



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos, nr. 6, sector 3, ... România, CIF 20329980, CP 030084
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642; +4 021 8900745, www.cnsc.ro

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

DECIZIE

Nr. ...

Data: ...

Prin contestația nr. ... înregistrată la CNSC sub nr. ... formulată de ... cu sediul în ... reprezentată legal prin ... - ... împotriva documentației de atribuire, elaborată de către autoritatea contractantă ... cu sediul în ... în cadrul procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică de furnizare, prin „cerere de oferte”, având ca obiect: „GRUP ELECTROGEN ȘI LUCRĂRI DE INSTALARE, MONTARE ȘI PUNERE ÎN FUNCȚIUNE A ACESTUIA”, cod CPV 31121100-1, s-au solicitat următoarele:

- în principal, obligarea autorității contractante la eliminarea prevederilor restrictive și nelegale ale documentației de atribuire și la modificarea acestei documentații, în conformitate cu dispozițiile legale în vigoare;
- suspendarea procedurii de achiziție publică până la soluționarea prezentei contestații.

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

DECIDE:

Admite contestația formulată de ... cu sediul în ... în contradictoriu cu autoritatea contractantă ..., cu sediul în ...

Obligă autoritatea contractantă, în termen de 10 zile de la comunicarea prezentei, la modificarea documentației de atribuire, astfel:

- la eliminarea cerinței: „Certificat ISO 16001 sau echivalent” și înlocuirea cu „Declarație de conformitate de la producător”;

- la eliminarea depunerii „*Agrementului tehnic MLPAT*”.

Dispune continuarea procedurii de atribuire în cauză.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

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 nr. ... înregistrată la CNSC sub nr. ... formulată de ... împotriva documentației de atribuire, elaborată de către autoritatea contractantă ..., în cadrul procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică de furnizare, prin „cerere de oferte”, având ca obiect: „GRUP ELECTROGEN ȘI LUCRĂRI DE INSTALARE, MONTARE ȘI PUNERE ÎN FUNCȚIUNE A ACESTUIA”, cod CPV 31121100-1, s-au solicitat următoarele:

- - în principal, obligarea autorității contractante la eliminarea prevederilor restrictive și nelegale ale documentației de atribuire și la modificarea acestei documentații, în conformitate cu dispozițiile legale în vigoare;

- suspendarea procedurii de achiziție publică până la soluționarea prezentei contestații.

În ceea ce privește fondul cauzei, ... menționează că procedura de atribuire în cauză a fost inițiată, de către autoritatea contractantă, prin publicarea, în SEAP, a invitației de participare nr. ... valoarea estimată a contractului, fiind de 149.924 lei, fără TVA, iar criteriul de atribuire ales „oferta cea mai avantajoasă din punct de vedere economic”.

Referitor la nelegalitatea și restrictivitatea cerințelor de calificare impuse de ..., contestatorul menționează următoarele:

- cerința din Fișa de date, de la cap. III.2.3. b), pct. 2, referitoare la certificat ISO 16001 sau echivalent, precum și cea din *Fișa tehnică utilaje și echipamente* de la pct. 3, privind: „Agrement tehnic de la MLPTL”, în opinia sa, sunt nelegale și restrictive, raportat la obiectul contractului acela de „furnizare”, „montare” și „punere în funcțiune”, aspecte ce țin de grupul electrogen, în condițiile în care „certificatul ISO 16001 și *Agrementul MLPTL*” se referă la cu totul alte aspecte, străine de obiectul contractului”;

- în ceea ce privește codurile CPV „31121100-1 - *Grupuri electrogene cu motor cu aprindere prin compresie (Rev.2)*” și „51111200-5 - *Servicii de instalare de generatoare (Rev.2)*”, contestatorul arată că „acestea nu comportă lucrări de construcții, astfel încât să se solicite agreement tehnic, acesta din urma referindu-se numai la lucrări de construcții, așa cum sunt definite de Legea nr. 10/1995 privind calitatea în construcții, art. 4 menționând

următoarele: *Sistemul calității în construcții se aplică, în mod diferențiat, în funcție de categoriile de importanță ale construcțiilor, conform regulamentelor și procedurilor de aplicare a fiecărei componente a sistemului. Clasificarea în categorii de importanță a construcțiilor se face în funcție de complexitate, destinație, mod de utilizare, grad de risc sub aspectul siguranței, precum și după considerente economice*”;

- de asemenea, susține că, prin Ordinul ANRMAP nr. 509/2011, s-au stabilit reguli de formulare a criteriilor de calificare și selecție care să nu conducă la restricționarea participării operatorilor economici la procedura de atribuire sau la încălcarea principiilor proporționalității;

- totodată, arată că cele două criterii (ISO 16001 și agrement tehnic) nu au legătură concretă cu obiectul contractului ce urmează a fi atribuit (furnizare și punere în funcțiune grup electrogen), întrucât: „a) Certificatul ISO 16001 nu mai este în vigoare, fiind înlocuit de ISO 50001, primul având rol în determinarea sistemelor și proceselor necesare pentru eficientizarea utilizării energiei”; „b) Agrementul tehnic MLPTL se refera lucrări de construcții, fiind reglementat de Legea nr. 10/1995, HG nr.766/1997 și HG nr. 622/2004”;

- în opinia sa, autoritatea contractantă a încălcat obligația cuprinsă la art. 1 alin. (2) din Ordinul nr. 509/2011, conform căreia, „la stabilirea criteriilor minime de calificare și selecție se ia în considerare complexitatea, volumul, durata, valoarea și natura contractului de achiziție publică ce urmează a fi încheiat”.

Având în vedere cele de mai sus, ... susține că cele două cerințe mai sus detaliate sunt de natură a împiedica libera concurență a operatorilor economici interesați să participe la procedură, arătând că, potrivit art. 35 alin. (5) din OUG nr. 34/2006, specificațiile tehnice trebuie să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența.

În susținerea celor invocate anterior, precizează că, în fișa de date, la pag. 4 - criteriile de punctaj, nu se regăsește punctajul aferent lucrărilor de construcții pentru care se solicită agrement tehnic.

În concluzie, contestatorul a solicitat Consiliului „obligarea autorității contractante la eliminarea condițiilor excesive mai sus detaliate, lipsite de relevanță și disproporționate, în sensul eliminării cerințelor privind implementarea standardului ISO 16001 și deținerea agrementului tehnic MLPTL în sarcina operatorilor ofertanți și înlocuirea, eventual, cu cerințe minime obligatorii care să se limiteze la cele strict necesare ținând cont de complexitatea, obiectul și natura contractului”.

În vederea soluționării contestației susmenționate, Consiliul a solicitat autorității contractante, prin adresa nr... .. transmiterea

dosarului achiziției publice în copie, precum și punctul de vedere cu privire la contestația în cauză.

Prin adresele nr. 1419/... și nr. 1428/08.05.2013, înregistrate la CNSC sub nr. 14632/08.05.2013, respectiv nr. 14777/ 08.05.2013, ... a comunicat actele cerute și punctul de vedere cu privire la contestația formulată de ... evidențiind următoarele:

- a solicitat standardul ISO 16001, întrucât acesta are menirea de a specifica dacă ofertantul este interesat în determinarea sistemelor și proceselor necesare pentru eficientizarea utilizării energiei și implicit furnizarea de produse cu consumuri energetice mici, considerând că o firmă autorizată ISO 16001 folosește, în lucrările, serviciile pe care le execută și echipamentele pe care le furnizează, consumuri energetice mici;

- a fost menționată și expresia „sau echivalent” ceea ce presupune ca orice ofertant poate depune documente edificatoare care să releve faptul că respectă cerințele acestui standard;

- menționează că „desfășoară o activitate într-un domeniu de importanță publică, în flux continuu, elaborând prognoze către toate instituțiile publice din România, către organizații internaționale, firme private etc. și, de asemenea, se afla în ...ind astfel îndreptățită să achiziționeze echipamente de bună calitate care să respecte standarde energetice și care să aibă consumuri energetice mici”.

... precizează că standardul „SR EN ISO 50001:2011 - *Sisteme de management al energiei*, furnizează strategii de management pentru creșterea eficienței energetice, reducerea costurilor și creșterea performanței energetice fiind fundamentat pe elementele comune ale standardelor de sisteme de management ISO și asigurând un nivel ridicat de compatibilitate cu ISO 9001, ISO 14001 și ISO 16001;

Referitor la susținerea contestatorului potrivit căreia „standardul ISO 16001 nu mai este în vigoare, fiind înlocuit de ISO 50001”, autoritatea contractantă precizează că dacă „... deține standardul ISO 50001 și susține faptul că acesta îl înlocuiește pe ISO 16001, menținerea (...) termenului *sau echivalent* îi dă posibilitatea contestatorului de a se prezenta cu acest certificat sau orice alt document care dovedește acest lucru”.

De asemenea, arată că următoarele:

- „intensitatea energetică pe unitate de produs este de 2-20 mai mare în România decât în țările UE/SUA/JP; reducerea acesteia și eficientizarea utilizării diverselor forme de energie și a utilităților reprezintă o importantă cale de creștere a competitivității companiilor autohtone”;

- legislația națională și a UE impun măsuri de bilanț și management energetic, de reducere a consumurilor energetice globale;

- presiunea concurențială pe piață impune controlul și gestionarea avansată a costurilor - cunoașterea exactă a acestora pe centre de cost; alegerea contractelor optime de achiziție impune urmărirea exactă a parametrilor de consum, iar optimizarea unui sistem de producție presupune măsurarea sa precisă atât în ansamblu, cât și a componentelor sale;

- în acest context, SR EN 16001:2009 - *Sisteme de management al energiei*, vine în sprijinul organizațiilor pentru îmbunătățirea eficienței energetice și astfel, implicit acest consum de energie, se răsfrânge și asupra autorităților contractante:

În ceea ce privește cerința referitoare la „Agrementul tehnic MLPTL”, ...precizează că a cerut acest act, deoarece este vorba de achiziția, montarea și punerea în funcțiune a unui grup electrogen, ceea ce necesită și lucrările de construcții menționate, în detaliu, în proiectul tehnic:

În acest sens, subliniază următoarele;

- „agrementul tehnic este aprecierea tehnică favorabilă, concretizată într-un document scris, asupra aptitudinii de utilizare, în conformitate cu cerințele legii calității în construcții, a unor noi produse, procedee sau echipamente, pentru care nu există și nu pot fi încă elaborate standarde naționale sau alte reglementări tehnice oficiale sau pentru care există astfel de standarde și reglementări, dar produsele nu se încadrează în cerințele acestora, diferența influențând una dintre cerințele prevăzute la art. 5 din Legea nr. 10/1995 privind calitatea în construcții”;

- „existența agrementului tehnic, elaborat constituie o condiție obligatorie pentru furnizarea și utilizarea produselor noi pentru instalarea și desfășurarea de lucrări de construcții”;

- „produsele care provin din țări dezvoltate industrial au la bază reglementări tehnice sau agremente tehnice naționale și prin expresia *sau echivalent* se pot lua în considerare și prevederile din documentele respective, cu adaptările impuse de condițiile seismice, climatice sau de altă natură din țara noastră”;

- „agrementele tehnice se eliberează numai pentru produse bine definite sub aspectul alcătuirii, formei și caracteristicilor și ale căror realizare și punere în operă pot fi asigurate de către fabricanți și executanți în condiții de garantare a menținerii în timp a caracteristicilor respective, dacă utilizarea și modul de punere în operă sunt conforme cu cele precizate de solicitanți și cuprinse în agrementul tehnic”.

În concluzie, autoritatea contractantă consideră „îndreptățite cele 2 solicitări și orice operator economic, binevoitor, poate depune o ofertă acceptabilă și admisibilă cu documente care să dovedească că poate importa un echipament de bună calitate, cu autonomie

energetică mare, cu consum energetic mic și că poate instala, pune în funcțiune și executa lucrări de construcții aferente”.

Prin adresa nr. 23/08.05.2013, înregistrată la CNSC sub nr. 14911/08.05.2013, ... și-a completat contestația, ca urmare a punctului de vedere al autorității contractante, cu următoarele mențiuni:

- referitor la standardului ISO 16001, autoritatea contractantă face confuzie între producția/comercializarea propriu-zisă a grupului electrogen și strategiile de reducere a costurilor energetice;

- caracteristicile tehnice ale grupului electrogen sunt descrise în Fișa tehnică unde s-au menționat toate detaliile/cerințele cu caracter tehnic cu care trebuie să fie echipat acesta.

Analizând actele existente la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

... a inițiat procedura de atribuire a contractului de achiziție publică de furnizare, prin „cerere de oferte”, având ca obiect: „GRUP ELECTROGEN ȘI LUCRĂRI DE INSTALARE, MONTARE ȘI PUNERE ÎN FUNCȚIUNE A ACESTUIA”, cod CPV 31121100-1, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând, în SEAP, invitația de participare nr. ... conform căreia valoarea estimată este de 149.924 lei, fără TVA.

Potrivit Cap. IV.2.1), din fișa de date a achiziției, criteriul de atribuire ales este „oferta cea mai avantajoasă din punct de vedere economic”.

Prin Decizia nr. ... Consiliul a admis solicitarea ... în contradictoriu cu ... și a dispus suspendarea procedurii până la soluționarea contestației.

Având în vedere criticile contestatorului privind anumite aspecte din conținutul documentației de atribuire, Consiliul se va pronunța asupra acestora, raportat la prevederile legislative, în vigoare, din domeniul achizițiilor publice.

Astfel, în fișa de date a achiziției, la cap. III.2.3.b) – *Standarde de asigurare a calității și de protecție a mediului*, se solicită printre altele: „Certificat ISO 16001 sau echivalent”; document care, în opinia contestatorului, a fost înlocuit cu ISO 50001 și pe care îl consideră nelegal și restrictiv, motivat de faptul că acest act are rol în determinarea sistemelor și proceselor necesare pentru eficientizarea utilizării energiei, care este atributul autorității contractante.

Certificatul SR EN ISO 50001 a înlocuit SR EN ISO 16001:2009 și are menirea, pe de o parte, de a ajuta afacerea unei organizații în determinarea sistemelor și proceselor necesare pentru eficientizarea utilizării energiei și, pe de altă parte, de a detalia cerințele unui sistem de management al energiei capabil să dezvolte și să implementeze

politici și obiective care țin cont de constrângerile legale și de informațiile specifice legate de domeniul energetic.

Având în vedere cele prezentate anterior, precum și dispozițiile art. 179 alin. (1) și (2) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, conform cărora: „*Criteriile de calificare și selecție stabilite de către autoritatea contractantă trebuie să aibă o legătură evidentă cu obiectul contractului ce urmează să fie atribuit*”, respectiv: „*Autoritatea contractantă are obligația de a respecta principiul proporționalității atunci când stabilește criteriile de calificare și selecție, precum și nivelul cerințelor minime pe care ofertanții/candidații trebuie să le îndeplinească*”, Consiliul constată că autoritatea contractantă nu a aplicat întocmai normele legale de mai sus, întrucât, actul în discuție nu este necesar raportat la obiectul contractului de achiziție publică în cauză; cerința în cauză excedând prevederilor art. 7 din HG nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare.

În aceste condiții, Consiliul nu va reține afirmația autorității contractante referitoare la faptul că respectivul certificat „vine în sprijinul organizațiilor pentru îmbunătățirea eficienței energetice”, deoarece aceste aspecte sunt determinate de performanțele/caracteristicile tehnice ale produsului ce se dorește a fie achiziționat.

În ceea ce privește critica ... referitoare la cerința din Formularul F5 – privind *Specificațiile tehnice impuse prin Caietul de sarcini*, aferente „generatorului electric” respectiv: „*Agrement tehnic de la MLPTL*”, Consiliul constată că este necesară eliminarea cererii în cauză, deoarece nu se emite agrement tehnic pentru utilaje, ci eventual declarații de conformitate și nici pentru operațiile de montaj și punere în funcțiune, pentru care pot fi cerute, eventual, documente care să ateste capacitatea unui ofertant în acest sens.

Referitor la susținerea autorității contractante conform căreia a cerut *Agrement tehnic MLPTL*, motivat de faptul, în cazul de față, este vorba și de operațiile de montaj și punere în funcțiune a respectivului grup electrogen, Consiliul nu o va reține, deoarece, atât în documentația de atribuire, în notele justificative, precum și în punctul de vedere nr. 1419/... înregistrat la CNSC sub nr. 14632/08.05.2013, autoritatea contractantă nu menționează nici o normă legală care ar determina necesitatea ca produsul ce va fi furnizat, respectiv „grup electrogen”, să dețină un asemenea „agrement tehnic de la MLPAT”.

Pe de altă parte, pentru a se asigura că operațiile de montaj și punere în funcțiune a produsului în cauză respectă normele tehnice legale, în vigoare, Consiliul apreciază că autoritatea contractantă are dreptul de a solicita documente în acest sens, fiind, însă, obligată să motiveze necesitatea respectivei cereri, atât din punct de vedere tehnic, cât și legislativ.

Având în vedere cele prezentate anterior, în temeiul art. 278 alin. (2) și (4) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite contestația formulată ... în contradictoriu cu autoritatea contractantă

Pe cale de consecință, va dispune obligarea autorității contractante, în termen de 10 zile de la comunicarea prezentei, la modificarea documentației de atribuire, astfel:

- la eliminarea cerinței: „Certificat ISO 16001 sau echivalent” și înlocuirea cu „Declarație de conformitate de la producător”;
- la eliminarea depunerii „*Agrementului tehnic MLPAT*”.

Va dispune, în temeiul alin. (6) al art. 278 din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, continuarea procedurii de atribuire în cauză, cu respectarea celor dispuse mai sus.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (1) și (3) din ordonanța de urgență de mai sus.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

MEMBRU COMPLET

...

...

Redactat în 4(patru) exemplare originale, conține 8(opt) pagini.