

**În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea**

## **DECIZIE**

**Nr....**

**Data:...**

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., depusă de..., în calitate de lider al... -..., cu sediul în....., în punctul numit .., județul..., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator . și convențional prin... și Asociații, cu sediul în..... .. nr...., sector..., adresă la care solicită comunicarea tuturor actelor de procedură, privind procedura de licitație deschisă organizată în vederea atribuirii contractului de lucrări având ca obiect Proiectare și Execuție... .. -..., cod... Lucrări de construcții de autostrăzi și de drumuri (Rev.2), de..., cu sediul în..... nr...., sectorul..., în calitate de *autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat:*

- anularea adresei autorității contractante nr.... de comunicare a rezultatului procedurii;

- anularea raportului procedurii nr.... - în ceea ce privește rezultatul reevaluării/ evaluării ofertelor depuse de asocierea... -... și asocierea SA &... - .... S.R.L. -..., precum și a tuturor actelor care au stat la baza emiterii acestuia;

- obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei... -... și... &... - .... S.R.L. -... - ....;

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

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr...., depusă de ....S.R.L., în calitate de lider al... - .... S.R.L. -... .... cu sediul social în..., .... nr...., județul..., cu sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură în . șos.... nr...., sector..., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator..., privind aceeași procedură de licitație deschisă, intervenienta a solicitat:

- admiterea cererii de intervenție principală, respingerea contestației formulate de asocierea... ca netemeinică;

- menținerea ca legale și temeinice a raportului procedurii nr.... și a comunicării rezultatului procedurii nr....;

-constatarea caracterului confidențial al informațiilor tehnice și comerciale, aparținând., utilizate de contestatoare în susținerea criticilor formulate precum și excluderea argumentelor formulate de asocierea... în baza informațiilor declarate confidențiale de asocierea ....;

-accesul la dosarul cauzei.

Contestația și cererea de intervenție vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 66 alin. (1), art. 67 alin. (1) și art. 123 alin. (1) C. proc. civ.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care ofertantul..., în calitate de lider al... -..., critică rezultatul procedurii, comunicat prin adresa nr..... și raportul procedurii nr..., solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea susține faptul că autoritatea i-a obstrucționat accesul la documentele/informațiile din dosarul achiziției, care nu au fost justificate și dovedite drept confidențiale, în condițiile în care procesele-verbale de evaluare sunt documente întocmite de autoritatea contractantă și nu sunt supuse confidențialității.

De asemenea, consideră nelegală reevaluarea ofertei sale. Astfel, arată că, din cuprinsul raportului procedurii, rezultă că autoritatea contractantă a procedat la reevaluarea ofertei sale urmare a Deciziei Curții de Apel București nr.....

Împotriva acestei Decizii, societatea sa a formulat contestația în anulare, înregistrată pe rolul Curții de Apel București sub nr.... dosar .... (cu termen de judecată la data de...) și revizuire, înregistrată pe rolul Curții de Apel București sub nr.... dosar .... (cu termen de judecată la data de...). Reevaluarea autorității contractante realizată în baza Deciziei nr.... este nelegală ca urmare a anulării, respectiv schimbării acesteia ca efect al admiterii căilor extraordinare de atac.

Totodată, consideră nelegală evaluarea ofertei... &..., comisia de evaluare neverificând disponibilitatea utilajelor, instalațiilor și echipamentelor tehnice.

În acest sens, susține că din Grila de evaluare Propunere tehnică, parte din Procesul verbal de evaluare finală a conformității propunerii tehnice nr.... (pag. 57-58), reiese că toate utilajele ofertate de asocierea ....., la momentul depunerii ofertei erau angrenate în cadrul altor contracte.

La momentul desemnării... &... - .... S.R.L.. -... - .... ca ofertant câștigător și verificării documentelor suport... (Procesele verbale nr.... și nr....), contractele pe care erau mobilizate utilajele, potrivit declarației ofertantului nu erau finalizate.

Aceleași utilaje sunt folosite de către ofertant și în cadrul Contractului Proiectare și Execuție... ., Secțiunea... - Leghin, Lot 2A: ., încheiat cu .... la data de..., anterior depunerii ofertei în cadrul prezentei proceduri, cu ordin de începere pentru data de....

Autoritatea contractantă nu a realizat minime verificări privind disponibilitatea utilajelor și echipamentele, nici prin raportare la cele declarate de către ofertant în cuprinsul ofertei și nici utilizând funcționalitățile oferite de Registrul utilajelor, echipamentelor și utilajelor, implementat prin HG nr. 342/2022.

De asemenea, susține faptul că asocierea câștigătoare înregistrează întârzieri în contractele aflate în derulare, chiar Ministrul transporturilor declarând că loturile . nu vor fi finalizate la termenul limită PNRR... astfel încât să poată fi menținută finanțarea nerambursabilă. În concret, pentru patru contracte, toate declarate de către ofertant ca având mobilizate utilaje oferite și în cadrul prezentei proceduri, se vor pierde fondurile PNRR având în vedere că este imposibilă finalizare până la data de....

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul "[CN1... /...675] Contestatie T1\_semnat.pdf", postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr..... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată. Consiliul apreciază că sintetizarea de mai sus nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare, prin intermediul SEAP, întreaga contestație. Desigur, motivarea completă va fi avută în vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

Pe de altă parte, constrângerile ce țin de celeritatea soluționării cauzelor de către Consiliu (art. 24 din legea remediilor), pe fondul suprapunerii pe rol a mai multor dosare, inclusiv de complexitate notabilă, nu permit alocarea unei perioade nelimitate de timp pentru sintetizarea și redarea concisă în considerente a tuturor susținerilor părților, constrângeri de care inclusiv acestea trebuie să țină seama.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de..., în calitate de lider al... -..., solicitând respingerea acesteia ca nefondată/neîntemeiată.

Autoritatea prezintă un scurt istoric al procedurii, arătând că la procedura în cauză au fost depuse 6 oferte.

În urma derulării procesului de evaluare și a aplicării criteriului de atribuire, asocierea... a fost declarată câștigătoare, fiindu-i atribuite... de puncte pentru elementele de natură tehnică și 40 de puncte pentru elementele de natură financiară, cumulând 1... de puncte.

...&PE a fost clasată pe locul 2, fiindu-i atribuite... de puncte pentru elementele de natură tehnică și... de puncte pentru aspectele de natură financiară, cumulând... puncte.

.. a contestat la CNSC rezultatul procedurii fiind pronunțată decizia nr.... prin care a fost respinsă contestația.

Împotriva deciziei CNSC nr...., asocierea .... a formulat plângere la Curtea de Apel București (CAB), dosar nr...., soluționat prin Hotărârea nr...., prin care s-a admis plângerea formulată de asocierea .... și s-a dispus reevaluarea ofertelor... dispozitivului hotărârii și prevederilor legale.

Comisia de evaluare a procedat la implementarea hotărârii CAB nr, ..../..., reevaluând ofertele și stabilind noul clasament.

Împotriva rezultatului reevaluării procedurii, asocierea... a formulat contestația care face obiectul cauzei.

Totodată, împotriva hotărârii CAB nr...., asocierea... a formulat contestație în anulare - dosar nr.... și cerere de revizuire - dosar nr.....

Procedura în cauză a fost supusă procesului de control ex-ante, autoritatea primind Ordinul Președintelui ANAP nr. 921 din... și Decizia de verificare nr...., prin care au fost desemnate persoanele care efectuează controlul ex-ante.

Autoritatea susține că petenta încearcă, în realitate, să transforme o nemulțumire concurențială într-un mecanism de bloc... a finalizării unei proceduri strategice, ignorând deliberat trei realități juridice esențiale: hotărârea nr.... a Curții de Apel București care a impus reevaluarea este, în prezent, obligatorie și produce efecte; accesul la dosarul achiziției nu este un drept absolut, ci unul exercitat în limitele confidențialității legal probate; iar critica referitoare la oferta declarată câștigătoare este construită pe supoziții și extrapolări, nu pe probe concrete care să răstoarne verificările efectuate în cadrul procedurii.

În plus, litigiul trebuie privit și prin prisma interesului public major pe care îl implică. Obiectivul este finanțat din ..., iar contractul trebuie semnat până la data de..., sub sancțiunea pierderii finanțării. În acest context, folosirea contestației ca instrument de tergiversare, în absența unor motive reale de nelegalitate, nu afectează doar parcursul unei proceduri de achiziție, ci pune în pericol însăși realizarea investiției și menținerea sursei de finanțare.

I. „Anularea adresei autorității contractante nr.... de comunicare a rezultatului procedurii”

Achizitoarea susține că acest capăt de cerere este vădit neîntemeiat, deoarece adresa de comunicare a rezultatului procedurii nu are o existență juridică autonomă față de raportul procedurii și de operațiunile de evaluare care o fundamentează. Contestatoarea nu identifică în concret nicio nelegalitate proprie a comunicării, distinctă de criticile îndreptate împotriva raportului procedurii.

Comunicarea rezultatului procedurii a fost emisă în executarea obligațiilor impuse de Legea nr. 98/2016. Textul legal relevant este art. 215 alin. (1) și (2).

Autoritatea contractantă a procedat exact așa cum legea o obligă: a comunicat rezultatul procedurii și motivele aferente, în forma și în conținutul cerute de lege. Nu există, așadar, niciun temei pentru anularea adresei nr.....

Mai mult, autoritatea arată că petenta încearcă să introducă, indirect, teza că însăși comunicarea ar fi fost prematură întrucât pe rolul Curții de Apel București există căi extraordinare de atac împotriva Deciziei nr.... Această teză este contrară dreptului pozitiv.

Invocând prevederile art.... alin. (2) din Legea nr. 101/2016 și art. 214 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, autoritatea precizează că, după pronunțarea și comunicarea hotărârii Curții de Apel, nu avea dreptul să rămână în pasivitate și nici să aștepte eventualul rezultat al unor căi extraordinare de atac. Dimpotrivă, era legal obligată să procedeze la reevaluare și la comunicarea noului rezultat.

Acest lucru este confirmat și de Codul de procedură civilă, invocând în acest sens art. 430 alin. (5).

Prin urmare, existența pe rolul Curții de Apel București a unei contestații în anulare și a unei cereri de revizuire nu anulează, nu suspendă și nu înlătură efectele hotărârii pe care autoritatea contractantă era ținută să o execute.

Întrucât comunicarea rezultatului procedurii constituie un act emis în executarea unei obligații legale, solicitarea de anulare a acesteia este lipsită de suport juridic, impunându-se respingerea acestui capăt de cerere.

II. „... procedurii nr.... - în ceea ce privește rezultatul reevaluării/ evaluării ofertelor depuse de Asocieria.... -... și... &... - .... S.R.L.. -... - [PERSOANA], precum și a tuturor actelor care au stat la baza emiterii acestuia”

Autoritatea susține că petenta creează o confuzie deliberată între trei paliere juridice distincte: autoritatea de lucru judecat a deciziei Curții de Apel, regulile privind accesul la dosar și criticile aduse evaluării ofertei câștigătoare. În realitate, niciunul dintre aceste argumente nu fundamentează solicitarea de anulare a raportului procedurii.

1. Raportul procedurii nr.... a fost emis în executarea unei hotărâri obligatorii

Reevaluarea ofertelor realizată de comisia de evaluare nu a fost facultativă și nici opțională. Ea a fost impusă de hotărârea Curții de Apel București. În acest punct, contestatoarea construiește o teză artificială, potrivit căreia, întrucât împotriva acelei hotărâri au fost formulate căi extraordinare, autoritatea contractantă nu ar fi trebuit să o execute. Această teză nu este susținută juridic.

Invocând prevederile art. 430 alin. (5), art. 508 alin. (3), art. 513 alin. (4) din Codul de procedura civilă, achizitoarea menționează că aceste prevederi legale vizează exclusiv efectele admiterii căilor extraordinare de atac, iar nu un pretins efect suspensiv de drept rezultat din simpla lor promovare. Până la o eventuală soluție de admitere, hotărârea judecătorească își păstrează forța executorie, fiind obligatorie pentru părți.

De asemenea, invocând prevederile art. 1 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 și art. 214 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, precizează că autoritatea de lucru judecat impunea executarea imediată a hotărârii Curții de Apel. Prin urmare, neconformarea față de decizia instanței ar fi constituit o conduită nelegală, executarea acesteia fiind o obligație imperativă.

2. Critica referitoare la accesul la dosarul achiziției nu poate fundamenta anularea raportului procedurii

Pretinsa limitare a accesului la dosar nu poate atrage nelegalitatea raportului procedurii nr...., argumentul contestatoarei este artificial și nu poate conduce la anularea actului emis, neexistând o legătură de cauzalitate între cele două planuri.

Invocând dispozițiile art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, art.... alin. (1) și alin. (3) din Legea nr. 101/2016, autoritatea menționează că petenta nu are și nu a avut un drept absolut la devoalarea integrală a ofertelor concurente. Or, dacă legea însuși limitează accesul, este evident că eventuala nemulțumire a contestatoarei față de întinderea accesului nu poate duce, *de plano*, la anularea raportului procedurii.

Mai mult, în speță, contestatoarei i-au fost puse la dispoziție raportul procedurii și comunicarea rezultatului procedurii. Așadar, nu există un refuz total de acces, ci o aplicare a regimului legal al documentelor accesibile și al informațiilor protejate.

Prin urmare, cererea contestatoarei este nefondată, deoarece dreptul său de informare a fost respectat prin transmiterea documentelor esențiale. Restricționarea accesului la elementele confidențiale reprezintă o obligație legală, nu o nelegalitate a procedurii, motiv pentru care solicitarea de anulare nu poate fi considerată întemeiată.

3. Critica privind oferta declarată câștigătoare este nedovedită

În ceea ce privește afirmația contestatoarei că „toate utilajele oferite” de asocierea declarată câștigătoare ar fi fost angrenate în alte contracte și că, în consecință, oferta ar fi trebuit respinsă, achizitoarea precizează că această teză este însă susținută prin supoziții, nu prin dovada juridică necesară.

Standardul legal aplicabil nu este cel imaginat de contestatoare, potrivit căruia simpla existență a altor contracte aflate în derulare ar atrage automat lipsa capacității tehnice. Cadrul legal aplicabil este cel prevăzut de art....6 alin. (2), art. 209 alin. (1) și (2), art. 207 alin. (1) din Legea nr. 98/2016.

În etapa de evaluare și reevaluare a ofertelor comisia de evaluare s-a raportat permanent la prevederile legale aplicabile domeniului. Autoritatea contractantă nu decide pe baza speculațiilor contestatoarei, ci pe baza documentelor prezentate respectiv:..., documentele justificative actualizate și răspunsurile la clarificările solicitate.

Contestatoarea nu dovedește că aceleași utilaje, identificate individual, ar fi fost indisponibile în perioada relevantă pentru executarea prezentului contract, că nu ar fi putut fi relocate, înlocuite, suplimentate sau puse la dispoziție prin modalitățile permise de documentație. Ea invocă stadii fizice de execuție la alte obiective, termene estimate și propriile sale concluzii despre imposibilitatea asigurării resurselor. Aceste susțineri nu au valoarea juridică a unei dovezi.

Mai mult, chiar din materialul factual invocat de contestatoare rezultă că ofertantul declarat câștigător a oferit explicații privind eliberarea succesivă a utilajelor în funcție de stadiile altor contracte. Cu alte cuvinte, contestatoarea citează înscrisuri care, în realitate, nu confirmă o imposibilitate actuală și absolută de mobilizare, ci dimpotrivă, relevă existența unor explicații și a unei verificări efective în procedură.

Prin urmare, nu există niciun temei probator serios pentru anularea raportului procedurii sub motivul pretensei neconformități a ofertei declarate câștigătoare.

4. Critica privind reevaluarea ofertei contestatoarei este generică și insuficientă

Autoritatea precizează că petenta afirmă că a fost depunctată cu 4 puncte la factorul „Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane”, însă nu dezvoltă o critică reală și verificabilă împotriva modului de aplicare a grilei de evaluare.

Art. 10 lit. f) și g) din Legea nr. 101/2016 prevede că o contestație trebuie să conțină: f) motivarea în fapt și în drept a contestației; g) mijloacele de probă pe care se sprijină contestația, în măsura în care este posibil.

Or, contestatoarea nu confruntă concret observațiile comisiei de evaluare cu conținutul propriei oferte, nu indică descriptorii de punctaj pretins greșit aplicați și nu arată ce anume a fost apreciat eronat. Ea substituie lipsa unei critici de fond prin reluarea tezei, deja infirmate, privind existența căilor extraordinare de atac împotriva hotărârii Curții de Apel.

În realitate, acest capăt de critică este construit mai degrabă ca o contestație împotriva premiselor reevaluării, nu ca o contestație împotriva modului concret în care s-a făcut reevaluarea. Or, câtă vreme reevaluarea a fost obligatorie și legală, iar criticile de punctaj nu sunt individualizate, nu există temei pentru anularea raportului procedurii nici din această perspectivă.

III. „Obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei.... -... și... &... - .... S.R.L.. -... - [PERSOANA]”

În ceea ce privește propria ofertă a contestatoarei, achizitoarea susține că aceasta nu a demonstrat existența vreunei erori concrete de evaluare. Reevaluarea nu poate fi dispusă în abstract, ca reacție reflexă la simpla nemulțumire a unui ofertant clasat pe locul al doilea. Ea presupune identificarea unei încălcări precise a documentației de atribuire, a grilei de evaluare sau a principiilor procedurii. O asemenea demonstrație lipsește.

În ceea ce privește oferta declarată câștigătoare, contestatoarea urmărește, în realitate, substituirea CNSC și a autorității contractante în operațiunea de apreciere tehnică, pe baza unei teorii speculative privind utilajele. Nici această abordare nu poate fi primită.

Mai mult, invocând prevederile art. 26 alin. (10) din Legea nr. 101/2016, achizitoarea menționează că legea nu permite instrumentalizarea controlului CNSC pentru a obține, prin reevaluări succesive și speculative, răsturnarea rezultatului procedurii în lipsa unei nelegalități clare și probate.

*IV. „Obligarea autorității contractante la plata tuturor cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea prezentei cauze”*

Autoritatea precizează că acest capăt de cerere este pur accesoriu și urmează soarta fondului.

Invocând prevederile art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, autoritatea menționează că premisa acordării cheltuielilor este existența culpei procesuale. Or, în condițiile în care actele autorității contractante sunt legale, iar contestația este nefondată, nu există niciun temei pentru obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor.

Dimpotrivă, față de caracterul speculativ al criticilor formulate și efectul lor evident de tergiversare asupra unei proceduri esențiale, se impune respingerea fără rezerve a acestui capăt de cerere.

*V. „În temeiul art.... din Legea nr. 101/2016 solicităm acces la dosarul achiziției”*

În opinia autorității, solicitarea formulată de contestatoare în temeiul art.... din Legea nr. 101/2016 nu poate fi convertită într-un argument de fond pentru anularea actelor procedurii.

Din prevederile art.... alin. (1)-(3) din Legea nr. 101/2016 rezultă clar că accesul la dosarul constituit la Consiliu este o chestiune procedurală, supusă regimului confidențialității, și nu un temei de anulare a raportului procedurii. Consiliul va proceda potrivit legii, în limitele pe care această dispoziție le trasează. Contestatoarea nu poate extrapola din art.... un drept la divulgarea integrală a ofertelor concurente și nici un motiv autonom de nelegalitate a procedurii.

În raport cu toate argumentele prezentate, autoritatea solicită Consiliului să constate faptul că documentele emise în cadrul procedurii de atribuire sunt elaborate în conformitate cu prevederile legale respectând principiile ce guvernează achizițiile publice.

În susținerea acțiunii sale, contestatoarea nu indică elemente concrete care să conducă la concluzia încălcării legislației aplicabile în domeniul achizițiilor publice. Simplele interpretări subiective ale contestatoarei, fără argumente temeinice și fără probe, nu pot constitui motive de neconformitate și nelegalitate a procesului de evaluare.

Concluzii:

Autoritatea subliniază, totodată, că la acest moment pe rolul Curții de Apel București se află atât contestația în anulare formulată împotriva Deciziei nr...., înregistrată în dosarul nr..., cu termen la data de..., cât și cererea de revizuire formulată împotriva aceleiași decizii, înregistrată în dosarul nr..., cu termen la data de..., însă aceste căi extraordinare nu înlătură efectele actuale ale hotărârii și nu exonerează autoritatea contractantă de obligația legală de a o executa, câtă vreme art. 430 alin. (5) Codului de procedură civilă prevede fără echivoc că „Hotărârea atacată cu contestația în anulare Sau revizuire își păstrează autoritatea de lucru judecat până ce va fi înlocuită cu o altă hotărâre.”

În același timp, obiectivul este finanțat din .., iar contractul trebuie semnat până la data de..., în caz contrar existând riscul real și imediat al pierderii finanțării, în aceste condiții, orice bloc... procedural nejustificat, orice reevaluare dispusă în absența unei nelegalități probate și orice tergiversare generată prin susțineri speculative ar prejudicia direct interesul public major atașat conservării finanțării și implementării investiției.

Față de cele anterior menționate, autoritatea solicită respingerea contestației ca nefondată, respingerea cererii de repunere în termenul de motivare completă a contestației și menținerea ca legale și temeinice a raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente acestuia.

Totodată, solicită Consiliului să dispună judecarea cu celeritate a prezentei cauze, având în vedere că proiectul este finanțat prin programul SAFE. Pentru îndeplinirea condițiilor de eligibilitate și evitarea pierderii finanțării, contractul de achiziție publică trebuie semnat până la data limită de.... Orice întârziere în soluționarea contestației pune în pericol implementarea proiectului și atrage riscul dezangajării fondurilor europene.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a transmis documentele necesare soluționării contestației în format electronic, pe suport stick.

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr...., ....S.R.L., în calitate de lider al... - .... S.R.L. -... ., a solicitat:

- admiterea cererii de intervenție principală, respingerea contestației formulate de asocieria... ca netemeinică;

- menținerea ca legale și temeinice a raportului procedurii nr.... și a comunicării rezultatului procedurii nr....;

- constatarea caracterului confidențial al informațiilor tehnice și comerciale, aparținând...&.. utilizate de contestatoare în susținere a

criticilor formulate precum și excluderea argumentelor formulate de asocierea... în baza informațiilor declarate confidențiale de asocierea ....; - accesul la dosarul cauzei.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea a formulat concluzii scrise și a depus dovada cheltuielilor de judecată.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., intervenienta asocierea... a formulat concluzii scrise.

***Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:***

În vederea atribuirii contractului de lucrări având ca obiect *Proiectare și Execuție... - .. -... , cod... Lucrări de construcții de autostrăzi și de drumuri (Rev.2)...*, în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr.....

Din informațiile anunțului de participare amintit, s-a reținut că valoarea estimată a contractului de lucrări este de..., fără TVA, criteriul de atribuire este cel mai bun raport *calitate preț, iar data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru..., ora 15:....*

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii de atribuire, comunicat prin adresa nr..... și Raportul procedurii nr....., *în calitate de lider al... -... , denumită în continuarea asocierea... a depus contestația în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.*

Contestatoarea a constituit cauțiunea în sumă de..... art. 611 alin. (1) lit. b) <sup>d</sup>in Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de..., la data de....

În soluționarea cauzei, Consiliul are în vedere că, după depunerea contestației..., în calitate de lider al... -... , înregistrată la Consiliu sub nr...., .... , în calitate de lider al... - .... S.R.L. -... ., denumită în continuarea asocierea .... a formulat Cererea de intervenție, transmisă Consiliului, pe e-mail, la data de.....

Cu privire la admiterea în principiu a cererii de intervenție formulată de asocierea ...., Consiliul are în vedere că, în ceea ce o privește pe intervenientă, interesul acesteia este evident în condițiile în care oferta sa este declarată câștigătoare în cadrul procedurii de atribuire... *Raportului procedurii nr...., motiv pentru care, în conformitate cu art. 64 Cod procedura civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de asocierea ....și o califică drept accesorie, deoarece sprijină poziția autorității contractante cu privire la rezultatul procedurii de atribuire, intervenția vizează menținerea ca fiind temeinice și legale a actelor autorității contractante, fără a solicita desființarea vreunui act emis de aceasta.*

În raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 care stipulează: Până la soluționarea contestației de către Consiliu, operatorii economici interesați să participe la procedura de atribuire, respectiv, după caz, operatorii economici participanți la procedura de atribuire pot formula cerere de intervenție voluntară în litigiu,

potrivit prevederilor Legii nr.... privind Codul de procedură civilă, republicată, cu modificările ulterioare, în termen de 10 zile de la data publicării în SEAP a contestației. În cazul procedurilor a căror inițiere nu se realizează prin publicare în SEAP, termenul de 10 zile se calculează de la data comunicării contestației, și având în vedere că autoritatea contractantă a publicat în SEAP contestația formulată de asocieria..., la data de..., Consiliul constată că cererea de intervenție, transmisă CNSC, contestatoarei și autorității contractante la..., prin mijloace electronice, a fost formulată în cadrul termenului legal anterior amintit.

În conformitate cu art. 17 alin. (3) și art. 68 din Legea nr. 101/2016, coroborate cu prevederile art. 61 alin. (3), art. 63, 65 și 67 din Codul de..., Consiliul va analiza cererea de intervenție depusă de asocieria .... împreună cu contestația formulată de asocieria....

În cele ce urmează, Consiliul se va pronunța asupra modului în care s-a asigurat accesul la dosarul constituit la Consiliu și la autoritatea contractantă.

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

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

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

Consiliul a admis solicitarea contestatoarei și autoarei intervenției de studiere a dosarului cauzei.

Potrivit art. 57 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice:

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

(2) Dispozițiile alin. (1) nu afectează obligațiile autorității contractante prevăzute la art. 145 și 215 în legătură cu transmiterea spre publicare a anunțului de atribuire și, respectiv, comunicarea rezultatului procedurii de atribuire către candidați/ofertanți.

(3) Autoritatea contractantă poate impune operatorilor economici anumite cerințe în vederea protejării caracterului confidențial al informațiilor pe care aceasta le pune la dispoziție pe durata întregii proceduri de atribuire.

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

La art. 217 din Legea nr. 98/2016 legiuitorul a prevăzut următoarele:

„Art. 217:

(1) Autoritatea contractantă are obligația de a întocmi dosarul achiziției publice pentru fiecare contract de achiziție publică/acord-cadru încheiat, respectiv pentru fiecare sistem dinamic de achiziții lansat.

(2) Dosarul achiziției publice se păstrează de către autoritatea contractantă atât timp cât contractul de achiziție publică/acordul-cadru produce efecte juridice, dar nu mai puțin de 5 ani de la data încetării contractului respectiv.

(3) În cazul anulării procedurii de atribuire, dosarul se păstrează cel puțin 5 ani de la data anulării respectivei proceduri.

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

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

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

(7) Conținutul dosarului achiziției publice se stabilește prin normele metodologice de aplicare a prezentei legi.”

Dispozițiile art. 123 alin. (1) din normele metodologice aprobate prin H.G. nr. 395/2016 prevăd următoarele: „(1) Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire și indică, motivat, în cuprinsul acesteia care informații din propunerea tehnică și/sau din propunerea financiară sunt confidențiale, clasificate sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală, în baza legislației aplicabile.”

În cadrul *Raportului procedurii nr.... autoritatea contractantă* a consemnat următoarele aspecte vizavi de documentele declarate confidențiale de către ofertante:

**....8. Informații din cadrul ofertelor declarate de ofertanti ca fiind confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală (în sensul prevederilor legislației în domeniul achizițiilor publice/sectoriale):**

(...)

Așa cum rezultă din cele mai sus redată se reține faptul că atât asocierea contestatoare .... cât și asocierea intervenientă... au depus declarații de confidențialitate.

Verificând declarațiile de confidențialitate depuse de asocierea contestatoare .... cât și de asocierea intervenientă... Consiliul constată că ofertantele au declarat în mod similar confidențiale propunerile tehnice și financiare.

Luând act de documentele aflate la dispoziția sa și susținerile părților, Consiliul a decis să nu pună la dispoziția... contestatoare și... interveniente care și-au manifestat dorința de a studia dosarul cauzei, documentele declarate confidențiale de contracandidata acestora respectiv propunerea tehnică și propunerea financiară și răspunsuri la clarificările vizavi de propunerea tehnică și propunerea financiară.

Conduita achizitoare de a nu pune la dispoziția contestatoarei și intervenientei documentele declarate confidențiale de ofertantele care au depus declarații de confidențialitate privind propunerea tehnică și propunerea financiară se înscrie în dispozițiile legale incidente.

În schimb, în ceea ce privește documentele întocmite de autoritatea contractantă respectiv procesele-verbale de evaluare și documentele suport..., conduita achizitoare de a nu pune la dispoziția contestatoarei actele evaluării și documentele suport, motivat de faptul că ofertantele au depus declarații de confidențialitate nu este judicioasă.

Cu ocazia studierii dosarului achiziției publice la Consiliu au fost puse la dispoziția... contestatoare .... și... intervenientă... procesele-verbale tehnice și financiare întocmite de membrii comisiei de evaluare și documentele de calificare.

Abordarea achizitoare de a cenzura în integralitate actele evaluării realizată motivat de declarațiile de confidențialitate depuse ofertante nu este judicioasă. Astfel, Consiliul a decis punerea la dispoziție în integralitate a proceselor-verbale de evaluare a propunerilor tehnice și a propunerilor financiare, în lipsa demersurilor achizitoare de a anonimiza doar informațiile pe care operatorii economici le-au indicat ca fiind confidențiale, clasificate sau care sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală, și nu întregul proces de evaluare derulat.

Contrar celor susținute de asocierea intervenientă, care a susținut că informațiile privind organizarea resurselor, **distribuirea utilajelor pe proiecte**, strategia

de mobilizare și planificarea operațională reprezintă veritabile elemente de know-how tehnic și comercial, aflate sub protecția art. 57 din Legea nr. 98/2016 și a jurisprudenței CJUE anterior menționate, alocarea utilajelor nu poate reprezenta o „informație confidențială”, aceasta neavând natura unui „secret comercial”, întrucât simpla indicare a faptului că anumite utilaje sunt mobilizate sau alocate în cadrul unor contracte aflate în derulare reflectă exclusiv o stare de fapt obiectivă, iar nu un element de „know-how” comercial sau tehnic susceptibil de protecție.

Modul de a proceda al Consiliului este în acord cu principiul tratamentului egal și se circumscrie celor reținute la pct. 55 din... de Justiție a... din 14 februarie..., cauza C-.../06, având ca obiect o cerere de pronunțare a unei hotărâri preliminare formulată în temeiul articolului 234 CE, a cărei acțiune principală a avut ca obiect dreptul la protecția informațiilor confidențiale, prin care Curtea a reținut că: (...) Este de competența acestui organism să decidă în ce măsură și potrivit căror modalități se impune garantarea confidențialității și a secretului acestor informații, în lumina cerințelor unei protecții juridice efective și a respectării dreptului la apărare al părților la litigiu și, în cazul unei căi de atac în fața unei instanțe sau al unei căi de atac în fața unui alt organism care este o instanță sau tribunal în înțelesul articolului 234 CE, pentru ca procedura, în ansamblul său, să respecte dreptul la un proces echitabil.

Cum s-a arătat anterior, cu ocazia studierii dosarului la Consiliu au fost puse la dispoziția contestatoarei și intervenientei documentele suport...&PE, procesele-verbale de evaluare, raportul procedurii, comunicările privind rezultatul procedurii, nefiind asigurat accesul la propunerile tehnice, financiare, răspunsuri la clarificări în referire la propunerea tehnică și financiară. Urmare a studierii proceselor-verbale care nu au fost puse la dispoziția... contestatoare și... interveniente la sediul autorității contractante, ci doar la data studierii dosarului la sediul Consiliului, asocierea contestatoare .... și asocierea intervenientă... au formulat concluzii scrise.

Așadar data de..., în cazul contestatoarei și..., în cazul intervenientei, va fi data la care se va raporta Consiliul în analiza criticilor formulate prin intermediul concluziilor scrise, atâta vreme cât procesele-verbale au putut fi consultate doar în cadrul procesului la Consiliu, de la momentul accesului la acestea începe să curgă termenul legal de contestare.

Înainte de a proceda la analiza pe fond a aspectelor sesizate de asocierea..., Consiliul găsește util expunerea câtorva elemente din cadrul documentației de atribuire și vizavi de derularea procedurii până în prezent, menite să înlesnească înțelegerea ei, cât și să îi circumstanțieze soluționarea.

Anterior, pe rolul Consiliului s-a aflat dosarul nr...., aferent contestației nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., depusă de ....S.R.L., în calitate de lider al... - .... S.R.L. -... d.o.o, care a fost soluționat prin Decizia nr.... din... prin care s-au dispus următoarele:

În temeiul art. 26 alin. (6) 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, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge, ca nefondată, contestația formulată de ....S.R.L., în calitate de lider al... - .... S.R.L. -... d.o.o, în contradictoriu cu...

În conformitate cu art. 64 Cod procedura civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de..., în calitate de lider al... -..., și o admite.

Respinge solicitarea intervenientei de obligare a contestatoarei la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestației.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

Ulterior pronunțării *Deciziei nr.... din..., împotriva acestei soluții, asocierea .... a formulat plângere, cale de atac admisă prin Decizia nr.... pronunțată de Curtea de Apel București, Secția a X-a Contencios, Administrativ și Fiscal și pentru..., în dosarul nr....:*

Pentru aceste motive, în lumina disp. art. 34 din Legea nr. 101/2016, Curtea va admite plângerea formulată de...&PE și va modifica decizia CNSC nr.... din data de..., în sensul că va admite contestația formulată de...&PE și va respinge cererea de intervenție a... ca neîntemeiată, cele două părți având poziții antagonice.

Totodată, va anula Raportul procedurii nr.... și actele subsecvente acestuia, inclusiv comunicarea rezultatului procedurii, în ceea ce privește desemnarea ca ofertant câștigător a... și va obliga autoritatea contractantă la reluarea procedurii de evaluare... prevederilor legale și a considerentelor prezentei decizii.

PENTRU ACESTE MOTIVE...:

Admite plângerea formulată de petenta... S.R.L...., .... S.R.L. și... d.o.o., prin lider de..., cu sediul în..., ., nr...., sector..., în contradictoriu cu intimalele Asocierea... -... prin lider de Asociere..., cu sediul în..... . nr...., sector... și ., cu sediul în....., sector... și modifică decizia CNSC nr.... din... în sensul că:

Admite contestația formulată de.. și, pe cale de consecință, respinge cererea de intervenție a..., ca neîntemeiată... considerentelor prezentei decizii.

... procedurii nr.... și actele subsecvente acestuia, inclusiv comunicarea rezultatului procedurii, în ceea ce privește desemnarea ca ofertant câștigător a....

Obligă autoritatea contractantă la reluarea procedurii de evaluare... prevederilor legale și a considerentelor prezentei decizii.

Definitivă.

... nr...., *autoritatea contractantă a procedat la reevaluarea ofertei... și...&PE, iar potrivit Raportului procedurii nr...., publicat în SEAP la data de..., a procedat la depunerea ofertei... cu 4 puncte pentru Factorul de evaluare- I. Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților și a clasat oferta pe locul II, stabilind câștigătoare asocierea ....S.R.L. -... - .... S.R.L. - ....*

Se rețin următoarele demersuri efectuate de asocierea...: împotriva *Deciziei nr.... pronunțată de Curtea de Apel București, Secția a X-a Contencios, Administrativ și Fiscal și pentru..., în dosarul nr...., a formulat contestația în anulare, înregistrată pe rolul Curții de Apel București sub nr.... dosar ....și revizuire, înregistrată pe rolul Curții de Apel București sub nr.... dosar .....*

Autoarea contestației susține că reevaluarea ofertei depusă de aceasta, adresa autorității contractante din data de... și raportul procedurii din... sunt nelegale motivat de următoarele aspecte:

Reevaluarea autorității contractante realizată în baza Deciziei nr.... este nelegală ca urmare anulării, respectiv schimbării acesteia ca efect al admiterii căilor extraordinare de atac.

Astfel, în ipoteza admiterii contestației în anulare, în temeiul art. 508 alin. (3) C.proc.civ., hotărârea atacată va fi anulată, iar instanța va proceda la soluționarea cauzei, cu consecința înlăturării fundamentului juridic care a stat la baza reevaluării ofertei subscrisei.

De asemenea, în ipoteza admiterii revizuirii, potrivit art. 513 alin. (4) C.proc.civ., hotărârea atacată va fi schimbată, ceea ce conduce la desființarea efectelor produse de aceasta asupra procedurii de atribuire.

În ambele situații, plângerea va fi respinsă, iar Raportul procedurii și Rezultatul procedurii din data de... vor fi menținute, cu consecința revenirii la situația juridică anterioară reevaluării, Decizia nr.... fiind lipsită de autoritate de lucru judecat potrivit art. 430 alin. (5) C.proc.civ.

În acest context, reevaluarea ofertei subscrisei și adresa autorității contractante din data de... și Raportul procedurii din... sunt nelegale.

Contrar celor susținute de contestatoare, așa cum au reținut și autoritatea contractantă și autoarea intervenției, promovarea unor căi extraordinare de atac împotriva *Deciziei nr.... pronunțată de...* nu suspendă executarea acesteia, fiind relevante argumentele achizitoare care a susținut:

Contestatoarea încearcă să introducă, indirect, teza că însăși comunicarea ar fi fost prematură întrucât pe rolul Curții de Apel București există căi extraordinare de atac împotriva Deciziei nr..... Această teză este contrară dreptului pozitiv.

Art.... alin, (2) din Legea nr. 101/2016 prevede fără echivoc: „Hotărârea prin care instanța soluționează plângerea este definitivă \*

Iar art. 214 alin. (6) din Legea nr. 98/2016 prevede:

*„În cazul în care, ca urmare a unei decizii emise de Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor/instanța de judecată, autoritatea contractantă este obligată să anuleze un act/să emită un act/să adopte măsurile necesare restabilirii legalității, termenul în care autoritatea contractantă duce la îndeplinire decizia nu poate depăși 10 zile lucrătoare de la data comunicării acesteia”.*

Cu alte cuvinte, după pronunțarea și comunicarea hotărârii Curții de Apel, autoritatea contractantă nu avea dreptul să rămână în pasivitate și nici să aștepte eventualul rezultat ai unor căi extraordinare de atac. Dimpotrivă, era legal obligată să procedeze la reevaluare și la comunicarea noului rezultat.

Acest lucru este confirmat și de Codul de procedură civilă. Art. 430 alin. (5) dispune: *„Hotărârea atacată cu contestația în anulare sau revizuire își păstrează autoritatea de lucru judecat până ce va fi înlocuită cu o altă hotărâre”*

Prin urmare, existența pe rolul Curții de Apel București a unei contestații în anulare și a unei cereri de revizuire nu anulează, nu suspendă și nu înlătură efectele hotărârii pe care autoritatea contractantă era ținută să o execute.

În plus, cererea de revizuire formulată de asocierea... împotriva *Deciziei nr.... a fost respinsă ca inadmisibilă, potrivit Hotărârii nr...., potrivit extrasului de pe portalul instanțelor de judecată.*

În mod similar se reține și faptul că contestația în anulare formulată de asocierea... împotriva *Deciziei nr.... a fost respinsă ca nefondată, potrivit Hotărârii nr...., potrivit extrasului de pe portalul instanțelor de judecată.*

Față de cele de mai sus reținute, se concluzionează asupra caracterului nefondat al criticilor legate de continuarea de către achizitoare a procesului de reevaluare a ofertei..... celor dispuse de instanță.

Trecând în continuare la analizarea criticilor formulate de autoarea contestației, asocierea..., Consiliul constată că acestea vizează aspecte legate de modalitatea de reevaluare efectuată de autoritatea contractantă, pe care o apreciază ca fiind netemeinică.

Astfel sunt avute în vedere aspecte legate de nelegalitatea evaluării ofertei... . motivat de faptul că membrii comisiei de evaluare nu au verificat disponibilitatea utilajelor, instalațiilor și echipamentelor tehnice.

Potrivit cerințelor documentației de atribuire, contestatoarea susține că, anterior atribuirii contractului către asocierea .., în vederea verificării îndeplinirii cerinței de calificare, comisia de evaluare avea obligația verificării disponibilității utilajelor minime în perioada indicată.

Adaugă că din *Grila de evaluare Propunere tehnică*, parte din *Procesul-verbal de evaluare finală a conformității propunerii tehnice nr.... (pag. 57-58)* reiese că toate utilajele ofertate de asocierea .., la momentul depunerii ofertei, erau angrenate în cadrul altor contracte.

Astfel, concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că, cu toate că prin documentația de atribuire (Formularul nr....) autoritatea contractantă a evidențiat importanța disponibilității utilajelor prin indicarea în mod expres a sancțiunii respingerii ofertei pentru neîndeplinirea cerinței, inclusiv ca inacceptabile... art. 137 alin. (2) lit. b) și d) din HG nr. 395/2016. comisia de evaluare nu a efectuat nicio verificare în acest sens, în ciuda faptului că toate utilajele... declarate câștigătoare sunt angajate în alte contracte.

Se vor reține și precizările achizitoarei aduse în replică la cele reclamate, respectiv faptul că în etapa de evaluare și reevaluare a ofertelor comisia de evaluare s-a raportat permanent la prevederile legale aplicabile domeniului. Vizavi de susținerile contestatoarei, că „toate utilajele ofertate” de asocierea declarată câștigătoare ar fi fost angrenate în alte contracte și că, în consecință, oferta ar fi trebuit respinsă, achizitoarea precizează că această teză este însă susținută prin supoziții, nu prin dovada juridică necesară.

Standardul legal aplicabil nu este cel imaginat de contestatoare, potrivit căruia simpla existență a altor contracte aflate în derulare ar atrage automat lipsa capacității tehnice. Cadrul legal aplicabil este cel prevăzut de Legea nr. 98/2016.

Concluzia la care ajunge achizitoarea este aceea că autoarea contestației nu dovedește că *aceleași utilaje, identificate individual, ar fi fost indisponibile în perioada relevantă pentru executarea prezentului contract, că nu ar fi putut fi relocate, înlocuite, suplimentate sau puse la dispoziție prin modalitățile permise de documentație. Ea invocă stadii fizice de execuție la alte*

obiective, termene estimate și propriile sale concluzii despre imposibilitatea asigurării resurselor. Aceste susțineri nu au valoarea juridică a unei dovezi.

Înainte de a proceda la soluționarea criticilor, Consiliul va enunța următoarele considerații de ordin....

Astfel... doctrinei juridice, în conformitate cu dispozițiile art. 430 alin. (1) și (2) din Codul de proc. civ alin. (1) - „Hotărârea judecătorească ce soluționează, în tot sau în parte, fondul procesului sau statuează asupra unei excepții procesuale ori asupra oricărui alt incident are, de la pronunțare, autoritate de lucru judecat cu privire la chestiunea tranșată”; alin. (2) - „Autoritatea de lucru judecat privește dispozitivul, precum și considerentele pe care acesta se sprijină, inclusiv cele prin care s-a rezolvat o chestiune litigioasă”.

Corelativ, Consiliul reiterează următoarele dispoziții din Legea nr. 101/2016:

- art. 28 alin. (1) - „Decizia Consiliului **este obligatorie** pentru părțile cauzei”;

- art. 29 - „Deciziile Consiliului privind soluționarea contestației pot fi atacate de către autoritatea contractantă și/sau de către orice persoană vătămată de măsurile dispuse de Consiliu cu plângere la instanța de judecată competentă, atât pentru motive de nelegalitate, cât și de netemeinicie, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătamate”;

- art. 32 alin. (1) - Instanța competentă să soluționeze plângerea formulată împotriva deciziei pronunțate de Consiliu este curtea de apel, secția de contencios administrativ și fiscal, în a cărei rază teritorială se află sediul autorității contractante. Plângerile se soluționează de complete specializate în achiziții publice”;

- art..... alin. (2) - „Hotărârea prin care instanța soluționează plângerea este definitivă.”

Coroborând normele juridice anterior enunțate, rezultă că, în ceea ce privește „obiectul cererii contestației deduse soluționării”, Consiliul este obligat să ia în considerare, în mod exclusiv Decizia nr.... pronunțată de..., deoarece la momentul soluționării contestației, aceasta este definitivă; altfel spus, nu mai este **te susceptibilă**, de anulare sau modificare, decât prin intermediul căilor extraordinare de atac.

... art.... alin. (2) din Legea nr. 101/2016, decizia instanței de judecată este definitivă pentru părțile cauzei, inclusiv pentru..., care are calitate de autoritate contractantă în cauza soluționată prin amintita decizie. Unitatea achizitoare este ținută de obligația punerii în executare a hotărârii instanței de judecată, inclusiv prin prisma considerentelor decisive pe care ea le cuprinde, potrivit art. 430 alin. (2) C. proc. civ.

Practica judiciară este statornică în sensul că autoritățile/entitățile contractante au obligația de a respecta și considerentele deciziei instanței de judecată, nu numai dispozitivul. Relevantă este și poziția Curții de Justiție a..., reluată în Hotărârea din... aprilie..., Artegoda/Comisia, C-.../10: autoritatea de lucru judecat nu se referă doar la dispozitivul hotărârii, ci se extinde și **la motivele acesteia, care constituie** suportul necesar pentru dispozitiv și, din această cauză, nu pot fi dissociate [Hotărârea din 1 iunie..., P&O... (Vizcaya) și Diputación Foral de Vizcaya/ Comisia, C-.../03 P și C-471/03 P, Rec., p. I-4845, punctul 44].

*Decizia nr.... pronunțată de...* este executorie, cele statuate în dispozitivul și cuprinsul motivării ei beneficiind de putere de lucru judecat. În atare condiții, părțile din cauza judecată de instanță sunt obligate să respecte întocmai decizia pronunțată.

Raționamentul de mai sus este validat și de instanțele de judecată, spre exemplu... - Secția a VIII-a... și Fiscal (Decizia civilă nr.....), în sensul că „efectele puterii de lucru judecat prezintă un dublu aspect: *un aspect negativ pentru partea care a pierdut litigiul, în sensul că nu mai poate repune în discuție dreptul său într-un alt litigiu (...)* în atare condiții, părțile din cauza judecată (...) sunt obligate să respecte întocmai decizia pronunțată”.

Raționamentul conturat de autoarea contestației vizavi de faptul că *membrii comisiei de evaluare nu au verificat disponibilitatea utilajelor, instalațiilor și echipamentelor tehnice prezentate de ofertantul câștigător* nu este judicios și nu va fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Așa cum a fost anterior reținut, analizând criticile formulate de autoarea contestației Consiliul constată că acestea vizează aspecte legate de nelegalitatea evaluării ofertei... .., motivat de faptul că membrii comisie de evaluare nu au verificat disponibilitatea utilajelor, instalațiilor și echipamentelor tehnice.

Înainte de a proceda la analiza pe fond a aspectelor sesizate de asocierea..., Consiliul găsește util a relua câteva dintre elementele pentru fixarea cadrului speței, consemnate în *Decizia nr.... pronunțată de....*:

Argumentele reținute de instanță potrivit considerentelor de mai sus sunt suficiente pentru admiterea plângerii formulate de petenta...&PE prin lider de..., astfel că nu se mai impune analiza celorlalte critici din cuprinsul acțiunii.

În raport de concluziile la care a ajuns Curtea și împrejurarea că 5 din cele 6 ofertante au prevăzut activitatea de încercare pe piloți de probă în etapa de execuție a lucrărilor, singura care a ales să prevadă această activitatea în faza de proiectare, anterior începerii execuției, fiind Asociera contestatoare ...., iar achiziția a validat ambele abordări, revine autorității contractante ... sarcina de a aprecia și cu privire la necesitatea reevaluării, din această perspectivă, a ofertelor depuse de ceilalți operatori economici.

Pentru aceste motive, în lumina disp. art.34 din Legea nr. 101/2016, Curtea va admite plângerea formulată de.. și va modifica decizia CNSC nr.... din data de..., în sensul că va admite contestația formulată de.. și va respinge cererea de intervenție a... ca neîntemeiată, cele două părți având poziții antagonice.

Totodată, va anula Raportul procedurii nr.... și actele subsecvente acestuia, inclusiv comunicarea rezultatului procedurii, în ceea ce privește desemnarea ca ofertant câștigător a... și va obliga autoritatea contractantă la reluarea procedurii de evaluare... prevederilor legale și a considerentelor prezentei decizii.

Din analizarea lucrărilor membrilor comisiei de evaluare Consiliul reține următoarele:

- analiza membrilor comisiei de evaluarea vizavi de disponibilitatea utilajelor, instalațiilor și echipamentelor tehnice prezentate de asocierea reclamată .... a fost efectuată în cadrul primul ciclu procesual, și se regăsește în cadrul *Procesului-verbal nr.... privind evaluarea Finala conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare, unde s-au consemnat următoarele:*

|   |                                                    |                   |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                      |
|---|----------------------------------------------------|-------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 5 | Asocierea: SA &... (Leader), .... S.R.L....., .... | <b>admisibila</b> | <p>Propunerea tehnică prezentată satisface cerințele caietului de sarcini (analiza detaliată se regăsește la nivelul Anexei...), nu conține propuneri de modificare a clauzelor contractuale pe care le-a stabilit autoritatea contractantă în cadrul documentației de atribuire și nu se încadrează în situațiile prevăzute de art. 137, alin. 3 din HG 395/2016 cu modificările și completările ulterioare:</p> <p>Art. 137</p> <p>"(3) în condițiile art. 215 alin. (5) din Lege, oferta este considerată neconformă în următoarele situații:</p> <p>a) nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini;</p> <p>b) conține propuneri de modificare a clauzelor contractuale pe care le-a stabilit autoritatea contractantă în cadrul documentației de atribuire, care sunt în mod evident dezavantajoase pentru aceasta din urmă, iar ofertantul, deși a fost informat cu privire la respectiva situație, nu acceptă renunțarea la clauzele respective".</p> <p>Răspunsurile ofertantului la solicitările de clarificări adresate de comisia de evaluare confirmă datele și informațiile existente la nivelul propunerii tehnice, nu modifică și se încadrează în categoria viciilor de formă... prevederilor art. 1..., alin. 3 din HG 395/2016 cu modificările și completările ulterioare:</p> <p>"(3) în sensul dispozițiilor alin. (1), viciile de formă reprezintă acele erori sau omisiuni din cadrul unui document a căror corectare/completare este susținută în mod neechivoc de sensul și de conținutul altor informații existente inițial în alte</p> |
|   |                                                    |                   | <p>documente prezentate de ofertant sau a căror corectare/completare are rol de clarificare sau de confirmare, nefiind susceptibile de a produce un avantaj incorrect în raport cu ceilalți participanți la procedura de atribuire."</p> <p>Pe parcursul derulării procesului de evaluare comisia de evaluare a avut o abordare unitară a ofertelor în scopul respectării principiilor care guvernează procesul de atribuire.</p> <p>Durata lucrărilor... ofertei:</p> <p>-10 luni perioada de proiectare,</p> <p>- 36 luni perioadă de construcție, Total 46 de luni perioada de execuție</p> <p>- ... de luni perioada de garanție</p> <p>Comisia de evaluare constată ca durata lucrărilor se încadrează în cerințele din caietul de sarcini.</p>                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                 |

- aspecte detaliate ale evaluării propunerilor tehnice sunt prezentate în anexele la procesul-verbal anterior amintit, în cazul. fiind precizate următoarele informații în cadrul Anexei nr.... - *Grila de evaluare Propunere tehnică, parte din Procesul- verbal de evaluare finală a conformității propunerii tehnice nr.... (pag. 22-59) sunt se regăsesc detaliate utilajele oferite de asocierea ...., la momentul depunerii ofertei, respectiv:*

**VI. ECHIPAMENTE/ IN STA LAȚII/ UTILAJE LA DISPOZIȚIA OFERTANTULUI PENTRU EXECUTAREA CONTRACTULUI**

Ofertantul va prezenta echipamentul disponibil si propus pentru desfășurarea contractului, nu tot echipamentul detinut.

(...).

Ofertantul a prezentat informații referitoare la momentele din procesul tehnologic de execuție a lucrărilor când va intenționa să utilizeze aceste echipamente și a prezentat în propunerea tehnica puterea si capacitatea echipamentelor/utilajelor/instalatiilor necesare pentru execuția corespunzătoare a lucrărilor in stransa corelare cu timpul alocat execuției lucrărilor si in conformitate cu Programul de Lucrări (...). Formular 4.VI.pdf pag 21 - 124.

Ofertantul a prezentat echipamente care vor putea fi inlocuite pe parcursul derulării contractului, orice echipament cu un alte echipamente care va avea cel puțin aceleași caracteristici tehnice cu cele ale echipamentului inlocuit conf tabel. Formular 4.VI.pdf pag. 11

(...)

| <b>Nr. crt.</b> | <b>Denumire utilaj<br/>(tip/proveniență/model)</b>                            | <b>Nr.de unitati</b> | <b>Locația unde se află<br/>Echipamentul/utilajul</b> |
|-----------------|-------------------------------------------------------------------------------|----------------------|-------------------------------------------------------|
| <b>1</b>        | <b>Instalatie de preparat mixturi asfalticeModel... 25 MAJOR</b>              | <b>2 buc</b>         |                                                       |
| <b>2</b>        | <b>Statie betoane...</b>                                                      | <b>1 buc</b>         |                                                       |
| <b>3</b>        | <b>Statie de betoane....-</b>                                                 | <b>1 buc</b>         |                                                       |
| <b>4</b>        | <b>Autotractor - basculanta MERCEDES-BENZ +<br/>Semiremorca – basculanta.</b> | <b>98 buc</b>        |                                                       |
| <b>5</b>        | <b>Excavata pneuri Caterpillar .</b>                                          | <b>5. buc</b>        |                                                       |
| <b>6</b>        | <b>Excavator pe senile...! .</b>                                              | <b>6 buc</b>         |                                                       |
| <b>7</b>        | <b>Cilindru compactor asfalt... .</b>                                         | <b>9 buc</b>         |                                                       |
| <b>8</b>        | <b>Repartizator asfalt... 21...-5i</b>                                        | <b>3 buc</b>         |                                                       |
| <b>9</b>        | <b>...</b>                                                                    | <b>3 buc</b>         |                                                       |
| <b>10</b>       | <b>.</b>                                                                      | <b>15 buc</b>        |                                                       |
| <b>11</b>       | <b>... .</b>                                                                  | <b>1 buc</b>         |                                                       |
| <b>12</b>       | <b>... .</b>                                                                  | <b>1 buc</b>         |                                                       |
| <b>13</b>       | <b>... - .</b>                                                                | <b>1 buc</b>         |                                                       |
| <b>14</b>       | <b>... .</b>                                                                  | <b>1 buc</b>         |                                                       |
| <b>15</b>       | <b>... .</b>                                                                  | <b>1 buc</b>         |                                                       |
| <b>16</b>       | <b>... - .</b>                                                                | <b>1 buc</b>         |                                                       |
| <b>17</b>       | <b>... .</b>                                                                  | <b>1 buc</b>         |                                                       |
| <b>18</b>       | <b>... - .</b>                                                                | <b>1 buc</b>         |                                                       |
| <b>...</b>      | <b>...-2 - .</b>                                                              | <b>1 buc</b>         |                                                       |
| <b>20</b>       | <b>...-2 - .</b>                                                              | <b>1 buc</b>         |                                                       |
| <b>21</b>       | <b>...-2 .</b>                                                                | <b>uc</b>            |                                                       |

|     |                                     |         |  |
|-----|-------------------------------------|---------|--|
| 22  | ... J1<50 - .                       | 1 buc   |  |
| 23  | Utilaj de forat .                   | 1 buc   |  |
| 24  | Utilai de forat .                   | 1 buc   |  |
| 25  | Utilaj de forat .                   | 1 buc   |  |
| 26  | Utilaj de forat .                   | 1 buc   |  |
| ... | Utilaj de forat .                   | 1 buc   |  |
| 28  | Utilaj de forat .                   | 1 buc   |  |
| 29  | Utilai de forat .                   | 1 buc   |  |
| 30  | Utilai de forai .                   | 1 buc   |  |
| 31  | Utilaj de forat .                   | 1 buc   |  |
| 32  | Utilaj de forai .                   | 1 buc   |  |
| 33  | Utilai de ibrat .                   | 1 buc   |  |
| 34  | Utilaj de forat .                   | 1 buc   |  |
| ... | Cilindru compactor terasamente... . | 10 buc  |  |
| 36  | Buldozer pe senile.                 | 13 buc  |  |
| 37  | ...                                 | ... buc |  |
| 38  | ... 963.                            | 5 buc   |  |

Ofertantul a prezentat locatia unde se află fiecare echipament/utilaj/instalație disponibilă pentru acest contract- **Formularul 4 VI. Pdf... 12.**

Ofertantul a prezentat perioada în care utilajele/ echipamentele/instalațiile sunt angrenate/mobilizate în cadrul contractelor aflate deja în derulare cu ..., precum si faza in care se afla implementarea contractului/contractelor:

- Execuție lucrări... - finalizare...
- Execuție lucrări... - Pascani 1 - finalizare...
- Execuție lucrări... - Pascani... - finalizare... declarând:

*La momentul inceperii executiei prezentului contract, utilajele necesare categoriilor de lucrari pentru pregatirea terenului si executia terasamentelor nu vor mai fi angrenate in niciun contract, intrucat stadiul lucrarilor va fi depasit de aceasta etapa a executiei - **Formularul 4 VI. Pdf... 13.***

#### **Cerință minimă îndeplinită**

- comisia de evaluare a procedat la implementarea *Deciziei nr.... pronunțată de...* reevaluând ofertele depuse, iar rezultatul reevaluării propunerilor tehnice se regăsește consemnat în cadrul Procesului-verbal nr..... privind *evaluarea finală a conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare, ca urmare a implementării hotărârii CAB nr....:*

Procesul de evaluare s-a realizat pe baza informațiilor prezentate de Ofertanți în propunerile tehnice, în documentele suplimentare identificate în Ofertele prezentate, precum și pe baza răspunsurilor la solicitările de clarificări.

Aspecte detaliate ale evaluării propunerilor tehnice sunt prezentate în anexele la prezentul proces verbal, identificate după cum urmează:

| Nr. crt. | Denumire operator economic                                 | Grile evaluare propuneri tehnice    |
|----------|------------------------------------------------------------|-------------------------------------|
| 1        | Asociere -... (Leader)..., Intertranscom Impex S.R.L., ... | Anexa... la prezentul proces verbal |
| 2        | Asociere -... (Leader)..., .                               | Anexa... la prezentul proces verbal |
| 3        | Asocierea: SA &... (Leader), .... S.R.L....., ....         | Anexa... la prezentul proces verbal |

Totodată, **detalii cu privire la evaluarea propunerilor tehnice, solicitările de clarificări și răspunsurile aferente se regăsesc la nivelul proceselor verbale de evaluare nr.... și nr.... care sunt parte integrantă din dosarul achiziției.**

- în cadrul *Anexei nr.... - Grila de reevaluare Propunere tehnică ca urmare a implementării hotărârii CAB dosar nr...., parte din Procesul-verbal de evaluare finală a conformității propunerii tehnice nr..... (pag. 23-54)* sunt reluate informațiile **detaliat despre utilajele oferite de asocierii ...., la momentul depunerii ofertei**, amplu redată și reținute anterior în cadrul *Anexei nr.... - Grila de evaluare Propunere tehnică, parte din Procesul-verbal de evaluare finală a conformității propunerii tehnice nr.... (pag. 22-59)*;

- noul clasament rezultat urmare a reevaluării dispuse de... este următorul:

| Denumire ofertant                    | Valoare oferta depusa lei fara TVA | Valoare estimata lei fara TVA | Punctaj obținut oferta financiara | Punctaj obținut oferta Tehnica | Punctaj final | Clasament |
|--------------------------------------|------------------------------------|-------------------------------|-----------------------------------|--------------------------------|---------------|-----------|
| SA &... (Leader), .... S.R.L....., . | .....31                            | .....6.....28                 | ...                               | ...                            | ...           | 1         |
| ... (Leader)....., ,                 | .....90                            |                               | 40....                            | 56                             | 96            | 2         |

- astfel că prin intermediul adresei nr....., achizitoarea a solicitat... .. depunerea documentelor justificative actualizate la momentul prezentării acestora, prin care să demonstreze îndeplinirea tuturor criteriilor de calificare și selecție, în conformitate cu informațiile cuprinse în...:

(...)

în conformitate cu prevederile art....6, alin. (2) din Legea nr. 98/2016, având în vedere că în momentul de față, oferta dumneavoastră se află clasată pe primul loc după aplicarea criteriului de atribuire, vă solicităm să prezentați documente justificative actualizate la momentul prezentării acestora, prin care să demonstrați îndeplinirea tuturor criteriilor de calificare și selecție, în conformitate cu informațiile cuprinse în... prezentate, cât și în conformitate cu prevederile Documentației de atribuire, după cum urmează:

(....)

#### **... de calificare privind Capacitatea tehnica si/sau profesionala Cerința 5**

Ofertantul trebuie sa demonstreze ca are la dispozitie/are acces la min. urmatoarele utilaje, instalatii si echipamente tehnice (de mai jos) pentru execuția lucrărilor

- 1.Statie de asfalt2
- 2.Statie de betoane2
- 3.Autobasculante98
- 4.Excavatoare14
- 5.Esalon asfalt (set)3
- 6.Autogredere18
- 7.Automacara - sarcina de ridicare 40 t6
- 8.Automacara - sarcina de ridicare 120 t6
- 9.Instalatii piloti forati de diametru mare (Ø12... mm, Ø... mm)12
- 10.Compactoare terasamente picior de oaie11
- 11.Compactoare terasamente10
- 12.Buldozer13

### 13. Autobetoniere 24

Ofertantul clasat pe primul loc dupa aplicarea criteriului de atribuire va prezenta, anterior atribuirii contractului, la solicitarea Autoritatii Contractante, certificate/ documente care atesta indeplinirea cerinței, si anume; documente care sa ateste ca are la dispozitie/ are acces la utilajele, instalatiile si echipamentele tehnice pentru executarea contractului, tipul echipamentului/ utilajului, producătorul si modelul echipamentului/ utilajului, seria si numărul echipamentului/ utilajului. Aceste documente vor fi prezentate si de către ofertantul asociat, in situatia in care resursele acestuia au fost luate in considerare pentru îndeplinirea cerinței.

- asocierea . a furnizat următorul răspuns:

Cerinta nr....:

Anexam documente care sa ateste ca ofertantii au la dispozitie/ au acces la utilajele, instalatiile si echipamentele tehnice pentru executarea contractului, tipul echipamentului/ utilajului, producatorului si modelul echipamentului/ utilajului, seria si numarul echipamentului/ utilajului.

... . a anexat fișierul Utilaje în care se regăsesc documentele justificative aferente tuturor utilajelor, instalațiilor și echipamentelor tehnice pentru executarea contractului;

- ulterior achizitoare a adresat prin intermediul *Adresei nr.....*:

(...)

comisia de evaluare solicită următoarele clarificări cu privire la documentele justificative..., astfel:

Constatare 2:

În scopul îndeplinirii Capacității tehnice si/sau profesionale - Cerința 5: Ofertantul trebuie să demonstreze că are la dispozitie/are acces la minim următoarele utilaje, instalații și echipamente tehnice pentru execuția lucrărilor, s-a prezentat lista utilajelor din care la punctul 8) Autogredere, rezultă următoarele:

(...)

Solicitare 2:

În vederea verificării concordantei datelor de identificare ale celor 7 autogredere din lista utiajelor, comisia de evaluare solicită prezentarea documentelor sau extraselor anexe la contractele de leasing, din care să se rezulte seriile utilajelor în cauză.

- asocierea .... a furnizat răspunsul precizând:

Raspuns solicitare de clarificare nr....:

Anexam prezentei adrese Anexele 1 la contractele de leasing prezentate, din care rezulta seriile utilajelor in cauza.

- răspunsurile furnizate de asocierea .... au fost analizate de membrii comisiei de evaluare la data de... ocazie cu care a fost elaborat *Procesul-verbal nr..... privind evaluarea finală a documentelor suport depuse de ofertant pentru demonstrarea informațiilor din... ca urmare a implementării hotărârii CAB nr.....*

Sunt relevant de redat precizările documentației de atribuire vizavi de modalitatea în care a fost precizată cerința privind utilaje, instalatii si echipamente tehnice a crei ăretinsă neîndeplinire este reclamată:

- în fișa de date, la pct. *III.....a) Capacitatea tehnica si/sau profesionala:*

Completare in sectiunea *III.....a) Capacitatea tehnica si/sau profesionala* din Instructiuni pentru ofertanti. Informatii si/sau nivel(uri) minim(e) necesare pentru evaluarea respectarii cerintelor mentionate:

**Ofertantul trebuie sa demonstreze ca are la dispozitie/are acces la min. urmatoarele utilaje, instalatii si echipamente tehnice (de mai jos) pentru executia lucrarilor**

Modalitatea de indeplinire:

Nr. crt. Denumire echipamentNr. buc

1. Statie de asfalt2
2. Statie de betoane2
3. Autobasculante98
4. Excavatoare14
5. Esalon asfalt (set)3
6. Autogredere18
7. Automacara - sarcina de ridicare 40 t6
8. Automacara - sarcina de ridicare 120 t6
9. Instalatii piloti forati de diametru mare ( $\varnothing$ 12... mm,  $\varnothing$ ... mm)12
10. Compactoare terasamente picior de oaie11
11. Compactoare terasamente10
12. Buldozer13
13. Autobetoniere24

Nota 1: Accesul la utilajele, instalatiile si echipamentele tehnice indicate in cerinta se poate face printr-unul sau mai multe dintre metodele urmatoare: detinerea in dotarea proprie, inchiriere, comodat, leasing, contract de prestari servicii, etc.

Nota 2: Utilajele, instalatiile si echipamentele tehnice vor fi la dispozitia Ofertantului pentru executarea activitatilor specifice din cadrul contractului.

Nota 3: Daca un grup de operatori economici depune o oferta comuna, cerinta se demonstreaza prin luarea in considerare a resurselor tuturor membrilor grupului. In aceasta situatie, si Ofertantul asociat pentru indeplinirea criteriilor de selectie va completa... selectand - sectiunea Criterii de selectie - A: Indicatie globala pentru toate criteriile de selectie, optiunea DA sau NU.

De asemenea, impreuna cu oferta, este obligatorie incarcarea in SEAP a Acordului de Asociere, semnat cu semnatura electronica extinsa, in conditiile legii.

Nota 4: In vederea indeplinirii cerintei, ofertantul poate beneficia de sustinerea unui/ unor tert/ terti. In acest sens vor fi respectate prevederile art. 182 din Legea nr. 98/2016 si ale art. 48 din HG nr. 395/2016. In acest caz, tertul sustinator pentru indeplinireacriteriilor de selectie va completa... selectand - sectiunea Criterii de selectie - A: Indicatie globala pentru toate criteriile de selectie, optiunea DA sau NU.

Modalitatea de indeplinire:

Ofertantul/ ofertantul asociat/ tertul sustinator pentru indeplinirea criteriilor de selectie va completa... selectand - sectiunea

- în fișa de date, la pct. *IV.4 Prezentarea ofertei - IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice:*

Ofertantul are obligatia de a elabora si a prezenta... astfel incat sa corespunda cerintelor minime prevazute in... din cadrul Documentatiei de Atribuire, respectand cel putin **continutul minim indicat in Formularul nr.... "...", respectiv:**

A. Fiecare ofertant isi va intocmi... astfel incat sa satisfaca in mod corespunzator cerintele prevazute in "...". Ofertele care nu satisfac in mod corespunzator cerintele prevazute in "..." vor fi declarate neconforme.

B. Pentru conformitatea..., ofertantii trebuie sa prezinte in cadrul... si urmatoarele elemente:

I. PREZENTAREA PROGRAMUL DE LUCRARI intitulat si Graficul de... ce va fi realizat utilizandu-se

analiza drumului critic

II. MODALITATEA DE REALIZARE A CONTRACTULUI

III. SCHITA DE PROIECT

IV. PLANUL DE CALITATE AL PROIECTULUI

V. ORGANIZAREA DE SANTIER SI SURSE DE MATERIALE

**VI. ECHIPAMENTE/INSTALATII/UTILAJE LA DISPOZITIA OFERTANTULUI PENTRU EXECUTAREA CONTRACTULUI**

(...)

- în cadrul... *4- Propunere tehnică:*

VI. ECHIPAMENTE/INSTALATII/UTILAJE LA DISPOZITIA OFERTANTULUI PENTRU EXECUTAREA CONTRACTULUI

Ofertantul va prezenta echipamentul disponibil si propus pentru desfășurarea contractului, nu tot echipamentul detinut:

| Nr.crt | Denumire utilaj<br>(tip / proveniență /<br>model)             | Putere/<br>Capacitate | nr.... unități | Date identificar utilaj<br>/ echipament / instalatie<br><b>[tipul/modelul/numar<br/>inmatriculare (unde este<br/>cazul) / nr. identificare]</b> | Modalitatea in care se<br>asigura disponibilitatea<br>echipamentelor/ instalatiilor/<br>utilajelor (ofertantul <b>are la<br/>dispozitie / are acces la</b> ) |
|--------|---------------------------------------------------------------|-----------------------|----------------|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 1.     | Statie de asfalt                                              |                       | 2 buc          |                                                                                                                                                 |                                                                                                                                                              |
| 2.     | Statie de betoane                                             |                       | 2 buc          |                                                                                                                                                 |                                                                                                                                                              |
| 3.     | Autobasculante                                                |                       | 98 buc         |                                                                                                                                                 |                                                                                                                                                              |
| 4.     | Excavatoare                                                   |                       | 14 buc         |                                                                                                                                                 |                                                                                                                                                              |
| 5.     | Esaloane asfalt (set)                                         |                       | 3 set          |                                                                                                                                                 |                                                                                                                                                              |
| 6      | Autogreder                                                    |                       | 18 buc         |                                                                                                                                                 |                                                                                                                                                              |
| 7.     | Automacara -<br>sarcina de ridicare<br>40 t                   |                       | 6 buc          |                                                                                                                                                 |                                                                                                                                                              |
| 8.     | Automacara -<br>sarcina de ridicare<br>120 t                  |                       | 6 buc          |                                                                                                                                                 |                                                                                                                                                              |
| 9.     | Instalatii piloti forati<br>dediametru mare...<br>mm si... mm |                       | 12 buc         |                                                                                                                                                 |                                                                                                                                                              |
| 10.    | Compactoare<br>terasamente picior<br>de oaie                  |                       | 11buc          |                                                                                                                                                 |                                                                                                                                                              |
| 11.    | Compactoare<br>terasamente                                    |                       | 10 buc         |                                                                                                                                                 |                                                                                                                                                              |
| 12.    | Buldozer                                                      |                       | 13 buc         |                                                                                                                                                 |                                                                                                                                                              |
| 13.    | Autobetoniere                                                 |                       | 24<br>buc      |                                                                                                                                                 |                                                                                                                                                              |

- Ofertantul va completa informatiile solicitate in tabelul de mai sus cel putin pentru utilajele/echipamentele/instalatiile listate la punctul 1-13. Tabelul poate fi extins cu orice echipament/ utilaj/ instalatie disponibil si propus pentru realizarea contractului.

- Prin sintagma „are la dispozitie/are acces la” se intelege ca accesul la utilajele, instalatiile, echipamentele tehnice indicate in cerinta de calificare se poate face printr-unul sau mai multe dintre metodele urmatoare: detinerea in dotare proprie, inchiriere, comodat, leasing, contract de prestare de servicii;

- Ofertantul va prezenta informatii referitoare la momentele din procesul tehnologic de executie a lucrărilor când va intenționa să utilizeze aceste echipamente și va prezenta in propunerea tehnica puterea si capacitatea echipamentelor/utilajelor/instalatiilor necesare pentru executia corespunzătoare a lucrărilor in stransa corelare cu timpul alocat executiei lucrarilor si in conformitate cu Programul de Lucrari (...).

- Pe parcursul derularii contractului, orice echipament va putea fi inlocuit cu un alt echipament care va avea cel putin aceleasi caracteristici tehnice cu cele ale echipamentului inlocuit.

- Ofertantul va prezenta locatia unde se afla fiecare echipament/utilaj/instalatie disponibila pentru acest contract.

- Tabelul privind echipamentele/instalatiile/utilajele aflate la dispozitia ofertantului/candidatului pentru executia contractului trebuie sa fie corelat cu informatiile prezentate in Programul de Lucrari.

- Ofertantul va preciza pentru fiecare utilaj/echipament/instalatie prevazut in tabel daca acestea sunt sau nu sunt angrenate/mobilizate in contract/contracte aflate in derulare cu C.N.I.R. S.A., si daca disponibilitatea acestora poate fi asigurata in mod corespunzator in

vederea îndeplinirii activităților necesare realizării și finalizării prezentului contract, fără a fi afectată derularea contractului/contractelor în care acestea sunt deja mobilizate.

- În condițiile în care până la atribuirea contractului situația descrisă mai sus suportă modificări, ofertantul va informa (în cazul în care oferta acestuia este declarată castigătoare) Autoritatea Contractantă cu privire la aceste aspecte.

- Ofertanții vor prezenta perioada în care utilajele/echipamentele/instalațiile sunt angrenate/mobilizate în cadrul contractelor aflate deja în derulare cu C.N.I.R. S.A., precum și faza în care se afla implementarea contractului/contractelor, iar Autoritatea Contractantă va analiza modalitatea în care poate fi asigurată disponibilitatea acestora, fără a fi afectată derularea contractului/contractelor în care utilajele/echipamentele/instalațiile sunt angrenate/mobilizate.

- În cazul în care disponibilitatea utilajelor/echipamentelor/instalațiilor, nu poate fi asigurată fără a fi afectată derularea contractului/contractelor în care acestea sunt deja angrenate/mobilizate, oferta poate fi respinsă ca neconformă în condițiile art. 137 alin (3) lit. a) din Normele de aplicare a Legii nr.... aprobate prin HG nr. 395/2016, sau ca inacceptabilă în condițiile art. 137 alin (2) lit.b) din același act normativ, după caz

- De asemenea, prezentarea de informații false/erone/incomplete/nereale, verificate de Autoritatea Contractantă, va conduce la respingerea ofertei în condițiile art.... alin (1) lit. h) din Legea 98/2016 privind achizițiile publice.

- prin *Răspuns consolidat nr. 1 - întrebarea 133 și Răspuns consolidat nr.... - întrebarea nr....*, autoritatea contractantă a indicat că perioada de mobilizare a utilajelor avută în vedere pentru prezenta procedură este....

Din economia celor anterior redată analizând modalitatea de elaborare a cerinței reclamate Consiliul constată că achizitoare a solicitat operatorilor economici să demonstreze că au la dispoziție/au acces la un număr minim de utilaje, instalații și echipamente tehnice pentru executia lucrărilor, precizând înțelesul sintagmei „are la dispoziție/are acces la” *se înțelege ca accesul la utilajele, instalațiile, echipamentele tehnice indicate în cerința de calificare se poate face printr-unul sau mai multe dintre metodele următoare: deținerea în dotare proprie, închiriere, comodat, leasing, contract de prestare de servicii.*

Totodată s-au solicitat informații despre locația unde se afla fiecare echipament/utilaj/instalație disponibilă pentru acest contract, precizarea pentru fiecare utilaj/echipament/instalație prevăzut în tabel dacă acestea sunt sau nu sunt angrenate/mobilizate în contract/contracte aflate în derulare cu .... S.A., și dacă disponibilitatea acestora poate fi asigurată în mod corespunzător în vederea îndeplinirii activităților necesare realizării și finalizării prezentului contract, fără a fi afectată derularea contractului/contractelor în care acestea sunt deja mobilizate.

S-a solicitat ca ofertanții să prezinte perioada în care utilajele/echipamentele/instalațiile sunt angrenate/mobilizate în cadrul contractelor aflate deja în derulare cu..., precum și faza în care se afla implementarea contractului/contractelor, iar Autoritatea Contractantă va analiza modalitatea în care poate fi asigurată disponibilitatea acestora, fără a fi afectată derularea contractului/contractelor în care utilajele/echipamentele/instalațiile sunt angrenate/mobilizate.

Cu alte cuvinte cerința impusă de autoritatea contractantă a vizat exclusiv *demonstrarea accesului și disponibilității resurselor necesare*

*executării contractului*, iar nu dovada unei imobilizări fizice și permanente a acestor resurse, anterior începerii efective a lucrărilor, iar minimele diligențe pe care se presupune că nu le-a luat autoritatea contractantă... susținerilor..., viza, de altfel, o perioadă ulterioară emiterii raportului procedurii, respectiv....

.. a depus în cadrul procedurii Formularul *nr.... privind* utilajele, instalațiile și echipamentele necesare executării contractului, la paginile 1-20, al cărui grad de detaliu nu poate fi tăgăduit, indicând pentru fiecare resursă modalitatea concretă prin care disponibilitatea acesteia este asigurată și furnizând toate informațiile solicitate a fi prezentate (în acest sens, au fost precizate explicit titlurile în baza cărora sunt deținute utilajele, precum și contractele în cadrul cărora utilajele erau utilizate la momentul ofertării, fazele contractuale aferente acestora și calendarul estimat de mobilizare pentru prezentul contract) fiind relevant de redat și explicațiile ofertantei vizavi de disponibilitatea utilajelor mobilizate în derularea altor contracte aflate în derulare cu . respectiv:

Având în vedere contractele aflate în derulare cu . pentru care sunt mobilizate utilajele... tabelului de mai sus, perioada de finalizare a lucrărilor va avea loc în trimestrul I 2026... graficelor Gantt; ținând cont că data estimată pentru finalizarea procedurii, respectiv data valabilității ofertei... informațiilor din fișa de date, este..., luând în calcul perioada necesară pentru semnarea contractului, și perioada până la emiterea Ordinului de începere, corelate cu faptul că primele 10 luni din contract reprezintă durata activității de proiectare, rezultă că, cel mai devreme, utilajele de mai sus vor fi alocate pe acest contract începând cu luna septembrie 2026, distribuirea făcându-se....

Astfel, Antreprenorul va începe mobilizarea utilajelor pentru execuția lucrărilor, etapizat, respectând distribuirea pe categorii de lucrări....

Disponibilitatea utilajelor este asigurată în mod corespunzător date fiind precizările făcute mai sus, întrucât contractele aflate în derulare la acest moment pe care sunt mobilizate utilajele din listă, vor fi finalizate sau se vor afla într-un stadiu avansat al execuției la data preconizată de începere a lucrărilor contractului ce face obiectul prezentei proceduri de atribuire.

- Tabelul privind echipamentele/instalațiile/utilajele aflate la dispoziția ofertantului/candidatului pentru execuția contractului trebuie să fie corelat cu informațiile prezentate în Programul de Lucrări.

- Ofertantul va preciza pentru fiecare utilaj/echipament/instalație prevăzut în tabel dacă acestea sunt sau nu sunt angrenate/mobilizate în contract/contracte aflate în derulare cu .. S.A., și dacă disponibilitatea acestora poate fi asigurată în mod corespunzător în vederea îndeplinirii activităților necesare realizării și finalizării prezentului contract, fără a fi afectată derularea contractului/contractelor în care acestea sunt deja mobilizate.

- În condițiile în care până la atribuirea contractului situația descrisă mai sus suportă modificări, ofertantul va informa (în cazul în care oferta acestuia este declarată castigatoare) Autoritatea Contractantă cu privire la aceste aspecte.

- Ofertanții vor prezenta perioada în care utilajele/echipamentele/instalațiile sunt angrenate/mobilizate în cadrul contractelor aflate deja în derulare cu .. S.A., precum și faza în care se afla implementarea contractului/contractelor, iar Autoritatea Contractantă va analiza modalitatea în care poate fi asigurată disponibilitatea acestora, fără a fi afectată derularea contractului/contractelor în care utilajele/echipamentele/instalațiile sunt angrenate/mobilizate.

- Execuție lucrări... - finalizare...
- Execuție lucrări... - finalizare...
- Execuție lucrări... - ... - finalizare...

La momentul începerii execuției prezentului contract, utilajele necesare categoriilor de lucrări pentru pregătirea terenului și execuția terasamentelor nu vor mai fi angrenate în niciun contract, întrucât stadiul lucrărilor va fi depășit de această etapă a execuției.

Asocierea dispune de un numar mult mai mare de utilaje, din fiecare tip prezentat in tabel, acestea putand deservi mai multe santiere in acelasi timp, in functie de categoriile de lucrari ce se executa si stadiul fiecarui contract in parte.

De asemenea, Asocierea face investiții permanente în achiziția de noi utilaje și echipamente, astfel încât disponibilitatea și necesarul utilajelor să fie acoperitor pentru toate lucrările aflate în derulare.

Așa cum a fost anterior redat, în etapa de evaluare și reevaluare a ofertelor comisia de evaluare a analizat în detaliu toate informațiile solicitate în documentația de atribuire vizavi de utilajele, instalațiile și echipamente tehnice pentru executia lucrarilor, prin raportare la informațiile prezentate în propunerea tehnică depusă, a documentelor justificative actualizate și a răspunsurilor la clarificările solicitate, contrar celor susținute de contestatoare care apreciază că membrii comisiei de evaluare nu au verificat disponibilitatea utilajelor, instalațiilor si echipamentelor tehnice.

Din actele evaluării anterior redade rezultă că autoritatea contractantă a realizat o evaluare riguroasă a ofertei..., raportul procedurii relevă în mod expres că au fost analizate documentele de calificare, propunerea tehnică și propunerea financiară depuse de fiecare ofertant și că evaluarea a fost realizată în conformitate cu documentația de atribuire și dispozițiile legale incidente.

. a oferit explicații detaliate vizavi de locatia unde se afla fiecare echipament/utilaj/instalatie disponibile pentru acest contract, a precizat pentru fiecare utilaj/echipament/instalatie prevazut în tabel dacă acestea sunt sau nu sunt angrenate/mobilizate in contract/contracte aflate in derulare cu .... S.A., și dacă disponibilitatea acestora poate fi asigurată în mod corespunzător în vederea îndeplinirii activităților necesare realizării și finalizării contractului, fără a fi afectată derularea contractulu/contractelor în care acestea sunt deja mobilizate, asocierea a oferit informații particularizate privind eliberarea succesivă a utilajelor în funcție de stadiile altor contracte.

Oferta. a fost analizată în mod detaliat de către comisia de evaluare, inclusiv din perspectiva resurselor tehnice, a organizării execuției și a conformității cu cerințele caietului de sarcini.

Cu alte cuvinte, achizitoarea pe baza informațiilor precizate în mod detaliat de asocierea .... a avut la dispoziție toate informațiile privind mobilizarea echipamentelor/utilajelor/instalațiilor.

Din lecturarea criticilor aduse de contestatoare privind analiza superficială a îndeplinirii cerinței vizate de capitolul „Capacitatea tehnica si/sau profesionala” de asocierea ...., pe considerentul că contractele pe care erau mobilizate utilajele, potrivit declarației ofertantului nu erau finalizate, Consiliul constată că aspectele reclamate au la bază scenarii ipotetice și interpretări privind modul în care asocierea reclamată își organizează resursele tehnice și activitatea operațională în cadrul altor contracte de infrastructură.

Contestatoarea nu dovedește că aceleași utilaje, identificate individual, ar fi fost indisponibile în perioada relevantă pentru executarea contractului, că nu ar fi putut fi relocate, înlocuite, suplimentate sau puse la dispoziție prin modalitățile permise de documentație, ci invocă stadii fizice de execuție la alte obiective, termene estimate și propriile sale concluzii despre imposibilitatea asigurării resurselor.

Contestatoarea încearcă să inducă ideea că simpla existență a unor alte proiecte aflate în executare ar conduce automat la indisponibilitatea resurselor tehnice declarate pentru prezenta procedură.

Așa cum a susținut și intervenienta, împrejurarea relatată de contestatoare, respectiv *simpla existență a altor contracte aflate în derulare*, nu atrage automat lipsa capacității tehnice și ignoră modul concret de funcționare a activității de antrepriză în cadrul proiectelor de infrastructură care presupun contracte de proiectare și execuție de lucrări, contrar celor susținute de contestatoare. Gestionarea resurselor tehnice în cadrul unor contracte de asemenea amploare presupune în mod firesc planificarea și gestionare resurselor, inclusiv sub aspectul utilajelor folosite, în funcție de fază contractuală, respectiv proiectare sau execuție.

Documentația de atribuire a impus în sarcina ofertanților obligația de a prezenta toate echipamentele, prin corelare cu Programul de Lucrări, locațiile în care acestea se află, măsura în care acestea sunt angrenate în alte proiecte în derulare și în care poate fi asigurată disponibilitatea acestora, fără afectarea contractelor în cauză, precum și perioadele în care utilajele sunt angrenate în alte proiecte în derulare, contrar susținerilor contestatorei.

Documentația de atribuire nu a impus în sarcina ofertanților obligația de a demonstra existența fizică și staționarea efectivă a tuturor utilajelor declarate într-o anumită locație, la momentul depunerii ofertei, până la momentul atribuirii contractului de achiziție publică sau până la momentul indicat de autoritatea contractantă ca dată de la care va fi necesară mobilizarea utilajelor, *respectiv..., până la data de....*

Împrejurarea relatată de contestatoare respectiv în cuprinsul contestației am indicat chiar consemnările autorității contractante din Grila de evaluare Propunere tehnică, parte din Procesul verbal de evaluare finală a conformității propunerii tehnice nr.... (pag. 57-58) unde se reține că utilajele sunt mobilizate în cadrul altor contracte, iar datele de finalizare indicate de către ofertant și preluate de comisia de evaluare NU mai CORESPUND REALITĂȚII deoarece niciunul dintre contractele pentru care ofertantul a declarat mobilizate utilajele NU este finalizate nici în prezent (având date de recepție actualizate la finalul lunii august 2026, cu progrese fizice între 40 - 73%), cu toate că se indicaseră date de finalizare cuprinse între noiembrie 2025 - aprilie 2026 nu conduce la concluzia potrivit căreia ofertanții aveau obligația de a avea toate utilajele fizic indisponibilizate, imobilizate și neutilizate în alte proiecte, încă din etapa de evaluare a ofertelor.

Contestatoarea susține că utilajele declarate de asocierea .... ar fi utilizate în alte proiecte și, prin urmare, indisponibile, însă așa cum a fost anterior arătat necesarul de utilaje aferent fazei de execuție a

prezentului contract intervenea ulterior perioadelor indicate în celelalte proiecte.

În lipsa unei suprapunerii efective demonstrate concret și în lipsa oricărei interdicții exprese prevăzute de documentația de atribuire, susținerile contestatoarei nu pot fi reținute ca fiind judicioase.

Potrivit precizărilor din cadrul... 4 -propunere tehnică:

- Ofertantul va preciza pentru fiecare utilaj/echipament/instalație prevăzut în tabel dacă acestea sunt sau nu sunt angrenate/mobilizate în contract/contracte aflate în derulare cu .... S.A., și dacă disponibilitatea acestora poate fi asigurată în mod corespunzător în vederea îndeplinirii activităților necesare realizării și finalizării prezentului contract, fără a fi afectată derularea contractului/contractelor în care acestea sunt deja mobilizate.

- În condițiile în care până la atribuirea contractului situația descrisă mai sus suporta modificări, ofertantul va informa (în cazul în care oferta acestuia este declarată câștigătoare) Autoritatea Contractantă cu privire la aceste aspecte, împrejurare care nu conduce la abordarea contestatoarei potrivit căreia era în obligația ofertantului câștigător de a notifica orice modificare a situației utilajelor prezentate în propunerea tehnică, inclusiv în situația în care contractele în cadrul cărora au fost declarate ca fiind imobilizate nu au fost finalizate la termenele indicate

Așadar trimiterile făcute de asocieria... la obligația ofertantului câștigător de a notifica orice modificare a situației utilajelor prezentate în propunerea tehnică, inclusiv în situația în care contractele în cadrul cărora au fost declarate ca fiind imobilizate nu au fost finalizate la termenele indicate nu vor fi reținute.

În stabilirea acestei finalități Consiliul are în vedere, așa cum a susținut și autoarea intervenției asocieria ...., că, în intervalul de timp la care face trimitere asocieria... în care se presupune că asocieria .... ar fi trebuit să notifice ceva, iar autoritatea se presupune că ar fi trebuit să facă verificări suplimentare, respectiv între data declarării ofertantului câștigător și data atribuirii contractului, nu a avut loc nicio modificare de natură să afecteze bunul mers al contractului de achiziție publică, drept urmare așa-zisele obligații invocate de asocieria... nu au subzistat în sarcina niciuneia dintre părți.

În considerarea celor antemenționate sunt relevant de redat apărările autoarei intervenției potrivit cărora:

- Oferta...a fost depusă la data de..., ceea ce presupune inclusiv faptul că informațiile din oferta tehnică erau actualizate la acea dată;

- La data ofertării, utilajele respective se aflau la locațiile indicate și deserveau contractele indicate, raportat la nevoile și fazele contractuale în care acestea se aflau;

- Majoritatea covârșitoare a utilajelor declarate disponibile de subscrisa urmează a fi folosite în faza de execuție, nu proiectare;

- ... nr.... depusă de., „Având în vedere contractele aflate în derulare cu .. pentru care sunt mobilizate utilajele... tabelului de mai sus, perioada de finalizare a lucrărilor va avea loc în trimestrul I 2026... graficelor Gantt; ținând cont că data estimată pentru finalizarea procedurii, respectiv data valabilității ofertei... informațiilor din fișa de date, este..., luând în calcul perioada necesară pentru semnarea contractului, și perioada până la emiterea Ordinului de începere, corelate cu faptul că primele 10 luni din contract reprezintă durata activității de proiectare, rezultă că, cel mai devreme, utilajele de mai sus vor fi alocate pe acest contract începând cu luna septembrie 2026, distribuirea făcându-se.... Astfel, Antreprenorul va începe

mobilizarea utilajelor pentru execuția lucrărilor, etapizat, respectând distribuția pe categorii de lucrări...."

- Contractele pentru care erau mobilizate utilajele se află, la acest moment, în fază finală de execuție, așa cum se anticipează și se precizează și în cadrul ofertei tehnice: „[...] Disponibilitatea utilajelor este asigurată în mod corespunzător date fiind precizările făcute mai sus, întrucât contractele aflate în derulare la acest moment pe care sunt mobilizate utilajele din listă, vor fi finalizate sau se vor afla într-un stadiu avansat al execuției la data preconizată de începerea a lucrărilor contractului ce face obiectul prezentei proceduri de atribuire.”

- Făcând un simplu calcul, se poate observa faptul că, între contractele pentru care erau mobilizate utilajele și contractul de achiziție publică a fi atribuit... nu există suprapunere în ceea ce privește faza contractuală, acest lucru fiind avut în vedere la momentul la care echipamentele au fost indicate fi disponibile. Necesarul de echipamente aferente fazei de proiectare nu se impune a deservi contractele indicate și poate fi mobilizat chiar și la aceste momente, iar necesarul de echipamente aferente fazei de execuție va fi disponibil la data începerii acestei faze contractuale.

Asocierea... dovedește o profundă necunoaștere a modalității de derulare a contractelor de infrastructură și tratează în mod artificial și nerealist resursele declarate de subscrisa ca fiind „bloc...” sau indisponibilizate absolut în alte proiecte, ignorând faptul că executarea contractelor de infrastructură este o activitate dinamică, evolutivă și adaptabilă, etapizată și organizată ca atare.

Sub un al doilea aspect, documentația de atribuire nu impune obligația exclusivității absolute a resurselor declarate și nici nu interzice participarea operatorilor economici implicați simultan în alte proiecte de infrastructură.

În realitate, Asocierea... încearcă să transforme simple estimări privind stadiul unor proiecte într-o prezumție absolută de imposibilitate de executare a contractului, fără existența unui suport factual și juridic real.

Această abordare excedează limitelor controlului de legalitate exercitat de CNSC și urmărește exclusiv eliminarea artificială a ofertei subscrisei din procedură.

(...)

De asemenea, documentația de atribuire nu a impus în niciun moment în sarcina .... o obligație de rezultat constând în bloc... și indisponibilizarea utilajelor, ci una de diligență, .... apreciind, în mod corect atunci când a analizat propunerea tehnică a subscrisei, că aceasta va dispune de toate resursele necesare pentru a realiza contractul de achiziție publică, exercitându-și prerogative în conformitate cu Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice. Faptul că .... nu a apreciat că sunt necesare clarificări suplimentare sau că, mai mult, nu a declarat oferta subscrisei ca fiind neconformă nu echivalează cu lipsa de diligență a autorității contractante, care a verificat, raportat la documentația de atribuire, întrunirea cerinței cu privire la disponibilitatea utilajelor, ci simple interpretări forțate ale..., aflate în afara oricărui cadru legal sau contractual.

Cerința impusă de autoritatea contractantă a vizat exclusiv demonstrarea accesului și disponibilității resurselor necesare executării contractului, iar nu dovada unei imobilizări fizice și permanente a acestora anterior începerii efective a lucrărilor, iar minimele diligențe pe care se presupune că nu le-a luat autoritatea contractantă... spuselor..., viza, de altfel, o perioadă ulterioară emiterii..., respectiv...

Subscrisa a făcut dovada îndeplinirii acestei cerințe prin depunerea... nr.... și prin indicarea modalităților concrete prin care disponibilitatea utilajelor este asigurată, respectiv prin proprietate, leasing, închiriere sau acces la resurse, în conformitate cu cerințele documentației de atribuire.

De altfel, chiar CNSC, prin Decizia nr.. a statuat într-o speță similară, în care solicitările de clarificări au avut în vedere doar indicarea locației utilajelor „Privitor la faptul că asocierea nu a dovedit disponibilitatea acestor resurse, Consiliul se află în fața unor afirmații care nu sunt susținute de niciun argument concret, nici prin referire la lista de utilaje depuse de asociere, și nici la documentele suport, depuse în urma solicitării autorității contractante de a face dovada celor susținute în.... În consecință, nu poate fi determinată existența vreunui motiv pentru care oferta contestatoarei ar trebui considerată inadmisibilă, aceasta făcând dovada îndeplinirii acestei cerințe... solicitărilor autorității contractante.”

Interpretarea promovată de contestatoare echivalează în realitate cu adăugarea la documentația de atribuire a unei condiții inexistente, respectiv obligația ofertantului de a avea

toate utilajele fizic indisponibilizate, imobilizate și neutilizate în alte proiecte, încă din etapa de evaluare a ofertelor.

Așa cum am mai arătat, o asemenea abordare este nu doar lipsită de suport legal și contractual, ci și complet ruptă de realitățile economice și operaționale ale domeniului construcțiilor de infrastructură. Activitatea de antrepriză în domeniul infrastructurii mari presupune prin natura sa utilizarea dinamică și continuă a resurselor tehnice în cadrul mai multor proiecte aflate simultan în diferite stadii de execuție.

Utilajele specifice lucrărilor de infrastructură nu reprezintă active inactive, ținute în conservare sau staționare permanentă în așteptarea unui singur contract, ci resurse operaționale utilizate în mod continuu și eficient în cadrul activității economice desfășurate de antreprenor.

A pretinde că un operator economic trebuie să păstreze toate utilajele „în curte”, neutilizate în alte proiecte, pe durata procedurii de atribuire și anterior emiterii ordinului de începere a lucrărilor, ar conduce la consecințe economice absurde și ar transforma procedura de achiziție publică într-un mecanism incompatibil cu funcționarea reală a pieței construcțiilor.

O asemenea interpretare ar presupune practic: (i) imobilizarea unor resurse tehnice extrem de costisitoare pentru perioade nedeterminate; (ii) bloc... activității economice a antreprenorilor; (iii) interzicerea participării operatorilor economici implicați simultan în alte proiecte; (iv) și instituirea unei condiții de exclusivitate absolută a utilajelor care nu este prevăzută nici de lege, nici de documentația de atribuire.

Mai mult decât atât, acceptarea unei asemenea interpretări ar conduce la excluderea din procedurile de achiziție publică exact a operatorilor economici care dețin experiența și capacitatea tehnică necesare executării unor contracte majore de infrastructură, respectiv antreprenorii care desfășoară simultan lucrări complexe și care utilizează resursele tehnice în mod integrat și eficient.

Contestatoarea ignoră în mod deliberat faptul că disponibilitatea resurselor tehnice nu echivalează cu staționarea fizică permanentă a acestora într-o anumită locație, ci existența posibilității reale și efective de mobilizare și utilizare a acestora în executarea contractului la momentul necesar.

În mod firesc, organizarea resurselor tehnice se realizează etapizat și dinamic, în funcție de: (i) emiterea ordinului de începere; (ii) graficul efectiv de execuție; (iii) mobilizarea progresivă a activităților; și (iv) necesitățile concrete din teren.

Nici legislația achizițiilor publice și nici documentația de atribuire nu impun obligația ca utilajele declarate să fie indisponibilizate față de orice alt proiect sau să fie menținute în conservare până la momentul începerii contractului.

În realitate, susținerile contestatoarei urmăresc transformarea unei cerințe privind accesul la resurse într-o obligație artificială de imobilizare permanentă a acestora, ceea ce excedează atât cerințelor procedurii, cât și principiilor proporționalității și tratamentului egal.

Prin urmare, în absența unei cerințe exprese privind obligația de indisponibilizare fizică și permanentă a utilajelor, contestatoarea nu poate pretinde existența unei asemenea obligații și nu poate transforma simpla utilizare a resurselor tehnice în alte proiecte într-un motiv de neconformitate a ofertei subscrisei.

Subscrisa și-a îndeplinit obligațiile stabilite prin documentația de atribuire prin demonstrarea accesului și disponibilității resurselor necesare executării contractului, iar orice interpretare

suplimentară propusă de contestatoare reprezintă o adăugare nelegală la cerințele procedurii și o încercare de substituie a evaluării realizate de autoritatea contractantă.

În plus, a susține faptul că un antreprenor ca ..., cel mai mare constructor de drumuri din România, nu poate asigura disponibilitatea unor utilaje necesare derulării unui contract și, cu titlu de adevăr absolut, faptul că întârzierile înregistrate în contractele în care este implicat sunt cauzate tocmai de suprapuneri cu privire la utilajele declarate, sunt nu numai speculative, dar și absurde.

Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și vizavi de susținerile contestatoarei potrivit cărora autoritatea contractantă nu a realizat minime verificări privind disponibilitatea utilajelor și echipamentele, *nici prin raportare la cele declarate de către ofertant în cuprinsul ofertei și nici utilizând funcționalitățile oferite de Registrul utilajelor,*

*echipamentelor și utilajelor, implementat prin HG nr. 342/2022 privind aprobarea mecanismului pentru crearea și utilizarea bazei de date cu utilaje și echipamente prin înființarea Registrului utilajelor, echipamentelor și instalațiilor de care pot dispune operatorii economici în vederea participării la procedurile de achiziție publică/sectorială din domeniul proiectelor de infrastructură de transport.*

În stabilirea acestei finalități față de aspectele reclamate, asocierea intervenientă formulează apărări punctuale pe care Consiliul le apreciază judicioase și concludente, astfel:

În mod neîntemeiat, Asocierea... încearcă să confere Registrului de utilaje un rol pe care acesta nu îl are. Registrul de utilaje reprezintă un instrument de evidență și verificare a resurselor declarate de operatorii economici, iar nu un mecanism de bloc... absolută a utilizării acestora în cadrul altor contracte. Interpretarea promovată de contestatoare ar conduce în mod absurd la imposibilitatea participării la proceduri de achiziție publică a operatorilor economici care desfășoară simultan mai multe proiecte de infrastructură, deși tocmai acești operatori sunt cei care dispun de experiența și capacitatea tehnică necesare executării unor contracte complexe și de mare valoare.

Totodată, trebuie observat că argumentele formulate de... tind să adauge la documentația de atribuire condiții inexistente, prin transformarea unei obligații de diligență într-o pretinsă obligație de rezultat. Autoritatea contractantă avea obligația de a verifica dacă ofertantul demonstrează accesul și disponibilitatea resurselor necesare executării contractului, iar nu obligația de a se asigura că respectivele utilaje sunt indisponibilizate fizic și permanent pe întreaga durată a procedurii. A susține contrariul ar însemna modificarea nelegală a cerințelor procedurii ulterior depunerii ofertelor și încălcarea principiilor proporționalității și tratamentului egal consacrate de Legea nr. 98/2016.

De altfel, chiar jurisprudența CNSC invocată de.. confirmă că demonstrarea disponibilității resurselor tehnice se realizează prin documentele și explicațiile solicitate prin documentația de atribuire, fără a exista obligația prezentării unei dovezi privind imobilizarea fizică și exclusivă a utilajelor. Contestatoarea nu indică nicio dispoziție legală sau contractuală care să instituie o asemenea obligație și încearcă exclusiv să substituie cerințele reale ale procedurii cu propriile interpretări restrictive și artificiale.

În egală măsură, se impune observarea caracterului contradictoriu și speculativ al criticilor formulate de.... Pe de o parte, contestatoarea susține că utilajele declarate de... ar fi utilizate în alte proiecte și, prin urmare, indisponibile, iar pe de altă parte ignoră complet faptul că respectivele contracte se află în faze contractuale diferite, că mobilizarea resurselor se realizează etapizat și că necesarul de utilaje aferent fazei de execuție a prezentului contract intervine ulterior perioadelor indicate în celelalte proiecte. În lipsa unei suprapuneri efective demonstrate concret și în lipsa oricărei interdicții exprese prevăzute de documentația de atribuire, toate aceste susțineri rămân simple speculații fără valoare probatorie.

Se are în vedere că un alt argument adus de contestatoare în favoarea faptului că achizițarea nu a analizat disponibilitatea efectivă a utilajelor și capacitatea reală de mobilizare a resurselor tehnice de către asocierea ...., vizează imposibilitatea realizării încercărilor pe piloți de probă în faza de proiectare de către asocierea ....

Astfel, contestatoare susține că autoritatea contractantă avea obligația de a verifica disponibilitatea efectivă și reală a utilajelor pentru executarea contractului în perioada relevantă..., iar în condițiile în care acesteia i s-a acordat punctajul maxim tocmai pentru realizarea încercărilor pe piloți de probă în etapa de proiectare contractuală, invocarea faptului că utilajele ar urma să fie mobilizate în etapa de execuție este incompatibilă cu propria ofertă tehnică.

Față de cele reclamate, Consiliul reține că autoarea intervenției a răspuns punctual la acuzațiile aduse, aducând argumente apreciate de Consiliu ca fiind valide și concludente, respectiv:

Argumentele aduse de Asocieria... și postulatele cu privire la imposibilitatea realizării încercărilor pe piloți de probă în faza de proiectare de către...&PE denotă, din nou, o necunoaștere a specificului contractelor de antrepriză în domeniul infrastructurii mari.

Sușinerile formulate de Asocieria... în ceea ce privește pretinsa indisponibilitate a utilajelor necesare executării încercărilor pe piloți de probă sunt construite exclusiv pe scenarii ipotetice și pe o anticipare speculativă a modului în care se vor desfășura în viitor activitățile aferente prezentului contract și altor contracte aflate în derulare ale...

În concret, contestatoarea pornește de la premisa eronată potrivit căreia utilajele indicate în cadrul... nr.... și al propunerii tehnice....ar trebui să fie disponibile în mod imediat, exclusiv și necondiționat, încă din prezent, pentru realizarea încercărilor pe piloți de probă. Or, această abordare ignoră atât stadiul procedural actual al contractului, cât și mecanismul efectiv de implementare a unui contract de proiectare și execuție de asemenea amploare.

La momentul formulării contestației: (i) contractul de achiziție publică nu este semnat, aflându-ne de altfel în faza în care a fost contestat...; și (ii) nu a fost emis ordinul de începere pentru faza de proiectare. Prin urmare, Asocieria... nu are nici un fundament în afirmațiile pe care acesta la face, deoarece nu există un moment concret, o dată la care să se raporteze cu privire la disponibilitatea efectivă a utilajelor declarate de...&PE în oferta sa tehnică. În aceste condiții, orice afirmație privind pretinsa indisponibilitate viitoare a unor utilaje reprezintă o simplă speculație, lipsită de suport factual concret.

Mai mult decât atât, contestatoarea ignoră în mod deliberat faptul că activitatea de realizare a încercărilor pe piloți de probă nu intervine la momentul depunerii ofertei și nici imediat ulterior desemnării ofertantului câștigător, ci exclusiv, după semnarea contractului și emiterea ordinului de începere a activității de proiectare. Or, la acest moment, nu există niciun element obiectiv care să permită anticiparea... a stadiului exact în care se vor afla utilajele utilizate în alte contracte aflate în derulare la momentul la care eventual, vor deveni necesare în efectuarea încercărilor pe piloți de probă pentru prezentul contract.

Dimpotrivă, așa cum rezultă chiar din explicațiile furnizate în propunerea tehnică.., contractele indicate de contestatoare ca argument pentru pretinsa indisponibilitate a utilajelor se aflau încă de la momentul ofertării în faze avansate de execuție, iar activitățile de fundații speciale și încercări pe piloți de probă aferente acestora sunt deja finalizate. Mai mult decât atât.. dispune de un număr mare de utilaje din categoria celor prezentate în oferta tehnică..., prin urmare acestea pot deservi mai multe proiecte în același timp, iar investițiile pe care.. le face în astfel de utilaje este constantă.

După cum se poate observa mai jos, inclusiv documentația de atribuire - Formularul 4 - prevede o anumită „flexibilitate” în ceea ce privește disponibilitatea utilajelor și explică noțiunea de disponibilitate / acces la utilaje.

- *Ofertantul va completa informațiile solicitate în tabelul de mai sus cel puțin pentru utilajele/echipamentele/instalațiile listate la punctul 1-13. Tabelul poate fi extins cu orice echipament/ utilaj/ instalație disponibil și propus pentru realizarea contractului.*

- *Prin sintagma,, are la dispoziție/are acces la” se înțelege ca accesul la utilajele, instalațiile, echipamentele tehnice indicate în cerința de calificare se poate face printr-unul sau mai multe dintre metodele minatoare:*

- *Ofertantul va prezenta informații referitoare la momentele din procesul tehnologic de execuție a lucrărilor când va intenționa să utilizeze aceste echipamente și va prezenta în propunerea tehnică puterea și capacitatea echipamentelor utilajelor instalațiilor necesare pentru execuția corespunzătoare a Lucrărilor în stransa corelare cu timpul alocat execuției lucrărilor și în conformitate cu Programul de Lucrări (Graficul*

- *Pe parcursul derulării contractului, orice echipament va putea fi înlocuit cu un alt echipament care va avea cel puțin aceleași caracteristici tehnice cu cele ale echipamentului înlocuit.*

În lipsa oricărei dovezi concrete privind imposibilitatea efectivă a mobilizării utilajelor la momentul la care acestea vor deveni necesare în executarea contractului, criticile formulate de Asocieria... rămân simple speculații teoretice, fără valoare probatorie și fără aptitudinea de a demonstra pretinsa indisponibilitate a utilajelor...

Constatându-se faptul că asocierea .... a făcut dovada faptului că este asigurat accesul la utilaje și disponibilitatea acestora prin Formularul nr.... și prin explicațiile detaliate cuprinse în propunerea tehnică, indicând, pentru fiecare categorie de utilaje, modalitatea concretă de asigurare a accesului și disponibilității (în acest sens, au fost precizate explicit titlurile în baza cărora sunt deținute utilajele, precum și contractele în cadrul cărora utilajele erau utilizate la momentul ofertării, fazele contractuale aferente acestora și calendarul estimat de mobilizare pentru prezentul contract) și în lipsa oricărei dovezi concrete privind imposibilitatea efectivă a mobilizării utilajelor la momentul la care acestea vor deveni necesare în executarea contractului, criticile formulate de asocierea... privind pretinsa indisponibilitate a utilajelor.. sunt neîntemeiate urmând a fi respinse.

Față de cele anterior expuse nu poate reține încălcarea vreunor obligații legale în ceea ce privește modul de evaluare privind disponibilitatea utilajelor, instalațiilor și echipamentelor tehnice ale., motiv pentru care constată netemeinicia criticilor aduse în acest sens.

Recapitulând ansamblul considerentelor anterior reținute, Consiliul nu poate reține încălcarea vreunor obligații legale în ceea ce privește modul de evaluare, de către comisia de evaluare, a ofertei prezentate de asocierea ....., autoritatea contractantă respectând prevederile legale aplicabile și asumându-și răspunderea asupra deciziilor luate în cadrul procedurii de atribuire, rezultatele evaluărilor efectuate fiind consemnate în procesele-verbale intermediare și fiind luate în considerare în decizia de atribuire a contractului de achiziție publică, motiv pentru care respinge, ca nefondate, criticile formulate de autoarea contestației în acest sens și va menține rezultatul procedurii stabilit prin *Raportul procedurii nr.....*

Art. 1 alin. (4) din normele aprobate prin... nr.... statuează că autoritatea contractantă este responsabilă pentru modul de atribuire a contractului de achiziție publică/acordului-cadru, cu respectarea tuturor dispozițiilor legale aplicabile, deci și a regulilor de elaborare a proceselor-verbale și a rapoartelor comisiei de evaluare, inclusiv în ceea ce privește concluziile verificărilor de ordin tehnic/financiar.

Analiza actului atacat al entității contractante, din punctul de vedere al legalității și temeiniciei, s-a efectuat prin prisma motivelor invocate de societatea contestatoare, în acord cu principiul disponibilității care guvernează și procedura administrativ-jurisdicțională în fața Consiliului [art. 26 alin. (2) partea introductivă din legea remediilor și art. 9 alin. (2) C. proc. civ. - obiectul și limitele procesului sunt stabilite prin cererile și apărările părților]. Cu privire la aspectele care nu au format obiectul contestației, răspunderea juridică pentru declararea câștigătoare a unei anumite oferte revine autorității contractante, ținută de lege să verifice și să stabilească modul de îndeplinire de către

oferant/ofertă a tuturor cerințelor de calificare și specificațiilor tehnice stabilite în documentația de atribuire.

Cât privește cheltuielile de judecată solicitate de contestatoare, se reține că a fost depusă la dosarul cauzei factura nr..., în valoare de..., emisă de... și Asociații -... de Avocați și achitată de... potrivit confirmării tranzacției emisă de..., corespunzătoare acestei sume.

Cererea contestatoarei privind obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor efectuate pentru soluționarea contestației, respectiv onorariul de avocat este respinsă ca nefondată, având în vedere soluția de respingere pronunțată.

Față de cele reținute cu prilejul examinării contestației formulată de asocierea..., pe cale de consecință, Consiliul apreciază ca fiind întemeiată cererea de intervenție depusă de formulată de asocierea ....., motiv pentru care o va admite.

Pentru aceste motive,  
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,  
**CONSILIUL DECIDE:**

În temeiul art. 26 alin. (6) 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, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge, ca nefondată, contestația formulată de..., în calitate de lider al... -..., în contradictoriu cu...

În conformitate cu art. 64 Cod procedura civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de ....S.R.L., în calitate de lider al... - .... S.R.L. -... .. și o admite.

Respinge solicitarea contestatoarei privind plata cheltuielilor efectuate cu soluționarea contestației, reprezentând onorariu avocat.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

**PREȘEDINTE,**

...

**MEMBRU,**

...

...

**MEMBRU,**

...

...

Redactată în 5 exemplare originale, conține 36 pagini.