...; Declarație privind neîncadrarea în*

situațiile prevăzute la art. din OUG pag. ...; Lista cu personalul ce va fi utilizat pentru contract – pag.-....., poziția; Curriculum vitae – pag.-.....; Convenție de colaborare fără număr de înregistrare – pag. ...-... poziția; Declarație de disponibilitate – pag., este membru în Consiliul științific al conform OM nr. din În cadrul Asociației ..., dl. ...este președintele asociației și din aceste considerente subcontractantul, respectiv specialistul ornitolog mai sus menționat intră în categoria unei posibile conflict de interese și... incompatibilitate, conform art. din OUG cu modificările și completările ulterioare, respectiv art. din OUG cu modificările și completările ulterioare”.

În vederea soluționării prezentei contestații, în baza dispozițiilor art. ... alin. (... din O.U.G. nr. cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va analiza cu întâietate excepția lipsei de interes, invocată de către S.C. ...S.A. prin cererea de intervenție nr., înregistrată la Consiliu sub nr.

Pentru respectarea principiului contradictorialității reglementat de art. ... din O.U.G. nr. cererea de intervenție a fost comunicată, prin grija părții, atât contestatoarei cât și autorității contractante.

Prin adresele nr. ...-... și nr. ...-... Consiliul a pus în discuția părților excepția lipsei de interes invocată de către intervenientă.

Atât autoritatea contractantă cât și contestatoarea și-au precizat punctul de vedere cu privire la excepția invocată.

Examinând excepția, Consiliul urmează să o respingă pentru următoarele considerente:

Potrivit art... din O.U.G. nr..... cu modificările ulterioare:

„(... Orice persoană care se consideră vătămată într-un drept ori într-un interes legitim printr-un act al autorității contractante, prin încălcarea dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice, poate solicita, prin contestație, anularea actului, obligarea autorității contractante de a emite un act, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim pe cale administrativ-... în condițiile prezentei ordonanțe de urgență.

(... În sensul prevederilor alin. (... , prin persoană vătămată se înțelege orice operator economic care:

a) are sau a avut un interes legitim în legătură cu respectiva procedură de atribuire;

b) a suferit, suferă sau riscă să sufere un prejudiciu ca o consecință a unui act al autorității contractante, de natură să producă efecte ... ori ca urmare a nesoluționării în termenul legal a unei cereri privind respectiva procedura de atribuire”.

Așadar, pentru a putea fi considerată persoană vătămată printr-un act emis de o autoritatea contractantă, în cadrul unei proceduri de achiziție publică, contestatoarea trebuie să aibă sau să fi avut un interes legitim în legătură cu procedura și să fi suferit, să sufere sau să riște să sufere un prejudiciu urmare a unui act al autorității contractante.

Deși nici O.U.G. nr. cu modificările și completările ulterioare și nici codul de procedură civilă nu definesc interesul, în doctrină s-a arătat că, prin acesta, se înțelege folosul practic imediat pe care îl are o parte pentru a ... punerea în mișcare a acțiunii sale. Exercițiul dreptului de a formula o acțiune în ... precum și o contestație ca cea de față, cere o ..., prin impunerea condiției interesului urmărindu-se evitarea unor litigii lipsite de orice utilitate. Interesul, indiferent că este moral și... material, trebuie să fie legitim, personal și direct, să fie născut și actual.

Aplicând aceste considerente doctrinare la speța analizată, Consiliul constată că autoarea contestației ... un interes deoarece dintr-un număr de ... oferte participante în procedura de atribuire, comisia de evaluare a declarat o singură ofertă admisibilă, cea depusă de S.C. ...S.R.L., ofertant care a fost desemnat și câștigător.

În condițiile în care singurul ofertant nemulțumit este asocierea contestatoare a cărei ofertă a fost respinsă ca inacceptabilă și neconformă, Consiliul apreciază că aceasta este îndreptățită la verificarea temeiniciei și legalității actului atacat, respectiv decizia autorității contractante comunicată prin adresa de comunicare a rezultatului procedurii nr. ...din

Având în vedere cele mai sus menționate, Consiliul respinge excepția invocată de către societatea intervenientă și procedează la analiza pe fond a cauzei, respectiv la verificarea motivelor pentru care oferta contestatoarei a fost declarată inacceptabilă, și anume:

„.... În cazul subcontractantului ...în Formularul nr. ... - Declarație privind calitatea de participant la procedură, nu s-a declarat corect informația cu privire la calitatea de participant la procedură (s-a marcat – în nume propriu).

constată că din cuprinsul acordurilor de subcontractare, semnate și ștampilate de reprezentanții legali ai celor trei subcontractori, rezultă în mod clar voința acestora de a se angaja din punct de vedere ... în art.... făcându-se referire expresă la prezenta procedură de atribuire.

Față de lipsa numărului de înregistrare, Consiliul apreciază că și această chestiune intră în categoria „clarificărilor formale sau de confirmare”, aspectele putând fi remediate facil printr-o solicitare de clarificări conform dispozițiilor art. ... din H.G. nr.

.....

În continuare, Consiliul procedează la analiza celui de-al patrulea motiv pentru care oferta asocierii contestatoare a fost respinsă și anume: „ [...] *în oferta depusă de dvs., subcontractantul Asociația ...reprezentată de dl. ..., specialist ornitolog printre cele ... persoane necesare conform Fișei de date (Documentație de calificare: Acord de subcontractare pag. ...-...; Declarație privind neîncadrarea în situațiile prevăzute la art. din OUG pag. ...; Lista cu personalul ce va fi utilizat pentru contract – pag.-....., poziția; Curriculum vitae – pag.-.....; Convenție de colaborare fără număr de înregistrare – pag. ...-... poziția; Declarație de disponibilitate – pag., este membru în Consiliul științific al conform OM nr. din În cadrul Asociației ..., dl. ...este președintele asociației și din aceste considerente subcontractantul, respectiv specialistul ornitolog mai sus menționat intră în categoria unei posibile conflict de interese și... incompatibilitate, conform art. din OUG cu modificările și completările ulterioare, respectiv art. din OUG cu modificările și completările ulterioare”.*

În fișa de date, parte a documentației de atribuire elaborată de autoritatea contractantă în vederea derulării procedurii de atribuire în cauză, la secțiunea III – Informații ... economice, financiare și tehnice, capitolul III.... – Condiții de participare, punctul III.....a) – Situația personală a candidatului sau ofertantului, s-a solicitat, printre altele, îndeplinirea următoarei cerințe de calificare:

„[...] Cerința nr.:

Operatorii economici participanți la procedură NU trebuie să se încadreze în situațiile prevăzute la art. din O.U.G. aprobată prin Legea nr. ... cu modificările și completările ulterioare. - Formular nr.

Persoanele implicate din cadrul Autorității contractante care dețin funcții de decizie în autoritatea contractantă cu privire la organizarea, derularea și finalizarea procedurii de atribuire, inclusiv persoanele care aprobă bugetul aferent achiziției sunt: ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ...

Cerința ...:

Se va prezenta Certificatul de participare cu ofertă independentă - Formular nr. ...

Cerința 5:

Declarație privind calitatea de participant la procedura - Formular nr. ...”.

Consiliul reține că în cauză sunt aplicabile următoarele dispoziții legale:

- art. din O.U.G. nr. cu modificările și completările ulterioare:

„Art. - Ofertantul... asociat... Subcontractantul...Terțul susținător care are drept membri în cadrul consiliului de administrație...organ de conducere ori de supervizare și... are acționari ori asociați persoane care sunt soț...soție, rudă sau afin până la gradul al patrulea inclusiv ori care se află în relații comerciale, astfel cum sunt acestea prevăzute la art. lit. a), cu persoane ce dețin funcții de decizie în cadrul autorității contractante, este exclus din procedura de atribuire”.

- art. ... și ... din Ordinul președintelui Autorității Naționale pentru Reglementarea și Monitorizarea Achizițiilor Publice nr. privind interpretarea art. din O.U.G. nr.:

„Art. - (... Situațiile de natură să determine apariția conflictului de interese, în sensul art. din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. cu modificările și completările ulterioare, sunt următoarele:

a) membri ai consiliului de administrație...organului de conducere sau de supervizare a ofertantului...candidatului... ofertantului asociat...subcontractantului...terțului susținător sunt soț...soție, rudă sau afin până la gradul al patrulea inclusiv cu persoane care dețin funcții de decizie în cadrul autorității contractante;

b) acționarii sau asociații ofertantului...candidatului... ofertantului asociat...subcontractantului...terțului susținător

sunt soț...soție, rudă sau afin până la gradul al patrulea inclusiv cu persoane ce dețin funcții de decizie în cadrul autorității contractante;

c) persoane cu funcții de decizie din cadrul autorității contractante dețin părți sociale, părți de interes, acțiuni din capitalul subscris al unuia dintre ofertanți...candidați...ofertanți asociați...subcontractanți...terți susținători;

d) persoane cu funcții de decizie din cadrul autorității contractante fac parte din consiliul de administrație...organul de conducere sau de supervizare a unuia dintre ofertanți...candidați...ofertanți asociați...subcontractanți...terți susținători.

(... În sensul alin. (...), autoritatea contractantă va solicita ofertantului...candidatului...ofertantului asociat...subcontractantului...terțului susținător documente pe care le consideră edificatoare pentru a se asigura că niciunul dintre ofertanți nu se află în situațiile de excludere prevăzute la art. din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. cu modificările și completările ulterioare.

Art. - În aplicarea prevederilor art. din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. cu modificările și completările ulterioare, autoritatea contractantă are obligația de a preciza în documentația de atribuire persoanele ce dețin funcții de decizie în autoritatea contractantă cu privire la organizarea, derularea și finalizarea procedurii de atribuire, respectiv toate persoanele care aprobă...semnează documente emise în legătură cu sau pentru procedura de atribuire, inclusiv persoanele care aprobă bugetul aferent autorității contractante, necesar finanțării contractelor de achiziție publică”.

Din textele de lege anterior evocate și din fișa de date a achiziției publice rezultă că cerința de calificare privind neîncadrarea în situațiile prevăzute la art. din O.U.G. trebuie îndeplinită prin depunerea unei declarații (formular

Din dosarul achiziției publice rezultă că Asociația Grupul ..., prin președintele său ..., a depus declarația privind neîncadrarea în situațiile prevăzute la art. din O.U.G. cu modificările și completările ulterioare.

Date fiind cele prezentate, precum și faptul că dl. ...nu se regăsește între persoanele indicate de autoritatea contractantă

În fișa de date a achiziției ca deținând funcții de decizie în ceea ce privește organizarea, derularea și finalizarea procedurii de atribuire, Consiliul apreciază că în cauză autoritatea contractantă ar fi trebuit să solicite ofertantului clarificări în legătură cu acest aspect și să efectueze aceleași demersuri (adresă către AM POS MEDIU) efectuate în legătură cu participarea doamnei ..., membru în Consiliul științific al conform O.M. nr. nominalizată în oferta S.C. ... S.A. – ofertantul desemnat câștigător.

De asemenea, Consiliul apreciază că, autoritatea contractantă ar fi putut solicita un punct de vedere cu privire la „posibilul conflict de interese și... incompatibilitate” și Agenției Naționale de Integritate, conform dispozițiilor art. alin. (... din H.G. nr. ... care stipulează următoarele:

„În cazul în care există incertitudini sau neclarități în ceea ce privește anumite documente prezentate, autoritatea contractantă are dreptul de a solicita detalii, precizări sau confirmări suplimentare atât de la ofertantul...candidatul în cauză, cât și de la autoritățile competente care pot furniza informații în acest sens. În orice situație, autoritatea contractantă are obligația de a asigura o perioadă rezonabilă de timp pentru furnizarea precizărilor...confirmărilor solicitate”.

Se va avea în vedere faptul că domnul ...este deopotrivă președinte al ASOCIAȚIEI GRUPUL ... (subcontractor al asocierii contestatoare) și membru al Consiliul științific al conform O.M. nr. – având „rol de autoritate științifică” fără atribuții executive în administrarea Parcului, așa cum rezultă din adresa nr.CG.....emisă de Ministerul Mediului și Pădurilor - Direcția Generală AM POS MEDIU.

În continuare, Consiliul procedează la analiza ultimului motiv pentru care oferta contestatoarei a fost respinsă, și anume: „.... *În cazul următoarelor aspecte ale Caietului de sarcini (Cerințe generale), în Oferta tehnică depus de dvs. nu s-au găsit referiri la:*

- *Planurile de lucru ... cu track-uri GPS;*
- *Analizele impactelor pentru diferite activități;*
- *Studiile privind corelarea amenajamentelor cu Planul de management;*
- *Imaginile satelitare multispectrale (... buc.), care vor fi puse pe dispoziția beneficiarului;*
- *Studiile privind aspectele ce afectează comunitățile locale din situri și din ... (calitatea apei, inundații, animale, etc.).*

.... Formularul de contract însușit de către dvs. lipsește”.

În Caietul de sarcini, autoritatea contractantă a menționat următoarele, la Capitolul „Notă generală”:

„.... Prestatorul va trebui să elaboreze un plan de lucru (numărul deplasărilor în teren, durata acestora, etc.) pentru inventarierea speciilor și habitatelor de interes comunitar... național, care va fi prezentat spre avizare autorității contractante. Planul va putea fi apoi actualizat, în etape, în funcție de implementarea proiectului cu acordul autorității contractante. Deplasările pe teren vor fi ... cu track-uri GPS.

Prestatorul va lucra în strânsă colaborare cu unitatea de implementare a proiectului.

.... Pentru activitățile de cartare a arealelor speciilor și a habitatelor se vor utiliza imagini satelitare multispectrale, ... bucăți (care oferă informații suplimentare prin imagini în diverse benzi spectrale, care pot fi interpretate în acest scop), care vor fi puse la dispoziția autorității contractante.

Toate hărțile vor fi elaborate în GIS, sistem de proiecție Stereografic

[...]

.... Se va descrie impactul potențial (social și de mediu) al activităților desfășurate în sit: exploatare de agregate, lucrări hidrotehnice, construcții, obiective pentru producerea energiei din surse regenerabile, drumuri...autostrăzi, deversare ape uzate, activități forestiere și prelucrarea lemnului, pescuit, pășunat, activități turistice, activități sportive...recreative, etc. asupra speciilor...habitatelor.

.... Prestatorul va prezenta un studiu separat, cu precizarea activităților și zonelor unde sunt interzise aplicarea prevederilor amenajamentelor silvice de către ... fondului forestier, până la aprobarea Planului de management. Va face propuneri cu privire la direcțiile de revizuire ale acestora.

8. Se va prezenta un studiu de evaluare asupra florei și faunei inclusiv cele acvatice (numele speciilor, abundență, distribuție, cerințele habitatului, biologie, ecologie, etologie) corelată cu suprafața și intensitatea de aplicare a operațiilor de management, precum și cu raritatea și vulnerabilitatea ecosistemelor.

[...]

..... Se va prezenta un studiu despre aspectele ce afectează comunitățile locale din cadrul ... și Ariile Protejate Anexe. Aceste date se vor referi în special la calitatea apelor,

pericol de inundații, impactul populațiilor de animale existente în aceste arii asupra comunităților locale”.

Din verificarea modului de lucru al comisiei de evaluare se constată că asocierii contestatoare nu i-au fost solicitate niciun fel de clarificări cu privire la propunerea tehnică prezentată de aceasta, contrar modului în care autoritatea contractantă a procedat cu privire la oferta depusă de S.C. ... S.A.

Față de motivele invocate în adresa privind comunicarea rezultatului „.... în *Oferta tehnică depusă de dvs. nu s-au găsit referiri la:*

- *Planurile de lucru ... cu track-uri GPS;*
- *Analizele impactelor pentru diferite activități;*
- *Studiile privind corelarea amenajamentelor cu Planul de management;*
- *Imaginile satelitare multispectrale (... buc.), care vor fi puse pe dispoziția beneficiarului;*
- *Studiile privind aspectele ce afectează comunitățile locale din situri și din ... (calitatea apei, inundații, animale, etc.)*

.... *Formularul de contract însoțit de către dvs. lipsește”,* Consiliul apreciază că autoritatea contractantă ar fi trebuit să-i solicite clarificări și asocierii contestatoare cu privire la aceste aspecte, în baza art. ... din H.G. nr. ... și cu respectarea principiului tratamentului egal stipulat de art. ... alin. (... lit. b) din O.U.G. nr. și numai ulterior, să procedeze la respingerea ofertei în situația în care ar fi devenit incidente dispozițiile art. alin. (... din H.G. nr. ...

În orice situație, pe parcursul derulării procedurii de atribuire autoritatea contractantă are obligația de a aplica participanților la procedura de atribuire un tratament egal și nediscriminatoriu, conform dispozițiilor art. ... alin. (... lit. b) din O.U.G. nr. coroborate cu prevederile art. alin. (... lit. a) b) și d) din același act normativ.

Potrivit dispozițiilor art. alin. (... din O.U.G. nr. cu modificările și completările ulterioare, pe parcursul aplicării procedurii de atribuire, autoritatea contractantă are dreptul de a solicita clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de ofertanți...candidați pentru demonstrarea îndeplinirii cerințelor stabilite prin criteriile de calificare și selecție sau pentru demonstrarea conformității ofertei cu cerințele solicitate.

Tot astfel, conform art. ...5 din H.G. nr. ... cu modificările și completările ulterioare, pe parcursul analizării și verificării

documentelor prezentate de ofertanți, comisia de evaluare are dreptul de a solicita oricând clarificări sau completări ale documentelor prezentate de aceștia pentru demonstrarea îndeplinirii criteriilor de calificare, astfel cum sunt acestea prevăzute la art. din ordonanța de urgență, sau pentru demonstrarea conformității ofertei cu cerințele solicitate.

Așa cum rezultă din textele de lege evocate, legiuitorul a acordat autorității contractante, prin comisia sa de evaluare, numai un drept în sensul solicitării de clarificări și... completări ale documentelor prezentate de ofertanți...candidați pentru demonstrarea îndeplinirii cerințelor stabilite prin criteriile de calificare și selecție, fără a o obliga pe aceasta la o asemenea conduită.

Însă, textul legal nu poate fi interpretat în sensul că autoritatea contractantă poate să își exercite în mod discreționar prerogativa legală.

Dat fiind modul diferențiat de aplicarea dispozițiilor legale de către autoritatea contractantă în activitatea de analizare a ofertelor depuse în procedură, se reține încălcarea de către aceasta a principiilor nediscriminării și tratamentului egal, principii care, potrivit art. ... alin. (... din O.U.G. nr. stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică.

În continuare, Consiliul procedează la analiza criticii contestatoarei referitoare la faptul că pe parcursul procedurii de atribuire, autoritatea contractantă a modificat componența comisiei de evaluare.

Din probatoriu administrat în cauză de autoritatea contractantă, Consiliul reține următoarea situație de fapt:

- inițial, Comisia de evaluare a avut în componență 5 membri:

- președinte: ...
- membru: ...;
- membru: ...;
- membru: ...;
- membru: ...;

- în componența mai sus menționată au fost semnate următoarele documente:

- Procesul – verbal al ședinței de deschidere nr.;

- Procesul – verbal al ședinței de evaluare nr. ... (înregistrat sub nr.);

- Procesul – verbal al ședinței de evaluare nr. ... (înregistrat sub nr.);
- Procesul – verbal al ședinței de evaluare nr. ... (înregistrat sub nr.);
- prin dispoziția din data de (înregistrată sub nr., a fost modificată componența comisiei de evaluare, în sensul eliminării din comisie a d-nei. ...deoarece aceasta și-a încetat activitatea în cadrul societății;
- din data de Comisia de evaluare a avut următoarea componență:
 - președinte: ...
 - membru: ...;
 - membru: ...;
 - membru: ...;
- în componența mai sus menționată au fost semnate următoarele documente:
 - Procesul – verbal al ședinței de evaluare nr. ... (înregistrat sub nr.);
 - Procesul – verbal al ședinței de evaluare nr. 5 (înregistrat sub nr.);
 - Raportul procedurii de atribuire nr. h.....

Raportat la critica autoarei contestației referitoare la faptul că pe parcursul procedurii de atribuire, autoritatea contractantă a modificat compunerea comisiei de evaluare, Consiliul constată că în speță au incidență următoarele prevederi legale:

- Art. ... din O.U.G. nr.:

„(... Autoritatea contractantă are obligația de a desemna, pentru atribuirea contractelor de achiziție publică, persoanele responsabile pentru evaluarea ofertelor, care se constituie într-o comisie de evaluare.

(... Comisia de evaluare trebuie să includă specialiști în domeniul obiectului contractului care urmează să fie atribuit și se nominalizează din cadrul compartimentului intern specializat prevăzut la art. ... alin. (... În comisia de evaluare pot fi nominalizați și membri aparținând altor compartimente ale autorității contractante sau, în cazul în care beneficiarul final al contractului este o altă autoritate contractantă, din cadrul respectivei autorități contractante.

(... Nominalizarea persoanelor responsabile pentru evaluarea ofertelor se poate realiza atât pentru atribuirea fiecărui contract în parte, cât și pentru atribuirea mai multor

contracte, în acest din urmă caz atunci când contractele respective sunt de complexitate redusă”.

- Art. ... din O.U.G. nr.:

„(... Autoritatea contractantă va numi o persoană responsabilă cu aplicarea procedurii de atribuire, persoană care devine, totodată, și președinte al comisiei de evaluare. Președintele poate fi membru în cadrul comisiei de evaluare sau rolul său poate fi limitat numai la aspectele de organizare și reprezentare, în acest din urmă caz neavând drept de vot. În orice situație, președintele comisiei de evaluare semnează raportul procedurii de atribuire.

(... [...])

(... Autoritatea contractantă are dreptul de a nominaliza membri de rezervă pentru membrii comisiei de evaluare.

(... Autoritatea contractantă are dreptul de a înlocui un membru al comisiei de evaluare cu un membru de rezervă numai dacă persoana care urmează să fie înlocuită nu are posibilitatea, din motive obiective, de a-și îndeplini atribuțiile care rezultă din calitatea de membru al comisiei de evaluare. După producerea înlocuirii, calitatea de membru al comisiei de evaluare este preluată de către membrul de rezervă, care își va exercita atribuțiile aferente până la finalizarea procedurii de atribuire”.

Din analiza textelor legale mai sus menționate, Consiliul constată că autoritatea contractantă are, pe de o parte dreptul de a nominaliza membri de rezervă, iar pe de altă parte are dreptul de înlocui un membru al comisiei de evaluare cu un membru de rezervă numai dacă persoana care urmează să fie înlocuită nu are posibilitatea, din motive obiective, de a-și îndeplini atribuțiile care rezultă din calitatea de membru al comisiei de evaluare.

În speță, raportul de muncă al doamnei ...a încetat iar autoritatea contractantă avea posibilitatea, fie de a nominaliza un membru de rezervă în locul doamnei ...(dacă acesta exista), fie de a decide continuarea activității comisiei de evaluare cu un număr mai mic de membri (ceea ce s-a și întâmplat), în condițiile în care legislația în vigoare în materia achizițiilor publice nu prevede nicio dispoziție cu privire la numărul membrilor comisiei de evaluare.

Față de cele mai sus menționate, Consiliul apreciază că în speță are incidență regula de interpretare potrivit căreia „unde legea nu distinge, nici noi nu trebuie să distingem” (*ubi lex non*

distinguit, nec nos distinguere debemus) - prin interpretare nu se poate restrânge aplicația unui text care a fost formulat general, generalitatea formulării ducând la generalitatea aplicării.

Având în vedere cele mai sus menționate, Consiliul apreciază ca fiind neîntemeiată această critică a contestatoarei.

Însă în condițiile în care, o parte din criticile formulate de asocieria ... - ... - S.C. ... S.R.L. - S.C. ... S.R.L. sunt întemeiate pe parcursul derulării procedurii de atribuire autoritatea contractantă încălcând principiile prevăzute la art. ... alin. (... lit. a) și b) din O.U.G. nr. în baza art. ... alin. (... din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite, în parte, contestația formulată de asocieria ... - ... - S.C. ... S.R.L. - S.C. ... S.R.L., respectiv capetele de cerere privind:

- anularea măsurii prin care oferta depusă de contestatoare a fost declarată neconformă, în temeiul art. ... alin. (... lit. a) din H.G. nr. ... și inacceptabilă, în temeiul dispozițiilor art. ... alin. (... lit. b) din actul normativ evocat;

- anularea raportului procedurii ca o consecință a anulării deciziei privind rezultatul procedurii de atribuire;

- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire de la etapa de verificare a admisibilității ofertelor în vederea stabilirii ofertantei câștigătoare prin aplicarea criteriului de atribuire ales.

Va anula adresa nr. ...raportul procedurii de atribuire nr. h..... precum și actele subsecvente acestuia.

În baza art. ... alin. (... și (... din ordonanță, va obliga autoritatea contractantă ca, în termen de maxim ... zile, să continue procedura de atribuire prin reevaluarea ofertei depuse de asocieria ... - ... - S.C. ... S.R.L. - S.C. ... S.R.L.

În temeiul art. ... alin. (5) din ordonanță, capătul de cerere privind „anularea procedurii de atribuire” va fi respins ca nefondat deoarece prin măsurile de remediere dispuse au fost înlăturate efectele încălcării de către autoritatea contractantă a principiilor prevăzute la art. ... alin. (... lit. a) și b) din O.U.G. nr.

Cu privire la cererea de intervenție depusă de S.C. ...S.A. văzând că această societate a dovedit un interes legitim propriu

În pricină prin promovarea cererii, în conformitate cu dispozițiile art. ... din O.U.G. nr. coroborat cu prevederile art. ...alin. ... C.proc.civ., Consiliul încuviințează în principiu cererea de intervenție.

Față de cele stabilite mai sus cu ocazia soluționării contestațiilor depuse de asocieria ... – ... – S.C. ... S.R.L. – S.C. ... S.R.L., în baza art. ... alin. (5) din O.U.G. nr. Consiliul respinge cererea de intervenție depusă de S.C. ...S.A.

În baza art. ... alin. (... din ordonanța de urgență, dispune continuarea procedurii de achiziție publică, cu respectarea celor decise anterior.

Va obliga autoritatea contractantă să comunice tuturor participanților încă implicați în procedura de atribuire măsurile luate în baza prezentei decizii.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

....

MEMBRU COMPLET,

...