



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

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

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

DECIZIE
Nr. .../.../...
Data: ...

Prin contestația nr. ... din ..., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ... din ..., depusă de ... cu sediul în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ..., CUI ..., împotriva procedurii de atribuire organizată de către ..., prin primărie, cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de cerere de oferte, aplicată prin utilizarea parțială a mijloacelor electronice, respectiv cu etapă finală de licitație electronică, organizată în vederea atribuirii contractului de lucrări având ca obiect „Amenajare piste de biciclete în ...”, s-a solicitat admiterea contestației și:

- în principal, anularea procedurii de atribuire, întrucât cerințele minime de calificare cuprinse în fișa de date a achiziției încalcă prevederile art. 179 alin. (1) și (2) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, și prevederile art. 7 și 8 din H.G. nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare;

- în subsidiar, modificarea cap. III.2.3.a) „Capacitatea tehnică și/sau profesională” din fișa de date a achiziției publice, în sensul eliminării cerinței potrivit căreia ofertantul trebuie să facă dovada că deține în proprietate/leasing/chirie/angajament minim 1 PC portabil care să permită intervenția în teren la softul automatului de semaforizare;

- în subsidiar, modificarea fișierului „Lista cu personalul propus pentru îndeplinirea contractului” din caietul de sarcini, în sensul eliminării cerinței potrivit căreia ofertantul trebuie să facă dovada că dispune de resursele umane necesare îndeplinirii contractului: „- 1

electronist/programator ADC (Atestat Dirijare Circulație) cu experiența specifică în domeniul instalării și programării echipamentelor/documente justificative care atestă ca a absolvit cursuri de calificare pentru operarea acestui tip de echipamente, CV”.

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

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

DECIDE:

În baza art. 278 alin. (5) 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 motivare, respinge ca nefondată contestația depusă de ...

În baza art. 278 alin. (6) din ordonanța de urgență, dispune continuarea procedurii de achiziție publică.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (3) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, aprobată prin Legea nr. 337/2006.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare potrivit art. 281 alin. (1) din ordonanța de urgență.

MOTIVARE:

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

Prin contestația depusă, ..., în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura de cerere de oferte, aplicată prin utilizarea parțială a mijloacelor electronice, respectiv cu etapă finală de licitație electronică, organizată de către autoritatea contractantă ... în vederea atribuirii contractului de lucrări având ca obiect „Amenajare piste de biciclete în ...”, inițiată prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a invitației de participare nr. ... din 23.04.2014, a solicitat admiterea contestației și:

- în principal, anularea procedurii de atribuire, întrucât cerințele minime de calificare cuprinse în fișa de date a achiziției încalcă prevederile art. 179 alin. (1) și (2) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, și prevederile art. 7 și 8 din H.G. nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare;

- în subsidiar, modificarea cap. III.2.3.a) „Capacitatea tehnică și/sau profesională” din fișa de date a achiziției publice, în sensul eliminării cerinței potrivit căreia ofertantul trebuie să facă dovada că deține în proprietate/leasing/chirie/angajament minim 1 PC portabil care să permită intervenția în teren la softul automatului de semaforizare;

- în subsidiar, modificarea fișierului „Lista cu personalul propus pentru îndeplinirea contractului” din caietul de sarcini, în sensul eliminării cerinței potrivit căreia ofertantul trebuie să facă dovada că dispune de resursele umane necesare îndeplinirii contractului: „- 1 *electronist/programator ADC (Atestat Dirijare Circulație) cu experiența specifică în domeniul instalării și programării echipamentelor/documente justificative care atestă ca a absolvit cursuri de calificare pentru operarea acestui tip de echipamente, CV*”.

Prin adresa nr. 7627/.../... din 30.04.2014, Consiliul a înștiințat autoritatea contractantă despre depunerea contestației de către ... la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor și, totodată, despre obligația acesteia de a transmite, în maxim 3 zile lucrătoare de la data expirării perioadei de așteptare dinaintea încheierii contractului, copia dosarului achiziției publice, punctul de vedere cu privire la contestație, copia clarificărilor solicitate cu privire la documentația de atribuire și răspunsurile date, precum și orice documente considerate edificatoare în cauza supusă soluționării.

... a transmis, prin fax, punctul său de vedere cu privire la contestație, cu nr. 27050 din 30.04.2014, înregistrat la Consiliu cu nr. 14030 din 06.05.2014. Documentele solicitate au fost transmise și înregistrate la Consiliu cu nr. 14304 din 08.05.2014.

În motivarea contestației sale, ... susține că cerințele solicitate la cap. III.2.3.a) „Capacitatea tehnică și/sau profesională” din fișa de date a achiziției, potrivit căreia ofertantul trebuie să demonstreze că deține minim 1 PC portabil care să permită intervenția în teren la softul automatului de semaforizare, și în fișierul „Lista cu personalul propus pentru îndeplinirea contractului” din caietului de sarcini, potrivit căreia ofertantul trebuie să facă dovada că dispune de resursele umane necesare îndeplinirii contractului: „- 1 *electronist/programator ADC (Atestat Dirijare Circulație) cu experiența specifică în domeniul instalării și programării echipamentelor/documente justificative care atestă ca a absolvit cursuri de calificare pentru operarea acestui tip de echipamente, CV*”, sunt excesive, disproporționate și nu prezintă relevanță în raport cu natura contractului care urmează a fi atribuit, încălcând prevederile art. 179 alin. (1) și (2) din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare și art. 8 alin. (1) din H.G. nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Contestatoarea consideră că solicitarea din caietul de sarcini este excesivă, deoarece ofertantul trebuie să demonstreze faptul că, pe lângă specialistul la care se face referire, 1 electronist/programator ADC, va mai dispune de următorul personal de specialitate: 1 șef de șantier - inginer constructor, 1 electrician atestat ANRE și 1 responsabil cu calitatea, fiind o echipă formată numai din specialiști pentru execuția lucrărilor ce urmează a fi executate.

În susținere, contestatoarea evocă decizia Curții de Apel București nr. 2762 din 11.12.2008, menționând că stabilirea cerințelor de calificare este atributul exclusiv al autorităților contractante, pe principiul asumării răspunderii, conform dispozițiilor art. 176, art. 183, art. 184 și art. 187 din O.U.G. nr. 34/2006, scopul organizării unei proceduri de atribuire fiind de a asigura accesul a cât mai multor operatori economici la procedură, în concordanță cu principiul eficienței utilizării fondurilor publice, prin promovarea concurenței reale între agenții economici. Astfel, criteriile de calificare incluse în fișa de date a achiziției nu trebuie să fie de natură să restricționeze accesul operatorilor economici, acordând șanse egale acestora de a fi desemnați câștigători, în acest sens, autoritatea contractantă are obligația respectării prevederilor legislației, în special dispozițiile art. 178 și art. 179 din O.U.G. nr. 34/2006 și art. 7 și art. 8 din H.G. nr. 925/2006.

În opinia contestatoarei, nivelul cerințelor minime solicitate prin documentația de atribuire, inclusiv cerințele de personal, precum și documentele care probează îndeplinirea unor astfel de cerințe, trebuie să se limiteze numai la cele strict necesare pentru a se asigura îndeplinirea optimă a contractului respectiv, luând în considerare exigentele specifice impuse de valoarea, natura și complexitatea acestuia.

Având în vedere cele prezentate, contestatoarea consideră că cerințele referite se impun a fi eliminate, întrucât acestea încalcă și prevederile art. 2 alin. (1) lit. a) din O.U.G. nr. 34/2006, , cu modificările și completările ulterioare, care reglementează principiul promovării concurenței între operatorii economici.

În punctul său de vedere asupra contestației depusă de ..., autoritatea contractantă solicită respingerea acesteia ca nefondată și continuarea procedurii de atribuire, din următoarele motive:

1. În speță, nu se justifică solicitarea de anulare a procedurii de atribuire, întrucât nu s-a produs o încălcare a prevederilor art. 179 din O.U.G. nr. 34/2006 și art. 7 și 8 din H.G. nr. 925/2006, deoarece:

Cerința de calificare privitoare la deținerea sub o formă sau alta a unui PC portabil care să facă posibilă intervenția în teren la soft-urile automatelor de parcare, precum și cerința de calificare privitoare la

resursele umane necesare îndeplinirii contractului, respectiv, specialistul atestat ADC (Atestat Dirijare Circulație), are legătură cu obiectul contractului ce urmează să fie atribuit, întrucât acesta se referă la execuția unor piste de biciclete care urmează să fie dotate cu semafoare de dirijare a circulației (conform caietului de sarcini).

De asemenea, cerințele de calificare stabilite cu ocazia desfășurării acestei proceduri de atribuire respectă principul proporționalității stabilit de O.U.G. nr. 34/2006, întrucât s-au stabilit cu stricta respectare a prevederilor art. 9 din H.G. nr. 925/2006.

2. Referitor la solicitările de modificare a cerințelor de calificare în sensul eliminării cerințelor contestate, autoritatea contractantă precizează că:

- PC-ul portabil a fost solicitat pentru a se putea interveni la softul automatului de semaforizare pentru a modifica corespunzător timpii de semaforizare odată cu montarea de corpuri suplimentare de semaforizare. Cerință nu este restrictivă, fiind justificată de faptul că rețeaua de semafoare existentă în ... va fi suplimentată cu încă 220 de semafoare și controlere noi, inclusiv pe arterele principale de circulație, astfel că acestea vor trebui corelate cu cele existente, fără a perturba funcționarea acestora, astfel încât să se asigure circulația în siguranță atât pentru conducătorii auto, cât și (în special) pentru bicicliști.

- electronistul/programatorul ADC (Atestat Dirijare Circulație) cu experiență specifică în domeniul instalării și programării echipamentelor și a documentelor justificative care atestă că a absolvit cursuri de calificare pentru operarea acestui tip de echipamente și CV, a fost solicitat datorită faptului că adaptarea softului de dirijare a circulației instalat în acest moment în municipiu, nu poate fi făcută decât de către personal calificat pentru această operațiune. Această solicitare are o legătură directă cu obiectul contractului datorită faptului că ofertantul câștigător va trebui să execute atât lucrări de montare corpuri noi de semaforizare (pentru bicicliști) cât și să reprogrameze softul de dirijare a circulației instalat în automatele de dirijare a circulației existente, prin alocarea timpilor de verde/roșu pentru bicicliști.

Ultimul document, înregistrat la Consiliu cu nr. 14304 din 08.05.2014, a fost documentația necesară soluționării cauzei, transmisă de către autoritatea contractantă.

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

Procedura de cerere de oferte, aplicată prin utilizarea parțială a mijloacelor electronice, respectiv cu etapă finală de licitație electronică, a fost inițiată de ..., în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului de lucrări având ca

obiect „Amenajare piste de biciclete în ...”, prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a invitației de participare nr. ... din 23.04.2014. Potrivit acesteia, criteriul de atribuire aplicat a fost „prețul cel mai scăzut”, valoarea estimată a contractului este de 21.827.810 lei, fără TVA, data limită de depunere a ofertelor este stabilită pentru 12.05.2014, ora 08:30, iar deschiderea acestora este programată pentru aceeași dată, ora 09:00. Documentația de atribuire a fost postată în SEAP odată cu invitația de participare.

Împotriva documentației de atribuire elaborată de autoritatea contractantă, ... formulează contestație pentru motivele arătate anterior și solicită admiterea contestației și:

- în principal, anularea procedurii de atribuire, întrucât cerințele minime de calificare cuprinse în fișa de date a achiziției încalcă prevederile art. 179 alin. (1) și (2) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, și prevederile art. 7 și 8 din H.G. nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare;

- în subsidiar, modificarea cap. III.2.3.a) „Capacitatea tehnică și/sau profesională” din fișa de date a achiziției publice, în sensul eliminării cerinței potrivit căreia ofertantul trebuie să facă dovada că deține în proprietate/leasing/chirie/angajament minim 1 PC portabil care să permită intervenția în teren la softul automatului de semaforizare;

- în subsidiar, modificarea fișierului „Lista cu personalul propus pentru îndeplinirea contractului” din caietul de sarcini, în sensul eliminării cerinței potrivit căreia ofertantul trebuie să facă dovada că dispune de resursele umane necesare îndeplinirii contractului: „- 1 *electronist/programator ADC (Atestat Dirijare Circulație) cu experiența specifică în domeniul instalării și programării echipamentelor/documente justificative care atestă ca a absolvit cursuri de calificare pentru operarea acestui tip de echipamente, CV*”.

Prin fișa de date a achiziției, parte a documentației de atribuire elaborată de autoritatea contractantă în vederea derulării procedurii de achiziției publice în cauză, secțiunea III - „Informații juridice, economice, financiare și tehnice”, capitolul III.2) - „Condiții de participare”, punctul III.2.3.a) - „Capacitatea tehnică și/sau profesională”, s-a solicitat și îndeplinirea următoarelor cerințe de calificare:

„Personalul cheie - Declarație privind efectivele medii anuale ale personalului angajat și al cadrelor de conducere, din ultimii 3 ani. Ofertantul va face dovada existenței unor relații de tip angajat-angajator sau de prestări servicii sau de colaborare cu următorul personal sau al cărui angajament de participare a fost obținut. Se va completa "lista cu personal propus pentru îndeplinire contract", valabilă la data limită de depunere a ofertelor.

[...]

Echipe și dotări: Ofertantul va face dovada că deține în proprietate/leasing/chirie/angajament minim următoarele echipamente și dotări:

[...]

- 1 PC portabil care să permită intervenția în teren la softul automatului de semaforizare”.

În caietul de sarcini, prin formularul „Lista cu personalul propus pentru îndeplinirea contractului”, se solicită:

„Ofertantul trebuie să facă dovada că dispune de resursele umane necesare îndeplinirii contractului:

- 1 șef de șantier - inginer constructor; diplomă studii, CV

- 1 electrician atestat ANRE (Autoritatea Națională de Reglementare în Domeniul Energiei)/ copie atestat ANRE, CV

- 1 responsabil cu calitatea/ decizie de numire pe poziția de «responsabil calitate» din partea ofertantului, CV;

- 1 electronist/programator ADC (Atestat Dirijare Circulație) cu experiența specifică în domeniul instalării și programării echipamentelor/documente justificative care atestă ca a absolvit cursuri de calificare pentru operarea acestui tip de echipamente, CV”.

Consiliul reține că în speță sunt aplicabile următoarele dispoziții legale:

- art. 188 alin. (3) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare: „În cazul aplicării unei proceduri pentru atribuirea unui contract de lucrări, în scopul verificării capacității tehnice și/sau profesionale a ofertanților/candidaților, autoritatea contractantă are dreptul de a le solicita acestora, în funcție de specificul, de volumul și de complexitatea lucrărilor ce urmează să fie executate și numai în măsura în care aceste informații sunt relevante pentru îndeplinirea contractului, următoarele: [...]

b) informații referitoare la personalul/organismul tehnic de specialitate de care dispune sau al cărui angajament de participare a fost obținut de către candidat/ofertant, în special pentru asigurarea controlului calității;

c) informații referitoare la studiile, pregătirea profesională și calificarea personalului de conducere, precum și ale persoanelor responsabile pentru execuția lucrărilor;

d) o declarație referitoare la efectivele medii anuale ale personalului angajat și al cadrelor de conducere în ultimii 3 ani; [...]

f) o declarație referitoare la utilajele, instalațiile, echipamentele tehnice de care poate dispune operatorul economic pentru îndeplinirea corespunzătoare a contractului de lucrări.”

- art. 7 din H.G. nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare: „Criteriile de calificare și selecție, astfel cum sunt

prevăzute la art. 176 din ordonanța de urgență, au ca scop demonstrarea potențialului tehnic, financiar și organizatoric al fiecărui operator economic participant la procedură, potențial care trebuie să reflecte posibilitatea concretă a acestuia de a îndeplini contractul și de a rezolva eventualele dificultăți legate de îndeplinirea acestuia, în cazul în care oferta sa va fi declarată câștigătoare.”

- art. 8 din hotărârea de Guvern: „(1) Autoritatea contractantă nu are dreptul de a restricționa participarea la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică prin introducerea unor cerințe minime de calificare, care:

a) nu prezintă relevanță în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează să fie atribuit;

b) sunt disproporționate în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează să fie atribuit.

(2) Atunci când impune cerințe minime de calificare referitoare la situația economică și financiară ori la capacitatea tehnică și/sau profesională, astfel cum este prevăzut la art. 178 alin. (1) din ordonanța de urgență, autoritatea contractantă trebuie să fie în măsură să motiveze aceste cerințe, elaborând în acest sens o notă justificativă care se atașează la dosarul achiziției.”

Văzând textele de lege menționate, Consiliul stabilește că impunerea îndeplinirii unei cerințe de calificare vizând dotarea tehnică a ofertantului și deținerea de personal specializat se circumscrie posibilităților acordate de legiuitor autorității contractante în sensul verificării capacitații operatorului economic ofertant de a îndeplini contractul de achiziție publică în parametrii cantitativi și calitativi doriți. Astfel, deținerea de echipamente și personal demonstrează, alături de alți parametri, potențialul tehnic și organizatoric al fiecărui operator economic participant la procedură, potențial care reflecta posibilitatea concretă a acestuia de a îndeplini contractul și de a rezolva eventualele dificultăți legate de îndeplinirea acestuia, în cazul în care oferta sa va fi declarată câștigătoare.

Consiliul reține că autoritatea contractantă a depus la dosarul cauzei nota justificativă nr. 25733 din 23.04.2014 în care, referitor la argumentarea solicitării deținerii unui PC portabil care să permită intervenția în teren la softul automatului de semaforizare, se menționează că acesta este necesar pentru a verifica și reprograma softul existent și instalat pe automatele existente. Solicitarea deținerii unui electronist/programator ADC (Atestat Dirijare Circulație) cu experiență specifică în domeniul instalării și programării echipamentelor este legată de utilizarea PC-ului portabil amintit.

Data fiind activitatea contractului vizând verificarea și reprogramarea softului existent și instalat pe automatele existente, Consiliul reține că solicitarea deținerii PC-ului portabil și a persoanei

care să îl manipuleze prezintă relevanță și nu este disproporționată în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează să fie atribuit.

Cât privește solicitarea contestatoarei de anulare a procedurii de achiziție publică, în cauză nu rezultă motive de fapt și de drept pentru care Consiliul să decidă în acest sens.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 278 alin. (5) 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, Consiliul urmează să respingă ca nefondată contestația depusă de ...

În baza art. 278 alin. (6) din ordonanța de urgență, Consiliul va dispune continuarea procedurii de achiziție publică.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

Redactată în 4 (patru) exemplare, conține 9 (nouă) pagini.