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

-
....
Data:...

Prin contestaţia înregistrată la Consiliul Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor cu...., depusă de..., cu sediul social în..., sola A 314/1/1..., înregistrată la Registrul Comerţului sub...., având..., reprezentată legal de administrator... și convențional de SCA „..." prin avocat....., b-dul....., judeţul..., împotriva documentației de atribuire, elaborată de INS*TIUTUL DE URGENȚĂ PENTR*U... „PROF. DR. C.C. ILIESCU”, cu sediul în....., sector..., în cadrul licitației deschise, derulată pe loturi, în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „...”, cod..., anunț de participare...., *contestatoarea a solicit*at Consiliului admiterea contestației cu consecinţa obligării autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere/ corective prin modificarea/înlăturarea din *documentaţia de atribuire a cerinţelor nelegale și/sau restrictive, astfel cum sunt prezentate în contestație.*

.... 11 din..... 2, ca urmare a desființării completului 7 la data de..., dosarul.... a fost redistribuit aleatoriu completului 4.

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

Consiliul a fost sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor.... 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care... critică cerinţele din fişa de date a achiziţiei şi caietul de sarcini, arătând că acestea contravin dispoziţiilor legale şi restrâng accesul operatorilor economici la procedura de atribuire, solicitând admiterea contestaţiei şi obligarea autorităţii contractante la măsuri de remediere, în sensul:

- modificării menţiunilor din fişa de date a achiziţiei privind ajustarea preţului contractului prin raportare la indicele inflaţiei sau indicele preţurilor de consum;

- eliminării cerinţei privind autorizarea sanitară a mijloacelor de transport din caietul de sarcini, secţiunea 5 *„Specificaţii tehnice”,* pentru lotul 2;

- clarificării menţiunilor din fişa de date privind conţinutul propunerii financiare;

- eliminării cerinţelor excesive privind documentele solicitate pentru verificarea incidenței.... 164.... 165.... şi.... din Legea nr. 98/2016;

- eliminării cerinţei privind prezentarea documentelor justificative referitoare la aprobarea participării la procedură de către conducerea ofertantului, respectiv....

Criticile formulate de către contestatoare şi argumentele aferente:

1. Ajustarea preţului contractului.

Cerinţa criticată: pct. II.3 *„Ajustarea preţului contractului”* din fişa de date a achiziţiei.

Contestatoarea arată că mecanismul de ajustare este raportat exclusiv la cursul valutar BNR, deşi preţul este exprimat în lei.

Susține că, potrivit dispozițiilor.... 222 alin. (9) din Legea nr. 98/2016 şi ale.... 12 din Instrucţiunea....., autoritatea contractantă are obligaţia de a introduce clauze de revizuire adaptate elementelor de cost.

Apreciază că fluctuațiile de curs valutar prezintă relevanță doar în cazul în care prețul este stabilit în monedă străină (euro) sau în cazul în care costurile care stau la baza formării preţului sunt exprimate în moneda străină (euro).

Susținând că fluctuaţia cursului valutar are relevanţă indirectă în cazul de faţă, reține că ajustarea trebuie realizată în funcţie de indicele de inflaţie sau indicele preţurilor de consum publicate de INS, deoarece aceştia reflectă direct componentele de cost.

Prin urmare, contestatoarea solicită Consiliului să dispună obligarea autorității contractante să clarifice în ce măsură ajustarea preţului contractului în funcţie de fluctuația monedei euro este relevantă în cazul de față în care preţul ofertat și valoarea contractului sunt exprimate în moneda naţională.

2. Cerinţa privind autorizarea sanitară a mijloacelor de transport.

Cerinţa criticată: caietul de sarcini, secţiunea 5 *„Specificaţii tehnice”,* lot 2.

Contestatoarea arată că cerinţa nu are bază legală şi nu este impusă de nicio normă întrucât autovehiculele de transport deşeuri medicale nu intră sub incidenţa.... 9 din Ordinul.... /....

Susţine că cerinţa este nejustificată şi restrictivă și se impune eliminarea acesteia pentru lotul 2, similar cu situaţia lotului 1 unde cerința a fost deja eliminată de către autoritatea cntractantă.

3. Neclaritatea privind conţinutul propunerii financiare.

Cerinţa criticată: fişa de date, secţiunea IV.... *„Propunerea financiară”.*

Contestatoarea arată că există contradicţie între obligaţia de depunere a documentelor de fundamentare a preţului *„dacă este cazul”* şi prevederea potrivit căreia justificarea preţului aparent neobişnuit de scăzut se solicită ulterior.

Considerând că nu este clar dacă justificarea trebuie depusă odată cu oferta sau doar la solicitarea autorităţii, solicită clarificarea expresă a obligaţiei ofertanţilor

4. Caracterul excesiv al documentelor pentru verificarea motivelor de excludere şi conflictului de interese.

Cerinţa criticată: fişa de date a achiziţiei, pag. 22 şi următoarele, coroborat cu Instrucţiuni pentru ofertanţi.

Contestatoarea arată că se solicită atât DUAE, cât şi declaraţii pe propria răspundere pentru conflict de interese şi motive de excludere și se impune depunerea declaraţiilor şi de către asociaţi, administratori şi organe de conducere.

Subliniind faptul că DUAE reprezintă deja declaraţie pe propria răspundere conform.... 193 din Legea nr. 98/2016, apreciază că dublarea DUAE cu alte declaraţii este excesivă şi contravine principiului proporţionalităţii.

Mai mult, menționează că declaraţia privind conflictul de interese trebuie emisă exclusiv de operatorul economic, nu de persoane fizice din structura acestuia, iar verificarea persoanelor din organele de conducere se aplică doar pentru condamnări penale, conform.... 164 alin. (2), motiv pentru care solicită limitarea cerinţelor la depunerea DUAE şi prezentarea documentelor justificative doar la solicitarea autorităţii contractante.

5. Cerinţa privind acordul conducerii ofertantului pentru participare.

Cerinţa din fişa de date, pct. III.....b *„Capacitatea de exercitare a activităţii profesionale”* impune prezentarea *„documente justificative privind acordul conducerii societății ofertante pentru a participa la procedura de licitație. De exp.... a asociaţilor privind acordul de participare sau limitele acordate de acesta administratorului”.*

În opinia contestatoarei, o astfel de cerinţa este excesivă și menită să îngreuneze participarea la procedura a operatorilor economici (în condiţiile în care întreaga legislaţie de achiziţii publice urmăreşte simplificarea parcursului procedurilor inclusiv prin posibilitatea de utilizare a DUAE). Subliniază că oferta reprezintă act juridic prin care operatorul se angajează, conform.... 3 alin. (1) lit. hh) din Legea nr. 98/2016, documentele depuse sunt asumate de reprezentantul legal, fără a fi necesară o aprobare suplimentară, iar participarea la procedură face parte din activitatea curentă şi nu ţine de competenţa..., motiv pentru care solicită eliminarea cerinţei privind prezentarea hotărârii....

Prin punctul de vedere...., înregistrat la CNSC cu...., INSTIUTUL DE URGENȚĂ PENTRU... „PROF. DR. C.C. ILIESCU” a răspuns punctual criticil*or...:*

1. Modificarea menţiunilor din fișa de date a achiziţiei privind ajustarea prețului în sensul aplicării mecanismului de ajustare prin raportare la indicele inflaţiei sau indicele preturilor de consum.

Autoritatea contractantă solicită respingerea acestei solicitări a contestatoarei precizând că, ca din analiza fișei de date a achiziţiei rezultă clar faptul că are formula de ajustare în sensul prevăzut de.... 2... alin (9) din Legea nr. 98/2016. Alin. (3) al.... 2... impune obligaţia doar referitor la modul concret de ajustare a preţului, indicii care vor fi utilizaţi, precum şi sursa informaţiilor cu privire la evoluţia acestora, cum ar fi buletine statistice sau cotaţii ale burselor de mărfuri.

2. Eliminarea cerinţei privind autorizarea sanitară a mijloacelor de transport din secţiunea 5 *„Specificaţii tehnice”* din caietul de sarcini pentru lotul 2. Autoritatea contractantă precizează că va remedia această cerință prin ERATĂ.

3. Cerinţa privind propunerea financiară.

... solicită lămuriri cu privire la obligaţia de a depune justificarea preţului aparent neobișnuit de scăzut odată cu propunerea financiară sau doar la solicitarea autorității contractante. Autoritatea precizează că aceasta obligaţie va fi doar în cazul în care i se va solicita în mod expres acest lucru prin adresă scrisă.

4. Caracterul excesiv al documentelor solicitate pentru verificarea incidenţei.... 164.... 165.... și.... din Legea nr. 98/2016.

Autoritatea contractantă susține ca documentele menționate de ofertant în contestație sunt solicitate doar pentru neîncadrarea în prevederile.... nu și pentru.... 164.... 165 și.... din lege astfel cum sugerează acesta.

În ceea ce priveşte conflictul de interese, învederează faptul că.... din lege specifică, în clar, care sunt situațiile potențial generatoare de conflict de interese enumerând persoanele care pot intra în conflict de interese cu eventuale persoane cu putere de... din cadrul autorității contractante.

Mai menționează că solicitare a ofertantului ca acesta declaraţie să fie data de operatorul economic în numele și pe seama persoanelor fizice care fac parte din acționariatul societății sau fac parte din organele de conducere ale societății ofertante este inadmisibilă. Semnarea unei declaraţii nu poate fi acordată în numele altei persoane decât cu mandat legal.

5. Eliminarea din documentaţia de atribuire a cerinţei privind prezentarea de documente justificative privind aprobarea de către conducerea ofertantului a deciziei de participare de atribuire.

Autoritatea contractantă solicită Consiliului să respingă această solicitare a contestatoarei, arătând că, în principiu, administratorii societăților pot angaja societățile în raporturile juridice cu terții, iar, în situația în care mandatul administratorului este limitat prin... al societății, se presupune ca asociații au convenit că orice angajare a acesteia în raporturile juridice cu terții sa fie aprobată prin....

Afirmă că acesta este motivul pentru care a oferit spre exemplificare necesitatea opunerii unei hotărâri a asociaţilor. În cazul în care mandatul administratorului este expres prevăzut în... această cerinţă nu este necesară, ea vizând cazurile în care administratorii societăților sau directorii executivi nu sunt și asociaţi în cadrul societății.

Prin adresa înregistrată la CNSC cu..... a transmis note scrise prin care solicită Consiliului să ia act de renunţarea la soluţionarea motivelor/criticilor de la pct. (2) şi pct.(3) din contestaţie şi să admită în rest contestaţia, respectiv cu privire la motivele/criticile de la pct.(1), pct. „(5)" şi pct.(5), solicitând totodată să fie avute în vedere toate argumentele din contestaţie şi cele suplimentare formulate.

Cu privire la critica de la pct. (1) din contestație privind ajustarea preţului contractului în funcţie de evoluţii ale cursului valutar, solicită admiterea contestaţiei şi obligarea autorităţii la modificarea fişei de date în sensul aplicării mecanismului de ajustare prin raportare la indicele inflaţiei sau indicele preţurilor de consum, susţinând că ajustarea în raport cu cursul valutar este inadecvată întrucât preţul şi costurile nu sunt exprimate în monedă străină, evoluţia cursului nu are incidenţă în contract şi conduce la aplicarea inechitabilă a mecanismului, fiind invocate şi prevederile....12 din Instrucţiunea..... care impun utilizarea unor indici specifici elementelor de cost ale contractului.

Cu privire la critica privind documentele solicitate pentru verificarea incidenţei.... 164.... 165.... şi.... din Legea nr. 98/2016, solicită admiterea contestaţiei şi înlăturarea argumentelor autorităţii contractante, susţinând că aceasta face confuzie între verificarea conflictului de interese la nivelul autorităţii, realizată pe baza declaraţiilor de imparţialitate ale membrilor comisiei, şi declaraţia operatorului economic, care are doar rol de confirmare, transferând în mod nelegal asupra operatorului obligaţii excesive, arătând că ar fi absurd ca orice persoană cu putere de...u salariat să emită astfel de declaraţii, iar conflictul de interese este gestionat de autoritate, declaraţia fiind emisă exclusiv de operatorul economic care îşi asumă lipsa situaţiilor de conflict şi obligaţia de informare ulterioară.

În ceea ce priveşte aplicarea motivelor de excludere, menţine criticile din contestaţie, arătând că lipsa motivelor de excludere se verifică iniţial pe baza DUAE şi ulterior prin documente

justificative solicitate de autoritate, iar aceste documente nu pot fi cerute organelor de conducere, administrare şi supraveghere decât în cazul condamnărilor penale conform.... 164 alin.(2) din Legea nr. 98/2016.

Cu privire la critica privind obligativitatea prezentării documentelor justificative pentru aprobarea de către conducerea ofertantului a participării la procedură, solicită admiterea contestaţiei, susţinând că, potrivit.... 194 din Legea nr. 31/1990, atribuţiile... nu includ o astfel de aprobare, iar, conform.... 70 administratorii pot realiza operaţiunile necesare obiectului de activitate, astfel că impunerea aprobării... este nelegală şi excesivă, fiind invocată şi reglementarea referitoare la aprobarea pentru acte ce depăşesc 50% din active, aplicabilă exclusiv societăţilor pe acţiuni şi fără legătură cu un contract de servicii din activitatea curentă.

Pentru aceste considerente, solicită Consiliului să ia act de renunţarea la criticile de la pct. și pct 3 și să admită contestaţia cu privire la celelalte motive pentru care nu s-a formulat renunţare.

Consiliul constată că, pentru a îndeplini obligația stabilită la.... 611 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, contestatoarea... a înaintat recipisa de consemnare a cauțiunii...., din data de..., în valoare de..., emisă de....

Cauţiunea constituită se va restitui, la cerere, nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii, în temeiul.... 611 alin. (5), (6) și (7) din Legea nr. 101/2016.

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

În calitate de autoritate contractantă, INSTIUTUL DE URGENȚĂ PENTRU... „PROF. DR. C.C. ILIESCU” a inițiat procedura de licitație deschisă, derulată pe loturi, în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „...”, cod..., pri*n publicarea în SEAP a anunțului de participare.....*

Conform anunțului de participare și a documentației de atribuire, criteriul de atribuire este *„prețul cel mai scăzut”,* iar valoarea estimată a acordului-cadru este de..., fără TVA. Obiectul acordului cadru a fost divizat pe 2 loturi, respectiv lotul 1 - „...”, cu o va*loare estimată cuprinsă între... și..., fără TVA.*

Autoritatea contractantă a dispus suspendarea procedurii de atribuire, în anunțul de participare, la rubrica *„stare procedură”* apărând mențiunea *„suspendată”.*

Împotriva prevederilor documentației de atribuire... a depus contestația ce face obiectul prezentei cauze prin care solicită adoptarea măsurilor de remediere/corective prin modificarea/înlăturarea din documentația de atribuire a cerințelor nelegale și/sau restrictive, respectiv:

(1) modificarea mențiunilor din fișa de date a achiziției privind ajustarea prețului contractului în sensul aplicării mecanismului de ajustare prin raportare la indicele inflației sau indicele prețurilor de consum;

(2) eliminarea cerinței privind autorizarea sanitară a mijloacelor de transport din secțiunea 5 Specificații tehnice solicitate din caietul de sarcini pentru lotul 2;

(3) clarificarea mențiunilor din fișa de date a achiziției privind conținutul propunerii financiare;

(4) eliminarea cerințelor excesive privind documentele solicitate pentru verificarea incidenței.... 164.... 165.... și.... din Legea 98/2016 din documentul Documentația de atribuire secțiunea Fișa de date a achiziției,

(5) eliminarea din documentația de atribuire a cerinței privind prezentarea de documente justificative privind aprobarea de către conducerea ofertantului a deciziei de participare la procedura de atribuire (respectiv a hotărârii...).

Ca urmare a punctului de vedere transmis de autoritatea contractantă la dosarul cauzei, contestatoarea a transmis Note scrise, cu adresa înregistrată la CNSC sub...., prin care solicită „(i) să ia act de *renunțarea contestatoarei la soluționarea motivelor/criticilor de la pct. (2) și pct.(3) din contestația formulată" și „(ii) să admit*ă *în rest contestația, respectiv cu privire la motivele/criticile de la pct.(1), pct.(5) și pct.(5) din contestația formulată".*

Astfel, față de solicitarea de la lit.(i), Consiliul va lua act de renunțarea la criticile formulate prin contestație la pct. (2) și pct.(3) din contestație, urmând a se pronunța, pe fond, cu privire la criticile de la pct.(1), pct. (4) și pct.(5), iar autoritatea contractantă urmează a publica în SEAP modificările intervenite și clarificarea aspectelor referitoare la conținutul propunerii financiare, conform susținerilor din punctul de vedere transmis la dosarul cauzei, după ridicarea măsurii suspendării procedurii de atribuire.

Analizând criticile formulate la pct.(1) din contestație, Consiliul constată că acestea privesc modificarea mențiunilor din fișa de date a achiziției privind ajustarea prețului contractului în sensul aplicării mecanismului de ajustare prin raportare la indicele inflației sau indicele prețurilor de consum.

În susținerea cererii sale contestatoarea invocă dispozițiile...., alin. 9 din Legea nr. 98/2016 potrivit cărora „(9) A*utoritatea contractantă este obligată să includă clauze de ajustare/revizuire a preţului, în conformitate cu prevederile alin. (3), pentru contractele de servicii sau furnizare care se derulează pe o perioadă ce depăşeşte 24 de luni şi pentru contractele de lucrări care se derulează pe o perioadă ce depăşeşte 6 luni".*

De asemenea, invocă prevederile.... 6 din....., potrivit cărora:

„(1) Înlocuirea contractantului inițial de un nou contractant este permisă fără a fi considerată modificare substanțială, în următoarele situații prevăzute de.... alin. (1) lit. d) din Legea nr. 98/2016, respectiv.... 240 alin. (1) din Legea nr. 99/2016:

a) ca urmare a unei clauze de revizuire stabilite de autoritatea/entitatea contractantă în contractul/acordul-cadru inițial; aplicarea acestei clauze ar putea fi prevederea contractuală conform căreia, în cazul în care contractantul întâmpină dificultăți în implementare, terțul susținător, introdus în ofertă și nominalizat în contract, va prelua îndeplinirea obligațiilor contractuale, conform celor asumate la nivelul angajamentului ferm anexă la contract, fără ca prin aceasta să se reducă, extindă sau să se elimine obligațiile și responsabilitățile stipulate în contractul inițial și fără a fi afectat caracterul general al acestuia.

b) atunci când drepturile și obligațiile contractantului inițial rezultate din contract/acordul-cadru sunt preluate, ca urmare a unei succesiuni universale sau cu titlu universal în cadrul unui proces de reorganizare, inclusiv prin fuziune sau divizare, achiziție sau insolvență, de către un alt operator economic care îndeplinește criteriile de calificare și selecție stabilite inițial, cu condiția ca această modificare să nu presupună alte modificări substanțiale ale contractului/acordului-cadru și să nu se realizeze cu scopul de a eluda aplicarea procedurilor de atribuire prevăzute de legislația în domeniul achizițiilor publice/sectoriale; verificarea criteriilor de calificare și selecție stabilite inițial se face prin raportare la noul contractant” și prevederile.... 12, care stabilesc faptul că *„(1) Autoritatea/entitatea contractantă are obligația de a introduce în contractul din documentația de atribuire o clauză de revizuire a prețului contractului, cât mai bine adaptată la complexitatea contractului și la elementele componente ale prețului ofertat, atunci când durata contractului depășește 24 de luni, dacă nu există o altă prevedere legală care să stabilească o perioadă mai scurtă de 24 luni; totodată, în cadrul clauzei de revizuire se va menționa, după caz, și momentul de la care ajustarea devine aplicabilă și frecvența de ajustare în funcție de calendarul de plăți”.*

Consiliul constată că în susținerea cererii sale contestatoarea mai arată că evoluția cursului valutar nu prezintă relevanță în formarea prețurilor aferente serviciilor din prezenta procedură de atribuire și apreciază că este mai adecvată ajustarea prețului în funcție de evoluția indicelui de inflație sau a prețurilor de consum publicate de către... de Statistică.

În soluționare, Consiliul constată că în fișa de date a achiziției, cap. II.3 *Ajustarea prețului contractului*, autoritatea contractantă a stabilit astfel:

„Contractul va fi ajustat după următoarea metodă: Prețul ofertat în lei va fi menținut 120 de zile de la semnarea acordului cadru, urmând ca la actualizarea prețului să se țină cont de următoarea formulă de calcul: PN - PV x (CN/CV), unde: PN - Prețul nou (actualizat); PV - Prețul vechi (care nu mai poate fi menținut); CN= cursul valutar afișat de BNR în data solicitării de actualizare a prețului; CV= cursul valutar afișat de BNR la data publicării anunțului de participare în SEAP. Solicitarea de actualizare a prețului contractului poate fi făcută de oricare din părți în situația în care aprecierea sau deprecierea leului în raport cu euro este mai mare de 5% dar nu mai devreme de 120 de zile de la semnarea acordului cadru”.

Analizând conținutul prevederii cât și argumentele contestatoarei, Consiliul constată că... nu demonstrează caracterul restrictiv sau nelegal al modului de ajustare a prețului ci doar emite o

apreciere cu privire la modalitatea în care ar trebui să se stabilească cerința, afirmând că „Întrucât evoluția *cursului valutar nu prezintă decât o relevanță indirectă în formarea prețurilor aferente (...), se va reține că es**te mai adecvată ajustarea în funcț**ie de evoluția indicelui de inflație sau a indicelui prețurilor de consum publicate de către... de Statistică” și nici caracterul vătămător al ace*steia.

Potrivit alin. (9) al.... din Legea nr. 98/2016 autoritatea contractantă este obligată să prevadă în documentația de atribuire clauze de ajustare a prețului în conformitate cu alin. (3) al aceluiași articol prin care legiuitorul a stabilit ca obligație „Autor*itatea contractantă precizează atât în documentaţia de atribuire, cât şi în contractul de achiziţie publică/acordul-cadru modul **concret de ajustare a preţului, indicii care vor fi utilizaţi, precum** **şi sursa informaţiilor cu privire la evoluţia acestora, cum** ar fi buletine statistice sau cotaţii ale burselor de mărfuri”, preved*eri respectate în elaborarea documentației de atribuire de către autoritatea contractantă.

Astfel, constatând caracterul nevătămător și nefondat al cerinței Consiliul va respinge ca nefondată cererea privind *„modificarea mențiunilor din fișa de date a achiziției privind ajustarea prețului contractului în sensul aplicării mecanismului de ajustare prin raportare la indicele de inflație sau indicele prețurilor de consum”.*

În ceea ce privește pct.(4) al contestației, Consiliul constată că prin acesta se solicită eliminarea cerințelor privind documentele solicitate pentru verificarea incidenței.... 164.... 165.... și.... din Legea nr. 98/2016 din documentul Documentația *de atribuire secțiunea Fișa de date a achiziției coroborat cu* informațiile din documentul Instrucțiuni *pentru ofertanți Fișa de date a achiziției din conținut*ul cărora rezultă că din documentele solicitate de autoritatea contractantă pentru verificarea incidenței motivelor de excludere și a conflictului de interese: (i) pentru verificarea conflictului de interese atât completarea DUAE, cât și declarație pe propria răspundere formulată de către fiecare asociat, administrator, organ de conducere sau supraveghere, organ de control sau care are putere de reprezentare în cadrul operatorului economic; mai mult chiar, declarația se solicită și entităților menționate din cadrul asociatului persoana juridică.

În susținerea cererii de eliminare a cerinței contestatoarea arată că cerința este excesivă din următoarele două motive:

a) operatorul economic are dreptul potrivit legii să completeze DUAE pentru a dovedi lipsa motivelor de excludere și îndeplinirea criteriilor de calificare, DUAE reprezentând în sine o declarație pe propria răspundere a operatorului economic, în aceste condiții dublarea DUAE cu încă o declarație pe propria răspundere este excesivă și încalcă proporționalități; și

b) în cazul conflictului de interese declarația pe proprie răspundere se emite de către operatorul economic nu de către asociați,

administrator, organe de conducere, etc, o astfel de cerință nu are bază legală fiind astfel, în opinia sa, excesivă.

Contestatoarea mai arată că verificarea motivelor de excludere în cazul organelor de conducere, reprezentare și control se aplică exclusiv în cazul condamnărilor penale, conform.... 164, alin. 2 din Legea nr. 98/2016, o astfel de exigență neputând fi extinsă în cazul conflictului de interese, precizând că în cazul conflictului de interese inexistența unei situații potențial generatoare de conflict de interese se declară exclusiv de către operatorul economic.

Astfel, contestatoarea apreciază că în aplicarea.... din Legea nr. 98/2016 privind conflictul de interese, cerința autorității contractante ar trebui să se limiteze la declarația pe propria răspundere/DUAE emis/ă de către operatorul economic.

(ii) pentru verificarea incidenței motivelor de excludere de la.... 164.... 165 și.... din Legea nr. 978/2016 se impune ofertanților atât completarea DUAE cât și depunerea declarației pe propria răspundere.

Invocând dispozițiile.... 193 din Legea nr. 98/2016 susține că atâta timp cât legea permite și prin documentația de atribuire se impune depunerea formularului DUAE, este excesiv să se impună ofertanților să dubleze această obligație și cu depunerea altui document care este altceva decât tot o declarație pe proprie răspundere, iar ulterior, la solicitarea autorității contractante... va depune documente justificative privind cele declarate în DUAE, respectiv caziere judiciare și certificate fiscale, după caz.

În cazul motivelor de excludere de la.... 164.... 165 și.... este suficientă depunerea formularului DUAE, iar documentele justificative urmând a fi depuse ulterior la solicitarea autorității contractante fiind excesivă obligația de depunere atât a DUAE cât și a declarațiilor pe propria răspundere, și, ca și în cazul prevederii de la punctul (i) doar în cazul condamnărilor penale sunt necesare documente justificative privind organele de conducere, supraveghere și control conform.... 164, alin. 2 din Legea nr. 98/2016.

În soluționarea cererii contestatoarei ca operatorul economic să aibă posibilitatea depunerii DUAE conform.... 193 din Legea nr. 98/2016 și ulterior, la solicitarea autorității contractante, să prezinte documentele justificative, respectiv declarația operatorului economic pentru.... din același act normativ, certificate fiscale și declarația operatorului economic pentru.... din lege, Consiliul constată că în documentația de atribuire, la pagina 22 și următoarele, autoritatea contractantă a stabilit prezentarea formularului DUAE, iar în cazul cerinței privind Declarație *privind neîncadrarea în prevederile.... 164, 165 și.... din Legea nr. 98/2016:*

„Modalitatea de îndeplinire și aplicabilitatea în cadrul procedurii

Se va completa DUAE de către operatorii economici participanți la procedura de atribuire cu informații aferente situației lor..... 164 din Lg 98/...;.... din Lg 98/...;.... 165 din Lg 98/....

Declarație privind neîncadrarea în prevederile.... 164 data de administratorul societății în nume propriu

Declarație privind neîncadrarea în prevederile.... 165, di Legea 98/2016 însoțită de următoarele documente:

-Certificat de atestare fiscală valabil la data depunerii, privind plata taxelor și impozitelor la bugetul general consolidat, prin prezentarea certificatului de atestare fiscală se va prezenta situația obligațiilor exigibile la momentul prezentării certificatului, care să ateste lipsa datoriilor restante la momentul prezentării.

Documentele justificative vor fi prezentate, în original sau în copie certificată pentru conformitate, la solicitarea autorității contractante, doar de către... clasat pe primul loc în clasa<u>mentul intermediar întocmi</u>t la finalizarea evaluării ofertelor.

Ref. Certificatele fiscale - menționăm că în situația operatorilor persoane juridice/fizice străine, ce doresc a participa la procedura, precizăm că aceștia vor prezenta orice documente edificatoare, eliberate de autorități competente din țara în care aceștia sunt rezidenți, care să ateste lipsa datoriilor restante cu privire la plata impozitelor și asigurărilor sociale la momentul prezentării acestora (.... 165 din L98/...) valori, cantități sau altele asemenea. Documentele se vor prezenta însoțite de traducerea autorizată a acestora în limba română.

Aceste documente trebuie să ateste lipsa datoriilor restante la momentul prezentării acestora.

În cazul unei asocieri, fiecare asociat este obligat să prezinte aceste documente.

Declarație privind neîncadrarea în prevederile.... din Legea 98/2016

Documentele justificative vor fi prezentate, la solicitarea autorității contractante, doar de către ofertanții (în cazul asocierii de către fiecare operator economic care face parte din asociere) clasați pe primele 3 <u>locuri în clasamentul intermediar</u> întocmit la finalizarea evaluării ofertelor".

În cazul cerinței privind Declarația pe propria răspundere privind neîncadrarea în prevederile.... din Legea nr. 98/2016, autoritatea contractantă a stabilit, astfel:

„Modalitatea de îndeplinire și aplicabilitatea în cadrul procedurii

Se va completa DUAE de către operatorii economici participanți la procedura de atribuire, cu informațiile aferente situației lor. Declarație pe propria răspundere pentru fiecare asociat, administrator, organ de conducere sau de supraveghere, organ de control sau care are putere de reprezentare în cadrul operatorului economic privind neîncadrarea în prevederile.... pct a)-f) din Legea 98/2016 (evitarea conflictului de interese)

Totodată se solicită Declarație pe propria răspundere pentru fiecare asociat, administrator, organ de conducere sau de supraveghere, organ de control sau care are putere de reprezentare în cadrul operatorului economic privind neîncadrarea în prevederile.... pct a)-f) din Legea 98/2016 (evitarea conflictului de interese).

Se solicită declarație pe propria răspundere pentru fiecare asociat, administrator, organ de conducere sau de supraveghere, organ de control sau care are putere de reprezentare în cazul ofertanților care au asociat persoana juridică.

Aceeași declarație va fi dată și de... individual/... asociat/candidatul/subcontractantul propus/terțul susținător, acționari ori asociați semnificativi. Asociați semnificativi sunt persoana/persoanele care exercită drepturi

aferente unor acțiuni care, cumulate, reprezintă cel puțin 10% din capitalul social sau îi conferă deținătorului cel puțin 10% din totalul drepturilor de vot în adunarea generală.

Cerință obligatorie: completare Formular...;

Menționăm persoanele cu funcții de... din cadrul institutului și care aprobă semnează documente emise în legătură sau pentru procedura de atribuire.

Manager - Dr....; (...)

În cazul unei asocieri, fiecare asociat este obligat să prezinte aceste documente.

Documentele justificative vor fi prezentate în original sau copie certificată pentru conformitate, la solicitarea autorității contractante, doar de către... (în cazul asocierii de către fiecare operator economic care face parte din asociere) clasat pe primul loc în clasamentul intermediar întocmit la finalizarea evaluării ofertelor".

În soluționarea criticii, Consiliul are în vedere că potrivit.... 193 din Legea nr. 98/2016, legiuitorul a stabilit că autoritatea contractantă acceptă la momentul depunerii ofertelor..., constând într-o declarație pe proprie răspundere ca dovadă preliminară privind îndeplinirea unor cerințe de calificare, însă, nimic nu împiedică autoritatea contractantă să stabilească în sarcina ofertanților depunerea unei declarații distincte de DUAE în etapa de evaluare a ofertelor, respectiv după stabilirea clasamentului intermediar.

Aprecierea că o astfel de cerință este excesivă și că ar încălca principiul proporționalității nu a fost dovedită de contestatoare cum de altfel, ca și în cazul cererii anterioare, nu a fost dovedit caracterul vătămător al solicitării unor declarații separat de..., documente pe care oricum ofertanții urmează a le depune la solicitarea autorității contractante într-o etapă ulterioară a procedurii, cum confirmă de altfel și contestatoarea.

Consiliul remarcă faptul că deși în argumente contestatoarea face vorbire despre personalul care trebuie să emită astfel de declarații în solicitarea adresată Consiliului acesta privește doar eliminarea cerințe privind depunerea acestora înainte de stabilirea ofertei câștigătoare.

Astfel, solicitarea de eliminare a declarațiilor de neîncadrare în situațiile de excludere de la.... 164.... 165 și.... și.... din Legea nr. 98/2016, este nefondată, Consiliul urmând a o respinge ca atare.

O ultimă cerere a contestatoarei este formulată prin pct.(5) al contestației prin care aceasta solicită eliminarea din documentația de atribuire a cerinței referitoare la prezentarea de documente justificative privind aprobarea de către conducerea ofertantului a deciziei de participare la procedura de atribuire (respectiv a hotărârii...), invocând în susținerea cererii sale că cerința este excesivă și menită să îngreuneze participarea la procedura de atribuire a operatorilor economici.

În opinia contestatoarei, câtă vreme oferta este... prin care... se angajează juridic și DUAE este declarația pe proprie răspundere a operatorului economic participant la procedura de atribuire, iar

documentele depuse în procedură sunt asumate de către reprezentantul societății sau un împuternicit care angajează din punct de vedere juridic societatea, impunerea unei solicitări suplimentare de aprobare a deciziei de participare la procedură de către asociați prin adoptarea unei hotărâri distincte nu se justifică și este excesivă.

Mai arată că implicarea în procedura de atribuire constă în semnarea unui acord-cadru cu autoritatea contractantă, aspect care se încadrează în activitatea curentă a operatorului economic și nu reprezintă atribuie care aparține adunării generale a asociaților, relevant fiind în acest sens.... 3, alin. 1, lit. hh) din Legea nr. 98/2016.

Consiliul, analizând cererea contestatoarei, constată că prevederea a cărei eliminare se solicită este prevăzută în fișa de date a achiziției, la cap. III.... b) *Capacitatea de exercitare a activității profesionale*, unde autoritatea contractantă a stabilit astfel *„Cerința 2:*

Loturile:...
Înregistrarea în...
Criteriu selecție:
Înregistrare într-un registru comercial
Descriere:

Este înscris în registrele comerciale în statul membru de stabilire, astfel cum este descris în anexa XI la Directiva 2014/24/UE; operatorii economici din anumite state membre pot avea obligația de a respecta alte cerințe stabilite în anexa respectivă. (...)

Documente justificative privind acordul conducerii societății ofertante pentru a participa la procedura de licitație. De exp.... asocialilor privind acordul de participare sau limitele acordate de acesta administratorului".

Din conținutul prevederii rezultă caracterul exemplificativ al acesteia, ofertanții neavând obligația de a prezenta exclusiv un astfel de document, ci doar în contextul exprimat de autoritate contractantă prin punctul de vedere potrivit căruia în situația în care mandatul administratorului este limitat prin... al societății.

Într-o astfel de situație se presupune că asociații au convenit ca orice angajare a acesteia în raporturile juridice cu terții să fie aprobată prin..., motiv pentru care depunerea în ofertă a hotărârii... privind acordul de participare la procedura de achiziției și limitele acordate administratorului se impune, în caz contrar, oferta nu reprezintă „hh) ofertă -*... juridic prin care operatorul economic îşi manifestă voinţa de a se angaja din punct de vedere juridic într-un contract de achiziţie publică. Oferta cuprinde propunerea financiară, propunerea tehnică, precum şi alte documente stabilite prin documentaţia de atribuire", așa cum este* definit de.... 3 din Legea nr. 98/2016, fiind depusă, în lipsa unui astfel de act, de o persoană fără mandat pentru participarea la procedura de atribuire.

Prin urmare, Consiliul constată caracterul legal
al cerințelor a căror eliminare sau modificare a fost solicitată de contesta toare, motiv pentru care, în temeiul dispozițiilor.... 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, va admite, în parte, contestația formulată de..., în

contradictoriu cu INSTIUTUL DE URGENȚĂ PENTRU... „PROF. DR. C.C. ILIESCU” și va obliga autoritatea contractantă la publicarea în SEAP a modificărilor și clarificărilor aduse documentației de atribuire conform susținerilor exprimate prin punctul de vedere cu privire la pct. (2) și pct. (3) din contestație, în maxim 15 zile de la primirea prezentei, conform considerentelor de mai sus.

Prezenta... este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile.... 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Pentru aceste motive,
în baza legii şi a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul.... 26 alin. (2) și alin. (5) din Legea nr. 101/2016, admite, în parte, contestația formulată de..., în contradictoriu cu INSTIUTUL DE URGENȚĂ PENTRU... „PROF. DR. C.C. ILIESCU”.

Obligă autoritatea contractantă la publicarea în SEAP a modificărilor și clarificărilor aduse documentației de atribuire conform susținerilor exprimate prin punctul de vedere cu privire la pct. (2) și pct.(3) din contestație, în maxim 15 zile de la primirea prezentei, conform considerentelor de mai sus.

Prezenta... este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile.... 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare.

PREŞEDINTE, MEMBRU, MEMBRU,
...

... practicaua deciziei,

...

Redactată în 4 exemplare, conține 14 (paisprezece) pagini