

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) 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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr....

Data:...

I. Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a... cu nr.... (dosarul nr....), depusă de S.R.L., cu sediul... str.... nr...., sectorul....., CUI..., număr de înregistrare..., reprezentată de domnul... (funcție nespecificată) și convențional de... de Avocați „.....”, cu sediul... str.... nr...., etaj..., apart..., sectorul....., ales pentru comunicarea actelor de procedură, privind procedura de licitație deschisă pentru atribuirea contractului de lucrări „Proiectare și execuție autostrada... - Iași - Ungheni - Tronson 3 Lețcani (DN 28) - DN24 (Iași)”, cod CPV principal..., cu data-limită de depunere a..., anunț de participare nr...., organizată de... de..., cu sediul... bd.... nr...., sectorul....., CUI..., număr de înregistrare... J2..., reprezentată de domnul... - director general... calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat anularea rezultatului evaluării... S.R.L., SA și... SpA - SpA - SpA și obligarea autorității la reevaluarea lor, precum și la plata cheltuielilor aferente....

II. La..., S.A., cu sediul..., Barcelona... 36, cod poștal..., înregistrată la... din Barcelona sub nr...., H.173, F. B9...0, S.8, CIF/..., număr de înregistrare..., prin, cu sediul... Piața... nr...., clădirea Charles de..., tronsonul vestic, etaj..., sectorul....., CUI..., număr de înregistrare..., reprezentată de domnii și... (funcții nespecificate) și convențional de... de Avocați „... ..”, cu sediul profesional... str.... nr....., etaj..., sectorul....., ales pentru comunicarea actelor de procedură, a înaintat cererea de intervenție voluntară nr...., înregistrată la... cu nr...., prin care solicită... esență, respingerea... S.R.L. și obligarea contestatoarei la plata cheltuielilor de „judecată”.

III. La..... SpA - SpA - SpA, prin liderul SpA, cu sediul..., 15... Tortona (AL)...., cod identificare fiscală..., reprezentată de domnul... - împuternicit

și convențional de... de Avocați cu... „.....”, cu sediul... bd..... nr..., sectorul....., ales pentru comunicarea actelor de procedură, a înaintat cererea de intervenție voluntară accesorie nr..., înregistrată la... cu nr..., prin care solicită... esență, anularea și respingere... S.R.L..

IV. Prin contestația nr..., înregistrată la... cu nr... (dosarul nr...), depusă de... .., cu sediul... Büyükdere Caddesi no: 1/1 Kat: 7 Kağıthane/İstanbul/Türkiye, VAT number..., reprezentată legal de domnul..., lider al... -... -..., și de..., cu sediul... str..... nr..., etaj..., sectorul....., CUI..., număr de înregistrare... J2..., reprezentată legal de doamna... - administrator, membru al... antemenționate, ambele reprezentate convențional de... de Avocați „Ceparu și Irimia”, cu sediul... str..... nr..., sectorul....., ales pentru comunicarea actelor de procedură, privind aceeași procedură de licitație deschisă organizată de... de..., contestatoarele au solicitat... esență, anularea rezultatului evaluării ofertei lor și ale SA și... SpA - SpA - SpA, repunctarea ofertei lor și reevaluare... SA și... SpA - SpA - SpA, anularea refuzului autorității de acordare a accesului la anumite documente, repunerea... termenul de contestare, precum și obligarea autorității la plata cheltuielilor aferente....

V. La..., S.A., prin, având datele de identificare menționate mai sus și aceiași reprezentanți, a înaintat cererea de intervenție voluntară nr..., înregistrată la... cu nr..., prin care solicită respingerea... obiect al dosarului nr... și obligarea contestatoarelor la plata cheltuielilor aferente intervenției.

VI. La..... SpA - SpA - SpA, prin liderul SpA, cu datele de identificare menționate mai sus, prin aceiași reprezentanți, a înaintat cererea de intervenție voluntară accesorie nr..., înregistrată la... cu nr..., prin care solicită... esență, anularea și respingerea... din dosarul nr....

VII. Prin contestația nr..., înregistrată la... cu nr... (dosarul nr...), depusă de... și de..., cu datele de identificare menționate mai sus, prin aceiași reprezentanți, privind aceeași procedură de licitație deschisă organizată de... de..., contestatoarele au solicitat anularea admiterii... SA și... SpA - SpA - SpA și obligarea autorității la reevaluarea lor... principal de la etapa verificării admisibilității și... subsidiar, de la etapa punctării.

VIII. La..., S.A., prin, având datele de identificare menționate mai sus și aceiași reprezentanți, a înaintat cererea de intervenție voluntară accesorie nr..., înregistrată la... cu nr..., prin care solicită respingerea... obiect al dosarului nr... ca inadmisibilă, lipsită de interes, tardivă și neîntemeiată, precum și obligarea contestatoarelor la plata cheltuielilor de „....”.

IX. La..... SpA - SpA - SpA, prin liderul SpA, cu datele de identificare menționate mai sus, a înaintat cererea de intervenție voluntară accesorie nr...., înregistrată la... cu nr...., prin care solicită respingerea ultimei contestații a... și..., ca inadmisibilă și tardivă... raport de prevederile art. 21 din Legea nr. 101/2016... ceea ce privește criticile îndreptate împotriva evaluării ofertei... intervenientei, precum și anularea..., ca nemotivată, atât... fapt, cât și... drept.... subsidiar, dorește respingerea..., ca neîntemeiată, cu menținerea raportului procedurii... ceea ce privește admisibilitatea și punctarea ofertei... ..

X. La..., S.R.L., cu datele de identificare menționate mai sus, privind aceeași procedură de licitație deschisă, a înaintat cererea de intervenție voluntară înregistrată la... cu nr...., prin care solicită „... parte a... formulate de contestatoare”, cu privire la anularea deciziilor de desemnare admisibile a... SA și... SpA - SpA - SpA, anularea raportului procedurii de atribuire nr.... cu privire la aceste oferte și studiul dosarului constituit la....

Pentru... unitară a..., având... vedere că au fost formulate... cadrul aceleiași proceduri de atribuire, și pentru motive care țin de economie procedurală, Consiliul procedează la conexarea lor.. conformitate cu dispozițiile art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016. Contestațiile și cererile de intervenție vor fi soluționate împreună, având... vedere dispozițiile art. 66 alin. (1), art. 67 alin. (1) și art. 123 alin. (1) C. proc. civ.

**CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A...,
asupra cauzelor de față, constată următoarele:**

XI. Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația care formează obiectul dosarului nr...., prin care ofertantul asociat S.R.L. reclamă decizia autorității contractante... de... de clasare a ofertei sale pe locul III, respectiv de admitere și clasare pe locuri superioare a... SA și... SpA - SpA - SpA... cadrul procedurii de atribuire menționată... partea introductivă, învederând... motivare că modul de aplicare a criteriilor de evaluare a fost neconform și discriminatoriu, influențând... mod direct punctajul obținut de oferta sa, că există indicii că anumite elemente din ofertele menționate au fost interpretate eronat și cu încălcarea principiilor transparenței, tratamentului egal și nediscriminării, că accesul la dosarul achiziției a fost limitat și incomplet, întrucât... i-au fost comunicate documentele esențiale, inclusiv procesele-verbale intermediare de evaluare tehnică și procesul-verbal de evaluare financiară, că există indicii serioase că analiza caracterului sustenabil al prețului... a fost realizată... mod efectiv, că procedura clarificărilor ar fi

fost utilizată pentru completarea sau modificarea..., precum și că acceptarea globală a confidențialității a împiedicat verificarea modului... care ofertanții îndeplinesc cerințele de calificare, conformitatea tehnică și fundamentarea prețului oferat. Motivarea integrală a... regăsește... fișierul „...”, postat de autoritate... SEAP la..... cadrul documentelor asociate anunțului de *participare nr..... Reproducerea... cuprinsul* deciziei a ansamblului motivării... justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit... SEAP de către orice persoană interesată. Sintetizarea de mai sus a celor 32 de pagini ale... 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, întinse pe zeci de pagini, ar încălca excesiv și, astfel, îngreuna parcurgerea prezentei decizii. Desigur, motivarea completă va fi avută... vedere de membrii completului la adoptarea soluției. Aceste considerente își mențin valabilitatea și față de restul... conexe.

XII.... punctul său de vedere nr... asupra..., înregistrat la... cu nr..., autoritatea contractantă susține... apărare, că afirmațiile contestatoarei sunt vădit contradictorii și... întemeiază pe supoziții lipsite de suport probator. Solicitățile de clarificări au avut exclusiv rolul de a confirma și explicita informații deja existente... oferte, fără a conduce la modificarea elementelor esențiale, iar... privind neconformitatea... și neîndeplinirea cerințelor... sunt susținute de elemente concrete și verificabile.

Deși avea ocazia de a... alinia exemplului meritoriu de bună practică și de transparență dat de alte autorități contractante, demn de a fi urmat și de... de... (dacă este deplin conștientizată valoarea principiului transparenței inclusiv... privința întâmpinării procesuale, care ar trebui să... regăsească... SEAP... doar contestația, decizia Consiliului și... instanței de judecată), aceasta din urmă... s-a preocupat să posteze... SEAP respectivul punct de vedere. Pe de altă parte, postarea ar fi facilitat... doar celeritatea soluționării, ci și redactarea deciziei de soluționare a....

Art.... alin. (11) din Legea nr. 101/2016 stabilește că decizia Consiliului... publică de către autoritatea contractantă... SEAP... termen de 5 zile de la data primirii, fără referire la informațiile pe care operatorul economic le precizează și probează ca fiind confidențiale sau protejate de un drept de proprietate intelectuală, iar din amintita decizie fac parte inclusiv apărările exprimate de autoritate... punctul de vedere, însemnând că el... este secret și că poate și ar trebui să fie expus... SEAP, pentru deplină transparență și trasabilitate (... acest sens, a... vedea recomandarea disponibilă la adresa <http://www.....ro/recomandare-transmitere-a-dosarului-achizitiei-publice/>).

Autoritatea răspunde criticilor contestatoarei după cum urmează (reproducere *ad litteram*, cu păstrarea sublinierilor autorității și fără alineate):

... de..... calitate de autoritate contractantă își menține... totalitate argumentele prezentate pe parcursul derulării procedurii de achiziție și solicită... respingerea... ca nefondată.

Sub aspectul situației de fapt, arătăm ca... data de... a fost publicat anunțul de participare privind achiziția "PROIECTARE SI EXECUTIE AUTOSTRADA... - IAȘI -... 3 Letcani (DN 28) - DN24 (Iasi)", cu nr.....

La dosarul procedurii au fost anexate Strategia de contractare cu nr.... și Referatul de necesitate cu nr.....

Calendarul procedurii s-a desfășurat după cum urmează:

- anunțul de participare nr....;
- termenul limită de primirea a...:..., ora 15 (Având... vedere inconsistențele tehnice de infrastructură a platformei SEAP din data de..., toate procedurile cu data limită de depunere..., ora 15:... s-au amânat pentru data de..., ora 15:...);
- Anexa 1_Proces-verbal privind evaluarea garanției de participare, a informațiilor din DUAE* și a documentelor care îl însoțesc;
- Anexa 3_Proces verbal privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare;
- Anexa 4_Proces-verbal final privind evaluarea Propunerii financiare, inclusiv verificarea conformității acestora cu Propunerea tehnică;
- Anexa 6_Proces-verbal privind evaluarea documentelor-suport depuse de candidați/ofertanți pentru demonstrarea informațiilor din DUAE;
- Anexa 5_Raportul procedurii;
- Contestatie + DECIZIE... _DOSAR 20.../C8/2025;
- ... Civilă nr....;
- Contestație+Măsură remediere + DECIZIE... _DOSAR 3977/C8/2025;
- Contestație formulată de către înregistrată la sub nr.... + dovada publicării... SEAP;
- Transmitere controlului Ex-Ante - contestația.

Procedura "Proiectare și... - IAȘI -... 3 LETCANI (DN 28) - DN 24 (IAȘI)" este supusă controlului Ex-Ante prin Decizia de verificare nr.....

... cele ce urmează analizăm... fapt și... drept criticile Contestatoarei, astfel:

Referitor la pct.I "Prezentarea situației de fapt":

... cadrul punctului I - „Prezentarea situației de fapt”... observă că afirmațiile cuprinse la punctele 5 și 6, coroborate cu cele de la punctele 8 și 9, sunt vădit contradictorii. Pe de o parte, la punctele 5 și 8... invocă existența unor vicii esențiale și a unor presupuse interpretări eronate... evaluarea... depuse de... și S.P.A., susțineri care... mod necesar, implică o analiză concretă și efectivă a conținutului acestor oferte.

Pe de altă parte, la punctele 6 și 9... menționează... mod expres lipsa accesului efectiv la conținutul... și la dosarul achiziției, precizându-... că criticile formulate au la bază exclusiv informații limitate, iar absența transparenței face imposibilă o verificare reală a conformității....

... aceste condiții, contestatarul... poate susține... mod coerent existența unor vicii esențiale... evaluarea..... lipsa unui suport factual adecvat. O atare inconsecvență afectează credibilitatea, coerența și temeinicia criticilor formulate, conferindu-le un caracter preponderent speculativ... absența unui fundament probator verificabil.

Referitor la pct.II "Cu privire la refuzul repetat al Autorității Contractante de a permite accesul mod neîngrădit, la dosarul achiziției. Cerere de repunere... termenul de motivare completă a...":

... ceea ce privește accesul la dosarul procedurii de atribuire menționate - respectiv procesele verbale de evaluare a propunerilor tehnice și financiare, inclusiv solicitările de clarificări adresate ofertanților, precum și analiza și evaluarea răspunsurilor formulate de aceștia - vă aducem la cunoștință că toți operatorii economici participanți la procedură, inclusiv S.R.L., au calificat drept confidențiale propunerile tehnice și financiare, precum și clarificările aferente acestora depuse pe parcursul derulării procedurii.

Astfel, potrivit art. 57 alin. (4) din Legea nr. 98/2016, ofertanții au obligația de a indica... mod motivat informațiile din propunerea tehnică și/sau financiară care au caracter confidențial, sunt clasificate ori sunt protejate de drepturi de proprietate intelectuală.... același sens, art.... alin. (1) și alin. (3) din Legea nr. 101/2016 prevede că părțile au acces la documentele dosarului constituit la..., cu excepția documentelor pe care operatorii economici le declară și le probează ca fiind confidențiale, consultarea acestora fiind permisă numai cu acordul scris al ofertanților respectivi.

Prin urmare, autoritatea contractantă... putea proceda la divulgarea integrală a informațiilor protejate de secretul comercial, de drepturi de proprietate intelectuală ori de alte interese legitime ale operatorilor economici participanți la procedură.... același timp, potrivit art. 20 alin. (1) și alin. (4) din Legea nr. 101/2016, Consiliul are deplina competență de a solicita orice date și documente relevante pentru..., inclusiv documente care... pot fi comunicate integral părților tocmai din rațiuni de....

Această interpretare este conformă și cu... de Justiție a.... Astfel... cauza C-54/21..., Curtea a analizat limitele confidențialității informațiilor furnizate de ofertanți... cadrul procedurilor de achiziție publică și necesitatea concilierii dintre protecția secretelor comerciale și dreptul la o cale de atac efectivă.... același sens, trimiterile deja invocate... cuprinsul prezentei cauze la... pronunțată... cauza C-.../06, Varec, confirmă că obligația de transparență... poate fi desprinsă de obligația de protejare a informațiilor confidențiale ale operatorilor economici.

... consecință, simplul fapt că anumite documente sau părți din documente... au fost puse integral la dispoziția contestatoarei... poate conduce, prin el însuși, la concluzia nelegalității procedurii ori la concluzia că evaluarea a fost formală. Dimpotrivă, cadrul normativ... tocmai o conciliere între dreptul la apărare și protecția informațiilor confidențiale, iar această conciliere... realizează inclusiv prin intermediul..., investit cu... pe baza întregului dosar relevant.

Totodată, cererea de repunere... termenul de motivare completă a... este neîntemeiată, întrucât dispozițiile Legii nr.... consacră un cadru procedural accelerat și... permit transformarea... într-un instrument de rezervare generică a unor motive viitoare, nedeterminate la momentul sesizării. Or, potrivit art. 10 lit. f) și g) din Legea nr. 101/2016... trebuie să cuprindă motivarea... fapt și... drept și mijloacele de probă pe care... sprijină... măsura... care este posibil.

Referitor la pct.III "Cu privire la lipsa verificării reale a caracterului sustenabil al prețului... depuse de.... și S.P.A. - prețul neobișnuit de scăzut":

Afirmațiile cuprinse la punctele...-80 sunt nefondate și construite pe o contradicție evidentă, precum și pe simple supoziții lipsite de suport probator. Pe de o parte, contestatorul invocă... mod repetat existența unor pretinse deficiențe grave... analiza caracterului sustenabil al... depuse de.... și S.P.A., susținând că autoritatea contractantă... ar fi realizat o verificare efectivă, riguroasă și documentată a prețurilor ofertate. Pe de altă parte, același contestator recunoaște... mod expres... mai multe rânduri (pct. 52, 53, 54, 59), că... a avut acces la documentele relevante din dosarul achiziției, inclusiv la justificările de preț și la analiza efectuată de comisia de evaluare, iar criticile sale... întemeiază exclusiv pe „informații limitate” și pe „indicii” nedeterminate.... aceste condiții... privind pretinsa lipsă a unei analize efective... reprezintă concluzii rezultate dintr-o verificare obiectivă, ci simple speculații, formulate... absența oricărui element probator concret.... poate reține... mod rezonabil, că autoritatea contractantă... și-a îndeplinit obligațiile legale... condițiile... care contestatorul însuși admite că... a avut acces la documentele (declarat confidențiale de către ofertanți) care ar permite o asemenea verificare.

... cadrul evaluării propunerilor financiare, comisia de evaluare a solicitat clarificări cu privire la modulul de fundamentare a prețurilor oferite... conformitate cu prevederile art. 136 alin. (1), (2) și (4) din HG nr. 395/2016, coroborate cu dispozițiile art. 210 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare... cazul unor ofertanți, inclusiv al contestatorului și a analizat răspunsurile transmise de ofertanți... raport cu structura de costuri, corelarea propunerii financiare cu propunerea tehnică și exigențele documentației de atribuire.... aceste condiții... poate reține că ar fi lipsit analiza efectivă doar pentru că ofertantul contestator... a avut acces integral la justificările confidențiale ale celorlalți operatori economici. De asemenea, comisia a procedat la efectuarea unor corecții aritmetice... baza propriilor calcule, pentru fiecare capitol/subcapitol... parte... cazul unor ofertanți, inclusiv al contestatorului.

Diferență procentuală de 74-75% din valoarea estimată... poate conduce... mod automat, la concluzia caracterului nesustenabil al prețului... absența unei analize concrete a fundamentării acestuia, respectiv a structurii de costuri. O asemenea demonstrație... a fost realizată și nici probată de către contestator. Mai mult, deși contestatorul invocă... mod extensiv dispozițiile legale aplicabile (art. 210 din Legea nr. 98/2016, Directiva.../24/UE, îndrumări ANAP), acesta... indică niciun element factual concret din care să rezulte că aceste obligații... ar fi fost respectate, limitându-... la a presupune... mod generic, o pretinsă analiză formală.

... realitate, critica... întemeiază pe un raționament circular: lipsa accesului la documente este transformată... mod nejustificat, într-o prezumție de nelegalitate a evaluării, deși... mod evident, aceasta... poate suplini sarcina probei.

Prin urmare... absența unor dovezi concrete și verificabile, afirmațiile contestatorului privind pretinsa nesustenabilitate a... și neîndeplinirea obligațiilor de către autoritatea contractantă au un caracter pur speculativ și... pot conduce la concluzia existenței unui viciu de legalitate al procedurii.

Referitor la pct.IV"Cu privire la modificarea nelegală a... depuse de... și S.P.A. prin intermediul clarificărilor":

Alegațiile formulate la punctele 81-98:

"83.... poate constata că lipsa accesului la corespondența de clarificări purtată între autoritatea contractantă și ofertanții declarați câștigători.... și S.P.A., împiedică verificarea modulului concret... care această etapă esențială a fost derulată. Cu toate acestea... raport de modul general... care a fost gestionată procedura și de opacitatea care o caracterizează, există indicii serioase că mecanismul clarificărilor a fost utilizat dincolo de limitele sale legale.

84.... ceea ce privește oferta depusă de..., imposibilitatea de a analiza conținutul clarificărilor conduce la concluzia că... poate fi exclusă ipoteza ca... cadrul acestei etape, să fi fost introduse elemente care... rezultau din oferta inițială sau să fi fost remediate necorelări care... mod normal, ar fi trebuit să conducă la respingerea acesteia. Este rezonabil de reținut că eventuale lacune privind îndeplinirea cerințelor de calificare, coerența propunerii tehnice sau fundamentarea prețului au fost acoperite prin documente sau explicații furnizate ulterior depunerii ofertei, ceea ce echivalează... realitate, cu o completare a acesteia.

85.... mod similar... cazul ofertei depuse de S.P.A., lipsa de transparență asupra schimburilor de clarificări... permite verificarea dacă oferta inițială îndeplinea... mod real cerințele documentației de atribuire sau dacă aceasta a fost consolidată ulterior prin intervenții succesive, respectiv... poate fi exclusă ipoteza ca anumite elemente esențiale, fie de natură tehnică, fie financiară, să fi fost demonstrate, ajustate sau corectate ulterior termenului-limită... scopul alinierii ofertei la cerințele impuse",

sunt neîntemeiate, și... întemeiază exclusiv pe ipoteze.... drept, limitele procedurii de clarificare rezultă din art. 134 și art. 1... din H.G. nr. 395/2016, iar rolul comisiei de evaluare... verificarea... este consacrat de art. 209 din Legea nr. 98/2016. Aceste dispoziții permit solicitarea de clarificări... scopul lămuririi și confirmării conținutului ofertei, fără a permite însă modificarea elementelor esențiale ale acesteia.

... prezenta procedură, solicitările de clarificări au avut exclusiv rolul de a confirma și explicită informații deja existente... ofertele depuse, fără a conduce la substituirea acestora și fără a permite depunerea unor oferte noi ori reconfigurate.... măsura... care au existat necorelări ori necesitatea explicitării unor informații, acestea s-au circumscris sferei permise de lege, inclusiv noțiunii de vicii de formă... sensul art. 134 alin. (7) lit. a) din H.G. nr. 395/2016, iar... unor modificări nepermise ale conținutului esențial al....

Deși contestatorul descrie corect, la nivel teoretic, limitele procedurii de solicitare a clarificărilor, acesta... indică nicio situație concretă din care să rezulte că... prezenta cauză, respectivele limite ar fi fost încălcate. Dimpotrivă, argumentația... bazează exclusiv pe afirmații speculative, de tipul „... poate fi exclusă ipoteza”, „există indicii” sau „este rezonabil de reținut”, fără a fi susținută de elemente probatorii concrete.

Mai mult... constată o contradicție... argumentația contestatorului: pe de o parte, acesta admite... mod expres că... a avut acces la conținutul clarificărilor și la documentele relevante din dosarul achiziției, iar pe de altă parte formulează concluzii ferme privind presupusa modificare sau „regularizare” a... ulterior depunerii acestora, afirmațiile având caracter speculativ, fără suport factual.

Calificarea unor documente ca fiind confidențiale... condițiile legii... poate genera, prin ea însăși, o prezumție de nelegalitate a procedurii sau de utilizare abuzivă a clarificărilor. O astfel de abordare ar echivala cu răsturnarea nejustificată a sarcinii probei... sensul că orice procedură ar deveni susceptibilă de anulare doar pe baza unor suspiciuni neprobate.

Sarcina probei revine contestatorului, care are obligația de a-și fundamenta afirmațiile prin elemente concrete și verificabile.... absența unor astfel de dovezi... formulate... pot fi reținute, rămânând la nivelul unor simple alegații. Critica formulată... evidențiază neregularități concrete, ci reflectă o nemulțumire generală față de rezultatul procedurii, exprimată printr-o construcție argumentativă de natură ipotetică, lipsită de suport probator.

Referitor la pct.V "Cu privire la utilizarea nelegală a subcontractanților și a terților susținători":

Contrar afirmațiilor contestatorului, acesta a avut acces la informațiile esențiale privind subcontractanții și terții susținători declarați... cadrul..., puse la dispoziție de autoritatea contractantă prin intermediul platformei de tip cloud a S.A., astfel încât afirmația privind imposibilitatea verificării este vădit nereală.

... aceste condiții, alegațiile privind pretinsa utilizare nelegală a subcontractanților și terților susținători rămân simple speculații, nefiind indicate elemente concrete care să demonstreze încălcarea dispozițiilor legale incidente.

Invocarea unor formule ipotetice de tipul „... poate fi exclusă ipoteza”... poate suplini lipsa probelor și... poate fundamenta o prezumție de nelegalitate a....

... realitate, utilizarea subcontractanților și a terților susținători este permisă de lege, iar contestatorul... dovedește... ce mod concret aceasta ar fi fost deturnată de la scopul legal.

Referitor la pct.VI "Cu privire la suspiciunile privind neîndeplinirea cerințelor de calificare - experiența similară":

Contrar susținerilor contestatorului, verificarea îndeplinirii criteriilor de calificare a fost realizată de autoritatea contractantă prin comisia de evaluare... baza documentelor depuse de ofertanți... conformitate cu legislația aplicabilă, neputând fi reținută afirmația unei pretinse imposibilități de verificare.

Invocarea lipsei accesului la dosarul achiziției... poate fundamenta, concluzii privind nelegalitatea evaluării... condițiile... care sarcina probei revine contestatorului, iar acesta... indică niciun element concret din care să rezulte că experiența similară... ar fi fost îndeplinită.

... realitate, contestatorul substituie lipsa probelor cu suspiciuni generale, încercând să inverseze sarcina probei... sarcina autorității contractante, ceea ce este inadmisibil.

Referitor la pct.VII"Cu privire la standardul de evaluare relevant... autorității contractante și aplicabil... prezenta procedură":

Contestatorul încearcă să deducă un pretins „standard constant” al autorității contractante din alte proceduri, însă... dovedește că acele situații sunt comparabile sub aspectul elementelor esențiale (obiect, documentație de atribuire, oferte, context tehnic și financiar). Simple referințe la alte proceduri... pot fundamenta concluzia unei preținse nelegalități... prezenta cauză.

... plus... poate fi reținută susținerea privind existența unei preținse aplicări neuniforme a regulilor de evaluare... condițiile... care contestatorul... indică nicio încălcare concretă săvârșită... cadrul acestei proceduri, ci doar presupune, prin analogie, că ar fi trebuit aplicat același raționament ca... alte cazuri.

De asemenea, invocarea nivelului... a complexității contractului... este, prin ea însăși, un indiciu de nelegalitate, iar aprecierea sustenabilității... aparține exclusiv comisiei de evaluare... baza documentelor depuse și a clarificărilor solicitate... unor comparații externe selectiv interpretate.

Afirmațiile privind „opacitatea totală” și lipsa accesului la documente... pot fi reținute ca temei al nelegalității... condițiile... care contestatorul își construiește argumentația pe presupuneri și pe extrapolări din alte proceduri, fără a demonstra concret că... speță ar fi fost încălcat vreun standard de evaluare.

Referitor la pct.VIII"Cu privire la neconformitatea... depuse de.... și S.P.A. - consecința directă a unei evaluări viciate":

Alegațiile de la punctele... pornesc de la o premisă eronată, respectiv aceea că simpla existență a unor diferențe de preț sau a unor critici generale privind evaluarea ar echivala cu neconformitatea....

"145. Din ansamblul elementelor expuse anterior rezultă că deficiențele identificate... cadrul prezentei proceduri... pot fi tratate ca simple ipoteze sau suspiciuni, ci conduc... mod necesar, la concluzia că ofertele depuse de.... și S.P.A. sunt afectate de vicii de neconformitate și/sau inacceptabilitate, care ar fi trebuit să conducă la respingerea acestora.

146. Această concluzie... întemeiază... pe afirmații speculative, ci pe o serie de elemente obiective și convergente, respectiv nivelul..., situat la aproximativ 74-75% din valoarea estimată, care impunea... mod obligatoriu o analiză riguroasă a caracterului sustenabil... sensul art. 210 din Legea nr. 98/2016, lipsa accesului la justificările de preț și la analiza realizată de autoritatea contractantă, care împiedică verificarea respectării acestei obligații, opacitatea totală asupra clarificărilor, care exclude posibilitatea de a verifica dacă ofertele au rămas neschimbate... elementele lor esențiale, imposibilitatea verificării corelării dintre propunerea tehnică și cea financiară, precum și lipsa transparenței privind modul de utilizare a subcontractanților și a terților susținători."

... realitate, conformitatea... poate fi răsturnată prin simple afirmații speculative, ci trebuie demonstrată prin elemente concrete, analizate și constatate de comisia de evaluare... cadrul procedurii, potrivit art. 209 din Legea nr. 98/2016, care consacră rolul activ al autorității contractante... verificarea....

Contrar susținerilor contestatorului, autoritatea contractantă a analizat ofertele... baza documentelor depuse și a clarificărilor solicitate... limitele legii, fără a... putea reține o prezumție de nelegalitate derivată din imposibilitatea contestatorului de a avea acces integral la dosar.

Afirmația potrivit căreia „... contestatorul trebuie să dovedească neconformitatea, ci autoritatea contractantă să dovedească conformitatea” este juridic eronată, întrucât... cadrul...rcina probei revine celui care formulează critica, iar... autorității contractante de a infirma simple suspiciuni.

De asemenea, simpla invocare a unui nivel al... de aproximativ 74-75% din valoarea estimată... este suficientă pentru a concluziona neconformitatea acestora... lipsa unor elemente concrete care să demonstreze lipsa sustenabilității sau încălcarea art. 210 din Legea nr. 98/2016 privind ofertele aparent neobișnuit de scăzute. Subliniem că.... cadrul evaluării propunerilor financiare, comisia de evaluare a solicitat clarificări cu privire la modul de fundamentare a prețurilor ofertate... conformitate cu prevederile art. 136 alin. (1), (2) și (4) din HG nr. 395/2016, coroborate cu dispozițiile art. 210 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare... cazul unor ofertanți, inclusiv al contestatorului.... plus, critica referitoare la „lipsa transparenței” și „opacitatea evaluării”... poate suplini lipsa probelor, iar calificarea... ca neconforme pe baza unor presupuneri privind modul de evaluare este inadmisibilă.

Referitor la pct.IX"Modificarea nelegală a... depuse de.... și S.P.A. prin schimbarea formularelor și a graficului Gantt":

... mod corect, autoritatea contractantă a solicitat clarificări... temeiul art. 134-1... din HG nr. 395/2016... situațiile... care au existat necorelări sau necesitatea de confirmare a anumitor elemente ale.... Răspunsurile transmise de ofertanți au avut rolul de a clarifica și confirma informațiile deja existente... oferta tehnică, fără a conduce la modificarea conținutului esențial al acesteia.

Neconcordanțele invocate de contestator... circumscriu... realitate, sferei viciilor de formă... sensul art. 134 alin. (7) lit. a) din HG nr. 395/2016, întrucât... au determinat modificarea soluției tehnice sau a modului de îndeplinire a contractului, ci au vizat aspecte de prezentare, corelare sau explicitare a informațiilor deja asumate prin ofertă.

Contrar alegațiilor contestatorului... a avut loc nicio „substituire” a... și nici o modificare a elementelor esențiale ale acestora. Formularele și graficele Gantt au fost utilizate exclusiv pentru a asigura coerența și verificabilitatea propunerii tehnice, iar eventualele ajustări sau clarificări... au schimbat conținutul ofertei inițiale, ci au confirmat modalitatea de executare deja propusă.

... a fost utilizat pentru modificarea soluției tehnice, ci exclusiv pentru detalierea și clarificarea modului de implementare, aspect inerent procesului de clarificare și evaluare tehnică.... acest context... poate reține că autoritatea contractantă ar fi permis modificarea..., ci dimpotrivă, aceasta a acționat... limitele legii, solicitând clarificări pentru a asigura o evaluare corectă, completă și fundamentată, conform art. 209 din Legea nr. 98/2016 iar susținerea potrivit căreia ar fi fost „reconfigurate” ofertele reprezintă o simplă speculație, neconfirmată de niciun element concret.

Referitor la pct.X"Neîndeplinirea cerințelor caietului de sarcini de către ofertele depuse de.... și S.P.A.":

Din procesele verbale rezultă că autoritatea contractantă prin comisia de evaluare a verificat conformitatea.... și S.P.A. prin raportare la cerințele caietului de sarcini, inclusiv prin solicitarea de clarificări... temeiul art. 134-1... din HG nr. 395/2016.

... drept, verificarea conformității... și a îndeplinirii criteriilor de calificare revine comisiei de evaluare... temeiul art. 209 din Legea nr. 98/2016, precum și al dispozițiilor corespunzătoare din H.G. nr. 395/2016 privind evaluarea documentelor-suport, solicitarea de clarificări și verificarea răspunsurilor.... speță, aceste obligații au fost îndeplinite pe baza documentelor depuse... ofertă și, după caz, a clarificărilor solicitate... limitele legii.

Răspunsurile ofertanților la clarificări au avut rol de confirmare și explicitare a informațiilor deja cuprinse... ofertele tehnice inițiale, fără a conduce la modificarea soluției tehnice sau la depunerea unor oferte noi ori reconfigurate.... consecință... poate reține că evaluarea s-ar fi realizat pe baza unor oferte modificate, ci pe baza... depuse... termen, astfel cum acestea au fost lămurite legal... etapa de evaluare.

Pretinsele neconformități invocate de contestator... sunt confirmate de documentele din cadrul... și reprezintă simple aprecieri subiective. Prin urmare... poate reține neconformitatea... declarate câștigătoare, iar critica privind încălcarea art. 137 din HG nr. 395/2016 și art. 209 din Legea nr. 98/2016 este nefondată.

Referitor la pct.XI"Neîndeplinirea cerințelor de calificare de către ofertele depuse de....și S.P.A.":

Comisia de evaluare a verificat îndeplinirea cerințelor de calificare de către..... conformitate cu art. 179 și urm. din Legea nr. 98/2016, prin analiza documentelor justificative depuse și prin solicitarea de clarificări... temeiul art. 134-1... din HG nr. 395/2016.

Cerințele de calificare au fost dovedite prin documente suport relevante (contracte, recomandări, experiență similară, etc), iar clarificările solicitate de autoritatea contractantă au avut rolul legal de lămurire și confirmare a informațiilor deja prezentate, fără a conduce la completarea sau modificarea elementelor de calificare.

Contestatoarea... indică elemente concrete și verificabile din care să rezulte că experiența similară, capacitatea tehnică și profesională, experții-cheie ori conformitatea... ar fi fost demonstrate.... realitate, criticile formulate transferă... mod nejustificat asupra autorității contractante obligația de a infirma suspiciuni abstracte, deși contestația trebuie să... sprijine pe motive de fapt și de drept determinate.

Invocările contestatorului privind caracterul „formal” al calificării sunt speculative și nedovedite, neputând înlătura constatările autorității contractante rezultate din procesul de evaluare. Eventualele neclarități au fost clarificate... limitele legii, fără a afecta substanța cerințelor de calificare.

Referitor la pct.XII"Nerespectarea cerințelor privind experții obligatorii și modificarea nelegală a acestora":

Afirmațiile privind presupusa modificare sau completare a experților cheie sunt neîntemeiate, întrucât **comisia de evaluare... a solicitat clarificări ofertantilor.... și S.P.A**, cu privire la **experții propuși, iar evaluarea a fost realizată exclusiv pe baza documentelor depuse inițial... ofertă.**

Referitor la pct.XIII"Cu privire la existența unui viciu sistemic al procedurii - evaluare formală, lipsită de transparență și de coerență":

Criticile formulate privind existența unui pretins „viciu sistemic” al procedurii sunt neîntemeiate, întrucât acestea... bazează pe simple inferențe și aprecieri subiective, fără suport probator care să indice încălcări generalizate sau disfuncționalități structurale ale evaluării.

... realitate, procedura de atribuire a fost derulată cu respectarea dispozițiilor art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, iar autoritatea contractantă a realizat o evaluare efectivă și documentată... sensul art. 209 din același act normativ, pe baza întregului dosar de achiziție și a clarificărilor solicitate... limitele legii.

... ceea ce privește confidențialitatea, aceasta a fost aplicată cu respectarea prevederilor art. 57 din Legea nr. 98/2016, exclusiv... scopul protejării informațiilor ce constituie secrete tehnice sau comerciale, fără a restrânge accesul la elementele esențiale pentru exercitarea dreptului la apărare.... consecință... poate fi reținută existența unei confidențializări generale sau nejustificate. Afirmatia privind existența unui „viciu sistemic”... este susținută de elemente obiective care să probeze o practică generalizată de nerespectare a regulilor de evaluare, un tratament preferențial sau o lipsă de verificare efectivă a.... Simplul fapt că anumite documente au fost supuse regimului de...u că accesul la dosar a fost limitat... condițiile legii... echivalează cu lipsa transparenței și nici cu imposibilitatea exercitării dreptului la apărare, atâta timp cât au fost comunicate informațiile relevante pentru formularea....

Referitor la "PROBE":

... conformitate cu art. 10 lit. f) și g) din Legea nr. 101/2016... trebuie să cuprindă motivarea... fapt și... drept și mijloacele de probă pe care... sprijină... măsura... care este posibil. Totodată, art. 20 alin. (1) din același act normativ consacră competența Consiliului de a solicita date și documente relevante pentru... cauzei. Aceasta înseamnă însă că administrarea probelor de către... are rolul de a clarifica aspecte punctuale și relevante... de a suplini o contestație construită... mod generic, pe ipoteze nedeterminate.

Invocarea unor pretense neregularități... absența unor elemente factuale concrete și a unor probe directe... este de natură să răstoarne prezumția de legalitate de care... bucură actele autorității contractante și raportul procedurii de atribuire.

De asemenea, afirmațiile referitoare la presupusa neconformitate a... depuse de.... și S.P.A., precum și cele privind modul de evaluare al autorității contractante... sunt susținute de vreo dovadă rezultată din dosarul achiziției sau din alte înscrisuri pertinente.... materia achizițiilor publice, sarcina probei revine părții care invocă nelegalitatea, simpla afirmație neputând substitui proba efectivă.

... ceea ce privește solicitarea de completare a probatoriului prin atașarea integrală a dosarului achiziției, aceasta... poate suplini lipsa de fundament probatoriu a..., ci reprezintă o măsură procedurală distinctă, ce ține de administrarea cauzei de către completul competent, fără a exonera contestatoarea de obligația minimă de a indica, cel puțin, elemente concrete care să fundamenteze criticile formulate.

Totodată, solicitarea de desemnare a unui expert independent... poate avea caracterul unei probe substitutive pentru lipsa de probatoriu inițial, întrucât expertiza... poate fi utilizată pentru a identifica... mod abstract posibile neregularități, ci exclusiv pentru a analiza aspecte punctuale, deja individualizate și fundamentate printr-un minim suport factual.

Prin urmare... absența unor probe și a unor indicii concrete rezultate din înscrisuri determinate, criticile formulate rămân la nivel de afirmații generale, insuficiente pentru a demonstra nelegalitatea procedurii de atribuire sau pentru a justifica anularea rezultatului acesteia.

Referitor la "CERERE DE AUDIERE A PĂRȚILOR":

Cu privire la cererea de audiere a părților formulată de contestatoare, aceasta apare ca nejustificată... raport cu cadrul procedural reglementat de art. 21 din Legea nr. 101/2016. Potrivit alin. (1), procedura... fața Consiliului este scrisă, iar părțile sunt audiate numai dacă acest lucru este considerat necesar de către completul de soluționare a.... Prin urmare, audierea... constituie un drept absolut al părților, ci o facultate lăsată la aprecierea completului.

Mai mult, alin. (2) al aceluiași articol prevede că părțile pot fi reprezentate de avocați sau consilieri juridici și pot depune concluzii scrise... cursul procedurii, iar alin. (3) stabilește expres... prezentării unor noi motive de contestare ori a unor noi capete de cerere pe calea concluziilor scrise sau orale ulterior termenului legal de formulare a....

... speță, criticile formulate prin contestație au un caracter preponderent juridic, fiind fundamentate pe interpretarea unor documente din dosarul achiziției, fără a ridica aspecte de fapt care să... poată fi clarificate prin administrarea probei cu înscrisuri. Or... materia achizițiilor publice, regula o constituie... pe baza înscrisurilor, iar... prin dezbateri orale, audierea părților având un caracter excepțional.

De asemenea, invocarea generică a „complexității tehnice și financiare” sau a „restricționării accesului la dosar”... este suficientă pentru a justifica necesitatea audierii... condițiile... care partea are la dispoziție mijloacele procedurale specifice pentru completarea probatoriului, respectiv solicitarea de înscrisuri și formularea de concluzii scrise suplimentare.

... același timp, susținerea potrivit căreia audierea ar fi necesară pentru „expunerea detaliată a argumentelor” sau pentru „înțelegerea directă a aspectelor tehnice”... poate fi reținută, întrucât completul de soluționare este chemat să analizeze legalitatea actelor administrative exclusiv prin raportare la probele administrate și la dispozițiile legale incidente, iar... prin expuneri orale de natură a suplini lipsa de probatoriu.

... consecință... lipsa unor împrejurări excepționale care să impună clarificări ce... pot fi realizate pe baza înscrisurilor, cererea de audiere a părților apare ca fiind nejustificată și lipsită de utilitate procesuală,

... raport cu toate argumentele prezentate vă rugăm să constatați faptul că documentele emise de autoritatea contractantă... cadrul procedurii de atribuire sunt elaborate... conformitate cu prevederile legale respectând principiile ce guvernează achizițiile publice.

... susținerea acțiunii sale, contestatoarea... indică elemente concrete care să conducă la concluzia încălcării legislației aplicabile... domeniul achizițiilor publice. Simplele interpretări subiective ale contestatoarei, fără argumente temeinice și fără probe... pot constitui motive de neconformitate și nelegalitate a cerințelor formulate de autoritatea contractantă... procedura de atribuire.

Concluzii:

... lumina celor de mai sus, vă... respingerea... ca fiind nefondată/*neîntemeiată*.

XIII. Prin cererea de intervenție voluntară nr...., înregistrată la... cu nr...., S.A., prin, solicită respingerea... S.R.L., ca inadmisibilă... ceea ce privește cererile privind accesul la dosarul achiziției și repunerea... termenul de motivare, respingerea cererii de desemnare a unui expert, iar, pe fond, respingerea... ca neîntemeiată și... cererii de intervenție, obligarea contestatoarei la plata cheltuielilor de intervenire, precum și accesul la dosarul cauzei și posibilitatea de a fotocopiază documentele relevante, arătând că această contestație... rezumă la enunțuri teoretice și simple supoziții, că... este identificată și probată nicio neregulă... justificarea prețului ofertat, că solicitările de clarificări au avut rolul de a confirma și explicita informații deja existente, fără a conduce la modificarea ofertei, că cerința privind experiența similară a fost demonstrată, precum și toate cerințele de calificare, iar... privind neconformitatea propunerii tehnice, utilizarea subcontractanților și modificarea ofertei sunt lipsite de orice elemente concrete, fiind speculative și neprobate.

XVI. La..., ca urmare a solicitării S.R.L. de a studia dosarul cauzei... SpA - SpA - SpA a transmis opoziția fermă nr...., înregistrată la... cu nr...., prin care respinge consultarea documentelor declarate și marcate ca fiind confidențiale de către asocieri și solicită Consiliului să respingă cererea de acces... ceea ce privește informațiile confidențiale, precum și să asigure protecția și păstrarea confidențialității tuturor documentelor depuse și a informațiilor furnizate.

XV. Prin cererea de intervenție voluntară nr...., înregistrată la... cu nr..... SpA - SpA - SpA, prin lider SpA, solicită... principal, anularea..., ca nemotivată

și neprobată... secundar, respingerea ca premature a criticilor privind neîndeplinirea de către asocieri a cerințelor de calificare, experiență similară și capacitate tehnică și profesională, iar... subsidiar, respingerea..., ca neîntemeiată și nefondată, respingerea ca inadmisibile și tardive a eventualelor noi motive de contestare, menținerea raportului procedurii și a actelor subsecvente... ceea ce privește admisibilitatea și punctarea ofertei... .., precum și accesul la dosarul cauzei, arătând că respectiva contestație este nemotivată și neprobată, bazată pe simple presupuneri nejustificate și neprobate, criticile reprezentând simple speculații nefondate, fără referință concretă la oferta...u la vreo probă, astfel că... cu necesitate anularea..., aceasta constituind un demers pur șicanator, o formă fără fond.

XVI. La..., ca urmare a studierii dosarului cauzei (documentele neconfidențiale), SA a transmis notele scrise nr..., înregistrate la Consiliul cu nr..., prin care reiterează și dezvoltă apărările din cererea de intervenție.

XVII. La..., ca urmare a studierii dosarului cauzei (documentele neconfidențiale), S.R.L. a transmis concluziile scrise înregistrate la... cu nr..., reiterând argumentele din contestație și dezvoltând... privind faptul că răspunsurile formulate de SA și... sunt de natură să răstoarne prezumția unui preț aparent neobișnuit de scăzut, că autoritatea a acceptat explicații generale, fără a verifica efectiv sustenabilitatea prețurilor și că... conține informații neactualizate și neconforme și documentație „.dwg” incompletă.

XVIII. La..... replică la concluziile scrise ale S.R.L., SA a transmis notele scrise nr..., înregistrate la... cu nr..., susținând că motivele noi invocate prin concluziile scrise sunt inadmisibile, că nici după studierea documentelor puse la dispoziție de... a fost identificată vreo neregulă... justificarea prețului ofertat, că... sunt incidente cazurile de excludere prevăzute de art.... alin. (1) lit. c) și h) din Legea nr. 98/2016, că... este identificată vreo neconformitate nici la nivelul propunerii tehnice, că sunt neîntemeiate supozițiile privind experiența profesională a personalului cheie și că... mod corect, a fost acordat punctajul maxim pentru factorul de evaluare referitor la utilizarea materialelor sustenabile.

XIX. La..... replică la concluziile scrise transmise de S.A., S.R.L. a transmis concluziile scrise suplimentare înregistrate la... cu nr..., prin care solicită respingerea susținerilor S.A., arătând că aceasta încearcă să evite analiza pe fond a criticilor, să înlocuiască analiza ofertei inițiale cu analiza răspunsurilor la clarificări, să legitimeze ex post o ofertă care... conținea... mod explicit toate elementele necesare evaluării, să transforme analiza propriei oferte într-o comparație cu oferta S.R.L. și să substituie o demonstrație efectivă privind justificarea prețului prin afirmații generale, susținând că... a

fost evaluată... forma... care a fost depusă, ci într-o formă modificată, completată și reinterpretată ulterior prin clarificări, cu încălcarea limitelor legale ale clarificărilor admisibile.

XX. La..... replică la concluziile scrise formulate de, înregistrate la... cu nr..... a transmis notele scrise nr..., înregistrate la... cu nr..., prin care solicită... excepției inadmisibilității și/sau tardivității noilor motive de contestație formulate de S.R.L. prin concluziile scrise, respingerea criticilor privind pretinsa lipsă de corelare între ratele de productivitate, coeficienții de reducere și valorile din ofertă ca inadmisibile și tardive, precum și respingerea criticilor privind pretinsa nefundamentare a prețului ofertei..., fiind speculații formulate ulterior studierii dosarului la..... condițiile... care... a transmis autorității contractante răspunsul nr...._U_448_06/... și anexele aferente, care conțin explicit elementele de fundamentare a prețului, respectiv costuri cu materialele, manopera, utilajele, transportul, precum și ofertele de la furnizori, subcontractanți și subantreprenori.

XXI. La..... replică la concluziile scrise transmise de S.R.L. la data de..., SA a transmis notele scrise nr..., înregistrate la... cu nr..., prin care invocă... motivelor noi formulate de prin concluziile scrise, susține conformitatea propunerii sale tehnice, arată că propunerea financiară este fundamentată economic și că... există nicio interdicție de participare la proceduri de achiziții publice, precizând că certificatul... al Ofertanților și al... (.....) atestă expres faptul că... există... vigoare interdicții cu privire la încheierea de contracte.

XXII. La..., S.R.L. a transmis nota scrisă înregistrată la... cu nr..., prin care învederează că data-limită de..., invocat... mod public ca element de urgență... implementarea procedurilor de achiziție finanțate prin programul... for Europe (SAFE)... aplică procedurii ce face obiectul prezentei contestații și... consecință... poate constitui motiv pentru... regim accelerat a căii de atac formulate... detrimentul examinării pe fond, complete și riguroase, a tuturor criticilor invocate. Limita... reprezintă o regulă generală aplicabilă tuturor contractelor finanțate prin instrumentul SAFE, ci este expres reglementat ca o derogare cu caracter excepțional și temporar de la regula generală instituită de Regulamentul... /..., respectiv obligația de a desfășura achiziții publice... comun. Procedura contestată face parte dintr-un proiect unitar structurat ca achiziție publică... comun... înțelesul art. 2 alin. (1) pct. 3 din Regulamentul... /..., întrucât implică participarea României, alături de Ucraina și.... Solicită înlăturarea oricărui argument referitor la o presupusă urgență justificată de termenul de... și examinarea pe fond, completă, riguroasă și aprofundată a tuturor motivelor de critică invocate prin contestație.

XXIII. La..... replică la notele scrise depuse de... SpA - SpA - SpA, S.R.L. a transmis concluziile scrise

suplimentare înregistrate la... cu nr..., prin care solicită să... constate caracterul nefondat al apărărilor formulate de intervenientă și să... dispună respingerea lor, arătând că aspectele dezvoltate prin precedentele concluzii scrise... reprezintă motive noi de contestare, ci dezvoltarea criticilor deja formulate prin contestația introductivă, formulate ulterior accesului la documentele dosarului achiziției publice, că excepțiile tardivității și inadmisibilității invocate de intervenientă sunt neîntemeiate, precum și că autoritatea contractantă... a realizat o analiză efectivă a situației rezultate din decizia Autorità Garante della Concorrenza e del Mercato (AGCM) și din informațiile privind SpA/..... SpA, a sustenabilității prețului și a conformității ofertei intervenientei.

XXIV. La..., S.R.L. a transmis e-mailul înregistrat la... cu nr..., prin care a înaintat articolul de presă intitulat „Portița din regulamentul *SAFE* care salvează contractele nesemnate de România până la 30 mai:... cu Ucraina și...”.

XXV. Tot la..... replică la notele suplimentare depuse de S.A., S.R.L. a transmis concluziile scrise suplimentare înregistrate la... cu nr..... care afirmă că aspectele dezvoltate prin concluziile sale scrise anterioare... reprezintă motive noi de contestație, ci dezvoltări directe ale criticilor formulate prin contestație. Autoritatea contractantă s-a limitat la o simplă constatare formală a existenței unor răspunsuri la clarificări, fără a verifica caracterul ferm și necondiționat al costurilor invocate, coerența dintre justificările prezentate și prețul final ofertat, integrarea tuturor costurilor și riscurilor contractuale... preț și sustenabilitatea reală a costurilor salariale și materiale asumate.

XXVI. Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația din dosarul nr..., prin care ofertanții asociați... și... reclamă decizia autorității contractante... de... prin care oferta... lor a fost depunctată și declarată necâștigătoare, cu menținerea nelegală... competiție a... SA și a... SpA - SpA - SpA... cadrul procedurii de atribuire menționată... partea introductivă, învederând... motivare că nerespectarea dispozițiilor art. 134 alin. (7) lit. a) și a art. 1... din anexa la... nr... a condus la depunctarea eronată a ofertei, fiind ignorate informațiile din propunerea tehnică care susțin succesiunea corectă a sub-activităților. Totodată, autoritatea a nesocotit principiul tratamentului egal prin menținerea... competiție a... clasate pe primele două locuri, oferte care trebuiau respinse, pentru deficiențe majore, precum ofertarea de prețuri neobișnuit de scăzute, care... au fost justificate. Motivarea integrală a... regăsește... fișierul „[CN...../01136] Contestatie 2_semnat.pdf”, postat de autoritate... SEAP la..... cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr....

XXVII.... punctul său de vedere nr.... asupra..., înregistrat la... cu nr..., autoritatea contractantă susține... apărare:

Referitor la pct.I "ARGUMENTELE SINTETICE PENTRU..."

Cu privire la aceste susțineri..... observa că ele au un caracter strict afirmativ, general și neproban, nefiind susținute de elemente concrete rezultate din dosarul achiziției sau de probe directe care să demonstreze pretinsele erori de evaluare ori încălcări ale principiului tratamentului egal.

... ceea ce privește pretinsa încălcare a dispozițiilor art. 134 alin. (7) lit. a) și art. 1... din HG nr. 395/2016, simpla afirmație potrivit căreia ar fi existat „viciuri de formă ignorate” și „informații nevalorificate”... cadrul propunerii tehnice... este suficientă pentru a demonstra o evaluare eronată.... lipsa indicării precise a documentelor, a pasajelor relevante și a modului concret... care acestea ar fi fost interpretate greșit de comisia de evaluare, critica rămâne la nivel de apreciere subiectivă, fără suport probator.

De asemenea, afirmarea privind „depunctarea eronată” a ofertei... -... este însoțită de elemente obiective care să evidențieze o abatere de la metodologia de evaluare sau o aplicare nelegală a criteriilor stabilite... documentația de atribuire. Or... materia achizițiilor publice, evaluarea... realizează... baza unor criterii prestabilite, iar orice pretinsă eroare trebuie demonstrată punctual... doar afirmată.

... ceea ce privește critica referitoare la pretinsa încălcare a principiului tratamentului egal prin „menținerea... competiție” a... clasate pe primele două locuri, aceasta reprezintă o simplă concluzie subiectivă a contestatoarei... lipsa demonstrării existenței unor motive legale de excludere sau a unor neconformități reale care să impună respingerea... respective. Afirmațiile privind „prețuri neobișnuit de scăzute” și „lipsa justificării acestora”... sunt susținute printr-o analiză tehnică sau economică concretă, astfel cum ar... dispozițiile legale incidente privind ofertele aparent neobișnuit de scăzute.

... consecință, criticile formulate... sunt de natură să răstoarne legalitatea procesului de evaluare derulat de autoritatea contractantă și... pot conduce la concluzia încălcării principiului tratamentului egal sau a unei evaluări nelegale a....

Referitor la pct. II "SITUAȚIA DE FAPT"

Cu privire la criticile formulate..... observa că acestea sunt formulate într-o manieră generală, prezumtivă și nesusținută probator, fără indicarea unor elemente concrete, determinate din dosarul achiziției, care să poată fundamenta concluziile de nelegalitate invocate.

... ceea ce privește alegațiile potrivit căreia ofertele clasate pe primele două locuri ar prezenta „deficiențe semnificative” și ar fi trebuit excluse din procedură, aceasta reprezintă o afirmație generică, neînsoțită de identificarea punctuală a unor neconformități specifice, a unor încălcări ale cerințelor documentației de atribuire sau a unor erori concrete de evaluare.... lipsa unor asemenea elemente, critica rămâne la nivel de simplă afirmație, insuficientă pentru a răsturna legalitatea actelor autorității contractante.

Referitor la pretinsa încălcare a principiului tratamentului egal, prin susținerea unei evaluări „neunitare” și a unei pretinse favorizări a..., aceasta... bazează exclusiv pe o interpretare subiectivă a rezultatului procedurii, fără demonstrarea unor situații comparabile tratate diferit și fără indicarea unor abateri concrete de la criteriile de evaluare stabilite prin documentația de atribuire.

De asemenea, invocarea jurisprudenței... de Justiție a... este realizată la un nivel strict teoretic, fără corelare cu situația de fapt concretă din procedura analizată și fără a evidenția... ce mod ar fi fost încălcate... mod efectiv principiile tratamentului egal și transparenței.

Referitor la pct.III"INTERESUL... FORMULAREA..."

Cu privire la... contestatoarei referitoare la interesul procesual, arătăm că acestea sunt construite pe o succesiune de ipoteze condiționate, iar... pe demonstrarea efectivă a nelegalității actelor atacate. Potrivit art. 3 alin. (1) lit. f) din Legea nr. 101/2016, persoana care... consideră vătămată trebuie să justifice un interes... legătură cu procedura și un prejudiciu actual ori cel puțin riscul producerii unui asemenea prejudiciu. Or, simpla simulare a

unei repoziționări... clasament, dependentă de... tuturor criticilor privind propria ofertă și, suplimentar, de infirmarea admisibilității... clasate superior... este suficientă... sine pentru a transforma o nemulțumire față de rezultat într-un interes procesual dovedit.

Referitor la pct.IV"REFUZUL NELEGAL AL AUTORITĂȚII CONTRACTANTE DE A PERMITE ACCESUL LA DOCUMENTELE ȘI INFORMAȚII A....."

... ceea ce privește accesul la dosarul procedurii de atribuire menționate - respectiv procesele verbale de evaluare a propunerilor tehnice și financiare, inclusiv solicitările de clarificări adresate ofertanților, precum și analiza și evaluarea răspunsurilor formulate de aceștia - vă aducem la cunoștință că toți operatorii economici participanți la procedură, inclusiv... -..., au calificat drept confidențiale propunerile tehnice și financiare, precum și clarificările aferente acestora depuse pe parcursul derulării procedurii.

Referitor la accesul la dosarul procedurii, subliniem că regimul juridic aplicabil... consacră un drept absolut al ofertanților de a obține divulgarea integrală a tuturor informațiilor din ofertele... și din documentele de evaluare, indiferent de natura acestora. Dimpotrivă, art. 57 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 instituie obligația autorității contractante de a... dezvălui informațiile din propunerea tehnică, elementele din propunerea financiară și/sau fundamentările ori justificările de preț/cost indicate și dovedite de operatorii economici ca fiind confidențiale, întrucât acestea pot constitui date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale ori informații protejate de drepturi de proprietate intelectuală.... același sens, art. 57 alin. (4) din Legea nr. 98/2016 și art. 123 alin. (1) din H.G. nr. 395/2016 stabilesc obligația ofertantului de a întocmi oferta... conformitate cu documentația de atribuire și de a identifica... mod motivat, informațiile confidențiale.

De asemenea, art. 217 alin. (4)-(6) din Legea nr. 98/2016 prevede că, după finalizarea procedurii, dosarul achiziției dobândește caracter de document public, însă accesul poate fi limitat... măsura... care informațiile din propunerile tehnice, propunerile financiare și/sau fundamentările ori justificările de preț/cost au fost declarate și dovedite ca fiind confidențiale. Cu titlu de excepție, ulterior comunicării rezultatului procedurii, autoritatea contractantă are obligația de a permite accesul deplin la raportul procedurii, precum și la informațiile care... fac parte din propunerile tehnice, financiare sau din justificările de preț/cost, inclusiv la acele elemente din cadrul acestora care... au fost declarate și probate ca fiind confidențiale.

... plus, art.... alin. (1) și (3) din Legea nr. 101/2016 prevede că părțile au acces la documentele dosarului constituit la..., cu excepția celor declarate și dovedite ca fiind confidențiale, iar consultarea documentelor confidențiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al ofertanților... cauză. Totodată, art. 20 alin. (1) și (4) din aceeași lege consacră dreptul... de a solicita toate datele și documentele relevante pentru..., inclusiv din dosarul achiziției, ceea ce asigură un control efectiv al legalității evaluării chiar și... situațiile... care anumite informații... pot fi comunicate integral celorlalți participanți.

Această abordare este... concordantă și cu... de Justiție a.... Astfel... cauza C-54/21..., Curtea a reținut că nici divulgarea integrală a tuturor informațiilor furnizate de ofertanți, nici acceptarea automată a solicitărilor de... sunt conforme cu dreptul.... Autoritatea contractantă trebuie să realizeze o evaluare concretă a naturii informațiilor și... cazul... care refuză accesul integral, să asigure totuși accesul la conținutul esențial al acestora, astfel încât dreptul la o cale de atac efectivă să... fie golit de conținut.... aplicarea acestui standard, autoritatea contractantă a permis accesul la documentele care... intră... sfera informațiilor protejate, iar informațiile sensibile au fost tratate... conformitate cu regimul legal al confidențialității.

... consecință, simpla nemulțumire a contestatoarei cu privire la întinderea accesului acordat... poate fi transformată într-o prezumție de nelegalitate a procedurii. O asemenea interpretare ar ignora echilibrul stabilit de lege și de... între cerințele de transparență, concurență loială și protecția informațiilor sensibile aparținând operatorilor economici.

Referitor la pct.V"..... ÎNCĂLCAREA DISPOZIȚIILOR LEGALE PRIVIND VICIILE DE FORMĂ"

Comisia de evaluare a constatat că "... cadrul..., la... 120 a documentului *Propunere Tehnica_TR3_Part1.pdf*, la la Categoria de lucrări:... este corelata etapa de execuție cu stadiul fizic al acestora, spre exemplu Pasaj peste CF608 si... km...+..., este preavazută... data de..., așternerea stratului de protecție a hidroizolației din BA 8(3 cm), după așternerea... perioada..., a stratului de uzura și a stratului de legătură" și a solicitat prin adresa nr..... a formulat următoarele: "Având... vedere constatarea Comisiei de evaluare, a solicitat ofertantului să prezinte/ identifice... cadrul ofertei, modul prin care Ofertantul execută așternerea stratului de protecție a hidroizolației, după așternerea stratului de uzură și a stratului de legătură".

Ofertantul a răspuns... termenul solicitat prin adresa nr..... semnată cu semnătură electronică extinsă, astfel:

„Cu privire la solicitarea Dvs. va informam următoarele: Cauza situației semnalate - eroare materială privind predecesorul logic. După verificările efectuate asupra logicii de planificare din cadrul graficului Gantt, vă informăm că așternerea stratului de protecție a hidroizolației din BA 8 (3 cm) ID 798 - după așternere a stratului de uzura ID 8... și a stratului de legătură ID 799, este rezultatul unui viciu de forma / unei erori tehnice produse în programul soft de realizare a..., în momentul în care acesta a fost accesat, moment în care s-a sters link-ul (legătură) de plecare (celula) și s-a alterat definirea relațiilor de predecesor [...]”.

... urma răspunsului transmis de ofertant, Comisia de evaluare a reținut faptul că Ofertantul confirmă erorile identificate de către Comisia de evaluare, iar... acest sens a retransmis Graficul refăcut.

Totodată, menționează că logica generală a planificării este corectă, iar... cadrul graficului: Activitatea de așternere Strat din beton asfaltic pentru poduri BA8 (3cm) protecție hidroizolație... realizează după finalizarea hidroizolației și anterior Activității de așternere Strat din beton asfaltic legătură pentru poduri ATD16 (4cm), respectând fluxul procedural prevăzut... contract.

Astfel, duratele și dependențele critice dintre activitățile ulterioare... sunt afectate, iar logica generală a graficului de execuție rămâne validă și funcțională. Actualizarea formală a predecesorului....

Pentru a elimina orice potențială ambiguitate și pentru a reflecta corect relația de succesiune dintre activități și pentru a răspunde solicitării de clarificare, ofertantul a procedat la o revizuire completă a relațiilor de dependență din cadrul programului de execuție și a retransmis documente... care s-a îndreptat eroarea materială.

Comisia de evaluare apreciază că răspunsul are rolul de a confirma..., iar neconcordanța identificată... încadrează... categoria viciilor de formă, conform prevederilor art. 134 alin. (7) lit. a) din HG nr. 395/2016. Cu toate acestea, ținând cont de ofertanții care au depus... mod corect oferta tehnică și de faptul că revine fiecărui ofertant responsabilitatea de a-și întocmi și depune oferta... mod corespunzător... poate fi acordat punctajul maxim pentru factorul de evaluare „I. Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane... corelare cu specificul și complexitatea activităților”.

Limita dintre o simplă eroare de formă și o eroare care afectează fondul este, într-adevăr, una sensibilă.... situația de față, comisia de evaluare a reținut că neconcordanțele identificate... încadrează... categoria viciilor de formă și... afectează... mod esențial conținutul propunerii tehnice. Cu toate acestea, contrar susținerii potrivit căreia... ar fi posibilă depunerea, cadrul legal și documentația de atribuire permit evaluarea diferențiată a..., inclusiv prin acordarea unui punctaj proporțional cu nivelul de calitate și conformitate al acestora.

Astfel, deși oferta... a fost respinsă, întrucât abaterile... sunt de natură să îi afecteze admisibilitatea, comisia a procedat... mod justificat la depunerea acesteia, având... vedere că revine fiecărui ofertant obligația de a întocmi o ofertă completă și corectă, iar existența unor necorelări, chiar și de natura viciilor de formă, poate influența evaluarea pe factorii stabiliți.

... drept, potrivit art. 1... alin. (1) lit. f), g), i) și l) din H.G. nr. 395/2016, comisia de evaluare are atribuția de a verifica conformitatea propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini, de a evalua propunerile tehnice... conformitate cu criteriile de atribuire, de a elabora solicitările de clarificări necesare evaluării și de a aplica criteriul de atribuire și factorii de evaluare astfel cum au fost stabiliți... documentația de atribuire. De asemenea, art. 131 alin. (4) și (5) din H.G. nr. 395/2016... ca fiecare decizie a comisiei de evaluare să fie fundamentată prin identificarea elementelor concrete ale ofertei... raport cu cerințele documentelor achiziției, iar... cazul stabilirii ofertei pe bază de punctaj, această decizie... reflectă prin punctajul acordat fiecărei oferte.

... speță, comisia de evaluare a constatat necorelări... cadrul..., element esențial al factorului de evaluare „Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane... corelare cu specificul și complexitatea activităților”, și a solicitat clarificări tocmai... aplicarea art. 209 din Legea nr. 98/2016 și art. 134 alin. (1), (3) și (4) din H.G. nr. 395/2016. Răspunsul contestatoarei a confirmat existența erorii semnalate de comisie și a presupus retransmiterea graficului corectat.

Or, art. 134 alin. (6) din H.G. nr. 395/2016 stabilește regula potrivit căreia, dacă ofertantul modifică prin răspunsurile la clarificări conținutul propunerii tehnice sau financiare, oferta este inacceptabilă. Prin excepție, art. 134 alin. (7) lit. a) și art. 1... alin. (1)-(3) permit îndreptarea viciilor de formă, definite ca erori sau omisiuni a... corectare este susținută... mod neechivoc de sensul și conținutul altor informații existente inițial... ofertă și care... sunt susceptibile să producă un avantaj incorect... raport cu ceilalți participanți.

Comisia de evaluare... a calificat necorelarea ca fiind o modificare substanțială de natură să atragă respingerea ofertei, ci a încadrat-o... sfera viciilor de formă, menținând astfel oferta... categoria... admisibile. Însă împrejurarea că o eroare poate fi tratată ca viciu de formă și poate fi clarificată fără excludere... înseamnă... mod automat, că ofertantul este îndreptățit la punctajul maxim. Aplicarea factorului de evaluare... confundă cu simpla admisibilitate a ofertei.

Într-adevăr, art. 32 alin. (1) și (2) din H.G. nr. 395/2016 prevede că, atunci când criteriul utilizat este cel mai bun raport calitate-preț sau cel mai bun raport calitate-cost, stabilirea ofertei câștigătoare... realizează prin aplicarea unui sistem de factori de evaluare și a unui algoritm de calcul care trebuie să reflecte metodologia de punctare a avantajelor rezultate din propunerile tehnice și financiare. Așadar, existența unei necorelări... cadrul unui document esențial pentru factorul de evaluare poate justifica... mod legal, o apreciere diferențiată a calității și coerenței ofertei, fără a atrage automat neadmisibilitatea acesteia.

Pe acest plan, apărarea autorității contractante este și... consonanță cu... privind limitele clarificărilor. Din cauza C-131/16, Archus și Gama, rezultă că solicitările de clarificare... pot conduce la modificarea substanței ofertei, iar din cauza C-387/14, Esaprojekt, rezultă că mecanismul completării/clarificării... poate fi folosit pentru reconfigurarea ex post a elementelor esențiale ale ofertei sau pentru introducerea unor elemente care... reieșeau din documentele depuse inițial... speță, tocmai pentru a respecta aceste limite, comisia a tratat răspunsul contestatoarei ca pe o clarificare susceptibilă să mențină oferta admisibilă, dar... a fost obligată să considere că o ofertă care a necesitat asemenea clarificări trebuie punctată identic cu ofertele care au fost corelate și complete de la momentul depunerii lor.

Prin urmare, acordarea unui punctaj inferior maximului... reprezintă o sancțiune nelegală, ci expresia marjei de apreciere tehnico-juridice a comisiei, exercitată... cadrul și... limitele factorului de evaluare aplicabil.

Referitor la pct.VI"..."

Alegațiile privind pretinsa inadmisibilitate a... pot fi reținute... lipsa unor elemente concrete, determinate și verificabile, care să demonstreze neconformitatea sau inacceptabilitatea acestora... raport cu documentația de atribuire. Potrivit art. 133 alin. (1)-(3) din H.G. nr. 395/2016, comisia de evaluare are obligația de a analiza fiecare ofertă atât din punct de vedere tehnic, cât și financiar, propunerea tehnică trebuind să corespundă cerințelor minime,

iar propunerea financiară să fie corelată cu elementele propunerii tehnice și să... afle... ipoteza art. 210 din Legea nr. 98/2016.

... completare, art. 137 alin. (1) din H.G. nr. 395/2016 prevede că numai ofertele inacceptabile, neconforme sau neadecvate... resping, iar alin. (3) lit. a), d) și g) reglementează expres cazurile... care o ofertă poate fi considerată neconformă, inclusiv atunci când...tisface cerințele caietului de sarcini... este corelată tehnico-financiar sau conține un preț/cost neobișnuit de scăzut care... permite executarea contractului... parametrii solicitați.

... cauza de față, comisia de evaluare a analizat ofertele.... și ale... S.P.A. - S.P.A. - S.P.A.... baza documentelor depuse, a clarificărilor solicitate și a criteriului de atribuire stabilit, fără a rezulta din actele dosarului motive legale de respingere. Simpla invocare de către contestatoare a unor „deficiențe” generale, fără identificarea concretă a unor abateri esențiale dovedite... poate răsturna prezumția de legalitate a evaluării.

De asemenea... invocată confirmă necesitatea respectării riguroase a documentației de atribuire, însă... exclude posibilitatea clarificării unor aspecte sau a încadrării anumitor abateri... categoria viciilor de formă, atunci când acestea... afectează substanța... și... conduc la denaturarea concurenței.

... măsura... care eventualele neconcordanțe ale altor ofertanți au existat, acestea au fost analizate... mod similar, prin raportare la natura și impactul lor, fără a... crea avantaje nejustificate sau tratamente preferențiale.

Prin urmare... poate reține că autoritatea contractantă ar fi încălcat propriile reguli sau principiul tratamentului egal, evaluarea fiind realizată... mod consecvent și nediscriminatoriu pentru toți participanții la procedură. Eventualele aprecieri generale privind... pot substitui o demonstrație concretă și fundamentată a unor încălcări reale ale cerințelor de calificare sau conformitate.

1. Ofertarea unui preț neobișnuit de scăzut care... a fost justificat corespunzător

Comisia de evaluare a constatat existența unor prețuri aparent neobișnuit de scăzute și a solicitat clarificări privind fundamentarea acestora... temeiul art. 136 alin. (1), (2) și (4) din HG nr. 395/2016, coroborat cu art. 210 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, pentru mai mulți operatori economici, inclusiv contestatorul. Totodată, comisia de evaluare a procedat la efectuarea de corecții aritmetice... baza propriilor verificări și calcule, pentru fiecare capitol și subcapitol... parte, aplicabile mai multor ofertanți, inclusiv contestatorului.

Analiza... s-a limitat la un control formal, ci a vizat elemente concrete privind organizarea execuției, resursele utilizate și corelarea prețului cu soluția tehnică.... aceste condiții, simpla opinie contrară a contestatoarei, nesuținută prin probe tehnice și economice directe... este aptă să demonstreze că justificările primite ar fi fost insuficiente... sensul legii.

... acest context, simpla reiterare a unor ipoteze privind pretinse lipsuri din justificările de preț sau invocarea unor eventuale costuri generale, fără indicarea unor neconformități specifice și dovedite... este suficientă pentru a răsturna concluziile comisiei de evaluare. Legislația... existența unor documente exhaustive pentru fiecare element de cost, ci verificarea caracterului realist și sustenabil al ofertei... ansamblu.

De asemenea, împrejurarea că prețurile ofertate... situează sub un anumit prag procentual... conduce automat la concluzia de neconformitate, atâta timp cât operatorii economici au demonstrat capacitatea de a executa contractul... condițiile impuse. Prezumția de ofertă neobișnuit de scăzută este răsturnată prin justificări acceptate de comisia de evaluare... urma unei analize tehnico-financiare complete.

... ceea ce privește criticile referitoare la materiale sustenabile, lucrări de infrastructură sau soluții tehnice complexe, acestea țin de modul de organizare a execuției și de strategiile comerciale ale fiecărui ofertant, neputând conduce... absența unor dovezi concrete de

nerespectare a cerințelor din caietul de sarcini, la concluzia că ofertele ar fi inadmisibile sau neconforme.

... consecință... poate susține că autoritatea contractantă ar fi omis îndeplinirea obligațiilor legale privind verificarea... cu preț aparent neobișnuit de scăzut sau că ar fi încălcat principiile tratamentului egal și transparenței. Evaluarea a fost realizată... mod uniform, fundamentat și proporțional, cu respectarea dispozițiilor legale aplicabile.

2. **Necesitatea excluderii...**

Referitor la alegațiile:

"... face vinovat de omisiunea declarării încălcării obligațiilor aferente unor contracte de achiziție publică derulate... România, fiind astfel incident motivul de excludere autonom prevăzut de art.... alin. (1) lit. h) din legea achizițiilor publice"

"Din informațiile publice disponibile... presa de profil... domeniullor, precum articolul publicat pe... de internet a ziarului..., <https://www.agendaconstructiilor.ro/stiri/infrastructura/guvernul-aplica-penalitati-constructorilor-pentru-intarzieri-si-lucrari-cu-deficiente>, rezultă că... a încălcat obligațiile contractuale privind respectarea duratei de execuție a lucrărilor care fac obiectul contractului de Proiectare și Execuție a lucrărilor aferente obiectivului de... "Electrificarea și reabilitarea liniei de cale ferată... - Oradea -...", Lot 3 Poieni - Aleșd.

Din informațiile publicate... presă rezultă că... (LIDER) - GÜLERMAK AĞIR SANAYİ İNŞAAT VE TAAHHÜT AŞ -... İNŞAAT AŞ a realizat un procent de 18% din lucrări",

aceasta... poate fi reținută pe baza unor informații de presă sau a unor aprecieri exterioare dosarului, necoroborate cu documente oficiale și verificări procedurale relevante. Art.... alin. (1) lit. c), g), h) și i) reglementează cazuri distincte de excludere, privind abaterea profesională gravă, încălcarea gravă sau repetată a obligațiilor contractuale anterioare, declarațiile false ori omisiunea prezentării informațiilor și furnizarea de informații eronate apte să influențeze semnificativ deciziile autorității contractante. Totodată, art.... alin. (3) precizează că abaterea profesională gravă poate fi demonstrată prin orice mijloc de probă adecvat, cum ar fi o decizie a unei instanțe sau a unei autorități administrative, iar art. 171 reglementează mecanismul măsurilor de autocorectare.

... plus, art....6 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 conferă autorității contractante dreptul de a solicita... orice moment pe durata procedurii, toate sau o parte dintre documentele justificative ca dovadă a informațiilor din DUAЕ, dacă acest lucru este necesar pentru buna desfășurare a procedurii, iar art. 169 stabilește expres că operatorul economic poate fi exclus... orice moment al procedurii dacă autoritatea ia cunoștință de existența unei situații de excludere.

Prin urmare, cadrul legal... a împiedicat... niciun fel verificarea informațiilor declarate de ofertanți. Dimpotrivă, el a permis și a fundamentat această verificare. Însă din verificările efectuate... procedură... au rezultat elemente suficiente pentru a justifica aplicarea unui motiv de excludere... privința.... sau a... S.P.A. - S.P.A. - S.P.A.

Mai mult... invocată chiar de contestatoare... conduce la concluzia automată a excluderii.... cauza C-387/14, Esaprojekt, Curtea a arătat că excluderea pentru declarații false poate interveni atunci când informațiile inexacte sau omise sunt de natură să influențeze rezultatul procedurii, fără a fi necesară dovada unei intenții directe, fiind suficient și un anumit grad de neglijență. Dar tocmai de aici rezultă că este necesară demonstrarea caracterului relevant și apt să influențeze procedura al informației pretins false sau omise. Or... prezenta speță, contestatoarea... furnizează o asemenea demonstrație... raport cu documentele efectiv analizate... procedură, ci formulează concluzii pe baza unor surse externe și a unor interpretări proprii.

... ceea ce privește ofertantul clasat pe locul al doilea, Asociere:... (Leader), S.P.A., S.P.A., din analiza DUAЕ a rezultat că situațiile declarate au fost explicate și însoțite de elemente privind măsurile de autocorectare și de clarificări privind evoluția juridică a respectivelor incidente. Comisia de evaluare a avut... vedere aceste informații... ansamblul

lor, fără a constata existența unor elemente care să justifice concluzia că ar fi fost omise cu rea-credință sau că ar exista motive de excludere incidente și nedepășite prin măsuri de remediere.

De asemenea, aspectele referitoare la o pretinsă neconcordanță... evaluarea datelor privind evenimente anterioare sau calificarea juridică a unor situații... pot conduce... sine, la concluzia unei evaluări necorespunzătoare, atât timp cât comisia de evaluare a analizat documentele relevante și a fundamentat decizia pe informațiile... prezentate de ofertant și verificate... cadrul procedurii.

... consecință... poate reține că ar fi fost incident un motiv obligatoriu de excludere... privința ofertanților menționați și nici că autoritatea contractantă ar fi încălcat principiile aplicabile achizițiilor publice, evaluarea fiind realizată pe baza documentelor depuse, a clarificărilor solicitate și a verificărilor efectuate... cadrul legal incident.

... raport cu toate argumentele prezentate vă rugăm să constatați faptul că documentele emise de autoritatea contractantă... cadrul procedurii de atribuire sunt elaborate... conformitate cu prevederile legale respectând principiile ce guvernează achizițiile publice.

... sprijinul acțiunii sale, contestatoarea... indică elemente concrete care să conducă la concluzia încălcării legislației aplicabile... domeniul achizițiilor publice. Simplele interpretări subiective ale contestatoarei, fără argumente temeinice și fără probe... pot constitui motive de neconformitate și nelegalitate a cerințelor formulate de autoritatea contractantă... procedura de atribuire.

Invocăm, ca repere de interpretare conforme dreptului..... de Justiție a..... special cauza C-54/21..., referitoare la..., transparență și dreptul la o cale de atac efectivă, precum și cauzele C-387/14, Esaprojekt, și C-131/16, Archus și Gama, referitoare la limitele clarificărilor/completărilor și la consecințele declarațiilor false sau inexacte... materia achizițiilor publice.

Concluzii:

... lumina celor de mai sus, vă... respingerea... ca fiind nefondată/neîntemeiată.

XXVIII. Prin cererea de intervenție voluntară nr..., înregistrată la... cu nr..., S.A., prin, solicită respingerea..., ca inadmisibilă... ceea ce privește capătul de cerere nr... (anularea refuzului autorității contractante de a permite accesul la procesele-verbale de evaluare și la ofertele..., recunoașterea dreptului de acces la documentele neconfidențiale și repunerea... termenul de formulare a...), iar pe fond respingerea..., ca neîntemeiată, accesul la dosarul aflat pe rolul Consiliului pentru studiu și copiere, precum și plata cheltuielilor de „judecată”, susținând că, Consiliul... are competențe... a verifica legalitatea/nelegalitatea modului... care autoritatea a permis accesul la documentele dosarului achiziției publice, că termenul de contestație este de decădere și... există vreo cauză de întrerupere/suspendare și nici vreo cale de repunere... termen, că a fost justificată confidențialitatea, că a procedat corect comisia prin depunerea ofertei contestatoarelor, întrucât... demonstrează o foarte bună înțelegere a activităților și că respectivele contestatoare... identifică și... probează nicio neregulă... justificarea prețului, criticile fiind bazate exclusiv pe bănuieli, supoziții și propriile aprecieri, prețul ofertat fiind deplin sustenabil și justificat.

XXIX. La..., ca urmare a solicitării... și... de a studia dosarul cauzei... SpA - SpA - SpA a transmis opoziția fermă nr..., înregistrată la... cu nr..., prin care... opune ferm consultării documentelor declarate și marcate ca fiind confidențiale de către asocieri... cadrul procedurii și solicită Consiliului să respingă cererea de acces... ceea ce privește informațiile confidențiale, precum și să asigure protecția și păstrarea confidențialității tuturor documentelor depuse și a informațiilor furnizate.

XXX. Prin cererea de intervenție voluntară accesorie nr..., înregistrată la... cu nr..... SpA - SpA - SpA solicită... principal, respingerea... din dosarul nr..., pentru nerespectarea art. 611 din Legea nr. 101/2016 și anularea ei ca nemotivată, atât... drept, cât și... fapt.... secundar, solicită respingerea... ca neîntemeiată și nefondată, respingerea ca inadmisibilă și tardivă a eventualelor noi motive de contestare, menținerea raportului procedurii și a actelor subsecvente... ceea ce privește admisibilitatea și punctarea ofertei... .., precum și accesul la dosarul cauzei. Susține că nici această contestație... este motivată... drept și... fapt și nici susținută de probe, criticile fiind speculații, formulate fără a avea acces la oferta..., care a fost corect evaluată, punctată și declarată admisibilă.

XXXI. La..., ca urmare a studierii documentelor neconfidențiale ale dosarului cauzei, SA a transmis notele scrise nr..., înregistrate la Consiliul cu nr..., prin care detaliază tehnic și economic apărările din cererea de intervenție, cu exemple concrete privind erorile ofertei contestatoarelor și justificarea prețului.

XXXII. La..... replică la punctul de vedere al autorității contractante și la cererile de intervenție... și... au transmis concluziile scrise înregistrate la... cu nr..., prin care invocă excepția lipsei capacității procesuale de folosință a... SpA - SpA - SpA, solicită respingerea, ca nefondată, a excepției inadmisibilității..., prin raportare la constituirea cauțiunii... termenul legal, și a excepției privind pretinsa nemotivare a..., și să... dispună măsurile de remediere constând... anularea actelor nelegale contestate și obligarea autorității la reevaluarea..., cu respectarea dispozițiilor legale și a regulilor din documentația de atribuire.

XXXIII. La..... replică la concluziile scrise formulate de... și..., SA a transmis notele scrise nr..., înregistrate la Consiliul cu nr..., prin care susține că depunerea ofertei contestatoarelor a fost legală și temeinică, întrucât propunerea tehnică prezenta erori tehnice substanțiale, deficiențe evidente identificate de comisie și necorelări... graficul Gantt, invocă... motivelor noi formulate prin concluzii scrise... raport cu dispozițiile art. 21 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, apreciind că lipsesc interesul și folosul practic al

contestatoarelor... criticarea depunctării ofertei sale și susține că prețul ofertat a fost pe deplin demonstrat și fundamentat prin resursele, tehnologiile și organizarea de șantier propuse.

XXXIV. La..... replică la concluziile scrise depuse de... și..., înregistrate la... cu nr..... SpA - SpA - SpA a transmis notele scrise nr..., înregistrate la... cu nr..., prin care solicită respingerea excepțiilor privind lipsa capacității procesuale de folosință și lipsa capacității procesuale de exercițiu, respingerea criticilor formulate prin concluziile scrise ca inadmisibile și tardive, precum și... cererii sale de intervenție accesorie, susținând netemeinicia criticilor privind oferta... ..

XXXV. Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația care a generat dosarul nr..., prin care... și... reclamă decizia autorității contractante... de..., de desemnare ca admisibile a... depuse de SA și... SpA - SpA - SpA și de declarare câștigătoare a ofertei S.A., afirmând... motivare că autoritatea a favorizat ofertanții clasați pe primele două locuri, prin acceptarea unor răspunsuri neconcludente sau care au modificat ofertele inițiale. evidențiază distinct... graficul Gantt activitatea de încercare pe piloți de probă... respectă nivelul de detaliere de maximum 30 de zile... prezintă analiza traseelor sursă-șantier și își modifică propunerea financiară privind furnizarea grinzilor, iar... identifică distinct activitatea de încercare pe piloți de probă... graficul Gantt, își completează nepermis oferta prin depunerea calculului cantităților de materiale sustenabile și... prezintă documente sau informații aferente cap. X din formularul 4 privind demonstrarea conformității propunerii tehnice. Motivarea integrală a... regăsește... fișierul „[CN..... /...] Contestatie_semnat.pdf”, postat de autoritate... SEAP la..... cadrul documentelor asociate *anunțului de participare nr.....*

XXXVI.... punctul său de vedere nr.... asupra... ultime, înregistrat la... cu nr..., autoritatea contractantă susține... apărare:

Cu titlu metodologic..... sublinia că simpla formulare a unor solicitări de clarificări... cursul evaluării... echivalează, prin ea însăși, cu permiterea modificării ofertei. Distincția relevantă din punct de vedere juridic este aceea dintre, pe de o parte, explicarea, confirmarea, corelarea sau identificarea unor elemente deja existente... oferta inițială și, pe de altă parte, introducerea ulterioară a unui element esențial nou, absent la data depunerii ofertei. Numai... această din urmă ipoteză s-ar putea discuta despre o modificare nepermisă a propunerii tehnice sau financiare.... prezenta cauză, criticile contestatoarei ignoră constant această distincție și califică... mod artificial drept „modificare” simple răspunsuri explicative care... au depășit conținutul... inițiale.

Cu privire la cererea contestatoarei de a i... permite completarea ulterioară a criticilor și la pretinsa necesitate a unei „repuneri... termen”

Așa cum vom demonstra... cele ce urmează, acest capăt de cerere... beneficiază de suport legal, neputând fi primită... absența unui fundament normativ clar.

Art. 8 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016 stabilește termenul de 10 zile pentru formularea... procedurile peste pragurile valorice..., termen care curge de la luarea la cunoștință a actului considerat nelegal. Art. 16 alin. (1) din aceeași lege prevede, sub sancțiunea respingerii ca tardivă, obligația de a transmite contestația atât Consiliului, cât și autorității contractante... interiorul termenului legal. Iar art. 21, alin. (3) interzice expres motive noi după expirarea termenului legal.

Dreptul la note scrise după studierea dosarului este limitat strict la argumentarea criticilor deja existente... contestația inițială.... este constantă... a statua că notele scrise... pot constitui un mijloc pentru introducerea unor motive noi de nelegalitate, deoarece acest fapt ar încălca dreptul la apărare al celorlalți participanți, care... ar mai beneficia de un termen legal pentru a răspunde unor acuzații noi.

... consecință, contestatoarea... poate transforma disciplina termenului de contestare într-un termen flexibil, dependent de momentul la care ar dori să își completeze contestația.... materia achizițiilor publice, legea... consacră o contestație „prealabilă”, întemeiată pe supoziții, care urmează a fi susținută ulterior cu argumente noi.

Solicitarea contestatoarei contravine practicii constante a... (... acest sens este elocventa **Decizia nr. 2162/C2/...**), care reține că notele scrise depuse ulterior studierii dosarului... pot tinde la o modificare a cauzei... prin introducerea de noi motive de nelegalitate. Procedura achizițiilor publice este guvernată de termene de decădere stricte, iar dreptul de a dezvolta critici ulterior este limitat strict la argumentarea motivelor de fapt deja invocate... termenul legal.... caz contrar, am asista la o eludare a legii, transformând accesul la documente într-o etapă de cercetare a unor eventuale culpe, fapt ce excedează cadrului procesual stabilit prin actul de sesizare.

... completarea susținerilor preliminare privind imposibilitatea contestatoarei de a-și completa ulterior criticile..... observa și raportarea prezentului demers la propria conduită procesuală a contestatoarei... cadrul primei contestații și la cadrul procesual deja deschis prin aceasta.

Astfel, din conținutul primei contestații, astfel cum rezultă și din punctul de vedere formulat de autoritatea contractantă... dosarul anterior, contestatoarea a criticat rezultatul procedurii comunicat prin adresa nr....., a solicitat acces la documentele dosarului achiziției și a formulat inclusiv pretenția unei preținse „repuneri... termen” prin raportare la data la care ar fi urmat să ia cunoștință de documentele considerate neconfidențiale. Or, tocmai această construcție confirmă că actul vătămător invocat de contestatoare era deja cunoscut și contestat, iar prezenta contestație... privește un act nou, distinct, ulterior, ci reprezintă o încercare de fragmentare a acelorași critici împotriva aceluiași rezultat al procedurii, prin valorificarea ulterioară a unor motive suplimentare desprinse din studierea dosarului.

O asemenea modalitate de exercitare a căii de atac... poate fi primită. Legea nr. 101/2016 instituie termene de decădere ferme și... permite ca partea să formuleze o primă contestație cu caracter general, urmând ca ulterior, după studierea dosarului, să promoveze o nouă contestație întemeiată pe motive suplimentare privitoare la același act al autorității contractante.... caz contrar, termenul legal de contestare ar fi lipsit de efect util, iar disciplina procesuală specifică achizițiilor publice ar deveni pur formală.

Mai mult, chiar propria motivare a contestatoarei din prezenta contestație relevă că preținsele nereguli decurg din analiza proceselor-verbale și a grilelor de evaluare aferente aceluiași rezultat al procedurii, iar... din emiterea unor acte administrative noi. Prin urmare... ne aflăm... prezența unei noi vătămări autonome, ci exclusiv a unei dezvoltări tardive a unor motive care... măsura... care contestatoarea înțelegea să le valorifice, trebuiau subsumate cadrului procesual inițial și formulate... termenul legal.

... mod corelativ, argumentele deja expuse de autoritatea contractantă... primul punct de vedere își păstrează pe deplin valabilitatea și... prezenta cauză: dreptul la apărare și accesul la dosar... pot fi transformate într-un mecanism de prelungire a termenului legal și nici într-un instrument de reformulare succesivă a..., prin adăugarea de motive noi după expirarea termenului prevăzut de lege. Notele scrise ori demersurile ulterioare studierii dosarului pot cel

mult dezvoltă criticile deja formulate... termen... însă să genereze o nouă contestație întemeiată pe motive distincte privind același rezultat al procedurii.

Din această perspectivă, Consiliul este chemat mai întâi să observe că prezenta contestație este construită pe o premisă juridică inadmisibilă, respectiv aceea că, după formularea primei contestații împotriva rezultatului procedurii și după deschiderea cadrului procesual aferent acesteia, contestatoarea ar putea reveni cu un nou set de critici autonome, formulate separat, referitoare la același raport al procedurii și la aceleași decizii de admitere a.... O asemenea practică ar prejudicia... doar stabilitatea și celeritatea procedurii de atribuire, ci și dreptul la apărare al celorlalți participanți, chemați să răspundă succesiv unor acuzații noi, formulate etapizat... afara termenului legal.

... consecință, anterior oricărei analize pe fond, autoritatea contractantă solicită Consiliului să constate că actualele critici reprezintă... realitate, motive noi subsumate aceluiași rezultat procedural deja contestat, formulate cu încălcarea termenului legal și a limitelor procesuale stabilite de Legea nr. 101/2016, motiv pentru care ele... pot fi primite.

Pentru toate aceste motive, argumentele dezvoltate de autoritatea contractantă... punctul de vedere formulat... dosarul anterior își păstrează pe deplin valabilitatea și... prezenta cauză, urmând a fi avute... vedere... mod corespunzător și... analiza pe fond a criticilor reluate ori reformulate de contestatoare.

Ref. la cap.I. SINTEZA MOTIVELOR DE NELEGALITATE... DE EVALUARE

... contestatoarei sunt neîntemeiate și... bazează pe o interpretare eronată atât a dispozițiilor legale incidente, cât și a jurisprudenței... invocate.

1. Cu privire la pretinsa ignorare de către a caracterului obligatoriu al documentației de atribuire

Autoritatea contractantă a respectat... integralitate prevederile documentației de atribuire, precum și principiile consacrate de Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice.

... cadrul evaluării..., comisia de evaluare a verificat conformitatea fiecărei oferte prin raportare la cerințele expres prevăzute... documentația de atribuire... exercitarea atribuțiilor prevăzute de art. 133 din HG nr. 395/2016.

Contrar susținerilor contestatoarei, solicitările de clarificări formulate... cadrul procedurii... reprezintă o derogare de la cerințele documentației de atribuire și nici o ignorare a caracterului obligatoriu al acesteia, ci expresia aplicării mecanismelor legale prevăzute de legislația achizițiilor publice pentru verificarea și confirmarea informațiilor deja existente... cadrul... depuse.

... invocată de contestatoare... interzice solicitarea de clarificări, ci consacră obligația autorității contractante de a aplica... mod uniform și transparent regulile procedurii, obligație respectată... totalitate... prezenta procedură de atribuire.

2. Cu privire la pretinsa încălcare a principiului tratamentului egal prin acceptarea unor răspunsuri neconcludente

Afirmațiile contestatoarei sunt pur declarative și... identifică... concret existența unui tratament diferențiat aplicat ofertanților. Toate solicitările de clarificări au fost formulate... mod obiectiv, transparent și nediscriminatoriu... limitele permise de dispozițiile art. 134 din HG nr. 395/2016, exclusiv... scopul clarificării sau confirmării unor aspecte ale... depuse.

Răspunsurile transmise de ofertanți au fost analizate de comisia de evaluare prin raportare la documentele existente... ofertă și la cerințele documentației de atribuire, fără a fi acceptate completări ori modificări care să conducă la alterarea substanței....

Contestatoarea confundă... mod nejustificat dreptul autorității contractante de a solicita clarificări cu pretinsa acceptare a unor răspunsuri „neconcludente”, fără a demonstra... concret existența vreunui avantaj competitiv acordat unui anumit ofertant. Or, simplul fapt că autoritatea contractantă a uzat de prerogativa legală de a solicita clarificări... poate constitui, prin el însuși, o încălcare a principiului tratamentului egal.

3. Cu privire la pretinsa încălcare a jurisprudenței... referitoare la modificarea... după termenul-limită de depunere

Autoritatea contractantă respinge... mod categoric susținerea potrivit căreia prin clarificările solicitate s-ar fi permis modificarea... ulterior termenului-limită de depunere. Clarificările solicitate și răspunsurile primite... au avut ca efect modificarea propunerilor tehnice sau financiare, introducerea unor elemente noi inexistente... oferta inițială, schimbarea substanței...u alterarea clasamentului prin acordarea unui avantaj competitiv nelegal. Acestea au vizat exclusiv explicarea, detalierea sau confirmarea unor informații și documente deja existente... cadrul... depuse inițial.

... acord cu..., inclusiv Cauza C-131/16, autoritatea contractantă poate solicita clarificări atunci când acestea... conduc la depunerea unei noi oferte și... afectează principiile transparenței și tratamentului egal.

Or... prezenta procedură, comisia de evaluare a acționat strict... limitele permise de legislația și... aplicabile, fără a permite remedierea unor neconformități esențiale și fără a accepta modificări ale conținutului....

Referitor la cap.II....

... contestatoarei sunt neîntemeiate și rezultă dintr-o interpretare excesiv formalistă a instituției clarificărilor.

Autoritatea contractantă a respectat pe deplin principiile tratamentului egal, transparenței și proporționalității, precum și dispozițiile Legii nr. 98/... și ale HG nr. 395/2016.

Solicitările de clarificări adresate ofertanților... au avut ca efect modificarea... și nici depunerea unor noi propuneri tehnice sau financiare, ci exclusiv explicarea, detalierea și confirmarea unor informații deja existente... cadrul... depuse inițial.

Contrar afirmațiilor contestatoarei, clarificările solicitate... au vizat elemente esențiale care să conducă la alterarea conținutului ofertei, ci aspecte susceptibile de interpretare sau insuficient detaliate... scopul verificării conformității... cu cerințele documentației de atribuire.

... invocată de contestatoare confirmă inclusiv dreptul și obligația autorității contractante de a solicita clarificări atunci când acestea au rolul de a explica ori confirma informații deja existente... ofertă, cu condiția să... conducă la prezentarea unei noi oferte sau la acordarea unui avantaj competitiv nejustificat.

Or... prezenta procedură:

- ... au fost acceptate modificări ale propunerilor tehnice sau financiare;
- ... au fost introduse elemente noi care să schimbe substanța...;
- toți ofertanții au fost supuși aceluiași standard de evaluare;
- solicitările de clarificări au fost formulate... mod nediscriminatoriu... limitele permise de art.... din HG nr. 395/2016.

Contestatoarea confundă... mod artificial noțiunea de „clarificare” cu cea de „modificare a ofertei”, deși, potrivit practicii constante a... și a instanțelor, sunt admisibile clarificările care explică ori confirmă elemente deja asumate prin ofertă și care... afectează clasamentul sau avantajul competitiv al ofertanților.

... consecință, evaluarea... a fost realizată cu respectarea dispozițiilor legale incidente, iar criticile formulate reprezintă simple aprecieri subiective ale contestatoarei, fără suport factual și juridic suficient

1. ...

a) Nerespectare cerinței de evidențiere... a activității de încercare pe piloți de probă pentru lucrările de artă care au fundații indirecte

Critica formulată de contestatoare este neîntemeiată, întrucât pornește de la premisa eronată că documentația de atribuire ar fi impus... mod expres, evidențierea distinctă, individualizată și separată, cu denumire autonomă și durată proprie, a activității de încercare pe piloți de probă pentru fiecare lucrare de artă cu fundații indirecte. O asemenea cerință... rezultă însă din documentația de atribuire... modul absolut susținut de contestatoare.

Activitatea de încercări pe piloți este o activitate obligatorie și este parte integrantă a activității de proiectare și conform Sub-sectiunea....9 Cerințe de verificare din... - Pentru fundațiile indirecte pe piloți... vor realiza încercări pe piloți de probă, conform prevederilor Normativului

privind proiectarea geotehnică a fundațiilor pe piloți, indicativ NP... și Raportul de încercare vor fi supuse analizei și aprobării Supervizorului,

și,

în conformitate cu prevederile Formularului 4 -... din... pentru conformitatea..., ofertantii trebuie să prezinte în cadrul... și următoarele elemente:

I. PREZENTAREA PROGRAMUL DE LUCRARI intitulat și Graficul de... ce va fi realizat utilizându-... analiza drumului critic și care va cuprinde minim următoarele informații:

1. Reprezentarea grafică și descrierea punctelor de referință, astfel cum au fost acestea definite în... precum și modalitatea de îndeplinire a acestora;

2. Reprezentarea grafică a principalelor faze ce alcatuiesc executarea contractului (proiectare, avizare, autorizare, executare, inspecțiile, testarea, recepția la terminarea lucrărilor, garanția lucrărilor, recepția finală, etc);

3. Reprezentarea grafică și descrierea activităților aferente etapei de proiectare în ceea ce privește investigațiile de teren, etapele intermediare de proiectare (elaborarea și aprobarea Proiectului pentru autorizarea lucrărilor de construire - PAC; elaborarea și aprobarea Proiectului Tehnic de Executie, inclusiv a Detaliilor de executie), verificarea documentațiilor aferente proiectului (a Proiectului pentru autorizarea lucrărilor de construire - PAC și a Proiectului tehnic de executie, inclusiv a detaliilor de executie), aprobarea și/sau transmiterea spre aprobare a documentațiilor aferente proiectului;

4. Reprezentarea grafică și descrierea activităților privind activitatea de arheologie;

5. Reprezentarea grafică și descrierea activităților privind identificarea utilitatilor;

6. Reprezentarea grafică și descrierea activităților privind amenajările pentru protecția mediului și aducerea la starea inițială;

7. Reprezentarea grafică și descrierea activităților privind elaborarea documentațiilor pentru obținerea de avize/ acorduri/ autorizații, inclusiv reprezentarea grafică a momentului în care... obține Autorizația de Construire precum și descrierea pașilor necesari în vederea obținerii acestora;

8. Descrierea succintă a activităților aferente activităților aferente etapei de proiectare în ceea ce privește partea de servicii realizate de Subcontractanți, dacă este cazul, în corelare cu Acordurile de Subcontractare și, după caz, cu Anexa nr.... la....

9. Reprezentarea grafică și descrierea activităților aferente etapei de executie a lucrărilor în ceea ce privește obiectele de construcții din care sunt alcatuite Lucrările (drum, lucrări de artă, noduri, parcuri, etc);

10. Reprezentarea grafică și descrierea activităților aferente etapei de executie a lucrărilor în ceea ce privește categoriile de lucrări care alcatuiesc Lucrările (terasamente, mixturi asfaltice, scurgerea și evacuarea apelor, consolidări, hidrotehnice, siguranța circulației, intersecțiile denivelate și restabiliri legături..., iluminat, ITS, utilități, etc);

11. Reprezentarea grafică și specificarea punctelor/ pozițiilor kilometrice de unde Ofertantul va începe efectiv executia lucrării.

12. Descrierea succintă a activităților aferente etapei de executie a lucrărilor în ceea ce privește partea/partile din Lucrări realizate de Subcontractanți, dacă este cazul, în corelare cu Acordurile de Subcontractare și, după caz, cu Anexa nr.... la...."

... procesul de evaluare, comisia a verificat dacă activitățile necesare executării contractului sunt avute... vedere... economia programului de lucrări și dacă acestea pot fi identificate... logica ofertei tehnice.... acest cadru, ofertantul a arătat că încercările pe piloți de probă sunt subsumate activităților generale de inspecții și testare prevăzute... programul de lucrări, respectiv... pozițiile T476 - Inspecții și T477 - Testarea... perioada de execuție. Prin urmare, răspunsul la clarificări... a introdus o activitate nouă... ofertă și... a modificat programul de lucrări, ci a explicat modul de reflectare... structura deja depusă, a unei activități tehnice integrate... categoria operațiunilor de testare și control.

Contestatoarea confundă lipsa unei etichetări distincte... grafic cu inexistența activității... ofertă. Or, cele două aspecte... suprapun.... cazul programelor de lucrări aferente fazei de ofertare pentru proiecte complexe de infrastructură, anumite activități recurente sau integrate... procesele generale de verificare și control pot fi prezentate... categorii funcționale, fără ca această modalitate de redare să conducă, prin ea însăși, la concluzia neconformității ofertei.

... aceste condiții, comisia de evaluare a apreciat... mod legal că răspunsul furnizat are caracter explicativ, iar... novator, și că... sunt incidente dispozițiile referitoare la modificarea nepermisă a conținutului ofertei. De asemenea, contestatoarea... demonstrează... concret că modalitatea de planificare propusă de ofertant ar conduce la imposibilitatea executării contractului, la afectarea duratei asumate sau la neîndeplinirea obligațiilor tehnice și contractuale.

... ceea ce privește susținerea potrivit căreia activitatea ar fi trebuit să fie reflectată distinct ca activitate „milestone” sau activitate predecesoare, aceasta reprezintă o apreciere subiectivă a contestatoarei asupra modului de detaliere a programului de lucrări și... rezultă dintr-o cerință expresă și imperativă a documentației de atribuire.

Totodată, autoritatea contractantă apreciază că răspunsul la clarificări a fost concludent... sensul art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016, întrucât ofertantul: a indicat activitățile din cadrul programului... care sunt integrate încercările pe piloți de probă, a explicat logica de planificare adoptată, a confirmat executarea acestor operațiuni conform normativelor și cerințelor contractuale și... a modificat durata contractului și nici succesiunea esențială a activităților asumate prin ofertă.... consecință... poate fi reținută existența unei modificări de ofertă și nici încălcarea principiului tratamentului egal.

... ceea ce privește Decizia nr. 244/..... de... invocată de contestatoare, aceasta privește o situație distinctă, analizată... raport cu circumstanțele concrete ale respectivei proceduri și ale respectivei oferte, neputând fi transpusă automat... prezenta cauză... lipsa unei identități de situație juridică și factuală.

Prin urmare, evaluarea realizată de comisia de evaluare a fost legală, temeinică și conformă dispozițiilor documentației de atribuire și legislației incidente... materia achizițiilor publice.

b) Nerespectarea cerinței privind gradul de detaliere a activităților din cadrul graficului Gantt

... contestatoarei sunt neîntemeiate, întrucât decurg dintr-o interpretare rigidă și excesiv formalistă a cerinței privind nivelul de detaliere al activităților din Programul de lucrări. Cerința din Formularul nr.... trebuie interpretată... contextul specific al unui program de ofertă elaborat pentru un contract de complexitatea celui... discuție. Finalitatea acestei cerințe este aceea de a permite verificarea succesiunii logice a etapelor, a realismului duratelor asumate și a corelării dintre activități și resurse, iar... de a... o fragmentare artificială a fiecărei etape tehnice... subactivități autonome.

Relevant este faptul că... urma evaluării ofertei și a clarificărilor, comisia a putut verifica succesiunea logică a etapelor, fezabilitatea termenelor asumate și caracterul coerent al metodologiei propuse. Contestatoarea... demonstrează... concret că modul de prezentare adoptat de ofertant ar fi făcut imposibilă evaluarea ofertei sau ar fi ascuns o omisiune esențială.... lipsa unei asemenea demonstrații, simpla împrejurare că anumite etape au fost prezentate grupat... poate conduce automat la concluzia neconformității ofertei.

Prin clarificările transmise, ofertantul a explicat... mod coerent că anumite poziții din... reprezintă etape complexe și unitare din punct de vedere tehnic și funcțional... cadrul cărora sunt grupate activități și subactivități corelate tehnologic. O asemenea modalitate de structurare este compatibilă cu natura unui program de lucrări elaborat... etapa de ofertare și... echivalează, prin ea însăși, cu nerespectarea cerinței privind nivelul de detaliere. Relevant este că... urma evaluării și a clarificărilor, comisia a putut verifica succesiunea logică a etapelor, fezabilitatea termenelor asumate și realismul metodologiei propuse.

Contrar susținerilor contestatoarei, ofertantul... a recunoscut inexistența detaliilor solicitate, ci a explicat modalitatea de structurare a activităților... cadrul unui program sintetic specific fazei de ofertare... raport cu complexitatea și interdependența operațiunilor tehnologice.

Totodată, documentația de atribuire... interzicea gruparea unor activități corelate funcțional și nici... prevedea obligația reprezentării separate a fiecărei operațiuni tehnologice individuale, atât timp cât programul de lucrări permitea:

- înțelegerea succesiunii logice a activităților;
- verificarea fezabilității termenelor asumate;
- corelarea resurselor și etapelor de execuție;
- evaluarea realismului metodologiei propuse.

Autoritatea contractantă a constatat că aceste cerințe au fost îndeplinite.

De asemenea, contestatoarea ignoră faptul că sintagma din Formularul nr.... referitoare la „nivelul de detaliu” trebuie interpretată... contextul specific al unei documentații de ofertare și... ca obligație de descompunere exhaustivă a tuturor etapelor tehnologice la nivel executiv.... mod justificat, comisia de evaluare a apreciat că ofertantul a prezentat un nivel de detaliere adecvat etapei procedurale și complexității contractului, fără ca programul să devină artificial fragmentat sau lipsit de coerență funcțională.

Totodată, contestatoarea... demonstrează... concret existența vreunei imposibilități de verificare a logicii de execuție, afectarea drumului critic, imposibilitatea corelării resurselor, caracterul nerealist al duratelor asumate și existența unui impact asupra termenului contractual. Or, simplul fapt că anumite activități au fost prezentate sub forma unor etape complexe... poate conduce automat la concluzia neconformității ofertei.

... ceea ce privește susținerea referitoare la pretinsa încălcare a art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016, aceasta este lipsită de fundament, întrucât... s-a constatat neîndeplinirea vreunei cerințe minime obligatorii a documentației de atribuire. Clarificările transmise de ofertant au fost concludente... sensul art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016, deoarece acestea au explicat modalitatea de structurare a activităților și fundamentarea duratelor asumate, fără modificarea conținutului ofertei și fără alterarea elementelor esențiale ale propunerii tehnice.

Cu privire la pretinsa lipsă a analizei traseelor sursă-șantier, și această critică este neîntemeiată.

Autoritatea contractantă a evaluat propunerea tehnică a ofertantului prin raportare la ansamblul documentelor depuse și la informațiile relevante prezentate... cadrul metodologiei de execuție și organizării de șantier. Contestatoarea susține... mod eronat că ofertantul... ar fi prezentat deloc analiza traseelor sursă-șantier, însă această afirmație... corespunde conținutului efectiv al propunerii tehnice evaluate de comisia de evaluare.

... concret, analiza logistică a aprovizionării și a traseelor relevante rezultă din documentul „05-V. Organizarea de Șantier și Surse de Materiale.pdf”, cap. V.... Analiza traseului pentru principalele materiale de la furnizor (origine) până la sosirea la Organizare de Șantier... cuprinsul paginilor..., unde sunt prezentate analizele traseelor pentru principalele materiale, de la sursă/furnizor până la organizarea de șantier, precum și distanțele de transport aferente, aspecte care detaliază organizarea fluxurilor de aprovizionare... raport cu fronturile de lucru. Prin urmare, cerința... a fost omisă, ci tratată... cuprinsul ofertei, chiar dacă grila de evaluare... reproduce textual și exhaustiv fiecare informație analizată.

Faptul că anumite elemente... au fost reproduse integral sau detaliate exhaustiv... grila de evaluare... înseamnă că acestea... au fost prezentate și analizate... cadrul procesului de evaluare. Grila de evaluare reprezintă un instrument sintetic de lucru al comisiei și... are rolul de a reda integral conținutul tuturor documentelor examinate. Relevant, din punct de vedere juridic, este dacă informațiile solicitate prin documentația de atribuire... regăsesc... ofertă și au permis verificarea conformității acesteia, iar... dacă fiecare asemenea informație este reluată textual... cuprinsul grilei.

Grila de evaluare reprezintă un instrument sintetic de lucru al comisiei și... are rolul de a reproduce integral conținutul tuturor documentelor și informațiilor analizate... cadrul evaluării. Autoritatea contractantă a constatat că oferta conține informații suficiente pentru verificarea modului de organizare logistică a execuției și a fezabilității aprovizionării cu materiale... raport cu specificul contractului. Totodată, documentația de atribuire... impunea un anumit format standardizat, un anumit nivel prestabilit de detaliere sau obligativitatea prezentării unor trasee exhaustive individualizate pentru fiecare categorie de material ori pentru fiecare punct logistic.

... consecință, evaluarea a fost realizată prin aprecierea substanței informațiilor prezentate și a relevanței acestora pentru verificarea capacității de organizare a execuției, iar... printr-o abordare formalistă privind modalitatea de redactare sau amplasarea informațiilor... cadrul propunerii tehnice.

Contrar afirmațiilor contestatoarei... poate reține existența unei omisiuni totale și nici încălcarea principiului tratamentului egal. Toți ofertanții au fost evaluați... baza acelorași criterii și prin raportare la conținutul efectiv al... depuse, fără aplicarea unor standarde diferențiate de analiză.

... ceea ce privește solicitarea subsidiară de reducere a punctajului, aceasta reprezintă o simplă apreciere subiectivă a contestatoarei asupra modului de evaluare tehnică realizat de comisia de evaluare și... demonstrează existența unei erori manifeste sau a unei încălcări a

metodologiei de punctare prevăzute... documentația de atribuire. Prin urmare, criticile formulate sunt neîntemeiate și... impun a fi respinse.

c) Modificarea nelegală a propunerii financiare

... contestatoarei sunt neîntemeiate, întrucât confundă o explicație privind modalitatea de organizare logistică a execuției cu o modificare a propunerii financiare.

Faptul că... cadrul documentelor ofertei, este indicat un furnizor pentru anumite elemente prefabricate, iar... etapa justificării prețului sunt prezentate și capacități ori soluții operaționale privind producerea sau gestionarea acestora... cadrul organizării de șantier... echivalează, prin el însuși, cu modificarea propunerii financiare. Pentru a... putea reține existența unei modificări nepermise, ar fi necesar să rezulte o schimbare efectivă a prețului ofertat, a cantităților, a structurii costurilor asumate sau a soluției tehnice esențiale.

Or... prezenta cauză, comisia de evaluare... a identificat o asemenea schimbare. Clarificările transmise au avut rolul de a explica modalitatea de asigurare a resurselor necesare executării contractului și de a susține fezabilitatea economică a ofertei, fără alterarea parametrilor financiari sau tehnici asumați inițial. Astfel, clarificările transmise... au condus la modificarea prețului ofertat... au modificat cantitățile sau categoriile de lucrări... au alterat echilibrul economic al ofertei... au schimbat soluția tehnică ofertată și... au generat un avantaj competitiv ulterior depunerii....

Autoritatea contractantă apreciază că aspectele invocate de contestatoare țin de modalitatea concretă de organizare a execuției și de flexibilitatea logistică a ofertantului... asigurarea resurselor necesare contractului, iar... de modificarea conținutului propunerii financiare... sensul art. 134 alin. (6) din HG nr. 395/2016. Totodată, simpla indicare a unor surse alternative, complementare sau suplimentare de producție/aprovizionare... echivalează cu modificarea ofertei, atât timp cât:

- obligațiile contractuale asumate rămân neschimbate;
- prețul ofertat... este modificat;
- soluția tehnică ofertată... este alterată;
- condițiile de execuție asumate prin ofertă sunt menținute.

Contestatoarea... demonstrează... concret existența vreunui impact asupra clasamentului, asupra comparabilității...u asupra elementelor esențiale ale propunerii financiare.

... realitate, criticile formulate urmăresc transformarea procedurii de clarificare într-un formalism excesiv, incompatibil cu scopul dispozițiilor legale privind verificarea fundamentării prețului ofertat.... ceea ce privește... și... administrativ-jurisdicțională invocate, autoritatea contractantă subliniază că acestea sancționează exclusiv situațiile... care clarificările conduc efectiv la modificarea substanțială a ofertei sau la prezentarea unei noi oferte. Or... prezenta procedură, clarificările formulate de ofertant au avut exclusiv rol explicativ și justificativ, fără a produce modificări ale elementelor esențiale ale propunerii tehnice sau financiare.

... consecință... mod legal și temeinic, comisia de evaluare a apreciat că... sunt incidente dispozițiile art. 134 alin. (6) din HG nr. 395/2016 și că oferta... impunea a fi respinsă ca inacceptabilă.

2)...

a) Lipsa identificării... cadrul... a activității de încercare pe piloți de probă pentru lucrările de artă care au fundații indirecte

Critica formulată împotriva ofertei pornește de la aceeași premisă eronată, respectiv că neindividualizarea printr-o denumire autonomă... cadrul graficului ar echivala automat cu lipsa activității din ofertă.

... realitate, comisia de evaluare a analizat dacă activitatea este avută... vedere... structura generală a programului de execuție și dacă răspunsul la clarificări... limitează la explicarea modului de reflectare a acesteia... ofertă.

Ofertantul a indicat că testele și recepțiile sunt integrate într-o activitate continuă din programul de execuție și a corelat această categorie cu încercările pe piloți de probă aferente fundațiilor indirecte. Prin urmare, răspunsul... a introdus o operațiune tehnică nouă... ofertă, ci a explicat modul... care aceasta era deja subsumată unei categorii funcționale de activități.

A susține contrariul ar însemna să... transforme orice clarificare de localizare sau corelare a

unui element deja existent într-o presupusă ofertă nouă, ceea ce... corespunde nici regimului legal al clarificărilor, nici practicii... materie.

b) Modificarea nepermisă a propunerii tehnice

Suținerea contestatoarei potrivit căreia răspunsul transmis de ar reprezenta... mod necesar, o completare inadmisibilă a propunerii tehnice simplifică excesiv conținutul evaluării realizate de comisie.

... oferta depusă, ofertantul și-a asumat expres utilizarea materialelor sustenabile la nivelul minim solicitat pentru factorul de evaluare incident.

Ofertantul a prezentat... cadrul ofertei tehnice Declarația privind Factorul de evaluare 9, asumându-și ca va folosi materiale sustenabile în cel puțin 3% din volumul total al materialului utilizat pentru realizarea patului drumului, inclusiv lucrări de terasamente și a stratului de forma așa cum este solicitat prin..., susținută prin Declarația de mediu, Aviz și Acord tehnic și Declarație de Conformitate a materialelor utilizate pentru realizarea proiectului. Astfel prin Declarația prezentată ofertantul îndeplinește condiția acordării punctajului maxim.

... acest context, solicitarea de clarificări a urmărit explicitarea și cuantificarea acestei asumări, iar documentul transmis ulterior a fost analizat de comisie ca instrument de detaliere și verificare a unor date deja asumate... ofertă, iar... ca introducere, pentru prima dată, a unui element tehnic absent din conținutul inițial al acesteia.

Din această perspectivă, chestiunea juridică relevantă... este denumirea formală a documentului depus... etapa clarificărilor, ci dacă acesta schimbă substanța ofertei ori doar face verificabilă o asumare deja existentă. Comisia de evaluare a apreciat... mod legal și motivat, că... află... această a doua ipoteză, respectiv aceea a unei clarificări care... alterează oferta și... acordă un avantaj competitiv nejustificat.

Abordarea contestatoarei pornește de la o interpretare formalistă a Capitolului X din Formularul 4, ca și cum acesta ar... mod necesar existența unui document distinct, separat și intitulat... mod identic cu formularea din modelul de formular... realitate, acest capitol are o funcție reziduală și integratoare... sensul că vizează orice alte informații relevante pentru demonstrarea conformității propunerii tehnice, iar o asemenea conformitate poate rezulta din ansamblul documentelor care compun oferta... exclusiv dintr-un înscris autonom.

Prin urmare, analiza legală... poate fi redusă la constatarea formală a inexistenței unui document separat denumit „Capitolul X”, ci trebuie să privească dacă, din ansamblul propunerii tehnice, rezultă tratarea cerințelor Beneficiarului și existența informațiilor suplimentare relevante pentru demonstrarea conformității. Or, comisia de evaluare a apreciat tocmai... acest sens, prin raportare la conținutul global al ofertei, că cerința este îndeplinită.

Așadar... ne aflăm... prezența unei omisiuni totale a cerinței, ci a unei critici formulate exclusiv dintr-o perspectivă formală, care ignoră faptul că demonstrarea conformității poate rezulta și din coroborarea mai multor secțiuni și anexe ale propunerii tehnice.

... realitate, contestatoarea tratează... mod artificial drept neconformități sau modificări de ofertă situații... care comisia de evaluare a solicitat exclusiv clarificarea, localizarea ori explicitarea unor elemente deja existente... ofertele depuse. O asemenea abordare ignoră distincția esențială dintre completarea substanțială a ofertei, care este interzisă, și clarificarea unor elemente deja asumate, care este permisă... măsura... care... conduce la alterarea conținutului inițial al propunerii tehnice sau financiare. Din această perspectivă, actele evaluării reflectă aplicarea corectă a documentației de atribuire și a legislației incidente, iar... vreo favorizare a ofertanților criticați.

Concluzii:

... lumina celor de mai sus, vă... respingerea... ca fiind nefondată/neîntemeiată.

XXXVII. Prin cererea de intervenție voluntară accesorie nr..., înregistrată la... cu nr..., S.A., prin, a solicitat respingerea... ultime ca inadmisibilă și lipsită de interes, iar... subsidiar, ca tardiv formulată, precum și respingerea pe fond a... și... cererii de

intervenție, cu obligarea contestatoarelor la plata cheltuielilor de intervenție, afirmând că are interes legitim... menținerea rezultatului actual al licitației, prin care oferta sa a fost declarată câștigătoare. Invocă excepția lipsei de interes, întrucât contestatoarele, clasate pe poziția a șaptea, au criticat doar ofertele clasate pe primele două locuri, fără a contesta admisibilitatea sau punctajele... clasate pe locurile III-VI. Susține... prin raportare la nerespectarea termenului de formulare, arată că motivele noii contestații sunt similare celor formulate... dosarul nr.... și că demersurile contestatoarelor au efect dilatoriu. Depunerea ofertei contestatoarelor este justificată de existența unor erori tehnice majore, necorelări și inversări ale succesiunii lucrărilor... graficul Gantt... timp ce clarificările SA au privit exclusiv aspecte formale, fără modificarea ofertei.... respectă cerințele documentației de atribuire, atât din perspectiva metodologiei tehnice, cât și a propunerii financiare.

XXXVIII. Prin cererea de intervenție voluntară accesorie nr...., înregistrată la... cu nr..... SpA - SpA - SpA, prin liderul SpA, a solicitat... principiu a cererii sale și respingerea... ultime a... și... (dosarul nr....), ca inadmisibilă și tardivă... raport de prevederile art. 21 din Legea nr. 101/2016... ceea ce privește criticile îndreptate împotriva evaluării ofertei... intervenientei, precum și anularea..., ca nemotivată, atât... fapt, cât și... drept.... subsidiar, solicită respingerea..., ca neîntemeiată, cu menținerea raportului procedurii și a actelor anterioare, subsecvente și conexe acestuia... ceea ce privește admisibilitatea și punctarea ofertei... și... temeiul art.... din Legea nr. 101/2016 accesul la documentele dosarului constituit la..., învederând că noua contestație este tardivă, fără demonstrarea imposibilității de acces și fără a demonstra la niciun moment că... află... termenul de contestare. Reprezintă o încercare pur-speculativă de a identifica preținse vicii ale evaluării ofertei... .., cu reinterpretarea forțată a unor cerințe din documentația de atribuire și a unor răspunsuri la clarificări, fără existența unei abateri reale de la cerințele tehnice obligatorii, arătând că dreptul de acces la dosarul cauzei... poate fi utilizat pentru completarea sau reformularea motivelor de contestație ulterior expirării termenului legal.... din care fac parte... și... a fost clasată pe locul VII și... justifică un interes concret... contestarea... clasate pe locurile I și II, fără a critica ofertele clasate pe locurile III-VI.... calitate de operator economic provenind dintr-un stat terț - Turcia -... beneficiază... mod automat de acces garantat la procedurile de achiziții publice organizate... și... poate invoca dispozițiile Directivei.../24/UE și ale legislației... de transpunere.

XXXIX. Prin cererea de intervenție voluntară înregistrată la... cu nr...., S.R.L. a solicitat... parte...le, cu privire la anularea deciziilor de desemnare admisibile a... SA și... SpA - SpA - SpA, și... consecință, anularea raportului

procedurii nr.... față de evaluarea... menționate, care au fost declarate admisibile... urma unei evaluări incomplete, excesiv de permissive și incompatibile cu exigențele legislației... materia achizițiilor publice, criticând modul formal și netransparent de analiză al prețului aparent neobișnuit de scăzut, utilizarea clarificărilor pentru completarea..., lipsa verificării efective a costurilor, resurselor și subcontractanților, neanalizarea motivelor de excludere prevăzute de art. 164 și... din Legea nr. 98/2016, precum și acceptarea nelegală a propunerii tehnice a S.A.... condițiile... care activitatea de încercare pe piloți de probă... era evidențiată distinct... graficul Gantt, iar activitățile au fost agregate pe perioade mai mari de 30 de zile, cu încălcarea documentației de atribuire.

XL. La..., ca urmare a unei preținse campanii de denigrare... spațiul public a imaginii și credibilității sale, SA a transmis nota de informare nr..., înregistrată la... cu nr..., prin care reiterează că... află sub incidența vreunei interdicții de participare la procedurile de achiziție publică și că... există vreo restricție... ceea ce privește încheierea de contracte nici... Spania, nici... vreo altă jurisdicție, depunând... susținere certificatul de înscriere... al Ofertanților și al... din... din Spania, actualizat la..., din care rezultă că „... există interdicții... vigoare pentru contractare”, precum și lista proiectelor și contractelor atribuite SA de autorități din Spania... perioada..., ceea ce confirmă inexistența vreunei interdicții de participare la proceduri de atribuire.

XLI. La..... și... au transmis concluziile scrise înregistrate la... cu nr..., prin care au reiterat cererea de adoptare a măsurilor de restabilire a legalității procedurii de atribuire, prin reevaluarea... clasate pe primele două locuri, de la verificarea admisibilității și punctajului acordat acestora, susținând netemeinicia excepțiilor invocate de interveniente și... SA și... ..

XLII. La..... replică la cererea de intervenție formulată de S.R.L.... a transmis concluziile scrise nr..., înregistrate la... cu nr..., prin care solicită respingerea cererii de intervenție, precum și a... secunde a... și... și... cererii de intervenție a... Susține că intervenția S.R.L. reprezintă o veritabilă contestație, formulată tardiv, și că oferta... a fost legal evaluată, sub aspectul propunerii financiare, situației personale, graficului Gantt și factorilor de evaluare.

XLIII. Din examinarea coroborată a materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzelor conexe, după verificarea din oficiu a competenței generale, materiale și teritoriale, potrivit art. 131 alin. (1) C. proc. civ., și după deliberare, Consiliul reține că, prin anunțul de participare nr..., publicat... de... - SEAP la..., autoritatea contractantă... de... a inițiat o procedură de licitație deschisă online... vederea procurării de servicii de proiectare și lucrări de execuție la autostrada... - Iași

- Ungheni, tronsonul 3 DN 28 (Lețcani) - DN24 (Iași), estimate valoric la..., fără TVA. Documentația de atribuire a fost postată pe portalul SEAP la..., alături de anunțul de invitare la competiție.

La procedură, conform declarației de participare disponibilă... SEAP, au fost primite 12 oferte, dintre care a fost desemnată câștigătoare..., cu prețul de..., fără TVA, și 1... de puncte, prin raportului procedurii nr...., postat... SEAP la data emiterii lui. Împotriva acestui rezultat, dar și a evaluării altor oferte, S.R.L.... și... au investit Consiliul cu... care formează obiectul prezentelor cauze alăturate, premisă a controlului administrativ-jurisdicțional. Cauțiunea aferentă... S.R.L. (dosar nr....) ... valoare de..., a fost constituită prin recipisa de consemnare nr...., emisă de....., la data de..., cauțiunea aferentă... și de... din dosarul nr..... valoare de..., a fost constituită prin recipisa de consemnare nr...., emisă de....., la data de..., iar cauțiunea aferentă... și de... din dosarul nr..... valoare de..., a fost constituită prin recipisa de consemnare nr...., emisă de....., la data de..., toate... marja art. 611 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Preliminar analizării aspectelor sesizate de reclamante, este de remarcat că prevederile documentației de atribuire, alcătuită din fișa de date, caietul de sarcini (părțile tehnice), formularele necesare și modelul contractului de lucrări, la care... adaugă clarificările postate... SEAP, totalizând aproximativ 1... de fișiere, și-au consolidat forța obligatorie atât pentru autoritatea contractantă (*patere legem quam ipse fecisti*), cât mai ales pentru operatorii economici participanți la procedura de atribuire (relevante... acest sens, sunt, de pildă, decizia civilă nr....0 din..... de..., Secția a III-a contencios administrativ și fiscal, cod ReJust de6d7g485, și decizia civilă nr... din... decembrie..... de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust de926443g). La acest moment... pot fi emise pretenții sau critici vizavi de prevederile documentației de atribuire, întrucât ar fi vădit tardive, raportat la termenul prescris de Legea nr. 101/2016 (a... vedea, cu titlu de exemplu, decizia nr.... din..... de..., Secția a X-a contencios administrativ și fiscal și pentru achiziții publice, cod ReJust 6287ed6e5, și decizia civilă nr. 77 din 7 februarie..... de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 39g63373e). „Conținutul documentației de atribuire, astfel cum a fost întocmită de entitatea contractantă, este obligatoriu atât pentru agenții economici participanți la procedură, care au obligația de a elabora ofertele... conformitate cu prevederile acesteia, cât și pentru entitatea contractantă, aceasta fiind obligată ca... desfășurarea procedurii de achiziție, să respecte atât legislația aplicabilă... domeniu, cât și propria sa documentație de atribuire care stabilește regulile ce trebuie respectate de părțile implicate... derularea procesului competitiv.” - sentința civilă nr....3/CA din 11 septembrie..... de..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 672e8757.

... concluzie, documentația acceptată implicit de toate societățile ofertante le impunea să îi urmeze cu strictețe prescripțiile, sens... care dispune și art. 75 din Legea nr. 98/2016 - ofertantul depune oferta elaborată... conformitate cu informațiile și cerințele prevăzute... documentele achiziției, precum și art. 123 alin. (1) din normele aprobate prin... nr.... - ofertantul elaborează oferta... conformitate cu prevederile documentației de atribuire. Prin depunerea... la procedură... presupune că ofertanții și-au însușit documentația de atribuire fără rezerve, ceea ce înseamnă că... li... poate scuza nicio abatere de la prescripțiile ei, opozabile... cel mai mic detaliu (elocvente... acest sens sunt, ex multis, decizia nr....55 din 6 martie..... de..., Secția de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 4d27ede4, decizia nr.... din 8 noiembrie 20..... de..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 7g222g79, decizia nr.... din 6 octombrie..... de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 6e77d24g, decizia nr.... din 14 iunie..... de..., Secția de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust...d, decizia civilă nr.... din 21 august..... de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust...e48, decizia nr.... din 20 septembrie..... de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust g8e8223g8.... 288 din 2 noiembrie..... de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 597ee7239, și decizia civilă nr.... din..... de..., Secția a X-a contencios administrativ și fiscal și pentru achiziții publice, cod ReJust de79d856e).

Cerințele riguroase... materie de achiziții publice presupun întocmirea documentelor necesare... conformitate cu prevederile documentației de atribuire, cunoscut fiind faptul că garantarea corectitudinii procedurii achizițiilor publice poate justifica respingerea ofertei pentru orice fel de încălcare a dispozițiilor legale... materie, care ar putea fi considerată de ofertant mai puțin importantă (... această direcție s-au pronunțat, de pildă..... decizia nr.... din..., precitată..., Secția de contencios administrativ și fiscal... sentința civilă nr.... din..., cod ReJust g8...9d674..., Secția contencios administrativ și fiscal... decizia nr.... din 12 ianuarie..., cod ReJust 39gd8e7....., Secția a IX-a de contencios administrativ și fiscal... decizia civilă nr.... din 12 august..., cod ReJust 736ee28e... decizia nr....405 din 17 iunie..., cod ReJust 28993ed2... decizia nr....754 din 8 octombrie..., cod ReJust 845de6d9, și... decizia civilă nr....417 din 9 septembrie..., cod ReJust gg2g5696, și..., Secția de contencios administrativ și fiscal... decizia nr.... din 16 mai..., cod ReJust...e). Raportat la obiectivul general constând... prevenirea și sancționarea încălcării dispozițiilor legale... materia procedurilor de achiziție publică..... poate reproșa autorității contractante că a analizat ofertele participanților la procedură... raport de cerințele minime de participare necontestate, sancționând neîndeplinirea acestora (... Secția a IX-a de contencios administrativ și fiscal, decizia civilă nr.... din 1 aprilie..., cod ReJust

65ed4d74, și decizia civilă nr.... din 4 martie..., cod ReJust..., și..., Secția a III-a contencios administrativ și fiscal, decizia civilă nr.... din 21 decembrie..., cod ReJust...).

Astfel cum a sesizat și..., Secția de contencios administrativ și fiscal... decizia nr.... din 2 februarie..., cod ReJust 7239g5386, „rigorile impuse de legislația achizițiilor publice și de cerințele documentației de atribuire impun ca ofertanții să demonstreze că ofertele lor sunt apte să satisfacă nevoile licitației, iar... să vină doar cu simple afirmații... acest sens”.... același sens este decizia civilă nr....2 din..... de..., Secția a X-a contencios administrativ și fiscal și pentru achiziții publice, cod ReJust....

..., Curtea de Justiție a... a stabilit că autoritatea adjudecătoare trebuie să interpreteze criteriile... același fel pe parcursul întregii proceduri. La punctul 34 din... din 13 iulie..., Ingsteel și Metrostav (C-76/16, EU: C:....: 549), Curtea a reamintit că „principiul egalității de tratament... ca ofertanții să dispună de aceleași șanse... formularea... lor și implică, așadar, ca aceste oferte să fie supuse acelorași condiții pentru toți ofertanții. Pe de altă parte, obligația de transparență, care constituie corolarul principiului egalității de tratament, are ca scop să garanteze absența riscului de favoritism și de arbitrar din partea autorității contractante. Această obligație implică formularea tuturor condițiilor și modalităților procedurii de atribuire... mod clar, precis și neechivoc... anunțul de participare sau... caietul de sarcini, astfel încât... primul rând, să permită tuturor ofertanților informați... mod rezonabil și normal de diligenți să le înțeleagă conținutul exact și să le interpreteze... același mod și... al doilea rând, să permită autorității contractante să verifice efectiv dacă ofertele prezentate de ofertanți corespund criteriilor care guvernează contractul... cauză (... din 2 iunie..., Pizzo, C-.../15, EU: C:....: 404, punctul 36, precum și... citată)”.

... cazul... care... cadrul unei proceduri de „cerere de ofertă”, autoritatea contractantă definește condițiile pe care intenționează să le impună ofertanților, aceasta limitează exercitarea propriei puteri de apreciere și... poate de altfel să... abată, față de vreun ofertant, de la

condițiile pe care le-a definit astfel fără să încalce principiul egalității de

tratament între ofertanți (Ordonanța președintelui Tribunalului... din 4 decembrie..... & Benefits/ Comisia, T-...9/14 R, EU: T:....:..., punctul 96, și... Tribunalului... din 20 martie...../ Entreprise commune Fusion for Energy, T-415/10, EU: T:....: 141, punctul 80). Adoptând asemenea norme de conduită și anunțând, prin publicarea lor, că le va aplica situațiilor vizate de acestea, instituția... cauză își limitează exercitarea propriei puteri de apreciere (... din 28 iunie..., Dansk Rørindustri și

alții/Comisia, C-189/02 P, C-202/02 P, C-.../02 P-C-208/02 P și C-.../02 P, EU: C:....: 408, punctele...). Și autorităților contractante le revine obligația de a garanta aplicarea dreptului... cu ocazia adoptării deciziilor lor și de a lăsa neaplicate, dacă este necesar, dispozițiile... care ar contraveni celor ale dreptului... care au efect direct (a... vedea... acest sens... din 22 iunie..., Costanzo, 103/88, EU: C:....:..., punctele 30-33... din 14 octombrie..., Fuß, C-2.../09, EU: C:....:9, punctele 61 și 63... din 4 decembrie..., Minister for Justice and Equality și Commissioner of... Síochána, C-3.../17, EU: C:....: 979, punctele 36 și 38, precum și... din 21 ianuarie..., Banco de Santander, C-...4/14, EU: C:....: 17, punctul...).

Depășind acest preambul de subliniere a importanței conformării întru totul la regulile impuse de autoritate... documentația de atribuire, conformare devenită o axiomă imanentă sistemului de atribuire a contractelor de achiziție publică, asupra aspectelor sesizate de prima dintre reclamante (..... S.R.L.), Consiliul ia act că rezultatul evaluării ofertei... acesteia cu... a fost comunicat prin adresa nr., având următorul cuprins (reproducere... facsimil):

.....
.....
.....

La... (... contextul... care... a fost zi liberă), S.R.L. a reacționat prin formularea... la... și la autoritatea achizitoare... interiorul termenului legal de contestare. Prețul ofertat de... S.R.L. -..., de..., fără TVA, este mai mare decât prețurile propuse de SA și... SpA - SpA - SpA (denumită... continuare „... ..”).

Relativ la accesul asigurat selectiv de autoritate la documentele dosarului achiziției publice, de care... plânge contestatoarea, Consiliul... poate să... observe că disputele pe marginea accesului cu precădere la ofertele... au devenit criante și recurente, ajungând o cutumă solicitarea accesului inclusiv la ofertele clasate pe locuri inferioare solicitantului ori chiar respinse. Organul jurisdicțional observă că autoarea... solicită constatarea restricționării nelegale a accesului la documente și acordarea acestuia, măsură pe care Consiliul o poate dispune...rcina... pârâte vizavi de presupusul act al său de limitare a accesului, inclusiv fotocopiare, încadrabil la art. 3 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016:

Art. 3. - (1)... sensul prezentei legi, termenii și expresiile de mai jos semnifică, după cum urmează:

a) **act al autorității contractante** - orice act, orice operațiune care produce sau poate produce efecte juridice, neîndeplinirea... termenul legal a unei obligații prevăzute de legislația... materie, omisiunea ori **refuzul** de a emite un act sau **de a efectua o anumită operațiune**... legătură cu sau... cadrul unei proceduri de atribuire, fără a include achiziția directă care intră sub incidența Legii nr. 554/..., prevăzute de art. 68 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, de art. 82 din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, cu modificările și completările ulterioare, sau de art. 50 din Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii, cu modificările și completările ulterioare;

... acord cu art. 2 alin. (1) din același act normativ:

Art. 2. - (1) Orice persoană care... consideră vătămată într-un drept al său ori într-un interes legitim printr-un act al unei autorități contractante sau prin nesoluționarea... termenul legal a unei cereri poate **solicita** anularea actului, **obligarea autorității contractante la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere**, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, pe cale administrativ-jurisdicțională sau judiciară, potrivit prevederilor prezentei legi.

Așadar... confirmă competența Consiliului... cazul cererilor ofertanților de obligare a autorităților contractante să le asigure accesul la dosarul achiziției publice... special la ofertele.... Actuala lege a remediilor a abrogat Ordonanța de urgență a... nr...., care excludea competența Consiliului, prin dispozițiile art. 215 alin. (1):

Art. 215. - (1) Dosarul achiziției publice are caracter de document public... forma... care... află la momentul solicitării accesului la informațiile din cuprinsul acestuia. Accesul persoanelor la aceste informații... realizează **cu respectarea termenelor și procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informațiile de interes public** și... poate fi restricționat decât... măsura... care aceste informații sunt confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală, potrivit legii.

... ceea ce privește accesul ofertanților, Legea nr. 101/2016 include o dispoziție specială și derogatorie, la art. 217 alin. (6), contestațiile vizând restricționarea accesului revenind competenței Consiliului... temeiul respectivei legi:

Art. 217. - (4) Ulterior finalizării procedurii de atribuire, dosarul achiziției publice are caracter de document public.

(5) Accesul persoanelor la dosarul achiziției publice potrivit alin. (4)... realizează **cu respectarea termenelor și procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informațiile de interes public** și... poate fi restricționat decât... măsura... care aceste informații din cadrul propunerilor tehnice, propunerilor financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost au fost declarate și probate conform art. 57 alin. (4) ca fiind confidențiale, potrivit legii.

(6) **Prin excepție de la prevederile alin. (5)**, după comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care... poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, **accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat** la raportul procedurii de atribuire și la informațiile care... fac parte din propunerile tehnice, propunerile financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost. Autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care... poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat și la informațiile din cadrul propunerilor tehnice și/sau la fundamentările/justificările de preț/cost care... au fost declarate și probate de către ofertanți ca fiind confidențiale.

Dacă legiuitorul voia să scoată din competența Consiliului contestațiile împotriva refuzului permiterii accesului, trebuia să reitereze la alin. (6) circumstanțierea de la alin. (5) „*cu respectarea procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informațiile de interes public*”, *quod non*.

... cuvine a fi notat și că, astfel cum a statuat Curtea de Justiție a..., poate fi contestat inclusiv refuzul autorității de a comunica informații considerate confidențiale din candidaturi/oferte. Contestația este admisibilă chiar dacă privește doar acest refuz... alte acte ale autorității (... din 7 septembrie..., Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras, C-9... /..., EU: C:....: 7...).

Cererea incidentală de probatoriu... confundă cu un capăt de cerere de contestație (obiectul procesual al acesteia) împotriva actelor autorității/entității contractante și are altă natură juridică. Obiectul... poate fi o cerere de probatoriu... proces, cum este cererea întemeiată pe art.... alin. (1) din Legea nr. 101/2016 (... este declanșat un proces doar cu scopul de a... administra probe... respectivul proces, respectiv pentru a îi fi pus la dispoziție reclamantei dosarul cauzei de către...). De altminteri, contestatoarea... poate „....”... cadrul procesului cu însuși Consiliul chemat să... pronunțe pe cererea incidentală de probatoriu întemeiată pe art.... alin. (1), ci cu autoritatea/entitatea contractantă, contestația fiind împotriva unui act considerat vătămător emis de aceasta... de....

Față de solicitarea de acces la documentele dosarului cauzei (diferit de dosarul achiziției publice) din contestație, prin adresa nr...., Consiliul a invitat la sediul său societatea contestatoare pentru a studia și copia documentele și fișierele electronice din respectivul dosar (exceptându-le pe cele confidențiale) la data de..., la care s-a prezentat doamna avocat..., cu împuternicire, căreia i-au fost permise consultarea documentelor dorite și obținerea fișierelor electronice neconfidențiale primite de la... achizitoare.

Așadar, Consiliul a asigurat reclamantei accesul la documentele dosarului achiziției publice care... au fost declarate confidențiale de către ofertanții concurenți... speță existând la dosarul cauzei... doar declarații de... justificate... amănunt (fișierul „.....pdf.p7s” pentru SA și fișierul „TRONSON 3_Formular 6.pdf” pentru... .., de pe suportul USB primit de la autoritate) și anexele la acestea, ci și opozițiile ferme ale SA și... exprimate... cererile de intervenție... care... explică... detaliu caracterul confidențial al propunerilor tehnică și financiară și al eventualelor răspunsuri de clarificare, pentru a... le prejudicia interesele legitime... ceea ce privește secretul comercial, dreptul de proprietate intelectuală, experiența și datele personale ale angajaților. Însuși formularul nr.... și actele anexate constituie probe suficiente pentru a condiționa accesul la informații de acceptul emitenților.

Similar, pentru studierea documentelor neconfidențiale, prin adresa nr...., Consiliul a invitat la sediul său S.A., din partea căreia s-a prezentat doamna avocat..., la.... Prin adresa nr...., transmisă la adina.enache@ musat.ro și..., Consiliul a invitat la sediul său... ..

A... omite că inclusiv... reclamantei a atenționat... propriul formular nr.... (fișier „18.Formularul nr.... - Confidentialitate. pdf”), semnat de reprezentanții S.R.L. și..., că informațiile... doar din propunerile tehnică și financiară ale ofertei sale sunt confidențiale, ci și documentele de calificare, iar o derogare... sensul deconfidențializării documentelor concurenților ar reprezenta pentru acestea tocmai un tratament discriminant și vătămător din partea Consiliului.

Divulgarea informațiilor ce le privesc pe SA și... ar constitui un „dublu standard”, inadmisibil și... contradicție cu egalitatea... fața legii, principiu consacrat de art. 16 alin. (1) din Constituție. *Mutatis mutandis...* privința ofertanților, „un tratament diferit... poate fi doar expresia aprecierii exclusive a legiuiitorului, ci trebuie să... justifice rațional... respectul principiului egalității cetățenilor... fața legii și a autorităților publice.” - Decizia... Constituțională nr....2 din 23 ianuarie..., publicată... Monitorul... al României, Partea I, nr....7 din 20 februarie..., paragraful....

După cum a statuat aceeași..... ca autoritățile contractante, Consiliul și instanțele de judecată să... divulge informații care ar putea denatura concurența, fie... cadrul unei proceduri de atribuire... curs, fie... cadrul unor proceduri *ulterioare*. *Există o prezumție generală potrivit căreia accesul la* oferte aduce... principiu, atingere protecției intereselor comerciale ale ofertanților. Procedura din fața Consiliului... poate fi transformată într-un mijloc care să aibă drept scop **consultarea de către contestator a înscrisurilor din ofertele concurenților, întrucât ar rupe echilibrul** și ar crea avantaje concurențiale incorecte. Ține de interesul privat faptul că accesul la **documentele** declarate confidențiale s-ar putea dovedi necesar pentru formularea apărării... cadrul unei acțiuni și... poate constitui un interes **public superior care să justifice divulgarea informațiilor. Aceste aprecieri aparțin...** Decizia nr.... din 30 septembrie..., publicată... Monitorul... al României, Partea I, nr....184 din 14 decembrie....

... cuvine a fi punctat că dispozițiile procedurale ale art.... din legea remediilor:

Art..... - (1) La cerere, părțile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la..... aceleași condiții... care... 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... limita la acestea, secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici... special... ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală.

(2) Accesul la documentele dosarului constituit la... potrivit alin. (1)... 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)... sensul alin. (1), documentele sunt marcate sau indicate de către ofertanți... mod explicit și vizibil, ca fiind confidențiale. Consultarea documentelor confidențiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al respectivilor ofertanți.

... obligă forul administrativ-jurisdicțional să permită accesul părților cauzei la totalitatea documentelor dosarului constituit la..., cererea putând fi admisă sau respinsă... tot sau... parte, motivat, asemenea oricărei cereri dată... competența sa de soluționare. De asemenea, art.... stabilește un termen pentru asigurarea accesului, după cum... interzice nici posibilitatea ca accesul să fie permis după adoptarea deciziei de soluționare a.... plus, părțile... pot abuza de dispozițiile precitate pentru a forța Consiliul să... antepunute asupra... prin permiterea

accesului chiar la documentele al... caracter confidențial face obiectul disputei litigioase. De exemplu, prin Decizia nr. 757/C9/569/..., „...”, așadar cererea de studiu a fost respinsă, *acesta nefiind util Consiliului... cauzei.*

... definitiv, ofertele, ca documente emise de agenți economici privați (de regulă), rămân... continuare acte **private**, proprietatea celor care le-au întocmit, **nedevenind documente publice, disponibile spre consultare oricui, prin simpla depunere a lor la procedurile de atribuire** ori prin directă încredințare autorităților contractante spre a fi evaluate. Nici autoritățile și nici terții, cum ar fi adversarii economici... sunt îndreptățiți să își însușească actele private proprietate a ofertanților ori să le divulge publicului fără acordul lor, mai cu seamă când respectivii ofertanți au atras... mod explicit atenția asupra caracterului confidențial al propriilor oferte.

Asemenea contestatoarei, SA și... și-au protejat ofertele, prin confidențializarea lor. Toate ofertele depuse la licitația de față încorporează... doar detalii tehnice de specialitate și relații comerciale, ci și un efort considerabil de creație intelectuală, de inspirație, de concepție proprie fiecărui autor, iar divulgarea lor... ansamblu ar vătăma grav interesele respectivilor autori, întrucât efortul lor întins pe sute de pagini, pentru care au consumat... doar muncă intelectuală, ci și timp, va putea fi valorificat prin copiere... viitoarele competiții de către firmele..., inclusiv... declanșarea de litigii care să le bloc... obținerea de contracte ori... compromiterea încrederii pe care o presupun relațiile comerciale cu furnizorii/subcontractanții. Este indeniabil că garanția confidențialității trebuie aplicată și... cazul... care obiectul licitației prezintă o componentă intelectuală, specifică serviciilor de proiectare și consultanță specializată, cum... întâmplă... speță, ansamblul... reflectând o concepție de autor proprie fiecărui ofertant.

... speță, SA și... și-au justificat caracterul nepublic al documentelor... inclusiv prin cererile de intervenție, iar divulgarea acestora ar arunca... derizoriu... doar efortul... punctat mai sus, ci și noțiunea de... materia achizițiilor publice. Puse... balanță, obligația pozitivă a statului (a autorităților contractante) de a asigura oricui accesul la dosarul achiziției publice și obligația negativă a aceluiași stat (a autorităților contractante) de a... divulga documentele justificate a fi confidențiale trebuie examinate de la caz la caz... contextul particularității fiecăruia. Procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice... întemeiază pe o relație de încredere între autoritățile contractante și operatorii economici, aceștia din urmă trebuie să poată comunica autorităților contractante respective orice informații utile... cadrul procedurii de atribuire, fără a... teme că acestea vor comunica terților informații a... divulgare ar putea fi prejudiciabilă pentru operatorii respectivi (... acest sens... din 14 februarie..., Varec, C-.../06, EU: C:....: 91, punctele 34-36, precum și... din 15 iulie..., Comisia/...-Württemberg

și SRB, C-584/20 P și C-621/20 P, EU: C:....:1, punctul 112).... context mai larg, eventuala divulgare a documentelor temeinic justificate de interveniente... doar că ar compromite iremediabil sentimentul de încredere... autoritățile contractante și ar inhiba societățile să participe la alte licitații... detrimentul inclusiv al autorităților achizitoare și al statului, ci ar genera un veritabil dezastru pentru toți ofertanții la procedurile de atribuire, prezenți și viitori, întrucât documentele lor de ofertare ar deveni accesibile oricui, odată considerate din start neconfidențiale.... altă ordine de idei, accesul fără rezerve al S.R.L. la documentele SA și... atrage după sine accesul nelimitat la aceste documente pentru orice altă persoană, fizică sau juridică, interesată sau dezinteresată, precum și la toate documentele lor (sau ale membrilor...)... zecile de licitații la care au participat de-a lungul anilor, confidențialitatea ajungând o „vorbă... vânt”. Lanțul de consecințe va atinge și ofertele celorlalți, inclusiv a contestatoarei, care... vor mai fi protejate de garanția confidențialității lor. Odată deschisă oricui și oricând poarta accesului liber la aceste documente, inclusiv prin poșta electronică, riscul divulgării lor ulterioare prin mijloace de comunicare... masă este verosimil... detrimentul tuturor potențialilor ofertanți și al autorităților achizitoare, care înțeleg foarte bine acest fenomen și îl tratează cu rezervele cuvenite.

Instituția juridică a accesului la orice document al dosarului achiziției publice... trebuie absolutizată și nici tolerată până într-acolo încât să devină o formă de hărțuire a ofertanților concurenți (pentru șicanarea și eliminarea lor de pe piață) sau a autorităților care gestionează achiziții publice (prin supraîncărcarea activității lor administrative).

Aceste considerente demonstrează că accesul liber oricui și oricând la documentele ofertanților la achizițiile publice... poate constitui o regulă, ci o excepție extrem de strictă, de care sunt ținute deopotrivă autoritățile contractante, Consiliul și instanțele judiciare. Caracterul de excepție este scos... evidență, de exemplu, de exprimarea legiuitorului unional de la art. 21 din Directiva.../24/UE a... și a Consiliului din 26 februarie... privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei.../18/CE:

Art. 21. - (1) **Cu excepția** cazului... care... prevede altfel... prezenta directivă sau... legislația... sub incidența căreia intră autoritatea contractantă... special legislația privind accesul la informații și fără a aduce atingere obligațiilor legate de publicitatea contractelor atribuite și de informațiile pentru candidați și ofertanți prevăzute la articolele 50 și 55, **autoritatea contractantă... dezvăluie informațiile transmise de către operatorii economici și desemnate de aceștia ca fiind confidențiale, inclusiv**, fără a... limita la acestea, secrete tehnice sau comerciale și aspectele confidențiale ale....

(2) Autoritățile contractante pot... operatorilor economici cerințe care vizează protejarea naturii confidențiale a informațiilor pe care autoritățile contractante le pun la dispoziție pe durata întregii proceduri de achiziție.

Art. 18 alin. (1) și art. 21 alin. (1) coroborate cu art. 50 alin. (4) și cu art. 55 alin. (3) din Directiva.../24/UE trebuie interpretate... sensul

că... **opun unei legislații... materie de achiziții publice care..., cu singura excepție a secretelor comerciale, ca informațiile transmise de ofertanți autorităților contractante să fie publicate... mod integral sau comunicate celorlalți ofertanți (... din 17 noiembrie..... și alții, C-54/21, EU: C:....: 888).**

Informațiile ce ar putea fi calificate drept secrete de afaceri sunt, cu titlu de exemplu preluat din Instrucțiunile privind regulile de acces la dosarul Consiliului Concurenței, puse... aplicare prin Ordinul președintelui Consiliului Concurenței nr...., publicat... Monitorul... al României, Partea I, nr. 525 din 21 iulie...: informații tehnice și/sau financiare legate de know-how-ul unei întreprinderi, metode de evaluare a costurilor, procese și secrete de producție, surse de aprovizionare, cantități produse și vândute, cote de piață, liste de clienți și distribuitori, planuri de marketing, structura costurilor și a prețurilor, strategia de vânzări.

Accesul la informațiile pe care ceilalți ofertanți le-au prezentat... legătură

cu experiența lor relevantă și cu referințele referitoare la aceasta... legătură cu identitatea și calificările profesionale ale persoanelor propuse pentru executarea contractului și ale subcontractanților și... legătură cu concepția proiectelor a... realizare este preconizată... cadrul contractului de achiziții și cu modul de executare a acestuia, pot fi apreciate drept informații cu valoare comercială, care... limitează la contractul de achiziții publice... cauză, divulgarea lor fiind de natură să aducă atingere unor interese comerciale legitime sau concurenței loiale.

De protecția confidențialității... bucură și datele cu caracter personal din oferte, inclusiv informațiile legate de salarizarea personalului ofertanților... muncii, angajatorului îi revine obligația de a asigura confidențialitatea salariului și a datelor cu caracter personal ale salariaților.

Unele informații furnizate de operatorii economici autorităților... circumscriu domeniului vieții private, protejat... fața terților. Operatorii pot fi descurajați să oferteze, dacă... le este asigurată confidențialitatea documentelor. Conform jurisprudenței, atât a... de Justiție a... (a... vedea, cu titlu de exemplu, hotărârile din 22 octombrie..., Roquette Frères, C-... /..., EU: C:....:3, punctul 29, și din 14 februarie..., Varec, C-.../06, EU: C:....: 91, punctul 48), cât și a..... (... din 16 aprilie..., Société... și alții împotriva Franței, nr...., punctul 41... din 28 aprilie..., Buck împotriva Germaniei, nr...., punctul 31... din... septembrie..... și alții împotriva Finlandei, nr...., punctul 70... din 14 martie..... și alții împotriva Norvegiei, nr...., punctul 104... din 18 aprilie..... împotriva Luxemburgului, nr...., punctul 37, precum și... din 15 iulie..., Ernst și alții împotriva Belgiei, nr...., punctul 109), noțiunea de

viață privată trebuie interpretată ca incluzând și activitățile profesionale sau comerciale ale persoanelor juridice.... consecință, art. 7 și 8 din Carta... fundamentale a..., precum și art. 8 din Convenția pentru apărarea... și a libertăților fundamentale privesc și persoanele juridice.

Și autoritățile contractante sunt obligate... temeiul principiului protecției secretului comercial, care constituie un principiu general al dreptului... (a... vedea... din 24 iunie..... și.../Comisia, 53/85, Rec., p....65, punctul 28... din... mai..., SEP/Comisia, C-36/92 P, Rec., p.

I-...1, punctul 37, precum și... din 14 februarie..., Varec, C-.../06,

EU: C:....: 91, punctul 49) să... dezvăluie concurenților unui operator

privat informații confidențiale furnizate de acesta (a... vedea... acest sens... din 1 iulie..., Chronopost și.../UFEX și alții, C-341/06 P și C-

342/06 P, EU: C:....: 375, punctul 109). Raționamentul este

reluat, recent... Hotărârile din...../Comisia și SRB, C-5.../22 P, EU: C:

2024: 8..., punctul 117, și Fernández și alții/Comisia și SRB, C-541/22 P, EU: C: 2024: 820, punctul 114.

Legat de consultarea documentelor dosarului autorității contractante, relevante sunt dispozițiile art. 57, 65 și 217 din Legea nr. 98/2016:

Art. 57. - (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... 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. Caracterul confidențial... 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... 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 caracterul de..., dovadă ce devine anexă la ofertă... caz contrar nefiind aplicabile prevederile alin. (1).

Art. 65. - (1) Autoritatea contractantă are obligația de a asigura protejarea integrității datelor, a confidențialității... și a solicitărilor de participare... cadrul tuturor operațiunilor de comunicare, transmitere și stocare a informațiilor.

(2) Conținutul... și al solicitărilor de participare, precum și cel al planurilor/ proiectelor... cazul concursurilor de soluții este confidențial până la publicarea raportului procedurii.

(3) Autoritatea contractantă ia cunoștință de conținutul..., al solicitărilor de participare sau al planurilor/proiectelor... cazul concursurilor de soluții numai de la data stabilită pentru deschiderea acestora.

Art. 217. - [...] (4) Ulterior finalizării procedurii de atribuire, dosarul achiziției publice are caracter de document public.

(5) Accesul persoanelor la dosarul achiziției publice potrivit alin. (4)... realizează cu respectarea termenelor și procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informațiile de interes public și... poate fi restricționat decât... măsura... care aceste informații din cadrul propunerilor tehnice, propunerilor financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost au fost declarate și probate conform art. 57 alin. (4) ca fiind confidențiale, potrivit legii.

(6) Prin excepție de la prevederile alin. (5), după comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care... poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat la raportul procedurii de atribuire și la informațiile care... fac parte din propunerile tehnice, propunerile financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost. Autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care... poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat și la informațiile din cadrul propunerilor tehnice și/sau la fundamentările/justificările de preț/cost care... au fost declarate și probate de către ofertanți ca fiind confidențiale.

Confidențialitatea este susținută și prin argumentele aduse de SA și... pe calea..., tocmai pentru a întări protecția dată de acest caracter, astfel cum chiar... reclamantei insistă... păstrarea confidențialității ofertei sale prin propria declarație de....

Pe de altă parte, Consiliul pune... vedere părților, cu precădere autorității achizitoare, următoarele concluzii desprinse din... de Justiție a... din 7 septembrie..., Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras, C-9... /..., EU: C:....: 7...:

- autoritatea... trebuie, ca regulă, să comunice informațiile considerate confidențiale;

- simpla declarație de... a ofertei... este suficientă pentru secretizarea ei, ofertantul trebuind să argumenteze caracterul confidențial, stabilind, de exemplu, că ea conține secrete tehnice sau comerciale, că ar putea fi utilizată pentru denaturarea concurenței sau că divulgarea i-ar putea fi prejudiciabilă;

- autoritatea trebuie ca, înainte de a comunica informații din ofertă, să dea ofertantului vizat posibilitatea să invoce caracterul confidențial sau de secret comercial al acestora;

- refuzul autorității de acordare a accesului la informațiile din oferte trebuie motivat, menționând de ce consideră că ele sunt confidențiale;

- autoritatea poate să comunice într-o formă rezumată anumite aspecte ale ofertei, precum și caracteristicile ei tehnice, astfel încât

informațiile confidențiale să... poată fi identificate. De asemenea, ea poate solicita ofertanților să îi furnizeze o versiune neconfidențială a documentelor;

- ori de câte ori decide să comunice informații declarate confidențiale, autoritatea este obligată să înștiințeze... prealabil și... timp util ofertantul căruia îi aparțin, pentru a îi permite acestuia să ceară autorității sau instanței să suspende respectiva decizie, astfel încât să... îi fie cauzat un prejudiciu iremediabil.

... din 17 noiembrie..... și alții, C-54/21, EU: C:....: 888, art. 18 alin. (1), art. 21 alin. (1) și art. 55 alin. (3) din Directiva.../24 trebuie interpretate... sensul că autoritatea contractantă:

- trebuie, pentru a stabili dacă va refuza, unui ofertant a cărui

ofertă a fost respinsă, accesul la informațiile pe care ceilalți ofertanți le-

au prezentat... legătură cu experiența lor relevantă și cu referințele referitoare la aceasta... legătură cu identitatea și calificările profesionale ale persoanelor propuse pentru executarea contractului și ale subcontractanților și... legătură cu **concepția proiectelor a... realizare este preconizată... cadrul contractului de achiziții și cu modul de executare a acestuia, să** aprecieze dacă aceste informații au o valoare comercială care... limitează la contractul de achiziții publice... cauză, divulgarea lor fiind de natură să aducă atingere unor interese comerciale legitime sau concurenței loiale;

- poate, pe de altă parte, să refuze să acorde accesul la aceste informații atunci când, deși acestea... au o astfel de valoare comercială, divulgarea lor ar împiedica aplicarea legii sau ar fi contrară unui interes public și

- trebuie, atunci când este refuzat accesul integral la informații, să acorde ofertantului menționat acces la conținutul esențial al acelorași informații, astfel încât să fie asigurată respectarea dreptului la o cale de atac efectivă.

Mai trebuie adăugat că protecția reieșită din cadrul normativ expus privește informațiile sensibile provenind de la ofertanți, nicidecum informațiile eminate de la sau actele întocmite de autoritățile contractante. Cu alte cuvinte, ca regulă, cele din urmă... bucură de protecția confidențialității. De bună seamă, dacă redau informații din cadrul..., restricționarea accesului la ele sub pretextul caracterului confidențial trebuie justificată cu atât mai mult de autoritatea care le-a preluat... propriile acte. Este adevărat că... optica instanței de control constituțional la care subscrie deplin Consiliul, există o prezumție generală potrivit căreia accesul la oferte aduce... principiu, atingere protecției intereselor comerciale ale ofertanților, însă deopotrivă de

adevărat este și că... baza art. 57 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, caracterul confidențial... 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 (aparent, legiuitorul inversează prezumția). Concret... de..., prin direcția organizatoare... era și... este îndreptățită să îi interzică... S.R.L. cu... accesul... bloc, la referatul de necesitate și la actele de planificare/pregătire a achiziției (dacă există), la strategia de contractare, la solicitările de clarificare, la corespondența cu... (dacă există), la procesele-verbale de vizualizare sau de evaluare, la anexe, la grilele de punctare și la rapoartele experților (dacă există) referitoare la oferte, acte care emană de la autoritate ori sunt destinate facilitării evaluării acesteia... de la ofertanți, și care puteau și trebuie a fi puse neîngrădit la dispoziția..., inclusiv prin fotocopiere sau prin mijloace electronice, cu amendamentul că ele vor putea include secțiuni anonimizate dacă ele privesc informații din oferte, iar... este... măsură să aprecieze singură ori prin consultarea ofertanților „dacă aceste informații au o valoare comercială care... limitează la contractul de achiziții publice... cauză, divulgarea lor fiind *de natură să aducă atingere unor interese comerciale legitime sau concurenței loiale*” (... din 17 noiembrie..... și alții, C-54/21, EU: C:....: 888,).

..., Secția a IX-a de contencios administrativ și fiscal, prin încheierea din..., cod ReJust 23g2d87..., dosar nr..., a dus raționamentul mai departe, reținând:

... cazul de față, autoritatea contractanta... a probat că acest proces verbal emis la data de... care cuprinde analiza propunerii tehnice a ofertantului castigator este declarat confidențial. Simpla susținere că acesta este confidențial, fara a fi urmată de o probare a acestuia cu înscrisuri...tisface cerintele textelor de lege mai sus aratate. Mai mult, autoritatea **contractantă are obligatia, atunci cand face o analiză a propunerilor tehnice depuse de catre operatorii economici... cadrul procedurii de achizitie publica, de a... insera date cu caracter personal sau acele date declarate ca fiind secrete.**

Aceasta obligatie trebuie a fi respectată, pentru a da posibilitatea celor vătămati să studieze continutul aceluî înscris si sa poata formula o contestatie... termenul legal, potrivit art. 8 alin.1 din lege, cu aratarea... mod detaliat a motivelor de nelegalitate si netemeinicie.

Este important de observat și subliniat că... contestatoarei a solicitat autorității... două rânduri (adresele nr.... și nr....), să îi permită accesul la înscrisurile dosarului achiziției publice, ultima solicitare având cuprinsul reprodus mai jos:

.....
iar ultimul răspuns al... achizitoare a fost:
.....

Subliniem faptul că, revine comisiei de evaluare obligația de a verifica și valida caracterul justificat al informațiilor declarate confidențiale de către ofertanți, în conformitate cu cadrul legal aplicabil.

Atât autoritatea contractantă cât și operatorii economici, au drepturi și obligații instituite prin lege în ceea ce privește derularea și implicarea în procesul de achiziții publice, asumându-și fiecare responsabilitatea pentru acțiunile întreprinse și demersurile realizate în vederea respectării și punerii în aplicare a legislației incidente. Precizăm că, potrivit art. 123 alin. (1) din Anexa HG nr. 395/2016 coroborat cu art. 57 alin. (4) din Legea nr. 98/2016, ofertanții elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire și indică, motivat, în cuprinsul acesteia care informații din propunerea tehnică și/sau din propunerea financiară sunt confidențiale, clasificate sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală, în baza legislației aplicabile.

.....
Din parcurgerea răspunsurilor autorității... rezultă că... solicitante i-ar fi fost puse la dispoziție toate actele dosarului achiziției publice... special actele de evaluare întocmite de comisie, inclusiv anexele aferente, astfel încât să își poată construi contestația... cunoștință de cauză, pe baza motivelor concrete de evaluare a....

Recapitulând și concluzionând... verifică existența vreunei prevederi legale care să îi permită... de... interzicerea... bloc... accesului ofertanților la actele de derulare a achiziției și la anexele de evaluare și punctare a propriei oferte sau a celor două... și, cu atât mai puțin, obținerea acestor acte... format letric sau electronic, însemnând că această restricționare... are suport legal.... achizitoare trebuia să îi acorde... S.R.L. -... accesul la documentele de inițiere, derulare și evaluare amintite... cuprinsul cărora vor fi anonimizate paragrafele apreciate și argumentate punctual... scris de autoritate ca fiind confidențiale, cum... legislația achizițiilor publice, coroborată cu „legislația privind liberul acces la informațiile de interes public”. Accesul... poate asigura inclusiv *prin mijloace electronice*, întrucât... există nicio prevedere legală care să interzică accesul prin mijloace electronice. Dimpotrivă... baza art. 7 alin. (3) din Legea nr. 544/2001 privind liberul acces la informațiile de interes public, obținerea informațiilor de interes public... poate realiza, dacă sunt întrunite condițiile tehnice necesare, inclusiv... format electronic. Opțiunea legală a obținerii lor... acest format aparține *solicitantului și... depinde de preferința deținătorului de a le pune la dispoziție doar... format fizic*, pe hârtie, dacă le are disponibile pe suport electronic (sau le poate prelucra și transmite ca fișiere electronice). Mai mult... conformitate cu art. 64 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, orice comunicare, solicitare, informare, notificare și altele asemenea, prevăzute de respectiva lege, sunt transmise... scris, prin mijloace electronice de comunicare sau, ca excepție, prin alte mijloace decât *cele electronice*.

... lumina considerentelor expuse... reține că măsura restricționării accesului... la ansamblul actelor dosarului achiziției publice - de

pregătire, inițiere și derulare a procedurii de atribuire, la actele comisiei de vizualizare și evaluare a... - s-a realizat... detrimentul unui drept recunoscut al..... mod arbitrar și cu nerespectarea dispozițiilor legale... vigoare... privința verificării atente de către... achizitoare a incidenței normelor legale care să îi permită restricționarea punctuală bazată pe.... Față de cele înfățișate, restrângerea accesului societății reclamante... poate fi validată de către..., iar obiecțiile sale privind nelegalitatea restrângerii... vădesc a fi fondate.

Cu toate acestea, după cum s-a reținut mai sus, prin adresa nr....., Consiliul a invitat la sediul său societatea contestatoare pentru a studia și copia documentele și fișierele electronice din respectivul dosar (exceptându-le pe cele confidențiale) la data de..., la care s-a prezentat doamna avocat..., căreia i-au fost permise consultarea documentelor dorite și obținerea fișierelor electronice neconfidențiale primite de la... achizitoare. Prin urmare, accesul fiind asigurat direct de către..... mai... anulare refuzului autorității contractante, ca operațiune administrativă subsecventă răspunsurilor nr.... și nr...., și nici obliga autorității la acordarea contestatoarei a accesului la actele de pregătire, derulare și inițiere a procedurii de atribuire, la actele comisiei de vizualizare, evaluare și punctare a..., care... sunt acoperite de garanția confidențialității.

De la data asigurării accesului la sediul Consiliului, a curs un nou termen de contestare pe baza motivelor care au fost identificate... urma accesului, fiind pe deplin incident raționamentul regăsit... de Justiție a... din 17 noiembrie..... și alții, C-54/21, EU: C:....: 888, cu ajustările de rigoare, conform căruia... ipoteza... care dreptul procedural național... ar permite instanței sesizate cu o cale de atac împotriva unei decizii de atribuire a unui contract de achiziții publice să ia... cursul judecății, măsuri care să restabilească respectarea dreptului la o cale de atac efectivă, această instanță trebuie, atunci când... dovedește că acest drept a fost încălcat din cauza nedivulgării unor informații, fie să anuleze această decizie de atribuire, fie să considere că reclamantul poate formula o nouă cale de atac împotriva deciziei de atribuire deja luate, termenul prevăzut... acest sens neîncepând să *curgă decât de la momentul... care acest reclamant are acces la ansamblul informațiilor care fuseseră calificate... mod eronat drept confidențiale (cum sunt... speța de față, actele de evaluare, inclusiv solicitările de clarificare, emise de comisie)*:

.... Prin urmare... ca la a șaptea întrebare să... răspundă că articolul 1 alineatele (1) și (3) din Directiva 89/665 trebuie interpretat... sensul că... cazul constatării... cursul soluționării unei căi de atac formulate împotriva unei decizii de atribuire a unui contract de achiziții publice, a unei obligații a autorității contractante de a divulga reclamantului informații care au fost tratate... mod eronat ca fiind confidențiale și a unei încălcări a dreptului la o cale de atac efectivă din cauza nedivulgării acestor informații, această constatare... trebuie... mod necesar să conducă la adoptarea de către această autoritate contractantă a unei noi decizii de atribuire a contractului, cu condiția ca dreptul procedural național să permită instanței sesizate să adopte... cursul judecății, măsuri care să restabilească respectarea dreptului la o cale de atac

efectivă sau să îi permită să considere că reclamantul poate formula o nouă cale de atac împotriva deciziei de atribuire deja luate. Termenul de **introducere a unei astfel de căi de atac... trebuie să curgă decât din momentul... care acest reclamant are acces la ansamblul informațiilor care au fost calificate... mod eronat drept confidențiale.**

Vizavi de permiterea accesului la documentele..., respectiv la acele documente declarate confidențiale de emitenți, solicitarea contestatoarei este nefondată, astfel cum s-a precizat, consultarea lor putând fi permisă doar cu acordul emitenților, acord ce... a fost furnizat nici Consiliului și nici autorității.

... același sens este decizia nr.... din..... de..., Secția a X-a contencios administrativ și fiscal și pentru achiziții publice, cod ReJust 65g84d274, din care cităm:

Curtea reține că accesul la dosarul achiziției publice este reglementat expres de art.57 și art. 217 alin. (5) și (6) din Legea nr. 98/2016.

Art. 57 (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... 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. Caracterul confidențial... 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... 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 caracterul de..., dovadă ce devine anexă la ofertă... caz contrar nefiind aplicabile prevederile alin. (1).

Art. 217 (5) Accesul persoanelor la dosarul achiziției publice potrivit alin. (4)... realizează cu respectarea termenelor și procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informațiile de interes public și... poate fi restricționat decât... măsura... care aceste informații din cadrul propunerilor tehnice, propunerilor financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost au fost declarate și probate conform art. 57 alin. (4) ca fiind confidențiale, potrivit legii.

(6) Prin excepție de la prevederile alin. (5), după comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care... poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat la raportul procedurii de atribuire și la informațiile care... fac parte din propunerile tehnice, propunerile financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost. Autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care... poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat și la informațiile din cadrul propunerilor tehnice și/sau la fundamentările/justificările de preț/cost care... au fost declarate și probate de către ofertanți ca fiind confidențiale.

Din ansamblul reglementării legale a chestiunii confidențialității documentelor depuse... procedurile de achiziție publică rezultă că legiuitorul a stabilit, cu titlu de principiu, faptul că accesul la informații de interes public este liber. Ceea ce este firesc... contextul... care unul dintre principiile fundamentale ale achizițiilor publice este transparența de care trebuie să dea dovadă autoritatea contractantă. Transparența reprezintă, așa cum corect susțin contestatorii, un veritabil instrument de control, o garanție a utilizării eficiente a fondurilor publice, iar aplicarea... concret a principiului transparenței este de natură a spori încrederea publică... procesul de achiziție publică.

... egală măsură, s-a stabilit că principiul transparenței, consacrat de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 și derivat din art. 18 alin. (1) din Directiva.../24/UE... are un caracter absolut, ci trebuie interpretat... echilibru cu alte principii fundamentale ale dreptului achizițiilor publice, respectiv proporționalitatea, concurența loială și protejarea intereselor comerciale legitime ale operatorilor economici. Transparența servește scopului de a asigura controlul legalității și tratamentul egal al ofertanților, dar... traduce într-un drept nelimitat de acces la informațiile confidențiale din ofertele celorlalți participanți.

După cum doctrina și... au subliniat constant, dreptul la informare... poate degenera într-un drept de a cunoaște strategia comercială a concurenților, iar echilibrul dintre transparență și secretul comercial trebuie analizat cazuistic, prin raportare la necesitatea efectivă a informației solicitate pentru exercitarea dreptului la apărare.

Prin urmare, autoritatea contractantă va trebuie să verifice: (i) dacă există o declarație de... legătură cu documentele pentru care a fost transmisă cererea de studiu; și (ii) dacă natura confidențială a informațiilor este justificată, prin raportare la interesele comerciale protejate.

... situația... care constată că declarația de... conține astfel de informații și este justificată, autoritatea contractantă... are dreptul de a dezvălui aceste informații competitorilor.... caz contrar, aceștia ar intra... posesia unor informații sensibile și extrem de importante pe care le pot utiliza pentru a crea soluții tehnice similare sau identice, entitatea a cărei ofertă a fost făcută publică pierzând inclusiv avantajele economice pe care le avea pe piață prin utilizarea respectivei soluții tehnice.

Prin excepție, după comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, autoritatea contractantă este obligată să permită, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat la raportul procedurii de atribuire, precum și la informațiile din cadrul documentelor de calificare, propunerilor tehnice și/sau financiare care... au fost declarate de către ofertanți ca fiind confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală.

Instanța reține că... a statuat constant asupra necesității concilierii între principiul transparenței și protejarea secretului comercial:

... cauza C-.../06, ##### SA c. État belge, Curtea a subliniat că: "... cadrul procedurilor de atribuire a contractelor publice, autoritățile și instanțele... trebuie să asigure... mod simultan, respectarea dreptului la apărare al ofertanților și protejarea informațiilor confidențiale... special a secretelor comerciale ale acestora." Curtea a precizat că instanța... este obligată să dezvăluie informațiile confidențiale unei alte părți, ci trebuie să aprecieze dacă acestea sunt strict necesare pentru exercitarea dreptului la apărare.

... cauza C-9... /..., Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras, Curtea a reafirmat că: "Transparența... presupune un acces nelimitat la toate informațiile din ofertele depuse, iar autoritățile contractante pot refuza comunicarea elementelor confidențiale, dacă dezvăluirea lor ar aduce atingere intereselor comerciale legitime ale altor operatori economici."

De asemenea... cauza C-54/21, ##### Polska, Curtea a reiterat că: "Protecția secretului comercial constituie un obiectiv de interes general care poate justifica restrângerea dreptului de acces la informațiile din ofertele...."

Așadar, o primă concluzie ce reiese din reglementările expuse este cea a obligației impuse autorității contractante de a... divulga informații confidențiale al... conținut ar putea fi utilizat pentru a denatura concurența.

Mergând mai departe, Curtea constată că, într-adevăr, autoritatea contractantă... este ținută de simpla afirmație a unui operator economic potrivit căreia informațiile transmise sunt confidențiale. Astfel, un asemenea operator trebuie să demonstreze caracterul cu adevărat confidențial al informațiilor la a... divulgare... opune, stabilind de exemplu că acestea conțin secrete tehnice sau comerciale, că conținutul lor ar putea fi utilizat pentru a denatura concurența sau că divulgarea lor i-ar putea fi prejudiciabilă (cauza C-297/... pct.117); din aceeași decizie... reiese, însă, că atunci când... ridică problema caracterului confidențial al informațiilor transmise, autoritatea contractantă "trebuie să... asigure că decizia pe care intenționează să o ia, ca urmare a cererii unui operator economic de a i... comunica informații care figurează... documentația transmisă de un concurent, este conformă cu normele de atribuire a contractelor de achiziții publice prevăzute... Directiva.../24... special cele referitoare la protecția informațiilor confidențiale menționate la punctele 113 și 114 din prezenta hotărâre";... plus, atunci când refuză să comunice informațiile confidențiale ale unui operator economic unuia dintre concurenți, trebuie să... conformeze și principiului general de

drept al... referitor la o bună administrare, care implică cerințe pe care statele membre trebuie să le respecte atunci când pun... aplicare dreptul.... Printre aceste cerințe, obligația de motivare a deciziilor adoptate de autoritățile... are o importanță deosebită, întrucât permite destinatarului acestor decizii să își apere drepturile.

... ceea ce privește aprecierea dovezilor privind caracterul confidențial al informațiilor comunicate, autoritatea contractantă trebuie să aibă... vedere... primul rând, formularea unei cereri... acest sens de către ofertantul interesat și argumentele prezentate;... plus, "... poate baza pe prezumții generale care... aplică anumitor categorii de documente, considerații de ordin general similare fiind susceptibile să... aplice unor cereri de divulgare cu privire la documente de aceeași natură (... din 29 ianuarie..., Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T-532/10, punctul 90)" (pct.46 din... Tribunalului... din 21 septembrie..., Secolux/#####, T-363/14).

... aceeași hotărâre... mai reține:

"47.Rezultă din jurisprudență că ofertele depuse de ofertanți... cadrul unei proceduri de cerere de ofertă pot intra... domeniul de aplicare al excepției referitoare (a protecția intereselor comerciale... special datorită elementelor economice și tehnice cuprinse... oferte (a... vedea... acest sens... din 29 ianuarie..., Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T-532/10, pct. 95).

48.Pe de altă parte, protecția... ofertanților față de alți ofertanți este prevăzută de dispozițiile relevante din Regulamentul financiar și... special la articolul 113 alineatul (2) din acesta, care... prevede divulgarea... depuse, nici chiar după formularea unei cereri scrise de către ofertanții ale... oferte... au fost reținute. Această restricție este inerentă obiectivului urmărit prin normele... materie de contracte de achiziții publice, care... întemeiază pe o concurență nedenaturată, Pentru a realiza acest obiectiv... ca autoritățile contractante să... divulge informații referitoare la proceduri de atribuire a contractelor de achiziții publice al... conținut ar putea fi utilizat pentru a denatura concurența, fie... cadrul unei proceduri de atribuire... curs, fie... cadrul unor proceduri de atribuire ulterioare (... din 29 ianuarie..., Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T##### punctul 1...).

49.#####... vedere cele ce precedă... a stabilit existența unei prezumții generale potrivit căreia accesul la ofertele ofertanților aduce... principiu, atingere protecției intereselor comerciale (a... vedea... acest sens... din 29 -ianuarie..., Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T##### punctul 101)".

... raport de reperele ce reies din cele anterior menționate, Curtea constată că refuzul autorității contractante, de a permite accesul la întregul dosar... special la oferta depusă de ofertantul câștigător, este justificat.

... primul rând, Curtea are... vedere faptul că toți ofertanții si-au declarat oferta confidențială; având aceeași conduită, contestatorii... pot solicita un tratament diferit, respectiv acordarea accesului la întreaga ofertă depusă de ceilalți competitori... condițiile... care fiecare dintre contestatori beneficiază de aceeași protecție; tratamentului egal presupune aplicarea aceluiasi tratament ofertanților; or... măsura... care fiecare contestator pretinde respectarea confidențialității propriiei oferte... există niciun motiv pentru care contracandidatele... ar beneficia de același tratament.

... al doilea rând, Curtea... poate să... observe că declarațiile de... depuse de contestatoare au un grad de complexitate, detalieri și motivare similar celei depuse de ofertantul câștigător și... plus, au declarat confidențiale propunerea tehnică și financiară... integralitate, întocmai ca ofertantul câștigător.

... plus, Curtea reține că anumiți operatori, au declarat confidențiale... numai propunerea tehnică și financiară, dar chiar și DUAE și documentele justificative, precum și procesele verbale de evaluare (... concret...).

... continuare, instanța are... vedere conținutul declarației date de ofertantul câștigător... care sunt declarate confidențiale oferta tehnică împreună cu toate anexele sale, oferta financiară cu toate anexele sale, răspunsurile la solicitările de clarificare... legătură cu prezenta procedură.

... concret... arată că: "Pentru propunerea tehnică: Oferta conține o serie de informații considerate a fi secret tehnic de către ofertant, prin implicațiile pe care le-ar avea publicarea acestora raportat la interesele legitime ale societății. Oferta tehnică prezintă: informații punctuale referitoare la avantajele competitive pe piața...; informații referitoare la organizarea echipei de proiectare; informații referitoare la organizarea echipei de execuție; proceduri proprii de prestare a serviciilor si execuție a lucrarilor; proceduri proprii de management al riscurilor; sistemul propriu de arhivare... cadrul firmei pentru asigurarea calității; metode de

lucru și calcul proprii; instrucțiuni și date ale membrilor echipei de proiect; interpretarea proprie a cerințelor documentației de atribuire; capacitatea tehnică a ofertantului.

... cazul... care aceste informații ar fi publice, societatea poate fi prejudiciată prin concurență neloială.... contextul... care tot mai multe achiziții publice... derulează utilizând criteriul «oferta cea mai avantajoasă din punct de vedere economic», multe vizând metodologia de prestare a serviciilor, accesul altor ofertanți la toate aceste documente ar putea conduce la concurența neloială din partea acestora... procedurile viitoare.

Pentru propunerea financiară: Secrete comerciale din cadrul ofertei: lista nominală cu angajații operatorului economic (extras Revisal) și specializarea acestora, inclusiv anexele pentru personalul implicat - certificatele de formare profesională, autorizațiile, atestatele care definesc... mod precis capacitatea profesională a proiectantului și nivelul de competitivitate de pe piața...; acordurile de colaborare cuprinzând condiții contractuale între operatorul economic și furnizorii/colaboratorii săi, care definesc capacitatea profesională a proiectantului și legăturile comerciale de pe piața...; strategia de preț din anexa la formularul de ofertă financiară, care definește competitivitatea și cash flow-ul pe piața...; strategia de preț din anexa la formularul de ofertă financiară, cu informații privind politica generală de prețuri a ofertantului și înțelegerile ofertantului cu privire la valoarea pe componente, pe obiecte și pe tipuri de servicii/lucrări; Secrete tehnice sau comerciale."

Declarația... referă inclusiv la prejudiciile concrete pe care le-ar suferi dacă informațiile confidențiale ar fi dezvăluite concurenței. ##### invocată Directiva (UE).../9... dar și dispozițiile art. 1 din Legea nr. 11/1991 privind combaterea concurenței neloiale.

... plus, Curtea constată că autoritatea contractantă și-a motivat decizia adoptată, arărând că toți ofertanții au declarat ofertele confidențiale și au argumentat acest caracter... mod similar; mai mult, cu respectarea celor stabilite de... (cauza 54/21 pct.71-85), instanța constată că a fost asigurat accesul la procesul verbal privind evaluarea garanției de participare, informațiilor din DUAE și a documentelor care îl însoțesc; procesul verbal privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și solicitărilor de clarificări, inclusiv grila tehnică și punctajul pentru ofertantul ##### S.R.L. clasat pe primul loc; procesul verbal privind evaluarea propunerilor financiare, inclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile tehnice; procesul-verbal privind evaluarea documentelor-suport depuse de candidați/ofertanți pentru demonstrarea informațiilor din DUAE; documentele justificative actualizate, pentru demonstrarea îndeplinirii tuturor criteriilor de calificare... conformitate cu informațiile cuprinse... DUAE.

... constată, așadar, că autoritatea contractantă a pus la dispoziția contestatorilor inclusiv informații care vizează... esență, experiența relevantă a ofertanților și referințele pe care aceștia le anexează la ofertele lor pentru atestarea acestei experiențe și a capacităților lor, caracteristicile și avantajele relative ale ofertei reținute, precum și numele ofertantului câștigător, informații care... opinia..., sunt suficiente pentru a garanta respectarea dreptului la o cale de atac efectivă.

... raport de toate aceste împrejurări, luând... considerare și prezumția generală, stabilită de..., potrivit căreia accesul la ofertele ofertanților aduce... principiu, atingere protecției intereselor comerciale (... din 29 -ianuarie..., Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T##### punctul 101), Curtea constată că... mod întemeiat, a apreciat autoritatea contractantă că informațiile din ofertele depuse sunt acoperite de o prezumție generală potrivit căreia divulgarea lor ar aduce atingere... principiu, protecției intereselor comerciale, cu atât mai mult cu cât... cadrul procedurilor de atribuire a contractelor de achiziție publică intră... competiție concurenți de pe aceeași piață și implicit cu interese contrarii, context... care informațiile confidențiale au o valoare extrem de importantă, rațiunea protejării lor fiind... fapt, extrinsecă procedurii de achiziție publică... cauză.

Conduita autorității contractante este... acord cu principiul tratamentului egal și... circumscris celor reținute la pct. 55 din... de Justiție a... din 14 februarie..., cauza C-.../06, având ca obiect o cerere de pronunțare a unei hotărâri preliminare formulată... temeiul articolului 234 CE, a cărei acțiune principală a avut ca obiect dreptul la protecția informațiilor confidențiale, prin care Curtea a reținut că: "..."

Mai mult, Curtea constată că contestatoarele... au prezentat nici cel mai slab argument care să permită să... demonstreze că documentele solicitate (oferta tehnică și financiară)... erau acoperite de prezumția menționată mai sus, simpla invocare a principiului transparenței nefiind suficientă pentru a răsturna această prezumție, cu atât mai mult cu cât toți ofertanții

au procedat într-o manieră similară, oferind ca dovezi ale caracterului confidențial aceleași argumente.

real că acestea au prezentat interesul de a verifica temeinicia evaluării tehnice și financiare, însă un asemenea interes este generic și... poate prevala asupra dreptului concurenților de a-și proteja secretele comerciale.

Totodată, instanța constată că dreptul contestatoarelor la apărare poate fi satisfăcut prin accesul la partea neconfidențială a dosarului, respectiv actele administrative și rapoartele comisiei de evaluare, care reflectă raționamentul autorității contractante. Accesul integral la ofertele celorlalți participanți ar conduce... schimb, la divulgarea de informații sensibile și la denaturarea mediului concurențial.

... lumina celor reținute, Curtea constată caracterul temeinic al conduitei autorității contractante care... a acordat acces la documentele declarate confidențiale, motiv pentru care toate cererile (... ,, ##### și ACI ####) ... sensul acordării accesului la informațiile din dosarul achiziției, peste cele deja puse la dispoziție de autoritatea contractantă, sunt neîntemeiate, și trebuiau respinse, ca atare.

de această soluție, trebuia respinsă și cererea de repunere... termen, formulată de contestatoarele ##### și..., ca rămasă fără obiect, întrucât această cerere era condiționată de cea privind accesul integral la dosar.

... continuarea cercetării fondului cauzei, disputa care... poartă între părți și care trebuie lichidată de către... vizează admisibilitatea și punctarea... SA și... ..

Reclamanta pretinde că propunerile financiare ale SA și... au fost verificată de autoritate din perspectiva caracterului sustenabil al prețurilor... contextul... care ele sunt neobișnuit de scăzute (aproximativ 75% din valoarea estimată). Față criticile aduse, forul de jurisdicție observă că ambelor ofertante le-a fost cerută de către autoritate justificarea prețului:

-
- b) soluțiile tehnice adoptate și/sau orice condiții deosebit de favorabile de care beneficiază ofertantul pentru furnizarea produselor sau a serviciilor ori executarea lucrărilor;
 - c) originalitatea lucrărilor, produselor sau serviciilor propuse de ofertant;
 - d) respectarea obligațiilor prevăzute la art. 51 alin. (1);
 - e) respectarea obligațiilor prevăzute la art. 218;
 - f) posibilitatea ca ofertantul să beneficieze de un ajutor de stat.

La elaborarea răspunsului, veți avea în vedere și prevederile art.133 alin. (1) din HG 395/2016, respectiv: "Comisia de Evaluare are obligația de a analiza și de a verifica fiecare oferta atât din punct de vedere al elementelor tehnice propuse cât și din punct de vedere al aspectelor financiare pe care le implica". precum și notele prevăzute în cadrul INSTRUCȚIUNILOR CATRE OFERTANTI, de la Cap. IV.4 Prezentarea ofertei. IV.4.2 Modul de prezentare al propunerii financiare, respectiv:

Nota 5: În sensul prevederilor art. 210 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, o ofertă prezintă un preț aparent neobișnuit de scăzut în raport cu ceea ce urmează a fi furnizat,

.....

În conformitate cu art. 134, alin. 5 din HG nr. 395/2016:

"(5) În cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta în cadrul ofertei sau solicitării de participare, potrivit dispozițiilor 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."

..... SA a răspuns cu adresa nr...., extrem de detaliat, la care a anexat peste 150 de rapoarte de defalcare a prețurilor, descompunere de preț (formular F3), peste 1... de oferte pentru diverse servicii și materiale de la furnizori (pag. 202-396) și justificarea echipamentelor și a performanței lor. Răspunsul totalizează 410 pagini.

La rândul ei... a răspuns detaliat, cu adresa nr... U 448 26/..., la care a anexat 61 de pagini de defalcări și analize de preț și zeci de oferte pentru diverse servicii și materiale de la furnizori (117 pagini).

Procesul-verbal nr... face proba că aceste răspunsuri au fost examinate de către comisia de evaluare, care a concluzionat că ambele oferte sunt admisibile din perspectiva prețurilor conținute:

.....
.....
.....

sau neadecvată.”

[...]

În urma evaluării Propunerii financiare și pe baza răspunsurilor la solicitările de Clarificare, Comisia de evaluare a concluzionat următoarele:

- Propunerea financiară este corelată cu Propunerea tehnică prezentată;
- Valoarea ofertei depuse se încadrează în valoarea estimată a achiziției;
- Oferta financiară a fost analizată prin raportare la valoarea minimă estimată de 5,296,942,390.21 Lei fără T.V.A., rezultând o valoare procentuală de 75.05%.

.....

Reiese, așadar, că a fost respectată atribuția legală a comisiei responsabile de analizare a prețurilor și răspunsurilor primite.

... trebuie scăpat din vedere că prețul... SA și... este foarte apropiat de procentul de 80%, la care... raportează caracterul neobișnuit de scăzut al prețurilor, precum și că diferența față de prețul din oferta reclamantei (... , fără TVA) este relativ mică (aproximativ...), mai cu seamă... raport cu amploarea contractului (... , fără TVA).

Art. 210 din Legea nr. 98/2016 urmărește să prevină situațiile... care autoritatea atribuie contractul unui ofertant ce... este... măsură să îl execute... limitele pe care și le-a asumat prin ofertă, dispoziția legală fiind edictată... favoarea autorităților contractante, pentru protejarea lor (respectiv a bugetelor publice pe care le gestionează și a serviciilor publice pe care le prestează), iar... ca armă... mâna acelorași autorități sau a ofertanților concurenți de a exclude sau pretinde excluderea de la licitații a anumitor ofertanți.... sprijinul acestui raționament vine chiar norma de aplicare a legii de la art. 137 alin. (3) lit. g) din anexa la... nr.... - oferta este inacceptabilă dacă... urma verificărilor... constată că are un preț neobișnuit de scăzut pentru ceea ce urmează a fi furnizat/prestat/executat, astfel încât... poate asigura *îndeplinirea contractului la parametrii cantitativi și calitativi solicitați prin caietul de sarcini*. Cu alte cuvinte, chiar dacă o ofertă are costuri/tarife deosebit de

scăzute, ea... poate fi respinsă decât dacă... probează dincolo de orice îndoială rezonabilă că, din cauza acelor prețuri... poate asigura îndeplinirea contractului la parametrii cantitativi și calitativi solicitați prin caietul de sarcini.

..... S.R.L., contrar art. 10 alin. (1), art. 14 alin. (2) și art. 249 C. proc. civ., care impun părților să argumenteze și să susțină cu mijloace de probă cele ce afirmă... fața Consiliului... a demonstrat... niciun fel că ofertele de pe primele două locuri... poate asigura îndeplinirea contractului la parametrii cantitativi și calitativi solicitați prin caietul de sarcini la prețul total asumat, situație... care respectivele oferte... pot fi respinse, criticile axate pe acest preț total fiind speculative și neîntemeiate.

... lumina art. 215 alin. (5) din lege, secondat de art. 137 alin. (3) lit. g) din norme, oferta este considerată neconformă dacă propunerea financiară are un preț sau conține costuri neobișnuit de scăzute... raport cu lucrările, produsele sau serviciile, la care... adaugă cumulativ condiția *sine qua non* ca, din cauza respectivului preț sau respectivelor costuri... poate asigura îndeplinirea contractului la parametrii cantitativi și calitativi solicitați prin caietul de sarcini, condiție ce... a fost dovedită de reclamantă.... speța dezbătută... a reușit să facă o asemenea dovadă... fața forului jurisdicțional.

Din propriile propuneri tehnice reiese cu prisosință că antreprenorii SA și... au bogată experiență... lucrări de infrastructură.

Este inerent sistemului de achiziții pe baza ofertei celei mai avantajoase din punct de vedere economic ca ofertanții să propună prețurile cele mai competitive (... Tribunalului de la Luxemburg din 26 martie 20...../Parlamentul, T-725/17, EU: T: 20....:....0). Pe de altă parte este atât logic, cât și foarte probabil ca, la licitații, ofertanții să propună prețuri mai mari la unele articole și, eventual... compensare, mai mici la altele, politica de prețuri ținând de fiecare ofertant... parte și de condițiile cererii și ofertei (a... vedea... acest sens, decizia nr. 816 din..... de..., Secția a X-a contencios administrativ și fiscal și pentru achiziții publice, cod ReJust eeg42e456). Faptul că antreprenorii a prevăzut unele costuri pe care S.R.L. le găsește neacoperitoare ori insuficient descrise... semnifică ipso facto că... au capacitatea de a executa contractul... parametrii de calitate doriți. Costurile/tarifele scăzute pentru anumite materii prime/ operațiuni de executat/transport șamd pot fi justificate prin prețuri mai ridicate la alte componente ale ofertei. Prețurile de la furnizori... stabilesc liber pe piață și trebuie acceptate ca atare.

Dispozițiile privind prețul aparent neobișnuit de scăzut din legislația pe linie de achiziții publice trebuie interpretate extrem de restrictiv, pentru a... distorsiona concurența și defavoriza ofertanții onești, ale... prețuri reieșite din jocul cererii și ofertei sunt sustenabile, măsura

respingerii... fiind aplicată doar în extremis, *ultima ratio*, și *temeinic* fundamentată... fapt și... drept, ceea ce... poate spune despre măsura respingerii ofertei pe care o propune contestatoarea, mai cu seamă că este apropiată de prețul ofertei câștigătoare. A... omite că, drept asigurare a bunei execuții a contractului, viitorul contractant este ținut să prezinte autorității o garanție de bună execuție (10% din valoarea contractului, fără TVA), pe care o poate oricând executa, dacă apreciază că societățile contractante... își respectă obligațiile contractuale, inclusiv aceea de executare a lucrărilor la datele și nivelul calitativ declarate.

Așadar, criticile formulate de S.R.L. legate de prețul concurenților și de neexercitarea atribuțiilor comisiei (art. 1...)... confirmă, iar ofertele SA și... puteau fi respinse... baza art. 137 alin. (3) lit. g) din norme, prețurile lor globale fiind justificate, asumate, plauzibile, temeinice și legale, pe fondul absenței cu desăvârșire a unei dovezi din partea contestatoarei că, din cauza respectivului preț (sau a unor elemente de preț)... poate asigura îndeplinirea contractului la parametrii cantitativi și calitativi solicitați prin caietul de sarcini.

... verifică nici incidența art. 137 alin. (3) lit. c), potrivit căreia oferta este considerată neconformă dacă... cadrul propunerii financiare, conține prețuri care... sunt rezultatul liberei concurențe și care... pot fi justificate.

Relativ la criticile de la următoarele capitole din contestație (... devălmășie, vizând evaluarea ambelor oferte...):

- „IV. Cu privire la modificarea nelegală a... depuse de.... și S.P.A. prin intermediul clarificărilor”

- „V. Cu privire la utilizarea nelegală a subcontractanților și a terților susținători”

- „VI. Cu privire la suspiciunile privind neîndeplinirea cerințelor de calificare - experiența similară”

- „VII. Cu privire la standardul de evaluare relevant... autorității contractante și aplicabil... prezenta procedură”

- „VIII. Cu privire la neconformitatea... depuse de.... și S.P.A. - consecința directă a unei evaluări viciate”

- „IX. Modificarea nelegală a... depuse de.... și S.P.A. prin schimbarea formularelor și a graficului Gantt”

- „X. Neîndeplinirea cerințelor caietului de sarcini de către ofertele depuse de.... și S.P.A.”

- „XI. Neîndeplinirea cerințelor de calificare de către ofertele depuse de....și S.P.A.”

- „XII. Nerespectarea cerințelor privind expertii obligatorii și modificarea nelegală a acestora”

- „XIII. Cu privire la existența unui viciu sistemic al procedurii - evaluare formală, lipsită de transparență și de coerență”

organul de jurisdicție reamintește că, asemenea acțiunilor... justiție, contestația trebuie să cuprindă motivarea integrală a ei... fapt și... drept, iar autoarea ei are obligația de a expune situația de fapt la care... referă pretențiile... mod corect și complet, fără a denatura sau omite informațiile care îi sunt cunoscute [art. 15 alin. (2) din lege]. Consiliul...

poate substitui autoarei sesizării... ce privește invocarea motivelor concrete de nelegalitate a actelor atacate. Sesizarea trebuie realizată cu respectarea tuturor condițiilor prevăzute de lege, iar una dintre acestea este tocmai motivarea pe baza datelor concrete, cu trimiteri exacte la cerințele documentației de atribuire și la conținutul ofertei... pe presupuneri de ordin general ori deducții, care servește la determinarea exactă a obiectului judecății administrative, având... vedere principiul potrivit căruia judecata are loc... limitele sesizării. Altminteri, judecata ar echivala cu un control efectuat din oficiu de către..., inadmisibil... condițiile actualei legislații. Motivarea trebuie să explice într-un mod rezonabil pretinsa relație de contrarietate dintre actele atacate ale autorității contractante și normele legale de referință... doar să afirme existența unei pretinse încălcări, neindividualizate... concret. Reclamanta... poate însărcina Consiliul să efectueze o cercetare în integritate a procedurii de atribuire sau o supraevaluare a ofertei... pe bază de critici generale, neînsoțite de trimiteri concrete... speranța că poate... descoperă ceva, Consiliul nefiind nici organ de control și nici supracomisie de evaluare, ci organ administrativ-jurisdicțional, care... pronunță... limitele motivelor de nelegalitate și netemeinicie a actelor autorităților contractante pe care le reclamă persoanele vătămate.

Chiar dacă au... spate o nemulțumire a societății contestatoare, simplele afirmații... doar că... sunt suficiente pentru validarea lor drept întemeiate, ci... răspund nici obligației contestatoarei, de la art. 10 alin. (1), art. 14 alin. (2) și art. 249 C. proc. civ., de a își argumenta și susține cu mijloace de probă cele ce afirmă.

... sunt eminamente de ordin general și fără legătură cu datele și documentele concrete din oferte. Față de caracterul speculativ și de ordin general al argumentelor expuse... contestație... poate răspunde afirmativ solicitării reclamantei de anulare a evaluării... SA și... și, cu atât mai puțin, de excludere a lor din competiție.

... contestație, autoarea ei... aduce niciun element concret, aplicat la circumstanțele..., din care să reiasă că autoritatea... ar fi verificat conținutul lor ori că l-a punctat greșit. Aprecierile contestatoarei sunt la nivel de presupuneri subiective... absența unor date concrete și dovezi certe, aplicate... de a... evaluare este nemulțumită. Reclamanta trebuia să determine și să indice la modul concret și exact... ce constau omisiunile sau abaterile din acestea, care... ar acoperi cerințele autorității ori care duceau la depunere, ceea ce contestatoarea... a schițat la modul concret. Reamintirea obligațiilor evaluatorii ale autorității... reprezintă per... argumente concrete de *motivare*, autoritatea fiind îndreptățită să considere criticile ca fiind presupuneri și alegații nedovedite.

Capătul de cerere de repunere... termenul de contestare și luarea... considerare a criticilor ce vor decurge din analiza dosarului achiziției publice la... semnifică tardivitatea întregii contestații. Consiliul... va

pronunța asupra lui... funcție de concluziile legate de accesul la dosarul achiziției publice și de eventualele critici suplimentare... aduse de reclamantă. Tardivitatea... prezumă, ci trebuie dovedită, ceea ce... s-a întâmplat... speță, autoritatea contractantă nefăcând dovada că toate procesele-verbale și anexele întocmite de comisia de evaluare i-ar fi fost puse la dispoziție contestatoarei spre a fi consultate. Cum acestea au putut fi consultate doar... cadrul procesului la..., de la momentul accesului la acestea (...) a început să curgă termenul legal de contestare, care... era împlinit la data transmiterii concluziilor scrise nr. înregistrate la... cu nr.... Astfel fiind... respinge excepția tardivității, după cum... respinge și cererea contestatoarei de repunere... termen, concluziile scrise fiind depuse... termenul legal.

După cum s-a reținut la pag. 56 și 57 de mai sus, este pe deplin incident raționamentul regăsit... de Justiție a... din 17 noiembrie..... și alții, C-54/21, EU: C:....: 888, cu ajustările de rigoare, conform căruia... ipoteza... care dreptul procedural național... ar permite instanței sesizate cu o cale de atac împotriva unei decizii de atribuire a unui contract de achiziții publice să ia... cursul judecății, măsuri care să restabilească respectarea dreptului la o cale de atac efectivă, această instanță trebuie, atunci când... dovedește că acest drept a fost încălcat din cauza nedivulgării unor informații, fie să anuleze această decizie de atribuire, fie să considere că reclamantul poate formula o nouă cale de atac împotriva deciziei de atribuire deja luate, termenul prevăzut... acest sens neîncepând să *curgă decât de la momentul... care acest reclamant are acces la ansamblul informațiilor care fuseseră calificate... modernat drept confidențiale (cum sunt... speța de față, procesele-verbale emise de comisia de evaluare)*.

Din concluziile scrise amintite, criticile contestatoarei pe marginea prețului neobișnuit de scăzut al ofertei SA sunt vădit nefondate, neavând aptitudinea să demonstreze că ofertanta câștigătoare... poate executa contractul... prețul pe care l-a propus și care, de altfel... diferă substanțial de acela al contestatoarei. Verificările suplimentare pe care le pretinde contestatoarea comisiei de evaluare sunt lipsite de temei factual și normativ. Situația... repetă și... privința evaluării propunerii financiare a... .., argumentată și probată... amănunt.

Consiliul a verificat respectarea normelor de procedură și de motivare, a exactității materiale a situației de fapt, precum și a absenței unei erori vădite de apreciere și a unui abuz de putere din partea autorității contractante (... acest sens sunt, de pildă... din 12 octombrie..... /..., C-242/15 P, EU: C:....: 765, punctul 28... din 18 iulie..., Industrias Químicas del Vallés/Comisia, C-326/05 P, EU: C:....: 4..., punctele 76 și 77... din 6 noiembrie..., Țările de Jos/Comisia, C-405/07 P, EU: C:....: 613, punctele 55 și 56, precum și... din 9 iulie..., Germania/Comisia, C-3.../14 P, EU: C:....: 457, punctul 37, și... din 12 octombrie..... /..., C-242/15 P, nepublicată, EU: C:....: 765, punctul 28).

... de Casație și Justiție este abundentă... sensul că motivarea unei hotărâri... constituie o problemă de volum, ci una de esență, de conținut, care... circumscrie și noțiunii de proces echitabil... condițiile statornicite de art. 6 din Convenția pentru apărarea... și a libertăților fundamentale (Secția de contencios administrativ și fiscal, decizia nr.... din 28 iunie..., publicată... Monitorul... al României, Partea I, nr....9 din 9 august...). „Trebuie ca instanța de judecată să examineze și să dea un răspuns argumentat problemelor esențiale de fapt și de drept care... pun... cauza dedusă judecății... principiu, și gruparea argumentelor fiind admisibilă, atât timp cât instanța răspunde acestora, chiar printr-un considerent comun.” -... de Casație și Justiție, Secția I civilă, decizia nr.... din 12 decembrie..., disponibilă pe portalul de jurisprudență al..., ex multis.

După cum a punctat... din 21 iulie..., Evropaïki Dynamiki/EMSA, C-252/10 P, EU: C:....:....2, obligația de motivare... îi... instanței să răspundă la fiecare dintre argumentele expuse de părți.

Asupra incidenței art.... alin. (1) lit. c) și h) din Legea nr. 98/2016... privința S.A., criticile sunt... doar speculative și nefondate, ci și tardive, contestatoarea putând să reclame această incidență... cuprinsul..., raportul procedurii fiindu-i cunoscut din.... Prin accesarea documentelor la Consiliul... a operat decalarea termenului de invocare a criticii... absența demonstrării că ea... putea fi invocată direct... contestație (..... S.R.L. nefăcând nicio dovadă că a obținut informații esențiale abia... urma studierii dosarului la...).

Pe de altă parte... subsidiar tardivității, relevă Consiliului niciun minim prestabilit de art.... alin. (1) lit. c) și h)... sensul că ofertanta câștigătoare ar fi trebuit eliminată din competiție, eventual fără a i... solicita explicații corective (self-cleaning). Rezoluția din 5 iulie... îi era cunoscută sau trebuia să îi fie cunoscută contestatoarei cu mult timp înainte, nicidecum... a aflat despre ea cu prilejul studierii dosarului cauzei.

Nefondate sunt și criticile vizând valorile diferite care apar... schița de proiect, câtă vreme valorile corecte există... propunerea tehnică finală. Oferta... interpretează sistematic și... ansamblu... fragmentat.

Nefondate sunt și criticile referitoare la profilurile transversale și fișierele.dwg, autoritatea procedând judicios la clarificarea acestor aspecte, întrucât inadvertențele pot reprezenta simple erori corectabilă pe calea..., la care era obligată autoritatea achizitoare... temeiul art. 209 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 - „... cazul... care informațiile sau documentele prezentate de către operatorii economici sunt incomplete sau eronate sau... cazul... care lipsesc anumite documente, autoritatea contractantă are dreptul de a solicita într-un anumit termen ofertanților/candidaților clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de aceștia... cadrul...u solicitărilor de participare, cu respectarea principiilor tratamentului egal și

transparenței.” - secondat de art. 134 alin. (1) din normele metodologice de aplicare a legii - „Comisia de evaluare are obligația de a stabili care sunt clarificările și completările formale sau de confirmare, necesare pentru evaluarea fiecărei solicitări de participare/oferte, precum și perioada de timp acordată pentru transmiterea acestora, termenul-limită neputând fi stabilit decât la nivel de zile lucrătoare, fără a fi precizată o oră anume... cadrul acestuia.” Respingerea directă a ofertei... ar fi... acord nici cu principiul proporționalității, care... ca autoritățile să... depășească limitele a ceea ce este adecvat și necesar pentru realizarea obiectivelor urmărite, iar atunci când este posibilă o alegere între mai multe măsuri adecvate, ar trebui să... recurgă la cele mai puțin constrângătoare -... Tribunalului... din... septembrie...../Comisia, T-211/02, EU: T:...: 232. Trebuie să existe un echilibru, o legătură rezonabilă între cauză și efect, respectiv între o potențială deficiență minoră și măsura pe care o poate dispune autoritatea contractantă, ca transpunere punctuală a principiului proporționalității ce guvernează materia despre care discutăm. Conținutul actului prevalează asupra formei (a... vedea, mutatis mutandis, hotărârile instanței de la Luxemburg... cauzele DP/ACER, F-34/14, EU: F:...: 82, punctul 29, Mendes/Comisia, F-125/11, EU: F:...:..., punctul 34, și Brems/Consiliul, T-2.../97, punctul 45 și... acolo citată).

Legislația pe linie de achiziții publice... interzice autorităților achizitoare să solicite clarificări ofertanților... exercițiul comisiei de evaluare, dimpotrivă, respectiva legislație susține solicitarea de clarificări, mai cu seamă dacă sunt doar de confirmare:

a) art. 209 din Legea nr. 101/2016

Art. 209. - (1)... cazul... care informațiile sau documentele prezentate de către operatorii economici sunt **incomplete sau eronate** sau... cazul... care **lipsesc anumite documente**, autoritatea contractantă are dreptul de a solicita într-un anumit termen ofertanților/candidaților clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de aceștia... cadrul...u solicitărilor de participare, cu respectarea principiilor tratamentului egal și transparenței.

[...]

b) normele metodologice aprobate prin... nr....

Art. 62. - (1)... cazul... care... scopul verificării conformității propunerii tehnice cu cerințele caietului de sarcini sau... scopul verificării propunerii financiare, autoritatea contractantă solicită prezentarea anumitor **clarificări/completări**, atât solicitarea, cât și răspunsul ofertantului... transmit... SEAP... format electronic, semnate cu semnătură electronică extinsă, bazată pe un certificat calificat, eliberat de un furnizor de servicii de certificare acreditat.

Art. 1.... - (1)... raport cu sarcinile și responsabilitățile, comisia de evaluare are... ansamblu, următoarele atribuții:

[...]

i) elaborarea solicitărilor de clarificări și/sau completări necesare... vederea evaluării solicitărilor de participare și/sau...;

Art. 134. - (1) Comisia de evaluare are obligația de a stabili care sunt **clarificările și completările formale sau de confirmare**, necesare pentru evaluarea fiecărei solicitări de participare/oferte, precum și perioada de timp acordată pentru transmiterea acestora, termenul-limită neputând fi stabilit decât la nivel de zile lucrătoare, fără a fi precizată o oră anume... cadrul acestuia.

(3) Comisia de evaluare va stabili termenul-limită... funcție de volumul și complexitatea clarificărilor și completărilor formale sau de confirmare necesare pentru evaluarea fiecărei solicitări de participare/oferte.

(4) Comunicarea transmisă... sensul alin. (1) către candidat/ofertant trebuie să fie clară și să definească... mod explicit și suficient de detaliat... ce constă solicitarea comisiei de evaluare.

(5)... cazul... care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta... cadrul ofertei sau solicitării de participare, potrivit dispozițiilor art. 209 din Lege, iar candidatul/ofertantul... transmite... termenul precizat de comisia de evaluare clarificările/completările solicitate sau clarificările/completările transmise... sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă.

Art. 1.... - (1)... condițiile art. 209 din Lege, comisia de evaluare are dreptul de a solicita ofertantului corectarea viciilor de formă cu privire la oferta acestuia.

(2)... cazul... care ofertantul... este de acord cu îndreptarea viciilor de formă... condițiile prevăzute la alin. (1), oferta sa va fi considerată inacceptabilă.

(3)... sensul dispozițiilor alin. (1), viciile de formă reprezintă acele erori sau omisiuni din cadrul unui document a... corectare/completare este susținută... mod neechivoc de sensul și de conținutul altor informații existente inițial... alte documente prezentate de ofertant sau a... **corectare/completare are rol de clarificare sau de confirmare, nefiind** susceptibile de a produce un avantaj incorect... raport cu ceilalți participanți la procedura de atribuire.

Solicitările de clarificare, potrivit normelor amintite, pot fi chiar formale sau de confirmare, însemnând că organizatoarea era îndrituită să solicite ofertantului completări... ceea ce privește profilurile și fișierele amintite.... cunoaște că obligația de diligență a autorității îi... examinarea, cu atenție și cu imparțialitate, a tuturor elementelor pertinente ale cauzei, pentru a înlătura îndoielile și pentru a clarifica situația (*mutatis mutandis*... de Justiție a... din 28 februarie..., Vakakis kai Synergates/Comisia, T-292/15, EU: T:....: 103).

Scopul art. 134/1... alin. (1) din norme este de a conferi autorităților contractante o marjă de flexibilitate... contextul aprecierii neregularităților pur formale, astfel încât să... excludă ofertanții eligibili. Legiuitorul admite faptul că ofertele pot conține omisiuni, erori, abateri sau vicii ce pot fi corectate. Dacă legiuitorul ar fi vrut să elimine orice ofertă care conține erori, abateri sau vicii, textele legale menționate... își mai găseau locul... evocată. Datele referitoare la ofertă pot fi corectate sau completate punctual... special întrucât necesită... mod vădit o simplă clarificare sau pentru a înlătura erori materiale evidente (... din 29

martie..... și alți, C-599/10, EU: C:....:..., punctul 40, și... din 7

aprilie....., C-324/14, EU: C:....: 214, punctul 63).

Mutatis mutandis, conform principiului proporționalității, astfel cum a reținut... Decizia nr....62 din 11 noiembrie..., publicată... Monitorul... al României, Partea I, nr....7 din 20 ianuarie..., paragraful 28, orice măsură luată trebuie să fie adecvată - capabilă... mod obiectiv să ducă la îndeplinirea scopului, necesară - indispensabilă pentru îndeplinirea scopului și proporțională - justul echilibru între interesele... pentru a fi

corespunzătoare scopului urmărit. Cu privire la testul de proporționalitate, a... vedea și Decizia nr....86 din 26 noiembrie..., publicată... Monitorul... al României, Partea I, nr....8 din... ianuarie..., Decizia nr....90 din 2 iulie..., publicată... Monitorul... al României, Partea I, nr. 532 din 17 iulie..., sau Decizia nr. 266 din 21 mai..., publicată... Monitorul... al României, Partea I, nr.... din... iulie....

Volumul considerabil al documentelor de ofertare poate determina apariția de erori și le scuză într-o măsură rezonabilă, constând inclusiv... eroarea de menționare a instalațiilor video și fotovoltaică... propunerea tehnică. Imperativul menținerii ofertei... competiție trebuie să fie abordat cu flexibilitatea admisă chiar de lege și fără formalism excesiv. Inclusiv instanțele judecătorești acționează... această direcție, *exempli gratia* fiind decizia nr....7 din 16 februarie..... de..., Secția comercială, de contencios administrativ și fiscal... care instanța a statuat că „reprezintă o atitudine total abuzivă declararea unei oferte ca fiind neconformă pentru anumite aspecte evident minore raportat la complexitatea de ansamblu a ofertei și la multitudinea de date pretinse de aceasta”. Aceeași instanță, Secția a III-a contencios administrativ și fiscal... decizia civilă nr.... din..., cod ReJust 86598e6g7, a adăugat că „sanționarea unor deficiențe minore și pur formale, care... afectează fondul ofertei, prin excluderea acesteia din procedură, ar reprezenta o manifestare vădită de formalism excesiv. O asemenea conduită... este compatibilă cu finalitatea reglementărilor... materia achizițiilor publice, care urmăresc atribuirea eficientă a contractului și menținerea unei competiții reale și loiale între operatorii economici.”

Relevantă este și abordarea Tribunalului de la Luxemburg din... pronunțată la 10 decembrie... cauza T-...5/08... împotriva Comisiei..., punctul 59: „59.... sfârșit, revine... definitiv, Tribunalului sarcina de a stabili dacă răspunsurile unui candidat la o cerere de clarificări prezentată de autoritatea contractantă pot fi calificate drept precizări cu privire la conținutul ofertei respectivului candidat sau dacă răspunsurile menționate depășesc acest cadru și modifică substanța ofertei... raport cu condițiile prevăzute... caietul de sarcini”.

... confirmă neconformitatea ofertei nici... legătură cu activitățile având o durată mai mare de 30 de zile... graficul Gantt, explicațiile aduse de SA fiind plauzibile și... conduc la modificarea propunerii tehnice ori la neconformitatea ofertei, după cum nici eventualele scăpări constând... menționarea unor normative abrogate.

Nefondate sunt și criticile axate pe deficiențele din procesul-verbal intermediar nr....:

Constatarea 1 - „Comisia de evaluare... a identificat... cadrul Propunerii tehnice descrierea succintă a activităților aferente etapei de proiectare... ceea ce privește partea de servicii realizate de Subcontractanți... corelare cu Acordurile de Subcontractare.”

Constatarea 2 - „Comisia de evaluare a identificat... cadrul... activitățile desfășurate de către subcontractanți, fără a identifica o descriere succintă a activităților aferente etapei de

execuție a lucrărilor... ceea ce privește partea/părțile din Lucrări realizate de Subcontractanți... corelare cu Acordurile de Subcontractare.”

Constatarea 3 - „Comisia de evaluare... a identificat... cadrul... activitatea de încercare pe piloți de probă pentru lucrările de artă care au fundații indirecte.”

Constatarea 4 - „Comisia de evaluare a identificat faptul că Ofertantul a declarat că echipamentele sunt disponibile... parcurile de utilaje proprii din țara de origine, iar... ceea ce privește situația echipamentelor închiriate de către Asocieri, acestea... află... dotarea Locatorilor.” Cerința beneficiarului prevede expres: „Ofertantul va prezenta locația unde... află fiecare echipament/utilaj/instalație disponibilă pentru acest contract.”

Constatarea 5 - „Comisia de evaluare... a identificat documente din care să reiasă faptul că societățile care închiriază/pun la dispoziția Ofertantului utilajele, dețin aceste utilaje.”

Constatarea 6 - „Comisia de evaluare... a identificat... cadrul propunerii tehnice informații referitoare la momentul... care personalul de execuție nominalizat la pozițiile 1-9 din tabelul C - Alt personal execuție [...], va interveni... implementarea viitorului contract

.” După cum a fost reținut mai sus, scopul art. 134/1... alin. (1) din norme este de a conferi autorităților contractante o marjă de flexibilitate... contextul aprecierii neregularităților pur formale, astfel încât să... excludă ofertanții eligibili. Legiuitorul admite faptul că ofertele pot conține omisiuni, erori, abateri sau vicii ce pot fi corectate. Dacă legiuitorul ar fi vrut să elimine orice ofertă care conține erori, abateri sau vicii, textele legale menționate... își mai găseau locul... evocată. Toate aspectele pe care le reclamă S.R.L. au putut fi lămurite prin intermediul clarificărilor, care au fost acceptate de autoritatea decidentă.

O licitație atât de complexă, cum este aceasta, exclude *ab initio* conceptul de ofertă perfectă, infailibilă, iar orice deviere de la nenumăratele rigori ale caietului de sarcini trebuie tratată cu o doză rezonabilă de toleranță... caz contrar toate ofertele trebuind a fi respinse, iar contractul să rămână neatribuit, indiferent de câte ori s-ar repeta licitația.

Relativ la punctarea factorilor de evaluare privind experiența personalului cheie și materialele sustenabile, întreaga argumentație a contestatoarei... biziue pe informații preluate din grilele de punctaj elaborate de comisie, nicidecum pe informațiile detaliate din..., ceea ce face ca respectiva argumentație să fie nemotivată... concret, deci nefondată. Indiferent de denumirile lucrărilor și valorile consemnate de comisie, punctarea... raportează la datele concrete din ofertă.

... relevă, cu un minim grad de certitudine, nici eventuale necorelări între activitățile subcontractanților (nenominalizați) din acordurile de subcontractare și cele din propunerea financiară a S.A., respectiv imposibilitatea determinării ponderii și naturii lucrărilor subcontractate, acuzele contestatoarei constituind doar speculații, imposibil de validat de către....

Văzând caracterul nefondat al tuturor criticilor la adresa evaluării ofertei S.A., clasată pe primul loc, devin lipsite de interes criticile referitoare la evaluarea ofertei de pe locul secund, întrucât chiar dacă ar fi eliminată din competiție sau depunctată această ofertă, contestatoarea... ar putea fi clasată pe primul lor și obține contractul licitat, câștigătoare rămânând.... Astfel fiind, este de prisos examinarea

criticilor formulate de contestatoare... privința ofertei de pe locul II (a... ..).

Prin cererea înregistrată la... cu nr..., contestatoarea solicită Consiliului să îi pună... vedere autorității depunerea integrală a procesului-verbal nr..., inclusiv a anexelor și a documentelor aferente, precum și a răspunsurilor S.A., cerere pe care... o respinge, ca vădit nefondată, întrucât așa-numitul „proces-verbal nr...” (... cunoaște din ce dată) există deja între documentele primite de la autoritate și, mai mult, a și fost pus la dispoziția contestatoarei... format electronic. Contestatoarea... reușește să identifice nici anexele și „documentele aferente” la care... referă.

Relativ la convocarea părților la sediul Consiliului pentru a fi audiate/prezenta concluzii orale, cum pretinde reclamanta, ea..., deoarece... ar influența... niciun fel soluția asupra..., ci doar ar tergiversa adoptarea deciziei de soluționare a ei. Particularitățile cauzelor privind achizițiile/concesiunile impun respectarea cu precădere a principiului legal al celerității soluționării lor [art. 15 alin. (1) din lege], iar acordarea unui termen pentru care să fie citate părțile... vederea prezentării de concluzii/lămuriri ar prelungi nejustificat termenul de soluționare a.... De altminteri, conform art. 21 alin. (1) și (2) din lege: *„Procedura... fața Consiliului este scrisă, iar părțile sunt audiate numai dacă acest lucru este considerat necesar de către completul de soluționare a.... Părțile pot fi reprezentate de avocați sau de consilieri juridici și pot depune concluzii scrise... cursul procedurii. De asemenea, părțile pot solicita să depună concluzii oral... fața Consiliului, fără ca prin aceasta să fie afectat termenul legal de soluționare a..., prevăzut la art. 24.”*, texte din care rezultă fără echivoc că organizarea unei ședințe de dezbateri sau de concluzii orale este lăsată la aprecierea Consiliului (mutatis mutandis, decizia civilă nr.... din 30 iunie..... de..., Secția comercială, maritimă și fluvială, de contencios administrativ și fiscal).

„Părțile au doar o vocație... susținerea concluziilor orale... un drept, iar... acest context... poate susține că refuzul Consiliului ar fi nelegal.” - decizia civilă nr....4 din 29 ianuarie..... de..., Secția a VIII-a contencios administrativ și fiscal.

Astfel, argumentele expuse... scris, inclusiv prin numeroasele note scrise ale reclamantei și probele atașate acestora sunt suficiente pentru analiza cauzei, iar neconvocarea părților la o ședință de audieri/concluzii... este de natură a aduce atingere dreptului lor la apărare, ele beneficiind de toate garanțiile unui proces echitabil și... contextul caracterului scris al procedurii jurisdicționale. Părțile... au fost îngrădite... dreptul de a aduce probe... apărare, timpul scurs de la primirea... fiind suficient pentru întregirea probatoriului.

Nici desemnarea unui expert/specialist... speță, volumul de informații aflate la dispoziția Consiliului permițând acestuia extragerea unei concluzii, separat de faptul că implicarea respectivului

expert/specialist ar presupune depășirea termenului legal de soluționare a....

... considerarea celor evocate, Consiliul determină că... există motive pentru infirmarea clasării ofertei... contestatoarei pe locul III, pentru anularea raportului procedurii prin care a fost stabilit rezultatul procedurii și nici pentru obligarea autorității contractante la reevaluarea... de pe locurile I și II. Astfel fiind... temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 și... limita criticilor formulate, Consiliul va respinge contestația S.R.L. nr.... (dosarul nr....)... contradictoriu cu... de.... Va respinge și capătul de cerere accesoriu de obligare a autorității la plata cheltuielilor aferente..., nefiind îndeplinite condițiile art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016 și ale art. 453 C. proc. civ.... sensul că societatea contestatoare... a câștigat procesul și autoritatea contractantă... s-a aflat... culpă.

... dosarul nr.... au fost primite și cererile de intervenție voluntară nr.... și nr...., aparținând SA și... .., la analiza condițiilor de formulare a cărora... raport cu prevederile... vigoare ale art. 17 alin. (3) și (4) din Legea nr. 101/2016... observă admisibilitatea lor... principiu:

(3) Până la... de către..., operatorii economici interesați să participe la procedura de atribuire, respectiv, după caz, operatorii economici participanți la procedura de atribuire pot formula cerere de intervenție voluntară... litigiu, potrivit prevederilor Legii nr.... privind Codul de procedură civilă, republicată, cu modificările ulterioare... termen de 10 zile de la data publicării... SEAP a.... cazul procedurilor a... inițiere... realizează prin publicare... SEAP, termenul de 10 zile... calculează de la data comunicării....

(4) Cererea de intervenție... înaintează atât Consiliului, cât și autorității contractante și contestatorului/contestatorilor... mai târziu de expirarea termenului legal de formulare a acesteia.

..... SA are calitatea de ofertantă câștigătoare la procedura de atribuire, are calitate și capacitate procesuală și a dovedit un interes legitim propriu... pricină, prin promovarea cererii, constând... menținerea poziției de câștigătoare, motiv pentru care... conformitate cu art. 65 alin. (1) C. proc. civ., Consiliul încuviințează... principiu cererea de intervenție, formulată... interiorul termenului de 10 zile de la data publicării... SEAP a... (...). Interesul intervenientei de a își păstra poziția și de a semna contractul care i-a fost atribuit este unul legitim, născut, personal și actual (condiții enumerate la art. 33 C. proc. civ.). Din parcurgerea cuprinsului cererii intervenientei... vădește că este... sensul sprijinirii poziției autorității contractante, fără nicio pretenție proprie, cu privire la actele atacate... prezenta procedură administrativ-jurisdicțională, situație... care Consiliul stabilește că... realitate, cererea este intervenție voluntară accesorie... sprijinul autorității contractante.

Interesul... de a îi fi menținută admisibilă oferta... procedură este, de asemenea, legitim, născut, personal și actual, urmând a fi încuviințată... principiu și această cerere de intervenție, de asemenea formulată... termenul legal.

Față de cele reținute cu prilejul examinării..., Consiliul apreciază fondate ambele cereri de intervenție, motiv pentru care le va admite, mai puțin... privința excepțiilor pe care le conțin, considerate de... nefondate, și a capătului de cerere al SA de obligare a contestatoarei la plata cheltuielilor de „judecată”, supus art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016 și art. 452 C. proc. civ. S.A., deși a solicitat Consiliului să oblige contestatoarea la plata cheltuielilor de „judecată”... le-au indicat și nici... a anexat la cererea de intervenție sau la notele scrise vreo dovadă a întinderii și efectuării lor... consecință, acest capăt de cerere... a fi respins, ca nefondat.

La ordine... află contestația secundă, formulată de... și de..., obiect al dosarului nr..... cadrul căruia au depus cereri de intervenție SA și... .., de asemenea admisibile... principiu, pentru motivele deja expuse, adaptate datelor specifice acestui dosar.

Legat de excepția lipsei calității procesuale de folosință a... .., ridicată de contestatoare, forul jurisdicțional stabilește caracterul neîntemeiat, întrucât cererea de intervenție... este formulată de o asocieră... participațiune... temeiul art. 1... C. civ., ci de o asocieră temporară de persoane juridice... vederea depunerii unei oferte la licitație. Art. 54 alin. (1) din legea achizițiilor publice dispune: *„Autoritatea contractantă... are dreptul de a... operatorilor economici care participă... comun la procedura de atribuire să adopte sau să constituie o anumită formă juridică pentru depunerea unei oferte ori a unei solicitări de participare.”* Aceeași lege califică drept operator economic *„orice persoană fizică sau juridică, de drept public ori de drept privat, sau grup ori asocieră de astfel de persoane, inclusiv orice asocieră temporară formată între două ori mai multe dintre aceste entități, care oferă... mod licit pe piață executarea de lucrări, furnizarea de produse ori prestarea de servicii [...]”, iar... discuție poate fi calificată drept operator economic, indiferent dacă... are personalitate juridică.*

La rândul ei, legea remediilor prevede:

Art. 2. - (1) Orice persoană care... consideră vătămată într-un drept al său ori într-un interes legitim printr-un act al unei autorități contractante sau prin nesoluționarea... termenul legal a unei cereri poate solicita anularea actului, obligarea autorității contractante la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, pe cale administrativ-jurisdicțională sau judiciară, potrivit prevederilor prezentei legi.

(2) Oricare dintre membrii unei asocieri a unor operatori economici, fără personalitate juridică, poate formula orice cale de atac reglementată de prezenta lege.

iar dacă oricare dintre membrii... ofertante este îndrituit de lege să depună contestație, cu atât mai mult... însăși este îndrituită, ceea ce înseamnă că este vădit nefondată excepția ridicată de contestatoare.

Directiva 89/665... opune ca... conformitate cu dreptul național, contestația să poată fi formulată... nume propriu de către un singur membru al... ofertante, după cum... opune nici ca... conformitate cu

dreptul național, contestația să poată fi formulată doar de către toți membrii... ofertante... calitate de asociați sau... nume propriu - Ordonanța din 4 octombrie....., C-492/06, EU: C:....: 583.... din 8 septembrie..... și Sofibail, C-129/ 04, EU: C:....: 521, Curtea a interpretat art. 1 din Directiva 89/665 având... vedere o situație... care ordinea juridică internă impunea ca o acțiune... anulare a unei decizii de atribuire a unui contract de achiziții publice să fie formulată de toți membrii unei asociații temporare ofertante. Având... vedere o situație precum cea vizată de întrebările preliminare care îi erau adresate, Curtea a arătat că:

- o asociație temporară putea fi considerată o persoană interesată de obținerea unui contract de achiziție publică... sensul art. 1 alin. (3) din Directiva 89/665 din momentul... care, prin prezentarea unei oferte

pentru contractul de achiziție publică, aceasta și-a demonstrat interesul

pentru obținerea acestuia și că

- nimic... s-a opus... cauza din acțiunea principală, ca toți membrii

asociației temporare să formuleze împreună... calitatea acestora de asociați sau... nume propriu, o acțiune... anulare a deciziilor... litigiu.

Separat de toate acestea, calitatea de lider al... a SpA... confundă cu o calitate de reprezentat procesual al..., fiind lipsit de relevanță aspectul că un membru este sau... lider, relevant... litigiu fiind doar dacă este sau... reprezentant procesual al.... Prin urmare, divagația pe care o încearcă autoarea concluziilor scrise înregistrate la... cu nr.... influențează realitatea formulării intervenției de către asocieră... de către lider.

... continuare, relativ la accesul asigurat selectiv de autoritate la documentele dosarului achiziției publice, de care... plâng contestatoarele, Consiliul face trimitere la considerentele de la pag. 43-61 de mai sus, aplicabile *mutatis mutandis* situației contestatoarelor, considerente din care reiese că... mod nelegal, autoritatea achizitoare... le-a asigurat accesul la ansamblul actelor dosarului achiziției publice, mai puțin la actele..... este validată de către.... Pe de altă parte, cum solicitarea de acces la documentele dosarului cauzei a fost admisă (exceptând documentele declarate confidențiale de ofertanți) și, ca urmare a invitației Consiliului nr...., reprezentantului contestatoarelor, domnul avocat..., i-au fost permise consultarea documentelor dorite și obținerea fișierelor electronice neconfidențiale primite de

la... achizitoare, criticile la adresa restricționării accesului au rămas fără obiect.

Contestatoarele... plâng și de punctajul primit la factorul de evaluare „*Metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice si umane in corelare cu specificul si complexitatea activitatilor*”, având următorul algoritm de calcul (redat din SEAP):

1. Autoritatea Contractanta acorda 16 puncte pentru ofertantii care prezinta o metodologie de implementare a contractului care demonstreaza o foarte buna intelegere a activitatilor stabilite in..., precum si o buna documentare/analiza a proiectului.... vederea obtinerii punctajului maxim de 16 puncte, vor fi utilizate ambele tipuri de mijloace de transport „prietenos cu mediul”. Ofertantul va prezenta o declarație prin care își va asuma că va utiliza ca număr de mijloace de transport rutier sustenabil, minim 4 Autobasculante cu propulsie electrica și/sau hibridă. Documente justificative... privinta accesului la aceste utilaje pot fi fără a... limita la acestea: documente de proprietate, inchiriere, comodat etc. și vor fi prezentate la momentul depunerii ofertei in SEAP... vederea obtinerii punctajului maxim de 16 puncte.

2. Autoritatea Contractanta acorda 12 puncte pentru ofertantii care prezinta o metodologie de implementare a contractului care demonstreaza o buna intelegere a activitatilor stabilite in....

3. Autoritatea Contractanta acorda 9 puncte pentru ofertantii care prezinta o metodologie de implementare a contractului care demonstreaza o intelegere limitata atat a sub-activitatilor care compun activitatile de proiectare si executie prevazute in..., cat si in ceea ce priveste corelarea acestora cu resursele tehnice si umane necesare realizarii contractului.

... cuvine a fi notat aici că, prin decizia civilă nr....07 din... (definitivă), regăsită atât... SEAP (fișier „[CN..... /...148] HC-....pdf”), cât și pe portalul ReJust (cod eeg42e456)...., Secția a X-a contencios administrativ și fiscal și pentru achiziții publice, a avut ocazia să... exprime asupra amintirilor factor și algoritm de calcul:

Curtea retine ca, algoritmul de calcul al factorului de evaluare:

„Metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice si umane... corelare cu specificul si complexitatea activităților” -pondere de 16%, prevede urmatoarele:

„Algoritm de calcul: 1. Autoritatea Contractanta acorda 16 puncte pentru ofertantii care prezinta o metodologie de implementare a contractului care demonstreaza o foarte buna intelegere a activitatilor stabilite in..., precum si o buna documentare/ analiza a proiectului.

2. Autoritatea Contractanta acorda 12 puncte pentru ofertantii care prezinta o metodologie de implementare a contractului care demonstreaza o buna intelegere a activitatilor stabilite in....

3. Autoritatea Contractanta acorda 9 puncte pentru ofertantii care prezinta o metodologie de implementare a contractului care demonstreaza o intelegere limitata atat a sub-activitatilor care compun activitatile de proiectare si executie prevazute in..., cat si in ceea ce priveste corelarea acestora cu resursele tehnice si umane necesare realizarii contractului.”

De asemenea, in.... - Criterii de atribuire instructiuni pentru ofertanti... mentioneaza urmatoarele aspecte:

„... documentul „Instrucțiuni pentru ofertanți”... precizează următoarele privitor la factorul de evaluare criticat:

„... 2 -... - Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane... corelare cu specificul și complexitatea activităților.

Descriere criteriu:

Descrierea, reprezentarea grafica si planificare activitatilor contractului in corelare cu resursele tehnice si umane raportat la specificul si complexitatea activitatilor.

Algoritm de calcul:

1. Autoritatea Contractanta acorda 16 puncte pentru ofertantii care prezinta o metodologie de implementare a contractului care demonstreaza o foarte buna intelegere a activitatilor stabilite in..., precum si o buna documentare/ analiza a proiectului.

In vederea obtinerii celor 16 puncte acordate, metodologia de implementare a contractului va trebui sa contina cel putin urmatoarele:

a) descrierea TUTUROR sub-activitatilor care compun activitatile de proiectare si executie prevazute in..., in succesiunea normala a acestora, si in corelare INTEGRALA cu resursele tehnice si umane necesare proiectarii si executiei referitoare la:

- numarul si specialitatile personalului propus (cel putin personalul solicitat prin... atat pentru activitatea de proiectare, cat si pentru cea de executie, precum si orice alt personal necesar realizarii contractului),

- facilitatile/ dotarile tehnice specifice executiei Lucrarilor (cel putin echipamentele/ utilajele/ instalatiile minim solicitate prin...).

- principalele materiale ce vor fi puse in opera in vederea realizarii Lucrarilor, tinand cont de obiectele de constructii ce intra in alcatuirea Lucrarilor, precum si de solutiile tehnice adoptate;

- utilizarea de metodologii favorabile protectiei mediului inconjurator, care sa conduca la reducerea impactului asupra mediului prin:

- transportul de la sursa/furnizor la şantier a principalelor materiale utilizate (agregate, ciment, fier-beton, prefabricate, armaturi, parapete) prin utilizarea alternativelor de transport "prietenoase cu mediu":

- \ transport pe calea...

- \ mijloace de transport rutier sustenabile (propulsie exclusiv electrica şi/sau hibridă);

b) reprezentarea grafica si descrierea:

- activitatilor aferente studiilor de teren pentru realizarea activitatii de proiectare

- activitatilor de coordonare a proiectarii lucrarilor aferente utilitatilor;

- tuturor sub-activitatilor aferente etapei de executie a lucrarilor.

c) descrierea rolului echipei de proiectare in realizarea contractului si interactiunea acesteia cu echipa de coordonare a executiei lucrarilor

d) prezentarea managementului general al contractului, prin prisma interactiunii cu personalul de management al Autoritatii Contractante, cu personalul Supervizorului, cu personalul Autoritatilor publice implicate in emiterea diverselor avize (inclusiv in ceea ce priveste verficatorii autorizati).

2. Autoritatea Contractanta acorda 12 puncte pentru ofertantii care prezinta o metodologie de implementare a contractului care demonstreaza o buna intelegere a activitatilor stabilite in....

In vederea obtinerii celor 9 puncte acordate, metodologia de implementare a contractului va trebui sa contina cel putin urmatoarele:

a) descrierea MAJORITATII sub-activitatilor care compun activitatile de proiectare si executie prevazute in..., in succesiunea normala a acestora, si in corelare PARTIALA cu resursele tehnice si umane necesare proiectarii si executiei referitoare la:

- numarul si specialitatile personalului propus (cel putin personalul solicitat prin... atat pentru activitatea de proiectare, cat si pentru cea de executie, precum si orice alt personal necesar realizarii contractului),

- facilitatile/ dotarile tehnice specifice executiei Lucrarilor (cel putin echipamentele/ utilajele/ instalatiile minim solicitate prin...).

- principalele materiale ce vor fi puse in opera in vederea realizarii Lucrarilor, tinand cont de obiectele de constructii ce intra in alcatuirea Lucrarilor, precum si de solutiile tehnice adoptate;

- utilizarea de metodologii favorabile protectiei mediului inconjurator, care sa conduca la reducerea impactului asupra mediului prin:

- \ transportul de la sursa / furnizor la şantier a principalelor materiale utilizate (agregate, ciment, fier-beton, prefabricate, armaturi, parapete) prin utilizarea alternativelor de transport "prietenoase cu mediu", respectiv transport pe calea....

b) reprezentarea grafica si descrierea:

- activitatilor aferente studiilor de teren pentru realizarea activitatii de proiectare

- activitatilor de coordonare a proiectarii lucrarilor aferente utilitatilor;

- tuturor sub-activitatilor aferente etapei de executie a lucrarilor.

c) descrierea rolului echipei de proiectare in realizarea contractului si interactiunea acesteia cu echipa de coordonare a executiei lucrarilor.

3. Autoritatea Contractanta acorda 9 puncte pentru ofertantii care prezinta o metodologie de implementare a contractului care demonstreaza o înțelegere limitata atat a sub-activitatilor care compun activitatile de proiectare si executie prevazute in..., cat si in ceea ce priveste corelarea acestora cu resursele tehnice si umane necesare realizarii contractului.

Nota 1: Autoritatea Contractanta... acorda punctaje intermediare. In cazul in care... sunt indeplinite toate conditiile in mod cumulativ (prevazute la lit. a, b, c si d) pentru acordarea punctajului conform punctului 1 din algoritmul de calcul, ##### de evaluare va verifica indeplinirea conditiilor prevazute la urmatoarele intervale de punctare (punctul 2 si respectiv punctul 3).

Nota 2: Punctajele acordate pentru fiecare dintre intervalele prevazute la punctele 1, 2 si 3 din cadrul algoritmului de calcul... cumuleaza, punctajul maxim ce poate fi acordat fiind de 13 puncte, conform intervalului de punctare prevazut la punctul 1.

Nota 3: Termenul de "Activitati", mentionat in cadrul algoritmului de calcul... refera la activitatile prevazute in toate capitolele din....

Nota 4: Termenul de "Sub-activitati" reprezinta ansamblul demersurilor/actiunilor necesar a fi realizate in vederea indeplinirii activitatilor prevazute in toate capitolele din....

Nota 5: In vederea demonstrarii conformitatii..., Ofertantii vor trata toate activitatile cuprinse in cadrul..., iar pentru acordarea punctajului conform prezentului algoritm de calcul vor demonstra in mod corespunzator si indeplinirea conditiilor suplimentare prevazute in cadrul fiecarui interval de punctare (...u 3, dupa caz).

Nota 6: Ofertantii vor evidenta numărul... kilometri aferenti transportului pe calea... numărul... kilometrii parcursi cu mijloace de transport rutier sustenabile pentru fiecare material utilizat (agregate, ciment, fier-beton, prefabricate, armaturi, parapete).

Nota 7: Ofertantii vor prezenta pentru fiecare mijloc de transport rutier sustenabil (propulsie exclusiv electrica și/sau hibridă) documente justificative (certificate de inmatriculare, carti tehnice, etc.) din care să reiasă tipul de propulsie (electrică sau hibridă)."

Curtea constata faptul ca, Factorul de evaluare și algoritmul de punctare au fost modificate de achizitor, prin publicarea noilor informații... SEAP, astfel:

... nr.... din data de... va completa:

„... vederea obținerii punctajului maxim de 16 puncte, vor fi utilizate ambele tipuri de mijloace de transport „prietenos cu mediul”. Ofertantul va prezenta o declarație prin care își va asuma că va utiliza ca număr de mijloace de transport rutier sustenabil, minim 4 Autobasculante cu propulsie electrica și/sau hibridă.

3. Instrucțiuni pentru ofertanți - secțiunea II..../ Metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice si umane in corelare cu specificul si complexitatea activitatilor."

... loc de:

Algoritm de calcul:

„2. Autoritatea Contractanta acorda 12 puncte pentru ofertantii care prezinta o metodologie de implementare a contractului care demonstreaza o buna intelegere a activitatilor stabilite in....

In vederea obtinerii celor 9 puncte acordate, metodologia de implementare a contractului va trebui sa contina cel putin urmatoarele:

a) descrierea MAJORITATII sub-activitatilor care compun activitatile de proiectare si executie prevazute in..., in succesiunea normala a acestora, si in corelare PARTIALA cu resursele tehnice si umane necesare proiectarii si executiei referitoare la:

- numarul si specialitatile personalului propus (cel putin personalul solicitat prin... atat pentru activitatea de proiectare, cat si pentru cea de executie, precum si orice alt personal necesar realizarii contractului),

- facilitatile/ dotarile tehnice specifice executiei Lucrarilor (cel putin echipamentele/ utilajele/ instalatiile minim solicitate prin...).

- principalele materiale ce vor fi puse in opera in vederea realizarii Lucrarilor, tinand cont de obiectele de constructii ce intra in alcatuirea Lucrarilor, precum si de solutiile tehnice adoptate;

- utilizarea de metodologii favorabile protectiei mediului inconjurator, care sa conduca la reducerea impactului asupra mediului prin:

↳ transportul de la sursa / furnizor la șantier a principalelor materiale utilizate (agregate, ciment, fier-beton, prefabricate, armături, parapete) prin utilizarea alternativelor de transport "prietenoase cu mediu", respectiv transport pe calea....

b) reprezentarea grafică și descrierea:

- activităților aferente studiilor de teren pentru realizarea activității de proiectare
- activităților de coordonare a proiectării lucrărilor aferente utilitatilor;
- tuturor sub-activităților aferente etapei de execuție a lucrărilor.

c) descrierea rolului echipei de proiectare în realizarea contractului și interacțiunea acesteia cu echipa de coordonare a execuției lucrărilor."

A... citi:

Algoritm de calcul:

„2. Autoritatea Contractantă acordă 12 puncte pentru ofertantii care prezintă o metodologie de implementare a contractului care demonstrează o bună înțelegere a activităților stabilite în....

În vederea obținerii celor 12 puncte acordate, metodologia de implementare a contractului va trebui să conțină cel puțin următoarele:

a) descrierea MAJORITĂȚII sub-activităților care compun activitățile de proiectare și execuție prevăzute în..., în succesiunea normală a acestora, și în corelare PARTIALĂ cu resursele tehnice și umane necesare proiectării și execuției referitoare la:

- numărul și specialitățile personalului propus (cel puțin personalul solicitat prin... atât pentru activitatea de proiectare, cât și pentru cea de execuție, precum și orice alt personal necesar realizării contractului),
- facilitățile/ dotările tehnice specifice execuției Lucrărilor (cel puțin echipamentele/ utilajele/ instalațiile minim solicitate prin...).
- principalele materiale ce vor fi puse în opera în vederea realizării Lucrărilor, ținând cont de obiectele de construcții ce intră în alcatuirea Lucrărilor, precum și de soluțiile tehnice adoptate;
- utilizarea de metodologii favorabile protecției mediului înconjurător, care să conducă la reducerea impactului asupra mediului prin:

↳ transportul de la sursa / furnizor la șantier a principalelor materiale utilizate (agregate, ciment, fier-beton, prefabricate, armături, parapete) prin utilizarea alternativelor de transport "prietenoase cu mediu", respectiv transport pe calea....

b) reprezentarea grafică și descrierea:

- activităților aferente studiilor de teren pentru realizarea activității de proiectare
- activităților de coordonare a proiectării lucrărilor aferente utilitatilor;
- tuturor sub-activităților aferente etapei de execuție a lucrărilor.

c) descrierea rolului echipei de proiectare în realizarea contractului și interacțiunea acesteia cu echipa de coordonare a execuției lucrărilor."

Celelalte prevederi rămân neschimbate.

Prezentă clarificare face parte integrală din documentația de atribuire."

... mai reține că prin Anunț de schimbare nr...

....10 Criterii de atribuire

Criteriu:

Tip: Preț

Denumire: Pretul ofertei

Descriere: Punctajul... acordă astfel: a) Pentru cel mai scăzut dintre preturi... acordă punctajul maxim alocat; b) Pentru celelalte preturi ofertate punctajul $P(n)$... calculează proporțional, astfel: $P(n) = (\text{Pret minim ofertat} / \text{Pret } n) \times \text{punctaj maxim alocat}$.

Categorie a criteriului de atribuire prag: Ponderare (procentaj, valoare exactă)

Număr legat de criteriul de atribuire: 40

Criteriu:

Tip: Calitate

Denumire: Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților

Descriere: 1. Autoritatea Contractantă acordă 16 puncte pentru ofertantii care prezintă o metodologie de implementare a contractului care demonstrează o foarte bună înțelegere a activităților stabilite în..., precum și o bună documentare/ analiză a proiectului.... vederea obținerii punctajului maxim de 16 puncte, vor fi utilizate ambele tipuri de mijloace de transport

„prietenos cu mediul”. Ofertantul va prezenta o declarație prin care își va asuma că va utiliza ca număr de mijloace de transport rutier sustenabil, minim 4 Autobasculante cu propulsie electrica și/sau hibridă. 2. Autoritatea Contractanta acorda 12 puncte pentru ofertantii care prezinta o metodologie de implementare a contractului care demonstreaza o buna intelegere a activitatilor stabilite in.... 3. Autoritatea Contractanta acorda 9 puncte pentru ofertantii care prezinta o metodologie de implementare a contractului care demonstreaza o intelegere limitata atat a sub-activitatilor care compun activitatile de proiectare si executie prevazute in..., cat si in ceea ce priveste corelarea acestora cu resursele tehnice si umane necesare realizarii contractului. Completare in sectiunea II....) - Criterii de atribuire instructiuni pentru ofertanti.

Categorie a criteriului de atribuire prag: Ponderare (procentaj, valoare exactă)

Număr legat de criteriul de atribuire: 16

... strategia de contractare, achizitorul a justificat astfel factorul de evaluare:

În conformitate cu prevederile art. 187, alin (5), lit. a) din Legea 98/2016, "Factorii de evaluare prevăzuți la alin. (4) pot viza, printre altele: a) calitatea, inclusiv avantajele tehnice, caracteristicile estetice și funcționale, accesibilitatea, conceptul de proiectare pentru toți utilizatorii, caracteristicile sociale, de mediu și inovatoare și comercializarea și condițiile acesteia

Totodată, potrivit art. 13 alin. (2) din... nr..., "Procesul de evaluare referitor la aplicarea factorilor calitativi urmărește relevanța informațiilor prezentate de ofertanți, în legătură cu aspecte cum ar fi: metodologiile, metodele și/ sau instrumentele propuse pentru activitățile contractului; resursele umane și materiale identificate; interacțiunea între membrii echipei și responsabilitățile referitoare la managementul contractului"

Obiectul contractului îl reprezintă proiectarea și execuția unei secțiuni de autostrada în lungime de... km în conformitate cu prevederile condițiilor de contract aprobate prin Hotărârea de Guvern nr.... și ale....

Durata contractului este de 106 luni și cuprinde: 10 luni perioada de proiectare, 36 luni perioada de execuție a lucrărilor și... de luni perioada de minimă garanție a lucrărilor.

Având în vedere faptul că obiectul contractului implica două etape diferite (atât de proiectare, cât și de execuție), a fost elaborat un singur factor de evaluare privind metodologia de realizare a întregului contract, cu atât mai mult cu cât Antreprenorul deține simultan atât calitatea de Proiectant cât și cea de Executant, așa cum sunt acestea definite în cadrul Legii nr....0/... privind calitatea în construcții - republicată.

Raportat la prevederile legale aplicabile, în cadrul factorului de evaluare mai sus enunțat Autoritatea Contractanta punctează gradul de înțelegere al ofertantului în ceea ce privește particularitățile contractului, reflectată în capacitatea acestuia de a elabora o metodologie coerentă de realizare a tuturor activităților/ sub-activităților (atât cele de proiectare, cât și cele de execuție) prevăzute în..., în succesiunea logică a acestora, ținând cont de corelarea cu resursele tehnice și umane necesare proiectării și execuției lucrărilor, precum și ținând cont de rezultatele așteptate din partea Autorității Contractante.

Este esențial ca ofertantul să demonstreze, prin metodologia de implementare a contractului, că înțelege, la nivel de detaliu, amploarea și complexitatea atât a activităților de proiectare, cât și a celor de execuție pe care le are de realizat, aspect care... va reflecta și într-o alocare corespunzătoare a resurselor financiare, precum și a celor umane și materiale/tehnice. Menționăm, totodată, că prin acest factor de evaluare Autoritatea Contractanta încurajează ofertanții să își prezinte propria abordare privind implementarea contractului, punctând acele oferte care transpun o metodologie reală de implementare a etapelor de proiectare și execuție... doar reproducerea ad litteram a prevederilor...

Algoritmul de calcul stabilit pentru acordarea punctajului este unul simplu și... permite o libertate de apreciere nelimitată din partea comisiei de evaluare. De asemenea, intervalele de punctare sunt clar delimitate, acestea neputând fi distorsionate.

Punctajul cel mai mare este acordat... care include o metodologie de realizare a activităților la nivel de sub-activități, din care... conturează o abordare clară, coerentă și corectă privind aspecte relevante ale etapei de proiectare și ale etapei de execuție, corelate integral cu resursele tehnice și umane alocate pentru aceste activități, dar și următoarele:

> utilizarea de metodologii favorabile protecției mediului înconjurător, care să conducă la reducerea impactului asupra mediului

> o reprezentare și descriere suplimentară a:

- activităților aferente studiilor de teren pentru realizarea activității de proiectare

- activitatilor de coordonare a proiectării lucrărilor aferente utilitatilor;
- tuturor sub-activitatilor aferente etapei de execuție a lucrărilor.
- descrierea rolului echipei de proiectare in realizarea contractului si interacțiunea acestuia cu echipa de coordonare a execuției lucrărilor
- prezentarea managementului general al contractului, prin prisma interacțiunii cu personalul de management al Autorității Contractante, cu personalul Supravizorului, cu personalul Autorităților publice implicate in emiterea diverselor avize (inclusiv in ceea ce privește verificatorii autorizați).

Urmatoarele 2 intervale de punctare au fost stabilite in funcție de gradul de intelegere al ofertantului in ceea ce privește particularitatile contractului, demonstrat prin metodologia prezentata.

De asemenea, in cadrul acestui factor de evaluare, Autoritatea Contractanta puncteaza si capacitatea ofertanților de a planifica in mod coerent si detaliat, inca de la momentul elaborarii..., resursele umane si materiale necesare realizarii contractului, in corelare cu natura si complexitatea activitatilor si sub-activitatilor descrise in metodologia de implementare a etapei de proiectare.

In vederea obținerii unor avantaje de natura calitativa, suplimentar fata de obligația ofertanților de a include in... modalitatea de realizare a activitatilor de proiectare in conformitate cu..., Autoritatea Contractanta puncteaza capacitatea acestora de a planifica adecvat resursele tehnice si umane, in corelare cu specificul si complexitatea activitatilor de proiectare desfasurate in cadrul contractului."

Curtea constata faptul ca factorul de evaluare a fost formulat in conformitate cu prevederile... nr.... precum si in conformitate cu... nr.... din data de 21 noiembrie..., in cadrul careia... mentioneaza:

„Astfel, cu ocazia formulării factorului de evaluare "Metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice si umane in corelare cu specificul si complexitatea activitatilor,, in cadrul prezentei proceduri de achiziție publica pentru atribuirea contractului de proiectare si execuție lucrări, Autoritatea Contractanta a tinut cont atat de consilierea metodologica ANAP cat si de prevederile... nr...., care prevede la art. 13 alin. (2) "Procesul de evaluare referitor la aplicarea factorilor calitativi urmărește relevanta informațiilor prezentate de ofertanți, in legătură cu aspecte cum ar fi: metodologiile, metodele si/sau instrumentele propuse pentru activitatile contractului; resursele umane si materiale identificate; interacțiunea intre membrii echipei si responsabilitatile referitoare la managementul contractului."

Dorim sa subliniem faptul ca detalierea punctajului intermediar pe elementele ce compun fiecare interval de punctare (prevăzute la lit. a/b/c/d, dupa caz, in cadrul fiecărui interval de punctare)... este posibila intrucat Autoritatea Contractanta... acorda punctaje intermediare in cadrul fiecărui interval de punctare. In acest sens, fie sunt îndeplinite toate conditionalitatile prevăzute in cadrul intervalului de punctare de la punctul 1 al algoritmului de calcul, caz in care... vor acorda 13 puncte, fie comisia de evaluare va trece la verificarea îndeplinirii tuturor conditionalitatilor prevăzute la urmatoarele intervale de punctare de la punctele 2 si respectiv 3 din algoritmul de calcul. In acest sens, subliniem faptul ca prevederile lit. a), b) c) si d) sunt distincte in cadrul fiecărui interval de punctare de la punctele 1, 2 si 3, neexistand posibilitatea incadrarii pe mai multe intervale de punctare in mod simultan.

Astfel, pentru a elimina orice confuzie, Autoritatea Contractanta a introdus Notele 1 si 2 care detaliaza modalitatea de acordare a punctajelor pentru fiecare interval de punctare prevăzute la punctele... si 3 din Algoritmul de calcul.

Totodata, Autoritatea Contractanta a introdus Notele 3 si 4 pentru a evidenția capitolele/informatiile care vor fi analizate in vederea acordarii punctajului, precum si definirea termenilor de activitati si subactivitati.

Autoritatea Contractanta a introdus si Nota 5 prin care... specifica faptul ca pentru conformitatea... ofertanții vor detalia activitatile prevăzute in... din....

Totodata, prin introducerea Notelor 6 si 7, Autoritatea Contractanta a evidentiat modul de îndeplinire a utilizării de metodologii favorabile protectiei mediului înconjurător.

Precizam faptul ca intervalul 3 din cadrul Algoritmului de punctare, in vederea acordarii punctajului prevede o singura conditionalitate, respectiv: ofertanții care prezintă o metodologie de implementare a contractului care demonstrează o înțelegere limitata atat a sub-activitatilor care compun activitatile de proiectare si execuție prevăzute in..., cat si in ceea ce privește

corelarea acestora cu resursele tehnice si umane necesare realizarii contractului, vor primi doar 6 puncte.

Prin urmare, consideram ca este clar pentru Ofertanți ca, pe langa asigurarea condițiilor referitoare conformitatea propunerii tehnice, in vederea acordarii celor 6 puncte conform algoritmului de calcul, aceștia pot prezenta o metodologie de implementare a contractului care demonstrează o înțelegere limitata atat a sub-activitatilor care compun activitatile de proiectare si execuție prevăzute in..., cat si in ceea ce privește corelarea acestora cu resursele tehnice si umane necesare realizarii contractului.

Menționam ca in cadrul..., Ofertanții... sunt tinuti neaparat sa organizeze informația cu respectarea întocmai o ordinii logice si cronologice a activitatilor, atat timp cat trateaza toate activitatiile, acestea putând fi descrise si intr-o maniera aleatorie, spre deosebire de factorul de evaluare in cazul caruia aceștia sunt tinuti sa prezinte o metodologie de realizare a contractului care atesta un anumit nivel specific de înțelegere a activitatilor ce urmeaza a fi realizate (înțelegere foarte buna/ buna / limiatata, in funcție de intervalele de punctare din cadrul algoritmului de calcul), astfel ca si ultimul interval de punctare este clar delimitat de informațiile minime pe care trebuie sa le conțină... in vederea stabilirii conformității acestora."

... ceea ce privește critica petentei cu privire la Deciziei..., constand in nejustificarea caracterului subiectiv al factorului, aratand că... mod nefundamentat, Consiliul a reținut că, factorul contestat ar fi subiectiv, ignorând faptul că intervalele de punctare sunt delimitate clar, iar condițiile pentru acordarea punctajului sunt explicite, Curtea considera critica petentei intemeiata, deoarece, cu ocazia stabilirii factorului de evaluare a respectat toate prevederile legale incidente si a formulat un algoritm de calcul cat... poate de obiectiv, care poate si trebuie sa fie justificat ori de cate ori rezultatul evaluării conduce la acordarea de punctaje diferite.

In acest sens, petenta, in calitate de autoritate contractanta, cu ocazia stabilirii algoritmului de calcul, a avut in vedere realizarea unei analize de tip „check list”... cadrul fiecărui interval de punctare, fiind prevăzute o serie de condiționalități clare si distincte, care, pe măsură ce sunt bifate din ce in ce mai puține condiții îndeplinite, acestea conduc la aplicarea unui punctaj inferior celui maxim. Mai mult, factorul de evaluare, prin esența lui, este de natura obiectiva, fiind clar delimitate intervalele de punctare, precum si de condițiile ce trebuie îndeplinite pentru obținerea punctajelor aferente fiecăruia dintre acestea.

De asemenea, acest factor sau alti factori similari au fost utilizați in cadrul a zeci de achiziții publice, atat de petenta cat si de alte autoritati contractante, fara impedimente in derularea procesului de evaluare si au fost de natura sa asigure garanțiile necesare unei bune derulări ulterioare a Contractelor de lucrări.

Sustinerea de catre... că, din modul de punctare a factorului de evaluare criticat, achizitorul, prin comisia de evaluare... va afla... imposibilitatea justificării punctajului pe care-l va acorda fiecărei oferte, iar termenii utilizați... descrierea algoritmului de calcul („bună înțelegere”, „bună documentare”, „înțelegere limitată”) sunt subiectivi, lăsând la latitudinea comisiei de evaluare aplicarea punctajului si fiind încălcate dispozițiile art. 189 din Legea nr. 98/2016, Curtea apreciaza aceasta sustine ca neintemeiata, deoarece această structură de evaluare, oferă ofertanților flexibilitatea de a opta, pentru includerea acestor măsuri... propunerea tehnică, fără a le... mod constrângător.

In acest sens, intenția autorității contractante a fost aceea de a stimula utilizarea soluțiilor sustenabile, fără a restricționa accesul la procedură... deplin acord cu principiile proporționalității și transparenței. Prin urmare, factorul de evaluare a fost conceput ca o pârghe de încurajare... ca o condiționare discriminatorie sau excesivă. Trebuie mentionat si prevederile art. 13 alin. 2 din... nr...., cauza C-6/15 Dimarso, a... de Justiție a..., prin care arată că „autoritățile contractante au libertatea de a stabili criterii tehnice, cât timp acestea sunt proporționale, transparente și nediscriminatorii.”

O alta critica a petentei are in vedere faptul ca, Decizia... denotă o abordare superficială și lipsită de rigoare analitică.... loc să realizeze o examinare reală și completă a circumstanțelor cauzei, iar Consiliul s-a limitat la invocarea unei jurisprudențe izolate, fără a analiza fondul argumentelor de fapt și de drept prezentate de autoritatea contractantă.

Curtea apreciaza aceasta critica a petentei ca intemeiata, motivat de faptul ca..... dreptul românesc... constituie izvor de drept, ci are doar valoare orientativă. Astfel, orice decizie administrativ-jurisdicțională, trebuie să... bazeze pe o analiză temeinică a situației

concrete... pe imitarea unei soluții anterioare aplicabile într-un alt context normativ, respectiv Legea nr. 99/2016, referitoare la un alt tip de factor de evaluare.

Curtea observa ca prin decizie, Consiliul a preluat... contestatorului, fără a le supune unei verificări logice, juridice sau factuale, omițând complet să le confrunte cu poziția autorității contractante. Această pasivitate analitică pe care a avut-o Consiliul, la adoptarea deciziei atacate, încalcă principiul contradictorialității și transformă rolul... dintr-un arbitru obiectiv, într-un simplu retransmițător al unei poziții unilaterale.

Curtea apreciază ca, obligația legală a Consiliului, este de a proceda la o analiză contextualizată, de a examina mijloacele de probă și de a aprecia... mod diferențiat, caracterul justificat al fiecărei susțineri. Neîndeplinirea acestei obligații, contravine... doar dispozițiilor legale de la Legea 101/2016, ci și exigențelor impuse de... privind protecția efectivă... materie de achiziții publice.

În acest sens, prin jurisprudența... în cauza C-6/15... împotriva..., în considerentul 29 Curtea a considerat că: „Un comitet de evaluare trebuie să poată dispune de o anumită libertate... îndeplinirea atribuțiilor sale și, astfel, acesta poate, fără să modifice criteriile de atribuire a contractului stabilite... caietul de sarcini sau... anunțul de participare, să își structureze propria activitate de examinare și de analiză a... prezentate.” De asemenea, în considerentul 30 s-a precizat: „Această libertate... justifică de asemenea prin considerații de ordin practic. Autoritatea contractantă trebuie să poată adapta metoda de evaluare pe care o va aplica pentru a evalua și a clasifica ofertele... raport cu circumstanțele speței.”

... ceea ce privește eliminarea factorului de evaluare „Metodologia de realizare a contractului” de către Consiliul prin decizie, Curtea considera ca măsura dispusă este vădit disproporționată, iar... locul unei abordări progresive, Consiliul a optat direct pentru o soluție extremă, constând în eliminarea completă și ignorând faptul că, existau alternative mai puțin restrictive, precum solicitarea detaliilor suplimentare privind criteriul contestat.

Trebuie aratat ca, aplicarea principiului proporționalității... alegerea celei mai puțin constrângătoare măsuri capabile să asigure echilibrul între interesele urmărite - transparență, nediscriminare - și dreptul autorității contractante de a-și stabili criteriile relevante pentru derularea eficientă a contractului. Factorul de evaluare vizat... numai că este clar formulat și obiectiv aplicabil, prin grila diferențiată de punctaj, dar urmărește și realizarea unor obiective de interes public - sustenabilitatea și eficiența implementării. Autoritatea contractantă... a impus aceste elemente ca cerințe de calificare, ci le-a introdus ca elemente stimulative, lăsând libertate concurenților.

Astfel, înlăturarea acestui factor... doar că restrânge nejustificat marja de apreciere a autorității contractante, ci compromite și scopurile strategice asumate prin legislația privind achizițiile publice. Mai mult, dispoziția Consiliului de eliminare totală a factorului de evaluare generează bloc... în derularea procedurii de achiziție publică și poate conduce inclusiv la anularea procedurii de atribuire.

Curtea considera faptul ca, în această etapă a procedurii de atribuire, ulterioara publicării Anunțului de Participare, Autoritatea Contractantă... afla în imposibilitatea legală și tehnica de modificare a Strategiei de contractare, care conține toate justificările aferente utilizării factorilor prevăzuți în Anunțul de participare.

Potrivit art. 187 alin. 5 lit. a din Legea nr. 98/2016, „Autoritatea contractantă poate include factori calitativi, cum este metodologia.” De asemenea, dispoziția de la art. 13 alin. 2 din... nr.... permite punctarea metodologiilor și instrumentelor propuse pentru realizarea activităților contractului.

Conform prevederilor Hotărârii nr.... pentru aprobarea condițiilor generale și specifice pentru anumite categorii de contracte de achiziție aferente obiectivelor de... finanțate din fonduri publice cu modificările și completările ulterioare, coroborate cu prevederile Hotărârii nr. 907/... privind etapele de elaborare și conținutul-cadru al documentațiilor tehnico-economice aferente obiectivelor/proiectelor de... finanțate din fonduri publice cu modificările și completările ulterioare, Studiul de fezabilitate are un caracter informativ, cu excepția acelor părți din el, care au fost trecute ca cerință imperativă.

Pentru toate aceste considerente mai sus arătate, Curtea urmează ca, în temeiul art. 34 alin. 2 din Legea nr. 101/2016, să admită plângerea formulată de către peteneta, să modifice decizia... atacată și pe cale de consecință, să respingă contestația formulată de către contestatoare, ca neîntemeiată.

Așadar... prezumă că toți ofertanții la licitația... discuție au avut cunoștință de modalitatea de punctare a factorului „Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților”, cu algoritmul asociat, astfel cum a fost validată de către instanța de control judecătoresc. La acest moment, orice reclamație asupra modalității este revolută.

... și... susțin că oferta... lor ar fi trebuit să primească punctajul maxim (16), la factorul respectiv... doar 12, arătând:

V..... INCALCAREA DISPOZIȚIILOR LEGALE PRIVIND VICIILE DE FORMĂ

Conform informațiilor din anunțul de participare CN..... /... (rubrica II.... Criterii de atribuire), autoritatea contractantă a stabilit criteriul de atribuire ca fiind Cel mai bun raport calitate - preț, definind o serie de factori de evaluare, printre care și Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane... corelare cu specificul și complexitatea activităților, cu o pondere de 16%.

[...]

... de punctaj (Grilă evaluare propunere tehnică) care ne-a fost pusă la dispoziție... extras, autoritatea contractantă ne-a acordat punctajul intermediar de 12 puncte, cu următoarea justificare **a depunctării**:

„Puncte slabe:... oferta tehnică Ofertantul a prezentat eronat execuția asternerea stratului de protecție a hidroizolației, după asternerea stratului de uzură și a stratului de legătură precum și modul prin care execută montarea Prefabricat din beton C35/45 pentru lista parapet, după asternerea hidroizolației și după montarea Borduri 20 x 25 piatră albă. Justificarea comisiei de evaluare:

Comisia de evaluare consideră că Ofertantul... a prezentat descrierea TUTUROR sub-activităților care compun activitățile de proiectare și execuție prevăzute..... succesiunea normală a acestora, și... corelare INTEGRALĂ cu resursele tehnice și umane necesare proiectării și execuției referitoare la principalele materiale ce vor fi puse... operă... vederea realizării Lucrărilor, ținând cont de obiectele de ce intră... alcătuirea Lucrărilor, precum și de soluțiile tehnice adoptate”.

Precum vom demonstra, **demersul de depunctare a ofertei... noastre reprezintă dovada încălcării flagrante a dispozițiilor legale care permit corectarea viciilor de formă și denotă o analiză superficială, fragmentată a propunerii tehnice și a clarificărilor furnizate. De asemenea, sunt nesocotite principiile tratamentului egal și al proporționalității măsurilor adoptate, respectiv este neglijat caracterul obligatoriu al documentației de atribuire.**

... cadrul ofertei depuse... noastră a prezentat la... 120 documentul Propunere Tehnica_TR3_Parte 1.pdf care conține Graficul de... cadrul graficului, la categoria de lucrări, comisia de evaluare a constatat că... ar fi corelată etapa de execuție cu stadiul fizic al anumitor categorii de lucrări... exercitarea atribuțiilor prevăzute de art. 134 din HG nr. 395/2016, prin adresa nr....., a solicitat clarificări, respectiv prezentarea/identificarea modului prin care... va executa asternerea stratului de protecție a hidroizolației, după asternerea stratului de uzură.

Prin răspunsul cu nr.... din..... reprezentată de... a justificat situația semnalată ca fiind o eroare materială privind predecesorul logic, fiind aplicabile dispozițiile art. 1... **din HG nr. 395/2016 care permit corectarea viciilor de formă.**

Astfel, prin explicația tehnică oferită s-a descris modul... care s-a produs eroarea materială cauzată de viciul de formă /eroarea tehnică produsă... programul de soft utilizat pentru realizarea....

Viciul de formă este considerat o eroare materială și... referă la greșeli tehnice, scriptice sau neconcordanțe evidente... documente, care... afectează fondul sau substanța actului respectiv. ... cadrul procedurilor de achiziții publice... procedura de evaluare a..., un viciu de formă este interpretat ca o eroare materială dacă aceasta este o greșeală neesențială ce poate fi rectificată de către ofertant, astfel cum a fost cazul... speță.

Prin răspunsul oferit... data de... am explicat din punct de vedere tehnic și procedural modul de producere a acestui viciu care a intervenit independent de voința ofertantului și am arătat că informațiile privind succesiunea corectă a sub- activităților... regăsesc... multiple părți ale

propunerii tehnice, fiind astfel îndeplinite condițiile legale pentru a... constata existența **unui viciu de formă... sensul dispozițiilor art. 1... alin. (3) din HG nr. 395/2016.**

Limita dintre o simplă eroare de formă și o eroare care afectează fondul este adesea sensibilă, însă în situația de față această eroare... a afectat forma finală a graficului Gantt și... a condus la o modificare de esență a acestuia.

Spre deosebire de alte erori care pot impacta analiza fondului, erorile materiale sunt doar omisiuni procedurale sau tehnice, existând astfel posibilitatea de îndreptare, prin procedura de rectificare/clarificare reglementată expres de normele de aplicare la legea achizițiilor publice, inclusiv prin **instrumentul corectării viciilor de formă.**

Astfel cum rezultă și din răspunsurile la solicitarea de clarificări, pretinsele necorelări din... reprezintă erori materiale generate de configurarea software-ului de planificare și... încadrează pe deplin... categoria viciilor de formă, nefiind astfel posibilă respingerea/depunctarea ofertei.

Precum rezultă din întreg cuprinsul propunerii tehnice și cum am demonstrat prin răspunsul la solicitarea de clarificări, succesiunea tehnologică prezentată este corectă și respectă logica execuției, iar **corectarea permisă de art. 1... din HG nr. 395/2016** a acestor elemente... implică modificarea metodologiei sau a duratei contractului.

... aceste condiții, sancționarea ofertei pentru astfel de vicii de formă reprezintă o **încălcare a principiului proporționalității** care presupune asigurarea unei relații de corespondență cantitativă și calitativă între necesitatea autorității contractante, obiectului contractului de achiziție publică și cerințele de îndeplinit pentru atribuirea acestuia.

Respectarea acestui principiu... un raport echilibrat între măsura adoptată, scopul urmărit și situația de fapt iar atribuirea unor astfel de contracte trebuie să respecte principii precum egalitatea de tratament, nediscriminarea, recunoașterea reciprocă, proporționalitatea, transparența și predictibilitatea.

Cu privire la pretinsa neconformitate referitoare la succesiunea tehnologică a lucrărilor, autoritatea contractantă reține... mod injust că... oferta tehnică, succesiunea lucrărilor ar fi necorelată... sensul că montarea prefabricatului din beton C35/45 pentru lipsă parapet ar fi prevăzută înaintea realizării hidroizolației și a straturilor....

Această concluzie este neîntemeiată, fiind rezultatul unei interpretări formale și izolate a graficului de execuție (Gantt), fără corelarea cu explicațiile tehnice detaliate furnizate de ofertant... cadrul răspunsului la solicitarea de clarificări.

... realitate, **succesiunea tehnologică corectă este clar descrisă... propunerea tehnică și... clarificări**, respectând următoarele etape: realizarea suportului și a hidroizolației; montarea elementelor prefabricate (parapet); execuția elementelor complementare (borduri, finisaje). Eventualele necorelări din graficul Gantt reprezintă erori materiale generate de relațiile de dependență configurate automat, fără impact asupra modului real de execuție.

Autoritatea contractantă ignoră că am explicat... mod detaliat atât... propunerea tehnică cât și... clarificările la aceasta tehnologia de montaj a elementelor prefabricate, inclusiv pregătirea suportului; ancorarea; poziționarea și montajul; corelarea cu hidroizolația și straturile....

Aceste explicații demonstrează fără echivoc că soluția tehnică respectă normele legale și cerințele caietului de sarcini.

... aceste condiții, rugăm Onoratul... a reține **incidența dispozițiilor art. 1... din HG nr. 395/2016** și a constata că:

- ... există o abatere de la cerințele tehnice;
- ... există o metodologie eronată;
- ... există impact asupra execuției sau duratei contractului.

Prin urmare, depunctarea pentru aceasta eroare materială generată de softul utilizat, reprezintă o aplicare excesiv formalistă a criteriilor de evaluare, cu încălcarea principiului proporționalității prevăzut de art. 2 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 98/2016.

Mai mult, ignorarea explicațiilor detaliate furnizate... etapa de clarificări contravine obligației autorității contractante de a analiza... mod efectiv și complet răspunsurile ofertantului.

Față de cele de mai sus... înlăturarea acestei constatări a evaluării ofertei tehnice de către autoritatea contractantă, ca fiind nerezonabilă și disproportională.

Din răspunsurile formulate rezultă... mod clar că aspectele identificate de autoritatea contractantă (ex: necorelări din...) reprezintă **erori materiale/ tehnice de redactare sau configurare software care... încadrează... categoria viciilor de formă, iar... deficiențe ale metodologiei de execuție.**

Astfel cum... arată... mod explicit, la pag. 2-3 din Răspunsul de clarificari nr...., erorile provin din preluarea automată a unor link-uri de dependență... programul Gantt, succesiunea tehnologică reală este corectă și respectă logica execuției.... concluzie, aceste corecții care reprezintă **corectarea unor vicii de formă**... modifică metodologia, durata sau logica execuției.

Graficul revizuit... **aplicarea dispozițiilor art. 1... din HG nr. 395/2016** este... concordanță cu cerințele impuse... documentația de atribuire.

Prin urmare, calificarea viciilor de formă ca fiind „puncte slabe” este nejustificată, neexistând o neconformitate tehnică sau o abatere de la cerințele caietului de sarcini. Autoritatea contractantă trebuia să aibă... vedere **conținutul întregii oferte, din care rezultă informații de ansamblu privind modul de derulare a viitoarelor activități și succesiunea corectă a acestora**, conform cerințelor din caietul de sarcini.

Faptul că... cadrul propunerii tehnice inițiale ofertantul a prezentat modul de abordare a contractului cu prezentarea metodelor de execuție și succesiunii normale/logice a activităților de proiectare și execuție a lucrărilor, sistemul și planul calității pentru proiectarea și categoriile de lucrări, necorelările reținute de autoritatea contractantă... relevă o neconformitate evidentă... condițiile... care **toate informațiile corecte din cuprinsul propunerii tehnice și răspunsul de clarificare formulat susțin... mod neechivoc prin sensul și conținutul lor corectarea viciului de formă... sensul dispozițiilor art. 1... din HG nr. 395/2016.**

... de... au fost prezentate toate sub-activitățile care compun activitățile de proiectare și execuție prevăzute... cerințele beneficiarului... succesiunea normală a acestora și... corelare integrală cu resursele tehnice și umane necesare proiectării și execuției referitoare la principalele materiale ce vor fi puse... operă... vederea realizării lucrărilor, ținând cont de obiectele de ce intră... alcătuirea lucrărilor precum și de soluțiile tehnice adoptate.

De asemenea, doar din parcurgerea graficului Gantt... poate deduce absența unei interrelaționări sau a unei succesiuni firești între activitățile care ar privi lucrările ce fac obiectul procedurii de achiziție, întrucât o analiză substanțială a întregii oferte relevă respectarea de către ofertant a metodologiilor de proiectare (pag. 346- 463), de execuție (pag. 464-2696), schiței de proiect...) și a planului de calitate (pag. 2945-3457).

Față de aceste considerente... prezentat... propunerea tehnică, explicat... lumina **dispozițiilor art. 134 alin. (7) lit. a) și art. 1... din HG nr. 395/2016,**

respectă succesiunea logică a etapelor de execuție, potrivit întregii propuneri tehnice.

... acest context, acordarea de 12 puncte din maxim 16 puncte pentru factorul de evaluare privind metodologia de execuție a contractului reprezintă un demers disproporționat și de natură a nesocoti principiul tratamentului egal prin defavorizarea unei oferte conforme căreia i-a fost acceptată... mod corectarea viciilor de formă privind succesiunea logică a sub-activităților, aspect confirmat de multiplele informații corecte din propunerea tehnică inițială.

Depunctarea ofertei pentru motive pur formaliste este contrară principiului proporționalității statuat de prevederile art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

Ca expresie a priorității acestui principiu, actele instituțiilor publice trebuie să... depășească limitele a ceea ce este adecvat și necesar... scopul realizării obiectivelor urmărite, înțelegându-... că... cazul... care este posibilă o alegere între mai multe măsuri adecvate, trebuie să... recurgă la cea mai puțin constrângătoare, iar inconvenientele cauzate... trebuie să fie disproporționate... raport cu scopurile urmărite (... de Justiție a... din 5 mai.....' Union și alții, C-157/96, pct....), și anume acela de a asigura o competiție adecvată... cadrul procedurii. Potrivit jurisprudenței constante a Consiliului⁶, „Autoritatea contractantă ar trebui să-si exercite... mod corect rolul activ și să iasă de sub imperiul formalismului exagerat, interpretării strict textuale și scolastice a documentației de atribuire și să analizeze oferta... ansamblul său, ca un tot unitar și sistematic, iar... pe bucăți”.

... cazul prezent, atunci când a dispus depunctarea ofertei... noastre, autoritatea contractantă a acționat... manieră formalistă și disproporționată, analizând oferta exclusiv din perspectiva..., cu ignorarea celorlalte elemente ale propunerii tehnice, a clarificărilor furnizate și cu încălcarea gravă a prevederilor art. 134 alin. (7) lit. a) din HG nr. 395/2016, corroborează cu cele ale art. 1... din același act normativ.

Pentru aceste considerente... obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei... -... -... de la etapa aplicării criteriului de atribuire, prin punctarea corespunzătoare la nivel maxim de 16 puncte pentru factorul de evaluare Metodologia de

realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice si umane... *corelare cu specificul si complexitatea activităților.*

Este cert, aşadar, că inclusiv... şi... recunosc existenţa anumitor deficienţe/necorelări ale informaţiilor din propunerea lor tehnică... privinţa succesiunii tehnologice a categoriilor de lucrări (subactivităţi), apreciind că ele trebuiau calificate de autoritate drept vicii de formă şi corectate... temeiul art. 1... din normele metodologice anexate Hotărârii... nr.... („aspectele identificate de autoritatea contractantă (*ex: necorelări din...*) reprezintă erori materiale/tehnice de redactare sau configurare software care... încadrează... categoria viciilor de formă”). Aşadar, contestatoarea... prevalează de erori de redactare sau configurare software, corectabile, optică pe care Consiliul... împărtăşeşte.

Este deopotrivă de cert că, prin adresa nr..... achizitoare a sesizat... -... -... (denumită... continuare...) mai multe inadvertenţe ale graficului Gantt din propunerea tehnică (extrase redacte... facsimil din adresă):

.....
.....
.....

Prin răspunsul nr..... a recunoscut inadvertenţele, pe care le scuză invocând „erori materiale privind predecesorul logic”. Totodată, a anexat răspunsului 173 de pagini conţinând mai multe documente revizuite:

- grafic Gantt proiectare şi execuţie lucrări;
- grafic Gantt drum critic;
- histograma utilizare resurse - ore echipament;
- curba S de progres fizic (oră echipament);
- histograma utilizare resurse umane - ore om;
- curba S de progres fizic (oră om).

Art. 1... din normele metodologice anexate Hotărârii... nr.... are următorul cuprins:

Art. 1.... - (1)... condiţiile art. 209 din Lege, comisia de evaluare are dreptul de a solicita ofertantului corectarea viciilor de formă cu privire la oferta acestuia.

(2)... cazul... care ofertantul... este de acord cu îndreptarea viciilor de formă... condiţiile prevăzute la alin. (1), oferta sa va fi considerată inacceptabilă.

(3)... sensul dispoziţiilor alin. (1), viciile de formă reprezintă acele erori sau omisiuni din cadrul unui document a... corectare/completare este susţinută... mod neechivoc de sensul şi de conţinutul altor informaţii existente iniţial... alte documente prezentate de ofertant sau a... corectare/completare are rol de clarificare sau de confirmare, nefiind **susceptibile de a produce un avantaj incorect... raport cu ceilalţi participanţi la procedura de atribuire.**

... cauza de faţă, forul de jurisdicţie apreciază că... mod judicios, autoritatea achizitoare... a încadrat inadvertenţele din succesiunea de execuţie prezentată de... şi recunoscute de aceasta... categoria viciilor de formă, corectabile, din cauza avantajului incorect pe care i l-ar fi adus... raport cu ceilalţi participanţi la procedura de atribuire.

Factorul de evaluare „*Metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice si umane in corelare cu specificul si complexitatea activitatilor*”, dincolo de natura lui subiectivă, presupune, între altele, punctarea inclusiv a modului... care lucrările sunt etapizate... graficele de execuție, respectiv planificate resursele tehnice și umane... corelare cu specificul si complexitatea activităților, iar orice necorelare... etapizarea lucrărilor... răsfrânge tocmai... punctajul care îi este acordat ofertantului. Cu alte cuvinte, viciile de formă identificate... propunerea tehnică a ofertantului, indiferent de corectarea sau... a lor, atrag invariabil punctarea proporțională (diminuată) a ofertei la factorul de evaluare descriptiv.

Făcând apel la instituția viciilor de formă... își poate „upgrada” punctajul și, astfel, avansa... clasament, întrucât ar beneficia de un evident avantaj incorect... fața concurenților, ceea ce art. 1... alin. (3) precizat interzice expres. Similar, la art. 209 alin. (2) din legea achizițiilor publice... prevede că autoritatea contractantă... are dreptul ca prin clarificările/completările solicitate să determine apariția unui avantaj evident... favoarea unui ofertant.

Redactarea deficitară a graficelor Gantt, indiferent dacă este sau... cauzată de „*erori materiale privind predecesorul logic*”... reflectă... punctajul redus pe care trebuie să îl primească oferta la factorul amintit.

După cum a punctat instanța de la Luxemburg... din 11 mai..., Archus și Gama, C-131/16, EU: C:....:8:

- obiectivul obligației autorității de respectare a principiului egalității de tratament consistă... favorizarea dezvoltării unei concurențe corecte și efective la procedura de atribuire. Principiul... ca toți ofertanții să dispună de aceleași șanse... formularea termenilor... lor și ca acestea să fie supuse aceluiași condiții pentru toți concurenții;

- principiul egalității de tratament și obligația de transparență... opun oricărei negocieri între autoritatea contractantă și ofertant. Oferta... poate fi modificată după depunerea sa nici la inițiativa autorității contractante, nici la aceea a ofertantului;

- autoritatea trebuie să trateze ofertanții... mod egal și loial, astfel încât să... poată considera că solicitarea de clarificare i-a favorizat sau defavorizat;

- autoritatea este obligată să respecte cu strictețe criteriile stabilite chiar de ea.

Pe de altă parte... poate fi ignorat nici aspectul că art. 1..., care trimite la art. 209 din legea achizițiilor publice... referă la un drept al comisiei de evaluare de a solicita ofertantului corectarea viciilor de formă, nicidecum la o obligație a comisiei, care... poate fi sancționată pentru neexercitarea unui drept.

... consecință, este nefondată critica vizând depunctarea ofertei... la factorul de evaluare „Metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice si umane in corelare cu specificul si complexitatea activitatilor”, neputând să îi fie acordat punctajul maxim.

Prin adresa nr.... (anexată... copie...), autoritatea a comunicat... rezultatul licitației, rezultat conform căruia oferta sa a fost clasată pe locul VII, cu... de puncte. Așadar... clasament... față ofertei... găsesc șase oferte, față de care face obiectul... și... doar evaluarea... SA și... .., clasate pe locurile I și II, singurele nominalizate și asupra cărora este solicitată reevaluarea, prin contestație:

... să dispună următoarele măsuri de restabilire a legalității procedurii de atribuire:

1. Anularea deciziei de depunctare a ofertei... -... pentru factorul de evaluare Metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice si umane... corelare cu specificul si complexitatea activităților;

2. Anularea deciziilor de desemnare ca fiind admisibile a... prezentate de... si... care trebuie respinse/excluse din competiție;

2. Anularea tuturor actelor care au stat la baza emiterii deciziilor anterior- menționate precum si a celor subsecvente, inclusiv a Raportului procedurii de atribuire nr.... precum si a adresei nr.... prin care ni s-a comunicat rezultatul procedurii;

3. Obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei noastre... sensul acordării punctajului maxim aferent factorului de evaluare Metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice si umane... corelare cu specificul si complexitatea activităților si la reevaluare... criticate prezentate de... si..., de la verificarea admisibilității acestora;

4. Anularea refuzului autorității contractante de a permite accesul subscrisei la procesele-verbale de evaluare elaborate de si la ofertele...; Recunoasterea dreptului de acces la documentele a... a fost dovedită si obligarea autorității la respectarea obligațiilor prevăzute de art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016; Repunerea... termenul de formulare a... prin raportare la data efectivă la care... va lua cunostință de documentele si informații a... pretinsă... a fost probată;

5. Obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de soluționare a... conform art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016.

... concluziile scrise înregistrate la Consiliul cu nr...., contestatoarele „reiterează cererea de adoptare a măsurilor de restabilire a legalității procedurii de atribuire, prin reevaluarea ofertei [...], din perspectiva punctajului acordat, și a... clasate pe primele două locuri, de la verificarea admisibilității acestora”.

Principiul disponibilității guvernează și procedura administrativ-jurisdicțională... față Consiliului [art. 26 alin. (2) partea introductivă din legea remediilor și art. 9 alin. (2) C. proc. civ. - obiectul și limitele procesului sunt stabilite prin cererile și apărările părților].... acord cu art. 22 alin. (6) C. proc. civ., „...”, *prevedere care, coroborată cu principiul disponibilității, îi interzice Consiliului să... pronunța asupra rezultatului evaluării... de pe locurile III-VI (care... a fost contestat) și, eventual, să îl anuleze și să oblige... de... la reevaluarea... de pe locurile III-VI (câtă vreme obiectul... include un asemenea capăt de cerere).*

... consecință, admisibilitatea și punctajul... de pe locurile III-VI, care nici măcar... apar nominalizate... contestație, astfel cum figurează... raportul procedurii nr...., postat... SEAP la data emiterii lui... poate face

obiectul analizei Consiliului și nici eventualei anulări/remedieri, dobândind caracter definitiv prin necontestare.

Față de cele reținute mai sus, chiar dacă, ipotetic, ofertele SA și... ar fi depunctate sau excluse de la licitație, oferta... ar putea ajunge pe primul loc și obține contractul, întrucât... ar putea să devanseze cele patru oferte clasate... prezent pe locuri superioare ei (cu punctaje mai mari), despre care... avea cunoștință din raportul procedurii și a... evaluare... a fost atacată, ceea ce face de prisos cercetarea celorlalte critici ale contestatoarelor:

.....
... considerarea celor evocate, Consiliul determină că... mod legal, autoritatea a clasat pe locul VII oferta..., neexistând motive pentru infirmarea acestei măsuri, pentru anularea raportului procedurii prin care a fost stabilit rezultatul procedurii și nici pentru obligarea autorității contractante la reevaluarea/ repunctarea... SA și... Astfel fiind... temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 și... limita criticilor examinate, Consiliul va respinge, ca nefondată, contestația... și... nr.... (dosarul nr....)... contradictoriu cu... de..., inclusiv capătul de cerere de acordare a cheltuielilor aferente..., care nici măcar... au fost cuantificate și probate.

Față de cele reținute cu prilejul examinării..., Consiliul apreciază fondate cererile de intervenție depuse... dosarul nr...., motiv pentru care le va admite, mai puțin... privința excepțiilor pe care le conțin, considerate de... nefondate, și a capătului de cerere al SA de obligare a contestatoarei la plata cheltuielilor de „judecată”, supus art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016 și art. 452 C. proc. civ. S.A., deși a solicitat Consiliului să oblige contestatoarea la plata cheltuielilor de „judecată”... le-au indicat și nici... a anexat la cererea de intervenție sau la notele scrise vreo dovadă a întinderii și efectuării lor... consecință, acest capăt de cerere... a fi respins, ca nefondat.

Contestația ultimă, care formează obiectul dosarului nr...., este îndreptată împotriva aceluiași rezultat al licitației stabilit de autoritate prin raportul nr...., și aparține tot... și..., care solicită:

... să dispună următoarele măsuri de restabilire a legalității procedurii de atribuire:

1. Anularea deciziilor de desemnare ca fiind admisibile a... prezentate de... și... care trebuie... principal respinse ca inadmisibile și... subsidiar depunctate pentru factorul de evaluare Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane... corelare cu specificul și complexitatea activităților,

2. Anularea tuturor actelor care au stat la baza emiterii deciziilor anterior- menționate precum și a celor subsecvente, inclusiv a proceselor- verbale/grilelor de evaluare, a Raportului procedurii de atribuire nr.... precum și a adresei nr.... prin care ni s-a comunicat rezultatul procedurii;

3. Obligarea autorității contractante la reevaluarea... criticate prezentate de... și..... principal de la verificarea admisibilității acestora și... subsidiar, din perspectiva punctajului acordat.

Așadar, din nou... și... solicită infirmarea rezultatului licitației doar... ceea ce privește ofertele SA și... .., lipsind

cu desăvârșire orice critică la adresa evaluării... de pe pozițiile III-VI. Cele două contestatoare... mai invocă nicio critică legată de punctajul acordat.... In limine litis, Consiliul ia act de această constatare *importantă a obiectului* litigiului, care îl împiedică să... pronunțe relativ la temeinicia și legalitatea admiterii și clasării pe locurile III-VI a celorlalte oferte.

Este indeniabil că, atacând prin contestație doar rezultatul evaluării... SA și..., contestatoarele au acceptat tacit rezultat evaluării celorlalte oferte. Acest aspect ridică... ecuația diferendului problema interesului contestatoarelor... demersul lor, care... a fi analizat cu precădere, raportat la art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la art.... alin. (1) C. proc. civ., dat fiind că validitatea... depinde de... lui.

Legea nr. 101/2016, la art. 2 alin. (1), dispune că orice persoană care... consideră vătămată într-un drept al său ori într-un interes legitim printr-un act al unei autorități contractante sau prin nesoluționarea... termenul legal a unei cereri poate solicita anularea actului, obligarea autorității contractante la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, pe cale administrativ-jurisdicțională sau judiciară, potrivit prevederilor acelei legi.

Codul de procedură civilă, care reprezintă dreptul comun... privința litigiilor supuse Legii nr.... (art. 68 din această lege), stabilește imperativ, la art. 32 alin. (1) lit. d) și art. 33, că orice cerere poate fi formulată și susținută numai dacă autorul acesteia justifică un interes, interes care trebuie să fie determinat, legitim, personal, născut și actual.

... de Justiție a... din... iunie..., cauza C-249/01, EU: C:....:9, având ca obiect o cerere de pronunțare a unei hotărâri preliminare formulată de Bundesvergabeamt (Austria)... procedura Werner Hackermüller împotriva Bundesimmobiliengesellschaft mbH (BIG) și... mbH für den... (WED), s-a precizat că art. 1 alin. (3) din Directiva 89/665... opune ca respectivele căi de atac să fie disponibile pentru persoanele care doresc să obțină un anumit contract public numai dacă au fost sau riscă să fie lezate de încălcarea pe care o invocă. Articolul precitat permite statelor membre să îngreuească din două considerente dreptul de acces la procedurile privind căile de atac... legătură cu atribuirea de contracte de achiziții publice: pe de o parte, prin necesitatea existenței unui interes al reclamantului pentru contractul de achiziții publice... cauză, iar pe de altă parte, prin necesitatea ca reclamantul să fi fost lezat, respectiv să existe riscul de a fi lezat.

... speța de față, contestația... și... doar împotriva evaluării... de pe primele două locuri este lipsită de interes, întrucât potențiala admitere a... și eliminarea din competiție a celor două oferte... le-ar aduce niciun folos contestatoarelor, câștigătoare devenind actuala

ofertă de pe locul III, care ar urca pe primul loc. Nefiind atacată evaluarea ofertei de pe locul III... acesteia și punctajul alocat ei au devenit definitive, respectiv... poate reveni asupra lor. Demersul inițiat de... și... prin contestația aflată pe rol... are aptitudinea de a elimina din competiție oferta de pe locul III, a cărei evaluare... este criticată, respectiv de a îi contura... o șansă de a obține contractul supus atribuirii.

Interesul de a exercita acțiunea lipsește atunci când, chiar admitând că motivele ar fi întemeiate, anularea actului atacat pe baza acestor motive... ar fi de natură să îi dea reclamantului câștig de cauză (... de Justiție a... din 15 martie..., Marcato/Comisia, cauza 37/72, pct. 2-8). Interesul de a exercita acțiunea decurge din consecințele pe care anularea actului atacat le-ar putea avea asupra situației juridice a reclamantului (... din 24 iunie..... și.../Comisia, 53/85, pct. 21, și... Tribunalului... din 25 martie..., Gencor/Comisia, T-102/96, pct. 40). Acest interes, care trebuie să fie născut și actual... există decât dacă acțiunea este susceptibilă, prin rezultatul său, să aducă un beneficiu părții care a formulat-o (... Tribunalului din 4 iulie..., easyJet/Comisia, T-177/04, pct. 40), ceea ce... poate spune... cazul... aflate pe rolul Consiliului.

După cum s-a reținut mai sus... și clasarea... pe locurile III-VI, poziții superioare celei ocupate de oferta..... au fost contestate, ceea ce înseamnă că reclamantele acceptă că oferta lor... află pe locul VII, după ofertele menționate.

După cum a atenționat și... de Casație și Justiție, Completul pentru dezlegarea unor chestiuni de drept... Decizia nr....6 din 1 octombrie..., publicată... Monitorul... al României, Partea I, nr. 970 din 16 noiembrie..., reevaluarea... poate privi celelalte oferte, declarate ca admisibile sau inadmisibile... privața căroră raportul de evaluare... a fost contestat, fiind contrară principiului securității juridice declararea ca neconformă sau inacceptabilă a unei oferte declarate anterior admisibilă sau invers. Totodată... părțile sale necontestate, raportul de evaluare a... este definitiv și executoriu.

Cele 23 de pagini ale... cuprind nicio critică... ceea ce privește... și clasarea pe locurile III-VI a concurenților, situație factuală consemnată... raportul procedurii și asupra căreia acesta a devenit „definitiv și executoriu”... exprimarea instanței supreme.

Cum s-a arătat mai sus, eventuala admitere a... ar conduce la îndepărtarea din competiție a ofertei câștigătoare și a celei de pe locul secund, însă aceea care ar lua locul de ofertă câștigătoare ar fi oferta de pe locul III, nicidecum a contestatoarelor. Cu alte cuvinte, demersul... și... vine să îi creeze un folos practic... S.R.L. -..., concurența aflată... prezent pe poziția a III-a și care... a fost criticată, context... care... poate fi exclusă de la licitație prin efectul

admiterii... aflate pe rol. Față de admisibilitatea și punctarea ofertei... S.R.L. -..., raportul procedurii nr... a rămas definitiv, după cum a raționat de principiu și cu titlu obligatoriu... de Casație și Justiție... amintita Decizie nr....6 din 1 octombrie....

Chiar dacă ar fi dispusă de către... reevaluarea... intervenientelor, singurele criticate... speță din perspectiva evaluării, comisia evaluatorie a... de... și-ar putea extinde reevaluarea la oferta... S.R.L. -..., cum a punctat instanța supremă.

Față de cele evocate și... temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 și al art. 40 alin. (1) C. proc. civ., întrucât excepția lipsei de interes... vădește a fi fondată, Consiliul urmează a decide respingerea, ca lipsită de interes, a... și... nr... (dosarul nr....)... contradictoriu cu... de...

... această direcție este și precedentul devenit practică statornică a instanțelor de judecată. Spre pildă, urmând direcția din legislația anterioară, menținută valabilă... prezent (*mutatis mutandis*)... decizia civilă nr....033 din 10 septembrie....., Secția a VIII-a contencios administrativ și fiscal, a reținut:

... precizarea că petenta invocă... esență... susținerea lipsei de interes, împrejurarea că, prin contestația formulată, contestatoarea-intimată, situată pe locul al treilea... clasamentul ofertanților, critică doar oferta câștigătoare... și **oferta de pe locul al doilea. Analizând** această critică, Curtea apreciază că este întemeiată.

Potrivit art. 255 alin. (1) din ordonanță, orice persoană care... consideră vătămată într-un drept ori într-un interes legitim printr-un act al autorității contractante, prin încălcarea dispozițiilor legale... materia achizițiilor publice, poate solicita, prin contestație, anularea actului, obligarea autorității contractante de a emite un act, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim pe cale administrativ-jurisdicțională... condițiile ordonanței. Prin persoană vătămată... înțelege orice operator economic care:

a) are sau a avut un interes legitim... legătură cu respectiva procedură de atribuire;
b) a suferit, suferă sau riscă să sufere un prejudiciu ca o consecință a unui act al autorității contractante, de natură să producă efecte juridice, ori ca urmare a nesoluționării... termenul legal a unei cereri privind respectiva procedura de atribuire.

Din interpretarea textului legal citat și astfel cum s-a statuat... Consiliului și a instanțelor de judecată, o condiție de exercitare a dreptului la contestație este calitatea de persoană vătămată, aceasta presupunând existența unui interes legitim, precum și a unui prejudiciu produs sau cu privire la care există riscul să... producă. Curtea constată că... **raport de poziția intimătei... clasamentul ofertanților - locul al treilea -, dar și de criticile formulate prin intermediul..., critici ce vizează exclusiv oferta situată pe locul întâi aparținând petentei, intimata-contestatoare... justifică un interes legitim născut și actual.**

[...] chiar și... ipoteza... care s-ar admite contestația și s-ar aprecia că oferta situată pe locul întâi... ar îndeplini criteriile de calificare impuse de autoritatea contractantă, **intimata-contestatoare... ar obține niciun folos practic, dat fiind că soluția ar avea drept consecință câștigarea procedurii [licitației] de către ofertantul situat pe locul al doilea, a cărui ofertă... a fost criticată, și... de către intimata-contestatoare, situată pe locul al treilea.**

Curtea apreciază că... poate fi reținută motivarea Consiliului... sensul că există un interes legitim... legătură cu procedura de atribuire, dat de faptul că, dacă oferta petentei este respinsă, măsura ar determina reevaluarea... și creșterea șanselor contestatorului de a avansa... clasament, putând ajunge chiar pe prima poziție, mai ales... cazul... care actualul ofertant de pe locul secund s-ar retrage.

... primul rând, condiționarea existenței unui interes al contestatorului de eventualitatea retragerii ofertantului de pe locul al doilea... poate reprezenta un argument valabil... respingerea excepției, întrucât... această ipoteză... poate vorbi despre un interes născut și actual, ci despre un interes eventual, care... poate fi luat... considerare, fiind evident că... îndeplinește cerința actualității, iar retragerea viitoare a unui ofertant, deși este o situație posibilă... este certă.

... al doilea rând... este întemeiată nici susținerea, din considerentele deciziei atacate... sensul că un ofertant la procedură are interes... a formula contestație indiferent de locul pe care... clasează... condițiile... care... urma soluționării..... ajunge la respingerea ofertanților situați pe locurile superioare. Acest argument al Consiliului ar fi valabil, de principiu... situația... care criticile formulate prin contestația admisă ar viza toate ofertele situate pe locurile superioare... clasament, astfel încât acestea ar putea fi respinse sau ar privi aspecte generale referitoare la modalitatea de evaluare... ansamblu, determinând, astfel, o reevaluare a tuturor....

... concret... cazul de față, dat fiind că oferta situată pe locul al doilea... a fost criticată, chiar și... ipoteza reevaluării..., ca urmare a admiterii..., această reevaluare... realizează numai... limitele criticilor considerate întemeiate și care vizează exclusiv oferta de pe primul loc.

[...]

Prin urmare, Curtea constată că intimata-contestatoare... îndeplinește condițiile cumulative pentru a avea calitatea de persoană vătămată... acceptiunea dispozițiilor art. 255 alin. (1) din ordonanță, întrucât, situându-... pe locul trei... clasament și criticând numai oferta de pe locul întâi... ar putea fi declarată câștigătoare, neputându-... dovedi existența interesului său legitim născut și actual și nici un eventual prejudiciu cauzat de actul autorității contractante.

Din aceste considerente... temeiul dispozițiilor art. 285 alin. (1) din ordonanță, **Curtea** va admite plângerea formulată de petentă... calitate de ofertant câștigător, va modifica decizia Consiliului... sensul că va **admite excepția lipsei de interes a contestatoarei, și va respinge contestația formulată de aceasta ca lipsită de interes.**

Recent... sentința civilă nr....37 din..., cod ReJust 4e43g9ee2..., Secția a X-a contencios administrativ și fiscal și pentru achiziții publice, a punctat:

Soluționând... mod prioritar, conform art.... al.1 Cod procedură Civilă, excepția lipsei de interes a reclamantei... promovarea prezentei acțiuni, Curtea constată că această excepție de fond, peremptorie și absolută este întemeiată pentru considerentele ce vor fi expuse... continuare.

Astfel, Curtea constată cu titlu preliminar, că interesul este una dintre cerințele necesare pentru existența dreptului la acțiune. Altfel spus, interesul, alături de alte condiții predeterminate, conferă calitatea de parte. Cerința interesului răspunde unei maxime celebre - „pas d'intérêt, pas d'action” (... există interes... există acțiune).

... nostru de procedură civilă... definește această condiție de exercițiu a acțiunii... doctrină s-a arătat că prin interes... înțelege folosul practic imediat pe care-l are o parte pentru a justifica punerea... mișcare a procedurii judiciare. Exercițiul acțiunii... justiție cere așadar, o justificare deosebită, prin impunerea condiției interesului urmărindu-... numai evitarea unor litigii lipsite de orice utilitate pentru reclamant, pur vexatorii, dar... același timp „menajarea timpului magistraților și a finanțelor statului”, astfel încât rolul instanțelor să... fie încărcat cu astfel de pricini.

Exigența impusă părții de a justifica un interes pentru a avea dreptul să desfășoare o activitate jurisdicțională, creează... același timp un avantaj pentru judecător: el... pronunță asupra fondului unei cereri, câtă vreme... justifică un scop... promovarea ei.

Totodată, condiția interesului este necesară... numai la momentul formulării cererii de chemare... judecată. Această cerință trebuie să fie îndeplinită ori de câte ori pe parcursul procesului, oricare dintre participanții la judecată apelează la una sau alta dintre formele procedurale care alcătuiesc conținutul acțiunii.

Caracterizându-l, interesul este material, patrimonial (atunci când... urmărește restituirea unui împrumut, plata unei datorii, revendicarea unui bun) sau moral (atunci când...

urmărește un scop nepatrimonial, ca de exemplu... cazul punerii sub interdicție, măsură de natură să îl apere atât pe cel pus sub interdicție, cât și pe terții cu care ar putea încheia diferite acte juridice).

Pentru a justifica sesizarea instanței de judecată, interesul trebuie să îndeplinească, conform art.33 Cod procedură civilă, anumite condiții:

1. să fie legitim, corespunzător cerințelor legii materiale și procesuale.

Interesul este legitim atunci când... urmărește afirmarea sau realizarea unui drept subiectiv recunoscut de lege, respectiv a unui interes ocrotit de lege și potrivit scopului economic și social pentru care a fost recunoscut.

2. să fie personal și determinat, adică folosul practic urmărit prin declanșarea procedurii judiciare să aparțină celui care recurge la forma procedurală respectivă.

Cerința ca interesul să fie personal celui care acționează, reprezintă aspectul subiectiv al condițiilor de exercițiu ale actului procedural;

3. să fie născut și actual, să existe... momentul... care este formulată cererea, pentru că rolul judecătorului este de a rezolva litigii deja născute. Un interes eventual, ca și un interes care a trecut, a fost depășit... poate fi luat... considerare, decât... scopul de a preveni încălcarea unui drept subiectiv amenințat sau pentru a preîntâmpina producerea unei pagube iminente și care... s-ar putea repara.

... cauză, aceste condiții... sunt îndeplinite, deoarece... s-a făcut dovada unui interes concret/determinat, personal, născut, actual și legitim... formularea acțiunii deduse judecății, având... vedere că oferta reclamantei s-a situat pe locul patru... clasamentul... depuse... cadrul procedurii de achiziție publică, iar reclamanta... **a criticat și ofertele clasate pe locurile doi și trei, ci doar oferta desemnată câștigătoare.**

... mod evident, după cum corect susține și instituția pârâtă, chiar dacă s-ar presupune, prin absurd, că... admite acțiunea... oferta reclamantei va fi desemnată câștigătoare, ci oferta clasată pe locul doi, care... a fost contestată, rezultând că reclamanta... obține vreun folos practic nici... această ipoteză.

... acest context, Curtea observă că reclamanta... a criticat... concret ofertele clasate pe locurile doi și trei, ci dimpotrivă cele două critici din cuprinsul acțiunii menționează... mod expres că... referă oferta desemnată câștigătoare, situație... care solicitarea cu caracter general... sensul de a obliga autoritatea contractantă pârâtă la reevaluarea... depuse... cadrul procedurii de achiziție publică... are aptitudinea... cauză de a conduce la concluzia că reclamanta ar putea obține vreun folos practic, întrucât pretenția formulată (obiectul acțiunii)... examinează prin prisma criticilor deduse judecății (circumscrise cauzei juridice a acțiunii).

... lumina celor expuse mai sus, Curtea precizează că... raport de situația concretă din prezenta cauză, reclamanta (a cărei ofertă s-a situat pe locul patru... clasamentul...) ar fi justificat un interes pentru a contesta... primul rând, oferta clasată pe locul trei și doar subsecvent... măsura... care criticile formulate împotriva ofertei clasate pe locul trei ar fi fost considerate întemeiate (cel puțin una dintre ele), ar fi justificat un interes pentru a contesta oferta clasată pe locul doi și abia apoi... măsura... care criticile formulate împotriva ofertei clasate pe locul doi ar fi fost considerate întemeiate (cel puțin una dintre ele), ar fi justificat un interes pentru a contesta oferta desemnată câștigătoare.

Aceasta deoarece... caz contrar... ajunge... situația absurdă/nelegală ca, prin formularea acțiunii de către reclamantă, să... creeze premisele, pe această cale, pe de o parte, a punerii... discuție doar a inadmisibilității ofertei desemnate câștigătoare (... și a... clasate pe locurile doi și trei, care... au fost contestate), iar, pe de altă parte, ca reclamanta să acționeze... eventualitatea admiterii acțiunii sale, ca un veritabil reprezentant al intereselor ofertantei clasate pe locul doi (... mod exclusiv), ceea ce... poate fi acceptat, situația aflându-... clar... afara cadrului legal... sensul celor expuse mai sus cu privire la cerințele necesare (legale) pentru existența dreptului la acțiune.

Cu alte cuvinte, **reclamanta are un interes legitim, personal, concret, născut și actual să conteste oferta desemnată câștigătoare... sensul art.33 Cod procedură civilă doar... măsura... care contestă și dovedește... clasate pe locurile doi și trei... caz contrar acționând... mod nelegal ca reprezentant... fapt, al intereselor ofertantelor clasate pe locurile doi și trei (... raport de situația concretă din prezenta cauză; cu caracter general, exigența legală vizează, după caz... raport și cu poziția**

care poate fi ocupată de persoana care contestă, ofertele clasate pe locurile doi, trei, patru, cinci etc.).

Pentru ansamblul acestor considerente, Curtea va admite excepția lipsei de interes și va respinge... consecință acțiunea.

Similar, potrivit deciziei nr.... din..... de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 62479g748:

[...] S.R.L., prin contestația adresată..., pe lângă solicitarea formală de reevaluare a ofertei sale, a contestat doar oferta câștigătoare și pe cea a ofertantului clasat pe locul al doilea, **necontestând sub nici o formă cealaltă ofertă declarată admisibilă, clasată pe locul III.**

Or... aceste condiții, ținând cont, că oferta... al cărei lider este... situează pe locul... clasamentul ofertanților, fiind depășită de celelalte oferte [...] rezultă, cu puterea evidenței, că... ipoteza admiterii plângerii formulate și implicit a admiterii integrale a..., aceasta... ar deveni câștigătoare.

Astfel, prin necontestarea ofertei declarate admisibilă, clasate pe locul III (devenită definitive prin necontestare), aplicând criteriul de atribuire stabilit prin documentația de atribuire, chiar și... situația declarării ca neconforme a... asocierilor clasate pe primele două locuri, ar ajunge de pe locul IV pe locul II, având o ofertă admisibilă, dar necâștigătoare. Contrar celor afirmate de către petentă, atribuirea contractului unui ofertant care a prezentat o ofertă neconformă... presupune... mod automat producerea unui prejudiciu, ci petenta trebuia să facă dovada că... urma contestării raportului procedurii aceasta ar putea fi desemnată câștigătoare. Faptul că prin petitele... petenta-contestatoare a solicitat anularea întregii proceduri și reevaluarea... prezintă importanță... condițiile... care contestația conține critici efective doar cu privire la ofertele clasate pe primele două locuri, consiliul putându-... pronunța doar... limitele investiției.

... acest context, reținând că... situația dată, contractul de achiziție publică preconizat... ar putea fi atribuit niciodată petentei [...] S.R.L.... acord cu Consiliul Național pentru..... sensul că aceasta... justifică... cauză un interes actual și direct, prin prisma existenței unui folos practic urmărit, nejustificând nici condiția cauzării unui prejudiciu derivând dintr-un act al autorității contractante.

... decizia nr.... din 15 septembrie..... de..., Secția de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust...e, a fost reținut:

... ceea ce privește contestația înregistrată... dosarul nr..., Curtea precizează că aceasta este, într-adevăr, lipsită de interes... contextul... care, chiar și prin pronunțarea unei soluții de admitere, petenta... ar obține nici un folos practic și actual privit prin prisma interesului de a formula o cerere... cazul de față contestația formulată... fața Consiliului sau plângerea formulată la instanță.

Teoretic, declararea ofertei [...] S.R.L. ca neconformă, din punct de vedere al fundamentării prețului... este de natură să acorde petentei șansa reală de a fi desemnată ofertantă câștigătoare a procedurii inițiate de autoritatea contractantă, din moment ce, prin aplicarea criteriului de atribuire referitor la prețul cel mai scăzut din ofertele declarate admisibile... **ar avea ca rezultat decât materializarea vocației ofertantei clasată pe locul al doilea de a fi desemnată câștigătoare, prin raportare și la împrejurarea că această din urmă ofertă... a fost criticată...** cadrul procedurilor puse la îndemâna părților participante la o procedură de licitație... termenii și condițiile legale mai sus prezentate.

Chiar acceptând, prin raportare la prevederile art. 2 alin. 1 și art. 3 alin. 1 lit. f din Legea nr.101/2016, teza potrivit căreia petenta are calitatea de persoană vătămată de actul autorității contractante pe care îl contestă... speță raportul/rezultatul procedurii de atribuire, Curtea reține... termeni lipsiți de echivoc, că demersul acesteia... poate avea ca rezultat final satisfacerea unui folos/interes legitim, născut și actual, după cum și Consiliul, într-o manieră justă, a apreciat, fiind de necontestat faptul că **soluția admiterii... ar avea ca rezultat atribuirea contractului către ofertanta clasată pe locul doi și... către petentă care a fost situată pe locul al treilea prin raportare la criteriul de atribuire evocat.**

... consecință, ținând seama de realitatea evenimentială de necontestat reținută atât de..., cât și de instanță prin prezenta hotărâre, Curtea relevă lipsa de consistență juridică a alegațiunilor petentei referitoare la greșita soluționare de către... a excepției lipsei de interes...

promovarea..., astfel că soluția de... a excepției... temeiul art. 26 alin. 6 din Legea nr.101/2016 și de respingerea a..., ca fiind lipsită de interes, apare ca fiind legală și temeinică.

... consecință, față de considerentele de fapt și de drept anterior reținute... temeiul art.34 din Legea nr.101/2016, Curtea urmează a proceda la respingerea plângerii formulată de către petentă, ca nefondată.

Tot... Iulia, Secția de contencios administrativ și fiscal, a notat... decizia nr.... din 31 mai..., cod ReJust....e9:

Cu privire la criticile formulate relativ la oferta desemnată câștigătoare, depusă de S.C. [...] S.R.L.. pentru lotul 1 și lotul 2, Consiliul Național de Soluționare a... a reținut că aceasta este lipsită de interes.

... această situație petenta, a cărei ofertă s-a clasat pe locul 3, prin plângerea formulată, trebuia să facă dovada existenței interesului său... a contesta oferta de pe locul 1 chiar dacă... **avea niciun fel de critici relative la cea de pe locul 2.**

Potrivit art. 3 alin. 1 lit. f) din Legea 101/2016, persoană care... consideră vătămată este orice operator economic care îndeplinește cumulativ următoarele condiții:

- are sau a avut un interes... legătură cu o procedură de atribuire; și
- a suferit, suferă sau riscă să sufere un prejudiciu ca o consecință a unui act al autorității contractante, de natură să producă efecte juridice, ori ca urmare a nesoluționării... termenul legal a unei cereri privind o procedură de atribuire.

... aplicarea acestei norme petenta trebuia să dovedească modalitatea legală prin care, ca efect al sancționării operatorului economic a cărui ofertă s-a clasat pe locul 1, oferta sa ar fi devenit câștigătoare.

Or din analiza cuprinsului plângerii... observă că petenta... a adus astfel de argumente. Dimpotrivă, a susținut aceleași argumente legate de modalitatea de stabilire a prețului ofertat de către S.C. [...] S.R.L., apreciind că modalitatea de alegere a ofertei câștigătoare este discriminatorie, contrar prevederilor art. 2 alin. 2 din Legea 100/2016.

... ce privește incidența textului de lege invocat Curtea observă că procedura de achiziție a fost organizată de autoritatea contractantă potrivit prevederilor Legii nr.99/... privind achizițiile sectoriale și... potrivit Legii nr.... privind concesiunea de lucrări și servicii.

Pe de altă parte, principiul nediscriminării... a putut fi încălcat prin simplul fapt că în fișe de date a achiziției... s-a făcut vreo referire sau vreo mențiune la prevederile Legii nr.... Acest aspect semnifică faptul că era permisă o ofertă care era conformă oricărei norme aflate... fondul legislativ activ, deci și Legii 76/.... Or o normă permisivă... poate fi discriminatorie, context... care critica formulată este considerată a fi neîntemeiată.

... fine, așa cum a reținut și Consiliul Național de Soluționare a..., chiar și o eventuală eliminare a ofertei desemnată câștigătoare, depusă de S.C. [...] S.R.L..... poate **avea ca efect declararea ofertei petentei drept câștigătoare atât timp cât aceasta... a formulat niciun fel de critici cu privire la oferta situată pe locul doilea pentru aceste loturi. Ca atare nedemonstrând actualitatea interesului personal... mod corect a fost respinsă contestația petentei, cu privire la loturile 1 și 2....**

..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, decizia nr... din 12 iunie..., cod ReJust 4dd26de5:

Plângerea petentei a fost respinsă prin decizia nr. [...] /C3/..... ca fiind lipsită de interes, reținându-... că prin contestația depusă aceasta a criticat exclusiv măsura autorității contractante de a stabili oferta câștigătoare **fără a ataca și oferta clasată pe locul al doilea, reținându-... lipsa de interes a contestatoarei... demersul său.**

... reține că modul de interpretare realizat de către... este... acord cu dispozițiile legale aplicabile... cazul... speță... condițiile... care această petentă... a înțeles să atace și oferta clasată pe locul al doilea, situație... **care demersul său judiciar ar fi practic lipsit de finalitate... ar avea nici un folos practic... condițiile... care oferta clasată pe locul 2 a fost declarată conformă dar necâștigătoare și... a fost atacată.**

Astfel cum a arătat și Consiliul... cauză... sunt îndeplinite dispozițiile art.2 și art.3 din Legea nr.101/2016, nefiind demonstrată existența interesului... legătură cu procedura de atribuire.

Similar a raționat aceeași instanță... decizia nr. 5.... din 8 decembrie..., cod ReJust...gg:

Curtea reține că... fapt **petenta... a formulat nicio critică cu privire la oferta clasată pe locul al doilea** astfel că... mod corect a reținut Consiliul că și dacă ar fi reale criticile acesteia... ceea ce privește prețul oferit de operatorul economic, petenta... ar avea șanse de a i... atribui contractul întrucât... a formulat critici cu privire la oferta clasată pe locul al doilea astfel că rezultă că... pe fond...le... ar conduce-o pe acesta... poziția de lider.

Curtea reține că deși petenta are calitatea de participant la procedură totuși **trebuia să formuleze critici cu privire la ambele oferte ce s-au clasat pe locurile 1 și 2 întrucât formularea de critici doar pentru oferta declarată câștigătoare lipsește demersul petentei de orice folos practic**; și... ipoteza reținerii ca întemeiate a unei asemenea critici acestea... afectează oferta clasată pe locul doi și deci... clasează petenta... situația sa ca oferta să fie declarată câștigătoare.

... ceea ce privește susținerea petentei că la data formulării... a deținut date suficiente cu privire la oferta clasată pe locul al doilea pentru a formula critici și cu privire la aceasta Curtea reține că este neîntemeiată întrucât această procedură a mai fost contestată anterior de două ori, și petenta a putut lua la cunoștință de clasamentul prețurilor oferite de aceste societăți precum și de ofertele... cauză (chiar... cuprinsul deciziilor pronunțate de... care petenta a avut calitate de parte... fac mențiuni cu privire la clasament și la oferte).

... ceea ce privește susținerea petentei că la data depunerii primei contestații admisă de către..., situația era aceeași și totuși Consiliul... a invocat excepția lipsei de interes și a soluționat pe fond contestația Curtea reține că este neîntemeiată întrucât **excepția lipsei de interes este o excepție de ordine publică care poate fi invocată oricând.**

Pentru aceste motive, constatând că... mod corect Consiliul a reținut că petenta... are un interes... a promova contestația, Curtea va respinge plângerea formulată ca neîntemeiată.

..., Secția contencios administrativ și fiscal, a reținut... decizia nr.... din 31 ianuarie..., cod ReJust 576d7992, că „... mod judicios, CNCS a respins ca lipsite de interes criticile formulate de petentă pentru lotul nr..... condițiile... care aceasta... ar fi obținut niciun folos material și direct din contestarea ofertei declarate câștigătoare, din moment ce petenta... a contestat și oferta clasată pe locul 2. O eventuală obligare a autorității contractante la reevaluarea ofertei aflată pe locul 1... ierarhia rezultată prin aplicarea criteriului de atribuire pentru lotul 1... ar da posibilitatea petentei să acceadă la calitatea de ofertant desemnat câștigător, câtă vreme acest operator economic... a contestat și oferta clasată pe locul 2... cadrul acestui lot.”

„Oricare ar fi rezultatul analizei criticilor formulate la adresa ofertei situate pe locul I, acesta... va procura niciun folos practic contestatoarei, neputând conduce la atingerea interesului acesteia de a deveni ofertant câștigător... condițiile... care există o ofertă conformă clasată înaintea celei depuse de petentă. Ca atare... mod corect Consiliul a respins, ca lipsită de interes, contestația.” -..., Secția a IX-a contencios administrativ și fiscal, a reținut... decizia nr.... din 18 iunie 20..., cod ReJust 84525d62.

... același sens sunt numeroase alte hotărâri pronunțate de instanțele de judecată... materia achizițiilor publice. Similar, conform instanțelor de la Luxemburg, acțiunea... anulare... este admisibilă decât... măsura... care reclamantul are un interes să obțină anularea actului atacat, ceea ce presupune ca anularea să poată avea consecințe

juridice, respectiv să îi aducă un beneficiu (a... vedea, cu titlu de exemplu... din 26 ianuarie..., Leonardo/Frontex, T-849/..., EU: T:...: 28... din 5 septembrie 20..., Lombardi, C-333/18, EU: C: 20...: 675, Ordonanța din 20 mai 20..., Phrenos și alții/Comisia, T-715/18, EU: T: 20...:..., Ordonanța din 30 aprilie..., EnBW... Württemberg/Comisia, T-387/04, EU: T:...: 117... din 12 februarie....., C-.../02, EU: C:...: 93, și... din 25 iulie..., Unión de Pequeños Agricultores/Consiliul, C-50/... P, EU: C:...: 462).

Raportat la dispozițiile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la cele corespondente din art.... alin. (1) C. proc. civ., operând excepția lipsei de interes... formularea..., Consiliului îi este *interzisă cercetarea și pronunțarea... privința fondului....*

... considerarea celor evocate, inclusiv a raționamentului instanței..., forul administrativ de jurisdicție determină că este lipsită de interes contestația... și... nr.... (dosarul nr....)... contradictoriu cu... de..., context... care... temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, va respinge ca atare respectiva contestație, neputând fi cercetat fondul cauzei.

... cadrul dosarului nr.... au depus cereri de intervenție S.A.... și S.R.L., de asemenea admisibile... principiu, pentru motivele deja expuse, adaptate datelor specifice acestui dosar.

Față de cele reținute cu prilejul examinării... ultime și constatând că SA și... au invocat excepția lipsei de interes... formularea..., pe baza căreia a fost pronunțată soluția... cauza de față, Consiliul apreciază fondate respectivele cereri de intervenție, mai puțin capătul de cerere constând... obligarea contestatoarelor la plata către SA a cheltuielilor de „judecată”, respins, ca nefondat, cheltuieli pe care intervenienta... le-au indicat și nici... a furnizat vreo dovadă a întinderii și efectuării lor.

Prin cererea de intervenție aparținând S.R.L., acesta solicită (textual):

- ... principiu a cererii de intervenție, astfel cum aceasta a fost formulată;
- ... parte a... formulate de contestatoare, cu privire la anularea deciziilor de desemnare ca admisibile a... prezentate de... și... și... consecință, anularea raportului procedurii de atribuire nr.... cu privire la ofertele prezentate de... și....

Față de cele reținute cu prilejul examinării... și constatând că a invocat excepția lipsei de interes... formularea..., pe baza căreia a fost pronunțată soluția... cauza de față, ci dimpotrivă, Consiliul apreciază nefondată cererea de intervenție, motiv pentru care o va respinge... consecință.

Răspunderea juridică pentru declararea câștigătoare a unei anumite oferte revine autorității contractante, ținută de lege să verifice și să stabilească modul de îndeplinire de către ofertant/ofertă a tuturor cerințelor de calificare și a specificațiilor tehnice stabilite... documentația de atribuire, precum și punctajul factorilor de evaluare. *Nota bene*, art.

1 alin. (4) din normele aprobate prin... nr.... statuează că autoritatea contractantă este responsabilă pentru modul de atribuire a contractului de achiziție publică/acordului-cadru, cu respectarea tuturor dispozițiilor legale aplicabile, deci și a regulilor de elaborare a proceselor-verbale și a rapoartelor comisiei de evaluare, inclusiv... ceea ce privește concluziile verificărilor de ordin tehnic și financiar.

... eventualitatea unei căi de atac, după cum... cunoaște... lumina art. 30 alin. (2) și a art. 31 alin. (3) din Legea nr. 101/2016:

-... plângere, contestatorul... poate invoca alte motive împotriva actelor autorității contractante decât cele cuprinse... contestația adresată Consiliului;

-... pot depune probe noi față de cele care au fost depuse... cadrul....

Pentru aceste motive,
... baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

Respinge, ca nefondată, contestația S.R.L. nr.... (dosarul nr....)... contradictoriu cu... de..., inclusiv capătul de cerere de obligare a respectivei companii la plata cheltuielilor aferente....

Încuviințează... principiu, cererea de intervenție voluntară accesorie nr...., depusă de S.A., cerere pe care o admite pe fond, mai puțin excepțiile invocate și capătul constând... obligarea contestatoarei la plata cheltuielilor de „judecată” către intervenientă, respinse, ca nefondate.

Încuviințează... principiu, cererea de intervenție voluntară accesorie nr...., depusă de... SpA - SpA - SpA, cerere pe care o admite pe fond, mai puțin excepțiile invocate, respinse, ca nefondate.

Respinge, ca nefondată, contestația... și... nr.... (dosarul nr....)... contradictoriu cu... de..., inclusiv capătul de cerere de obligare a respectivei companii la plata cheltuielilor aferente....

Încuviințează... principiu, cererea de intervenție voluntară accesorie nr...., depusă de S.A., cerere pe care o admite pe fond, mai puțin excepțiile invocate și capătul constând... obligarea contestatoarelor la plata cheltuielilor de „judecată” către intervenientă, respinse, ca nefondate.

Încuviințează... principiu, cererea de intervenție voluntară accesorie nr...., depusă de... SpA - SpA - SpA, cerere pe care o admite pe fond, mai puțin excepțiile invocate, respinse, ca nefondate.

Respinge, ca lipsită de interes, contestația... și... nr.... (dosarul nr....)... contradictoriu cu... de...

Încuviințează... principiu, cererea de intervenție voluntară accesorie nr...., depusă de S.A., cerere pe care o admite pe fond, mai puțin capătul constând... obligarea contestatoarelor la plata cheltuielilor de „judecată” către intervenientă, respins, ca nefondat.

Încuviințează... principiu, cererea de intervenție voluntară accesorie nr...., depusă de... SpA - SpA - SpA, cerere pe care o admite pe fond.

Încuviințează... principiu, și respinge, ca nefondată, cererea de intervenție voluntară nr...., depusă de S.R.L..

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva ei... poate formula plângere... termen de zece zile.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...