



AVIZ nr. 30309/27.12.2022

În temeiul prevederilor Ordonanței de urgență a Guvernului 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 Hotărârii de Guvern 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 documentația de atribuire **DF1166951** pregătită de **JUDEȚUL SIBIU**, transmisă în SICAP în data de 13.12.2022, pentru procedura având ca obiect atribuirea contractului „Furnizare gaz metan inclusiv transportul și distribuția - pentru 12 luni pentru Consiliul Județean Sibiu, institutiile subordonate, 6 primarii și o Școală”.
Abateri identificate - aspecte de regularitate și calitate:

STRATEGIA DE CONTRACTARE

1) În fapt: În strategia de contractare se regăsesc cerințe neclare.

Măsura de remediere: a) Eliminați/reformulați mențiunea că „Nedepunerea acestora odată cu DUAЕ, constituie temei pentru solicitarea de clarificări pentru eventualele inadvertențe de formă ale informațiilor cuprinse în secțiunile DUAЕ, atât ale ofertantului, cât și ale subcontractantului/terțului susținător, acest lucru fiind necesar pentru a asigura desfășurarea corespunzătoare a procedurii de atribuire”, pag. 5, deoarece, în conformitate cu prevederile art.193 alin.(2) din Legea nr.98/2016 există obligativitatea prezentării acestor angajamente/acorduri, alături de DUAЕ. Observație Regularitate.

b) Corectați mențiunea „certificate constatatoare privind lipsa datoriilor cu privire la plata impozitelor, taxelor sau a contribuțiilor la bugetul general consolidat (buget local - sediu principal, buget de stat etc.) la momentul depunerii acestora”, pag.5 și corelați cu Fisa de date Secțiunea III.1.1.a) Situația personală a candidatului sau ofertantului, astfel: certificate constatatoare privind plata impozitelor, taxelor sau a contribuțiilor la bugetul general consolidat (buget local, buget de stat etc.) valabile la momentul prezentării, pentru sediul principal, iar pentru sediile secundare/punctele de lucru, o declarație pe propria răspundere privind îndeplinirea obligațiilor de plată a impozitelor, taxelor sau contribuțiilor la bugetul general consolidat datorate”, potrivit art.165 alin.(3) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare. Observație Regularitate.

c) Clarificați/Eliminați solicitarea de la pag.6 „Pentru contractul de furnizare gaze naturale se solicită licență de furnizare gaze naturale. Se va menționa în DUAЕ numărul, data și emitentul licenței de furnizare. Aceasta va fi prezentată doar de către ofertantul declarat câștigător”. În cazul în care nu se va elimina din strategia de contractare se va insera solicitarea în Secțiunea III.1.3 a), conform art.179 lit.g) din Legea 98/2016. Se va menționa și emitentul. Observație regularitate.

În drept: Art.165 alin.(3), Art.179 lit.g), Art.193 din Legea 98/2016; Art.9 alin.(3) din H.G. 395/2016.

CAIET DE SARCINI

1) În fapt: Autoritatea contractantă nu a stabilit cantitatea exactă ce va fi achiziționată.

Măsura de remediere: Referitor la precizarea „Cantitățile fiind estimate, acestea pot fi depășite sau pot să nu fie consumate, pe parcursul derulării contractului” (pct.6, pag.9) aveți în vedere faptul că se va încheia unui contract de achiziție publică, iar în acest caz cantitățile sunt cunoscute cu exactitate, deoarece un contract se caracterizează prin cantități ferme. Vă recomandăm următoarele soluții:

1. includerea unei clauze de revizuire a cantității ce urmează a fi achiziționată, în condițiile Art. 221 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 98/2016, respectiv Art. 2 alin. (3) lit. a) din



GUVERNUL ROMÂNIEI
AGENȚIA NAȚIONALĂ PENTRU
ACHIZIȚII PUBLICE

Instrucțiunea nr. 1/2021, (fiind necesară precizarea: a) cantității minime estimată a fi consumată în termenul de 12 luni; b) cantitatea maximă pentru perioada de prelungire; c) perioada maximă estimată pentru achiziția întregii cantități de produse);

2. analizați posibilitatea utilizării modalității speciale de atribuire acord-cadru și precizați estimări ale cantităților minime și maxime care ar putea fi solicitate pe durata întregului acord-cadru, precum și ale cantităților minime și maxime care ar putea face obiectul unui singur contract subsecvent dintre cele care urmează să fie atribuite pe durata acordului-cadru, urmând ca în interiorul acordului cadru să încheiați contracte subsecvente, care sunt angajamente legale ferme, în funcție de necesitățile identificate. Observație Regularitate. În drept: Art.154 alin.(1) din Legea 98/2016; Art.20(2), Art.107, Art.108 din H.G.395/2016.

2) În fapt: La nivelul caietului de sarcini, regăsim cerințe neclare sau există trimiteri/referiri la legislație, fără ca actele normative să fie indicate.

Măsura de remediere: a) Indicați legislația la care faceți trimitere, pentru o informare corectă și completă a operatorilor economici, referitoare la „.....și a altor reglementări legale”, pag.3, pct.3.4.1.1; „va corespunde reglementărilor tehnice și standardelor în vigoare”, pag.6, pc.3.5.1. Observație calitate.

În drept: Art. 154 alin.(1) din Legea 98/2016; Art. 20 alin. (2) și alin. (3) din H.G. 395/2016.

CONTRACT

1) În fapt: Clauzele contractuale conțin informații neclare.

Măsura de remediere: a) Clarificați informațiile „Contractantul va furniza gaze naturale cu eficiență și diligență, cu respectarea dispozițiilor legale, aprobările și standardele tehnice, profesionale și de calitate în vigoare”- Art.20.2 și „Contractantul va respecta toate prevederile legale în vigoare în România și se va asigura că și Personalul său, implicat în Contract, va respecta prevederile legale, aprobările și standardele tehnice, profesionale și de calitate în vigoare” -Art.20.5, prin specificarea standardelor și a legislației la care faceți trimitere, pentru o informare corectă și completă a operatorilor economici. Corectați în tot cuprinsul documentației de atribuire acolo unde ați formulat astfel de precizări. Observație calitate.

b) Referitor la subcontractare Art.15.1- „Contractantul are dreptul de a subcontracta orice parte a prezentului Contract...” se va ține cont de faptul că activitatea de furnizare nu poate fi subcontractată, potrivit art. 3 alin. (1)lit yy) din Legea nr. 98/2016. Vor fi informați operatorii economici ca pot fi subcontractate doar prestarea de servicii și execuția de lucrări conexe furnizării, dacă este cazul. Se va corecta și Formularul nr.2- Acord de subcontractare. Observație regularitate.

c) Clarificați sau eliminați art.26.1 ”Contractantul garantează Autorității/entității contractante că acesta operează un sistem de management al calității pentru Produsele furnizate în cadrul Contractului și că va aplica acest sistem, pe toată perioada derulării Contractului”, întrucât, în fapt, impuneți o cerință privind capacitatea organizațională a operatorului economic, cerința ce constituie criteriu de calificare și ar trebui să se regasească la nivelul fișei de date. Observație calitate.

În drept: Art. 2, Art. 3 alin. (1)lit yy), Art. 154 alin.(1), din Legea nr. 98/2016; Art. 20 alin. (2) și alin. (3) din H.G. nr.395/2016.

FORMULARE

1) În fapt: Formularele nr.6 și 7 conțin informații neclare.

Măsura de remediere: Eliminați referirile la procedura de negociere fără publicare prealabilă a unui anunț de participare și la execuția lucrărilor, din conținutul Formulelor nr.6 și 7 (Declaratie respectare art. 51 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice; DECLARAȚIE privind neincadrarea în prevederile art. 59 și 60 din Legea nr 98/2016 privind achizițiile publice). Observație Regularitate.

În drept: Art. 154 alin.(1) din Legea 98/2016; Art. 20 alin. (2) și alin. (3) din H.G. 395/2016.

FIȘA DE DATE

1) În fapt: La Secțiunea II.2.5 - Factorul de evaluare „Existența unui Call-Center” nu aduce avantaje autorității contractante.



GUVERNUL ROMÂNIEI
AGENȚIA NAȚIONALĂ PENTRU
ACHIZIȚII PUBLICE

Măsura de remediere: Completați concret în strategia de contractare care sunt avantajele de natură economică/financiară pe care le obține autoritatea contractantă prin punctarea factorului de evaluare „Existența unui Call-Center”, întrucât în caietul de sarcini, pc.3.4.2, pag.6 se precizează: „Pe toată durata contractului de 12 luni, Furnizorul va asigura posibilitatea de comunicare permanentă (24 ore din 24) la toate punctele de consum” și la pc.3.5.3.5, pag. 7 ”Pe toată durata contractului, de 12 luni, Furnizorul va asigura posibilitatea de comunicare permanentă (24 ore din 24)”. Factorii de evaluare trebuie să fie asociați cerinței/cerințelor minime obligatorii din caietul de sarcini (extinzându-le pe acestea) sau să aibă un impact semnificativ asupra calității implementării contractului (atunci când nu sunt prevăzute cerințe minime) și să reflecte avantaje economice/financiare. Recomandăm reformularea algoritmului de acordare a punctajelor, deoarece din informațiile precizate în caietul de sarcini se înțelege faptul că cerința minimă solicitată în caietul de sarcini este asigurarea unui *call center la dispoziția autorității contractante (24/24 ore)*. Aveți în vedere faptul că pentru cerința minimă oferta este conformă, dar nu primește punctaj. Ofertele care nu conțin un call center la dispoziția autorității contractante (24/24 ore) nu sunt conforme. O extindere a cerinței minime din caietul de sarcini, poate fi, de exemplu: asigurarea suportului tehnic prin persoană de contact dedicată. Reformulați și corelați informațiile din această Secțiune cu informațiile din caietul de sarcini. Observație calitate.

În drept: Art.187-188 din Legea nr. 98/2016, Art. 9, Art.20, Art.32 din H.G. nr.395/2016.

2) În fapt: În sect. IV.4.3 - Informațiile referitoare la modalitatea de completare a DUAЕ ”Ofertantii vor depune oferta, DUAЕ, documentele de calificare, răspunsurile la solicitările de clarificări numai în format electronic, în SEAP, semnate cu semnatura electronică extinsă bazat pe un certificat calificat, eliberat de un furnizor de servicii de certificare acreditat. Oferta și documentele însoțitoare, DUAЕ, documentele de calificare, răspunsurile la solicitările de clarificări nesemnate cu semnatura electronică extinsă...” nu sunt corecte.

Măsura de remediere: Autoritatea contractantă va reformula, deoarece DUAЕ se completează direct în SEAP, după autentificare. A se vedea și Notificarea privind utilizarea DUAЕ în procedurile desfășurate exclusiv prin mijloace electronice din 8 aprilie 2019. Detalii cu privire la configurarea DUAЕ de către Autoritatea contractantă și modul de întocmire al acestuia veți regăsi, după autentificarea în sistem, în secțiunea „Informații DUAЕ” - Ghid de completare DUAЕ și/sau accesând link-ul: <http://anap.gov.ro/web/notificare-privind-utilizarea-duae-in-procedurile-desfasurate-exclusiv-prin-mijloace-electronice>. Corectați în tot cuprinsul documentației de atribuire acolo unde se regăsesc astfel de informații. Observație Regularitate.

În drept: Art 193 din Legea 98/2016.

3) În fapt: La Secțiunea III.1.6.b) *Garanție de bună executie* se regăsesc informații necorelate cu modificările din Legea 98/2016.

Măsura de remediere: Corectați informațiile inserate în această secțiune, astfel: Garanția de bună executie se constituie în termen de 5 zile lucrătoare de la semnarea contractului de achiziție publică de către ambele părți. Acest termen poate fi prelungit la solicitarea justificată a contractantului, fără a depăși 15 zile de la data semnării contractului de achiziție publică. Se va corecta și Formularul nr.3, pct.4 și se va elimina și mențiunea „subsecvent”. Observație regularitate.

În drept: Art.39 alin.(3) din H.G. nr.395/2016.

4) În fapt: Nu sunt corelate toate persoanele cu funcții de decizie, în fișa de date și în anexa Declarație Funcții Decizie.

Măsura de remediere: Corelați informațiile din Fișa de date Secțiunea III.1.1.a) referitor la persoanele cu funcții de decizie privind organizarea, derularea și finalizarea procedurii de atribuire din cadrul Autorității Contractante (51 persoane), cu cele din anexa Declarații Funcții Decizie (48 persoane). Observație regularitate.

În drept: Art. 63(1) din Legea nr.98/2016.



GUVERNUL ROMÂNIEI
AGENȚIA NAȚIONALĂ PENTRU
ACHIZIȚII PUBLICE

5) În fapt: La nivelul fișei de date Secțiunea III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale regăsim inserate cerințe neclare.

Măsura de remediere: Corecți trimiterea la ofertanții clasati pe primele trei locuri din precizarea „... ce urmează să fie prezentate, la solicitarea autorității contractante, doar de ofertanții clasati pe primele trei locuri în clasamentul intermediar...”, deoarece contractul se încheie cu un singur operator economic. Observație Regularitate.

În drept: Art. 154 alin.(1) din Legea 98/2016; Art. 20 alin. (2) și alin. (3) din H.G. 395/2016.

6) În fapt: În Secțiunea II.1.4 termenul în care autoritatea contractantă va răspunde în mod clar și complet tuturor solicitărilor de clarificare/informațiilor suplimentare solicitate de operatorii economici interesați nu este stabilit.

Măsura de remediere: La secțiunea II.1.4, pentru ca informațiile să se preia în anunțul de participare simplificat, va exista următoarea mențiune: “Numărul de zile până la care se pot solicita clarificări înainte de data limită de depunere a ofertelor este de 19 zile. Autoritatea contractantă va răspunde în mod clar și complet tuturor solicitărilor de clarificări în a 11-a zi înainte de data limită de depunere a ofertelor”. Aveți în vedere că autoritatea contractantă are obligația de a transmite către ANAP propunerea de răspuns consolidat formulat la solicitările de clarificări/informații suplimentare cu cel puțin 4 zile anterior termenului stabilit în anunțul de participare.

În drept: Art. 161 din Legea 98/2016, Art.8 alin.(2) din HG 419/2018.

7) În fapt: Informațiile inserate la Secțiunea IV.2.6 Perioada minima pe parcursul careia ofertantul trebuie sa isi mentina oferta sunt neclare.

Măsura de remediere: Se recomandă corectarea/clarificarea informației „Perioada minima pe parcursul careia ofertantul trebuie sa isi mentina oferta- 180 luni (de la termenul limita de primire a ofertelor). Observație regularitate.

În drept: Art 154 alin.(1) din Legea 98/2016; Art. 20 (2) si (3) din HG 395/2016.

Corelati documentatia de atribuire si strategia de contractare conform observatiilor enuntate in prezentul aviz conform conditionat.

Conform prevederilor art. 16 din OUG nr.98/2017 privind 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 participare 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 conform condiționat, devin incidente prevederile art. 14 alin. (8) coroborat cu art. 25 din OUG nr. 98/2017, cu modificările și completările ulterioare.

Autoritățile/entitățile contractante interesate pot solicita la adresa de e-mail contact@anap.gov.ro încheierea unui protocol de colaborare cu ANAP pentru a beneficia de asistență tehnică pentru proceduri de achiziții publice/sectoriale.

AVIZAT, Șef Serviciu

Întocmit, Expert superior