



În conformitate cu prevederile art. .. alin. (.) și ale art. .. alin. (.) din Legea nr. .../.... 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. / C.. / ...

Data:

Prin contestația nr. FN/....., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. /, formulată de ...lider al asocierii .- ..., cu sediul social în municipiul ..., str. ... nr. ..., et. ., județul ..., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului de pe lângă Tribunalul ... sub nr. J../.../..., având CUI R..... reprezentată prin ..., în calitate de administrator și, convențional, prin avocat ...cu sediul procesual ales pentru comunicarea tuturor actelor de procedură la sediul profesional al ... - S.P.A.R.L. din municipiul ..., str. ... nr. ., et. ., ap. ., sector ., împotriva rezultatului procedurii de atribuire nr. /, a adresei privind comunicarea rezultatului procedurii nr. ./.... din, emise de ..., cu sediul în municipiul ..., Str. ... nr. ., județul ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul licitației deschise, organizată în vederea atribuirii contractului de lucrări «....."», s-au solicitat următoarele:

a) anularea comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire, înregistrată cu nr. ./.../....., a raportului procedurii nr. /, precum și a tuturor actelor anterioare și/...u subsecvente acestora care privesc modalitatea de evaluare a ofertei depuse de către asocierie;

b) obligarea autorității contractante să adopte măsurile necesare restabilirii legalității procedurii de atribuire, cu consecința stabilirii caracterului acceptabil al ofertei asocierii .- ...;

c) obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea prezentei cauze, potrivit dovezilor ce vor fi depuse la dosarul cauzei.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. .. alin. (.) din Legea nr. .../...., să soluționeze contestația de față, prin care ... solicită cele menționate în partea introductivă a deciziei.

Cu titlu preliminar, în temeiul dispozițiilor art. .. alin. (.) din Legea .../...., contestatoarea solicită încuviințarea accesului la do...rul achiziției publice și la fotocopierea documentelor relevante. De asemenea, solicită ca oferta asocierii să fie tratată confidențial și să nu permită accesul niciunui alt operator economic la oferta și/...u la alte documente depuse în cadrul ofertei și/...u procesele verbale emise de către autoritatea contractantă. Contestatorul argumentează că excluderea ofertei asocierii ...le a fost eronată, sub pretextul încadrării acesteia în prevederile legale, și prezintă contextul care a precedat măsura de excludere.

Aceste solicitări și argumente sunt formulate pentru a asigura corecta soluționare a contestației și pentru a evidenția presupusele erori în evaluarea ofertei Asocierii.

Contestatorul precizează că, prin adre... nr. Ad., autoritatea contractantă a solicitat clarificarea corespondenței dintre informațiile completate în DUAE la capitolul Partea III Motive de excludere și art. ... alin. (.) litera c) și alin. (.) din Legea ../...., precum și clarificarea mențiunilor DUAE în ceea ce privește Partea III Motive de excludere - Încetare anticipată, daune-interese ...u alte ...ncțiuni prin raportare la art. ... alin. (.) lit. g) și alin. (.) din Legea ../....

Prin adre... nr. SSB.../....., asocieria a răspuns solicitării de clarificări adre...te, precizând, în esență, următoarele aspecte:

- dintr-o eroare, a fost menționat în cuprinsul DUAE documentul constatat referit cu incidența asupra cazului de excludere analizat, ofertantul nefiind vinovat de săvârșirea niciunei abateri profesionale grave care să îi pună în discuție integritatea;

- activitatea asocierii exercitată cu prilejul executării contractelor încheiate cu autoritățile contractante a fost exemplară, obligațiile asumate fiind îndeplinite și respectate fără excepție pe parcursul a nu mai puțin de .. de ani de activitate;

- rezilierea contractului cu Municipiul ... s-a realizat din culpa autorității contractante, potrivit celor susținute și prin cererea de chemare în judecată formulată în cadrul do...rului nr. .../../...., astfel încât contestatoarea consideră că nu se afla sub incidența cazului de excludere analizat, motivul pentru care a fost menționat în cuprinsul DUAE documentul constatat emis fiind buna ... credință de prezentare către autoritatea contractantă a unor informații corecte și complete.

...subliniază că, în mod ilegal și netemeinic, autoritatea contractantă a emis următoarele acte atacate:

- raportul procedurii publicat în SEAP la data de, prin care se indică declararea ca inacceptabilă a ofertei asocierii urmare a incidenței motivelor statuate de dispozițiile art. ... alin. (.) lit. g) din Legea ../.... și propunerea de anulare a procedurii de atribuire;

- comunicarea privind rezultatul procedurii publicată în SEAP la data de, prin care s-a indicat faptul că oferta asocierii a fost respinsă ca inacceptabilă, sub pretextul că ... s-ar încadra în motivele de excludere reglementate de dispozițiile art. ... alin. (.) lit. g) din Legea ../...., cu referire la Documentul constatator nr. / emis de Municipiul ...

Contestatoarea menționează că, în secțiunea II. Temeinicia contestației, urmează a argumenta că, în mod nelegal și netemeinic, prin actele atacate, Autoritatea contractantă a declarat ca inacceptabilă oferta Asocierii, deși:

- Documentul constatator nu confirmă îndeplinirea condițiilor impuse de lege pentru incidența măsurii de excludere a ... din Procedura de atribuire. Acest lucru se datorează faptului că rezilierea contractului încheiat cu Municipiul ... s-a realizat din culpa autorității contractante, ca urmare a neîndeplinirii obligațiilor de întocmire și aprobare PUZ pentru lucrările ce au făcut obiectul contractului.

- Din cererea de chemare în judecată precum și din întâmpinarea și cererea reconvențională ce fac obiectul do...rului nr. ... /... /.... aflat pe rolul Tribunalului ..., rezultă că sub aspectul modalității de încetare și eventual a daunelor invocate de către fiecare parte litigantă, a fost investit să se pronunțe o instanță de judecată, neexistând incident un motiv de încetare de drept a contractului.

- Din răspunsul la solicitarea de clarificare, ... a precizat incidența unei erori în completarea DUAЕ, subliniind că ofertantul nu se face vinovat de săvârșirea niciunei abateri profesionale grave care să îi pună în discuție integritatea. De asemenea, au fost transmise clarificări sub aspectul modalității de derulare a contractului de achiziție cu referire la care a fost emis documentul constatator.

- Pretinsele întârzieri invocate de către Mun. ... în documentul constatator se raportează la o modalitate proprie de evaluare a efectelor juridice a contractului, ignorând declarația de reziliere transmisă de către Antreprenor pentru imposibilitatea obiectivă de continuare a lucrărilor din fapta proprie a Beneficiarului care nu a pus la dispoziție PUZ necesar executării lucrărilor.

- Daunele reciproce între părți formează obiectul unei cauze pendinte aflate pe rolul Tribunalului ..., iar din adre... depusă de către Beneficiarul lucrărilor rezultă că nici până la momentul litigiului nu a fost întocmit și aprobat PUZ, fapt recunoscut expres de către autoritatea contractantă.

- Modalitatea de executare a contractului, inclusiv pretențiile reciproce, nu sunt tran...te cu caracter definitiv, iar Autoritatea Contractantă, ..., este complet informată în acest sens. Răspunsul la clarificări este însoțit de cererile deduse judecății în cauza la care s-a făcut trimitere.

- Pretinsele întârzieri nu pot fi imputate ..., în contextul în care între părțile contractuale au fost demarate demersurile de soluționare a acestor dispute.

Autoarea contestației mai subliniază că penalitățile pretinse de către Municipiul ... precum și modalitatea de încetare a contractului au fost contestate și formează obiectul analizei de către instanța de judecată. Prin urmare, nefiind creanțe certe, lichide și exigibile, nu se poate considera că ... are obligația de a le plăti, anterior pronunțării unei hotărâri definitive.

...subliniază că atât modalitatea de încetare cât și pretențiile reciproce au fost contestate în fața instanțelor judecătorești competente, fapt adus la cunoștința achizitoarei prin răspunsul la solicitările de clarificare adresate. Din analiza considerentelor comunicării privind rezultatul procedurii nu rezultă faptul că autoritatea contractantă - ... - ar fi analizat ...u avut în vedere caracterul nedefinitiv al pretinselor întârzieri ...u al penalităților de întârziere ori temeinicia modalității în care ar fi operat încetarea contractului încheiat cu Municipiul Dimpotrivă, ... a considerat că simpla existență a unui document constatator și/...u simpla emitere a unui act prin care sunt calculate anumite penalități de întârziere (exclusiv de către autoritatea contractantă dintr-un alt contract de achiziție) ar fi de natură să atr...ă măsura excluderii asocierii din procedura de atribuire.

Contestatorul menționează că, în ciuda raționamentului greșit al autorității contractante, demersurile de contestare și acțiunile formulate pe rolul instanțelor de către ... pot conduce la răsturnarea legalității și temeiniciei actelor emise de către Municipiul ..., situație față de care ...nu poate fi ...nționat la acest moment cu excluderea, tocmai pentru că s-ar ajunge la situația aplicării celei mai drastice dintre măsuri, anterior ca instanțele investite să emită o hotărâre definitivă în acest sens.

De asemenea, autoarea contestației consideră că, dacă ar fi fost analizat atent și diligent conținutul răspunsului la solicitările de clarificări adresate, autoritatea contractantă ar fi putut observa că nu există o încetare de drept a unui contract, că ambele părți semnatare au solicitat instanței de judecată să dispună încetarea contractului, că ambele părți contractuale au solicitat instanței să dispună acordarea de daune, pe baza unui probatoriu ce urmează a fi administrat în fața unui judecător.

...subliniază că neîndeplinirea condițiilor impuse pentru constatarea incidenței motivului de excludere reglementat de pct. g) al art. ... alin. (.) din Legea ../.... nu este confirmată în Documentul constatator nr., contrar interpretărilor autorității contractante.

Contestatoarea menționează că, potrivit comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire, achizitoarea a exclus asocierea din care face parte contestatoarea exclusiv sub pretextul că, din conținutul

Documentului constatator nr. / emis de Municipiul ..., a concluzionat că operatorul economic ar fi încălcat în mod grav repetat/grav obligațiile ce îi reveneau în executarea contractului de proiectare și execuție lucrări nr. / și, totodată, că aceste încălcări ar fi condus la plata de daune-interese.

Contestatoarea consideră că, condițiile cumulative nece...r a fi îndeplinite pentru constatarea cazului de excludere reglementat de art. ... alin. (.) pct. g) din Legea ../.... nu sunt confirmate prin Documentul constatator nr. / În acest sens, el solicită Consiliului să aibă în vedere că potențiale întârzieri/deficiențe în executarea unui contract pot interveni inclusiv din cauze neimputabile antreprenorului

Autoarea contestației subliniază că autoritatea contractantă și-a încălcat obligația de a analiza, în mod diligent și imparțial, pe baza tuturor elementelor relevante și având în vedere principiul proporționalității, dacă documentul constatator avut în vedere este apt să releve vreo conduită culpabilă exclusiv ofertantului ... - ... care să atr...ă incidența motivelor de excludere.

...menționează că întârzierile constatate unilateral de către Municipiul ... în documentul constatator au caracter provizoriu și vremelnic, iar atr...erea răspunderii civile contractuale privind modalitatea de executare ...u încetare a contractului la care se face trimitere în documentul constatator se află în dispută între părțile contractuale și consideră că penalitățile de întârziere consemnate în cuprinsul documentului constatator nu au caracterul unei creanțe exigibile, deoarece acestea sunt contestate, iar pentru a fi îndeplinite condițiile impuse de art. ... alin. (.) pct. g) din Legea ../.... este nece...r ca daunele-interese să fi fost generate de încălcarea repetată a obligațiilor principale.

Contestatoarea susține că nu se poate considera că prețin... neîndeplinire a obligațiilor de către ... față de Municipiul ... ar fi condus la "plata de daune-interese", în contextul în care aplicarea acestora nu a fost validată/ confirmată printr-o hotărâre judecătorească definitivă.

Autoarea contestației subliniază că, anterior verificării condițiilor răspunderii civile contractuale și, implicit, tranșării acestora în mod definitiv, condițiile pentru excluderea ...-... din procedura de atribuire nu pot fi aplicate în mod arbitrar și discreționar de către

...consideră că dacă s-ar considera că simpla indicare a unor penalități de întârziere în documentele constatatoare ar conduce la excluderea ofertanților din procedurile de atribuire, s-ar ajunge la situația în care operatorii economici ar fi ...nționați și pentru situații de fapt care nu se află în controlul și respon...bilitatea lor, fiind în mod grav încălcate dreptul operatorilor economici la apărare și principiul contradictorialității. Prin urmare, în contextul în care penalitățile de întârziere și, implicit, condițiile răspunderii civile delictuale nu au fost analizate cu caracter definitiv de o instanță de judecată, măsura excluderii din procedura de atribuire nu se poate fundamenta pe acestea tocmai pentru că nu este în discuție o creanță certă, lichidă și exigibilă, ci un debit calculat arbitrar de către o autoritatea emitentă.

Contestatoarea menționează că simpla emitere a documentului constatator nu conduce, în mod automat, la excluderea din procedura de atribuire. Autoritatea contractantă ar fi trebuit să verifice incidența motivelor de excludere în raport de conduita concretă a ofertantului ... care, în speță, nu putea fi nici greșită, nici gravă și nici repetată. Dacă autoritatea contractantă - ... ar fi verificat, cu diligență și cu respectarea principiului asumării răspunderii, documentul constatator și răspunsul la solicitarea de clarificări, ar fi putut observa că ...-... și-a îndeplinit în mod corespunzător obligațiile contractuale principale asumate, însă Municipiul ... a împiedicat în mod culpabil executarea contractului prin neobținerea avizelor și autorizațiilor prealabile nece...re executării lucrărilor ce au făcut obiectul contractului în discuție.

...subliniază că achizițarea a exclus în mod nelegal și netemeinic ofertantul ...-... din procedura de atribuire, în contextul în care informațiile și documentele aflate la dispoziția ... nu demonstau îndeplinirea cumulativă a condițiilor impuse de lit. g) al art. ... din Legea ../.....

Autoarea contestației menționează că, în legătură cu documentul constatator nr. /..... emis de UAT ..., în cadrul do...rului nr. ... /... /..., cu termen de judecată la, s-a solicitat constatarea intervenirii rezilierii contractului de proiectare și execuție lucrări nr. /..... și precizează că în susținerea cererii de reziliere, a demonstrat că a întocmit toate documentațiile tehnice în vederea obținerii avizelor aferente lucrărilor pentru obiectivele de investiții cuprinse în contract, întocmindu-se, în acest sens, procese verbale de predare - primire a documentațiilor. Totuși, din împrejurări ce excedează culpa prestatorului, a fost în imposibilitatea continuării lucrărilor exclusiv din culpa autorității beneficiare.

Contestatorul subliniază că, potrivit probatoriului anexat acțiunii, contractul a avut în vedere trei obiective interdependente, iar situația de fapt existentă la data de a fost următoarea:

- Cu privire la obiectivul nr. . - Reabilitare drumuri - serviciile de proiectare au fost realizate, ceea ce a condus la întocmirea Documentației Tehnice pentru obținerea Autorizației de Construire, predată în data de conform procesului verbal nr.

- Cu privire la obiectivul nr. . - An...mblu de clădiri depou - pârla a fost informată despre necesitatea cunoașterii tipului de autobuze electrice și a stațiilor de încărcare ce urmau să fie achiziționate și depozitate în depou, însă această obligație nu a fost îndeplinită de către autoritatea contractantă.

- Cu privire la obiectivul nr. . - Stația de capăt - Pârla a fost informată că este nece...ră elaborarea unui Plan Urbanistic Zonal în raport

cu reglementările specifice din cadrul Certificatului de Urbanism, obligație neîndeplinită de către autoritatea contractantă.

...menționează că, în consecință, față de obiectivele nr. . și nr. ., a solicitat sistarea serviciilor de proiectare pe o perioadă nedeterminată, până la îndeplinirea obligațiilor ce revenea autorității contractante conform contractului iar autoritatea contractantă, pe de altă parte, a confirmat necesitatea elaborării și aprobării PUZ-ului și a depus în instanță o adresă conform căreia, nici la data soluționării cauzei, nu a fost întocmit un astfel de plan.

Contestatoarea menționează că, în ceea ce privește incidența în cauză a disp. art. ... alin. (.) lit. c) și alin. (.) din Legea nr. ../..., nu este subiectul unei abateri profesionale grave, aptă să pună în discuție integritatea, astfel încât să se poată dispune excluderea din procedura de atribuire.

Autoritatea contractantă precizează că simpla existență a unui document constatat negativ nu este suficientă pentru a stabili săvârșirea unei abateri profesionale grave, mai ales că motivele ce au dus la reziliere au fost deduse judecății în fața unui tribunal competent și nu există o hotărâre judecătorească care să ateste o astfel de abatere, considerând că atât practica judiciară cât și doctrina în materie recunosc caracterul unilateral al documentelor constatatoare negative și lip... caracterului absolut al mențiunilor din cuprinsul acestora. Numai în măsura în care o instanță de judecată, printr-o hotărâre judecătorească definitivă, ar stabili că ...ar fi fost culpabilă de rezilierea contractului ca urmare a unei abateri profesionale grave, aceasta ar putea sta la baza unei hotărâri de excludere dintr-o procedură de atribuire.

Contestatoarea subliniază că, în ceea ce privește incidența în cauză a art. ... alin. (.) lit. g) rap. la art. . din Legea ../..., trebuie avut în vedere că și-a îndeplinit întocmai și la timp obligațiile contractuale de proiectare stabilite în ...rcina ... prin contractul de proiectare și execuție lucrări nr./. Totuși, din cauza culpabilității autorității contractante care nu a furnizat informațiile, avizele, autorizațiile și hotărârea de aprobare a PUZ-ului, nece...re continuării lucrărilor, a fost în imposibilitatea executării lucrărilor de construire. În consecință, a notificat autorității contractante rezilierea contractului și a solicitat instanței să constate intervenită rezilierea și acordarea de daune-interese. În contrapartidă, autoritatea contractantă, pentru a evita răspunderea contractuală, a solicitat rezilierea contractului pentru presupuse întârzieri, fiind evident că acestea nu au fost generate de către subscri....

...menționează că a fost ilegal exclus din procedura de atribuire urmare a constatării unei situații de fapt aflată în controlul și respon...bilitatea altui operator economic. În acest sens, invocă jurisprudența CJUE care confirmă că principiul proporționalității nu permite excluderea unui ofertant doar pentru că acesta a avut calitatea de membru al asocierii care ar fi cauzat deficiențe în executarea unui contract de achiziție publică, fără însă a fi fost respon...bil de neregulile semnalate în acel contract. Contestatorul susține că, pentru a demonstra faptul că nu conduita ... a generat rezilierea, operatorul economic poate

invoca orice element pe care îl consideră relevant situației ...le ...u a unui terț.

Contestatorul subliniază că ...-... SRL nu a încălcat în mod grav ...u repetat obligațiile principale din contract, dovadă în acest sens fiind tocmai Documentul constatator final și Acordul de asociere care, analizate coroborat, denotă faptul că singurele aspecte imputate de UAT Municipul ... vizează obligații aflate în respon...bilitatea altui membru al asocierii.

Contestatorul apreciază că autoritatea contractantă - ... - nu și-a îndeplinit obligația de a realiza propria analiză asupra conduitei ...-... SRL din cadrul contractului, deși îi revenea această ...rcină anterior dispunerii celei mai drastice dintre măsuri. Concluzionând, contestatorul subliniază că:

- existența unui document constatator negativ nu conduce automat la incidența cazului de excludere, aprecierea trebuind să țină cont, în principal, de principiul proporționalității;

- doar în raport de conduita proprie a operatorului economic participant la procedura de atribuire poate fi verificată incidența vreunui caz de excludere; obligația nu se extinde automat la faptele altor operatori economici doar pentru faptul că sunt parte în executarea contractului în baza căruia documentul constatator negativ final a fost emis;

- simpla apartenență a unui operator economic la o asociere nu conduce la verificarea incidenței motivelor de excludere, autoritatea contractantă interpretând extensiv dispozițiile legale invocate, deși nu există niciun dubiu asupra conduitei corespunzătoare a ...-....

În probațiune, au fost depuse înscrisuri.

Prin adre... nr.//.../C.../....., transmisă prin e-mail și poștă, Consiliul a solicitat contestatoarei, ca în termenul prevăzut de lege, să transmită în temeiul art. .. din Legea nr. .../...., dovada constituirii, în termen de maxim . zile de la data sesizării Consiliului, a cauțiunii legale, respectiv recipi... de consemnare a cauțiunii, în original, în cuantumul prevăzut de lege.

... a transmis punctul de vedere prin adre... nr. (R.)..../....., înregistrată la CNSC cu nr./....., iar do...rul achiziției a fost transmis parțial prin adre... nr. (R.)//.../....., înregistrată la Consiliu cu nr./.....

Autoritatea contractantă solicită respingerea ca tardivă a contestației, ulterior prezentării pe scurt a modului de desfășurare a procedurii de atribuire, menționând că raportul procedurii și comunicarea rezultatului procedurii s-au publicat în SEAP la data de, astfel că, față de dispozițiile art. . și art. . din Legea nr. .../...., termenul limită de

depunere a contestației se împlinea la data de, iar contestația

Pe fondul cauzei, autoritatea contractantă a formulat punctul de vedere nr. /, transmis Consiliului prin adre... nr. (R.).... /, în cadrul căruia a solicitat respingerea contestației ca nefondată, având în vedere următoarele aspecte:

Referitor la informațiile completate de ofertant în DUAЕ, comisia de evaluare oferte a solicitat clarificări prin adre... nr. Ad..... / și a analizat răspunsurile în Procesul verbal nr. /, altfel:

- în legătură cu întrebarea ., care a vizat DUAЕ - Partea III Motive de excludere - Vinovat de comiterea unei abateri profesionale grave, ofertantul a menționat că din eroare a fost menționat în cuprinsul DUAЕ documentul constatator referit cu incidență asupra cazului de excludere, nefăcându-se vinovat de săvârșirea niciunei abateri profesionale grave care să îi pună în discuție integritatea.

Comisia de evaluare oferte a luat act de precizările ofertantului, nefiind vorba de neanalizarea răspunsului.

- în legătură cu întrebarea ., care a vizat DUAЕ - Partea III Motive de excludere - Încetare anticipată, daune-interese ...u alte ...nțiuni comparabile, comisia de evaluare oferte a analizat răspunsul transmis de .și, invocând art. ... alin. (.) lit. g) și alin. (.) din Legea ../...., art. ... din Legea ../.... și notificarea ANAP cu privire la situația de excludere reglementată la art. ... alin. (.) lit. g) din Legea nr. ../.... din (care prevede că autoritatea contractantă poate exclude din procedura de atribuire a unui contract orice operator economic care a încălcat grav ...u repetat obligațiile principale ale unui contract anterior, iar aceste încălcări au condus la încetarea anticipată a respectivului contract, la plata de daune-interese ...u la alte ...nțiuni similare. Pentru a fi exclus dintr-o procedură de atribuire, trebuie îndeplinite unele condiții, cum ar fi încălcarea gravă ...u repetată a obligațiilor contractuale principale, care să fi avut ca rezultat încetarea anticipată a contractului ...u plata de daune-interese. Aplicarea acestei situații de excludere poate fi condiționată de circumstanțe specifice, cum ar fi aplicarea penalităților conform clauzelor contractuale ...u acceptarea în procedură a unui operator economic aflat în situația de excludere, în cazul în care acesta poate furniza dovezi privind luarea unor măsuri suficiente pentru a-și demonstra credibilitatea), a constatat că Documentul constatator nr. /, emis de Municipiul ..., publicat în SEAP la data de, referitor la contractul cu obiectul "*Servicii de proiectare tehnică, asistența tehnică din partea proiectantului pe perioada execuției lucrărilor și execuția lucrărilor în cadrul proiectului „Modernizarea parcului auto de transport călători din municipiul ... prin Achiziționarea de vehicule nepoluante pentru transportul public”, cod SMIS, POR/.... / ... / ITI*", este valabil, conform do...rului ../... / - Tribunal Bacău /, cu concluzia: "*Soluția pe scurt: Admite excepția tardivității capătului de cerere având ca obiect anulare document constatator invocate de pârât. Respinge capătul de cerere având ca obiect anulare document constatator ca fiind tardiv introdus*".

De asemenea, achizițoarea a menționează că în DUA/C: MOTIVE LEGATE DE INSOLVENȚĂ, CONFLICT DE INTERESE ...U ABATERI PROFESIONALE/încetare anticipată, daune-interese ...u alte ...nțiuni

comparabile/Ați luat măsuri pentru a demonstra fiabilitatea dumneavoastră („autocorectare”)?, ofertantul .a răspuns: NU.

Comisia de evaluare a luat act de chemările în judecată a UAT ..., do...re nefinalizate (conform PORTAL Tribunal ...) și consideră că măsurile luate de operatorul economic sunt insuficiente conform art. ... din Legea ../.....

Autoritatea contractantă precizează că membrii comisiei de evaluare a ofertelor au ajuns la concluzia că ofertantul nu a furnizat dovezi care să arate că măsurile luate sunt suficiente pentru a-și demonstra în concret credibilitatea prin raportare la motivele de excludere, întrucât:

- Documentul constatator nr. /..... este valabil, iar Municipiul ... a demarat o nouă procedură de achiziție în scopul încheierii unui alt contract.

- Conform documentului constatator nr. /....., aferent contractului nr. /....., există abateri de la calitatea serviciilor contractate, nerespectarea termenelor contractuale de prestare a serviciilor din culpa antreprenorului și rezilierea contractului cu prejudiciu calculat la valoarea de, lei.

Comisia de evaluare a ofertelor a considerat că operatorul economic ...-... .. și-a încălcat în mod grav obligațiile principale ce-i reveneau în cadrul contractului nr. /....., iar aceste încălcări au dus la încetarea anticipată a respectivului contract.

Având în vedere aceste aspecte, comisia de evaluare a ofertelor a hotărât respingerea asocierii ...-... .. (Lider) – ... pe baza unui document constatator negativ, ofertantul neîndeplinind cerințele din fi... de date a achiziției referitoare la „Condiții de participare” – Situația personală a candidatului ...u ofertantului, având în vedere acțiunile ...u inacțiunile ...le săvârșite înainte ...u în cursul procedurii, ofertantul aflându-se în una dintre situațiile prevăzute la art. și ..., de natră să atr...ă excluderea din procedura de atribuire.

Prin urmare, oferta depusă de asocierea ...-... .. - ... a fost declarată inacceptabilă conform prevederilor art. ... și art. ... din Legea nr. ../.....

În concluzie, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației pe fond ca fiind nefondată, având în vedere importanța finalizării procedurii de atribuire a contractului, în special în contextul finanțării prin Planul Național de Redre...re și Reziliență.

Prin adre... nr. /.../C../....., transmisă prin e-mail, Consiliul a solicitat contestatoarei, să comunice, dovada transmiterii contestației către autoritatea contractantă și formularea de susțineri referitoare la excepția tardivității contestației, invocată de autoritatea contractantă în punctul de vedere nr. (R).... /....., înregistrat la Consiliu cu nr. /.....

... .., prin adre... nr. FN/....., înregistrată la Consiliu cu nr. /....., a răspuns solicitării CNSC, solicitând constatarea că prezenta contestație a fost formulată în termenul legal, fiind trimisă prin poștă cu confirmare de primire către CNSC și autoritatea contractantă în aceeași zi. În acest sens, solicită respingerea excepției tardivității pentru motivele detaliate în continuare.

Astfel, contestatoarea subliniază că atât raportul procedurii cât și comunicarea privind rezultatul procedurii au fost încărcate în SEAP la data de (data comunicării), astfel că, în conformitate cu art. . alin. (.) lit. a) din Legea ... /...., termenul de .. (zece) zile prevăzut pentru contestarea rezultatului procedurii, s-a împlinit la data de

Contestația a fost expediată, în original, prin poștă către CNSC cu trimiterea AV....., fiind depusă la oficiul poștal în data de, conform confirmării de primire și raportului track&trace.

În legătură cu data și modalitatea de transmitere a contestației către autoritatea contractantă, contestatoarea menționează că a transmis atât către Consiliu cât și către achizitoare în aceeași zi, confirmând acest lucru cu confirmarea de primire nr. AR..... din, semnată de destinatar la

Contestatorul consideră că interpretarea eronată a autorității contractante asupra obligativității de transmitere a contestației către CNSC și autoritatea contractantă în aceeași zi este nefondată, evidențiind că și-a îndeplinit această obligație. Astfel, nu poate fi susținut că termenul de înaintare către autoritate este același cu data înregistrării acesteia în evidențele proprii, o astfel de interpretare fiind în contradicție cu prevederile legale.

În dovedire, contestatoarea a depus copia scanată a confirmării de primire și factura aferentă trimiterii, pentru a clarifica data la care contestația a fost înaintată către autoritate.

În aceste condiții, consideră contestatoarea, invocarea excepției tardivității, având în vedere că contestația a fost transmisă prin poștă și că plicul original cu data expedierii este înregistrat în evidențele autorității, este considerată o eroare de interpretare, nefiind justificată la acest moment.

Contestatorul subliniază că, potrivit art. .. alin. (.) din Legea ... /...., este recunoscută părții posibilitatea înregistrării contestațiilor prin poștă, iar conform art. ... alin. (.) din Codul de procedură civilă, actul de procedură depus în termen prin poștă este considerat făcut în termen.

În final, contestatorul solicită Consiliului să constate că prezenta contestație a fost depusă în termen, fiind îndeplinite inclusiv obligațiile privind transmiterea acesteia către autoritatea contractantă, solicitând respingerea excepției tardivității ca neîntemeiată.

Prin adre... nr. /....., înregistrată la Consiliu cu nr. /....., autoritatea contractantă a transmis documente în completarea do...rului achiziției publice.

Contestatoarea a fost invitată, prin adresele nr. /... /C.. / și nr. /... /C.. /..... să studieze do...rul cauzei la Consiliu, aceasta neînțelegând să formuleze concluzii scrise în cadrul termenul acordat.

... a constituit cautiunea în sumă de, lei, conform art. ... alin. (...) din Legea nr. .../...., fiind depusă la do...r recipi... de consemnare nr./., eliberată de CEC BANK ..., Sucur...la ..., la data de, fiind transmisă, în original, prin adre... înregistrată la Consiliu cu nr./.....

Din analiza susținerilor părților și a documentelor existente la do...rul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

JUDEȚUL ..., calitate de autoritate contractantă, a inițiat o licitație deschisă în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „.....», cod CPV-., prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. CN...../....., stabilind termenul limită de depunere a ofertelor pentru, valoarea estimată, fără TVA, de, lei și criteriul de atribuire „*cel mai bun raport calitate-preț*”.

În cadrul procedurii de atribuire a depus ofertă un singur operator economic, respectiv asocierea ...-... (lider asociere) – ..., ulterior evaluării de către comisia de evaluare, aceasta fiind respinsă ca inacceptabilă ca urmare a neîndeplinirii cerințelor referitoare la criteriile de calificare și selecție, în temeiul art. ... și art. ... din Legea nr./.... și art. ... alin. (...) din HG nr. .../.....

Nemulțumit de acest rezultat, comunicat prin adre... nr./..../, ...-... a depus prezenta contestație, solicitând următoarele:

- anularea comunicării privind rezultatul procedurii și a raportului procedurii nr./.....;

- obligarea autorității contractante să adopte măsuri de remediere necesare restabilirii legalității procedurii cu consecința stabilirii caracterului acceptabil al ofertei contestatoarei;

- obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea contestației.

În temeiul art. .. alin. (...) din Legea nr. .../...., analizând cu prioritate excepția tardivității contestației, invocată de autoritatea contractantă, Consiliul o va respinge, aceasta fiind nefondată, având în vedere următoarele considerente:

Prin contestație, autoarea acesteia critică rezultatul procedurii, care i-a fost comunicat la data de, prin publicarea acestuia în SEAP, astfel că termenul legal de contestare a acestui act, calculat prin raportare la dispozițiile art. . alin. (...) lit. a) din Legea nr. .../.... (incident în speță având în vedere tipul contactului și valoarea estimată a acestuia), s-a împlinit la data de, inclusiv.

Din documentele depuse la do...rul cauzei, rezultă că autoarea contestației a transmis contestația atât Consiliului cât și autorității

contractante, prin Poșta Română, la data de, adică în ultima zi a termenului anterior calculat.

Or, potrivit art. ... alin. (.) și (.) din Codul de Procedura Civilă, „(.) *Actul de procedură, depus înăuntrul termenului prevăzut de lege prin scrisoare recomandată la oficiul poștal ...u depus la un serviciu de curierat rapid ori la un serviciu specializat de comunicare ori trimis prin fax ...u e-mail, este socotit a fi făcut în termen. (...) (.) În cazurile prevăzute la alin. (.) și (.), recipi... oficiului poștal, precum și înregistrarea ori atestarea făcută, după caz, de serviciul de curierat rapid, de serviciul specializat de comunicare, de unitatea militară ...u de administrația locului de deținere, pe actul depus, precum și mențiunea datei și orei primirii faxului ...u a e-mail-ului, astfel cum acestea sunt atestate de către calculatorul ...u faxul de primire al instanței, servesc ca dovadă a datei depunerii actului de către partea intere...tă.*”

Față de dispozițiile legale anterior citate, primirea și înregistrarea contestației de către achizitoare, la data de este lipsită de relevanță, câtă vreme contestația a fost transmisă, prin oficiul poștal, în cadrul termenului legal.

În aceste condiții, Consiliul constată că autoarea contestației a respectat dispozițiile art. .. alin. (.) din Legea nr. .../.... („*Sub ...ncțiunea respingerii contestației ca tardivă, aceasta se înaintează atât Consiliului, cât și autorității contractante, nu mai târziu de expirarea termenului legal de contestare*”), excepția invocată de autoritatea contractantă fiind nefondată.

Procedând la analiza pe fond a contestației, Consiliul constată că, prin comunicarea rezultatului procedurii, autoritatea contractantă a înștiințat contestatoarea cu privire la faptul că oferta acesteia a fost respinsă întrucât documentul constatator nr./....., emis de Municipiul ..., publicat în SEAP la data de este valabil, conform do...rului Tribunalului ... nr. .../../...., iar ofertantul nu a furnizat dovezi care să arate că măsurile luate sunt suficiente pentru a-și demonstra în concret credibilitatea.

În cadrul DUAЕ-ului aparținând ... –, lider al asocierii ... – ... – ...SRL, Partea III Motive de excludere, la rubrica „Vinovat de comiterea unei abateri profesionale grave” și respectiv, rubrica „Încetarea anticipată, daune-interes ...u alte ...ncțiuni comparabile” s-au menționat următoarele:

«*Precizăm că a fost emis de Municipiul ... documentul constatator nr./..... publicat în SEAP la data de cu privire la contractul având ca obiect „Servicii de proiectare tehnică, asistență tehnică din partea proiectantului pe perioada execuției lucrărilor și execuția lucrărilor în cadrul proiectului <Modernizarea parcului auto de transport călători din municipiul ... prin Achiziționarea de vehicule nepoluante pentru transportul public>, cod SMIS....., POR/..../../.../FTI”, însă cu privire la rezilierea contractului (părțile având pretenții reciproce legate de rezilierea contractului) și sumele de bani colaterale pretinse reciproc între părțile contractante există pe rolul instanțelor de judecată do...rul nr. .../../.... al Tribunalului ... cu termen de judecata la data de*»

Ați luat măsuri pentru a demonstra fiabilitatea dumneavoastră (autocorectare)? NU»

Verificând lucrările membrilor comisiei de evaluare, Consiliul reține că, prin adre... nr. /....., a fost transmisă asocierii din care face parte contestatoarea o solicitare de clarificări cu privire la următoarele aspecte:

- în legătură cu informațiile din cadrul DUAЕ la secțiunea „Vinovat de comiterea unei abateri profesionale grave” (anterior citate), clarificarea corespondenței dintre informațiile completate în DUAЕ și art. ... alin. (.) lit. c) și alin. (.) din Legea nr. .. /....;

- în legătură cu informațiile din cadrul DUAЕ, *«Partea III Motive de excludere: Încetarea anticipată, daune interese ...u alte ...nctiuni comparabile ași completat: „(...)”. Având în vedere prevederile art. ... alin. (.) lit. g) și alin. (.) din Legea nr. .. /.... „(...)” și art. ... din Legea nr. .. /.... „(...)”, potrivit art. ... alin. (.) din Anexa la HG nr. ... /...., atunci când se ia decizia de respingere a unui ofertant pe baza unui document constatat negativ, autoritatea contractantă, prin comisia de evaluare are obligația de a analiza dacă acesta reflectă îndeplinirea condițiilor cumulative prevăzute la art. ... alin. (.) lit. g) din Legea nr. .. /...., având în vedere totodată și prevederile art. ... din Lege. Vă rugăm clarificați”.*

Prin adre... nr. /....., ofertantul a răspuns solicitării achizitoarei, precizând următoarele:

- în legătură cu prima întrebarea a menționat că „dintr-o eroare a fost menționat în cuprinsul DUAЕ documentul constatat referit cu incidență asupra cazului de excludere analizat, ofertantul nefăcându-se vinovat de săvârșirea niciunei abateri profesionale grave care să îi pună în discuție integritatea”;

- în legătură cu cea de-a doua întrebare, răspunsul ofertantului a fost mai amplu, acesta precizând că existența unui document constatat negativ nu conduce automat la incidența cazului de excludere, aprecierea trebuind să țină cont, în principal, de principiul proporționalității. În continuare, ofertantul a furnizat informații cu privire la derularea contractului care face obiectul documentului constatat, respectiv cu privire la motivele care au condus la imposibilitatea continuării contractului, susținând că executarea acestui contract nu a fost posibilă din vina autorității contractante și precizând că a procedat la formularea cererii de chemare în judecată a MUNICIPIULUI ..., cerere care face obiectul do...rului nr. ... /.. /.... al Tribunalului ..., în cadrul căreia a solicitat constatarea intervenirii rezilierii contractului.

De asemenea, în cadrul aceluiași răspuns, ofertantul a menționat, în legătură cu documentul constatat nr. /....., că au fost făcute demersurile reglementate de art. ... alin. (.) din HG nr. ... /...., art. .. alin. (.) din Legea nr. ... /.... și art. . din Legea nr. ... /...., fiind formulate .

cereri de chemare în judecată prin care a fost solicitată suspendarea documentului constatator și, implicit, anularea acestuia (Do...rul nr. .../.../.... – Tribunalul ... și Do...rul nr./.../.... – Tribunalul ... – termen), invocând în sprijinul susținerilor ...le practica instanțelor de judecată.

Răspunsul ofertantului nu a fost considerat concludent de comisia de evaluare care, potrivit informațiilor din procesul verbal nr./....., a stabilit că oferta este inacceptabilă întrucât operatorul se află, având în „vedere acțiunile ...u inacțiunile ...le, săvârșite înainte ...u în cursul procedurii, în una dintre situațiile prevăzute la art. ..., ... și ... de natură să atr...ă excluderea din procedura de atribuire”.

Fiind nece...r a se pronunța asupra legalității acestei măsuri a autorității contractante, Consiliul observă următoarele dispoziții ale Legii nr. ../.....:

- art. ... alin. (.) lit. g) și alin. (.):

„(.) Autoritatea contractantă exclude din procedura de atribuire a contractului de achiziție publică/acordului-cadru orice operator economic care se află în oricare dintre următoarele situații: (...)

g) operatorul economic și-a încălcat în mod grav ...u repetat obligațiile principale ce-i reveneau în cadrul unui contract de achiziții publice, al unui contract de achiziții sectoriale ...u al unui contract de concesiune încheiate anterior, iar aceste încălcări au dus la încetarea anticipată a respectivului contract, plata de daune-interese ...u alte ...nctiuni comparabile;

(.) În sensul dispozițiilor alin. (.) [lit. g\)](#) se consideră încălcări grave ale obligațiilor contractuale, cu titlu exemplificativ, neexecutarea contractului, livrarea/prestarea/executarea unor produse/servicii/lucrări care prezintă neconformități majore care le fac improprii utilizării conform destinației prevăzute în contract.”

- art.:

„(.) Orice operator economic aflat în oricare dintre situațiile prevăzute la [art. ...](#) și [...](#) care atr... excluderea din procedura de atribuire poate furniza dovezi care să arate că măsurile luate de acesta sunt suficiente pentru a-și demonstra în concret credibilitatea prin raportare la motivele de excludere.

(.) În cazul în care autoritatea contractantă consideră dovezile prezentate de operatorul economic în conformitate cu prevederile [alin. \(.\)](#) ca fiind suficiente pentru demonstrarea în concret a credibilității, autoritatea contractantă nu exclude operatorul economic din procedura de atribuire.

(.) Dovezile pe care operatorul economic aflat în oricare dintre situațiile prevăzute la [art. ...](#) și [...](#) le poate furniza autorității contractante, în sensul prevederilor [alin. \(.\)](#), se referă la efectuarea de către operatorul economic a plății ...u la asumarea de către operatorul economic a obligației de plată a despăgubirilor în ceea ce privește eventualele prejudicii cauzate printr-o infracțiune ...u printr-o altă faptă ilicită, clarificarea de către operatorul economic în mod complet a faptelor și împrejurărilor în care a fost comisă infracțiunea ...u altă faptă ilicită, prin cooperarea activă cu autoritățile care efectuează investigația, și la

adoptarea de către operatorul economic a unor măsuri concrete și adecvate la nivel tehnic, organizațional și în materie de personal, cum ar fi eliminarea legăturilor cu persoanele și organizațiile implicate în comportamentul necorespunzător, măsuri de reorganizare a personalului, implementarea unor sisteme de control și raportare, crearea unei structuri de audit intern pentru verificarea respectării dispozițiilor legale și a altor norme ...u adoptarea unor reguli interne privind răspunderea și plata despăgubirilor, pentru a preveni săvârșirea unor noi infracțiuni ...u alte fapte ilicite.

(.) Autoritatea contractantă evaluează măsurile luate de operatorii economici și dovedite în conformitate cu prevederile alin. (.), ținând seama de gravitatea și circumstanțele particulare ale infracțiunii ...u abaterii avute în vedere.

(.) În cazul în care măsurile prevăzute la alin. (.) sunt considerate insuficiente de către autoritatea contractantă, aceasta transmite operatorului economic o expunere a motivelor care au condus la luarea deciziei de excludere a acestuia din procedura de atribuire. (...)

(.) În cazul în care operatorului economic nu i-a fost aplicată prin hotărâre definitivă a unei instanțe de judecată măsura interdicției de a participa la proceduri de atribuire a unui contract de achiziție publică/acord-cadru ...u a unui contract de concesiune pentru o anumită perioadă, situațiile de excludere prevăzute la [art. ...](#) și [...](#) nu se aplică: (...)

b) dacă, în cazul situațiilor, faptelor ...u evenimentelor prevăzute la [art. ...](#), a expirat o perioadă de . ani de la data apariției situației, săvârșirii faptei ...u producerii evenimentului relevant."

Așa cum rezultă din informațiile inserate de ... – ... în DUAЕ, situația de excludere este analizată prin raportare la contractul de proiectare și execuție lucrări nr. /, având ca obiect „Servicii de proiectare tehnică, asistență tehnică din partea proiectantului pe perioada execuției lucrărilor și execuția lucrărilor în cadru proiectului „Modernizarea parcului auto de transport călători din municipiul ... prin achiziționarea de vehicule nepoluante pentru transportul public”, cod SMIS, pentru care a fost emis documentul constatator nr. /

În stabilirea legalității deciziei atacate, Consiliul va avea în vedere, în primul rând, dispozițiile art. ... alin. (.) lit. g) și alin. (.) din Legea nr. .. /, citate mai sus, care stabilesc condițiile în care operează excluderea operatorului economic. Astfel, abordând coroborat cele două texte ale art. ..., Consiliul concluzionează că, pentru a fi incident cazul de excludere arătat, este necesară îndeplinirea cumulativă a următoarelor condiții:

- operatorul economic și-a încălcat în mod grav ...u repetat obligațiile principale ce-i reveneau în cadrul unui contract de achiziții

publice, al unui contract de achiziții sectoriale ...u al unui contract de concesiune încheiate anterior;

- încălcare gravă a obligațiilor contractuale poate fi considerată neexecutarea contractului ori livrarea/prestarea/executarea unor produse/servicii/lucrări care prezintă neconformități majore care le fac improprii utilizării conform destinației prevăzute în contract;

- aceste încălcări au dus la încetarea anticipată a respectivului contract, plata de daune-interese ...u alte ...nțiuni comparabile.

Astfel, pentru a decide dacă asocierea ... - ... - ...SR a fost în mod legal respinsă din procedură, trebuie verificat și stabilit, în primul rând, dacă, referitor la executarea de către aceasta a obligațiilor ce îi reveneau în baza contractului nr. /..... încheiat cu Municipiul ..., s-a făcut vinovată de încălcarea în mod grav ...u repetat a obligațiilor ...le principale și dacă această conduită a ... a condus la încetarea anticipată a respectivului contract, plata de daune-interese ...u alte ...nțiuni comparabile.

Nevoia unei astfel de analize reiese atât din modul de exprimare a legiuitorului, în emiterea dispozițiilor coroborate ale art. ... alin. (.) lit. g) și alin. (.) din Legea nr. .. /.... (potrivit căruia excluderea operează în situația în care sunt îndeplinite cumulativ condițiile amintite, respectiv conduita viciată a operatorului economic, conduită care să fi avut efectele amintite), cât și din prevederea de la art. ... alin. (.) din HG nr. ... /...., conform căreia *„Atunci când ia decizia de respingere a unui candidat/ofertant, pe baza unui asemenea document constatat, comisia de evaluare are obligația de a analiza dacă acesta reflectă îndeplinirea condițiilor cumulative prevăzute la art. ... alin. (.) [lit. g\)](#) din Lege.”*

Consiliul subliniază faptul că nici din conținutul documentului constatat și nici din textele de lege ce reglementează emiterea și efectele ...le, nu rezultă că efectul unui astfel de document este excluderea viitoare, din alte proceduri de atribuire a unui contract de achiziție publică, a operatorului economic pentru care a fost emis.

Așadar, determinantă în excluderea din procedură a operatorului economic nu este existența documentului constatat, ci verificarea faptului că acest document reflectă îndeplinirea cumulativă a condițiilor regăsite la art. ... alin. (.) [lit. g\)](#) din Legea nr. .. /....

Dacă, urmarea analizei despre care Consiliul a făcut vorbire este reținerea faptului că operatorul economic se află în situația de excludere reglementată la art. ... alin. (.) [lit. g\)](#) din Legea nr. .. /...., ceea ce este de analizat este incidența situației de excepție despre care legiuitorul a făcut vorbire în art. ... din Legea nr. .. /...., respectiv demonstrarea în concret a credibilității prin raportare la motivele de excludere, ceea ce poate determina păstrarea în procedură a operatorului respectiv.

Așadar, revenind la verificarea situației juridice a ... - ... SRL, din punctul de vedere al verificării incidenței cazului de excludere stabilit la art. ... alin. (.) [lit. g\)](#) din Legea nr. .. /.... raportat la executarea contractului nr. /....., Consiliul reține că MUNICIPIUL ... a emis documentul constatat nr. /....., pe baza Notificării de reziliere nr. /....., începând cu data de a contractului nr. /..... având ca obiect *Servicii de proiectare tehnică, asistență tehnică din*

partea proiectantului pe perioada execuției lucrărilor și execuția lucrărilor în cadrul proiectului „Modernizarea parcului auto de transport călători din municipiul ... prin achiziționarea de vehicule nepoluante pentru transportul public”, cod SMIS, reținând că acest contract nu a fost îndeplinit în mod corespunzător de asocierea ... – ... (lider) – ...SRL – ...SRL – ... SRL, întrucât:

„Operatorul economic nu a respectat prețul contractului asumat prin oferta depusă în cadrul procedurii și detaliat în oferta financiară ce a stat la baza câștigării procedurii de achiziție publică, a atribuirii și încheierii Contractului nr. /, sumele vehiculate în variantele de documentație economică prezentate fiind peste posibilitățile de modificare nesubstanțială permise de contract și de legislația în vigoare (clauza), aspect ce a dus la imposibilitatea realizării obiectului contractului și la rezilierea acestuia în temeiul clauzei nr. lit. d) coroborată cu clauza(l) lit. a) din Contract, al dispozițiilor art. ... alin. (.) din Legea nr. .. / privind achizițiile publice și al art. .. alin. (.) și alin. (.) din Legea nr. ... / privind finanțele publice locale.

Operatorul economic nu a executat serviciile de proiectare pe componenta străzi în conformitate cu oferta financiară, oferta tehnică, cu cerințele beneficiarului și tema de proiectare prevăzute în contract conform clauzelor, ..., ..., constatându-se abateri, probleme grave și repetate în întocmirea listelor cu cantități de lucrări (formularele FI centralizator cheltuieli pe obiectiv, F. centralizator cheltuieli pe categorii de lucrări, F. listele cu cantități de lucrări pe categorii de lucrări) transmise în datele de, ... și, acest aspect echivalând cu îndeplinirea necorespunzătoare a obligațiilor contractuale.

Întârzierile înregistrate din partea Antreprenorului în executarea obligațiilor contractuale pe componenta serviciilor de proiectare, scadente la data de, în special în ceea ce privește partea economică a documentației tehnice pe componentele străzi, stații de încărcare, depou, (cu toate că au existat numeroase solicitări pentru predarea documentației economice) au avut acordul tacit al Beneficiarului în ceea ce privește prelungirea termenului de proiectare, în condițiile în care până la data de nu au existat indicii ca Antreprenorul să nu respecte prețul contractului, așa cum a fost el asumat și detaliat în oferta financiară ce a stat la baza atribuirii și încheierii Contractului nr. /

Astfel, emitenta documentului constatator a reținut existența mai multor abateri de la calitatea serviciilor, abateri care au vizat nerespectarea prețului contractului, neexecutarea serviciilor de proiectare pe componenta străzi în conformitate cu oferta financiară, oferta tehnică cu cerințele beneficiarului și tema de proiectare prevăzute în contract, respectiv nerespectarea termenelor contractuale de prestare a serviciilor din culpă, abaterile identificate fiind detaliate pe larg în cadrul documentului constatator la pct. A.I, A.II și A.III.

De asemenea, în cadrul documentului constatator analizat, se regăsesc informații cu privire și la prejudiciile care au fost aduse

autorității contractante pe perioada derulării contractului, la pct. . al acestui document, valoarea acestor fiind cuantificată la lei, Municipiul ... reținând următoarele:

«Prin notificarea de reziliere nr. s-a constatat întocmirea de către Antreprenor începând cu data de a unor devize estimative pentru documentația economică faza P.Th.+c.S.+D.D.E. Obiect . „reabilitare drumuri” cu valori peste prețul contractului, așa cum a fost el detaliat în oferta financiară și peste posibilitățile de modificare, ajustare și revizuire permise de contract și de legislația în vigoare. Acest aspect echivalează cu o neîndeplinire corespunzătoare obligațiilor contractuale care a dus la rezilierea contractului de achiziție publică din inițiativa Beneficiarului începând cu data de

Conform clauzei din Contract, coroborată cu clauza ...b(.), care prevăd că. în cazul în care contractantul își execută în mod necorespunzător obligațiile contractuale, Achizitorul are dreptul de a reține cu titlul de penalități, o sumă echivalentă cu 0, .% pe zi de întârziere din valoarea contractului, începând cu ziua imediat următoare neexecutării corespunzătoare a obligației contractuale dar nu mai devreme de .. de zile anterioare datei notificării acestui eveniment și până la rezilierea contractului, Municipiul ... este îndreptățit să perceapă compen...ții financiare.

De asemenea, neîndeplinirea la timp și neîndeplinirea corespunzătoare a obligațiilor contractuale de către contractant au dus la obstrucționarea gravă a implementării proiectului „Modernizarea parcului auto de transport călători din municipiul ... prin achiziționarea de vehicule nepoluante pentru transportul public”, cod SMJS, materializată prin întârzieri majore în implementare și alterarea calendarului proiectelor, aspecte ce ar putea conduce la ...ncțiuni financiare ...u pierderea finanțării nerambur...bile obținute de Municipiul ... prin contractul de finanțare nr.: În această situație, Achizitorul se va îndrepta împotriva Antreprenorului pentru prejudiciul adus bugetului local.”

Documentul constatator a fost atacat în instanță de către, solicitându-se atât suspendarea acestuia cât și anularea lui, constituindu-se la Tribunalul ... do...rul nr. .../.../..... Cauza a fost soluționată de instanță prin Hotărârea nr. .../...., prin care aceasta a admis excepția tardivității capătului de cerere privind anularea documentului constatator și a respins ca nefondat capătul de cerere privind suspendarea acestui document constatator. Recursul formulat de ...împotriva acestei hotărâri a fost respins de Curtea de Apel ..., prin Hotărârea nr. .../.....

Analizând lucrările membrilor comisiei de evaluare, Consiliul constată că verificarea efectuată de aceștia cu privire la oferta contestatoarei a fost una formală, comisia de evaluare limitându-se la a transmite contestatoarei o solicitare de clarificări cu caracter general, al cărei răspuns a fost consemnat în procesul verbal nr./....., fără a fi efectuată o analiză efectivă a motivelor care au condus la emiterea documentului constatator.

Astfel, comisia de evaluare nu a efectuat o analiză proprie cu privire la executarea de către contestatoare a obligațiilor care îi reveneau în cadrul contractului „Servicii de proiectare tehnică, asistență tehnică din partea proiectantului pe perioada execuției lucrărilor și execuția lucrărilor în cadrul proiectului <Modernizarea parcului auto de transport călători din municipiul ... prin Achiziționarea de vehicule nepoluante pentru transportul public>”, neverificând și nestabilind dacă, în îndeplinirea acestora, ofertantul s-a făcut vinovat de încălcarea în mod grav și repetat a obligațiilor ...le principale și dacă această conduită a condus la încetarea anticipată a respectivului contract, plata de daune-interese ...u alte ...ncțiuni comparabile, așa cum s-ar fi impus. Singurele mențiuni ale

comisiei de evaluare cu privire la situația de excludere în care a încadrat oferta contestatoarei din procesul verbal nr. /....., se referă la existența documentului constatator și la faptul că există chemări în judecată a UAT ..., nefinalizate. Or, în lip... unei analize temeinice din partea comisiei de evaluare a situației care a condus la emiterea documentului constatator pentru contestatoare, care să conducă la concluzia că sunt îndeplinite dispozițiile art. ... alin. (.) lit. g) și alin. (.) din Legea nr. .. /....., Consiliul consideră incompletă evaluarea ofertei contestatoarei.

Alăturat, Consiliul constată că prevederile de la art. ... alin. (.), alin. (.) și alin. (.) din Legea nr. .. /.... stabilesc dreptul și posibilitatea operatorului economic de a răsturna concluziile rezultând din incidența unui caz de excludere, prin furnizarea de dovezi care să arate că măsurile pe care le-a luat sunt suficiente pentru a-și demonstra în concret credibilitatea prin raportare la motivul de excludere, în prezența unor astfel de dovezi, pe care autoritatea contractată să le considere suficiente, aceasta având posibilitatea legală de a nu exclude operatorul economic respectiv.

Rezultă, așadar, că legea a reglementat posibilitatea ca, chiar și în condițiile existenței reale a unui caz de excludere, operatorul economic să își poată demonstra, în concret, credibilitatea prin raportare la motivul de excludere, evitând astfel eliminarea ... din competiție.

Or, în speță, achizițtoarea nu a cerut contestatoarei să prezinte astfel de dovezi pe care, ulterior, să le examineze în lumina prescripțiilor art. ... alin. (.) din Legea nr. .. /....., singura adresă transmisă acesteia, respectiv cea înregistrată cu nr. Ad. /....., neavând un astfel de caracter/scop, în condițiile în care, solicitarea de clarificări pe care comisia de evaluare o transmite ofertantului, potrivit art. ... alin. (.) din HG nr. ... /....., trebuie să fie clară și să definească în mod explicit și suficient de detaliat în ce constă solicitarea comisiei de evaluare, simpla trimitere la numărului unui articol de lege însoțit de sint...ma „Vă rugăm clarificați”, neavând potențialul pe care îl reclamă textul legal ce obligă autoritatea contractantă la transmiterea unor solicitări din care să rezulte în mod clar care sunt așteptările pe care aceasta le are din partea ofertantei, natura informațiilor care trebuie să fie transmise și nivelul lor de detaliere.

În contextul de fapt și de drept examinat, Consiliul constată că excluderea din procedură a ofertei prezentată de către asociera al cărei lider este contestatoarea, s-a realizat fără respectarea dispozițiilor legale evocate în prezenta decizie, fiind nece...ră examinarea situației juridice a acestei ofertante prin parcurgerea întregului set de reguli pe care legea le-a stabilit adiacent cazului de excludere de la art. ... alin. (.) [lit. g\)](#) din Legea nr. .. /.....

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. .. alin. (.) din Legea nr. .../.... 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 urmează să admită contestația depusă de ...lider al asocierii .- ... și să anuleze actele autorității contractante privind decizia de respingere a ofertei contestatoarei, precum și decizia de anulare a procedurii de atribuire.

În baza art. .. alin. (.) și (.) din Legea nr. .../...., Consiliul va obliga autoritatea contractantă ca, în termen de .. zile lucrătoare de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale, să facă aplicarea aspectelor de fapt și de drept, stabilite de Consiliu prin motivarea ..., în ceea ce privește oferta asocierii .-

În baza dispozițiilor art. .. alin. (.) din Legea nr. .../...., Consiliul va respinge cererea ...de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestației constând în onorariu avocațial, deoarece, până la data pronunțării prezentei decizii, nu au fost depuse documente doveditoare privind cuantumul, detalierea și dovada efectuării lor.

Pentru aceste motive,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la do...r,

CONSILIUL DECIDE:

Respinge, ca nefondată, excepția tardivității contestației, invocată de autoritatea contractantă.

Admite contestația formulată de, în contradictoriu cu

Anulează actele autorității contractante privind decizia de respingere a ofertei contestatoarei, precum și decizia de anulare a procedurii de atribuire și obligă autoritatea contractantă ca, în termen de .. zile lucrătoare de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale, să facă aplicarea aspectelor de fapt și de drept, stabilite de Consiliu prin motivarea ..., în ceea ce privește oferta asocierii .-

Respinge cererea ...de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestației constând în onorariu avocațial.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. .. alin. (.) din Legea nr. .../.....

Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de .. zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate, în temeiul art. .. din Legea nr. .../.....

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

...

MEMBRU,

Redactată în . exemplare, conține .. p...ini.
Redactată practicaua deciziei ...