În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE
Nr....
Data:...

Prin contestația fără număr de înregistrare la emitent, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr...., formulată de către asocierea...-....., cu sediul în..., nr....., înmatriculată la... sub nr...., având..., reprezentată convențional de... cu sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură în București..., nr...., bl....., et...., ap...., sector..., împotriva raportului procedurii nr...., emis de către..., cu sediul în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, în... procedurii de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului, având ca obiect „...", se solicită:

1. anularea rezultatului procedurii de atribuire, comunicat prin adresa nr..... și a raportului procedurii nr...., precum și a tuturor actelor subsecvente sau în legătură cu acestea, inclusiv, dar fără a se limita la comunicările rezultatului procedurii transmise către ceilalți participanți la procedură, inclusiv pentru motivul că anumite informații au fost calificate în mod eronat și nelegal drept confidențiale;
2. în temeiul dispozițiilor art.... alin. (1) din Legea nr. 101/2016, acordarea accesului la informațiile calificate de către autoritatea contractantă, în mod eronat și nelegal, drept confidențiale, din oferta depusă de ofertantul asocierea... -... și din celelalte oferte depuse în procedură, precum și la informațiile privind evaluarea acestor oferte care au fost în mod eronat și nelegal calificate drept confidențiale, arătând că își rezervă dreptul de a completa/modifica motivele de neconformitate a ofertei depusă de ofertantul asocierea... -..., după acordarea accesului la informațiile care au fost declarate în mod eronat ca fiind confidențiale;
3. obligarea autorității contractante la continuarea procedurii de atribuire, prin reevaluarea ofertei depuse de contestatoare și continuarea procedurii în condiții de legalitate, cu respectarea prevederilor documentației de atribuire și a principiilor prevăzute de legislația în materia achizițiilor publice, prin considerarea caracterului admisibil (acceptabil, adecvat și conform) al ofertei societății contestatoare în

raport de informațiile și documentele conforme și suficiente depuse în dovedirea cerințelor minime obligatorii ale documentației de atribuire;

4. obligarea autorității contractante la continuarea procedurii de atribuire, prin reevaluarea ofertei declarate câștigătoare, respectiv oferta depusă de ofertantul asocierea... -..., atât sub aspectul celor prezentate în contestație, cât și sub aspectul motivelor care vor fi prezentate ca urmare a obținerii de către contestatoare a accesului la documentele din... ofertelor depuse de către acest ofertant, precum și la informațiile privind evaluarea acestor oferte, în conformitate cu prevederile legale aplicabile accesului la acest tip de informații și ulterior, emiterea unui nou raport/rezultat al procedurii, în conformitate cu prevederile legale și în condițiile statuate prin decizia ce se va pronunța în prezenta cauză;

5. repunerea contestatoarei în termenul de a motiva contestația, având în vedere refuzul autorității contractante de a pune la dispoziție informații pe care le-a calificat în mod eronat și nelegal ca fiind confidențiale, termenul pentru motivare neîncepând să curgă decât de la momentul accesului efectiv la ansamblul informațiilor care au fost declarate în mod eronat ca fiind confidențiale;

6. În temeiul art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată generate de soluționarea prezentului litigiu.

Prin adresa fără număr de înregistrare la emitent, înregistrată la CNSC cu nr...., asocierea ....., prin liderul asocierii ..... cu sediul în..... nr....., înmatriculată la... sub nr...., având..., reprezentată convențional prin Cabinet de..... nr...., et...., birou 4, sector..., a formulat cerere de intervenție voluntară, prin care respingerea contestației formulate ca inadmisibilă și în subsidiar ca netemeinică, ca urmare a respingerii ca neîntemeiate a tuturor criticilor formulate de aceasta pe fondul cauzei, cu consecința menținerii actelor atacate ca fiind temeinice și legale.

Contestația va fi soluționată împreună cu cererea de intervenție, având în vedere dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, precum și prevederile art. 61 și următoarele din Codul de procedură civilă.

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

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația formulată de către asocierea...-....., prin care se critică respingerea ofertei sale ca inacceptabilă și neconformă.

În cuprinsul contestației, asocierea...-....., formulează critici cu privire la:

I. Încălcarea de către autoritatea contractantă a dispozițiilor legii privind asigurarea accesului neîngrădit la dosarul achiziției;

II. Deficiențe de motivare ale comunicării rezultatului procedurii;

III. standardul de evaluare în contractele tip proiectare-execuție;

.... Analiza punctuală a motivelor de respingere reținute de autoritatea contractantă;

V.... disproporționat și excesiv al evaluării realizate de autoritatea contractantă;

VI. Înțelegerea obiectului contractului de către ofertant;

VII. Nelegalitatea rezultatului procedurii cu privire la evaluarea propunerii tehnice a... declarat câștigător- asocierea .....

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul „[CN1... /...109]... GRUP_semnat.pdf.”, postat de autoritatea contractantă în SEAP la data de... în... documentelor asociate anunțului de participare nr..... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată. Consiliul apreciază că sintetizarea de mai sus a contestației nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare prin intermediul SEAP întreaga contestație. Dimpotrivă, reproducerea unui volum foarte mare de argumente ar încărca excesiv și, astfel, îngreuna parcurgerea prezentei decizii.

Pe de altă parte, constrângerile ce țin de celeritatea soluționării cauzelor de către Consiliu (art. 15 și art. 24 din Legea nr. 101/2016), nu permit alocarea unei perioade nelimitate de timp pentru sintetizarea și redarea concisă în considerente a tuturor susținerilor părților, constrângeri de care inclusiv părțile trebuie să țină seamă.

Prin adresa nr....., înregistrată la CNSC cu nr..... cu privire la contestația formulată de către asocierea**..., solicitând respin**gerea acesteia ca neîntemeiată, pentru următoarele motive:

CAPITOLUL I.... SITUAȚIA DE FAPT....

I.1.Identificarea procedurii de atribuire

Autoritatea contractantă arată că întâmpinarea este formulată în... contestației înregistrate la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor privind procedura de atribuire a contractului de achiziție publică având ca obiect „...”.

S-a arătat că procedura aplicată a fost licitația deschisă, inițiată prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr..... Valoarea estimată a achiziției a fost de... fără TVA, finanțarea fiind asigurată prin PNRR. Criteriul de atribuire stabilit a fost „cel mai bun raport calitate-preț”.

Contractul are caracter integrat, presupunând atât activitatea de proiectare, cât și asistență tehnică și execuția lucrărilor de infrastructură aferente obiectivului de investiții.

I.2. Părțile implicate și calitatea lor procesuală

Autoritatea contractantă a indicat că părțile implicate sunt:..., în calitate de autoritate contractantă; Asocierea..., în calitate de contestator; și... -..., în calitate de ofertant declarat câștigător, cu un punctaj total de... puncte.

I.3. Cronologia procedurii de atribuire

Autoritatea contractantă a prezentat cronologia procedurii, arătând că aceasta s-a desfășurat în etapele următoare:

... - publicarea în SEAP a anunțului de participare și a documentației de atribuire;

... - publicarea... la clarificări;

... - numirea comisiei de evaluare;

... - termenul limită de depunere a ofertelor;

... - accesarea ofertelor și identificarea ofertanților;

- etapa de verificare a documentelor de calificare;

- etapa de evaluare a propunerilor tehnice;

... - transmiterea solicitării de clarificări către contestator;

... - transmiterea...;

- etapa de evaluare a propunerilor financiare;

... - comunicarea rezultatului procedurii;

... - solicitarea accesului la dosar;

... autorității contractante;

... - consultarea dosarului;

... - formularea contestației.

.... Obiectul contestației și pozițiile procesuale ale părților

Autoritatea contractantă a arătat că contestatorul critică rezultatul procedurii pe două paliere: criticile privind respingerea propriei oferte și criticile privind oferta declarată câștigătoare. De asemenea, contestatorul a formulat cereri preliminare privind accesul la informații confidențiale, repunerea în termen și acordarea cheltuielilor.

.... juridic aplicabil

Autoritatea contractantă arată că procedura a fost organizată cu respectarea Legii nr. 98/..., HG nr. 395/2016, Legii nr...., HG nr. 1/2018, HG nr. 907/2016 și a documentației de atribuire.

.... Temeiul juridic al respingerii ofertei...

Autoritatea contractantă arată că oferta... a fost respinsă în temeiul art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016, art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016 și art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016, întrucât procedurile tehnice nu au fost adaptate, iar clarificările nu au fost concludente.

I.7. Structura întâmpinării

Achizitoarea susține că apărările sunt structurate în opt capitole distincte.

I.8. Interdependența propunere tehnică - propunere financiară

Autoritatea contractantă a susținut că propunerea tehnică și cea financiară sunt interdependente, iar lipsa adaptării procedurilor tehnice conduce la o ofertă financiară speculativă. S-a arătat că, într-un contract forfetar, ofertantul trebuie să cunoască în detaliu soluțiile tehnice pentru a-și fundamenta costurile. Lipsa acestora generează riscuri majore pentru implementarea contractului.

... JURIDIC AL OBLIGAȚIEI... A PROCEDURILOR TEHNICE DE EXECUȚIE ȘI STATUTUL STUDIULUI DE FEZABILITATE

II.1. Forța obligatorie a documentației de atribuire necontestate

Autoritatea contractantă arată că documentația de atribuire nu a fost contestată și a devenit obligatorie pentru toți participanții. S-a susținut că orice critică ulterioară este tardivă și inadmisibilă raportat la termenele imperative prescrise de Legea nr. 101/2016.

II.2. Obligația de conformitate a ofertei cu documentația de atribuire

Autoritatea contractantă invocă dispozițiile art. 75 din Legea nr. 98/2016 și art. 123 din HG nr. 395/2016, arătând că ofertanții trebuie să respecte integral cerințele documentației.

II.3. Principiul egalității de tratament

Autoritatea contractantă a arătat că acceptarea unei oferte neconforme ar genera o inegalitate de tratament.

II.4....

Achizitoarea invocă jurisprudența Curții de Justiție a... privind obligația respectării stricte a criteriilor stabilite.

II.5. Cerința expresă de... a procedurilor tehnice de execuție-prevederi concrete din documentația de atribuire

Autoritatea contractantă a arătat că documentația de atribuire impunea explicit prezentarea procedurilor tehnice adaptate, sub sancțiunea neconformității.

..... Cerința din fișa de date a achiziției

Fișa de date a achiziției, la secțiunea.... - Modul de prezentare al propunerii tehnice, la finalul punctului 6, prevede în mod expres și fără echivoc:

„Ofertanții vor prezenta procedurile tehnice de execuție care descriu exclusiv toate lucrările privind realizarea acestui obiectiv (nu se acceptă proceduri tehnice întocmite la modul general; prezentarea procedurilor tehnice la modul general atrage neconformitatea ofertei)."

Această prevedere instituie o cerință imperativă, sub sancțiunea expresă și directă a neconformității ofertei. Nu este vorba despre o recomandare sau o preferință a autorității contractante, ci despre o condiție de admisibilitate a ofertei, formulată într-un limbaj clar, neechivoc și imperativ.

..... Cerința din Formularul de... (Formular nr....)

Cerința de... este reiterată și detaliată în Formularul de... (Formular nr....), la capitolul 6 - Planul de management al calității în... contractului, unde se menționează:

„Se va prezenta sistemul aplicat la lucrare, precum și gradul de acoperire a cerințelor de calitate prin procedurile tehnice de execuție care urmează să fie aplicate și planul efectiv de control propus. Ofertanții vor prezenta procedurile tehnice de execuție care descriu exclusiv toate lucrările privind realizarea acestui obiectiv (nu se acceptă proceduri tehnice întocmite la modul general; prezentarea procedurilor tehnice la modul general atrage neconformitatea ofertei). Nu se acceptă completarea acestei informații ulterior perioadei de depunere a ofertelor."

Mai departe, în... aceluiași capitol 6, se precizează conținutul minim obligatoriu al PTE-urilor, care vor trebui să fie adaptate exact la cerințele din DALI/SF, nefiind acceptate proceduri/instrucțiuni de execuție cu caracter general, și vor trebui să cuprindă la nivel minimal:

- a) descrierea completă a metodelor pe care ofertantul va intenționa să le utilizeze în... execuției lucrărilor;
- b) resursele umane, materiale și utilaje de construcții alocate fiecărei activități procedurale;
- c) descrierea completă a tehnologiei propuse pentru soluțiile propuse;
- d) planuri de control, verificări și încercări pentru materialele puse în operă.

Cerința de... a PTE-urilor este formulată în mod dublu imperativ: atât prin prescripția pozitivă (PTE-urile trebuie să fie adaptate exact), cât și prin prescripția negativă (nu se acceptă PTE-uri cu caracter general), ambele însoțite de sancțiunea expresă a neconformității.

..... C erința din capitolul 5 - Metodologia de executare a lucrărilor

O cerință similară de... este prevăzută și la capitolul 5 al Formularului de..., unde se solicită ca procedurile tehnice de execuție și procedurile de sistem utilizate în... organizației să fie „adaptate exact la cerințe*le din SF/DAU/PT, nefiind acceptate proceduri/instrucțiuni de execuție și de sistem cu caracter general sau neaplicabile prezentei investiții".*

..... C onfirmarea prin... la clarificări

Cerința de... a PTE-urilor a fost confirmată și detaliată prin... la clarificări nr..... face parte integrantă din documentația de atribuire, publicat în SEAP și opozabil tuturor
ofertanților.

La întrebarea nr.... din..., autoritatea contractantă a precizat că:

„Procedurile operaționale menționate în Nota 2 din... 6 al Formularului de... se referă la procedurile de sistem și de lucru (instrucțiuni de lucru, proceduri tehnice de execuție etc.) aplicate de ofertant în... sistemului său de

management al calității, particularizate la activitățile specifice de execuție a lucrărilor din prezentul contract ''

Această precizare confirmă în mod explicit și neechivoc că PTE-urile solicitate la capitolul 6 al Formularului de... trebuiau să fie particularizate la activitățile specifice de execuție a lucrărilor din prezentul contract, și nu PTE-uri cu caracter..., preluate din biblioteca internă a....

La întrebarea nr....1 din..., autoritatea contractantă a precizat:

„în faza de ofertare, ofertanții au obligația de a prezenta în... propunerea de Plan de Management al Calității și propunerea de Plan de Securitate și Sănătate în Muncă, la un nivel de detaliu care să permită evaluarea înțelegerii proiectului și a metodologiei propuse. Acestea sunt necesare pentru evaluarea tehnică a ofertei."

Prin urmare, chiar dacă nu s-au solicitat procedurile tehnice de execuție finale/definitive (în forma în care acestea vor fi predate după semnarea contractului), documentația de atribuire a impus în mod clar obligația prezentării PTE-urilor la un nivel de detaliu care să permită evaluarea înțelegerii proiectului, adaptate și particularizate la specificul investiției.

II.6. Distincția esențială: Capitolul 5 (Metodologia de execuție) versus Capitolul 6 (PTE-uri adaptate)

Autoritatea contractantă a susținut că interpretarea... este eronată, întrucât cerințele privind PTE-urile erau distincte și obligatorii.

II.7. Statutul juridic al studiului de fezabilitate în contractele de proiectare-execuție

Autoritatea contractantă a arătat că studiul de fezabilitate, deși ilustrativ, conține cerințe minime obligatorii.

II.8. Relevanța contractelor de proiectare-execuție

Autoritatea contractantă susține că natura contractului nu înlătură obligația respectării documentației.

II.9. Contradicția...

Autoritatea contractantă a arătat că acesta invocă standarde diferite pentru propria ofertă și pentru oferta câștigătoare.

..... Contestatorul recunoaște că oferta trebuie să fie adaptată și să reflecte specificul proiectului în capitolul VII al contestației, intitulat „înțelegerea obiectului contractului de către ofertant". Contestatorul afirmă în mod explicit:

„Documentația tehnică depusă în... propunerii tehnice demonstrează că subscrisa a identificat în mod corect natura și complexitatea lucrărilor care fac obiectul contractului de proiectare-execuție. Astfel, oferta subscrisei abordează în mod explicit principalele categorii de lucrări prevăzute în documentația de atribuire, inclusiv realizarea incintei de piloți secanți, executarea excavațiilor în incintă, realizarea structurii bazinului de retenție și aplicarea sistemelor de hidroizolație, precum și mecanismele de control al calității aferente acestor lucrări."

De asemenea, în... aceluiași capitol, contestatorul susține:

„în... propunerii tehnice, au fost indicate proceduri tehnologice de execuție și planuri de control și verificare pentru aceste categorii de lucrări, tocmai în scopul demonstrării capacității tehnice și organizatorice a subscrisei de a realiza lucrările în condițiile impuse prin documentația de atribuire."

Prin aceste afirmații, achizitoarea arată că societatea contestatoare recunoaște implicit că oferta trebuie să fie „adaptată" la specificul proiectului, că trebuie să „demonstrează" capacitatea tehnică, și că lucrările trebuie realizate „în condițiile impuse prin documentația de atribuire".
Chiar contestatorul folosește terminologia de..., demonstrare și conformitate cu documentația - exact aceleași noțiuni pe care le contestă atunci când sunt invocate de autoritatea contractantă ca fundament al respingerii ofertei sale.

Mai mult, la secțiunea V.1.C din contestație, referitoare la piloții secanți, contestatorul afirmă în mod expres:

„Subscrisa nu a modificat soluția de incintă etanșă prevăzută în documentație, nu a eliminat sistemul de piloți secanți și nu a propus un alt sistem de sprijinire."

Această afirmație confirmă că contestatorul înțelege și acceptă faptul că soluția din documentația de atribuire (incinta de piloți secanți) are caracter obligatoriu, de vreme ce simte nevoia să precizeze că nu a modificat-o. Or, dacă studiul de fezabilitate ar fi avut într-adevăr un caracter pur informativ, așa cum susține contestatorul în capitolele anterioare, nu ar fi existat nicio necesitate de a sublinia că soluția din SF nu a fost modificată.

Totodată, la secțiunea....3 din contestație, contestatorul recunoaște explicit... standardizat al procedurilor sale:

„Elementele de procedură sunt într-o oarecare măsură standardizate, deoarece modul de execuție/verificare/control etc. este în conformitate cu un standard specific."

Prin această recunoaștere, contestatorul confirmă indirect tocmai constarea comisiei de evaluare: procedurile tehnice au un caracter standardizat, neadaptat la specificul obiectivului de investiții, recunoaștere incompatibilă cu susținerea că PTE-urile ar fi „...".

..... Contestatorul invocă forța obligatorie a Fișei de Date și a Formularului de... împotriva ofertei câștigătoare în capitolul VIII al contestației, dedicat criticilor formulate împotriva ofertei asocierii FRASINUL. Contestatorul invocă în mod repetat, cu maximum de rigoare, exact aceleași documente și cerințe ale documentației de atribuire pe care le califică drept excesive și nelegale în capitolele anterioare.

Astfel, la secțiunea privind Factorul de evaluare P5 - Gestionarea deșeurilor de pe șantier (litera A din capitolul VIII), contestatorul susține:

„P*otrivit fișei de date a achiziției, Cap. II, pct.... - Criterii de atribuire, Factorul de evaluare «P5 - Gestionarea deșeurilor de pe șantier» impune ofertanților prezentarea unui procent minim de reciclare și valorificare a deșeurilor de 70%, conform cerințelor din caietul de sarcini."*

Și continuă:

„Documentația de atribuire prevede expres că neîndeplinirea acestei cerințe conduce la respingerea ofertei ca fiind neconformă, valoarea minimă de 70% reprezentând conformitate obligatorie."

Apoi, referitor la cerința WBS (litera B), contestatorul afirmă:

„Conform cap..... pct. 7 din Fișa de date a achiziției, ofertanții aveau obligația de a prezenta... (...) -... privind activitățile proiectului."

Cu privire la Planul de... (litera D), contestatorul susține:

„Documentația de atribuire impune prezentarea unui Plan de... (BEP) complet și operațional, care să descrie modul de implementare a metodologiei BIM în... proiectului."

Iar cu privire la Planul cu măsurile privind protecția mediului (litera E), contestatorul afirmă:

„Documentația de atribuire impune, prin Formularul de... - punctul 11, prezentarea unui Plan cu măsurile privind protecția mediului, care să descrie în mod concret modul în care ofertantul va preveni, reduce și controla impactul lucrărilor asupra mediului pe durata executării contractului."

Și concluzionează, cu trimitere expresă la temeiul juridic pe care îl invocă pentru respingerea ofertei sale:

„Prin urmare, oferta declarată câștigătoare este neconformă, fiind incidente prevederile art. 137 alin. (3) lit. a) din HG. nr. 395/2016, coroborate cu prevederile art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016."

..... Semnificația juridică a contradicției

Achizitoarea arată analiza pasajelor citate care relevă, fără echivoc, că contestatorul recunoaște pe deplin și fără rezerve:

- că documentația de atribuire „impune" cerințe care „trebuie" respectate de ofertanți;
- că fișa de date, Formularul de... și Caietul de Sarcini au forță obligatorie și constituie referința de evaluare a ofertelor;
- că neîndeplinirea cerințelor din documentația de atribuire „conduce la respingerea ofertei ca neconformă";
- că ofertanții „aveau obligația" de a respecta cerințele din fișa de Date și din Formularul de...;
- că documentația de atribuire solicită prezentarea unor documente „în mod concret" „complete și operaționale", adaptate la specificul proiectului;
- că soluția de incintă etanșă din piloți secanți, prevăzută în Studiul de Fezabilitate, are caracter obligatoriu și nu a fost modificată;

- că art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016 constituie temeiul legal corect pentru constatarea neconformității ofertelor care nu respectă cerințele documentației de atribuire.

Or, dacă contestatorul consideră că toate aceste cerințe sunt obligatorii pentru asocierea FRASINUL - și invocă respingerea ofertei acesteia pentru nerespectarea lor - atunci aceleași cerințe sunt, în mod necesar și logic, obligatorii și pentru contestator însuși. Cerințele documentației de atribuire nu pot avea o geometrie variabilă, aplicabilă selectiv în funcție de interesul procesual al părții care le invocă.

Principiul nemo auditur proprlam turpitudinem al lega ns - nimeni nu poate invoca propria culpă în sprijinul pretențiilor sale - operează pe deplin în prezenta cauză. Contestatorul nu poate solicita, pe de o parte, ca oferta câștigătoare să fie respinsă pentru nerespectarea cerințelor documentației de atribuire și, pe de altă parte, să pretindă că aceleași cerințe sunt excesive, nelegale sau inaplicabile în ceea ce privește propria sa ofertă.

Mai mult, această contradicție intrinsecă a contestației confirmă, indirect dar inequivoc, că cerințele documentației de atribuire privind adaptarea PTE-urilor sunt:

- clare - Contestatorul le identifică și le citează cu precizie atunci când îi sunt favorabile;
- obligatorii - Contestatorul le invocă drept temei al respingerii ofertei câștigătoare;
- aplicabile tuturor ofertanților - Contestatorul solicită evaluarea ofertei FRASINUL prin raportare la exact aceleași documente și cerințe pe care le contestă în privința propriei oferte;
- sancționate cu neconformitatea - Contestatorul invocă art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016 ca temei pentru respingerea ofertei câștigătoare, exact același temei juridic utilizat de autoritatea contractantă pentru respingerea ofertei sale.

..... Solicitarea unui dublu standard de evaluare este inadmisibilă

În esență, contestatorul solicită Consiliului aplicarea unui dublu standard de evaluare:

- *pentru propria ofertă - un standard permisiv, în care cerințele de... a PTE-urilor sunt considerate excesive, standardul de evaluare este calificat drept „nelegal", PTE-urile generice sunt admisibile, iar procedurile standardizate sunt considerate inerente;*
- *pentru oferta câștigătoare - un standard riguros, în care fiecare cerință din fișa de Date „impune" obligații, fiecare nerespectare „conduce la respingerea ofertei ca neconformă", iar documentele trebuie prezentate „în mod concret", „complet și operațional".*

O asemenea abordare este fundamental incompatibilă cu principiul egalității de tratament consacrat de art. 2 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 98/2016... impune ca toți operatorii economici să fie tratați

în mod egal, nediscriminatoriu și echitabil, în toate etapele procedurii de atribuire.

Egalitatea de tratament presupune, în primul rând, aplicarea acelorași cerințe, cu același grad de rigoare, tuturor ofertanților participanți la procedură. Autoritatea contractantă nu poate aplica un standard de evaluare unui ofertant și un alt standard, mai permisiv sau mai riguros, unui alt ofertant. Dacă cerințele de... a PTE-urilor sunt aplicabile (și contestatorul recunoaște implicit că sunt, prin criticile formulate la adresa ofertei FRASINUL), atunci ele sunt aplicabile tuturor ofertanților, fără excepție.

De altfel, contestatorul însuși a arătat, la secțiunea....3 a contestației, că procedurile tehnice ale ofertei sale au un caracter „într-o oarecare măsură standardizat recunoscând implicit lipsa adaptării complete, dar argumentând că aceasta ar fi acceptabilă. Or, tocmai acest caracter standardizat... și neadaptat al PTE-urilor a fost constatat de comisia de evaluare și a constituit fundamentul respingerii ofertei.

Contradicția procesuală a... nu este doar un argument logic, ci are și o semnificație juridică concretă: ea echivalează cu o recunoaștere judiciară implicită (mărturisire extrajudiciară în sensul art. 349-...0 C. proc. civ.) a faptului că cerințele documentației de atribuire sunt valide, obligatorii și aplicabile, iar nerespectarea lor atrage consecințele juridice prevăzute de lege.

Această concluzie este susținută și de... nr...., în care Consiliul a calificat drept „dublu standard inadmisibil" situația în care un ofertant invocă cerințele documentației de atribuire împotriva ofertei câștigătoare, dar contestă aplicarea acelorași cerințe în privința propriei oferte.

De asemenea, în... nr.... din..., Consiliul a reținut că:

„Nu poate solicita un tratament diferit [...] tratamentul egal presupune aplicarea aceluiași tratament tuturor ofertanților."

..... subsecțiunii

Din analiza textului contestației rezultă că însuși contestatorul validează, prin propriile sale susțineri formulate împotriva ofertei câștigătoare, legalitatea și obligativitatea cerințelor documentației de atribuire.

Contestatorul nu poate, în mod simultan:

- *să afirme că cerințele de... a PTE-urilor sunt excesive și nelegale (în capitolele ll-VII ale contestației), că Studiul de Fezabilitate are caracter pur informativ, că procedurile tehnice standardizate sunt inerente și că nivelul de detaliu solicitat depășește etapa ofertării;*
- *și, în același timp, să solicite respingerea ofertei câștigătoare tocmai pe baza acelorași cerințe pe care le califică drept excesive și nelegale (în capitolul VIII al contestației), invocând că documentația de atribuire „impune", că ofertanții „aveau obligația" și că nerespectarea „conduce la respingerea ofertei ca neconformă".*

Cele două poziții procesuale se exclud reciproc. Dacă cerințele sunt nelegale, ele nu pot fundamenta respingerea ofertei FRASINUL. Dacă cerințele sunt legale și obligatorii - așa cum contestatorul implicit recunoaște prin criticile formulate la adresa ofertei câștigătoare - atunci aceleași cerințe fundamentează în mod legal și temeinic respingerea ofertei....

Această contradicție este cu atât mai flagrantă cu cât contestatorul, în capitolul VII al contestației, recunoaște expres că oferta sa abordează „în mod explicit" lucrările prevăzute în documentația de atribuire, inclusiv „realizarea incintei de piloți secanți", „realizarea structurii bazinului de retenție" și „aplicarea sistemelor de hidroizolație" - confirmând că aceste elemente sunt cerințe ale proiectului pe care ofertantul trebuia să le respecte. Or, tocmai lipsa adaptării PTE-urilor la aceste lucrări specifice a fundamentat respingerea ofertei....

Această contradicție gravă a contestației constituie, în sine, un argument autonom și suficient pentru respingerea criticilor... privind pretinsul caracter excesiv al standardului de evaluare aplicat de autoritatea contractantă.

II.10. Interdependența dintre propunerea tehnică și propunerea financiară - obligația identificării efective a soluțiilor tehnice ofertate

..... Un itatea structurală a ofertei

Potrivit art. 3 alin. (1) lit. hh) din Legea nr. 98/2016, oferta reprezintă actul juridic prin care operatorul economic își manifestă voința de a se angaja din punct de vedere juridic într-un contract de achiziție publică, și cuprinde propunerea financiară și propunerea tehnică. Cele două componente sunt indisociabile: împreună constituie un tot unitar, iar fiecare dintre ele își trage validitatea din coerența sa cu cealaltă.

Această unitate structurală nu este una pur formală. Propunerea tehnică definește ce și cum va fi realizat obiectul contractului - care sunt soluțiile constructive, ce materiale vor fi utilizate, ce tehnologii de execuție vor fi aplicate, ce resurse vor fi mobilizate. Propunerea financiară definește cât va costa realizarea obiectului contractului, prin raportare directă și necesară la soluțiile, materialele, tehnologiile și resursele descrise în propunerea tehnică.

Între cele două componente există o relație de cauzalitate și coerență necesară: propunerea financiară derivă din propunerea tehnică și trebuie să reflecte, în termeni monetari, exact soluțiile tehnice pe care ofertantul le-a descris și asumat. Fără această corelație, oferta nu poate fi evaluată ca un întreg coerent și nici nu se poate verifica dacă prețul propus este realist, justificabil și sustenabil.

..... Sp ecificul contractului forfetar și implicațiile asupra fundamentării ofertei

Prezentul contract este un contract de tip forfetar (preț fix), aspect confirmat de autoritatea contractantă prin... la clarificări nr...., unde s-a precizat:

„Astfel, în cazul contractelor care au ca obiect proiectarea și execuția lucrărilor, modul de exprimare al prețului contractului are la bază sume forfetare care corespund pachetelor/categoriilor de activități aferente implementării acestuia. Conform acestei abordări clasice, contractantul este de acord ca pentru un preț forfetar (fix) să realizeze toate operațiunile/lucrările necesare îndeplinirii fiecărui jalon/fază determinantă/punct critic stabilit de autoritatea contractantă, la nivelul de calitate și performanță impus de aceasta, riscul de fluctuație a costurilor fiind suportat integral de contractant".

Natura forfetară a contractului amplifică în mod semnificativ importanța fundamentării propunerii financiare pe soluții tehnice clar identificate și asumate în propunerea tehnică. Într-un contract forfetar, riscul de fluctuație a costurilor este suportat integral de contractant. Aceasta presupune, cu necesitate logică și juridică, că contractantul a identificat, în prealabil, toate operațiunile, materialele și tehnologiile necesare și le-a cuantificat financiar în mod realist.

Per a contrario, o propunere financiară care nu se bazează pe soluții tehnice concrete este, prin definiție, o estimare speculativă - o simplă speranță a... că se va încadra în valorile ofertate, fără a avea certitudinea tehnică a acestui lucru. O asemenea abordare este incompatibilă cu:

- *principiul utilizării eficiente a fondurilor publice, Legea nr. 98/2016;*
- *obligația de fundamentare a prețului prevăzută de documentația de atribuire (Instrucțiuni și condiții generale privind propunerea financiară);*
- *exigențele finanțatorului (PNRR)... impun asigurarea unui management riguros al costurilor și prevenirea depășirilor bugetare.*

..... Corelația obligatorie între soluțiile tehnice și costul estimat

Documentația de atribuire impune, prin Instrucțiunile privind propunerea financiară, că prin depunerea ofertei *„se consideră că ofertantul și-a stabilit prețurile în baza propriilor calcule și estimări, asumându-și integral responsabilitatea pentru corectitudinea și suficiența acestora".* Această asumarea nu poate opera în vid tehnic - ea presupune că ofertantul știe ce va executa (soluțiile tehnice) pentru a putea determina cât va costa execuția (propunerea financiară).

Raționamentul logic este următorul: soluții tehnice diferite generează costuri diferite. Alegerea între utilizarea membranei bentonitice și utilizarea membranei bituminoase clasice nu este doar o decizie tehnologică, ci și o decizie financiară. Membrane bentonitice au un cost de aprovizionare, montaj
și control al calității fundamental diferit față de membranele bituminoase.

Execuția unei incinte etanșe din piloți secanți, cu grinzi de ghidaj, utilaje de foraj specifice și toleranțe stricte de verticalitate, are un cost semnificativ mai mare decât execuția unor piloți forați independenți, la distanțe standard.

Prin urmare, dacă propunerea tehnică nu identifică în mod concret soluțiile tehnice care vor fi aplicate - rămânând la un nivel de generalitate care permite interpretări multiple - atunci propunerea financiară nu poate fi verificată ca fiind realistă și sustenabilă. Nu se poate determina dacă prețul ofertat acoperă efectiv costurile reale ale lucrării, dacă prețul include sau nu materialele specifice (de exemplu, membrana bentonitică față de membrana bituminoasă), dacă resursele financiare alocate sunt suficiente pentru mobilizarea utilajelor necesare (de exemplu, instalații de foraj capabile de tăiere în beton, față de instalații de foraj standard).

..... Riscurile acceptării unei oferte cu soluții tehnice nedeterminate

Acceptarea unei oferte în care soluțiile tehnice nu sunt determinate în mod clar în propunerea tehnică, iar fundamentarea lor financiară rămâne incertă, generează riscuri sistemice pentru autoritatea contractantă și pentru fondurile publice:

(a) Riscul de subevaluare. *Un ofertant care nu a determinat cu precizie soluțiile tehnice poate propune un preț subevaluat, bazat pe soluțiile cele mai ieftine (de exemplu, piloți forați independenți în loc de piloți secanți, membrană bituminoasă în loc de membrană bentonitică). După atribuirea contractului, acesta va invoca necesitatea aplicării soluțiilor impuse de documentație, solicitând costuri suplimentare, variații de preț sau extensii de termen, într-un contract PNRR, cu termene stricte și bugete limitate, un astfel de scenariu poate compromite întreaga investiție.*

(b) Riscul de nefundamentare a prețului aparent neobișnuit de scăzut. Potrivit art. 210 din Legea nr. 98/2016, autoritatea contractantă are obligația de a solicita clarificări atunci când prețul ofertei pare neobișnuit de scăzut. Or, dacă propunerea tehnică nu detaliază soluțiile concrete care fundamentează propunerea financiară, verificarea caracterului realist al prețului devine imposibilă. Comisia de evaluare nu poate aprecia dacă prețul ofertat este suficient pentru realizarea lucrării conform cerințelor, deoarece nu cunoaște efectiv ce soluții intenționează ofertantul să aplice.

(c) Riscul de distorsionare a competiției. Un ofertant care își fundamentează propunerea financiară pe soluții tehnice generice și nedeterminate beneficiază de un avantaj competitiv artificial față de ofertanții care au respectat cerința de... a PTE-urilor și care, în consecință, au inclus în propunerea financiară costurile reale ale soluțiilor tehnice specifice impuse de documentație. Acest avantaj artificial subminează esența competiției bazate pe cel mai bun raport calitate-preț.

(d) Riscul de nerealizare a investiției. Având în vedere finanțarea prin PNRR, cu jaloane și termene stricte, acceptarea unei oferte cu soluții tehnice nedeterminate și un preț potențial subevaluat poate conduce la bloc... execuției, la dispute contractuale prelungite și, în ultimă instanță, la pierderea finanțării europene - un prejudiciu care depășește cu mult interesul particular al... și afectează interesul public.

..... Aplicarea la speța de față

Argumentele teoretice prezentate mai sus dobândesc o relevanță concretă în prezenta cauză.

Astfel cum a reținut autoritatea contractantă în comunicarea rezultatului procedurii, „*fără a stabili care va fi metodologia de execuție*

a viitorului contract, nici nu se putea face o evaluare corectă a costurilor și, prin urmare, nu se putea realiza o propunere financiară fundamentată".

Scopul cerinței de... a PTE-urilor la specificul proiectului era tocmai aceia de a obliga viitorii ofertanți să analizeze și să propună în mod concret cum vor realiza viitoarea lucrare, pentru ca, inclusiv propunerea financiară, să fie fundamentată pe o soluție concretă, nu pe aspecte nesigure sau neclare, ce vor fi propuse ulterior semnării contractului.

Or, în oferta depusă de contestator, comisia de evaluare a constatat următoarele dis corelări între propunerea tehnică și cerințele care ar fi trebuit să fundamenteze propunerea financiară:

- *PTE-ul pentru piloți descrie execuția piloților forați independenți (soluție mai simplă și mai puțin costisitoare), în timp ce documentația de atribuire impune piloți secanți (soluție mai complexă, cu costuri substanțial mai mari de foraj, cu necesitatea penetrării betonului pilotului primar, cu exigențe de verticalitate și etanșeitate suplimentare).*
- *PTE-urile de hidroizolație fac referire la membrane bituminoase și PVC, în timp ce SF prevede membrană bentonitică - un material cu costuri, logistică și tehnologie de montaj diferite.*
- *Procedura de cofrare descrie un sistem bilateral standard, în timp ce lucrarea impune cofrare unilaterală (soluție mai costisitoare, cu cadre de sprijinire speciale).*
- *Ofertantul nu a prevăzut grinzi de ghidaj și a refuzat explicit utilizarea lor. Grinzile de ghidaj au un cost semnificativ.*

Aceste neconcordanțe demonstrează că propunerea financiară a... nu poate fi corelată în mod fiabil cu o soluție tehnică determinată. Comisia de evaluare se află în imposibilitatea de a verifica dacă prețul ofertat acoperă costurile efective ale soluțiilor impuse de documentația de atribuire sau dacă, dimpotrivă, prețul reflectă soluții simplificate și mai puțin costisitoare, care nu corespund cerințelor tehnice ale proiectului.

..... subsecțiunii

Cerința de... a PTE-urilor la specificul proiectului nu este doar o exigență de conformitate formală, ci și o garanție de fundamentare a ofertei în ansamblul ei. Propunerea tehnică și propunerea financiară se condiționează reciproc: fără identificarea concretă a soluțiilor tehnice, propunerea financiară devine o declarație de intenție financiară, lipsită de fundament tehnic verificabil.

O ofertă în care componenta tehnică rămâne la un nivel de generalitate care nu permite corelarea cu componenta financiară nu este o ofertă în sensul art. 3 alin. (1) lit. hh) din Legea nr. 98/2016, ci o declarație de intenție condiționată, al cărei conținut substanțial - atât tehnic, cât și financiar -urmează a fi determinat ulterior atribuirii, într-un cadru contractual în care autoritatea contractantă nu ar mai avea niciun instrument juridic de verificare a coerenței inițiale a ofertei.

Într-un contract forfetar finanțat din PNRR, în care termenele sunt imperative și bugetele sunt limitate, acceptarea unei oferte cu soluții tehnice nedeterminate și un preț potențial nefundamentat ar echivala cu transferarea integrală a riscului tehnic și financiar asupra autorității contractante, în contradicție flagrantă cu însăși natura contractului forfetar, care presupune asumarea riscului de către contractant.

Prin urmare, respingerea ofertei..., inclusiv pe considerentul lipsei fundamentării corelației dintre propunerea tehnică și propunerea financiară, este legală și conformă principiului utilizării eficiente a fondurilor publice.

II.11.... intermediară

Din ansamblul argumentelor și prevederilor prezentate în cuprinsul prezentului capitol, rezultă următoarele...:

1. Documentația de atribuire, necontestată de niciun operator economic, și-a... forța obligatorie și nu mai poate fi pusă în discuție la acest moment procesual, nici sub aspectul conținutului, nici sub aspectul legalității.

2. Cerința de... și personalizare a PTE-urilor la specificul obiectivului de investiții este o cerință expresă, clară, imperativă și sancționată cu neconformitatea ofertei, prevăzută în mod redundant atât în fișa de Date (secțiunea 1V....), cât și în Formularul de... (capitolele 5 și 6) și confirmată prin... la clarificări (punctele..., 53).

3. ... la întrebarea nr.... din... se referă exclusiv la capitolul 5 (Metodologia de execuție), iar nu la capitolul 6 (PTE- uri adaptate). Distincția între cele două capitole este esențială și nu poate fi ignorată.

4. Studiul de Fezabilitate, deși calificat drept „proiect ilustrativ" cu caracter informativ, conține exigențe cantitative și calitative minime impuse de beneficiar, pe care antreprenorul este obligat să le adopte în totalitate, conform punctului....3 din caietul de sarcini.

5. Autoritatea contractantă a evaluat oferta... prin raportare directă și strictă la cerințele documentației de atribuire, în exercitarea obligației legale prevăzute de art. 133 din HG nr. 395/2016, și nu a aplicat un „standard excesiv", ci exact standardul stabilit și asumat de toți participanții la procedură.

6. Criticile formulate de contestator privind... pretins excesiv al cerinței de... a PTE-urilor sunt, în realitate, critici tardive la adresa documentației de atribuire, inadmisibile la acest moment procesual.

... PRIVIND MOTIVELE CONCRETE DE RESPINGERE A...

III.1. Neconcludenta... la solicitarea de clarificări - temeiul respingerii ofertei ca inacceptabilă

Autoritatea contractantă a arătat că procedurile tehnice prezentate de contestator au avut un caracter general, neadaptat la particularitățile proiectului. S-a reținut că acestea reproduc standarde generale, fără a integra condițiile concrete ale amplasamentului, soluțiile tehnice și constrângerile proiectului.

III..... Lipsa corelării cu documentația tehnică

Autoritatea contractantă a arătat că procedurile tehnice nu sunt corelate cu documentația tehnică aferentă obiectivului de investiții, nefiind evidențiate soluțiile specifice.

III..... Absența detaliilor privind metodologia de execuție

Autoritatea contractantă a arătat că metodologia de execuție nu conține descrieri concrete privind succesiunea lucrărilor, resursele alocate și modul de gestionare a riscurilor.

A. Solicitarea de clarificări

... nr.... din data...., autoritatea contractantă a transmis... o solicitare de clarificări structurată pe cinci întrebări principale (numerotate 1-5), dintre care întrebarea nr.... a fost detaliată în cinci... (...), acoperind: (...) Tehnologia de execuţie a structurii de rezistenţă - Piloţi Secanţi; (...) Structura de Rezistenţă - Cămăşuiala Pasajului şi Cofrarea; (...)... şi Asfaltic; (...)... şi Instalaţii - Bazin de Retenţie; (...)... şi Relocări Utilităţi.

Solicitarea a fost formulată cu indicarea contextului tehnic pentru fiecare aspect, a riscurilor identificate şi a cerinţelor punctuale de răspuns. Termenul de răspuns acordat a fost de 2 zile lucrătoare, respectiv....

Solicitarea de la întrebarea nr.... (partea generală) avea următorul continut:

„Vă solicităm să justificaţi, în mod explicit, punctual şi argumentat tehnic, modul în care fiecare dintre PTE-urile incluse în ofertă, respectă condiţiile de exclusivitate şi... exactă menţionate mai sus."

Suplimentar, s-a solicitat indicarea punctuală şi detaliată (prin referire clară la capitole/pagini existente în oferta depusă) a adaptării specifice la cerinţele din Studiul de Fezabilitate şi... pentru aspecte critice identificate de comisie ca fiind tratate superficial, eronat sau omise.

B.....

... nr.... din..., Contestatorul a transmis... la solicitarea de clarificări.

Referitor la întrebarea nr.... (partea generală), contestatorul a structurat... în două componente:

(i) O argumentaţie juridică prin care a susţinut că cerinţa de... a PTE-urilor ar fi excesivă, invocând... informativ al SF-ului, răspunsurile la întrebările 39, 41, 53, 75 şi 2... din..., şi... că „ofertantul nu trebuia să depună... de Execuţie detaliate la momentul depunerii ofertei". Această argumentaţie a fost analizată şi respinsă în... al prezentei întâmpinări.

(ii) Un document denumit „Anexa 1", prezentat drept instrument de demonstrare a adaptării PTE-urilor, constând într-un tabel cu... de Execuţie, fişierul şi... la care se regăseşte fiecare procedură şi categoriile de lucrări la care face referire.

III..... Analiza neconcludenţei... general (întrebarea nr.... - partea generală)

Comisia de evaluare a constatat că Anexa 1 nu constituie justificarea explicită, punctuală şi argumentată tehnic solicitată, ci reprezintă un simplu OPIS (index) al procedurilor tehnice de execuţie, cu trimiterile la numărul paginii din propunerea tehnică unde se regăsesc aceste informaţii şi o ultimă coloană cu referinţa din documentaţia de atribuire cu care ar fi corelată fiecare procedură.

A.... de „index administrativ" versus cerinţa de „justificare tehnică".

Documentul „Anexa 1" constituie, în esenţă, un simplu opis birocratic, lipsit de orice valoare inginerească adăugată sau de orice explicaţie punctuală.

Acesta realizează o corelare mecanică între titlul procedurii generice din oferta iniţială şi o referinţă paginată către documentaţia de atribuire.

S-a constatat o... totală a conţinutului tehnic explicativ sau narativ. Contestatorul nu a explicat cum procedura generică propusă răspunde constrângerilor complexe descrise în documentaţia de atribuire. Simpla indicare a faptului că procedura X „se referă" la capitolul Y din SF nu explică mecanismul tehnologic prin care procedura X rezolvă problemele specifice din capitolul Y.

Contestatorul a confundat operaţiunea de mapare (indexare) a documentelor cu obligaţia de justificare şi... a soluţiilor tehnice. Un tabel de corespondenţă nu poate substitui un memoriu tehnic de.... Aceasta este o distincţie fundamentală pe care comisia de evaluare a identificat-o în mod corect.

B. Confuzia terminologică privind documentaţia de referinţă.

Contestatorul a făcut trimitere repetată şi exclusivă în coloana „Referinţa" a Anexei 1 la un „...", în condiţiile în care documentaţia de atribuire pusă la dispoziţie de autoritatea contractantă este la faza de „Studiu de Fezabilitate (SF)" (conform HG 907/2016). Această eroare materială, deşi aparent minoră, trădează lipsa unei analize aprofundate a documentaţiei proiectului şi sugerează utilizarea unor formate standardizate din alte licitaţii anterioare, neadaptate nici măcar la nivel terminologic proiectului curent.

Faptul că contestatorul a citat un tip de document (DALI) care nu există

în documentaţia de atribuire constituie un indiciu obiectiv că Anexa 1 nu a fost elaborată specific pentru prezenta procedură, ci a fost preluată dintr-un alt context, fără adaptarea necesară. Această constatare confirmă, pe plan documentar, însuşi... al abordării..., pe care

comisia de evaluare l-a sancţionat în mod corect.

C. Menţinerea contradicţiilor și vicierea iremediabilă a ofertei.

Comisia de evaluare a identificat contradicţii flagrante între oferta iniţială şi cerinţele SF. Prin... transmis, contestatorul nu a eliminat aceste contradicţii, ci, paradoxal, le-a confirmat şi le-a „mapat" oficial către cerinţele din SF. Prin indicarea din Anexa 1 că o procedură generică şi necorespunzătoare (ex: PTE Fundaţii indirecte) corespunde cerinţei din

SF pentru Piloţi Secanţi, contestatorul a validat neconformitatea, reconfirmând oficial că intenţionează să execute o lucrare complexă de infrastructură subterană folosind proceduri simpliste.

III..... Analiza structurii... - contradicţia dintre contestarea obligaţiei şi formularea de argumente de...

A. Cele trei cerinţe cumulative ale solicitării.

Solicitarea de clarificări impunea o justificare care să îndeplinească trei cerinţe cumulative distincte:

- *„Explicit"-adică justificarea trebuia să fie directă, clară, expusă în cuvinte proprii, iar nu realizată prin simple trimiteri la paginile ofertei tehnice. O justificare explicită presupune ca ofertantul să explice, în mod inteligibil pentru comisia de evaluare, cum anume procedura tehnică răspunde cerinţelor specifice ale proiectului, prin ce elemente concrete se manifestă adaptarea. Simpla indicare a unei pagini din ofertă („vedeţi... 447") nu constituie o justificare explicită, ci o trimitere bibliografică;*
- *„Punctual" - adică justificarea trebuia realizată pentru fiecare procedură tehnică de execuţie în parte, în mod individualizat. Solicitarea nu permitea un răspuns global, de tipul „toate procedurile sunt adaptate", ci impunea o analiză separată a fiecărui PTE, prin care să se demonstreze, pentru fiecare document în parte, elementele concrete de particularizare la specificul proiectului;*
- *„Argumentat tehnic" - adică justificarea trebuia să conţină argumente de natură tehnică şi inginerească, iar nu argumente juridice privind interpretarea documentaţiei de atribuire. Comisia de evaluare a solicitat să i se demonstreze adaptarea prin referiri la tehnologii, utilaje, materiale, toleranţe, succesiuni de operaţii - elemente de conţinut tehnic - iar nu prin invocarea articolelor din caietul de sarcini sau a răspunsurilor din....*

B. Structura reală a....

Examinarea... transmis prin Adresa nr.... relevă o abatere substanţială de la structura şi conţinutul solicitării.... a fost structurat în două componente distincte:

Prima componentă (... general la întrebarea nr....) este o argumentaţie exclusiv juridică, prin care contestatorul: invocă... informativ al SF-ului; citează răspunsurile la întrebările 39, 41, 53, 75 şi 2... din...; concluzionează că „ofertantul nu trebuia să depună... de Execuţie detaliate la momentul depunerii ofertei"; transmite „Anexa 1" - un simplu tabel de corespondenţă.

Această componentă nu răspunde niciuneia dintre cele trei cerinţe ale solicitării: nu este explicită (ci trimite la un tabel), nu este punctuală (ci globală), nu este argumentată tehnic (ci exclusiv juridic). În loc să demonstreze adaptarea fiecărui PTE prin argumente inginereşti, contestatorul contestă însăşi legitimitatea solicitării.

A do ua componentă (răspunsurile la subpunctele...) constă în argumente tehnice formulate doar pentru acele proceduri tehnice de execuţie pe care comisia de evaluare le-a nominalizat în mod expres în... solicitării de clarificări (piloţi secanţi, cofrare, sistem rutier, bazin de

retenţie, managementul traficului). însă şi aceste... se rezumă, în esenţă, la trimiteri la pagini din oferta iniţială, însoţite de fraza repetată: „... de Execuţie Deta*liată va fi transmisă după semnarea contractuiui conform Răspunsurilor la întrebările 39, 41, 53, 75 şi 2... din..."*

C. Contradicţia fundamentală: contestarea obligaţiei de... şi, simultan, formularea de argumente de....

Examinarea comparativă a celor două componente ale... relevă o contradicţie logică ireconciliabilă în poziţia procesuală a...:

Pe de o parte, în prima componentă a..., contestatorul afirmă în mod categoric că nu exista obligaţia de... a PTE-urilor, invocând:

„Din cele prezentate mai sus rezultă că ofertantul nu trebuia să depună proceduri de execuţie detaliate la momentul depunerii ofertei."

„Cerinţa comisiei de evaluare excedă și contravine documentaţiei de atribuire şi răspunsurilor la solicitările de clarificare ale operatorilor economici participanţi la procedură."

Pe de altă parte, în a doua componentă a aceluiaşi răspuns, contestatorul formulează argumente tehnice de... pentru procedurile nominalizate de comisie. Astfel, la subpunctul..., Contestatorul indică pagini din ofertă unde ar fi descrisă tehnologia de tăiere a pilotului primar, face referire la utilajele de foraj... 33 şi BG 28H, invocă măsuri de diminuare a riscului de verticalitate la... 374 din PTE.pdf. La subpunctul..., contestatorul trimite la proceduri din ofertă referitoare la hidroizolaţie.

Această dualitate de abordare trădează o contradicţie internă majoră. Raţionamentul logic este simplu:

Dacă contestatorul considera în mod real şi sincer că obligaţia de... a PTE-urilor nu există, atunci nu ar fi trebuit să formuleze niciun argument de... la subpunctele.... Ar fi fost suficient să susţină, consecvent cu propria poziţie juridică, că solicitarea este excesivă şi nelegală şi să decline furnizarea oricăror argumente de.... Faptul că, în pofida poziţiei sale juridice declarate, contestatorul totuşi vine cu argumente de... (chiar dacă neconcludente) demonstrează că, în realitate, contestatorul însuşi recunoaşte existenţa obligaţiei de... şi încearcă să demonstreze îndeplinirea ei.

Invers, dacă contestatorul considera că obligaţia de... există (şi de aceea formulează argumente de...), atunci contestarea legitimităţii solicitării este lipsită de fundament şi are un caracter pur dilatoriu, menit să mascheze incapacitatea de a demonstra adaptarea pentru totalitatea PTE-urilor.

Oricare dintre cele două interpretări conduce la aceeaşi concluzie: argumentaţia juridică din prima componentă a... nu poate fi reţinută ca temeinică, fiind contrazisă de propria conduită procesuală a....

D. Fraza repetată „... va fi transmisă după semnarea contractului" - condiţionarea ofertei.

Un element deosebit de relevant este faptul că, la fiecare subpunct al... (.....), contestatorul a încheiat cu aceeaşi formulă:

„ Procedura tehnică de execuție detaliată va fi transmisă după semnarea contractului conform răspunsurilor la întrebările 39, 41, 53, 75 şi 2... din...".

Această frază, repetată sistematic, confirmă practic că procedurile tehnice prezentate în... ofertei nu sunt adaptate la soluţiile tehnice din... documentaţiei de atribuire. O ofertă al cărei continut tehnic urmează a fi definitivat ulterior evaluării echivalează cu o ofertă condiţionată, care nu poate fi evaluată în mod complet şi echitabil. Contestatorul a substituit obligaţia de a avea o propunere tehnică solidă cu o simplă promisiune de conformitate ulterioară.

E. Necontestarea solicitării de clarificări la momentul primirii.

Un aspect... de o importanţă deosebită este acela că contestatorul nu a contestat solicitarea de clarificări la momentul primirii acesteia.

Potrivit art. 8 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, persoanele care se consideră vătămate de un act al autorităţii contractante pot formula contestaţie în fața C.N.S.C. Dacă contestatorul considera că solicitarea de clarificări nr.... era nelegală, excesivă sau contrară documentaţiei de atribuire, avea la dispoziţie calea....

Or, contestatorul nu a contestat solicitarea de clarificări. Dimpotrivă, a ales să răspundă la aceasta, formulând atât argumente juridice (prin care contesta legitimitatea solicitării), cât şi argumente tehnice (prin care încerca să demonstreze adaptarea pentru procedurile nominalizate).... privind pretinsul caracter excesiv al solicitării este formulată abia în contestaţia formulată după comunicarea rezultatului procedurii, adică după ce Contestatorul a luat cunoştinţă de faptul că răspunsurile sale au fost calificate drept neconcludente.

O asemenea abordare este inadmisibilă din perspectiva principiului securităţii juridice şi al loialităţii procesuale. Contestatorul nu poate, într-o primă etapă, să accepte solicitarea de clarificări (prin formularea unui răspuns), iar într-o etapă ulterioară, după comunicarea unui rezultat nefavorabil, să conteste legitimitatea aceleiaşi solicitări. Conduita procesuală a... echivalează cu un venire contra factum proprium, principiu de drept consacrat care interzice exercitarea unui drept în contradicţie cu propria conduită anterioară.

F. Implicaţiile... selectiv asupra evaluării.

Chiar şi acele... tehnice furnizate de contestator pentru subpunctele... au fost calificate, în urma analizei, drept neconcludente. Aceasta înseamnă că nici măcar pentru procedurile pe care comisia le-a nominalizat în mod expres şi pentru care a oferit indicaţii punctuale privind aspectele critice, contestatorul nu a reuşit să demonstreze adaptarea.

A fortiori, pentru toate celelalte PTE-uri din ofertă, pentru care contestatorul nu a furnizat niciun argument tehnic de... (limitându-

se la Anexa 1 - un simplu tabel de indexare)... privind lipsa adaptării este cu atât mai solidă. Dacă contestatorul nu a reuşit să demonstreze adaptarea nici pentru procedurile pe care comisia i le-a indicat în mod explicit, cu atât mai puţin se poate prezuma adaptarea pentru procedurile pe care nici măcar nu a încercat să le justifice.

Comisia de evaluare nu avea obligaţia de a presupune sau completa lipsurile ofertei. Conform jurisprudenţei constante, „sarcina probei incumbă..." (în acest sens... nr..... din... şi Decizia nr. 368/2015 a Curţii de... Mureş). Comisia nu putea „ghici" sau „completa" lipsurile ofertei bazându-se doar pe un tabel de trimiteri.

III..... Standardul de „concludenţă" - sinteza juridică

Coroborând constatările factuale cu standardul juridic aplicabil, se reţine că răspunsurile transmise de contestator prin Adresa nr.... nu îndeplinesc cerinţele cumulative de concludenţă, şi anume:

1. Nu sunt exhaustive. Contestatorul nu a clarificat toate aspectele solicitate. Nu a indicat unde în PTE-urile depuse se regăsesc descrieri ale tehnologiei de secanţare, ale soluţiei de hidroizolaţie rezistentă la subpresiune pentru bazinul de retenţie, ale sistemului de cofrare unilaterală sau ale etanșării rosturilor de turnare. A transmis, în schimb, un tabel de indexare (Anexa 1) şi argumente juridice prin care contestă însăşi legitimitatea solicitării.

2. Nu sunt substanţiate. Răspunsurile nu conţin argumentaţie tehnică logică şi coerentă. Contestatorul s-a limitat la afirmaţii declarative („sunt perfect adaptate", „sunt specifice acestui proiect') fără a le fundamenta prin explicaţii tehnice concrete. Simpla alegaţie potrivit căreia procedurile au fost „detaliate mult peste cerinţele Autorităţii Contractante" reprezintă o afirmaţie pur declarativă, lipsită de suport probatoriu efectiv - o simplă tautologie (idem per idem).

3. Nu sunt probate. Contestatorul nu a prezentat demonstraţii tehnice care să probeze adecvarea soluţiilor propuse la specificul lucrării. Trimiterile la pagini din oferta iniţială nu constituie probe ale adaptării, întrucât comisia constatase deja, la momentul formulării solicitării, că respectivele pagini conţin proceduri generice. Reiterarea aceloraşi trimiteri, fără adăugarea de explicaţii tehnice, nu constituie un răspuns concludent.

4. Conţin elemente de amânare și condiționare. Contestatorul amână în mod repetat demonstrarea conformităţii pentru etapa de proiect tehnic, post-atribuire („toleranţele vor fi stabilite ulterior", „procedura detaliată va fi transmisă după semnarea contractului"). Această frază este repetată la fiecare subpunct al... (.....), confirmând practic că procedurile prezentate nu sunt adaptate. O ofertă al cărei conţinut tehnic urmează a fi definitivat ulterior evaluării echivalează cu o ofertă condiţionată, care nu poate fi evaluată în mod complet şi echitabil.

5. Substituie demonstraţia cu argumentaţia juridică. Contestatorul, în loc să demonstreze tehnic adaptarea PTE-urilor, a ales să conteste legitimitatea solicitării de clarificări, invocând... informativ al SF- ului şi natura contractului de proiectare-execuţie. O solicitare de clarificări nu este un act administrativ

susceptibil de contestare prin... la clarificări; ea reprezintă o oportunitate acordată... de a demonstra conformitatea ofertei.

III..... Interdicţia modificării ofertei prin clarificări

Autoritatea Contractantă subliniază că mecanismul clarificărilor prevăzut de art. 134 din HG nr. 395/2016 are ca scop lămurirea aspectelor existente în ofertă, iar nu completarea sau modificarea conţinutului acesteia, mai ales în contextul în care prin documentaţia de atribuire s-a interzis în mod expres completarea propunerii tehnice cu aceste informaţii, iar prevederile de la art. 137 alin. 9 litera (e) din HG nr. 395/2016 clarifică faptul că:

„(9) O modificare a propunerii tehnice nu poate fi considerată o abatere tehnică minoră a ofertei iniţiale în următoarele situaţii: (e) modificarea vizează o parte din ofertă pentru care documentaţia de atribuire ă exclus în mod clar posibilitatea ca ofertanţii să se abată de la cerinţele exacte ale respectivei documentaţii, iar oferta iniţială nu a fost în | conformitate cu aceste cerinţe.”

Prin urmare, comisia de evaluare nu putea accepta, prin mecanismul clarificărilor, adăugarea de elemente tehnice noi care nu existau în oferta iniţială....-urile depuse în ofertă nu conţineau descrierea tehnologiei de secanţare, a hidroizolaţiei rezistente la subpresiune pentru bazinul de retenţie, a cofrării unilaterale sau a etanşării rosturilor de turnare, aceste lipsuri nu puteau fi remediate prin clarificări, întrucât o astfel de remediere ar fi echivalat cu modificarea substanţială a ofertei.

III..... subsecțiunii

Din ansamblul argumentelor prezentate, rezultă că răspunsurile transmise de contestator prin Adresa nr.... nu au caracter concludent în sensul art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016, din următoarele motive cumulative:

- Anexa 1 constituie un simplu index administrativ, lipsit de valoare tehnică demonstrativă, care confundă operaţiunea de indexare cu obligaţia de justificare, conţinând totodată eroarea materială a referirii la „..." în loc de Studiu de Fezabilitate;
- răspunsurile la subpunctele... nu demonstrează adaptarea PTE- urilor la specificul proiectului, ci confirmă absenţa elementelor tehnice specifice solicitate (secanţare, grinzi de ghidaj, hidroizolaţie rezistentă la subpresiune, cofrare unilaterală, etanşare rosturi);
- răspunsurile conţin elemente de amânare, condiţionare şi substituire a demonstraţiei tehnice cu argumentaţie juridică, inadmisibilă în... mecanismului de clarificări; fraza „... de Execuţie Detaliată va fi transmisă după semnarea contractului', repetată la fiecare subpunct, echivalează cu o recunoaştere a lipsei de...;
- Contestatorul însuşi recunoaşte, în... la clarificări, că procedurile tehnice au un caracter „într-o oarecare măsură standardizat', confirmând implicit lipsa adaptării complete la specificul proiectului;

- Contestatorul se contrazice pe sine: afirmă că obligaţia de... nu există, dar în acelaşi răspuns formulează argumente de...; această contradicţie demonstrează că, în realitate, contestatorul recunoaşte existenţa obligaţiei, dar nu dispune de argumentele necesare pentru a o îndeplini în mod convingător;

- Contestatorul nu a contestat solicitarea de clarificări la momentul oportun; invocarea pretinsului caracter excesiv al solicitării abia în contestaţia formulată după comunicarea rezultatului nefavorabil constituie o venire contra factum proprium şi o critică vădit tardivă.

În consecinţă, calificarea ofertei drept inacceptabilă în temeiul art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016 este legală şi temeinică.

III.2. Apărări punctuale privind fiecare motiv tehnic de respingere

III..... Analiza concludenței la întrebare 1

În... transmis, ofertantul precizează următoarele aspecte:

-... *de Fezabilitate prezentat în... documentaţiei de atribuire este pus la dispoziţia... cu titiu informativ, reprezentând un nivel de exigență calitativă și cantitativă minimă (...)*

- *Nicăieri nu sunt precizate caracteristici imperative privind metoda de execuţie a structurii pasajului (piloţi foraţi secanţi, panouri prefabricate, etc.) sau privind metoda de execuţie specifica a hidroizolaţiei pasajului.*

- *Mai mult, chiar acest capitol prevede posibilitatea modificării unor soluţii constructive importante (...)*

Referitor la precizările privind "... informativ" al Studiului de fezabilitate se reţine că la punctul....1. din caietul de sarcini se precizează că proiectul ilustrativ"... de fezabilitate furnizat (cu titlu informativ) Antreprenorului de către Beneficiar respectiv Documentaţia tehnica la un nivel de exigența cantitativă și calitativă minimă acceptată de către beneficiar și impusă de către acesta pentru elaborarea proiectului tehnic de execuţie".

Prin urmare, soluţiile din Studiu de fezabilitate conţin exigenţe cantitative și calitative minime acceptate şi impuse pentru elaborarea proiectului tehnic de execuţie. Mai departe la punctul....3 din caietul de sarcini se precizează că "....3 Antreprenorul va adopta în totalitate această documentaţie tehnică minimă impusă de beneficiar precum și caracteristicile imperative cuprinse în cerinţele beneficiarului, "clarificând faptul că atât exigenţele din documentaţia tehnică minimă impusă cât şi cele din capitolul Caracteristicile imperative sunt obligatorii şi trebuie adoptate în totalitate de viitorul antreprenor, în sensul că el le va prelua, şi le va dezvolta în... Detaliilor de Execuţie și a caietelor de sarcini (si nu doar caracteristicile imperative aşa cum lasă să se înţeleagă ofertantul prin... transmis). Particula de legătură „precum și" instituie o dublă obligaţie imperativă şi cumulativă în sarcina antreprenorului, impunând conformitatea simultană și obligatorie atât cu soluţiile din documentaţia tehnică minimă (Studiu de Fezabilitate...), cât

şi cu standardele de performanţă din Cerinţele Beneficiarului (Caietul de Sarcini), excluzând astfel orice posibilitate de selecţie opţională între aceste seturi de referinţă.

Documentaţia de atribuire (fişa de date, caietul de sarcini, modelele de formulare, studiu de fezabilitate, expertiza tehnică şi alte studii de specialitate, etc.) reprezintă un tot unitar, şi nu poate fi interpretată sau aplicată doar prin extragerea unor informaţii sau obligaţii trunchiate din aceste documente, sau după caz, selecţia opţională a unor obligaţii şi/sau cerinţe.

În acest sens sunt relevante şi precizările de la art 12 alin. 1 din HG nr. 907/2016: "*Proiectul tehnic de execuţie constituie documentaţia prin care proiectantul dezvoltă, detaliază și, după caz, optimizează, prin propuneri tehnice, scenariul/opţiunea aprobat(ă) în... studiului de fezabilitate/documentaţiei de avizare a iucrăriior de intervenţii; componenta tehnologică a soluţiei tehnice poate fi definitivată ori adaptată tehnologiilor adecvate aplicabile pentru realizarea obiectivului de investiţii, la faza de proiectare - proiect tehnic de execuţie, în condiţiile respectării indicatorilor tehnico-economici aprobaţi si a autorizaţiei de construire/desfiintare."*

Faptul că "Studiu de fezabilitate" este cu titlu "informativ" nu înseamnă că nu este şi obligatoriu. În acest sens sunt relevante precizările de la... din Caietul de sarcini:

„Proiectul tehnic se va elabora respectând recomandările expertului tehnic asupra soluţiei optime, studiilor geotehnice, topografice, alte studii de specialitate necesare realizării investiţiei, avizelor furnizorilor de utilităţi, acordurilor, autorizaţiilor, etc.

Proiectul tehnic se va elabora respectând corespondenţa între obiectele de investitie din... PT şi cele descrise în STUDIUL DE FEZABILITATE aprobat în urma vizitei in teren a proiectanţilor de specialitate."

Mai departe la... 13 din Expertiza tehnică se indică soluţia tehnică indicată de expertul tehnic, respectiv soluţia cu piloţi secanţi:

„....1 Sprijinirea excavatiilor cu pereţi secanţi

Soluţia cu piloţi secanţi cu diametrul F= 880mm şi lungimea L=...m (fig....) vine la propunerea făcută de proiectant în Studiul de fezabilitate (SF) şi Studiul geotehnic (SG). (...)

Alcătuirea structurală. Recomandări privind alcătuirea structurală a piloţilor de rezistenţă este prezentată în fig.....

Diametrul piloţilor foraţi cu tubaj recuperabil se consideră egal cu diametrul exterior al tubajului.

- *Piloţii cu diametrul 088Omm, L=...m - armătură 1202Omm, fretă 01O/3OOmm*
- *Armături de rezistenţă, B5... (fyk= 500N/mm2)*
- *Beton de rezistenţă clasa minimă C30/37 (fCk= 30N/mm2)*

încastrarea piloţilor în radier/grindă superioară de rigidizare

Corpul pilotului trebuie să pătrundă în radier/ grindă superioară de rigidizare pe o lungime de cel puţin 15cm, fără a ţine seama de eventualul beton de egalizare.

Barele longitudinale ale carcasei de armătură se încastrează în radier/grindă pe o lungime de...0= 7OOmm, conform NP 123-..."

Coroborând aceste informaţii, rezultă că atât soluţiile tehnice din... expertizei tehnice şi din... Studiului de fezabilitate cât si caracteristicile imperative de la capitolul 11 din... caietului de sarcini au un caracter obligatoriu la realizarea proiectului tehnic.

Chiar şi în ipoteza în care, aceste soluţii din expertiza tehnică şi din studiul de fezabilitate nu ar fi fost obligatorii, ofertanţii trebuiau să precizeze în... propunerii tehnice, ce soluţie tehnică propun efectiv să realizeze pentru execuţia pasajului, soluţie tehnică care impactează/influenţează bineînţeles şi propunerea financiară.

Mai mult decât atât, în... componentei de proiectare din... propunerii tehnice depuse (" Propunerea tehnica proiectare-....pdf) cât şi în... componentei de execuţie ("5. Metodologie.pdf) se indică în mod corect că soluţia tehnică de realizare a pasajului este cea cu "piloţi secaţi".

Ori atât timp cât în... 5 - Metodologia de executare a lucrărilor se precizează că soluţia tehnică de realizare a pasajului este cea cu "piloţi secaţi", procedurile tehnice de execuţie prezentate la capitolul 6 - Planul de management al calităţii aplicat la lucrare, trebuiau să fie adaptate/aplicate în mod concret la metodologia de executare a lucrărilor, conform următoarelor precizări din documentaţia de atribuire:

- Fi şa de date la secţiunea.... Modul de prezentare al propunerii tehnice: la finalul punctului 6 se menţionează: "Ofer*tanţii vor prezenta procedurile tehnice de execuţie care descriu exclusiv toate lucrările privind realizarea acestui obiectiv (nu se accepta proceduri tehnice întocmite la modul general; prezentarea procedurilor tehnice la modul general atrage neconformitatea ofertei). "*
- Formularul de... (Formular nr....): în... 6 se menţionează: " Se va prezenta sistemul aplicat *la lucrare, precum și gradul de acoperire a cerinţelor de calitate prin procedurile tehnice de execuţie care urmează să fie aplicate și planul efectiv de control propus. Ofertanţii vor prezenta procedurile tehnice de execuţie care descriu exclusiv toate lucrările privind realizarea acestui obiectiv (nu se accepta proceduri tehnice întocmite ia modul general; prezentarea procedurilor tehnice la modul general atrape neconformitatea ofertei).. Nu se acceptă completarea acestei informaţii ulterior perioadei de depunere a ofertelor.]."*

Astfel, chiar dacă ipoteza că ofertanţii ar avea posibilitatea să modifice soluţiile tehnice s-ar confirma, în... ofertei, ofertantul trebuia să precizeze în mod clar care sunt soluţiile tehnice propuse pentru realizarea pasajului, şi, mai mult decât atât, trebuia să prezinte proceduri tehnice de execuţie adaptate/personalizate acestor soluţii

tehnice, şi nu proceduri tehnice de execuţie cu titlu general, conform instrucţiunilor redate mai sus.

Într-o altă ordine de idei, în..., ofertantul face trimitere la o serie de... (nr....) din... cu nr. 82397 din..., din care ar rezulta că "soluţiile tehnice urmează să fie propuse de antreprenor la momentul întocmirii / predării Declaraţiei de proiectare".

La punctul 41 din... s-a precizat că " în faza de ofertar*e, ofertanţii au obligaţia de a prezenta în... propunerii tehnice propunerea de Plan de Management al Calităţii şi propunerea de Plan de Securitate şi Sănătate în Muncă, la un nivel de detaliu care să permită evaluarea înţelegerii proiectului şi a metodologiei propuse. Acestea sunt necesare pentru evaluarea tehnică a ofertei."*

Aşa cum este precizat şi în..., propunerea de Plan de Management al Calităţii trebuie prezentată (...) la un nivel de detaliu care să permită evaluarea înţelegerii proiectului şi a metodologiei propuse. Prin urmare, chiar dacă nu s-au solicitat procedurile tehnice de execuţie finale/definitive, ofertantul trebuia să clarifice în... ofertei metodologia de lucru propusă pentru realizarea viitorii lucrări. De altfel, fără a stabili care va fi metodologia de execuţie a viitorului contract, nici nu se putea face o evaluare corectă a costurilor, şi prin urmare, nu se putea realiza o propunere financiară fundamentată.

În acelaşi răspuns..., la punctul 48 s-a precizat că "Procedurile operaţionale" menţionate în Nota 2 din... 6 al Formularului de... se referă la procedurile de sistem şi de lucru (instrucţiuni de lucru, proceduri tehnice de execuţie etc.) aplicate de ofertant în... sistemului său de management al calităţii, particularizate la activităţile specifice de execuţie a lucrărilor din prezentul contract.

La punctele 75 şi 2... din... s-a precizat că " Autoritatea contractantă a pus la dispoziţia tuturor operatorilor economici interesaţi documentaţia aferentă fazei de Studiu de Fezabilitate (SF)... include părţi scrise şi desenate, precum şi "Cerinţele Beneficiarului" (Caietul de Sarcini). Aceste documente conţin toate informaţiile necesare (indicatori tehnico-economici, caracteristici imperative, soluţia tehnică de principiu, standarde aplicabile) pentru a permite unui ofertant diligent să înţeleagă pe deplin scopul şi anvergura lucrărilor si să elaboreze o propunere tehnică si financiară fundamentată, completă şi asumată."

A sa cum s-a arătat anterior, atât în Fisa de date, cât și în... Formularului de Propunere tehnică şi ulterior şi în... s-a precizat foarte clar că procedurile tehnice de execuţie care vor fi prezentate în... ofertei, nu trebuie să fie unele generale, ci trebuie să fie adaptate/personalizate, în mod concret, la prezenta lucrare. De altfel s-a şi atras atenţia în mod clar că \"nu se accepta proceduri tehnice întocmite la modul generai; prezentarea procedurilor tehnice la modul general atrage neconformitatea ofertei”. Scopul acestei cerinţe şi a acestor precizări era de a obliga viitorii ofertanţi să analizeze şi să propună în mod concret,

cum va realiza viitoare lucrare, tocmai pentru ca, şi propunerea financiară să fie fundamentată pe o soluţie concretă, nu pe aspecte nesigure/neclare, ce vor fi propuse ulterior semnării contractului.

Deşi ofertantul face trimitere la... de la întrebarea 53 din..... preluat este unul trunchiat, deoarece textul solicitării de clarificări era următorul:

„53. Va solicitam sa renunţaţi la cerinţele exagerate si nejustificate (a).,.d)) din "FORMULAR DE PROPUNERE TEHNICA " cap 5 Metodologia de executare a lucrărilor, pentru prezentarea procedurilor tehnice de execuţie si respectiv a procedurilor de sistem utilizate in... organizaţiei, care trebuie să cuprindă la nivel minimal, respectiv:

(...)

c) descrierea completa a tehnologiei propuse pentru soluţiile propuse, in... activităţilor identificate prin raportare la proceduri tehnice de execuţie şi inter relaţionarea cu activitatea de management de proiect solicitat; se va corela cu punctul a şi b, în abordarea subpunctuiui; (...)”

Prin urmare, nu s-a eliminat obligaţia de descriere completă a tehnologiei propuse pentru soluţiile propuse în... ofertei. Din contră, s-a precizat că " Solicitarea se respinge", iar mai departe doar s-a argumentat că" Cerinţele din Capitolul 5 al Formularului de... nu solicită prezentarea procedurilor tehnice de execuţie în forma lor finală, ci descrierea metodologiei şi a abordării pe care ofertantul o propune".

Prin urmare, în primul rând, atât întrebarea cât şi... se refereau la capitolul 5 Metodologia de executare a lucrărilor din formularul de Propunere tehnică. Ori, procedurile tehnice de execuţie adaptate erau solicitate la capitolul 6 Planul de management al calităţii în... Contractului.

În al doilea rând, prin... dat, se clarifica faptul că procedurilor tehnice de execuţie în forma lor finală, vor fi prezentate ulterior semnării contractului, în sensul că acestea pot fi modificate, dacă, eventual în urma realizării investigaţiilor proprii în teren, se constată că sunt diferenţe între situaţia din teren şi situaţia din Studiul de fezabilitate/Expertiza tehnică. Mai mult decât atât, în această etapă de ofertare, nu se putea propune efectiv alte soluţii decât cele precizate în expertiza tehnică, deoarece conform precizărilor de la art. 12 alin. 4 din Regulamentul privind verificarea şi expertizarea tehnică a proiectelor, expertizarea tehnică a execuţiei lucrărilor şi a construcţiilor, precum şi verificarea calităţii lucrărilor executate, din... (Parte integrantă din Hotărârea 742/2018) "Expertul tehnic *verifică, semnează şi ştampilează documentaţiile tehnice, în toate fazele de elaborare ale acestora, în domeniile/subdomeniile de construcţii şi specialităţile de instalaţii pentru care este atestat şi a întocmit expertiza tehnică, pentru confirmarea conformităţii acestora cu raportul de expertiză tehnică." Din acest tex*t legal, rezultă că pentru modificarea soluţiilor tehnice este necesar acordul expertului care a realizat expertiza tehnică. Ori, atât timp cât nu a fost prezentat acest acord de confirmare a conformităţii cu raportul de expertiză, nu se poate valida că se poate propune alte soluţii tehnice,

deoarece acestea ar fi la acest moment, doar nişte propuneri şi ipoteze, dar care nu ar fi confirmate de către expertul tehnic.

În aceeaşi ordine de idei, aşa cum s-a precizat mai sus, chiar ofertantul a confirmat în... Metodologiei de execuţie a lucrărilor, că va respecta soluţiile tehnice din... Expertizei tehnice/Studiului de fezabilitate, neprecizând că, în fapt, a prezentat o altă soluţie tehnică de realizare a pasajului, iar procedurile tehnice de execuţie prezentate în oferta sa, au fost adaptate/personalizate pe această soluţie tehnică nouă.

În orice caz, obligaţia de prezentare a procedurilor tehnice de execuţie, este solicitată în mod expres la subpunetul (a) de la capitolul 6 Planul de management al calităţii în... Contractului unde se indică inclusiv conţinutul minim al fiecărei proceduri tehnice de execuţie precum şi obligaţia imperativă ca acestea să fie adaptate/personalizate la soluţiile din documentaţia de atribuire, cu sancţiunea expresă a respingerii ofertei ca neconformă atât în situaţia în care acestea nu sunt prezentate deloc, cât şi în situaţia în care "procedurile tehnice (sunt) întocmite(şi prezentate) la modul general".

Nicăieri prin...u printr-un alt document întocmit de autoritatea contractantă nu se precizează în mod expres şi clar că se renunţă la indicaţia / specificaţia că: "Ofertanţii vor prezen*ta în... propunerii tehnice procedurile tehnice de execuţie care descriu exclusiv toate lucrările privind realizarea acestui obiectiv (nu se accepta proceduri tehnice întocmite la modul general; prezentarea procedurilor tehnice la modul general sau neprezentarea lor atrage neconformitatea ofertei)"*

Prin urmare, aceste reguli au rămas obligatorii aşa cum rezultă şi din argumentele din... nr..... din...:

„În privinţa modului de întocmire a propunerii tehnice, Consiliul constată că, atât prin fişa de date a achiziţiei, cât şi prin Instrucţiunile pentru ofertanţi, la cap..... Modul de prezentare al propunerii tehnice, autoritatea contractantă a stabilit că:

„Propunerea tehnică va fi elaborată de ofertant în conformitate cu Formular de oferta tehnică (Formular nr....) şi va respecta în totalitate cerinţele prevăzute în fisa de date a achiziţiei si în caietul de sarcini incluzând minim cel puţin următoarele secţiuni: (...). "

Prin urmare, contrar aprecierii contestatoarei, rolul Formularului nr.... ("Formular de propunere tehnică") nu este unul informativ, ci stabileşte regulile de urmat şi de structurare a informaţiilor în elaborarea propunerii tehnice. fiind condiţie obligatorie a documentaţiei de atribuire. În acest caz, cerinţele caietului de sarcini sunt completate de regulile stabilite în privinţa modului de formulare a propunerii tehnice din fişa de date şi/sau instrucţiunile pentru ofertanţi, ale proiectului tehnic parte scrisă şi parte desenată şi toate documentele impuse de achizitoare în legătură cu propunerea tehnică, sancţiune nerespectării lor fiind cea stabilită de legiuitor la art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016.

Dacă aprecia neciară sau nelegală cerinţa în discuţie, autoarea contestaţiei avea posibilitatea solicitării de clarificări în baza prevederilor art. 160 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 ori de a o contesta, cu respectarea dispoziţiilor art. 8 din Legea nr. 101/2016. Neprocedând astfel, se presupune că şi-a asumat toate condiţiile impuse de autoritatea contractantă, astfel că avea obligaţia de a-şi întocmi propunerea tehnică în conformitate cu toate prevederile documentelor postate de autoritatea contractantă în SEAP (Fişe tehnice F5, formulare, proiect tehnic, planşe, fişa de date, caiet de sarcini şi instrucţiuni), obligaţie expresă prevăzută la art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016."

Mutatis mutandis aplicând la speţa de faţă, atât timp cât nici un ofertant nu a contestat cerinţa ca procedurile tehnice de execuţie care vor fi prezentate în... propunerii tehnice, să fie adaptate/personalizate pentru prezenta procedură, atunci toţi ofertanţii aveau obligaţia de a-şi întocmi propunerea tehnică în conformitate cu toate prevederile documentelor postate de autoritatea contractantă în SEAP (Fişa de date, Formular de propunere tehnică, Studiu de fezabilitate, Expertiza tehnică, etc.), obligaţie expresă prevăzută la art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016, sub sancţiunea respingerii ofertei ca neconformă în baza prevederilor de la art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016, sancţiune precizată de altfel expres şi în documentaţia de atribuire.

I.1. Mai departe, cu referire la prima componentă a solicitării: *„ Prin urmare, în conformitate cu prevederile art. 134 din HG 395/2016, vă solicităm să justificaţi, în mod explicit, punctual si argumentat tehnic, modul în care fiecare dintre PTE-urile incluse în ofertă, respectă condiţiile de exclusivitate şi... exactă menţionate mai sus." ofert*antul precizează că:

„ Toate metodologiile și procedurile depuse conţin elemente esenţiale de formă şi fond, respectiv:

- *Exclusivitate și specificitate - sunt perfect adaptate la proiect, dar trebuie citite integrat cu alte elemente ale propunerii tehnice - spre exemplu activitatea „Terasamente" trebuie citită şi în contextul descrierii planului de trafic specific. Cu siguranţă elementele de procedură sunt într-o oarecare măsură standardizate, deoarece modul de execuţie / verificare / control / etc este în conformitate cu un standard specific.*
- *... la Proiect - toate procedurile / metodologiile prezentate sunt rezultatul studierii în detaliu a documentaţiei puse la dispoziţie. Cu siguranţă în... procedurilor trebuie să se facă referire la standardele aplicabile, altfel acestea nu ar fi legale. Niciuna dintre proceduri nu a fost copiată din... ci este rezultatul, așa cum am menţionat al studierii în detaliu a documentaţiei puse la dispoziţie de autoritatea contractantă.*
- *Originalitate (non-generalitate) - Metodologiile / Procedurile prezentate de ofertant sunt specifice acestui proiect și trebuie corelate în analiza lor cu celelalte elemente ale ofertei tehnice precum: Programul de Execuţie, Planul de Management ai Traficului, Planul de Management al Calităţii, Personal Execuţie..., Adecvarea la....*

... a detaliat Procedurile / Metodologiile puse la dispoziţie în... ofertei mult peste cerinţele autorităţii contractante care în... la întrebarea 40 din... (...)

În Anexa 1 regăsiţi tabelul cu... de Execuţie, fişierul şi... la care se regăseşte procedura respectivă și categoriile de lucrări la care face referire."

În urma analizei Anexei 1 de la... transmis de ofertant prin Adresa cu nr.... din... se reţine că în fapt, în... documentului cu denumirea „Anexa 1.pdf NU se regăseşte o justificare explicită, punctuală şi argumentată tehnic, a modul în care fiecare dintre PTE-urile incluse în ofertă, respectă condiţiile de exclusivitate și... exactă, ci doar un simplu OPIS al procedurilor tehnice de execuţie, cu trimiterile la numărul paginii din propunerea tehnică unde se regăsesc aceste informaţii, şi o ultimă coloană cu "referinţa" din memoriu DALI cu care ar fi corelată/adaptată fiecare dintre procedurile tehnice de execuţie.

În urma studierii detaliate a Anexei 1 şi a contrapunerii acestuia cu cerinţele explicite ale solicitării de clarificări, s-au reţinut următoarele carenţe structurale, de fond şi de formă, care fac imposibilă demonstrarea conformităţii:

A.... de „..." vs. Cerinţa de „..."

Documentul „Anexa 1" constituie, în esenţă, un simplu OPIS (index) birocratic, lipsit de orice valoare inginerească adăugată sau de orice explicaţie punctuală. Acesta realizează o corelare mecanică între două elemente disjuncte:

1. Titlul procedurii generice din oferta iniţială (ex: „PTE-11 Executarea branşamentelor de apă şi a racordurilor de canalizare" sau „PTE-Reţele de apă")

2. O referinţă paginată către un document denumit eronat „..." (ex: „Lucrări de relocare reţele..... 95).

Prin urmare s-a constatat că există o... totală a conţinutului tehnic explicativ sau narativ. Ofertantul nu explică cum procedura sa generică (concepută pentru lucrări simple) răspunde constrângerilor complexe descrise la... indicată din proiect. Simpla indicare a faptului că procedura X "se referă" la capitolul Y din SF nu explică mecanismul tehnologic prin care procedura X rezolvă problemele specifice din capitolul Y. Ofertantul a confundat operaţiunea de mapare (indexare) a documentelor cu obligaţia de justificare şi... a soluţiilor tehnice. Un tabel de corespondenţă nu poate substitui un memoriu tehnic de....

B. Confuzia asupra Documentaţiei de Referinţă şi superficialitatea abordării

Of ertantul face trimitere repetată şi exclusivă în coloana „Referinţa" la un „...", în condiţiile în care documentaţia de atribuire pusă la dispoziţie de autoritatea contractantă este la faza de „Studiu de Fezabilitate (SF)" (conform HG 907/2016). Această eroare materială, deşi aparent minoră, trădează lipsa unei analize aprofundate a documentaţiei proiectului. Faptul că ofertantul citează un tip de document (DALI) care nu există în

documentaţia de atribuire sugerează utilizarea unor formate standardizate („copy-paste") din alte licitaţii anterioare, neadaptate nici măcar la nivel terminologic proiectului curent. Aceasta denotă o... de diligenţă profesională incompatibilă cu exigenţele unui contract de o asemenea anvergură.

Având în vedere constatările factuale de mai sus, se constată că... transmis este unul neconcludent (deoarece nu prezintă justificările solicitate) şi propunerea tehnică este una neconformă, în temeiul art. 137 alin. (3) lit. a) din HG 395/2016 (deoarece nu respectă cerinţele documentaţiei de atribuire).

Conform legislaţiei achiziţiilor publice şi jurisprudenţei CNSC/instanţelor competente, propunerea tehnică reprezintă angajamentul ferm, concret şi detaliat al modului în care ofertantul înţelege să execute lucrarea. Ea trebuie să fie o oglindă tehnologică a cerinţelor din documentaţia de atribuire. Conform obligaţiilor de la art. 123 alin. 1 din HG nr. 395/2016, Ofertantul trebuie să elaboreze oferta în conformitate cu prevederile documentaţiei de atribuire, şi nu în orice mod doreşte el. Dacă ofertantul avea nelămuriri cu privire la modul de prezentare a ofertei, acesta avea dreptul să solicite clarificarea aspectelor pe care le considera neclare. Prin depunerea ofertei, ofertantul şi-a asumat faptul că este de acord cu toate cerinţele privind modul de prezentare a ofertei, solicitate prin documentaţia de atribuire.

Prin transmiterea „Anexei 1", ofertantul a sugerat implicit că simpla alăturare a titlului procedurii sale cu cerinţa din caietul de sarcini echivalează cu îndeplinirea cerinţei de adaptabilitate şi specificitate. Aceasta este, în esenţă, o „promisiune" generică de conformitate (de tipul: „Voi face ce scrie în memoriu la... 95).

Ori, propunerea tehnică nu este un act de adeziune formală sau o simplă declaraţie de intenţie sau de confirmare a obligaţiilor din documentaţia de atribuire. Este un act de demonstraţie tehnică (de tipul: „lată cum procedura mea tehnică de execuţie, detaliată la... X, include utilajul specific Y cerut la... 95 din SF şi respectă toleranţa Z, etc."). Simpla referinţă bibliografică din Anexa 1 este nulă din punct de vedere al valorii tehnice, deoarece nu probează în mod efectiv capacitatea... de a transpune cerinţa teoretică în realitate practică.

În lipsa descrierii MODULUI efectiv de realizare (know-how), oferta se prezintă ca un document pur declarativ, lipsit de fundamentare tehnologică, o simplă listă de intenţii care nu oferă autorităţii contractante nicio garanţie reală privind calitatea execuţiei.

Menţinerea contradicţiilor și vicierea iremediabilă a ofertei

Comisia a identificat contradicţii flagrante între oferta iniţială și cerinţele SF (ex: proceduri de săpătură deschisă vs. cerinţa de incintă etanşă din piloţi secanţi). Prin... transmis, ofertantul nu a eliminat aceste contradicţii, ci, paradoxal, le-a confirmat şi le-a "mapat" oficial către cerinţele din SF.

...: Prin indicarea în Anexa 1 că o procedură generică şi necorespunzătoare (ex: PTE Fundaţii indirecte) corespunde cerinţei din SF pentru Piloţi Secanţi, ofertantul validează neconformitatea. El reconfirmă oficial că intenţionează să execute o lucrare complexă de infrastructură subterană folosind proceduri simpliste, specifice construcţiilor civile supraterane.

Implicaţii de risc: Aceasta demonstrează, dincolo de orice dubiu rezonabil, că ofertantul nu a înţeles constrângerile geotehnice şi hidrogeologice ale şantierului. Acceptarea unei astfel de corelări ar echivala cu acceptarea implicită, de către autoritate, a unei soluţii tehnice greşite, care ar duce inevitabil la eşecul investiţiei (inundaţii în excavaţie, tasări ale clădirilor vecine).

• Temei legal: Aceasta constituie o ofertă care nu asigură corelarea cu caietul de sarcini, fiind imposibil de evaluat pozitiv fără a accepta riscuri tehnice şi financiare inacceptabile pentru banul public.

Lipsa corelării logice şi imposibilitatea evaluării (Interdicţia modificării ofertei)

Simpla trimitere (hyperlink) la o pagină din SF nu are puterea de a transforma conţinutul procedurii ofertate.

Exemplu concret: Faptul că ofertantul trimite, prin Anexa 1, de la "PTE Fundaţii indirecte - Piloţi foraţi de diametru mare" (procedura sa) la... din SF care cere "Piloţi secanţi" (cerinţa autorităţii) nu transformă fundaţia indirectă realizată prin execuţia piloţilor foraţi independenţi (tangenţi sau distanţaţi), specifici fundaţiilor clasice, în tehnologie de execuţie prin piloţi secanţi. Tehnologia descrisă în PTE rămâne neschimbată şi inadecvată.

... transmis a fost unul evaziv, neconcludent şi nu răspunde obiectului clarificării (adaptarea exactă). Comisia nu poate "..." lipsurile ofertei bazându-se doar pe un tabel de trimiteri.

Documentul „Anexa 1.pdf nu are valoare probatorie pentru a demonstra conformitatea ofertei cu cerinţele caietului de sarcini. Dimpotrivă, acesta confirmă... superficial şi... al... iniţiale, demonstrând incapacitatea... de a particulariza soluţiile tehnice la riscurile specifice ale proiectului (..., Expertiza tehnică).

În economia procesului de evaluare a ofertelor, conceptul de „concludenţă" a informaţiilor prezentate de operatorii economici capătă o valoare probatorie esenţială. În acest sens, jurisprudenţa naţională, cristalizată prin Decizia nr. 368/2015 a Curţii de... Mureş („A fi «concludent» înseamnă a fi convingător; a fi bazat pe probe convingătoare, iar,, un simplu răspuns la o solicitare de clarificări nu poate fi apreciat ca fiind concludent decât în situaţia în care... este şi convingător"), a statuat cu valoare de principiu că atributul de a fi „concludent" este intrinsec legat de capacitatea de a fi „convingător".

Instanţa a reţinut că fundamentarea unui răspuns pe probe solide este o condiţie sine qua non pentru validarea acestuia, subliniind că: „un

simplu răspuns la o solicitare de clarificări nu poate fi apreciat ca fiind concludent decât în situaţia în care... este şi convingătorAstfel, în materia achiziţiilor publice, sarcina probei incumbă..... trebuie să depăşească stadiul pur declarativ pentru a forma convingerea Comisiei de Evaluare.

Coroborând dispoziţiile legale incidente cu principiile statuate de instanţele de judecată, un răspuns la o solicitare de clarificări, formulată în temeiul art. 134 din HG nr. 395/2016, nu poate dobândi valoare probatorie şi nu poate fi calificat drept „concludent" decât în măsura în care îndeplineşte cumulativ următoarele exigenţe:

1. Exhaustivitate: Să clarifice complet şi pe deplin, fără echivoc, toate aspectele care au făcut obiectul solicitării autorităţii contractante.

2. Substanţiere: Să fie susţinut de o argumentaţie tehnică logică şi coerentă.

3. Probatoriu: Să fie însoţit, în mod obligatoriu, de mijloace de probă (documente, extrase, demonstraţii tehnice) apte să confirme veridicitatea susţinerilor.

Doar prin coroborarea argumentelor logice cu suportul documentar, comisia de evaluare îşi poate forma convingerea fermă asupra conformităţii aspectelor supuse clarificării, eliminând orice dubiu rezonabil.

... nr.... a Curţii de... Mureş la speţa curentă

Analizând... formulat de ofertant în prezenta procedură, se constată că simpla alegaţie potrivit căreia „(...) Ofert*antul a detaliat Procedurile / Metodologiile puse la dispoziţie în... Ofertei mult peste cerinţele autorităţii contractante", reprezintă o af*irmaţie cu caracter pur declarativ, lipsită de suport probatoriu efectiv.

În absenţa prezentării concrete a argumentelor tehnice şi a dovezilor materiale prin care să se demonstreze, dincolo de orice îndoială, că fiecare procedură tehnică de execuţie a fost, în mod individual, detaliată şi adaptată specificului obiectivului de investiţii (conform solicitării exprese a autorităţii contractante)... este lipsit de valoare juridică concludentă.

O astfel de abordare se reduce la o simplă tautologie - o afirmare a conformităţii prin ea însăşi (idem per idem) - şi nu constituie o demonstraţie tehnică validă. Un astfel de răspuns reprezintă cel mult o susţinere circulară/tautologică, iar nu o demonstraţie tehnică verificabilă.

În consecinţă, ofertantul nu a reuşit să răstoarne prezumţia de neconformitate ridicată de comisia de evaluare, eşuând în a proba îndeplinirea cerinţelor din documentaţia de atribuire.

Prin urmare, prima parte a... este considerat neconcludent din următoarele motive cumulative:

1. Nu justifică tehnic adaptarea pentru fiecare PTE: Nu există argumente inginereşti, calcule, descrieri de flux tehnologic sau diagrame care să explice adaptabilitatea şi compatibilitatea pentru fiecare

procedură tehnică de execuţie prezentată cu soluţiile din Studiul de fezabilitate/Expertiza tehnică.

2. Nu indică pasaje concrete relevante: Trimiterile sunt către proceduri generice care contrazic cerinţele (ex: bitum vs bentonită), nu către pasaje care să confirme cerinţele.

3. Substituie oferta cu o promisiune: încearcă să înlocuiască obligaţia de a avea o propunere tehnică solidă cu o simplă promisiune de conformitate ulterioară.

Pe cale de consecinţă, oferta se menţine în starea de neconformitate... la clarificări nereuşind să probeze îndeplinirea cerinţelor minime ale caietului de sarcini.

III..... Analiza concludenţei... de la subpunctul... - PTE Fundaţii indirecte - Piloţi foraţi versus cerinţa de piloţi secanţi

III.....1. SINTEZA SITUAȚIEI DE FAPT

Comisia de evaluare a constatat că oferta tehnică iniţială descria o tehnologie de execuţie pentru "piloţi foraţi independenţi" (specifici fundaţiilor izolate), omiţând elementele esenţiale impuse de Studiul de Fezabilitate (Scenariul 1) şi... pentru realizarea unei incinte etanşe din piloţi secanţi (pereţi mulaţi). La solicitarea expresă a Comisiei de a indica unde sunt descrise: (1) tăierea pilotului primar, (2) grinzile de ghidaj şi (3) toleranţele de verticalitate, ofertantul a transmis un răspuns prin care:

- *Refuză explicit utilizarea grinzilor de ghidaj, invocând... opţional din normativul NP 113-04;*
- *. Refuză asumarea toleranţelor în această fază, amânând decizia pentru etapa de Proiect Tehnic;*
- *Susţine că deţine utilaje adecvate, dar fără a prezenta specificaţiile tehnice de tăiere a betonului, motivând că "nu s-au cerut".*

III.....2. ANALIZA...

... este neconcludent şi confirmă că procedura tehnică de execuţie PTE-fundații indirecte nu a fost adaptată cerinţelor din Expertiza tehnică şi Studiu de fezabilitate, ofertantul nedemonstrând capacitatea tehnică de a realiza obiectivul de investiţii în condiţiile de calitate şi siguranţă impuse, bazându-se pe următoarele argumente:

A....:... de Ghidaj

Pentru a justifica că procedura tehnică FUNDAŢII INDIRECTE este adaptată la documentaţia de atribuire, ofertantul susţine că "utilizarea grinzilor de ghidaj nu este obligatorie, ci doar recomandată conform NP 113-04".

Contra-argument: Această abordare este viciată şi contrazisă direct de documentaţia tehnică a proiectului. într-o procedură de achiziţie publică, Caietul de Sarcini şi... care conţin elemente particulare, prevalează asupra normativelor generale.

... 113-04 stabileşte minimul acceptabil pentru lucrări generale. însă, pentru această procedură, Expertiza tehnică a impus o soluţie de "incintă etanşă".

Astfel, dacă... 113-04 doar "recomandă" "ghidajul" Expertiza tehnică ataşată documentaţiei de atribuire prevede explicit utilizarea grinzilor/pereţilor de ghidaj.

- Prevedere explicită în Expertiză: Deşi ofertantul invocă... de "recomandare" din normativul general... ataşată documentaţiei de atribuire prevede explicit utilizarea acestora. La... 16, Figura... din Expertiză, elementul identificat cu nr.... este denumit "perete de ghidaj" (sinonim tehnic pentru grinzi de ghidaj). Prezenţa acestui element în detaliul grafic al soluţiei avizate îl transformă într-o obligaţie contractuală, specifică acestui proiect, care prevalează asupra normativului general.
- Prioritatea documentelor: într-o procedură de achiziţie publică, specificaţiile tehnice particulare ale proiectului (Expertiza, SF) au prioritate faţă de normativele generale care stabilesc doar un cadru minimal. Refuzul de a realiza lucrarea la nivelul de exigenţă solicitat prin expertiza tehnică, demonstrează neconformitatea propunerii tehnice.

...: Execuţia piloţilor secanţi (care se intersectează) pentru a forma un ecran impermeabil este imposibilă fără grinzi de ghidaj. Fără aceste elemente de ghidare la suprafaţă, burghiul de foraj deviază, piloţii nu se mai intersectează la adâncime (nu se mai "taie" unul pe celălalt), iar între ei apar spaţii prin care apa va inunda excavaţia.

Consecinţă: Refuzul explicit al... de a folosi grinzi de ghidaj echivalează cu modificarea soluţiei tehnice într-un sens care nu asigură etanşeitatea, punând în pericol stabilitatea excavaţiei şi a vecinătăţilor. Oferta devine necorespunzătoare tehnic şi contravine Expertizei tehnice, parte integrantă din documentaţia de atribuire.

B. Lipsa dovezilor privind includerea în procedurile tehnice de execuţie a utilajelor de foraj special pentru tăierea betonului întărit al pilotului primar în..., ofertantul face trimitere la... 447 din fişierul "PTE.pdf. în urma verificării acestei pagini, s-a constatat că nu există nicio descriere a utilajelor care vor fi folosite pentru foraj sau a mecanismului prin care utilajul propus poate penetra şi elimina betonul întărit al unui pilot turnat anterior (cerinţa esenţială pentru piloţii secanţi).

... 447 din PTE.pdf tratează exclusiv:

- Metodologia de forare în condiţii de prezenţă a apei: Se descriu măsuri generice pentru menţinerea stabilităţii găurii de foraj sub presiunea apei freatice (probabil prin utilizarea noroiului bentonitic sau a unei coloane de tubaj simplu pentru a preveni surparea malurilor).
- Gestionarea presiunii hidrostatice: Procedura se concentrează pe evitarea inundării forajului sau a antrenării materialului din jur (sifonare).

Există o diferenţă fundamentală de inginerie între:

- Forarea în apă (Ce descrie Ofertantul în... acestei pagini): O problemă de stabilitate a solului şi hidraulică.
- Forarea în beton (Ce cere Proiectul): O problemă de mecanică a ruperii materialelor dure (tăiere).

Într-adevăr în... 9.... se regăseşte printre utilajele de care dispune ofertantul de accesul 2 Instalaţii piloţi foraţi... 33 si... 28H, dar solicitarea de clarificări se referea la justificarea faptului că procedura tehnică de execuţie este adaptată prezentei proceduri.

Conform cerinţelor din Formularul de propunere tehnică, fiecare procedură tehnică de execuţie trebuie să cuprindă la nivel minimal:

"a) descrierea completa a metodelor pe care ofertantul va intenţiona sa le utilizeze in... execuţiei lucrărilor;

b) resursele umane, materiale si utilaje de construcţii alocate fiecărei activităţi procedurale;

b) descrierea completa a tehnologiei propuse pentru soluţiile propuse;

c) unde va fi cazul, ca anexe ale procedurii respective, pentru produsele si materialele folosite vor fi prezentate: certificate de conformitate, locul de unde vor fi aprovizionate (provenienţă, producătorul, etc)."

Astfel, scopul solicitării de clarificări este demonstrarea faptului că procedura tehnică FUNDAŢII INDIRECTE de adâncime este adaptată şi specifică la cerinţele din Studiul de Fezabilitate (Scenariul 1), şi nu să demonstreze că ofertantul are sau nu acces la instalaţii de foraj.

C. Argumentul "Toleranţele se stabilesc la Proiectul Tehnic"

Ofertantul afirmă: "Toleranţele propriu zise aplicabile vor fi stabilite... doar ulterior aprobării Proiectului Tehnic."

Contra-argumentul: Acest răspuns demonstrează că oferta este una condiţionată.... trebuie să demonstreze acum, încă în faza de evaluare, că propunerea tehnică este una adaptată cerinţelor din Studiul de fezabilitate şi din Expertiza tehnică, şi că, ofertantul înţelege să realizeze viitoarea lucrare în baza acestor documente tehnice obligatorii care condiţionează viitorul proiect tehnic.

- Dacă toleranţa de verticalitate depăşeşte 1: 2... (conform precizărilor de la cap.....6 Toleranţe din... 113-04) piloţii se vor "despărţi" la baza incintei (cota -11 m), compromiţând lucrarea.
- Refuzul de a asuma o tolerantă strictă în ofertă si amânarea acesteia pentru viitor împiedică autoritatea să verifice conformitatea soluţiei. Ofertantul solicită în esenţă, o validare anticipată şi necondiţionată a conformităţii tehnice, fără a oferi garanţiile necesare.

Chiar şi în ipoteza în care pe parcursul elaborării proiectului tehnic de specialitate, se va modifica soluţia tehnică, trebuie ca ofertantul să prezinte confirmarea expertului tehnic, a conformităţii acestor modificări cu raportul de expertiză tehnic iniţial, conform obligaţiilor de la art. 12

alin. 4 din Regulamentul privind verificarea şi expertizarea tehnică a proiectelor, expertizarea tehnică a execuţiei lucrărilor şi a construcţiilor, precum şi verificarea calităţii lucrărilor executate, din... (Parte integrantă din Hotărârea 742/2018). Prin urmare, în această etapă, de ofertare, nu se pot propune modificări de soluţii tehnice, deoarece acestea nu au fost confirmare de expertul tehnic care a realizat Expertiza tehnică. în aceeaşi ordine de idei, nu suntem în... unui "Concurs de soluţii" ci în... unei proceduri în care este impusă soluţia tehnică de către Studiu de fezabilitate şi Expertiza tehnică aprobată de autoritatea contractantă.

De asemenea, în..., ofertantul precizează că la... 374 din fişierul "PTE.pdf se regăsesc "măsuri care diminuează acest risc". Ori, întrebarea nu era dacă există măsuri de diminuare a riscului de depăşire a "toleranţelor" în... procedurilor tehnice de execuţie, ci dacă PTE este adaptată la condiţionările/cerinţele specifice din Documentaţia de atribuire (Studiul de Fezabilitate - Scenariul 1 şi Expertiza tehnică), în sensul că în... PTE se regăsesc informaţii care să confirme/dovedească adaptabilitatea si specificitatea acestora, condiţie obligatorie pentru conformitatea propunerii tehnice.

În concluzie, pe fond, ofertantul nu prezintă confirmările solicitate, prin care să demonstreze că PTE-urile deja depuse în ofertă) sunt adaptate la condiţionările/cerinţele specifice din Documentaţia de atribuire (Studiul de Fezabilitate - Scenariul 1 şi Expertiza tehnică).

D.... - din... contestatiei.

Contestatorul susţine, în esenţă, că: (i) piloţii secanţi sunt piloţi foraţi care au distantele dintre centrele lor mai mici decât diametrele acestora; (ii) procesul de forare este identic, diferenţa constând doar în armare si distanta interaxiala; (iii) nu este necesara o procedura distincta pentru piloţii secanţi; (...) grinzile de ghidaj nu sunt obligatorii conform NP 113-04; (v) tolerantele se stabilesc la faza de PT.

... Autorităţii Contractante.

Aceste susţineri sunt contrazise de realitatea tehnica și de documentaţia de atribuire.

D.1. Cu privire la diferenţa tehnologica reala.

Afirmaţia... potrivit căreia procesul de forare ar fi "identic" pentru piloţii foraţi independenţi si pentru piloţii secanţi este incorectă din punct de vedere tehnic. Piloţii secanţi presupun ca pilotul secundar (armat) să fie forat prin betonul întărit al pilotului primar (nearmat). Aceasta nu este o simplă operaţiune de forare în teren, ci o operaţiune de tăiere mecanică a betonului, care necesită:

- utilaje de foraj cu coroana tăietoare specială capabilă să penetreze betonul;
- contro lul precis al vitezei de avans si al cuplului de taiere;
- gestionarea detritului de beton rezultat din secantare;
- un regim de operare complet diferit fata de forarea simpla in teren.

Procedura tehnică de execuţie prezentată de contestator (PTE - FUNDAŢII INDIRECTE - PILOŢI FORAŢI DE DIAMETRU MARE) nu descrie niciunul dintre aceste elemente specifice, ceea ce confirmă... ei... și neadaptat.

Astfel, în urma verificării paginii 447 din fişierul "PTE.pdf" (... indicată de contestator în... la clarificări), comisia de evaluare a constatat că nu există nicio descriere a utilajelor care vor fi folosite pentru foraj sau a mecanismului prin care utilajul propus poate penetra și elimina betonul întărit al unui pilot turnat anterior.... 447 din PTE.pdf tratează exclusiv metodologia de forare în condiţii de prezență a apei - descriind măsuri generice pentru menţinerea stabilităţii găurii de foraj sub presiunea apei freatice nu penetrarea betonului întărit.

Există o diferenţă fundamentală de inginerie între forarea în apa (o problema de stabilitate a solului si hidraulica - ceea ce descrie Contestatorul) și forarea în beton (o problema de mecanica a ruperii materialelor dure - ceea ce cere Proiectul). Cele două operaţiuni nu sunt interschimbabile și nu pot fi acoperite de aceeaşi procedura.

De altfel, chiar... ataşată documentaţiei de atribuire prevede, la... 13, soluţia cu piloţi secanţi cu diametrul 0= 880 mm si lungimea L= 11... m (cap.....1), cu precizări tehnice detaliate privind alcătuirea structurala: armatura 1202Omm, freta 01O/3OOmm, beton de rezistenta clasa minima C30/37. Aceste specificaţii impun o tehnologie de execuţie corespunzătoare, pe care PTE-ul depus de Contestator nu o descrie.

D.2 . Cu privire la grinzile de ghidaj.

Contestatorul invocă art..... din NP 113-04... prevede că "utilizarea grinzilor de ghidaj nu este obligatorie" pentru pereţii din piloţi. Acest argument este eronat și irelevant în prezenta cauză, pentru următoarele motive:

În primul rând, NP 113-04 stabileşte cerinţele minime pentru lucrări generale, însă, pentru prezenta procedura, expertiza tehnică ataşată documentaţiei de atribuire prevede explicit utilizarea grinzilor/pereţilor de ghidaj. La... 16, Figura... din..., elementul identificat cu nr.... este denumit "perete de ghidaj". Prezenta acestui element în detaliul grafic al soluţiei avizate de expert îl transforma într-o specificaţie tehnica particulara a proiectului, care prevalează asupra normativului general.

Într-o procedură de achiziţie publică, specificaţiile tehnice particulare ale proiectului (..., SF) au prioritate fata de normativele generale care stabilesc doar un cadru minimal. Refuzul de a realiza lucrarea la nivelul de exigenta solicitat prin... demonstrează neconformitatea propunerii tehnice.

în al doilea rând, din punct de vedere tehnic, execuţia piloţilor secanţi care trebuie sa formeze un ecran impermeabil este practic imposibila fără grinzi de ghidaj. Grinzile de ghidaj asigura geometria de intersectare a piloţilor la suprafaţa si permit menţinerea tolerantelor de

verticalitate pe toata adâncimea de foraj (11 m, conform specificaţiilor din...). Fără aceste elemente de ghidare, deviaţiile de foraj se acumulează, piloţii nu se mai intersectează la adâncime, iar intre ei apar spatii prin care apa freatica va inunda excavaţia, compromiţând întreaga lucrare.

În al treilea rând, refuzul explicit al... de a utiliza grinzi de ghidaj echivalează cu o modificare a soluţiei tehnice avizate de expertul tehnic, fără prezentarea confirmării de conformitate din partea expertului, conform art. 12 alin. (4) din Regulamentul aprobat prin HG nr. 742/2018, potrivit căruia:

"Expertul tehnic verifică, semnează și stampilează documentaţiile tehnice, în toate fazele de elaborare ale acestora (...) pentru confirmarea conformităţii acestora cu raportul de expertiza tehnică."

Ori, atât timp cât nu a fost prezentat acest acord de confirmare a conformităţii cu raportul de expertiză, nu se poate valida propunerea unor soluţii tehnice diferite, deoarece acestea ar fi, la acest moment, doar nişte propuneri și ipoteze neconfirmate de expertul tehnic.

D.3. Cu privire la toleranțe.

Contestatorul afirmă că "toleranțele propriu-zise aplicabile vor fi stabilite ulterior aprobării proiectului tehnic". Aceasta abordare echivalează cu o oferta condiţionată.

Propunerea tehnică trebuie să demonstreze, în faza de evaluare, că ofertantul a înţeles constrângerile tehnice și că propune soluţii adecvate. Amânarea asumării toleranțelor pentru etapa post-atribuire împiedică autoritatea contractantă să verifice conformitatea soluţiei și transformă evaluarea într-un exerciţiu speculativ.

Este de subliniat că, potrivit precizărilor de la cap.....6 "Tolerante" din... 113-04, dacă toleranța de verticalitate depăşeşte 1: 2..., piloţii se vor "despărţi" la baza incintei (cota -11 m), compromiţând lucrarea. Refuzul de a asuma o toleranță strictă în ofertă și amânarea acesteia pentru viitor împiedică autoritatea contractanta să verifice conformitatea soluţiei.

De asemenea, contestatorul precizează că la... 374 din fişierul "PTE.pdf" se regăsesc "măsuri care diminuează acest risc". Ori, întrebarea nu era dacă există măsuri de diminuare a riscului de depăşire a tolerantelor, ci dacă PTE este adaptată la condiţionările/cerinţele specifice din documentaţia de atribuire (Studiul de Fezabilitate - Scenariul 1 și...).

III .....3. CONCLUZIE

În urma evaluării... transmis, se constată că acesta este neconcludent şi nu reuşeşte să demonstreze că PTE-urile deja depuse în ofertă sunt adaptate la condiţionările/cerinţele specifice din documentaţia de atribuire (Studiul de Fezabilitate - Scenariul 1 şi Expertiza tehnică) aşa cum s-a solicitat în mod expres prin fişa de date şi formularul de propunere tehnică. Procedura tehnica de execuţie pentru

fundaţii indirecte nu este adaptata la cerinţa de piloţi secanţi din documentaţia de atribuire. Contestatorul nu a demonstrat nici tehnologia de secantare (taiere mecanica a betonului), nici utilizarea grinzilor de ghidaj (prevăzute în..., Figura...), nici asumarea tolerantelor de verticalitate.

... la clarificarea nr.... nu remediază viciile ofertei, ci le agravează. Ofertantul recunoaşte implicit că nu a prevăzut tehnologia specifică piloţilor secanţi (ghidaje, toleranţe stricte, tăiere controlată), încercând să justifice lipsurile prin interpretări proprii ale normativelor ("e doar o recomandare") sau prin amânarea deciziilor pentru faza de execuţie.

III..... Analiza concludentei... de la subpunctul... - sistem bilateral versus cofrare unilaterala

III.. ...1. SINTEZA SITUATIEI DE FAPT

În... procesului de evaluare a propunerii tehnice, comisia a considerat că... A STRUCTURILOR DIN BETON... este una generală care nu este adaptată la lucrările de cămăşuiala pasajului în subteran. Specific, comisia de evaluare a identificat o imposibilitate fizică de execuţie în procedura ofertată: descrierea unui sistem de cofrare bilaterală (panouri pe ambele feţe legate cu tiranţi) pentru pereţii pasajului subteran. Deoarece pereţii pasajului se realizează prin cămăşuirea incintei de piloţi secanţi existenţi, nu există spaţiu de acces în spatele peretelui pentru montarea panoului exterior sau a tiranţilor.

Ca urmare a acestei constatări, comisia de evaluare a solicitat... să demonstreze că această procedură este adaptată documentaţiei tehnice:

1. Prin indicarea locului unde este descrisă soluţia de cofrare unilaterală cu cadre de sprijinire/ancore chimice.

2. Prin explicarea tehnologică a modului cum ofertantul intenţionează să monteze cofrajul exterior (descris de el în procedură) într-un spaţiu inexistent

... : Ofertantul a făcut trimitere la paginile 322-323 din PTE.pdf, paragrafele... şi..., susţinând că acolo este prevăzută "posibilitatea utilizării susţinerilor".

II I.....2. ANALIZA CONŢINUTULUI INDICAT (Pag. 322-323)

Analizând textul paragrafelor... şi... (indicate expres de ofertant), se constată că acestea nu conţin soluţia tehnică solicitată, fiind definiţii generice de manual, complet neadaptate situaţiei din şantier:

• Paragraful... (...): Enumeră patru operaţiuni banale ("trasarea...", "asamblarea...", "verificarea...", "încheierea..."). Nu există nicio menţiune despre sisteme de preluare a presiunii betonului pe o singură parte (cadre "A", ancore pierdute în piloţi, etc.).

Paragraful... (Susţinerile Cofrajelor): Tratează exclusiv problema rezemării pe teren ("să se evite producerea tasărilor", "teren îngheţat"). Aceasta descrie susţinerea verticală (popi, eşafodaje) pentru plăci sau grinzi, nu preluarea împingerii orizontale uriaşe generate de turnarea unui perete unilateral de 6m înălţime.

III.....3. CONCLUZIE:... ŞI...

... confirmă neconformitatea ofertei tehnice prin următoarele:

A. Persistenţa în eroare tehnică (cofrajul exterior)

Comisia a întrebat specific: "Cum veţi monta cofrajul exterior... în condiţiile lipsei spaţiului?". Ofertantul nu a răspuns la această întrebare critică. Trimiterea la paragrafele... /... nu explică modul efectiv prin care un panou de cofraj poate fi introdus între armătură şi pilotul de beton. Prin necontestarea şi neclarificarea acestui aspect, ofertantul menţine în ofertă o procedură fizic imposibilă. O procedură corectă de "cămăşuire" ar fi trebuit să excludă explicit cofrajul exterior şi să descrie turnarea betonului direct împotriva piloţilor curăţaţi.

B. Lips a Soluţiei de "cofrare unilaterală"

Cofrarea unilaterală este o lucrare specială de inginerie. Presiunea betonului proaspăt nu este anulată de un tirant (ca la cofrajul bilateral), ci trebuie transferată integral în fundaţie. Paragrafele indicate (care vorbesc despre "îngheţul terenului") sunt irelevante. Lipsa descrierii sistemului de ancorare chimică în piloţi sau a cadrelor de forţă descărcate în radier demonstrează că ofertantul nu a prevăzut resursele şi tehnologia necesare pentru această lucrare specifică.

C. ...

... dovedeşte că procedura PTE- COFRAREA A STRUCTURILOR DIN BETON... este un document "copy- paste" general, aplicabil oricărei structuri supraterane simple, dar inaplicabil pentru un pasaj subteran.

III.....4.... Contestatoruiui.

Contestatorul susţine că: (i) PTE-ul nu descrie exclusiv cofrarea bilaterala; (ii) cofrajul este un element temporar de execuţie; (iii) adaptarea se realizează in etapa PT; (...)... privind "imposibilitatea fizica" nu este susţinută; (v) susţinerile cofrajelor sunt descrise la paragrafele... și... ale procedurii.

... Autorităţii Contractante. A. Verificarea efectuată de Comisie.

Comisia de evaluare a verificat paginile indicate de Contestator în... la clarificări (pag. 322-323 din PTE.pdf, paragrafele... si...) și a constatat că acestea nu conţin soluţia de cofrare unilaterală solicitată, ci definiţii generice de manual, complet neadaptate situaţiei din şantier:

Paragraful... (...): enumera patru operaţiuni banale ("trasarea...", "asamblarea...", "verificarea...", "încheierea..."). Nu exista nicio menţiune despre sisteme de preluare a presiunii betonului pe o singura parte (cadre "A", ancore pierdute in piloţi etc.).

Paragraful... (Susţinerile Cofrajelor): tratează exclusiv problema rezemării pe teren ("sa se evite producerea tasărilor", "teren îngheţat"). Aceasta descrie susţinerea verticala (popi, eşafodaje) pentru placi sau grinzi, nu preluarea împingerii orizontale uriaşe generate de turnarea unui perete unilateral de 6 m înălţime.

B. Realitatea tehnica.

Pereţii pasajului subteran se realizează prin cămăşuirea incintei de piloţi secanţi existenţi. Aceasta presupune turnarea betonului direct împotriva piloţilor, fără acces in spatele peretelui. O procedura care descrie cofrare bilaterala cu tiranţi traversanţi este fizic inaplicabila in aceste condiţii. Cofrarea unilaterala necesita sisteme speciale de preluare a presiunii betonului proaspăt (cadre de sprijinire descărcate in radier, ancore chimice fixate in piloţi) - elemente care nu se regăsesc nicăieri in PTE-ul depus.

O procedura corecta de "cămăşuire" ar fi trebuit sa excludă explicit cofrajul exterior si sa descrie turnarea betonului direct împotriva piloţilor curăţaţi, cu sisteme de ancorare si preluare a presiunii specifice.

C. Obl igaţia de....

Chiar dacă cofrajul este un element temporar de execuţie, descrierea completa a tehnologiei propuse este o cerinţa expresa din Formularul de... (capitolul 6, litera c: "descriere completa a tehnologiei propuse pentru soluţiile propuse").... care omite complet soluţia de cofrare pentru elementul structural principal al pasajului (pereţii cămăşuiţi) nu poate fi considerat adaptat.

III.....5.... RĂSPUNS....

Ofertantul nu demonstrează că procedurile sunt adaptate aşa cum s-a solicitat expres în... documentaţiei de atribuire. Dimpotrivă, prin indicarea unor paragrafe irelevante, confirmă lipsa tehnologiei specifice de execuţie a pereţilor mulaţi/cămăşuiţi. Procedura de cofrare descrisa este inaplicabila pentru lucrarea de cămăşuire a piloţilor secanţi. Paginile indicate de Contestator (paragrafele... si...) nu conţin soluţia de cofrare unilaterala solicitata, ci definiţii generice de manual. Neconformitatea este confirmata.

Oferta este neconformă neîndeplinind condiţiile de... solicitate prin documentaţia de atribuire.

III..... Analiza concludenţei... de la subpunctele... - PTE- uri diverse - mixturi asfaltice, betoane, relocare utilităţi

III.....1. SINTEZA SITUATIEI DE FAPT

În... procesului de evaluare a propunerii tehnice, Comisia a considerat că PTE prezentate sunt unele generale şi nu sunt adaptate soluţiilor tehnice din... documentaţiei de atribuire (Studiu de fezabilitate, Expertize tehnice, etc.).

Ca urmare a acestei constatări, comisia de evaluare a solicitat... să demonstreze că procedurile de asternere a mixturilor asfaltice, procedurile pentru betoane şi procedurile pentru relocarea utilităţilor sunt adaptate documentaţiei tehnice.

...: Ofertantul a făcut trimitere la diverse pagini, iar in final la fiecare subpunct a precizat că "... de Execuţie Detaiiată va fi transmisă după semnarea contractului conform Răspunsurilor la întrebările..., 53, 75 si 2... din..." confirmând practic că procedurile tehnice prezentate

în... ofertei nu sunt adaptate la soluţiile tehnice din... documentaţiei de atribuire.

III.....2....

III... Lipsa corelării logice şi... echivoc al informaţiilor

ÎÎn urma analizei... formulat de ofertant la solicitarea de clarificări, se constată că acesta nu satisface exigenţele de claritate şi precizie necesare pentru o evaluare obiectivă.... se prezintă sub o formă evazivă şi neconciudentă, eşuând în a adresa în mod direct şi specific obiectul solicitării, respectiv demonstrarea adaptării procedurilor tehnice la specificul lucrării.

Simpla indicare a unor pagini disparate din... propunerii tehnice, fără a fi însoţită de o explicitare a relevanţei acestora, nu poate suplini obligaţia... de a prezenta o ofertă completă şi coerentă. Comisia de evaluare nu are competenţa legală şi nici nu îi incumbă obligaţia de a deduce, prin supoziţii sau interpretări extensive („ghicire"), intenţia tehnică...u modul în care informaţiile fragmentare ar putea, teoretic, să se constituie într-o soluţie conformă. O astfel de abordare ar echivala cu o completare nepermisă a ofertei de către autoritatea contractantă, încălcând principiul transparenţei şi al tratamentului egal dintre ofertanţi.

Scopul solicitării de clarificări nu era numai de a clarifica "unde"anume se regăseşte o anumită informaţie care dovedeşte un "anumit" aspect, ci şi "cum" acea informaţie din... /paginile indicată/indicate demonstrează punctual faptul că acea procedură tehnică de execuţie este una specifică şi adaptată soluţiilor tehnice de la prezentul obiect de investiţie.

III... Imposibilitatea obiectivă a evaluării tehnice

Trimiterea generică la multiple pagini şi la proceduri de execuţie distincte, conţinând informaţii eterogene şi necorelate, generează o stare de incertitudine majoră asupra soluţiei tehnice propuse şi nu demonstrează ceea ce s-a solicitat să se demonstreze: că procedurile tehnice de execuţie sunt adaptate la prezenta lucrare. Nu rezultă, doar din trimiterile la acele pagini, în mod indubitabil şi fără echivoc, rezultatul procesului de „compilare" a acestor informaţii disparate.

Pentru ca un răspuns să dobândească valoare probatorie şi să poată fi calificat drept „concludent în sensul legislaţiei achiziţiilor publice, este imperativ ca ofertantul să furnizeze nu doar trimiteri bibliografice interne, ci o demonstraţie tehnică verificabilă şi o argumentaţie logică. Aceasta trebuie să expliciteze mecanismul prin care coroborarea informaţiilor de la... „x" cu cele de la... „y" conduce, în mod efectiv, la o procedură de execuţie specifică, unitară şi adaptată constrângerilor proiectului.

În absenţa unei minime argumentaţii care să unifice aceste elemente disparate într-un tot coerent, comisia se află în imposibilitatea de a realiza o evaluare temeinică a conformităţii ofertei, întrucât sarcina probei revine..., iar nu evaluatorului.

În economia procesului de evaluare a ofertelor, conceptul de „concludenţă" a informaţiilor prezentate de operatorii economici capătă o valoare probatorie esenţială. în acest sens, jurisprudenţa naţională, cristalizată prin Decizia nr. 368/2015 a Curţii de... Mureş („A fi «concludent» înseamnă a fi convingător, a fi bazat pe probe convingătoare, iar,, un simplu răspuns la o solicitare de clarificări nu poate fi apreciat ca fiind concludent decât în situaţia în care... este si convingător"), a statuat cu valoare de principiu că atributul de a fi „concludent" este intrinsec legat de capacitatea de a fi „convingător".

Instanţa a reţinut că fundamentarea unui răspuns pe probe solide este o condiţie sine qua non pentru validarea acestuia, subliniind că: „un simplu răspuns la o solicitare de clarificări nu poate fi apreciat ca fiind concludent decât în situaţia în care... este şi convingător". Astfel, în materia achiziţiilor publice, sarcina probei incumbă..... trebuie să depăşească stadiul pur declarativ pentru a forma convingerea Comisiei de Evaluare.

Coroborând dispoziţiile legale incidente cu principiile statuate de instanţele de judecată, un răspuns la o solicitare de clarificări, formulată în temeiul art. 134 din HG nr. 395/2016, nu poate dobândi valoare probatorie şi nu poate fi calificat drept „concludent" decât în măsura în care îndeplineşte cumulativ următoarele exigenţe:

1. Exhaustivitate: Să clarifice complet şi pe deplin, fără echivoc, toate aspectele care au făcut obiectul solicitării autorităţii contractante.
2. Substanţiere: Să fie susţinut de o argumentaţie tehnică logică şi
coerentă.
3. Probatoriu: Să fie însoţit, în mod obligatoriu, de mijloace de probă
(documente, extrase, demonstraţii tehnice) apte să confirme veridicitatea susţinerilor.

Doar prin coroborarea argumentelor logice cu suportul documentar, comisia de evaluare îşi poate forma convingerea fermă asupra conformităţii aspectelor supuse clarificării, eliminând orice dubiu rezonabil.

III... nr.... a Curţii de... Mureş la speţa curentă

Analizând... formulat de ofertant în prezenta procedură, se constată că simpla alegaţie potrivit căreia „(...) Ofertantul a detaliat Procedurile / Metodologiile puse la dispoziţie în... Ofertei mult peste cerinţele Autorităţii Contractante", reprezintă o afirmaţie cu caracter pur declarativ, lipsită de suport probatoriu efectiv.

În absenţa prezentării concrete a argumentelor tehnice şi a dovezilor materiale prin care să se demonstreze, dincolo de orice îndoială, că fiecare procedură tehnică de execuţie a fost, în mod individual, detaliată şi adaptată specificului obiectivului de investiţii

(conform solicitării exprese a autorităţii contractante)... este lipsit de valoare juridică concludentă.

O astfel de abordare se reduce la o simplă tautologie - o afirmare a conformităţii prin ea însăşi (idem per idem) - şi nu constituie o demonstraţie tehnică validă. Un astfel de răspuns reprezintă cel mult o susţinere circulară/tautologică, iar nu o demonstraţie tehnică verificabilă.

În consecinţă, ofertantul nu a reuşit să răstoarne prezumţia de neconformitate ridicată de comisia de evaluare, eşuând în a proba îndeplinirea cerinţelor din documentaţia de atribuire.

Prin urmare, şi aceste subcomponente a... sunt considerat neconcludente din următoarele motive cumulative:

1. Nu se justifică tehnic adaptarea pentru fiecare PTE: Nu există argumente inginereşti, calcule, descrieri de flux tehnologic sau diagrame care să explice adaptabilitatea şi compatibilitatea pentru fiecare procedură tehnică de execuţie prezentată cu soluţiile din Studiul de fezabilitate/Expertiza tehnică

2. Nu se explică relevanţa trimiterilor la pagini disparate: Trimiterile sunt către proceduri generice şi la pagini disparate din... propunerii tehnice, fără a se prezenta efectiv şi o minimă exp li citare a relevanţei trimiterilor la aceste pagini, şi, cum prin compilarea acestor pagini se ajunge la proceduri tehnice de execuţie specifice şi adaptate la soluţiile tehnice din Studiul de fezabilitate şi Expertiza tehnică.

3. Substituie oferta cu o promisiune: încearcă să înlocuiască obligaţia de a avea o... solidă cu o simplă promisiune de conformitate ulterioară.

Neconformitatea ofertei tehnice este confirmată indirect chiar de ofertant prin precizarea că procedurile tehnice detaliate vor "transmise (abia) după semnarea contractului".

Pe cale de consecinţă, oferta se menţine în starea de NECONFORMITATE... la clarificări nereuşind să probeze îndeplinirea cerinţelor minime ale caietului de sarcini.

III.....3.....

Contestatorul susţine ca procedurile pentru aşternerea mixturilor asfaltice, pentru betoane si pentru relocarea utilităţilor sunt adaptate documentaţiei tehnice si face trimitere la diverse pagini din propunerea tehnica, precizând in final ca "... de Execuţie Detaliata va fi transmisa după semnarea contractului conform Răspunsurilor la întrebările 39, 41, 53, 75 si 2... din...."

... Autorităţii Contractante.

A. Recunoaşterea implicita a neconformităţii.

Precizarea... potrivit căreia procedurile tehnice detaliate vor fi "transmise abia după semnarea contractului" confirma indirect chiar de către contestator faptul că procedurile tehnice prezentate în... ofertei nu sunt adaptate la soluţiile tehnice din... documentaţiei de atribuire.

Aceasta recunoaştere este în directa contradicţie cu cerinţa expresă și sanctionată din documentaţia de atribuire.

Astfel, fișa de date, la secţiunea...., precizează imperativ: "Ofe*rtanţii vor prezenta procedurile tehnice de execuţie care descriu exclusiv toate lucrările privind realizarea acestui obiectiv (nu se accepta proceduri tehnice întocmite la modul general; prezentarea procedurilor tehnice la modul general atrage neconformitatea ofertei)."*

Condiţionarea conformităţii ofertei de etape ulterioare semnării contractului echivalează cu depunerea unei oferte condiţionate, ceea ce este inadmisibil într-o procedura de atribuire.

B. Lipsa corelării logice și... evaziv al răspunsurilor.

Simpla indicare a unor pagini disparate din... propunerii tehnice, fără a fi însoţită de o explicitare a relevantei acestora, nu poate suplini obligaţia... de a prezenta o oferta completa si coerenta. Comisia de evaluare nu are competenta legala și nici nu îi incumbă obligaţia de a deduce, prin supoziţii sau interpretări extensive, intenţia tehnica...u modul în care informaţiile fragmentare ar putea, teoretic, sa se constituie într-o soluţie conforma.

O astfel de abordare ar echivala cu o completare nepermisă a ofertei de către autoritatea contractanta, încălcând principiul transparentei și al tratamentului egal dintre ofertanţi.

C. Interpretarea eronată a răspunsurilor din....

Contestatorul face trimitere la Răspunsurile nr. 39, 41, 53, 75 si 2... din... nr. 82397 din.... Cu privire la... de la întrebarea nr...., acesta este invocat trunchiat de Contestator.

În primul rând, atât întrebarea cât și... se refereau la capitolul 5 - Metodologia de executare a lucrărilor din Formularul de..., nu la capitolul 6 - Planul de management al calităţii, unde erau solicitate procedurile tehnice de execuţie adaptate.

În al doilea rând, prin... dat, nu s-a eliminat obligaţia de descriere completa a tehnologiei propuse. Dimpotrivă, s-a precizat ca "Solicitarea se respinge", iar... doar a clarificat ca procedurile tehnice de execuţie în forma lor finala vor fi prezentate ulterior semnării contractului. Aceasta nu înseamnă ca procedurile prezentate in oferta pot fi generice.

Nicăieri prin...u printr-un alt document întocmit de autoritatea contractanta nu se precizează in mod expres si clar ca se renunţă la cerinţa ca procedurile tehnice de execuţie sa fie adaptate/personalizate pentru prezenta procedura.

III.....4....

Ofertantul nu demonstrează că procedurile sunt adaptate aşa cum s-a solicitat expres în... documentaţiei de atribuire. Dimpotrivă, prin indicarea unor paragrafe irelevante, confirmă lipsa tehnologiei specifice de execuţie a pereţilor mulaţi/cămăşuiţi. Contestatorul confirma indirect neconformitatea prin precizarea ca procedurile tehnice detaliate vor fi transmise abia după semnarea contractului. Trimiterile la pagini

disparate, fără explicitarea relevantei, nu demonstrează adaptarea PTE la specificul lucrării. Oferta este neconformă neîndeplinind condiţiile de... solicitate prin documentaţia de atribuire.

III..... Analiza concludentei... de la subpunctul.... izolaţii - hidroizolaţie poduri versus cuva etanşa subterana

III.....1....

Comisia a solicitat..., cu scopul de a verifica dacă PTE prezentate de ofertant sunt adaptate/specifice documentaţiei de atribuire de la prezenta procedură.

Pentru a demonstra conformitatea cu cerinţele din Studiul de Fezabilitate (SF), s-a solicitat... să justifice adaptarea specifică a ofertei, indicând punctual unde se regăsesc detaliile pentru:

1. Soluţia de hidroizolaţie rezistentă la subpresiune.
2. Etanşarea rosturilor de turnare (ex: benzi waterstop).
3. Procedura de montaj pentru pompele submersibile de mare capacitate.

III.....2. ANALIZA DOCUMENTELOR INVOCATE DE OFERTANT

În... său, ofertantul a făcut trimitere la o serie de documente din... ofertei iniţiale. Analiza detaliată a acestora relevă următoarele:

A. Referitor la Procedura de... (Pag. 310-311 din PTE.pdf) Referinţa...: „PROCEDURA TEHNICĂ DE EXECUŢIE MONTAJUL ŞI PUNEREA ÎN FUNCŢIUNE A...".

Constatări:

Procedura descrisă la paginile 310-311 (PTE-..., cap.... "Montajul utilajelor de pompare") este una generică, aplicabilă instalării unor staţii de pompare prefabricate tip "cămin" sau unor echipamente standard.

Paşii descrişi ("pregătirea patului de fundare", "montarea staţiei", "realizarea umpluturii în jurul căminului") sugerează manipularea unui ansamblu monobloc care se îngroapă. Aceasta nu corespunde întocmai cu execuţia unui Bazin de Retenție de 1... mc din beton armat turnat monolit, în care pompele submersibile de mare capacitate se instalează pe ghidaje, în interiorul cuvei deja construite.

Fişierul ataşat eronat: De notat că fişierul transmis suplimentar cu titlul "Pag. 140 din PTE.pdf" conţine procedura PTE-95 referitoare la "Cămine pentru branşamente de apă" (robineţi, contoare mici), fiind complet irelevant pentru staţia de pompare a pasajului. Totuşi, analiza s-a bazat pe textul corect de la paginile 310-311 (aşa cum a fost el identificat în fişierele transmise).

B. Referitor la Hidroizolaţie (Pag. 351-355 din PTE.pdf)

Referinţa...: „Aspectele privind posibilitatea utilizării diferitelor tipuri de membrane... sunt tratate în... paginile 351-355".

Constatări -...:

Documentul de la paginile 351-355 are titlul „10. HIDROIZOLAŢIA" şi, la o citire atentă, se dovedeşte a fi o procedură specifică pentru HIDROIZOLAŢIA PODURILOR (SUPRASTRUCTURĂ).

• Dovezi din text:

o „Domeniu de aplicare... executarea hidroizolaţiei în cazul pasajului cu suprastructură din beton precomprimat" (Pag. 351, pct. 1).

o „Hidroizolaţia se aplică pe placa de suprabetonare" (Pag. 352, pct.....1).

□ „temperatura asfaltului turnat în îmbrăcăminte... min...°C - max 240°C" (Pag. 352).

o Se face referire la „rezistenţa la smulgere" şi „aderenţa stratului hidroizolator" pentru a primi straturi asfaltice rutiere.

...: Această procedură este destinată exclusiv protecţiei părţii superioare a podurilor împotriva apelor pluviale (presiune pozitivă, gravitaţională). Ea este tehnic inaplicabilă şi complet inadecvată pentru impermeabilizarea unui bazin subteran aflat sub nivelul apei freatice, unde:

1. Acţionează presiunea hidrostatică negativă (apa împinge din exterior prin pereţi spre interior). O membrană lipită simplu, ca la poduri, va fi dezlipită de presiunea apei.
2. Nu se toarnă asfalt fierbinte peste hidroizolaţia bazinului.
3. Suportul (piloţi secanţi/pereţi mulaţi) este neregulat şi umed, condiţii în care aplicarea membranelor bituminoase cu flacără sau a răşinilor de pod este imposibilă.

Concluzie Parţială: Ofertantul a substituit soluţia necesară (cuvă etanşă subterană) cu o procedură pentru poduri, demonstrând o gravă confuzie tehnică sau neadaptarea procedurii tehnice de execuţie la soluţii reale din documentaţia de atribuire.

C. Ref eritor la Etanşarea Rosturilor (... Răspuns) Constatare:

• Niciunul dintre documentele indicate nu tratează etanşarea rosturilor de turnare (waterstop, cordoane bentonitice) specifice bazinelor îngropate.

• Procedura de la pag. 351 -355 menţionează doar „rosturile de dilataţie" ale podului (dispozitive mecanice)... nu au nicio legătură cu etanşeitatea hidrotehnică a cuvei bazinului.

D. Referitor la Controlul Calităţii (Pag. 242-243 din PCCVI)

Referinţa...: „Aspectele privind verificările necesare... paginile 242-243".

Constatări:

• ...-99 (Pag. 242-243) este un plan de control... pentru „Execuţia iucrărilorde hidroizolaţii"(bituminoase/PVC).

...: Planul nu prevede Proba de etanşeitate (proba de plin) a bazinului, test obligatoriu conform normativelor (STAS.....) pentru recepţia oricărei structuri de retenţie a apei. Fără acest test, bazinul nu poate fi recepţionat funcţional.

III.....3.....

Contestatorul susţine ca PTE-urile privind hidroizolaţiile sunt structurate pe categorii de materiale, ca particularizarea se face in etapa PT si ca lipsa unor detalii specifice este proprie fazei de proiectare tehnica. De asemenea, Contestatorul susţine ca procedura indicata tratează utilizarea membranelor si a materialelor polimerice, iar alegerea mărcii specifice de membrana este o obligaţie ce tine de etapa ulterioara. ... Autorităţii Contractante.

A. Soluţia din SF este obligatorie, nu opţională.

Studiul de Fezabilitate prevede utilizarea unui sistem de impermeabilizare specific pentru structura subterana a pasajului, aflata sub nivelul apei freatice. Conform punctului....3 din Caietul de Sarcini, acesta constituie o exigenta calitativa minima impusa. Structura subterana funcţionează pe principiul cuvei etanşe, care necesita un sistem de hidroizolaţie rezistent la subpresiune (presiunea hidrostatica negativa exercitata de apa freatica din exterior spre interior) - un principiu fundamental diferit de membranele bituminoase clasice utilizate la poduri, care funcţionează prin aderenta la suport si sunt destinate protecţiei împotriva apelor pluviale (presiune pozitiva, gravitaţională).

B. Id entificarea unei neconform ităţi majore.

La solicitarea Comisiei de evaluare de a indica unde se regăsesc detaliile privind soluţia de hidroizolaţie rezistenta la subpresiune, Contestatorul a făcut trimitere la paginile 351-355 din PTE.pdf. Analizând documentul indicat, comisia a constatat ca acesta are titlul "10. HIDROIZOLATIA" si se dovedeşte a fi o procedura specifica pentru... (SUPRASTRUCTURA).

Dovezile rezultate din textul procedurii sunt concludente:

- "Domeniu de aplicare... executarea hidroizolaţiei in cazul pasajului cu suprastructura din beton precomprimat" (Pag. 351, pct. 1);
- "Hidroizolaţia se aplica pe placa de suprabetonare" (Pag. 352, pct.....1);
- "temperatura asfaltului turnat in îmbrăcăminte... min...°C - max 240°C" (Pag. 352);
- referiri la "rezistenta la smulgere" si "aderenta stratului hidroizolator" pentru a primi straturi asfaltice rutiere.

Această procedură este destinată exclusiv protecţiei părţii superioare a podurilor împotriva apelor pluviale (presiune pozitiva, gravitaţională). Ea este tehnic inaplicabila pentru impermeabilizarea unui bazin subteran aflat sub nivelul apei freatice, unde: (1) acţionează presiunea hidrostatica negativa (apa împinge din exterior prin pereţi spre interior) - o membrana lipita simplu, ca la poduri, va fi dezlipita de presiunea apei; (2) nu se toarnă asfalt fierbinte peste hidroizolaţia bazinului; (3) suportul (piloţi secanţi/pereţi mulaţi) este neregulat si umed, condiţii in care aplicarea membranelor bituminoase cu flacăra sau a răşinilor de pod este imposibila.

Este ca si cum un ofertant ar propune un motor termic intr-un proiect care impune un motor electric - nu este o chestiune de "detaliere", ci de soluţie fundamentala greşită.

C.L ipsa soluţiilor pentru etanşarea rosturilor de turnare.

Niciunul dintre documentele indicate de Contestator nu tratează etanşarea rosturilor de turnare (waterstop, cordoane bentonitice) specifice bazinelor îngropate. Procedura de la pag. 351-355 menţionează doar "rosturile de dilataţie" ale podului (dispozitive mecanice)... nu au nicio legătură cu etanşeitatea hidrotehnica a cuvei bazinului. Etanşarea rosturilor de turnare prin benzi waterstop sau cordoane bentonitice constituie un element esenţial pentru asigurarea impermeabilităţii in regim de subpresiune.

D. Li psa testului de etanşeitate (proba de plin).

Planul de control al calităţii invocat de Contestator (pag. 242-243 din PCCVl) este un plan de control... pentru "Execuţia lucrărilor de hidroizolaţii" (bituminoase/PVC). Acesta nu prevede Proba de etanşeitate (proba de plin) a bazinului, test obligatoriu conform normativelor (STAS.....) pentru recepţia oricărei structuri de retenţie a apei. Fără acest test, bazinul nu poate fi recepţionat funcţional.

E. Eroarea privind procedura de montaj pompe.

Referitor la procedura de montaj pompe submersibile, Contestatorul a făcut trimitere la paginile 310-311 din PTE.pdf (PTE-..., cap.... "Montajul utilajelor de pompare"). Comisia a constatat ca procedura descrisa este una generica, aplicabila instalării unor staţii de pompare prefabricate tip "cămin", si nu corespunde execuţiei unui Bazin de Retenţie de 1... mc din beton armat turnat monolit. De notat ca fişierul transmis suplimentar cu titlul "Pag. 140 din PTE.pdf' conţine procedura PTE-95 referitoare la "Cămine pentru branşamente de apa" (robineţi, contoare mici), fiind complet irelevant pentru staţia de pompare a pasajului.

III.....4.... răspuns întrebare....

... este neconcludent şi confirmă starea de neconformitate a ofertei tehnice, din următoarele motive:

1. Soluţie...: Ofertantul propune realizarea impermeabilizării unei structuri hidrotehnice subterane (bazin sub pânza freatică) folosind tehnologia şi materialele specifice hidroizolaţiei de poduri (suprastructură). Această soluţie este tehnic neviabilă şi ar conduce la inundarea bazinului.

2. Lipsa Soluţiilor Critice: Oferta nu conţine nicio soluţie pentru tratarea rosturilor de turnare (waterstop), element esenţial pentru asigurarea etanşeităţii în regim de subpresiune.

3. ...: încercarea de a justifica conformitatea prin trimiterea Ia proceduri irelevante (hidroizolaţii de poduri, cămine de branşament) demonstrează că ofertantul nu a elaborat o ofertă adaptată specificului şi complexităţii lucrării licitate.

În consecinţă, oferta nu asigură realizarea Bazinului de Retenţie conform cerinţelor funcţionale și de calitate din Caietul de Sarcini.

Prin urmare, se constată si că oferta este neconformă în temeiul Art. 137 alin. (3) lit. a) din HG 395/2016, întrucât nu acoperă cerinţele de monitorizare şi nu demonstrează capacitatea tehnică de a implementa măsurile de intervenţie preventivă asupra vecinătăţilor, punând în pericol siguranţa fondului construit existent si a cetătenilor.

lll.....Rezumatul analizei... de la întrebarea 1

În urma unei analize răspunsurilor transmise prin Adresa cu nr.... din..., la solicitarea de clarificări nr.... din Adresa cu nr.... din data...., de a se demonstra că... de Execuţie depuse în... ofertei sunt unele adaptate la specificitatea acestei lucrări, s-a constatat că... depusă de Asocierea... este inacceptabilă şi neconformă, bazându-se pe următoarele considerente de fapt şi de drept:

III.....1. Lipsa... la solicitarea de justificare a adaptării... de Execuţie (PTE)

Se reţine că ofertantul nu a răspuns primei părţi a solicitării de clarificări, respectiv nu a justificat "în mod explicit, punctual şi argumentat tehnic, modul în care fiecare dintre PTE-urile incluse în ofertă respectă condiţiile de exclusivitate şi... exactă".

- Substituirea justificării cu un index administrativ: Documentul transmis sub denumirea "Anexa 1" reprezintă un simplu opis (index) de corespondenţă între titlurile procedurilor şi pagini din memoriu, lipsit de orice conţinut tehnic sau narativ care să explice modul de lucru.
- Lipsa dovezii de...: Simpla trimitere (hyperlink) către o procedură generică nu transformă conţinutul acelei proceduri. Ofertantul nu a demonstrat cum procedurile standardizate (ex: săpătură deschisă, cofraje bilaterale) pot fi aplicate tehnic într-un proiect care impune soluţii speciale (incintă etanşă, piloţi secanţi, cofrare unilaterală).

Interpretarea eronată a documentaţiei: Ofertantul îşi fundamentează lipsa de detaliere pe premisa eronată că Studiul de Fezabilitate şi... ar avea un caracter pur "informativ". Această abordare încalcă prevederile explicite din Caietul de Sarcini (pct.....1 şi....3) care instituie... imperativ al soluţiilor minimale impuse.

Analizând... formulat de ofertant în prezenta procedură, se constată că simpla alegaţie potrivit căreia „(...) Ofertantul a detaliat Procedurile / Metodologiile puse la dispoziţie în... Ofertei mult peste cerinţele Autorităţii Contractante" reprezintă o afirmaţie cu caracter pur declarativ, lipsită de suport probatoriu efectiv.

În absenţa prezentării concrete a argumentelor tehnice şi a dovezilor materiale prin care să se demonstreze, dincolo de orice îndoială, că fiecare procedură tehnică de execuţie a fost, în mod individual, detaliată şi adaptată specificului obiectivului de investiţii (conform solicitării exprese a autorităţii contractante)... este lipsit de valoare juridică concludentă.

O astfel de abordare se reduce la o simplă tautologie - o afirmare a conformităţii prin ea însăşi (idem per idem) - şi nu constituie o demonstraţie tehnică validă. Un astfel de răspuns reprezintă cel mult o susţinere circulară/tautologică, iar nu o demonstraţie tehnică verificabilă.

În consecinţă, ofertantul nu a reuşit să răstoarne prezumţia de neconformitate ridicată de Comisia de Evaluare, eşuând în a proba îndeplinirea cerinţelor din Documentaţia de atribuire.

III.....2. Co nfirmarea neconformităţilor tehnice punctuale

Răspunsurile punctuale (...) au confirmat că... conţine soluţii inaplicabile, eronate sau inferioare cerinţelor minime:

Piloţi secanţi (incintă etanşă): Ofertantul a refuzat explicit utilizarea grinzilor de ghidaj (obligatorii conform..., Fig....) şi nu a prezentat tehnologia de tăiere a betonului pentru realizarea etanşeităţii. Propunerea unei tehnologii de foraj simplu în pământ (PTE-FUNDATIl INDIRECTE - PILOŢI FORAŢI DE DIAMETRU MARE) în locul tăierii mecanice a betonului pune în pericol stabilitatea excavaţiei şi a vecinătăţilor.

Hidroizolaţia bazinului de retenţie: Ofertantul a propus o soluţie tehnică neviabilă, respectiv utilizarea hidroizolaţiei specifice podurilor (suprastructură expusă la temperaturi înalte) pentru un bazin subteran imersat. Această eroare ignoră fenomenul presiunii hidrostatice negative şi demonstrează neadaptarea PTE-ului la cerinţele funcţionale de etanşeitate ale unei structuri hidrotehnice.

- Cofrare structură subterană: S-a confirmat menţinerea unei proceduri fizic imposibile (cofrare bilaterală cu tiranţi) în contextul cămăşuirii pereţilor pe piloţi secanţi existenţi. Ofertantul nu a putut explica modul de montaj al cofrajului exterior în spaţiul inexistent, confirmând... („copy-paste") al procedurii.

Etansarea rosturilor si testarea: Oferta nu conţine nicio soluţie pentru tratarea rosturilor de turnare (benzi waterstop) şi nu prevede Proba de etanşeitate (proba de plin) conform normativelor..., bazinul fiind astfel imposibil de recepţionat funcţional.

III.....3.Conclu zie

Întrucât ofertantul nu a transmis un răspuns concludent cu privire la solicitarea de a justifica "în mod explicit, punctual şi argumentat tehnic, modul în care fiecare dintre PTE-urile incluse în ofertă respectă condiţiiie de exclusivitate şi... exactă" oferta este una INACCEPTABILĂ în baza prevederilor de la art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016: "în cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări şi, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta în... ofertei sau solicitării de participare, potrivit dispoziţiilor art. 209 din Lege, iar candidatul/ofertantul nu transmite în termenul precizat de comisia de evaluare clarificările/completările solicitate sau clarificările/completările transmise nu sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă."

Întrucât ofertantul nu a demonstrat adaptarea procedurilor tehnice de execuţie la complexitatea obiectivului de investitii si a conditionat conformitatea ofertei de etape ulterioare semnării contractului, oferta este una NECONFORMĂ în temeiul art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016 (fn condiţiile art. 215 alin. (5) din Lege, oferta este considerată neconformă în următoarele situaţii: a) nu satisface în mod corespunzător cerinţele caietului de sarcini;), coroborat cu cerinţele imperative din Fişa de Date şi Formularul de Propunere tehnică privind obligativitatea prezentării unor proceduri tehnice specifice şi nu generale.

III.3.... III

Din analiza punctuală a fiecărui motiv de respingere rezultă că comisia
de evaluare a identificat în mod corect următoarele deficiente cumulative ale
ofertei...:

(i) PTE-urile prezentate în ofertă au un caracter... şi neadaptat la specificul proiectului, contrar cerinţei exprese şi sancţionate din documentaţia de atribuire;

(ii) Răspunsurile la clarificări nu au caracter concludent, constând într-o combinaţie de argumente juridice (prin care se contestă legitimitatea solicitării) şi trimiteri la proceduri care confirmă, nu infirmă... al ofertei;

(iii) Contestatorul a refuzat explicit anumite elemente tehnice prevăzute în documentaţie (grinzi de ghidaj, monitorizare vecinătăţi), şi-a amânat asumarea altor elemente pentru faza post-atribuire (toleranţe, tip de hidroizolaţie) şi a prezentat PTE-uri care descriu soluţii tehnice diferite de cele impuse (piloţi foraţi independenţi vs. secanţi, membrană bituminoasă vs. bentonitică, cofrare bilaterală vs. unilaterală);

Fiecare dintre aceste deficienţe, analizată individual, constituie un motiv suficient de respingere a ofertei. Cumulate, ele formează un tablou probatoriu convergent şi univoc care confirmă atât neconformitatea (art. 137 alin. 3 lit. a HG 395/2016), cât şi inacceptabilitatea (art. 134 alin. 5 HG 395/2016) ofertei depuse de contestator.

CAPITOLUL....

Prezentul capitol sintetizează temeiul juridic al calificării ofertei... drept inacceptabilă, în completarea analizei factuale detaliate din... (secţiunea...) al prezentei întâmpinări.

....1. Temeiul legal

Potrivit art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016: „în cazul în care ofertantul nu transmite clarificările solicitate sau clarificările transmise nu sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă."

Calificarea drept inacceptabilă se adaugă celorlalte două calificări (neconformă şi neadecvată), fără a se confunda cu acestea. Neconformitatea vizează raportarea ofertei la cerinţele documentaţiei (art. 137 alin. 3 lit. a HG 395/2016). Inacceptabilitatea vizează

calitatea... la clarificări (art. 134 alin. 5 HG 395/2016). Cele două temeiuri juridice sunt autonome şi pot coexista.

....2. Aplicarea fa speţa de faţă

Astfel cum s-a demonstrat în detaliu la secţiunea III.1 a prezentei întâmpinări, răspunsurile transmise de Contestator prin Adresa nr..... nu au caracter concludent, din următoarele motive cumulative:

- Anexa 1 constituie un simplu opis administrativ, lipsit de valoare tehnică justificativă;
- răspunsurile punctuale la subpunctele... nu demonstrează adaptarea PTE-urilor, ci confirmă absenţa elementelor tehnice specifice;
- răspunsurile conţin elemente de amânare, condiţionare şi substituire a demonstraţiei tehnice cu argumentaţie juridică;
- Contestatorul recunoaşte implicit... standardizat al PTE-urilor („într-o oarecare măsură standardizate").

Mai mult, astfel cum s-a demonstrat la punctul E din secţiunea III...., contestatorul se contrazice pe sine: afirmă că obligaţia de... nu există, dar în acelaşi răspuns formulează argumente de... pentru procedurile nominalizate de comisie. Nu a contestat solicitarea de clarificări la momentul primirii, ci a invocat pretinsul caracter excesiv al acesteia abia după comunicarea rezultatului nefavorabil.

....3. .. . privind art. 134 alin. (5)

Contestatorul susţine, la secţiunea....4 din contestaţie, ca „niciuna dintre situaţiile prevăzute de art. 134 alin. (5) nu se regăseşte în prezenta cauză", deoarece a transmis... în termen şi a indicat documente relevante din ofertă.

Acest argument confundă transmiterea formală a unui răspuns cu concludenţa substanţială a acestuia. Art. 134 alin. (5) prevede două ipoteze alternative: (a) ofertantul nu transmite clarificările, SAU (b) clarificările transmise nu sunt concludente. Faptul că Contestatorul a transmis un răspuns în termen este irelevant dacă acel răspuns nu este concludent.

Astfel cum a statuat... Mureş prin Decizia nr. 368/2015: „a fi «concludent» înseamnă a fi convingător, a fi bazat pe probe convingătoare". Un tabel de indexare (Anexa 1) şi afirmaţii declarative de tipul „sunt perfect adaptate" nu constituie probe convingătoare. Sarcina probei incumbă..., iar Contestatorul nu a reuşit să formeze convingerea comisiei de evaluare.

...: Calificarea ofertei drept inacceptabilă în temeiul art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016 este legală şi temeinică, fiind susţinută de constatarea neconcludenţei răspunsurilor la clarificări, demonstrată în detaliu în... al prezentei întâmpinări.

CAPITOLUL V

... CÂŞTIGĂTOARE (... -...)

V. 1. Co nsideraţii preliminare privind admisibilitatea criticilor

Cu titlu prealabil, autoritatea contractantă invocă inadmisibilitatea criticilor formulate de contestator împotriva ofertei câştigătoare, pentru următoarele motive:

V..... Lipsa accesului efectiv la oferta câştigătoare

Contestatorul recunoaşte în mod repetat în cuprinsul contestaţiei că formulează criticile pe baza unui acces limitat la oferta câştigătoare. Astfel, Contestatorul utilizează sistematic formulări precum:

„Cu toate acestea, din documentele la care am avut acces reiese că..."

„Din informaţiile la care am avut acces reiese că..."

Aceste formulări demonstrează că contestatorul nu a examinat efectiv oferta integrală a asocierii FRASINUL, ci formulează critici pe baza unor informaţii parţiale, fragmentare şi, posibil, incomplete. Criticile astfel formulate au un caracter speculativ, nefiind fundamentate pe o cunoaştere efectivă a conţinutului ofertei câştigătoare.

V..... Lipsa calităţii procesuale pentru contestarea evaluării calitative

Potrivit jurisprudenţei constante a CNSC, un contestator a cărui ofertă a fost în mod legal respinsă nu mai are calitate procesuală activă pentru a contesta evaluarea ofertelor care au fost declarate admisibile, cu excepţia cazului în care demonstrează că respingerea propriei oferte a fost nelegală.

Or, astfel cum s-a demonstrat în... ale prezentei întâmpinări, respingerea ofertei... este legală şi temeinică. Prin urmare, criticile formulate împotriva ofertei câştigătoare nu pot produce efecte juridice favorabile...: chiar dacă, prin absurd, oferta FRASINUL ar fi respinsă, oferta... tot nu ar putea fi declarată câştigătoare, fiind respinsă din motive proprii, independente de evaluarea ofertei FRASINUL.

V.2.... pe fond la criticile formulate

Cu toate acestea, în subsidiar şi din prudenţă procesuală, autoritatea contractantă formulează următoarele apărări punctuale:

V..... Cu privire la aplicarea Factorului P5 - Gestionarea deşeurilor de pe şantier (punctul VIII.A din contestaţie)

...: procentul de 70% reciclare nu ar fi demonstrat tehnic de ofertantul câştigător; nu ar fi prezentată metodologia de calcul, estimări cantitative sau mecanismul de monitorizare.

... Autorităţii Contractante. Comisia de evaluare a analizat propunerea tehnică a... în conformitate cu criteriile şi metodologia de punctare stabilite în documentaţia de atribuire. Evaluarea calitativă a factorilor de evaluare reprezintă o prerogativă a comisiei de evaluare, exercitată în limitele documentaţiei de atribuire şi cu respectarea principiului egalităţii de tratament.

... a prezentat în... propunerii tehnice elementele solicitate privind gestionarea deşeurilor, inclusiv procentul de reciclare/valorificare declarat, raportarea la cerinţele din Caietul de Sarcini şi măsurile

propuse. Comisia de evaluare a analizat aceste elemente şi a constatat îndeplinirea cerinţelor factorului P5.

Contestatorul nu prezintă nicio dovadă concretă a pretinsei deficienţe, ci formulează afirmaţii generice („nu este prezentată metodologia de calcul", „nu sunt indicate estimări cantitative") fără a indica un document sau un pasaj specific din oferta FRASINUL care să susţină aceste afirmaţii. Contestatorul recunoaşte implicit că nu a examinat oferta câştigătoare, formulând critici speculative.

V..... Cu privire la criticile privind... (...) (punctul VIII.B din contestaţie)

...: structura WBS nu ar fi completă şi conformă cerinţelor documentaţiei de atribuire.

... autorităţii contractante. Comisia de evaluare a verificat prezentarea... în oferta asocierii FRASINUL. Din procesul-verbal de evaluare a propunerilor tehnice rezultă că... a fost identificată în... Programului de Lucrări, coloana nr...., WBS. Comisia a constatat îndeplinirea cerinţei, cerinţa minimă fiind declarată îndeplinită.

Contestatorul afirmă că „nu este prezentată defalcarea ierarhică" şi că „nu este realizată corelarea între structura activităţilor şi metodologia de execuţie", însă aceste afirmaţii sunt formulate fără a se baza pe o examinare efectivă a documentelor din oferta FRASINUL, pe care contestatorul recunoaşte că nu le-a consultat integral.

V..... Cu privire la aplicarea Factorului P3 - Graficul general de realizare a investiţiei (punctul VIII.C din contestaţie)

...: acordarea calificativului „Foarte bine" şi a punctajului maxim de 15 puncte ar fi nejustificată.

... autorităţii contractante. Evaluarea factorilor calitativi se realizează prin aplicarea grilei de punctare stabilite în documentaţia de atribuire. Calificativul „Foarte bine" a fost acordat pe baza unei analize detaliate a graficului prezentat de FRASINUL, care a demonstrat:

- graficul general este detaliat în subactivităţi şi poate fi utilizat direct în monitorizarea progresului;
- succesiunea activităţilor este foarte bine stabilită si armonizată cu
metodologia contractului;
- duratele corespund în totalitate complexităţii şi logicii de execuţie;
- jaloane le sunt relevante şi optimizate;
- drumul....

Aceste constatări sunt consemnate în procesul-verbal de evaluare a propunerilor tehnice (document din dosarul procedurii)... conţine motivarea detaliată a punctajelor acordate. Comisia de evaluare a respectat integral grila de punctare din documentaţia de atribuire.

Contestatorul invocă deficienţe (lipsa activităţilor privind auditurile, avize, BIM etc.), însă aceste afirmaţii sunt formulate fără cunoaşterea efectivă a conţinutului graficului. Marja de apreciere a comisiei de evaluare în punctarea factorilor calitativi nu poate fi cenzurată pe baza unor speculaţii.

V..... Cu privire la criticile privind Planul de Execuţie BIM (BEP) (punctul VIII.D din contestaţie)

...: planul BIM ar fi incomplet, lipsind nominalizarea..., standardele BIM, nivelurile de detaliu (LOD) etc.

... Autorităţii Contractante.... a prezentat un Plan de Execuţie BIM în... propunerii tehnice (documentul....rar.p7s depus în SEAP). Comisia de evaluare a verificat conţinutul acestui document şi a constatat îndeplinirea cerinţelor din documentaţia de atribuire. Contestatorul formulează critici fără a fi examinat efectiv documentul BIM depus de FRASINUL, recunoscând expres că se bazează pe „informaţiile la care a avut acces".

V..... Cu privire la criticile privind Planul cu măsurile de protecţie a mediului (Formularul F4) (punctul VIII.E din contestaţie)

...: planul prezentat de FRASINUL nu ar acoperi toate elementele solicitate.

... Autorităţii Contractante. Comisia de evaluare a verificat Planul de Mediu prezentat de FRASINUL şi a constatat conformitatea acestuia cu cerinţele din Formularul de.... Contestatorul nu prezintă nicio dovadă concretă a pretinsei neconformităţi, formulând doar afirmaţia generică că planul „nu acoperă în mod complet toate elementele", fără a indica care elemente lipsesc.

V.3. Obiectivitatea și coerenta evaluării comisiei

Autoritatea contractantă subliniază un element esenţial care demonstrează obiectivitatea şi coerenţa procesului de evaluare: comisia de evaluare a aplicat acelaşi standard de evaluare tuturor ofertanţilor.

Astfel, în... evaluării ofertei...:

- comisia a calificat... la subpunctul 2.a (testarea integrităţii piloţilor secanţi) drept CONCLUDENT, demonstrând că atunci când ofertantul a prezentat proceduri corecte şi adaptate, comisia le-a recunoscut;
- comisia a evaluat fiecare subpunct în mod individual, acordând calificări diferite (CONCLUDENT / NECONCLUDENT / NECONFORM) în funcţie de conţinutul efectiv al....

Prin analogie, evaluarea ofertei FRASINUL a fost realizată cu acelaşi grad de rigoare şi obiectivitate.... a trecut testul de conformitate tocmai pentru că a respectat cerinţele documentaţiei de atribuire, inclusiv cerinţa de... a PTE-urilor.

V.4.... V

Criticile formulate de contestator împotriva ofertei câştigătoare sunt inadmisibile şi, în subsidiar, nefondate:

(i) Inadmisibile - deoarece contestatorul nu a examinat efectiv oferta integrală a FRASINUL, formulând critici speculative, pe baza unor informaţii parţiale şi fragmentare;

(ii) Inadmisibile - deoarece un ofertant a cărui ofertă a fost în mod legal respinsă nu mai are calitate procesuală activă pentru a contesta evaluarea ofertelor admisibile, în condiţiile în care, chiar în ipoteza admiterii criticilor sale, propria ofertă ar rămâne respinsă;

(iii) Nefondate pe fond - deoarece comisia de evaluare a verificat şi a

constatat conformitatea ofertei FRASINUL cu toate cerinţele documentaţiei de atribuire, evaluarea fiind consemnată în procesul-verbal de evaluare a propunerilor tehnice, cu motivarea detaliată a constatărilor şi a punctajelor acordate;

(...) Contradictorii cu propria poziţie procesuală - deoarece, astfel cum s- a demonstrat la secţiunea... a prezentei întâmpinări, Contestatorul invocă împotriva FRASINUL exact aceleaşi cerinţe ale documentaţiei de atribuire pe care le contestă în privinţa propriei oferte, solicitând un dublu standard de evaluare inadmisibil.

Prin urmare, autoritatea contractantă solicită Consiliului respingerea în integralitate a criticilor formulate de contestator împotriva ofertei câştigătoare.

...

APĂRĂRI PRIVIND ACCESUL LA INFORMAŢIILE CONFIDENŢIALE

VI.1. Situaţia de fapt privind declaraţiile de confidenţialitate

Din raportul procedurii (secţiunea....8) rezultă că, în... procedurii de atribuire, toţi ofertanţii calificaţi au depus declaraţii de confidenţialitate privind propunerile lor tehnice şi financiare, după cum urmează:

- Asocierea... (Contestatorul) a declarat confidenţiale: „Propunerea tehnică în integralitatea ei şi propunerea financiară în integralitatea ei";

- ... -... a declarat confidenţiale: „Propunerea tehnică în integralitatea ei şi propunerea financiară în integralitatea ei";

Prin urmare, contestatorul însuşi a adoptat exact aceeaşi conduită ca şi ofertantul câştigător - declarând confidenţiale, în integralitate, propunerea tehnică şi propunerea financiară, fără a limita sau grada confidenţialitatea declarată.

Ulterior comunicării rezultatului procedurii (Adresa nr.....), contestatorul a solicitat, prin Adresa nr....., accesul la dosarul achiziţiei publice, inclusiv la oferta declarată câştigătoare. Autoritatea contractantă a răspuns prin Adresa nr....., comunicând... informaţiile disponibile, inclusiv procesele-verbale

de evaluare în integralitate, cu respectarea declaraţiilor de confidenţialitate formulate de ofertanţi.

VI.2.... legal aplicabil

Potrivit art. 57 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, fără a aduce atingere celorlalte prevederi ale legii, autoritatea contractantă nu dezvăluie informaţiile transmise de operatorii economici cu titlu confidenţial, inclusiv secrete tehnice sau comerciale şi aspectele confidenţiale ale ofertelor.

Potrivit art.... alin. (1) din Legea nr. 101/2016, la cerere, părţile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, cu excepţia documentelor pe care operatorii economici le declară şi probează ca fiind confidenţiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice şi/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce priveşte secretul comercial şi proprietatea intelectuală.

Potrivit art.... alin. (3) din Legea nr. 101/2016: *„în sensul alin. (1), documentele sunt marcate sau indicate de către ofertanţi, în mod explicit şi vizibil, ca fiind confidenţiale. Consultarea documentelor confidenţiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al respectivilor ofertanţi."*

Potrivit art. 217 alin. (5) din Legea nr. 98/2016, accesul persoanelor la informaţiile privind procedura de atribuire nu poate fi restricţionat decât în măsura în care aceste informaţii sunt confidenţiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală.

VI.3. Conduita conformă a autorităţii contractante

Autoritatea contractantă a acţionat în deplină conformitate cu dispoziţiile legale, luând act de declaraţiile de confidenţialitate formulate de ofertanţi şi respectând obligaţia de a nu divulga informaţiile declarate confidenţiale. Totodată, autoritatea contractantă a pus la dispoziţia... procesele-verbale de evaluare în integralitate, care conţin motivarea detaliată a constatărilor comisiei de evaluare pentru fiecare ofertant.

Această conduită este în acord cu... nr.... din..., în care Consiliul a retinut:

„Conduita achizitoarei şi a Consiliului de a nu pune la dispoziţia societăţii contestatoare si autoarei intervenţiei a documentelor declarate confidenţiale de ofertantele concurente este în conformitate cu dispoziţiile legale incidente."

VI. 4. Principiul tratamentului egal - dublul standard al...

Argumentul central al apărării autorităţii contractante pe acest punct este acela al tratamentului egal. Contestatorul solicită acces la documentele declarate confidenţiale ale

contracandidaţilor săi, în condiţiile în care el însuși a declarat confidenţiale, în integralitate, propria propunere tehnică şi propunere financiară.

Această situaţie a fost analizată în mod direct de CNSC prin Decizia nr.... din..., unde Consiliul a statuat:

„Autoarea contestatiei având exact aceeaşi conduită ca si contracandidata sa, care a depus declaraţie de confidenţialitate, nu poate solicita un tratament diferit, respectiv acordarea accesului la întreaga ofertă depusă de competitoarea sa, în condiţiile în care şi ea beneficiază de aceeaşi protecţie. Tratamentul egal presupune şi aplicarea aceluiaşi tratament tuturor ofertanţilor, or, în măsura în care ofertanta contestatoare pretinde respectarea confidenţialităţii ofertei sale, nu există nici un motiv pentru care ofertanta contracandidată nu ar beneficia de acelaşi tratament."

Acelaşi raţionament a fost confirmat de Curtea de Apel laşi prin Hotărârea nr....21/... (prin care s-a menţinut... nr....), în care instanţa a reţinut:

„Or, în condiţiile în care petenta a solicitat recunoaşterea unui grad ridicat de confidenţialitate pentru propria ofertă, urmărind îngrădirea, de o manieră cvasitotală, a accesului altor operatori economici participanţi la procedură la această ofertă, a pretinde o transparenţă deplină cu privire la celelalte oferte apare ca un demers nelegitim, de natură a expune pe ceilalţi operatori economici unui tratament neegal, contrar principiilor prevăzute de art. 2 din Legea nr. 98/2016."

De asemenea, în... aceleiaşi Decizii nr...., Consiliul a preluat şi considerentele din... nr.... din..., reţinând:

„Reprezintă o dovadă de rea-credinţă procesuală din partea [contestatoarei] solicitarea de acces la toate actele societăţii concurente bizuită pe argumentaţia nedovedirii confidenţialităţii, în contextul în care [contestatoarea] însăşi a prezentat o declaraţie de confidenţialitate similară câştigătoarei şi nu a anexat acesteia nicio dovadă în sprijinul caracterului declarat.

„Divulgarea informaţiilor ce o privesc pe câştigătoare ar constitui un „dublu standard", inadmisibil şi în contradicţie cu egalitatea în faţa legii, principiu consacrat de art. 16 alin. (1) din Constituţie."

Aplicând aceste principii în prezenta cauză, se constată că contestatorul se află în exact aceeaşi situaţie procesuală: a declarat confidenţiale, în integralitate, propunerea sa tehnică şi financiară (exact ca şi...), dar solicită acces integral la oferta câştigătoare. Acordarea unui astfel de acces ar constitui un tratament inegal, inadmisibil şi contrar principiilor fundamentale ale procedurii de atribuire.

VI..... Natura informaţiilor supuse protecţiei

Pentru a înţelege de ce protecţia confidenţialităţii propunerii tehnice este esenţială, iar nu o simplă formalitate, este necesar a se analiza natura concretă a informaţiilor cuprinse într-o propunere tehnică în... unei proceduri de atribuire având ca obiect proiectarea şi execuţia lucrărilor de infrastructură.

Propunerea tehnică nu este un simplu document descriptiv. Ea reprezintă produsul intelectual şi profesional al..., reflectând modul unic în care acesta îşi organizează resursele, îşi structurează procesele de lucru, îşi selectează furnizorii, îşi calibrează echipamentele şi îşi fundamentează costurile. Aceasta cuprinde, în mod obişnuit, cel puţin următoarele categorii de informaţii cu relevantă comercială directă:

- Metodologia de execuţie a lucrărilor - succesiunea şi modul de organizare a activităţilor, soluţiile tehnice propuse, abordarea riscurilor, integrarea specialităţilor - elemente care reflectă know-how-ul operaţional al...;
- Planul de management al calităţii - sistemul de control al calităţii aplicat la lucrare, procedurile tehnice de execuţie, planul de control, verificări şi încercări (PCCVI), frecvenţele şi metodele de testare - documente care reflectă standardele interne ale... si modul concret în care acesta asigură calitatea;
- Graficul general de realizare a investiţiei -..., drumul..., alocarea resurselor pe etape, dependenţele între activităţi, jaloanele - elemente care reflectă capacitatea de planificare şi experienţa... în proiecte similare;
- Procedurile tehnice de execuţie (PTE-uri) - descrierea detaliată a tehnologiilor de execuţie, utilajele specifice propuse, reţetele de amestecuri, toleranţele asumate, succesiunile operaţionale-elemente care constituie, în sine, secrete tehnice şi comerciale;
- Structura resurselor şi a costurilor - alocarea de personal, utilaje şi materiale pe activităţi, raportul dintre resurse proprii şi subcontractate, relaţia cu furnizorii si subcontractantii, discounturile obtinute;
- P lanul de management al traficului, planul de mediu, organizarea de şantier - soluţii specifice adaptate amplasamentului, care reflectă expertiza... în gestionarea constrângerilor locale.

VI..... Relevanţa directă pentru procedurile viitoare - factorii de evaluare calitativi

Riscul de denaturare a concurenţei prin divulgarea acestor informaţii devine concret si imediat atunci când se analizează factorii de evaluare de natură calitativă utilizaţi în mod uzual în

procedurile de atribuire pentru contracte de lucrări de infrastructură.

Chiar în prezenta procedură, criteriul de atribuire „cel mai bun raport calitate - preţ" a fost structurat pe şase factori de evaluare, dintre care patru factori de natură calitativă evaluează tocmai elementele care formează conţinutul propunerii tehnice:

- Factorul P3 - „Gradul de adecvare al graficului general de realizare a investiţiei publice, resursele alocate pentru realizarea activităţilor în... Contractului prin raportare la metodologia de realizare a activităţilor contractului" - pondere 15% din punctajul total, punctaj maxim 15 puncte. Acest factor evaluează exact graficul

de execuţie, alocarea resurselor şi corelarea cu metodologia - adică nucleul propunerii tehnice;

- Factorul P4 - „Demonstrarea unei metodologii corespunzătoare pentru obţinerea asigurării că lucrările sunt realizate la parametrii calitativi solicitaţi (Planul de management al calităţii lucrărilor executate)" - pondere 10% din punctajul total, punctaj maxim 10 puncte. Acest factor evaluează exact planul de management al calităţii, procedurile tehnice de execuţie, PCCVI-ul - adică întregul sistem de control al calităţii propus de ofertant;

- Factorul P5 - „Gestionarea deşeurilor de pe şantier" - pondere 5%, punctaj maxim 5 puncte;

- Factorul P6 - „Experienţa experţilor cheie" - pondere 25%, punctaj maxim 25 puncte.

Aceşti factori de evaluare calitativă nu sunt specifici prezentei proceduri. Factorii privind graficul de execuţie corelat cu metodologia (de tipul P3) şi planul de management al calităţii (de tipul P4) se regăsesc în mod obişnuit şi sistematic în documentaţiile de atribuire pentru contracte de lucrări de infrastructură publică, fiind utilizaţi ca instrumente de evaluare calitativă a capacităţii tehnice şi organizatorice a ofertanţilor.

Prin urmare, informaţiile cuprinse în propunerea tehnică a unui ofertant dintr-o procedură au o valoare strategică directă şi transferabilă în... procedurilor viitoare cu obiect similar. Un competitor care obţine acces la planul de management al calităţii, la metodologia de execuţie, la graficul de realizare şi la PTE-urile unui concurent va putea:

- prelua şi adapta structura, logica şi abordarea propunerii tehnice a concurentului, reducând semnificativ timpul şi costul de elaborare a propriei propuneri tehnice pentru proceduri viitoare similare;

- identifica şi copia soluţiile tehnice inovative propuse de concurent (de exemplu, o succesiune optimizată a fazelor de

execuţie, o soluţie de cofrare specifică, o abordare de management al traficului eficientă), soluţii care au fost dezvoltate pe baza experienţei şi know-how-ului propriu al... respectiv;

- calibra propria ofertă financiară în funcţie de resursele alocate şi de structura de costuri a concurentului, obţinând un avantaj competitiv artificial în stabilirea preţului;

- identifica furnizorii, subcontractantii si colaboratorii concurentului, precum şi condiţiile comerciale obţinute de acesta (discount-uri, termene de livrare, oferte de preţ), informaţii care constituie, în sine, secrete comerciale;

- replica exact modul de alocare a personalului-cheie şi structura echipei propuse de concurent, adaptând-o propriilor resurse pentru a obţine punctaje similare la factorul de evaluare privind experienţa experţilor.

VI..... Mecanismul concret de denaturare a concurentei

Mecanismul prin care divulgarea propunerii tehnice denaturează concurenţa este direct şi verificabil. într-o procedură de atribuire cu criteriul „cel mai bun raport calitate - preţ", competiţia se poartă nu doar pe preţ, ci şi pe calitatea soluţiilor tehnice propuse. Ofertanţii investesc resurse considerabile - timp de proiectare, expertiză internă, costuri de consultanţă - pentru a elabora propuneri tehnice de calitate, care să obţină punctaje ridicate la factorii de evaluare calitativi.

Dacă un ofertant obţine acces la propunerea tehnică a unui concurent care a obţinut punctajul maxim sau un punctaj ridicat la un anumit factor de evaluare (de exemplu, calificativul „Foarte bine" cu 15 puncte din 15 la factorul P3 sau 10 puncte din 10 la factorul P4 - exact cum a fost evaluat ofertantul FRASINUL în prezenta procedură), acel ofertant dobândeşte un model de referinţă pe care îl poate utiliza, adapta şi implementa în propriile propuneri tehnice viitoare.

Aceasta nu este o ipoteză teoretică, ci o consecinţă practică directă şi previzibilă a divulgării.... recunoaşte, în contestaţia formulată, că „participă simultan la mai multe proceduri de atribuire pentru lucrări de infrastructură similare (pasaje denivelate)" - ceea ce înseamnă că ofertanţii din prezenta procedură sunt, cu un grad ridicat de probabilitate, concurenţi direcţi şi în alte proceduri de atribuire, prezente sau viitoare, cu obiect similar.

Prin urmare, divulgarea integrală a propunerii tehnice a... câştigător ar echivala cu transferul gratuit de know-how către un concurent direct, care ar putea utiliza aceste informaţii pentru a-şi îmbunătăţi propria ofertă în proceduri viitoare, fără a fi investit resurse proprii pentru dezvoltarea soluţiilor respective.

VI..... Aplicarea la speţa de faţă - riscul concret identificat

Aplicând aceste principii în prezenta cauză, riscul de denaturare a concurenţei prin divulgarea propunerii tehnice a... FRASINUL este real, concret şi imediat, şi nu unul pur ipotetic, pentru următoarele motive:

(i) Contestatorul este un concurent direct al... FRASINUL pe piaţa contractelor de infrastructură de pasaje denivelate (Contestatorul recunoaşte expres că participă simultan la mai multe proceduri pentru pasaje denivelate);

(ii) ... a obţinut punctajul maxim sau aproape maxim la factorii de evaluare calitativi (15 din 15 la P3, 10 din 10 la P4, 5 din

5 la P5), ceea ce face ca propunerea sa tehnică să aibă o valoare de „model de referinţă" pentru competitori;

(iii) Factorii de evaluare P3 (graficul corelat cu metodologia) şi P4 (planul de management al calităţii) se regăsesc în mod uzual în procedurile de atribuire similare, ceea ce înseamnă că informaţiile din propunerea FRASINUL au o valoare transferabilă directă în proceduri viitoare;

(...)... recunoaşte că utilizează „template-uri standardizate" din proiecte anterioare, adaptate fiecărui proiect în parte-ceea ce demonstrează practic modul în care informaţiile dintr-o procedură sunt transferate în proceduri ulterioare.... foloseşte propriile template-uri, accesul la propunerea câştigătoare i-ar permite să îşi îmbunătăţească propriile template-uri pe baza soluţiilor unui concurent care a obţinut punctajul maxim;

(v) Propunerea tehnică a FRASINUL conţine PTE-uri adaptate, metodologii detaliate şi un plan de management al calităţii care au fost evaluate cu calificativul „Foarte bine" - tocmai acele elemente a căror elaborare presupune un efort intelectual şi financiar semnificativ pe care un competitor nu ar trebui să îl obţină gratuit prin simpla formulare a unei contestaţii.

VI..... subsectiunii

Protecţia confidenţialităţii propunerilor tehnice nu este o simplă formalitate birocratică, ci o garanţie esenţială a concurenţei loiale. Informaţiile cuprinse în propunerea tehnică - în special metodologia de execuţie, planul de management al calităţii, graficul de realizare şi procedurile tehnice de execuţie - au o valoare comercială şi strategică directă care transcende procedura în curs, putând fi utilizate de competitori în... procedurilor viitoare cu obiect similar.

Divulgarea integrală a propunerii tehnice a... câştigător ar echivala cu distrugerea avantajului competitiv al acestuia,

obţinut prin investiţie proprie în dezvoltarea de soluţii tehnice, organizatorice şi manageriale. O astfel de consecinţă ar descuraja operatorii economici să investească în calitatea propunerilor tehnice - ştiind că, în caz de contestare, întregul lor know-how va fi divulgat concurenţilor - ceea ce ar afecta, pe termen lung, calitatea ofertelor şi, implicit, calitatea lucrărilor publice.

Prin urmare, refuzul Autorităţii Contractante de a divulga propunerea tehnică integrală a... câştigător este nu doar legal, ci şi necesar pentru protecţia concurenţei loiale şi a intereselor legitime ale operatorilor economici, în conformitate cu jurisprudenţa CJUE (cauza C-.../06 Varec, pct....-36) şi cu practica CNSC (Decizia nr.... din...).

VI.7. Protecţia secretelor comerciale -... european

Astfel cum a reţinut CNSC în Decizia nr...., protecţia secretelor comerciale este reglementată la nivelul... prin Directiva (UE).../9... privind protecţia know-how-ului şi a informaţiilor de afaceri nedivulgate (secrete comerciale) împotriva dobândirii, utilizării şi divulgării ilegale.

Secretele comerciale pot include, fără a se limita la acestea: procese de fabricaţie, liste de furnizori şi clienţi, preţul ofertat în... unei licitaţii, informaţii privind managementul costurilor, oferte şi discount-uri obţinute de la furnizori. Punerea la dispoziţia societăţilor competitoare a unor astfel de informaţii afectează interesele comerciale ale societăţii, prin divulgarea secretului comercial, competitorii dobândind un avantaj evident în elaborarea şi

depunerea ofertelor în... unor proceduri de atribuire viitoare cu obiect similar.

De asemenea, Curtea Constituţională a României, prin Decizia nr. 610 din 30 septembrie... (publicată în... nr....), a statuat că procedura din faţa Consiliului nu poate fi transformată într-un mijloc care să aibă drept scop consultarea de către contestator a înscrisurilor din ofertele concurenţilor, întrucât ar rupe echilibrul şi ar crea avantaje concurenţiale incorecte.

VI.8. Suficienta informaţiilor comunicate...

Legislaţia naţională, în concordanţă cu legislaţia europeană, nu stabileşte o obligaţie de comunicare integrală a ofertelor către operatorii economici din procedură. Astfel cum a reţinut CNSC în Decizia nr....:

„Legislaţia naţională, în concordanţă cu legislaţia comunitară, nu stabileşte o obligaţie de comunicare integrală a ofertelor către operatorii economici din procedură, dar permite accesul ia informaţii, către operatori comunicându-se un rezumat [...] Dispozitivul hotărârii de mai sus stabileşte o marjă

de apreciere largă pentru autorităţi ie contractante de a decide ce documente divulgă contracandidaţilor; în niciun caz neputând fi vorba de o comunicare integrală a ofertelor."

În prezenta cauză, autoritatea contractantă a comunicat...:

- comunicarea rezultatului procedurii (Adresa nr.....), cu motivarea detaliată a respingerii ofertei;

- Raportul procedurii, conţinând clasamentul final, punctajele şi informaţiile despre declaraţiile de confidenţialitate;

- procesele-verbale de evaluare în integralitate, conţinând analiza detaliată a fiecărei oferte, motivarea constatărilor şi a punctajelor acordate.

Aceste informaţii sunt suficiente pentru exercitarea dreptului Ia contestaţie. Contestatorul a avut acces la motivarea completă a respingerii propriei oferte, la clasamentul final şi la informaţiile referitoare la evaluarea ofertelor. De altfel, Contestatorul a formulat efectiv o contestaţie detaliată, pe 50 de pagini, ceea ce demonstrează în mod obiectiv că a dispus de informaţii suficiente pentru exercitarea dreptului la apărare.

Acest aspect este confirmat şi de jurisprudenţa CJUE (cauza C-9... /...)... stabileşte că „obligaţia de a furniza... respins informaţii suficiente pentru a-i garanta dreptul la o cale de atac eficientă trebuie să fie evaluată comparativ cu dreptul altor operatori economici la protecţia informaţiilor confidenţiale si a secretelor comerciale ale acestora".

VI.9. Cu privire la cererea de repunere în termenul de contestare

Contestatorul solicită repunerea în termenul de motivare a contestaţiei, argumentând că refuzul de acces la documentele confidenţiale împiedică formularea unei contestaţii complete.

Această cerere este neîntemeiată. Astfel cum a reţinut CNSC în Decizia nr....:

„Constatându-se că, în exercitarea atribuţiilor legale, autoritatea contractantă si Consiliul au tinut seama de solicitarea formulată de ofertante privind respectarea caracterului confidenţial al documentelor declarate confidenţiale, cererea societăţii contestatoarei de repunere în termenul de motivare a contestatiei motivat de refuzul autorităţii contractante de a-i asigura accesul la documentele declarate confidenţiale de ofertantele concurente este neîntemeiată."

Dreptul... la o cale de atac efectivă nu a fost încălcat. Contestatorul a dispus de informaţii suficiente pentru a formula o contestaţie detaliată (50 de pagini), a identificat şi descris motivele sale de nemulţumire atât cu privire la propria ofertă, cât şi cu privire la oferta câştigătoare. Faptul că nu a putut accesa integral oferta câştigătoare nu echivalează cu privarea de

dreptul la apărare, în condiţiile în care procesele-verbale de evaluare conţin motivarea detaliată a evaluării.

VI.12.... VI

Din ansamblul argumentelor prezentate, rezultă că autoritatea contractantă a respectat întocmai dispoziţiile legale privind protecţia informaţiilor confidenţiale, și anume:

(i) A luat act de declaraţiile de confidenţialitate formulate de toti ofertanţii şi a respectat obligaţia legală de a nu divulga informaţiile declarate confidenţiale (art. 57 Legea 98/2016, art.... Legea 101/2016);

(ii) A comunicat... informaţii suficiente pentru exercitarea dreptului la contestaţie: comunicarea detaliată a rezultatului, raportul procedurii şi procesele-verbale de evaluare în integralitate;

(iii) A aplicat un tratament egal tuturor ofertanţilor: aceeaşi protecţie pentru declaraţiile de confidenţialitate formulate în mod simetric de Contestator şi de ofertantul câştigător;

(...) Nu a restricţionat dreptul la apărare al..., acesta formulând efectiv o contestaţie detaliată, pe 50 de pagini, demonstrând că a dispus de informaţii suficiente.

Solicitarea... de acces integral la oferta câştigătoare este un demers nelegitim şi contrar principiului tratamentului egal, în condiţiile în care contestatorul însuşi a declarat confidenţiale, în integralitate, propria ofertă. Acordarea unui astfel de acces ar constitui un „dublu standard" inadmisibil, contravenind art. 2 din Legea nr. 98/2016 şi principiului egalităţii în faţa legii consacrat de art. 16 alin. (1) din Constituţia României.

De asemenea, cererea de repunere în termenul de contestare este neîntemeiată, contestatorul dispunând de informaţii suficiente pentru exercitarea efectivă a dreptului la apărare, aspect confirmat de formularea unei contestatii substanţiale.

...

... DEFICIENŢELE DE MOTIVARE INVOCATE DE CONTESTATOR

Contestatorul invocă, în secţiunile II şi II.1 ale contestaţiei, pretinse deficienţe de motivare ale comunicării rezultatului procedurii, susţinând, în esenţă, că: (i) motivarea ar fi afectată de un „viciu de structură şi de claritate"; (ii) aceeaşi bază factuală ar fi utilizată simultan pentru a susţine atât neconformitatea, cât şi inacceptabilitatea; (iii) calificarea ofertei drept „neadecvată" ar fi lipsită de o motivare autonomă şi distinctă.

Aceste critici sunt nefondate, pentru motivele care urmează. VII.1. Comunicarea rezultatului procedurii este amplu şi detaliat motivată

Comunicarea rezultatului procedurii (Adresa nr.....) cuprinde aproximativ... de rânduri de text, structurate pe solicitările de clarificări adresate, răspunsurile primite de la Contestator, analiza detaliată a fiecărui răspuns şi concluziile comisiei de evaluare.

Comunicarea este structurată astfel:

- reproducerea integrală a solicitării de clarificări nr...., cu toate cele cinci întrebări şi subpunctele aferente (..., 2, 3...);
- reproducerea integrală a răspunsurilor transmise de Contestator prin Adresa nr.....;
- o analiză detaliată a fiecărui răspuns, cu indicarea motivelor de fapt şi de drept pentru care fiecare răspuns a fost calificat drept concludent sau neconcludent;
- indicarea prevederilor din documentaţia de atribuire care au fost încălcate;
- indicarea temeiurilor juridice ale respingerii (art. 134 alin. 5, art. 137 alin. 3 lit. a HG 395/2016, art. 215 alin.... Legea 98/2016).

Această comunicare permite... să identifice, fără echivoc, motivele concrete pentru care oferta sa a fost respinsă. De altfel, contestatorul însuşi demonstrează, prin formularea contestaţiei de 50 de pagini, că a înţeles perfect motivele de respingere şi că a putut formula critici punctuale la adresa fiecărui motiv în parte. O motivare care permite exercitarea efectivă a dreptului la contestaţie este, prin definiţie, o motivare suficientă.

Jurisprudenţa CJUE a stabilit, în mod constant, că obligaţia de motivare nu impune un anumit format sau o anumită structură a actului, ci doar comunicarea unor informaţii suficiente pentru a permite... respins să îşi exercite dreptul la contestaţie.... din 28 ianuarie..., Uniplex (UK), C-406/08 (punctul 32), termenul pentru exercitarea căii de atac începe să curgă de la data la care reclamantul a luat cunoştinţă sau ar fi trebuit să ia cunoştinţă de pretinsa încălcare. Or, comunicarea de... rânduri transmisă... conţine toate informaţiile necesare pentru identificarea pretinselor încălcări.

VII.2. Suprapunerea parţială a bazei factuale nu constituie un viciu de motivare

Contestatorul critică faptul că aceeaşi bază factuală (... al PTE-urilor) este utilizată simultan pentru a susţine atât neconformitatea (art. 137 alin. 3 lit. a HG 395/2016), cât şi inacceptabilitatea (art. 134 alin. 5 HG 395/2016). Contestatorul invocă o pretinsă „incompatibilitate" între cele două temeiuri.

Această critică este eronată din punct de vedere juridic. Cele două temeiuri juridice sunt autonome şi complementare, nu contradictorii:

Neconformitatea (art. 137 alin. 3 lit. a HG 395/2016) vizează raportarea ofertei la cerinţele documentaţiei de atribuire si se constată la momentul evaluării propunerii tehnice. Comisia a constatat că PTE-urile depuse în ofertă nu respectă cerinţele de... şi personalizare impuse de Fişa de Date şi Formularul de....

Inacceptabilitatea (art. 134 alin. 5 HG 395/2016) vizează calitatea... la solicitarea de clarificări şi se constată la momentul analizei.... Comisia a solicitat... să demonstreze adaptarea PTE-urilor (oferind astfel... şansa de a clarifica), iar... transmis nu a fost concludent.

Cele două temeiuri operează secvenţial şi cumulativ: mai întâi se constată neconformitatea (PTE-uri neadaptate), apoi se oferă posibilitatea clarificării (conform art. 134 alin. 1 HG 395/2016), iar dacă clarificarea nu este concludentă, se adaugă şi inacceptabilitatea. Aceasta este exact succesiunea logică urmată de comisia de evaluare şi reflectată în comunicarea rezultatului.

Faptul că baza factuală este aceeaşi (PTE-urile generice) este o consecinţă naturală a procedurii: aceleaşi PTE-uri care au generat constatarea iniţială de neconformitate au fost supuse clarificării, iar... la clarificări nu a reuşit să demonstreze adaptarea lor. Nu există nicio interdicţie legală ca aceeaşi situaţie de fapt să genereze mai multe calificări juridice distincte, atât timp cât fiecare calificare este susţinută de un temei legal propriu.

De altfel, o asemenea succesiune este frecventă în practica achiziţiilor publice şi a fost validată de jurisprudenţa CNSC. Atunci când o ofertă este neconformă, iar clarificările nu remediază neconformitatea, oferta devine simultan neconformă (pentru deficienţa iniţială) şi inacceptabilă (pentru eşecul clarificării). Cele două calificări nu se exclud reciproc, ci se completează.

VII.2. Distincţia între cele două calificări juridice - structura motivării

Pentru claritate deplină, autoritatea contractantă prezintă distincţia între cele trei calificări juridice reţinute, cu indicarea bazei factuale şi a temeiului juridic specific fiecăreia:

A. Neconformă (art. 137 alin. 3 lit. a HG 395/2016)

- Baza factuală: PTE-urile depuse în... propunerii tehnice au un caracter... şi nu respectă cerinţa expresă de.../personalizare la specificul proiectului, impusă prin Fişa de Date (secţiunea....) şi Formularul de... (capitolul 6);

- Manifestări concrete: absenţa descrierii tehnologiei de secanţare a piloţilor, prezentarea unor PTE de hidroizolaţie pentru membrane bituminoase (în loc de bentonitice), absenţa planului de monitorizare a vecinătăţilor, procedură de cofrare bilaterală inaplicabilă;

- Temei juridic: oferta nu satisface cerinţele caietului de sarcini.

B. Inacceptabilă (art 134 alin. 5 HG 395/2016)

- Baza factuală: răspunsurile transmise la solicitarea de clarificări nr.... nu au caracter concludent;

- Manifestări concrete: Anexa 1= simplu opis administrativ... declarative („sunt perfect adaptate"), substituirea demonstraţiei tehnice cu argumentaţie juridică, amânarea asumării elementelor tehnice pentru faza post-atribuire, refuzul explicit al unor elemente prevăzute în documentaţie (grinzi de ghidaj, monitorizare);

- Temei juridic: clarificările transmise nu sunt concludente.

Această structură demonstrează că fiecare calificare juridică se bazează pe o bază factuală specifică şi pe un temei juridic propriu. Deşi între neconformitate şi inacceptabilitate există o legătură factuală naturală (aceleaşi PTE-uri sunt şi neadaptate, şi neconcludent clarificate), neadecvarea se fundamentează pe o situaţie de fapt complet diferită (referirile la un alt proiect)... nu se suprapune cu cele două calificări anterioare.

VII.4. Pretinsul „viciu de structură" nu afectează legalitatea evaluării

Contestatorul invocă un pretins „viciu de structură şi de claritate" al comunicării, constând în „suprapunerea dintre consideraţiile introductive, motivele concrete de respingere şi concluziile juridice finale, precum şi în reluarea repetitivă a aceloraşi teze".

Chiar dacă, din punct de vedere redacţional, comunicarea rezultatului procedurii nu separă în secţiuni distincte, cu titluri, argumentele pentru fiecare calificare juridică, aceasta nu constituie un viciu de legalitate. Legislaţia achiziţiilor publice impune obligaţia de motivare, nu o anumită structură formală a motivării.

Art. 215 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 98/2016 prevede obligaţia autorităţii contractante de a comunica... a cărui ofertă a fost respinsă „motivele concrete care au stat la baza deciziei de respingere" Textul legal nu impune o structură etapizată, cu secţiuni distincte pentru fiecare calificare juridică. Impune doar comunicarea motivelor concrete - condiţie care este, în mod

evident, îndeplinită în cazul de faţă, prin comunicarea de... rânduri

Mai mult, procesul-verbal de evaluare a propunerilor tehnice

(documentul nr. 30 din dosarul procedurii)... a fost pus la dispoziţia..., conţine structura pe care Contestatorul o solicită: secţiunea „1. Lipsa de adaptabilitate şi... al PTE" (motivarea neconformităţii), secţiunea „2. Carenţe majore în Managementul Calităţii şi Monitorizarea Vecinătăţilor" (motivarea inacceptabilităţii). Contestatorul, examinând dosarul achiziţiei, avea la dispoziţie toate aceste informaţii.

Standardul de motivare nu impune un act perfect redactat din punct de vedere literar, ci un act care permite... să înţeleagă de ce a fost respins şi să formuleze critici. Faptul că Contestatorul a formulat o contestaţie de 50 de pagini, cu critici punctuale la adresa fiecărui motiv de respingere, demonstrează în mod obiectiv şi incontestabil că standardul de motivare a fost îndeplinit.

VII.5.... VII

Criticile formulate de contestator privind pretinsele deficienţe de motivare sunt nefondate, pentru următoarele motive:

(i) Comunicarea rezultatului procedurii cuprinde aproximativ... rânduri de motivare detaliată, care reproduc integral solicitarea de clarificări, răspunsurile... şi analiza comisiei pentru fiecare subpunct - depăşind cu mult standardul minim de motivare impus de lege;

(ii) Suprapunerea parţială a bazei factuale între neconformitate şi inacceptabilitate este o consecinţă naturală a succesiunii procedurale (constatare neconformitate -> solicitare clarificări -> răspuns neconcludent -> inacceptabilitate) şi nu constituie un viciu de motivare;

(iii) Contestatorul însuşi demonstrează, prin formularea unei contestaţii de 50 de pagini cu critici punctuale la adresa fiecărui motiv de respingere, că a înţeles perfect motivele de respingere - ceea ce constituie dovada obiectivă a suficienței motivării;

(...) Proc esul-verbal de evaluare, pus la dispoziţia..., conţine exact structura pe secţiuni distincte (neconformitate / inacceptabilitate) pe care Contestatorul o solicită în comunicare.

Prin urmare, solicitarea... de înlăturare a calificării „neconforme şi inacceptabile" a ofertei este nefondată, iar pretinsele deficienţe de motivare nu pot constitui un motiv de anulare a deciziei de respingere, aceasta fiind amplu, detaliat şi suficient motivată.

.. .

Pentru toate motivele de fapt şi de drept dezvoltate pe larg în cuprinsul prezentei întâmpinări, autoritatea contractantă... contestației ca fiind neîntemeiată, cu menţinerea integrală a validităţii raportului procedurii.

Sinteza argumentelor care fundamentează soluţia de respingere se circumscrie următorilor piloni juridici şi tehnici, dezvoltaţi prin prisma

expertizei de specialitate şi a obligaţiei de diligentă a autorităţii contractante:

VIII.1. Consolidarea forţei obligatorii a Documentaţiei de Atribuire. Principiul securităţii juridice.

În esenţă, autoritatea contractantă a demonstrat că documentaţia de
atribuire, necontestată în termenul legal, şi-a... pe deplin forţa obligatorie, fiind opozabilă tuturor operatorilor economici participanţi la procedură, inclusiv.... Această documentaţie, în integralitatea sa (Fişa de Date, Caietul de Sarcini, Formularul nr.... şi... la Clarificări), constituie lex speciafis a procedurii, reprezentând singurul reper legal de evaluare.

Cerinţa privind prezentarea unor... de Execuţie (PTE) adaptate şi particularizate la specificul obiectivului de investiţii a fost formulată în mod clar, expres şi neechivoc. Aceasta nu a fost o simplă recomandare, ci o condiţie de admisibilitate a ofertei, reiterată în multiple secţiuni ale documentaţiei și însotită de sancţiunea expresă a neconformitătii.

Contestatorul nu poate invoca în această etapă tardivă... „excesiv" sau „ilustrativ" al cerinţelor, deoarece acceptarea unei astfel de apărări ar echivala cu o modificare ex post a regulilor procedurale, subminând principiile transparenţei şi ale egalităţii de tratament consacrate de art. 2 din Legea nr. 98/2016.

VIII.2. Neconformitatea tehnică şi... al ofertei

Comisia de evaluare a stabilit în mod riguros că oferta depusă de contestator nu a respectat această cerinţă esenţială, întrucât procedurile tehnice de execuţie prezentate au avut un caracter..., standardizat şi vădit insuficient raportat la particularităţile reale ale investiţiei. Oferta reprezintă o omisiune gravă de... tehnologică: prezentarea unor PTE-uri sub formă de „şabloane" universale, care descriu tehnologii contrare soluţiilor impuse prin Studiul de Fezabilitate şi..., viciază oferta la nivel structural.

Utilizarea unor soluţii precum piloţii foraţi independenţi în locul piloţilor secanţi impuşi pentru realizarea unei incinte etanşe nu reprezintă o „abatere minoră", ci o eroare fundamentală de proiectare care pune în pericol siguranţa întregului obiectiv. într-un contract de tip Iu mp sum (preţ forfetar), lipsa determinării soluţiei tehnice concrete atrage imposibilitatea evaluării realismului propunerii financiare. Din perspectivă juridică, o ofertă care nu precizează clar „cum" va realiza obiectivul nu reprezintă un angajament ferm, ci o simplă declaraţie de intenţie nesusţinută tehnologic, fapt ce periclitează jaloanele stricte ale finanţării PNRR.

VIII.3. Inacceptabilitatea ofertei prin neconcludenţa procesului de clarificări (Art. 134 alin. 5 HG 395/2016)

Autoritatea a demonstrat că răspunsurile la clarificări nu au avut caracter concludent, nefiind apte să înlăture deficienţele deja constatate de comisia de evaluare. Sancţiunea de inacceptabilitate aplicată ofertei

este o consecinţă directă a conduitei..... nu a furnizat demonstraţii tehnice efective, ci s-a limitat la:

- Afirmaţii pur declarative („oferta este adaptată") fără a proba acest fapt prin modificări de conţinut tehnic;
- Trimiteri disparate şi circulare către pagini din oferta iniţială care conţineau aceleaşi erori de fond;
- Justificări de ordin juridic ori formal prin care s-a încercat eludarea obligaţiei de a prezenta soluţii inginereşti concrete.

Conform jurisprudenţei constante a instanţelor de contencios administrativ, a fi „concludent" înseamnă a fi convingător şi bazat pe dovezi. Un răspuns care promite conformitatea viitoare („detaliile vor fi stabilite la Proiectul Tehnic") reprezintă o ofertă condiţionată. Comisia de evaluare nu are competenţa de a „completa" prin supoziţie lipsurile ofertei, sarcina probei privind conformitatea revenind integral..., conform principiului asumat prin depunerea candidaturii.

VIII.4. Validitatea calificărilor juridice convergente

În mod corect, comisia de evaluare a calificat oferta... drept neconformă, inacceptabilă şi neadecvată, fiecare dintre aceste calificări având un temei factual şi juridic distinct, dar convergent spre aceeaşi concluzie: oferta este improprie pentru realizarea obiectivului de investiţii.

Neconformă: pentru nerespectarea cerinţelor exprese din Caietul de Sarcini şi Fişa de Date (PTE neadaptate);

Inacceptabilă: pentru neconcludenţa răspunsurilor la solicitările de clarificări;

VIII.5. Inadmisibilitatea „..." și...

Comisia de evaluare a constatat un comportament procesual contradictoriu al... (venire contra factum proprium). Acesta solicită Consiliului aplicarea unui standard de evaluare „relaxat" pentru propria sa ofertă, în timp ce solicită respingerea ofertei câştigătoare pe motive hiper- tehnice. Acest „dublu standard" este inadmisibil; regulile procedurii au fost aceleaşi pentru toţi participanţii, iar Autoritatea Contractantă avea obligaţia de a le respecta întocmai pentru a asigura o competiţie loială.

De asemenea, refuzul de a asigura accesul neîngrădit la secretele tehnice ale... este protejat de art. 57 din Legea nr. 98/2016. Dreptul la apărare nu permite „canibalizarea" know-how-ului competitorilor, mai ales când contestatorul însuşi a optat pentru confidenţialitatea integrală a propriei oferte.

Prin urmare, achizitoarea arată că nu se află în prezenţa unei pretinse interpretări excesive a documentaţiei de atribuire, asa cum susţine contestatorul, ci în prezenţa unei aplicări stricte şi legale a regulilor procedurii, reguli care au fost aceleaşi pentru toţi participanţii şi pe care autoritatea contractantă avea obligaţia de a le respecta întocmai. Orice altă conduită a comisiei de evaluare ar fi constituit o încălcare a

principiului tratamentului egal şi ar fi expus... majore din partea finanţatorului european.

Prin adresa fără număr de înregistrare la emitent, înregistrată la C.N.S.C. cu nr.....-.....L., prin liderul asocierii ..... cu sediul în..... nr....., înmatriculată la... sub nr...., având..., reprezentată convențional prin Cabinet de..... nr...., et...., birou 4, sector..., a formulat cerere de intervenție voluntară, prin care respingerea contestației formulate ca inadmisibilă și în subsidiar ca netemeinică, ca urmare a respingerii ca neîntemeiate a tuturor criticilor formulate de aceasta pe fondul cauzei, cu consecința menținerii actelor atacate ca fiind temeinice și legale pentru următoarele motive:

I. Admisibilitatea cererii de intervenție

Intervenienta a arătat că, potrivit art. 17 din Legea nr. 101/2016, operatorii economici participanți la procedura de atribuire au dreptul de a formula cerere de intervenție voluntară în litigiul pendinte, în termen de 10 zile de la publicarea contestației în SEAP. De asemenea, conform art. 61 din Codul de procedură civilă, orice persoană care justifică un interes propriu, legitim și actual poate interveni într-un proces aflat în curs de soluționare.

Aceasta a susținut că îndeplinește cumulativ toate cerințele legale privind interesul, acesta fiind personal, născut și actual, derivat din desemnarea ofertei sale drept câștigătoare. Poziția juridică dobândită conferă un drept subiectiv concret, susceptibil de a fi afectat prin soluționarea contestației.

Intervenienta a precizat că eventuala admitere a contestației ar determina o vătămare directă și certă, prin desființarea raportului procedurii care a consacrat oferta sa drept cea mai avantajoasă. O astfel de soluție ar echivala cu lipsirea de beneficiul unui drept câștigat în condiții de legalitate, în urma unei evaluări realizate cu respectarea documentației de atribuire.

De asemenea, intervenienta a arătat că criticile formulate prin contestație vizează direct oferta sa și urmăresc eliminarea acesteia din procedură, interesul fiind astfel unul concret și actual. În consecință, a solicitat Consiliului să constate existența interesului legitim și să admită cererea de intervenție.

Intervenienta a subliniat că admisibilitatea intervenției... câștigător reprezintă o exigență derivată din dreptul..., în special din Directiva 89/665/CEE și din principiul protecției jurisdicționale efective. A invocat jurisprudența Curții de Justiție a..., arătând că ofertantul câștigător trebuie să beneficieze de acces deplin la procedurile de contestare.

Au fost menționate hotărârile CJUE în cauzele C-1.../12 și C-689/13, prin care s-a consacrat dreptul... câștigător de a formula apărări autonome. Intervenienta a arătat că refuzul recunoașterii calității de intervenient principal ar încălca dreptul la un proces echitabil.

De asemenea, intervenienta a invocat Decizia nr....3 din..... de Casație și Justiție, prin care s-a stabilit admisibilitatea cererii de intervenție principală formulată în temeiul art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016.

În final, intervenienta a precizat că cererea a fost formulată în termenul legal de 10 zile de la publicarea contestației în SEAP, fiind admisibilă sub aspect....

II. Scurtă prezentare a situației de fapt. Precizări preliminare

Intervenienta a arătat că, prin anunțul de participare nr...., autoritatea contractantă a inițiat procedura de atribuire având ca obiect proiectarea și execuția lucrărilor pentru obiectivul „...".

Procedura a fost organizată în conformitate cu Legea nr. 98/2016, criteriul de atribuire fiind „cel mai bun raport calitate-preț". Cerințele documentației de atribuire au fost comunicate operatorilor economici în mod complet și transparent.

Intervenienta a arătat că a depus ofertă cu respectarea integrală a cerințelor documentației și a clarificărilor ulterioare. Autoritatea contractantă a efectuat o evaluare riguroasă, cu respectarea principiilor transparenței și tratamentului egal.

Potrivit raportului procedurii nr...., oferta asocierii interveniente a fost desemnată câștigătoare, cu un punctaj total de... puncte, iar oferta... a fost declarată inacceptabilă, neadecvată și neconformă.

Nemulțumită de rezultat... a formulat contestație, solicitând anularea raportului procedurii și declararea ofertei sale drept câștigătoare. Intervenienta a arătat că, în urma publicării contestației, a solicitat acces la dosarul achiziției pentru pregătirea apărării.

Aceasta a precizat că susținerile contestatoarei sunt neîntemeiate atât în fapt, cât și în drept, fiind construite pe interpretări eronate ale documentației de atribuire și ale ofertei intervenientei. Criticile nu sunt de natură să răstoarne prezumția de legalitate a actelor autorității contractante.

III. Excepții de inadmisibilitate a contestației...

i) Nemotivarea capetelor de cerere în drept și... al criticilor

Intervenienta a arătat că, potrivit art. 10 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, contestația trebuie să cuprindă motivele de fapt și de drept. În speță, solicitarea de reevaluare a ofertei intervenientei a fost formulată într-o manieră formală, fără indicarea unor încălcări concrete.

Contestatoarea nu ar fi indicat temeiuri juridice specifice pentru capetele de cerere, limitându-se la solicitări generale. Intervenienta a susținut că o cale de atac nu poate fi fundamentată pe aprecieri subiective, ci trebuie indicată baza legală.

În lipsa unei motivări în drept, Consiliul nu se poate substitui părții pentru identificarea temeiului juridic, motiv pentru care s-a solicitat respingerea capetelor de cerere ca inadmisibile.

ii) Inadmisibilitatea solicitării de repunere în termenul de motivare

Intervenienta a arătat că solicitarea contestatoarei de a calcula termenul de motivare de la momentul accesului la informațiile confidențiale este contrară Legii nr..... stabilește termene de decădere.

Termenul de contestare curge de la comunicarea rezultatului, iar procedura de studiu al dosarului nu suspendă termenele legale. Admiterea unei astfel de cereri ar afecta principiul celerității.

Intervenienta a subliniat că informațiile din oferta sa sunt confidențiale, reprezentând secrete comerciale și know-how. Divulgarea acestora ar prejudicia interesele comerciale legitime.

De asemenea, a arătat că motivele de excludere ale contestatoarei se raportează la propria ofertă, aceasta având suficiente informații pentru formularea apărărilor. În consecință, s-a solicitat respingerea cererii de repunere în termen și menținerea confidențialității.

.... Critici privind oferta tehnică a intervenientei - neîntemeiate

Intervenienta a arătat că susținerile contestatoarei referitoare la presupuse neconformități ale ofertei tehnice sunt lipsite de fundament. Documentația tehnică depusă ar fi fost elaborată în concordanță cu cerințele caietului de sarcini și cu normele aplicabile.

Aceasta a precizat că toate elementele solicitate prin documentația de atribuire au fost prezentate, inclusiv descrierea metodologiei de execuție, planificarea activităților și modul de gestionare a riscurilor. Autoritatea contractantă ar fi verificat aceste aspecte în mod detaliat.

Intervenienta a susținut că interpretările contestatoarei sunt selective și ignoră conținutul integral al propunerii tehnice. De asemenea, criticile nu indică în mod concret dispoziții încălcate.

V. Critici privind personalul propus - neîntemeiate

Intervenienta a arătat că personalul cheie propus îndeplinește toate cerințele minime stabilite în documentația de atribuire. Documentele justificative depuse ar demonstra experiența profesională și calificările solicitate.

Aceasta a subliniat că autoritatea contractantă a analizat CV-urile și documentele suport, confirmând conformitatea. Contestatoarea nu ar fi indicat elemente concrete care să conducă la o concluzie contrară.

În consecință, intervenienta a solicitat respingerea criticilor ca neîntemeiate.

VI. Critici privind graficul de execuție - neîntemeiate

Intervenienta a arătat că graficul de execuție depus respectă cerințele privind durata contractului și succesiunea logică a activităților. Programarea lucrărilor ar fi fost realizată pe baza unei analize realiste.

Aceasta a precizat că graficul include toate etapele solicitate, iar corelarea între activități este justificată tehnic. Contestatoarea nu ar fi demonstrat existența unor incoerențe.

VII. Critici privind prețul ofertei - neîntemeiate

Intervenienta a arătat că prețul ofertat a fost fundamentat pe baza devizelor și a resurselor necesare. Autoritatea contractantă ar fi verificat justificările depuse.

Aceasta a susținut că prețul nu este neobișnuit de scăzut și reflectă strategia economică a asocierii. Contestatoarea nu ar fi prezentat argumente concrete.

VIII. Legalitatea evaluării realizate de autoritatea contractantă

Intervenienta a arătat că autoritatea contractantă a respectat principiile tratamentului egal, transparenței și proporționalității. Procesul de evaluare ar fi fost realizat în conformitate cu legislația.

Aceasta a subliniat că raportul procedurii este motivat și reflectă analiza efectuată. Nu ar exista indicii de arbitrar.

IX. Menținerea rezultatului procedurii

Intervenienta a arătat că, în lipsa unor motive temeinice, rezultatul procedurii trebuie menținut. Oferta sa ar fi fost desemnată câștigătoare în mod legal.

X....

Intervenienta a solicitat respingerea contestației ca inadmisibilă și, în subsidiar, ca neîntemeiată, precum și menținerea rezultatului procedurii.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a transmis la dosarul cauzei documente din dosarul achiziției, în format electronic, necesare soluționării contestației.

Din înscrisurile aflate la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarea situație de fapt:

În calitate de autoritate contractantă... a inițiat o procedură de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului, având ca obiect „...”, prin publica*rea în SEAP a anunțului de participare nr.....*

Conform anunțului de participare și documentației de atribuire, criteriul de atribuire este „cel mai bun raport calitate-preț”, iar valoarea estimată a contractului este de... fără TVA.

.... a transmis, în original, recipisa de consemnare nr...., eliberată de... la data de..., din care rezultă consemnarea cauțiunii în valoare de....

Consiliul are în vedere c, ă după depunerea contestației de către..., s-a formulat cerere de intervenție de către asocierea ..... (depusă în termen, având în vedere că a fost transmisă prin e-mail la data de... ora 14: 59, iar contestația fiind publicată în SEAP la data de... ora 09: 02), prin care a solicitat respingerea contestației formulate ca inadmisibilă și în subsidiar ca netemeinică, ca urmare a respingerii ca neîntemeiate a tuturor criticilor formulate de aceasta pe fondul cauzei, cu consecința menținerii actelor atacate ca fiind temeinice și legale.

Cu privire la admiterea, în principiu, a cererii de intervenție formulată de asocierea ....., având în vedere faptul că interesul acestui

ofertant este evident, ofertantul intervenient urmărind conservarea dreptului de câștigător al procedurii, Consiliul o va admite în principiu și, în condițiile în care intervenția vizează modul în care au fost evaluate ofertele de către..., o califică drept cerere de intervenție în interesul autorității contractante, în conformitate cu prevederile art. 61 alin. (3) din Codul de....

Preliminar, având în vedere prevederile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, potrivit cărora *„Consiliul se pronunţă mai întâi asupra excepţiilor de procedură şi de fond, cu încadrarea în termenul prevăzut la art. 24 alin. (1), iar când constată că acestea sunt întemeiate, nu mai procedează la analiza pe fond a cauzei”*, Consiliul urmează a se pronunța, cu întâietate, asupra excepției inadmisibilității contestației formulată de către...., invocată de intervenenient, în susținerea căreia... face trimitere la prevederile art. 10 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, subliniind lipsa motivelor de fapt și de drept din conținutul contestației.

În speță, intervenientul susține că se solicită de către ontetsator reevaluarea ofertei..., într-o manieră formală, fără indicarea unor încălcări concrete, contestatorul nindiucând temeiuri juridice specifice pentru capetele de cerere, ci limitându-se la solicitări generale.

Contrar susținerilor intervenientului, Consiliul a efectuat verificarea îndeplinirii de către.... a prevederilor art. 10 din actul normativ invocat anterior, constatând respectarea obligației privind conținutul obligatoriu al contestației, regăsindu-se toate elementele obligatorii impuse de art. 10, motiv pentru care respinge excepția invocată de..., ca nefondată.

În ceea ce privește solicitarea... privind „asigurarea accesului neîngrădit la dosarul achiziţiei”, inclusiv la oferta depusă de către... -..., Consiliul a dat curs cererii formulată de contestator, cu respectarea caracterului confidențialial al ofertei, declarată și probată de asocierea ofertantă declarată câștigătoare, la dosarul cauzei existând documente în acest sens.

Consiliul are în vedere că inclusiv contestatorul a depus declarație prin care și-a declarat oferta confidențială. Prin urmare, fiind în aceeași situație, prezumată a fi de bună credință, nu pot pretinde competitorilor săi un altfel de comportament, ofertanții având aceleași drepturi.

Consiliul reține relevanța în cauză a următoarelor dispoziții legale:

- Art. 57 din Legea nr. 98/2016: „(*1) Fără a aduce atingere celorlalte prevederi ale prezentei legi sau dispozițiilor legale privind liberul acces la informațiile de interes public ori ale altor acte normative care reglementează activitatea autorității contractante, autoritatea contractantă are obligația de a nu dezvălui informațiile din propunerea tehnică, elementele din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost transmise de operatorii economici indicate și dovedite de aceștia ca fiind confidențiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală.... confidențial se aplică doar asupra datelor/informațiilor indicate și dovedite ca fiind date cu caracter personal,*

secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală.

(4) Operatorii economici indică și dovedesc în cuprinsul ofertei care informații din propunerea tehnică, elemente din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost sunt confidențiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Informațiile indicate de operatorii economici din propunerea tehnică, elemente din propunerea financiară și/sau fundamentări/ justificări de preț/cost ca fiind confidențiale trebuie să fie însoțite de dovada care le conferă... de confidențialitate, dovadă ce devine anexă la ofertă, în caz contrar nefiind aplicabile prevederile alin. (1).''

- Art.... din Legea nr. 101/2016 „(*1) La cerere, părțile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, în aceleași condiții în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanțele de judecată potrivit prevederilor Legii nr...., republicată, cu modificările ulterioare, cu excepția documentelor pe care operatorii economici le declară și probează ca fiind confidențiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală.*

(2) Accesul la documentele dosarului constituit la Consiliu potrivit alin. (1) nu este condiționat de accesul la documentele aflate la autoritatea contractantă potrivit legislației privind achizițiile publice sau legislației privind achizițiile sectoriale ori legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.

(3) În sensul alin. (1), documentele sunt marcate sau indicate de către ofertanți, în mod explicit și vizibil, ca fiind confidențiale. Consultarea documentelor confidențiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al respectivilor ofertanți".

Consiliul mai reține, în acest sens, și considerentele din cauza C-9... /... din..., „Klaip*ėdos regiono atliekų tvarkymo centras" UAB*, în care... a stabilit următoarele:

«*În... unei căi de atac referitoare la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice, principiul contradictorialității nu implică faptul că părțile au un drept de acces nelimitat și absolut la toate informațiile referitoare la respectiva procedură de atribuire care au fost depuse la organismul responsabil cu calea de atac respectivă (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie..., Varec, C.../06, EU: C:...: 91, punctul...).*

Dimpotrivă, astfel cum s-a arătat în esență la punctul 121 din prezenta hotărâre în contextul obligațiilor care revin în această privință autorităților contractante, obligația de a furniza... respins informații suficiente pentru a-i garanta dreptul la o cale de atac eficientă trebuie să fie evaluată comparativ cu dreptul altor operatori economici la protecția informațiilor confidențiale și a secretelor comerciale ale acestora.

130. În consecință, instanța națională competentă trebuie să verifice, ținând seama pe deplin atât de necesitatea de a proteja interesul public privind menținerea unei concurențe loiale în... procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții publice, cât și aceea de a proteja informațiile cu adevărat

confidențiale și îndeosebi secretele comerciale ale participanților la procedura de cerere de ofertă, că autoritatea contractantă a considerat în mod întemeiat că informațiile pe care a refuzat să le comunice solicitantului erau confidențiale. În acest scop, instanța națională competentă trebuie să efectueze o examinare completă a tuturor elementelor de fapt și de drept pertinente. De aceea, trebuie să poată dispune în mod necesar de informațiile necesare, inclusiv de informațiile confidențiale și de secretele comerciale, pentru a fi în măsură să se pronunțe în deplină cunoștință de cauză (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie..., Varec, C.../06, EU: C:...: 91, punctul 53).

131. Presupunând că instanța menționată consideră de asemenea că informațiile în cauză au un caracter confidențial care se opune din acest motiv divulgării lor către concurenții operatorului în cauză, trebuie amintit că, astfel cum a statuat Curtea, deși principiul contradictorialității implică, în general, dreptul părților la un proces de a lua cunoștință de probele și de observațiile prezentate în fața instanței și de a le discuta, în anumite cazuri, poate fi necesar să nu comunice anumite informații părților în vederea conservării drepturilor fundamentale ale unui terț sau pentru a proteja un interes public important (Hotărârea din 14 februarie..., Varec, C.../06, EU: C:...: 91, punctul 47).... Or, printre drepturile fundamentale care pot fi astfel protejate figurează dreptul la respectarea vieții private și a comunicațiilor consacrat de articolul 7 din cartă, precum și dreptul la protecția secretelor comerciale care a fost recunoscut de Curte ca principiu general de drept al Uniunii (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie..., Varec, C.../06, EU: C:...: 91, punctele 48 și 49). 133 Așadar, având în vedere importanța protecției informațiilor confidențiale, evidențiată în special la punctele 131 și... din prezenta hotărâre, organismul responsabil cu soluționarea căii de atac în domeniul atribuirii unui contract de achiziții publice trebuie să poată decide, dacă este cazul, că anumite informații cuprinse în dosarul de care dispune nu trebuie să fie transmise părților și avocaților acestora (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie..., Varec, C.../06, EU: C:...: 91, punctul...)".

Față de argumentele reținute, Consiliul are în vedere că interesele operatorilor economici au fost protejate în mod egal, solicitarea...., referitoare la accesul nerestricționat la oferte fiind respinsă, ca nefondată.

Pe cale de consecință, se respinge, ca nefondată, cererea... privind repunerea în termenul de contestare a rezultatului evaluării ofertelor, respectiv de completare/motivare a contestației în ceea ce privește evaluarea ofertei..... autorul solitării nu a formulat cerere care să fie soluționată conform art. 186 alin. (3)din C.pr.civ.

Procedând la analiza aspectelor în divergență prin raportare la prevederile legale în materia achizițiilor publice, ținând seama de documentele aflate la dosarul cauzei, inclusiv de cele din dosarul achiziției publice, de susținerile...., Consiliul constată temeinicia în parte a criticilor aduse de contestator vizavi de evaluarea propriei sale oferte și respinge, ca lipsite de interes și nefondate, criticile aduse ofertei..., motiv pentru care dispune admiterea în parte a contestației....

În stabilirea acestei finalități, reținându-se că oferta depusă de către.... a fost respinsă, ca „inacceptabil*ă, neadecvată şi neconformă" iar cea de*pusă de către... -... a fost desemnată câștigătoare, Consiliul constată că acestea vizează critici legate de modalitatea în care autoritatea contractantă..., contestatorul apreciind că evaluarea a fost una defectuoasă.

Verificând criticile ce vizează evaluarea ofertei...., Consiliul constată... întemeiat al acestora, evaluarea efectuată de achizitoare fiind eronată, impunându-se reevaluarea ofertei respective.

Succint, în soluționare se reține că, raportat la „*obiectul*" achiziției de față, ce constă în atribuirea unui contract ce mplică atât componenta de proiectare (DTAC, PT, CS, DE), cât şi componenta de execuţie lucrări şi asistenţă tehnică, autoritatea contractantă a pus la dispoziția ofertanților documentația de atribuire, inclusiv *studiul de fezabilitate*.

Conform prevederilor *Hotărârii nr. 907/... privind etapele de elaborare şi conţinutul-cadru al documentaţiilor tehnico-economice aferente obiectivelor/proiectelor de investiţii finanţate din fonduri publice, a*rt. 1 *„...", așadar proiectul tehnic dezvoltă şi detaliază soluţiile din studiul de fezabilitate.*

De reținut este și faptul că, în conformitate cu *„Condiţiilor Generale de contract pentru contractele de proiectare şi execuţie de lucrări*", aprobate prin HG nr. 1/2018 (*Sub-clauza... lit. b)*, S*tudiul de Fezabilitate (SF)* este pus la dispoziţia antreprenorului cu titlu informativ.

Totodată, este de punctat că în documentaţia de atribuire din prezenta procedură, studiul de fezabilitate este calificat drept *„proiect ilustrativ*", relevante în acest sens fiind mențiunile din caietul de Sarcini, capitolul.... „D*efiniţii"*, punctul....2, unde s-a precizat că „«Pr*oiectul ilustrativ» înseamnă Studiul de fezabilitate (...) respectiv Documentaţia tehnică la un nivel de exigenţă cantitativă şi calitativă minimă acceptată de către Beneficiar şi impusă de către acesta pentru elaborarea Proiectului Tehnic de Execuţie", iar „Studiul de fezabilitate este pus la dispoziţie cu titlu informativ şi trebuie coroborat cu datele relevante referitoare la Proiect", p*recum și mențiunile de la p*unctul....4, unde s-a menţionat următoarele: „Car*acteristicile imperative se referă la documentele şi schiţele obligatorii, respectiv la acele elemente obligatorii stabilite în cerinţele beneficiarului".*

De altfel, se are în vedere că achizitoarea *a lămurit* aspectul atunci când, la întrebarea nr.... „C*u referire la formularea «documentaţia revizuită trebuie să fie conformă cu Studiul de Fezabilitate, caietul de sarcini dispoziţiile legale şi normele normativele tehnice în vigoare», vă rugăm să clarificaţi această obligativitate, având în vedere că, potrivit Cerinţelor Beneficiarului acesta este considerat un proiect ilustrativ cu caracter informativ"*, a confirmat... de „proiect i*lustrativ" al stud*iului *de Fezabilitate, obligat*ivitatea acestuia limitându-se la respectarea „caracteri*sticilor Imperative" definit*e în caietul de sarcini.

Astfel, „*studiul de Fezabilitate”* este considerat un „*proiect ilustrativ*" în sensul că proiectantul are responsabilitatea de a-l detalia şi, unde este cazul, de a-l adapta, documentaţia finală urmând a fi conformă cu studiul de fezabilitate în ceea ce priveşte "*..." definite în caietul de* sarcini (indicatori tehnici princ*ipali, funcţionalităţi, gabarite etc.), proiectantul neputând mo*difica aceste caracteristici esenţiale, având doar obligaţia de a asigura că soluţia tehnică detaliată respectă toate normele legale şi tehnice în vigoare, chiar dacă acest lucru presupune ajustări ale unor detalii din SF.

Aspectele menționate anterior sunt relevante în cauză, în condițiile în care se constată că, la baza deciziei de respingere a ofertei în analiză, a stat modalitatea în care achizitoarea a abordat evaluarea ofertei depusă de către...., în ceea ce privește respectarea, de către acest ofertant, a conținutului studiului de *fezabilitate, pus la dispo*ziție ofertanților interesați de participarea la procedură, aborarea fiind în totală contradicție cu propriile reguli, permisive, prevăzute în documentația de atribuire, redate anterior.

Relevante sub acest aspect sunt și susținerile..., conform cărora „Prin răspunsu*rile consolidate la clarificări, însăşi Autoritatea Contractantă a recunoscut limitarea nivelului de detaliu al ofertei, admiţând că aceasta nu poate fi evaluată prin raportare la standardul tehnic finalizat, propriu etapei de execuţie. Astfel, AC a arătat că în faza de ofertare, ofertanţii au obligaţia de a prezenta în... propunerea de Plan de Management al Calităţii şi propunerea de Plan de Securitate şi Sănătate în Muncă, la un nivel de detaliu care să permită evaluarea înţelegerii proiectului şi a metodologiei propuse", în timp ce „după semnarea contractului, Antrepre**norul are obligaţia de a p***rezenta variantele finale şi detaliate ale a**cestor planuri pentru aprobare. De asemenea, în... la întrebarea n**r.... din... la Clarificări, autoritatea contractantă a precizat că „Cerinţele din Capitolul 5 al Formularului de... nu solicită prezentarea procedurilor tehnice de execuţie în forma lor finală**, ci o descriere a metodologiei şi a abordării pe care ofertantul o propune",** făcând o distincţie clară între metodologia solicitată în ofertă (...) şi procedurile de lucru detaliate, care (...) sunt documente care se predau dup**ă semnarea contractului. Acest**e **precizări ale AC confirmă că, în economia procedurii, nu se cerea dep***unerea unui set definitiv PTE, la nivelul la care acestea pot exista numai după dezvoltarea soluţiei în PT/DE, ci a unei documentaţii apte să permită evaluarea abordării tehnice şi a metodologiei generale, însă, ea nu poate fi confundată cu documentaţia tehnică finală a execuţiei. În această privinţă, Curtea de Justiţie a arătat constant că evaluarea ofer**t**elor trebuie să respecte atât principiul transparenţei, cât şi pe cel al tratamentului egal, ceea ce exclude aplicarea unui standard de analiză diferit de cel pe care documentaţia îl anunţă ofertanţilor. O autoritate contractantă nu poate cere, sub aparenţa clarificării sau a interpretării documentaţiei, ceea ce în realitate aparţine unei etape ulterioare a contractului, idee care se desprinde

*din jurisprudenţa CJUE în materia clarificărilor şi a limitelor modificării ofertelor, inclusiv în cauzele C-599/10... şi C-336/12, Manova. Prin urmare, evaluarea ofertei prin raportare la nivelul de detaliu al proiectului tehnic e**s**te nelegală."*

Totodată, în soluționare, sunt avute în vedere hotărârile pronunţate în cauzele C-... /....., C-599/10... şi C-336/12, Manova, care subliniază atât exigenţa transparenţei, cât şi limitele în care autoritatea poate aprecia şi clarifica conţinutul ofertelor.

Această interpretare este confirmată de practica constantă a Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, care, prin considerentele Deciziei nr...., a reţinut că «într-un *contract de proiectare şi execuţie, studiul de fezabilitate reprezintă doar o etapă preliminară, autoritatea contractantă neputând pretinde ofertanţilor să prezinte la faza **de ofertare detalii** tehnice care sunt specifice proiectului tehnic de execuţie".*

Raportat la motivele de respingere a ofertei...., și anume presupusa... de...u neînţelegere a proiectului, datorat prezenţei unor elemente standardizate în procedurile tehnice depus*e la ofertare, Consi*liul constată... nefondat al evaluării... procedând la aplicarea defectuoasă a dispozițiilor propriei documentații de atribuire în ceea ce privește evaluarea conținutului propunerii tehnice a... contestator, comparativ cu evaluarea ofertei desemnată câștigătoare, care, spre deosebire de cea a...., a beneficiat de un tratament inegal, în sensul că aspectele pentru care oferta... a fost considerată neconformă nu au fost apreciate similar în cazul ofertei desemnată câștigătoare.

Consiliul reține că autoritatea contractantă a respins oferta..., pentru motivele menționate anterior, ce au constat într-o presupusă... de...u neînţelegere a proiectului, datorate prezenţei unor elemente standardizate în procedurile tehnice depuse la ofertare, așadar o imprecizie a acestora, în special, rezultând din nivelul de detaliu, insuficient, al unor proceduri tehnice de execuție (aferente lucrărilor de: pi*loți secanți - din categoria piloți forați; piloţi armaţi"/„piloţi nearmaţi, grinzile de ghidaj etc.).*

Prin urmare... autorităţii nu relevă lipsa adaptării procedurii, ci exprimă o exigenţă suplimentară, neprevăzută, explicit în documentaţia de atribuire.

Astfel, Consiliul constată că, în decizia luată, autoritatea contractantă nu identifică *o specificație/cerință tehnică minimă obligatorie* din documentaţia de atribuire care să fi fost încălcată de ofertantul contestator, ci achizitoarea invocă o pretinsă... a unui nivel suplimentar de detaliere, care, însă, se constată că nu ***a*** fost prevăzut în documentație, după cum s-a arătat mai sus.

Or, *cu titlu exemplificativ* (*notă: situația fiind similară și în ceea ce privește celelalte detaliii tehnice avute în vedere de către achizitopare în evaluarea ofertei.... și în decizia de respingere, ca neconformă, a acesteia) se reține că* în propunerea tehnică.... a descris integral metodologia

de execuţie a piloţilor foraţi, aplicab*ilă şi configura*ţiei secante, iar mecanismul de intersectare a piloţilor reprezintă o etapă inerentă procesului de forare, nu o tehnologie distinctă ce ar necesita o procedură separată.

Aşadar, calificarea ofertei ca neconformă se întemeiază pe o interpretare extensivă a cerinţelor documentaţiei şi pe o confuzie între nivelul de detaliu specific fazei de ofertare şi cel aferent proiectului tehnic.

Aspectul legat de... excesiv și nelegal al evaluării este avut în vedere de către Consiliu cu atât mai mult cu cât se constată că, în etapa de evaluare, achizitoarea a solicitat clarificări...., în sensul indicării informațiilor referitoare la nivelul de detaliu al informațiilor, ce ar rezulta din documentația de atribuire și cu toate că ofertantul contestator a subliniat că a respectat întocmai documentația de atribuire, aceasta nu a luat în considerare răspunsurile oferite, fiind relevante susținerile... conform cărora „Din această perspectivă, simpla constatare că *o procedură tehnică utilizează un format standardizat sau reproduce anumite formulări consacrate în practica execuţiei lucrărilor nu poate constitui, în sine, un motiv de neconformitate".*

În privința nivelului de detaliu, Consiliul are în vedere că.... invocă mențiunile din documentația de atribuire, fișa de date a achiziției, al caietului de sarcini și al formularului de propunere tehnică:

Fișa de date a achiziției preciza, în secțiunea specifică (*.... Modul de prezentare al propunerii tehnice),* printre altele:

Prop tehnica trebuie sa demonstreze ca Ofertantul a înțeles corect cerințele din CS si ca metodologia propusa este coresp pentru obținerea asigurării calității Lucrărilor. De asemenea... trebuie sa convingă AC ca in caz de atribuire Ofertantul dispune de resurse materiale si umane suficiente si de expertiza necesara pentru a asigura prestarea serviciilor și execuția lucrărilor contractului cu respectarea tuturor prev legale naționale in vigoare.

Prop tehnica elaborata de ofertant va respecta in totalitate cerințele din CS. [...]

6) Planul de management al calității aplicat la lucrare, cu descrierea tuturor procedurilor care vor fi utilizate de Ofertant pentru asigurarea/ controlul calității activităților desfășurate pe parcursul implementării contractului (de exemplu: in fazele premergătoare execuției, in toate stadiile punerii in opera, pentru verificarea lucrărilor executate și recepția lucrărilor finalizate, in perioada de notificare a defecțiunilor, etc.), responsabilitățile și resursele pentru execuția/gestionarea/controlul calității, etc., completat conform solicitărilor din modelul de.... Se vor prezenta inclusiv listele cuprinzând procedurile aferente sistemului calității.

Din parcurgerea acestor reguli de ofertare, rezultă că autoritatea contractantă a impus prezentarea planului de management al calității și a elementelor componente, inclusiv a procedurilor tehnice de execuție, <u>la nivel general</u> (*aplicate de ofertant în... sistemului său de management al calităţii, particularizate la activităţile specifice de execuţie), p*entru evaluarea

înțelegerii, de către ofertant, a complexității viitorului contract, urmând ca formatul final al acestora să fie prezentat după semnarea contractului.

Din documentația tehnică pusă la dispoziția ofertanților (*DALI, părți desenate)*, rezultă că autoritatea contractantă a indicat activitățile generale, de interes, care compun așa numitele ”ETAPE DE EXECUŢIE”, din diferite zone (spre exemplificare, zona cu radier din beton armat, cu pereți secanți, acoperit):

1.Trasarea lucrărilor; devierea reţelelor; realizarea săpăturilor; realizarea platformelor de lucru pentru foreza;

2. Execuţia piloţilor nearmati, urmata de execuţia piloţilor armaţi pentru realizarea pereţilor din piloţi secanţi;

3. Excavare pana la cota inferioara a radierului bazinului de retentie si sprijinire pereţi cu spraituri metalice;

4. Realizarea straturilor suport; realizarea betoanelor de egalizare; realizarea impermeabilizarilor; realizarea radierului bazinului de retentie; Realizare elevaţii de beton armat pentru bazinul de retentie.

5. Realizarea radierului pentru pasajul subteran;

6. Demontare spraituri metalice si realizarea camasuirii pereţilor din piloți secanţi; Realizarea dalei din beton armat;

7. Realizarea straturilor caii pasajului.

8. Realizarea umpluturilor si a imbracamintilor cailor peste pasaj.

În consecință, autoritatea contractantă avea obligația de a analiza oferta în raport cu nivelul de detaliu impus prin propria documentație de atribuire, pentru a determina dacă ofertantul are gradul de înțelegere suficientă a acesteia, privitor la categoriile de lucrări necesare și planificarea lor adecvată, nu pentru a identifica existența unor documentații detaliate, privind subactivități sau rezultate care se deduc din etapele proiectului,

Or, în condițiile în care se constată că, prin răspunsurile transmise, ofertantul contestator a indicat, în mod explicit, *procedurile tehnice de execuţie aplicabile*, documentele din... propunerii tehnice în care acestea sunt descrise precum şi paginile exacte în care se regăsesc informaţiile relevante, permiţând astfel autorităţii contractante să identifice elementele din ofertă, care demonstrează, metodologia de execuţie propusă, așadar... nu a avut un caracter declarativ, ci a indicat în mod concret elementele existente în ofertă care demonstrează metodologia de execuţie propusă şi a permis autorităţii contractante să identifice elementele din ofertă care demonstrează metodologia de execuţie propusă, Consiliul constată că evaluarea autorității contractante, care a apreciat că indicarea acestor documente „nu ar fi suficientă” pe motiv că.... nu ar fi explicat „cum" aceste informaţii demonstrează adaptarea procedurilor, a fost una deficitară, nelegală și în contradicție cu prevederile permisive din documentația de atribuire, motiv pentru care se impune reevaluarea ofertei în analiză, cu luarea în considerare a răspusului furnizat de ofertantul...., demers la care....

Similar, Consiliul constată că modalitatea de evaluare a ofertei desemnate câștigătoare, aparținând intervenientului accesoriu, nesocotește aceleași reguli de ofertare, interpretate în sens larg, de data aceasta.

Consiliul constată că nici această ofertă nu conține proceduri distincte pentru toate aceste proceduri (*ex: pentru piloți secanți - în propunerea tehnică se regăsește o procedură generală pentru lucrări de betoane, cu aplicabilitate și pentru piloți, conform asocierii oferte- a se vedea... din propunerea tehnică).*

De asemenea, solicitările de clarificare adresate acestui ofertant (*a se vedea adresa nr.....) nu au acelaș*i caracter, precis și detaliat, pe care comisia de evaluare l-a adoptat în cazul solicitărilor de clarificare și al analizei... emis de contestator, ceea ce relevă încălcarea dispozițiilor art. 209 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016: (1) În cazul în care inf*ormaţiile sau documentele prezentate de către operatorii economici sunt incomplete sau eronate sau în cazul în care lipsesc anumite documente, autoritatea contractantă are dreptul de a solicita într-un anumit termen ofertanţilor/candidaţilor clarificări şi, după caz, completări ale documentelor prezentate de aceştia în... ofertelor sau solicitărilor de participare, cu respectarea principiilor tratamentului egal şi transparenţei.*

(2) Autoritatea contractantă nu are dreptul ca prin clarificările/completările solicitate să determine apariţia unui avantaj evident în favoarea unui ofertant/candidat.

Corespondența de clarificare/confirmare a conținutului documentelor deja depuse, transmisă... câștigător, relevă disponibilitatea acceptării, de către achizitor, a unor explicații de clarificare, dar nu și pentru oferta..... a primit altfel de solicitări. Nici analiza răspunsurilor de clarificare nu a relevat un tratament egal, așa cum s-a statuat mai sus.

Relevante, în practica constată, inclusiv a instanțelor naționale, dar și în analiza ofertelor, sunt punctele 31-... din... adoptată în Cauza C 336/12 (Ministeriet for Forskning, Innovation og Videregående Uddannelser împotriva Manova A/S)... stabilesc nevoia de aplicare a unui tratament egal și transparent ofertelor aflate în aceeași situație (imprecise sau neconforme cu unele specificații), cu solicitarea de clarificare a lor după analiza integrală a acestora:

3*1 Principiul egalității de tratament și obligația de transparență se opun oricărei negocieri între autoritatea contractantă și un ofertant în... unei proceduri de atribuire a unor contracte de achiziții publice, ceea ce implică faptul că, în principiu, o ofertă nu poate fi modificată după depunerea sa nici la inițiativa autorității contractante, nici la cea a.... În consecință, autoritatea contractantă nu poate solicita lămuriri unui ofertant a cărui ofertă apreciază că este imprecisă sau neconformă cu specificațiile tehnice din caietul de sarcini (a se vedea în acest sens Hotărârea din 29 martie..... și alții, C 599/10, punctele 36 și 37).*

32 Curtea a precizat însă că articolul 2 din Directiva 2...4/18 nu se opune ca datele referitoare la ofertă să poată fi corectate sau completate punctual, în special întrucât necesită în mod vădit o simplă clarificare sau pentru a înlătura erori materiale evidente (... și alții, citată anterior, punctul 40).

33 Curtea a formulat în această hotărâre anumite cerințe care delimitează această posibilitate de a solicita în scris ofertanților o clarificare a ofertei lor.

34 Mai întâi, o cerere de clarificare a unei oferte, care poate interveni numai după ce autoritatea contractantă a luat cunoștință de ansamblul ofertelor, trebuie, în principiu, adresată în mod echivalent tuturor ofertanților care se află în aceeași situație (a se vedea în acest sens... și alții, citată anterior, punctele 42 și...).

... În continuare, cererea trebuie să privească toate punctele ofertei care impun o clarificare (a se vedea în acest sens... și alții, citată anterior, punctul 44).

Astfel fiind, pentru a considera echilibrat, echidistant și transparent modul de analiză asigurat ofertei desemnate câștigătoare, Consiliul consideră că, concomitent cu acceptarea admisibilității ofertei intervenientului, dar înainte de respingerea ofertei..., autoritatea contractantă trebuia să solicite și acestuia informații de confirmare/clarificare și/sau completare întocmai cu cele transmise și acceptate... desemnat câștigător, în total respect față de principiile sus evocate.

Cât privește criticile aduse de..., legate de planul de execuție BIM (BEP) și a structurii WBS din oferta câștigătoare, Consiliul constată netemeinicia acestora, în condițiile în care, din verificarea efectuată, aceste elemente se regăsesc în cuprinsul propunerii tehnice.

Criticile aduse modului de acordare a punctajelor maxime aferente factorilor de evaluare P5 („*Gestionarea deșeurilor de pe șantier*”) și P3 („*Gradul de adecvare al graficului general de realizare a investiției*”) sunt lipsite de interes în analiză, la acest moment, întrucât numai ofertele admisibile sunt supuse procesului de punctare, iar oferta intervenientului accesoriu nu a avut concurență din partea ofertei...., ce nu a fost considerată admisibilă, implicit, nefiind vătămată de un punctaj incorect acordat.

În consecință, luând în considerare cele mai sus menționate, în temeiul art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite, în parte, contestația formulată de către...., în contradictoriu cu..., în ceea ce privește criticile referitoare la oferta depusă de către....

Consiliul va anula, în parte, raportul procedurii nr...., în ceea ce privește mențiunile referitoare la oferta depusă de către...., inclusiv aplicarea criteriului de atribuire și va anula toate actele subsecvente raportului procedurii nr.....

Consiliul va obliga autoritatea contractantă..., în termen de cel mult 10 zile de la primirea prezentei decizii, să facă aplicarea aspectelor de

fapt și de drept, stabilite de Consiliu prin motivarea sa, în ceea ce privește oferta depusă de către....

Pe cale de consecință, în temeiul dispozițiilor art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, coroborate cu dispozițiile art. 61 și urm. din Codul de procedură civilă, Consiliul va respinge cererea de intervenție formulată de către...., ca nefondată.

În ceea ce privește cererea.... privind obligarea achizitoarei la plata cheltuielilor ocazionate cu soluționarea contestației, Consiliul constată... nedovedit al acesteia, motiv pentru care o va respinge, ca nedovedită.

Pentru aceste motive,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

Respinge excepția inadmisibilității contestației formulată de către...., invocată de intervenenientul...-.....L..

Admite, în parte, contestația formulată de către..., în contradictoriu cu..., în ceea ce privește criticile referitoare la oferta depusă de către....

Anulează, în parte, raportul procedurii nr...., în ceea ce privește mențiunile referitoare la oferta depusă de către...., inclusiv aplicarea criteriului de atribuire.

Anulează toate actele subsecvente raportului procedurii nr.....

Obligă autoritatea contractantă..., în termen de cel mult 10 zile de la primirea prezentei decizii, să facă aplicarea aspectelor de fapt și de drept, stabilite de Consiliu prin motivarea sa, în ceea ce privește oferta depusă de către....

Respinge, ca nefondată, cererea de intervenție voluntară formulată de către...-.....L., cu privire la contestația formulată de către....

Respinge cererea.... privind obligarea... la plata cheltuielilor ocazionate cu soluționarea contestației, ca nedovedită.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

Complet**ul de soluționare a contestațiilor,**

PREȘEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
	...	**...**
...	**...**	**...**