



Discuții asupra unei spețe CNSC care a pus următoarele probleme:

Complicații create de modificarea Documentației de Atribuire.

Valoarea juridică a Graficelor de execuție.

Anularea procedurii

Mihai Ionescu-Balea, Sarbu Partners



Introducere. Prezentarea speței

- Contract de achiziție publică de lucrări de construcții - obiect: restaurarea unui monument istoric din București;
- 3 ofertanți;
- AC modifică Documentația de Atribuire în timpul perioadei de ofertare:

*„Achizitorul s-a autosesizat cu privire la existența unei **erori materiale în documentația tehnică**, respectiv Formularul 4 **Lista cu cantitățile de utilaje și echipamente tehnologice, inclusiv dotări**, transmisă prin intermediul SEAP. În acest sens se va proceda la reîncărcarea Formularului 4, modificare constând în faptul că **în prezenta procedură operatorii economici NU vor oferta dotările**. Drept urmare, la ofertare, veți lua în considerare F4 transmis prin intermediul prezentei clarificări.”*

- Totuși, în urma modificării, în Proiectul Tehnic și Caietul de Sarcini au rămas în continuare prevăzute dotările.

Consecința modificării DA

- **Ca urmare a modificării:**

- Toți ofertanții au prevăzut dotările în Graficul tehnic de execuție, așa cum cereau PT și Caietul de Sarcini;
- 2 ofertanți le-au prevăzut și în Propunerea Financiară, în timp ce 1 ofertant nu le-a cotate în Propunerea Financiară.

- **Decizia AC:**

- Toate cele 3 oferte tehnice au fost considerate admisibile;
- Doar Propunerea Financiară a operatorului care NU a inclus dotările în PF a fost considerată admisibilă;
- Au fost respinse ca NECONFORME ofertele celor 2 care au inclus dotările în PF:

„Oferta nu respectă prevederile documentației de atribuire în sensul în care operatorul economic a ofertat dotările, iar acestea NU fac parte din documentația de atribuire, fiind suplimentare față de cele cuprinse în Formularul F4. Întrucât oferta nu respectă în totalitate: listele de cantități de lucrări și specificațiile tehnice prevăzute de proiectant, cantitatea de lucrări (prin diminuare, mărire sau neofertare), este respinsă ca NECONFORMĂ”.



Contestația la CNSC

- **Argumentele contestatorului:**

1. Toți ofertanții au oferit dotările în Propunerea Tehnică => toate ofertele trebuiau respinse
2. Graficul tehnic de execuție (Gantt) obligă ofertantul să execute lucrările
3. Necorelarea între PT și PF a fost cauzată de AC

- **Solicitările contestatorului:**

1. În principal, anularea deciziei de declarare ca neconformă a Propunerii Financiare
2. În subsidiar, anularea procedurii

Decizia CNSC – Anularea procedurii

- **CNSC a decis anularea procedurii de atribuire (admiterea capătului subsidiar de contestație):**
 - 1. Anunțul de modificare al AC trebuia interpretat în sensul că niciun ofertant nu trebuia să oferteze DOTĂRILE, nici în PT, nici în PF;**
 - 2. Și ofertantul declarat câștigător a inclus dotările, deoarece le-a inclus în Graficul tehnic de execuție;**
 - 3. Soluția legală era anularea procedurii de atribuire, în temeiul art. 212 alin. 1 lit. a) din Legea nr. 98/2016:**

(1) Autoritatea contractantă are obligația de a anula procedura de atribuire a contractului de achiziție publică/acordului-cadru în următoarele cazuri:

a) dacă nu a fost depusă nicio ofertă/solicitare de participare sau dacă nu a fost depusă nicio ofertă admisibilă;

Valoarea juridică a Graficului de execuție

- **CNSC a statuat că Graficul tehnic de execuție (Gantt) leagă ofertantul să execute activitățile cuprinse în el:**

“Analizând în întregime oferta depusă de asocierea, Consiliul constată că și acest ofertant a introdus capitolul DOTĂRI în GRAFICUL FIZIC PE LUNI ȘI FACE DE EXECUȚIE (...) motiv pentru care costurile cu dotările ar fi trebuit să se regăsească și în oferta financiară a acestui ofertant.”

- **Interpretare confirmată și de Notificarea ANAP din 10.10.2018:**

„În ceea ce privește cerințele de conformitate, ofertele care nu respectă cerințele minime ale autorităților contractante vor fi considerate neconforme. Se recomandă ca aceste cerințe să se limiteze la următoarele aspecte:

1. a) **Graficul Gantt prezentat de ofertant demonstrează că acesta finalizează contractul** cu respectarea termenului limită impus de autoritatea contractantă (adică în perioada de construcție maximă stabilit);
2. b) **Graficul Gantt prezentat de ofertant demonstrează că acesta finalizează „etapele/secțiunile” aferente lucrărilor în timp** (adică în perioada de construcție maximă pentru etapa respectivă);”

Recomandări de bună practică

- **Pentru Autorități Contractante:**

- mai multă grijă la elaborarea DA;
- informare mai clară a ofertanților cu privire la modificări;
- analiză atentă a corelației dintre Propunerea Tehnică și Propunerea Financiară;

- **Pentru operatori economici:**

- analiză atentă a DA și semnalarea oricăror necorelări pe calea solicitărilor de clarificare sau chiar a contestațiilor cu privire la DA;
- corelarea elementelor din Propunerea Financiară cu cele din Propunerea Tehnică - atenție specială cu privire la completarea Graficului de Execuție - nu e doar un simplu șablon pe care îl anexezi la ofertă, ci creează obligații juridice.

Vă mulțumesc pentru atenție!



Sarbu Partners

Mihai Ionescu-Balea

+40 737 436 469

mihai@sarbupartners.ro