Proiect nr. 10
Aviz toate comisiile

ROMÂNIA
ORAȘUL BICAZ
JUDEȚUL NEAMȚ
CONSILIUL LOCAL

HOTĂRÂRE
Nr. din 25.11.2021
privind aprobarea încheierii unui Contract de consultanță și asistență juridică în vederea reprezentării în instanță pentru apărarea intereselor Orașului Bicaz, având ca obiect contestarea Notei de Neconformitate nr. 81399 emisă de AMPOR la data de 13.04.2021

Consiliul Local al orașului Bicaz, județul Neamț, întrunit în ședința ordinară din data de 25.11.2021, în conformitate cu prevederile art. 3 alin. 1 din Carta europeană a autonomiei locale, adoptată la Strasbourg la 15 octombrie 1985, ratificată prin Legea nr.199/1997, ,,prin autonomie locală se înţelege dreptul şi capacitatea efectivă ale autorităţilor administraţiei publice locale de a soluţiona şi de a gestiona, în cadrul legii, în nume propriu şi în interesul populaţiei locale, o parte importantă a treburilor publice";

Având în vedere prevederile:

- art. 15, alin. (2) și art. 120, alin. (1) și art. 136 din Constituția României, republicată;

- art. 2, alin. (2), art. 41, alin. (5), art. 50, alin. (4), art. 58, art. 59, art. 61, art. 62 și art. 70 din Legea nr. 24/2000 privind normele de tehnică legislativă pentru elaborarea actelor normative, republicată, cu modificările și completările ulterioare;

- art. 109 și art. 129, alin. (14) din OUG nr. 57/2019 privind Codul Administrativ;

- art. 1, alin. 1 și alin. 2 din OUG nr. 26/2012 privind unele măsuri de reducere a cheltuielilor publice și întărirea disciplinei financiare și de modificare și completare a unor acte normative;

Luând în considerare:

- derularea contractului de finanțare nr. 2865 din 10.08.2018 pentru proiectul ,,Eficientizarea energetică a clădirilor Liceului Carol I Bicaz, județul Neamț", cod SMIS 117602 prin POR/2016/3/3.1/B/1/7REGIUNI – Axa prioritară 3 – Sprijinirea tranziției către o economie cu emisii scăzute de carbon, Prioritatea de investiții 3.1 – Sprijinirea eficienței energetice, a gestionării inteligente a energiei și a utilizării energiei din surse regenerabile în infrastructurile publice, inclusiv în clădirile publice și în sectorul locuințelor, Operațiunea B – Clădiri Publice, în cadrul POR 2014-2020;

- adresa nr. 18824/OI/10.06.2020 emisă de ADR Nord Est, ca urmare a analizei documentației care a stat la baza derulării Procedurii simplificate SCN1061511/15.01.2020, în vederea încheierii unui Contract de execuție lucrări;

- contestația transmisă de UAT Orașul Bicz către ADR Nord Est nr. 5960/11.06.2020;

- nota de neconformitate nr. 81399/13.04.2021 emisă de AMPOR și înregistrată la Primăria orașului Bicaz sub nr. 4983/23.04.2021;

- contestația transmisă de UAT Orașul Bicaz către Autoritatea de Management POR nr. 5835/18.05.2021;

- răspunsul la contestația de mai sus transmis de MDLPA – Autoritatea de Management POR nr. 72401/14.06.2021, înregistrat la Primăria orașului Bicaz sub nr. 6998/15.06.2021;

Văzând referatul de aprobare al Primarului orașului Bicaz, domnul Nicolae Sălăgean înregistrat la Primăria orașului Bicaz, județul Neamț sub nr. 13429/12.11.2021;

Potrivit raportului de specialitate întocmit de secretarul general interimar la Orașului Bicaz, județul Neamț, înregistrat sub nr. 13430/12.11.2021;

Ținând cont de avizul comisiilor de specialitate pe domenii de activitate ale Consiliului Local;

În temeiul prevederilor art. 196, alin. (1), lit. a) din Codul Administrativ, adoptat prin OUG 57/2019;

HOTĂRĂȘTE:

Art. 1. Aprobă încheierea unui Contract de consultanță și asistență juridică în vederea reprezentării în instanță pentru apărarea intereselor Orașului Bicaz, având ca obiect contestarea Notei de Neconformitate nr. 81399 emisă de AMPOR la data de 13.04.2021.

Art. 2 Aprobă alocarea din bugetul local, în limita valorii de 50.000 lei (TVA inclus), a sumei reprezentând contravaloarea serviciilor consultanță și asistență juridică de mai sus.

Art. 3 Se împuternicește Primarul orașului Bicaz, să semneze în numele și pentru orașul Bicaz, contractul de asistență juridică precum și orice alte documente necesare reprezentării intereselor Orașului Bicaz în fața instanței.

Art. 4 Primarul orașului Bicaz, prin compartimentele de specialitate, va duce la îndeplinire dispozițiile prezentei hotărâri.

Art. 5 Prin grija secretarului general al orașului Bicaz, hotărârea se va comunica persoanelor și autorităților interesate.

INIȚIATOR,
PRIMAR,
Nicolae Sălăgean

Avizat pentru legalitate,
Secretar general interimar,
Maria – Irina Cibi

ROMÂNIA
JUDEŢUL NEAMŢ
ORASUL BICAZ
CONSILIUL LOCAL

Nr. 13429 din 12.11.2021

REFERAT DE APROBARE

Privind Aprobarea încheierii unui Contract de servicii de consultanță si asistență juridică în vederea reprezentării în instanță pentru apararea intereselor Orașului Bicaz, având ca obiect contestarea Notei de Neconformitate Nr.81399 emisă de AMPOR în data de 13.04.2021

Având în vedere:

- Derularea Contractului de finanțare Nr. 2865 din 10.08.2018 pentru proiectul *<Eficientizarea energetica a cladirilor Liceului "CAROL I " Bicaz, judetul Neamt>, cod SMIS 117602* prin POR/2016/3/3.1/B/1/7REGIUNI – Axa prioritară 3 - Sprijinirea tranziției către o economie cu emisii scăzute de carbon, Prioritatea de investiții 3.1 - Sprijinirea eficienței energetice, a gestionării inteligente a energiei și a utilizării energiei din surse regenerabile în infrastructurile publice, inclusiv în clădirile publice, și în sectorul locuințelor, Operațiunea B - Clădiri Publice, în cadrul POR 2014-2020;
- Răspunsul primit de la ADR Nord Est prin adresa nr.18824/OI/10.06.2020, ca urmare a analizei documentatiei care a stat la baza derularii Procedurii simplificate SCN1061511/15.01.2020, in vederea incheuerii unui Contract de executie lucrari, prin care se stabileste aplicarea unei corectii de 5%;
- Contestația transmisă de UAT Orasul Bicaz catre ADR Nord Est cu nr. 5960/11.06.2020;
- Nota de Neconformitate Nr. 81399 /13.04.2021 emisă de AMPOR si înregistrată la Primaria Orașului Bicaz sub nr.4983/23.04.2021, prin care este stipulată o corectie de 5% din valoarea eligibilă a contractului de lucrări, respectiv in suma de 324.134,07 lei cu TVA inclus;
- Contestatia transmisa de UAT Orasul Bicaz catre Autoritatea de Management POR nr. 5835/ 18.05.2021;
- Raspunsul la Contestatia mai sus mentionata, transmis de MDLPA – Autoritatea de Management POR cu nr. 72401/14.06.2021 si inregistrat la Primaria Orasului Bicaz sub nr. 6998/15.06.2021

Considerăm necesară încheierea unui Contract de servicii de consultanță si asistență juridică în vederea reprezentării în instanță pentru apararea intereselor Orașului Bicaz, având ca obiect contestarea Notei de Neconformitate Nr.81399 emisă de AMPOR în data de 13.04.2021

Faţă de cele mai sus prezentate și în temeiul Legii nr. 52/2003 privind transparenţa decizională în administraţia publică, supunem atenţiei adoptarea unui proiect de încheierea unui Contract de servicii de consultanță si asistență juridică în vederea reprezentării în instanță pentru apararea intereselor Orașului Bicaz, având ca obiect contestarea Notei de Neconformitate Nr. 81399 emisă de AMPOR în data de 13.04.2021

PRIMAR,
Nicolae SĂLĂGEAN

Nr. 13430 din 12.11.2021

RAPORT DE SPECIALITATE

Privind Aprobarea încheierii unui Contract de servicii de consultanță si asistență juridică în vederea reprezentării în instanță pentru apararea intereselor Orașului Bicaz, având ca obiect contestarea Notei de Neconformitate Nr. 81399 emisă de AMPOR în data de 13.04.2021

Văzând Referatul de aprobare nr. 13429 din 12.11.2021, a d-lui Primar Nicolae SĂLĂGEAN, prin care se propune aprobarea încheierii unui Contract de servicii de consultanță si asistență juridică în vederea reprezentării în instanță pentru apararea intereselor Orașului Bicaz, având ca obiect contestarea Notei de Neconformitate Nr.81399 emisă de AMPOR în data de 13.04.2021, facem următoarele precizări:

Având în vedere:

- Derularea Contractului de finanțare Nr. 2865 din 10.08.2018 pentru proiectul <Eficientizarea energetica a cladirilor Liceului "CAROL I " Bicaz, judetul Neamt>, cod SMIS 117602 prin POR/2016/3/3.1/B/1/7REGIUNI – Axa prioritară 3 - Sprijinirea tranziției către o economie cu emisii scăzute de carbon, Prioritatea de investiții 3.1 - Sprijinirea eficienței energetice, a gestionării inteligente a energiei și a utilizării energiei din surse regenerabile în infrastructurile publice, inclusiv în clădirile publice, și în sectorul locuințelor, Operațiunea B - Clădiri Publice, în cadrul POR 2014-2020;
- Răspunsul primit de la ADR Nord Est prin adresa nr.18824/OI/10.06.2020, ca urmare a analizei documentatiei care a stat la baza derularii Procedurii simplificate SCN1061511/15.01.2020, in vederea incheuerii unui Contract de executie lucrari, prin care se stabileste aplicarea unei corectii de 5%;
- Contestatia transmisa de UAT Orasul Bicaz catre ADR Nord Est cu nr. 5960/11.06.2020;
- Nota de Neconformitate Nr. 81399 /13.04.2021 emisă de AMPOR si înregistrată la Primaria Orașului Bicaz sub nr.4983/23.04.2021, prin care este stipulată o corectie de 5% din valoarea eligibilă a contractului de lucrări, în suma de 324.134,07 lei cu TVA inclus
- Contestatia transmisa de UAT Orasul Bicaz catre Autoritatea de Management POR nr. 5835/18.05.2021; Raspunsul la Contestatia mai sus mentionata, transmis de MDLPA – Autoritatea de Management POR cu nr. 72401/14.06.2021 si inregistrat la Primaria Orasului Bicaz sub nr. 6998/15.06.2021

Consideram necesara încheierea unui Contract de servicii de consultanță si asistență juridică în vederea reprezentării în instanță pentru apararea intereselor Orașului Bicaz, având ca obiect contestarea Notei de Neconformitate Nr.81399 emisă de AMPOR în data de 13.04.2021
Cheltuielile legate de acest serviciu se vor suporta din Bugetul local al Orasului Bicaz, in limita sumei de 50.000 lei (cu TVA inclus)

Având în vedere cele de mai sus, apreciem că proiectul de hotărâre îndeplineşte condiţiile pentru a fi supus dezbaterii şi aprobării plenului Consiliului Local.

Compartiment Achizitii,

Marina Enache

ADR
Agenția pentru Dezvoltare Regională
NORD-EST
profesionalism · inovare · evoluție

PRIMĂRIA ORAȘULUI BICAZ
INTRARE NR. 5960
ZI 10 LUNA 06 AN 2020

Către: ORASUL BICAZ
În atenţia: Domnului SALAGEAN NICOLAE , PRIMAR
Subiect: Referitor proiect: EFICIENTIZAREA ENERGETICA A CLADIRILOR LICEULUI CAROL I, BICAZ, JUDETUL NEAMT
Nr. inregistrare: NE/NT/2016/3/3.1/B/1/843/27-09-2017
Cod SMIS: 117602
Tel: 0233254310 Fax: 0233254530 E-mail: mihaela.dragusanu@primariabicaz.ro
Nr. / Data 18824/OI/10.06.20020

Stimate Domn,

Avand in vedere prevederile art. 7 Obligatiile partilor, teza B, alin. (1), ale contractului de finantare nr. 2865/10.08.2018, va informam ca procedura de achizitie pentru contractul de lucrari nr. 4268/291/24.04.2020, aferent dosarului de achizitie inregistrat la ADR Nord-Est cu nr. 15094/OI/08.05.2020 a fost avizata de catre OI POR din cadrul ADR Nord-Est, in data de 09.06.2020, cu aplicarea unei corectii de 5% conform HG 519/2014 Anexa A punctul 9, intrucat s-au incalcat prevederile art. 113 alin. 11 din Legea nr. 98/2016.
Mentionam ca ultima etapa de avizare, conform procedurii de verificare a achizitiilor, este realizata de catre AM POR.

Cu stimă,

Cristian ZAMĂ
Director Direcția OI POR
Cristian-Gheorghe Zama
Semnat digital de Cristian-Gheorghe Zama
Data: 2020.06.10 10:16:41 +03'00'

Intocmit,
Nume si prenume: Cristi Rebenciuc
Semnatura
Cristi-Constantin Rebenciuc
Semnat digital de Cristi-Constantin Rebenciuc
Data: 2020.06.09 14:33:34 +03'00'
Functia: Ofiter Achizitii
Data: 09.06.2020

Avizat,
Nume si prenume: Ana Nita
Semnatura
Ana-Irina Nita
Semnat digital de Ana-Irina Nita
Data: 2020.06.09 18:08:53 +03'00'
Functia: Sef Serviciu Verificare Proiecte
Data: 09.06.2020

ROMÂNIA
JUDEŢUL NEAMŢ
ORAŞUL BICAZ

Nr. 5960/11.06.2020

Către: Agenția pentru dezvoltare regională NORD-EST

În atenția: Domnului Cristian ZAMA, Director Direcția OI POR

Titlul proiectului: **Eficientizarea energetica a cladirilor Liceului Carol I- Bicaz, judetul Neamt**

Subiect: Corecție de 5% aplicată procedurii de achiziție pentru contractul de lucrări nr. 4268/291/ 24.04.2020, Cod SMIS: 117602

Stimate Domn,

Referitor la comunicarea dumneavoastră Nr. 18824/OI/10.06.20020 privind *avizarea de către OI POR din cadrul ADR Nord-Est, în data de 09.06.2020 a procedurii de achizitie pentru contractul de lucrări nr. 4268/291/24.04.2020, aferent dosarului de achiziție înregistrat la ADR Nord-Est cu nr. 15094/OI/08.05.2020, cu aplicarea unei corecții de 5%*, întrucât s-au încălcat prevederile art. 113 alin. 11 din Legea nr. 98/2016, vă comunicăm următoarele:

Aţi justificat corecția de 5% prin încălcarea de către Orașul Bicaz, în calitate de Autoritate Contractantă, a prevederilor art. 113 alin. 11 din Legea nr. 98/2016, în care se menționează:

Dacă autoritatea contractantă decide <u>să solicite criterii de calificare şi selecţie</u>, aceasta poate solicita doar cerinţe privind:
a) <u>motive de excludere</u>, în conformitate cu capitolul IV, secţiunea a 6-a, paragraful 2;
b) <u>capacitatea</u> de exercitare a activităţii profesionale, <u>în conformitate cu art. 173</u>;
c) experienţa similară, în conformitate cu art. 179 lit. a) şi b).

- așa cum este menționat și în Strategia de contractare, parte a Dosarului de achiziție trimis spre avizare la dvs, mențiunea din Fișa de Date *„Pentru contractele de achiziție de lucrări: tehnicieni sau organisme tehnice pentru executarea lucrărilor"* nu reprezintă un criteriu de calificare și selecție

- așa cum am precizat în răspunsul nostru nr. 5287/28.05.2020, textul *„Pentru contractele de achiziție de lucrări: tehnicieni sau organisme tehnice pentru executarea lucrărilor"* este o mențiune cu caracter general care atrage atenția ofertanților că în realizarea ofertei (nu în etapa de ofertare și evaluare) trebuie să se asigure că vor putea mobiliza tehnicieni sau organisme tehnice (structuri organizatorice cu specific tehnic) capabile să acopere executarea lucrărilor supuse procedurii

- textul *„Pentru contractele de achiziție de lucrări: tehnicieni sau organisme tehnice pentru executarea lucrărilor"* nu este însoțit de mențiuni referitoare la *„Modalități de îndeplinire"* sau *„Note"* prin care ofertanților să li se impună o cerință în etapa de selecție și evaluare

- în Rapoartele de evaluare pentru etapa de calificare și selecție, depuse la dumneavoastră în cadrul Dosarului de achiziție, nu s-a menționat o cerință în acest sens, deoarece nu a existat această cerință

- în acest context nu puteam încălca prevederile art. 113 alin. 11 din Legea nr. 98/2016, deoarece prin textul *„Pentru contractele de achiziție de lucrări: tehnicieni sau organisme tehnice pentru executarea lucrărilor"* nu am enunțat un criteriu de calificare și selecție și nu am definit un motiv de excludere.

.....

Art. 113 alin. 11 din Legea nr. 98/2016, face trimitere la art. 173 care menționeaza:

> *(1) Autoritatea contractantă are dreptul de a solicita oricărui operator economic să prezinte documente relevante care să dovedească forma de înregistrare şi, după caz, de atestare ori apartenenţă din punct de vedere profesional, în conformitate cu cerinţele legale din ţara în care este stabilit operatorul economic.*
> *(2) În procedurile de atribuire a contractelor de achiziţie publică de servicii, în cazul în care este necesar ca operatorii economici să deţină o autorizaţie specială sau să fie membri ai unei anumite organizaţii pentru a putea presta serviciile în cauză în statul de origine, autoritatea contractantă are dreptul de a solicita acestora să demonstreze că deţin o astfel de autorizaţie sau că sunt membri ai unei astfel de organizaţii.*

- nu ne încadrăm în art. 173 deoarece prin textul *„Pentru contractele de achiziție de lucrări: tehnicieni sau organisme tehnice pentru executarea lucrărilor"* sau prin alte mențiuni care ar putea fi corelate cu acesta, nu am solicitat în etapa de calificare și selecție să se *„prezinte documente relevante"* sau să *"demonstreze că deţin o autorizaţie sau că sunt membri ai unei astfel de organizaţii"*

.....

Art. 113 alin. 11 din Legea nr. 98/2016, face trimitere la art. 179 iar dumneavoastră, în Solicitarea de informații suplimentare nr. 16873/OI/21.05.2020, ați menționat, lit c) din acest articol :

> *Operatorul economic face dovada îndeplinirii cerinţelor privind capacitatea tehnică şi profesională prin prezentarea, după caz, a unora sau mai multora dintre următoarele informaţii şi documente:*
> *c) indicarea tehnicienilor sau a organismelor tehnice implicate, indiferent dacă fac sau nu parte din organizaţia operatorului economic, în special a celor care răspund de controlul calităţii şi, în cazul contractelor de achiziţii publice de lucrări, a celor aflaţi la dispoziţia contractantului în vederea executării lucrărilor;*

- nu ne încadrăm în art. 179 deoarece prin textul *„Pentru contractele de achiziție de lucrări: tehnicieni sau organisme tehnice pentru executarea lucrărilor"* urmat de textul *„Operatorii economici ce depun ofertă vor trebui să se asigure că în cazul în care oferta lor va fi declarată câștigătoare, înainte de semnarea contractului vor trebui să facă dovada că dețin atestatele/avizele necesare realizării tuturor categoriilor de lucrări prevazute de Proiectul tehnic"* nu s-a instituit o cerință în etapa de calificare și selecție; mențiunile de mai sus privesc doar etapa de semnare a contractului

- nu ne încadrăm în art 179 deoarece *indicarea tehnicienilor* a fost o informație din Caietului de Sarcini și a privit doar conținutul Propunerii tehnice, nereprezentând o cerință de calificare și selecție

.....

In stabilirea corectiei invocati HG 519/2014/Anexa A/punctul 9 care mentioneaza:

> *În cazul în care operatorii economici sunt descurajati să participe la o procedură din cauza unor criterii de selecție și/sau atribuire ilegale stabilite prin anunțul de participare sau prin documentația de atribuire, de exemplu: Obligația ofertantului de a avea deja un sediu sau un reprezentant în țara sau în regiunea respectivă. Obligația ofertantului de a avea experiență în țara sau în regiunea respectivă*

În decizia dumnevoastră nu ați fundamentat în ce mod textul *„Pentru contractele de achiziție de lucrări: tehnicieni sau organisme tehnice pentru executarea lucrărilor"* sau alte mențiuni care ar putea fi corelate cu acesta, ar putea

> *- descuraja participarea la o procedură din cauza unor criterii de selecție și/sau atribuire ilegale*

Subliniem că textul *„Pentru contractele de achiziție de lucrări: tehnicieni sau organisme tehnice pentru executarea lucrărilor”* nu reprezinta un criteriu de selecție și/sau atribuire și în consecință nu putea descuraja participarea potențialilor ofertanți.

.....

Vă rugăm să luați în considerare punctul nostru de vedere și sa anulați corecția financiară de 5 %, înainte ca decizia dumneavoastră să fie transmisă către Autoritatea de Management POR 2014-2020.

Dacă acest lucru nu mai este posibil, vă rugăm să ne comunicați, pentru a transmite acest document și către Autoritatea de Management POR 2014-2020.

Vă mulțumim!

Cu stimă,

Primar,

Nicolae SĂLĂGEAN

ROMÂNIA
ORAȘUL BICAZ 2
JUDEȚUL NEAMȚ

PRIMĂRIA ORAȘULUI BICAZ
INTRARE NR. 4983
23 IULIE 04 AN 2021

Anexa 4.5.3.4
Nr. 1399 / 13.04.2021

NOTĂ DE NECONFORMITATE

Aprobat,
Luiza Nicoleta RADU
Șef AM POR
13.04.21

Programul Operațional Regional 2014-2020
Axa prioritară/PI: 3/3.1
Cod Proiect: 117602
Titlu Proiect: EFICIENTIZAREA ENERGETICA A CLADIRILOR LICEULUI CAROL I, BICAZ, JUDETUL NEAMT
Beneficiar: UAT ORASUL BICAZ

Urmare a verificării procedurii de achiziție publică pentru atribuirea contractului de lucrări, am constatat neconformități față de prevederile legislației privind achizițiile publice, aplicabilă la data desfășurării procedurii.
Totodată, în urma verificărilor efectuate, nu am constatat existența vreunui conflict de interese privind atribuirea acestui contract.
Detalii privind procedura de atribuire verificată și verificarea conflictului de interese sunt prezentate în tabelul următor.

Nr. crt.	Detalii privind procedura de atribuire	Explicații
1	Nr/data Contract	4268/291/24.04.2020
2	Contractor	SC ROGLAS IND SRL/ CUI 15727903 Terț susținător: SC CONEST SA/ 1959695
3	ID contract (generat de MySMIS)	11383360
4	Tip contract	Lucrări
5	Tip achiziție	Procedura simplificata
6	Nr. anunț/ invitație de participare SEAP	SCN1061511
7	Data anunț/ invitație	15.01.2020
8	Data limita depunere oferte	03.02.2020 modificat prin erate la 16.03.2020
9	Termen (nr. zile)	18 zile inițial, prelungit prin erate la 61 de zile
10	Valoarea estimata	5.795.607,79 lei
11	Valoarea atribuita (fără TVA)	5.447.631,37 lei
12	Valoarea atribuită (cu TVA)	6.482.681,33 lei
13	Valoare atribuită/valoare estimată (%)	93,99%
14	Criteriu de atribuire	Prețul cel mai scăzut
15	Nr. oferte primite	2
16	Nr. oferte acceptabile și conforme	2
17	Decizie CNSC	Nu e cazul
18	Decizie Curte de Apel	Nu e cazul
19	% corecție financiara	5%
20	Valoare corecție	272.381,57 lei

Nr. crt.	Detalii privind procedura de atribuire	Explicaţii
21	Încadrare în OUG 66/2011: a) conform Anexa 1 la HG 519/2014, cu valabilitate pana in data de 23.12.2019; b) conform, Anexa 2 la HG 519/2014, după data de 24.12.2019.	Anexa 2 la OUG 66/2011, Partea I, lit. A - Secţiunea Anunţul de participare si documentatia de atribuire, punctul 11 - *Utilizarea unor criterii de calificare, selecţie, atribuire sau condiţii de executare a contractelor sau a unor specificaţii tehnice care nu sunt discriminatorii în sensul abaterii de la pct. 10, dar care restricţionează accesul operatorilor economici;*
22	Descrierea pe scurt a modului în care a fost încălcată legislaţia	1. Autoritatea contractantă a restricţionat accesul la procedură a operatorilor economici prin solicitarea unor cerinţe restrictive in raport cu procedura aplicata. In cadrul Fisei de date a achiziţiei, in cadrul capitolului III.1.3.a) „Capacitatea tehnica si/ sau profesionala" precum si in cadrul Anunţului de participare simplificat nr. SCN1061511/15.01.2020 la cap. III.1.3, UAT Oraşul Bicaz solicita următoarea cerinţă privind demonstrarea capacitatea tehnica si profesionala: *„Informaţii si/sau nivel(uri) minim(e) necesare pentru evaluarea respectării cerinţelor menţionate:* *Pentru contractele de achiziţie de lucrări: tehnicieni sau organisme tehnice pentru executarea lucrărilor:* *b.2 - Operatorii economici ce depun oferta trebuie vor trebui sa se asigure ca in cazul in care oferta lor va fi declarata câştigătoare,* ***înainte de semnarea contractului vor trebui sa facă dovada ca deţin atestatele/avizele necesare realizării tuturor categoriilor de lucrări prevăzute de Proiectul tehnic.*** *Nota:* *1) Pentru persoanele juridice străine, dovada se va face cu atestate echivalente, emise de autorităţile competente din tara de origine. Documentele vor fi depuse si in varianta tradusa in limba romana (traducere autorizata).* *2) In cazul unei asocieri/ subcontractări, atestatele/ autorizaţiile respective vor fi luate in calcul doar daca asociatul/subcontractantul executa integral lucrările pentru care au fost solicitate respectivele atestate/autorizaţii.* ***3) In cazul in care ofertantul nu prezinta/nu face dovada deţinerii atestatelor/autorizaţiilor solicitate (aşa cum se solicita in prezentul caiet de sarcini), oferta va fi considerata neconforma.*** *Modalitatea de îndeplinire:* *Modalitatea de îndeplinire a cerinţei:* ***se va completa DUAE*** *de către operatorii economici si terţi susţinători (daca este cazul) participanţi la procedura (ofertant/asociat/subcontractant)* ***cu informaţiile aferente situaţiei lor. Documentele justificative*** *care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAE* ***urmează sa fie prezentate, la solicitarea autorităţii contractante, doar de către ofertantul clasat pe locul I în clasamentul intermediar întocmit la finalizarea evaluării ofertelor****".* Aceasta cerinţa este corespunzătoare *art. 179 lit. c) din Legea nr. 98/2016* „c) indicarea tehnicienilor sau a organismelor tehnice implicate, indiferent dacă fac sau nu parte din organizaţia operatorului economic, în special a celor care răspund de controlul calităţii şi, în cazul contractelor de achiziţii publice de lucrări, a celor aflaţi la dispoziţia contractantului în vederea executării lucrărilor. Ori, in cazul procedurilor simplificate, Autoritatea contractanta nu poate solicita decât cerinţele menţionate la art. 113 alin. 11 din Legea 98/2016, si anume: -motive de excludere, în conformitate cu capitolul IV, secţiunea a 6-a, paragraful 2; -capacitatea de exercitare a activităţii profesionale, în conformitate cu art. 173; -experienţa similară, în conformitate cu *art. 179 lit. a) şi b).* Alte solicitări care exced prevederile legale enunţate mai sus sunt considerare excesive in raport cu procedura aplicata si restricţionează participarea operatorilor economici.

Nr. crt.	Detalii privind procedura de atribuire	Explicații
		Din cele menționate mai sus rezulta faptul ca Autoritatea contractanta a introdus cerinte restrictive si discriminatorii incalcand astfel prevederile Legii 98/2016: - ***art. 2, (2)*** *Principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică și a organizării concursurilor de soluții sunt: (...) e) proporționalitatea;* - **art. 7, alin. (2)** *„Autoritatea contractantă atribuie contractele de achiziție publică/acordurile-cadru și organizează concursurile de soluții care privesc achiziții publice a căror valoare estimată este mai mică decât pragurile corespunzătoare prevăzute la alin. (1) prin aplicarea unei proceduri simplificate, cu respectarea principiilor prevăzute la art. 2 alin. 2."* - **art. 50, alin. (1)** *„Autoritățile contractante nu vor concepe sau structura achizițiile ori elemente ale acestora cu scopul exceptării acestora de la aplicarea dispozițiilor prezentei legi ori al restrângerii artificiale a concurenței.* *(2) În sensul alin. (1), se consideră că există o restrângere artificială a concurenței în cazul în care achiziția ori elemente ale acesteia sunt concepute sau structurate cu scopul de a favoriza ori dezavantaja în mod nejustificat anumiți operatori economici."* - **art. 113, alin. (11)** *„Dacă autoritatea contractantă decide să solicite criterii de calificare și selecție, aceasta poate solicita doar cerințe privind:* *a) motive de excludere, în conformitate cu capitolul IV, secțiunea a 6-a, paragraful 2;* *b) capacitatea de exercitare a activității profesionale, în conformitate cu art. 173;* *c) experiența similară, în conformitate cu art. 179 lit. a) și b)."* - **art 172, alin (3)** *„Autoritatea contractantă stabilește numai cerințe de participare care sunt necesare și adecvate pentru a se asigura că un candidat/ofertant are capacitatea juridică și financiară și competențele tehnice și profesionale pentru a executa contractul de achiziție publică/acordul-cadru care urmează să fie atribuit;* ***alin. (5)*** *Toate cerințele privind capacitatea solicitate de autoritatea contractantă trebuie să aibă legătură cu obiectul contractului de achiziție publică/acordului-cadru și să fie proporționale prin raportare la obiectul acestuia.".* Pentru stabilirea reducerile procentuale financiare, s-a avut în vedere faptul că în speță sunt aplicabile prevederile Anexei la OUG 66/2011, Partea I, lit. B, nereguli în legătură cu Anunțul de participare și documentația de atribuire Contracte a căror valoare este sub plafonul/pragul stabilit, conform legislației în vigoare, pentru publicarea în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene; astfel în conformitate cu prevederile legislației europene și a jurisprudenței Curții Europene de Justiție în cazul contractelor pentru care aplicarea directivelor din domeniul achizițiilor publice nu este obligatorie sau este parțial obligatorie și se constată abateri de la aplicarea prevederilor legislației naționale în domeniul achizițiilor publice autoritățile cu competențe în gestionarea fondurilor europene/structurile de control aplică reducerile procentuale/corecțiile financiare de la lit. A). Astfel, având în vedere abaterea constată se va aplica o reducere procentuală de 5% din valoarea contractului de lucrări. Pentru stabilirea corectiei, s-a avut în vedere faptul că în speță sunt aplicabile prevederile Anexei 2 la OUG 66/2011, Partea I, lit. A - Secțiunea Anunțul de participare si documentatia de atribuire, punctul 11 – *„Utilizarea unor criterii de calificare, selecție, atribuire sau condiții de executare a contractelor sau a unor specificații tehnice care nu sunt discriminatorii în sensul abaterii de la pct. 10, dar care restricționează accesul operatorilor economici";.*

Nr. crt.	Detalii privind procedura de atribuire	Explicații
		S-a redus procentul corecției de la 25% la 5% având in vedere faptul ca valoarea estimata a achizițiilor nu depășește pragul pentru publicarea în JOUE, nu au fost clarificări din partea ofertanților referitoare la acest aspect; la procedura au participat doi ofertanți, au depus oferte care au fost acceptate și au îndeplinit criteriile de calificare și selecție.
23	Verificare conflict interese (data)	13.04.2021
24	Sesizare conflict de interese/ Persoana	NU
25	Achiziția este conformă	NU

R O M Â N I A
JUDEŢUL NEAMŢ
ORAŞUL BICAZ
PRIMAR

Nr.inreg. 5835 / 18.05.2021

Către	Autoritatea de Management POR
În atenția	Doamnei Luiza Nicoleta RADU, Șef serviciu AM POR
Titlul proiectului:	**Eficientizarea energetică a clădirilor Liceului Carol I – Bicaz, județul Neamț**
Subiect:	Contestație corecție de 5% aplicată procedurii de achiziție pentru contractul de lucrări nr. 4268/291/24.04.2020, **SMIS 117602**

Stimată Doamnă,

Prin Nota de Neconformitate Nr. 81399 emisă de AMPOR în data de 13.04.2021 și receptionată de UAT Oraș Bicaz pe 21.04.2021 prin Modulul Comunicare din MySMIS, ca anexă a Informării de plată a CR5, ați comunicat aplicarea unei corecții de 5% pentru contractul de lucrări nr. 4268/291/24.04.2020, din cadrul proiectului **SMIS 117602.**

Prin prezenta Contestăm decizia AMPOR de aplicarea a corecției de 5% plecând de la următoarele:

Motivarea AMPOR este bazată pe faptul că textele din **Fișa de date** (III.1.3.a) și **Anunț de participare simplificat** (III.1.3):

> ***Informatii si/sau nivel(uri) minim(e) necesare pentru evaluarea respectarii cerintelor mentionate:***
> *2.) Pentru contractele de achizitie de lucrari: tehnicieni sau organisme tehnice pentru executarea lucrarilor*
> *b.2 - Operatorii economici ce depun oferta trebuie vor trebui sa se asigure ca in cazul in care oferta lor va fi declarata castigatoare, inainte de semnarea contractului vor trebui sa faca dovada ca detin atestatele/avizele necesare realizarii tuturor categoriilor de lucrari prevazute de Proiectul tehnic.*
> ***Nota:***
> *1) Pentru persoanele juridice straine, dovada se va face cu atestate echivalente, emise de autoritatile competente din tara de origine. Documentele vor fi depuse si in varianta tradusa in limba romana (traducere autorizata).*
> *2) In cazul unei asocieri/subcontractari, atestatele/autorizatiile respective vor fi luate in calcul doar daca asociatul/subcontractantul executa integral lucrarile pentru care au fost solicitate respectivele atestate/autorizatii.*
> *3) In cazul in care ofertantul nu prezinta/nu face dovada detinerii atestatelor/autorizatiilor solicitate (asa cum se solicita in prezentul caiet de sarcini), oferta va fi considerata neconforma.*

Modalitatea de indeplinire a cerintei: se va completa DUAE de catre operatorii economici si terti sustinatori (daca este cazul) participanti la procedura (ofertant/asociat/subcontractant) cu informatiile aferente situatiei lor. Documentele justificative care probeaza indeplinirea celor asumate prin completarea DUAE urmeaza sa fie prezentate, la solicitarea autoritatii contractante, doar de catre ofertantul clasat pe locul I in clasamentul intermediar intocmit la finalizarea evaluarii ofertelor.

reprezintă **criterii de calificare şi selecţie** care contravin:

Art. 113 alin 11 din Legea nr. 98/2016
Dacă autoritatea contractantă decide să solicite criterii de calificare şi selecţie, aceasta poate solicita doar cerinţe privind:
a) motive de excludere, în conformitate cu capitolul IV, secţiunea a 6-a, paragraful 2;
b) capacitatea de exercitare a activităţii profesionale, în conformitate cu art. 173;
c) experienţa similară, în conformitate cu art. 179 lit. a) şi b).

Art. 173 din Legea nr. 98/2016
(1) Autoritatea contractantă are dreptul de a solicita oricărui operator economic să prezinte documente relevante care să dovedească forma de înregistrare şi, după caz, de atestare ori apartenenţă din punct de vedere profesional, în conformitate cu cerinţele legale din ţara în care este stabilit operatorul economic.
(2) În procedurile de atribuire a contractelor de achiziţie publică de servicii, în cazul în care este necesar ca operatorii economici să deţină o autorizaţie specială sau să fie membri ai unei anumite organizaţii pentru a putea presta serviciile în cauză în statul de origine, autoritatea contractantă are dreptul de a solicita acestora să demonstreze că deţin o astfel de autorizaţie sau că sunt membri ai unei astfel de organizaţii.

deoarece se încadrează în:

Art. 179 c) din Legea 98/2016
Operatorul economic face dovada îndeplinirii cerinţelor privind capacitatea tehnică şi profesională prin prezentarea, după caz, a unora sau mai multora dintre următoarele informaţii şi documente:
*c) **indicarea tehnicienilor sau a organismelor tehnice implicate**, indiferent dacă fac sau nu parte din organizaţia operatorului economic, în special a celor care răspund de controlul calităţii şi, în cazul contractelor de achiziţii publice de lucrări, a celor aflaţi la dispoziţia contractantului în vederea executării lucrărilor;*
criteriu interzis prin Art. 113, alin 11 din Legea 98/2016

.....

Punct de vedere UAT

Atât în **Fișa de date** (III.1.3.a) cât și în **Anunțul de participare simplificat** (III.1.3) apare textul:
„Pentru contractele de achizitie de lucrari: tehnicieni sau organisme tehnice pentru executarea lucrarilor"

Textul:

- nu este urmat de semnul de punctuație „:" așa cum apare în Notificarea AMPOR, reprezentand un text izolat
- este introdus pentru a atrage atenția că ofertantul trebuie să dețina tehnicieni sau organisme tehnice pentru executarea lucrărilor
- este identic cu textul de la art. 179 c) dar nu defineste un **criteriu de calificare şi selecţie** fiind doar un enunt
- nu apare în documentul **Strategia de contractare** (document în care, conform HG 935/2016, art. 9 (3) f), se justifică criteriile de calificare și selecție)

Ce urmează după acest text:

b.2 - Operatorii economici ce depun oferta trebuie vor trebui sa se asigure ca in cazul in care oferta lor va fi declarata castigatoare, inainte de semnarea contractului vor trebui sa faca dovada ca detin atestatele/avizele necesare realizarii tuturor categoriilor de lucrari prevazute de Proiectul tehnic

reprezinta criteriul **de calificare şi selecţie** fiind identificat prin litera de paragraf (b.2) în continuarea criteriului de la cap III.1.1.b): *b.1 - Operatorii economici ce depun oferta trebuie sa dovedeasca o forma de ..... si faptul ca are capacitatea profesionala de a realiza activitatile care fac obiectul contractului.*

Nu este o numerotare fericită a criteriilor și nicio o succesiune perfectă a enunțurilor, însa prin redactarea Notei și Modalităților de îndeplinire a cerinței este foarte clar că cerința/criteriul **"existenta atestatelor/avizelor"** trebuie îndeplinită de persoana juridică (operatorul economic) nu de persoane fizice (tehnicieni).

Această modalitate de definire a criteriului/cerinței, care prin numerotarea paragrafelor nu a fost în forma cea mai explicită:

- nu a creat neclarități pentru ofertanți:
  - nu s-au solicitat clarificări pe aceasta temă
  - în rapoartele de evaluare a documentelor justificative DUAE (expert cooptat și comisie evaluare) nu s-au făcut mențiuni referitoare la evaluarea listei de tehnicieni
  - Roglas, prin terț susținător, a prezentat atestatul ANRDE pentru persoana juridică/operator economic, fapt ce a condus la semnarea contractului de lucrări
- a avut ca rezultat prezentarea de către ofertanți a listei de personal ce va fi mobilizat:
  - în baza solicitării din Caietul de sarcini care facea referire la perioada de execuție și
  - ca o componenta a Propunerii tehnice.

.....

În concluzie:

În Fișa de date **nu există definit un criteriu de calificare și selecție**, cu descrierea clară a modalității de îndeplinire, **referitor la persoane fizice/tehnicieni**.

În **Strategia de contractare** nu este definit niciun criteriu referitor la personalul tehnic și autorizațiile/avizele deținute de acesta.

- nu ne încadrăm în **Art 179 c) din Legea 98/2016** deoarece nu am definit și nu am evaluat un criteriu legat de personal/tehnicieni

În Fișa de date, preluat din Strategia de contractare, **există criteriul care se refera la persoana juridică** *"b.2 - **Operatorii economici** ce depun oferta trebuie vor trebui sa se asigure ca in cazul in care oferta lor va fi declarata castigatoare, inainte de semnarea contractului vor trebui sa faca dovada ca **detin atestatele/avizele** necesare realizarii tuturor categoriilor de lucrari prevazute de Proiectul tehnic".*

- ne încadrăm **Art. 173 din din Legea nr. 98/2016** *pentru că am solicitat operatorului economic să prezinte documente de atestare ori apartenenţă din punct de vedere profesional*

Nu s-a evaluat oferta din punct de vedere al documentelor justificative depuse pentru personalul tehnic/tehnicieni (atestate și autorizații).

Înainte de semnarea contractului, SC ROGLAS SRL – locul 1, prin terț susținător, a prezentat atestatul ANRDE pentru persoana juridică/operator economic, fapt ce a condus la îndeplinirea criteriului și semnarea contractului de lucrări.

Nu am restricționat participarea ofertanților pentru că din documentația de atribuire rezultă în mod clar ca prezentarea atestatelor/avizelor (fie și pentru persoane juridice, daca s-ar fi înteles greșit) nu face subiectul evaluării ofertelor.

Solicităm anularea corecției de 5% prin analiza dosarului de achiziție, care poate conține anumite componente imperfecte din punct de vedere al enunțurilor, dar care în componenta de evaluare și desemnare a ofertei de pe locul 1 nu a avut în analiză îndeplinirea unui criteriu definit pentru personalul tehnic/tehnicieni.

Cu stimă,

Primar

Nicolae SALAGEAN

ROMÂNIA ORAȘUL BICAZ 4 JUDEȚUL NEAMȚ

PRIMĂRIA ORAȘULUI BICAZ
INTRARE NR. 6998
ZI 15 LUNA 06 AN 2021

Ministerul Dezvoltării, Lucrărilor Publice și Administrației

Compartimentul Soluționare Contestații - Direcția Generală POR
Bd. Libertatii nr. 16,
Latura Nord, sector 5
București, cod poștal **050706**

T: +40 372 111 412
Fax:
www.mdrap.gov.ro

Nr. 72401/14.06.2021

Către: Unitatea Administrativ Teritorială Orașul Bicaz
Primar - Nicolae Salagean
Str. Barajului nr. 4, județul Neamț

Stimate domnule,

Vă transmitem alăturat, Decizia aferentă contestației formulate Unitatea Administrativ Teritorială Orașul Bicaz, înregistrată la MDLPA sub nr. 61604/18.05.2021, împotriva Notei de neconformitate nr. 81399/13.04.2021, comunicată prin Adresa de informare nr. 7412/21.04.2021 privind autorizarea Cererii de rambursare nr. 5, emise de către Direcția Autorizare Proiecte - Direcția Generală Programul Operațional Regional din cadrul MDLPA, pentru proiectul cod SMIS 117602, cu titlul „*Eficientizarea energetică a clădirilor Liceului Carol I, Bicaz, Județul Neamț*".

Introducerea contestației pe calea administrativă de atac nu suspendă executarea actelului contestat și menține toate măsurile dispuse în cuprinsul acestuia.

Prezenta decizie este definitivă în sistemul căilor administrative de atac și poate fi atacată în conformitate cu prevederile art. 10 alin. (1¹) din Legea nr. 554/2004 cu modificările și completările ulterioare.

Cu stimă,

ȘEF ADJUNCT AL AUTORITĂȚII DE MANAGEMENT
PENTRU PROGRAMUL OPERAȚIONAL REGIONAL

Lucia-Ioana Baicoianu
Digitally signed by Lucia-Ioana Baicoianu
Date: 2021.06.11 10:30:49 +03'00'

PRIMĂRIA ORAȘULUI BICAZ
INTRARE NR. 6998
ZI 15 LUNA 06 AN 2021

Ministerul Dezvoltării, Lucrărilor Publice și Administrației

DECIZIA

Nr. 147/11.06.2021

privind soluționarea contestației formulate de către UAT Orașul Bicaz înregistrată la sediul MDLPA sub nr. 61604/18.05.2021

Compartimentul Soluționare Contestații, Direcția Generală Programul Operațional Regional din cadrul Ministerului Dezvoltării, Lucrărilor Publice și Administrației (denumit în continuare MDLPA) a primit spre soluționare contestația formulată de UAT Orașul Bicaz, cu sediul în Orașul Bicaz, Str. Barajului nr. 4, județul Neamț, împotriva Notei de neconformitate nr. 81399/13.04.2021, comunicată prin Adresa de informare nr. 7412/21.04.2021 privind autorizarea Cererii de rambursare nr. 5, emise de către Direcția Autorizare Proiecte - Direcția Generală Programul Operațional Regional din cadrul MDLPA, pentru proiectul cod SMIS 117602, cu titlul „*Eficientizarea energetică a clădirilor Liceului Carol I, Bicaz, Județul Neamț*", prin care solicită anularea reducerii procentuale de 5%.

Prin adresa de informare nr. 7412/21.04.2021 privind autorizarea Cererii de rambursare nr. 5 emisă de către Direcția Autorizare Proiecte - Direcția Generală Programul Operațional Regional din cadrul MDLPA, s-a reținut aplicarea unei reduceri procentuale de 5% din valoarea cheltuielilor solicitate, conform Notei de neconformitate nr.81399/13.04.2021 emise de către Direcția Autorizare Proiecte - Direcția Generală Programul Operațional Regional din cadrul MDLPA, aplicată la contractul de lucrări nr. 4268/24.04.2020, încheiat cu SC ROGLAS IND SRL.

Prin Nota de neconformitate nr. 81399/13.04.2021 s-a reținut aplicarea unei reduceri procentuale de 5% din valoarea contractului de lucrări nr. 4268/24.04.2020, stabilite în baza OUG nr. 66/2011 - Partea 1 - Achiziții publice, litera A Secțiunea Anunțul de participare si documentația de atribuire, pct. 11, din Anexa la HG nr. 519/2014.

Aspecte procedurale relevante pentru justa soluționare a contestației

Contestația UAT Orașul Bicaz înaintată sub nr. 5835/18.05.2021 este înregistrată la MLPDA sub nr. 61604/18.05.2021, fiind astfel depusă în termenul legal prevăzut de art. 7 din Legea nr. 554/2004 privind Legea contenciosului administrativ, cu modificările și completările ulterioare respectiv art. 47 alin. 1 din OUG nr. 66/2011.

Contestația este semnată de primar, domnul Nicolae Salagean, în calitate de reprezentant legal.

În susținerea contestației, UAT Orașul Bicaz a invocat următoarele considerente de nelegalitate și netemeinicie a actului contestat:

„(...) Nu este o numerotare fericită a criteriilor și nici o succesiune perfectă a enunțurilor, însă prin redactarea Notei și Modalităților de îndeplinire a cerinței este foarte clar că cerința/ criteriul "existența atestatelor/ avizelor" trebuie îndeplinită de persoana juridică (operatorul economic) nu de persoane fizice (tehnicieni).

Această modalitate de definire a criteriului/cerinței, care prin numerotarea paragrafelor nu a fost în forma cea mai explicită:

- Nu a creat neclarități pentru ofertanți:

- Nu s-au solicitat clarificări pe această temă;

- În rapoartele de evaluare ale documentelor justificative DUAE (expert cooptat și comisie de evaluare) nu s-au făcut mențiuni referitoare la evaluarea listei de tehnicieni;

- Roglas, prin terț susținător, a prezentat certificatul ANRDE pentru persoana juridică/operatorul economic, fapt ce a condus la semnarea contractului de lucrări;

- A avut ca rezultat prezentarea de către ofertanți a listei de personal ce va fi mobilizat:

- În baza solicitării din caietul de sarcini care face referire la perioada de execuție

- Ca o componentă a propunerii tehnice.

(...) În Fișa de date nu există definit un criteriu de calificare și selecție, cu descrierea clară a modalității de îndeplinire, referitor la persoane fizice/ tehnicieni.

În Strategia de contractarea nu este definit niciun criteriu refritor la personalul tehnic și autorizația/avizele deținute de acesta.

Nu s-a evaluat din punct de vedere al documentelor justificative depuse pentru personalul tehnic/ tehnicieni (atestate și autorizații) (...)".

Argumentele emitentului actului contestat

În raport de aspectele contestate, prin Nota de neconformitate nr. 81399/13.04.2021 anexată la Adresa de informare nr. 7412/21.04.2021 privind autorizarea Cererii de rambursare nr. 5, autoritatea cu competențe în gestionarea fondurilor europene a reținut următoarele:

„(...) In cadrul Fisei de date a achiziției, in cadrul capitolului III.1.3.a) „Capacitatea tehnica si/ sau profesionala" precum si in cadrul Anunțului de participare simplificat nr. SCN1061511/15.01.2020 la cap. III.1.3, UAT Orașul Bicaz solicita următoarea cerință privind demonstrarea capacitatea tehnica si profesionala:
„Informații si/sau nivel(uri) minim(e) necesare pentru evaluarea respectării cerințelor menționate:
Pentru contractele de achiziție de lucrări: tehnicieni sau organisme tehnice pentru executarea lucrărilor:
b.2 - Operatorii economici ce depun oferta trebuie vor trebui sa se asigure ca in cazul in care oferta lor va fi declarata câștigătoare,
înainte de semnarea contractului vor trebui sa facă dovada ca dețin atestatele/avizele necesare realizării tuturor categoriilor de
lucrări prevăzute de Proiectul tehnic.
Nota:
1) Pentru persoanele juridice străine, dovada se va face cu atestate echivalente, emise de autoritățile competente din tara de origine.
Documentele vor fi depuse si in varianta tradusa in limba romana (traducere autorizata).
2) In cazul unei asocieri/ subcontractări, atestatele/ autorizațiile respective vor fi luate in calcul doar daca asociatul/subcontractantul executa integral lucrările pentru care au fost solicitate respectivele atestate/autorizații.
3) In cazul in care ofertantul nu prezinta/nu face dovada deținerii atestatelor/autorizațiilor solicitate (așa cum se solicita in prezentul caiet de sarcini), oferta va fi considerata neconforma.
Modalitatea de îndeplinire:
*Modalitatea de îndeplinire a cerinței: **se va completa DUAE** de către operatorii economici si terți susținători (daca este cazul)*
*participanți la procedura (ofertant/asociat/subcontractant) **cu informațiile aferente situației lor. Documentele justificative** care*
*probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAE **urmează sa fie prezentate, la solicitarea autorității contractante, doar de către ofertantul clasat pe locul I in clasamentul intermediar întocmit la finalizarea evaluării ofertelor".***

Aceasta cerința este corespunzătoare art. 179 lit. c) din Legea nr. 98/2016 „c) indicarea tehnicienilor sau a organismelor tehnice implicate, indiferent dacă fac sau nu parte din organizația operatorului economic, în special a celor care răspund de controlul calității și, în cazul contractelor de achiziții publice de lucrări, a celor aflați la dispoziția contractantului în vederea executării lucrărilor. Ori, în

cazul procedurilor simplificate, Autoritatea contractanta nu poate solicita decât cerinţele menţionate la art. 113 alin. 11 din Legea 98/2016, si anume:
-motive de excludere, în conformitate cu capitolul IV, secţiunea a 6-a, paragraful 2;
-capacitatea de exercitare a activităţii profesionale, în conformitate cu art. 173;
-experienţa similară, în conformitate cu art. 179 lit. a) şi b).

Alte solicitări care exced prevederile legale enunţate mai sus sunt considerare excesive in raport cu procedura aplicata si restricţionează participarea operatorilor economici.
Din cele menţionate mai sus rezulta faptul ca Autoritatea contractanta a introdus cerinţe restrictive si discriminatorii încălcând astfel prevederile Legii 98/2016:

(...) Pentru stabilirea reducerile procentuale financiare, s-a avut în vedere faptul că în speţă sunt aplicabile prevederile Anexei la OUG 66/2011, Partea I, lit. B, nereguli în legătură cu Anunţul de participare şi documentaţia de atribuire Contracte a căror valoare este sub plafonul/pragul stabilit, conform legislaţiei în vigoare, pentru publicarea în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene; astfel în conformitate cu prevederile legislaţiei europene şi a jurisprudenţei Curţii Europene de Justiţie în cazul contractelor pentru care aplicarea directivelor din domeniul achiziţiilor publice nu este obligatorie sau este parţial obligatorie şi se constată abateri de la aplicarea prevederilor legislaţiei naţionale în domeniul achiziţiilor publice autorităţile cu competenţe în gestionarea fondurilor europene/structurile de control aplică reducerile procentuale/corecţiile financiare de la lit. A).

Astfel, având în vedere abaterea constată se va aplica o reducere procentuală de 5% din valoarea contractului de lucrări. Pentru stabilirea corectiei, s-a avut în vedere faptul că în speţă sunt aplicabile prevederile Anexei 2 la OUG 66/2011, Partea I, lit. A - Secţiunea Anunţul de participare si documentatia de atribuire, punctul 11 - „Utilizarea unor criterii de calificare, selecţie, atribuire sau condiţii de executare a contractelor sau a unor specificaţii tehnice care nu sunt discriminatorii în sensul abaterii de la pct. 10, dar care restricţionează accesul operatorilor economici";.
S-a redus procentul corecţiei de la 25% la 5% având in vedere faptul ca valoarea estimata a achiziţiilor nu depăşeşte pragul pentru publicarea în JOUE, nu au fost clarificări din partea ofertanţilor referitoare la acest aspect; la procedura au participat doi ofertanţi, au depus oferte care au fost acceptate şi au îndeplinit criteriile de calificare şi selecţie. (...)"

Soluţionarea contestaţiei
Luând în considerare constatările Autorităţii cu competenţe în gestionarea fondurilor europene, motivele invocate de contestatar, documentele existente la dosarul contestaţiei, precum şi actele normative în vigoare, se reţine:

În fapt, în urma verificării documentaţiei aferente contractului de finanţare pentru proiectul cod SMIS 117602 cu titlul *„Eficientizarea energetică a clădirilor Liceului Carol I, Bicaz, Judeţul Neamţ"*, autoritatea cu competenţe în gestionarea fondurilor europene a constatat abateri de la aplicarea prevederilor legislaţiei naţionale în materia achiziţiilor publice şi în conformitate cu prevederile Anexei la HG nr. 519/2014 - Partea 1 - Achiziţii publice, litera A - Secţiunea Anunţul de participare si documentaţia de atribuire, pct. 11 a aplicat o reducere procentuală de 5% din valoarea contractului de lucrări nr. 4268/24.04.2020.

Referitor la fondul cauzei, se reţin următoarele:
Procedura aleasă de către UAT Oraşul Bicaz pentru achiziţionarea contractului de lucrări Executia lucrarilor aferente obiectivului "Eficientizarea energetică a clădirilor Liceului "Carol I" Bicaz, Judeţul Neamţ" a fost procedura simplificată, iar criteriul de atribuire „preţul cel mai scăzut".

Procedura pentru atribuirea contractului de execuţie lucrări, a fost lansată prin publicarea în SEAP a anunţului nr. SCN1061511/15.01.2020.

În urma aplicării criteriului de atribuire, UAT Oraşul Bicaz a declarat câştigătoare oferta depusă de SC ROGLAS IND SRL, drept pentru care a încheiat contractul lucrări nr. 4268/24.04.2020.

Conform Anunțului de participare valoarea estimată a contractului este de 5.795.607,79 lei.

În cadrul Fisei de date a achiziției, în cadrul capitolului III.1.3.a) „Capacitatea tehnică și/ sau profesională" precum și în cadrul Anunțului de participare simplificat nr. SCN1061511/15.01.2020 la cap. III.1.3, UAT Orașul Bicaz solicită următoarea cerință privind demonstrarea capacitatea tehnică și profesională:

„Informații si/sau nivel(uri) minim(e) necesare pentru evaluarea respectării cerințelor menționate:
Pentru contractele de achiziție de lucrări: tehnicieni sau organisme tehnice pentru executarea lucrărilor:
b.2 - Operatorii economici ce depun oferta trebuie vor trebui sa se asigure ca in cazul in care oferta lor va fi declarata câștigătoare,
înainte de semnarea contractului vor trebui sa facă dovada ca dețin atestatele/avizele necesare realizării tuturor categoriilor de lucrări prevăzute de Proiectul tehnic.
Nota:
1) Pentru persoanele juridice străine, dovada se va face cu atestate echivalente, emise de autoritățile competente din tara de origine.
Documentele vor fi depuse si in varianta tradusa in limba romana (traducere autorizata).
2) In cazul unei asocieri/ subcontractări, atestatele/ autorizațiile respective vor fi luate in calcul doar daca asociatul/subcontractantul executa integral lucrările pentru care au fost solicitate respectivele atestate/autorizații.
3) In cazul in care ofertantul nu prezinta/nu face dovada deținerii atestatelor/autorizațiilor solicitate (așa cum se solicita in prezentul caiet de sarcini), oferta va fi considerata neconforma.
Modalitatea de îndeplinire:
*Modalitatea de îndeplinire a cerinței: **se va completa DUAE** de către operatorii economici si terți susținători (daca este cazul)*
*participanți la procedura (ofertant/asociat/subcontractant) **cu informațiile aferente situației lor.** **Documentele justificative** care*
*probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAE **urmează sa fie prezentate, la solicitarea autorității contractante, doar de către ofertantul clasat pe locul I in clasamentul intermediar întocmit la finalizarea evaluării ofertelor".***

În conformitatea cu prevederile art. 2 alin (2) din Legea nr. 98/2016 principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică și a organizării concursurilor de soluții sunt:
a) nediscriminarea;
b) tratamentul egal;
c) recunoașterea reciprocă;
d) transparența;
e) proporționalitatea;
f) asumarea răspunderii.

Potrivit art. 179 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice *Operatorul economic face dovada îndeplinirii cerințelor privind capacitatea tehnică și profesională prin prezentarea, după caz, a unora sau mai multora dintre următoarele informații și documente:*

a) o listă a lucrărilor realizate în cursul unei perioade care acoperă cel mult ultimii 5 ani, însoțită de certificate de bună execuție pentru lucrările cele mai importante; atunci când este necesar în scopul asigurării unui nivel corespunzător de concurență, autoritatea contractantă poate stabili că sunt luate în considerare lucrări relevante realizate cu mai mult de 5 ani în urmă;

b) lista principalelor livrări de produse efectuate sau a principalelor servicii prestate în cursul unei perioade care acoperă cel mult ultimii 3 ani, cu indicarea valorilor, datelor și a beneficiarilor publici sau privați; atunci când este necesar în scopul asigurării unui nivel corespunzător de concurență, autoritatea contractantă poate stabili că sunt luate în considerare livrări de produse relevante efectuate sau servicii relevante prestate cu mai mult de 3 ani în urmă;

c) indicarea tehnicienilor sau a organismelor tehnice implicate, indiferent dacă fac sau nu parte din organizația operatorului economic, în special a celor care răspund de controlul calității și, în cazul contractelor de achiziții publice de lucrări, a celor aflați la dispoziția contractantului în vederea executării lucrărilor (...).

Se costată faptul că cerința în cauză este corespunzătoare *art. 179 lit. c) din Legea nr. 98/2016* „c) indicarea tehnicienilor sau a organismelor tehnice implicate, indiferent dacă fac sau nu parte din organizația operatorului economic, în special a celor care răspund de controlul calității și, în cazul contractelor de achiziții publice de lucrări, a celor aflați la dispoziția contractantului în vederea executării lucrărilor". Ori, în cazul procedurilor simplificate, Autoritatea contractantă nu poate solicita decât cerințele menționate la art. 113 alin. 11 din Legea 98/2016, și anume:

-motive de excludere, în conformitate cu capitolul IV, secțiunea a 6-a, paragraful 2;

-capacitatea de exercitare a activității profesionale, în conformitate cu art. 173;

-experiența similară, în conformitate cu ***art. 179 lit. a) și b).***

Alte solicitări care exced prevederile legale enunțate mai sus sunt considerare excesive în raport cu procedura aplicată și restricționează participarea operatorilor economici.

În coformitate cu art. 50 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 *Autoritățile contractante nu vor concepe sau structura achizițiile ori elemente ale acestora cu scopul exceptării acestora de la aplicarea dispozițiilor prezentei legi ori al restrângerii artificiale a concurenței.*

(2) În sensul alin. (1), se consideră că există o restrângere artificială a concurenței în cazul în care achiziția ori elemente ale acesteia sunt concepute sau structurate cu scopul de a favoriza ori dezavantaja în mod nejustificat anumiți operatori economici.

Mai mult, potrivit art 172 alin (3) din aceeași lege, invocată mai sus, *Autoritatea contractantă stabilește numai cerințe de participare care sunt necesare și adecvate pentru a se asigura că un candidat/ofertant are capacitatea juridică și financiară și competențele tehnice și profesionale pentru a executa contractul de achiziție publică/acordul-cadru care urmează să fie atribuit; alin. (5) Toate cerințele privind capacitatea solicitate de autoritatea contractantă trebuie să aibă legătură cu obiectul contractului de achiziție publică/acordului-cadru și să fie proporționale prin raportare la obiectul acestuia.*

Din cele menționate mai sus rezultă faptul că autoritatea contractantă a introdus cerințe restrictive și discriminatorii în raport cu legislația în domeniul achizițiilor publice.

Referitor la mențiunea potrivit căreia " *Nu este o numerotare fericită a criteriilor și nici o succesiune perfectă a enunțurilor, însă prin redactarea Notei și Modalităților de îndeplinire a cerinței este foarte clar că cerința/ criteriul "existanța atestatelor/ avizelor" trebuie îndeplinită de persoana juridică (operatorul economic) nu de persoane fizice (tehnicieni)*", precizăm faptul că potrivit art. 20 din H.G. nr. 395/2016 Documentația de atribuire conține orice cerință, criteriu, regulă și alte informații necesare *pentru a asigura ofertantului/candidatului o informare completă*, corectă și explicită cu privire la modul de aplicare a procedurii de atribuire.

Cu privire la mențiunile beneficiarului potrivit cărora: *„Nu s-au solicitat clarificări pe această temă"*, facem următoarele precizări:

Ideea potrivit căreia la procedura de atribuire nu au fost solictiate clarificări cu privire la speța în cauză, nu transformă într-un fapt legal o încălcare a prevederilor legale în materie de achiziții publice, beneficiarul fiind singurul responsabil de nerespectarea condițiilor legale. De asemenea, nu exonerează autoritatea contractantă de răspundere în cazul constatării unei abateri, beneficiarul fiind singurul răspunzător pentru conformitatea procedurii.

Ținând cont de cele menționate mai sus, se reține faptul că beneficiarul nu a putut face dovada celor contestate printr-o probă contrară, drept pentru care se respinge contestația ca fiind neîntemeiată.

<u>În drept,</u> s-au avut în vedere:

- Contractul de finanțare, proiect cod SMIS 117602

- Legea 98/2016 privind achizițiile publice;

- H.G. nr. 395/2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice;

- OUG nr. 66/2011 privind prevenirea, constatarea şi sancţionarea neregulilor apărute în obţinerea şi utilizarea fondurilor europene şi / sau a fondurilor publice naţionale aferente acestora, cu modificările şi completările ulterioare;

- HG nr. 875/2011 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor O.U.G. nr.66/2011 privind prevenirea, constatarea şi sancţionarea neregulilor apărute în obţinerea şi utilizarea fondurilor europene şi/sau a fondurilor publice naţionale aferente acestora, cu modificările şi completările ulterioare;

- HG nr. 519/2014 privind stabilirea ratelor aferente reducerilor procentuale/corecţiilor financiare aplicabile pentru abaterile prevăzute în anexa la Ordonanţa de urgenţă a Guvernului nr.66/2011, cu modificările şi completările ulterioare;

- Legea nr. 554/2004 privind contenciosul administrativ, cu modificările şi completările ulterioare;

Având în vedere considerentele prezentate anterior, Nota de neconformitate nr. 81399/13.04.2021, Adresa de informare nr. 7412/21.04.2021 privind autorizarea Cererii de rambursare nr.5, susţinerile Contestatarului, documentele existente la dosar şi normele legale, în conformitate cu prevederile art. 50 alin. (1) din OUG nr. 66/2011 privind prevenirea, constatarea şi sancţionarea neregulilor apărute în obţinerea şi utilizarea fondurilor europene şi/sau a fondurilor publice naţionale aferente acestora cu modificările şi completările ulterioare, precum şi cu prevederile art. 7 din Legea nr.554/2004, se

D E C I D E

Respingerea contestaţiei formulate de UAT Orașul Bicaz, cu sediul în în Orașul Bicaz, Str. Barajului nr. 4, județul Neamț, prin domnul primar Nicolae Salagean, în calitate de reprezentant legal, împotriva Notei de neconformitate nr. 81399/13.04.2021 comunicată prin Adresa de informare nr. 7412/21.04.2021 privind plata cheltuielilor aprobate în Cererea de rambursare nr. 5 emise de către Direcţia Autorizare Proiecte - Direcţia Generală Programul Operaţional Regional din cadrul MDLPA, pentru proiectele cod SMIS 117602, cu titlul „*Eficientizarea energetică a clădirilor Liceului Carol I, Bicaz, Județul Neamț*”, **ca fiind neîntemeiată.**

Introducerea contestaţiei pe calea administrativă de atac nu suspendă executarea actelor contestate şi menţine toate măsurile dispuse în cuprinsul acestora.

Prezenta decizie este definitivă în sistemul căilor administrative de atac şi poate fi atacată în conformitate cu art. 10 alin (1[1]) din Legea 554/2004, cu modificările și completările ulterioare.

ŞEF ADJUNCT AL AUTORITĂŢII DE MANAGEMENT PENTRU PROGRAMUL OPERAŢIONAL REGIONAL

Lucia-Ioana Baicoianu

Digitally signed by Lucia-Ioana Baicoianu
Date: 2021.06.11 10:30:28 +03'00'