



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

DECIZIE

Nr....

Data:...

... contestația nr..., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr..., depusă de..., cu sediul în....., nr....., înregistrată la Oficiul... sub nr..., având..... nr....., reprezentată legal de administrator..., împotriva răspunsului consolidat nr... privind documentația de atribuire emisă în procedura de licitație deschisă organizată pentru atribuirea contractului de achiziție având ca obiect „... de elaborare a documentațiilor tehnico-economice, faza Studiu de fezabilitate și a Aplicației de finanțare, pentru obiectivul de investiții „Reconectarea și restaurarea meandrelor cursului de apă Jijia veche și refacerea ecosistemelor ripariene și de... curgătoare”, cod... de către..., cu sediul în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, s-a solicitat:

- 1) Suspendarea continuării procedurii,
- 2) obligarea Autorității Contractante la remedierea documentației de atribuire.

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... care... reclamă documentația de atribuire corespunzătoare Anunțului de participare nr. CN1... din..., solicitând cele de mai sus.

Cu privire la caracterul neclar, imprevizibil și disproporționat al cerinței privind experiența similară aferentă aplicației cererii de finanțare, contestatorul solicită constatarea caracterului nelegal al modului în care Autoritatea Contractantă a configurat și, ulterior, reinterpretat... consolidate la solicitările de clarificări, cerința privind experiența similară, întrucât aceasta este formulată într-o manieră lipsită de claritate,

previzibilitate și determinabilitate obiectivă, cu încălcarea principiilor transparenței, tratamentului egal și proporționalității consacrate de Legea nr. 98/2016.

Referitor la experiența aferentă elaborării aplicațiilor de finanțare, caracterul neclar și imprevizibil al cerinței este amplificat de faptul că Autoritatea Contractantă nu definește, în mod obiectiv și verificabil, conținutul minim al proiectului care ar putea fi considerat relevant pentru îndeplinirea cerinței.

Astfel, din... la clarificări rezultă că sunt acceptate aplicații de finanțare elaborate în cadrul unor programe distincte (PDD, LIFE, PNRR... etc.), precum și proiecte considerate „similare”, „comparabile”, „relevante” sau „conexe” obiectului contractului, fără ca Autoritatea Contractantă să precizeze în mod expres ce elemente trebuia să conțină proiectul finanțat pentru ca experiența să fie considerată conformă.

În concret, documentația și clarificările nu permit determinarea următoarelor aspecte esențiale:

- dacă proiectul pentru care s-a elaborat aplicația de finanțare trebuia să includă, obligatoriu, lucrări hidrotehnice;
- dacă era suficientă existența unei componente de... hidrologică/hidraulică;
- dacă sunt acceptate proiecte ce includ, exclusiv, măsuri de..., biodiversitate sau soluții bazate pe natură (NbS);
- dacă proiectul trebuia să includă intervenții fizice asupra cursurilor de apă ori era suficientă existența unor componente de tip edilitar;
- dacă experiența este apreciată... raportare la obiectivul general al proiectului sau la componentele efectiv elaborate de operatorul economic.

În lipsa unei asemenea delimitări, ofertanții nu pot determina în mod rezonabil dacă experiența dobândită... elaborarea unor aplicații de finanțare pentru proiecte de management al apei, biodiversitate, reducerea riscului la inundații, retenție naturală...u infrastructură de mediu va fi sau nu considerată conformă.

Or, o cerință minimă de calificare nu poate depinde de o evaluare ulterioară discreționară a comisiei privind gradul de apropiere dintre proiectele anterior implementate și obiectul contractului, în lipsa unor criterii clare, obiective și verificabile comunicate anterior depunerii ofertelor.

... urmare, modalitatea de formulare și reinterpretație a cerinței privind experiența în elaborarea aplicațiilor de finanțare contravine principiului transparenței și obligației de configurare clară și predictibilă a criteriilor de calificare, consacrate de art. 2 alin. (2), art. 179 și art. 180 din Legea nr. 98/2016.

În drept, potrivit art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, atribuirea contractelor de achiziție publică se realizează cu respectarea principiilor nediscriminării, tratamentului egal, recunoașterii reciproce, transparenței, proporționalității și asumării răspunderii.

Principiul transparenței impune ca documentația de atribuire să fie formulată într-o manieră clară, precisă și lipsită de echivoc, astfel încât orice operator economic diligent și rezonabil informat să poată înțelege în mod identic întinderea cerințelor minime de calificare și să își poată construi oferta în condiții de previzibilitate.

Totodată, conform art. 179 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, criteriile privind capacitatea tehnică și profesională trebuie să fie raportate și proporționale cu obiectul contractului, iar potrivit art. 180 autoritatea contractantă are obligația de a stabili modalități clare și verificabile de demonstrare a experienței.

În speță, însăși multitudinea de reinterprețări, succesive, furnizate de Autoritatea Contractantă demonstrează lipsa unei delimitări clare a competențelor considerate efectiv necesare executării contractului, fiind transferată către etapa de evaluare o marjă excesivă de apreciere subiectivă asupra caracterului „similar” al experienței invocate de ofertanți.

Or, o asemenea modalitate de configurare a cerinței contravine exigențelor de claritate și previzibilitate impuse de legislația achizițiilor publice și creează premisele unei evaluări arbitrare, incompatibile cu principiile tratamentului egal și transparenței.

Totodată, consideră că experiența similară în cadrul aplicațiilor de finanțare pentru construcții hidrotehnice, nu are relevanță, în sensul în care complexitatea cererii de finanțare este condiționată de platforma în cadrul căreia se depune cererea de finanțare și de condițiile... de finanțare, nicidecum de obiectivul de investiții. Așadar, solicitarea privind experiența similară în cadrul aplicațiilor de finanțare pentru construcții hidrotehnice (inclusiv paleta de lucrări "...") nu poate constitui temei pentru experiența similară aferentă aplicației cererii de finanțare. De asemenea, cele menționate mai sus, nu prezintă relevanță nici pentru expertul în elaborarea aplicației de finanțare.

În consecință, solicită obligarea Autorității Contractante la reformularea cerinței privind experiența similară:

- aplicația cererii de finanțare fără a menționa obiectivul de investiții și nici lucrări similare aferente acestuia. Concret, se va reformula astfel încât experiența similară pentru aplicația cererii de finanțare să fie la general sau raportată la programul de finanțare (POR..., POC, etc).

- expertul în elaborarea aplicației de finanțare fără a menționa obiectivul de investiții și nici lucrări similare aferente acestuia. Concret, se va reformula astfel încât experiența similară pentru aplicația cererii de finanțare să fie la general sau raportată la programul de finanțare (POR..., POC, etc).

Cu privire la caracterul neclar și disproportional al mecanismului de verificare și avizare a livrabilelor... lipsa unor termene concrete și determinabile, aplicabile Autorității Contractante, contestatorul solicită constatarea caracterului nelegal al documentației de atribuire, astfel cum aceasta a fost menținută și reinterprețată... la solicitările de clarificări, în ceea ce privește mecanismul de verificare și avizare a livrabilelor, întrucât Autoritatea Contractantă refuză stabilirea unor termene concrete, determinate și opozabile pentru analiză, verificarea și aprobarea documentațiilor elaborate de prestator, menținând, în schimb, în sarcina acestuia, termene ferme de executare și un regim sancționator sever, constând inclusiv în penalități de întârziere.

În concret... la clarificări nr.... și conexe, Autoritatea Contractantă refuză instituirea unor termene clare privind:

- verificarea livrabilelor intermediare;
- formularea observațiilor asupra documentațiilor depuse;

- avizarea documentelor în cadrul structurilor interne (inclusiv CTE);
 - aprobarea sau respingerea documentațiilor transmise de prestator;
- menționând, în esență, că acestea se vor realiza într-un termen „rezonabil” ori într-un interval dependent de procedurile interne ale autorității.

O asemenea formulare este incompatibilă cu exigențele de claritate și predictibilitate impuse de legislația achizițiilor publice.

Noțiunea de „termen rezonabil” este una eminentemente apreciativă, lipsită de caracter obiectiv și imposibil de determinat ex ante de către ofertanți, în special în contextul unui contract de... intelectuale complexe, dependente în mod direct de feedback-ul, aprobările și observațiile formulate de autoritatea contractantă.

Mai grav, documentația instituie un regim vădit asimetric al obligațiilor contractuale:

- prestatorului îi sunt impuse termene ferme și determinabile de executare;
- în sarcina acestuia sunt prevăzute penalități pentru depășirea termenelor contractuale;
- în schimb, autoritatea contractantă nu își asumă niciun termen cert de verificare, avizare sau aprobare a documentațiilor și nici vreo consecință juridică pentru eventualele întârzieri proprii.

Cu alte cuvinte, deși executarea contractului depinde în mod esențial de celeritatea cu care autoritatea contractantă verifică și validează livrabilele transmise, aceasta își rezervă posibilitatea de a formula observații sau de a emite avize într-un interval nedefinit, transferând integral asupra prestatorului riscul temporal și financiar aferent întârzierilor administrative.

În practică, această modalitate de configurare a contractului creează o situație vădit disproporționată și impredictibilă, în care prestatorul poate deveni pasibil de penalități contractuale inclusiv în situații în care întârzierile sunt generate de durata nedefinită a procesului intern de analiză și avizare al autorității contractante.

Astfel, ofertantul este pus în imposibilitatea obiectivă de a evalua și fundamenta:

- durata reală de mobilizare a experților;
- costurile efective aferente menținerii echipei de proiect;
- necesarul de resurse pe durata suspendărilor de facto generate de lipsa avizelor;
- riscul financiar asociat întârzierilor neimputabile prestatorului.

Or, elaborarea unei oferte reale și fundamentate economic presupune existența unui calendar contractual determinabil și previzibil.

În lipsa unor termene certe de verificare și aprobare a livrabilelor, ofertanții nu pot estima în mod rezonabil durata efectivă de execuție și costurile reale ale contractului, fiind afectați inclusiv în modalitatea de formare a prețului ofertei.

În drept, potrivit art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, autoritatea contractantă are obligația respectării principiilor transparenței, proporționalității și tratamentului egal.

De asemenea, conform art. 23 din H.G. nr. 395/2016, documentația de atribuire trebuie să conțină informații suficiente, clare și complete pentru a permite elaborarea unei oferte fundamentate tehnic și financiar.

În speță, menținerea unei formulări vagi de tipul „termen rezonabil” nu satisface exigențele minime de determinabilitate contractuală și creează premisele unui dezechilibru contractual evident, în care riscul întârzierilor administrative este transferat exclusiv asupra operatorului economic.

Mai mult, este inadmisibil ca Autoritatea Contractantă să sancționeze prestatorul pentru nerespectarea unor termene ferme... aplicarea de penalități contractuale, în timp ce propria obligație de verificare și avizare a livrabilelor rămâne lipsită de orice limită temporală determinată.

Un asemenea mecanism contractual contravine principiului proporționalității și afectează caracterul echilibrat al raportului contractual, fiind de natură să descurajeze participarea operatorilor economici și să afecteze concurența reală.

Față de cele expuse, solicită Consiliului obligarea Autorității Contractante la remedierea documentației de atribuire... introducerea unor termene clare, certe și opozabile pentru:

1. verificarea și analizarea livrabilelor transmise de prestator;
2. formularea observațiilor și solicitărilor de completare;
3. avizarea documentațiilor în cadrul structurilor interne și/sau CTE;
4. aprobarea sau respingerea motivată a livrabilelor, precum și corelarea termenelor de execuție ale prestatorului cu durata efectivă a procesului de verificare și avizare realizat de Autoritatea Contractantă, astfel încât prestatorul să nu poată fi sancționat pentru întârzieri generate de conduita ori durata procedurilor interne ale beneficiarului.

Cu privire la caracterul disproporționat al modalității de plată și influențarea indirectă a modului de formare a prețului ofertei, solicită constatarea caracterului nelegal al modalității de plată, stabilite... documentația de atribuire și menținută... la clarificări, întrucât, deși autoritatea contractantă afirmă, formal, că propunerea financiară nu trebuie structurată conform tabelului privind modalitățile de plată, mecanismul contractual instituit produce, în mod indirect, o constrângere reală asupra modului de formare a prețului ofertei, afectând libertatea operatorilor economici de a-și fundamenta costurile în funcție de structura efectivă a prestației.

În concret... consolidate la clarificări nr.... și 31, Autoritatea Contractantă precizează că tabelul aferent modalității de plată nu reprezintă structura obligatorie a propunerii financiare... menține simultan mecanismul de plată corelat strict cu anumite livrabile și procente valorice maxime asociate acestora.

În practică..., această distincție are un caracter pur formal.

Deși ofertanții sunt informați că au libertatea de a-și structura propunerea financiară, modalitatea efectivă de decontare instituită de Autoritatea Contractantă determină, în mod inevitabil, structura economică a ofertei, întrucât plata este condiționată de livrabile prestabilite și plafonată procentual.

Astfel, în raport cu mecanismul contractual stabilit, livrabilul aferent elaborării aplicației de finanțare este limitat la un procent maxim din valoarea contractului (25%), ceea ce conduce inevitabil la impunerea indirectă a unei ponderi economice maxime pentru această componentă a serviciilor.

În consecință, un operator economic poate aprecia, în mod legitim și fundamentat economic, că efortul profesional și resursele necesare elaborării aplicației de finanțare justifică o pondere financiară superioară pragului implicit rezultat din mecanismul de plată impus.

Cu toate acestea, deși aparent nu stabilește o structură obligatorie a prețului, Autoritatea Contractantă creează o limitare economică indirectă, întrucât operatorul economic nu poate recupera... mecanismul de decontare o valoare superioară pentru livrabilul respectiv, indiferent de costurile reale implicate.

... urmare, libertatea de formare a prețului devine una exclusiv formală, întrucât mecanismul de plată determină ex ante distribuția valorică maximă aferentă anumitor activități, fără raportare la structura efectivă de cost a fiecărui ofertant.

Mai mult, o asemenea modalitate de configurare contractuală afectează concurența reală între operatorii economici, întrucât:

- descurajează modele diferite de organizare a prestației;
- uniformizează artificial structura financiară a ofertelor;
- împiedică reflectarea costurilor reale specifice fiecărui operator economic.

În drept, potrivit art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, autoritatea contractantă are obligația respectării principiilor proporționalității, tratamentului egal și transparenței, precum și a asigurării unei concurențe reale și efective între operatorii economici.

Or, în măsura în care mecanismul de plată condiționează indirect structura economică a ofertei și limitează ex ante remunerarea anumitor categorii de..., fără justificare obiectivă și fără raportare la complexitatea efectivă a activităților, documentația nu mai permite fundamentarea liberă și reală a prețului de către operatorii economici.

Totodată, atrage atenția Consiliului faptul că autoritatea contractantă respinge reformularea modalității de plată, în sensul în care, de-a lungul timpului, anumiți beneficiari publici au pierdut finanțarea tocmai din cauza lor, pe motiv că, desi proiectul era eligibil din punct de vedere a criteriilor stabilite de finanțator, aceștia înregistrau datorii la bugetul de stat, or acest fapt nu poate fi imputabil operatorului economic în cauză. Consideră că serviciile prestate pentru cererea de finanțare nu ar trebui conditionata de doar de eligibilitatea proiectului.

Față de cele expuse, solicită Consiliului obligarea Autorității Contractante la:

- remedierea documentației de atribuire și eliminarea limitărilor procentuale implicite aferente livrabililor contractuale, respectiv reformularea mecanismului de plată, astfel încât acesta să nu producă efectul unei constrângeri indirecte asupra modului de formare a prețului ofertei și să permită reflectarea costurilor reale aferente fiecărei componente a serviciilor prestate.

- introducerea unei clauze contractuale precum: "În cazul în care Beneficiarul nu va obține finanțarea nerambursabilă din vina sa exclusivă (nu au fost puse la dispoziția prestatorului documentele/informațiile necesare pentru realizarea documentațiilor; prezentarea de documente în afara termenului de valabilitate; respectiv prezentarea de documente care nu

dovedesc îndeplinirea obligațiilor de plată a taxelor, etc.) are obligația de a efectua plata serviciilor care i-au fost prestate până la acea dată"

Cu privire la caracterul disproporționat și nelimitat al regimului sancționator contractual aplicabil prestatorului, contestatoul solicită constatarea caracterului nelegal al clauzelor contractuale privind penalitățile și răspunderea prestatorului, astfel cum acestea au fost menținute... răspunsul la clarificări nr...., întrucât mecanismul sancționator configurat de Autoritatea Contractantă conduce, în mod efectiv, la instituirea unei răspunderi patrimoniale potențial nelimitate, disproporționate și imposibil de cuantificat ex ante de către operatorii economici.

În concret... întrebarea nr...., operatorii economici au solicitat clarificări privind limitarea răspunderii contractuale și quantumul efectiv al penalităților, în contextul în care formularea clauzelor contractuale lasă să se înțeleagă posibilitatea cumulării penalităților de întârziere cu recuperarea unor prejudicii suplimentare.

... răspunsul formulat, Autoritatea Contractantă menține integral mecanismul contractual, confirmând în mod implicit că eventualele limitări procentuale ale penalităților nu exclud posibilitatea recuperării unor prejudicii suplimentare și nici nu operează ca un plafon efectiv al răspunderii prestatorului.

Rezultă astfel că, deși aparent documentația instituie un prag maximal al penalităților, în realitate prestatorul rămâne expus unei răspunderi patrimoniale nedeterminate și potențial nelimitate, întrucât acesta poate fi obligat, suplimentar penalităților aplicate, și la acoperirea unor prejudicii evaluate unilateral de Autoritatea Contractantă.

O asemenea modalitate de redactare contractuală afectează în mod grav predictibilitatea economică a contractului și împiedică ofertanții să evalueze în mod rezonabil riscul financiar asociat executării acestuia.

Or, un operator economic diligent trebuie să poată determina, anterior depunerii ofertei, întinderea maximă rezonabil previzibilă a riscurilor contractuale asumate și impactul acestora asupra fundamentării prețului.

În lipsa unei limitări clare și efective a răspunderii, ofertanții sunt constrânși fie:

- să includă în preț prime de risc excesive și dificil de estimat;
- fie să suporte un risc contractual imposibil de cuantificat;
- fie să renunțe la participarea în procedură.

Mai mult, caracterul disproporționat al mecanismului sancționator este amplificat de specificul obiectului contractului.

Contractul privește... intelectuale complexe - elaborare studiu de fezabilitate și aplicație de finanțare - a căror execuție depinde în mod direct de:

- avize și aprobări emise de terți;
- observațiile formulate de autoritatea contractantă;
- funcționarea comisiilor tehnico-economice;
- durata procedurilor administrative externe;
- solicitări succesive de clarificări și completări.

În aceste condiții, transferarea integrală a riscului temporal și economic asupra prestatorului... instituirea unor penalități cumulative și a unei răspunderi patrimoniale potențial nelimitate, este vădit disproporționată în

raport cu natura contractului și cu gradul de control efectiv exercitat de prestator asupra tuturor factorilor care influențează executarea.

Mai mult, se observă existența unui dezechilibru contractual evident între drepturile și obligațiile părților:

- prestatorul este supus unor termene ferme și penalități severe;
- în timp ce Autoritatea Contractantă nu își asumă obligații corelative echivalente și nu suportă consecințe comparabile pentru eventualele întârzieri proprii în verificarea, avizarea sau aprobarea livrabilelor.

În drept, potrivit art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, documentația de atribuire trebuie să respecte principiile proporționalității, tratamentului egal și asumării răspunderii.

De asemenea, autoritatea contractantă are obligația de a configura un mecanism contractual echilibrat, care să nu transfere în mod excesiv și nejustificat asupra operatorului economic riscuri care exced controlului rezonabil al acestuia și care nu pot fi evaluate în mod determinabil anterior depunerii ofertei.

În speță, regimul sancționator menținut... răspunsul la clarificări nr... creează o expunere patrimonială potențial nelimitată și incompatibilă cu exigențele minime de predictibilitate și proporționalitate specifice contractelor de achiziție publică.

Față de cele expuse, solicită Consiliului obligarea Autorității Contractante la remedierea documentației de atribuire...:

1. stabilirea unui plafon clar, expres și efectiv al răspunderii contractuale a prestatorului;
2. eliminarea posibilității cumulării nelimitate dintre penalitățile contractuale și eventuale despăgubiri suplimentare neplafonate;
3. corelarea regimului sancționator cu specificul serviciilor intelectuale prestate și cu factorii externi care influențează executarea contractului;
4. reformularea clauzelor contractuale astfel încât acestea să permită determinarea rezonabilă ex-ante a riscului financiar asumat de operatorii economici.

Solicită Consiliului să dispună suspendarea procedurii până la soluționarea contestației.

... adresa nr...., înregistrată la Consiliu sub nr..., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere la contestația depusă de..., solicitând respingerea ca neîntemeiată.

... contestația formulată, societatea... a solicitat Consiliului obligarea autorității contractante la remedierea documentației de atribuire...:

1. stabilirea unui plafon clar, expres și efectiv al răspunderii contractuale a prestatorului;
2. eliminarea posibilității cumulării nelimitate între penalitățile contractuale și eventuale despăgubiri suplimentare neplafonate;
3. corelarea regimului sancționator cu specificul serviciilor intelectuale prestate și cu factorii externi care influențează executarea contractului;
4. reformularea clauzelor contractuale astfel încât acestea să permită determinarea rezonabilă ex ante a riscului financiar asumat de operatorii economici.

De asemenea, solicită Consiliului să dispună suspendarea procedurii până la soluționarea contestației.

Potrivit art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, forma în vigoare la data sesizării Consiliului: „Pentru soluționarea contestației formulate în condițiile art. 8 sub sancțiunea respingerii acesteia, persoana care se consideră vătămată trebuie să constituie, în termen de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului, o cauțiune [...]"

Textul de lege prevede, imperativ, sub sancțiunea respingerii, obligația persoanei care se consideră vătămată de a constitui, în termen de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului, o cauțiune, cuantumul acestei cauțiuni fiind, de asemenea, stabilit, respectiv în procent de 2% din valoarea estimată a contractului, cu precizările de la lit. a) și b) ale art.61 A1 din Legea nr.101/2016.

Data fiind claritatea textului de lege, fermitatea exprimării, precizarea în mod expres a sancțiunii, solicită Consiliului să constate dacă această obligație de achitare a cauțiunii a fost îndeplinită de contestator, în termenul expres indicat de lege, contestația fiind depusă la data de..., în caz contrar urmând să respingă contestația.

În lipsa consemnării cauțiunii în limita termenului legal imperativ de maxim 5 zile de la data sesizării Consiliului, soluția adoptată cu privire la contestația formulată nu poate fi decât de respingere.

În ceea ce privește motivele contestației, arată Consiliului următoarele:

Cu privire la caracterul neclar, imprecizabil și disproporționat al cerinței privind experiența similară aferentă aplicației cererii de finanțare, contestatorul solicită Consiliului obligarea autorității contractante la reformularea experienței similare privind:

- aplicația cererii de finanțare fără a menționa obiectivul de investiții și nici lucrări similare aferente acestuia. Concret, se va reformula astfel încât experiența similară pentru aplicația cererii de finanțare să fie la general sau raportată la programul de finanțare (POR..., POC, etc).

- expertul în elaborarea aplicației de finanțare fără a menționa obiectivul de investiții și nici lucrări similare aferente acestuia. Concret, se va reformula astfel încât experiența similară pentru aplicația cererii de finanțare să fie la general sau raportată la programul de finanțare (POR..., POC, etc)

Autoritatea Contractantă apreciază că această solicitare este neîntemeiată, având în vedere că, potrivit art. 179 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, cerințele privind capacitatea tehnică și profesională trebuie stabilite în funcție de obiectul, specificul și complexitatea contractului ce urmează a fi atribuit.

În prezenta procedură, aplicația de finanțare nu reprezintă o simplă activitate administrativă de completare a unei cereri în MySMIS, ci presupune integrarea unor componente tehnice, de mediu și de conformitate specifice...

- Prioritatea „Protecția mediului... conservarea biodiversității”, respectiv: documentații tehnico-economice, studii și documentații de mediu, cerințe DNSH și climate proofing, aspecte privind biodiversitatea, infrastructura verde și restaurarea..., corelarea indicatorilor, activităților și rezultatelor proiectului.

... răspunsul consolidat publicat în SEAP, Autoritatea Contractantă a clarificat în mod expres că experiența similară nu este limitată la construcții

hidrotehnice clasice și poate fi demonstrată printr-o gamă largă de proiecte relevante din domeniul gospodăririi apelor, restaurării ecologice, biodiversității, managementului riscului la inundații și soluțiilor bazate pe natură (NbS), ce poate fi demonstrată inclusiv... proiecte finanțate... LIFE..., PNRR.....u alte programe similare relevante pentru obiectul contractului.

În ceea ce privește expertul în elaborarea aplicației de finanțare... Răspunsul nr.... autoritatea contractantă precizează:

Expertul responsabil cu elaborarea aplicației de finanțare trebuie să dețină studii superioare și experiență relevantă în elaborarea aplicațiilor de finanțare aferente unor investiții similare sau comparabile ca natură și complexitate cu obiectul contractului.

Experiența profesională poate fi demonstrată... participarea la elaborarea aplicațiilor de finanțare în cadrul unor proiecte finanțate... programe europene.

Îndeplinirea cerințelor se demonstrează... documente justificative relevante, precum: CV semnat, diplome de studii, certificate de formare profesională, recomandări, contracte, procese-verbale de recepție, adeverințe sau alte documente relevante.

Autoritatea Contractantă nu a impus experiență exclusiv în domeniul hidrotehnic și nici proiecte identice, ci doar experiență relevantă în elaborarea aplicațiilor de finanțare în cadrul unor proiecte finanțate... programe europene.

Cu privire la caracterul neclar și disproporționat al mecanismului de verificare și avizare... lipsa unor termene concret și determinabile aplicabile Autorității Contractante, solicită Consiliului obligarea Autorității Contractante la remedierea documentației de atribuire... introducerea unor termene clare, certe și opozabile pentru:

1. verificarea și analizarea livrabilelor transmise de prestator;
2. formularea observațiilor și solicitărilor de completare;
3. avizarea documentațiilor în cadrul structurilor interne si/sau CTE;
4. aprobarea sau respingerea motivată a livrabilelor, precum și corelarea termenelor de execuție ale prestatorului cu durata efectivă a procesului de verificare și avizare realizat de Autoritatea Contractantă, astfel încât prestatorul să nu poată fi sancționat pentru întârzieri generate de conduita ori durata procedurilor interne ale beneficiarului.

Obiectul contractului presupune elaborarea unor documentații tehnico-economice complexe, respectiv Studii de Fezabilitate, modelări hidraulice, documentații pentru avize și acorduri, documentații de mediu și aplicația de finanțare aferentă.... Aceste documentații sunt supuse unor procese, succesive, de analiză tehnică și avizare, atât în cadrul structurilor tehnico-economice ale A.N. „...”, cât și în relația cu autorități și instituții externe, implicate în procesul de avizare.

... la clarificările nr.... (a) - Termenul de 10 luni aferent Livrabilului 6 include elaborarea și depunerea documentațiilor complete necesare obținerii avizelor, acordurilor și actelor de reglementare din domeniul protecției mediului, precum și transmiterea eventualelor completări solicitate de autoritățile competente. Emiterea efectivă a acordului de mediu depinde de durata procedurilor administrative derulate de autoritățile competente și nu poate fi imputată prestatorului în situația în care documentațiile solicitate au

fost depuse complet și în termen.b) în situația în care autoritățile competente solicită completări, studii suplimentare sau apar întârzieri generate de durata procedurilor administrative, acestea vor fi gestionate conform prevederilor contractuale privind modificarea duratei contractului, după analiza situației concrete și nr.... - Analiza și avizarea documentației în cadrul CTE al beneficiarului se vor realiza într-un termen rezonabil de la predarea documentației complete de către prestator, și de eventualele solicitări de clarificări sau completări formulate de... tehnico-economică și nr.... - Elaborarea și aprobarea temei de proiectare fac parte din activitățile contractuale și vor fi corelate cu graficul de implementare propus de prestator și aprobat de beneficiar. Durata necesară analizării și avizării documentațiilor în cadrul CTE va depinde de eventualele solicitări de completări/revizii formulate de... tehnico-economică. În măsura în care apar întârzieri generate exclusiv de procedurile de avizare sau de solicitările formulate de autorități/instituții terțe, acestea vor fi analizate conform prevederilor contractuale privind modificarea duratei contractului.

Autoritatea Contractantă a precizat în mod expres că întârzierile generate exclusiv de procedurile administrative sau de solicitările formulate de instituțiile avizatoare vor putea fi analizate conform prevederilor contractuale privind modificarea duratei contractului, iar emiterea efectivă a avizelor și acordurilor nu poate fi imputată prestatorului în situația în care documentațiile au fost depuse complet și în termen.

Din practica anterioară, inclusiv în cadrul proiectelor similare derulate, documentațiile conforme și complete au fost analizate și înaintate spre avizare către structurile competente într-un termen de maximum 10 zile lucrătoare de la data primirii acestora.

Totodată, Autoritatea Contractantă are un interes direct în derularea cu celeritate a procesului de verificare și avizare, având în vedere că obiectivul final îl reprezintă accesarea fondurilor europene și implementarea investiției.

... urmare, Autoritatea Contractantă urmărește sprijinirea operatorului economic pentru obținerea avizelor și aprobărilor necesare promovării investiției și depunerii aplicației de finanțare.

În ceea ce privește pretinsul dezechilibru contractual, stabilirea unor termene ferme pentru prestator și a unor mecanisme de verificare și acceptare a livrabilelor reprezintă o practică normală și necesară în cadrul contractelor de... finanțate din fonduri europene, fiind justificată de obligația Autorității Contractante de a verifica conformitatea documentațiilor și de a fundamenta efectuarea plăților.

... urmare, documentația de atribuire conține informații suficiente pentru elaborarea unei oferte conforme și nu se impune modificarea acesteia.

Cu privire la caracterul disproporționat al modalității de plată și influențarea indirectă a modului de formare a prețului ofertei, contestatorul solicită Consiliului obligarea Autorității Contractante la:

- remedierea documentației de atribuire și eliminarea limitărilor procentuale implicite aferente livrabilelor contractuale, respectiv reformularea mecanismului de plată astfel încât acesta să nu producă efectul unei constrângeri indirecte asupra modului de formare a prețului ofertei și să

permite reflectarea costurilor reale aferente fiecărei componente a serviciilor prestate.

- introducerea unei clauze contractuale precum: "În cazul în care Beneficiarul nu va obține finanțarea nerambursabilă din vina sa exclusivă (nu au fost puse la dispoziția prestatorului documentele/informațiile necesare pentru realizarea documentațiilor; prezentarea de documente în afara termenului de valabilitate; respectiv prezentarea de documente care nu dovedesc îndeplinirea obligațiilor de plată a taxelor, etc.) are obligația de a efectua plata serviciilor care i-au fost prestate până la acea dată"

... la clarificările

- nr.... - Tabelul de la pag.30 prevăzut la Capitolul 10 din Caietul de sarcini are rolul de a stabili modalitatea de decontare și etapele de plată aferente contractului. Ofertanții vor elabora propunerea financiară cu respectarea modelului de formular prevăzut în documentația de atribuire. Procentele indicate în tabel reprezintă repere pentru mecanismul de plată și nu constituie limitări obligatorii privind structurarea internă a costurilor din oferta financiară.

Evaluarea financiară a ofertelor se va realiza... raportare la valoarea totală ofertată, în conformitate cu prevederile documentației de atribuire și ale legislației aplicabile în domeniul achizițiilor publice și

- nr.... - Confirmă că tabelul de la pag. 30 reflectă exclusiv procentele aferente plăților din valoarea totală a contractului, care vor fi efectuate de către autoritatea contractantă. Confirmăm faptul că ofertanții nu sunt obligați să alinieze prețurile oferite pentru livrabile/..., la procentele indicate în tabelul de la pag. 30 din Caietul de sarcini. Ofertanții trebuie să respecte Formularul pentru întocmirea... din cadrul Modelelor de Formulare.

Autoritatea Contractantă a precizat, în mod clar, că tabelul aferent modalității de plată nu reprezintă structura obligatorie a propunerii financiare, ofertanții având libertatea de a-și fundamenta oferta în funcție de propriile costuri.

Mecanismul de plată stabilit... documentația de atribuire are rolul de a asigura o decontare etapizată și verificabilă a serviciilor, corelată cu livrabilele principale ale contractului și cu obligația Autorității Contractante de a verifica conformitatea documentațiilor înaintea efectuării plăților.

Stabilirea unor procente aferente etapelor de decontare reprezintă o practică uzuală în cadrul contractelor de... finanțate din fonduri publice și europene și nu limitează libertatea operatorilor economici de a-și forma prețul ofertei.

Procentul (25%) aferent aplicației de finanțare este justificat... raportare la structura generală a serviciilor contractate, care includ și activități complexe, precum documentații tehnico- economice și documentații de mediu, studii topo, studii geotehnice, modelări hidraulice.

În ceea ce privește susținerea referitoare la eventuale situații în care beneficiarul nu ar putea accesa finanțarea din motive proprii, aceasta reprezintă o ipoteză speculativă.

Autoritatea Contractantă are un interes direct în accesarea fondurilor europene și implementarea investiției și va sprijini operatorul economic... furnizarea documentelor și informațiilor necesare derulării contractului și depunerii aplicației de finanțare.

Cu privire la caracterul disproporționat și nelimitat al regimului sancționator contractual aplicabil prestatorului, contestatorul solicită Consiliului obligarea Autorității Contractante la remedierea documentației de atribuire...:

1. stabilirea unui plafon clar, expres și efectiv al răspunderii contractuale a prestatorului;
2. eliminarea posibilității cumulării nelimitate dintre penalitățile contractuale și eventuale despăgubiri suplimentare neplafonate;
3. corelarea regimului sancționator cu specificul serviciilor intelectuale prestate și cu factorii externi care influențează executarea contractului;
4. reformularea clauzelor contractuale astfel încât acestea să permită determinarea rezonabilă ex ante a riscului financiar asumat de operatorii economici.

Clauzele privind penalitățile și răspunderea contractuală reprezintă clauze uzuale în cadrul contractelor finanțate din fonduri publice și europene și au rolul de a asigura executarea corespunzătoare și la termen a obligațiilor contractuale.

Penalitățile contractuale sunt instrumente juridice care protejează creditorul în caz de executare defectuoasă a obligațiilor asumate de cocontractant.

Dobânzile și penalitățile de întârziere prevăzute în contractul-... de... sunt penalități legale, aplicate în temeiul Legii nr.... și O.G. nr. 13/2011. Acumularea unui quantum al penalităților aplicate pentru neexecutarea culpabilă a contractului de către Prestator mai mare de 10% din prețul contract este condiție de reziliere de drept a contractului.

Interpretarea potrivit căreia documentația ar institui o răspundere nelimitată nu este corectă, ci pur speculativă. Eventualele prejudicii suplimentare nu pot fi solicitate automat sau discreționar, ci doar în condițiile dovedirii producerii unui prejudiciu real, cert și imputabil.

Autoritatea Contractantă a precizat că întârzierile generate exclusiv de proceduri administrative, autorități avizatoare sau alte situații neimputabile prestatorului vor putea fi analizate conform prevederilor contractuale privind ajustarea duratei contractului.

În ceea ce privește solicitarea de suspendare a procedurii până la soluționarea contestației, și această cerere urmează a fi respinsă.

Arată Consiliului, că la data de..., a procedat la suspendarea procedurii, ca măsură temporară, având în vedere contestația formulată împotriva conținutului documentației de atribuire. Continuarea procedurii ar putea afecta interesele autorității contractante, în cazul în care Consiliul ar dispune măsuri de remediere în sarcina autorității, interesul public fiind acela de derulare și finalizare a unei proceduri de achiziție publică.

..., din punctul autorității de vedere, solicitarea contestatorului este doar de protecție a interesului său, de a putea participa la procedura de achiziție publică, nicidecum prevenirea vreunei pagube iminente.

Față de toate aceste motive, apreciază formulată ca neîntemeiată și solicită respingerea acesteia.

... adresa înregistrată la CNSC cu nr..... depune, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din..., emisă de..., în valoare de..., potrivit dispozițiilor art. 611 din Legea nr. 101/2016.

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă, pentru atribuirea contractului de achiziție, având ca obiect „...” și termenul limită pentru depunerea ofertelor..., ora 15:..., procedura fiind suspendată în data de..., potrivit mențiunilor din Anunțul de participare publicat în SICAP.

Împotriva răspunsului consolidat la solicitările de clarificări, publicat în SEAP în data de..... a formulat contestația de față, care face obiectul dosarului nr.....

Consiliul reține, prealabil analizei pe fond a contestației, că autoritatea contractantă a suspendat procedura de atribuire după primirea contestației, astfel, capătul de cerere referitor la suspendarea procedurii a rămas fără obiect.

Prima critică formulată de contestatoare are în vedere cerința referitoare la experiența similară, aceasta arătând că... răspunsul la clarificări, autoritatea contractantă nu a răspuns clar, dacă proiectul pentru care s-a elaborat aplicația de finanțare trebuia să includă obligatoriu lucrări hidrotehnice; dacă era suficientă existența unei componente de... hidrologică/hidraulică; dacă sunt acceptate proiecte ce includ exclusiv măsuri de..., biodiversitate sau soluții bazate pe natură (NbS); dacă proiectul trebuia să includă intervenții fizice asupra cursurilor de apă ori era suficientă existența unor componente de tip edilitar; dacă experiența este apreciată... raportare la obiectivul general al proiectului sau la componentele efectiv elaborate de operatorul economic. Consideră că, în lipsa unei asemenea delimitări, ofertanții nu pot determina, în mod rezonabil, dacă experiența dobândită... elaborarea unor aplicații de finanțare pentru proiecte de management al apei, biodiversitate, reducerea riscului la inundații, retenție naturală...u infrastructură de mediu, va fi sau nu considerată conformă.

Consiliul are în vedere că, în fișa de date a achiziției, la pct. III.....a) *Capacitatea tehnica si/sau profesională*, se solicită următoarele: „*Ofertantul trebuie sa demonstreze ca, în cursul unei perioade care acopera cel mult ultimii 3 ani, raportati la termenul limita de depunere a ofertelor, a mai prestat... de asistenta pentru constructii hidrotehnice, sau similare acestora, cum ar fi: elaborarea aplicatiilor de finantare si a documentelor suport (studiu de fezabilitate; documentatii necesare pentru obtinerea certificatului de urbanism; documentatii necesare pentru obtinerea avizelor/acordurilor cuprinse in certificatul de urbanism; documentatiile necesare in cadrul procedurii de mediu EA, EIM; analiza cost-beneficiu; analiza institutionala; analiza de vulnerabilitate si risc la schimbarile climatice; cerere de finantare) în valoare cumulata de minimum... fara TVA, la nivelul a cel putin 1 contract sau mai multe contracte*”.

Consiliul are în vedere că în legătură cu această cerință, au existat mai multe solicitări de clarificări din partea ofertanților, în răspunsul

consolidat nr...., atacat... contestația în analiză, fiind publicate întrebările cu... aferente:

Întrebare nr....:

Temei în documentație: Fișa de date Secțiunea III..... a - sintagma identică ca la DF1....: "... de asistență pentru construcții hidrotehnice, sau similare acestora, cum ar fi: elaborarea aplicațiilor de finanțare și a documentelor suport..." Solicităm clarificări cu privire la:

a) Obiectul prezentei proceduri **este un proiect de... (reconectare meandre... ecosisteme ripariene - NbS), nu un proiect de construcții hidrotehnice clasice (baraje, diguri, acumulări). Cerința de experiență similară folosește sintagma "...**". Solicităm confirmarea că un contract care a inclus... de asistență pentru un proiect de... / RENATALIZARE CURSURI DE APĂ /... / NbS se califică drept experiență similară, chiar dacă nu implica construcții hidrotehnice clasice.

b) Se acceptă ca experiență similară contractele de elaborare SF și aplicație de finanțare pentru proiecte finanțate...: programul LIFE (componenta Nature)... 4 (biodiversitate), PNRR componenta C2 (păduri și biodiversitate)... cu... acvatică, sau alte proiecte cu obiective ecologice Ide conservare a naturii?

Sintagma enumerativă (SF; documentații CU; avize; EIM/EA; ACB; cerere de finanțare) din cerința de experiență similară este ALTERNATIVĂ sau CUMULATIVĂ? Se acceptă un contract care a inclus doar o parte din aceste tipuri de activități?

Răspuns nr....:

Se confirmă că sunt considerate... similare contractele care au avut ca obiect.../renaturarea cursurilor de apă drept experiență similară.

Se acceptă ca experiență similară contractele pentru toate fazele de proiectare (SF/DALI, DTAC/DTAD, DTOE, PT, DE), **pentru construcții hidrotehnice:** baraje/poldere sau noduri hidrotehnice, regularizări de albie și/sau construcții hidrotehnice portuare.../renaturarea cursurilor de apă și aplicație de finanțare pentru proiecte finanțate... contractele finanțate... programe precum LIFE..., PNRR sau alte programe cu obiective în domeniul biodiversității și/sau managementului resurselor de apă care au relevanță pentru obiectul contractului.

În ceea ce privește cerința privind experiența similară, aceasta are caracter cumulativ pentru livrabilele esențiale, respectiv Studiu de Fezabilitate (documentații CU; avize; EIM/EA; ACB;) și Aplicație de finanțare, ambele fiind considerate componente critice ale contractului, fără a fi obligatorie includerea cumulativă a tuturor activităților enumerate în cadrul unui singur contract.

Întrebare nr....:

Solicităm clarificări cu privire la: A. Experiența similară a operatorului economic a) Definirea serviciilor similare

Vă rugăm să precizați în mod explicit **ce înțelege autoritatea contractantă... „... similare”, respectiv dacă acestea se referă strict la... de proiectare/consultanță pentru construcții hidrotehnice sau dacă pot fi acceptate și alte tipuri de... conexe (ex. lucrări de gospodărire a apelor, regularizări de cursuri de apă, acumulări, stații de pompare, lucrări de apărare împotriva inundațiilor etc.).**

De asemenea, vă rugăm să detaliați ce tipuri de obiective sunt incluse în categoria „construcții hidrotehnice”, pentru a asigura o interpretare unitară din partea tuturor ofertanților.

Răspuns nr....:

Serviciile similare includ... **de elaborare a documentațiilor tehnico-economice și/sau documentațiilor suport pentru investiții din domeniul gospodăririi apelor, construcțiilor hidrotehnice, restaurării ecologice a cursurilor de apă, reconectării zonelor..., managementului riscului la inundații sau restaurării ecosistemelor acvatice și ripariene.**

... construcții hidrotehnice sau... similare acestora se înțeleg, fără a se limita la: regularizări de cursuri de apă, lucrări de apărare împotriva inundațiilor, amenajări hidrotehnice, lucrări de..., lucrări pentru îmbunătățirea stării ecologice a corpurilor de apă și alte investiții cu specific de gospodărire a apelor.

Stațiile de pompare pot fi considerate similare numai dacă fac parte dintr-o investiție hidrotehnică/gospodărire a apelor relevantă pentru obiectul contractului. Nu se acceptă ca similare contracte care vizează exclusiv stații de pompare fără legătură cu obiectul achiziției.

Întrebare nr.....:

Având în vedere prevederile documentației de atribuire aferente procedurii având ca obiect „... de elaborare a documentațiilor tehnico-economice faza Studiu de fezabilitate și a Aplicației de finanțare, pentru obiectivul de investiții «...»", vă rugăm să ne clarificați modul de interpretare a cerinței privind experiența similară prevăzută la Secțiunea III.....a) - Capacitatea tehnică și/sau profesională.

Conform documentației de atribuire, ofertantul trebuie să demonstreze că, în ultimii 3 ani, **a prestat... de asistență pentru construcții hidrotehnice sau... similare acestora, inclusiv documentații tehnico-economice, documentații pentru obținerea certificatului de urbanism, documentații pentru obținerea avizelor/acordurilor, documentații aferente procedurii de mediu EA/EIM, analiză cost- beneficiu, analiză instituțională, analiză de vulnerabilitate și risc la schimbările climatice și/sau cerere de finanțare, în valoare cumulată de minimum... fără TVA.**

În vederea pregătirii unei oferte conforme și pentru evitarea unor interpretări diferite în etapa de evaluare, **vă rugăm să confirmați dacă pot fi considerate... similare, în sensul cerinței anterior menționate, serviciile prestate în cadrul unui contract având ca obiect elaborarea documentațiilor tehnico-economice pentru un obiectiv de investiții din domeniul îmbunătățirilor funciare, respectiv aferent unui canal magistral / lucrări hidrotehnice, incluzând documentații de tip DALI, expertiză tehnică, studii de teren, studiu de impact asupra mediului, documentații pentru obținerea avizelor și acordurilor, precum și alte documentații suport necesare promovării și autorizării investiției. Precizăm că lucrările de tip canal magistral, aferente infrastructurii de îmbunătățiri funciare, prezintă caracter hidrotehnic și presupun intervenții asupra infrastructurii de transport/conducere a apei, asupra terenurilor și a regimului hidrologic local, fiind comparabile din punct de vedere al naturii tehnice, al complexității documentațiilor și al avizării cu serviciile vizate de prezenta procedură.**

Răspuns nr.....:

În evaluarea experienței similare, Autoritatea Contractantă va avea în vedere relevanța serviciilor prestate în raport cu obiectul și complexitatea prezentei proceduri.

Lucrările aferente canalelor magistrale sunt considerate similare cu obiectul contractului.

Întrebare nr.....:

Având în vedere cerința din documentația de atribuire fisa de date cap. III....a) conform căreia: „Ofertantul trebuie să demonstreze că, în cursul unei perioade care acoperă cel mult ultimii 3 ani, raportați la termenul limită de depunere a ofertelor, a mai prestat... de asistență pentru construcții hidrotehnice sau similare acestora, cum ar fi: elaborarea aplicațiilor de finanțare și a documentelor suport (...), în valoare cumulată de minimum... fără TVA, la nivelul a cel puțin un contract sau mai multe contracte”,

Vă rugăm să clarificați dacă, pentru îndeplinirea cerinței privind experiența similară, pot fi luate în considerare și contracte care au avut ca obiect... de proiectare în faze superioare de complexitate și acuratețe a soluției tehnice, **respectiv elaborarea documentațiilor tehnico-economice de tip Proiect Tehnic de Execuție (PTE) și/sau Detalii de Execuție (DE) pentru lucrări hidrotehnice sau similare. Menționăm că aceste faze de proiectare presupun un nivel semnificativ mai ridicat de detaliere tehnică, integrare multidisciplinară și responsabilitate profesională comparativ cu elaborarea aplicațiilor de finanțare și a documentațiilor suport enumerate în cerință. În consecință, acestea includ în mod implicit analizele și studiile preliminare (de tip studiu de fezabilitate, analize cost-beneficiu, evaluări de impact etc.), dezvoltate... la un nivel aprofundat și aplicat.**

În acest sens, apreciem că limitarea experienței similare exclusiv la... de elaborare a aplicațiilor de finanțare și documentațiilor aferente poate conduce la o restrângere nejustificată a concurenței, contrar principiilor prevăzute de art. 2 alin. (2) din Legea nr.

98/2016 privind achizițiile publice, respectiv principiul proporționalității și al tratamentului egal.

... urmare, vă rugăm să confirmați acceptarea ca experiență similară și a serviciilor de proiectare aferente fazelor superioare (PTE/DE), în măsura în care acestea vizează construcții hidrotehnice sau lucrări similare și respectă pragul valoric solicitat.

Vă rugăm să confirmați că sunt considerate similare și proiectele care vizează infrastructuri de utilități publice de complexitate comparabilă (ex. apă-canal, infrastructură energetică), în măsura în care acestea implică elaborarea de aplicații de finanțare și documentații suport similare dat fiind ca din punct de vedere al procedurii de aprobare a unei aplicații de finanțare exista similitudine între domenii.

Răspuns nr....

În măsura în care contractele prezentate de ofertant au inclus efectiv activități precum elaborarea aplicațiilor de finanțare, studii de fezabilitate, analize cost-beneficiu, documentații pentru obținerea avizelor/acordurilor, documentații de mediu sau alte documentații suport similare celor enumerate în cerința de calificare, acestea pot fi luate în considerare pentru îndeplinirea experienței similare, indiferent de denumirea contractuală a fazei de proiectare.

Cerința privind îndeplinirea experienței similare poate fi îndeplinită... contracte privind elaborarea documentațiilor tehnico-economice în faza Proiect Tehnic de Execuție (PTE) și/sau Detalii de Execuție (DE) atata timp cat veti prezenta si contracte privind elaborarea aplicațiilor de finanțare.

Întrebare nr.....:

Vă solicităm **reformularea cerinței privind experiența similară în ceea ce privește elaborarea aplicațiilor de finanțare, nefiind relevant în acest context domeniul (construcții hidrotehnice) în care se depune aplicația**, ci, eventual cel mult programul de finanțare (de ex AFM, PNRR, POR, etc).

Răspuns nr.....:

Nu se acceptă reformularea.

Autoritatea Contractantă menține cerința privind experiența similară astfel cum aceasta a fost prevăzută în documentația de atribuire.

Cerința a fost stabilită în considerarea specificului și complexității obiectului contractului, respectiv elaborarea documentațiilor tehnico-economice și a aplicației de finanțare pentru investiții din domeniul gospodăririi apelor, restaurării ecologice și infrastructurii hidrotehnice.

Cu toate acestea, în evaluarea experienței similare se va avea în vedere relevanța activităților efectiv prestate în cadrul contractelor prezentate, inclusiv experiența dobândită în cadrul proiectelor finanțate... programe europene, în măsura în care acestea sunt comparabile ca natură și complexitate cu obiectul prezentei proceduri.

Se acceptă ca experiență similară pentru aplicație de finanțare privind proiectele finanțate... programe precum LIFE..., PNRR sau alte programe cu obiective în domeniul biodiversității și/sau managementului resurselor de apă care au relevanta pentru obiectul contractului.

Întrebare nr.....:

Referitor la cerința din Fișa de Date, secțiunea III.....a) Capacitatea tehnică și/sau profesională, Modalitatea de îndeplinire, se menționează: "... a mai prestat... de asistență pentru construcții hidrotehnice, sau similare acestora, cum ar fi: elaborarea aplicațiilor de finanțare și a documentelor suport (studiu de fezabilitate; documentații necesare pentru obținerea certificatului de urbanism; documentații necesare pentru obținerea avizelor/acordurilor cuprinse în certificatul de urbanism; documentațiile necesare în cadrul procedurii de mediu EA, EIM; analiza cost-beneficiu; analiza instituțională; analiza de vulnerabilitate și risc la schimbările climatice; cerere de finanțare...." Vă rugăm să **ne confirmați că se consideră... similare și contribuția la..., Studii de Prefezabilitate și Studii de Fezabilitate care abordează promovarea de măsuri verzi/soluții bazate pe natură si/sau reabilitări sau restaurări ecologice.**

Considerăm că serviciile similare nu trebuie limitate la.../ activități de proiectare tehnică în sensul strict al cuvântului, ci trebuie extinse la orice studii/evaluări... care se promovează/se prioritizează măsuri verzi/ soluții bazate pe natură, inclusiv..., Studii de Prefezabilitate, Studii de Fezabilitate și orice alte Studii care abordează promovarea de

astfel de măsuri (... metodologii de prioritizare..., analiză multi-criterială etc). JUSTIFICARE: "... de proiectare" la modul general oferă multe companii în România, dar practica dovedește că experiența reală în proiectarea Soluțiilor bazate pe natură (Nature based Solutions) și a infrastructurii verzi, în înțelesul riguros acceptat al cuvântului este extrem de limitată în țara noastră; în acest sens, venim cu următoarele justificări (extrase din documentele oficiale, planuri naționale, rapoarte CE etc).

Strategia Națională de Management al Riscului la Inundații (actualizată... HG 1566/2024) confirmă lipsa unei capacități a companiilor publice și private de a promova și proiecta măsuri verzi, fiind necesare în acest sens instruiți pentru creșterea gradului de pregătire în abordarea și integrarea măsurilor verzi în managementul riscului la inundații / resurselor de apă. A se vedea în acest sens Secțiunea a 12-a - Implicații asupra cadrului juridic, legislativ, instituțional, care prevede la pct. e) organizarea de sesiuni de instruire pentru reprezentanții autorităților centrale și locale [...], precum și pentru consultanții din domeniu, cu precădere ingineri proiectanți. Lipsa experienței în implementarea măsurilor verzi se reflectă inclusiv în gradul de realizare al măsurilor cuprinse în PMRI - ciclul 1 aprobat... HG 972/2016, respectiv zero grad de implementare masuri de retenție naturală a apei și zero grad de implementare masuri de relocare diguri.

O situație similară în evaluarea progresului referitor/cu privire la proiectarea/implementarea măsurilor verzi a fost identificată și de... în cadrul Raportului privind implementarea... (2... /.../EC) și Directivei Inundații (2...7/.../CE), respectiv a celui de-al treilea PMBH și a celui de-al doilea PMRI în România în care se afirma că România "should Stepping up efforts in the implementation of all necessary restoration and mitigation measures by especially prioritising nature-based solutions" (România ar trebui să intensifice eforturile în implementarea tuturor măsurilor necesare de... și atenuare, acordând prioritate în special soluțiilor bazate pe natură). CONCLUZIE: toate cele de mai sus arată în mod evident că experiența similară asociată serviciilor de proiectare a măsurilor verzi este una absolut limitată în țara noastră; din acest motiv, serviciile similare solicitate nu trebuie interpretate / limitate / reduse, în opinia noastră, la... de proiectare în sensul strict al cuvântului, ci trebuie extinse la orice studii / evaluări... care se promovează / se prioritizează măsuri verzi / soluții bazate pe natură. Altfel spus, apreciem că experiența similară demonstrată strict cu studii de proiectare construcții hidrotehnice, nu este în interesul proiectului.

Răspuns nr....:

Serviciile similare sunt acele... care demonstrează experiență relevantă în elaborarea de documentații, studii și analize aferente promovării, fundamentării, evaluării sau prioritizării măsurilor verzi / soluțiilor bazate pe natură (Nature-based Solutions - NbS) și/sau reabilitărilor ori restaurărilor ecologice, cu condiția ca acestea să fie aferente domeniului managementului riscului la inundații, gospodăririi apelor, infrastructurii verzi sau construcțiilor hidrotehnice ori unor domenii conexe, în acest sens, pot fi acceptate, cu titlu exemplificativ și fără a se limita la acestea:

- ...;
- **Studii de Prefezabilitate;**
- **Studii de Fezabilitate;**
- **modelări și evaluări de impact;**
- **analize de vulnerabilitate și risc;**
- **alte studii care au avut ca obiect promovarea, integrarea sau prioritizarea măsurilor verzi / soluțiilor bazate pe natură.**

Precizăm că experiența similară nu este limitată exclusiv la... de proiectare tehnică în sens strict, fiind relevante și serviciile de analiză, evaluare, fundamentare strategică sau pregătire a investițiilor, în măsura în care acestea demonstrează competențe și expertiză aplicabile obiectului contractului. Totodată, ofertanții au obligația de a demonstra... documentele prezentate, relevanța și legătura directă a serviciilor invocate cu obiectul și specificul contractului ce urmează a fi atribuit.

Astfel, raportat la neclaritățile invocate de contestatoare... la clarificări nu au lăsat chestiuni în suspensie sau neclare.

Cu privire la aceste răspunsuri, așa cum s-a arătat mai sus, contestatoarea susține că acestea nu au lămurit dacă în experiența prezentată trebuie să includă obligatoriu lucrări hidrotehnice. Consiliul reține că în legătură cu acest aspect, sunt relevante... la întrebările 2, 10 și 22, autoritatea contractantă înțelegând conceptul de lucrări hidrotehnice și sub aspectul echivalenței lucrărilor.../renaturarea cursurilor de apă, contractele pentru toate fazele de proiectare (SF/DALI, DTAC/DTAD, DTOE, PT, DE), pentru construcții hidrotehnice: baraje/poldere sau noduri hidrotehnice, regularizări de albie și/sau construcții hidrotehnice portuare.../renaturarea cursurilor de apă, Serviciile similare ce includ... de elaborare a documentațiilor tehnico-economice și/sau documentațiilor suport pentru investiții din domeniul gospodăririi apelor, construcțiilor hidrotehnice, restaurării ecologice a cursurilor de apă, reconectării zonelor..., managementului riscului la inundații sau restaurării ecosistemelor acvatice și ripariene.... urmare, autoritatea contractantă a arătat maximă disponibilitate, acceptând și alte tipuri de contracte de proiectare, nu doar construcții hidrotehnice propriu-zise.

Ac este răspunsuri lămuresc și neclaritățile,, *dacă era suficientă existența unei componente de... hidrologică/hidraulică; dacă sunt acceptate proiecte ce includ exclusiv măsuri de..., biodiversitate sau soluții bazate pe natură (NbS)*” răspunsul fiind afirmativ la ambele ipoteze.

În ceea ce privește neclaritatea, invocată de contestatoare,,, *dacă proiectul trebuia să includă intervenții fizice asupra cursurilor de apă ori era suficientă existența unor componente de tip edilitar*”, din... citate rezultă clar că nu este obligatoriu un proiect de intervenție fizică asupra cursului de apă, exprimările din răspunsul citat arătând că orice tip de lucrare, fie căb este de intervenție asupra cursului, fie că este o componentă de tip edilitar, este acceptată: baraje/poldere sau noduri hidrotehnice, regularizări de albie și/sau construcții hidrotehnice portuare.../renaturarea cursurilor de apă. Autoritatea contractantă arată..., în mod clar, că nu orice lucrare edilitară va fi acceptată. Sub acest aspect, răspunsul la întrebarea nr.... este relevant:,... construcții hidrotehnice sau... similare acestora se înțeleg, fără a se limita la: regularizări de cursuri de apă, lucrări de apărare împotriva inundațiilor, amenajări hidrotehnice, lucrări de..., lucrări pentru îmbunătățirea stării ecologice a corpurilor de apă și alte investiții cu specific de gospodărire a apelor.

Stațiile de pompare pot fi considerate similare numai dacă fac parte dintr-o investiție hidrotehnică/gospodărire a apelor relevantă pentru obiectul contractului. **Nu se acceptă ca similare contracte care vizează exclusiv stații de pompare fără legătură cu obiectul achiziției”.**

Ultima nelămurire invocată de contestatoare,, *dacă experiența este apreciată... raportare la obiectivul general al proiectului sau la componentele efectiv elaborate de operatorul economic*”, are răspuns la pozițiile 32 și 42, experiența fiind considerate relevantă atât... raportare la obiectivul general, dar și la componentele elaborate de operatorul economic.

.. urmare, ofertanții pot determina, în mod rezonabil, că se poate folosi experiența dobândită... elaborarea unor aplicații de finanțare pentru proiecte de management al apei, biodiversitate, reducerea riscului la inundații, retenție naturală...u infrastructură de mediu.

Consiliul reține că, pe calea răspunsului la clarificări privind conținutul documentației, nu se poate stabili admisibilitatea unei oferte înainte de depunerea și evaluarea sa, ci prevederile documentației de atribuire stabilesc un... general în baza căruia se va realiza evaluarea viitoare. În explicațiile furnizate, autoritatea și-a arătat disponibilitatea de a accepta o experiență diversă... fiind lămuritoare. De asemenea, nu se poate considera că o autoritate poate furniza un răspuns la clarificări exhaustiv, care să se refere la toate variantele posibile de dovedire a experienței similare. Ceea ce este..., de observat este faptul că autoritatea a răspuns clar și concludent la toate solicitările adresate, critica fiind, astfel, respinsă ca nefondată.

Totodată, Consiliul mai reține că, deși, aparent, criticile formulate de contestatoare se îndreaptă împotriva documentației de atribuire, solicitarea sa de, *obligare a Autorității Contractante la reformularea experienței similare privind aplicatia cererii de finantare fara a mentiona obiectivul de investitii si nici lucrari similare aferente acestuia. Concret, se va reformula astfel incat experienta similara pentru aplicatia cererii de finantare sa fie la general sau raportata la programul de finantare (POR..., POC, etc) și expertul în elaborarea aplicației de finanțare fara a mentiona obiectivul de investitii si nici lucrari similare aferente acestuia. Concret, se va reformula astfel incat experienta similara pentru aplicatia cererii de finantare sa fie la general sau raportata la programul de finantare (POR..., POC, etc)”* nu are legătură cu... la clarificări, ci vizează modificarea documentației de atribuire. Or, sub acest aspect, solicitările de clarificări și... aferente nu pot repune pe operatorii economici în termen pentru a solicita modificarea documentației de atribuire, o astfel de cerere putând fi depusă cu respectarea termenului legal de 10 zile de la publicarea documentației în..., respectiv până pe..., prima zi lucrătoare, data de... fiind zi liberă.

... urmare, nesolicitând modificarea documentației de atribuire în termenul legal, contestatoarea nu poate veni, după publicarea răspunsurilor la clarificare, să solicite modificarea documentației de atribuire... la clarificări putând fi atacate, exclusiv, sub aspectul clarității și caracterului complet, astfel cum se prevede la art. 1... din Legea nr. 98/2016:,, (1) Orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări sau informații suplimentare în legătură cu documentația de atribuire, cu respectarea termenului limită stabilit de autoritatea contractantă în anunțul de participare/simplificat/de concurs.

(2) Autoritatea contractantă stabilește... anunțul de participare/simplificat/de concurs unul sau două termene-limită în care va **răspunde în mod clar și complet tuturor solicitărilor de clarificare/informațiilor suplimentare, conform prevederilor normelor metodologice la prezenta lege”**.

Astfel, nu există o obligație legală a autorităților de a accepta orice solicitare de modificare a documentației de atribuire, venită din partea operatorilor economici, aceștia având, de multe ori, interese divergente, cu scopul de a-și maximiza, fiecare dintre ei, șansele câștigării contractului, obligația autorității fiind aceea de a răspunde clar și complet la solicitările de clarificări privind conținutul documentației, verificarea legalității răspunsurilor realizându-se strict... prisma prevederii legale citate. Față de cele arătate, criticile formulate la pct. A din contestație vor fi respinse ca nefondate.

În ceea ce privește caracterul neclar și disproporționat al mecanismului de verificare și avizare a livrabilelor... lipsa unor termene concrete și determinabile aplicabile autorității contractante, contestatoarea face trimitere la... la clarificări nr....:

Întrebare nr....:

Temei în documentație: Caiet de sarcini și Contract - prevederi privind avizarea livrabilelor (Studiu de Fezabilitate)

Solicităm clarificări cu privire la:

a) Durata de verificare și avizare a SF de către beneficiar (CTE). Vă rugăm să precizați în ce termen de la predarea documentației se va realiza analiza și avizarea Studiului de Fezabilitate în cadrul CTE al beneficiarului.

Răspuns nr....:

Analiza și avizarea documentației în cadrul CTE al beneficiarului se vor realiza într-un termen rezonabil de la predarea documentației complete de către prestator, și de eventualele solicitări de clarificări sau completări formulate de... tehnico-economică.

Întrebare nr....:

În caietul de sarcini se face referire în repetate rânduri la tema de proiectare. Vă rugăm să clarificați care este termenul de predare al acesteia și termenul de aprobare al acesteia de către Beneficiar. De asemenea vă rugăm să confirmați faptul că termenul necesar pentru aprobarea temei de proiectare suspendă termenul contractului.

Iar cu privire la avizarea studiului de fezabilitate de către CTE, vă rugăm să confirmați că termenul de avizare nu intră în termenul de 12 luni.

Răspuns nr....:

Elaborarea și aprobarea temei de proiectare fac parte din activitățile contractuale și vor fi corelate cu graficul de implementare propus de prestator și aprobat de beneficiar.

Durata necesară analizării și avizării documentațiilor în cadrul CTE va depinde de eventualele solicitări de completări/revizii formulate de... tehnico-economică.

În măsura în care apar întârzieri generate exclusiv de procedurile de avizare sau de solicitările formulate de autorități/instituții terțe, acestea vor fi analizate conform prevederilor contractuale privind modificarea duratei contractului.

Toate activitățile, inclusiv aprobările, sunt incluse în durata contractuală de 12 luni.

Verificând răspunsul sub aspectul clarității, Consiliul reține că acesta nu trece proba legalității sub aspectul art. 1... alin. (2) citat mai sus. Menționarea unui termen rezonabil de la predarea documentației complete de către prestator, și de la eventualele solicitări de clarificări sau completări formulate de... tehnico-economică, coroborat cu termenul maximum de 12 luni pentru toate activitățile contractului, inclusiv cele care intră în obligațiile autorității contractante, conduc la concluzia că, într-adevăr... sunt neclare, punând în pericol viitorul contract.

... urmare, Consiliul reține ca valide argumentele contestatoarei referitoare la caracterul incert pe care îl dobândește contractul, în condițiile în care executarea contractului depinde și de celeritatea cu care Autoritatea Contractantă verifică și validează livrabilele transmise. Or, în condițiile în care aceasta își rezervă posibilitatea de a formula observații sau de a emite avize într-un interval nedefinit, transferând, integral, asupra prestatorului riscul temporal și financiar aferent întârzierilor administrative, această modalitate de configurare a contractului creează o situație vădit disproporționată și impredictibilă, în care prestatorul poate fi pus în situația de a rata realizarea contractului, fiind pus în imposibilitatea obiectivă de a evalua și fundamenta durata reală de mobilizare a experților, costurile efective aferente menținerii echipei de proiect, necesarul de resurse pe durata suspendărilor, de *facto*, generate de lipsa avizelor, riscul financiar asociat întârzierilor neimputabile prestatorului.

Astfel, niciun operator economic nu își poate ține expertii în așteptare, pe termen nedefinit, până când autoritatea contractantă găsește de cuviință a verifica livrabilele, stabilirea unui termen maxim de verificare fiind de preferat față de sintagma „termen rezonabil”. Or, elaborarea unei oferte reale și fundamentate economic presupune existența unui calendar contractual determinabil și previzibil. În lipsa unor termene maxime, certe, de verificare și aprobare a livrabilelor, ofertanții nu pot estima, în mod rezonabil, durata efectivă de execuție și costurile reale ale contractului, fiind afectați inclusiv în modalitatea de formare a prețului ofertei.

... urmare, Consiliul va admite criticile de la pct. B din contestație, obligând autoritatea contractantă să reformuleze... la clarificări nr..... stabilirea unor termene maxime de verificare a livrabilelor.

Cu privire la caracterul disproporționat al modalității de plată și influențarea indirectă a modului de formare a prețului ofertei, contestatoarea aduce în discuție... la clarificări nr....:

Întrebare nr....:

*În caietul de sarcini la pag. 30 în tabelul privind transmiterea/aprobarea plăților: **Vă rugăm eliminați precizările conform carora limitați modul de formare a prețului pe categorii de livrabil - așa cum sunt prevăzute în Caietul de Sarcini - deoarece se induce ideea ca se solicita anumite limitări pe capitole/linii bugetare; astfel, nu puteți limita oferta financiară pe linii bugetare/categorii de activități, deoarece oferta financiară se analizează având în vedere VALOAREA TOTALA (nu pe linii bugetare/articole de deviz) comparată cu valoarea estimată.***

Răspuns nr....:

Tabelul de la pag.30 prevăzut la Capitolul 10 din Caietul de sarcini are rolul de a stabili modalitatea de decontare și etapele de plată aferente contractului.

Ofertanții vor elabora propunerea financiară cu respectarea modelului de formular prevăzut în documentația de atribuire. **Procentele indicate în tabel reprezintă repere pentru mecanismul de plată și nu constituie limitări obligatorii privind structurarea internă a costurilor din oferta financiară.** Evaluarea financiară a ofertelor se va realiza... raportare la valoarea totală ofertată, în conformitate cu prevederile documentației de atribuire și ale legislației aplicabile în domeniul achizițiilor publice.

Întrebare nr....:

Având în vedere prevederile Caietului de sarcini: Capitolul 7 - Predarea documentației (livrabile)... detaliat și Capitolul 10 - Transmiterea / aprobarea plăților, vă rugăm să confirmați că tabelul de la pag. 30 reflectă exclusiv procentele aferente plăților din valoarea totală a contractului, care vor fi efectuate de către autoritatea contractantă. În acest context, **solicităm confirmarea faptului că ofertanții nu sunt obligați să alinieze prețurile ofertate pentru livrabile/..., la procentele indicate în tabelul de la pag. 30 din Caietul de sarcini:**

) Kr. crt.	LIVRABIL	VALOARE
VALOARE TOTALĂ... de proiectare		1...%
1	Studii topografice	A=...% din valoarea totală a ofertei
2	Studiu geotehnic	
3	... hidraulică	
4	Alte studii necesare la proiectare	
5	S.F.	

6	Documentații pentru obținerea avizelor și acordurilor solicitate... CU, inclusiv Documentația pentru obținerea avizului de gospodărire a apelor, Documentații necesare obținerii Acordului de mediu, raportul de imunizare la schimbările climatice, analiza vulnerabilității și riscului la schimbările climatice precum și analiza DNSH	B= 15% din valoarea totală a ofertei
7	Aplicația de finanțare	C= 25% din valoarea totală a ofertei

Dorim să subliniem că impunerea unor limitări procentuale pentru componentele propunerii financiare nu este susținută de cadrul legal aplicabil, din următoarele considerente:

- legislația achizițiilor publice are prevederi exprese doar în ceea ce privește stabilirea de către autoritatea contractantă a valorii totale estimate a contractului; nu există prevederi legale care să ofere dreptul autorității de a impune limite/ praguri valorice/ procentuale pentru anumite operațiuni/ activități/ componente din cadrul propunerii financiare.
- prevederile legale nu permit respingerea unei oferte în situația în care se depășesc limitele valorice pentru anumite activități, dar oferta se încadrează în valoarea totală estimată, comunicată... anunțul de participare.
- din punct de vedere juridic, un contract, fie și rezultat în urma aplicării unei proceduri de achiziții publice, prevede doar un preț care să fie plătit de achizitor, contractantului neputându-i-se impune condiții care țin de sursele de finanțare a contractului și/sau de disponibilitate acestora la un moment dat.
- operatorii economici ofertanți au dreptul de a stabili atât cheltuielile indirecte, cât și profitul pe care intenționează să îl obțină, pe baza propriilor analize, în funcție de managementul propriu
- legislația prevede că valorile defalcate au doar caracter estimativ și impune ca devizul general să fie actualizat de către autoritatea contractantă în conformitate cu valorile rezultate în urma procedurii de achiziție publică.

De referință pentru cele expuse, sunt următoarele prevederi legale: Legea 98/2016 - art. 215 alin. (4)

HG 395/2016 - art. 133 alin. (3), art. 137 alin. (2) punctele e) și f) HG 907/2016 - Secțiunea a 5-a Devizul general și devizul pe obiect, art. 10 alin (4)

Răspuns nr....:

Confirmam că tabelul de la pag. 30 reflectă exclusiv procentele aferente plăților din valoarea totală a contractului, care vor fi efectuate de către autoritatea contractantă.

Confirmam faptul că ofertanții nu sunt obligați să alinieze prețurile oferite pentru livrabile/..., la procentele indicate în tabelul de la pag. 30 din Caietul de sarcini. Ofertanții trebuie să respecte Formularul pentru întocmirea... din cadrul Modelelor de Formulare.

Consiliul reține că... contestația formulată, nu se critică răspunsul sub aspectul clarității, ci se critică modalitatea de decontare stabilită în documentația de atribuire, contestatoarea solicitând Consiliului obligarea Autorității Contractante la:

- remedierea documentației de atribuire și eliminarea limitărilor procentuale implicite aferente livrabilelor contractuale, respectiv reformularea mecanismului de plată astfel încât acesta să nu producă efectul unei constrângeri indirecte asupra modului de formare a prețului ofertei și să permită reflectarea costurilor reale aferente fiecărei componente a serviciilor prestate.

- introducerea unei clauze contractuale precum: "În cazul în care Beneficiarul nu va obține finanțarea nerambursabilă din vina sa exclusivă (nu au fost puse la dispoziția prestatorului documentele/informațiile necesare pentru realizarea documentațiilor; prezentarea de documente în afara

termenului de valabilitate; respectiv prezentarea de documente care nu dovedesc îndeplinirea obligațiilor de plată a taxelor, etc.) are obligația de a efectua plata serviciilor care i-au fost prestate până la acea dată".

Consiliul reține că solicitările de clarificări adresate autorității contractante vizează anumite aspecte de confirmare referitoare la interpretarea prevederilor documentației, pe care autoritatea le-a confirmat... fiind concludente.

... urmare... fiind clare, contestatoarea fiind, în fapt, nemulțumită de prevederile documentației de atribuire, față de care contestația este tardivă, criticile de la punctul C din contestație sunt, astfel, tardive.

Cu privire la caracterul disproporționat și nelimitat al regimului sancționator contractual, aplicabil prestatorului, contestatoarea solicită constatarea caracterului nelegal al clauzelor contractuale privind penalitățile și răspunderea prestatorului, astfel cum acestea au fost menținute... răspunsul la clarificări nr...., întrucât mecanismul sancționator configurat de Autoritatea Contractantă conduce, în mod efectiv, la instituirea unei răspunderi patrimoniale potențial nelimitate, disproporționate și imposibil de cuantificat ex ante de către operatorii economici.

Întrebarea și răspunsul aferent au următorul conținut:

Întrebare nr....:

Referitor la modelul de contract:

- la art.... - articolul pe care se bazează clauza este abrogat. Rugăm reformulare.

- **art...., alin. (2), lit. h) cuantumul penalitatilor este mai mare de 10% din prețul contractului, în caz de neexecutare culpabilă, din vina Prestatorului, a obligațiilor asumate de acesta... prezentul contract. - rugăm reformulare în sensul în care să se confirme faptul că penalitățile pot fi de maximum 10% din prețul contractului, iar după rezilierea acestuia, nu mai curg alte penalități.**

- art.... - vă rugăm menționați perioada concretă pentru care trebuie constituită garanția de bună execuție.

Răspuns nr....:

Referitor la art Art.... se va reformula:

.... Prețul este ferm și neajustabil pe toată perioada de aplicabilitate a contractului.

Referitor la art Art.... alin. (2) lit. h):

Cuantumul penalităților se menține în forma prevăzută în modelul de contract, în concordanță cu principiul răspunderii contractuale pentru neexecutarea culpabilă a obligațiilor asumate (vezi art.....).

Referitor la Art.... - Garanția de bună execuție:

Perioada de valabilitate a garanției de bună execuție este cea corespunzătoare duratei de valabilitate a contractului, respectiv de la data constituirii acesteia și până la îndeplinirea integrală a obligațiilor contractuale de către prestator.

Consiliul reține că societatea contestatoare nu formulează critici cu privire la clauzele modificate, față de care era în termen să le conteste, nu atacă răspunsul sub aspectul clarității, ci critică refuzul autorității contractante de a modifica clauza contractuală referitoare la penalități, față de care contestația este tardivă, după cum s-a arătat la primul punct din contestație.

În consecință, luând în considerare cele mai sus menționate, în temeiul art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite în parte contestația formulată de... în contradictoriu cu și va dispune reformularea răspunsurilor la solicitările de clarificări nr...., astfel cum rezultă din motivarea prezentei.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge restul cererilor ca nefondate.

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, admite în parte contestația formulată de..., în contradictoriu cu... și dispune reformularea răspunsurilor la solicitările de clarificări nr...., astfel cum rezultă din motivarea prezentei.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, respinge restul solicitărilor, ca nefondate.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și poate fi atacată cu plângere, în temeiul art. 29 din același act normativ, în termen de 10 zile de la comunicare.

Completul de soluționare a contestațiilor,

PREȘEDINTE, MEMBRU, MEMBRU,

...

...