



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București, cod poștal 030084, România
Tel: +4 021.310.46.41 Fax: +4 021.890.07.45 și +4 021.310.46.42 www.cnsc.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 înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ... formulată de ... cu sediul în ... județul ... având CUI ... privind procedura de cerere de oferte, cu etapă finală de licitație electronică, organizată de Municipiul ... cu sediul în ... nr. ..., județul ... în calitate de autoritate contractantă, pentru atribuirea contractului de lucrări având ca obiect „Consolidarea și restaurarea Teatrului ... cod CPV ... *Lucrări de restaurare* (Rev. 2), s-a solicitat anularea comunicării nr.31.03.2014, reevaluarea ofertei sale și reluarea etapei de licitație electronică.

Prin contestația nr. ... înregistrată la Consiliu cu nr. ... formulată de ... cu sediul în ... județul ... având CUI ... privind aceeași procedură de atribuire, s-a solicitat anularea comunicării rezultatului procedurii nr. ...31.03.2014, obligarea autorității contractante la reluarea procedurii cu reanalizarea și reevaluarea ofertei sale, stabilirea ofertei câștigătoare prin aplicarea corectă a criteriului de atribuire indicat în fișa de date a achiziției, studierea dosarului achiziției publice și fotocopierea documentelor din dosar, precum și suspendarea procedurii de atribuire în cauză.

Prin contestația nr. ... înregistrată la Consiliu cu nr. ... formulată de SC ... SA, în calitate de lider al asocierii ... – SC ... SA, cu sediul în ... b-dul ... nr. ..., județul ... și reprezentată convențional prin avocat ..., privind aceeași procedură de atribuire, s-a solicitat anularea raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente acestuia, inclusiv a adresei nr. ...31.03.2014 prin care oferta sa a fost declarată inacceptabilă și obligarea autorității contractante de a proceda la continuarea procedurii de la faza evaluării ofertelor depuse.

Prin cererea de intervenție nr. .../16.04.2014, înregistrată la Consiliu cu nr. .../16.04.2014, SC ... SRL, cu sediul în ... str. ... nr. ...,

județul ... a solicitat admiterea cererii de intervenție în interes propriu și, pe cale de consecință, respingerea contestațiilor formulate de ..., ... și ... menținerea tuturor actelor emise de autoritatea contractantă, continuarea procedurii de atribuire prin semnarea contractului cu ofertantul desemnat câștigător, SC ... SRL, precum și obligarea contestatoarelor la plata onorariului avocațial, respectiv a cheltuielilor cauzate de prezentele contestații.

Capătul de cerere privind suspendarea procedurii din contestația ... a fost respins prin decizia nr. ...

Pentru soluționarea contestațiilor și a cererii de intervenție, având în vedere că acestea au fost formulate în cadrul acele... proceduri de atribuire, Consiliul a procedat la conexasia lor, în conformitate cu dispozițiile art. 273 alin. (1) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006.

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

DECIDE:

În temeiul art. 278 alin. (2) și (4) 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, cu modificările și completările ulterioare, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite, în parte contestația ... în contradictoriu cu Municipiul ... și anulează procesul-verbal ... (.../06.03.2014), precum și raportul procedurii nr. .../31.03.2014, în partea care privește oferta contestatoarei și oferta declarată câștigătoare, precum și comunicările privind rezultatul procedurii transmise contestatoarei și ofertantului câștigător. Obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei ... la întocmirea unui nou proces-verbal de evaluare a ofertelor, la reluarea etapei de licitație electronică și la stabilirea ofertantului câștigător în termen de 15 zile de la data primirii prezentei, cu întocmirea unui nou raport al procedurii. Comunicările se vor transmite cu respectarea termenului legal operatorilor economici implicați.

În temeiul art. 278 alin. (5) din OUG nr. 34/2006, respinge ca nefondate contestațiile formulate de ... și SC ... SA, în contradictoriu cu Municipiul ...

În temeiul art. 278 alin. (6) din OUG nr. 34/2006, dispune continuarea procedurii de atribuire, cu respectarea celor din motivare și a prevederilor legale în vigoare.

În conformitate cu art. 64 Noul Cod procedură civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de SC ... SRL și o admite, în parte.

Admite cererea intervenientei privind plata onorariului avocațial și obligă contestatoarele ... și SC ... SA la plata, în solidar, a sumei de 6.000 lei.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (1) și (3) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 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 depusă, ... a solicitat cele precizate în partea introductivă a deciziei, arătând că, prin adresa nr. .../31.03.2014, a fost informată că oferta sa a fost considerată inacceptabilă și neconformă potrivit prevederilor art. 36 alin. (1) lit. b) din HG nr. ... coroborat cu prevederile art. 79 alin. (1) din același act normativ, și având în vedere prevederile art. 181 din OUG nr. 34/2006.

În continuare, contestatoarea prezintă motivele de respingere a ofertei sale.

Raportat la motivul excluderii sale din procedură, având în vedere prevederile art. 181, contestatoarea susține că autoritatea contractantă nu a ținut cont de întregul conținut legal prevăzut de art. 181 lit. c¹) din OUG nr. 34/2006.

Din analiza acestui text rezultă că neîndeplinirea sau îndeplinirea în mod defectuos a obligațiilor contractuale, nu reprezintă o condiție *sine qua non* care trebuie cercetată de autoritatea contractantă. Este absolut necesar ca această neîndeplinire a obligațiilor contractuale să fie din motive ce pot fi imputabile ofertantului în cauză și/sau să fi produs sau să fie de natură să producă prejudicii grave.

Prin urmare, autoritatea contractantă a asimilat existența documentelor constatatoare emise de ANRMAP care semnalează unele neconformități, cu încadrarea în art. 181 lit. c¹), fără a mai face o verificare în detaliu asupra celorlalte condiții impuse de prevederile amintite.

Interpretarea autorității contractante referitoare la Scrisoarea de garanție de participare la procedură nr. 00888-02-0019656 eliberată de Unicredit Țiriac Bank ..., este catalogată de contestatoarea ca fiind greșită, în condițiile în care asocierea nu are personalitate juridică și implicit nu poate deține nici cont bancar, iar operațiunea aferentă garanției se regăsește doar în documentele bancare ale liderului de asociere. Mai mult, prin acordul de asociere, părțile răspund în mod solidar de îndeplinirea contractului prin liderul de asociere (...) care este responsabil în numele asocierii, componența acestei asocieri fiind evidențiată și în cadrul scrisorii de garanție.

Mai mult, garanția de participare a fost constituită în cuantumul, forma și pentru perioada prevăzute în documentația de atribuire și în conformitate cu prevederile legislative în vigoare.

În ceea ce privește constatarea autorității contractante privind lipsa certificării care să ateste implementarea standardelor ISO 9001 și 14001, în raport cu obiectul contractului (monument istoric), contestatoarea invocă prevederile Ordinului președintelui ANRMAP nr. 509/2011.

În legătură cu acest aspect, contestatoarea susține că raportat la obiectul contractului, singura activitate de această natură conform CAEN este "Gestionarea monumentelor, clădirilor istorice și a altor obiective de interes turistic" cod 9103, clasă care include gestionarea și conservarea monumentelor și clădirilor istorice, dar care exclude renovarea și restaurarea siturilor și clădirilor istorice, încadrate în secțiunea F.

Astfel, renovarea și restaurarea siturilor și clădirilor istorice este clasificată conform CAEN rev. 2 la secțiunea F (Construcții), activități care sunt certificate ISO 9001 și 14001 și în cadrul ... și în cel al SC ... SRL. Mai mult, partea din contract pe care o va realiza ... și SC ... SRL a fost definită în acordul de asociere și Formularul nr. 14 *Declarație privind lista asociațiilor și a subcontractorilor și partea/părțile din contract care sunt îndeplinite de aceștia.*

... va realiza lucrările de *instalații interioare și rețele exterioare, inclusiv echipamentele specifice, precum și montajul rezervorului de incendiu* pentru care deține certificare ISO 9001 și 14001, iar SC ... SRL va realiza lucrările de *arhitectură – desfaceri și lucrări curente* pentru care deține certificare ISO 9001 și 14001.

Referitor la motivul respingerii privind graficul de execuție, contestatoarea arată că graficul fizic și valoric, depus în cadrul propunerii tehnice, precum și ca anexă la adresa de răspuns nr. .../18.02.2014, prezintă detaliat pe luni și categorii de lucrări și indică resursele întregii asocieri ce urmează a fi puse la dispoziție pentru îndeplinirea corespunzătoare a obiectivului de investiții. Necesarul de utilaje de construcții și mijloace de transport a fost indicat de fiecare asociat în cadrul Formularului 13 *Declarație privind utilajele, instalațiile, echipamentele tehnice de care dispune operatorul economic pentru îndeplinirea corespunzătoare a contractului.*

Mai mult, graficul fizic și valoric prezentat cuprinde perioadele și operațiunile, precum și necesarul de resurse pentru toate activitățile din memoriul tehnic, la întocmirea acestuia fiind corelate informațiile prezente atât în propunerea financiară (Formularele F3 - liste de cantități de lucrări, Formularele F4 - liste de echipamente cu montaj inclusiv dotări, extrasele de resurse - manoperă, utilaje și transport), cât și în documentele de calificare (Formularul 13).

Pentru motivarea în drept a celor criticate, au fost invocate prevederile OUG nr. 34/2006, HG nr. ... Directiva nr. 2004/18/CE, Ordinul președintelui ANRMAP nr. 509/2011, Ordinul președintelui INS nr. 337/2007 și Legea nr. 422/2001, iar în susținere, au fost prezentate, în copie, un set de documente.

Prin cea de-a doua contestație depusă în cadrul procedurii, ... a solicitat cele arătate în partea introductivă a deciziei, prezentând un scurt istoric al procedurii de atribuire.

... consideră decizia autorității contractante prin care a declarat oferta sa inacceptabilă și neconformă potrivit prevederilor art. 36 alin. (2) lit. a) coroborate cu art. 79 alin. (2) și (3) din HG nr. ... ca netemeinică și nelegală.

Autoritatea contractantă a considerat oferta sa neconformă întrucât, prin răspunsurile la clarificările solicitate comunicate prin adresa nr.

4985/18.02.2014, a modificat conținutul ofertei tehnice și financiare prin modificarea unor cantități pentru articolele și prin devizele atașate.

Având în vedere numărul mare de clarificări din cadrul procedurii de atribuire (peste 40)/modificări de cantități în devize, precum și volumul mare de documente, contestatoarea susține că s-au produs niște erori tehnice minore pentru articolele erori pentru care și-a dat acceptul de a fi corectate de către comisia de evaluare, comunicând că își asumă corectările cantităților de mortar și tâmplărie lemn.

Din calculele refăcute urmare a corectărilor acceptate prin adresa nr. ... din 18.02.2014 a rezultat o valoare de ... lei, valoare care nu cuprinde diverse și neprevăzute, față de valoarea inițial ofertată de ... lei, valoare care nu cuprinde diverse și neprevăzute, diferența fiind de ... lei, aceasta reprezentând o creștere nesemnificativă a valorii, cu numai 0,578%, creștere care nu modifică și nu creează un avantaj incorect în raport cu ceilalți ofertanți.

Față de aceste aspecte, contestatoarea apreciază că sunt incidente prevederile art. 79 și 80 din HG nr. ... din perspectiva faptului că aceste modificări reprezintă corectări ale unor erori tehnice minore, iar prin exprimarea acceptului pentru corectarea acestor erori minore nu și-a modificat oferta sub aspectul propunerii tehnice ori al propunerii financiare.

Astfel, autoritatea contractantă a considerat în mod greșit că aceste corectări nu reprezintă abateri/erori tehnice minore, întrucât din analiza cuantificării valorice a acestora rezultă o creștere nesemnificativă a prețului care nu afectează clasamentul ofertanților.

În acest sens, sunt invocate deciziile Consiliului nr. ..., a Curții de Apel ... nr. .../07.03.2012 și a Curții de Apel ... nr..../16.02.2010.

Prin cea de-a treia contestație depusă în cadrul procedurii, SC ... SA a solicitat cele precizate în partea introductivă a deciziei, susținând că în mod nelegal și netemeinic autoritatea contractantă a considerat că Scrisoarea de participare la procedură nr. .../03.12.2013 eliberată de SA nu respectă prevederile legale în materie.

Contestatoarea apreciază că autoritatea contractantă nu a respectat prevederile imperative impuse de art. 78 din HG nr. ... declarând oferta sa inacceptabilă fără ca, în prealabil, să-i solicite clarificări.

În susținerea faptului că scrisoarea a fost corect prezentată, contestatoarea susține că asocierea SC ... SA – SC ... SA neavând personalitate juridică nu are cont bancar și un poate constitui garanția în niciuna din formele prevăzute de prevederile art. 86 alin. (1¹) din HG nr.

....

Totodată, contestatoarea susține că prin raportare la prevederile acordului de asociere, numai ea în calitate de lider este cea care poate adopta comportamente necorespunzătoare potențial vătămătoare pentru autoritatea contractantă în sensul art. 87 din HG nr.

Pe de altă parte, se supune atenției faptul că prin acordul de asociere asociații se obligă să răspundă solidar față de autoritatea contractantă. Astfel, în condițiile în care părțile și-au asumat o răspundere solidară, chiar și în ipoteza în care s-ar presupune teoretic că SC ... SA ar

adopta un comportament necorespunzător, nu ea va răspunde față de autoritatea contractantă în temeiul acestei răspunderi solidare.

Se subliniază că scrisoarea de garanție bancară nr. .../03.12.2013 prevede obligația băncii de a plăti necondiționat către autoritatea contractantă la prima cerere a beneficiarului și fără ca acesta să aibă obligația de a-și motiva cererea.

Referitor la calificarea ofertei sale ca inacceptabilă urmare a lipsei certificării care să ateste implementarea standardelor ISO 9001 și 14001 în raport cu obiectul contractului (monument istoric) pentru SC ... SA ... contestatoarea susține că a depus aceste standarde în ceea ce privește monumentele istorice, iar SC ... SA a dovedit îndeplinirea standardelor în ceea ce privește, printre altele, activitățile de instalații.

Prin adresa nr. .../06.02.2014 a arătat că SC ... SA ... va executa în cadrul asocierii numai lucrările de instalații și canalizare pentru care deține certificările ISO 9001 și 14001, invocând în acest sens formularul 14 depus în cadrul ofertei.

Prin completarea formularului 14 au fost indicate în mod concret ce lucrări va executa asociatul SC ... SA în cadrul procentului de 10% din valoarea contractului, respectiv lucrări de alimentare cu apă și rezervor de incendiu, canalizare pluvială – dren, canalizare menajeră, instalație alimentare plus alimentare chiller. Aceste lucrări ce cad în sarcina asociatului SC ... SA sunt lucrări ce se vor realiza în afara clădirii monument istoric.

Sunt invocate prevederile anexei 2 la Ordinul președintelui ANRMAP nr. 509/2011.

Pentru motivarea în drept a celor criticate, contestatoarea a invocat prevederile art. 255 și următoarele din OUG nr. 34/2006, iar în susținere a prezentat, în copie, un set de documente.

Prin cererea de intervenție formulată de SC ... SRL s-au solicitat cele precizate în partea introductivă a deciziei, combătând pe larg acuzațiile aduse de SC ... SA, ... și Mai mult, au fost aduse critici ofertelor prezentate de contestatoarea urmare studierii dosarului achiziției publice.

De asemenea, intervenienta a invocat excepția lipsei de interes a contestatoarelor în formularea și susținerea contestațiilor, având în vedere prevederile art. 255 alin. (1) și (2) din OUG nr. 34/2006.

Prin adresa nr. .../14.04.2014, înregistrată la CNSC cu nr. .../16.04.2014, autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere cu privire la contestația depusă de ... considerând-o neîntemeiată și nefondată, din următoarele motive:

Prin adresa nr. .../05.02.2014, emisă de ANRMAP și înregistrată la registratura MUNICIPIULUI ... cu nr. .../07.02.2014, sunt transmise documentele constatatoare cu observații privind modalitatea de îndeplinire a obligațiilor contractuale de către ... în relațiile contractuale din ultimii 2 ani, cu:

1. - Document constatator nr. .../18.10.2012 - „întârzieri livrare produse” fiind apreciată colaborarea și comunicarea cu contractantul cu calificativul satisfăcător;

2. ... - Document constatator nr. ... - „nu au fost livrate toate produsele ofertate” fiind apreciată colaborarea și comunicarea cu contractantul cu calificativul Satisfăcător;

3. ... - Document constatator nr. .../... din 08.11.2012 - nu a fost respectată clauza privind punerea în funcțiune a produselor;

4. - Document constatator nr. .../13.11.2012 - contractul nu a fost îndeplinit în mod corespunzător nefiind respectate termenele contractuale de livrare produse/prestare servicii/executare lucrări din culpă - da - nu au fost livrate echipamentele în conformitate cu cerințele tehnice impuse în caietul de sarcini și oferta depusă;

5. Universitatea ... - Document constatator nr. .../19.09.2012 - contractul nu a fost îndeplinit în mod corespunzător nefiind respectate termenele contractuale de livrare produse/prestare servicii/executare lucrări din culpă - da - livrare cu 6 zile întârziere;

6. Document constatator nr. .../27.06.2012 - Contract reziliat - Colaborarea și Comunicarea cu contractantul au fost deficitare toate celelalte clauze contractuale nu au fost îndeplinite în mod corespunzător lucru ce a condus la solicitarea de penalități de către beneficiar;

7. Primaria Municipiului ... - certificat nr. .../25.09.2012 - Nu și-a îndeplinit obligațiile în sensul că nu a predat documentațiile solicitate prin tema de proiectare;

8. SC ... - Document constatator nr. .../22.11.2012 - s-au aplicat penalități de întârziere în cuantum de 102.487,78 lei conform contractului. Nerespectarea termenelor contractuale de livrare a produselor din culpa furnizorului.

Din analiza documentelor mai sus menționate, comisia de evaluare a ofertelor a constatat că, în repetate rânduri, ... a încălcat termenii contractuali, într-un caz ajungându-se până la rezilierea contractului.

Din reverificarea declarației date pe propria răspundere, privind neîncadrarea în situațiile prevăzute la art. 181 din OUG nr. 34/2006, autoritatea contractantă a susținut că reiese faptul că operatorul economic, sub sancțiunea reglementată de Codul Penal, privind falsul în declarații, confirmă și semnează că „în ultimii 2 ani și-a îndeplinit în mod corespunzător obligațiile contractuale și nu au adus niciun fel de prejudicii beneficiarilor din motive imputabile ... prin îndeplinirea în mod defectuos a obligațiilor contractuale față de aceștia”.

În fișa de date a achiziției la Secțiunea III. 2.1.1.a) “Situația personală a candidatului sau ofertantului” este prevăzut „... În situația în care din documentele prezentate reiese că ofertantul sau oricare dintre asociați, dacă este cazul, se află în una din situațiile prevăzute la art. 180, 181, art. 69¹ din OUG nr. 34/2006, cu completările și modificările ulterioare, acesta va fi exclus de la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică ce face obiectul prezentei proceduri”.

În consecință, autoritatea contractantă susține că, dacă contestatoarea era nemulțumită de conținutul documentelor amintite, avea posibilitatea, conform prevederilor art. 97¹ alin. (5) din HG nr. ... de a le putea contesta în instanță potrivit Legii contenciosului administrativ nr. 544/2004 cu completările ulterioare, iar în baza unei hotărâri favorabile autoritatea contractantă ar fi emis noi acte ce ar fi anulat

documentele contestate, iar pe cale de consecință, atât la ANRMAP, cât și la contestatoare, s-ar fi aflat doar certificatele în forma „dorită” de operatorul economic.

Referitor la acuzațiile formulate de către contestatoare, cu privire la interpretarea greșită a comisiei de evaluare a asocierii asupra modalității de constituire a garanției de participare, autoritatea contractantă a arătat că garanția de participare la procedură a fost constituită pentru ... cu toate că ofertant în procedură este asocieria ... - SC ... SRL - SC ... SRL - SC ... SRL.

Pe tot parcursul Scrisorii de garanție nr. ... eliberată de ... sunt asumate situațiile în care doar ... în calitate de lider al asocierii, ar prejudicia autoritatea contractantă.

Sunt invocate prevederile art. 43¹ alin. (1) din OUG nr. 34/2006.

Importanța includerii în instrumentul de garantare a mențiunii exprese că aceasta acoperă în mod solidar, toți membrii asocierii este cu atât mai semnificativă în cazul reglementat la art. 278¹ din OUG nr. 34/2006.

În susținerea celor precizate, autoritatea contractantă a menționat Sentința Civilă nr. ...17.12.2009 a Curții de Apel ... - Secția a VIII de contencios administrativ și fiscal.

În ceea ce privește certificarea implementării standardelor ISO 9001 și 14001 în raport cu obiectul contractului, autoritatea contractantă a precizat că, în cadrul procesului - verbal de evaluare ... înregistrat cu nr. .../23.01.2014, comisia de evaluare a constatat și consemnat modul de interpretare a certificării în mod diferit a operatorilor economici. S-a constatat că unii aveau certificări pentru domeniul - lucrări de restaurare a monumentelor istorice, iar alții nu.

Firmele cu experiență în domeniul lucrărilor de reabilitare a monumentelor istorice au prezentat dovada implementării standardelor ISO 9001 și 14001 pentru „restaurare monumente istorice”, independent de Codul CAEN - pe care îl invocă ... în contestația depusă, pentru a justifica că nu deține regulile, liniile directoare și caracteristicile impuse de procedurile de lucru specifice monumentelor istorice, în baza cărora ar fi putut obține certificatul ISO 9001 și 14001 și pe domeniul respectiv.

Astfel, în temeiul art. 11 alin. 2¹ din HG nr. ... membrii comisiei de evaluare au decis adresarea către instituțiile abilitate să furnizeze informații edificatoare în acest sens.

Sunt invocate prevederile art. 2 din Legea nr. 10/1995 privind calitatea în construcții în care se specifică că denumirea de construcție cuprinde construcția „... de orice categorie și instalațiile aferente acestora indiferent de formă de proprietate sau destinație”. Astfel, rezultă că instalațiile nu pot fi separate de construcția civilă, și având în vedere obiectul procedurii este consolidarea și restaurarea unui monument istoric, certificarea ISO 9001 și 14001 trebuie să cuprindă și domeniul - restaurare monumente istorice, întrucât orice intervenție asupra acestuia (inclusiv lucrările de instalații) presupune intervenția pe un monument istoric.

Raportând această concluzie la obiectul prezentului contract, s-a confirmat faptul că, pentru executarea lucrărilor de instalații la

monumente istorice, trebuie să existe certificarea ISO pe domeniul „restaurare monumente istorice” nefiind suficientă doar certificarea pe instalații, întrucât acestea nu includ procedurile specifice pe monument istoric.

Membrii comisiei de evaluare reanalizând acordul de asociere au constatat că, în ceea ce privește implementarea standardelor ISO 9001 și 14001, situația se prezintă astfel:

- ... - ce va executa lucrări de instalații interioare și rețele exterioare inclusiv echipamentele specifice, precum și montajul rezervorului de incendiu (35,90 %) - prezintă ISO 9001 și 14001 în domeniul de activitate execuție lucrări de construcție a clădirilor rezidențiale și nerezidențiale și instalații aferente. În acest caz, cerința nu este îndeplinită în raport cu complexitatea obiectului contractului;

- SC ... SRL - va executa Lucrări de arhitectură - desfaceri și lucrări curente la monument istoric - 32.98% (Acord de asociere) - prezintă ISO 9001 și 14001 în domeniile de activitate lucrări de construcție a clădirilor rezidențiale și nerezidențiale și instalații aferente. Motivat de faptul că lucrările declarate, ce vor fi executate în cadrul contractului, sunt lucrări de arhitectură - desfaceri și lucrări curente la monument istoric - conform cerinței impuse prin fișa de date a achiziției standardele ISO 9001 și 14001 trebuie implementate și pentru lucrările de restaurare a monumentelor istorice. În consecință nici SC ... SRL ... nu îndeplinește cerința în raport cu obiectul contractului.

Ca urmare, autoritatea contractantă a solicitat clarificări asocierii, contestatoarea și-a menținut în totalitate informațiile prezentate în ofertă, în sensul în care consideră că certificatele ISO 9001 și 14001 prezentate sunt suficiente pentru îndeplinirea contractului.

Având în vedere prevederile Ordinului președintelui ANRMAP nr. 509/2011, Anexa 1, care stabilește că în cazul unei oferte comune cerințele privind situația personală trebuie îndeplinite de fiecare membru al asocierii, faptul că SC ... SRL și SC ... SRL ... au implementate sistemul de management al mediului și al calității în conformitate cu standardele ISO 9001 și 14001 pentru domeniul „lucrări de restaurare a monumentelor istorice”, nu poate absolvi asociații ... și SC ... SRL de a fi certificați ISO 9001 și 14001 pe domeniul „lucrări de restaurare a monumentelor istorice”.

Referitor la graficul fizic și valoric de execuție al lucrărilor, autoritatea contractantă a precizat că s-a solicitat prin fișa de date a achiziției la secțiunea IV.4.1 Modul de prezentare a propunerii tehnice prezentarea acestuia pe luni și categorii de lucrări, în corelare cu legislația (standarde, normative) în vigoare, cu indicarea necesarului de resurse (manoperă, utilaje de construcție, mijloace de transport) pentru fiecare activitate și lucrare.

Graficul prezentat de ... este fizic și valoric, fără indicarea necesarului de utilaje și mijloace de transport.

În aceste condiții, autoritatea contractantă a precizat că a solicitat clarificări prin adresa nr. .../14.02.2014, ofertantul răspunzând prin adresa nr. ...18.02.2014, transmițând același grafic prezentat inițial în ofertă fără a se putea identifica repartitia utilajelor de construcții și mijloacelor de

transport așa cum a fost solicitat în modul de prezentare a propunerii tehnice Secțiunea IV.4.1. din fișa de date a achiziției și, implicit, nici repartizarea acestora pe luni în funcție de momentul alocării în procesul tehnologic de execuție. Conform art. 79 alin. (1) din HG nr. ... explicațiile ofertantului au fost considerate neconcludente.

Astfel, dată fiind situația mai sus prezentată, în conformitate cu prevederile art. 36 alin. (1) lit. b) din HG nr. ... coroborat cu prevederile art. 79 alin. (1) din același act normativ, oferta a fost declarată inacceptabilă și neconformă.

Prin adresa nr. .../14.04.2014, înregistrată la CNSC cu nr. .../16.04.2014, autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere cu privire la contestația depusă de ... solicitând respingerea acesteia ca neîntemeiată și inadmisibilă având în vedere următoarele:

În ceea ce privește considerarea ofertei ... inacceptabilă, rezultat comunicat prin adresa nr. .../31.03.2014, autoritatea contractantă a precizat că, în cadrul comunicării, dintr-o eroare a rămas noțiunea de inacceptabil, oferta fiind declarată doar neconformă, fiind stipulate clar articolele din HG nr. ... care au determinat încadrarea ofertei, atât în comunicare, cât și în procesul - verbal de evaluare ... și în raportul procedurii.

Față de considerarea ofertei ... ca neconformă, autoritatea contractantă a arătat că, prin adresa nr. .../14.02.2014, a solicitat următoarele clarificări:

1. Conform clarificării nr. .../06.11.2013, publicată în SEAP, cantitatea corectă pentru art. ... este de 335,807 mp, dar s-a oferit 306,807 mp (ușă+toc+căptușeală, lemn stratificat);

2. Conform clarificării nr. ... (restaurare componente artistice), răspuns 15 publicat în SEAP, la art. ... cantitatea de mortar M100T, listă anexă (CZ0209A1), este în urma recalculării 0,418 mc, dar s-a oferit 0,076 mc;

3. Conform clarificării nr. ..., răspuns 16-21 publicate în SEAP, pentru art. ... cantitatea de mortar de ciment M100T, listă anexă (CZ0209A1) este de 1,600 mc, dar s-a oferit 0,16 mc;

4. Conform clarificării nr. ..., răspuns 16-21 publicate în SEAP, la art. ... cantitatea de mortar de ciment M100T, listă anexă (CZ0209A1) este de 2,800 mc, dar s-a oferit 0,380 mc;

5. Conform clarificării nr. ..., răspuns 16-21 publicate în SEAP, la art. ... cantitatea de mortar de ciment M100T, listă anexă (CZ0209A1), este de 1,680 mc, dar s-a oferit 0,2280 mc.

Autoritatea contractantă precizează că logica privind analiza cantităților de mortar a plecat de la următoarele premise:

Conform proiectului tehnic și al clarificărilor postate pe SEAP cantitățile corecte sunt:

-Referitor la articolele 007 CJ04A1 [1] - coloane drepte ornamentale H= 5,55 m, lat 45 cm cu bază și capitel - 4 buc;

-... - preparare mortar M100T - 0,418 mc;

-Referitor la articolele 008 CJ07C1 [1] - coloane drepte ornamentale H= 9,5 m, lat 90 cm cu bază și capitel - 4 buc;

-...- preparare mortar M100T -1,6 mc;

-Referitor la articolele [2] - coloane drepte ornamentale H= 6,85 m, lat 55 cm cu bază și capitel - 20 buc;

-...- preparare mortar M100T - 2,8 mc;

-Referitor la articolele ...[2] - coloane trapezoidale ornamentale H= 5,55 m, lat 47 cm cu bază și capitel - 12 buc;

-...- preparare mortar M100T -1,68 mc.

Acestea reprezintă lucrări complexe de realizare coloane drepte și trapezoidale, ornamentale cu bază și capitel (40 buc) având înălțimi mari ce variază de la 5,55 m până la 9,5 m și lățimi mari ce variază de la 45 cm până la 90 cm. Întregul proces tehnologic de realizare a coloanelor menționate cuprinde operațiuni de realizare a structurii coloanelor din zidărie de cărămidă, montare plasă de rabbit, aplicare tencuieli speciale și tragerea acestora la șablon, implicit aplicarea unui strat final de tencuială silicatică fină. Totodată, coloanele cuprind bază și capitel, care presupun operațiuni speciale de realizare conform specificațiilor din caietul de sarcini, cum ar fi realizare matriță și execuție efectivă a capitelului.

Analizând cele prezentate mai sus, în concordanță cu răspunsul la clarificările transmise de ... s-a constatat că operatorul nu a înțeles cerințele caietului de sarcini, listele de cantități și clarificările postate în SEAP, rezumându-se doar la a-și modifica cantitățile fără a face vreo precizare la celelalte operațiuni complexe ce implică resurse materiale și umane considerabile, în cadrul articolelor menționate mai sus și care nu se regăsesc tratate nici în cadrul ofertei, dar nici prin devizele noi prezentate.

În aceste condiții, autoritatea contractantă a precizat că operatorul economic a răspuns prin adresa nr.18.02.2014, asumându-și din punctul lui de vedere, modificările de cantități pe care le-a tratat ca pe niște abateri tehnice minore.

În urma procesului - verbal de evaluare a ofertelor ... nr. ..., definitivat în data 27.02.2014, s-a considerat necesar să se revină cu o nouă solicitare de clarificare către ofertant, prin adresa nr. ...03.03.2014, prin care l-a informat asupra riscului respingerii ofertei sale.

Cu toate acestea, prin răspunsului transmis, ofertantul și-a menținut punctul de vedere exprimat prin adresa nr. .../18.02.2014, exprimându-și totodată acceptul pentru corectarea erorilor pe care în continuare, „le consideră minore”, fără să confirme tehnic modalitatea de realizare a coloanelor și fără a face vreo precizare referitoare la celelalte operațiuni complexe ce implică resurse materiale și umane considerabile, în cadrul articolelor amintite mai sus.

Astfel, ... a recunoscut diminuarea în cadrul ofertei prezentate a anumitor cantități de materiale (art. ... cantitatea de mortar M100T ofertată fiind mai mică de 5,5 ori, la art. ... cantitatea de mortar de ciment M100T ofertată este de 10 ori mai mică, la art. ... cantitatea de mortar de ciment M100T ofertată este de 7,36 ori mai mică, la art. ...cantitatea de mortar de ciment ofertată M100T, listă anexă ... este de 7,36 ori mai mică și lipsa a 30 mp de tâmplarie din lemn stratificat), iar din calculul refăcut reiese că diferența este de 86.584,08 lei în plus față de oferta inițială fără a mai cuantifica celelalte operațiuni lipsă din cadrul articolelor menționate mai sus.

Astfel, ofertantul apreciază că prezentarea ulterioară a devizelor modificate doar în privința cantitățile de mortar, fără corelarea cu celelalte operațiuni ce le implică articolele respective, acoperă neajunsul din oferta inițială. Ori, o astfel de modificare nu este agreată de comisia de evaluare, care a prevăzut în mod expres prin clarificările menționate cantitățile care sunt absolute necesare pentru realizarea calitativă a coloanelor. Soluția tehnică este apanajul autorității contractante, așa cum rezultă explicit din prevederile art. 35 alin. (2) din OUG nr. 34/2006, lucrarea fiind descrisă în mod obiectiv, în așa manieră încât să corespundă necesității realizării obiectivului de investiții.

Astfel, având în vedere prevederile art. 34 alin. (3), art. 79 alin. (2) și (3) din HG nr. ... art. 171, art. 170 din OUG nr. 34/2006 și cele ale fișei de date a achiziției, modificările recunoscute de către ... în cadrul ofertei depuse, solicitarea de schimbare a devizelor existente în ofertă cu altele corectate doar în ceea ce privește cantitățile de mortar, atrag, fără excepție, respingerea ca neconformă a ofertei.

În ceea ce privește susținerea ofertantului de aplicare a prevederilor art. 80 alin. (2) lit. a) și alin. (3) din HG nr. ... autoritatea contractantă a arătat că nu sunt incidente prevederile respective în cazul ofertei prezentate de contestatoare, motivat de faptul că nu este vorba de o eroare matematică, ci de lipsa unor cantități, respectiv omiterea clarificării nr. 22 publicată în SEAP, iar la revizuirea ofertei și-a modificat conținutul și implicit a fost modificată oferta financiară inițială.

Prin adresa nr. .../14.04.2014, înregistrată la CNSC cu nr. 11...9/16.04.2014, autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere la contestația depusă de SC ... SA arătând că solicitările contestatoarei nu sunt susținute de normele în vigoare și că sunt nefondate, drept urmare solicită respingerea acestora ca inadmisibile și neîntemeiate.

În ceea ce privește garanția de participare la procedură, aceasta a fost constituită pentru ofertantul SC ... SA în condițiile în care ofertant la procedura este asocierea SC ... SA - SC ... SA

În cuprinsul Scrisorii de garanție nr. 1676 eliberată de SA în data de 03.12.2013 sunt asumate situațiile în care doar ofertantul SC ... SA ar prejudicia autoritatea contractantă.

Cu invocarea prevederilor art. 43¹ alin. (1) din OUG nr. 34/2006, potrivit cărora „Garanția de participare se constituie de către ofertant”, autoritatea contractantă a reluat argumentele prezentate în cazul contestației depuse de

În consecință, este considerat lipsit de relevanță instrumentul ce a fost emis pe numele liderului asocierii, atât timp cât celălalt asociat nu asigură autoritatea contractantă asupra modalității de plată din garanția de participare a sumelor prevăzute de dispozițiile legale aplicabile în cazul culpei lui.

În ceea ce privește certificarea implementării standardelor ISO 9001 și 14001 în raport cu obiectul contractului, de către SC ... SA ..., autoritatea contractantă a arătat că, în cadrul procesului - verbal de evaluare 2 înregistrat cu nr. 3429/23.01.2014, s-a constatat și a consemnat modul de interpretare a certificării în mod diferit a operatorilor economici în ceea ce privește standardele amintite. S-a constatat ca unii

aveau certificări pentru domeniul - lucrări de restaurare a monumentelor istorice și alții nu.

Astfel, în temeiul art. 11 alin. (2¹) din HG nr. ... membrii comisiei de evaluare au decis solicitarea de informații edificatoare instituțiilor abilitate în acest sens, prezentând aceleași argumente ca și în cazul contestației depuse de

Autoritatea contractantă a precizat că membrii comisiei reanalizând acordul de asociere au emis următorul raționament: SC ... SA ... - ce va executa lucrări de alimentare cu apă, canalizare pluvială, instalații utilizare gaze naturale, canalizare menajeră, instalații electroalimentare + alimentare chiller prezintă ISO 9001 și 14001 în domeniul de activitate proiectare, execuție și reparații construcții civile.

Ca urmare s-au solicitat clarificări asocierii SC ... SA - SC ... SA ... iar prin adresa nr. 3...3/06.01.2014, operatorul economic a detaliat lucrările care vor fi executate de SC ... SRL susținând că este suficientă certificarea ISO 14001 doar pentru lucrările de instalații.

Prin răspunsul transmis, comisia de evaluare a constatat că nici acest operator economic nu deține regulile, liniile directe și caracteristicile impuse de procedurile de lucru specifice monumentelor istorice, în baza cărora ar fi putut obține certificatul ISO 14001 pentru execuție lucrări de construcții și instalații pentru consolidarea și restaurarea monumentelor istorice.

Având în vedere prevederile Ordinului președintelui ANRMAP nr. 509/2011, Anexa 1, care stabilește că în cazul unei oferte comune cerințele privind situația personală trebuie îndeplinite de fiecare membru al asocierii, faptul că SC ... SA are implementat sistemul de management al mediului și al calității în conformitate cu standardele ISO 9001 și 14001 pentru domeniul „lucrări de restaurare a monumentelor istorice”, nu absolvă celălalt asociat, în speță SC ... SA ... de a fi certificat ISO 9001 și 14001 pe domeniul „lucrări de restaurare a monumentelor istorice”.

Susținerea contestatoarei referitoare la faptul că lucrările ce vor fi executate de subcontractantul SC ... SA ... (în condițiile în care este asociat) se referă doar la: „lucrările ce urmează a se executa în afara clădirii monument istoric, și împărțirea lucrărilor a fost făcută tocmai în considerarea faptului că ofertantul ce nu deține standardele ISO pentru monumentele istorice să nu pătrundă și să nu atingă în niciun fel monumentul istoric” este, în opinia autorității contractante, neadeverată.

Conform Acordului de asociere SC ... SA va executa alimentarea cu apă, canalizarea pluvială, instalațiile de utilizare gaze naturale, canalizarea menajeră, instalațiile electroalimentare + alimentare chiller.

Tratând fiecare categorie de lucrări menționate, autoritatea contractantă a reținut că:

-Pentru alimentarea cu apă + rezervor incendiu - în cadrul propunerii financiare, la pagina 244, este prezentată categoria de lucrări ... rețea apă incendiu interior + exterior - ce cuprinde lucrări de spargere cu mijloace mecanice și manuale a elementelor de construcție din beton armat, absolut necesare traversării acestora de către conducte;

-În cadrul acelu... ..., de la pagina 249 și până la pagina 254 sunt evidențiate în cadrul categoriei ... - rezervor apă incendiu - lucrări de

demolare a rezervorului de apă existent prin spargeri cu mijloace mecanice și manuale a elementelor de construcție din beton armat și lucrări de construcție a noului rezervor apă de incendiu ce presupun operațiuni de cofrare, armare, turnare beton și hidroizolare;

-Pentru Obiectul ... — Construcții + instalații - categoria de lucrări ... - instalații electroalimentare + alimentare chiller - de la pagina... și până la pagina 100 în cadrul propunerii financiare. În această categorie sunt cuprinse lucrări de spargere și desfaceri betoane de ciment pentru pozare cabluri în cantitate de 12 mc; lucrări de montaj cablu electric cu o lungime de aproximativ 1.700 m și montaj tablouri electrice - cantitate aproximativă de 32 de bucăți.

Conform planșelor nr. E1, E2, E3, E4, E5 din cadrul Proiectului Tehnic ce stă la baza obiectivului de investiții - reprezentând instalații electrice interioare, lucrările descrise mai sus sunt lucrări ce se execută în interiorul monumentului istoric.

De asemenea, și celelalte categorii de lucrări, evidențiate în cadrul acordului de asociere, privind canalizarea pluvială, canalizarea menajeră și instalația de utilizare gaze naturale presupun lucrări de spargeri cu mijloace mecanice și manuale a elementelor de construcție din beton armat, necesare racordării rețelelor exterioare cu cele interioare.

Prin adresa nr. .../25.04.2014, înregistrată la CNSC cu nr. .../28.04.2014, ca urmare a punctului de vedere al autorității contractante, cererii de intervenție și studiului dosarului cauzei, ... a prezentat „concluzii scrise”, reiterând criticile formulate împotriva actelor atacate prin contestație și solicitând respingerea excepției lipsei de interes a contestației invocată de intervenientă, precum și a cererii de intervenție.

Față de susținerile intervenientei privind „procesul tehnologic de realizare a coloanelor care presupune operațiuni complexe așa cum reiese din specificațiile caietului de sarcini”, ... susține că sunt nefondate, în condițiile în care, în caietul de sarcini și în clarificări, nu este precizat în detaliu un proces tehnologic de realizare a coloanelor care să fie avute în vedere de ofertanți la realizarea respectivelor coloane.

Tehnologia „de realizare coloane drepte și trapezoidale” pe care autoritatea contractantă o descrie în punctul său de vedere lăsând să se înțeleagă că nu ar fi ținut cont la evaluarea articolelor ..., se referă la execuția altor lucrări de decorații interioare și exterioare (blazoane, elemente decorative florare, chei de boltă decorative și alte elemente de acest tip) care necesită execuția de replici, matrițe etc.

Totodată, contestatoarea a solicitat Consiliului aplicarea prevederilor art. 278 alin. (3) din OUG nr. 34/2006.

Dosarul achiziției publice și documentele necesare soluționării cauzei au fost atașate punctului de vedere, fiind înregistrate la Consiliu cu nr. .../16.04.2014.

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

În vederea atribuirii de lucrări având ca obiect „Consolidarea și restaurarea Teatrului cod CPV 45454100-5 *Lucrări de restaurare* (Rev. 2), MUNICIPIUL ... în calitate de autoritate contractantă, a inițiat

procedura de cerere de oferte cu etapă finală de licitație electronică, prin publicarea în SEAP a invitației de participare nr. ... Din informațiile documentului amintit, s-a reținut că valoarea estimată a contractului este de 16.700.281,4 lei, fără TVA, criteriul de atribuire este „oferta cea mai avantajoasă din punct de vedere economic”, iar depunerea ofertelor a fost stabilită inițial la data de 01.11.2013, ulterior fiind decalată la data de 04.12.2013.

Ședința de deschidere a ofertelor a fost consemnată în procesul-verbal nr. ...04.12.2013, rezultatul intermediar (înainte de etapa de licitație electronică) în procesul – verbal de evaluare 5 (...06.03.2014), iar rezultatul final al evaluării în raportul procedurii nr. .../31.03.2014, ofertele prezentate de asocieria ... – SC ... SRL – SC ... SRL – SC ... SRL și de ... fiind declarate inacceptabile și neconforme, oferta asocierii SC ... SA – SC ... SA inacceptabilă, iar oferta SC ... SRL declarată câștigătoare.

Nemulțumite de rezultatul amintit, comunicat prin adresele nr. .../31.03.2014,31.03.2014 și .../31.03.2014, și ..., au depus la Consiliu prezentele contestații, solicitând anularea acestui rezultat și reevaluarea ofertelor.

În ceea ce privește cererea de intervenție formulată de SC ... SRL, văzând că are calitate și capacitate procesuală și a dovedit un interes legitim propriu în pricină prin promovarea cererii, fiind ofertantul câștigător, astfel cum rezultă din raportul procedurii nr. ...31.03.2014, în conformitate cu art. 64 Noul Cod procedură civilă, Consiliul o încuviințează în principiu, ca cerere de intervenție accesorie în interesul autorității contractante.

Referitor la excepția lipsei de interes invocată de SC ... SRL față de contestațiile și ..., Consiliul constată lipsa de temeinicie a acesteia, raportat la prevederile art. 255 alin. (1) și (2) din OUG nr. 34/2006, și având în vedere că ofertele acestora au fost respinse, astfel cum rezultă din raportul procedurii nr. 8641/31.03.2014.

Potrivit prevederilor evocate, *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-jurisdicțională, în condițiile prezentei ordonanțe de urgență. (2) În sensul prevederilor alin. (1), 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 juridice, ori ca urmare a nesoluționării în termenul legal a unei cereri privind respectiva procedură de atribuire.*

Tocmai pentru că ofertele contestatoarelor au fost respinse, acestea considerându-se vătămate ca urmare a acestui rezultat, își dovedesc interesul față de procedură.

Contrar celor susținute de intervenientă, pentru pretinse neconformități ale acestor oferte, constatate ca urmare a studiului dosarului achiziției, nu se poate constata lipsa de interes a

contestatoarelor, câtă vreme aceste motive nu au stat la baza respingerii acestor oferte, nefiind cuprinse în raportul procedurii și în comunicările cu rezultatul procedurii pentru a permite acestora să-și formuleze motivarea contestației.

Trecând la soluționarea contestației formulate de SC... împotriva primului motiv de respingere a ofertei prezentate, ca inacceptabilă și neconformă, cu incidența art. 181 din OUG nr. 34/2006, s-a reținut că, prin adresa nr. .../31.03.2014, în referire la acest motiv de respingere s-a consemnat: „În fișa de date a achiziției la Secțiunea III.2.1.1.a) Situația personală a candidatului sau ofertantului este prevăzut ... în situația în care din documentele prezentate reiese că ofertantul sau oricare dintre asociați, dacă este cazul, se află în una dintre situațiile prevăzute la art. 180, 181, 69¹ din OUG nr. 34/2006, cu completările și modificările ulterioare, acesta va fi exclus de la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică ce face obiectul prezentei proceduri. Prin adresa nr. 2109/05.02.2014 emisă de ANRMAP și înregistrată la P.M.B. cu nr. 3981/07.02.2014 ne sunt transmise documente constatatoare cu observații privind îndeplinirea obligațiilor contractuale de către operatorul ... în relațiile contractuale din ultimii 2 ani, cu: ..., ...,, ..., Primăria Municipiului ..., SC”.

Totodată, s-a reținut că, prin adresa nr. 2109/05.02.2014, emisă de ANRMAP, s-au transmis documente constatatoare, conform prevederilor art. 97¹ din HG nr. ... în referire la modalitatea de îndeplinire a obligațiilor contractuale de către ... în relațiile contractuale din ultimii 2 ani, cu:

1. ... - Document constatator nr. 18527/18.10.2012 - „întârzieri livrare produse” fiind apreciată colaborarea și comunicarea cu contractantul cu calificativul „satisfăcător”;

2. ... - Document constatator nr. ... - „nu au fost livrate toate produsele oferite” fiind apreciată colaborarea și comunicarea cu contractantul cu calificativul „satisfăcător”;

3. ... - Document constatator nr. ... din 08.11.2012 - nu a fost respectată clauza privind punerea în funcțiune a produselor;

4. Universitatea ... - Document constatator nr. .../13.11.2012 - contractul nu a fost îndeplinit în mod corespunzător nefiind respectate „termenele contractuale de livrare produse/prestare servicii/executare lucrări din culpă - da - nu au fost livrate echipamentele în conformitate cu cerințele tehnice impuse în caietul de sarcini și oferta depusă”;

5. Universitatea ... - Document constatator nr. ...19.09.2012 - contractul nu a fost îndeplinit în mod corespunzător nefiind respectate „termenele contractuale de livrare produse/prestare servicii/executare lucrări din culpă - da - livrare cu 6 zile întârziere”;

6. Administrația ... - Document constatator nr. .../27.06.2012 - Contract reziliat - „Colaborarea și comunicarea cu contractantul au fost deficitare”, „toate celelalte clauze contractuale nu au fost îndeplinite în mod corespunzător de către contractant, ce a condus la solicitarea de penalități de către beneficiar”;

7. Primăria Municipiului ... - certificat constatator nr. .../25.09.2012 - Nu și-a îndeplinit obligațiile în sensul că „nu a predat documentațiile solicitate prin tema de proiectare”;

8. SC ... SA ... - Document constatator nr. ...22.11.2012 - „s-au aplicat penalități de întârziere în cuantum de ... lei conform contract”. Nerespectarea termenelor contractuale de livrare a produselor din culpa furnizorului.

Potrivit prevederilor art. 181 din OUG nr. 34/2006, *Autoritatea contractantă are dreptul de a exclude dintr-o procedură pentru atribuirea contractului de achiziție publică orice ofertant/candidat care se află în oricare dintre următoarele situații: a) a intrat în faliment ca urmare a hotărârii pronunțate de judecătorul-sindic; ... c) nu și-a îndeplinit obligațiile de plată a impozitelor, taxelor și contribuțiilor de asigurări sociale către bugetele componente ale bugetului general consolidat, în conformitate cu prevederile legale în vigoare în România sau în țara în care este stabilit; c¹) în ultimii 2 ani nu și-a îndeplinit sau și-a îndeplinit în mod defectuos obligațiile contractuale, din motive imputabile ofertantului în cauză, fapt care a produs sau este de natură să producă grave prejudicii beneficiarilor acestuia; d) a fost condamnat, în ultimii trei ani, prin hotărârea definitivă a unei instanțe judecătorești, pentru o faptă care a adus atingere eticii profesionale sau pentru comiterea unei greșeli în materie profesională; e) prezintă informații false sau nu prezintă informațiile solicitate de către autoritatea contractantă, în scopul demonstrării îndeplinirii criteriilor de calificare și selecție.*

Faptul că, pentru ofertantul ... s-au emis documentele constatatoare, mai sus indicate, conform prevederilor art. 97¹ din HG nr. ... atrage incidența prevederilor art. 181 lit. c¹) din ordonanța de urgență și, implicit, dreptul autorității contractante de a exclude oferta din procedură.

Astfel, faptul că autoritatea contractantă a reținut existența documentelor constatatoare amintite ca dovadă pentru aplicarea sancțiunii respingerii ofertei prezentate de contestatoare nu poate fi considerat eronat, critica formulată în privința acestui aspect fiind considerată nefondată.

În ceea ce privește cel de-al doilea motiv de respingere a ofertei prezentate de asocierea ... – SC ... SRL – SC ... SRL – SC ... SRL, în referire la faptul că Scrisoarea de garanție de participare la procedură nr. 00888-02-0019656 eliberată de ... a fost constituită pe numele ... Consiliul constată lipsa de temeinicie a criticii formulate sub acest aspect.

Din analiza documentelor prezentate de asocierea ... – SC ... SRL – SC ... SRL – SC ... SRL, se constată că, astfel cum a reținut autoritatea contractantă, Scrisoarea de garanție de participare nr. ... a fost constituită pe numele ... în calitate de lider al asocierii.

Potrivit prevederilor art. 43¹ din OUG nr. 34/2006, *Garanția de participare se constituie de către ofertant în scopul de a proteja autoritatea contractantă față de riscul unui eventual comportament necorespunzător al acestuia pe întreaga perioadă derulată până la încheierea contractului.*

Totodată, în conformitate cu art. 3 lit. p) din OUG nr. 34/2006, ofertant este orice operator economic care a depus ofertă în termenul de depunere a ofertelor indicat în anunțul/invitația de participare.

În condițiile în care a depus oferta asocierea ... – SC ... SRL – SC ... SRL – SC ... SRL, scrisoarea de garanție de participare trebuia constituită pe numele acesteia și nu a liderului de asociere.

Contrar celor susținute de contestatoare, pentru faptul că, prin acordul de asociere, părțile răspund în mod solidar de îndeplinirea contractului prin liderul de asociere (...) care este responsabil în numele asocierii, nu poate atrage concluzia că scrisoarea de garanție bancară a fost corect constituită.

Câtă vreme pe lângă condițiile de valoare și perioadă de valabilitate exista obligația constituirii scrisorii de garanție de participare pe numele ofertantului care a depus oferta, în acest caz asocierea ... – SC ... SRL – SC ... SRL – SC ... SRL, contestatoarea trebuia să se conformeze acesteia.

În conformitate cu prevederile art. 87 alin. (1) din HG nr. ... *Autoritatea contractantă are dreptul de a reține garanția pentru participare, ofertantul pierzând astfel suma constituită, atunci când acesta din urmă se află în oricare dintre următoarele situații: a) își retrage oferta în perioada de valabilitate a acesteia; b) oferta sa fiind stabilită câștigătoare, nu constituie garanția de bună execuție în perioada de valabilitate a ofertei și, oricum, nu mai târziu de 15 zile de la semnarea contractului; c) oferta sa fiind stabilită câștigătoare, refuză să semneze contractul de achiziție publică/acordul-cadru în perioada de valabilitate a ofertei.*

Ori, în condițiile în care garanția de participare nu se constituie pe numele ofertantului care a prezentat oferta, în acest caz asociere, aceasta nu își poate atinge scopul pentru care a fost constituită, de protecție a autorității contractante, pentru un comportament necorespunzător al oricăruia dintre membrii asocierii, aceasta neputând reține garanția aflată în discuție.

În același sens s-a pronunțat și Curtea de Apel ..., Secția a VIII-a de contencios administrativ și fiscal, în sentința civilă nr. 4461/17.12.2009, în care a reținut că *„retragerea unui membru al asocierii, cu consecința modificării ofertei tehnice/financiare prezentată de asocierea de operatori economici, creează riscul pentru autoritatea contractantă de a nu-și putea executa scrisoarea de garanție conform dispozițiilor legale, în ipoteza în care din conținutul scrisorii de garanție nu rezultă că oferta a fost prezentată în asociere”.*

Referitor la cel de-al treilea motiv de respingere a ofertei asocierii ... – SC ... SRL – SC ... SRL – SC ... SRL, privind lipsa certificării care atestă implementarea standardelor ISO 9001 și 14001 în raport cu obiectul contractului (monument istoric) atât pentru ... care va executa instalații interioare și rețele exterioare inclusiv echipamentele specifice precum și montajul rezervorului de incendiu, cât și pentru SC ... SRL care va executa lucrări de arhitectură – desfaceri și lucrări curente la monument istoric, Consiliul constată temeinicia criticii formulate în acest sens.

În conformitate cu fișa de date a achiziției, pct. III.2.3.b) „Standarde de asigurare a calității și de protecție a mediului”, s-a solicitat dovada îndeplinirii a două cerințe: „Cerința 1 Informații privind

standardele de asigurare a calității. Operatorii economici trebuie să dovedească implementarea și certificarea unui sistem de management al calității în conformitate cu standardul SR EN ISO 9001 sau echivalent. Prezentarea Certificatului SR EN ISO 9001 sau echivalent pentru domeniul de activitate al contractului ...; Cerința 2 Informații privind Standarde de protecția mediului. Operatorii economici trebuie să dovedească implementarea și certificarea unui sistem de management de mediu conform SR EN ISO 14001 sau echivalent. Prezentarea Certificatului SR EN ISO 14001 sau echivalent pentru domeniul de activitate al contractului ...". La modalitatea de îndeplinire, în cazul ambelor cerințe s-a precizat: „... c) Pentru situațiile în care se depun oferte în asociere, cerința ... trebuie îndeplinită de fiecare membru al asocierii pentru partea din contract pe care o realizează”.

Din cuprinsul documentelor de calificare prezentate de asocieria ...

- SC ... SRL – SC ... SRL – SC ... SRL, s-a reținut existența următoarelor:

- Acord de asociere nr. ...18.10.2013, potrivit căruia, repartizarea fizică, valorică și procentuală a contractului de achiziție publică preluată de fiecare asociat este: 1. ... – 35,90%, reprezentând instalații interioare și rețele exterioare inclusiv echipamentele specifice, precum și montajul rezervorului de incendiu; 2. SC ... SRL – 32,98%, reprezentând lucrări de arhitectură – desfaceri și lucrări curente; 3. SC ... SRL – 23,39%, reprezentând structură (lucrări de consolidare), lucrări exterioare de construcții, precum și reabilitare sală spectacole și restaurare componente artistice – patinaj; 4. SC ... SRL – 7,73%, reprezentând reabilitare sală spectacole și restaurarea componentelor artistice – parțial;

- Certificat SRAC ISO 9001:2008 emis pentru ... pentru următoarele activități: proiectare, fabricare, montaj, reparare și întreținere echipamente electrice, produse electronice, instalații de automatizare și măsură, soft și sisteme informatice de proces aferente. Fabricarea și comercializarea calculatoarelor și echipamentelor periferice. Comercializarea și mentenanța echipamentelor pentru contorizarea fluidelor și a altor echipamente utilizate în sistemele și rețelele de fluide. Activități de testări și analize tehnice. Proiectare și execuție de linii electrice aeriene sau subterane, cu tensiuni nominale de 0,4 kV – 20 kV și posturi de transformare cu tensiunea nominală superioară de cel mult 20 kV. Încercări de echipamente și instalații electrice de joasă și medie tensiune;

- Certificat SRAC ISO 14001:2005 (ISO 14001:2004) emis pentru ... pentru următoarele activități: proiectare, fabricare, montaj, reparare și întreținere echipamente electrice, produse electronice, instalații de automatizare și măsură, soft și sisteme informatice de proces aferente. Fabricarea și comercializarea calculatoarelor și echipamentelor periferice. Comercializarea și mentenanța echipamentelor pentru contorizarea fluidelor și a altor echipamente utilizate în sistemele și rețelele de fluide. Activități de testări și analize tehnice. Proiectare și execuție de linii electrice aeriene sau subterane, cu tensiuni nominale de 0,4 kV – 20 kV și posturi de transformare cu tensiunea nominală superioară de cel mult

20 kV. Încercări de echipamente și instalații electrice de joasă și medie tensiune;

- Certificat ... SR EN ISO 9001:2008 emis pentru SC ... SRL pentru următoarele activități: fabricarea de construcții metalice și părți componente ale structurilor metalice; lucrări de construcții a clădirilor rezidențiale și nerezidențiale; lucrări de construcții a proiectelor utilitare pentru fluide; lucrări de construcții a proiectelor utilitare pentru electricitate și telecomunicații; lucrări de instalații electrice; lucrări de instalații sanitare, de încălzire și de aer condiționat; lucrări de ipsoserie; lucrări de pardosire și placare a pereților; lucrări de vopsire, zugrăveli și montare geamuri; lucrări de învelitori, șarpante și terase la construcții; întreținerea și repararea autovehiculelor;

- Certificat ... SR EN ISO 14001:2005 emis pentru SC ... SRL pentru următoarele activități: fabricarea de construcții metalice și părți componente ale structurilor metalice; lucrări de construcții a clădirilor rezidențiale și nerezidențiale; lucrări de construcții a proiectelor utilitare pentru fluide; lucrări de construcții a proiectelor utilitare pentru electricitate și telecomunicații; lucrări de instalații electrice; lucrări de instalații sanitare, de încălzire și de aer condiționat; lucrări de ipsoserie; lucrări de pardosire și placare a pereților; lucrări de vopsire, zugrăveli și montare geamuri; lucrări de învelitori, șarpante și terase la construcții; întreținerea și repararea autovehiculelor;

- Certificat ... EN ISO 9001:2008 emis pentru SC ... SRL pentru următoarele activități: lucrări de construcții a clădirilor rezidențiale și nerezidențiale; execuție și reparații instalații (electrice, termice, sanitare și de gaz metan) precum și rețele termice, de gaz metan, apă și canalizare; execuție confecții metalice; lucrări de drumuri și poduri; lucrări de construcții hidrotehnice și îmbunătățiri funciare; lucrări tehnico-edilitare; lucrări de construcții aeroportuare inclusiv reparații și întreținere sisteme rutiere aeroportuare; lucrări de construcții pentru protecția mediului; lucrări de restaurare a monumentelor istorice;

- Certificat ...SR EN ISO 14001:2005 emis pentru SC ... SRL pentru următoarele activități: lucrări de construcții a clădirilor rezidențiale și nerezidențiale; execuție și reparații instalații (electrice, termice, sanitare și de gaz metan) precum și rețele termice, de gaz metan, apă și canalizare; execuție confecții metalice; lucrări de drumuri și poduri; lucrări de construcții hidrotehnice și îmbunătățiri funciare; lucrări tehnico-edilitare; lucrări de construcții aeroportuare inclusiv reparații și întreținere sisteme rutiere aeroportuare; lucrări de construcții pentru protecția mediului; lucrări de restaurare a monumentelor istorice;

- Certificat ... SR EN ISO 9001:2008 emis pentru SC ... SRL pentru următoarele activități: lucrări de construcții a clădirilor rezidențiale și nerezidențiale; gestionarea monumentelor, clădirilor istorice și a altor obiective de interes turistic (restaurări monumente istorice); întreținerea și repararea autovehiculelor; comerț cu amănuntul de piese și accesorii pentru autovehicule; planuri și proiecte, arhitectură și inginerie pentru clădiri, supravegherea activităților în construcții;

- Certificat ... SR EN ISO 14001:2005 emis pentru SC ... SRL pentru următoarele activități: lucrări de construcții a clădirilor rezidențiale și

nerezidențiale; gestionarea monumentelor, clădirilor istorice și a altor obiective de interes turistic (restaurări monumente istorice); întreținerea și repararea autovehiculelor; comerț cu amănuntul de piese și accesorii pentru autovehicule; planuri și proiecte, arhitectură și inginerie pentru clădiri, supravegherea activităților în construcții.

În referire la cerințele analizate, prin adresa nr. 3472/03.02.2014, autoritatea contractantă a solicitat asocierii prezentarea documentelor pentru îndeplinirea cerințelor respective, având în vedere prevederile art. 2 din Legea nr. 10/1995 privind calitatea în construcții, care definește construcția [*Prevederile prezentei legi se aplică construcțiilor de orice categorie și instalațiilor aferente acestora – indiferent de forma de proprietate sau destinație – denumite în continuare construcții, precum și lucrărilor de modernizare, modificare, transformare, consolidare și reparații ale acestora ...*].

Acestei solicitări, ofertantul i-a răspuns prin adresa nr. ...05.02.2014, indicând paginile din ofertă unde au fost prezentate documentele pentru îndeplinirea cerințelor în discuție: 126-129 (...), 65-66 (SC ... SRL), 197-198 (SC ... SRL) și 72-74 (SC ... SRL).

Din verificarea documentelor aflate la paginile indicate de ofertant se constată că acestea coincid cu cele reținute în cele de mai sus, pentru îndeplinirea cerințelor referitoare la certificarea ISO 9001 și ISO 14001.

Având în vedere cerințele de calificare privind certificarea conform ISO 9001 și 14001, în forma în care au fost impuse prin fișa de date a achiziției, Consiliul consideră că respingerea acestei oferte pentru lipsa certificării care atestă implementarea standardelor ISO 9001 și 14001 în raport cu obiectul contractului (monument istoric) atât pentru ... cât și pentru SC ... SRL, este eronată.

Fiind solicitată dovada implementării și certificării unui sistem de management al calității în conformitate cu standardul SR EN ISO 9001 sau echivalent, precum și dovada implementării și certificării unui sistem de management de mediu conform SR EN ISO 14001 sau echivalent, pentru domeniul de activitate al contractului, fără nicio referire la lucrări corespunzătoare unui monument istoric, autoritatea contractantă nu putea primi de la ofertanți astfel de certificări.

În cazul în care dorea ca certificările amintite să facă referire la lucrări executate la monumente istorice, trebuia să facă precizări explicite în acest sens.

Prin urmare, fiind prezentate certificările conform ISO 9001 și 14001 de către fiecare membru al asocierii pentru partea de contract pe care urmează a o realiza, conform cerinței impuse în acest sens prin documentația de atribuire, potrivit celor reținute în paginile de mai sus, nu exista motiv de respingere a ofertei din acest punct de vedere.

Cu toate că în caietul de sarcini s-a indicat că, în cauză, lucrările care se vor efectua vizează un monument istoric, prin fișa de date, pentru certificările ISO 9001 și 14001 nu s-a făcut nicio referire la această categorie de lucrări (monumente istorice), fiind ușor de presupus că pentru această procedură, autoritatea contractantă acceptă certificări ISO 9001 și 14001 pentru lucrări efectuate pe clădiri care nu sunt monumente

istorice, motiv pentru care certificările respective au fost prezentate în consecință.

În ceea ce privește cel de-al patrulea motiv de respingere a ofertei asocierii ... – SC ... SRL – SC ... SRL – SC ... SRL, privind lipsa graficului de execuție în forma în care a fost solicitată prin fișa de date a achiziției, Consiliul constată lipsa de temeinicie a criticii.

În aprecierea sa, Consiliul a avut în vedere faptul că, la pct. IV.4.1) „Modul de prezentare a propunerii tehnice”, s-a precizat: „Oferta tehnică va conține: 1. Graficul fizic și valoric de execuție al lucrărilor pe luni și categorii de lucrări, în corelare cu legislația (standarde, normative) în vigoare, cu indicarea necesarului de resurse (manoperă, utilaje de construcție, mijloace de transport) pentru fiecare activitate și lucrare”.

În cadrul propunerii tehnice, contestatoarea a prezentat „Graficul fizic și valoric de execuție al lucrărilor”, în care a evidențiat durata de realizare, pe luni, a principalelor categorii de lucrări care se vor realiza în cadrul contractului care se va atribui.

Având în vedere informațiile prezentate, prin adresa nr. ...14.02.2014, autoritatea contractantă a solicitat ofertantului prezentarea graficului fizic și valoric de execuție al lucrărilor pe luni și categorii de lucrări, în corelare cu legislația (standarde, normative) în vigoare, cu indicarea necesarului de resurse (manoperă, utilaje de construcție, mijloace de transport) pentru fiecare activitate și lucrare.

Acestei solicitări, contestatoarea i-a răspuns prin adresa nr. ...18.02.2014, prezentând același grafic care a fost depus în cadrul ofertei.

Se constată că ofertantul nu a evidențiat, în cadrul graficului amintit necesarul de resurse (manoperă, utilaje de construcție, mijloace de transport) pentru fiecare activitate și lucrare, astfel cum i s-a solicitat.

În fapt și contestatoarea a recunoscut, prin contestație, faptul că necesarul de utilaje de construcții și mijloace de transport a fost indicat de fiecare asociat în cadrul Formularului 13 „Declarație privind utilajele, instalațiile, echipamentele tehnice de care dispune operatorul economic pentru îndeplinirea corespunzătoare a contractului”.

Pentru faptul susținut de contestatoare că la întocmirea graficului de execuție a corelat informațiile din propunerea financiară (Formularele F3 – liste de cantități de lucrări, Formularele F4 – liste de echipamente cu montaj inclusiv dotări, extrasele de resurse – manoperă, utilaje și transport), cât și în documentele de calificare (Formularul 13), nu se poate constata că documentul prezentat (graficul fizic și valoric) corespunde celui solicitat prin documentația de atribuire, potrivit celor mai sus reținute.

Prin urmare, pentru că nu a prezentat graficul de execuție astfel cum i s-a solicitat prin fișa de date a achiziției, cu indicarea în cadrul acestuia a resurselor necesare (manoperă, utilaje de construcție, mijloace de transport) pentru fiecare activitate și lucrare indicate, Consiliul consideră că respingerea ofertei prezentate de contestatoare, și din acest punct de vedere este corectă.

Cu toate că între motivele de respingere reținute în adresa de comunicare a rezultatului procedurii au existat și unele eronate, precum

cel de-al treilea motiv privind certificarea conform ISO 9001 și 14001 pentru lucrări executate pe monument istoric, constatând că există motive de inacceptabilitate și neconformitate corect reținute (privind existența documentelor constatatoare, prezentarea scrisorii de garanție de participare, respectiv graficul de execuție), Consiliul nu va dispune o măsură de remediere, considerând că finalitatea rezultatului evaluării acestei oferte nu poate fi modificată.

Față de cele constatate, în temeiul art. 278 alin. (5) și (6) din OUG nr. 34/2006, Consiliul respinge ca nefondată contestația formulată de ... în contradictoriu cu Municipiul ...

Trecând la soluționarea contestației formulate de ... împotriva rezultatului procedurii prin care oferta sa a fost respinsă ca inacceptabilă și neconformă, astfel cum rezultă din cuprinsul adresei nr. 8646/31.03.2014, Consiliul constată temeinicia criticilor formulate în acest sens.

În aprecierea acestei finalități, s-au avut în vedere motivele de respingere a ofertei ... indicate în adresa nr. .../31.03.2014: „Oferta dumneavoastră a fost considerată inacceptabilă și neconformă potrivit prevederilor art. 36 alin. (2) lit. a) coroborate cu prevederile art. 79 alin. (2) și (3) din HG nr. ... cu modificările și completările ulterioare pentru aprobarea normelor de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractelor de achiziție publică din O.U.G. nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, deoarece :

- prin adresa nr. ...18.02.2014, modificați cantitatea cf. tablou tâmplărie lemn stratificat din devizul Arhitectură lucrări curente-lucrari si implicit oferta financiara, exprimandu-va acceptul pentru corectarea erorii tehnice cu o diferența de valoare de ... lei;

- Modificați conținutul ofertei tehnice prin devizul prezentat la răspunsurile de clarificări nr. .../18.02.2014 referitor la art. ... cantitatea de mortar M100T , listă anexă (...) (necesarul este în urma recalculării 0,418 mc , iar dumneavoastra ofertati 0,076 mc.);

- Prin devizul atașat la răspunsurile de clarificări nr. .../18.02.2014 ati modificat conținutul ofertei tehnice si financiare pentru art. ... cantitatea de mortar de ciment M100T, listă anexă (CZ0209A1) (necesarul este de 1,600 mc iar dumneavoastra ofertati 0,16 mc.);

- Prin devizul atașat la răspunsurile de clarificări nr. .../18.02.2014 ati modificat conținutul ofertei tehnice si financiare pentru art. 009 CJ04A1 cantitatea de mortar de ciment M100T, listă anexă (CZ0209A1) (necesarul este de 2,800 mc , iar d-voastra. ofertati 0,380 mc.);

- Prin devizul atașat la răspunsurile de clarificări nr. .../18.02.2014 ati modificat conținutul ofertei tehnice si financiare pentru art. 010 CJ04A1 cantitatea de mortar de ciment M100T, listă anexă (CZ0209A1) (necesarul este de 1,680 mc, iar d-voastra ati ofertat doar 0,2280 mc);

- Potrivit răspunsului transmis nr..../06.03.2014, va exprimați acceptul pentru corectarea erorilor pe care "le considerați minore" și recunoașteți diminuarea în cadrul ofertei prezentate a anumitor cantități

de materiale (în speșă la art. 007 004A1 cantitatea de mortar M100T ofertată este mai mică de 5,5 ori, la art. 008 G07C1 cantitatea de mortar de ciment M100T ofertată este de 10 ori mai mică, la la art. 009 CJ04A1 cantitatea de mortar de ciment M100T ofertată este 7,36 ori mai mică, la art. 010 CJ04A1 cantitatea de mortar de ciment M100T, listă anexă (CZ0209A1) ofertată este de 7,36 ori mai mică ...), iar din calcul refăcut reiese ca diferența este de ... lei în plus față de oferta inițială.

Comisia de evaluare a apreciat:

➤ Conform art. 34 alin. 3 din HG nr. ... oferta depusă de ofertant trebuia să corespundă caietului de sarcini.

➤ Conform art. 79 alin. (2) din HG ... oferta este neconformă dacă își modifică prin răspunsurile care le trimite, conținutul propunerii tehnice

➤ Conform art. 79 alin. (3) din HG ... oferta este neconformă dacă își modifică prin răspunsurile care le trimite, conținutul propunerii financiare

➤ Conform art. 171 din OUG nr. 34/2006 oferta are un caracter obligatoriu, din punctul de vedere al conținutului pe toată perioada de valabilitate stabilită de autoritatea contractantă;

➤ Conform art. 170 din OUG nr. 34/2006 ofertantul are obligația de a elabora oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire;

➤ În fișa de date a achiziției la cap IV.4.1.) Modul de prezentare a propunerii tehnice este specificat foarte clar: *în cazul în care Oferta depusă nu conține Propunerea tehnică, sau propunerea tehnică nu respectă cerințele Caietului de sarcini oferta respectivă va fi considerată neconformă.*

➤ În Fișa de date a achiziției la cap. IV.4.2.) Modul de prezentare a propunerii financiare este menționat: *oferta are un caracter ferm și obligatoriu pe toata durata de valabilitate ...".*

Totodată, s-a avut în vedere că, prin adresa nr. .../14.02.2014, autoritatea contractantă a solicitat ofertantului clarificarea faptului că, față de cantitățile de lucrări publicate în SEAP, în ofertă s-au indicat alte cantități:

1. Conform clarificării nr. ...06.11.2013 publicată în SEAP, cantitatea corectă pentru art. ... este de 335,807 mp, dar s-a ofertat 306,807 mp (ușă+toc+căptușeală, lemn stratificat);

2. Conform clarificării nr. ... (restaurare componente artistice), răspuns 15 publicat în SEAP, la art. ... cantitatea de mortar M100T, listă anexă (CZ0209A1), este în urma recalculării 0,418 mc, dar s-a ofertat 0,076 mc;

3. Conform clarificării nr...., răspuns 16-21 publicate în SEAP, pentru art. ... cantitatea de mortar de ciment M100T, listă anexă (CZ0209A1) este de 1,600 mc, dar s-a ofertat 0,16 mc;

4. Conform clarificării nr. .., răspuns 16-21 publicate în SEAP, la art. ... cantitatea de mortar de ciment M100T, listă anexă (CZ0209A1) este de 2,800 mc, dar s-a ofertat 0,380 mc;

5. Conform clarificării nr. ..., răspuns 16-21 publicate în SEAP, la art. ... cantitatea de mortar de ciment M100T, listă anexă (CZ0209A1), este de 1,680 mc, dar s-a ofertat 0,2280 mc.

Față de solicitarea amintită, prin adresa nr. .../18.02.2014, ofertantul a acceptat existența diferențelor de cantități, exprimându-și acceptul pentru corectarea erorii tehnice minore, în cazul celor 6 neconcordanțe constatate. Pentru exemplificare, față de prima dintre neconcordanțe ofertantul a prezentat următorul răspuns: „Conform clarificării nr. ../06.11.2013 publicată în SEAP, la care face referire și adresa nr. ...14.02.2014, cantitatea de tâmplărie din lemn Arhitectură lucrări curente – eligibilitate este de 719,165 mp. De asemenea, din tablou tâmplărie rezultă o cantitate de tâmplărie din lemn 719,165 mp dar care are în componență și tâmplărie de 29 mp din Arhitectură lucrări comune. La elaborarea ofertei s-a creat o confuzie cu privire la cantitățile de tâmplărie din lemn Arhitectură lucrări curente – eligibile și Arhitectură lucrări comune, fapt ce a dus la apariția erorii tehnice minore constatate de comisia de evaluare. În această situație, **ne exprimăm acceptul pentru corectarea erorii tehnice minore** și atașăm la prezenta devizul Arhitectură lucrări curente cu cantitatea de tâmplărie de lemn corectă pentru art. ..., respectiv de 335,807 mp, conform clarificării nr. ../06.11.2013. Corectarea erorii tehnice minore constatate de comisia de evaluare, în speță, cantitatea corectă pentru art. ... va fi de 335,807 mp, în loc de 306,807 mp, cum s-a oferta inițial, a dus la modificarea valorii inițiale ofertei noastre inițiale de la ... lei pentru devizul Arhitectură lucrări curente la ...,... lei cu o diferență de ... lei reprezentând un procent de 0,56% față de valoarea totală a ofertei. Apreciem că clarificările/corectările de mai sus nu modifică aspectele substanțiale și nu sunt de natură a afecta conformitatea ofertei ... subscrisa asumându-ne valorile modificate, situație în care devin incidente dispozițiile art. 80, coroborate cu art. 79 alin. (2) și (3) din HG nr. ... având în vedere că modificarea indusă de această corectare și acceptată de noi nu conduce la modificarea clasamentului ofertanților participanți la procedura de atribuire, având rolul doar de clarificare/confirmare și nefiind susceptibilă de a produce un avantaj incorect în raport cu ceilalți participanți”. Odată cu răspunsul transmis, ofertantul a prezentat Formularele F1, F2 și F3 Deviz ofertă „Arhitectură lucrări curente”, precum și „Restaurare componente artistice”, corectate pentru articolele amintite.

Ca urmare a răspunsului transmis de ofertant, prin adresa nr. ...03.03.2014, autoritatea contractantă a revenit cu o nouă solicitare de clarificare: „în urma analizei răspunsului dumneavoastră nr. .../18.02.2013 ... comisia de evaluare vă solicită ... să vă exprimați punctul de vedere cu privire la menținerea modificărilor pe care le-ați prezentat în adresa respectivă, în condițiile în care aceste modificări intră sub incidența prevederilor art. 36 alin. (2) lit. a) și art. 79 alin. (2) și (3) din HG nr. ...”.

Față de solicitarea amintită, prin adresa nr. .../05.03.2014, ofertantul a prezentat următorul răspuns: «Urmare adresei dumneavoastră nr. ... din 03.03.2014, înregistrată la ... sub nr. ... din 03.03.2014, prin care ne solicitați să ne exprimăm punctul de vedere „cu privire la menținerea modificărilor”, față de cele menționate deja prin adresa ... nr. .../18.02.2014 înregistrată la Registratura Municipiului ... cu nr. 18.02.2014, formulam următorul răspuns la solicitare:

Ne menținem punctul de vedere exprimat prin adresa nr. .../18.02.2014 și **ne exprimăm acceptul pentru corectarea erorilor tehnice minore** constatate de Comisia de evaluare astfel cum am detaliat în răspunsurile pe care le-am transmis pentru cele 6 (șase) solicitări adresate de dumneavoastră prin adresa nr. ... din 14.02.2014.

Având în vedere numărul mare de clarificari în cadrul procedurii de atribuire/modificări de cantități în devize, precum și volumul mare de documentație pe care a trebuit să-l prelucrăm s-au produs niște erori tehnice minore asupra cărora am acceptat și acceptăm corectarea astfel cum am menționat și prin adresa nr. ... din 18.02.2014.

Corectarea acestor erori tehnice minore nu modifică aspecte substanțiale și nu este de natură să afecteze conformitatea ofertei ... **subscrise asumându-ne cantitatea astfel modificată**, situație în care devin incidente dispozițiile art. 80, coroborate cu art. 79 din HG nr. ... având în vedere că modificarea indusă de această corectare, și acceptată de noi, nu conduce la modificarea clasamentului ofertanților participanți la procedura de atribuire, având rolul doar de clarificare/confirmare.

Din calculele refăcute urmare a corectărilor acceptate prin adresa nr. ... din 18.02.2014 a rezultat o valoare de ... lei valoare care nu cuprinde diverse și neprevăzute, față de valoarea inițial ofertată de ... lei, valoare care nu cuprinde diverse și neprevăzute, diferența fiind de ... lei, aceasta reprezentând o creștere nesemnificativă a valorii, mai exact, cu numai 0,578%, creștere care nu modifică și nu creează un avantaj incorect în raport cu ceilalți ofertanți.

Contrar celor afirmate de dumneavoastră prin adresa nr. ... din 03.03.2014, apreciem că nu sunt incidente prevederile art. 36 alin. 2 lit. a din HG nr.

Răspunsurile la solicitări formulate de ... prin adresa nr. .../18.02.2014 nu modifică aspecte substanțiale și nu sunt de natură a afecta conformitatea ofertei ... în cauză fiind incidente prevederile art. 79 și 80 din HG nr. ... din perspectiva faptului că aceste modificări reprezintă corectări ale unor erori tehnice minore, iar modificarea de preț de doar 0,578%, creșterea este nesemnificativă, nu modifică și nu conduce la crearea unui avantaj incorect în raport cu ceilalți ofertanți.

Cu privire la faptul că o ofertă nu poate fi declarată neconformă în cazul în care se constată anumite erori/abateri tehnice minore care pot duce la o creștere nesemnificativă a prețului s-au pronunțat constant instanțele de judecată, dar și Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor.

Cu titlu de exemplu amintim Decizia CNSC nr. din data de 02.08.2013 dar și Decizia Curții de Apel nr./07.03.2012 pronunțată de Secția a II-a Civilă, de Contencios Administrativ și Fiscal și Decizia nr. .../16.02.2010 a Curții de Apel Secția Comercială.

Astfel s-a statuat:

„Abaterea tehnică minoră reprezintă acea neconcordanță de mică însemnătate față de cerințele caietului de sarcini dat de autoritate, respectiv care nu afectează substanțial conținutul caietului de sarcini impus de autoritate ... Abaterea tehnică minoră ... operează cu neconcordanțe minore, oarecum firești în elaborarea oricărei oferte în

care sunt implicate sute de articole de lucrări ... Nu este nici legală și nici normală respingerea ofertei pentru omisiuni minore, ușor de remediat ...”

- Decizia CNSC nr. din data de 02.08.2013

„Dispozițiile citate ale art. 79 alin. 3 trebuie interpretate în sensul în care voința legiuitorului a fost de a sancționa doar acele modificări de oferte care ating limita responsabilă a substanțialului. Această voință a legiuitorului este confirmată de art. 79 alin. 2 și art. 80 alin. 1 și 2, în care legiuitorul admite faptul că ofertele pot conține erori, ce pot fi corectate chiar de către autoritatea contractantă. Dacă legiuitorul ar fi vrut să elimine orice ofertă care conține erori, textele legale menționate nu-și mai găseau locul în hotărârea Guvernului evocată” - Decizia Curții de Apel nr. .../07.03.2012.

S-a statuat de asemenea că o creștere de preț cu doar 0,43% din valoarea ofertată (deci asemănătoare cu creșterea de 0,578% în cazul de față) este insignifiantă și nu alterează clasamentul ofertelor.

„Reprezintă o atitudine total abuzivă declararea unei oferte ca neconformă pentru anumite aspecte evident minore raportat la complexitatea de ansamblu a ofertei și la multitudinea de date pretinse de aceasta” - Decizia nr. .../16.02.2010 a Curții de Apel Secția Comercială.

În aceeași ordine de idei subliniem faptul că toate lucrările ce fac obiectul procedurii de achiziție publică *licitație deschisă* aplicată pentru atribuirea contractului *Consolidarea și restaurarea Teatrului ...* ... anunț de participare SEAP nr. ... vor fi executate de ... conform ofertei, cu menținerea fermă a prețului ofertat, cu respectarea tuturor cerințelor impuse în caietul de sarcini și documentația de atribuire, conform ofertei, supuse aprobării consultantului/inginerului».

În aceste condiții, cu incidența prevederilor art. 79 alin. (2) lit. b) și (3) din HG nr. ... [*În cazul în care ofertantul modifică prin răspunsurile pe care le prezintă conținutul propunerii tehnice, oferta sa va fi considerată neconformă. Modificări ale propunerii tehnice se acceptă în măsura în care acestea: a) pot fi încadrate în categoria viciilor de formă sau erorilor aritmetice; sau b) reprezintă corectări ale unor abateri tehnice minore, iar o eventuală modificare a prețului, indusă de aceste corectări, nu ar fi condus la modificarea clasamentului ofertanților participanți la procedura de atribuire; prevederile art. 79 alin. (3) rămân aplicabile. (3) În cazul în care ofertantul modifică prin răspunsurile pe care le prezintă conținutul propunerii financiare, oferta sa va fi considerată neconformă, cu excepția situației prevăzute la art. 80 alin. (2)], Consiliul constată că respingerea ofertei prezentate de ... este eronată.*

Atâta timp cât ofertantul a acceptat prin adresele de clarificare transmise existența unor neconcordanțe, față de cantitățile de lucrări, astfel cum au fost corectate prin adrese de clarificare publicate în SEAP, a cuantificat aceste neconcordanțe, evidențiind totodată faptul că, prin eventuala modificare a prețului, indusă de aceste corectări, nu s-ar modifica clasamentul ofertanților, autoritatea contractantă ar fi trebuit să aibă în vedere posibilitatea încadrării celor 5 neconcordanțe constatate în categoria abaterilor tehnice minore.

Un astfel de demers ar fi fost posibil cu atât mai mult cu cât, prin adresa de răspuns nr. .../05.03.2014, ofertantul a exprimat explicit menținerea fermă a prețului oferat.

În ceea ce privește susținerea autorității contractante cu privire la faptul că, în concordanță cu răspunsul la clarificările transmise de ... s-a constatat că operatorul nu a înțeles cerințele caietului de sarcini, listele de cantități și clarificările postate în SEAP, rezumându-se doar la a-și modifica cantitățile fără a face vreo precizare la celelalte operațiuni complexe ce implică resurse materiale și umane considerabile, în cadrul articolelor menționate mai sus și care nu se regăsesc tratate nici în cadrul ofertei, dar nici prin devizele noi prezentate, Consiliul constată că aceste elemente nu au fost reținute în procesul - verbal de evaluare 5 în cazul ofertei ... în raportul procedurii (nefiind însușite de comisia de evaluare) și nici în comunicarea rezultatului procedurii pentru a permite contestatoarei să formuleze motivarea contestației în consecință.

Pe de altă parte, se admite că oferta ... a fost în mod eronat respinsă ca inacceptabilă, analiza efectuată de autoritatea contractantă, prin comisia de evaluare, fiind doar pentru verificarea conformității acesteia, fapt recunoscut de altfel prin punctul de vedere față de contestație.

Față de cele constatate, în temeiul art. 278 alin. (2) și (4) din OUG nr. 34/2006, Consiliul admite, în parte contestația ... în contradictoriu cu Municipiul ... și anulează procesul-verbal... (.../06.03.2014), precum și raportul procedurii nr. .../31.03.2014, în partea care privește oferta contestatoarei și oferta declarată câștigătoare, precum și comunicările cu rezultatul procedurii transmise contestatoarei și ofertantului câștigător. Obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei ... la întocmirea unui nou proces-verbal de evaluare a ofertelor, la reluarea etapei de licitație electronică și la stabilirea ofertantului câștigător în termen de 15 zile de la data primirii prezentei, cu întocmirea unui nou raport al procedurii. Comunicările se vor transmite cu respectarea termenului legal operatorilor economici implicați.

Capătul de cerere privind suspendarea procedurii din contestația ... a fost respins prin decizia nr. ...

Trecând la soluționarea contestației formulate de SC ... SA, împotriva rezultatului procedurii prin care oferta sa a fost respinsă ca inacceptabilă, astfel cum rezultă din cuprinsul adresei nr. 8642/31.03.2014, Consiliul constată temeinica în parte a criticilor formulate în acest sens.

În aprecierea sa, Consiliul a avut în vedere faptul că motivele de respingere a ofertei prezentate de asocieria SC ... SA – SA ... SA, astfel cum rezultă din cuprinsul adresei nr. 8642/31.03.2014, privesc două aspecte: 1. în ceea ce privește Scrisoarea de garanție de participare la procedură nr. 1676 din 03.12.2013 eliberată de ...- ..., aceasta a fost constituită pentru ofertantul SC ... SA în condițiile în care ofertant la procedură este Asocieria ... – SC ... SA ...; 2. lipsa certificării care să ateste implementarea standardelor ISO 9001 și 14001 în raport cu obiectul contractului (monument istoric) pentru SC ... SA

Din analiza documentelor prezentate de asocierea contestatoare, Consiliul constată că aceasta a prezentat Scrisoarea de garanție de participare la procedură nr. ... din 03.12.2013 eliberată de ..., pe numele ofertantului SC ... SA.

În condițiile în care oferta a fost prezentată de asocierea ... – SC ... SA ... cu incidența prevederilor art. 3 lit. p) și 43¹ din OUG nr. 34/2006, scrisoarea de garanție de participare trebuia constituită pe numele acesteia și nu a liderului de asociere, cele constatate cu ocazia soluționării contestației formulate de ... sub acest aspect fiind valabile și pentru acest caz.

Sub aspectul certificării care atestă implementarea standardelor ISO 9001 și 14001, din documentele ca calificare prezentate de asocierea ... – SC ... SA ... se constată existența următoarelor certificate:

- Certificat ... ISO 9001:2008 emis pentru SC ... SA, pentru următoarele activități: execuție lucrări de construcții și reparații la clădiri rezidențiale și nerezidențiale; lucrări de construcții drumuri, alei, trotuare, amenajare/reamenajare spații verzi, autostrăzi; lucrări de construcții a proiectelor utilitare pentru fluide și electricitate; lucrări de construcții hidrotehnice; execuție lucrări de instalații pentru construcții: sanitare, termice, electrice, alimentări cu apă și canalizare, ventilație, climatizare, curenți slabi; activități de arhitectură și inginerie, activități de proiectare, consultanță tehnică aferentă; lucrări de construcție, restaurare și conservare a muzeelor, monumentelor, clădiri istorice și a altor obiective de interes turistic; restaurare picturi de lemn, murale și restaurare piatră, sculptură;

- Certificat ... ISO 14001:2005 (ISO 14001:2004) emis pentru SC ... SA, pentru următoarele activități: execuție lucrări de construcții și reparații la clădiri rezidențiale și nerezidențiale; lucrări de construcții drumuri, alei, trotuare, amenajare/reamenajare spații verzi, autostrăzi; lucrări de construcții a proiectelor utilitare pentru fluide și electricitate; lucrări de construcții hidrotehnice; execuție lucrări de instalații pentru construcții: sanitare, termice, electrice, alimentări cu apă și canalizare, ventilație, climatizare, curenți slabi; activități de arhitectură și inginerie, activități de proiectare, consultanță tehnică aferentă; lucrări de construcție, restaurare și conservare a muzeelor, monumentelor, clădiri istorice și a altor obiective de interes turistic; restaurare picturi de lemn, murale și restaurare piatră, sculptură;

- Certificat ... ISO 9001:2008 emis pentru SC ... SA, pentru următoarele activități: proiectare, execuție și reparații construcții civile, industriale, instalații aferente construcțiilor (electrice, încălzire – inclusiv panouri solare, sanitare, climatizare, ventilație), rețele electrice de 0,4-20 Kv, rețele termice, apă, canalizare, gaz (proiectarea stațiilor de comprimare, a conductelor, a racordurilor și a stațiilor de reglare-măsurare aferente sistemelor de transport al gazelor naturale, precum și a instalațiilor de utilizare a gazelor naturale având regimul de presiune de lucru mai mare de 6 bari, execuția stațiilor de comprimare și a conductelor aferente sistemelor de transport a gazelor naturale, execuția racordărilor și stațiilor de reglare-măsurare aferente sistemelor de transport a gazelor naturale cu regimul de presiune de lucru mai mare de

6 bari); proiectarea sistemelor de distribuție a gazelor naturale tip ...; execuția sistemelor de distribuție a gazelor naturale tip ...; proiectarea instalațiilor de utilizare a gazelor naturale având regimul de presiune de lucru mai mare de 6 bari, tip PDI; execuție, verificare și revizie instalații de utilizare a gazelor naturale având regimul de presiune de lucru mai mare de 6 bari, tip EDI;

- Certificat ... ISO 14001:2005 (ISO 14001:2004) emis pentru SC ... SA, pentru următoarele activități: proiectare, execuție și reparații construcții civile, industriale, instalații aferente construcțiilor (electrice, încălzire – inclusiv panouri solare, sanitare, climatizare, ventilație), rețele electrice de 0,4-20 Kv, rețele termice, apă, canalizare, gaz (proiectarea stațiilor de comprimare, a conductelor, a racordurilor și a stațiilor de reglare-măsurare aferente sistemelor de transport al gazelor naturale, precum și a instalațiilor de utilizare a gazelor naturale având regimul de presiune de lucru mai mare de 6 bari, execuția stațiilor de comprimare și a conductelor aferente sistemelor de transport a gazelor naturale, execuția racordărilor și stațiilor de reglare-măsurare aferente sistemelor de transport a gazelor naturale cu regimul de presiune de lucru mai mare de 6 bari); proiectarea sistemelor de distribuție a gazelor naturale tip ...; execuția sistemelor de distribuție a gazelor naturale tip ...; proiectarea instalațiilor de utilizare a gazelor naturale având regimul de presiune de lucru mai mare de 6 bari, tip PDI; execuție, verificare și revizie instalații de utilizare a gazelor naturale având regimul de presiune de lucru mai mare de 6 bari, tip

Totodată, din „Declarația privind lista asociațiilor și a subcontractorilor și partea/părțile din contract care sunt îndeplinite de aceștia”, s-a reținut că asociatul SC ... SA urmează a executa în cadrul contractului lucrări de alimentare cu apă (+ rezervor incendiu), canalizare pluvială – dren, instalații utilizare gaze naturale, canalizare menajeră și lucrări de instalații electroalimentare + alimentare chiller.

Față de modul de îndeplinire a acestor cerințe, prin adresa nr. 3470/03.02.2014, autoritatea contractantă a solicitat ofertantului clarificări.

Prin adresa de răspuns nr..../06.02.2014, ofertantul a indicat că SC ... SRL va realiza în cadrul contractului lucrări de instalații și canalizare pentru care a prezentat certificări conform SR EN ISO 9001 și SR EN ISO 14001.

În condițiile în care membrii asocierii SC ... SA – SA ... SA au prezentat dovada certificării conform ISO 9001 și 14001 pentru partea de contract pe care o vor realiza, conform cerinței impuse prin documentația de atribuire, oferta a fost eronat respinsă din acest punct de vedere, cele constatate cu ocazia soluționării contestației formulate de ... sub acest aspect fiind valabile și pentru acest caz.

Cu toate că între motivele de respingere reținute în adresa de comunicare a rezultatului procedurii în mod eronat s-a reținut motivul privind certificarea ISO 9001 și 14001 pentru lucrări pe monumente istorice, precum în cazul contestației formulate de ... constatându-se că în mod corect s-a reținut motivul de respingere privind prezentarea scrisorii de garanție de participare, și în acest caz, nu se va dispune o

măsură de remediere considerându-se că finalitatea rezultatului evaluării și a acestei oferte nu poate fi modificată.

Față de cele constatate, în temeiul art. 278 alin. (5) din OUG nr. 34/2006, Consiliul respinge ca nefondată contestația formulată de SC ... SA, în contradictoriu cu Municipiul ...

În condițiile celor constatate, contestația ... fiind admisă în parte, iar contestațiile formulate de ... și de SC ... SA respinse ca nefondate, Consiliul va admite, în parte cererea de intervenție formulată de SC ... SRL,

În ceea ce privește cererea intervenientei privind plata onorariului avocațial, având în vedere complexitatea contractului care se va atribui, documentele întocmite de intervenientă, Consiliul diminuează proporțional valoarea sumei solicitate și obligă contestatoarele ... și SC ... SA (ale căror contestații au fost respinse) la plata, în solidar, a sumei de ... lei.

În ceea ce privește criticile aduse de intervenientă ofertelor prezentate de contestatoare, suplimentar celor reținute de autoritatea contractantă, nu vor fi analizate, fiind inadmisibile pe calea intervenției. Ofertanții declarați câștigători și care urmăresc să își prezeve acest status printr-o intervenție în procesul care se poartă în fața Consiliului nu au la îndemână decât calea intervenției accesorii, în favoarea și pentru întărirea argumentelor autorității contractante (sprijinirea poziției autorității contractante este de esența intervenției accesorii în favoarea acesteia). Acești ofertanți urmăresc să combată cu argumente proprii, adiționale celor găsite de autoritățile contractante, criticile supuse analizei Consiliului, sens în care calea corectă este intervenția accesorie în favoarea respectivelor autorități. Ofertanții desemnați câștigători nu pot veni cu elemente suplimentare celor criticate și reținute de autoritatea contractantă în favoarea căreia este făcută intervenția.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

...

MEMBRU COMPLET,