



AVIZ nr. 20856 / 05.10.2021

În temeiul prevederilor OUG nr. 98/2017 privind funcția de control ex ante al procesului de atribuire a contractelor/acordurilor-cadru de achiziție publică, a contractelor/acordurilor-cadru sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii și ale HG nr.419/2018 privind aprobarea normelor metodologice de aplicare a OUG nr. 98/2017,

Agenția Națională pentru Achiziții Publice emite:

### AVIZ CONFORM CONDIȚIONAT

Cu privire la documentatia de atribuire **DF 1125142 din data de 20.09.2021** pregătită de catre **COMPANIA MUNICIPALĂ TERMOENERGETICA S.A.**, pentru procedura cu obiectul - „Inchiriere capacitati modulare de producere energie termica cu deserventi si apa de adaos in locatia CET TITAN”.

#### Abateri identificate - aspecte de regularitate și calitate:

##### I.Caietul de sarcini

1) In fapt: Entitatea contractanta a impus ca ofertantilor vizitarea a amplasamentului - caietul de sarcini -cap.4.3, pag.7.

Măsura de remediere: Va rugam sa reformulati informatiile: “... pentru intocmirea ofertelor este obligatoriu vizitarea amplasamentului”, inlocuind obligativitatea, cu recomandarea vizitarii amplasamentului, deoarece este restrictiv a se impune vizitarea amplasamentelor si poate presupune costuri suplimentare pentru ofertanti pentru intocmirea ofertelor; (Calitate)

In drept: art. 164 din Legea 99/2016; art. 22, alin (2) din H.G.394/2016/calitate

2) In fapt: In caietul de sarcini, cap.4.5, pag.8. exista urmatoarea cerinta impusa operatorilor economici, care poate produce neclaritati: ”Contractantul trebuie sa implementeze, sa documenteze si sa mentina un sistem de asigurare a calitatii(AC), control al calitatii(CC)...”.

Măsura de remediere: Va rugam sa clarificati daca se solicita implementarea unui sistem de management al calitatii in conformitate cu “SR EN ISO... sau echivalent”. În situația în care cerința se menține, aceasta se va elimina de la nivelul caietului de sarcini, se va solicita numai in cadrul secțiunii dedicată- III.1.3.b) Standarde de asigurare a calitatii si de protectie a mediului a fișei de date, deoarece reprezinta criteriu de calificare.Totodata, va trebuie justificată în cuprinsul strategiei de contractare. Preluati masura si pentru solicitarea din cadrul cap.5.5, pag.11.

In drept: Art. 195, art. 185 (5) din Legea nr. 99/2016; art. 9 alin. (4) HG 394/2016. Calitate.



3) In fapt: Entitatea contractantă a formulat cerințe pentru producătorii echipamentelor ce vor fi montate.

Măsura de remediere: pag 9 din caietul de sarcini - va rugăm să eliminăm cerințele ISO 9001 solicitate producătorilor de echipamente, având în vedere că aceștia nu sunt parte în procedura de achiziție.

În drept: art. 164 din Legea 99/2016; art. 22, alin (2) din H.G.394/2016/calitate

4) In fapt: În cuprinsul Caietului de sarcini, pag.10, la pctul 4.6.5., se solicită, pentru îndeplinirea activităților, personal autorizat ISCIR”; pag.12, la pctul 5.6- personal autorizat/atestat ISCIR și ANRE, fără a se preciza actele normative în baza cărora se solicită aceste autorizații și nu se precizează cum va fi îndeplinită cerința de către eventualii ofertanți străini.

Măsura de remediere: Pentru o informare completă și corectă a operatorilor economici, va rugăm să precizați baza legală pentru solicitarea atestărilor/autorizațiilor impuse. Se va avea în vedere respectarea principiului recunoașterii reciproce, prin permiterea prezentării de către personalul nerезident, a certificatelor/autorizațiilor corespunzătoare emise în țara de rezidență.

În drept: art. 2(2) c), art. 164, din Legea 99/2016, art. 22 alin 2 din HG nr. 394/2016

5) In fapt: S-a constatat faptul că, la nivelul Caietului de sarcini, (pag.12, la pctul 5.6), sunt inserate cerințe minime de calificare pentru ofertanți: ”Ofertantul va face dovada deținerii autorizației acordată de Ministerul Internelor...; Ofertantul va prezenta toate atestările ISCIR...”

Măsura de remediere: Va rugăm să eliminăm din caietul de sarcini, cerințele de calificare pentru ofertanți, întrucât reprezintă cerințe de calificare ce țin de capacitatea de exercitare a activității profesionale. Acestea se vor insera la secțiunea III.1.1.b) CAPACITATEA DE EXERCITARE A ACTIVITĂȚII PROFESIONALE /f.d., și trebuie să prevadă clar tipul autorizației solicitate, reglementările ce impun solicitarea deținerii unei autorizații, mențiunea de a fi valabile la momentul depunerii/prezentării acestora, precum și modul de îndeplinire a cerinței de către ofertanții nerезidenți, astfel încât să se permită prezentarea certificatelor/autorizațiilor corespunzătoare emise în țara de rezidență.

În drept: Art. 186 (2), art. 185(5) din Legea 99/2016; Art. 36(6) art.37 (1) HG 394/2016. regularitate

## II. Strategia de contractare

In fapt: La nivelul strategiei de contractare nu regăsim informații care să susțină faptul că valoarea estimată a contractului cuprinde valoarea „avizelor/autorizațiilor, taxe”, având în vedere cerințele caietului - „contractantul va obține toate avizele, acordului, autorizații și orice alte documentate necesare pentru /sau în legătură cu realizarea obiectului contractului”.

Măsura de remediere: Va rugăm să detaliați informațiile de la nivelul strategiei de contractare, care să susțină faptul că valoarea estimată a contractului cuprinde valoarea : „avizelor/autorizațiilor”, taxe, având în vedere cerințele caietului - „contractantul va obține toate avizele, acordului, autorizații și orice alte documentate necesare pentru /sau în legătură cu realizarea obiectului contractului”

În drept: art.9 (4) e) HG 394/2016. regularitate



### III. Draftul de contract

1) In fapt: Modalitatea de constituire a garanției de buna execuție precizată în cadrul Draftului de contract - art.13.3.a): “instrument de garantare emis în condițiile legii de o societate bancară sau o societate de asigurări.” este formulată fără a ține cont de modificările aduse la HG nr.394/2016, fiind necesar să se reformuleze.

Măsura de remediere: Astfel, vă rugăm să reformulați conf prev art. 46 (1) din Hg 394/2016 reactualizat care precizează: „Garanția de bună execuție se constituie prin virament bancar sau printr-un instrument de garantare emis de o instituție de credit din România sau din alt stat sau de o societate de asigurări, în condițiile legii, și devine anexă la contract, prevederile art. 42 alin. (3) și (5) aplicându-se în mod corespunzător”.

În drept: Art 46 (1) din Hg 394/2016./Regularitate.

2) In fapt: În cadrul Draftului de contract - Articol 17. Modificarea contractului în cursul perioadei sale de valabilitate, la 17.1 se precizează: - “Orice modificare a contractului subsecvent...; la 17.2 - “Contractul subsecvent poate fi modificat...,etc...”.

Măsura de remediere: Vă rugăm să corectați informațiile, având în vedere faptul că finalizarea procedurii de achiziție nu se realizează prin încheierea unui acord cadru.

În drept: art. 164 din Legea 99/2016; art. 22, alin (2) din H.G.394/2016/calitate

### IV. Modele formulare

1) În fapt: În cuprinsul documentului - Modele formulare 1-semnat.doc, se regăsesc formulare care dublează informațiile deja existente în DUAE: Formularul nr. 5-Informații generale.

Măsura de remediere: Vă rugăm să eliminați formularul nr. 5, deoarece aceste informații se completează în DUAE.

În drept: art. 164 din Legea 99/2016; art. 22, alin (2) din H.G.394/2016/calitate

2) In fapt: Formularul nr.8 - model acord de subcontractare, conține informații care pot conduce la distorsionarea rezultatului procedurii;

Măsura de remediere : Vă rugăm să corectați informațiile cuprinse în art. 3 din cadrul formularului Acord de subcontractare, astfel încât să eliminați fie valoarea aferentă subcontractării, fie procentul acesteia (precizarea ambelor valori poate conduce la aflarea valorii ofertei înainte de descrierea propunerii financiare);

În drept: art. 164 din Legea 99/2016; art. 22, alin (2) din H.G.394/2016/calitate

### V. Fisa de date

1) Secțiunea III.1.1.a) Situația personală a candidatului sau ofertantului

a)In fapt: La secțiunea III.1.1.a) Situația personală a candidatului sau ofertantului, în cadrul documentelor justificative se solicită “a) Certificate constatatoare din care să reiasă lipsa datoriilor restante cu privire la plata impozitelor, taxelor și a contribuțiilor la bugetul general consolidat (buget local, buget de stat, etc.), care să ateste lipsa datoriilor restante la momentul prezentării lor”.



Măsura de remediere: Va rugăm să reformulați cerința, astfel încât să se înțeleagă faptul că certificatele constatatoare privind lipsa datoriilor restante se solicită valabile la momentul prezentării.

În drept: Art. 205 din Legea nr. 99/2016/Regularitate

b) În fapt: Considerăm că informațiile privind angajamentul ferm al terțului susținător din care rezultă modul efectiv în care se va materializa susținerea acestuia, inserate la nivelul secțiunii III.1.1.a), exced prevederilor legale aflate în vigoare: ”Nedepunerea acestora odată cu DUAE, constituie temei pentru solicitarea de clarificări pentru eventualele inadvertente de formă ale informațiilor cuprinse în secțiunile DUAE ...”.

Măsura de remediere: Va rugăm să reformulați cerința astfel încât să se încadreze în limitele legale stabilite prin art. 202 alin. (2) din Legea 99/2016, în sensul în care “În cazul în care ofertantul/candidatul demonstrează îndeplinirea criteriilor referitoare la situația economică și financiară ori privind capacitatea tehnică și profesională bazându-se pe capacitățile altor entități, invocând, după caz, susținerea unui terț, DUAE, împreună cu angajamentul de susținere, trebuie să fie completat separat și de către terțul/terții susținător (i) pe a căror capacitate se bazează ofertantul/candidatul.”

În drept: art. 164, art. 202 alin. (2) din Legea 99/2016; art. 22, alin (2) din H.G.394/2016/Regularitate

2) Secțiunea III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale

În fapt: Cerința privind capacitatea de exercitare a activității profesionale nu este corect formulată.

Măsura de remediere: Va rugăm să eliminați solicitarea pentru tert, deoarece Capacitatea de exercitare a activității profesionale nu poate fi îndeplinită prin susținere.

În drept: art. 164, art 196 din Legea 99/2016; art. 22, alin (2) din H.G.394/2016/Regularitate

3) Secțiunea IV.4.2 Modul de prezentare al propunerii financiare

a) În fapt: Având în vedere posibilitatea aplicării prevederilor art. 117, alin.(1), lit. f) din Legea nr.99/2016, cu modificările și completările ulterioare, pentru a achiziționa servicii similare pentru o perioadă de până la 36 luni, în cadrul secțiunii IV.4.2, nu s-a specificat faptul că oferta financiară se raportează la cantitatea minimă/valoarea minimă estimată.

Măsura de remediere: Va rugăm să clarificați precizarea 5, respectiv precizați faptul că ofertele se întocmesc pentru cantitatea minimă estimată, iar evaluarea ofertelor se va realiza prin raportare ca valoarea minimă (12 luni).

În drept: art. 164, din Legea 99/2016; art. 22, alin (2) din H.G.394/2016/Regularitate

b) În fapt: Modul de departajare al ofertelor, prezentat în cadrul secțiunii IV.4.2: “În situația în care două sau mai multe oferte sunt clasate pe primul loc, departajarea se va face prin solicitarea de noi propuneri financiare și oferta castigatoare va fi desemnată cea care va prezenta pretul cel mai scăzut (art. 146 alin (3) - Norme metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului sectorial/acordului-cadru din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale aprobate prin HG nr. 394/2016, cu modificările și completările ulterioare”, nu corespunde criteriului de atribuire Cel mai bun raport calitate - pret.

Măsura de remediere: Va rugăm să corectați/reformulați informațiile referitoare la modalitatea de departajare a ofertelor, în conformitate cu prevederile art. 145, alin. 3, din H.G. nr. 394/2016:



GUVERNUL ROMÂNIEI  
AGENȚIA NAȚIONALĂ PENTRU  
ACHIZIȚII PUBLICE

*“În cazul în care două sau mai multe oferte sunt clasate pe primul loc, cu punctaje egale, departajarea se va face având în vedere punctajul obținut la factorii de evaluare, în ordinea descrescătoare a ponderilor acestora. În situația în care egalitatea se menține, entitatea contractantă are dreptul să solicite noi propuneri financiare și oferta câștigătoare va fi desemnată cea cu propunerea financiară cea mai mică”.* Preluați măsura și pentru informațiile inserate în secțiunea VI.3 Informații suplimentare.

În drept: art. 145 alin. (3) din H.G. nr. 394/2016. /Regularitate

VI.

In fapt: Informațiile furnizate nu sunt coerente și consecvente (există aspecte contradictorii în diferite documente - în caietul de sarcini -pag.3, pctul.2 - se precizează: ” **maxim 6 luni de la semnarea contractului durată de montare și punere în funcțiune + durată de închiriere va fi de 3 ani de la punerea în funcțiune a capacităților cu posibilitatea de prelungire ...”** , respectiv **fisa de date** - secțiunea II.2.7 Durata contractului, concesiunii, a acordului-cadru sau a sistemului dinamic de achiziții - Durată în luni: 12./ secțiunea II.2.11 - **durată contractului - 12 luni cu posibilitatea de utilizare a art 117, alin.(1), lit. f) din Legea 99/2016** - pentru o perioadă de până la 36 luni.

Măsura de remediere: Va rugăm să **clarificați durata contractului**, aveți în vedere că posibilitatea prelungirii cu până la 36 de luni se aplică începând cu data semnării contractului, iar perioada de punere în funcțiune este cuprinsă în durata contractului inițială.

În drept: Art.164 Legea 99/2016; Art.22(2) H.G.394/2016 /Regularitate

STRATEGIA DE CONTRACTARE SE VA MODIFICA ÎN CONFORMITATE CU OBSERVAȚIILE ANAP.

*Conform prevederilor art.16 din OUG nr.98/2017 privind funcția de control ex ante al procesului de atribuire a contractelor/acordurilor-cadru de achiziție publică, a contractelor/acordurilor-cadru sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare în cazul în care autoritatea/entitatea contractantă are obiecții cu privire la constatările și/sau măsurile de remediere dispuse, identificate de către ANAP ca urmare a activității de control ex ante asupra prezentei documentații de atribuire, poate demara procedura de conciliere. Soluționarea cererii de conciliere este condiționată de nepublicarea anunțului de inițiere a procedurii de atribuire.*

*În cazul în care autoritatea/entitatea contractantă decide publicarea anunțului de participare fără a remedia abaterile constatate de ANAP prin prezentul aviz condiționat, devin incidente preved. art. 14 alin. (8) coroborat cu art. 25 din OUG nr. 98/2017, cu modificările și completările ulterioare.*

Avizat:

Întocmit: