



În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contrac...or de achiziție publică, a contrac...or sectoriale și a contrac...or de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcț...area Consiliului Naț...al de Soluț...are a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr.

Data:

I. Prin contestația datată 28.04.2021, înregistrată la Consiliul Naț...al de Soluț...are a Contestațiilor cu nr. 22122/28.04.2021 (do...r 1038/2021), formulată de („...”), cu sediul în ... - ..., ..., cod de identificare fiscală ..., reprezentată legal de ... - administrator și convenț...al prin avocat ..., cu sediul profes...al în ..., str. ... nr. ..., sector ..., împotriva raportului procedurii nr. 24/5100/23.04.2021 și a tuturor ac...or anterioare și/...u subsecvente, inclusiv a adresei nr. 33111/23.04.2021 de comunicare a rezultatului procedurii, emise de către, cu sediul în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CUI RO ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de atribuire, prin licitație deschisă, a contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „Proiectare și Execuție Autostrada de Centură București km 0+000 - km 100+900, Sector Centura Nord km 0+000 - km 52+770, lot 1: km 2+500 - km 20+000”, s-a solicitat:

- anularea adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. 33111/23.04.2021, a raportului procedurii nr. 24/5100/23.04.2021, precum și a tuturor ac...or anterioare și/...u subsecvente acestora care privesc modalitatea de evaluare a ofertei depuse de și/...u care declară oferta depusă de către ... admisibilă și/...u câștigătoare;

- obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor nece...re restabilirii legalității procedurii de atribuire, cu consecința respingerii ofertei ... din procedura de atribuire;

- obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocaz...ate de soluț...area prezentei cauze.

Cu adre... fără număr de înregistrare la emitent, datată 10.05.2021, înregistrată la Consiliu sub nr. 24108/11.05.2021, ... VE, în calitate de ofertant cla...t pe primul loc, a formulat, față de această contestație, cerere de intervenție voluntară, prin care solicită admiterea, în principiu, a cererii de intervenție și respingerea ca neîntemeiată a contestației.

II. Prin contestația nr. 170/04.05.2021, înregistrată la Consiliul Naț...al de Soluț...are a Contestațiilor cu nr. 22903/05.05.2021, formulată de Asociera ... & C. SpA - SRL, prin lider de asociere ... &C. S.p.A, cu sediul în ..., reprezentată legal de către ... și convenț...al de Societatea de Avocați „...”, cu sediul profes...al în ..., împotriva adresei nr. 33112/23.04.2021, de comunicare a rezultatului procedurii și a raportului procedurii nr. 24/5100/23.04.2021, emise de către, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul aceleiași procedurii de atribuire, s-a solicitat:

- anularea adresei de comunicare a rezultatului nr. 33112/23.04.2021 și a raportului procedurii nr. 24/5100/23.04.2021;

- obligarea autorității contractante la reevaluarea ofer...or cla...te pe locurile I și II.

Cu adre... datată 14.05.2021, înregistrată la Consiliu sub nr. 25364/17.05.2021, ..., având da...e de identificare precizate mai sus, a depus cerere de intervenție față de această contestație, prin care solicită admiterea acesteia, cu consecința respingerii contestației ca neîntemeiată, în partea care vizează oferta depusă de

Cu adre... datată 14.05.2021, înregistrată la Consiliu sub nr. 25633/18.05.2021, ..., în calitate de ofertant cla...t pe primul loc, având da...e de identificare precizate mai sus, a depus cerere de intervenție voluntară, prin care solicită admiterea, în principiu, a cererii de intervenție și respingerea ca neîntemeiată a contestației.

Contestațiile și cererile de intervenție vor fi soluț...ate împreună, având în vedere dispozițiile art. 66 alin. (1), art. 67 alin. (1) și art. 123 alin. (1) C. proc. civ.

CONSILIUL NAȚ...AL DE SOLUȚ...ARE A CONTESTAȚIILOR, asupra cauzei de față, constată următoarele:

Consiliul a fost sesizat și este competent să soluț...eze contestațiile formulate de („...”) și de ... & C. SpA - SRL prin care este criticat rezultatul reevaluării dispuse de Curtea de Apel București, comunicat de către ... în data de 23.04.2021.

I. Prin contestația datată 28.04.2021, înregistrată la Consiliul Naț...al de Soluț...are a Contestațiilor cu nr. 22122/28.04.2021 (do...r

1038/2021), formulată de („...”) împotriva raportului procedurii nr. 24/5100/23.04.2021 și a tuturor ac...or anterioare și/...u subsecvente, inclusiv a adresei nr. 33111/23.04.2021 de comunicare a rezultatului procedurii, emise de către, se solicită Consiliului să dispună măsurile precizate în partea introductivă a prezentei decizii.

În ceea ce privește primul demers de contestare, contestatoarea arată că oferta ..., desemnată inițial câștigătoare, a fost contestată, apreciind că relevante pentru prezenta speță sunt următoarele critici admise de Curtea de Apel București, care ar fi trebuit să se regăsească abordate întocmai în reevaluarea făcută de autoritate:

➤ Ofertantul ... a subcontractat o parte dintre lucrările ce urmează a fi executate către o entitate care nu deține toate autorizațiile și avizele nece...re executării lucrărilor, astfel că se impunea a fi exclusă, urmare a declarațiilor false din DUAE referitoare la falimentul subcontractantului ... SRL și respinsă, urmare a nerespectării de către subcontractantul Internaț...al a cerințelor documentației de atribuire.

➤ Evaluarea ofertei ... nu respectă cerințele Cartei Albe, privind stabilirea unor condiții de concurență echitabile în ceea ce privește subvențiile străine, respectiv autoritatea contractantă trebuia să verifice ofer...e operatorilor economici din sta...e terțe, astfel încât să se asigure că nu afectează operatorii economici din sta...e membre, care sunt obligați să respecte st...arde sociale și de mediu ridicate, impuse de legislația Uniunii Europene. Așadar, autoritatea trebuia să efectueze demersuri pentru verificarea posibilelor efecte de denaturare a concurenței cauzate de subvențiile străine pe piața unică.

➤ Prin Decizia CAB s-a reținut că ofertanții erau obligați să dețină și să prezinte toate autorizațiile impuse de legislația incidentă pentru executarea lucrărilor. Nu era nece...ră nicio mențiune expresă în cadrul documentației de atribuire privind deținerea unui anume agreement reglementat prin Ordinul Ministerului Transportului nr. 290/2020 deoarece, din documentația de atribuire și din răspunsul la solicitările de clarificări, rezultă obligația subcontractantului nominalizat de a deține toate autorizațiile nece...re desfășurării activităților subcontractante;

➤ Documen...e prezentate de către Internaț...al, subcontractant nominalizat, nu sunt apte să probeze o capacitate reală/deplină de executare a lucrărilor subcontractate (activitățile de relocare/protejare a cablurilor ... - TTR și SCB), autoritatea contractantă trebuind să verifice dacă subcontractantul deținea, la momentul depunerii ofertei, și certifica...e de omologare, agremen...e tehnice pentru autorizațiile TTR și SCB, respectiv autorizația de furnizor feroviar pentru executarea de lucrări la instalațiile SCB (constatate ca fiind omise de la prezentare și analiză cu prilejul primei evaluări).

➤ La reevaluarea ofertei este nece...ră (și) verificarea respectării prevederilor Cartei Albe a Comisiei Europene referitoare la stabilirea unor condiții de concurență echitabilă în ceea ce privește subvențiile străine COM (2020) 253 final din 17.06.2020.

➤ Obligația de deținere și prezentare a autorizațiilor/agremen...or AFER nece...re pentru executarea lucrărilor este stabilită prin documentația de atribuire, dispozițiile legale și Decizia CAB

Întrucât proiectul presupune executarea de lucrări la instalațiile de semnalizare feroviară generate de construcția pa...jelor pentru Autostrada de Centură București, activitatea de executare a lucrărilor de semnalizare feroviară este condiț...ată de obținerea, în prealabil, a unor autorizări AFER. Dispozițiile documentației de atribuire, dar și dispozițiile legale care prevăd obligația operatorilor economici de a deține autorizațiile și certifica...e de omologare/agremen...e tehnice nece...re executării lucrărilor subcontractate, sunt documente deja analizate prin Decizia CAB care a confirmat, cu titlu definitiv, obligația subcontractantului nominalizat de a le deține și prezenta sunt:

(a) Clarificarea nr. 1 (întrebarea nr. 140), document care face parte din documentația de atribuire;

(b) Dispozițiile art. 1 alin. (1) din Ordinul nr. 290/2000;

(c) Decizia CAB.

În ceea ce privește reevaluarea ofertei ..., în reevaluarea care a urmat Deciziei CAB, ... a solicitat ... să prezinte autorizările AFER ale subcontractantului Internaț...al, declarând din nou oferta câștigătoare și, totodată, ignorând complet dispoziția de reevaluare privind verificarea dispozițiilor Cartei Albe, raportul procedurii neconținând nici măcar o singură mențiune în acest sens.

Contestatoarea subliniază că demersul de reevaluare s-a realizat cu încălcarea dispozițiilor obligatorii ale Deciziei CAB, atât în ceea ce privește aspec...e statuate cu privire la obligația ofertanților de a deține și prezenta autorizațiile nece...re executării lucrărilor în discuție, cât și în ceea ce privește măsurile efectiv dispuse în ...rcina autorității contractante a fi urmate în reevaluare. În opinia ..., autoritatea contractantă nu putea ajunge la concluzia de desemnare câștigătoare a ofertei ... decât cu încălcarea flagrantă a tratamentului egal și printr-o favorizare a acestuia, întrucât nu deține toate avizele și autorizațiile nece...re (dintre cele precizate în mod expres prin Decizia CAB a fi verificate), autoritatea luând, probabil, în considerare și unele dintre documen...e emise mult ulterior depunerii ofertei și/...u nominalizării ...le, distors...ând concurența.

În continuare, petenta arată că autoritatea contractantă a încălcat aspec...e de fapt și de drept, obligatorii, conținute în Decizia CAB, care a reținut cu autoritate de lucru judecat următoarele aspecte devenite obligații în reevaluare:

- deținerea și prezentarea de către ofertanți a agremen...or tehnice prevăzute de Ordinul nr. 290/2000, pentru executarea tuturor lucrărilor de mutare și protejare a unor instalații CF. Activitățile de relocare/protejare a cablurilor ... (TTR și SCB) au fost subcontractate de ... către Internaț...al, cerința de a deține agremen...e AFER urmând a fi verificată entitatea care va executa efectiv lucrările ce necesită autorizare, adică a subcontractantului Internaț...al, măsura de reevaluare vizându-l strict pe acesta.

Subcontractantul Internaț...al deținea, la momentul Deciziei CAB, doar autorizația de furnizor feroviar care autorizează operatorul economic exclusiv pentru executarea de lucrări la instalațiile TTR, iar ... nu a depus în oferta ... tehnică documente care să ateste că subcontractantul deține și certifica...e de omologare, agremen...e tehnice pentru autorizațiile TTR și SCB, respectiv autorizația de furnizor feroviar pentru executarea de lucrări la instalațiile SCB.

Oferta ... se impune a fi reevaluată inclusiv din perspectiva cerințelor statuate în Carta Albă a Comisiei Europene referitoare la stabilirea unor condiții de concurență echitabile în ceea ce privește subvențiile străine, măsura dispusă prin Decizia CAB fiind ignorată complet. Autoritatea contractantă nu a efectuat reevaluarea ofertei ... din perspectiva prevederilor Cartei Albe, ignorând complet dispozițiile Deciziei CAB care statuau expres această măsură și nu a stabilit o limită temporală pentru obținerea autorizațiilor/agremen...or AFER de către subcontractant, respectiv se impunea ca autoritatea contractantă să indice ... că documen...e ar fi trebuit obținute anterior datei depunerii ofertei (26.09.2019).

Contestatoarea subliniază că dispozițiile legale concrete și interpretările obligatorii, naț...ale și europene, se opun practicii autorității contractante care, prin clarificare, a permis derogarea de la aspec...e obligatoriu statuate prin Decizia CAB cu privire la aspec...e obligatoriu de probat în reevaluare.

Reevaluarea care încalcă limi...e stabilite prin decizia instantei, urmată de declararea câștigătoare a unei oferte neconforme (...), contravine dispozițiilor legale exprese ale art. 50 alin. (10m, coroborate cu dispozițiile art. 34 alin. (1) lit. b) și alin. (6) din Legea nr. 101/2016, dispozițiilor Deciziei CAB care dispun reevaluarea ofertei ... cu respectarea celor evocate în motivare.

Aceasta susține că, deși demersul de clarificare a existat, acesta a fost pur formal, având în vedere că răspunsul ... nu putea conduce la concluzia conformității ofertei întrucât, nici în prezent, acesta nu deține efectiv autorizările în discuție.

În susținerea acestei afirmații, contestatoarea descrie situația autorizațiilor și a agremen...or tehnice AFER deținute/prezentate de către Internaț...al, după cum urmează:

- la data de 05.05.2020 Internaț...al deținea exclusiv Autorizația AF nr. 8037/03.02.2020 în care era prevăzută, printre al...e și activitatea „Proiectare și lucrări de construcții - montaj, modernizare și reparații capitale la instalații de ...ecomunicații în domeniul feroviar și cu metroul” - TTR (...egraf, ...efon Radio). Această autorizație era provizorie, valabilă doar pentru o perioadă de 1 an, respectiv până la data de 03.02.2021;

- deținerea autorizației provizorii demonstrează că subcontractantul nu avea la acel moment experiență în realizarea produselor/serviciilor feroviare critice pentru care se solicitase autorizarea și nu era suficientă pentru probarea cerinței, dat fiind că nu era deținut și agrementul tehnic;

- la data 31.12.2020, ulterior și Deciziei CAB, ... Internaț...al a obținut, în baza autorizației mai sus ment...ate, agrementul tehnic AFER pentru lucrări TTR;

- la data de 13.04.2021, ... Internaț...al a obținut autorizația finală AFER pentru lucrări TTR, în continuarea celei provizorii, obținute și prezentate inițial.

Așadar, la data depunerii ofer...or (26.09.2019) Internaț...al nu deținea nicio autorizație/niciun agrement AFER (nici TTR, nici SCB), la data 05.05.2020 (prezentare documente suport DUAE pentru subcontractant înlocuit) Internaț...al deținea doar autorizația provizorie TTR, dar care nu era suficientă pentru furnizarea serviciilor autorizate în condițiile în care nu era încă obținut, la acea dată, agrementul tehnic TTR, iar în prezent, ... Internaț...al deține doar autorizație AFER finală pentru TTR, dar cu un agrement tehnic obținut la data de 31.12.2020, adică la o dată ulterioară pronunțării Deciziei CAB.

Astfel, domeniul SCB nu a fost niciodată autorizat, subcontractantul Internaț...al nu a obținut niciodată autorizațiile/agremen...e tehnice AFER care să îi ofere statutul de furnizor autorizat pentru executarea de lucrări la instalațiile SCB. Cerința de a deține agremen...e și autorizațiile AFER nu este îndeplinită nici în raport de data depunerii ofertei ... și/...u nici în raport de data nominalizării Internaț...al în calitate de subcontractant, dat fiind că documen...e prezentate în răspunsul la clarificare sunt ulterioare datei de depunere a ofer...or și/...u nominalizării ...le.

Conform Deciziei CAB, subcontractantul deținea, la data nominalizării ...le (05.05.202030), exclusiv autorizația de furnizor feroviar seria AF nr. 8037/03.02.2020, emisă de către Autoritatea Feroviară Română - AFER, care autorizează operatorul economic strict pentru executarea de lucrări la instalațiile TTR, cu privire la care se arată că nu era valabilă și nu putea produce efecte decât în măsura obținerii și a agrementului TTR, aceasta fiind insuficientă pentru a face dovada îndeplinirii cerinței din documentația de atribuire.

Deși ... a înlocuit subcontractantul inițial la data de 05.05.2020, ofertantul avea totuși obligația de a demonstra că noul subcontractant (..... Internaț...al) îndeplinește, la rândul său, cerința de autorizare la data depunerii ofertei. Tratatul egal și imposibilitatea transmiterii unor clarificări care să genereze avantaje nu permiteau ca, în cazul ..., cerința de deținere a autorizațiilor nece...re să poată fi verificată prin raportare la o dată ulterioară, doar pentru ca acesta să beneficieze de și mai mult timp în pregătirea ofertei ...le.

Contestatoarea subliniază că oricum nu a demonstrat îndeplinirea cerinței analizate nici în raport de data depunerii ofertei, nici a nominalizării efective a Internaț...al în calitate de subcontractant. Orice încercare de eludare a măsurilor de reevaluare dispuse prin Decizia CAB este nelegală și îi creează lui ... un avantaj nejustificat în raport de ceilalți participanți la procedură, aspect interzis de dispozițiile art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

De asemenea, precizează că nu este posibilă nici luarea în considerare a unui eventual aviz deținut de ..., nici luarea în considerare a unei alte date reper (altă decât data depunerii ofertei) pentru obținerea avizelor de către subcontractantul Internaț...al, altfel s-ar încălca principiul egalității de tratament.

Față de faptul că Internaț...al nu îndeplinea cerința de a deține toate autorizațiile/agremente...e AFER nece...re, în reevaluarea subsecventă Deciziei CAB, ... a înțeles să facă dovada îndeplinirii cerinței punând la dispoziția autorității contractante adrese emise de autoritățile din Turcia referitoare la autorizațiile deținute de ... în țara de origine, dar și autorizații/agremente obținute de Internaț...al la o dată ulterioară depunerii ofertei ... și chiar a datei nominalizării subcontractantului (05.05.2020).

Contestatoarea susține că nu este posibilă nici luarea în considerare a unui eventual aviz deținut de ... și nici luarea în considerare a unei alte date reper pentru obținerea avizelor de către Internaț...al, întrucât contravine limi...or exprese ale reevaluării, a acordului de subcontractare încheiat între ... și Internaț...al, a modului de ofertare și a cerinței din documentația de atribuire (Clarificarea nr. 1, întrebarea 140).

În ceea ce privește autorizațiile/agremente...e deținute de Internaț...al, petenta arată că acestea nu sunt oricum apte să facă nici măcar în prezent dovada îndeplinirii cerinței din documentația de atribuire, deoarece la momentul înlocuirii subcontractantului ... a depus doar Autorizația provizorie de furnizor feroviar seria AF nr. 8037/03.02.2020, agreementul tehnic pentru lucrările TTR fiind obținut abia la data de 31.12.2020, iar autorizația finală AFER fiind obținută la data de 13.04.2021, ulterior datei depunerii ofer...or și a nominalizării subcontractantului.

Petenta reiterează că Internaț...al nu este autorizat nici măcar în prezent să execute lucrările SCB.

De asemenea, reiterează că autoritatea contractantă a omis să clarifice cu ofertantul ... din perspectiva cerințelor Cartei Albe, deși avea această obligație expres stabilită de Decizia CAB, astfel că a încălcat limi...e reevaluării stabilite prin aceasta.

Accesul ofertanților din țările terțe care participă la procedurile de achiziție publică trebuie să se desfășoare în condiții de concurență echitabilă cu operatorii economici din cadrul UE și cu respectarea principiilor de bază reglementate de Tratat.

Concluz...ând, contestatoarea solicită admiterea contestației, dat fiind că:

- Oferta ... trebuia reevaluată dintr-o dublă perspectivă, conform deciziei instanței, însă unul dintre aspecte (Carta Albă) a fost complet omis;

- se impunea verificarea deținerii și prezentării de către Internaț...al a „certifica...or de omologare, agreme...or tehnice pentru autorizațiile TTR și SCB, respectiv autorizația de furnizor feroviar pentru executarea de lucrări la instalațiile SCB”;

- nici în prezent Internaț...al nu deține autorizația de furnizor feroviar și acord tehnic AFER pentru executarea de lucrări la instalațiile SCB.;

- nicio clarificare emisă în reevaluare nu poate permite modificarea structurii de ofertare și/...u complinirea unor documente inițial omise de la depunere și care nici nu existau.

Cu adre... nr. 33853/05.05.2021, înregistră la Consiliu sub nr. 23104/05.05.2021, autoritatea contractantă a transmis punctul său cu privire la contestația depusă de, solicitând respingerea acesteia ca neîntemeiată.

Preliminar, autoritatea contractantă arată că după finalizarea procesului de reevaluare, în conformitate cu cele dispuse de către Curtea de Apel București prin Decizia Civilă nr. .../18.11.2020, prin aprobarea raportului procedurii de atribuire nr. 24/5100/23.04.2021, a comunicat ofertanților rezultatul procedurii de atribuire în data de 23.04.2021.

Astfel, ofertantul câștigător a fost desemnat ve ... A.S., cu prețul de 746.763.568,57 lei, fără TVA, oferta acestuia fiind corespunzătoare din punct de vedere al cerințelor documentației de atribuire, cu un punctaj total de 100 de puncte, din care 50 de puncte pentru componenta financiară și 50 puncte pentru componenta tehnică.

În ceea ce privește fondul contestației, autoritatea contractantă consideră că se impune respingerea acesteia în raport de lip... motivării și a probării criticilor invocate, afirmațiile din contestație având caracterul unor simple bănueli neprobate, fiind expuse ca simple supoziții, fără ca acestea să fie argumentate și/...u probate în mod corespunzător, astfel cum se impune prin dispozițiile art. 10 alin. (1) lit. f) g) din Legea nr. 101/2016.

Autoritatea subliniază că CNSC nu are posibilitatea legală de a efectua o anchetă pe cont propriu pentru a verifica dacă un ofertant îndeplinește ...u nu cerințele din documentația de atribuire, ci poate doar să verifice dacă raț...amentul probat de contestator este corect ...u nu. În opinia ..., în prezenta contestație nu se poate discuta despre un raț...ament probat de contestatoare, pentru simplul motiv că acesta lipsește cu desăvârșire, aceste aspecte fiind confirmate de jurisprudența constantă a Consiliului (Decizia CNSC nr. 1263/C3/1400/19.07.2016), dar și de practica unitară a instanțelor judecătorești (Decizia civilă nr. 1488 din data de 17 februarie 2014, pronunțată de Curtea de Apel Cluj; Decizia civilă nr. 3144 din data de 07 aprilie 2014, pronunțată de Curtea de Apel Cluj și Decizia civilă nr. 7444 din data de 02 octombrie 2014, pronunțată de Curtea de Apel Cluj).

De asemenea, autoritatea contractantă subliniază că:

- nicio dovadă nu este administrată în scopul de a se demonstra/arăta vreo nelegalitate a evaluării ofer...or ...u vreun alt element concret care ar fi fost de natură să altereze rezultatul procedurii de atribuire, situație care este de natură a atrage respingerea contestației pentru lip... motivelor și probelor efective;

- contestatoarea este conștientă de superficialitatea motivării contestației ...le în lip... vreunei probe ...u fundament concret, însă speră ca, urmare a studierii do...rului achiziției publice la sediul CNSC, să descopere argumen...e și probele nece...re pe care își poate fundamenta solicitarea de anulare a raportului procedurii, astfel încât să se dispună reevaluarea ofer...or, însă probarea unei contestații nu se poate asigura după promovarea ei.

- nu este admisibil și nici permis ca o contestație să fie depusă la Consiliu doar pentru ca reclamantul să aibă acces la documen...e achiziției și de a le studia în vederea descoperirii motivelor și dovezilor care ar putea să îi susțină contestația depusă, acest lucru fiind contrar legii și abuziv.

➤ În ceea ce privește modalitatea de reevaluare a ofertantului ..., solicită Consiliului să observe că întreaga contestație se întemeiază pe doua prezumții eronate, respectiv că:

- în cadrul reevaluării nu a fost pusă în aplicare dispoziția instanței referitoare la demonstrarea deținerii de către subcontractantul Internaț...al a autorizației de furnizor feroviar pentru „*lucrări de construcții montaj, reparații și întreținere a instalațiilor SCB și TTR-Tc*”, precum și a agremen...or tehnice feroviare pentru „*lucrări de construcții - montaj și reparații capitale a instalațiilor SCB și TTR-Tc*”.

- În cadrul reevaluării nu a fost pusă în aplicare dispoziția instanței referitoare la respectarea prevederilor Cartei Albe.

Autoritatea contractantă subliniază că comisia de evaluare a adus întocmai la îndeplinire toate prevederile Deciziei Curții de Apel București, clarificând și analizând inclusiv aspec...e amintite mai sus.

➤ Cu privire la deținerea agremente...or/autorizației solicitate prin Decizia CAB, în data de 15.04.2021, prin adre... nr. 24/4752/15.04.2021, comisia de evaluare a solicitat certifica...e de omologare, agremen...e tehnice pentru autorizațiile TTR și SCB, emise de către Autoritatea Feroviară Română (AFER) pentru Internaț...al SRL, în conformitate cu cele dispuse prin Decizia civilă nr. .../2020.

Prin răspunsul nr. NI-RO-BRL1-2021-004 din 19.04.2021 la solicitarea Comisiei de evaluare în vederea prezentării certifica...elor de omologare, agremen...or tehnice pentru autorizațiile TRR și SCB, respectiv, autorizația de furnizor feroviar pentru executarea de lucrări la instalațiile SCB, pentru subcontractantul Internaț...al, în conformitate cu prevederile de la pagina 57 din cuprinsul Hotărârii Civile nr. .../18.11.2020, pronunțate de Curtea de Apel București, ofertantul a transmis/comunicat următoarele:

1. Agremen...e tehnice și autorizațiile emise de către AFER și deținute de Internaț...al SRL:

- Agreement Tehnic Feroviar seria AT nr. 823/ 30.12.2020 - valabil 1 an: lucrări de construcții montaj, modernizări și reparații capitale la instalațiile de ...ecomunicații, care îndeplinește condițiile pentru utilizare în domeniul transportului feroviar și cu metroul;

- Agreement Tehnic Feroviar seria AT nr. 822/ 31.12.2020 - valabil 1 an: lucrări de construcții montaj, modernizări și reparații capitale la instalațiile de energoalimentare, care îndeplinește condițiile pentru utilizare în domeniul transportului feroviar;

- Agreement Tehnic Feroviar seria AT nr. 821/ 31.12.2020 - valabil 1 an: lucrări de construcții montaj, modernizări și reparații capitale la instalațiile de energoalimentare, care îndeplinește condițiile pentru utilizare în domeniul transportului feroviar;

- Agreement Tehnic Feroviar seria AT nr. 715/ 16.11.2020 - valabil 1 an: subtraversări linii de cale ferată, prin foraj orizontal, pentru diametre mai mici ...u egale cu 1000 mm, care îndeplinește condițiile pentru utilizare în domeniul transportului feroviar;

- Autorizație de furnizor feroviar seria AF nr. 8394/ 13.04.2021, valabil 12.04.2026, în cadrul căreia se menț...ează că subcontractantul are dreptul să furnizeze, în calitate de furnizor feroviar, următoarele categorii de produse și/...u servicii feroviare critice:

- Proiectare și lucrări de construcții montaj, modernizare și reparații capitale la instalații de electroalimentare ELF;

- Proiectare și lucrări de construcții montaj, modernizare și reparații capitale la instalații de electroalimentare EA;

- Proiectare și lucrări de construcții montaj, modernizare și reparații capitale la instalații de ...ecomunicații în domeniul feroviar și cu metroul;

- Proiectare subtraversări de cale ferată prin foraj orizontal;

- Proiectare instalații pentru asigurarea scurgerii apelor pluviale și drenare în domeniul feroviar și cu metroul.

2. Competențele ... în vederea realizării serviciilor de proiectare și a executării lucrărilor ce țin de domeniul căilor ferate (inclusiv metrouri):

- Adre... nr. 58891979-641.03.01/12160, emisă în data de 17.03.2021 de către Republica Turcă - Ministerul Transportului și Infrastructurii - Direcția Generală a Investițiilor în Infrastructură, în sensul că ... este pe deplin competentă și autorizată conform legislației din Turcia în vederea realizării serviciilor de proiectare și a executării lucrărilor ce țin de domeniul căilor ferate (inclusiv metrouri).

- Adre... nr. E-90058782-755.02.99-55220, emisă în data de 17.02.2021, de Municipiul Metropolitan ... - Președinția Departamentului Sistemului Feroviar din care rezultă că ... a câștigat în anul 2021 licitația privind Construcția Liniei de Tramvai

Autoritatea contractantă apreciază că interpretarea contestatoarei conform căreia subcontractantul Internaț...al trebuia să facă dovada deținerii autorizației/agremen...or în cauză, la momentul depunerii ofer...or, este fundamental eronată, întrucât, în lip... unei prevederi exprese în documentația de atribuire în acest sens, ar fi încălcate tocmai principiile invocate de contestatoare, referitoare la transparența procedurii de atribuire și la tratamentul egal al participanților.

Mai mult, solicită Consiliului să constate că nici Curtea de Apel București nu a făcut o astfel de precizare în cuprinsul motivării Deciziei nr. .../2020, obligând autoritatea contractantă numai la clarificarea acestui aspect, respectiv la solicitarea prezentării acestor acorduri tehnice și/...u autorizații.

Tocmai pentru respectarea limi...or reevaluării stabilite de instanța de judecată, în conformitate cu prevederile Legii nr. 101/2016, Comisia de evaluare s-a limitat la verificarea existenței/deținerii acestor autorizații și acorduri...e de către subcontractantul Internaț...al, dispozițiile Hotărârii CAB fiind aduse întocmai la îndeplinire, după cum reiese din mențiunile consemnate în cadrul grilei de evaluare a documen...or justificative, anexă la raportul procedurii de atribuire.

➤ Cu privire la respectarea prevederilor Cartei Albe, contrar prezumțiilor contestatoarei, comisia de evaluare a clarificat și acest aspect, aducând întocmai la îndeplinire dispozițiile instanței de judecată.

Astfel, prin adre... nr. 24/4333/06.04.2021, a solicitat clarificări ve ... A.S., ca urmare a punerii în aplicare a Hotărârii Civile nr. .../18.11.2020 a Curții de Apel București, solicitând transmiterea unei notificări ce ar trebui să conțină informațiile nece...re pentru a se evalua dacă beneficiază de subvenții străine în cadrul procedurii de achiziții, respectiv:

- informații juridice, inclusiv despre structura de proprietate și guvernanta ofertantului, ale oricărui membru al consorțiului, subcontractant ...u furnizor care a primit contribuții financiare străine;
- sursele principale de finanțare globală ale ofertei;

- valoarea totală a contribuțiilor financiare străine primite în ultimii 3 ani;
- contribuțiile financiare străine primite în mod specific pentru participarea la procedura de achiziții publice;
- contribuțiile financiare străine care vor fi primite în cursul executării preconizate a contractului.

Ofertantul ve ... A.S. a răspuns în termen, prin adre... nr. NI-RO-BRL1-2021-004, încărcată în SEAP în 09.04.2021 ora 17:00, semnată cu semnătură electronică extinsă și a transmis atât o declarație pe propria răspundere că nu a beneficiat și nu va beneficia de subvenții și/...u ajutoare de stat, însoțită de documente pentru susținerea acesteia.

Astfel, ... ve ... AS s declarat pe proprie răspundere că nu a primit subvenții de tipul celor indicate în Carta Albă și în Anexa 1 la Carta Albă, nici în Turcia și nici din alte state, subvenții și/...u ajutoare de stat sub formă de finanțare și nici sub orice altă formă, astfel cum sunt aceste subvenții definite și exemplificate în Carta Albă și în Anexa I la aceasta.

Totodată, a declarat că nu a beneficiat de subvenții/garanții/facilități etc. prin care guvernul turc ...u instituțiile statului să garanteze datoriile ...u pasivele companiei, eşalonări de datorii care să faciliteze ...u să influențeze în vreun fel elaborarea ofertei ...u participarea la procedura de achiziție publică, că nu a beneficiat de niciun fel de subvenție/sprijin financiar ...u de orice altă natură, care nu se încadrează în categoriile de mai sus.

Referitor la informațiile solicitate, a transmis informații juridice, inclusiv despre structura de proprietate și guvernanta ofertantului, ale oricărui membru al consorțiului, subcontractant ...u furnizor care a primit contribuții financiare străine, retransmițând Extras din Registrul Comerțului Istanbul, privind lista reprezentanților legali și lista conținând acț...arii ve ... AS, Extras din Registrul Comerțului privind lista reprezentanților legali și lista conținând acț...arii ... Holding, sursele principale de finanțare globală ale ofertei (surse private), respectiv fondurile proprii și capitalul propriu. Astfel, a precizat că în realizarea contractului de achiziție publică vor utiliza resurse financiare proprii (rezerve financiare ale companiei), împrumuturile bancare (liniile de credit existente și eventualele împrumuturi bancare) și avansul ce urmează a fi acordat de autoritatea contractantă.

De asemenea, a precizat că subcontractanții sunt persoane de drept privat, activând în cadru UE și care nu au beneficiat de subvenții ...u facilități fiscale, aceștia participând alături de ... cu tot cu propriul capital privat, la fel ca al său.

În formarea ofertei, nu a beneficiat de nicio subvenție/facilitate care să-i confere un avantaj menit să conducă la prezentarea unei oferte

neobișnuit de scăzute, ...u să provoace denaturarea concurenței în procedura de achiziție publică, în detrimentul celorlalți ofertanți.

În ceea ce privește valoarea totală a contribuțiilor financiare străine primite în ultimii 3 ani, ... a declarat că valoarea contribuțiilor din partea statului turc ...u a unui stat terț este 0, declarând că nu a primit o contribuție financiară/subvenție/facilitate fiscală etc. din partea statului turc, ...u a unui guvern străin ...u a oricărui alt organism public al unui stat din UE ...u din afara UE.

În plus, a anexat declarația expertului contabil public autorizat, de unde rezultă că nu a beneficiat de contribuții și ajutoare de stat în perioadele contabile aferente ultimilor 5 ani și nu a beneficiat de contribuții și ajutoare de stat pentru a realiza lucrările supuse licitației, reiterând că nu a nominalizat subcontractanți și furnizori din afara UE, iar aceștia nu au beneficiat de subvenții de natura celor precizate anterior.

În ceea ce privește contribuțiile financiare străine primite în mod specific pentru participarea la prezenta procedură de achiziții publice, ... a declarat că nu a beneficiat de niciun fel de subvenție/ajutor financiar/facilitate fiscală etc. pentru a sprijini ...u influența în vreun fel elaborarea ofertei ...u participarea la prezenta procedură.

În ceea ce privește contribuțiile financiare străine care vor fi primite în cursul executării preconizate a contractului, a precizat că nu va beneficia de niciun fel de subvenție pe parcursul executării preconizate a contractului, acesta având ca surse de finanțare, în etapa de execuție plata în avans a proiectului, capacitățile financiare proprii și împrumuturi bancare comerciale.

Dat fiind faptul că ofertantul a clarificat toate aspecte solicitate, comisia de evaluare a considerat răspunsul ca fiind concludent.

Raportat la cele prezentate, comisia de evaluare își menține modalitatea de reevaluare a ofer...or și consideră contestația, nume distinctiv ..., ca fiind nefondată.

În concluzie, pentru motivele susmenț...ate, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației, considerând că sunt neîntemeiate solicitările cuprinse în aceasta, apreciind că este structurată, cu precădere, în jurul unor simple aprecieri, prezumții și opinii subiective.

Cu adre... înregistrată la Consiliu sub nr. 24108/11.05.2021, ... VE, în calitate de ofertant declarat câștigător, a formulat cerere de intervenție voluntară, prin care solicită admiterea acesteia și respingerea, ca neîntemeiată, a contestației formulată de ... împotriva raportului procedurii și a ac...or prin care oferta ... a fost declarată câștigătoare.

Preliminar, intervenienta face un scurt istoric al licitației, în legătură cu cerințele de reevaluare tra...te de Curtea de Apel prin Decizia nr. .../18.11.2020, împotriva căreia a formulat revizuire, motivat de împrejurarea că impunerea unor cerințe de evaluare inexistente în

documentația de atribuire încalcă norma și jurisprudența Curții Europene, revizuirea fiind respinsă ca nevenită, pe motiv că ... a fost permanent un intervenient accesoriu.

Intervenienta subliniază caracterul extrem de controversat al statuărilor din Decizia nr. .../18.11.2020, în sensul în care într-o situație perfect identică, cu critici identice ale contestatorilor, într-o licitație derulată tot de ... pentru lotul 3 al Centurii București și publicată în aceeași zi cu licitația dedusă prezentei judecăți, aceeași instanță avea să respingă, prin Decizia nr. 2502/21.12.2020, susținerile cărora Decizia nr. ... le dă valoare, în sensul impunerii unor cerințe de evaluare.

Reevaluarea ofertei ..., conform Deciziei nr. ..., urma a se realiza pe două paliere, unul care lipsește din documentația de atribuire și unul stabilit de Curte ca fiind implicit cuprins în aceasta, respectiv:

(i) verificarea ofertei ..., prin raportare la prevederile Cartei Albe din anul 2020, în condițiile în care licitația s-a publicat în SICAP în 2019, nicio altă instanță și nici Consiliul nu a permis o evaluare prin prisma unui document apărut la peste 1 an de la data publicării licitației și,

(ii) verificarea ofertei ..., din perspectiva deținerii, de către subcontractantul Internațional SRL, a autorizațiilor și agrementelor pentru lucrările de tip TTR și SCB, pentru lucrările subcontractate acestui operator, respectiv acele lucrări subcontractate care, prin natura lor și potrivit dispozițiilor Ordinului 290/2000 al Ministerului Transporturilor, impun deținerea autorizațiilor și agrementelor de tip TTR și SCB (considerente care înfrâng cele decise în condiții exact identice prin Decizia nr. 2502/21.12.2020).

În urma reevaluării ofertei ..., ... a stabilit că aceeași ofertă este câștigătoarea licitației (cu punctaj maxim), motiv pentru care ... a formulat contestație.

În ceea ce privește contestația ..., primul motiv este prezentat ca fiind o încălcare a Deciziei nr. ..., motivat de lipsa unei evaluări a ... în ceea ce privește respectarea de către ... a cerințelor stabilite prin Carta Albă, iar al doilea motiv vizează analiza autorizațiilor și agrementelor pentru lucrări de tip TTR și SCB, susținându-se că trebuia doar ca subcontractantul Internațional SRL să îndeplinească aceste cerințe, iar acesta din urma nu deține toate autorizațiile și agrementele TTR și SCB.

În opinia intervenientei, contestația dă o valoare de lucru judecat/putere de lege anumitor secțiuni din considerentele Deciziei nr. ..., pe care le citează trunchiat și le dă o interpretare speculativă, fără o analiză și o înțelegere corectă a considerentelor acestei decizii și a legăturii dintre considerente și dispozitiv, precum și cu ignorarea acestor prezentate de ... în cadrul evaluării.

Aceasta susține că va demonstra că autoritatea a aplicat în totalitate Decizia nr. ... și a recurs la o evaluare conform dispozițiilor instanței, fiind solicitate clarificări atât în legătură cu Carta Albă, cât și cu

privire la agremen...e și autorizațiile AFER, rezultatul comisiei reflectând realitatea de fapt și de drept ce a rezultat în urma evaluării care a avut loc.

A. Referitor la demonstrarea respectării cerințelor indicate în Carta Albă, Decizia nr. ... a susținut că trebuie să aibă loc o evaluare a ofertei ... din perspectiva Cartei Albe a Comisiei Europene referitoare la stabilirea unor condiții de concurență echitabile în ceea ce privește subvențiile străine COM (2020) 253 final din 17.06.2020, pentru a se stabili dacă operatorii din state terțe beneficiază de ajutor de stat ...u subvenții, respectiv dacă acești ofertanți ar avea un avantaj în raport de ofertanții din UE.

Intervenienta arată că deși ... pretinde că nu s-a realizat o astfel de evaluare, aceasta nu se apleacă asupra ac...or de la do...rul licitației, de unde rezultă că s-a realizat evaluarea în sensul cerut prin Decizia nr.

Intervenienta arată că situația de fapt care rezultă din ac...e de la do...rul licitației atestă că:

- prin adre... nr. 24/4333/06.04.2021, ... a aplicat dispozițiile privind Carta Albă și a solicitat ... clarificări;

- s-a răspuns clarificării anterior citate, demonstrându-se că în elaborarea ofertei ... nu a beneficiat de ajutoare de stat ...u subvenții, facilități fiscale etc., astfel cum acestea au fost definite prin Carta Albă, fiind formulat un răspuns punctual tuturor clarificărilor cerute, cu prezentarea de documente relevante.

Faptul că raportul de atribuire nu conține mențiuni privind această evaluare nu are consecințe cât privește legalitatea evaluării, respectarea și aplicarea Deciziei nr. ... pe marginea Cartei Albe, însemnând doar clarificarea în sensul pe care ... a înțeles să o realizeze, fiind irelevant dacă raportul de atribuire evocă ...u nu evaluarea mai sus descrisă, rezultând că autoritatea a pus în aplicare Decizia nr. ..., analizând și decizând legalitatea ofertei ... prin raportare la cerințele Cartei Albe.

B. Cu privire la verificarea autorizațiilor și agremen...or pentru execuția lucrărilor de tip TTR și SCB, intervenienta apreciază că ... și-a fundamentat contestația pe următoarea argumentație:

(i) există niste limite exprese ale reevaluării tra...te prin Decizia nr. ..., în sensul că reevaluarea trebuie să aibe ca obiect doar subcontractul încheiat cu Internaț...al SRL, fără a fi posibilă evaluarea altor acte și informații în legătură cu avizele și agremen...e în discuție.

(ii) raportul de subcontractare ar conține exact lucrările de tip TTR și SCB, iar Internaț...al SRL este subcontractant care a declarat că deține autorizațiile și agremen...e nece...re, fiind așadar obligatoriu ca în cadrul reevaluării să se arate că avea la data încheierii acordului de subcontractare toate ac...e nece...re executării lucrărilor de tip TTR și SCB.

(iii) în condițiile mai sus arătate, oferta ... nu poate fi declarată conformă chiar dacă acesta are toate certificările nece...re pentru a

executa astfel de lucrări, conform dispozițiilor legale existente în țara de origine.

Intervenienta face rezumatul situației de fapt care rezultă din acte, ca urmare a reevaluării:

- ulterior clarificării în ceea ce privește respectarea Cartei Albe, ... a solicitat prezentarea pentru subcontractantul înlocuit, ... Internaț...al SRL, certificate de omologare, agremen...e tehnice pentru autorizațiile TRR și SCB, respectiv, autorizația de furnizor feroviar pentru executarea de lucrări la instalațiile SCB, în conformitate cu prevederile de la pagina 57 din cuprinsul Hotărârii Civile nr. .../18.11.2020.

- ... a comunicat agremen...e tehnice și autorizațiile emise de către AFER și deținute de către Internaț...al SRL, adre... emisă de Ministerul Transportului și Infrastructurii Direcția Generală a Investițiilor în Infrastructură și adre... nr. E-90058782-755.02.99-55220 emisă în data de 17.02.2021 de către Municipiul Metropolitan ... - Președinția Departamentului Sistemului Feroviar.

Analiza raportului de subcontractare și a ac...or mai sus menț...ate, în raport de Decizia nr. ..., arată că:

- limi...e evaluării obligatorii și cu putere de lege stabilite constau în cele două cerințe/condiții de evaluare pe care instanța le-a identificat și stabilit prin considerente, respectiv Carta Albă și necesitatea existenței unor autorizații și acorduri de tip TTR și SCB;

- nu există o limită impusă de instanță cu privire la reevaluarea ofertei ..., mai ales că ... are competența exclusivă să analizeze, în an...mblu și coroborat ac...e prezentate de ofertanți, să judece unde și ce anume s-a subcontractat, și să decidă acordarea contractului public conform realității de fapt și de drept izvorată din documen...e evaluate.

- referitor la acordul de subcontractare cu Internaț...al SRL, obligația clar impusă față de ... era de a se verifica ce acte deține acest subcontractant, respectiv dacă deține autorizații și acorduri pentru lucrările subcontractate de tip TTR și SCB;

- dispozitivul hotărârii dispune cu privire la reevaluarea ofertei ..., fără ca instanța să fi impus o limitare în sensul speculat de u o decizie de excludere, astfel cum a înțeles să se procedeze în cazul;

- obiectul judecății nu l-a făcut conținutul raportului de subcontractare și nu există dezlegare dată în considerente Deciziei care să aibă autoritate de lucru judecat pe această temă, judecată care să lege ... să ia o decizie de evaluare neconformă cu realitatea și, în consecință, nelegală.

În continuare, intervenienta face un istoric al dezbaterilor pe tema acestor autorizații și acorduri în fața Consiliului, obiectul principal al acestora constând în a stabili dacă în documentația de atribuire există o cerință de evaluare ...u de calificare în sensul prezentat de contestatori.

În cazul primei judecăți, tranșarea acestei dispute a constatat în a stabili dacă există ...u nu cerințe de evaluare și calificare în sensul indicat de către contestatori.

Prin decizia nr. 1416/2020, Consiliul a analizat documentația de atribuire și susținerile părților, hotărând că nu există cerințe de evaluare în sensul anterior precizat, motiv pentru care a respins solicitarea de evaluare în sensul anterior solicitat, găsind relevante consideren...e jurisprudenței pe care ... a prezentat-o, respectiv a hotărârii în cauză. Ca esență a acestei controverse legate de autorizațiile și agremen...e AFER, dacă exista obligația în documentația de atribuire, rezultă și din soluția dată în do...rul nr. 5638/2/2020 (lotul 3 al Centurii București), unde în condiții perfect identice, raportat la fix aceleași critici, Curtea de Apel decide că a fost nelegală soluția Consiliului conform căreia ar exista obligația de a prezenta agremen...e și autorizațiile TTR și SCB.

În ceea ce privește soluția Deciziei nr. ..., din analiza dispozitivului și consideren...or, rezultă că: (i) nu există o limitare a evaluării, (ii) nu există o impunere a excluderii ... exclusiv prin raportare la situația subcontractantului Internaț...al SRL și (iii) nu există o autoritate de lucru judecat ...u statuare cu putere de lege asupra conținutului raportului de subcontractare.

Intervenienta arată că pentru a înfrânge soluția Consiliului dată cu privire la cerințele documentației de atribuire, Decizia nr. ... a căutat să demonstreze de unde rezultă obligația de a avea aceste autorizații, spre exemplificare aceasta inserând un citat din Decizia Curții, inclusiv dispozitivul acesteia, pentru că autoritate de lucru judecat au doar consideren...e pe care se fundamentează dispozitivul, iar nu orice considerent al hotărârii, apreciind că dispozitivul citat este foarte clar, se impune reevaluarea pentru că există criterii de evaluare care nu au fost analizate întocmai.

Mai departe, arată că evaluarea consideren...or trebuie să țină cont de statuările clare din dispozitiv, de silogismul logico-juridic desfășurat în considerente și de obiectul judecății. Astfel, în reevaluare, ca urmare a celor statuate, trebuie să se țină cont de ceea ce instanța impune în mod explicit cu privire la evaluare, de dreptul suveran al autorității contractante de a evalua conform realității care rezultă în urma reevaluării, de dreptul și, totodată, obligația ... de a evalua toate documen...e care nu au făcut obiectul controlului judecătoresc, dar care sunt supuse analizei cu ocazia reevaluării.

În finalul raț...amentului prezentat pe marginea problemei AFER, considerentul unde se dispune reevaluarea, nu se poate interpreta textul ca fiind o limită de evaluare pentru că dispozitivul este clar în sensul că obligă la reevaluarea ofertei ..., și punând în oglindă consideren...e cu dispozitivul, rezultă că trebuie să se reevalueze oferta ..., iar la reevaluarea ofertei ... să fie analizat dacă subcontractantul deține și certifica...e de omologare, agremen...e tehnice pentru autorizațiile TTR și

SCB, respectiv, autorizația de furnizor pentru executarea lucrărilor la instalațiile SCB.

Intervenienta opiniează că dacă instanța dorea ca situația pe care a văzut-o și analizat-o să se transpună într-o măsură de excludere doar pe baza situației ce ar rezulta din evaluarea situației Internațional SRL, atunci consideren...e erau redactate în consecință.

Din analiza consideren...or Curții rezultă că instanța a văzut că Internațional SRL nu deținea la data primului raport de atribuire autorizație și agrementare pentru lucrări de tip TTR și SCB, arătând instanța că lucrările nu pot fi executate legal în lipsa acestor agremente. Rezultă din considerente că instanța știe că Internațional SRL nu avea la acea dată agrement...e TTR și SCB, dar, cu toate acestea, nu impune ... să decidă excluderea ... prin raportare la această situație.

Astfel, Curtea îi permite autorității contractante să își îndeplinească atribuțiile ce îi revin *ex lege*, să verifice situația Internațional SRL și să vadă cum anume ofertantul ... respectă aceste cerințe de evaluare/calificare, logică ce vine în asertimentul și interpretarea din Decizia nr. 66/2018 a ICCJ, în sensul că revine în competența exclusivă a autorității contractante să analizeze chestiuni care nu au mai făcut obiectul evaluării ...u judecății, urmând ca decizia de evaluare să fie dispusă în consecință.

Intervenienta susține că prezenta contestație propune o valorificare într-un mod ilegal a consideren...or și dispozitivului, pentru că dispozitivul și consideren...e sunt lipsite de orice limite ...u condiții de evaluare a ofertei ..., ...u a celorlalți ofertanți.

O altă chestiune este susținerea ... privind raportul de subcontractare, respectiv aprecierea că instanța ar fi decis asupra acestui raport juridic cu putere de lege, în sensul că Internațional SRL și-ar fi asumat spre execuție lucrările de tip TTR și SCB.

Intervenienta apreciază că ... utilizează tendențios conceptul de autoritate de lucru judecat, fără a prezenta o analiză minuțioasă și corectă asupra hotărârii, însă nu poate pretinde că acordul de subcontractare ...u conținutul ...u juridic a făcut obiectul disputei dintre părțile cauzei.

Aceasta subliniază că judecata de valoare din Decizia ..., care obligă ... și toate părțile din proces, este că există obligația privind atestarea și agrementarea AFER pentru lucrări de tip SCB și TTR, chiar dacă acestea nu au fost expres menț...ate în documentația de atribuire. Astfel, arată că efortul motivațional este concentrat pe demonstrarea cerinței de evaluare, fiind argumentat pe larg că există cerințele de evaluare privind aceste agremente și autorizații AFER, chiar dacă nu au fost expres menț...ate în fișa de date a achiziției.

Întrucât contestatorii au susținut că ar fi fost subcontractate lucrări de tip TTR și SCB, Curtea observă raportul de subcontractare și îi cere ... să analizeze ce acte deține acest subcontractant, însă analiza

subcontractării în cadrul Deciziei nu constituie tranșarea jurisdicț...ală a unei chestiuni litigioase și, ca urmare, nu a impus exercitarea limitată a competenței de reevaluare a ... în sensul speculat prin contestație.

Instanța enumeră activitățile prevăzute în înscris și observă că aceste lucrări au fost subcontractate, Decizia însă nu cuprinde argumente logico-juridice care să fundamenteze ideea că lucrările mai sus enumerate constituie lucrări de tip TTR și SCB, altfel spus că obiectul raportului juridic de subcontractare e constituit, în tot ...u în parte, de lucrări tip TTR și SCB.

Intervenienta subliniază că lip... tranșării acestei chestiuni, nu este o carență a Deciziei, ci este expresia respectării limi...or judecății și a principiului contradictorialității, Decizia urmărind să impună ... să facă verificări complete cu ocazia reevaluării ofertei ..., iar nicidecum să limiteze reevaluarea, neînțelegerea acestor aspecte determinând caracterul neîntemeiat al contestației

Tocmai pentru că obiectul raportului juridic de subcontractare nu a făcut obiectul controversei ...u a unor dezbateri contradictorii, Instanța nici nu s-a preocupat să verifice activitățile enumerate în subcontract prin raportare la Ordinul nr. 290/2000 și la documentația de atribuire, altfel Decizia ar fi cuprins cel puțin identificarea precisă a fiecărei activități din acordul de subcontractare și analiza acestora prin raportare la documentația de atribuire și norma legală, analiză care să concluz...eze neechivoc în sensul corespondenței depline între lucrările enumerate în acordul de subcontractare și categoriile de lucrări TTR ...u SCB prevăzute expres de documentația de atribuire și norma legală invocată.

De asemenea, Decizia nu cuprinde dezlegări obligatorii cu privire la obiectului raportului juridic de subcontractare, deoarece aceasta ar fi impus un demers de interpretare a subcontractului, care nu ar fi putut avea loc în mod legitim în lip... uneia dintre părțile contractante, atât timp cât, printre al...e, contractul se interpretează după voința concordantă a părților (art. 1266 și 1268 Codul civil).

Terminologia TTR și SCB nu există în Ordinul nr. 290/2000 ...u în anexele la această normă. Pe site-ul AFER există lista produselor, lucrărilor și serviciilor feroviare critice și încadrarea acestora în cla... de risc, de unde se desprinde terminologia în discuție, însă această listă este un act care nu are valoare normativă, dar este un ghid util pentru a înțelege ce lucrări ar putea fi încadrate în terminologia TTR și SCB.

Intervenienta apreciază că cea mai elocventă demonstrație în a arăta că este vorba de o subcontractare privind TTR și SCB, rezidă în urma analizării informațiilor ce se desprind din documentația tehnică de atribuire.

Așadar, fiecare dintre activitățile enumerate ca obiect al subcontractării ar trebui să fie activități inserate la documentația tehnică vol. 12, care presupun autorizare și agrementare AFER, însă toate

activitățile menț...ate în acordul de subcontractare nu sunt dintre cele prevăzute în vol. 12 din documentația tehnică care sunt afectate de construirea autostrăzii și trebuie relocate/reparate.

Atât prin prisma valorii raportului cu acest subcontractant (aproape 10% din valoare contractului), cât și a activităților enumerate ca obiect al subcontractării, se poate reține că acest subcontractant desfășoară foarte multe activități, însă nu există nicio mențiune privind lucrările de mutări/protejări instalații, respectiv lucrările cu specific feroviar la pa...je de tip TTR și SCB, ... Internaț...al SRL îndeplinind activitățile pe care documentația de atribuire le indică în alte capitole decât cele ce țin de autorizarea și agrementarea AFER, chiar dacă acest subcontractant este la rândul lui autorizat și agrementat TTR.

Cu ocazia reevaluării, raportat la faptul că lucrări de tip TTR și SCB nu au fost subcontractate, ... susține că a prezentat acte actualizate obținute de la autoritățile turce pentru a demonstra că este pe deplin competent să efectueze servicii de proiectare și execuție în zona căilor ferate (având executate contracte la căi ferate, tramvai și metrou), fiind autorizat la AFER începând cu anul 2018, cu posibilitatea de a obține agremente și autorizări, la data la care lucrările în zona căii ferate vor avea loc.

În concluzie, consideră că a demonstrat că activitățile subcontractate nu sunt dintre cele pentru care să fie nece...ră agrementare și autorizare AFER, respectiv că este pe deplin competentă și autorizată în țara de origine să execute orice lucrări de proiectare și execuție în zona căilor ferate.

Așa cum impunea Decizia nr. ..., aceasta susține că prin răspunsul la clarificări a depus ac...e ce sunt emise de către AFER pentru subcontractantul Internaț...al SRL, rezultând din aceste autorizații și agremente ca acesta are dreptul de a executa lucrări de tip TTR.

Cu ocazia reevaluării ofertei ..., Decizia nr. ... nu a fost încălcată sub niciun aspect al ei obligatoriu pentru ..., adică statuările jurisdicț...ale care se bucură de autoritate de lucru judecat în sensul legii.

În opinia ..., contestatorul nu face vreun raț...ament prin care să arate, raportat la activitățile cu specific feroviar pentru care trebuie să existe autorizare și agrementare AFER de tip TTR și SCB, unde anume se încadrează activitățile enumerate în acordul de subcontractare încheiat cu Internaț...al SRL. Astfel, consideră că acesta nu poate face o astfel de demonstrație pentru că aceste lucrări nu au fost subcontractate, fiind ușor să se prevaleze de o interpretare a consideren...or, în sens restrictiv și cu încălcarea dispozițiilor legale, încercând să convingă Consiliul că ... trebuia să nu mai facă nicio analiză și să decidă automat neconformitatea ... doar prin raportare la ce autorizații ar fi avut Internaț...al SRL.

Intervenienta consideră că o astfel de evaluare nu este legală și nu poate fi primită, evaluarea pe care o propune ... încalcă documentația de atribuire și obiectul real al acordului de subcontractare, dar adaugă și la consideren...e Deciziei nr. ..., conducând și la încălcarea dispozitivului Deciziei interpretative nr. 66/2018, anihilând drepturile ... de a evalua în deplină legalitate conform situației ce rezultă în urma reevaluării.

Pentru motivele mai sus prezentate, ... solicită respingerea contestației ca neîntemeiată, cu consecința menținerii tuturor documen...e emise în cadrul prezentei proceduri de atribuire prin care oferta ... a fost declarată câștigătoare.

În replică la punctul de vedere exprimat de ... și a cererii de intervenție promovată de ..., în susținerea solicitării de admitere a contestației formulate și ca urmare a studierii do...rului la sediul CNSC, cu adre... înregistrată la Consiliu sub nr. 26472/21.05.2021, ... a formulat note scrise, în care arată reia, în general, argumen...e prezentate în contestație cu privire la autorizarea/agrementarea Internaț...al, prin prisma reevaluării efectuate de ..., reiterând că:

- Aspec...e definitiv tranșate prin Decizia CAB, devenite obligatorii pentru autoritatea contractantă, au fost încălcate în reevaluare;

- Documen...e prezentate de către Internaț...al cu ocazia reevaluării relevă nerespectarea indicațiilor exprese ale Deciziei CAB și nedeținerea autorizărilor nece...re executării lucrărilor.

Răspunsul ... (pentru Internaț...al) cu prilejul clarificării emise în reevaluare a relevat că agrementul tehnic pentru lucrări TTR a fost obținut la data de 31.12.2020 (deci mult ulterior Deciziei CAB și a datei depunerii ofer...or), că acesta deține alte trei agremeente tehnice feroviare, obținute tot ulterior Deciziei CAB, care însă nu privesc nici lucrările TTR, nici SCB, respectiv că nu deține nicio autorizație și/...u agrement tehnic/omologare (ambele categorii fiind nece...re) pentru lucrările de construcții - montaj și reparații capitale a instalațiilor SCB.

Contestatoarea consideră ca fiind foarte importante, în contextul preexistenței consideren...or obligatorii ale Deciziei CAB, următoarele două constatări:

- ✓ În timp ce autoritatea contractantă argumentează că ar fi clarificat și/deci, poate confirma deținerea de către Internaț...al a autorizărilor nece...re (inclusiv a celor pentru lucrările de tip SCB), ... argumentează în mod contradictoriu că Internaț...al nu deține aceste autorizări pentru că, de fapt, nu ar fi fost subcontractate astfel de lucrări și nici nu ar fi obligatorie deținerea lor;

- ✓ cerința în discuție (deși nerecunoscută) ar fi fost, în opinia ..., îndeplinită prin prezentarea unor acte actualizate obținute de la autoritățile turce, deși în punctul de vedere al autorității contractante se arată expres că „*aceste documente nu sunt reglementate de legislația aplicabilă în Republica Turcia*”.

Petenta subliniază aşadar că autoritatea contractantă a constatat, în reevaluare, existenţa unor documente despre care însuşi ofertantul afirmă lipsit de echivoc că nu există şi nici nu au fost prezentate, situaţie pe care o apreciază că fiind suficient de elocventă prin ea însăşi pentru a releva netemeinicia şi nelegalitatea ac...or contestate în cauză.

În ceea ce priveşte proba susţinerilor ..., aceasta arată că este vorba despre probarea unui fapt negativ (respectiv că Internaţ...al nu deţine autorizările nece...re pentru lucrări SCB), astfel că ...rcina probei se inversează, respectiv partea care deţine înscrisurile relevante este obligată să le depună. Astfel, autoritatea contractantă este cea obligată ca, în condiţiile date, să probeze că a verificat deţinerea acestor autorizări şi că ar avea confirmarea că Internaţ...al le deţine.

Din analiza acestora rezultă că agremen...e pentru lucrările TTR sunt ulterioare datei relevante, iar autorizările pentru lucrările la instalaţiile SCB lipsesc.

Contestatoarea învederează Consiliului că, suplimentar probatoriului deja administrat, a întreprins şi demersuri proprii de verificare cu chiar emitentul acestor autorizări, dacă Internaţ...al deţine autorizaţia de furnizor feroviar şi agreementul tehnic/omologare pentru lucrările la instalaţiile SCB16, precum şi confirmarea faptului că este obligatorie autorizarea expresă a acestora.

Aceasta susţine că respectivele confirmări oferite de către AFER sunt indubitabile, sens în care solicită Consiliului să le aibă în vedere cu ocazia soluţ...ării cauzei, urmând a se confirma, astfel, eşecul ofertantului ... de a se fi conformat dispoziţiilor probatorii obligatorii, impuse prin Decizia CAB.

În continuare, petenta invocă prezentarea nepermisă de către autoritatea contractantă a situaţiei ..., precum şi încălcarea egalităţii de tratament prin evidentul avantaj creat în favoarea acestuia, învederând două observaţii punctuale cu privire la punctul de vedere al autorităţii contractante, coroborat cu intervenţia ..., respectiv:

a) ... ignoră nu numai nedeţinerea autorizărilor pentru lucrările SCB, dar şi data obţinerii de către Internaţ...al a agreementului tehnic feroviar pentru lucrările TTR-Tc

În acest sens, subliniază că prevederile legale în vigoare stabilesc în mod neechivoc că autoritatea contractantă nu are dreptul ca, prin clarificările/completările solicitate să determine apariţia unui avantaj evident în favoarea unui ofertant/c...idat, după cum este stabilit prin dispoziţiile art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 şi, în cazul în care comisia de evaluare solicită unui ofertant, în condiţiile art. 209 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, clarificări şi, după caz, completări ale documen...or prezentate de acesta în cadrul ofertei, iar prin răspunsurile ...le ofertantul transmite clarificări/completări neconcludente, oferta ... va fi respinsă, după cum este stabilit prin dispoziţiile art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 394/2016.

Contestatoarea consideră că din categoria clarificărilor neconcludente fac parte și acele clarificări care, de fapt, nu probează prealabila deținere a documentelor vizate de clarificare ci tind, dimpotrivă, la afectarea tratamentului egal prin indicarea unor situații ulterioare, de care în mod evident ofertantul nu se poate prevala.

b) ... argumentează o anumită capacitate de a executa, în țara de proveniență (Turcia) lucrări similare, ignorând măsura de reevaluare dispusă, aspecte statuate și chiar raționamentul explicativ al

... apreciază îndeplinită cerința definitiv confirmată prin Decizia CAB cu luarea în considerare a capacității ...le, iar nu a subcontractantului către care a subcontractat lucrările în discuție, în legătură cu care confirmă că nu deține, nici în prezent, autorizările necesare pentru lucrările tip SCB. În același timp, însă, ... pretinde că ar fi verificat deținerea acestor autorizări, găsind îndeplinită cerința de către subcontractant, situație apreciată de petentă ca fiind suficient de elocventă prin ea însăși cu privire la nelegalitatea acestor contestate.

Astfel, concludând, capacitatea ... nu poate sta la baza deciziei privind preținerea îndeplinirii cerinței, întrucât:

- mențiunile obligatorii ale Deciziei CAB și modalitatea în care autoritatea contractantă a pus-o în aplicare se opun verificării îndeplinirii cerinței în privința ..., deoarece nu pe ..., ca entitate, s-a dispus a privi reevaluarea, ci pe subcontractantul despre care acesta a afirmat că este responsabil de execuția acestora;

- modalitatea de ofertare se opune unei astfel de modificări, în această etapă, cum inclusiv clarificarea nr. 1, punctul nr. 89 indică, nominalizarea subcontractorilor precum și dovada deținerii de către aceștia a autorizațiilor necesare executării lucrărilor a fost clară, iar ... l-a indicat pentru aceste lucrări pe (Internațional), prerogativa întocmirii ofertei aparținând ofertantului, astfel că modificarea acesteia nu este permisă;

- ... însuși indică (prin răspunsul la clarificare) că „aceste documente nu sunt reglementate de legislația aplicabilă lucrării menționate și lucrărilor similare în Republica Turcia”, astfel că ... nu ar putea să prezinte documente inexistente în scopul probării îndeplinirii cerinței;

- serviciile și activitățile la care ... face referire fiind anterior desfășurate în Turcia presupun o tehnologie inferioară, din punct de vedere tehnic, celei impuse de legislația națională, fără relevanță, astfel că nici această insinuație nu poate conduce la o concluzie diferită de cea formulată prin contestație, respectiv inadmisibilitatea și neconformitatea ofertei ..., dat fiind eșecul acestui operator de a fi clarificat, elocvent, corect și complet, aspecte obligatoriu statuate prin Decizia CAB.

Concludând, contestatoarea arată că prezenta contestație se impune a fi admisă, cu consecința anulării acestor care pretind caracterul conform și admisibil al ofertei ... pentru argumentele prezentate mai sus.

În replică, ... a formulat concluzii scrise, transmise cu adre... înregistrată la Consiliu sub nr. 27859/28.05.2021, prin care solicită respingerea apărărilor promovate de autoarea contestației, ..., ca nefondate.

Preliminar, intervenienta subliniază că autoarea contestației nu răspunde deloc argumen...or și dovezilor din cererea de intervenție, prin care a probat că nu s-au subcontractat lucrările ce necesită autorizare și agrementare de tip TTR și SCB, ci doar ... execută toate lucrările ce țin de calea ferată, care ar putea fi motivele și temeiul legal, din care să rezulte că ... nu ar avea dreptul să execute în România lucrările de tip TTR și SCB.

Referitor la apărările ..., apreciază că temelia apărărilor rămâne la ideea că Decizia nr. ... ar fi dispus în sensul în care ... este limitat la a verifica pe Internaț...al SRL, iar prin evaluare trebuie să țină cont doar de ce acorduri are acest subcontractant, și nu de ceea ce execută el în mod real, intervenienta subliniind că a prezentat prin intervenție întreaga judecată a instanței, plecând de la primele apărări prezentate de părți și de la judecata dată de Consiliu.

Aceasta susține că prin concluzii se produc steril afirmații, cu nesocotirea nu doar a argumen...or pe care ea le-a prezentat, dar prin refuzul de a studia atent Decizia nr. Astfel, apreciază că prin concluzii ... omite să mai utilizeze conceptul de autoritate de lucru judecat, dar evocă Decizia nr. ... fără a indica de unde anume rezultă în mod clar și obligatoriu o limită în sensul pe care îl dorește contestatoarea.

Intervenienta consideră că apărările pe care le-a prezentat de la pag. 7-15 din intervenția depusă de ..., raportat la contestația ..., înlătură total susținerile formale din concluzii, în continuare procedând la repetarea acestor argumente, concluz...ând că este decisiv și imposibil de contestat că nu a existat prin Decizia nr. ... o interdicție impusă ... de a decide cu privire la admisibilitatea ofertei ... doar pe baza evaluării situației subcontractantului Internaț...al SRL.

În opinia ..., această concluzie înlătură total argumen...e contestatorilor și permite evaluarea ofertei ... prin raportare la capacitățile proprii de realizare a activităților ce țin de căile ferate, întrucât Curtea îi permite ... să-și îndeplinească atribuțiile ce îi revin ex lege, să verifice situația Internaț...al SRL și să vadă cum anume ofertantul ... respectă aceste cerințe de evaluare/calificare.

Intervenienta mai susține că o asemenea logică este în concordanță și cu interpretarea ICCJ din Decizia nr. 66/2018, în sensul că revine în competența exclusivă a autorității contractante să analizeze chestiuni care nu au mai făcut obiectul evaluării ...u judecății, urmând ca decizia de evaluare să fie dispusă în consecință.

Cu privire la evaluarea ... și la punctul de vedere al ..., în raport de argumen...e prezentate de ... care pretinde că autoritatea ar fi decisă că acest subcontractant este autorizat să execute inclusiv lucrări de tip

SCB, intervenienta apreciază că această susținere este falsă, întrucât în punctul de vedere ... arată doar ce acte și autorizații s-au depus pentru Internațional SRL, precum și ce înscrisuri s-au depus de ..., pentru a demonstra că a analizat ce autorizații și agremente deține Internațional SRL, astfel cum a cerut Curtea, analizând atent și a evaluând și competențele profesionale ale ... pe această temă.

Astfel, subliniază că niciodată ... nu a comunicat agremente și autorizații SCB pentru Internațional SRL pentru că nu există, niciodată nefiind susținut altfel, având în vedere că ... nu a subcontractat lucrările către Internațional SRL, situație necontestată/necombătută nici măcar prin concluziile contestatorului, neexistând vreo susținere prin care să analizeze acordul de subcontractare și activitățile indicate prin contract ca asumate de Internațional SRL, niciuna dintre activitățile nefiind legată de căile ferate.

Intervenienta subliniază că în niciun caz ... nu a susținut că Internațional SRL este autorizată să execute lucrări de tip SCB, ci doar evocă autorizațiile depuse, amintește ce drepturi conferă autorizațiile emise de AFER și deținute de Internațional SRL, respectiv probează cu documente oficiale competențele ... privind proiectarea și execuția în zona căii ferate, procedând la o analiză atentă a acestor competențe, constatând că ... este competentă să execute în sensul asumat în mod public de Republica Turcă - Ministerul Transporturilor și Infrastructurii - Direcția Generală a Investițiilor în Infrastructură.

Aceasta apreciază că este lipsit de sens efortul ... de a dovedi că Internațional SRL nu deține acord SCB, atâta timp cât ea nu a susținut asta, astfel că proba reprezentată de adresa emisă de AFER nu aduce nimic nou și nu combate nimic.

În ceea ce privește susținerea ... că serviciile și activitățile la care ... face referire presupun o tehnologie inferioară, din punct de vedere tehnic, celei impuse de legislația națională, intervenienta arată că acestea depuse cu ocazia clarificărilor și emise de autoritățile turce reprezintă o declarație publică și o garanție oferită chiar față de ..., pentru că adresele s-au emis tocmai pentru informarea ... cu privire la procedura de licitație pendinte, cât privește competențele și experiența ... în această zonă de lucrări.

De asemenea, arată că ... omite prin concluzii critice privind evaluarea prin prisma Cartei Albe, fiind evident că o astfel de evaluare s-a realizat, de aceea nici nu mai insistă într-o chestiune ce devine lipsită de sens.

II. Prin contestația nr. 170/04.05.2021, formulată de ... & C. SPA, ce formează obiectul dovezii nr. 1099/2021, împotriva raportului procedurii nr. 24/5100/23.04.2021 și a adresei de comunicare a rezultatului procedurii, emise de către, se solicită Consiliului să dispună în sensul solicitărilor precizate în partea introductivă a prezentei decizii.

Contestatoarea arată că, analizând ofer...e depuse de ceilalți operatori economici participanți la procedură, a constatat că autoritatea contractantă a analizat ofer...e depuse cu încălcarea legislației achizițiilor publice, motiv pentru care a fost formulată contestație împotriva rezultatului procedurii, iar Curtea de Apel București a pronunțat Hotărârea civilă nr. ... din data de 18 Noiembrie 2020, prin care a obligat autoritatea contractantă să dispună:

A. Reevaluarea ofertei ... dintr-o dublă perspectivă, respectiv:

(i) clarificarea dacă ... Ve ... deține autorizația de furnizor feroviar pentru executarea de lucrări la instalațiile SCB și agremen...e tehnice pentru autorizațiile TRR și SCB;

(ii) clarificarea dacă oferta ... respectă principiul tratamentului egal, prin verificarea ofertei acestuia, operator economic din stat terț, astfel încât să se asigure că nu afectează operatorii economici europeni, care trebuie să respecte st...arde sociale și de mediu ridicate.

(B) Reevaluarea ofertei ... ("..."), acordându-i posibilitatea să clarifice eventuale aspecte considerate insuficient de clare, fiind solicitate documente justificative care să demonstreze experiența similară a managerului de proiect.

În ceea ce privește comunicarea rezultatului procedurii nr. 33112/23.04.2021 și Raportului procedurii nr. 24/5100/23.04.2020, contestatoarea le consideră netemeinice și nelegale și se impun a fi anulate.

I. În ceea ce privește reevaluarea ofertei ..., consideră că aceasta s-a făcut cu nerespectarea Decizie CAB, respectiv:

A. Deținerea autorizărilor și agremen...or AFER, dispozițiile art. 34 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 impun autorității contractante să adopte toate măsurile concrete dispuse de către instanța care a soluț...at plângerea, însă aceasta a ignorat cu desăvârșire măsurile concrete impuse de prin Decizia CAB, unde se arată că autoritatea contractantă avea obligația de a verifica dacă operatorul economic deține agremen...e tehnice pentru autorizațiile TTR și SCB, respectiv autorizația de furnizor feroviar pentru executarea lucrărilor la instalații SCB.

Prin Adre... nr. 24/4752/15.04.2021, autoritatea contractantă a solicitat operatorului economic să facă dovada deținerii autorizațiilor menț...ate expres în Decizia CAB, iar operatorul economic ... a răspuns prin adre... 4752/19.04.2021, în care arată că deține următoarele autorizări:

a) Autorizația seria AF 8394/19.04.2021, în care se menț...ează expres că deținătorul autorizației poate să execute lucrările de construcții-montaj, *„în condițiile în care face dovada că deține un certificat de omologare tehnică feroviară ...u, după caz, un agreement tehnic feroviar pentru fiecare produs și/...u serviciu feroviar critic furnizat”*.

Această autorizație emisă ca urmare a expirării autorizației nr. 8037/03.02.2020, acoperă aceleași domenii ca autorizația precedentă. Prin Decizia CAB s-a constatat că autorizația 8037/03.02.2020 nu este acordată pentru STB, iar din autorizația emisă în 2021 rezultă că subcontractantul Internaț...al ... nu este autorizat pentru SCB.

b) Acordul tehnic seria AT nr. 822/31.12.2020, pentru lucrări de construcții - montaj modernizări și reparații capitale la instalații de energo-alimentare;

c) Acordul tehnic seria AT 821/2020 din 31.12.2020, pentru lucrări de construcții - montaj modernizări și reparații capitale la instalații de energo-alimentare;

d) Acord tehnic seria AT nr 715/2020 din 16.11.2020, pentru subtraversări linii de cale ferată prin foraj orizontal pentru diametre mai mici ...u egale cu 1000 mm;

e) Acord tehnic seria AT nr 823/2020 din 31.12.2020, pentru lucrări de construcții - montaj, modernizări și reparații capitale la instalațiile de ...ecomunicații.

Contestatoarea învederează că din analiza documen...or anterior menț...ate rezultă că nici autorizația deținută de subcontractantul declarat în procedură și nici acor...e tehnice nu sunt emise pentru lucrări construcții-montaj și reparații capitale ale instalațiilor SCB.

Așadar, consideră că autoritatea contractantă în mod eronat a validat oferta operatorului economic ..., deși subcontractantul acestuia nu poate realiza lucrări de construcții montaj și reparații capitale ale instalațiilor SCB. Totodată, consideră că prin răspunsul la solicitarea de clarificări, operatorul economic prezintă în mod distors...at situația de fapt, pretinzând că acesta ar fi autorizat în țara de origine pentru a realiza lucrările respective, susținerile operatorului economic nefiind de natură să valideze oferta

În conformitate cu dispozițiile OUG nr. 12/1998 și ale Ordinului Ministerului Transporturilor nr. 290/2020, toate lucrările de mutare și protejare a instalațiilor de căi ferate în România sunt proiectate și executate de către operatori economici autorizați AFER, care dețin acorduri tehnice pentru serviciile feroviare critice furnizate.

Fiind vorba despre lucrări de infrastructură feroviară, niciun operator economic care deține autorizări în alte state decât România nu pot executa lucrări la infrastructura feroviară din România, în lip... acordării autorizării de către AFER.

Mai mult, din adresele nr. 58891979-641.03.01/12160/2021 și nr. E-90058782-755.02.9955220/17.02.2021, rezultă că operatorul ... nu deține efectiv o autorizare în Turcia pentru a realiza lucrări la instalații de căi ferate, documen...e depuse în justificarea pretenției capacități de a realiza el însuși lucrările menț...ând că legislația turcă nu prevede obligația deținerii unei autorizări.

Concluz...ând, arată că operatorul economic ... nu poate realiza lucrări STB la infrastructura feroviară din România și nici subcontractantul declarat în procedură nu deține autorizările pentru a realiza astfel de lucrări.

Față de aspec...e prezentate anterior, consideră că autoritatea contractantă avea obligația de a declara oferta ... ca inadmisibilă, dată fiind lip... autorizării pentru realizarea lucrărilor STB.

În ceea ce privește subcontractantul Internaț...al SRL, contestatoarea arată că acesta nu avea agremen...e AFER pentru a executa niciuna dintre lucrările la infrastructură rutieră la momentul declarării ...le în procedură

Astfel, la momentul depunerii ofer...or, ... a declarat subcontractant în procedură societatea SRL, societate care a intrat în procedura falimentului, iar prin adre... 24/497 din data de 29.04.2020, autoritatea contractantă a solicitat operatorului ... înlocuirea subcontractantului declarat SRL. La data de 05.05.2020, prin adre... nr. NI-RO-CNA-167, ... înlocuiește subcontractantul SRL cu Internaț...al SRL, pentru care depune documen...e suport, însă la data declarării acestuia ca subcontractant în procedură, nu deținea niciunul dintre agremen...e tehnice nece...re realizării lucrărilor la instalațiile de căi ferate, așa cum se poate constata din agremen...e tehnice depuse, trei dintre acestea fiind obținute în data de 31.12.2021 și unul dintre acestea în data de 16.11.2021, cu mult după declararea ... în procedură.

Opinia contestatoarei este că a valida conduita operatorului economic care a obținut pro-cau... agremen...e tehnice nece...re pentru executarea lucrărilor TTR ulterior declarării ...le în procedură, încalcă principiul tratamentului egal. Aceasta susține că ofertantul trebuie să dovedească posibilitatea executării lucrărilor ce fac obiectul contractului la momentul depunerii ofertei, nu ulterior, pe parcursul derulării procedurii, în conformitate cu dispozițiile art. 75 din Legea nr. 98/2016.

De asemenea, consideră că autoritatea contractantă nu a verificat oferta ... din perspectiva respectării principiului tratamentului egal, deși prin Decizia CAB, instanța a obligat-o să verifice oferta ... astfel încât să se asigure că nu afectează operatorii economici europeni, care trebuie să respecte st...arde sociale și de mediu ridicate. În verificarea ofertei, autoritatea contractantă ar fi trebuit să aibă în vedere Carta Albă referitoare la stabilirea unor condiții de concurență echitabile în ceea ce privește subvențiile străine COM (2020) 253 final, însă aceasta a ignorat măsura dispusă de către instanța de judecată.

Din procesul verbal intermediar nr. 24/4332/06.04.2021, rezultă că autoritatea contractantă a solicitat clarificări cu privire la oferta financiară ..., procesul verbal fiind cenzurat, astfel că nu s-a putut identifica dacă aceste clarificări au fost emise în conformitate cu măsurile dispuse de instanță. Din documen...e puse la dispoziție de către autoritatea contractantă nu rezultă că aceasta ar fi făcut verificări cu

privire la oferta operatorului economic ..., pentru a verifica dacă este în măsură să respecte principiul tratamentului egal prin raportare la ofer...e depuse de către operatorii economici europeni.

Această clarificare este cu atât mai importantă cu cât, la acest moment, dispozițiile OUG nr. 25/2021 impun excluderea automată a operatorilor economici din țările terțe. Or, dacă în procedurile demarate după intrarea în vigoare a OUG nr. 25/2021, operatorii economici din țări terțe Uniunii Europene nu mai pot participa, cu atât mai mult se impune o verificare riguroasă a acestor operatori economici în procedurile de atribuire în curs.

B. În ceea ce privește reevaluarea ofertei ..., contestatoarea apreciază că s-a realizat cu nerespectarea Deciziei CAB, prin care instanța a obligat autoritatea contractantă să verifice dacă operatorul economic ... poate justifica, cu documente, că expertul propus în funcția de manager de proiect are experiență în toate proiec...e menț...ate în CV-ul depus de acesta.

Aceasta susține că din analiza proiec...or menț...ate în CV-ul depus și a documen...or existente în justificarea experienței se constată că expertul propus nu deține experiență pentru a beneficia de punctajul maxim acordat de autoritatea contractantă, însă autoritatea contractantă a acceptat *de plano* toate explicațiile oferite de operatorul economic, fără a verifica dacă documen...e depuse justificau experiența pretinsă.

Astfel, în proiec...e declarate ca fiind experiența similară de către expertul propus, acesta fie nu a avut calitatea de manager de proiect, fie nu a putut justifica cu documente această pretinsă calitate.

Contestatoarea prezintă punctual proiec...e pe care autoritatea contractantă le-a punctat, deși operatorul economic nu deține experiența similară, respectiv:

a) Proiectare și execuție autostrada ... – ..., Lot 2 km 17+000 - km 41+250, proiect desfășurat în perioada 11.2014-02.2019.

Pentru acest proiect ... a depus adre... nr. 6793/02.02.2015 emisă de ..., în calitate de beneficiar al lucrărilor executate și scrisoarea asocierii ... nr. 0133/20.02.20215, însă poziția ocupată de în proiectul utilizat ca experiență similară nu a fost aceea de manager de proiect, ci de reprezentant al antreprenorului, acest aspect rezultând din adresele atașate contestației.

În acest proiect au avut calitatea de manager de proiect: ..., ...is ..., ..., ..., ..., ..., ..., ... și

Niciodată în acest proiect nu a avut calitatea de manager de proiect, petenta subliniind că acest aspect rezultă din documen...e anexate prezentei contestații, documente emise de angajatorul expertului propus.

Aceasta face precizarea că toate înscrisurile menționate ca recom...ări sunt emise în anul 2015, dar în anul 2015 nu se terminase etapa de proiectare a autostrăzii ... Lot 2 km 17+000 - km 41+250.

b) Completarea centurii rutiere a municipiului București prin construirea sectorului nou pe 4 benzi de circulație între DN1A și DN7, proiect desfășurat în perioada 12.2007 - 12.2012. Pentru acest proiect ... a depus Certificate de experiență emise de către ..., dar certifica...e depuse nu sunt de natură să dovedească experiență similară în calitate de manager de proiect.

c) Proiectare și execuție a lucrărilor de reabilitare și modernizare DN18 ... Sighetul ... 6R11, proiect desfășurat în perioada Iulie 2011 - Decembrie 2015.

În justificarea experienței similare pentru acest proiect operatorul economic ... a depus Certifica...e de experiență nr. 36745 și nr. 36746 din 21.06.20216 emise de ..., dar în acest proiect expertul propus ... a avut calitatea de reprezentant al antreprenorului. Managerii de proiect au fost is ... și, care deține această calitate și în prezent.

d) Reabilitare DN6, secțiunea ... Caran... km 408+895 - km 449+960, inclusiv varianta de ocolire ..., proiect desfășurat în perioada septembrie 2008 Decembrie 2011, pentru acest proiect ... a depus scrisoarea JV DIWI/Rambol/IC Consulate cuprinzând procesul verbal nr. 33 lot 4 și Organigrama contractorului ... (P...).

Documen...e depuse de către operatorul economic nu sunt de natură să justifice experiența similară a managerului de proiect. Din istoricul ... reiese că JV DIWI/Rambol/IC Consulate a avut calitatea de consultant în procedură, iar potrivit documentației de atribuire, recom...area emisă pentru expertul nominalizat trebuie să provină de la Beneficiar ...u Angajator, documentația nu permite justificarea experienței similare printr-o organigramă.

Mai mult, petenta subliniază că în ultimele 3 proiecte, în raport de perioadele în care expertul propus a declarat că a deținut calitatea de manager de proiect, rezultă că acesta a fost manager de proiect în același timp în toate aceste proiecte. Suprapunerea calității de manager de proiect în 3 proiecte care se desfășoară în zone diferite ale țării denotă, în opinia ..., încă o dată, nelegalitatea deciziei autorității contractante de a acorda punctaj maxim.

e) Reabilitare DN 17, limita de județ ... - ... km 116+000 - km 155+000, proiect desfășurat în perioada Ianuarie 2005 - Decembrie 2008. ... a depus recom...area din 06.07.2019, emisă de ..., consultant în această procedură, însă documentul depus nu este de natură să justifice experiența similară a expertului propus.

f) Trecerea autostrăzii ... prin zona urbana ..., proiect desfășurat în perioada Iulie 2001 - Decembrie 2003. ... a depus pentru justificarea experienței expertului propus Adeverința nr. THS/FKTH 06/98966/29.05.2009, emisă de Ministerul Mediului Amenajării

Teritoriului și Lucrărilor publice, se...riatul general pentru lucrări publice EYDE - Autostrada

Contestatoarea învederează că calitatea de manager de proiect a expertului propus ... și modalitatea în care s-a desfășurat acest proiect este criticată vehement în presă, ceea ce naște suspiciuni cu privire la documen...e depuse în justificarea experienței similare.

g) Proiectare și execuție ... - proiect desfășurat în perioada Iunie 2000 - Decembrie 2001.

Petenta arată că deși proiectul este menț...at în CV-ul expertului, acesta nu a depus documente care să justifice experiența similară pretinsă.

h) Șoseaua de Centură ... segmentul ... - ..., proiect desfășurat în perioada 1995 - 1998.

Experiența în acest proiect, deși menț...ată în CV-ul expertului propus, nu a fost justificată prin documente de către operatorul economic

Prin urmare, dată fiind experiența managerului de proiect, contestatoarea susține că acesta nu putea justifica primirea a mai mult de 3 puncte în procedura de atribuire.

Față de argumen...e expuse solicită Consiliului ca, prin decizia ce o va pronunța, să dispună anularea comunicării rezultatului procedurii nr. 33112/23.04.2021 și a Raportului procedurii nr. 24/5100/23.04.2021 emisă de ... și obligarea autorității contractante la reevaluarea ofer...or cla...te pe locurile I și II.

Prin punctul de vedere nr. 92/37446/10.05.2021, înregistrat la Consiliu sub nr. 24112/11.05.2021, în ceea ce privește contestația formulată de ... & C. SPA, autoritatea contractantă reia, în totalitate, argumen...e prezentate pentru prima contestație, în ceea ce privește modalitatea de evaluare a ofertei depuse de ... VE

În ceea ce privește criticile ce vizează modalitatea de evaluare a ofertei depuse, menț...ează că evaluarea acestei oferte a fost efectuată cu respectarea prevederilor legale în materia achizițiilor publice și prin raportare la documen...e depuse de către acest ofertant.

Astfel, inclusiv punctajul aferent Managerului de proiect a fost acordat cu respectarea prevederilor documentației de atribuire, în baza documen...or justificative prezentate, după cum rezultă în mod cert din procesele verbale întocmite cu ocazia reevaluării propunerilor tehnice.

În acest sens, precizează că au fost obținute avizele conforme necondiț...ate din partea ANAP, inclusiv avizul cu privire la conformitatea evaluării Propunerilor Tehnice.

În ceea ce privește susținerile contestatoarei referitoare la „*cenzurarea documen...or evaluării*”, precizează că a oferit acces nerestricț...at la întreg do...r achiziției publice, excepție făcând doar acele părți din ofer...e depuse care au fost declarate ca având caracter

confidențial de către ofertanți, fiind astfel respectate pe deplin prevederile art. 215 alin. (6) din Legea nr. 98/2016.

Având în vedere cele prezentate, comisia de evaluare își menține modalitatea de reevaluare a ofer...or și consideră contestația Ofertantului Asocierea ... & C. S.p.A. - ... SRL, ca fiind nefondată.

În concluzie, pentru motivele susmenț...ate, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației depuse de Asocierea ... & C. S.p.A. - ... SRL, considerând neîntemeiate solicitările cuprinse în contestație, care este structurată, în opinia ..., cu precădere, în jurul unor simple aprecieri, prezumții și opinii subiective.

Cu adre... înregistrată la Consiliu sub nr. 25153/14.05.2021, ... Construcț...s ... a depus cerere de intervenție față de contestația care formează obiectul do...rului nr. 1099/C4/2021, solicitând Consiliului ca, prin decizia pe care o va pronunța, să dispună admiterea cererii de intervenție și respingerea, ca neîntemeiată, a contestației promovată de către Asocierea ... & C. S.p.A. - ... SRL, în partea care vizează oferta depusă de

Preliminar, intervenienta face o scurtă cronologie a da...or relevante în ceea ce privește organizarea procedurii de atribuire, prin prisma da...or privind procedura de atribuire, a primei evaluări, respectiv a primului raport al procedurii, a primei contestații depuse de Asocierii ..., dar și prin prisma Deciziei CAB.

Astfel, arată că limi...e reevaluării ofertei ... au fost tranșate prin Decizia CAB, acestea vizând, în esență, clarificarea caracterului similar al proiect...or propuse pentru probarea experienței Managerului de proiect și, în consecință, acordarea punctajului rezultat urmare a analizării diligente a acestor proiecte în raport de activitățile efectiv prestate, dat fiind că documen...e depuse sunt apte să probeze experiența profes...ală a expertului propus.

În ceea ce privește reevaluarea ofer...or, urmare a Deciziei CAB, intervenienta susține că relevante pentru respingerea criticilor Asocierii ... față de oferta ... sunt următoarele aspecte:

- Prin solicitările de clarificare transmise prin adre... nr. 24/2986/05.03.2021, autoritatea contractantă a solicitat transmiterea documen...or relevante (recom...ări emise de către beneficiarul final al contractului și/...u angajator) pentru evaluarea punctajului privind experiența similară a expertului nominalizat pentru poziția de Manager de proiect.

Prin adre... de răspuns nr. 277/10.03.2021, ... a arătat și probat că pentru evaluarea punctajului acordat pentru experiența similară aferentă poziției de Manager de proiect, Asocierea a propus un număr de 8 proiecte, astfel că se impunea acordarea punctajului maxim conform criteriului de evaluare pentru toate proiect...e prezentate, fiind prezentate în acest sens elemen...e similare ale proiect...or prezentate cu contractul care urmează a fi atribuit și, totodată, documen...e suport solicitate care

demonstrează calitatea deținută de expertul propus pentru poziția de Manager de proiect în cadrul contrac...or depuse.

Urmare a evaluării documen...or aflate la dispoziția ..., autoritatea contractantă a acordat ... punctajul maxim posibil a fi obținut conform criteriului de evaluare pentru poziția de Manager de proiect (7 puncte), totalizând un punctaj de 98,06, dintre care 50 de puncte propunerea tehnică 48,06 de puncte propunerea financiară.

Intervenienta subliniază că și oferta ... a obținut, în reevaluare, punctajul tehnic maxim, posibil a fi admis.

În ceea ce privește contestația Asocierii ..., petenta consideră că aceasta formulează critici, nemotivate și neprobate în mod corespunzător, privind o pretinsă nerespectare a cerinței privind calitatea de Manager de proiect în cadrul celor 8 proiecte propuse de

Așadar, ... critică experiența similară a expertului nominalizat de ... pentru poziția de Manager de proiect, petenta apreciind că, în realitate, Asocierea ... formulează doar simple speculații, deduse din analiza trunchiată a informațiilor aflate la dispoziția

Intervenienta apreciază ca fiind netemeinice argumen...e formulate de ... față de oferta ..., în acest sens arătând următoarele:

În aplicarea consideren...or Deciziei CAB, ... a solicitat ... prezentarea documen...or justificative privind experiența similară a expertului propus pentru poziția de Manager de proiect, fiind depuse documen...e solicitate și arătând modalitatea concretă prin care cerința de punctare a fișei de date este respectată, respectiv similitudinea dintre contrac...e și activitățile efectiv prestate de expertul propus în raport de contractul care urmează a fi atribuit.

Astfel, apreciază că ... formulează simple speculații nesustținute de realitatea faptică și juridică a contrac...or și documen...or depuse pentru probarea experienței similare a expertului propus pentru poziția de Manager de proiect, aprecierile fiind subiective și neargumentate în mod corespunzător, nefiind respectate dispozițiile art. 10 alin. (1) lit. f) și g) din Legea nr. 101/2016.

Aceasta consideră că în mod corect autoritatea a acordat punctajul maxim (7 puncte) aferent factorului de evaluare privind experiența similară a Managerului de proiect propus de ... dat fiind că:

(a) Cerința II.2.5 [Criterii de atribuire] din Fișa de date stabilește că, pentru acordarea punctajului maxim aferent factorului de evaluare Experiența deținută de Managerul de proiect, este nece...ră îndeplinirea cumulativă a următoarelor condiții:

(i) expertul propus să fi avut atribuții similare poziției de Manager Proiect și/...u Director Proiect și/...u Coordonator Proiect și/...u Adjunct Director Proiect și/...u Adjunct Manager Proiect și/...u Adjunct Coordonator Proiect;

(ii) participarea expertului să fie într-un număr de 7 contracte de supervizare execuție lucrări și/...u supervizare proiectare și execuție

lucrări și/...u execuție lucrări și/...u proiectare și execuție lucrări de construcție nouă/...u modernizare și/...u lărgire drumuri naț...ale și/...u drumuri expres și/...u autostrăzi;

(iii) ofertanții să probeze îndeplinirea celor 2 condiții de mai sus prin Anexa nr. 1 la Formularul nr. 4 „Curriculum Vitae” și documente relevante/recom...ări emise de Beneficiar (Beneficiarul final al contractului) și/...u Angajator pentru fiecare contract prezentat, din care să rezulte elemen...e nece...re acordării punctajului.

Prin Decizia CAB s-a reținut deja că documen...e depuse sunt apte să demonstreze experiența similară a expertului propus, în soluț...area plangerii, instanța având la dispoziția ... toate documen...e care probează experiența similară a expertului propus (dl.) pentru poziția de Manager de proiect, reținând, cu titlu definitiv, că acestea sunt apte să demonstreze respectarea cerinței Fișei de date, în considerarea lor fiind dispusă măsura de reevaluare, ...nct...ând numărul redus de puncte acordat inițial.

Intervenienta consideră că documen...e și explicațiile prezentate de ... demonstrează, dincolo de orice dubiu, capacitatea ofertantului de a beneficia de maximul de puncte posibil a fi acordat acestui factor.

Astfel:

- CV-ul expertului nominalizat pentru poziția de Manager de ... indică un numarde 11 proiecte posibil a fi fost punctate și descrise suficient de clar pentru a oferi vocatie de punctare;

- documen...e depuse în cadrul ofertei ..., precum și prin răspunsul la solicitările de clarificare probează experiența similară a expertului propus (dl.) pentru poziția de Manager de ... pentru minim 8 proiecte dintre cele indicate în CV, mai exact:

1. Contractul „ Proiectare și execuție autostrada Lot 2 km 17+000 - km 41+250”, pentru acest proiect ... a depus adre... nr. 6793/02.02.2015 emisă de către ... (beneficiarul lucrărilor executate) și scrisoarea Asocierii ... nr. 0133/20.01.2015 (antreprenorul contractului).

În opinia ..., cerința fișei de date este respectată dat fiind că poziția expertului a fost aceea de coordonator proiect, tipul contractului a fost proiectare și execuție lucrări noi în categoria de drum autostradă, din documen...e depuse rezultând elemen...e nece...re acordării punctajului.

Intervenienta subliniază că din documen...e depuse se constată că dl. a avut calitatea de coordonator de proiect, care demonstrează experiența similară într-o poziție echivalentă celei de manager de proiect, având în vedere că expertul a prestat activități de coordonare și conducere a proiectului, precizând totodată că proiectul a fost similar celui din actuala procedură.

Faptul că ulterior și alte persoane au avut calitatea de manageri de proiect nu restricț...ează posibilitatea de a proba deținerea acestei calități de către dl.

Emiterea celor două documente chiar anterior finalizării proiectului respectă cerința fișei de date, dat fiind că autoritatea contractantă a solicitat documente care să ateste participarea expertului propus și în poziția de coordonator proiect, prin urmare, documente care atestă o anumită calitate pot fi emise oricând pe parcursul derulării aceluși contract, chiar anterior finalizării, cerința fișei nu stabilește o anumită perioadă în care documen...e ar fi trebuit emise.

În consecință, intervenienta susține că critica Asocierii ... se fundamentează pe o clauză nescrisă care nu poate fi avută în vedere la evaluarea ofertei ..., întrucât nu există nicio limită temporală impusă prin fișa de date cu privire la momentul în care expertul propus a deținut calitatea nece...r a fi probată.

În opinia ..., în realitate criticile Asocierii ... sunt simple speculații rezultate din interpretarea trunchiată a documen...or care demonstrează experiența similară a expertului propus pentru poziția de Manager de proiect și nu oferă nicio probă de natură a invalida concluziile care se impun pe baza documen...or prezentate de ... în ofertă și clarificările subsecvente Deciziei CAB.

2. Contractul „Fluidizare a traficului pe DN1 între km 8+100 - 27+200 și Centura rutieră în zona de nord a municipiului București - Obiect 7. Completarea centurii rutiere a Municipiului București prin construirea sectorului cuprins între DN1 și DN1A”. Pentru acest proiect, ... arată că a depus atât certificate de experiență emise de ..., cât și scrisoarea ... S.A. din data 03.07.2009, cerința fișei de date fiind respectată dat fiind că: (i) poziția expertului a fost de coordonator proiect/director general, tipul contractului: proiectare execuție lucrări noi în categoria de drum - drum naț...al, iar din documen...e depuse rezultă elemen...e nece...re acordării punctajului.

Intervenienta apreciază că Asocierea ... critică modalitatea de evaluare a ofertei ... din perspectiva unei imposibilități de probare a experienței similare, fără însă a arata în concret motivarea în fapt și în drept și/...u probele pe care își întemeiază critica, nerespectând dispozițiile art. 10 alin. (1) lit. f) și g) din Legea nr. 101/2016.

Aceasta susține că cerința fișei de date stabilește că poate fi depus orice tip de "document relevant" din care să rezulte elemen...e nece...re acordării punctajului, interpretarea restrictivă și limitativă propusă de Asocierea ... fundamentându-se pe o clauză nescrisă, neadusă la cunoștința ofertanților, ce nu poate fundamenta măsura reevaluării ofertei ... în aplicarea corectă a principiilor transparenței și tratamentului egal.

Aceasta arată că, suplimentar certifica...or de experiență, ... a depus și scrisoarea angajatorului (...), din care rezultă calitatea de coordonator a dl., document care se regăsește în lista exemplificativă redată în cadrul cerinței fișei de date.

Așadar, consideră că din analiza certifica...or de experiență rezultă toate elemen...e nece...re pentru acordarea punctajului aferent experienței similare, respectiv proiectul este similar celui din actuala procedură, poziția deținută de expert în cadrul proiectului probează experiența într-o poziție similară celei de manager de proiect, documen...e relevând elemen...e nece...re acordării punctajului, fiind emise de ..., deci de însăși autoritatea contractantă, care a avut, practic, la dispoziția ... toate informațiile nece...re care atestau experiența similară a expertului dob...ită în cadrul acestui proiect.

3. Pentru contractul „Proiectare și Execuție a lucrărilor de reabilitare și modernizare a DN18 - ... - Sighetul ... - Contract 6R11”, ... a depus certificate de experiență nr. 36745 și 36746 din 21.06.2016, emise de către ..., cerința Fișei de date a fost respectată dat fiind că poziția expertului propus a fost de Manager de proiect, tipul contractului proiectare și execuție lucrări noi categoria de drum - drum naț...al, astfel că din documen...e depuse rezultă elemen...e nece...re acordării punctajului.

Asocierea ... susține că managerii de proiect ar fi fost alte persoane decât dl., însă din analiza Certificatului de experiență nr. 36746/21.06.2016 se constată ca dl. a avut calitatea de manager de proiect, iar cerința fișei de date viza demonstrarea participării expertului în poziția de manager de proiect, iar modificarea persoanei care a deținut această poziție nu conduce la imposibilitatea probării calității dl. de manager de

Pe de altă parte, emitentul certifica...or de experiență este însăși autoritatea contractantă care cunoaște în concret fiecare poziție ocupată pe parcursul executării contractului propus pentru experiența similară, confirmând implicit tocmai poziția ocupată de către dl. (manager de proiect) în cadrul executării acestui contract, astfel că interpretarea Asocierii ... se impune a fi respinsă.

4. Contractul „Reabilitarea DN6 Secțiunea ... - Caran... km 408+895 - km 449+960, inclusiv varianta de ocolire ...”, pentru acest proiect ... susține a depus Scrisoarea de înaintare din partea Inginerului JV DIWI/Ramboll/iC Consulente, cuprinzând Procesul verbal nr. 33 lot 4, Scrisoarea contractorului (P...) cuprinzând Organigrama personalului precum și Extras din Procesul Verbal al ședinței Consiliului de Administrație al societății ...e

În opinia ..., cerința fișei de date a fost respectată dat fiind că poziția expertului propus a fost de reprezentant al antreprenorului, tipul contractului este din categoria de drum - drum naț...al, iar din documen...e depuse rezultă elemen...e nece...re acordării punctajului.

Potrivit cerințelor beneficiarului, atribuțiile Managerului de proiect pot fi rezumate astfel: (1) coordonarea întregului contract; (2) asigurarea comunicării cu Beneficiarul/Autoritatea Contractantă; (3)

raportarea privind implementarea proiectului; (4) orice ...rcini pentru îndeplinirea obiectivului general.

Potrivit condițiilor generale ale contractului FIDIC (Red Book), în baza carora a fost încheiat contractul similar prezentat de către ..., atribuțiile reprezentantului antreprenorului sunt următoarele: (1) acț...area în numele Antreprenorului potrivit prevederilor contractuale; (2) coordonarea executării contractului; (3) participarea, împreună cu Inginerul la întâlniri lunare având drept scop analiza lucrărilor și aranjamen...e pentru activitățile viitoare, precum și prezentarea stadiului lucrărilor; (4) semnarea situațiilor de lucrări.

Reprezentantul antreprenorului în cadrul contractului propus pentru probarea experienței profes...ale a expertului, dl., deține toată autoritatea nece...ră de a acț...a în numele Antreprenorului potrivit prevederilor Contractului, ceea ce înseamnă că deține toată autoritatea de a implementa contractul, respectiv are atribuția de a coordona întregul contract. Totodată, acț...ând în numele antreprenorului, reprezentantul antreprenorului are între atribuțiile ...le inclusiv reprezentarea antreprenorului, ceea ce implică și comunicarea cu beneficiarul/autoritatea contractantă, prezentând un raport lunar privind stadiul lucrărilor. Atribuțiile de raportare privind implementarea proiectului sunt direct prevăzute în condițiile generale ale contractului FIDIC.

Așadar, activitățile efectiv prestate de dl. sunt similare celor care urmează a fi prestate în baza contractului aferent procedurii de atribuire, iar conform Deciziei CAB, relevante sunt activitățile efectiv prestate în baza contrac...or depuse pentru probarea experienței similare, iar nu identitatea absolută a termenilor folosiți.

Intevenienta subliniază că deși în cadrul proiectului a fost desemnată și o altă persoană pentru poziția de manager de proiect, din organigramă reiese că dl. a fost direct subordonat d-lui, acț..... ca un supleant, fără însă a denatura activitățile efectiv prestate de expertul propus și, totodată, fără a minimiza experiența dobândită direct de către acesta.

Proiectul ... - Caran... este similar celui din actuala procedură și a avut ca obiect reabilitarea drumului existent, poziția deținută de expert în cadrul proiectului (Reprezentantul contractorului (P...) demonstrează experiența într-o poziție similară celei de manager de proiect, implicând atribuții specifice unui manager de proiect, respectiv conducerea și coordonarea execuției lucrărilor de construcție ale proiectului.

Așadar, documen...e depuse sunt de natură să justifice experiența, JV DIWI/Ramboll/iC Consulente are calitatea de inginer în procedură, în terminologia de contract fiind utilizată denumirea de Inginer Consultant/Consultant, iar Inginerul este reprezentantul beneficiarului în contrac...e FIDIC. Calitatea de Inginer a JV DIWI/Ramboll/iC Consulente reiese din scrisoarea ... adre...tă Inginerului depusă, astfel că experiența

profes...ală nu a fost demonstrată doar prin organigrama personalului, ci și prin documen...e emise de antreprenorul proiectului și de reprezentantului beneficiarului, situația de (ne)suprapunere de proiecte nu reprezintă o condiție nece...r a fi respectată pentru a proba participarea expertului în cadrul contrac...or, mai ales că în cadrul prezentului proiect erau numiți mai mulți specialiști, astfel încât bunul demers al proiectului să fie acoperit și supervizat în mod continuu, contractul fiind derulat cu autoritatea contractantă, la momentul evaluării, ... cunoscând că dl. ... a realizat toate activitățile aferente poziției de Manager de proiect.

5. Pentru contractul „Conducerea și coordonarea contractului pentru lucrările de reabilitare a DN 17, limita de județ .../... - Iacoveni km 116+000 - km 155+000”, ... a depus Recom...area din 6 iulie 2019 emisă de către ... 38 și Scrisoarea ... S.A. din data de 03.07.2019.

Cerința fișei de date a fost respectată dat fiind că poziția expertului propus a fost de Director de proiect, tipul contractului: execuție lucrări noi categoria de drum - drum naț...al, iar din documen...e depuse rezultă elemen...e nece...re acordării punctajului.

Proiectul ... este similar celui din actuala procedură, având ca obiect execuția de lucrări de reabilitare a DN17 pe o lungime de 39 km. Poziția deținută de expert în cadrul proiectului (Director de proiect) demonstrează experiența într-o poziție similară celei de manager de proiect, implicând atribuții specifice unui manager de proiect, respectiv conducerea și coordonarea execuției lucrărilor de construcție ale proiectului, fiind oricum menț...ată și în enumerarea exemplificativă din cerința fișei de date.

Contrar susținerilor contestatoarei, intervenienta susține că recom...area depusă probează participarea dl. ... în calitate de Director de Proiect, astfel cum se impune prin cerința fișei de date, fiind așadar un "document relevant". Oricum, ... a depus și scrisoarea angajatorului (...) din care rezultă calitatea de coordonator de proiect, document care se regăsește în lista exemplificativă redată în cadrul cerinței fișei de date.

Prin urmare, consideră că a probat calitatea deținută de expertul propus în cadrul contractului, două categorii distincte de documente, probând, dincolo de orice dubiu, acest aspect.

6. Pentru Contractul „Trecerea autostrăzii ... prin zona urbană ...”, ... precizează că a depus adeverința nr. ThS/FKTh 06/98966/29.05.2009, emisă de Ministerul Mediului, Amenajării Teritoriului Lucrărilor publice, Se...riatul general pentru Lucrări publice EYDE-Autostrada

Cerința fișei de date a fost respectată dat fiind că poziția expertului propus a fost de Director de proiect, tipul contractului: execuție lucrări noi categoria de drum - autostradă, iar din documen...e depuse rezultă elemen...e nece...re acordării punctajului.

Proiectul ... este similar celui din actuala procedură având ca obiect lucrări de construcție de drumuri, iar poziția deținută de expert în cadrul proiectului (șef al Biroului de Șantier - Director de proiect) demonstrează experiența într-o poziție similară celei de manager de proiect, activitățile prestate presupunând conducerea proiectului de execuție al sectorului ... al autostrăzii ...: ... - ... - ...-..., Tronson ..., ...

... subliniază că Asocierea ... nu formulează o critică în raport de documen...e prezentate ...u o pretinsă neîndeplinire a cerinței fișei de date, ci vizează aspecte vehiculate în presă care ar genera suspiciuni, însă consideră că evaluarea ofertei nu se poate fundamenta pe aspecte din presă, ci pe bază de documente oficiale și/...u respectarea cerințelor impuse și probarea corespunzătoare a alegațiilor formulate.

Prin urmare, solicită Consiliului ... respingă proba depusă de Asocierea ... ca neconcludentă și nepertinentă pentru soluț...area cauzei, iar critica drept neîntemeiată, dat fiind atât caracterul ei pur speculativ, cât și probele administrate de intervenientă în demonstrarea încadrării proiectului în categoria celor posibil a fi punctate.

7. Pentru contractul „Proiectare execuție 2 secțiuni ale proiectului Hersonisos - Partea nordică a autostrăzii care asigură legătura între ... și ...”, ... precizează că a depus Adeverința de experiență nr. 1.../07.11.2019, emisă de către Agenția de Dezvoltare a Cretei ..., beneficiarul proiectului, cerința fișei de date fiind respectată raportat la poziția expertului propus (Director de proiect), tipul contractului: proiectare execuție lucrări noi categoria de drum – autostradă, din documen...e depuse rezultând elemen...e nece...re acordării punctajului.

Proiectul Hersonisos este similar celui din actuala procedură și a avut ca obiect lucrări de proiectare și execuție a două secțiuni ale proiectului Hersonisos- Partea nordică a autostrăzii care asigură legătura între ... - ..., ..., poziția deținută de expert în cadrul proiectului demonstrând experiența într-o poziție similară celei de manager de proiect, implicând atribuții specifice unui manager de proiect, respectiv conducerea și coordonarea execuției lucrărilor de construcție ale proiectului, aceasta fiind menț...ată și în enumerarea exemplificativă din cerința fișei de date.

Critica Asocierii ... vizează nedepunerea documen...or care să probeze experiența similară, însă documen...e au fost depuse, prin răspunsul la solicitările de clarificare, reconfirmând nominalizarea inițială a proiectului tocmai în scopul de a fi punctat, demonstrând îndeplinirea cerinței fișei de date.

Prin Decizia CAB s-a oferit posibilitatea expresă a ... de a solicita clarificări a aspec...or considerate neclare (inclusiv această Recom...are), iar autoritatea contractantă a solicitat documen...e depuse, conduita ... și ... respectând dispozițiile art. 209 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 și jurisprudența CNSC, deoarece contractul a fost menț...at în cadrul ofertei ..., iar prin solicitarea de clarificare, autoritatea contractantă s-a edificat

în ceea ce privește modalitatea de îndeplinire a cerinței, fără ca aspec...e inițial menț...ate să fie în vreun fel modificate.

8. Pentru contractul „Construcția autostrăzii ..., sectorul ... - Kimis”, ... precizează că a depus Certificatul emis de beneficiarul proiectului, Ministerul Mediului, Amenajării Teritoriului și Lucrărilor Publice nr. A/6/08/14/75/42810 din 17.05.2002, cerința fișei de fiind respectată întrucât, poziția expertului propus a fost de Director de proiect, tipul contractului: proiectare și execuție lucrări noi categoria de drum – autostradă, din documen...e depuse rezultând elemen...e nece...re acordării punctajului.

Proiectul ... este similar celui din actuala procedură, poziția deținută de expert fiind de Director de proiect, ce a implicat coordonarea activității de proiectare și execuție a autostrăzii, raportarea privind probleme de ordin administrativ contractual, menținerea relațiilor cu autoritățile locale, cu consultanța și beneficiarul, coordonarea construcției în relație cu lucrările de utilități arheologie, legătura cu factorii implicați.

Critica Asocierii ... vizează nedepunerea documen...or care să probeze experiența similară, însă documen...e au fost depuse prin răspunsul la solicitările de clarificare și demonstrează îndeplinirea cerinței, prin Decizia CAB oferindu-se doar posibilitatea ... de a solicita clarificări a aspec...or considerate neclare, documen...e depuse fiind solicitate. Prin urmare, consideră că conduita ... respectă dispozițiile art. 209 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 și jurisprudent CNSC, deoarece contractul a fost menț...at în cadrul ofertei ..., iar prin solicitarea de clarificare, autoritatea contractantă s-a edificat în ceea ce privește modalitatea de îndeplinire a cerinței.

În ceea ce privește susținerea Asocierii ... în sensul că autoritatea contractantă ar fi fost obligată la reevaluarea ofertei ... din perspectiva tuturor proiec...or indicate pentru probarea experienței similare a expertului propus pentru poziția de Manager de proiect, opinia intervenientei este că, prin Decizia CAB, ... nu putea fi, de fapt, obligată decât corespunzător limi...or investiției anterioare a instanței, mai exact la reevaluarea proiec...or depunctate inițial în mod greșit.

Intervenienta învederează Consiliului că, de fapt, Asocierea ... încearcă să „acopere” tardivitatea formulării criticilor față de proiec...e inițial punctate care, în realitate, nici nu ar mai fi putut fi aduse în discuție la acest moment, rezultatul inițial neputând fi, oricum, diminuat, însă cu toate acestea, subliniază că a preferat să expliceze, fundamentat și probat, justetea deciziei de acordare a punctajului tehnic maxim, decizie susținută de documen...e pe care le-a indicat.

Cu adre... înregistrată la Consiliu sub nr. 25799/18.05.2021, ... VE ... a depus cerere de intervenție voluntară, prin intermediul căreia solicită admiterea acesteia și respingerea, ca neîntemeiată, a contestației formulată de ... & C. SPA, pentru următoarele considerente

Preliminar, ... face precizarea că a formulat cererea de intervenție și față de contestația ... Construcț...s, iar pentru a nu reitera apărările deja prezentate cu ocazia intervenției depuse, prin prezentul demers susține că se va raporta strict la apărările contestatorului ..., urmând a răspunde doar criticilor care ar viza oferta ... și, în același timp, ar fi diferite față de criticile inițial prezentate de

Așadar, precizează că toate celelalte apărări expuse în cadrul primei intervenții ... își găsesc în totalitate aplicabilitatea și în ceea ce privește contestația de față, susținerile contestației ... fiind relativ apropiate cu cele ale contestatorului ..., singurele diferențe fiind doar cu privire la evaluarea legată de deținerea agrement...or și autorizațiilor AFER.

Referitor la situația agrement...or AFER, în raport de analiza/susținerile ... a situației ... în ceea ce privește posibilitatea de a executa lucrările în România, intervenienta apreciază că întreaga argumentație ce stă la baza consideren...or că ... nu are dreptul de a executa lucrările ce țin de căile ferate, este că niciun alt operator străin nu ar fi competent/autorizat să presteze în România astfel de lucrări, în lip... unor autorizații și acorduri emise de AFER.

Aceasta precizează că diferența față de contestația ... constă în analizarea ofertei ..., ce nu este limitată la subcontractantul Internat...al SRL și analizarea situației personale a ..., adică în argumentarea motivelor pe baza cărora ... nu ar putea să execute lucrările.

Totodată, spre deosebire de ... care se apleacă strict asupra subcontractantului sus menț...at și ignoră clarificările și ac...e emise pe această temă, ... a analizat și răspunsurile la clarificări și pune în discuție posibilitatea ... de a executa lucrările, prin raportare la ac...e eliberate de autoritățile turce și la clarificările prezentate.

Întrucât problema subcontractantului este pe larg prezentată în intervenția anterior depusă, ... susține că va aborda doar motivele precitate, referitoare la situația personală a

Similar, în cele două contestații nu există o analiză a raportului de subcontractare și a obiectului real al acestui contract, criticile fiind formale și neancorate în conținutul ac...or și documentației de atribuire.

În ceea ce privește motivul ce vizează lip... dreptului ... de a executa lucrările ce țin de căile ferate în România, în lip... unei autorizări și acorduri emise de AFER, intervenienta apreciază că această susținere nu poate fi primită pentru că încalcă dispozițiile de la art. 2 din Legea nr. 98/2016, art. 173 din Legea nr. 98/2016, art. 5 din Instrucțiunea ANAP nr. 1/2017 și art. 58 din Directiva 2014/24/UE a Parlamentului European și a Consiliului din 26 februarie 2014, precum și jurisprudența CJUE.

Aceasta afirmă că în practică există situații în care operatori economici din alte state au executat astfel de lucrări în România, fără ca în țara de origine să fi existat o asociație ...u autorizare similară celei din România (Decizia Curții de Apel nr. 375/2019, speță în care societății grecești ... instanța i-a permis să efectueze lucrări la calea ferată fără ca în țara de origine să existe agrementare similară AFER).

Totodată, susține că inclusiv în state ale UE nu există o agrementare similară (Spania, ..., Germania, Franța etc.) însă legislația achizițiilor publice recunoaște în mod clar dreptul acestor operatori de a lucra inclusiv în zona căii ferate, chiar fiind obligatoriu un astfel de tratament atât prin prisma legislației naț...ale și europene, dar și în lumina jurisprudenței CJUE.

Așadar, consideră că nu poate fi primită ca justă interdicția afirmată de ... pentru că s-ar înfrânge dispozițiile precitate, încălc...u-se drepturi și principii fundamentale statuate, fundamentale pentru a recunoaște dreptul de a executa lucrările într-un alt stat fiind doar ca operatorul să fi realizat în mod legitim astfel de lucrări conform legislației din țara de origine și, evident, să aibă experiență în domeniu.

Opinia intervenientei este că ceea ce interesează autoritățile contractante este dacă ofertantul câștigător poate executa contractul și are capacitățile tehnice nece...re, iar nu dacă pentru o activitate minoră, are ...u nu o autorizație conform legislației speciale din România.

De asemenea, aceasta apreciază că analiza ac...or pe care le-a prezentat cu ocazia clarificărilor este vagă și cu ignorarea conținutului ac...or depuse, prin clarificări fiind prezentate două adrese, respectiv:

- adre... nr. 58891979-641.03.01/12160 emisă în data de 17.03.2021, de către Ministerul Transportului și Infrastructurii, Direcția Generală a Investițiilor în Infrastructură, autoritatea publică ce deține toate competențele în autorizarea, verificarea și monitorizarea oricăror lucrări de construcții care se realizează pe teritoriul Turciei, având inclusiv competențe similare AFER.

- adre... nr. E-90058782-755.02.99-55220 emisă în data de 17.02.2021 de către Municipiul Metropolitan ... - Presedinția Departamentului Sistemului Feroviar, din care rezultă că ... a câștigat în anul 2021 licitația privind Construcția Liniei de Tramvai

Astfel, autoritatea deplină în domeniul tuturor construcțiilor din Turcia garantează atât capacitatea profes...ală, cât și experiența ..., inclusiv în lucrările ce țin de calea ferată, neexistând în Turcia nicio altă autoritate care să aibă competențe superioare ...u care să poată fi un garant mai bun în acest domeniu. Mai mult, Ministerul Transportului și Infrastructurii - Direcția Generală a Investițiilor în Infrastructură, a emis această adresă spre știință ..., fiind emis acest punct de vedere în deplină cunoștință de cauză, ca urmare a informării de către ... asupra prezentei licitații.

Spre exemplificare, intervenienta redă conținutul adresei care atestă că ... a finalizat lucrări de construcție în Turcia, în perioadă recentă și participă în prezent la proiecte în calitate de contractant, fiind enumerate respon...bilitățile pe care acesta le are în cadrul proiectului feroviar „*Contract de servicii de proiectare, livrare și construcție a secțiunii de metrou ce traversează Bosforul, construcția de tunele și stații (Contractul BC1 (Marmaray) solicitat de AYGM și finalizat în 2014 și Contract de proiectare și execuție aferent proiectului denumit "Construirea Căii Ferate Arifiye-Sincan și Inspekția Tehnică Obligatorie și Prima parte a proiectului"*, solicitat de AYGM și finalizat în 2019.

Conform acesteia, ... Ve este competent pentru executarea lucrărilor de proiectare și construcție, incluzând activitățile prezentate mai jos, aferente proiec...or de cale ferată și metrou în Turcia:

- Proiectarea și construcția lucrărilor de infrastructură;

- Proiectarea și construcția lucrărilor de suprastructură;

- Proiectarea și construcția lucrărilor feroviare;

- Proiectarea și construcția lucrărilor de tunel;

- Proiectarea și construcția lucrărilor de linii de transport (linie de contact catenară);

- Proiectarea și construcția lucrărilor de electrificare, semnalizare, ...ecomunicații, iluminat etc.

... susține că adresele depuse cu ocazia clarificărilor au fost obținute înainte să fi primit Decizia Curții de Apel nr. .../2020, întrucât și-a asumat executarea acestor lucrări, solicitând autorităților să clarifice asupra legislației și capacității ...le profes...ale în legătură cu lucrările ce țin de căile ferate.

Cât privește legislația turcă specială în materia autorizării pentru lucrările în zona căilor ferate, Ministerul Transportului și Infrastructurii - Direcția Generală a Investițiilor în Infrastructură arată că legislația aplicabilă lucrărilor mai sus menț...ate nu prevede documente precum înregistrare specială, autorizație ...u licență. Astfel, aceste documente nu se solicită ofertanților și subcontractanților conform subclauzei 4 alineatul 1 Articolul 38 din Regulamentul de implementare a licitațiilor pentru lucrările de construcție și subalineatul 4 Articolul 37 din Regulamentul de implementare a achiziției serviciului de consultanță.

Înregistrarea în mod legal a unui ...or presupune înregistrarea la Camera de Comerț și autorizarea codului de activitate, ulterior activitățile fiind controlate de Ministerul Transportului și Infrastructurii, prin intermediul departamen...or aflate în subordinea Conform Certificatului constatator emis de Camera de Comerț din Istanbul, ... este autorizată și în ceea ce privește executarea lucrărilor pentru calea ferată, fiind evident că stabilirea dreptului de a construi revine leguitorului turc și prin raportare la acest cadru normativ (similar stabilind și art. 173 alin. (1) din Legea nr. 98/2016).

De asemenea, în ceea ce privește registrele relevante în a stabili în ce măsură se probează informațiile declarate în DUAЕ, intervenienta face trimitere la dispozițiile de la art. 197 din Legea nr. 98/2016, lămuritoare pe deplin în ce privește noțiunea de registru, fiind Anexa XI de la Directiva 2014/24/UE, la care trimite art. 58 alin. (2) din Directivă.

Așadar, în lumina legislației europene anterior citată, solicită a se reține că pentru a stabili dacă un operator economic din România este autorizat și poate activa în alt stat, se are în vedere ca document Registrul Comerțului. Această înscriere oficială este analizată și valorificată în sensul art. 197 din Legea nr. 98/2016, iar pe baza acestor evidențe operatorii economici români pot dovedi, în alt stat, că îndeplinesc capacitatea de exercițiu a activităților pe care un alt stat le reglementează și autorizează într-un cadru legal diferit de cel român.

În mod analog, ... consideră că probează cu aceleași înregistrări, adică ale unui organism similar Registrului Comerțului, respectiv Camera de Comerț din Istanbul, că este autorizat și funcț...ează legal pentru a executa activitățile ce fac obiectul prezentei dezbateri.

Pentru motivele mai sus prezentate, solicită Consiliului să respingă contestația ca neîntemeiată, cu consecința menținerii tuturor documen...e emise în cadrul prezentei proceduri de atribuire prin care ... a fost declarată câștigătoare.

Raportat la punctul de vedere exprimat de autoritatea contractantă, precum și la cele două cereri de intervenție, Asocieria ... a formulat concluzii prin adre... nr. 214/24.05.2021, înregistrată la Consiliu sub nr. 27005/25.05.2021, prin care solicită respingerea apărărilor acestora, cu consecința admiterii contestației pe care a formulat-o.

Cu titlu prealabil, solicită Consiliului să constate că cererea de intervenție formulată de ... a fost înregistrată în data de 17.05.2021, cu depășirea termenului de 10 zile de la data publicării în SEAP a contestației ... (06.05.2021), prevăzut de art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, solicitând respingerea acesteia ca tardiv formulată.

În subsidiar, arată că explicațiile oferite de ... prin cererea de intervenție nu sunt temeinice și ignoră cu desăvârșire cele impuse prin Decizia CAB.

✓ Referitor la lip... autorizărilor ..., arată că din analiza do...rului achiziției a rezultat că singurele autorizări depuse în procedură sunt aceleași autorizări enumerate și în contestația pe care a depus-o.

Contestatoarea susține că niciunul din documen...e depuse nu reprezintă o autorizare ...u un agreement pentru lucrări de construcții montaj reparații capitale ale instalațiilor SCB, astfel cum s-a solicitat expres prin Decizia CAB. Orice alt argument formulat cu privire la obligativitatea deține autorizării a agreementului SCB este tardiv formulat și încalcă puterea de lucru judecat a Deciziei CAB, mai ales că din punctul de vedere al autorității contractante rezultă că nu a observat deloc lip... autorizărilor.

De asemenea, arată că prin intervenția formulată, ... prezintă în mod distorsiv...at o situație de fapt, aceea a deținerii de el însuși a unor autorizări inexistente. Autorizările statuate ca fiind obligatorii în Decizia CAB nu sunt susceptibile de a permite prezentarea unor echivalente.

De asemenea, subliniază că în oferta depusă ... a confirmat că nu va executa el însuși lucrările (aspect menținut atunci când a schimbat subcontractantul). Dispozițiile art. 174 din Legea nr. 98/2016, oferă un mecanism de schimbare a subcontractantului, nu a structurii de ofertare, mecanism de care ofertantul deja a beneficiat. În raport de dispozițiile Legii nr. 98/2016, orice modificare a structurii de ofertare reprezintă o modificare nepermisă a ofertei depuse.

✓ În ceea ce privește verificarea formală a măsurilor din Carta Albă COM (2020) 253 final, în ceea ce privește ..., contestatoarea reiterează că autoritatea contractantă a fost obligată prin Decizia CAB să verifice oferta operatorului economic ..., astfel încât să se asigure că nu afectează operatorii economici europeni, care trebuie să respecte st...arde sociale și de mediu ridicate.

Ca urmare a studierii do...rului, petenta susține că a constatat că autoritatea a solicitat clarificări operatorului economic, iar ... a răspuns formal la această clarificare, declarând pe proprie răspundere că nu se încadrează în situațiile avute în vedere în Carta Albă.

Opinia petentei este că, a permite justificarea neîncadrării în aceste situații echivalează cu lipsa... unei verificări efective, aspect care ar fi trebuit remediat potrivit Deciziei CAB.

➤ Cu privire la oferta ..., în ceea ce privește experiența managerului propus, arată că prin Decizia CAB nu s-a reținut că documen...e depuse demonstrează experiența similară, ci se reține că autoritatea contractantă nu ar fi trebuit să depună operatorul economic înainte de a solicita clarificări, impunând autorității contractante, ca măsură de remediere, să solicite clarificări și documente justificative în demonstrarea experienței similare.

În acest context, subliniază că expertul propus trebuia să dovedească experiența similară în calitatea de Manager de proiect. Din definiția factorului de evaluare identificată în Fișa de date, rezultă că pentru expertul propus în poziția de manager de proiect se solicită experiență similară în calitatea de manager de proiect (funcție care mai este întâlnită în practică sub noțiunea de coordonator de proiect ...u director proiect). Relevantă pentru înțelegerea experienței similare este lista activităților minime ce vor fi realizate de Managerul de Proiect din Cerințele beneficiarului pagina 101, respectiv Managerul de proiect desfășoară activități pentru un anumit proiect, conducând activitatea respectivului proiect zi de zi, din șantier.

Prin urmare, expertul propus trebuie să dovedească că a realizat pentru fiecare proiect în parte activități specifice managerului de proiect, indiferent că funcția a dobândit o altă titulatură. Astfel, în justificarea

experienței similare a expertului propus, un operator economic nu poate crea în mod artificial funcții, definindu-le astfel încât să aibă un corespondent formal în cuvin...e din fișa de date.

Contestatoarea susține că ... a justificat experiența similară cu documente în care se utilizează în mod artificial cuvinte precum „coordonator” și „director” deși „funcțiile” deținute nu corespund acelor de manager de proiect.

De asemenea, pretinde că noțiunea de „Reprezentant al Antreprenorului” se identifică cu aceea de „manager de proiect”. Contrar susținerilor ..., subliniază că în toate proiect...e desfășurate de ..., inclusiv în prezentul proiect, se identifică două funcții, aceea de manager de proiect și aceea de reprezentant al Antreprenorului.

În cerințele beneficiarului este definit reprezentantul antreprenorului ca fiind *„persoana numită de către antreprenor în contract ...u potrivit prevederilor subclauzei 13.2 din Condițiile Generale, care acț...ează în numele Antreprenorului”*, definiția fiind identică în Condițiile generale ale Contractului FIDIC (Red Book 1999).

Prezentul contract fiind un contract Fidic Yellow Book, care definește în mod identic Reprezentantul Antreprenorului, este evident că între cele două funcții există o reală distincție și nu se poate pretinde că acestea sunt identice ...u se suprapun. În acest context, proiect...e în care ... a avut calitatea de reprezentant al antreprenorului și nu de Manager de proiect se impun a nu fi punctate.

Urmare a decizie CAB, autoritatea contractantă a solicitat clarificări și documente justificative, ... a răspuns prin adre... nr. 277/10.03.2021, iar din documen...e anexate acestei adrese, depuse în dovedirea experienței similare, apreciază că toate criticile pe care le-a formulat în contestație sunt temeinice.

Preliminar, subliniază că operatorul economic ... a depus documente în justificarea experienței similare doar pentru 8 din cele 11 proiecte prezentate în CV, subliniind următoarele aspecte cu privire la fiecare proiect avut în vedere în parte:

(a) Proiectare execuție autostrada ... Lot 2 km 17+000 - km 41+250, în perioada 11.2014-02.2019, din documen...e depuse rezultă că ... a fost propus ca Coordonator de proiect, dar nu rezultă că a desfășurat o zi activitatea de manager de proiect (coordonator proiect).

Contestatoarea susține că nu critică emiterea acestor documente înainte de finalizarea proiectului, ci că au fost emise înainte de a începe etapa de execuție, iar managerul (coordonatorul) de proiect desfășoară activitatea în etapa de execuție a contractului, și nu în cea de proiectare.

b) Completarea centurii rutiere a municipiului București prin construirea sectorului nou pe 4 benzi de circulație între DN1A și DN7, proiect desfășurat în perioada 12.2007-12.2012, din Certificatul de experiență Formularul B rezultă că ... avea calitatea de Director General, (nu Director de proiect), iar manager de proiect era

În Adre... din data de 03 Iulie 2009 emisă de ... se arată că „... .. este coordonatorul tuturor contrac...or de construcție ale societății noastre în România”, fiind confirmat că a avut o funcție de conducere în societatea ..., dar nicidecum nu se confirmă calitatea ... de manager de proiect. Opinia petentei este că ar fi fost imposibil ca ... Ketsias să desfășoare în același timp activități de manager de proiect în toate proiec...e pe care ... le avea în România, având în vedere că managerul de proiect este acolo unde se desfășoară proiectul.

c) Proiectare și execuție a lucrărilor de reabilitare și modernizare DN18 ... Sighetul ... 6R11, desfășurat în perioada Iulie 2011 - Decembrie 2015, a fost depus Certificatul de experiență - Formularul A, în care nu se identifică numele niciunui membru al echipei de proiect și Certificatul de experiență - Formularul B, din care nu rezultă proiectul pentru care a fost emis.

Chiar și în ipoteza în care certificatul este pentru acest proiect, din document rezultă că a avut calitatea de „director general” și nu manager de proiect, Managerii de proiect fiind is ... și, care deține această calitate și în prezent.

d) Reabilitare DN6 secțiunea ... Caran... km 408+895 - km 449+960 inclusiv varianta de ocolire ..., s-au depus:

- Minuta ședinței nr. 33 lot 4 din care rezultă ca a avut calitatea de „M...atar”, Manager de proiect fiind S...ian Dimoiu;

- Documentul emis în data de 30.09.2009 de, din care rezultă că a avut calitatea de reprezentant legal al societății ..., manager de proiect fiind, Manager de proiect adjunct ...;

- Organigrama de șantier din care rezultă că a avut calitatea de reprezentant al societății care realiza proiectul, Manager de proiect a fost, iar Manager de proiect adjunct a fost ...;

- Procesul verbal al ședinței Consiliului de Administrație al societății ...e cu denumirea ... Societate ...a titlul distinctiv „... S.A.”, din care rezultă că a fost reprezentant al sucer...lei din România.

Concluz...ând, contestatoarea arată că a fost reprezentantul legal al societății ..., nu manager de proiect în proiectul ... Caran....

e) Reabilitare DN 17, limita de județ ... - ... Iacoben km 116+000 - km 155+000, ... a depus Recom...area din 06.07.2019 emisă de ..., consultant în această procedură, care nu are calitatea de a confirma experiența expertului propus, nefiind nici Beneficiarul lucrării și nici Angajatorul, iar terminologia utilizată fiind „*director de proiect din partea firmei SC*”.

f) Trecerea autostrăzii ... prin zona urbană ..., proiect desfășurat în perioada Iulie 2001 - Decembrie 2003, ... a depus Adeverința nr. THS/FKTH 06/98966/29.05.2009, fiind utilizată o terminologie care a creat reale suspiciuni cu privire la acuitatea traducerii „șef al biroului de șantier (Director de proiect)” și conținutul documentului, șef al biroului de șantier (șeful de șantier) având alte atribuții decât directorul de

proiect. În acest context, apreciază că mențiunea din paranteză pare a fi o utilizare formală a unor termeni fără legătură cu funcția de manager de proiect (director de ...).

Contestatoarea consideră că autoritatea contractantă ar fi trebuit să solicite clarificări ...u să aprecieze că documen...e depuse nu sunt suficiente pentru a dovedi experiența similară în acest proiect.

g) Proiectare și execuție ... - perioada Iunie 2000 - Decembrie 2001, în traducerea autorizată a adeverinței de experiență nr. 1..., emisă de Agenda de Dezvoltare a Cretei ... se utilizează noțiunea de *Director de proiect al Consorțiului Antreprenor*, fiind o interpretare greșită a termenului utilizat în limba greacă ca înseamnând executiv.

Aceasta arată că o funcție executivă este o funcție de conducere în cadrul unei companii, fără legătură cu atribuțiile unui manager de proiect.

Cu privire la aceste din urmă două proiecte, petenta subliniază că acestea se suprapun ca perioadă, astfel că ar fi fost imposibil ca expertul propus să fie manager de proiect în ambele proiecte.

h) Șoseaua de Centură ... segmentul ... - ..., perioada 1995 -1998, traducerea depusă conține următoarea mențiune greșit interpretatp „... ... a fost Director de proiect în cadrul proiectului șoseaua de Centură”. Varianta în limba greacă utilizează termenul care înseamnă șef de șantier și nu director de proiect, cum eronat a fost tradus.

Prin urmare, din documen...e depuse în susținerea experienței similare rezultă că a fost manager de proiect, cel mult într-unul din cele 8 proiecte propuse, astfel că punctajul obținut ar trebui să fie 0, nu 7 cum i-a acordat autoritatea contractantă.

În concluzie, față de toate argumen...e expuse anterior și în contestație, Asocierea ... solicită respingerea ca nefondate a apărărilor formulate de autoritatea contractantă și de intervenienții din cauză, cu consecința admiterii contestației pe care a formulat-o.

În replică, ... a formulat concluzii scrise, transmise cu adre... înregistrată la Consiliu sub nr. 27859/28.05.2021, prin care solicită respingerea apărărilor promovate de autoarea contestației, Asocierea ..., ca nefondate.

Preliminar, intervenienta subliniază că autoarea contestației nu răspunde deloc argumen...or și dovezilor din cererea de intervenție, prin care a probat că nu s-au subcontractat lucrările ce necesită autorizare și agrementare de tip TTR și SCB, ci doar că ... execută toate lucrările ce țin de calea ferată, care ar putea fi motivele și temeiul legal din care să rezulte că ... nu ar avea dreptul să execute în România lucrările de tip TTR și SCB.

Referitor la concluziile ..., susține că acestea nu aduc modificări decât sensibile și fără substanță față de poziția ..., motiv pentru care, în mod similar, și aceste susțineri trebuie respinse, concluziile neoferind un

răspuns raportat la ac...e de la do...r, la evaluarea realizată și la apărările din cererea de intervenție.

Din apărările prezentate de acest contestator, care pretinde că ... nu a observat ca lipsesc autorizațiile pentru Internaț...al SRL, reiese că Decizia nr. ... ar impune o evaluare strict a acestui subcontractant. Astfel, spre deosebire de ... care pretinde că ... a decis că subcontractantul Internaț...al SRL ar deține inclusiv SCB, ... afirmă că ... nu a observat lip... unor astfel de autorizații/agremente.

Astfel, se consideră că ... nu poate executa în mod legal în România astfel de lucrări pentru că „*autorizările statuate ca fiind obligatorii prin decizia CAB nu sunt susceptibile de a permite prezentarea unora echivalente*”, însă acesta consideră că nu instanța conferă dreptul de a executa, ci legea recunoaște acest drept, mai exact normele pe care le-a invocat în intervenția depusă față de contestația ... și asupra cărora niciun contestator nu oferă vreun răspuns.

Cât privește ultima susținere a ... conform căreia "în oferta depusă ... a confirmat că nu va executa el însuși lucrările (aspect menținut atunci când a schimbat subcontractantul)", ... învederează că nu există nicio analiză a celor demonstrate prin intervenție. Nu s-au subcontractat lucrările ce țin de AFER și pentru care se cerea agrementare și autorizare TTR și SCB.

În ceea ce privește recunoașterea drepturilor operatorilor economici turci de a lucra în România conform autorizațiilor și competențelor din Turcia, intervenienta învederează observarea poziției legiuitorului român adoptată recent, cu ocazia promulgării Ordonanței de urgență 25/2021. În categoria operatorilor economici cărora legislația achizițiilor publice le permite accesul și îi așează pe același palier cu membrii UE, se încadrează și operatorii economici din țări terțe care se află în proces de aderare la Uniunea Europeană.

În nota de fundamentare a Ordonanței de urgență nr. 25/2021 legiuitorul român reafirmă și confirmă „*obligatia sta...or membre de a asigura un tratament egal cu cel oferit operatorilor economici din sta...e Uniunii Europene doar pentru operatorii economici din sta...e semnatare ale acordurilor la care face referire acest text de lege*”, fiind clar că este încadrată și Turcia, țară în proces de aderare la Uniunea Europeană și în mod explicit încadrată în noțiunea de operator economic, conform modificărilor survenite prin acest act normativ.

Chiar dacă legislația este aplicabilă pentru viitor, această ultimă modificare legislativă restricț...ează accesul țărilor care nu au acorduri cu UE ...u nu sunt în curs de aderare și nu au oferit garanții serioase cu privire la situațiile semnalate în nota de fundamentare a ordonanței, însă aceasta întărește și reafirmă dreptul de a participa al operatorilor economici vizați de această lege, asigurându-le acces la astfel de licitații, oferindu-le operatorilor economici o garanție a unor drepturi și

recunoașteri similare cu cele care sunt recunoscute în interiorul spațiului comunitar European.

În ceea ce privește susținerea ... privind analiza "formală" realizată de ... în legătură cu Carta Albă, intervenienta consideră că această argumentație trebuie respinsă întrucât nu este demonstrată deloc de către contestator. În clarificări ... a reprodus exact cerințele expres indicate în Carta Albă și a procedat la verificarea acestor cerințe, iar ... a răspuns în consecință. Aceasta arată că autoarea contestației pretinde dar nu probează că ... ar fi beneficiat de subvenții și ajutor de stat, respectiv fără a demonstra că există astfel de sume în evidențele contabile ...u că există încheiate astfel de acorduri cu statul turc. ... subliniază că a probat cu ac...e oficiale cine sunt acț...arii săi, iar cu ac...e contabile că nu există vreun fel de beneficii ...u subvenții de stat.

În lumina tuturor argumen...or prezentate în cererile ...le de intervenție, precum și în concluziile de față, ... solicită să fie respinse apărările contestatorului ca nefondate.

Având în vedere necesitatea reieșită din susținerile părților, de a clarifica unele aspecte de ordin tehnic din do...rul cauzei, Consiliul a stabilit, în data de 02.06.2021, ședința de audiere a părților din do...rele conexate nr. 1038/2021 și 1099/2021, în temeiul art. 21 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, în cadrul căreia a fost întocmit un proces verbal în care au fost consemnate, succint, concluziile reieșite din dezbateri.

Ulterior, părțile au depus la do...r următoarele documente:

➤, în calitate de contestatoare în do...rul 1038/20121 și de intervenientă în do...rul nr. 1099/20121, a depus concluzii scrise, prin adre... datată 04.06.2021, înregistrată la Consiliu sub nr. 29148/04.06.2021, prin care reiterează toate argumen...e prezentate în documen...e anterior depuse la do...rele cauzei și, suplimentar aduce câteva clarificări în ceea ce privește contestația ... privind modalitatea de evaluare a ofertei

Pentru acordarea punctajului maxim aferent factorului de evaluare disputat este nece...ră îndeplinirea cumulativă a următoarelor condiții :

(i) Expertul să fi avut atribuții similare poziției de manager de proiect și/...u director proiect și/...u coordonator de proiect și/...u adjunct director proiect și/...u adjunct manager proiect și/...u coordonator proiect ;

(ii) Participarea expertului să fie într-un număr de 7 contracte de supervizare execuție lucrări și/...u supervizare proiectare și execuție lucrări și/...u proiectare și execuție lucrări de construcție nouă și/...u modernizare și/...u lărgire drumuri naț...ale și/...u drumuri expres și/...u autostrăzi ;

(iii) Ofertanții să probeze îndeplinirea celor două condiții de mai sus, prin Anexa 1 la Formularul nr. 4, Curriculum Vitae, documente relevante/recom...ări emise de beneficiar și/...u angajator pentru fiecare contract prezentat din care să rezulte elemen...e nece...re punctajului.

Contestatoarea subliniază că orice interpretare contrară ...u restrictivă a cerinței exprese a fișei de date, în această etapă a procedurii de atribuire, este considerată clauză nescrisă și nu poate fundamenta reevaluarea ofertei

Concluz...ând, arată că Asocierea ... nu probează nicio critică și propune o interpretare argumentativă pur oportunistă, prin indicarea propriilor suspiciuni în raport de elemente neprobate și nefundamentate pe prevederile documentației de atribuire.

➤ VE a depus concluzii scrise, prin adre... datată 04.06.2021, înregistrată la Consiliu sub nr. 29235/07.06.2021, prin care reiterează cele prezentate în documen...e anterior depuse la do...rul cauzei și, suplimentar arată următoarele:

✓ În ceea ce privește limi...e autorității de lucru judecat a Deciziei nr. ... și a efec...or acestei Decizii asupra evaluării ofertei ..., din perspectiva conținutului raportului de subcontractare și a eventualei necesități a unor autorizații și avize emise de AFER, aceasta precizează că în cererea de intervenție și în concluziile scrise depuse față de concluziile celor doi contestatori a răspuns pe larg criticilor formulate, analizând și ceea ce poate fi considerat, din perspectiva dispozițiilor legale incidente, ca având autoritate de lucru judecat.

✓ Cât privește evaluarea ofertei ... realizată în lumina Deciziei nr. ... :

a) reprezentanții ... au susținut că în conformitate cu documentația de atribuire și a celorlalte înscrisuri analizate în evaluare, ... nu a subcontractat către Internaț...al lucrări aferente căii ferate.

b) reprezentantul Internaț...al a declarat în fața Consiliului că nu a ofertat și nu și-a asumat că va executa astfel de lucrări ce țin de calea ferată ;

c) niciuna dintre părțile implicate nu a susținut contrariul ;

d) a ampla...t fiecare dintre activitățile indicate în raportul de subcontractare în documentația tehnică și a demonstrat că nicio activitate ce necesită acord AFER nu este subcontractată ;

e) nu e existat nicio susținere/motivare/argumentare a contestatorilor care să contrazică aceste susțineri.

✓ În ceea ce privește susținerea că Decizia CAB ar tranșa cu putere/autoritate de lucru judecat că obiectul acordului de subcontractare ar fi în zona căii ferate, astfel că Internaț...al trebuie să dețină acorduri/autorizații AFER de tip TTR și SCB, ... reiterează că decizia nu a judecat raportul de subcontractare și nu a limitat evaluarea doar la situația Internaț...al.

Prin evaluare ... a aplicat Decizia CAB, susținând și demonstrând în fața Consiliului că nu au fost subcontractate lucrări din zona căii ferate, iar reevaluarea ofertei ... a pornit de la această realitate care rezultă din an...mblul documen...or procedurii.

✓ Cu privire la susținerea orală a ... conform căreia acum ... ar modifica, prin apărări, oferta, aceasta nu poate fi primită întrucât este tardivă, dar și illogică, întrucât este imposibil ca printr-o apărare să fie modificate acte deja existente, care nu au fost niciodată modificate.

Astfel, aceasta subliniază că, până în prezent, nu a fost pus în discuție conținutul concret al acordului de subcontractare, de niciuna dintre părțile implicate, iar împrejurarea că se discută acum nu constituie o modificare a ofertei.

➤ ... a depus note scrise prin adre... nr. 45793/04.06.2021, înregistrată la Consiliu sub nr. 29247/07.06.2021, prin care arată următoarele :

1. Referitor la probarea capacității de executare a lucrărilor ...-TTR și SCB, a deținerii autorizației AFER și a răspunsului nr. 140 la clarificare nr. 1, reieterează argumen...e prezentate în punctul de vedere transmis, în demonstrarea faptului că nu au fost subcontractate lucrări în zona CF către, respectiv Internaț...al.

Aceasta susține că în evaluarea ofertei ... a identificat capacitatea de exercitare a activității profes...ale de a realiza lucrări în zona CF, susținută de documente suplimentare depuse de ofertant în data de 19.04.2021, la solicitarea comisiei de evaluare de a prezenta documente justificative.

Autoritatea contractantă susține că nu putea să solicite subcontractarea acestor lucrări având în vedere cuantumul scăzut al acestora în valoarea de contract.

În ceea ce privește avizul ..., citat de ... la audiere, autoritatea precizează că acesta nu a fost publicat în cadrul documentației de atribuire aferentă acestei proceduri.

2. Referitor la dispozițiile documentului Carta Albă a Comisiei Europene, comisia de evaluare a solicitat consiliere la compartimentul funcț...al al ... cu competențe în achiziții publice, privind modalitatea de clarificare a acestui aspect și, drept urmare, a solicitat clarificări de la ... privind subvențiile primite.

Acesta a răspuns concludent solicitării de clarificare și a transmis declarație pe propria răspundere că nu a beneficiat și nu va beneficia de subvenții și/...u ajutoare de la stat, fiind însoțită de documente în susținerea acesteia, în consiliile în care comisia de evaluare nu a considerat că prețurile ofertate au fost neobișnuit de scăzute, pentru verificarea încadrării acestora în situația prevăzută la art. 210 din Legea nr. 98/2016.

➤ ... & C. SPA a depus concluzii scrise, prin adre... nr. 233/04.06.2021, înregistrată la Consiliu sub nr. 29249/07.06.2021, iar prin adre... nr. 237/07.06.2021, înregistrată la Consiliu sub nr. 29530/08.06.2021, a depus concluzii suplimentare, prin care reiterează toate argumen...e prezentate în documen...e anterior depuse la do...rul cauzei cu privire la autoritatea de lucru judecat a Deciziei CAB în ceea ce

privește ... obligația deținerii și prezentării autorizărilor și agrementelor AFER-TTR și SCB, reiterând că ... nu are și nu a prezentat nici pentru el însuși autorizările necesare ca executant al pașajelor AFER, lucrări distincte de TTR și SCB.

În ceea ce privește oferta ..., suplimentar celor reținute în procesul verbal din 02.06.2021, reiterează solicitarea adresată Consiliului de a nu lua în seamă documentele noi depuse de acest ofertant, anexă la concluziile scrise, în susținerea experienței similare.

Aceasta combate susținerile ... în ceea ce privește factorul de evaluare *manager de proiect*, în sensul că în fișa de date, cu privire la acest factor, s-a prevăzut expres obligația de a prezenta documente încă de la momentul depunerii ofertei, în dovedirea experienței de manager de proiect, nefiind niciodată specificată mențiunea „*experiență similară*”.

Asocierea ... susține că a contestat veridicitatea informațiilor depuse de ..., deoarece era de notorietate că dl. ... nu a fost managerul acelor proiecte, din documentele depuse observându-se că unele arată explicit în limba română neîndeplinirea calității, iar cele traduse din limba greacă au fost alterate cu intenție pentru a specifica o situație nereală.

Contestatoarea susține că ... a solicitat beneficiarilor din ... documente suplimentare pe parcursul derulării litigiului în fața Consiliului, constatându-se modificarea conținutului acestora cu privire la calitatea d-lui

Cu privire la acest set nou de documente, subliniază două aspecte, respectiv :

(i) s-au modificat/alterat traduceri și că aceeași autoritate și-a schimbat textele în procedura litigioasă ;

(ii) toată această activitate are loc după momentul evaluării și a răspunsului la solicitarea de clarificări, conduită contrară principiului tratamentului egal și al proporționalității.

În acest sens, solicită Consiliului să ignore orice documente depuse în completare de

Contestatoarea precizează că își menține criticile prezentate în concluziile scrise anterioare, referitoare la toate proiectele operatorului economic și subliniază că din documentele depuse de ... în dovedirea experienței similare în România rezultă că acesta a avut funcții executive, de conducere și nicidecum funcția de manager de proiect.

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

În calitate de autoritate contractantă, ... a inițiat, în temeiul Legii nr. 98/2016 și HG nr. 395/2016, o procedură de atribuire, prin licitație deschisă, a contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „Proiectare și Execuție Autostrada de Centură București km 0+000 - km 100+900, Sector Centura Nord km 0+000 - km 52+770, lot 1: km 2+500- -km 20+000”, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. CN .../06.06.2019. Valoarea estimată a contractului este de

842.140.505 fără TVA, iar criteriul de atribuire a fost „cel mai bun raport calitate-preț”, cu următorii factori de evaluare: experiența deținută de inginerul proiectant de poduri - pondere 4 %, perioada de garanție a lucrărilor – pondere 12 %, metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelație cu specificul și complexitatea activităților - pondere 17%, experiența deținută de managerul de proiect - pondere 7%, experiența deținută de șeful echipei de proiectare - pondere 6%, experiența deținută de inginerul proiectant de drumuri - pondere 4%, și prețul ofertei - pondere 50%.

Conform procesului-verbal de vizualizare a ofer...or nr. 13B/7835/27.09.2019, precum și a declarației de participare publicată în SEAP în data de 01.10.2019, au depus oferte un număr de 11 operatori economici, iar în urma evaluării acestora, a fost declarată câștigătoare oferta depusă de VE ... A.S., cu un preț de 746.763.568,57 lei. Împotriva acestui rezultat, au formulat contestații SC ... & PE ... SRL, ... 14TH CO LTD, ... , nume distinctiv ... și ... & C SpA ...-

Cele patru contestații au fost respinse de Consiliu, prin decizia nr. nr. 1416/C4/1243, 1254, 1258, 1259/13.08.2020, aceasta fiind atacată cu plângeri de către toate contestatoarele, care au format obiectul do...rului nr. 4595/C2/2020, fiind pronunțată decizia nr. .../18.11.2020. Prin decizia respectivă plângerile , nume distinctiv ... și ... & C SpA ...- au fost admise în parte, dispunându-se reevaluarea ofertei VE ... A.S. și a asocierii În urma reevaluării ofer...or, a fost încheiat Raportul procedurii nr. 24/5100/23.04.2021, fiind declarată câștigătoare oferta depusă de VE ... A.S., ofertanta ... situându-se pe locul al doilea, iar ... & C SpA ...- pe locul 3. Împotriva acestui rezultat au formulat contestații ... și ..., prima criticând maniera în care a fost reevaluată oferta ..., iar cea de-a doua, maniera în care au fost reevaluate ofer...e cla...te înaintea

Contestatoarele au transmis dovada constituirii cauțiunii, conform art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, în cuantum de 880.000 lei, astfel:

- în cuantum total de 880.828,71 lei, prin consemnarea de către la CEC BANK - Sucur...la Victoria a sumei respective, conform recipisei de consemnare nr. 207166253/1/28.04.2021, suma fiind consemnată la dispoziția Consiliului pentru contestația formulată împotriva procedurii de atribuire aferente anunțului de participare nr. CN.../06.06.2019 ;

- prin consemnarea de către ... & C. SpA la CEC Bank - Sucur...la Victoria a sumei respective, conform recipisei de consemnare nr. 20714471/1/05.05.2021, suma fiind consemnată la dispoziția Consiliului pentru contestația formulată în cadrul procedurii aferente anunțului de participare nr. CN.../06.06.2019.

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

După depunerea contestațiilor, ... VE ... A.S. a depus în cauză cereri de intervenție în contradictoriu cu cele două contestatoare, solicitând respingerea ca nefondate a celor două contestații și menținerea rezultatului procedurii astfel cum a fost stabilit de autoritatea contractantă.

Văzând că VE ... A.S. în calitate de câștigătoare a procedurii, are interes în cauză, în temeiul art. 63 din Codul de procedură civilă, Consiliul va admite în principiu cererea de intervenție formulată.

După depunerea contestației ... & C. SpA, ... a depus cerere de intervenție în contradictoriu cu contestatoarea, solicitând respingerea ca nefondată a contestației în ceea ce privește oferta

Văzând că are interes în cauză, având în vedere că și aceasta are calitatea de contestatoare, în temeiul art. 63 din Codul de procedură civilă, Consiliul va admite în principiu cererea de intervenție formulată.

Pe fondul celor două contestații, Consiliul observă, în prealabil, că evaluarea realizată de autoritatea contractantă ce trebuie verificată de către Consiliu are la bază decizia nr. .../18.11.2020 a Curții de Apel București.

Potrivit acestei decizii, oferta ... trebuie reevaluată sub două aspecte, Curtea reținând următoarele:

„Cu privire la susținerile referitoare la faptul că, oferta intimatei Ve ar trebui respinsă, urmare a nerespectării de către subcontractantul Internaț...al a cerințelor documentației de atribuire, Curtea reține următoarele:

Autoritatea contractantă nu a analizat în mod punctual dacă noul subcontractant, propus de intimata Ve, respectiv dacă Internaț...al S.R.L. îndeplinește cerințele documentației de atribuire, respectiv, dacă depune toate autorizațiile și avizele corespunzătoare și nece...re executării lucrărilor subcontractate, astfel că, nu pot fi primite apărările intimatei ..., în sensul că Decizia atacată este legală, pe motiv că, „nu exista vreo dovada din partea contestatorilor cu privire la existența unei cerințe în sensul menț...at de contestatori, neexistând în documentația de atribuire cerință expresă și clară de a avea autorizațiile și/ ...u agrement...e AFER pentru lucrări SCB și TTR; subcontractantul este autorizat conform solicitărilor din FDA să execute activitățile încredințate prin sub contract, act ce nu conține, de asemenea, obligații privind depunerea autorizațiilor și/ ...u agrement...or AFER pentru SCB și TTR; principiul transparenței și al recunoașterii reciproce, sunt clar sedimentate prin jurisprudența Curții de Apel București, fiind pe deplin elocvente și aplicabile și aici; în ipoteza în care s-ar fi dorit ... se verifice existența autorizațiilor și agrement...or mai sus arătate, soluția nu era de excludere, ci de a solicita clarificări pe această temă, urmând ca în răspuns să se țină cont de situația personală a ofertantului”.

Astfel, Curtea reține că, în decizia Curții de Apel București, invocată în apărare de intimata ..., necesitatea depunerii autorizării rezulta din coroborări și interpretări ale documentației de atribuire și a unor acte aparținând unor autorități naționale. Reiese că, autorizarea ar fi fost nece...ră doar dacă din obiectul contractului ar fi făcut parte lucrări critice a activităților de sudură, astfel cum erau acestea definite în lista

produselor, lucrărilor, serviciilor feroviare critice și încadrarea acestora în cla... de risc aprobată de către Directorul general AFER. Nicăieri în documentația de atribuire nu se prevedea faptul ca urmau a se executa aceste categorii de lucrări.

Această jurisprudență reținută de catre CNSC nu se aplică obligațiilor de natură legală, care afectează executarea contractului. Altfel spus, în condițiile în care obligația depunerii unei autorizări este prevăzută într-un act normativ nu se impune menț...area expresă a necesității depunerii autorizării în documentația de atribuire, iar ofertanții sunt obligați să prezinte autorizațiile impuse de legislația incidenta.

În speță, nu era nece...ră o mențiune în documentația de atribuire cu privire la depunerea acordului reglementat prin Ordinul Ministerului Transporturilor nr. 290/2020. Aplic... aceste dispoziții legale la situația în speță, rezultă în mod incontestabil că, pentru toate lucrările de mutare și protejare a unor instalații CF este legal obligatorie depunerea unui acord tehnic.

Contrar celor reținute în cuprinsul Deciziei CNSC, din documentația de atribuire și din răspunsul la clarificări, reiese în mod clar, obligația subcontractantului de a depune autorizațiile nece...re desfășurării activităților subcontractate. În acest sens sunt următoarele cerințe ale documentației de atribuire, relevante în ceea ce privește obligația subcontractanților de a depune autorizațiile nece...re desfășurării activităților subcontractate:

Clarificarea nr. 1, Răspunsul 140:

(...) în situația în care pentru anumite activități care concură la realizarea obiectului contractului este obligatorie, prin legislația aplicabilă, depunerea unor autorizări speciale, operatorii economici care vor presta/executa efectiv respectivele activități/lucrări trebuie să depună autorizațiile nece...re...

Cap. III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profes...ale, secțiunea formalități nece...re pentru evaluarea respectării cerințelor menț...ate din FDA:

Nota 1: Toate documen...e justificative care atestă capacitatea de exercitare a activității profes...ale a operatorilor economici vor conține informapi reale, valabile și actuale la data prezentării acestora. (...) Nota 5: Pentru subcontractanții declarați în DUAE, obiectul de activitate înscris în documen...e care atestă capacitatea de exercitare a activității profes...ale va fi în concordanță cu partea din contract pe care aceștia o vor realiza.

Acordul preliminar de subantrepriză încheiat între Internaț...al SRL și ..., depus în cadrul propunerii tehnice a ..., prevede subcontractarea următoarelor lucrări:

Subantreprenorul a înaintat Antreprenorului o propunere detaliată în conformitate cu termenii, condițiile și calendarul stabilit în Documentația de atribuire (denumită în continuare "Propunerea") pentru execuția următoarelor categorii de lucrări: Execuție rețele de utilități, după cum urmează:

Rețele electrice Iluminat

...ecomunicații - Apă Gaz

Dotări parcuri ITS

Așadar, activitățile de relocare/protejare a cablurilor ... (TTR și SCB) au fost subcontractate. Executarea oricăror lucrări de semnalizare este condiț...ată de obținerea, în prealabil, a unor autorizări AFER /

Potrivit dispozițiilor art. 1 alin. (1) din Ordinul nr. 290/2000 emis de catre Ministerul Transporturilor:

„(1) În domeniul transportului feroviar și cu metroul produsele și/...u serviciile destinate utilizării în activități de construire, modernizare, întreprindere și de reparare a infrastructurii feroviare și a materialului rulant, pentru a fi admise din punct de vedere tehnic, trebuie să fie realizate de agenți economici autorizați și supravegheați din punct de vedere tehnic denumiți în continuare furnizori feroviari care fac dovada omologării tehnice feroviare ...u, după caz, a depunerii unui acord tehnic feroviar pentru fiecare produs și/...u serviciu furnizat”.

În raport de dispozițiile Ordinului nr. 290/2000, subcontractantul care execută lucrările în domeniul transportului feroviar și cu metroul trebuie să depună următoarele autorizații:

Autorizație de furnizor feroviar pentru "lucrări de construcții montaj, reparații și întreținere a instalațiilor SCB și TTR-Tc";

Agrement tehnic feroviar pentru "lucrări de construcții - montaj și reparații capitale a instalațiilor SCB și TTR-Tc".

Subcontractantul depune autorizare de furnizor feroviar seria AF nr. 8037/03.02.2020 emisă de către Autoritatea Feroviară Română - AFER, care autorizează operatorul economic exclusiv pentru executarea de lucrări la instalațiile TTR, documentul regăsindu-se la do...rul achiziției. Conform mențiunilor cuprinse în autorizația AFER, ... este autorizat să presteze serviciile feroviare în condițiile în care face dovada că, depune un certificat de omologare TEHNICĂ feroviară ...u, după caz, un agrement tehnic feroviar pentru fiecare produs și / ...u serviciu feroviar critic furnizat. Cu toate acestea, autoritatea contractantă a omis să clarifice acest aspect, declarând oferta ... conformă, deși este evident ca documen...e prezentate până la acest moment nu sunt apte să probeze o capacitate reală/deplină de executare a lucrărilor subcontractate.

Întrucât Autoritatea contractantă nu a lamurit aceste cerințe, reiese că, sub acest aspect, cele trei plângeri sunt întemeiate, astfel că vor fi admise, urmând ca la reevaluarea ofertei ... fie analizat faptul dacă, - pe lângă autorizația prezentată de subcontractantul Internat...al SRL, de furnizor feroviar seria AF nr. 8037/03.02.2020 emisă de către Autoritatea Feroviară Română - AFER, care autorizează operatorul economic exclusiv pentru executarea de lucrări la instalațiile TTR, documentul regasindu-se la do...rul achiziției, subcontractantul deține și certifica...e de omologare, agremen...e tehnice pentru autorizările TRR și SCB, respectiv, autorizația de furnizor feroviar pentru executarea de lucrări la instalațiile SCB.

Curtea reține că autoritatea contractantă a omis să clarifice acest aspect, declarând oferta ... conformă, deși documen...e prezentate până la acest moment sunt insuficiente în a proba cerințele documentației de atribuire.

La reevaluarea ofertei, autoritatea contractantă va avea în vedere și prevederile Cartei Albe a Comisiei Europene referitoare la stabilirea unor condiții de concurență echitabile în ceea ce privește subvențiile străine COM(2020) 253 final din 17.06.2020, invocate de petenta

Astfel, contrar aprecierilor CNSC, aplicarea principiului tratamentului egal (reglementat în Tratatul privind Funcț...area Uniunii Europene și preluat în legislația achizițiilor publice) impune ca autoritatea contractantă să verifice ofer...e operatorilor economici din sta...e terțe, astfel încât să se asigure că nu își afectează propriii operatori economici care trebuie să respecte st...arde sociale și de mediu ridicate, impuse de legislația Uniunii Europene.

În acest sens, Comisia Europeană a emis Cartea Alba referitoare la stabilirea unor condiții de concurență echitabile în ceea ce privește subvențiile străine COM(2020) 253 final din 17.06.2020, prin care a arătat că, deși actualul cadru legislativ în domeniul achizițiilor publice nu abordează în mod specific o ...ncțiune pentru denaturările piețelor de achiziții publice din UE provocate de subvențiile străine, autoritatea contractantă dispune de o largă marjă de apreciere în analiza ofer...or depuse în cadrul procedurilor de atribuire. Astfel, achizitorii publici pot analiza existența subvențiilor străine atunci c... evaluează riscurile în ceea ce privește executarea contractului. Deși legislația achizițiilor publice nu stabilește în mod expres o ...ncțiune, Comisia Europeană atrage atenția autorităților contractante cu privire la diligența de care acestea trebuie să dea dovada în analiza ofer...or. În acest context, o conduită a autorității contractante care permite accesul ofertanților din țările terțe la procedura de achiziție și care nu efectuează demersuri minime cu privire la aspec...e

anterior arătate ca fiind nece...r a fi verificate, poate duce la eludarea dispozițiilor Tratatului privind Funcț...area Uniunii Europene.

CNSC a apreciat, pe de o parte, ca o astfel de analiza nu este prevăzută în nicio reglementare legală, iar, pe de altă parte, că aceasta analiză ar încălca principiul tratamentului egal și al nediscriminării.

Contrar aprecierilor CNSC, aplicarea principiului tratamentului egal (reglementat în Tratatul privind Funcț...area Uniunii Europene și preluat în legislația achizițiilor publice) impune ca autoritatea contractantă să verifice ofer...e operatorilor economici din sta...e terțe, astfel încât să se asigure că nu își afectează proprii operatori economici care trebuie să respecte st...arde sociale și de mediu ridicate, impuse de legislația Uniunii Europene.

Este netemeinică constatarea CNSC, potrivit căreia această dispoziție a Uniunii nu s-ar aplica procedurilor în curs la momentul publicării acesteia. Astfel, Comunicarea interpretativă a Comisiei europene privind accesul ofertanților din țările terțe pe piața achizițiilor publice din UE explică dispozițiile legale europene și nu instituie obligații specifice ...u noi, în raport cu aceste dispoziții. Aplicarea în timp a legii poate fi analizată doar prin raportare la dispozițiile legale europene și nu poate fi invocată în raport de explicațiile aduse de Comisia Europeană”.

În cauza pendinte, disputa între părți poartă, în principal, asupra întinderii autorității de lucru judecat, aspect ce urmează a fi analizat de Consiliu. Pentru a stabili în ce măsură decizia menț...ată are autoritate de lucru judecat în prezenta cauză, Consiliul urmează a stabili în ce măsură sunt întrunite elemen...e acesteia, respectiv în ce măsură decizia Consiliului, în partea ei nemodificată, și a instanței de judecată a soluț...at, în tot ...u în parte, fondul procesului ...u statuează asupra unei excepții procesuale ori asupra oricărui alt incident cu privire la chestiunea în discuție, respectiv va verifica identitatea între problema în analiză și chestiunea tranșată.

Astfel, Consiliul reține că societățile contestatoare invocă autoritatea de lucru judecat pe cele două chestiuni aflate în dezbateră Consiliului, iar intervenienta arată că nu există limite în reevaluarea ofertei ...le pe cele două chestiuni în analiză, că instanța nu s-a pronunțat pe acordul preliminar de subantrepriză încheiat între Internaț...al SRL și ..., că sub acest aspect, instanța a trimis spre evaluarea integrală de către comisia de evaluare.

Intervenienta invocă practica judecătorească dintr-o altă cauză, cu identitate de părți și referitoare la aceeași chestiune de fapt, diametral opusă față de decizia aflată în dezbateră. Consiliul reține că decizia 2502/21.12.2020 nu poate fi considerată relevantă în speța de față, deși se referă la aceeași chestiune de fapt și privește aceleași părți, întrucât în cauză există, deja, hotărârea instanței vizând evaluarea inițială a ofer...or în cadrul acestei proceduri.

Prin urmare, deși între cele două cauze există identitate, atât instanța, cât și Consiliul pronunțând soluții diametral opuse, în cauza de față, este opozabilă decizia citată mai sus.

În același timp, autoritate de lucru judecat are chestiunea tranșată de instanță, și nu aspec...e în legătură cu care Curtea a stabilit necesitatea evaluării, motivat de faptul că autoritatea contractantă nu a

verificat aceste aspecte, în condițiile în care a apreciat eronat că această verificare nu trebuie făcută, decizia Curții fiind în sensul unei evaluări complete față de aspec...e invocate în decizie.

Astfel, potrivit art. 431 alin. (2) din Codul de procedură civilă, „Oricare dintre părți poate opune lucrul anterior judecat într-un alt litigiu, dacă are legătură cu soluț...area acestuia din urmă”. De asemenea, potrivit art. 430 din Codul de procedură civilă, „(2) Hotărârea judecătorească ce soluț...ează, în tot ...u în parte, fondul procesului ...u statuează asupra unei excepții procesuale ori asupra oricărui alt incident are, de la pronunțare, **autoritate de lucru judecat cu privire la chestiunea tranșată.**

(2) Autoritatea de lucru judecat privește **dispozitivul, precum și consideren...e pe care acesta se sprijină, inclusiv cele prin care s-a rezolvat o chestiune litigioasă”.**

Prin urmare, îi revine Consiliului obligația de a verifica în ce măsură autoritatea contractantă a pus în aplicare decizia Curții, cu respectarea autorității de lucru judecat.

Verificând modul în care autoritatea contractantă a pus în aplicare decizia Curții de apel, Consiliul reține că prin adre... nr. 244752/15.04.2021, autoritatea contractantă a solicitat clarificări operatorului VE ... A.S., respectiv prezentarea certifica...or de omologare, agremen...e tehnice pentru autorizațiile TRR și SCB, respectiv, autorizații de furnizor feroviar pentru executarea de lucrări la instalațiile SCB, pentru subcontractantul Internat...al, în conformitate cu prevederile de la pagina 57 din cuprinsul Hotărârii Civile nr. .../18.11.2020 pronunțate de către Curtea de Apel București.

Prin adre... nr. NI-RO-BRL1-2021-004/19.04.2021, intervenienta ... a precizat următoarele: „În legătură cu subcontractantul INTERNAT...AL SRL, respectiv cu privire la certifica...e de omologare, agremen...e tehnice pentru autorizațiile TTR și SCB, emise de către Autoritatea Feroviară Română (AFER) pentru INTERNAT...AL SRL și solicitate în conformitate cu cele dispuse prin Decizia civilă nr. .../2020, vă transmitem următoarele documente și informații:

1) Agremen...e tehnice și autorizațiile emise de către AFER și deținute de către INTERNAT...AL SRL:

- Autorizație seria AF nr. 8394/13.04.2021
- Agreement Tehnic Feroviar seria AT nr. 823/31.12.2020
- Agreement Tehnic Feroviar seria AT nr. 822/31.12.2020
- Agreement Tehnic Feroviar seria AT nr. 821/31.12.2020
- Agreement Tehnic Feroviar seria AT nr. 715/16.11.2020

2) Adre... nr. 58891979-641.03.01/12160 emisă în data de 17.03.2021 de către Ministerul Transportului și Infrastructurii Direcția Generală a Investițiilor în Infrastructură, autoritatea publică ce deține toate competențele în autorizarea, verificarea și monitorizarea oricăror

lucrări de construcții care se realizează pe teritoriul Turciei, având inclusiv competențe similare AFER.

Din adre... anterior menț...ată rezultă că ... este pe deplin competentă și autorizată conform legislației din Turcia, în vederea realizării serviciilor de proiectare și executării lucrărilor ce tin de domeniul căilor ferate (inclusiv metrouri), astfel cum au fost acestea prevăzute în cadrul prezentei proceduri de atribuire. De asemenea, Ministerul Transportului Infrastructurii Direcția Generală a Investițiilor în Infrastructură arată, cu titlu de exemplu, lucrări de anvergură realizate de ... în ultima perioadă în Turcia, lucrări care au presupus proiectare și execuție pentru calea ferată și metrou.

Atașăm și adre... nr. E-90058782-755.02.99-55220 emisă în data de 17.02.2021 de către Municipiul Metropolitan ... - Președinția Departamentului Sistemului Feroviar, din care rezultă că ... a câștigat în anul 2021 licitația privind Construcția Liniei de Tramvai ... Qigli. Înțelegem să comunicăm aceste acte pentru a proba că ... a executat și execută lucrări similare celor ce fac obiectul prezentei procedurii de atribuire, având o vastă experiență în acest domeniu și fiind competenți să executăm absolut toate activitățile ce țin de aceasta licitație (inclusiv activitățile încredințate subcontractanților). - **Conform Anexa 11. Documente privind competența și autorizarea în domeniul CF)**”.

Consiliul reține, astfel, că prin răspunsul la solicitarea de clarificări, ofertanta ... nu neagă faptul că ar fi încredințat ofertantului INTERNAT...AL SRL lucrările TTR și SCB, în legătură cu care instanța a stabilit, cu autoritate de lucru judecat, necesitatea prezentării autorizațiilor/agremen...or emise de AFER. Referirea la documen...e emise în Turcia, inopozabile pe teritoriul României, are în vedere sublinierea experienței operatorului, pe care nu o neagă nimeni. Conform acestor documente, în Turcia nu sunt nece...re astfel de autorizații. În condițiile în care pe teritoriul României sunt nece...re autorizații, iar lucrările se desfășoară în România, legea aplicabilă este cea română.

Sub acest aspect, sunt nerelevante susținerile intervenientei și autorității contractante din documen...e aferente do...rului și din cadrul ședinței de audieri potrivit căroră acordul de subcontractare nu cuprinde astfel de lucrări, din moment ce răspunsul la clarificare confirmă că INTERNAT...AL SRL este subcontractantul lor. De asemenea, față de existența unei decizii anterioare a instanței în prezenta cauză, nu prezintă relevanță practica judiciară din alte cauze, și nici opinia completului exprimată în decizia anterioară și în alte cauze referitoare la necompletarea documentației de atribuire cu prevederile legale din alte materii, aplicabile prestatorilor în etapa realizării lucrărilor, și nu domeniului achizițiilor publice, autoritatea de lucru judecat fiind o prezumție absolută, irefragabilă.

Pe de altă parte, raț...amentul Curții este acela că în măsura în care INTERNAT...AL SRL a fost numit subcontractor pentru lucrările ce

necesită autorizări de cale ferată, atunci subcontractantul trebuie să facă dovada capacității ...le de exercitare a activității, respectiv să dețină toate autorizațiile nece...re, inclusiv TTR și SCB.

Consiliul reține că și sub aspectul subcontractării lucrărilor în discuție, decizia Curții are autoritate de lucru judecat, Curtea stabilind că „Subantreprenorul a înaintat Antreprenorului o propunere detaliată în conformitate cu termenii, condițiile și calendarul stabilit în Documentația de atribuire (denumită în continuare "Propunerea") pentru execuția următoarelor categorii de lucrări: Execuție rețele de utilități, după cum urmează:

- Rețele electrice Iluminat
- ...ecomunicații - Apă Gaz
- Dotări parcări ITS

Așadar, activitățile de relocare/protejare a cablurilor ... (TTR și SCB) au fost subcontractate. Executarea oricăror lucrări de semnalizare este condiț...ată de obținerea, în prealabil, a unor autorizări AFER / ...". Astfel, dacă în decizia Curții se reține corect ...u incorect față de situația de fapt rezultată din documente (acordul de subcontractare) subcontractarea respectivelor lucrări, este o chestiune ce nu poate fi supusă din nou analizei Consiliului, din moment ce ea a fost stabilită, în mod definitiv, de instanța de judecată. Că respectiva chestiune a fost, deja, tranșată, nu încapă niciun dubiu, nefiind relevant, sub acest aspect, dacă există o argumentație logico-juridică ...u o trimitere la documente, din moment ce Curtea concluz...ează că s-au subcontractat. Consiliul este ținut, astfel, să respecte autoritatea de lucru judecat. De altfel, faptul că ... a formulat respectivul răspuns la solicitarea de clarificări în forma citată, întărește convingerea Consiliului că subcontractarea respectivelor lucrări către INTERNAT...AL SRL a avut loc, chiar dacă nu se regăsesc ca atare în acordul de subcontractare, aceasta fiind intenția părților. Deci, răspunsul la clarificări este clar în sensul că aceste lucrări au fost subcontractate INTERNAT...AL SRL, din moment ce ... prezintă autorizațiile AFER ale acestui subcontractant, recunoscându-i explicit și implicit calitatea de subcontractant. De asemenea, Consiliul reține că în propunerea tehnică depusă de ... nu se regăsesc lucrări de TTR și SCB, deși există prevederi ale documentației referitoare la acestea.

Analizând documen...e depuse de ..., Consiliul reține că niciunul dintre Agremen...e tehnice și autorizațiile emise de către AFER și deținute de către INTERNAT...AL SRL nu acoperă activitatea SCB (semnalizare, centralizare, bloc), dar acoperă activitatea TTR, Autorizația de Furnizor feroviar seria AF nr. 8394/13.04.2021 fiind valabilă și pentru „Proiectare și lucrări de construcții-montaj modernizare și reparații capitale la instalații de ...ecomunicații în domeniul feroviar ...u cu metroul”.

Faptul că respectiva autorizație a fost obținută pe parcursul evaluării nu prezintă nicio relevanță, din moment ce ea nu a fost solicitată explicit în documentație, iar prevederile Cap. III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profes...ale, secțiunea formalități nece...re pentru evaluarea respectării cerințelor menț...ate din FDA, se menț...ează „Nota 1: Toate documen...e justificative care atestă capacitatea de exercitare a activității profes...ale a operatorilor economici **vor conține informații reale, valabile și actuale la data prezentării acestora.** (...)

Nota 5: Pentru subcontractanții declarați în DUAЕ, obiectul de activitate înscris în documen...e care atestă capacitatea de exercitare a activității profes...ale va fi în concordanță cu partea din contract pe care aceștia o vor realiza”.

Prin urmare, în considerarea argumen...or și a celei de-a doua concluzii din cauza C-27/15 Pippo Pizzo împotriva CRGT Srl - „Principiul egalității de tratament și obligația de transparență trebuie interpretate în sensul că se opun excluderii unui operator economic de la procedura de atribuire a unui contract de achiziții publice ca urmare a nerespectării, de către acesta, a unei obligații care nu rezultă în mod expres din documen...e aferente acestei proceduri ...u din legea naț...ală în vigoare, ci dintr-o interpretare a acestei legi și a acestor documente, precum și din acoperirea lacunelor, de către autoritățile ...u de către instanțele administrative naț...ale, prezentate de documen...e menț...ate. În aceste împrejurări, principiile egalității de tratament și proporț...alității trebuie interpretate în sensul că **nu se opun faptului de a permite operatorului economic să își remedieze situația și să îndeplinească obligația menț...ată într-un termen stabilit de autoritatea contractantă**”, operatorul economic putea prezenta documente emise ulterior datei de depunere a ofer...or ...u nominalizării lui, din moment ce documentația prevede explicit acest lucru. Referirea din text la legea naț...ală se referă la legislația achizițiilor publice, și nu la întreaga legislație a unui stat. Astfel, decizia cu autoritate de lucru judecat nu a stabilit necesitatea respingerii operatorului ..., ca urmare a neprezentării respectivelor autorizări, ci a stabilit necesitatea clarificării acestor aspecte.

Operatorul economic nu a fost în măsură, însă, să își remedieze situația nici în urma șansei obținute prin decizia Curții și prin solicitarea de clarificări, Curtea reținând, cu autoritate de lucru judecat, „Subcontractantul depune autorizare de furnizor feroviar seria AF nr. 8037/03.02.2020 emisă de către Autoritatea Feroviară Română - AFER, care autorizează operatorul economic exclusiv pentru executarea de lucrări la instalațiile TTR, documentul regăsindu-se la do...rul achiziției. Conform mențiunilor cuprinse în autorizația AFER, ... este autorizat să presteze serviciile feroviare în condițiile în care face dovada că, depune un certificat de omologare TEHNICĂ feroviară ...u, după caz, un acord tehnic feroviar pentru fiecare produs și / ...u serviciu feroviar critic furnizat. Cu toate acestea, **autoritatea contractantă a omis să clarifice acest aspect, declarând oferta ... conformă, deși este evident ca documen...e**

prezentate până la acest moment nu sunt apte să probeze o capacitate reală/deplină de executare a lucrărilor subcontractate”.

Deci, Curtea a stabilit că autoritatea contractantă trebuie să clarifice acest aspect și să solicite documente, care trebuie să fie valabile la momentul prezentării. Sub acest aspect, intervenienta nu a reușit să demonstreze capacitatea ..., în raport cu cele stabilite de Curte, astfel că admiterea acestei oferte contrar celor stabilite de instanță încalcă autoritatea de lucru judecat. Pe de altă parte, Consiliul reține că solicitarea unei noi clarificări pe acest aspect ar conduce la favorizarea operatorului respectiv, în condițiile în care acesta a avut suficient timp pentru a obține autorizațiile respective până la momentul reevaluării.

În sensul considerării efectului pozitiv al autorității de lucru judecat s-a pronunțat și Curtea de Apel Ploiești în decizia ... nr. 408/2021, reținând următoarele: „*Procedând la reevaluarea ofer...or, între care și a Asocierii I..., autoritatea contractantă a declarat-o pe aceasta din urmă inadmisibilă, fiind respinsă ca inacceptabilă și neconformă (ca și pe cea a contrac...idei Asocierea K). În mod legal a reținut CNSC, investit cu contestația Asocierii I, efectul pozitiv al lucrului judecat al deciziei Curții de apel, în mod evident față de dispozițiile art. 431 alin. 2 Cod procedură civilă, aspec...e dezlegate de aceasta nemaiputând fi judecate și, cu atât mai puțin, dezlegate în altă manieră. Dezlegările deciziei Curții de apel sunt prezumate de lege ca exprimând adevărul, sunt un dat juridic de care trebuie să se țină seama obligatoriu într-o nouă pricină ca cea de față, care implică aspecte ce au fost definitiv judecate. Curtea de apel, prin decizia nr. 42/R-C___/21.01.2021, a statuat că documentația de atribuire a prevăzut obligația depunerii în anexe la ofertă a certifica...or de conformitate pentru produsele și materialele folosite(...). Acestea intrând în autoritate de lucru judecat, reluarea judecății lor în litigiul ulterior ivit între aceleași părți, dar în legătură cu un alt obiect decât precedentul, este combătută cu succes prin invocarea efectului pozitiv al autorității de lucru judecat. În consecință, nu pot conduce la nici un alt rezultat motivele de nelegalitate invocate de petenta I cu referire la faptul că documentația de atribuire nu ar fi prevăzut depunerea certifica...or respective odată cu oferta”.*

În ceea ce privește cel de-al doilea motiv pentru care instanța a dispus reevaluarea, Consiliul reține că evaluarea realizată de autoritatea contractantă este una temeinică și legală, operatorii economici din Turcia nefiind excluși din procedură, în condițiile în care această țară este un stat partener UE. Astfel, acest operator a depus documente din care rezultă că este o societate privată, că nu primește subvenții și că statul turc respectă st...ardele sociale, de mediu etc. impuse în UE. De altfel, adoptarea Ordonanței de Urgență a Guvernului României nr. 25/2021 care a transpus legislativ Carta albă – document strategic ce își propune implementarea pe viitor a unor măsuri de contracarare a situațiilor în care subvențiile străine pot cauza denaturări ale concurenței pe piața unic (document ce nu este de aplicabilitate imediată, neavând caracter de

regulament, fiind necesar a fi transpusă legislativ în state membre), a dovedit că Republica Turcă, în calitate de țară candidată ca urmare a reuniunii Consiliului European desfășurate la Helsinki în decembrie 1999, se încadrează în denumirea de operator economic în sensul Legii nr. 98/2016. De asemenea, Turcia a ratificat Acordul privind Achizițiile Publice al Organizației Mondiale a Comerțului (AAP). Prin urmare, insistențele contestatoarelor în abordarea acestui subiect sunt irelevante, prin prisma textului legal aplicabil (art. 3 lit. jj pct. (iv) din Legea nr. 98/2016).

Cu toate acestea, Consiliul reține că în evaluarea ofertei VE ... A.S., autoritatea contractantă nu a respectat decizia Curții de Apel București, în do...r neexistând vreo dovadă a capacității grupului de a realiza lucrări SCB.

În ceea ce privește contestația formulată de ... & C. SPA, Consiliul reține că pe lângă criticile formulate cu privire la oferta ..., care au fost analizate mai sus, fiind comune ambelor contestații, aceasta formulează și critici cu privire la oferta depusă de

Astfel, aceasta arată că în ceea ce privește reevaluarea ofertei ..., s-a realizat cu nerespectarea Deciziei CAB, prin care instanța a obligat autoritatea contractantă să verifice dacă operatorul economic ... poate justifica, cu documente, dacă expertul propus în funcția de manager de proiect are experiență în toate proiectele menționate în CV-ul depus de acesta. Contestatoarea apreciază că din analiza proiectelor menționate în CV-ul depus și a documentelor existente în justificarea experienței se constată că expertul propus nu deține experiență pentru a beneficia de punctajul maxim acordat de autoritatea contractantă, însă autoritatea contractantă a acceptat *de plano* toate explicațiile oferite de operatorul economic, fără a verifica dacă documentele depuse justificau experiența pretinsă.

Consiliul reține că în cadrul algoritmului de punctare, „Experiența deținută de MANAGERUL DE PROIECT este menținută după cum urmează: *„Experiența deținută în poziția de Manager Proiect și/ ...u Director Proiect și/ ...u **Coordonator Proiect** și/ ...u Adjunct Director Proiect și/ ...u Adjunct Manager Proiect și/ ...u Adjunct Coordonator Proiect în cadrul unor contracte de supervizare execuție lucrări și/...u supervizare proiectare și execuție lucrări și/ ...u execuție lucrări și/...u proiectare și execuție lucrări de construcție nouă și/ ...u modernizare și/ ...u largire drumuri naționale și/ ...u drumuri expres și/ ...u autostrăzi 7 %*

Punctaj maxim total 7

Algoritm de calcul: Participarea expertului propus în poziția de Manager Proiect și/ ...u Director Proiect și/ ...u Coordonator Proiect și/ ...u Adjunct Director Proiect și/ ...u Adjunct Manager Proiect și/ ...u Adjunct Coordonator Proiect în cadrul unor contracte de supervizare execuție lucrări și/...u supervizare proiectare și execuție lucrări și/ ...u

execuție lucrări și/...u proiectare și execuție lucrări de construcție nouă și/ ...u modernizare și/ ...u lărgire drumuri naț...ale și/ ...u drumuri expres și/ ...u autostrăzi se va puncta astfel: participarea în 2 contracte: 1,75 puncte; participarea în 3 ...u 4 contracte: 3,50 puncte; participarea în 5 ...u 6 contracte: 5,25 puncte; participarea în 7 ...u mai mult de 7 contracte: 7 puncte. Nota 1: Ofertantii vor depune Anexa nr. 1 la Formularul nr. 4 "Curriculum Vitae" și documente relevante/ recom...ari emise de Beneficiar (Beneficiarul final al contractului) și/...u Angajator pentru fiecare contract prezentat, din care să rezulte elemen...e nece...re acordarii punctajului".

Astfel cum este întocmită documentația de atribuire, experiența nu este solicitată doar ca Manager Proiect, așa cum eronat susține contestatoarea, ci și / ...u Director Proiect și/ ...u Coordonator Proiect și/ ...u Adjunct Director Proiect și/ ...u Adjunct Manager Proiect și/ ...u Adjunct Coordonator Proiect, deci orice poziție de conducere, coordonare, ... a șantierului.

Maniera în care contestatoarea își motivează cererea este una profund restrictivă, relevantă fiind, prin prisma algoritmului de calcul, experiența de conducere propriu-zisă a șantierului, și nu denumirea poziției ...u modalitatea de traducere a documen...or. Cert este că expertul declarat este unul cu o experiență bogată, cunoscută autorității contractante din lucrările anterioare, neputând fi pusă în discuție de către contestatoare, cum de altfel, nu poate fi pusă în discuție nici experiența experților menț...ați de contestatoare. Consiliul mai reține că în condițiile în care vor rămâne în procedură ofertanții cla...ți pe locul 2 și 3, având în vedere că oferta ... este considerabil mai mică, va exista o diferență de punctaj de 2,41 puncte. Astfel, pentru a deveni câștigătoare, cel puțin 4 contracte din cele 8 prezentate (în loc de 7, câte s-au solicitat), ar trebui înățurate de la acordarea punctajului. În măsura în care, în eventualitatea admiterii contestației în ceea ce privește cele două contracte despre care contestatoarea susține că ar fi fost traduse inexat, situația ofertei contestatoarei nu se schimbă, rămânând între aceasta și ... o diferență de 1,41 puncte în favoarea

Prin urmare, Consiliul va analiza, punctual, cele 8 contracte prezentate pentru dovedirea experienței specifice a managerului de proiect.

În ceea ce privește „Proiectare și execuție autostrada ... – ..., Lot 2 km 17+000 - km 41+250”, proiect desfășurat în perioada 11.2014-02.2019, Consiliul reține că la do...r există adre... nr. 6793/02.02.2015 emisă de ..., în calitate de beneficiar al lucrărilor executate și scrisoarea asocierii ... nr. 0133/20.02.2015. Contestatoarea arată că poziția ocupată de ... în proiectul utilizat ca experiență similară nu a fost aceea de manager de proiect, ci de reprezentant al antreprenorului, acest aspect rezultând din adresele atașate contestației, potrivit cărora

au avut calitatea de manager de proiect: ..., ...is ..., ..., ..., ..., ..., ..., ... și

Verificând documen...e respective, Consiliul reține că rezultă fără dubiu calitatea de coordonator proiect, reprezentant împuternicit în șantier al antreprenorului, a d-lui, situație care se încadrează în ipotezele stabilite de documentația de atribuire, neexistând niciun motiv a nu le lua în considerare.

În ceea ce privește „Completarea centurii rutiere a municipiului București prin construirea sectorului nou pe 4 benzi de circulație între DN1A și DN7, proiect desfășurat în perioada 12.2007 - 12.2012”, pentru care ... a depus Certificate de experiență emise de către ..., contestatoarea consideră că certifica...e depuse nu sunt de natură să dovedească experiență similară în calitate de manager de proiect. Consiliul reține că legislația incidentă nu limitează documen...e ce pot fi depuse de experți în dovedirea experienței specifice. În acest sens, chiar documentația de atribuire menț...ează, cu caracter exemplificativ, documente relevante/ recom...ari emise de Beneficiar (Beneficiarul final al contractului) și/...u Angajator pentru fiecare contract prezentat. Consiliul mai reține că legislația achizițiilor publice permite autorității contractante verificarea și a altor surse de informații aflate în baze de date publice ...u în propriile baze de date, nefiind posibilă respingerea (...u depunerea) unui operator pentru aspecte ce pot fi completate cu documente aflate la dispoziția autorității contractante. Având în vedere că respectivele documente aparțin autorității contractante și că aceasta a verificat propriile ...le documente. Consiliul mai reține că pentru acest proiect, ... arată că a depus atât certificate de experiență emise de ..., cât și scrisoarea ... S.A. din data 03.07.2009, cerința fișei de date fiind respectată dat fiind că: (i) poziția expertului a fost de coordonator proiect/director general, tipul contractului: proiectare execuție lucrări noi în categoria de drum - drum naț...al, iar din documen...e depuse rezultă elemen...e nece...re acordării punctajului.

În ceea ce privește „Proiectare și execuție a lucrărilor de reabilitare și modernizare DN18 ... Sighetul ... 6R11”, proiect desfășurat în perioada Iulie 2011 - Decembrie 2015, în justificarea experienței similare pentru acest proiect operatorul economic ... a depus Certifica...e de experiență nr. 36745 și nr. 36746 din 21.06.2016 emise de ..., contestatoarea arată că în acest proiect expertul propus a avut calitatea de reprezentant al antreprenorului. Managerii de proiect au fost is ... și, care deține această calitate și în prezent. Consiliul reține că din certificatul respectiv, rezultă fără dubiu calitatea de manager de proiect a d-lui Faptul că pe perioada execuției s-au succedat și alți manageri de proiect, nu conduce la concluzia că nu poate fi admisă experiența expertului nominalizat, în documentație nefiind o prevedere din care să rezulte că pe întreaga perioadă de derulare a lucrării respective să fi îndeplinit funcția respectivă.

În ceea ce privește „Reabilitare DN6, secțiunea ... Caran... km 408+895 - km 449+960, inclusiv varianta de ocolire ...”, proiect desfășurat în perioada septembrie 2008 Decembrie 2011, pentru acest proiect ... a depus scrisoarea JV DIWI/Rambol/IC Consulente cuprinzând procesul verbal nr. 33 lot 4 și Organigrama contractorului ... (P...). Contestatoarea consideră că documen...e depuse de către operatorul economic nu sunt de natură să justifice experiența similară a managerului de proiect. Din istoricul ... reiese că JV DIWI/Rambol/IC Consulente a avut calitatea de consultant în procedură, iar potrivit documentației de atribuire, recom...area emisă pentru expertul nominalizat trebuie să provină de la Beneficiar ...u Angajator, documentația nu permite justificarea experienței similare printr-o organigramă. Consiliul reține că documentația de atribuire nu se referă doar la recom...ări, ci și la documente relevante, în genere, modalitatea de dovedire a experienței specifice neputând fi restricț...ată, documentația aferentă acestei proceduri fiind elaborată în acest sens. Consiliul reține, astfel, că și reprezentantul antreprenorului poate certifica o situație de fapt, și această recom...are reprezentând un document relevant.

Astfel, potrivit adresei ... (P...), dl. ... a condus șantierul în calitate de împuternicit al antreprenorului, coordonând întregul proiect, aspect care dovedește îndeplinirea fișei de date.

Consiliul consideră nerelevantă și susținerea contestatoarei potrivit căreia în ultimele 3 proiecte, în raport de perioadele în care expertul propus a declarat că a deținut calitatea de manager de proiect, rezultă că acesta a fost manager de proiect în același timp în toate aceste proiecte și că suprapunerea calității de manager de proiect în 3 proiectenu ar fi posibilă. O astfel de practică este des întâlnită în această materie, de regulă, o persoană având nominalizat și un înlocuitor. În condițiile în care se punctează contrac...e, și nu numărul de ani, cumulul este posibil, neexistând vreun motiv a depuncta pe operator pe acest motiv.

În ceea ce privește „Reabilitare DN 17, limita de județ ... - ... km 116+000 - km 155+000, proiect desfășurat în perioada Ianuarie 2005 - Decembrie 2008”, ... a depus recom...area din 06.07.2019, emisă de ..., consultant în această procedură, contestatoarea considerând că documentul depus nu este de natură să justifice experiența similară a expertului propus.

Cerința fișei de date a fost respectată dat fiind că poziția expertului propus a fost de Director de proiect, tipul contractului: execuție lucrări noi categoria de drum - drum naț...al, iar din documen...e depuse rezultă elemen...e nece...re acordării punctajului.

Consiliul reține că poziția de expert în cadrul proiectului (Director de proiect) demonstrează experiența într-o poziție similară celei de manager de proiect, implicând atribuții specifice unui manager de

proiect, respectiv conducerea și coordonarea execuției lucrărilor de construcție ale proiectului, fiind oricum menț...ată și în enumerarea exemplificativă din cerința fișei de date. Consiliul mai reține că recom...area depusă probează participarea dl. ... în calitate de Director de Proiect, astfel cum se impune prin cerința fișei de date, fiind așadar un "document relevant", mai cu seamă că acesta este susținut și de scrisoarea angajatorului (...) din care rezultă calitatea de coordonator de proiect, document care se regăsește în lista exemplificativă redată în cadrul cerinței fișei de date. Prin urmare, Consiliul reține că nu există niciun motiv a invalida evaluarea realizată de autoritatea contractantă.

În ceea ce privește „Trecerea autostrăzii ... prin zona urbana ..., proiect desfășurat în perioada Iulie 2001 - Decembrie 2003”, contestatoarea arată că ... a depus pentru justificarea experienței expertului propus Adeverința nr. THS/FKTH 06/98966/29.05.2009, emisă de Ministerul Mediului Amenajării Teritoriului și Lucrărilor publice, se...riatul general pentru lucrări publice EYDE - Autostrada ..., calitatea de manager de proiect a expertului propus ... și modalitatea în care s-a desfășurat acest proiect este criticată vehement în presă, ceea ce naște suspiciuni cu privire la documen...e depuse în justificarea experienței similare.

Consiliul reține că cerința fișei de date a fost respectată, poziția expertului propus fiind de Director de proiect. Astfel, nu poate fi reținută susținerea contestatoarei potrivit căreia trebuie să existe o identitate perfectă între denumiri, mai cu seamă că experiența expertului în cauză este dobândită într-un număr mare de ani, niciun specialist diligent neputând anticipa cum va fi formulată, în viitor, o cerință pentru a cere documente adecvate. Prin urmare, Consiliul reține că poziția deținută în cadrul proiectului (șef al Biroului de Șantier - Director de proiect) demonstrează experiența similară, relevantă fiind experiența de conducere a șantierului. Consiliul mai reține că la acest punct, este întemeiată observația intervenientei ... care subliniază că Asocieria ... nu formulează o critică în raport de documen...e prezentate ...u o pretinsă neîndeplinire a cerinței fișei de date, **ci vizează aspecte vehiculate în presă care ar genera suspiciuni**, aspecte care nu pot fi luate, însă, în considerare de către Consiliu, neputând fi depunctată o ofertantă pe astfel de motive.

În ceea ce privește „Proiectare și execuție ... - proiect desfășurat în perioada Iunie 2000 - Decembrie 2001”, contestatoarea arată că deși proiectul este menț...at în CV-ul expertului, acesta nu a depus documente care să justifice experiența similară pretinsă. Consiliul reține că ... a depus Adeverința de experiență nr. 1.../07.11.2019, emisă de către Agenția de Dezvoltare a Cretei ..., beneficiarul proiectului, cerința fișei de date fiind respectată raportat la poziția expertului propus (Director de proiect). Consiliul are în vedere și documentul tradus de expertul parte ales de contestatoare, care traduce, pentru acest

contract, poziția expertului ca fiind de director executiv al proiectului, poziție ce nu contravine traducerii depusă de ..., poziția putând fi asimilată, cu ușurință, și celei de coordonator al proiectului, deci acest contract nu poate fi înlăturat pe baza traducerii contestatoarei.

Consiliul mai consideră relevant și faptul că ambele traduceri sunt unele autorizate, neexistând vreun motiv a da credit mai mare uneia ...u alteia.

În ceea ce privește „Șoseaua de Centură ... segmentul ... - ..., proiect desfășurat în perioada 1995 – 1998”, contestatoarea arată că experiența în acest proiect, deși menț...ată în CV-ul expertului propus, nu a fost justificată prin documente de către operatorul economic

Contrar celor susținute, Consiliul reține că pentru contractul respectiv, a fost depus Certificatul emis de beneficiarul proiectului, Ministerul Mediului, Amenajării Teritoriului și Lucrărilor Publice nr. A/6/08/14/75/42810 din 17.05.2002, din care rezultă îndeplinirea cerinței fișei de date, poziția expertului propus fiind de Director de proiect. Conform traducerii depusă de contestatoare, poziția specialistului în cauză în cadrul proiectului ar fi de șef de șantier.

Consiliul reține că și în situația în care ar exista dubiu cu privire la această traducere, în condițiile în care această ofertantă a depus 8 contracte în loc de 7, cum s-a solicitat în documentația de atribuire, punctajul acesteia nu s-ar schimba, cla...mentul fiind același.

Pe de altă parte, Consiliul nu poate da credit absolut traducerii depuse de contestatoare, în condițiile în care și intervenienta a prezentat tot o traducere autorizată.

Din acest motiv, Consiliul reține că evaluarea realizată de autoritatea contractantă în ceea ce privește punctajul tehnic aferent expertului respectiv a fost corectă, neexistând indicii privind nerespectarea documentației de atribuire care să conducă la invalidarea

Consiliul reține că în contestația depusă, ... a solicitat cheltuieli de judecată, fără, însă, a depune vreo dovadă a cuantumului lor. Întrucât obligația dovedirii acestora îi revine celui care solicită, Consiliul va respinge solicitarea respectivă ca nedovedită.

Având în vedere cele de mai sus, în temeiul art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite contestația formulată de și în parte a celei formulate de ... & C. SPA, în contradictoriu cu cu și va dispune anularea raportului procedurii și a adreselor de comunicare a rezultatului procedurii, precum și reevaluarea ofertei VE în conformitate cu cele dispuse de Curtea de apel București în decizia nr. .../2020, precum și cele dispuse în prezenta decizie.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge, ca nefondat capătul de cerere vizând reevaluarea ofertei

... .. din contestația ... & C. SPA în contradictoriu cu

În consecință, Consiliul va admite cererea de intervenție formulată de și le va respinge pe cele formulate de VE, în contradictoriu cu cele două contestatoare.

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

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, admite contestația formulată de și în parte a celei formulate de ... & C. SPA, în contradictoriu cu cu și dispune anularea raportului procedurii și a adreselor de comunicare a rezultatului procedurii, precum și reevaluarea ofertei VE în conformitate cu cele dispuse de Curtea de apel București în decizia nr. .../2020, precum și cele dispuse în prezenta decizie.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, respinge, ca nefondat capătul de cerere vizând reevaluarea ofertei din contestația ... & C. SPA în contradictoriu cu

Admite cererea de intervenție formulată de și le va respinge pe cele formulate de VE, în contradictoriu cu cele două contestatoare.

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

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

Redactată în 6 exemplare, conține 73 (șaptezeci și trei) pagini.