

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

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., depusă de..., în calitate de lider al asocierii..., cu sediul social în..., sector..... nr....., etaj..., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată convențional prin "... - Cabinet de Avocat....., bl....., et 1, ap...., cam.... sector..., sediul procesual ales pentru comunicarea tuturor actelor de procedură în prezenta cauză, privind procedura de licitație deschisă organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect i „...”, cod..., cod... Diverse servicii de dezvoltare de ... și sisteme informatice (Rev.2), de, cu sediul în....., nr...., sector..., în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat:

(a) acordarea... la următoarele documente legate de oferta... (lider) -... (asociat) -... (asociat):

- contractele invocate ca experiență similară și toate celelalte documente referitoare la experiența similară ale asocierii respective;
 - certificatele de cazier judiciar al persoanelor cu atribuții de... /... ale membrilor asocierii și ale subcontractanților săi și declarațiile pe propria răspundere date de aceștia;
 - centralizatorul aferent propunerii... a asocierii;
 - propunerea tehnică a asocierii;
 - adresele de solicitare clarificări transmise de ... contractantă asocierii;
 - răspunsurile la clarificări ale asocierii, împreună cu toate documentele atașate acestora;
 - acordul de asociere;
 - procesele verbale de evaluare în format neblurat,
 - rapoartele de evaluare ale experților cooptați în format neblurat, inclusiv anexele acestora ce includ dar nu se limitează la matricea de evaluare a conformității propunerii tehnice și repunerea sa în dreptul de a formula motive de contestație cu privire la acestea;
- (b) anularea raportului procedurii nr....;

(c) anularea tuturor actelor anterioare și subsecvente raportului procedurii nr.... (inclusiv, dar fără a se limita la adresa de comunicare a rezultatului procedurii nr.... și decizia de stabilire a ofertei câștigătoare);

(d) obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei asocierii... (lider) -... (asociat) de la etapa evaluării tehnice prin:

- recunoașterea diplomei de absolvire a Expertului-cheie nr.... ca acoperind cerința „studii superioare finalizate cu diplomă de licență sau echivalent”;

- acceptarea contractelor civile de antrepriză de servicii ca dovadă suficientă și legală a relației contractuale cu experții-cheie propuși;

- declararea ofertei ca admisibilă și includerea acesteia în etapele următoare de evaluare tehnică și...;

(e) obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei... (lider) -... (asociat) -... (asociat), declarată câștigătoare a procedurii, de la etapa verificării documentelor de calificare;

(f) stabilirea și comunicarea unui nou rezultat al procedurii de atribuire, cu respectarea dispozițiilor legale în materie;

(g) obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea contestației.

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr...., depusă de..., în calitate de lider al..... nr...., sector..., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator... și conventional prin S.C.A.... & Asociații..., Șos.... nr....., ., etaj..., sector..., unde solicită comunicarea tuturor actelor efectuate în legătură cu prezenta intervenție, privind aceeași procedură de licitație deschisă, intervenienta a solicitat:

- în temeiul art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, încuviințarea în principiu a cererii de intervenție formulată; și subsecvent,

- respingerea ca nefondată a contestației formulate de... și menținerea raportului procedurii nr...., respectiv a rezultatului procedurii de atribuire, și, corelativ, admiterea cererii de intervenție formulate.

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

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

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

Contestatoarea arată că, prin adresa nr...., a solicitat autorității să-i permită accesul la toate documentele aflate în dosarul achiziției, care țin de oferta asocierii câștigătoare. ... contractantă nu i-a încuviințat accesul la documentele solicitate, invocând prin adresa nr.... o pretinsă declarație de confidențialitate a acestor documente de către asocieria declarată câștigătoare.

De asemenea, precizează că, din interpretarea coroborată a alin. (1) și (4) ale art. 57 din Legea nr. 98/2016, rezultă următoarele:

- confidențialitatea vizează cel mult anumite părți ale propunerii tehnice și... care au fost indicate și dovedite de către ofertant ca fiind confidențiale și nu întreaga propunere tehnică și întreaga propunere... și nici adresele de solicitare clarificări și răspunsurile ofertantului la acestea;

- confidențialitatea nu vizează procesele verbale de evaluare întocmite de comisia de evaluare;

- confidențialitatea nu vizează documentele de calificare/selecție, ce țin de eligibilitatea ofertei.

De altfel, procesele-verbale de evaluare a ofertelor sunt acte publice, întocmite de ... contractantă, neexistând niciun motiv pentru a-i fi restricționat accesul la conținutul integral al acestor, prin blurarea sa de către

În continuare, petenta aduce argumente în susținerea nelegalității deciziei de respingere ca inacceptabilă a ofertei sale, susținând că:

- diploma de absolvire seria U nr...., emisă pe numele expertului-cheie nr...., inclus în oferta asocierii sale îndeplinește cerințele caietului de sarcini, fiind emisă ca urmare a absolvirii de către expert a unor cursuri universitare și fiind echivalentă unei diplome de licență;

- asocieria sa a respectat dispozițiile legale și cele ale caietului de sarcini referitoare la modalitatea de folosire a experților-cheie nr...., nr.... și nr...., sub aspectul relației contractuale stabilite cu aceștia. Asocieria sa nu avea obligația de a desemna ca subcontractanți experții-cheie nr...., nr.... și nr.... Nu avea obligația de a desemna ca subcontractanți, asociați sau terti susținători respectivii experți-cheie.

Totodată, petenta susține că oferta desemnată câștigătoare trebuia respinsă ca inacceptabilă, pentru următoarele argumente:

- neîndeplinirea cerinței minime de calificare legată de experiența similară;

- lipsa Formularului nr.... - Formularul de... și încălcarea de către ... contractantă a dispozițiilor art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 prin solicitarea adresată asocierii câștigătoare, ulterior datei-limită de depunere a ofertelor, de transmitere a documentului esențial mai sus menționat și prin acceptarea tardivă a acestuia;

- lipsa din oferta asocierii declarate câștigătoare, în etapa depunerii documentelor justificative DUAE, a certificatului de atestare fiscală privind absența datoriilor la bugetul de stat la data prezentării pentru...

și încălcarea de către ... contractantă a dispozițiilor art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 prin solicitarea repetată, adresată asocierii respective, de transmitere a documentului esențial mai sus menționat și prin acceptarea respectivului certificat depus tardiv de asocieria respectivă;

- modificarea ofertei de către asocieria declarată câștigătoare prin preluarea nelegală de către liderul... a atribuțiilor subcontractantului T2 S.R.L. și prin depunerea tardivă și folosirea unui contract individual de muncă încheiat după data depunerii ofertelor cu expertul-cheie nr.... - Expert componenta de interoperabilitate.

De asemenea, contestatoarea susține că oferta asocierii câștigătoare trebuia exclusă în condițiile art.... alin. (1) lit. g) și alin. (8) din Legea nr. 98/2016, datorită documentelor constatatoare negative emise pe numele subcontractantului... & ... S.R.L..

Mai arată că oferta asocierii câștigătoare trebuia respinsă ca neconformă, pentru următoarele argumente:

- nerespectarea cerinței tehnice din caietul de sarcini legate de interdicția justificării propunerii tehnice prin indicarea de linkuri și încălcarea de către ... contractantă a dispozițiilor art. 137 alin. (3) lit. a) din Normele metodologice aprobate prin H.G. nr. 395/2016 și a dispozițiilor art. 209 alin. (2) și art. 2 alin. (2) lit. a) - b) din Legea nr. 98/2016;

- neîndeplinirea cerințelor de licențiere ... pentru componentele critice (ETL, analiză și raportare avansată, analiză statistică);

- alocarea insuficientă de către asocieria declarată câștigătoare de resurse de procesare (nuclee virtuale) pentru mediul de producție;

- necorelarea propunerii... cu propunerea tehnică și lipsa sistemelor de operare - motiv de respingere ca neconformă în condițiile art. 137 alin. (3) lit. a) și d) din Normele metodologice aprobate prin H.G. nr. 395/2016;

- neconformitatea Componentei ... de interoperabilitate incluse în propunerea tehnică a asocierii declarate câștigătoare;

- clarificări abuzive privind... solicitate de ... asocierii declarate câștigătoare;

- ...obligatorie organizată exclusiv pe platforma... a Asocierii declarate câștigătoare, fără înregistrare oficială

- verificarea superficială a certificării Expertului-cheie nr.... (...) - confuzie persistentă ... vs.....

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul: "[CN1... /...290] contestație Intercomputer anonimata semnata.pdf", postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr.... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată. Consiliul apreciază că sintetizarea de mai sus nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre

vizualizare și descărcare, prin intermediul SEAP, întreaga contestație. Desigur, motivarea completă va fi avută în vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

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

Prin adresa nr...., înregistrată la Consiliu sub nr...., ... contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de..., solicitând respingerea acesteia ca nefondată.

... răspunde punctual tuturor criticilor formulate de.... Motivarea integrală a punctului de vedere se regăsește în fișierul: "[CN1... /...291] Punct de vedere contestație Dosar..._2026_semnat.pdf", postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr.....

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

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr..... a solicitat:

- în temeiul art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, încuviințarea în principiu a cererii de intervenție formulată; și subsecvent,

- respingerea ca nefondată a contestației formulate de... și menținerea raportului procedurii nr...., respectiv a rezultatului procedurii de atribuire, și, corelativ, admiterea cererii de intervenție formulate.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea a formulat răspuns la punctul de vedere al autorității contractante și la cererea de intervenție, solicitând:

- admiterea contestației astfel cum a fost formulată;
- respingerea ca neîntemeiate a apărărilor autorității contractante din punctul de vedere nr.... /...;
- respingerea ca neîntemeiată a cererii de intervenție formulată de....

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea a formulat concluzii scrise urmare a studierii dosarului achiziției publice în cadrul CNSC, solicitând:

- respingerea ca neîntemeiate a apărărilor autorității contractante din punctul de vedere nr.... /... și apărărilor din cererea de intervenție formulată de...;
- admiterea contestației astfel cum a fost formulată și completată.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea a formulat cerere de repunere în termen și de completare a motivelor de

contestație, urmare a studierii dosarului achiziției publice în cadrul CNSC, solicitând:

- repunerea sa, în condițiile art. 186 C.proc.civ., raportat la art. 68 din Legea nr. 101/2016, în termenul de a invoca motivele de contestație suplimentare de neconformitate tehnică a ofertei... (lider) -... (asociat) -... (asociat) menționate în cerere, descoperite la momentul studierii dosarului achiziției publice în cadrul CNSC;

- respingerea ca neîntemeiate a apărărilor autorității contractante din punctul de vedere nr.... /... și a apărărilor din cererea de intervenție formulată de...;

- admiterea contestației astfel cum a fost formulată și completată prin cerere.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., intervenienta a formulat cerere de studierea a dosarului achiziției publice.

Prin adresa nr...., înregistrată la Consiliu sub nr...., ... contractantă a formulat completare la punctul de vedere, solicitând:

- pe cale de excepție, respingerea cererii de repunere în termen și de completare a motivelor de contestație ca inadmisibilă, în temeiul art. 21 alin. (3) din Legea nr. 101/2016;

- pe fondul cauzei, respingerea ca neîntemeiată a cererii de completare a motivelor de contestație pentru considerentele expuse;

- respingerea în tot a contestației formulate, ca fiind neîntemeiată, pentru motivele arătate în punctul de vedere înregistrat la CNSC cu nr...., și completat cu prezenta.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea a formulat concluzii scrise suplimentare, solicitând:

- respingerea ca neîntemeiată a excepției inadmisibilității cererii de repunere în termen și de motivelor de contestație, invocată de ... contractantă ... prin completarea la punctul de vedere;

- admiterea contestației astfel cum a fost formulată și completată.

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

- în principal, respingerea ca inadmisibilă atât a cererii de repunere în termen, cât și a completării motivelor de contestație formulate de...;

- în subsidiar, respingerea ca inadmisibilă a cererii de repunere în termen formulată de..., și ca tardivă a completării motivelor de contestație formulate de...;

- în subsidiar, respingerea ca nefondată a cererii de repunere în termen formulată de..., și ca tardivă a completării motivelor de contestație formulate de....

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., intervenienta a formulat concluzii scrise, solicitând respingerea ca nefondată a contestației formulate de... și, corelativ, admiterea cererii de intervenției.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., intervenienta a formulat concluzii scrise cu privire la "cererea de repunere în termen și de completare a motivelor de contestație" formulată de..., solicitând:

- în principal, respingerea ca inadmisibilă atât a cererii de repunere în termen, cât și a completării motivelor de contestație formulate de...;
- în subsidiar, respingerea ca inadmisibilă a cererii de repunere în termen formulată de..., și ca tardivă a completării motivelor de contestație formulate de...;
- în subsidiar, respingerea ca nefondată a cererii de repunere în termen formulată de..., și ca tardivă a completării motivelor de contestație formulate de...;
- în subsidiar, respingerea completării motivelor de contestație formulate ca nefondate.

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

În vederea atribuirii contractului având ca obiect. „...”, cod..., cod... *Diverse servicii de dezvoltare de ... și sisteme informatice (Rev.2), de, în calitate de autoritate contractantă*, a inițiat procedura de licitație deschisă, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr.....

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

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii de atribuire, comunicat prin adresa nr.... și Raportul procedurii nr..... a depus contestația în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

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

În soluționarea cauzei, Consiliul are în vedere că, după depunerea contestației..., înregistrată la Consiliu sub nr..... a formulat Cererea de intervenție, transmisă Consiliului, prin e-mail, la data de.....

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

În raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 care stipulează: Până la soluționarea contestației de către Consiliu, operatorii economici interesați să participe la procedura de atribuire, respectiv, după caz, operatorii economici participanți la procedura de atribuire pot formula cerere de intervenție voluntară în litigiu, potrivit prevederilor Legii nr.... privind Codul de procedură civilă, republicată, cu modificările ulterioare, în termen de 10 zile de la data publicării în SEAP a contestației. În cazul procedurilor a căror inițiere nu se realizează prin publicare în SEAP, termenul de 10 zile se calculează de la data comunicării contestației, și având în vedere că ... contractantă a publicat în SEAP contestația formulată de..., la data de..., Consiliul constată că cererea de intervenție, transmisă CNSC, contestatoarei și autorității contractante la..., prin mijloace electronice, a fost formulată în cadrul termenului legal anterior amintit.

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

În cele ce urmează, Consiliul se va pronunța asupra criticilor contestatoarei legate de modul de asigurare a... la dosarul achiziției de către ... contractantă și de modul în care s-a asigurat accesul la dosarul constituit la Consiliu.

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

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

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

Consiliul a admis solicitarea contestatoarei și intervenientei de studiere a dosarului cauzei.

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

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

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

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

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

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

„Art. 217:

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

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

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

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

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

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

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

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

Consiliul reține că asocierea.... și asocierea declarată câștigătoare... -... au depus declarații de confidențialitate, declarând în mod similar confidențiale propunerea tehnică, propunerea..., răspunsurile la clarificările privind propunerea tehnică și propunerea finaciară, documentele de suport pentru experții propuși în executarea

contractului, și informațiile declarate în DUAE care dovedesc îndeplinirea cerinței privind experiența similară.

Declarațiile de confidențialitate depuse de cele două asocieri au făcut obiectul analizei membrilor comisiei de evaluare, fiind relevant de redat precizările achizitoarei:

- Din procesul verbal de accesare a ofertelor nr.... se poate constata că ambii ofertanți au depus în cadrul ofertei Declarație de confidențialitate prin care declară ca fiind confidențiale:

- propunerile tehnice în integralitatea lor, inclusiv răspunsurile la clarificările privind propunerea tehnică,

- documentele de suport pentru experții propuși în executarea contractului;

- propunerea...;

- informațiile declarate în DUAE care dovedesc îndeplinirea cerinței privind experiența similară.

Având în vedere că cele 2 ofertante au depus declarații de confidențialitate și au invocat în mod similar în justificarea caracterului confidențial al informațiilor cuprinse în cuprinsul documentelor, dispozițiile legale incidente vizavi de descrierea soluției tehnice propuse, a arhitecturii tehnice și funcționale, a modalității tehnice efective de realizare a cerințelor tehnice, matricea de conformitate, metodologia de proiect avută în vedere pentru... soluției tehnice oferite; datele cu caracter personal menționate în cadrul ofertei tehnice în ceea ce privește documentele experților nominalizați, toate elementele de preț și modalitatea de constituire a prețului ofertei, mai puțin valoarea totală a ofertei, toate aceste informații fiind informații cu caracter comercial confidențial, implicit protejate de un drept de proprietate intelectuală, conduita autorității contractante de a nu pune la dispoziția ofertantei a documentelor declarate confidențiale de contracandidata.... (lider)... (asociat), ...S.R.L.. este în conformitate cu dispozițiile legale incidente.

Luând în considerare cele mai sus reținute, contestatoarea având exact aceeași conduită ca și contracandidata sa, care a depus declarație de confidențialitate, nu poate solicita un tratament diferit, respectiv acordarea... la oferta competitorii sale, în condițiile în care și ea beneficiază de aceeași protecție.

Tratamentul egal presupune și aplicarea aceluiași tratament tuturor ofertanților, or, în măsura în care ofertanta contestatoare pretinde respectarea confidențialității ofertei sale, nu există niciun motiv pentru care ofertantele contracandidate nu ar beneficia de același tratament.

Dacă în ceea ce îl privește pe contestatar, acesta a justificat confidențialitatea ofertei doar printr-o simplă declarație de confidențialitate, ofertanta declarată câștigătoare.... (lider)... (asociat)... (asociat) a demonstrat prin justificări și argumentări temeinice și plauzibile, motivele declarării confidențialității propunerii tehnice, respectiv anexelor la propunerea....

Astfel, ofertanta declarată câștigătoare a anexat la ofertă decizia internă din data de... dată de liderul de asociere... și Declarația de confidențialitate privind părțile din propunerea tehnică și..., fundamentările și justificările de preț, documentele justificative referitoare la cerințele de capacitate tehnică și/sau profesională, care au caracter confidențial.

În justificarea confidențialității propunerii tehnice a atașat următoarele documente:

- Certificat de înregistrare în Registrul Național al Programelor de Calculator seria...BV nr.... privind înscrierea în registru a programelor informatice ... și... pentru..., emis de... pentru Drepturi de Autor, cu o durată de 1 an începând cu data de...;

- Certificat de înregistrare a mărcii nr.... emis de Oficiul Național pentru Invenții și Mărci privind înregistrarea mărcii ... pe numele..., pentru o durată de 10 ani începând cu data de....

- Certificat de înregistrare în Registrul Național al Programelor pentru Calculator seria...BV, nr.... din... privind înscrierea în registru a programelor informatice ...portal..., ...- ..., ...-..., ..., ... 2025, ... 2025vl....., ... 2011... 2011-

componenta..."pentru..., emis de... pentru Drepturi de Autor, cu o durată de 1 an începând cu data....

- Certificat de înregistrare în Registrul Național al Programelor de Calculator seria...BV nr...., privind înscrierea în Registrul Național al Programelor pentru Calculator seria...BV nr.... din... a programelor informatice ... ȘI ... pentru..., emis de... pentru Drepturi de Autor, cu o durată de un an începând cu data....

- Dovadă depozit marcă înregistrată nr.... - marcă înregistrată ..., nr.... marcă... pentru..., pe o perioadă de 10 an, începând cu data de....

Având în vedere că prin caietul de sarcini s-a solicitat... implementării „la cheie” a... pentru "... pentru Cetățeni și Companii la Investiții prin Asigurarea unei Piețe... D A C C...", care să răspundă la cerințele din caietul de sarcini, fără a fi propusă de ... contractantă o anumită soluție tehnică sau arhitectură a sistemului, Propunerea tehnică, în integralitatea ei, reprezintă rezultatul unei activități de concepție, rezultând într-un produs protejat de drepturi de proprietate intelectuală, iar diseminarea acestor informații către terțe părți ar putea cauza atingeri avantajelor competitive comerciale și tehnice ale acesteia. Soluția descrisă în oferta tehnică reprezintă o abordare proprie în ceea ce privește soluțiile oferite și implementarea acestora.

... contractantă a procedat la analiza efectivă a documentelor și a justificărilor depuse, constatând că informațiile declarate confidențiale depășesc nivelul unor simple descrieri generale și includ elemente tehnice specifice, know-how și componente ... protejate prin drepturi de proprietate intelectuală. Astfel, din analiza propunerii tehnice, a declarației de confidențialitate și a documentelor care o însoțesc, s-a constatat că ofertantul a declarat, în mod justificat, ca fiind confidențiale/protejate de un drept de proprietate intelectuală, propunerea tehnică, în integralitatea sa, deoarece aceasta reprezintă rezultatul unei activități de concepție, rezultând dintr-un produs protejat de drepturi de proprietate intelectuală, iar diseminarea acestor informații către terțe părți ar putea cauza atingeri activității ofertantului, propunerea tehnică incluzând informații și know-how cu caracter comercial confidențial, dezvăluirea acestora către terțe părți putând prejudicia interesele ofertantului.

În concret, documentele depuse de ofertantul declarat câștigător conțin informații tehnice detaliate privind arhitectura soluției informatice oferite, componente ... proprietare, infrastructura tehnică, mecanismele de interoperabilitate, structurile API și documentația aferentă a soluțiilor informatice utilizate. Din procesele-verbale întocmite în cadrul evaluării tehnice rezultă că propunerea tehnică depusă de.... -..... a inclus multiple documente tehnice distincte privind descrierea soluției propuse, structura licențelor, infrastructura virtuală și componentele tehnice aferente soluției oferite. Totodată, în cadrul evaluării tehnice au fost analizate inclusiv componente tehnice specifice, precum WS02..., WS02..., WS02... și WS02..., elemente ce reprezintă informații tehnice specializate și care fac parte din soluția ... oferită.

Mai mult decât atât, având în vedere că ofertanta declarată câștigătoare a depus în susținerea declarației de confidențialitate certificate de înregistrare a drepturilor de autor pentru programele componente ale soluției tehnice, prin raportare la textele legale mai sus menționate, autorității contractante îi revine sarcina de a păstra confidențialitatea informațiilor, accesul la acestea urmând a fi asigurat într-o manieră care să nu determine divulgarea unor astfel de informații.

De asemenea, ... contractantă a analizat posibilitatea disocierii informațiilor susceptibile de divulgare de cele protejate conform art. 57 din Legea nr. 98/2016, însă a constatat că elementele tehnice, funcționale și... relevante sunt interdependente și integrate în cadrul documentelor depuse, astfel încât o anonimizare suplimentară sau o divulgare parțială ar fi condus fie la expunerea indirectă a unor informații protejate prin drepturi de proprietate intelectuală și secrete comerciale, fie la lipsirea documentelor de conținutul... relevant. În ceea ce privește propunerea... din analiza anexei la Propunerea..., a declarației de confidențialitate și a documentelor care o însoțesc s-a constatat că.... -..... S.R.L. a declarat, în mod justificat, ca fiind confidențială anexa la propunerea..., deoarece din conținutul centralizatorului de prețuri pot fi identificate valori... detaliate pe tip de produs/serviciu, care au fost calculate în baza know-how-ului societății, a metodelor proprii de evaluare a costurilor, a proceselor și secretelor de producție pentru propriile produse oferite ca răspuns la cerințele definite de ... contractantă, aceste informații fiind calificate de Consiliul Concurenței ca secrete de afaceri.

(...)

Referitor la documentele privind expertii propuși, documentele conținând informații despre persoanele fizice cu funcții de administrare și decizii din cadrul ofertantului, acestea conțin date cu caracter personal, motiv pentru care nu se pot pune la dispoziția contorului său.

(...)

Este important de punctat faptul că obiectul principal al acestui contract este reprezentat de servicii de dezvoltare ... personalizate pe nevoile clientului.

(...)

Referitor la susținerea contestatorului, precum că nu a avut acces la concluziile comisiei de evaluare și la solicitările de clarificări, vă solicităm să constatați ca aceste susțineri sunt vădit neîntemeiate, deoarece ca urmare a solicitării... la dosar, i s-au pus la dispoziție toate procesele verbale intermediare și finale întocmite de comisia de evaluare, în cadrul cărora se regăsesc atât solicitările de clarificări cât și concluziile comisiei de evaluare, fiind anonimizate doar răspunsurile la clarificări ale..... și..., deoarece au fost declarate confidențiale.

În aceste condiții, ... contractantă avea obligația legală de a proteja informațiile care intră în sfera secretului comercial, al proprietății intelectuale și al protecției datelor cu caracter personal, fără ca aceasta să conducă la încălcarea dreptului la apărare al contestatoarei. Contestatoarei i-au fost comunicate procesele verbale de evaluare a ofertelor, care conțin concluziile comisiei de evaluare, elementele esențiale ale rezultatului procedurii, motivele respingerii propriei oferte și motivele declarării ofertei câștigătoare ca fiind admisibilă, astfel încât aceasta să își poată exercita dreptul la formularea căii de atac.

Luând act de documentele aflate la dispoziția sa și susținerile părților, Consiliul a decis să nu pună la dispoziția asocierii contestatoare care și-a manifestat dorința de a studia dosarul cauzei, documentele declarate confidențiale a contracandidatei acesteia.

Conduita achizitoarei de a nu pune la dispoziția contestatoarei documentele declarate confidențiale ale contracandidatei reclamate se înscrie în dispozițiile legale incidente.

În ceea ce privește documentele întocmite de ... contractantă respectiv procesele-verbale de evaluare, acestea au fost puse la dispoziția autoarei contestației atât de ... contractantă cât și de Consiliu.

Referitor la susținerea contestatoarei potrivit căreia nu a avut acces la concluziile comisiei de evaluare și la solicitările de clarificări, se constată caracterul nefondat al acestora. În stabilirea acestei finalități Consiliul are în vedere faptul că urmare a solicitării... la dosar, achizitoarea i-a pus la dispoziție toate procesele verbale intermediare și finale și rapoartele experților, întocmite de comisia de evaluare, în cadrul cărora se regăsesc atât solicitările de clarificări cât și concluziile comisiei de evaluare, fiind anonimizate doar răspunsurile la clarificări ale..... și..., acestea fiind declarate confidențiale.

Consiliul are în vedere și jurisprudența europeană, cauza C-54/21..., potrivit căreia... a stabilit că legislația națională nu poate impune ca ofertele depuse de operatorii economici să fie publicate integral, sens în care face vorbire de transmiterea informațiilor într-o formă rezumată, deci acele informații vor fi comunicate, ori acestea au fost deja comunicate contestatoarei, procesele-verbale de evaluare elaborate de membrii comisiei de evaluare fiind puse la dispoziția ofertantelor în forma mai sus amintită, prin anonimizarea informațiilor declarate confidențiale.

Relevant este și faptul că legislația națională, în concordanță cu legislația comunitară, nu stabilește o obligație de comunicare integrală a ofertelor către operatorii economici din procedură, dar permite accesul la informații, către operatori comunicându-se un rezumat și reține că dispozitivul hotărârii de mai sus stabilește o marjă de apreciere largă pentru autoritățile contractante de a decide ce documente divulgă contracandidaților, în niciun caz neputând fi vorba de o comunicare integrală a ofertelor de către .../entitatea contractantă celui care solicită acest lucru.

Totodată, Consiliul va lua în considerare și faptul că jurisprudența europeană (cauza C-9... /...) stabilește că obligația de a furniza ofertantului respins informații suficiente pentru a-i garanta dreptul la o cale de atac eficientă trebuie să fie evaluată comparativ cu dreptul altor operatori economici la protecția informațiilor confidențiale și a secretelor comerciale ale acestora”.

Contrar celor susținute de autoarea contestației vizavi de neprobarea de contracandidata sa a documentelor declarate confidențiale (propunerea tehnică), Consiliul face apel la informațiile cuprinse în pagini de internet oficiale ale...:

Secretele comerciale:

Practica păstrării confidențialității asupra informațiilor comerciale („know-how”) are o tradiție seculară. În multe țări există... legale pentru a proteja secretele comerciale, fie că sunt sau nu definite ca parte a DPI. Nivelul de protecție acordat informațiilor confidențiale nu poate fi comparat cu alte domenii ale dreptului proprietății intelectuale, cum sunt brevetele, drepturile de autor și mărcile, dar poate, în principiu, să se aplice pe termen nelimitat, mai degrabă decât pentru o perioadă limitată. Protecția secretelor comerciale diferă de la un stat la altul mai mult decât alte domenii ale dreptului proprietății intelectuale și poate fi chiar mai avantajoasă și mai ieftină decât solicitarea protecției oficiale a brevetelor. Din 2016, a existat un cadru juridic al UE, și anume Directiva (UE) 2016/9... privind protecția know-how-ului și a informațiilor de afaceri nedivulgate (secrete comerciale) împotriva dobândirii, utilizării și divulgării ilegale.

Secretele comerciale pot include o cantitate vastă de informații și cunoștințe care nu sunt protejabile sau care nu pot fi protejate corespunzător prin brevete, ca de exemplu:

- invenții aflate în faze incipiente
- procese de fabricație
- liste de furnizori și clienți

Informațiile protejate de secrete comerciale pot fi strategice pe termen lung (de ex., rețete sau compuși chimici) ori pe termen scurt (de ex. rezultatele unui studiu de marketing, o denumire de marcă, prețul și data lansării unui produs nou sau prețul oferit în cadrul unei licitații).

Punerea la dispoziția societăților competitorie a unor informații cu privire la resursele umane și/sau tehnice, informații privind managementul costurilor, furnizori, colaboratori, oferte și discount-uri, date bancare etc., afectează interesele comerciale ale societății, prin divulgarea *secretului comercial*. Astfel, o dată luată la cunoștință asemenea informații de către competitorii săi, aceștia vor dobândi un avantaj evident în privința elaborării și depunerii ofertelor în cadrul unor proceduri de atribuire viitoare cu obiect similar, pe această cale fiind afectate inclusiv principiile tratamentului egal, promovării concurenței

între operatorii economici și al asigurării integrității desfășurării procesului de achiziție publică.

Potrivit jurisprudenței CJUE (... din 14 februarie..., cauza C-.../06... c. Etat belge, în prezenta... & Co), în etapa căilor de atac, obligația de respectare a confidențialității informațiilor se transmite de la .../entitatea contractantă către organismul responsabil cu soluționarea respectivei căi de atac - C.N.S.C., acesta din urmă fiind obligat să asigure menținerea unei concurențe loiale, precum și protecția intereselor legitime ale operatorilor economici.

Aceeași abordare a fost reținută de Consiliu și cu ocazia pronunțării *Deciziei nr.... din..., fiind de interes de redat considerentele reținute:*

[Așadar, Consiliul a asigurat reclamantei accesul la documentele dosarului achiziției publice care nu au fost declarate confidențiale de către ofertanți, în speță existând la dosarul cauzei declarația expresă a... că propunerea tehnică și propunerea..., inclusiv răspunsurile de clarificare a lor, au caracter confidențial, pentru a nu îi prejudicia interesele legitime în ceea ce privește secretul comercial și dreptul de proprietate intelectuală. Așadar, Consiliul a asigurat reclamantei accesul la documentele dosarului achiziției publice care nu au fost declarate confidențiale de către ofertanți. Confidențialitatea este susținută și prin argumentele aduse de... pe calea intervenției, tocmai pentru a întări protecția dată de acest caracter.... prezintă caracter confidențial, întrucât se referă la experiența prealabilă a societății și la date cu caracter personal, între altele. Însuși formularul amintit constituie o probă în sine, suficientă pentru a condiționa accesul la informații de acordul celui care l-a emis.

A nu se omită că inclusiv societatea reclamantă a atenționat că informațiile din oferta sa sunt confidențiale, iar o derogare în ceea ce privește concurența sa ar reprezenta tocmai un dublu standard din partea Consiliului. În documentul referință „Declarație privind partea/părțile din propunerea tehnică și propunerea... care au caracter confidențial” (pag. 1 și 2 din „oferta...”)... a precizat ca fiind confidențiale, în integralitate, ambele propuneri, precum și eventuale clarificări ale lor.

Reprezintă o dovadă de rea-credință procesuală din partea... solicitarea de acces la toate actele societății concurente bizuită pe argumentația nedovedirii confidențialității, în contextul în care... însăși a prezentat o declarație de confidențialitate similară câștigătoarei și nu a anexat acesteia nicio dovadă în sprijinul caracterului declarat. „Nimic din conținutul acestor elemente ale ofertei în acest domeniu (tehnice sau...) nu presupune confidențialitate.” - sunt cuvintele îngroșate și subliniate la pct.... din contestație de..., reluate în aceeași formă în finalul cererii din..., prin care astfel „uită” ceea ce ea însăși a declarat sub semnătură. Divulgarea informațiilor ce o privesc pe câștigătoare ar constitui un „dublu standard”, inadmisibil și în contradicție cu egalitatea în fața legii, principiu consacrat de art. 16 alin. (1) din Constituție. Mutatis mutandis în privința ofertanților, „un tratament diferit nu poate fi doar expresia aprecierii exclusive a legiuitorului, ci trebuie să se justifice rațional, în respectul principiului egalității cetățenilor în fața legii și a autorităților publice.” -... nr....2 din 23 ianuarie..., publicată în... al..., Partea I, nr....7 din 20 februarie..., paragraful....

După cum a statuat și..., se impune ca autoritățile contractante, Consiliul și instanțele de judecată să nu divulge informații care ar putea denatura concurența, fie în cadrul unei proceduri de atribuire în curs, fie în cadrul unor proceduri ulterioare. Există o prezumție generală potrivit căreia accesul la oferte aduce, în principiu, atingere protecției intereselor comerciale ale ofertanților. Procedura din fața Consiliului nu poate fi transformată într-un mijloc care să aibă drept scop consultarea de către contestator a înscrisurilor din ofertele concurenților, întrucât ar rupe echilibrul și ar crea avantaje concurențiale incorecte. Ține de interesul privat faptul că accesul la documentele declarate confidențiale s-ar putea dovedi necesar pentru formularea apărării în cadrul unei acțiuni și nu poate constitui un interes public superior care să justifice divulgarea informațiilor. Aceste aprecieri aparțin Curții în Decizia nr.... din..., publicată în... al..., Partea I, nr....184 din....

Se cuvine a fi punctat că dispozițiile procedurale ale art.... din legea remediilor:

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

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

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

nu obligă forul...-jurisdicțional să permită accesul părților cauzei la totalitatea documentele dosarului constituit la Consiliu, cererea putând fi admisă sau respinsă, în tot sau în parte, motivat, asemenea oricărei cereri dată în competența sa de soluționare. De asemenea, art.... nu stabilește un termen pentru asigurarea..., după cum nu interzice nici posibilitatea ca accesul să fie permis după adoptarea deciziei de soluționare a contestației. În plus, părțile nu pot abuza de dispozițiile precitate pentru a forța Consiliul să se antepună asupra contestației prin permiterea... chiar la documentele al căror caracter confidențial face obiectul disputei litigioase. De exemplu, prin Decizia nr....57/.../569/..., „...”, așadar cererea de studiu a fost respinsă, acesta nefiind util Consiliului în soluționarea cauzei.]

În aceeași direcție acționează și instanțele de judecată fiind relevant de redat considerentele reținute de... în Hotărârea nr....21/... prin care s-a menținut Decizia nr....082/... /..., 3380/..., vizavi de modalitatea de acces la dosarul cauzei:

Analizând plângerea formulată de petenta..... constată că o primă critică vizează chestiunea asigurării... la oferta..., susținându-se că în mod nelegal nu i-a fost permis să studieze în integralitate această ofertă, în condițiile în care declarația de confidențialitate nu este susținută de elemente probatorii care să facă aplicabile prevederile art. 57 din Legea nr. 98/2016 și art.... din Legea nr. 101/2016.

Instanța observă că petenta a solicitat accesul la dosarul de achiziție și la ofertele depuse de alți operatori economici atât în fața autorității contractante (la data de... și la data de...), cât și în fața Consiliului, prin contestația formulată la data de....

Atât ... contractantă, cât și Consiliu au pus la dispoziția petentei documentele din dosarul de achiziție la data de..., respectiv..., fără a oferi accesul la documentele declarate confidențiale de către... prin declarația din..., respectiv:

Propunerea tehnică integral, inclusiv anexe; Propunerea... integral; Documentele de calificare - parțial (date personale ale angajaților, acționarilor, administratorilor, colaboratorilor).

Se mai constată că în cuprinsul declarației de confidențialitate, pusă la dispoziția petentei, sunt redate motivele ce stau la baza declarației, fiind indicate elementele probatorii care o justifică, respectiv contractele încheiate cu furnizorii... (în principal pe partea de apart... de iluminat, respectiv sisteme de telegestiune), contracte prin care și-a asumat obligația păstrării confidențialității atât a informațiilor tehnice, cât și... care sunt dezvăluite pe parcursul derulării acestor acorduri, menținând că sancțiunea nerespectării clauzelor de confidențialitate asumate este plata unor penalități în cuantum de până la... euro.

După ce i s-a asigurat petentei accesul la dosarul achiziției în fața Consiliului și i s-au eliberat copii în format electronic, respectiv la data de..., petenta a invocat în fața instanței ca neregularitate a procedurii derulată în fața organului...-jurisdicțional faptul că declarația de confidențialitate a ofertantului... nu are suportul probatoriu prevăzut de art.... din Legea nr. 101/2016 și art. 57 din Legea nr. 98/2016.

În primul rând... constată că o asemenea apărare vizând nedovedirea caracterului confidențial al documentelor menționate în declarația de confidențialitate a... nu a fost invocată în fața Consiliului, pentru ca acesta să o analizeze și să se pronunțe cu privire la dovedirea acestei declarații. Prin urmare, nu s-ar putea reține că ar fi procedat nelegal Consiliul în ceea

ce privește asigurarea... la oferta..., astfel că nici decizia pronunțată nu poate fi considerată nelegală din această perspectivă.

Pe de altă parte, instanța, studiind conținutul declarației de confidențialitate al..., constată că această ofertantă a furnizat suficiente elemente probatorii care să confirme necesitatea păstrării confidențialității cu privire la părțile din ofertă menționate în declarație, în condițiile existenței unor clauze de confidențialitate asumate prin contractele de colaborare cu furnizorii și al prejudicierii intereselor... ale ofertantei, prin expunerea la plata de despăgubiri în cazul nerespectării acestor clauze. Astfel, informațiile cuprinse în propunerea tehnică și cea... se impun a fi protejate în temeiul clauzelor de confidențialitate asumate de ofertantă, întrucât se referă secrete tehnice și/sau comerciale ori privesc secretul comercial, iar documentele de calificare sunt declarate confidențiale parțial, din nevoia firească de protecție a datelor cu caracter personal.

Prin urmare, nu s-ar putea reține în cazul ofertantului... exercitarea abuzivă a dreptului privind declararea confidențialității propunerii tehnice și a cele..., ori a documentelor de calificare.

Dintr-o altă perspectivă... nu poate să nu observe că însăși ofertanta... a procedat, în mod similar, la declararea confidențialității propunerilor tehnice și... și a documentelor de calificare, în integralitate. Chiar mai mult, a declarat confidențiale inclusiv DUAE, documentele suport DUAE, dar și solicitările de clarificări și răspunsurile la clarificări. Or, în condițiile în care petenta a solicitat recunoașterea unui grad ridicat de confidențialitate pentru propria ofertă, urmărind îngrădirea, de o manieră cvasitotală, a... altor operatori economici participanți la procedură la această ofertă, a pretinde o transparență deplină cu privire la celelalte oferte apare ca un demers nelegitim, de natură a expune pe ceilalți operatori economici unui tratament neegal, contrar principiilor prevăzute de art. 2 din Legea nr. 98/2016.

În consecință, pentru toate motivele expuse, instanța va înlătura susținerile petentei privind prejudicierea dreptului său de acces la propunerile tehnice și... depuse de ofertanta...

În cauză, asocierea... -... a depus atașat declarației de confidențialitate o serie de înscrisuri pentru justificarea confidențialității ofertei, nefiind depusă o simplă declarație pe propria răspundere, respectiv:

- Certificat de înregistrare în Registrul Național al Programelor de Calculator seria...BV nr.... privind înscrierea în registru a programelor informatice ... și... pentru..., emis de... pentru Drepturi de Autor, cu o durată de 1 an începând cu data de...;

- Certificat de înregistrare a mărcii nr.... emis de Oficiul Național pentru Inventii și Mărci privind înregistrarea mărcii ... pe numele..., pentru o durată de 10 ani începând cu data de....

- Certificat de înregistrare în Registrul Național al Programelor pentru Calculator seria...BV, nr.... din... privind înscrierea în registru a programelor informatice ...portal..., ...- ..., ...-..., ..., ... 2025, ... 2025vl....., ... 2011... 2011- componenta..."pentru..., emis de... pentru Drepturi de Autor, cu o durată de 1 an începând cu data....

- Certificat de înregistrare în Registrul Național al Programelor de Calculator seria...BV nr...., privind înscrierea în Registrul Național al Programelor pentru Calculator seria...BV nr.... din... a programelor informatice ... ȘI ... pentru..., emis de... pentru Drepturi de Autor, cu o durată de un an începând cu data....

- Dovadă depozit marcă înregistrată nr.... ... - marcă înregistrată ..., nr.... marcă... pentru..., pe o perioadă de 10 an, începând cu data de....

Consiliul va respinge, ca nefondată, critica contestatoarei privind nelegalitatea acordării... la documentele declarate confidențiale de ofertanta contracandidată, având în vedere că atât autoritățile contractante, cât și „**organismul responsabil cu procedurile privind căile de atac prevăzute la articolul 1 alineatul (1) (notă: DIRECTIVA 2...7/66/CE A PARLAMENTULUI EUROPEAN ȘI A CONSILIULUI din 11 decembrie 2...7) menționat trebuie să garanteze confidențialitatea și dreptul la respectarea secretelor comerciale cu privire la informații conținute în dosarele care îi sunt comunicate de către părțile la litigiu, în special de către ... contractantă, organismul respectiv având totuși dreptul să cunoască el însuși aceste informații și să le ia în considerare. Este de competența acestui organism să decidă în ce măsură și potrivit căror modalități se impune garantarea confidențialității și a secretului acestor informații, în lumina cerințelor unei protecții juridice efective și a respectării dreptului la apărare al părților în litigiu și, în cazul unei căi de atac în fața unei instanțe sau al unei căi de atac în fața unui alt organism care este o instanță sau tribunal în înțelesul articolului 234 CE, pentru ca procedura, în ansamblul său, să respecte dreptul la un proces echitabil**” (cauza C450/06 Varec împotriva État belge).

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

Într-o atare situație, Consiliul determină că în exercitarea atribuțiilor legale, ... contractantă și Consiliul a ținut seama de solicitarea formulată de asocierea... -... privind respectarea caracterului confidențial al documentelor declarate confidențiale, conform celor menționate anterior în considerentele expuse, dat fiind dispozițiile legiuitorului, care a prevăzut la art.... alin. (3) din Legea nr. 101/2016: „În sensul alin. (1), documentele sunt marcate sau indicate de către ofertanți, în mod explicit și vizibil, ca fiind confidențiale. Consultarea documentelor confidențiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al respectivilor ofertanți”. Un astfel de acord din partea ofertantei contracandidate nu a fost pus la dispoziția contestatoarei.

Cum s-a arătat anterior, au fost puse la dispoziție cu ocazia studiului a documentelor de calificare, a proceselor-verbale de evaluare și a rapoartelor experților cu anonimizarea răspunsurilor la clarificări, raportul procedurii, nefiind asigurat accesul la informațiile și înscrisurile din cadrul propunerii tehnice și..., inclusiv răspunsurile la clarificările privind propunerea tehnică și propunerea..., documentele suport pentru experții propuși în executarea contractului, informațiile

declarate în DUAЕ care dovedesc îndeplinirea cerinței privind experiența similare ale... declarate confidențiale.

... contractantă a depus la dosarul cauzei procesele-verbale în forma anonimată astfel cum au fost puse la dispoziția contestatoarei, respectivele procese-verbale fiind puse în aceeași formă la dispoziție și cu ocazia studierii dosarului la Consiliu.

În exercitarea atribuțiilor legale, ... contractantă și Consiliul au ținut seama de solicitarea formulată de asocierea... -... privind respectarea caracterului confidențial al documentelor declarate confidențiale, conform celor menționate anterior în considerentele expuse, dat fiind dispozițiile legiuitorului.

Astfel fiind, se concluzionează asupra respectării dispozițiilor legale vizavi de modul de asigurare a... la dosarul cauzei de către ... contractantă și asupra caracterului nefondat al criticilor formulate de contestatoare.

Pe fondul cauzei se reține anterior, pe rolul Consiliului s-a aflat dosarul nr.... aferent contestației nr...., înregistrată la Consiliu cu nr...., depusă de..., care a fost soluționată de Consiliu prin Decizia nr.... din... prin care s-au dispus următoarele:

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, respinge, ca nefondată, contestația formulată de..., în contradictoriu cu ... contractantă

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, 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.

Părțile nu au formulat plângere împotriva *Deciziei nr.... din....*

... *procedurii de atribuire nr.... oferta depusă de asocierea...* -... a fost desemnată câștigătoare, în timp ce oferta depusă de asocierea.... a fost declarată neconformă și pe cale de consecință respinsă.

Analizând criticile formulate de autoarea contestației, Consiliul constată că acestea vizează aspecte legate de modalitatea de evaluare a ofertei sale și vizavi de evaluarea asocierii declarată câștigătoare... -..., evaluare pe care o apreciază ca fiind netemeinică.

Înainte de a proceda la analiza pe fond a aspectelor sesizate de autoarea contestației, Consiliul găsește util expunerea câtorva elemente din cadrul documentației de atribuire, menite să înlesnească înțelegerea ei, cât și să îi circumstanțieze soluționarea.

Obiectul supus procedurii de atribuire îl constituie achiziția... de dezvoltare și implementare a sistemului informatic integrat, inclusiv ... de bază și instruire utilizatori, din cadrul proiectului „...”, cod....

La pct. II.... *Descrierea succintă a contractului sau a achiziției/achizițiilor* în fișa de date s-au precizat următoarele:

Implementarea la nivelul ... a unui sistem informatic integrat care să sprijine ... în desfășurarea activităților curente de reglementare, autorizare/avizare... și..., prin integrarea, fluidizarea și automatizarea proceselor și fluxurilor interne de lucru, astfel încât să îmbunătățească funcțiile de business ale autorității și să contribuie la asigurarea stabilității... și

la funcționarea sănătoasă a piețelor... nebankare, precum și la consolidarea protecției consumatorilor prin tranziție digitală și inovație tehnologică.

... contractantă în *Strategia de contractare nr.... a detaliat aspectele* legate de tipul contractului care urmează a fi încheiat, contract ce are o componentă de prestare servicii (*servicii de dezvoltare și implementare*) și una de furnizare (*achiziționare și/sau dezvoltare a aplicațiilor .../licențelor necesare implementării proiectului*) și a identificat beneficiile așteptate prin implementarea proiectului, respectiv:

Obiectul principal al contractului este „dezvoltarea unui...” (incluzând, colateral și achiziționarea de ... de bază, fără de care soluția informatică nu poate fi implementată), fiind vorba în concret (scopul urmărit) de servicii de dezvoltare program informatic prin care urmează să se asigure creșterea calității... oferite către entitățile... din piețele reglementate și supravegheate și către persoane fizice, precum și la nivel inter-instituțional, în colaborarea dintre instituțiile statului, precum și cu cele... și internaționale. Contractul are o componentă de prestare servicii (**servicii de dezvoltare și implementare**) și una de furnizare (**achiziționare și/sau dezvoltare a aplicațiilor .../licențelor necesare implementării proiectului**).

Însă, obiectivul specific al contractului nu constă în achiziționarea/furnizarea de bunuri, ci într-o serie de servicii, care la final vor avea același scop: dezvoltarea unui sistem informatic integrat.

Obiectivul general al proiectului îl reprezintă implementarea la nivelul ... a unui sistem informatic integrat care să sprijine ... în desfășurarea activităților curente de reglementare, autorizare/avizare.

Toate serviciile și produsele care urmează a se achiziționa prin viitorul contract răspund aceleiași necesități, contribuie la îndeplinirea unui singur scop comun, respectiv dezvoltarea și implementarea unui sistem informatic integrat la nivelul ..., prin urmare, contractul este unul de servicii în conformitate cu prevederile art.... din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare.

Obiective urmărite

Obiectivul general îl reprezintă implementarea la nivelul ... a unui sistem informatic integrat care să sprijine ... în desfășurarea activităților curente de reglementare, autorizare/avizare... și..., prin integrarea, fluidizarea și automatizarea proceselor și fluxurilor interne de lucru, astfel încât să îmbunătățească funcțiile de business ale autorității și să contribuie la asigurarea stabilității... și la funcționarea sănătoasă a piețelor... nebankare, precum și la consolidarea protecției consumatorilor prin tranziție digitală și inovație tehnologică. Prin implementarea unui sistem informatic integrat avansat, ... va digitaliza extensiv interacțiunile administrative cu persoanele fizice și juridice, optimizând astfel procesele interne care susțin furnizarea de servicii către entitățile... reglementate și supravegheate, asigurând o calitate mai bună a acestora, precum și acuratețe și eficiență sporite, contribuind astfel la implementarea politicii publice naționale de e-guvernare.

Sistemul informatic integrat va eficientiza activitățile și procesele care definesc funcțiile instituției, respectiv autorizare/ reglementare/... /..., inclusiv activitatea de petiții și soluționarea alternativă a litigiilor dintre consumatori și comercianți consolidând rolurile ... în domeniul... nebankar din România și aducând o contribuție semnificativă la consolidarea stabilității... și la integrarea economică a... în ecosistemul... al UE.

Obiective specifice:

O.S. 1 - Dezvoltarea și creșterea eficienței... publice electronice oferite de ...

- Furnizarea de servicii publice online către mediul de afaceri și administrația publică, precum și persoanelor fizice;
- Colectarea, prelucrarea și agregarea rapidă și eficientă a informațiilor primite/transmise prin sistemul informatic integrat și noua bază de date;
- Structurarea și informatizarea procedurilor de comunicare, atât intra-instituționale, cât și interinstituționale.

O.S. 2 - Accesibilitatea... publice oferite de ... prin utilizarea mijloacelor electronice performante

- Eficientizarea comunicării interinstituționale cu instituțiile publice cu care colaborează ... (ex. Parlamentul..., Guvern, Banca Națională a..., Ministerul Finanțelor, etc.), dar și cu entitățile... reglementate și supravegheate, utilizând mijloace specifice TIC în scopul încurajării competitivității economice și promovării interacțiunii dintre actorii-cheie de pe piața... nebanară;

- Facilitarea procesului de comunicare și raportare cu autoritățile... de..., pentru îndeplinirea atribuțiilor, prin oferirea de informații actuale, integrate, în format unitar, prin extragerea și agregarea lor facilă din baza de date internă.

O.S. 3 - Eficientizarea activității interne a ...

- Automatizarea proceselor de lucru și acces operativ la toate informațiile necesare desfășurării activității, atât din sistemele interne, cât și din surse externe de date.

O.S. 4 - Formarea și instruirea personalului care va administra și folosi noul sistem informatic creat

O.S. 5 - Implementarea unui proces decizional modern, rapid și eficient în activitatea de autorizare... și... al pieței... nebanare.

Sunt relevant de redat și precizările din cadrul caietului de sarcini:

.....

... a încheiat contractul de finanțare înregistrat la ... cu nr.... pentru proiectul "... pentru Cetățeni și Companii la Investiții prin Asigurarea unei Piețe... - ..." finanțat prin..., Digitalizare și... (PCIDIF), Măsura 1: Servicii publice destinate cetățenilor și/sau firmelor identificate în CSP gestionat de ADR și/sau în concordanță cu Politica eGuv, Acțiunea... E-guvernarea și... în beneficiul cetățenilor -....1: E-guv în administrația/instituțiile publice.

Obiectivul general al proiectului îl reprezintă implementarea la nivelul ... a unui sistem informatic integrat care să sprijine ... în desfășurarea activităților curente de reglementare, autorizare/avizare... și..., prin integrarea, fluidizarea și automatizarea proceselor și fluxurilor interne de lucru, astfel încât să îmbunătățească funcțiile de business ale autorității și să contribuie la asigurarea stabilității... și la funcționarea sănătoasă a piețelor... nebanare, precum și la consolidarea protecției consumatorilor prin tranziție digitală și inovație tehnologică.

Prin implementarea unui sistem informatic integrat avansat, ... va digitaliza extensiv interacțiunile administrative cu persoanele fizice și juridice, optimizând astfel procesele interne care susțin furnizarea de servicii către entitățile... reglementate și supravegheate, asigurând o calitate mai bună a acestora, precum și acuratețe și eficiență sporite, contribuind astfel la implementarea politicii publice naționale de e-guvernare.

Sistemul informatic integrat va eficientiza activitățile și procesele care definesc funcțiile instituției, respectiv autorizare/reglementare/... /..., inclusiv activitatea de petiții, protecție a consumatorului, precum și SalFin, consolidând rolurile ... în domeniul... nebanar din România și aducând o contribuție semnificativă la consolidarea stabilității... și la integrarea economică a... în ecosistemul... al UE.

Pentru... cu succes și încadrarea în termenul proiectului "... pentru Cetățeni și Companii la Investiții prin Asigurarea unei Piețe..." este nevoie de achiziționarea și implementarea la nivelul ... a... pentru "... pentru Cetățeni și Companii la Investiții prin Asigurarea unei Piețe... - ...".

.... DE CĂTRE ... CONTRACTANTĂ

Beneficiile implementării proiectului constau în creșterea calității... oferite către entitățile... din piețele reglementate și supravegheate și către persoane fizice, precum și la nivel inter-instituțional, în colaborarea dintre instituțiile statului, precum și cu cele... și internaționale.

Platforma va fi disponibilă în regim public și va asigura o serie de avantaje pentru toți utilizatorii sistemului informatic (persoane fizice, persoane juridice, instituții publice centrale sau locale):

- Reducerea costurilor și timpului necesar pentru transmiterea, prelucrarea și soluționarea solicitărilor;
- Facilitarea dialogului și a cooperării rapide între autoritățile competente, persoanele fizice și persoanele juridice;
- Reducerea birocrăției;
- Istoric centralizat al comunicării dintre ... și persoane fizice/juridice, precum și cu alte autorități;

- Creșterea transparenței și accesibilității persoanelor fizice/juridice la serviciile oferite de către autoritățile competente;
- Creșterea gradului de satisfacție a persoanelor fizice/juridice în relația acestora cu ...;
- Sporirea confortului persoanelor fizice/juridice;
- Promovarea tehnologiilor de vârf în cadrul instituției publice, renunțarea utilizării dosarului cu șină și la imprimarea pe suport hârtie a documentației necesare proceselor interne;
- Reducerea impactului ecologic prin digitalizare;
- Suport pentru incluziune și accesibilitate, în acest sens, platforma va fi accesibilă și persoanelor cu dizabilități, asigurând astfel incluziunea tuturor cetățenilor în utilizarea... publice;
- Protecția datelor și securitatea informațiilor prin implementarea unor măsuri avansate de securitate a datelor;
- Monitorizarea și optimizarea performanței... cu scopul de optimizare a... publice;
- Interoperabilitatea și integrarea cu alte sisteme informatice, permițând colaborarea mai eficientă și partajarea datelor într-un mod sigur și rapid, evitând duplicarea informațiilor.

(...).

1....

.... OBIECTUL CONTRACTULUI

Prin intermediul contractului care va fi atribuit prin prezenta procedură de achiziție publică, se va realiza implementarea „la cheie” a... pentru „... pentru Cetățeni și Companii la Investiții prin Asigurarea unei Piețe... - ...”, prin:

- Furnizarea de Licențe ..., în conformitate cu cerințele din prezentul caiet de sarcini;
- Prestarea de..., constând în totalitatea... pentru implementarea platformei, în conformitate cu cerințele din prezentul caiet de sarcini.

În raport de cadrul general anterior expus Consiliul determină că ... contractantă a elaborat documentația de atribuire, pentru a asigura ofertanților o informare corectă, completă și precisă cu privire la cerințele obiectului contractului și la modul de desfășurare a procedurii de atribuire, potrivit art. 154 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 (... contractantă are obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire).

În cuprinsul documentației de atribuire, ... contractantă a definit obiectul contractului de servicii(**Contractul are o componentă de prestare servicii (servicii de dezvoltare și implementare) și una de furnizare (achiziționare și/sau dezvoltare a aplicațiilor .../licențelor necesare implementării proiectului)** prin descrierea necesităților autorității contractante și a caracteristicilor solicitate pentru serviciile și produsele ce urmează a fi prestate/furnizate, stabilind care sunt cerințele minime pe care ofertele trebuie să le îndeplinească potrivit dispozițiilor art. 29 din HG nr. 395/2016.

Luând în considerare ansamblul considerentelor expuse, Consiliul are în vedere că, dată fiind complexitatea și specificitatea contractului de servicii, importanța acestuia, durata contractuală și rezultate așteptate de la derularea acestuia, asigurarea posibilității depunerii unor oferte conforme, ... contractantă a dat eficiență dispozițiilor art. 154 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, depunând diligențele necesare întocmirii unei documentații care să țină seama de toate aspectele pe care le implică,

luând în considerare specificul acestuia, astfel încât să poată fi asigurată derularea contractului de lucrări.

La baza demarării prezentei proceduri, s-a avut în vedere că proiectul aduce beneficii multiple pentru ... întrucât susține conceptul de... bazată pe risc, optimizează procesele interne specifice și ajustează funcțiile ... în relația cu entitățile autorizate, supravegheate și controlate.... are un impact major la nivelul pieței... și al actorilor prezenți pe această piață, atât în rândul operatorilor cât și al beneficiarilor produselor și....

Prin implementarea unui sistem informatic integrat avansat, ... va digitaliza extensiv interacțiunile administrative cu persoanele fizice și juridice, optimizând astfel procesele interne care susțin furnizarea de servicii către entitățile... reglementate și supravegheate, asigurând o calitate mai bună a acestora, precum și acuratețe și eficiență sporite, contribuind astfel la implementarea politicii publice naționale de e-guvernare.

În raport de cele mai sus redate, Consiliul determină că prioritar este *interesul public unde așteptările și nevoile* sunt foarte mari, astfel că se încheie contractul pentru... unor sarcini ale interesului public (*beneficiile implementării proiectului constau în creșterea calității... oferite către entitățile... din piețele reglementate și supravegheate și către persoane fizice, precum și la nivel inter-instituțional, în colaborarea dintre instituțiile statului, precum și cu cele... și internaționale*).

... de comunicare a rezultatului procedurii de atribuire nr...., *motivele reținute de membrii comisiei de evaluare* în decizia de respingere a asocierii contestatoare sunt următoarele:

Prin prezenta, vă informăm că, în urma finalizării prin mijloace electronice a procedurii de licitație deschisă organizată de ... de... având ca obiect „...”, oferta dumneavoastră a fost respinsă în temeiul art. 137 alin. (1) din Anexa la HG nr. 395/2016, cu modificările și completările ulterioare, având în vedere că oferta prezentată a fost declarată inacceptabilă în temeiul art. 134 alin. (5) din Anexa la HG nr. 395/2016, cu modificările și completările ulterioare.

(....)

Astfel, în urma analizării documentelor depuse inițial și a răspunsurilor la solicitările de clarificări, Comisia de evaluare a constatat că neconformitățile identificate nu au un caracter izolat și nu privesc un singur expert-cheie, ci afectează în mod repetat și sistematic structura echipei propuse, fiind incidente în cazul unui număr semnificativ de experti, și pe cale de consecință ofertantul nu a demonstrat îndeplinirea cerințelor minime obligatorii prevăzute în Caietul de sarcini privind expertii-cheie.

Clarificările transmise nu sunt de natură să înlăture neconformitățile identificate, întrucât acestea vizează aspecte care trebuiau îndeplinite la data-limită de depunere a ofertelor și nu pot fi remediate ulterior.

Potrivit art. 123 alin (1) din Anexa la HG nr. 395/2016, ofertantul are obligația de a elabora oferta în deplină conformitate cu prevederile documentației de atribuire, întreaga responsabilitate pentru corectitudinea, completitudinea și conformitatea acesteia revenindu-i în mod exclusiv. Riscul întocmirii unei oferte incomplete sau neconforme aparține integral ofertantului, neputând fi transferat autorității contractante prin solicitări ulterioare de clarificări care ar conduce la remedierea unor neîndepliniri esențiale existente la data - limită de depunere a ofertelor.

Acceptarea unei completări ulterioare a documentelor care atestă relații contractuale inexistente la data limită ar echivala cu acordarea unui termen suplimentar ofertantului pentru identificarea și contractarea experților necesari, ulterior momentului stabilit pentru depunerea ofertelor.

O asemenea conduită ar încălca art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, respectiv principiile tratamentului egal și al transparenței, întrucât ar plasa ofertantul într-o poziție privilegiată față de alți operatori economici care, în perioada de pregătire a ofertelor, nu au reușit să asigure experți conform cerințelor și, în consecință, nu au participat la procedură.

În consecință, Comisia de evaluare a apreciat răspunsurile la clarificări ca fiind neconcludente, motivele de fapt și de drept fiind expuse pe larg mai sus, și raportat la acesta oferta a fost declarată inacceptabilă, în conformitate cu art. 134 alin. (5) din Anexa la HG nr. 395/2016 și a fost respinsă în temeiul art. 137 alin. (1) din Anexa la HG nr. 395/2016.

Din lecturarea actului de comunicare a rezultatului procedurii anterior amintit a cărui grad de detaliere nu poate fi tăgăduit, Consiliul reține în esență faptul că, în urma analizării documentelor depuse inițial și a răspunsurilor la solicitările de clarificări, comisia de evaluare a constatat că neconformitățile identificate nu au un caracter izolat și nu privesc *un singur expert-cheie*, ci afectează în mod repetat și sistematic structura *echipei propuse*, fiind incidente în cazul unui număr semnificativ de experți, și pe cale de consecință, asocierea ofertantă nu a demonstrat îndeplinirea cerințelor minime obligatorii prevăzute în caietul de sarcini privind experții-cheie.

Criticile formulate de autoarea contestației vizează următoarele aspecte:

➤ obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei asocierii.... de la etapa evaluării tehnice prin:

- recunoașterea diplomei de absolvire a Expertului-cheie nr.... ca acoperind cerința „studii superioare finalizate cu diplomă de licență sau echivalent”;

- acceptarea contractelor civile de antrepriză de servicii ca dovadă suficientă și legală a relației contractuale cu experții-cheie propuși;

- declararea ofertei ca admisibilă și includerea acesteia în etapele următoare de evaluare tehnică și...;

➤ obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei... declarată câștigătoare a procedurii, de la etapa verificării documentelor de calificare.

Referitor la primul motiv de neconformitate reținut vizavi de expertul-cheie nr.... se reține faptul că membrii comisiei de evaluare au reținut următoarele aspecte precizate atât în cadrul Procesului-verbal nr..... privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și după caz, cu factorii de evaluare, cât și în Actul de comunicare nr....:

Comisia de evaluare a apreciat că răspunsul la clarificări încărcat în SEAP în data de... cu adresa nr.... a fost neconcludent, astfel:

În urma analizării răspunsului la clarificări și a documentelor depuse în susținerea răspunsului la clarificări de către ofertantul Asocieria... (lider asociere) și... (asociat), Comisia de evaluare a constatat că răspunsul la clarificări nu este concludent, pentru următoarele considerente:

(...)

Față de răspunsul la clarificări, Comisia de evaluare a constatat următoarele:

Conform caietului de sarcini, cap.....1. Cerințe privind expertul cheie nr..... Manager de proiect (pag. 188) acesta trebuie să fie „absolvent de studii superioare finalizate cu diplomă de licență sau echivalent.”

Din documentele depuse de ofertant reiese că expertul... este absolvent al..., din cadrul Universității „...”, cu o durată a studiilor de 3 ani, finalizate cu Diplomă de absolvire.

Prin răspunsul la clarificări Ofertantul consideră că Diploma de absolvire a... este echivalentă cu Diploma de licență, întrucât diploma de absolvire este eliberată la finalizarea studiilor universitare de scurtă durată.

În verificarea îndeplinirii cerinței din caietul de sarcini, Comisia de evaluare a analizat cele două teze din cadrul cerinței, respectiv expertul să fie absolvent de studii superioare și studiile superioare să se finalizeze cu diplomă de licență sau echivalent.

Urmare analizării Diplomei de absolvire seria U nr.... eliberată pentru..., s-a constatat că aceasta a fost eliberată în urma promovării examenului de absolvire, în sesiunea iunie..., în cadrul Universității „...” din ... -..., cu obținerea titlului de „inginer...”, profil Știința sistemelor și a calculatoarelor, specializarea Tehnică de calcul, durata studiilor fiind de 3 ani.

În conformitate cu prevederile art. 57 din Legea nr. 84/1995 (în prezent abrogată) „Învățământul... se organizează sub forma de:

- a) învățământ... de scurtă durată;
- b) învățământ... de lungă durată.”

În conformitate cu art. 62 alin (1) din aceeași lege, „Învățământul... de scurtă durată este de 3 ani, cu excepția cazului prevăzut de art. 64 alin. (2), și este organizat în colegii universitare, în cadrul instituțiilor de învățământ... de lungă durată.”, iar conform art. 63 alin. (2) (2) „Studiile în învățământul... de scurtă durată se încheie cu examen de absolvire, organizat pe baza criteriilor elaborate de către Ministerul Învățământului și a unei metodologii stabilite de senatele universitare. Absolvenții primesc diplome în care se specifică domeniul specializării dobândite.

Conform art. 65 alin (1) din Legea nr. 84/1995 „Absolvenții cu diplomă ai colegiilor universitare pot continua studiile în învățământul... de lungă durată, în cadrul profilului studiat inițial sau apropiat, prin concurs, în limita locurilor disponibile pentru anul... curent, stabilite de senatul instituției de învățământ superior primitoare.

La art. 67 alin (1)-(3) și alin (6) din Legea nr. 84/1995 se prevede „(1) Durata studiilor la cursurile de zi în învățământul... de lungă durată este, în funcție de profil, de 4-6 ani și se stabilește prin hotărâre a Guvernului. Modificarea duratei studiilor se poate face numai începând cu anul I. (2) Studiile în învățământul... de lungă durată se încheie cu examen de licență, care constă în proiect sau lucrare de diplomă și în probe generale și de specialitate.

(3) Absolvenții care au promovat examenul de licență primesc titlul de licențiat în profilul și în specializarea urmate.

(6) Diplomele eliberate de instituțiile de învățământ... de lungă durată până în anul... inclusiv sunt echivalente cu diploma de licență.”

Din coroborarea acestor prevederi legale reiese, în mod cert că diploma de absolvire dovedește că deținătorul său a absolvit studii superioare, dar aceasta nu reprezintă o diplomă de licență sau echivalentă.

În același sens s-a pronunțat și.... din..., prin care a comunicat Comisiei de evaluare ca răspuns la solicitarea acesteia înregistrată la MEC cu nr...., următoarele:

Studiile superioare de lungă durată, respectiv studiile superioare de scurtă durată au fost organizate în baza Legii educației și învățământului nr.... și a Legii învățământului nr.....

Absolvenții învățământului superior de scurtă durată cu durata de 3 ani, cursuri de zi obțineau Diplomă de absolvire, act de studii prevăzut în mod distinct față de Diploma de licență//Diploma de inginer, etc, obținută de absolvenții de învățământ superior de lungă durată, cu durata de 4-6 ani, cursuri de zi.

Ultima promoție de absolvenți de învățământ superior de lungă/scurtă durată a fost cea care a fost înmatriculată în anul I de studii universitare....

Începând cu anul..., studiile s-au organizat pe cele 3 cicluri de studii (licență, masterat și doctorat), în baza Legii nr.... privind organizarea studiilor universitare, cu modificările și completările ulterioare, în prezent abrogată, astfel:

Art. 62, alin. (1) și Art. 65 din Legea învățământului nr.... (forma inițială, publicată în... nr....7 din 31 iulie..., în prezent abrogată) prevedea că învățământul... de scurtă durată este

de 3 ani. Și acest act normativ reglementa cu privire la dreptul absolvenților cu diplomă ai colegiilor universitare de a continua studiile în învățământul... de lungă durată, în cadrul profilului studiat inițial sau apropiat, prin înscrierea în anul III al învățământului... de lungă durată, în urma susținerii unor examene de diferență stabilite de consiliile facultăților.

De asemenea, potrivit art. 16, alin (2), din Legea 288/2004, privind organizarea studiilor universitare, cu modificările și completările ulterioare, în prezent abrogată, „Absolvenții cu diplomă de învățământ superior de scurtă durată pot continua studiile pentru a obține licența în cadrul ciclului I - studii universitare de licență.”

Având în vedere cele menționate anterior, precizăm faptul că diploma de absolvire seria U, nr...., la care faceți referire, nu reprezintă diplomă de licență sau echivalentă.

Raționamentul conturat de contestatoare în favoarea îndeplinirii cerinței pe considerentul recunoașterii diplomei de absolvire a Expertului-cheie nr.... ca acoperind cerința „studii superioare finalizate cu diplomă de licență sau echivalent” nu este judicios și nu va fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Cerința a cărei pretinsă neîndeplinire este reclamată se regăsește astfel precizată la nivelul caietului de sarcini, cap.....1. Cerințe privind expertul cheie nr..... Manager de proiect:

....
....1. Expert cheie nr....: Manager de proiect
(...)

Cerințe:

- **Absolvent de studii superioare finalizate cu diplomă de licență sau echivalent;**

Experiența specifică	- Experiență specifică demonstrată prin participarea la nivelul a minimum un contract/proiect similar, în care serviciile au fost duse la bun sfârșit, la nivelul căruia expertul a avut responsabilități și sarcini de coordonare echipe similare poziției pentru care este propus în prezentul contract.
Competențe profesionale	- Deținerea de competențe în domeniul managementului de proiect, dovedite prin prezentarea unei diplome/ certificări în domeniul solicitat recunoscute la nivel național sau internațional

Analizând modalitatea de elaborare și întocmire a cerinței, Consiliul constată că pentru achizițoare prezenta interes proba faptului că managerul de proiect este *absolvent de studii superioare finalizate cu diplomă de licență sau echivalent*.

Cu alte cuvinte, cerința viza îndeplinirea cumulativă a două condiții, *expertul să fie absolvent de studii superioare și studiile superioare să se finalizeze cu diplomă de licență sau echivalent*.

Din examinarea propunerii tehnice depusă de asocierea.... se reține nominalizarea pentru poziția manager de proiect a expertului... pentru care asocierea.... a depus următoarele înscrisuri:

- CV-ul;
- Declarație de disponibilitate și confidențialitate;
- *Diploma de absolvire seria U nr.... eliberată de Universitatea „...”* din ... -..., potrivit căreia domnul... a obținut titlu de inginer....

Urmare analizării *Diplomei de absolvire seria U nr.... eliberată* pentru..., așa cum au reținut și membrii comisiei de evaluare, se

constată că aceasta a fost eliberată în urma promovării examenului de absolvire, în sesiunea iunie..., în cadrul Universității „...” din ... -..., cu obținerea titlului de „inginer...”, profil Știința sistemelor și a calculatoarelor, specializarea Tehnică de calcul, durata studiilor fiind de 3 ani.

Pe parcursul derulării procesului de evaluare membrii comisiei de evaluare au adresat asocierii.... prin intermediul Adresei nr.... o serie de clarificări, printre care și următoarea clarificare vizavi de aspectul reclamat, respectiv:

A. Documente prezentate pentru expertul-cheie nr....: Manager de proiect, nominalizat în persoana lui...

1. Având în vedere cerințele referitoare la nivelul studiilor din Caietul de sarcini, menționate la Cap.....1., pag. 188, și anume: „Absolvent de studii superioare finalizate cu diplomă de licență sau echivalent” și documentul prezentat pentru expertul propus pentru poziția de Manager de proiect, respectiv Diploma de absolvire eliberată de..., din care reiese că domnul... a promovat examenul de absolvire din sesiunea iunie..., din cadrul Universității „...” din, obținând titlul de Inginer... în profilul Știința sistemelor și a calculatoarelor, specializarea Tehnică de calcul, durata studiilor: 3 ani (Diploma nr....),

Ținând cont de faptul că documentele depuse pentru expertul propus includ o diplomă de absolvire a unui... de ingineri cu durata de 3 ani, vă solicităm să precizați dacă expertul deține o diplomă de licență sau un document oficial de echivalare care să ateste îndeplinirea cerinței privind studiile superioare de licență, conform cerințelor documentației de atribuire și să depuneți respectivele documente.

Asocierea.... a furnizat prin intermediul Adresei nr..... următorul răspuns:

Expertul propus este absolvent de studii superioare finalizate cu diploma de absolvire obținută în anul.... Conform Lege 84/1995 art. 62 “Învățământul... de scurtă durată este de 3 ani, cu excepția cazului prevăzut de art. 64 alin. (2), și este organizat în colegii universitare, în cadrul instituțiilor de învățământ... de lungă durată.”.

Conform art. Art. 63. - “(1) Admiterea în colegiile universitare se face pe baza criteriilor prevăzute pentru învățământul... de lungă durată.” “(2) Studiile în învățământul... de scurtă durată se încheie cu examen de absolvire, organizat pe baza criteriilor elaborate de către Ministerul Învățământului și a unei metodologii stabilite de senatele universitare. Absolvenții primesc diplome în care se specifică domeniul specializării dobândite.”

Astfel, expertul propus îndeplinește cerința Caietului de sarcini detinând studii superioare și detine diploma finalizării acestora. Menționăm faptul că la nivelul documentației de atribuire nu este specificat tipul de studii superioare (de lungă sau de scurtă durată). Diploma de licență se obține la finalizarea studiilor superioare de lungă durată iar Diploma de absolvire se obține la finalizarea studiilor superioare de scurtă durată, deci sunt echivalente. Astfel, raportat la cerințele documentației de atribuire, documentele prezentate demonstrează îndeplinirea fără echivoc a cerințelor caietului de sarcini.

Răspunsul furnizat de asocierea.... a fost analizat la data de..., ocazie cu care a fost elaborat Procesul-verbal nr.... privind evaluarea conformității *proponerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și după caz, cu factorii de evaluare, rezultatul analizei membrilor comisiei de evaluare fiind anterior redată.*

Din economia celor consemnate motivul respingerii ofertei depuse de autoarea contestației a avut în vedere faptul că *diploma de absolvire dovedește că deținătorul său a absolvit studii superioare, dar aceasta nu reprezintă o diplomă de licență sau echivalentă.*

Câtă vreme din documentele depuse de asocierea.... reiese că expertul... este absolvent al..., din cadru Universității „...” din ..., cu o

durată a studiilor de 3 ani, finalizate cu Diplomă de absolvire, Consiliul nu poate valida abordarea contestatoarei potrivit căreia expertul propus îndeplinește cerința Caietului de sarcini deținând studii superioare și deține diploma finalizării acestora. Menționăm faptul că la nivelul documentației de atribuire nu este specificat tipul de studii superioare (de lungă sau de scurtă durată). Diploma de licență se obține la finalizarea studiilor superioare de lungă durată, iar Diploma de absolvire se obține la finalizarea studiilor superioare de scurtă durată, deci sunt echivalente.

În stabilirea acestei finalități, așa cum a fost anterior reținut din economia modalității de elaborare a cerinței privind *expertul cheie nr.... - Manager de proiect*, Consiliul a reținut că îndeplinirea respectivei cerințe viza 2 paliere, respectiv:

- expertul să fie absolvent de studii superioare și
- studiile superioare să se finalizeze cu diplomă de licență sau echivalent.

Urmare analizării *Diplomei de absolvire seria U nr.... eliberată pentru...*, așa cum au reținut și membrii comisiei de evaluare, se constată că aceasta a fost eliberată în urma promovării examenului de absolvire, în sesiunea iunie..., în cadrul Universității „...” din ... -..., cu obținerea titlului de „inginer...”, profil Știința sistemelor și a calculatoarelor, specializarea Tehnică de calcul, durata studiilor fiind de 3 ani.

Diploma de absolvire depusă de asociere pentru expertul-cheie nr.... - Manager de proiect a fost eliberată la data de..., fiind emisă sub imperiul Legii învățământului nr.... - legislația în vigoare la momentul promovării examenului de absolvire - sesiunea iunie....

Prevederile art. 57 din *Legea învățământului nr.... - în vigoare până la intrarea... nr.... - reglementează învățământul... sub două forme de organizare, după cum urmează:*

Învățământul... are caracter deschis și se organizează sub formă de:

- a) învățământ... de scurtă durată;
- b) învățământ... de lungă durată."

Diferența de regim juridic a celor două forme de învățământ rezultă din chiar modul distinct de organizare, durata, precum și cu privire la modalitatea de finalizare a studiilor:

- art. 62 din *Legea nr. 84/1995:*

Învățământul... de scurtă durată este de 3 ani, cu excepția cazului prevăzut la art. 64 alin. (2), și este organizat în colegii universitare, în cadrul instituțiilor de învățământ... de lungă durată.

- art. 63 alin. (2) din *Legea nr. 84/1995:*

Studiile în învățământul... de scurtă durată se încheie cu examen de absolvire, organizat pe baza criteriilor elaborate de către Ministerul Învățământului și a unei metodologii stabilite de senatele universitare. Absolvenții primesc diplome în care se specifică domeniul specializării dobândite.

- art. 65 alin (1) din *Legea nr. 84/1995:*

Absolvenții cu diplomă ai colegiilor universitare pot continua studiile în învățământul... de lungă durată, în cadrul profilului studiat inițial sau apropiat, prin concurs, în limita locurilor disponibile pentru anul... curent, stabilite de senatul instituției de învățământ superior primitoare.

- art. 66 din Legea nr. 84/1995:

Învățământul... de lungă durată se desfășoară în universități, institute și academii de studii, cu facultăți și specializări autorizate sau acreditate.

- art. 67 alin. (1)-(3) și (6) din Legea nr. 84/1995:

Durata studiilor la cursurile de zi în învățământul... de lungă durată este, în funcție de profil, de 4-6 ani și se stabilește prin hotărâre a Guvernului. Modificarea duratei studiilor se poate face numai începând cu anul I.

(2) **Studiile în învățământul... de lungă durată se încheie cu examen de licență, care constă în proiect sau lucrare de diplomă și în probe generale și de specialitate.** Criteriile de organizare a examenului de licență se stabilesc de către Ministerul Învățământului, iar metodologia, de către senatele universitare.

(3) Absolvenții care au promovat examenul de licență primesc titlul de licențiat în profilul și în specializarea urmate.

(...)

(6) Diplomele eliberate de instituțiile de învățământ... de lungă durată până în anul... inclusiv sunt echivalente cu diploma de licență.

Așadar, diploma de licență reprezintă un rezultat al absolvirii "*studiilor în învățământul... de lungă durată*" - art. 67 alin. (2) - această situație nu poate fi echivalentă cu ipoteza opusă, anume actul rezultat din absolvirea "*învățământului... de scurtă durată*", *diploma de absolvire* - art. 63 alin. (2).

Din coroborarea acestor prevederi legale, Consiliul achiesează la concluziile la care au ajuns membrii comisiei de evaluare vizavi de faptul că *diploma de absolvire* dovedește că deținătorul său a absolvit studii superioare, dar aceasta nu reprezintă o diplomă de licență sau echivalentă.

În considerarea celor antementionate deopotrivă de valide sunt și apărările aduse chiar de societatea câștigătoare intervenientă:

Inexistența unei echivalențe între (i) diploma de absolvire, corespunzătoare studiilor universitare de scurtă durată, și (ii) diploma de licență, corespunzătoare învățământului... de lungă durată, rezultă și din prevederile art. 65 din același act normativ:

„(1) Absolvenții cu diplomă ai colegiilor universitare pot continua studiile în învățământul... de lungă durată, în cadrul profilului studiat inițial sau apropiat, în limita locurilor disponibile pentru anul... curent, stabilite de senatul instituției de învățământ superior primitoare. Criteriile de admitere se stabilesc de instituțiile de învățământ... de lungă durată, conform Cartei universitare.

(2) *Candidații admiși vor susține examene de diferență stabilite de consiliile facultăților și vor fi înscriși în anul de studiu corespunzător examenelor recunoscute și celor promovate.*”

Acestea întrucât legiuitorul nu a prevăzut recunoașterea absolvenților învățământului... de scurtă durată ca licențiați, ci doar posibilitatea acestora de a continua studiile în învățământul... de lungă durată, în condiții expres reglementate.

În aceste condiții, diploma de absolvire nu produce efectul legal al dobândirii diplomei de licență sau a statutului de licențiat.

Suplimentar, atunci când legiuitorul a intenționat să confere caracter echivalent anumitor acte de studii, a prevăzut acest lucru în mod expres:

[Art. 67 alin. (8) din Legea nr. 84/1995]. „[Diplomele eliberate de instituțiile de învățământ... de lungă durată până în anul...99 inclusiv sunt echivalente cu diplomele obținute în urma promovării examenului de licență, respectiv de diplomă. ”

Or, această echivalență privește tot diplome aferente învățământului... de lungă durată, iar nu diploma de absolvire eliberată absolvenților colegiilor universitare, corespunzătoare învățământului... de scurtă durată.

Așadar, diploma de absolvire corespondentă finalizării studiilor universitare de scurtă durată nu este echivalentă diplomei de licență.

Această realitate a mai fost subliniată în practica instanțelor judecătorești:

a) „... reține că studiile superioare absolvite de apelantul-reclamant în calitate de subinginer reprezintă studii superioare de scurtă durată care nu sunt echivalente cu studiile de licență, ciclul I, în sistemul de învățământ #####, sentința primei instanțe fiind legală și temeinică, apelul reclamantului fiind nefondat. [...]

Din redactarea art. 16 alin. 2 din Legea nr. 288/2004 rezultă că studiile superioare de scurtă durată (subinginer) nu sunt echivalente, în sistemul de învățământ #####, cu studiile universitare de licență - ciclul I, fiind necesară continuarea studiilor în cazul subinginerilor pentru a putea obține licența în cadrul ciclului I - studii universitare de licență." (... de Apel București, Secția a IV-a civilă, Decizia civilă nr....)

b) „Contrar susținerilor petentei... apreciază că domnului ing.#####, [...] le sunt aplicabile prevederile legii învățământului nr....., republicată, potrivit căreia studiile urmate în cadrul unui... corespund studiilor

superioare de scurtă durată și se încheie cu diplomă de absolvire, care nu este echivalentă unei diplome de licență.

[...]... apreciază că, în baza acestei diplome de absolvire, o persoană se poate înscrie la completarea studiilor pentru obținerea diplomei de licență, conform art. 16 alin. 2 din legea nr. 288/2004 privind organizarea studiilor universitare, potrivit căruia, [...] Astfel, pentru a obține o licență, în cadrul ciclului I - studii universitare de licență, absolvenții cu diplomă de învățământ superior de scurtă durată erau obligați să continue studiile, fără ca legea să echivaleze studiile anterioare de scurtă durată, (de natura celor absolvite de persoanele indicate de către petentă), cu cele universitare de licență." (... de Apel Ploiești, Secția de... și Fiscal, Decizia civilă nr....)

c) „Într-adevăr, astfel cum a arătat recurenta - reclamantă și astfel cum a reținut și prima instanță, diploma de absolvire de subinginer nu poate fi echivalată cu diploma de inginer sau cu diploma de licență, iar un subinginer cu diplomă de absolvire nu poate ocupa o funcție de inginer. Dispozițiile exprese ale art. 244 alin. 2 din Codul... nu se referă, însă, la condiția absolvirii studiilor superioare de inginer, cu diplomă de licență, ci consacră doar regula potrivit căreia persoanele care ocupă funcția de administrator public trebuie să fi absolvit studii superioare economice, administrative, tehnice sau juridice. " (... de Apel Brașov, Secția de... și Fiscal, Decizia civilă nr....).

Se reține faptul că achizițioarea, în virtutea rolului să activ a adresat Ministerului Educației și Cercetării, în calitate de autoritate în domeniul educației, comunicarea unui punct de vedere cu privire la echivalența dintre diploma de absolvire... și diploma de licență, această instituție răspunzând prin Adresa nr.... din... următoarele:

Titularul diplomei de absolvire seria U, nr..., eliberată de Universitatea „ ... ” din ..., prezentată în fotocopie, este absolvent de studii superioare de scurtă durată, cu titlul de Inginer..., în profilul Știința sistemelor și a calculatoarelor, specializarea Tehnică de calcul.

Studiile superioare de lungă durată, respectiv studiile superioare de scurtă durată au fost organizate în baza Legii educației și învățământului nr.... și a Legii învățământului nr..... Absolvenții **învățământului superior de scurtă durată cu durata de 3 ani, cursuri de zi obțineau Diplomă de absolvire, act de studii prevăzut în mod distinct față de Diploma de licență/ Diploma de inginer, etc, obținută** de absolvenții de învățământ superior de lungă durată, cu durata de 4-6 ani, cursuri de zi.

Ultima promoție de absolvenți de învățământ superior de lungă/scurtă durată a fost cea care a fost înmatriculată în anul I de studii universitare....

Începând cu anul..., studiile s-au organizat pe cele 3 cicluri de studii (licență, masterat și doctorat), în baza Legii nr.... privind organizarea studiilor universitare, cu modificările și completările ulterioare, în prezent abrogată, astfel:

Art. 62, alin. (1) și Art. 65 din Legea învățământului nr.... (forma inițială, publicată în... nr....7 din 31 iulie..., în prezent abrogată) prevedea că învățământul... de scurtă durată este de 3 ani. Și acest act normativ reglementa cu privire la dreptul absolvenților cu diplomă ai colegiilor universitare de a continua studiile în învățământul... de lungă durată, în cadrul profilului studiat inițial sau apropiat, prin înscrierea în anul III al învățământului... de lungă durată, în urma susținerii unor examene de diferență stabilite de consiliile facultăților.

De asemenea, potrivit art. 16, alin (2), din Legea 288/2004, privind organizarea studiilor universitare, cu modificările și completările ulterioare, în prezent abrogată, „Absolvenții cu diplomă de învățământ superior de scurtă durată pot continua studiile pentru a obține licența în cadrul ciclului I - studii universitare de licență.

Având în vedere cele menționate anterior, precizăm faptul că diploma de absolvire seria U. nr..... la care faceți referire, nu reprezintă diplomă de licență sau echivalentă."

De asemenea sunt relevant de redat în soluționare și precizările expertului cooptat care prin punctul de vedere transmis la solicitarea adresată de membrii comisiei de evaluare a făcut următoarele precizări:

Documentul prezentat pentru expertul propus, domnul..., este Diploma de absolvire eliberată de..., seria U nr...., din care rezultă promovarea examenului de absolvire în sesiunea iunie..., în cadrul Universității „...” din ... -..., cu obținerea titlului de „inginer...”, profil Știința sistemelor și a calculatoarelor, specializarea Tehnică de calcul, durata studiilor fiind de 3 ani (Diploma nr....).

În raport cu cerința din caietul de sarcini formulată în sensul,, expertul trebuie să fie absolvent de studii superioare finalizate cu **diplomă de licență sau echivalent**" verificarea îndeplinirii acesteia se realizează strict prin raportare la documentele depuse în ofertă și la conținutul explicit al acestora, fără posibilitatea completării sau echivalării implicite în lipsa unor prevederi exprese în documentația de atribuire.

Din analiza diplomei prezentate rezultă că expertul a absolvit un..., obținând titlu de „inginer...”, în urma unor studii superioare de scurtă durată, cu durate de 3 ani. Diploma atestă finalizarea unor studii superioare, însă nu certifică deținerea unei diplome de licență și nu cuprinde o mențiune expresă cu privire la echivalarea cu diploma de licență, astfel cum este aceasta solicitată prin caietul de sarcini.

Diferențele relevante dintre diploma de licență și diploma de..., avute în vedere în cadrul evaluării sunt următoarele:

Element de diferențiere	Diplomă de licență (inginer)	Diplomă de absolvire/de... (inginer de...)
Tipul studiilor	Studii superioare de licență/lunga durată	Studii superioare de scurtă durată
Durata studiilor	4-5 ani (pre Bologna) / 3-4 ani (Bologna)	3 ani
Titlul acordat	Inginer/Licențiat	Inginer...
Nivel de calificare	Nivel de licență	Sub nivel de licență
Echivalare cu licență	Recunoscută	Nerecunoscută în lipsa unui act expres
Acces la studii de master	Da	Nu, fără completări /echivalări

Din cele prezentate mai sus reiese, că diploma de absolvire... nu este echivalentă cu diploma de licență.

Argumentul decisiv adus de contestatoare în favoarea îndeplinirii cerinței pe considerentul recunoașterii diplomei de absolvire a Expertului-cheie nr..... ca acoperind cerința „studii superioare finalizate cu diplomă de licență sau echivalent" se bazează pe următoarele aspecte:

- formularea „diplomă de licență sau echivalent" de pe pag. 188 a caietului de sarcini, impusă în cazul expertului-cheie nr...., trebuie interpretată în sensul ei logic și juridic;

-termenul „sau echivalent" este inclus tocmai pentru a permite participarea experților care dețin documente eliberate sub regimuri legislative diferite. „Echivalentul" nu se poate limita doar la alte denumiri pentru studiile de lungă durată (precum diploma de inginer), ci trebuie să acopere orice

diplomă care atestă finalizarea studiilor superioare într-un domeniu compatibil și care a permis exercitarea profesiei la un nivel înalt.

- în mod esențial, omisiunea ... de a preciza durata studiilor în caietul de sarcini nu poate fi interpretată ulterior în defavoarea ofertanților, conform principiului in dubio contra proferentem.

Contrar celor susținute de contestatoarele cel mai elocvent text de lege care infirmă teza contestatoarei este chiar art. 65 alin. (1)-(2) al Legii nr.... - actul normativ sub imperiul căruia a fost emisă diploma de absolvire a expertului-cheie nr.... propus de...:

(1) **Absolvenții cu diplomă ai colegiilor universitare** pot continua studiile în învățământul... de lungă durată, în cadrul profilului studiat inițial sau apropiat, în limita locurilor disponibile pentru anul... curent, stabilite de senatul instituției de învățământ superior primitoare. Criteriile de admitere se stabilesc de instituțiile de învățământ... de lungă durată, conform Cartei universitare.

(2) Cei care au fost admitși vor susține examene de diferență stabilite de consiliile facultăților și vor fi înscriși în anul de studiu corespunzător examenelor recunoscute și celor promovate.

Așadar apreciind abordarea contestatoarei ca fiind validă, legiuitorul nu ar fi reglementat un mecanism de acces ulterior în învățământul... de lungă durată, condiționat de admitere, examene de diferență și continuarea efectivă a studiilor.

Față de susținerile contestatoarei vizavi de:

-or, întrucât nu a impus în Caietul de Sarcini vreo cerință expresă privind studiile de lungă durată sau accesul la masterat, ... nu poate respinge oferta Asocierii noastre pe considerentul că diploma de absolvire a expertului-cheie..., emisă ca urmare a finalizării cu succes a studiilor superioare de scurtă durată, nu ar fi echivalentă diplomei de licență;

- aplicând la situația de față principiile mai sus menționate stabilite de CJUE și având în vedere faptul că în Caietul de Sarcini nu a fost prevăzută de către ... cerința „studii superioare de lungă durată” și nici nu a fost definit „echivalentul” diplomei de licență prin raportare la criteriul „accesul la studii de masterat”, adăugarea de către ... contractantă a acestui criteriu abia în etapa de evaluare, pentru respingerea ca inacceptabilă a ofertei Asocierii noastre, reprezintă o încălcare gravă de către ... a principiilor nediscriminării și transparenței, consacrate de art. 2 alin. (2) lit. a) și d) din Legea nr. 98/2016 și de art. 18 din Directiva.../24/UE,

se constată caracterul tardiv al acestor susțineri.

În atare condiții, criticile contestatoarei prin care încearcă să pretindă îndeplinirea cerinței referitoare la obligativitatea deținerii unei diplome de licență sau echivalentă printr-o diplomă de absolvire sunt tardive la acest moment.

În măsura în care considera că interpretarea autorității ar fi fost una „restrictivă”, așa cum susține, ar fi avut posibilitatea contestării solicitării de clarificări în termen de 10 zile de la momentul comunicării, astfel cum stabilesc prevederile art. 8 alin. (1) din Legea nr. 101 /2016:

Persoana care se consideră vătămată de un act al autorității contractante poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului autorității contractante, obligării acesteia la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum și pentru recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, în termen de:

a) 10 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziție publică/sectorial sau de concesiune este egală sau mai mare decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către... al... a anunțurilor de participare, potrivit legislației privind achizițiile publice, legislației privind achizițiile sectoriale sau legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii;
(...).

Așa cum s-a arătat anterior autoarea contestației prin intermediul contestației formulează în fapt, critici privind documentația de atribuire. Aprecierile contestatoarei vizavi de modul de înțelegere/interpretare a conținutului cerințelor din cadrul documentației de atribuire privind aspectul reclamat nu pot fi primite de Consiliu în soluționare atâta vreme cât la acest moment al procedurii, respectiv etapa de comunicare a rezultatului procedurii, ofertanta a luat la cunoștință despre cerința în discuție încă de la data publicării documentației de atribuire, respectiv la....

Așa cum a fost reținut, Consiliul a precizat că prevederile documentației și-au consolidat forța obligatorie atât pentru ... contractantă, cât și pentru operatorii economici participanți la procedura de atribuire.

Întinderea/înțelegerea asupra modului de îndeplinire a cerinței reclamate care a stat la baza decizei de respingere a ofertei contestatoare nu mai poate face obiectul analizei Consiliului, la etapa solicitării clarificărilor adresate pe parcursul evaluării ofertelor depuse/rezultatului procedurii, inclusiv sub aspectul legalității respectivelor cerințe.

Dacă existau obiecțiuni de nelegalitate în privința conținutului documentației sau al clarificărilor solicitate de ... contractantă, operatorii economici trebuiau să îl conteste înainte de expirarea termenului legal, iar nu să aștepte rezultatul procedurii pentru a îi reclama nelegalitatea.

Prin întocmirea și depunerea propriei oferte în baza documentației primite de la autoritate, petenta a acceptat tacit și a dat eficiență tuturor clauzelor din respectiva documentație, inclusiv a celor pe care le apreciază nelegale, astfel că față de invocarea la această dată a nelegalității ei, raportat la normele art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la cele ale art.... C. proc. civ., este incidentă tardivitatea reclamării cerințelor din documentația de atribuire.

Contrar celor susținute de autoarea contestației dacă contestatoarea ar fi fost diligentă și prudentă, ar fi putut din vreme să-și conserve dreptul la clarificarea aspectului în discuție sub aspectul înțelegerii înțelesului/întinderii cerinței.

Astfel, luând la cunoștință despre precizările vizavi de documentele solicitate în vederea elaborării ofertei, era în sarcina ofertantei să depună diligențele necesare și să prezinte documentele solicitate prin documentația de atribuire/solicitarea de clarificare adresată.

În stabilirea acestei finalități, Consiliul are în vedere faptul că odată depășit termenul de contestare a documentației, raportat la dispozițiile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la cele corespondente din art.... alin. (1) C. proc. civ., Consiliului îi este interzis să o cerceteze și să se pronunțe inclusiv chiar sub aspectul legalității.

La acest moment al procedurii, comunicarea rezultatului procedurii nu mai pot emite pretenții vizavi de înțelegerea/întinderea unor cerințe din cuprinsul documentației de atribuire.

Era în sarcina ofertantei să analizeze riguros documentația de atribuire, prin depunerea ofertelor la procedură, se presupune că ofertanții și-au însușit documentația de atribuire fără rezerve, ceea ce înseamnă că nu li se poate scuza nicio abatere de la prescripțiile ei, opozabile în cel mai mic detaliu.

În concluzie, în raport cu cele mai sus reținute, Consiliul constată că ... contractantă în mod corect, a reținut neconcludența răspunsului formulat, prin raportare la cerințele din cadrul documentației de atribuire și a solicitării de clarificare adresate.

Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și în ceea ce privește susținerea contestatoarei conform căreia comisia de evaluare nu a făcut o analiză proprie a îndeplinirii cerinței de echivalare dintre diploma de absolvire... și diploma de licență, câtă vreme, așa cum a fost anterior arătat, comisia de evaluare a avut un rol activ în evaluare, aceasta nu numai că a făcut o analiză proprie asupra diplomei de absolvire... prezentată de ofertant, prin raportare la îndeplinire cerinței de la punctul....1. din caietul de sarcini, ci mai mult decât atât, a solicitat puncte de vedere atât autorității în domeniu (Ministerul Educației și Cercetării) cât și expertului cooptat specialist în achiziții publice.

Constatându-se faptul că, prin documentele depuse în cadrul ofertei, pentru expertul nr...., *Manager de proiect* -..., nu reiese îndeplinirea cerinței din caietul de sarcini de la pct....1, ca acesta să fie absolvent de studii superioare finalizate cu diplomă de licență sau echivalent și prin răspunsul la clarificări ofertantul nu a dovedit că diploma de absolvire prezentată este echivalenta la diploma de licență, Consiliul determină temeinicia celor reținute de achizitoare vizavi de neconcludența răspunsului furnizat la solicitarea de clarificare adresată și a declarat oferta depusă ca fiind inacceptabilă, în temeiul art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016 potrivit căruia În cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta în cadrul ofertei sau solicitării de participare, potrivit dispozițiilor art. 209 din Lege, iar candidatul/ofertantul nu transmite în termenul precizat de comisia de evaluare clarificările/completările solicitate sau clarificările/completările transmise nu sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă.

Față de cele mai sus reținute se constată caracterul nefondat al solicitării contestatoarei privind reevaluarea ofertei asocierii..., de la etapa evaluării tehnice prin recunoașterea diplomei de absolvire a

expertului-cheie nr.... ca acoperind cerința „studii superioare finalizate cu diplomă de licență sau echivalent”.

Referitor la cel de-al doilea motiv de neconformitate care a stat la baza deciziei de respingere a ofertei asocierii.... se are în vedere că acesta vizează aspecte legate de nelegalitatea abordării membrilor comisiei de evaluare, conform căreia orice expert care nu ar fi salariat ar trebui declarat automat subcontractant.

Din examinarea actului de comunicare Consiliul constată că același motiv de neîndeplinire a cerinței privind relațiile contractuale dintre experți și asocierea ofertantă, este similar celor 13 experți din totalul celor 16 experți solicitată a fi ofertanți, astfel că în analiza efectuată Consiliul va analiza cu titlu de exemplu un expert considerentele care vor fi reținute fiind incidente și în cazul restului experților, întrucât documentele/înscrierile depuse de asociere sunt similare/identice, la fel și motivele reținute de membrii comisiei de evaluare.

Se reține faptul că membrii comisiei de evaluare au reținut următoarele aspecte precizate atât în cadrul *Procesului-verbal nr.... mprivind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și după caz, cu factorii de evaluare, cât și în Actul de comunicare nr.... următoarele:*

Față de clarificarea de la litera A, pct. 2 conform căreia „În cadrul cerințelor din Caietul de sarcini, menționate la cap. 15, pag. 184, se precizează următoarele: În cazul în care expertul propus nu este angajat al ofertantului, atunci acesta poate avea numai calitatea de subcontractant. D în informațiile regăsite în cadrul documentelor prezentate pentru Expertul cheie nr...., conform CV depus, datat..., rezultă că domnul... este angajat al societății..., societate care nu are nicio calitate în cadrul Ofertantului, neavând nicio calitate de asociat, subcontractant sau terț susținător.

În acest sens, vă solicităm să clarificați relația dintre expertul propus și Ofertant.

Menționăm că se poate prezenta, conform Caietului de sarcini, orice document prin care să se demonstreze relația contractuală dintre expertul-cheie nominalizat și Ofertant (extras Revisal / Contract de muncă etc.).

Având în vedere cerințele Caietului de sarcini (cap. 15, pag. 184), potrivit cărora expertul-cheie trebuie să aibă, la data-limită de depunere a ofertelor, calitatea de angajat al ofertantului sau de subcontractant declarat, vă solicităm să clarificați dacă, la această dată, între expertul-cheie propus și ofertant exista o relație contractuală corespunzătoare. În acest sens, vă rugăm să transmiteți documente justificative existente la data-limită de depunere a ofertelor.

Ofertantul a răspuns: „Între expertul propus și Ofertant - Liderul asocierii există un contract de convenție civilă încheiat înainte de data și termenul limită de depunere a ofertelor. Pentru a veni în sprijinul Comisiei de evaluare anexăm prezentului răspuns contractul menționat.

A anexat în Anexa răspuns A - Contract de antrepriză de servicii nr. ICR A0011/... încheiat între... în calitate de... și expertul... în calitate de Prestator pentru funcția de manager de proiect.

Comisia de evaluare, în urma analizării răspunsului transmis de ofertantul în cauză, a apreciat răspunsul ca fiind neconcludent, deoarece persoana nominalizată nu este nici angajat al ofertantului și nici nominalizat ca subcontractant/asociat conform prevederilor legale și documentației de atribuire.

În conformitate cu Fișa de date, cap. III.....a) - Capacitatea tehnică si/sau profesională, se precizează că: „În cazul în care ofertantul intenționează să subcontracteze o parte/părți din contract, DUAЕ include și informații privind partea din contract care urmează a fi eventual subcontractată și va avea anexat acordul de subcontractare și datele de identificare ale

subcontractanților propuși dacă aceștia din urmă sunt cunoscuți la data depunerii ofertei. B. Subcontractanții pe ale căror capacități se bazează ofertantul trebuie să completeze, la rândul lor, DUAЕ separat incluzând informațiile menționate la art....3 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare.”

Conform art. 3 lit. yy) din Legea nr. 98/2016: „subcontractant/subantreprenor - orice operator economic care nu este parte a unui contract de achiziție publică și care execută anumite părți ori elemente ale lucrărilor/..., răspunzând în fața contractantului de organizarea și derularea tuturor etapelor necesare în acest scop”.

Subcontractarea se califică astfel în baza legii, raportat la conținutul unei oferte și nu poate fi ignorată.

De asemenea, nu se identifică în legislație texte care să condiționeze calitatea de subcontractant de întinderea părții din contractul de achiziție publică pe care acesta o realizează, din definiția legală redată mai sus rezultând că simplul fapt al îndeplinirii unor activități care fac parte din contractul de achiziție atrage calitatea de subcontractant a oricărui operator economic care nu este parte a contractului, dar care este implicat astfel în... lui.

Operatorii economici care se bazează pe capacitățile profesionale și tehnice ale unui alt operator economic, în dovedirea cerințelor stabilite prin documentația de atribuire au obligația să își nominalizeze subcontractanții atunci când depun o ofertă; subcontractarea unei părți a obiectului achiziției și calitatea de subcontractant a unei entități derivă din efectul legii, subcontractarea nefiind o cerință pe care ... contractantă o poate impune sau nu, în funcție de specificul unei proceduri.

Or, aceste servicii reprezintă obiectul principal al contractului, iar în conformitate cu prevederile legale în vigoare, prin operator economic se înțelege orice persoană fizică sau juridică, de drept public ori de drept privat, sau grup ori asociere de astfel de persoane, care oferă în mod licit pe piață executarea de lucrări și/sau a unei construcții, furnizarea de produse ori prestarea de servicii, inclusiv orice asociere temporară formată între două ori mai multe dintre aceste entități.

Ca atare, o persoană, fără a avea calitatea de persoană fizică autorizată (sau altă formă legal constituită prin care poate desfășura o activitate comercială) și care să aibă o formă legală de colaborare cu ofertantul sau care să fie angajată conform... a ofertantului, nu poate face parte din cadrul ofertării.

Ori, ofertantul a nominalizat pe dl... pentru prestarea... de manager de proiect, însă persoana nominalizată nu are calitatea de salariat al vreunei societăți din cadrul asocierii sau a vreunui subcontractant din cei declarați pentru a putea desfășura în mod legal activitatea pentru care a fost nominalizat, astfel cum este definită în... și nici nu este nici persoană fizică autorizată; prin urmare, ofertantul nu a demonstrat că această persoană, așa cum este prezentată în cadrul ofertei, poate presta serviciile conform prevederilor legale.

De altfel, în cadrul caietului de sarcini, se specifică clar faptul că, în cazul în care expertul propus nu este angajat al ofertantului, atunci acesta poate avea numai calitatea de subcontractant.

Or, ofertanții trebuie să facă dovada că au personal pentru toate specializările, personal care să acopere obiectul principal al contractului, așa cum rezultă din documentația de atribuire publicată în SEAP.

Ori, persoana nominalizată nu este nici persoană fizică autorizată și nici nu a fost transmis vreun document din care să reiasă vreo formă de constituire a acestuia în operator economic.

Așadar, nu s-a făcut dovada că această persoană, așa cum este prezentată în cadrul ofertei, poate presta serviciile conform prevederilor legale și nu au fost respectate prevederile din documentația de atribuire.

Comisia de evaluare nu poate accepta această explicație întrucât s-ar încalca unul dintre principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achiziții publice consacrat de prevederile art. 2 alin (2) litera b) din Legea nr. 98/2016 - tratamentul egal, și s-ar încălca propriile reguli stipulate în documentația de atribuire.

În acest sens răspunsul ofertantului, cu privire la faptul, că persoana nominalizată pentru a ocupa poziția de manager de proiect..., are încheiat un contract de convenție civilă (contract de antrepriză de servicii) cu..., nu poate fi acceptat de către Comisia de evaluare, întrucât această persoană face parte dintre experții cheie care vor presta în mod direct serviciile contractului, fiind necesar a fi cunoscute din faza ofertării resursele umane pe care se

bazează acesta, executarea atribuțiilor și a obiectului contractului bazându-se efectiv pe cunoștințele profesionale ale persoanelor cheie.

De altfel, în acest sens s-a pronunțat și Consiliul Național pentru... prin Decizia nr....3 din 2025.

Pentru considerentele arătate mai sus, având în vedere răspunsul prezentat și ținând cont de faptul că dl...., nominalizat pentru ocuparea poziției de manager de proiect, nu este angajatul ofertantului și nu este nominalizat nici ca subcontractant/asociat conform prevederilor legale, Comisia de evaluare a constatat că răspunsul la clarificări este neconcludent și a declarat oferta ca fiind inacceptabilă, în temei art. 134 alin (5) din Anexa la HG nr. 395/2016.

Argumentele aduse de contestatoare în vederea îndeplinirii cerinței reclamate privind relațiile contractuale dintre experți și asocierea ofertantă se bazează pe faptul că a depus contractele civile de antrepriză de servicii încheiate cu experții-cheie nr...., nr.... și nr..., prin care a probat dreptul de utilizare legală a resursei umane (experții-cheie) la dispoziția liderului asocierii, anterior termenului de depunere a ofertelor.

Raționamentul contestatoarei potrivit căruia *Dincolo de ambiguitatea susținerii ..., efectul acestei noi reguli este acela de a impune o falsă binaritate, interzicând participarea oricărui expert-cheie care nu are fie un Contract Individual de Muncă (CIM) încheiat cu un ofertant, fie o formă de organizare comercială independentă (PFA/S.R.L.). Această decizie reprezintă o interpretare trunchiată a propriilor cerințe stabilite de ... prin Caietul de Sarcini (cap. 15, pag. 184), iar Comisia de Evaluare, în loc să aplice ad litteram cerințele Caietului de Sarcini, a creat ex post o confuzie semantică intenționată, punând un semn de egalitate absolut între noțiunea de „salariat” și cea de „angajat”. Documentația de atribuire, însă, le distinge în mod clar prin instituirea a trei ipoteze juridice distincte, pe care subscrisa le-a respectat cu strictețe, nu este judicios în cauză și nu va fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.*

Cerința a cărei pretinsă neîndeplinire este reclamată se regăsește astfel precizată la nivelul caietului de sarcini, fiind astfel precizată:

.... numărul... EXPERȚI PE CATEGORIE DE EXPERTIZĂ

Cerințe minime pentru personalul de specialitate / Experți

Ofertantul trebuie să demonstreze accesul la personalul de specialitate de care dispune, sau al cărui angajament a fost obținut de către ofertant pentru îndeplinirea corespunzătoare a contractului care urmează a fi atribuit. În acest sens, ofertantul va face dovada că dispune de cel puțin următorii experți care au obligația de a îndeplini următoarele cerințe minime și obligatorii:

Nr .	...	Număr experți
1	Expert cheie nr.....: Manager de proiect	1
2	Expert cheie nr.....: Arhitect de sistem	1
3	Expert cheie nr.....: Analist business	1
4	Expert cheie nr.....: Expert implementare Portal	1
5	Expert cheie nr.....: Expert implementare soluție managementul documentelor	1
6	Expert cheie nr.....: Expert implementare aplicații	1
7	Expert cheie nr.....: Expert implementare soluție de administrarea identității utilizatorilor	1
8	Expert cheie nr.....: Expert implementare soluție de securizare a...	1
9	Expert cheie nr.....: Expert implementare Componenta de interoperabilitate	1

10	Expert cheie nr.....: Expert implementare Componenta de gestionare a bazelor de date	1
11	Expert cheie nr.....: Expert implementare Componenta de analiză si raportare avansata a datelor	1
12	Expert cheie nr.....: Expert implementare Componenta de integrare si pregătire a datelor (ETL)	1
13	Expert cheie nr.....: Expert implementare soluție de...	1
14	Expert cheie nr.....: Expert securitate informatică	1
15	Expert cheie nr.....: Expert coordonator testare	1
16	Expert cheie nr.....: Expert coordonator instruire	1

Expertii cheie au fost solicitați cu respectarea art. 3 din Instrucțiunea președintelui ANAP nr...., deoarece activitatea acestora va fi reflectată direct în rezultatul contractului.

.... (...)

Ofertanții vor prezenta la nivelul ofertei tehnice, lista cu experții propuși care vor realiza efectiv serviciile din cadrul contractului, în care va enumera persoanele nominalizate și în care va descrie modalitatea prin care experții propuși îndeplinesc cerințele.

Fiecare dintre persoanele propuse pentru rolurile de expert-cheie detaliate mai jos trebuie să îndeplinească integral toate cerințele minime aferente rolului pentru care au fost nominalizate.

Pentru demonstrarea îndeplinirii cerințelor minime și, după caz, pentru obținerea punctajului..., ofertanții trebuie să prezinte, pentru fiecare expert-cheie solicitat prin Caietul de sarcini, următoarele informații/documente:

a) în Propunerea tehnică, conform formularului pus la dispoziție de ... contractantă, se va indica numele persoanei propuse pentru fiecare poziție, studiile absolvite, denumirea contractelor comparabile în care a mai fost implicat și indicații clare privind paginile unde pot fi regăsite documentele suport anexate aferente fiecărui expert;

b) anexate la Formularul de Propunere tehnică, pentru fiecare expert cheie se vor prezenta:

(i) ... (CV), semnat de către fiecare titular în parte și datat;

(ii) **Documente referitoare la disponibilitatea expertului cheie - Pentru persoanele propuse care au calitatea de salariați ai ofertantului, se va prezenta în mod obligatoriu orice document prin care să se demonstreze relația contractuală dintre expertul-cheie nominalizat și Ofertant (extras Revisal / Contract de muncă etc.). În cazul în care se propune personal care nu este salariat al Ofertantului, pentru îndeplinirea cerinței de disponibilitate se va anexa o Declarație de disponibilitate semnată de titular, cu referire strictă la obiectul contractului ce face obiectul prezentei proceduri. În cazul în care expertul propus nu este angajat al ofertantului, atunci acesta poate avea numai calitatea de subcontractant;**

(iii) Pentru cerințele privind competențele/calificările profesionale solicitate: copii după documente justificative relevante care demonstrează îndeplinirea cerințelor referitoare la studiile și specializările prezentate în CV: Diplome de studii, certificări în specializarea solicitată, autorizații/atestare profesionale (aflate, acolo unde este cazul, în termen de valabilitate la termenul stabilit pentru depunerea ofertelor), alte documente relevante;

(iv) Copii după documente justificative relevante care demonstrează îndeplinirea cerințelor referitoare la expertiza și experiența specifică relevantă solicitată și prezentate în CV: Contracte de muncă / Contracte de colaborare / Fișe de post / Adeverințe sau alte documente edificatoare de la beneficiari sau de la angajatori, din care să reiasă în mod clar denumirea, beneficiarul și perioada de realizare a proiectelor / contractelor în care expertul propus a acumulat experiența solicitată și activitățile prestate de către persoana propusă precum și rolul deținut în proiect, care să evidențieze experiența profesională specifică similară;

(v) Recomandări / Declarații pe proprie răspundere în ceea ce privește experiența expertului în domeniu. Implicarea și rolul experților în contracte / proiecte care sunt de interes pentru evaluare, poate fi demonstrată și prin recomandări / declarații pe propria răspundere emise de însuși ofertant, cu condiția ca acestea să fie însoțite de documente care să demonstreze relația contractuală dintre expertul propus și emitentul recomandării, la data

derulării proiectului referit și orice documente relevante care să demonstreze participarea expertului propus în implementarea contractului/proiectului prezentat drept experiență specifică. În cazul în care se prezintă declarație pe proprie răspundere/recomandare emisă de ofertant, aceasta va cuprinde în mod obligatoriu, pe lângă celelalte informații necesare, următoarea mențiune: „Cunosc prevederile art. 57 din Regulamentul... UE nr.... și legislația națională în vigoare cu privire la conflictul de interese, precum și prevederile art.292 „Falsul în declarații” din Codul penal potrivit căruia „Declararea necorespunzătoare a adevărului, făcută unui organ sau instituții de stat ori unei alte unități în vederea producerii unei consecințe juridice, pentru sine sau pentru altul, atunci când, potrivit legii ori împrejurărilor, declarația făcută servește pentru producerea acelei consecințe, se pedepsește cu închisoare de la 3 luni la 2 ani sau cu amendă.”

Prin depunerea ofertei, Ofertantul își asumă răspunderea cu privire la conformitatea cu originalul a oricăror documente depuse în copie.

CertIFICATE/diplomele/documentele justificative emise în altă limbă decât limba română vor fi prezentate în limba de origine, însoțite de traducerea autorizată în limba română.

În urma verificării exactității informațiilor și a dovezilor furnizate de către ofertanți, ... contractantă poate solicita și alte documente/informații care să clarifice experiența profesională solicitată. De asemenea, ... contractantă își rezervă dreptul de a contacta beneficiarii finali ai proiectelor prezentate la experiența profesională, în vederea confirmării celor prezentate de către ofertanți.

... contractantă își rezervă dreptul de a verifica exactitatea informațiilor și a dovezilor furnizate de ofertanți și de a solicita și alte documente/ informații care să clarifice experiența profesională respectivă.

Ofertanții vor transmite documentele solicitate în caietul de sarcini care certifică îndeplinirea cerințelor minime de calificare, pentru experții cheie.

(...)

....

....1. Expert cheie nr....: Manager de proiect

Responsabilități:

- Organizează și asigură bunul mers al activităților desfășurate de către echipa Furnizorului în cadrul proiectului;

- Asigură interfața cu structurile care participă la execuția contractului din partea ..., respectiv cu persoanele responsabile nominalizate de către acesta, cu care va colabora pe întreaga durată a contractul (punct principal de contact în comunicarea cu beneficiarul);

- Răspunde de managementul contractului conform metodologiei agreeate cu beneficiarul, respectiv de activitățile de planificare, organizare a execuției, monitorizare... și încheiere a proiectului;

- Asigură coordonarea echipei de implementare a proiectului;

- Alocă resursele în cadrul proiectului astfel încât Furnizorul să aibă capacitatea de a răspunde în mod optim necesităților, constrângerilor și obiectivelor beneficiarului;

- Analizează gradul în care livrabilele proiectului corespund cerințelor de business;

- Asigură elaborarea proceselor-verbale de recepție/rapoartelor de activitate și alte documente de raportare a progresului către....

- Verifică situațiile generatoare de riscuri prin identificarea din timp a apariției acestora și propune soluții pentru diminuarea/evitarea riscurilor;

- Supervizează procedurile de lucru, asigură organizarea, coordonarea, controlul activităților echipei de proiect și urmărește respectarea termenelor conform planului de proiect

Cerințe:

- Absolvent de studii superioare finalizate cu diplomă de licență sau echivalent;

Experiența specifică	- Experiență specifică demonstrată prin participarea la nivelul a minimum un contract/proiect similar, în care serviciile au fost duse la bun sfârșit, la nivelul căruia expertul a avut responsabilități și sarcini de coordonare echipe similare poziției pentru care este propus în prezentul contract.
----------------------	--

Competențe profesionale	- Deținerea de competențe în domeniul managementului de proiect, dovedite prin prezentarea unei diplome/ certificări în domeniul solicitat recunoscute la nivel național sau internațional
-------------------------	--

Referințe vizavi de modalitatea de îndeplinire a cerinței și înscrisurile care trebuiau depuse în cazul experților se regăsesc detaliate și în cadrul *Formularului nr....- Formular de propunere tehnică - Anexa 7*, respectiv:

FORMULAR nr....

OFERTANT

...
(denumire / nume)

FORMULAR DE PROPUNERE TEHNICĂ - Anexa 7

Servicii de dezvoltare si implementare a..., inclusiv ... de baza si instruire utilizatori, din cadrul proiectului
"... pentru Cetățeni și Companii la Investiții prin Asigurarea unei Piețe... - ..."...

Nr. crt.	Cerința minimă din caietul de sarcini	Modalitate de îndeplinire		Observații
		DA / NU	Ofertantul va preciza modalitatea efectivă de îndeplinire a cerinței sau, după caz, faptul că ofertantul a înțeles și cum își asumă cerința	Referința (dacă este cazul) din documentele anexate prezentului formular unde sunt reflectate informațiile (Pag./ Paragraf)
1	15.... /...			
2	Resursele necesare / expertiza necesară pentru... activităților în contract și obținerea rezultatelor Ofertanții vor nominaliza specialiștii care vor asigura pe parcursul contractului serviciile prevăzute. Ofertanții trebuie să aibă capacitatea de a oferi servicii de calitate, sens în care trebuie să dispună de personal calificat pentru prestarea... raportat la sarcinile fiecărui specialist solicitat, experții fiind un factor important în execuția și finalizarea cu succes a contractului. Este important ca experții propuși să aibă competențe și experiență dovedite, capabili să ducă la bun sfârșit cu succes sarcinile definite prin prezentul caiet de sarcini, astfel ca, în final, să contribuie la îndeplinirea obiectivului general și a obiectivelor specifice ale contractului, în condițiile respectării cerințelor de calitate și a termenelor stabilite și încadrarea în bugetul prevăzut.			
3	În vederea prestării cu succes a... prevăzute în caietul de sarcini al achiziției, Prestatorul va organiza și va pune la dispoziția Beneficiarului o echipă de experți care, prin atribuțiile și pregătirea lor, vor realiza toate activitățile prevăzute în cadrul contractului. Prestatorul este responsabil în exclusivitate și integral pentru stabilirea componenței echipei, pentru organizarea tuturor experților propuși, precum și pentru depunerea efortului necesar desfășurării în bune condiții a tuturor activităților solicitate prin prezentul caiet de sarcină.			
4	În cazul necesității de implicare a unor asemenea experți, este în răspunderea Prestatorului: - să furnizeze suportul necesar, pentru asigurarea îndeplinirii corespunzătoare a obligațiilor contractuale pe toată durata de execuție a contractului; - să prezinte în cadrul propunerii tehnice rolul și responsabilitățile deținute în vederea execuției contractului, precum și orice alte informații relevante din cadrul cărora să rezulte pregătirea și experiență/competențele profesionale ale acestora.			

5	Pentru prestarea... solicitate prin Caietul de sarcini, Contractantul trebuie să pună la dispoziția autorității contractante o echipă de experți principali (experți cheie) și secundari (experți non-cheie), care să dețină competențele necesare fiecărui tip de serviciu solicitat, la calitatea și la momentele de timp relevante. Experții propuși vor fi, de preferat, vorbitori de limba română. În cazul experților propuși care nu sunt vorbitori de limba română, Contractantul va pune la dispoziție interpreți/traducători autorizați în vederea comunicării cu personalul Autorității contractante și în vederea traducerii livrabililor ce trebuie predate Autorității contractante în limba română. Ofertantul declarat câștigător este responsabil de acoperirea tuturor cheltuielilor referitoare la interpreți/traducători/traduceri.	
6	În conformitate cu principiul recunoașterii reciproce, beneficiarul acceptă documente echivalente celor solicitate la nivelul documentației de atribuire, emise de organisme stabilite în alte state membre ale...u cu care România are încheiate acorduri pentru recunoașterea și echivalarea certificărilor/autorizațiilor în cauză. Operatorul economic străin trebuie să întreprindă, acolo unde legislația națională impune, demersurile necesare pentru a putea prezenta pe parcursul derulării contractului autorizațiile recunoscute de autoritățile române. Nu se acceptă îndeplinirea cerințelor minime aferente unui expert-cheie prin cumul de către mai multe persoane. Prin aceste cerințe se urmărește obținerea unor servicii de calitate și a unei garanții minime că obiectivul general și obiectivele specifice ale achiziției vor fi îndeplinite.	
7	 numărul... EXPERȚI PE CATEGORIE DE EXPERTIZĂ	
8	Cerințe minime pentru personalul de specialitate / Experți Ofertantul trebuie să demonstreze accesul la personalul de specialitate de care dispune, sau al cărui angajament a fost obținut de către ofertant pentru îndeplinirea corespunzătoare a contractului care urmează a fi atribuit. În acest sens, ofertantul va face dovada că dispune de cel puțin următorii experți care au obligația de a îndeplini următoarele cerințe minime și obligatorii:	
9	(a se vedea tabelul din caietul de sarcini)	
10	 (...)	
11	Ofertanții vor prezenta la nivelul ofertei tehnice, lista cu experții propuși care vor realiza efectiv serviciile din cadrul contractului, în care va enumera persoanele nominalizate și în care va descrie modalitatea prin care experții propuși îndeplinesc cerințele. Fiecare dintre persoanele propuse pentru rolurile de expert-cheie detaliate mai jos trebuie să îndeplinească integral toate cerințele minime aferente rolului pentru care au fost nominalizate. Pentru demonstrarea îndeplinirii cerințelor minime și, după caz, pentru obținerea punctajului..., ofertanții trebuie să prezinte, pentru fiecare expert-cheie solicitat prin Caietul de sarcini, următoarele informații/documente:	
12	a) în Propunerea tehnică, conform formularului pus la dispoziție de ... contractantă, se va indica numele persoanei propuse pentru fiecare poziție, studiile absolvite, denumirea contractelor comparabile în care a mai fost implicat și indicații clare privind paginile unde pot fi regăsite documentele suport anexate aferente fiecărui expert;	
13	b) anexate la Formularul de Propunere tehnică, pentru fiecare expert cheie se vor prezenta:	
14	(i)... (CV), semnat de către fiecare titular în parte și datat;	
15	(ii) Documente referitoare la disponibilitatea expertului cheie - Pentru persoanele propuse care au calitatea de salariați ai ofertantului, se va prezenta în mod obligatoriu orice document prin care să se demonstreze relația contractuală dintre expertul-cheie nominalizat și Ofertant (extras Revisal / Contract de muncă etc.). În cazul în care se propune personal care nu este salariat al Ofertantului, pentru îndeplinirea cerinței de disponibilitate se va anexa o Declarație de disponibilitate semnată de titular, cu referire strictă la obiectul contractului ce face obiectul prezentei proceduri. În cazul în care expertul propus nu este angajat al ofertantului, atunci acesta poate avea numai calitatea de subcontractant;	
16	(iii) Pentru cerințele privind competențele/calificările profesionale solicitate: copii după documente justificative relevante care demonstrează îndeplinirea cerințelor referitoare la studiile și specializările prezentate în CV: Diplome de studii, certificări în specializarea solicitată, autorizații/atestate profesionale (aflate, acolo unde este cazul, în termen de valabilitate la termenul stabilit pentru depunerea ofertelor), alte documente relevante;	

17	(iv) Copii după documente justificative relevante care demonstrează îndeplinirea cerințelor referitoare la expertiza și experiența specifică relevantă solicitată și prezentate în CV: Contracte de muncă / Contracte de colaborare / Fișe de post / Adeverințe sau alte documente edificatoare de la beneficiari sau de la angajatori, din care să reiasă în mod clar denumirea, beneficiarul și perioada de realizare a proiectelor / contractelor în care expertul propus a acumulat experiența solicitată și activitățile prestate de către persoana propusă precum și rolul deținut în proiect, care să evidențieze experiența profesională specifică similară;
18	(v) Recomandări / Declarații pe proprie răspundere în ceea ce privește experiența expertului în domeniu. Implicarea și rolul experților în contracte / proiecte care sunt de interes pentru evaluare, poate fi demonstrată și prin recomandări / declarații pe propria răspundere emise de însuși ofertant, cu condiția ca acestea să fie însoțite de documente care să demonstreze relația contractuală dintre expertul propus și emitentul recomandării, la data derulării proiectului referit și orice documente relevante care să demonstreze participarea expertului propus în implementarea contractului/proiectului prezentat drept experiență specifică.
...	În cazul în care se prezintă declarație pe proprie răspundere/recomandare emisă de ofertant, aceasta va cuprinde în mod obligatoriu, pe lângă celelalte informații necesare, următoarea mențiune: „Cunosc prevederile art. 57 din Regulamentul... UE nr.... și legislația națională în vigoare cu privire la conflictul de interese, precum și prevederile art.292 „Falsul în declarații” din Codul penal potrivit căruia „Declararea necorespunzătoare a adevărului, făcută unui organ sau instituții de stat ori unei alte unități în vederea producerii unei consecințe juridice, pentru sine sau pentru altul, atunci când, potrivit legii ori împrejurărilor, declarația făcută servește pentru producerea acelei consecințe, se pedepsește cu închisoare de la 3 luni la 2 ani sau cu amendă.”
20	Prin depunerea ofertei, Ofertantul își asumă răspunderea cu privire la conformitatea cu originalul a oricăror documente depuse în copie. CertIFICATE/diplomele/documentele justificative emise în altă limbă decât limba română vor fi prezentate în limba de origine, însoțite de traducerea autorizată în limba română. În urma verificării exactității informațiilor și a dovezilor furnizate de către ofertanți, ... contractantă poate solicita și alte documente/informații care să clarifice experiența profesională solicitată. De asemenea, ... contractantă își rezervă dreptul de a contacta beneficiarii finali ai proiectelor prezentate la experiența profesională, în vederea confirmării celor prezentate de către ofertanți.
21	... contractantă își rezervă dreptul de a verifica exactitatea informațiilor și a dovezilor furnizate de ofertanți și de a solicita și alte documente/ informații care să clarifice experiența profesională respectivă. Ofertanții vor transmite documentele solicitate în caietul de sarcini care certifică îndeplinirea cerințelor minime de calificare, pentru experții cheie.

Analizând modalitatea de elaborare și întocmire a cerinței, Consiliul constată că pentru achizițoare prezenta interes proba faptului că experții principali (experții cheie), cum este și cazul managerului de proiect aflat în analiza Consiliului au o anumită calitate în cadrul ofertantei care a depus oferta, prin prezentarea unor anumite înscrisuri/documente referitoare la disponibilitatea expertului cheie, astfel a precizat următoarele ipoteze și condiții aferente:

- pentru persoanele propuse **care au calitatea de salariați ai ofertantului**, se va prezenta în mod obligatoriu orice document prin care să se demonstreze relația contractuală dintre expertul-cheie nominalizat și Ofertant (extras Revisal / Contract de muncă etc.).

- **în cazul în care se propune personal care nu este salariat al ofertantului**, pentru îndeplinirea cerinței de disponibilitate se va anexa o Declarație de disponibilitate semnată de titular, cu referire strictă la obiectul contractului ce face obiectul prezentei proceduri. **În cazul în care expertul propus nu este angajat al ofertantului, atunci acesta poate avea numai calitatea de subcontractant.**

Cu alte cuvinte, cerința privind calitatea experților cheie viza 2 situații, una în care experții propuși au calitatea de salariați ai ofertantei, și a doua situație, cea în care se propune personal care nu este salariat al ofertantei, caz în care achizitoarea a precizat în mod expres următoarea cerință: **În cazul în care expertul propus nu este angajat al ofertantului, atunci acesta poate avea numai calitatea de subcontractant.**

Rațiunea care a stat la baza impunerii cerinței privind relațiile contractuale dintre experți și ofertanta care a depus ofertă în cadrul procedurii de atribuire este astfel justificată de ... contractantă în cadrul punctului de vedere formulat, susțineri care sunt apreciate de Consiliu ca fiind judicioase:

Totodată, precizăm că în conformitate cu Fișa de date, cap. III.....a) - Capacitatea tehnică și/sau profesională, se precizează că: În cazul în care ofertantul intenționează să subcontracteze o parte/părți din contract, DUAE include și informații privind partea din contract care urmează a fi eventual subcontractată și va avea anexat acordul de subcontractare și datele de identificare ale subcontractanților propuși dacă aceștia din urmă sunt cunoscuți la data depunerii ofertei. B. Subcontractanții pe ale căror capacități se bazează ofertantul trebuie să completeze, la rândul lor, DUAE separat incluzând informațiile menționate la art....3 alin. (I) lit. a) din Legea nr....8/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare.

Conform art. 3 lit. yy) din Legea nr. 98/2016: „subcontractant/subantreprenor - orice operator economic care nu este parte a unui contract de achiziție publică și care execută anumite părți ori elemente ale lucrărilor/..., răspunzând în fața contractantului de organizarea și derularea tuturor etapelor necesare în acest scop”.

Subcontractarea se califică astfel în baza legii, raportat la conținutul unei oferte și nu poate fi ignorată.

De asemenea, nu rezultă din cadrul legal aplicabil existența unei prevederi care să condiționeze calitatea de subcontractant de întinderea părții din contractul de achiziție publică pe care acesta o realizează, din definiția legală redată mai sus rezultând că simplul fapt al îndeplinirii unor activități care fac parte din contractul de achiziție atrage calitatea de subcontractant a oricărui operator economic care nu este parte a contractului, dar care este implicat astfel în... lui.

Operatorii economici care se bazează pe capacitățile profesionale și tehnice ale unui alt operator economic, în dovedirea cerințelor stabilite prin documentația de atribuire au obligația să își nominalizeze subcontractanții atunci când depun o ofertă-, subcontractarea unei părți a obiectului achiziției și calitatea de subcontractant a unei entități derivă din efectul legii, subcontractarea nefiind o cerință pe care ... contractantă o poate impune sau nu, în funcție de specificul unei proceduri.

Or, aceste servicii reprezintă obiectul principal al contractului, iar în conformitate cu prevederile legale în vigoare, prin operator economic se înțelege orice persoană fizică sau juridică, de drept public ori de drept privat, sau grup ori asociere de astfel de persoane, care oferă în mod licit pe piață executarea de lucrări și/sau a unei construcții, furnizarea de produse ori prestarea de servicii, inclusiv orice asociere temporară formată între două ori mai multe dintre aceste entități.

Ca atare, o persoană, fără a avea calitatea de persoană fizică autorizată (sau altă formă legal constituită prin care poate desfășura o activitate comercială) și care să aibă o formă legală de colaborare cu ofertantul sau care să fie angajată conform... a ofertantului, nu poate face parte din cadrul ofertării.

Or, ofertantul a nominalizat experții identificați mai sus pentru prestarea... aferente funcției propuse, însă persoanele nominalizate nu au calitatea de salariat al vreunei societăți din cadrul asocierii sau a vreunui subcontractant din cei declarați pentru a putea desfășura în mod lesal activitatea pentru care au fost nominalizate. astfel cum este definită în... și nici nu sunt persoane fizice autorizate; prin urmare, ofertantul nu a demonstrat că aceste persoane, așa cum sunt prezentate în cadrul ofertei, pot presta serviciile conform prevederilor leale.

De altfel, în cadrul caietului de sarcini, se specifică clar faptul că, în cazul în care expertul propus nu este angajat al ofertantului, atunci acesta poate avea numai calitatea de subcontractant.

Se are în vedere și faptul că anterior, așa cum s-a reținut prin intermediul *Deciziei nr...., anterior pronunțată* Consiliul a respins contestația formulată de..., în contradictoriu cu ... contractantă

Cerința din caietul de sarcini, reclamată în ciclul procesual prezent a făcut obiectul unor solicitări de clarificări, în perioada de depunere oferte, și prin *Răspunsul consolidat la clarificări nr.... DFL5101/..., precum și Răspunsul consolidat la clarificări nr.... această cerință s-a menținut*, astfel cum rezultă din răspunsurile furnizate:

Consiliul găsește util a relua câteva dintre elementele pentru fixarea cadrului speței, consemnate în *Deciziei nr...., respectiv:*

2. Criticile referitoare la statutul experților (răspunsul nr....)

Contestatoarea consideră că este nelegal ca experții cheie care nu sunt angajați ai ofertantului să fie considerați subcontractanți.

... de... răspunde că această cerință este legală, necesară și justificată. Arată că o persoană fizică poate presta activitate pentru un operator economic numai în calitate de angajat, salariat temporar, administrator asimilat salariatului sau profesionist (PFA, întreprindere individuală etc.). Pentru experții care nu sunt angajați, singura modalitate legală de a presta servicii este în calitate de subcontractant, pentru a nu eluda legislația muncii și fiscală.

... de... arată că această cerință este în conformitate cu definiția subcontractantului din Legea 98/2016 și cu obligația autorității contractante de a verifica raporturile juridice ale experților.

(....)

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

2. Referitor la răspunsurile care au vizat cerințele privind experții.

Contestatoarea susține că ... contractantă interpretează noțiunea de „subcontractant” în mod nelegal, excesiv și contrar legislației achizițiilor publice, făcând, în acest sens, referire la răspunsul la clarificări nr....

Solicitarea de la acest punct din răspunsul la clarificări a fost următoarea:

« Ne referim la mențiunea din Caietul de sarcini, Capitolul... experții principali (experții cheie)

„În cazul în care expertul propus nu este angajat al ofertantului, atunci acesta poate avea numai calitatea de subcontractant; ”

Având în vedere că, potrivit legislației achizițiilor publice în vigoare, nu este prevăzut dreptul Autorității Contractante de a impune condiții restrictive privind raporturile juridice dintre ofertant și experții propuși în cadrul ofertei, și, întrucât în etapa de pregătire sau depunere a ofertei nu există obligația legală de a încheia aranjamente contractuale cu experții externi, considerăm că mențiunea citată este nelegală și nejustificată.

Legislația aplicabilă permite ofertantului să propună experți în baza oricărui tip de relație contractuală care asigură disponibilitatea acestora pe durata derulării contractului (de exemplu: contract individual de muncă, contract de colaborare, convenție civilă, contract de prestări servicii etc.), fără a limita exclusiv la statutul de subcontractant.

Prin urmare, vă rugăm să eliminați din documentația de atribuire mențiunea citată mai sus, întrucât aceasta restricționează nelegal participarea operatorilor economici și contravine principiilor concurenței, tratamentului egal și proporționalității prevăzute de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.»

Așadar la acest punct, operatorul economic nu solicită o clarificare/lămurire a documentației de atribuire, în sensul art. 1... alin. (1) din Legea nr. 98/2016, ci solicită eliminarea unei prevederi a documentației de atribuire. Or nu există nicio prevedere legală care să permită operatorilor economici modificarea documentației de atribuire în funcție de interesele acestora.

Răspunsul autorității contractante a fost următorul.

«Nu se acceptă solicitarea.

... de sarcini se menționează în mod expres că numai în cazul în care expertul nu este angajatul ofertantului, acesta are calitatea de subcontractant.

Atunci când este angajat, se acceptă documentele doveditoare cu privire la raporturile juridice dintre acesta și ofertant.

Astfel, pentru expertul care nu este angajat al ofertantului, se vor depune documente doveditoare privind relația de colaborare cu expertul, singura modalitate prin care acesta poate participa în procedură, fiind în calitate de subcontractant.»

Răspunsul autorității contractante este și de această dată clar, complet și fără ambiguități, reiterând, totodată, modalitatea de îndeplinire a acestei cerințe, așa cum a fost prezentată și la pct.... din caietul de sarcini. Răspunsul nu modifică în niciun fel care nu modifică în niciun fel prevederile documentației de atribuire (caietul de sarcini).

Contestatoarea critică, în fapt, documentația de atribuire, dar la momentul contestației o astfel de critică este tardivă.

În consecință, Consiliul va respinge, ca nefondată, critica referitoare la răspunsul de la pct.... din răspunsul consolidat.

Așadar, întrucât documentația de atribuire, nu a fost modificată prin decizia pronunțată de Consiliu, aceasta a căpătat caracter obligatoriu, atât pentru ofertanți care au obligația întocmirii ofertelor în conformitate cu prevederile acesteia, cât și pentru ... contractantă, care are obligația de a evalua ofertele raportat la prevederile acesteia.

În considerarea celor antemenționate sunt relevante susținerile achizitoarei potrivit cărora:

În acest sens, ca prim aspect facem precizarea că invocarea de către contestatoare a unor motive de nelegalitate a documentației de atribuire, nu poate fi luată în considerare, întrucât un astfel de demers este tardiv, documentația de atribuire în forma publicată în SEAP având caracter de obligativitate, nefiind admisibilă modificarea ulterioară a acesteia sau acordarea unor interpretări extensive care nu au fost avute în vedere la elaborarea documentației.

Astfel, atât Comisia de evaluare în cadrul evaluării ofertelor, cât și Consiliul în soluționarea contestației, sunt obligați ca în evaluarea/analizarea ofertelor să se raporteze strict la această documentație.

Preliminar analizării aspectelor sesizate de reclamante, este de observat că documentația de atribuire, alcătuită din fișa de date, caietul de sarcini (documentele tehnice), formularele necesare, modelul contractului de servicii, la care se adaugă clarificările postate în SEAP, nu a fost contestată cu succes de niciun operator economic, drept care toate prevederile ei și-au consolidat forța obligatorie atât pentru ... contractantă, cât mai ales pentru operatorii economici participanți la procedura de atribuire, inclusiv pentru asocierea.... (relevantă, în acest sens, este, de exemplu, Decizia civilă nr....799 din... decembrie 2022 a Curții de..., Secția... și fiscal, cod ReJust de926443g). La acest moment, nu pot fi emise pretenții sau critici vizavi de prevederile documentației de atribuire, întrucât ar fi vădit tardive, raportat la termenul prescris de Legea nr. 101/2016 (a se vedea, cu titlu de exemplu, Decizia civilă nr....7 din... a Curții de..., Secția... și fiscal, cod ReJust 39g6...3e).

„Conținutul documentației de atribuire, astfel cum a fost întocmită de entitatea contractantă, este obligatoriu atât pentru agenții economici participanți la procedură, care au obligația de a elabora ofertele în conformitate cu prevederile acesteia, cât și pentru entitatea contractantă, aceasta fiind obligată ca, în desfășurarea procedurii de achiziție, să respecte atât

legislația aplicabilă în domeniu, cât și propria sa documentație de atribuire care stabilește regulile ce trebuie respectate de părțile implicate în derularea procesului competitiv.” - sentința civilă nr....3/CA din 11 septembrie... a Curții de..., Secția a II-a civilă, de... și fiscal, cod ReJust 672e8757.

În concluzie, documentația acceptată implicit de toate societățile ofertante le impunea să îi urmeze cu strictețe prescripțiile, sens în care dispune și art. 75 din Legea nr. 98/2016 - ofertantul depune oferta elaborată în conformitate cu informațiile și cerințele prevăzute în documentele achiziției, precum și art. 123 alin. (1) din normele aprobate prin... nr.... - ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire. Prin depunerea ofertelor la procedură, se presupune că ofertanții și-au însușit documentația de atribuire fără rezerve, ceea ce înseamnă că nu li se poate scuza nicio abatere de la prescripțiile ei, opozabile în cel mai mic detaliu (elocvente în acest sens sunt, de pildă, decizia nr....55 din... a Curții de..., Secția de... și fiscal, cod ReJust 4d27ede4, decizia nr.... din 8 noiembrie 20... a Curții de..., Secția a II-a civilă, de... și fiscal, cod ReJust 7g222g79, și decizia nr.... din 6 octombrie... a Curții de..., Secția... și fiscal, cod ReJust 6e77d24g). Astfel cum un contract constituie legea părților, și documentația de atribuire, întovărășită de clarificările postate în SEAP, are aceeași valoare pentru părți, iar niciuna dintre ele nu îi poate ignora sau nesocoti clauzele (a se vedea decizia civilă nr....7 din... a Curții de..., Secția... și fiscal, cod ReJust...24gd82).

Din examinarea propunerii tehnice depusă de asocierea.... se reține nominalizarea pentru poziția manager de proiect a expertului... pentru care asocierea.... a depus următoarele înscrisuri:

- CV-ul;
- Declarație de disponibilitate și confidențialitate;
- *Diploma de absolvire seria U nr.... eliberată de Universitatea „...”* din ... -..., potrivit căreia domnul... a obținut titlu de inginer....

Din informațiile regăsite în cadrul documentelor prezentate pentru Expertul cheie nr...., conform CV depus, datat..., rezultă că domnul... este angajat al societății....

Urmare analizării CV-ului prezentat, așa cum au reținut și membrii comisiei de evaluare, rezultă că domnul... este angajat al societății..., societate care nu are nicio calitate în cadrul procedurii neavând nicio calitate de asociat, subcontractant sau terț susținător.

Pe parcursul derulării procesului de evaluare membrii comisiei de evaluare au adresat asocierii prin intermediul *Adresei nr.... o serie de clarificări*, printre care și următoarea clarificare vizavi de aspectul reclamat, respectiv:

2. În cadrul cerințelor din Caietul de sarcini, menționate la cap. 15, pag. 184, se precizează următoarele: **În cazul în care expertul propus nu este angajat al ofertantului, atunci acesta poate avea numai calitatea de subcontractant.**

Din informațiile regăsite în cadrul documentelor prezentate pentru Expertul cheie nr...., conform CV depus, datat..., rezultă că **domnul... este angajat al societății..., societate care nu are nicio calitate în cadrul Ofertantului**, neavând nicio calitate de asociat, subcontractant sau terț susținător. În acest sens, vă solicităm să clarificați relația dintre **expertul propus și Ofertant. Menționăm că se poate prezenta, conform Caietului de sarcini**, orice document prin care să se demonstreze relația contractuală dintre expertul-cheie nominalizat și Ofertant (extras Revisal / Contract de muncă etc.). Având în vedere cerințele Caietului de sarcini (cap. 15, pag. 184), **potrivit cărora expertul-cheie trebuie să aibă, la data-limită de depunere a ofertelor, calitatea de angajat al ofertantului sau de subcontractant declarat, vă solicităm să clarificați dacă, la această dată, între expertul-cheie propus și ofertant exista o relație contractuală corespunzătoare**. În acest sens, vă rugăm să transmiteți documente justificative existente la data-limită de depunere a ofertelor.

Asocierea.... a furnizat prin intermediul Adresei nr.... următorul răspuns:

Intre expertul propus si Ofertant - Liderul asocierii exista un contract de conventie civila incheiat inainte de data si termenul limita de depunere a ofertelor. Pentru a veni in sprijinul Comisiei de evaluare anexam prezentului raspuns contractul mentionat.

A fost atașat răspunsului furnizat în Anexa răspuns A - *Contractul de antrepriză de servicii nr. ICR A0011/... încheiat între... în calitate de... și expertul... în calitate de Prestator pentru funcția de manager de proiect.*

Răspunsul furnizat de asocierea.... a fost analizat la data de..., ocazie cu care a fost elaborat Procesul-verbal nr.... privind evaluarea conformității *propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și după caz, cu factorii de evaluare, rezultatul analizei membrilor comisiei de evaluare fiind astfel consemnată:*

În ceea ce privește îndeplinirea cerinței menționată în cap 15 din Caietul de sarcini conform căreia „în cazul în care expertul propus nu este angajat al ofertantului, atunci acesta poate avea numai calitatea de subcontractant **„Comisia de evaluare a constatat că pentru un număr de 13 experți din totalul de 16 experți propuși, nu este îndeplinită această cerință.**

Comisia de evaluare a constatat că din documentele depuse în cadrul ofertei, precum și din răspunsul la clarificări, încărcat în SEAP în data de... cu adresa nr...., aceștia sunt angajați în cadrul altor persoane juridice (societăți comerciale), persoane juridice care nu au nici o calitate de în cadrul ofertei, respectiv nu au calitate de ofertant/asociat/subcontractant și nici nu au fost declarați ca și subcontractanți în cadrul ofertei.

Astfel, în conformitate cu Fișa de date, cap. III....a) - Capacitatea tehnică si/sau profesională, se precizează că: „în cazul în care ofertantul intenționează să subcontracteze o parte/părți din contract, DUAE include și informații privind partea din contract care urmează a fi eventual subcontractată și va avea anexat acordul de subcontractare și datele de identificare ale subcontractanților propuși dacă aceștia din urmă sunt cunoscuți la data depunerii ofertei. B. Subcontractanții pe ale căror capacități se bazează ofertantul trebuie să completeze, la rândul lor, DUAE separat incluzând informațiile menționate la art....3 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare.”

Conform art. 3 lit. yy) din Legea nr. 98/2016: „subcontractant/subantreprenor - orice operator economic care nu este parte a unui contract de achiziție publică și care execută anumite părți ori elemente ale lucrărilor/..., răspunzând în fața contractantului de organizarea și derularea tuturor etapelor necesare în acest scop”.

Subcontractarea se califică astfel în baza legii, raportat la conținutul unei oferte și nu poate fi ignorată.

De asemenea, nu rezultă din cadrul legal aplicabil existența unei prevederi care să condiționeze calitatea de subcontractant de întinderea părții din contractul de achiziție publică

pe care acesta o realizează, din definiția legală redată mai sus rezultând că simplul fapt al îndeplinirii unor activități care fac parte din contractul de achiziție atrage calitatea de subcontractant a oricărui operator economic care nu este parte a contractului, dar care este implicat astfel în... lui.

Operatorii economici care se bazează pe capacitățile profesionale și tehnice ale unui alt operator economic, în dovedirea cerințelor stabilite prin documentația de atribuire au obligația să își nominalizeze subcontractanții atunci când depun o ofertă; subcontractarea unei părți a obiectului achiziției și calitatea de subcontractant a unei entități derivă din efectul legii, subcontractarea nefiind o cerință pe care ... contractantă o poate impune sau nu, în funcție de specificul unei proceduri.

Or, aceste servicii reprezintă obiectul principal al contractului, iar în conformitate cu prevederile legale în vigoare, prin operator economic se înțelege orice persoană fizică sau juridică, de drept public ori de drept privat, sau grup ori asociere de astfel de persoane, care oferă în mod licit pe piață executarea de lucrări și/sau a unei construcții, furnizarea de produse ori prestarea de servicii, inclusiv orice asociere temporară formată între două ori mai multe dintre aceste entități.

Ca atare, o persoană, fără a avea calitatea de persoană fizică autorizată (sau altă formă legal constituită prin care poate desfășura o activitate comercială) și care să aibă o formă legală de colaborare cu ofertantul sau care să fie angajată conform... a ofertantului, nu poate face parte din cadrul ofertării.

Ori, ofertantul a nominalizat experții identificați mai sus pentru prestarea... aferente funcției propuse, însă persoanele nominalizate nu au calitatea de salariat al vreunei societăți din cadrul asocierii sau a vreunui subcontractant din cei declarați pentru a putea desfășura în mod legal activitatea pentru care au fost nominalizate, astfel cum este definită în... și nici nu sunt persoane fizice autorizate; prin urmare, ofertantul nu a demonstrat că aceste persoane, așa cum sunt prezentate în cadrul ofertei, pot presta serviciile conform prevederilor legale.

De altfel, în cadrul caietului de sarcini, se specifică clar faptul că, în cazul în care expertul propus nu este angajat al ofertantului, atunci acesta poate avea numai calitatea de subcontractant.

Or, ofertanții trebuie să facă dovada că au personal pentru toate specializările, personal care să acopere obiectul principal al contractului, așa cum rezultă din documentația de atribuire publicată în SEAP.

Ori, persoana nominalizată nu este nici persoană fizică autorizată și nici nu a fost transmis vreun document din care să reiasă vreo formă de constituire a acestuia în operator economic și nici nu s-a făcut dovada că aceasta poate îndeplini funcția pentru care a fost nominalizat.

Așadar ofertantul nu a făcut dovada că aceste persoane, așa cum sunt prezentate în cadrul ofertei pot presta serviciile conform prevederilor legale nefiind astfel respectate prevederile din documentația de atribuire.

Comisia de evaluare nu poate accepta explicația ofertantului din răspunsul la clarificări întrucât s-ar încălca unul dintre principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achiziții publice consacrat de prevederile art. 2 alin (2) litera b) din Legea nr. 98/2016 - tratamentul egal, și s-ar încălca propriile reguli stipulate în documentația de atribuire.

În acest sens răspunsul ofertantului, cu privire la faptul, că persoanele nominalizate pentru a ocupa pozițiile de expert propuse au încheiat un contract de convenție civilă (contract de antrepriză de servicii) cu... /asocial, respectiv subcontractant nu poate fi acceptat de către Comisia de evaluare, întrucât aceste persoane fac parte dintre experții cheie care vor presta în mod direct serviciile contractului, fiind necesar a fi cunoscute din faza ofertării resursele umane pe care se bazează acesta, executarea atribuțiilor și a obiectului contractului bazându-se efectiv pe cunoștințele profesionale ale persoanelor cheie.

Pentru considerentele arătate mai sus, având în vedere răspunsul prezentat și ținând cont de faptul că persoanele identificate mai sus nominalizate pentru ocuparea pozițiilor de experți, nu sunt angajatele ofertantului și nu sunt nominalizate nici ca subcontractant/asociat conform prevederilor legale, și nici nu s-a făcut dovada că acesta poate îndeplini funcția pentru care a fost nominalizat, Comisia de evaluare a constatat că răspunsul la clarificări este neconcludent, oferta fiind inacceptabilă (conform art. 134 alin (5) din HG nr. 395/2016) și a respins

oferta, în temei art. 137 din HG nr. 395/2016. Oricare dintre aceste neconformități este de natură să conducă individual la declararea ofertei ca inacceptabilă.

Argumentul adus de contestatoare în favoarea îndeplinirii cerinței se bazează pe faptul că *dincolo de ambiguitatea susținerii ..., efectul acestei noi reguli este acela de a impune o falsă binaritate, interzicând participarea oricărui expert-cheie care nu are fie un Contract Individual de Muncă (CIM) încheiat cu un ofertant, fie o formă de organizare comercială independentă (PFA/S.R.L.). Această decizie reprezintă o interpretare trunchiată a propriilor cerințe stabilite de ... prin Caietul de Sarcini (cap. 15, pag. 184), iar Comisia de Evaluare, în loc să aplice ad litteram cerințele Caietului de Sarcini, a creat ex post o confuzie semantică intenționată, punând un semn de egalitate absolut între noțiunea de „salariat” și cea de „angajat”. Documentația de atribuire, însă, le distinge în mod clar prin instituirea a trei ipoteze juridice distincte, pe care subscrisa le-a respectat cu strictețe.*

Așa cum a fost mai sus reținut, contestatoare reproșează achizitoarei faptul că membrii comisiei de evaluare în mod netemeinic nu au luat în considerare serviciile experților-cheie nr...., nr.... și nr.... incluși în oferta depusă în temeiul contractelor civile de antrepriză de servicii depuse, aceștia nefiind salariați ai vreunei societăți din cadrul Asocierii noastre și/sau ai vreunui subcontractant declarat.

Contestatoarea argumentează că, tocmai din acest motiv, nefiind salariații asocierii, au fort depuse în cadrul ofertei pentru acești experți-cheie, în acord cu cerințele exprese de pe pag. 184 din caietul de sarcini, *Declarația de disponibilitate* solicitată expres de pentru categoria non-salariaților.

Pentru motivele arătate, contestatoarea consideră în mod esențial, întrucât au încheiate contracte civile de antrepriză de servicii înainte de data-limită de depunere a ofertelor, în baza cărora își asumă pozițiile și responsabilitățile specifice experților-cheie nr...., nr.... și nr...., acești experți sunt „angajați” față de Asocierea și subcontractantii noștri printr-un angajament juridic ferm.

Astfel, experții-cheie nr...., nr.... și nr.... incluși în oferta noastră și referiți de ... în Adresa de comunicare a rezultatului procedurii nu intră sub incidența Ipotezei 3 menționate la pct. 58 de mai sus, obligativitatea declarării ca subcontractanți fiind rezervată exclusiv experților externi care nu au niciun fel de legătură juridică directă cu ofertantul. Interpretarea ulterioară a Comisiei de Evaluare, conform căreia „angajat” înseamnă exclusiv „salariat cu CIM”, încalcă principiul in dubio contra proferentem și contrazice chiar răspunsurile consolidate ale ... (întrebările... și 1...) din perioada de clarificări.

În acele răspunsuri, ... contractantă a precizat explicit următoarele: „Atunci când este angajat, se acceptă documentele doveditoare cu privire la raporturile juridice dintre acesta și ofertant”. Or, Asocierea noastră a prezentat exact acest lucru, respectiv contractele civile de antrepriză de servicii ca document doveditor al raportului juridic direct stabilit cu experții-cheie nr...., nr.... și nr..... Mai mult, chiar prin textul Solicitării de clarificări nr... adresată Asocierii noastre, ... contractantă a precizat următoarele: „se poate prezenta, conform Caietului de sarcini, „orice document” prin care să se demonstreze relația contractuală (...) (extras Revisal/ Contract de muncă „etc.”)”. Utilizarea sintagmei „orice document” și a abrevierii „etc.” a creat o imposibilitate clară pentru ... de a respinge ulterior formele de colaborare civile depuse de Asocierea noastră odată cu oferta (respectiv, contracte civile de antrepriză de servicii încheiate în baza art.... din...).

Astfel, concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că asocierea a respectat dispozițiile legale și cele ale caietului de sarcini referitoare la modalitatea de nominalizare a experților-cheie nr...., nr.... și nr...., sub aspectul relației contractuale stabilite cu aceștia.

Practic societatea contestatoare se prevalează de propria culpă, respectiv de nedeclararea experților care nu sunt angajați/salariați ai asocierii ca subcontractanți, motivat de faptul că în mod esențial, întrucât au încheiate contracte civile de antrepriză de servicii înainte de data-limită de depunere a ofertelor, în baza cărora își asumă pozițiile și responsabilitățile specifice experților-cheie nr...., nr.... și nr...., acești experți sunt "angajați" față de Asocieria și subcontractanții noștri printr-un angajament juridic ferm pentru a-i reproșa autorității contractante că în mod incorect a decis respingerea ofertei sale, pe considerentul că ... contractantă a utilizat noțiuni juridice evidente în redactarea cerinței din caietului de sarcini legată de expertii-cheie, respectiv: Noțiunea de „salarat” are o accepțiune strictă și restrictivă, reglementată de art. 10 din... (Legea nr. 53/2003): „Contractul individual de muncă este contractul în temeiul căruia o persoană fizică, denumită salariat se obligă să presteze munca pentru și sub ... unui angajator...”. În schimb, a te „angaja” reprezintă o noțiune largă, de drept civil, ce vizează asumarea unei obligații contractuale de a presta o activitate.

Însă achizitoarea a fixat întinderea modalității de îndeplinire a cerinței reclamate care a fost menținută prin răspunsurile consolidate, față de care Consiliul prin decizia anterior pronunțată a statuat următoarele:

Răspunsul autorității contractante a fost următorul.

«Nu se acceptă solicitarea.

*... de sarcini se menționează în mod **expres că numai în cazul în care expertul nu este angajatul ofertantului, acesta** are calitatea de subcontractant.*

Atunci când este angajat, se acceptă documentele doveditoare cu privire la raporturile juridice dintre acesta și ofertant.

Astfel, pentru expertul care nu este angajat al ofertantului, se vor depune documente doveditoare privind relația de colaborare cu expertul, singura modalitate prin care acesta poate participa în procedură, fiind în calitate de subcontractant.»

Răspunsul autorității contractante este și de această dată clar, complet și fără ambiguități, reiterând, totodată, modalitatea de îndeplinire a acestei cerințe, așa cum a fost prezentată și la pct.... din caietul de sarcini. Răspunsul nu modifică în niciun fel care nu modifică în niciun fel prevederile documentației de atribuire (caietul de sarcini).

Contestatoarea critică, în fapt, documentația de atribuire, dar la momentul contestației o astfel de critică este tardivă.

În consecință, Consiliul va respinge, ca nefondată, critica referitoare la răspunsul de la pct.... din răspunsul consolidat.

Din economia celor mai sus redată Consiliul determină că achizitoarea a precizat în mod expres înțelesul sintagmei **angajat**, astfel că o pretinsă *confuzie semantică intenționată*, punând un *semn de egalitate absolut între noțiunea de „salarat” și cea de „angajat”* astfel cum susține autoarea contestației (în mod evident, ... contractantă a utilizat noțiuni juridice evidente în redactarea cerinței din Caietului de Sarcini legată de expertii-cheie. Noțiunea de „salarat” are o accepțiune strictă și restrictivă, reglementată de art. 10 din... (Legea nr. 53/2003): „Contractul individual de muncă este contractul în temeiul căruia o persoană fizică, denumită salariat se obligă să presteze munca pentru și sub ... unui angajator...”. În schimb, a te „angaja” reprezintă o noțiune largă, de drept civil, ce vizează

asumarea unei obligații contractuale de a presta o activitate) nu poate fi validată de Consiliu în soluționare.

Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu, potrivit considerentelor anterior reținute și, în ceea ce privește argumentele contestatoarei în favoarea îndeplinirii cerinței de către experți în cauză, motivat de distincțiile pe care le semnalează, potrivit cărora:

Astfel, experții-cheie nr...., nr.... și nr.... incluși în oferta noastră și referiți de ... în Adresa de comunicare a rezultatului procedurii nu intră sub incidența Ipotezei 3 menționate la pct. 58 de mai sus, obligativitatea declarării ca subcontractanți fiind rezervată exclusiv experților externi care nu au niciun fel de legătură juridică directă cu ofertantul. Interpretarea ulterioară a Comisiei de Evaluare, conform căreia „angajat” înseamnă exclusiv „salariat cu CIM”, încalcă principiul in dubio contra proferentem și contrazice chiar răspunsurile consolidate ale ... (întrebările... și 1...) din perioada de clarificări. În acele răspunsuri, ... contractantă a precizat explicit următoarele: *„Atunci când este angajat, se acceptă documentele doveditoare cu privire la raporturile juridice dintre acesta și ofertant”*. Or, Asocierea noastră a prezentat exact acest lucru, respectiv contractele civile de antrepriză de servicii ca document doveditor al raportului juridic direct stabilit cu experții-cheie nr...., nr... și nr..... Mai mult, chiar prin textul Solicitării de clarificări nr... adresată Asocierii noastre, ... contractantă a precizat următoarele: *„se poate prezenta, conform Caietului de sarcini, „orice document” prin care să se demonstreze relația contractuală (...) (extras Revisal/ Contract de muncă „etc.”)”. Utilizarea sintagmei „orice document” și a abrevierii „etc.” a creat o imposibilitate clară pentru ... de a respinge ulterior formele de colaborare civile depuse de Asocierea noastră odată cu oferta (respectiv, contracte civile de antrepriză de servicii încheiate în baza art.... din...).*

În considerarea celor antemenționate sunt relevante în soluționare precizările achizitoarei potrivit cărora:

Această prevedere din caietul de sarcini a făcut obiectul unor solicitări de clarificări, în perioada de depunere oferte, și prin răspunsul consolidat la clarificări nr.... DFL5101/..., precum și Răspunsul consolidat la clarificări nr.... această prevedere s-a menținut, răspunsurile consolidate la clarificări fiind avizat de către ANAP prin avizele conforme emise.

Mai mult decât atât, această cerință a fost supusă și controlului CNSC, fiind contestată prin contestația nr...., formulată de... împotriva răspunsului consolidat publicat în SEAP la data de... și înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr.....

Față de contestația formulată, CNSC a adoptat decizia nr.... prin care a respins contestația, menținând prevederea din caietul de sarcini în forma stabilită de ... contractantă.

Întrucât documentația de atribuire, nu a fost modificată prin decizia CNSC, aceasta a căpătat caracter obligatoriu, atât pentru ofertanți care au obligația întocmirii ofertelor în conformitate cu prevederile acesteia, cât și pentru ... contractantă, care are obligația de a evalua ofertele raportat la prevederile acesteia.

În acest sens, ca prim aspect facem precizarea că invocarea de către contestatoare a unor motive de nelegalitate a documentației de atribuire, nu poate fi luată în considerare, întrucât un astfel de demers este tardiv, documentația de atribuire în forma publicată în SEAP având caracter de obligativitate, nefiind admisibilă modificarea ulterioară a acesteia sau acordarea unor interpretări extensive care nu au fost avute în vedere la elaborarea documentației.

Astfel, atât Comisia de evaluare în cadrul evaluării ofertelor, cât și Consiliul în soluționarea contestației, sunt obligați ca în evaluarea/analizarea ofertelor să se raporteze strict la această documentație.

În raport de cele anterior reținute, abordarea contestatoarei potrivit căreia:

... contractantă a reglementat astfel pe pag. 184 din Caietul de Sarcini trei ipoteze distincte:

- Ipoteza 1: „Pentru persoanele propuse care au calitatea de salariați ai ofertantului, se va prezenta în mod obligatoriu orice document prin care să se demonstreze relația contractuală dintre expertul-cheie nominalizat și Ofertant (extras Revisal/Contract de muncă etc.).”;

- Ipoteza 2: „în cazul în care se propune personal care nu este salariat al Ofertantului, pentru îndeplinirea cerinței de disponibilitate se va anexa o Declarație de disponibilitate semnată de titular, cu referire strictă la obiectul contractului ce face obiectul prezentei proceduri”;

- Ipoteza 3: „în cazul în care expertul propus nu este angajat al ofertantului, atunci acesta poate avea numai calitatea de subcontractant”.

În mod evident, ... contractantă a utilizat noțiuni juridice evidente în redactarea cerinței din Caietului de Sarcini legată de expertii-cheie. **Noțiunea de „salariat” are o accepțiune strictă și restrictivă, reglementată de art. 10 din... (Legea nr. 53/2003): „Contractul individual de muncă este contractul în temeiul căruia o persoană fizică, denumită salariat se obligă să presteze munca pentru și sub ... unui angajator...”. În schimb, a te „angaja” reprezintă o noțiune largă, de drept civil, ce vizează asumarea unei obligații contractuale de a presta o activitate.**

Asocierea noastră s-a încadrat perfect în Ipoteza 2 de mai sus, expertii-cheie nr...., nr.... și nr.... incluși în oferta noastră fiind, așa cum chiar ... contractantă a menționat în Adresa de comunicare a rezultatului procedurii, colaboratori ai noștri în temeiul următoarelor contracte de întrepriză civilă (prestări servicii):

> Contractul de întrepriză de servicii nr. ICR A0011/..., încheiat cu expertul-cheie nr....;

> Contractul de întrepriză de servicii nr. ICR A0011_1/..., încheiat cu expertul-cheie nr....;

> Contractul de întrepriză de servicii nr. ICR A0011_3/..., încheiat cu expertul-cheie nr....;

> Contractul de întrepriză de servicii nr. ICR A0011_3/..., încheiat cu expertul-cheie nr.... Lepădat Laurențiu Alexandru;

> Contractul de întrepriză de servicii nr. ICR A0012/..., încheiat cu expertul-cheie nr....;

> Contractul de întrepriză de servicii nr...._1/... încheiat cu expertul- cheie nr.... Calmîș;

> Contractul de întrepriză de servicii nr...._2/... încheiat cu expertul- cheie nr....;

> Contractul de întrepriză de servicii nr. ICR A0013/... încheiat cu expertul-cheie nr....;

> Contractul de întrepriză de servicii nr...._1/... încheiat cu expertul- cheie nr.... Bojan Ionuț Andrei;

> Contractul de întrepriză de servicii nr...._1/... încheiat cu expertul- cheie nr....;

> Contractul de întrepriză de servicii nr. ICR A0015/... încheiat cu expertul-cheie nr....;

> Contractul de întrepriză de servicii nr...._3/... încheiat cu expertul- cheie nr....;

> Contractul de întrepriză de servicii nr...._4/... încheiat cu expertul- cheie nr.... Grigorescu... Ștefan;

> Contractul de întrepriză de servicii nr...._5/... încheiat cu expertul- cheie nr....,

nu poate fi validată de Consiliu în soluționare, pe de o parte, prin raportare la modalitatea de elaborarea a cerinței, iar, pe de altă parte, înțelegerea sintagmelor salariat și angajat și al *diferențelor semnalate* de contestatoare, vizavi de aceste sintagme la acest moment al procedurii (comunicarea rezultatului procedurii) nu pot fi reținute ca fiind relevante în soluționare, fiind la acest moment tardive.

Contrar celor susținute de autoarea contestației dacă contestatoare ar fi fost diligentă și prudentă, ar fi putut din vreme să-și conserve dreptul la clarificarea aspectului în discuție sub aspectul înțelegerii înțelesului/întinderii cerinței.

În considerarea celor amintite sunt și precizările achizitoarei care a argumentat următoarele:

Totodată, nu poate fi luată în considerare, interpretarea extensivă pe care a dat-o contestatoarea cuvântului „angajat”, considerând în mod greșit că experții propuși sunt

angajați deoarece au încheiat convențiile civile de antrepriză de servicii, care reprezintă un angajament ferm, deoarece interpretarea prevederii de la art.... lit. b) pct (ii) (pag. 184) se face prin raportare la întregul articol și nu rupt de context.

Astfel, așa cum se poate observa, cerința impusă în documentația de atribuire stabilește în mod explicit două situații distincte:

1. În cazul experților-cheie salariați ai ofertantului, relația contractuală este demonstrată prin documente justificative (Revisal, contract individual de muncă etc.), ceea ce confirmă integrarea acestora în structura ofertantului.

2. În cazul experților-cheie care nu sunt salariați ai ofertantului, simpla depunere a unei Declarații de disponibilitate nu este suficientă pentru a crea o relație contractuală directă de tip angajator-angajat, ci doar atestă disponibilitatea acestora de a participa la implementarea contractului.

În această a doua situație, în lipsa unui raport de muncă direct, participarea expertului în execuția contractului se poate realiza exclusiv în cadrul unei relații juridice reglementate, respectiv prin subcontractare. Prin urmare:

- **Declarația de disponibilitate nu înlocuiește o relație contractuală;**
- **Expertul extern nu poate fi considerat parte a resurselor proprii ale ofertantului;**
- **În consecință, orice expert care nu este salariat trebuie declarat ca subcontractant, în conformitate cu prevederile legale aplicabile în materia achizițiilor publice.**

Orice interpretare contrară ar conduce la eludarea cerințelor privind transparența și asumarea responsabilităților în executarea contractului.

Față de susținerea contestatoarei conform căreia Comisia de evaluare trebuia să îi solicite clarificări suplimentare, facem precizarea că în conformitate cu art. 123 alin. (1) din Normele metodologice aprobate prin HG nr. 395/2016, ofertantul are obligația de a elabora oferta în deplină conformitate cu prevederile documentației de atribuire, întreaga responsabilitate pentru corectitudinea, completitudinea și conformitatea acesteia revenindu-i în mod exclusiv. Riscul întocmirii unei oferte incomplete sau neconforme aparține integral ofertantului, neputând fi transferat autorității contractante prin solicitări ulterioare de clarificări care ar conduce la remedierea unor neîndepliniri esențiale existente la data - limită de depunere a ofertelor.

Acceptarea unei completări ulterioare a documentelor care atestă relații contractuale inexistente la data limită ar echivala cu acordarea unui termen suplimentar ofertantului pentru identificarea și contractarea experților necesari, ulterior momentului stabilit pentru depunerea ofertelor.

O asemenea conduită ar încălca art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, respectiv principiile tratamentului egal și al transparenței, întrucât ar plasa ofertantul într-o poziție privilegiată față de alți operatori economici care, în perioada de pregătire a ofertelor, nu au reușit să asigure experți conform cerințelor și, în consecință, nu au participat la procedură.

Relevant în soluționarea prezentei contestații este și jurisprudența CJUE, C-324/14... care consacră regula că operatorul poate invoca resurse/capacități ale altor entități, însă trebuie să demonstreze că va dispune în mod efectiv de resursele necesare în condițiile procedurii.

Față de susținerile contestatoarei privind înțelegerea sintagmelor *salariat* și *angajat* și al diferențelor semnalate de contestatoare, vizavi de aceste sintagme, intervenienta formulează apărări pe care Consiliul le apreciază credibile și concludente:

Contestatoarea susține, în esență, că noțiunea de „angajat” utilizată în cuprinsul cerinței din CS nu ar fi echivalentă noțiunii de „salariat”, ci ar trebui interpretată în sens larg, ca desemnând orice persoană care și-ar fi asumat o obligație față de ofertant.

Această interpretare este greșită.

În primul rând, cerința distinge expres între (i) personalul care are calitatea de salariat al ofertantului - pentru care se impune prezentarea unui document care demonstrează relația contractuală de muncă; și (ii) personalul care nu este salariat al ofertantului, ipoteză în care expertul poate avea numai calitatea de subcontractant și trebuie să prezinte o declarație de disponibilitate.

În al doilea rând, distincția pe care Contestatoarea încearcă să o construiască între termenul de „angajat” și cel de „salariat” este infirmată de terminologia utilizată în Codul muncii adoptat prin Legea nr. 53/2003 („Codul muncii”):

[Art.... alin. (8)-(9) din Codul muncii]. „[Î]n situația în care un angajat are încheiate mai multe contracte individuale de muncă, din care cel puțin un contract cu normă întreagă este activ pe perioada instituirii stării de asediu sau stării de urgență, acesta nu beneficiază de indemnizația prevăzută la alin. (1).

În situația în care un angajat are încheiate mai multe contracte individuale de muncă și toate sunt suspendate ca urmare a instituirii stării de asediu sau stării de urgență, acesta beneficiază de indemnizația prevăzută la alin. (1) aferentă contractului individual de muncă cu drepturile salariale cele mai avantajoase.” [subl.ns.]

[Art. 265 alin. (5) lit. a din Codul muncii]. „[...]orice remunerație restantă datorată persoanelor angajate ilegal. Quantumul remunerației se presupune a fi egal cu salariul mediu brut pe economie, cu excepția cazului în care fie angajatorul, fie angajatul poate dovedi contrariul; ” [subl.ns.]

Așadar, interpretarea gresită pretinsă de Contestatoare potrivit căreia termenul de „angajat” ar exprima o noțiune mai extinsă decât cea exprimată de termenul de „salariat” - referindu-se și la obligații civile - este contrară atât formulării exprese a cerinței din CS, cât și a terminologiei utilizate de prevederile Codului muncii.

Mai mult, susținerea contestatoarei ar lipsi pur și simplu de efecte o precizare expresă și literală a Caietului de sarcini: *“În cazul în care expertul propus nu este angajat al ofertantului, atunci acesta poate avea numai calitatea de subcontractant; ”.*

Prin urmare, documentația de atribuire a precizat în clar că singura ipoteza permisă în afara celei de angajat al ofertantului este cea de subcontractant. A ignora această prevedere ar însemna a ignora forța obligatorie a documentației de atribuire, care nu a fost contestată de....

Or, cerințele Documentației de Atribuire nu pot fi negociate de ofertant în etapa evaluării ofertelor, după cum... nu se află într-o contestație la adresa documentației de atribuire.

Contrar celor susținute de autoarea contestației dacă contestatoarea ar fi fost diligentă și prudentă, ar fi putut din vreme să-și conserve dreptul la clarificarea aspectului în discuție sub aspectul înțelegerii înțelesului/întinderii cerinței.

Din ansamblul legislației pe linie de achiziții publice rezultă că evaluarea fiecărei oferte se raportează numai la cerințele care îi sunt aplicabile din documentația de atribuire, nu la altele.

Cerințele privind modul de întocmire a ofertelor, prezentarea documentelor de calificare și a documentelor ofertei nu trebuie să depindă de modul în care sunt înțelese la un moment dat de către o societate ofertantă, dincolo de exprimarea din documentația de atribuire, fiind imperativ ca ... să asigure operatorilor economici o înțelegere/interpretare unitară, decurgând din informarea lor completă, corectă și explicită cu privire la modul de aplicare a procedurii de atribuire.

Se impune a fi subliniat că, în concursul dintre clauzele documentației și clauzele legii, *lato sensu*, prevalează primele, în sensul că ... contractantă este ținută să aplice mai întâi **propria documentație de atribuire care guvernează licitația**, rămasă definitivă, și în subsidiar normele legale. Dacă documentația de atribuire intra în conflict cu legea, acest conflict trebuia soluționat prin atacarea respectivei documentații în termenul prescris de lege, iar nu la mult după expirarea lui, la sfârșitul procedurii de către un ofertant rămas în pasivitate.

Documentația de atribuire, alcătuită din fișa de date, caietul de sarcini și anexele, formularele necesare și modelul contractului de servicii nu a fost contestată cu succes de niciun operator economic, drept pentru care toate prevederile ei și-au consolidat forța obligatorie atât pentru ... contractantă, cât mai ales pentru operatorii economici participanți la procedura de atribuire. La acest moment nu pot fi emise pretenții sau critici vizavi de prevederile documentației de atribuire, întrucât ar fi vădit tardive, raportat la termenul prescris de Legea nr. 101/2016 (art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la cele ale art.... C. proc. civ.).

De numeroase ori, instanțele de judecată au subliniat importanța respectării de către ofertanți a regulilor prestabilite în documentațiile de atribuire.

Nici împrejurarea relatată de contestatoare, potrivit căreia *Dincolo de ambiguitatea susținerii ..., efectul acestei noi reguli este acela de a impune o falsă binaritate, interzicând participarea oricărui expert-cheie care nu are fie un Contract Individual de Muncă (CIM) încheiat cu un ofertant, fie o formă de organizare comercială independentă (PFA/S.R.L.)*. Această decizie reprezintă o interpretare trunchiată a propriilor cerințe stabilite de ... prin Caietul de Sarcini (cap. 15, pag. 184), nu este judicioasă și nu va fi reținută de Consiliu în soluționare ca fiind de natură a conduce la abordarea îmbrățișată de ofertantă.

Pe de o parte, așa cum a fost anterior reținut, raportat la normele art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la cele ale art.... C. proc. civ., este incidentă tardivitatea reclamării cerințelor din documentația de atribuire, Consiliului îi este interzis să o cerceteze și să se pronunțe, inclusiv sub aspectul legalității.

Pe de altă parte, faptul că ... contractantă solicită ofertanților să facă dovada că au personal pentru toate specializările, personal care să acopere obiectul principal al contractului, așa cum rezultă din documentația de atribuire publicată în SEAP (în cadrul caietului de sarcini, se specifică faptul că, în cazul în care expertul propus nu este angajat al ofertantului, *atunci acesta poate avea numai calitatea de subcontractant*) motivat de faptul că serviciile prestate de experții cheie reprezintă obiectul principal al contractului, iar în conformitate cu prevederile legale în vigoare, (*prin operator economic se înțelege orice persoană fizică sau juridică, de drept public ori de drept privat, sau grup ori asociere de astfel de persoane, care oferă în mod licit pe piață executarea de lucrări și/sau a unei construcții, furnizarea de produse ori prestarea de servicii, inclusiv orice asociere temporară formată între două ori mai multe dintre aceste entități*) reprezintă o obligație corelativă de urmărire a derulării și finalizării în termen a prestării... a căror complexitate și specificitate nu poate fi tăgăduită, conduita adoptată de ... contractantă fiind în concordanță cu atribuțiile acesteia de achizitor.

În raport de cele mai sus reținute abordarea contestatoarei și întreaga pledoarie vizavi de întinderea/înțelesul cerinței reclamate și asupra faptului că achizitoarea, a *creat ex post o confuzie semantică intenționată, punând un semn de egalitate absolut între noțiunea de „salariat” și cea de „angajat”*, nu poate fi îmbrățișată de Consiliu ca fiind judicioasă, prin raportare la precizările documentației de atribuire.

Atâta timp cât cerința a fost menționată în cuprinsul caietului de sarcini, criticile cu privire la conținutul caietului de sarcini și la întinderea/ înțelesul cerinței reclamate, la acest moment sunt tardive.

În jurisprudența sa... de Justiție a... a stabilit că ... adjudecătoare trebuie să interpreteze criteriile în același fel pe parcursul întregii proceduri. La punctul 34 din Hotărârea din 13 iulie..., Ingsteel și Metrostav (C-76/16, EU: C:...: 549)... a reamintit că „principiul egalității de tratament impune ca ofertanții să dispună de aceleași șanse în formularea ofertelor lor și implică, așadar, ca aceste oferte să fie supuse acelorași condiții pentru toți ofertanții. Pe de altă parte, obligația de transparență, care constituie corolarul principiului egalității de tratament, are ca scop să garanteze absența riscului de favoritism și de arbitrar din partea autorității contractante. Această obligație implică formularea tuturor condițiilor și modalităților procedurii de atribuire în mod clar, precis și neechivoc în anunțul de participare sau în caietul de sarcini, astfel încât, în primul rând, să permită tuturor ofertanților informați în mod rezonabil și normal de diligenți să le înțeleagă conținutul exact și să le interpreteze în același mod și, în al doilea rând, să permită autorității contractante să verifice efectiv dacă ofertele prezentate de ofertanți corespund criteriilor care guvernează contractul în cauză (Hotărârea din..., Pizzo, C-.../15, EU: C: 2016: 404, punctul 36, precum și jurisprudența citată)”.

În cazul în care, în cadrul unei proceduri de „cerere de ofertă”, ... contractantă definește condițiile pe care intenționează să le impună ofertanților, aceasta limitează exercitarea propriei puteri de apreciere și nu poate de altfel să se abată, față de vreun ofertant, de la condițiile pe

care le-a definit astfel fără să încalce principiul egalității de

tratament între ofertanți (Ordonanța președintelui... din 4 decembrie..... & Benefits/Comisia, T-...9/14 R, EU: T:...:..., punctul 96, și Hotărârea... din...../Entreprise commune Fusion for Energy, T-415/10, EU: T: 2013: 141, punctul 80). Și autorităților contractante le revine obligația de a garanta aplicarea dreptului... cu ocazia adoptării deciziilor lor și de a lăsa neaplicate, dacă este necesar, dispozițiile naționale care ar contraveni celor ale dreptului... care au efect direct (a se vedea, în acest sens, Hotărârea din 22 iunie..., Costanzo, 103/88, EU: C:...:..., punctele 30-

33, Hotărârea din 14 octombrie..., Fuß, C-2.../09, EU: C:....:9, punctele 61 și 63, Hotărârea din 4 decembrie..., Minister for Justice and Equality și Commissioner of... Síochána, C-3.../17, EU: C:....: 979, punctele 36 și 38, precum și Hotărârea din 21 ianuarie..., Banco de Santander, C-...4/14, EU: C:....: 17, punctul...).

Astfel, luând la cunoștință despre precizările vizavi de documentele solicitate în vederea elaborării ofertei, era în sarcina ofertantei să depună diligențele necesare și să prezinte documentele solicitate prin documentația de atribuire.

La acest moment al procedurii, comunicarea rezultatului procedurii nu mai pot emite pretenții vizavi de înțelegerea/întinderea unor cerințe din cuprinsul documentației de atribuire.

Era în sarcina ofertantei să analizeze riguros documentația de atribuire, prin depunerea ofertelor la procedură, se presupune că ofertanții și-au însușit documentația de atribuire fără rezerve, ceea ce înseamnă că nu li se poate scuza nicio abatere de la prescripțiile ei, opozabile în cel mai mic detaliu.

În concluzie, în raport cu cele mai sus reținute, Consiliul constată că ... contractantă, în mod corect, a reținut neconcludența răspunsului formulat, prin raportare la cerințele din cadrul documentației de atribuire și a solicitării de clarificare adresate, astfel cum achizitoarea susține în punctul de vedere:

Or, ofertanții trebuie să facă dovada că au personal pentru toate specializările, personal care să acopere obiectul principal al contractului, așa cum rezultă din documentația de atribuire publicată în SEAP.

Astfel, un număr de 13 persoane nominalizate pentru funcția de expert-cheie nu sunt nici persoane fizice autorizate și nici nu a fost transmis vreun document din care să reiasă vreo formă de constituire a acestuia în operator economic și nici nu s-a făcut dovada că aceasta poate îndeplini funcția pentru care a fost nominalizat.

Așadar ofertantul nu a făcut dovada că aceste persoane, așa cum sunt prezentate în cadrul ofertei pot presta serviciile conform prevederilor legale, nefiind astfel respectate prevederile din documentația de atribuire.

Comisia de evaluare, în mod corect, nu a acceptat explicația ofertantului din răspunsul la clarificări conform căruia între experți și asociat/subcontractant este încheiat un contract de convenție civilă (contract de antrepriză de servicii) întrucât s-ar încălca unul dintre principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achiziții publice consacrat de prevederile art. 2 alin. (2) litera b) din Legea nr. 98/2016 - tratamentul egal, și s-ar încălca propriile reguli stipulate în documentația de atribuire.

În acest sens, răspunsul ofertantului, cu privire la faptul, că persoanele nominalizate pentru a ocupa pozițiile de expert cheie propuse au încheiat un contract de convenție civilă (contract de antrepriză de servicii) cu.../asociat, respectiv subcontractant nu a fost acceptat de către Comisia de evaluare, cu atât mai mult cu cât aceste persoane fac parte dintre experții cheie care vor presta în mod direct serviciile contractului, fiind necesar a fi cunoscute din faza ofertării resursele umane pe care se bazează acesta, executarea atribuțiilor și a obiectului contractului bazându-se efectiv pe cunoștințele profesionale ale persoanelor cheie.

Pentru considerentele arătate mai sus, având în vedere răspunsul prezentat și ținând cont de faptul că pentru persoanele identificate mai sus și nominalizate pentru ocuparea pozițiilor de experți cheie în cadrul contractului, Ofertantul contestatar nu făcut dovada că sunt angajați ai ofertantului/subcontractanților și nu au fost nici nominalizate ca subcontractant/asociat conform prevederilor legale, și nici nu s-a făcut dovada că aceștia pot îndeplini funcția pentru care au fost nominalizați, Comisia de evaluare a constatat că răspunsul

la clarificări este neconcludent și a declarat oferta ca fiind inacceptabilă, în temeiul art. 134 alin. (5) din Anexa la HG nr. 395/2016.

Comisia de evaluare în mod corect a constatat că oricare dintre aceste neconformități este de natură să conducă individual la declararea ofertei ca inacceptabilă.

Astfel, în urma analizării documentelor depuse inițial și a răspunsurilor la solicitările de clarificări, Comisia de evaluare a constatat că neconformitățile identificate nu au un caracter izolat și nu privesc un singur expert-cheie, ci afectează în mod repetat și sistematic structura echipei propuse, fiind incidente în cazul unui număr semnificativ de experți, și pe cale de consecință ofertantul nu a demonstrat îndeplinirea cerințelor minime obligatorii prevăzute în Caietul de sarcini privind experții-cheie.

În ceea ce privește afirmația contestatoarei că „experții-cheie nr...., nr.... și nr.... incluși în ofertă sunt persoane fizice independente, neautorizate comercial (fără...) care prestează strict muncă intelectuală”, nu poate fi acceptată întrucât această susținere este contrazisă chiar de informațiile prezentate de experți în CV, din care reiese în mod clar faptul că respectivele persoane au calitate de angajat la diferite persoane juridice, dar care nu au nici o calitate în cadrul procedurii de achiziție.

Raportat la cele evocate și ținând seama că, printre atribuțiile comisiei de evaluare, sunt și cele de verificare a conformității propunerilor tehniceale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini, așa cum este prevăzut la art. 1... alin. (1) lit. g) din HG nr. 395/2016, Consiliul constată că această verificare s-a făcut, în cazul asocierii contestatoare cu rigurozitatea impusă de legislația în domeniu și, pe cale de consecință, critica privind nelegalitatea evaluării asocierii ofertante în cauză este neîntemeiată, urmând să fie respinsă.

În concluzie, Consiliul achiesează la concluziile la care a ajuns ... contractantă, respectiv de inacceptabilitate/neconformitate a ofertei depusă de asocierea.... în cauza expusă, comisia de evaluare a apreciat răspunsurile la clarificări ca fiind neconcludente, motivele de fapt și de drept fiind expuse pe larg mai sus, și raportat la acesta oferta a fost declarată inacceptabilă, în conformitate cu art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016 și a fost respinsă în temeiul art. 137 alin. (1) din HG nr. 395/2016, deoarece persoanele nominalizate nu sunt nici angajate a asocierii ofertante și nici nominalizate ca subcontractant conform prevederilor legale și documentației de atribuire.

Nici susținerile contestatoarei vizavi de faptul că Chiar presupunând, per absurdum, că existența în ofertă a contractelor de antrepriză civilă de servicii ar fi reprezentat un element formal imperfect (ceea ce negăm), consecința ar fi fost transmiterea de către ... contractantă a unei noi solicitări de clarificări, iar nu declararea imediată a inacceptabilității NU pot fi validate de Consiliu ca fiind judicioase, riscul întocmirii răspunsului la solicitările de clarificări la fel ca și cel al întocmirii ofertelor cade în sarcina operatorului economic, el neputând să își invoce propria culpă ca motiv al nedepunerii de documente în sprijinul răspunsului formulat potrivit principiului „*nemo auditur propriam turpitudinem allegans*” iar, pe de altă parte, ... contractantă a menționat în mod expres, în cadrul solicitării de clarificări, care sunt cerințele pe care operatorul economic participant trebuie să le îndeplinească și modul în care acesta trebuie să își elaboreze răspunsul.

După cum s-a reținut mai sus toate riscurile ce decurg din întocmirea ofertei aparțin ofertanților, ... contractantă trebuind să realizeze evaluarea ofertelor pe documente și informații care pot fi probate, și nu pe asigurările date de un ofertant.

Răspunsului furnizat de contestatoare îi sunt incidente dispozițiile art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016 potrivit cărora:

(5) În cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta în cadrul ofertei sau solicitării de participare, potrivit dispozițiilor art. 209 din Lege, iar candidatul/ofertantul nu transmite în termenul precizat de comisia de evaluare clarificările/completările solicitate **sau clarificările/completările transmise nu sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă.**

În considerarea celor antemenționate sunt relevante susținerile achizitoarei potrivit cărora:

Față de susținerea contestatoarei conform căreia Comisia de evaluare trebuia să îi solicite clarificări suplimentare, facem precizarea că în conformitate cu art. 123 alin. (1) din Normele metodologice aprobate prin HG nr. 395/2016, ofertantul are obligația de a elabora oferta în deplină conformitate cu prevederile documentației de atribuire, întreaga responsabilitate pentru corectitudinea, completitudinea și conformitatea acesteia revenindu-i în mod exclusiv. Riscul întocmirii unei oferte incomplete sau neconforme aparține integral ofertantului, neputând fi transferat autorității contractante prin solicitări ulterioare de clarificări care ar conduce la remedierea unor neîndepliniri esențiale existente la data - limită de depunere a ofertelor.

Acceptarea unei completări ulterioare a documentelor care atestă relații contractuale inexistente la data limită ar echivala cu acordarea unui termen suplimentar ofertantului pentru identificarea și contractarea experților necesari, ulterior momentului stabilit pentru depunerea ofertelor.

O asemenea conduită ar încălca art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, respectiv principiile tratamentului egal și al transparenței, întrucât ar plasa ofertantul într-o poziție privilegiată față de alți operatori economici care, în perioada de pregătire a ofertelor, nu au reușit să asigure experți conform cerințelor și, în consecință, nu au participat la procedură.

Relevant în soluționarea prezentei contestații este și jurisprudența CJUE, C-324/14... care consacră regula că operatorul poate invoca resurse/capacități ale altor entități, însă trebuie să demonstreze că va dispune în mod efectiv de resursele necesare în condițiile procedurii.

Deopotrivă de valide sunt și apărările aduse chiar de intervenientă:

Așa fiind, pretenția subsidiară a... conform căreia ar fi trebuit să i se solicite un nou răspuns la clarificări este desigur nefondată. Dimpotrivă, textul imperativ sus citat impune o sancțiune expresă pentru omisiunea de a răspunde concludent unei solicitări de clarificări, anume inacceptabilitatea ofertei.

Această împrejurare este bine-cunoscută în practica judiciară, care a arătat că instituția solicitării de clarificări nu reprezintă un instrument repetitiv prin care se poate ocoli caracterul neconcludent al răspunsului unui operator economic:

a. „... a reținut că o nouă adresă a autorității contractante de solicitare a justificării prețului de către SC L.C. SA este un nou act al autorității, de natură a produce efectul juridic de favorizare a înlăturării situației de inadmisibilitate a respectivei oferte, după cum un act cu totul nou este constituit de un eventual răspuns al respectivului ofertant, totalmente diferit de devizul ofertă depus ca răspuns la solicitarea inițială, operând o prejudiciere a ofertantului concurent, mai ales că scopul ordonanței îl constituie și garantarea tratamentului egal și nediscriminarea operatorilor economici” (... de Apel Constanța, Decizia civilă nr....).

b. "Este nelegală repetarea solicitării de clarificări către ofertant, ... având obligația de a-i respinge oferta dacă nu a răspuns concludent la prima solicitare. [...] dispozițiile legale din materia achizițiilor publice, ignorate de către Consiliu, prevăd două limitări ale solicitării de clarificări: - solicitarea de clarificări să nu determine apariția unui avantaj pentru unul dintre

oferanți; - în cazul în care explicațiile prezentate de ofertant nu sunt concludente, oferta sa va fi considerată neconformă" (... de Apel București, Decizia civilă nr....).

Așa cum s-a arătat anterior autoarea contestației prin intermediul contestației formulează în fapt, critici privind documentația de atribuire. Aprecierile contestatoarei vizavi de modul de înțelegere/interpretare a conținutului cerințelor din cadrul documentației de atribuire privind *relațiile contractuale dintre experți și asocierea ofertantă* nu pot fi primite de Consiliu în soluționare atâta vreme cât la acest moment al procedurii, respectiv *etapa de comunicare a rezultatului procedurii*, ofertanta a luat la cunoștință despre cerința în discuție încă de la data publicării documentației de atribuire, respectiv la...., **astfel** cum a fost consolidată prin intermediul răspunsurilor consolidate la....

Odată depășit termenul de contestare a documentației, raportat la dispozițiile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la cele corespondente din art.... alin. (1) C. proc. civ., Consiliului îi este interzis să o cerceteze și să se pronunțe inclusiv sub aspectul legalității.

Dispozițiile art. 8 din Legea nr. 101/2016 prevăd:

Art. 8. - (1) Persoana care se consideră vătămată de un act al autorității contractante poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului autorității contractante, obligării acesteia la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum și pentru recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, în termen de:

a) **10 zile**, începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziție publică/sectorial sau de concesiune este egală sau mai mare decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către... al... a anunțurilor de participare, potrivit legislației privind achizițiile publice, legislației privind achizițiile sectoriale sau legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii;

b) 7 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziție publică/sectorială sau de concesiune este mai mică decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către... al... a anunțurilor de participare, potrivit legislației privind achizițiile publice, legislației privind achizițiile sectoriale sau legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.

(2) În cazul în care **contestația privește conținutul documentației de atribuire**, publicată în sistemul electronic de achiziții publice, denumit în continuare SEAP, **data luării la cunoștință este data publicării documentației de atribuire.**

Așadar, raportat la normele art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la cele ale art.... C. proc. civ., este incidentă tardivitatea reclamării cerințelor din documentația de atribuire.

Așa cum a fost reținut, Consiliul a precizat că prevederile documentației și-au consolidat forța obligatorie atât pentru ... contractantă, cât și pentru operatorii economici participanți la procedura de atribuire.

Întinderea/înțelegerea asupra modului de îndeplinire a cerinței reclamate care a stat la baza decizei de respingere a ofertei contestatoare nu mai poate face obiectul analizei Consiliului, la etapa solicitării clarificărilor adresate pe parcursul evaluării ofertelor

depusă/rezultatului procedurii, inclusiv sub aspectul legalității respectivelor cerințe.

Dacă existau obiecțiuni de nelegalitate în privința conținutului documentației sau al clarificărilor solicitate de ... contractantă, operatorii economici trebuiau să îl conteste înainte de expirarea termenului legal, iar nu să aștepte rezultatul procedurii pentru a îi reclama nelegalitatea. Prin întocmirea și depunerea propriei oferte în baza documentației primite de la autoritate, petenta a acceptat tacit și a dat eficiență tuturor clauzelor din respectiva documentație, inclusiv a celor pe care le apreciază nelegale, astfel că față de invocarea la această dată a nelegalității ei, raportat la normele art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la cele ale art.... C. proc. civ., este incidentă tardivitatea reclamării cerințelor din documentația de atribuire.

Prin urmare, ... contractantă a stabilit în mod corect că depunerea unor contracte de antrepriză de servicii pentru experții-cheie nr...., nr.... și nr.... care execută părți din contract nu este aptă să demonstreze îndeplinirea cerinței prevăzute în cap....., lit. b), pct. (ii), pag. 184 din caietul de sarcini.

Recapitulând ansamblul considerentelor expuse, Consiliul reține că cerințele riguroase în materie de achiziții publice presupun întocmirea documentelor necesare în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, cunoscut fiind faptul că garantarea corectitudinii procedurii achizițiilor publice poate justifica respingerea ofertei pentru orice fel de încălcare a dispozițiilor legale în materie, care ar putea fi considerată de ofertant mai puțin importantă (în această direcție s-au pronunțat, de pildă..., Secția... și fiscal, în decizia nr... din..., cod ReJust 39gd8e7....., Secția a IX-a de... și fiscal, în decizia civilă nr... din..., cod ReJust 736ee28e, în decizia nr...05 din..., cod ReJust 28993ed2, în decizia nr...754 din 8 octombrie..., cod ReJust 845de6d9, și în decizia civilă nr...17 din 9 septembrie..., cod ReJust gg2g5696, și..., Secția de... și fiscal, în decizia nr... din 16 mai..., cod ReJust...e).

Raportat la obiectivul general constând în prevenirea și sancționarea încălcării dispozițiilor legale în materia procedurilor de achiziție publică, nu i se poate reproșa autorității contractante că a analizat ofertele participanților la procedură în raport de cerințele minime de participare necontestate, sancționând neîndeplinirea acestora (... , Secția a IX-a de... și fiscal, decizia civilă nr... din..., cod ReJust 65ed4d74, și decizia civilă nr... din..., cod ReJust..., și..., Secția a III-a... și fiscal, decizia civilă nr... din..., cod ReJust...).

În concluzie, Consiliul achiesează la concluziile la care a ajuns ... contractantă, respectiv de inacceptabilitate/neconformitate a ofertei depusă de asocierii.... în cauza expusă și susține că ofertanții au obligația de a întocmi ofertele cu respectarea prevederilor documentației de atribuire, după cum rezultă din dispozițiile art. 123 alin. (1) din HG

nr. 395/2016, potrivit cu care „Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire (...)”.

În atari condiții, respingerea ofertei sale fiind legală, cele susținute de contestatoare sunt nefondate. Neexistând motive întemeiate pentru infirmarea măsurii luate de autoritate sau pentru anularea rezultatului procedurii de atribuire, Consiliul urmează să respingă criticile formulate de societatea contestatoare.

Analiza actului atacat al autorității contractante, din punctul de vedere al legalității și temeiniciei, s-a efectuat prin prisma motivelor invocate de societatea contestatoare, în acord cu principiul disponibilității care guvernează și procedura...-jurisdicțională în fața Consiliului [art. 26 alin. (2) partea introductivă din legea remediilor și art. 9 alin. (2) C. proc. civ. - obiectul și limitele procesului sunt stabilite prin cererile și apărările părților].

Așa cum a fost anterior reținut, contestatoarea formulează o serie de critici vizavi de modalitatea în care a fost evaluată oferta desemnată câștigătoare, asocierea... -....

O primă critică vizează faptul că oferta... trebuia respinsă ca inacceptabilă pe considerentul neîndeplinirii de către asocierea a cerinței minime de calificare legată de experiența similară.

Argumentele aduse de contestatoare în favoarea criticii se bazează pe următoarele aspecte:

- *cerința expresă din documentația de atribuire era ca ofertanții să facă dovada că, în ultimii 3 ani, prin maximum 3 contracte, au livrat licențe și au prestat servicii de implementare a unui sistem informatic pentru colectarea și procesarea volumelor mari de date, utilizând tehnologii de ultimă generație, în valoare cumulată de.... Cerințele anterior menționate erau CUMULATIVE;*

- *din analiza DUAE-urilor depuse odată cu oferta de membrii Asocierii declarate câștigătoare, precum și din Procesul verbal privind evaluarea garanției de participare, a informațiilor din DUAE și a documentelor care îl însoțesc nr.... și a Procesului-verbal de evaluare nr.... rezultă că, contrar cerințelor expres ale documentației de atribuire, care impuneau maxim 3 proiecte/contracte... (lider) -... (asociat) -... (asociat) a încercat inițial să justifice experiența similară cu un număr de 4 (patru) proiecte/contracte a căror valoare însumată, din perspectiva pretinsei experiențe similare, ar fi fost în valoare totală de..., din care:*

> *valoarea experienței similare ce ar decurge din Contractul de subcontractare nr.... și din Contractul de furnizare nr..., ambele semnate cu.... de către... ar fi de... fără TVA, din care: (i)... fără TVA ar fi valoarea experienței similare pe Contractul de subcontractare nr.... și (ii)... fără TVA ar fi valoarea experienței similare pe Contractul de furnizare nr....;*

> *valoarea experienței similare ce ar decurge din Contractul de subcontractare din data de..., semnat cu... de către... ar fi de... fără TVA (din care, conform Procesului-verbal privind evaluarea documentelor-suport depuse de candidați/ofertanți pentru demonstrarea informațiilor din DUAE* nr....-*

DFL/2348/..., ... a luat în cele din urmă în considerare o experiență similară de doar... fără TVA);

> valoarea experienței similare ce ar decurge din Contractul de subcontractare din data de..., semnat cu... de către... ar fi de... fără TVA;

- din analiza Procesului-verbal privind evaluarea documentelor- suport depuse de candidați/ofertanți pentru demonstrarea informațiilor din DUAE* nr...., rezultă că ... contractantă, în mod inexplicabil și prin ignorarea celor menționate atât în DUAE-urile depuse de... și..., cât și în Procesele verbale de evaluare nr.... și nr.... a luat în considerare, în justificarea pretensei experiențe similare a Asocierii declarate câștigătoare, exclusiv următoarele 3 proiecte/contracte:

> Contract de subcontractare nr.... semnat de... cu..., cu o valoare a pretensei experiențe similare de... fără TVA;

> Contractul de subcontractare din..., semnat de... cu..., cu valoare a pretensei experiențe similare de... fără TVA;

> Contractul de subcontractare din..., semnat de... cu..., cu valoare a pretensei experiențe similare de... fără TVA.

- sub un prim aspect relevant este faptul că, inițial... (lider) -... (asociat) -... (asociat), din proprie inițiativă, si-a justificat pretinsa experiență similară printr-un număr de 4 (patru) proiecte/contracte, ceea ce, din start, reprezintă o încălcare evidentă a cerinței exprese din Fisa de Date a Achiziției ca dovedirea experienței similare să se facă cu maximum 3 (trei) proiecte/contracte. Prin invocarea în DUAE-uri a celor 4 (patru) proiecte/contracte, Asocierea declarată câștigătoare si-a asumat în mod evident riscul respingerii ofertei sale ca inacceptabile (riscul întocmirii ofertei cu încălcarea cerințelor din documentația de atribuire este întotdeauna al ofertantului);

- sub un al doilea aspect, ... contractantă, analizând în mod superficial și vădit nelegal documentele referitoare la experiența similară a Asocierii declarate câștigătoare, pentru a evita respingerea respectivei oferte ca inacceptabilă, a ales să ia în considerare doar cele 3 (trei) proiecte/contracte menționate la pct.... de mai sus, ignorând în mod deliberat faptul că Asocierea respectivă a invocat si un al 4-lea contract (respectiv, contractul de furnizare nr...., încheiat între... și...) în justificarea experienței similare.

- sub un la treilea aspect, Contractul de subcontractare nr.... semnat... cu..., cu o valoare a pretensei experiențe similare de... fără TVA, este irelevant în probarea pretensei experiențe similare, întrucât acesta nu a avut ca obiect furnizarea de licențe. Or, conform cerințelor exprese ale secțiunii III.....a) Capacitatea tehnică si/sau profesională din Fisa de Date a Achiziției, prin „proiect/contract similar” se înțelege un contract ce a avut ca obiect livrarea de licențe și servicii de implementare a unui sistem informatic pentru colectarea și procesarea volumelor mari de date, utilizând tehnologii de ultimă generație”;

- cerința obligatorie și cumulativă era așadar aceea ca proiectul/contractul invocat ca și experiență similară să aibă ca obiect atât livrarea de licențe, cât si servicii de implementare a unui sistem informatic pentru colectarea și procesarea volumelor mari de date, utilizând tehnologii de ultimă generație;

- or, așa cum rezultă din DUAE-ul depus de... și din Procesele verbale de evaluare nr.... și nr....- DFL/2... /... întocmite de ...:

> Contractul nr.... subcontractare nr.... semnat de... cu... nu are ca obiect livrarea de licențe;

> livrarea de licențe face, în realitate, obiectul Contractului de furnizare nr...., semnat... cu....

- *Tocmai faptul că livrarea de licențe era impusă în mod obligatoriu ca cerință expresă și cumulativă a fost, probabil, motivul pentru care Asocieria declarată câștigătoare a invocat, în susținerea pretenției experienței similare, atât Contractul nr.... subcontractare nr.... semnat de... cu..., cât și Contractul de furnizare nr...., ambele semnate de... cu...;*

- *în consecință, Contractul nr.... subcontractare nr.... semnat de... cu... nu poate fi luat în considerare în dovedirea pretenției experienței similare;*

- *chiar dacă atât Contractul nr.... subcontractare nr.... semnat de... cu..., cât și Contractul de furnizare nr...., ambele semnate de... cu..., au fost aferente îndeplinirii de către... a obligațiilor asumate față de Inspekția Muncii în cadrul Contractului de prestări servicii nr...., cele 2 contracte semnate la data de... sunt, din punct de vedere juridic, proiecte/contracte diferite, cu obiect diferit. De altfel, beneficiarul..., cu care au fost semnate la data de... cele 2 contracte de către..., nu este membru al Asocierii declarate câștigătoare;*

- *or, prin neluarea în considerare a Contractului de subcontractare nr...., încheiat de actualul lider... cu... și a valorii sale de 17.... fără TVA, Asocieria declarată câștigătoare rămâne, conform raționamentului făcut chiar de către ..., cu o experiență similară de doar... fără TVA, din care:*

> ... fără TVA este valoarea acceptată a experienței similare pe Contractul de subcontractare din..., încheiat de... cu... și

> ... fără TVA este valoarea acceptată a experienței similare pe Contractul de subcontractare din..., încheiat de ...S.R.L. cu...,

valoare care este în mod evident mult inferioară experienței similare în valoare de cel puțin... fără TVA impusă de ... prin Fisa de Date a Achiziției.

În esență contestatoarea reclamă faptul că asocieria câștigătoare ar fi încălcat cerința de maximum trei proiecte/contracte similare prin faptul că, în cadrul *celor două proiecte de referință indicate*, ar fi fost depuse *patru contracte de subcontractare și furnizare*.

Această susținere pornește de la premisa că fiecare contract de subcontractare/furnizare depus ca document justificativ ar reprezenta, în sine, un proiect/contract similar distinct.

Cerința privind experiența similară se regăsește astfel precizată la *secțiunea III, subsecțiunea III.....a)... și/sau Profesională în fișa de date:*

Pentru contractele de achiziție de servicii: executarea de servicii de tipul specificat

Criteriu selecție:

Referințe despre servicii specificate

Modalitatea de îndeplinire:

Experiență similară

Operatorul economic va fi considerat calificat dacă face dovada că a livrat licențe și a prestat servicii de implementare în ultimii 3 ani, raportați la data-limită de depunere a ofertelor, în cadrul a maximum trei proiecte/contracte similare, cu o valoare cumulată de... fără TVA, în care serviciile au fost duse la bun sfârșit.

Prin „proiect/contract similar” se înțelege un contract ce a avut ca obiect livrarea de licențe și servicii de implementare a unui sistem informatic pentru

colectarea și procesarea volumelor mari de date, utilizând tehnologii de ultimă generație.

Prin „servicii duse la bun sfârșit” se înțeleg serviciile finalizate, care au fost recepționate. Dovada se va face prin depunerea documentelor justificative, cum ar fi: documente constatatoare, procese-verbale de recepție, recomandări etc.

Pentru o evaluare unitară a modului de îndeplinire a cerinței privind plafonul valoric, cursul de referință care va fi avut în vedere pentru calculul echivalenței pentru contractele a căror valoare este exprimată în altă valută decât în lei este cursul mediu anual în lei/valută comunicat de Banca Națională a... pentru fiecare an în parte.

Modalitatea de îndeplinire:

Se va completa DUAE de către operatorii economici participanți la procedura de atribuire cu informațiile care descriu nivelul lor de experiență, prin raportare la contractele executate în trecut, corespunzător cerințelor autorității contractante.

La nivelul DUAE trebuie precizate informații cum ar fi: numărul și data contractului invocat drept experiență similară, beneficiarul acestuia și datele sale de contact, data și numărul documentului de recepție, precum și ponderea și/sau activitățile pentru care a fost mresponsabil, împreună cu valoarea acestora, fără TVA.

Probarea îndeplinirii cerinței se va face în conformitate cu prevederile art....6 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, sau conform prevederilor art....6 alin. (2) din același act normativ.

Ofertantul va depune în dovedirea experienței similare declarată, documente din care să reiasă executarea efectivă a obiectului

contractului declarat în DUAE, cum ar fi:

-contractele

-documente de recepție (certificate de predare primire, certificare constatatoare, procese verbale de recepție etc.), respectiv alte

documente din care să reiasă următoarele informații: numele Prestatorului/ Prestatorului și al Beneficiarului, valoarea, perioada

derulării contractului, data recepționării efective a programului informatic;

-alte documente echivalente.

(...)

Analizând modalitatea de elaborare a cerinței privind experiența similară, Consiliul constată că pentru a îndeplini cerința de calificare ofertanții trebuie să facă dovada că au derulat 3 proiecte/contracte care au avut ca obiect livrarea de licențe și servicii de implementare a unui sistem informatic pentru colectarea și procesarea volumelor mari de date, utilizând tehnologii de ultimă generație și a căror valoare cumulate este de cel puțin..., lei fără TVA.

În vederea îndeplinirii cerinței privind experiența similară, asocierea... -... a declarat în DUAE următoarele proiecte /contracte:

Proiectul nr..... - Contract principal: Contract de prestări servicii nr.....

Obiect contract principal: Prestarea de servicii si furnizarea de produse pentru dezvoltarea si implementarea sistemului REGESONLINE (incluzând furnizarea de infrastructura hardware si ..., garanție, mentenanța si suport... pentru utilizarea sistemului) in cadrul proiectului "..."

Perioada implementare:... Valoare Contract principal:... fara TVA

...:..... Bd.... nr...., sector..., București -...

... final:..... nr...., sector..., București

Contract de subcontractare nr.... semnat..., cu valoarea... fara TVA

Experiența similară din Contractul de subcontractare a inclus:

o Servicii de analiza o Servicii de proiectare

o Servicii de dezvoltare, instalare, configurare, migrare, testare funcționala si de acceptanta si punere in producție

o Servicii de instruire a administratorilor si utilizatorilor in total de..... fara... si-a indeplinit 1...% contractul de subcontractare.

Contract de furnizare nr.... semnat..., cu valoarea... fara TVA

Experiența similară din Contractul de furnizare a inclus:

- o Componenta de salvare date
- o Componenta de monitorizare a infrastructurii hardware, ... și de aplicații o Componenta de gestiune și securizare a...
- o Componenta de integrare, extragere, transformare și încărcare date
- o Componenta de generare/mascare și administrare a datelor de test
- o Componenta de securizare pentru prevenirea pierderii datelor
- o Portal extern

o Instalare si configurare licențe, in total de..... fara TVA

... si-a indeplinit 1...% contractul de furnizare.

Total experiența similară operator economic... (subcontractare si furnizare) în cadrul acestui proiect a fost de..... fără TVA.

Documente suport:

- Anunț de atribuire SEAP 01 ...
- Declarație participare SEAP procedura 0 /...
- Extras Contract subcontractare nr....
- Proces verbal de acceptanță finală nr....92 din... (...), subcontractare
- Proces verbal de acceptanță finală nr....03 din... (...), furnizare
- Proces verbal de acceptanță finală (... - Inspecția Muncii) nr. din...
- Scrisoare de recomandare... Valoare:..., 9

Moneda: RON

Data început:...

Dat...arsit:...

Beneficiari:..... Bd.... nr...., sector..., București -...

... final:..... nr...., sector..., București

Proiect nr....- Descriere: Contract principal: Contract de servicii nr....

Obiect contract principal: Servicii de implementare... (servicii de dezvoltare si implementare a soluției informatice, inclusiv furnizarea de echipamente, ... de baza si instruire) in cadrul proiectului "..."

Perioada implementare:... Valoare Contract principal:... fara TVA

...:..... Bd.... nr...., sector..., București -...

... final:..... I. .nr...., sector..., București

Contract subcontractare... din..., cu valoarea... fara TVA, cu act adițional (referitor la o factura de discount . fara TVA)

Experiența similară a inclus:

- o ... de analiza si raportare
- o Server de aplicații
- o Componenta de integrare si raportare
- o ... administrare utilizatori
- o ... de monitorizare a evenimentelor de securitate
- o ... de mascare a datelor
- o SGBD
- o ... virtualizare
- o ... monitorizare aplicații si echipamente o ... platforma asistenta tehnica (help desk) o ... acces securizat si gateway management o ... de prevenire a pierderilor de date DLP o Servicii de analiza o Servicii de proiectare, modelare
- o Servicii de dezvoltare/ customizare, testare a aplicației si operationalizarea sistemului
- o Training

o Servicii de instalare si configurare ... de baza, în total de..... fara TVA (incluzând o factura de discount ... fara TVA)

Subcontractantul ...S.R.L. si-a indeplinit 1...% contractul de subcontractare.

Documente suport:

- Anunț de atribuire .
- Declarație participare SEAP procedura ./...
- Extras Contract subcontractare;

- Proces verbal de acceptanta finala nr....67 din... (...)
- Proces verbal de acceptanta finala (...) nr. din...
- Scrisoare de recomandare...

Valoare:...

Moneda: RON

Data inceput:...

Data sfârșit:...

Beneficiari:..... Bd.... nr...., sector..., București -...

... final:..... I. nr...., sector..., București

...

Contract principal: Contract de servicii nr....

Obiect contract principal: Servicii de implementare... (servicii de dezvoltare si implementare a soluției informatice, inclusiv furnizarea de echipamente, ... de baza si instruire) în cadrul proiectului "..."

Perioada implementare:... Valoare Contract principal:... fara TVA

...:..... Bd.... nr...., sector..., București -...

... final:..... I. nr...., sector..., București

Contract subcontractare... din..., cu valoarea... fara TVA

Experiența similară a inclus:

- o Servicii de analiza
- o Servicii de proiectare, modelare
- o Servicii de dezvoltare/ customizare, testare a aplicației si operationalizarea sistemului
- o Training (utilizatori, administratori) o Livrare ... portal o Livrare ... platforma aplicativa, in total de... fara TVA

Subcontractantul ...S.R.L. si-a indeplinit 1...% contractul de subcontractare.

Documente suport:

- Anunț de atribuire SEAP ...
- Declarație participare SEAP procedura CN1... /...
- Extras Contract subcontractare;
- Proces verbal de acceptanta finala nr....097 din... (...)
- Proces verbal de acceptanta finala (...)
- ...) nr. din...
- Scrisoare de recomandare...

Valoare:...

Moneda: RON

Data inceput:...

Data sfarsit:...

Beneficiari:..... Bd.... nr...., sector..., București -...

... final:..... . nr...., sector..., București.

Din examinarea lucrărilor membrilor comisiei de evaluare, Consiliul constată temeinicia celor precizate de ... contractantă în punctul de vedere vizavi de următoarele aspecte:

Cu privire la Proiectul nr.... invocat în susținerea experienței similare, Comisia de evaluare a solicitat clarificări ofertantului, conform procesului verbal nr.... 114/..., iar acesta a răspuns în termenul stabilit la clarificările solicitate, evaluarea răspunsului la clarificări fiind făcută prin procesul verbal nr.... 2... /... (ambele anexate la Anexa 1 la Ordinul Președintelui ANAP... - Proces verbal privind evaluarea garanției de participare, a informațiilor din DUAE și documentelor care îl însoțesc nr.... 239/....).

Prin răspunsul la clarificări... a arătat că atât contractul de subcontractare nr.... cât și contractul de furnizare, încheiate cu... se circumscriu proiectului având ca obiect furnizarea unui sistem informatic integrat destinat colectării și procesării volumelor mari de date, utilizând tehnologii de ultimă generație, astfel cum este definită cerința de calificare din documentația de atribuire, ofertantul a precizat că obiectul proiectului prezentat 1-a reprezentat reforma activităților de evidență și monitorizare a relațiilor de muncă și implementare a sistemului REGES-ONLINE, noul sistem informatic integrat ce utilizează tehnologii de ultimă generație, aferent registrului general de evidență a salariaților, ce permite creșterea gradului de digitalizare a instituției INSPECȚIA MUNCII oferirea de servicii digitale de înaltă calitate

cetățenilor, salariaților și angajatorilor, în susținerea răspunsului la clarificări a înaintat Scrisoarea de recomandare nr.... emisă de Inspekția Muncii prin care se confirmă cele precizate de ofertant, în susținerea răspunsului la clarificări ofertantul a depus următoarele documente:

a) Anunț de atribuire SEAP ... (corespunzător procedurii aferente de Licitatie deschisă)

b) Declarație participare SEAP procedura 0 /... (procedura SEAP corespunzătoare de Licitatie deschisă) din care reiese că ofertantul... a avut calitate de subcontractant pentru...

c) Actul adițional nr.... la Contractul de subcontractare nr.... prin care valoarea... care vor fi prestate de către subcontractantul... a fost stabilită la suma de... fără TVA

d) Proces verbal de acceptanță finală nr....92 din... încheiat între... -..., (subcontractare) prin care se confirmă prestarea și recepționarea cantitativă și calitativă a tuturor... ce au fost prevăzute în contractul de subcontractare nr...., valoarea totală a... prestate fiind de... fără TVA;

e) Proces verbal de acceptanță finală nr....03 din... încheiat între... -..., (furnizare), prin care se confirmă livrarea tuturor componentelor și a... conexe conform Contractului de furnizare nr...., valoarea licențelor recepționate aferente proiectului fiind de... fără TVA

f) Proces verbal de acceptanță finală nr. din..., încheiat între... și..., prin care se confirmă recepționarea sistemului în cadrul contractului nr....

Cele două contracte subsecvente, respectiv contractul de subcontractare nr.... și contractul de furnizare, încheiate cu... în cadrul Contractului de prestări servicii nr...., *reprezintă un singur proiect, împărțit pe două componente, respectiv componenta de furnizare și pe componenta de **prestarea servicii, motiv pentru care valoarea luată în considerare** a fost cea a proiectului, acesta fiind și înțelesul cerinței din fișa de date. Comisia de evaluare a avut în vedere caracterul **funcțional unitar al implementării, respectiv faptul că documentele prezentate priveau aceeași soluție informatică, implementată în cadrul aceluiași obiectiv contractual și recepționată în mod unitar de..., independent de modalitatea juridică de structurare a raporturilor contractuale.***

Întrucât pentru acest proiect ofertantul a depus documente doveditoare, acestea confirmând informațiile, ulterior în etapa de evaluare a documentelor suport... de evaluare a solicitat depunerea doar a documentelor aferente proiectului 2 și 3 invocate în susținerea experienței similare, conform procesului verbal nr....

Aprecierea caracterului similar al proiectelor prezentate și a relevanței documentelor justificative intră în marja de apreciere tehnică a autorității contractante, aceasta având dreptul și obligația de a analiza în concret măsura în care experiența prezentată demonstrează capacitatea operatorului economic de a executa contractul.

... (lider asociere) și... (asociat)... (asociat) a depus documentele solicitate de comisia de evaluare, analiza acestora fiind consemnată în procesul verbal nr.... și procesul verbal nr....

În acest sens, din analiza documentelor prezentate în susținerea experienței similare, Comisia de evaluare a constatat că... (lider asociere) și... (asociat)... (asociat) a făcut dovada îndeplinirii cerinței solicitată la secțiunea III....) Capacitate tehnică și profesională din Fișa de date a achiziției, respectiv a făcut dovada:

- implementării unui sistem informatic pentru colectarea și procesarea volumelor mari de date, utilizând tehnologii de ultimă generație;

- că serviciile au fost duse la bun sfârșit (recepționate);

- că valoarea licențelor livrate și... prestate la nivelul celor trei proiecte prezentate pentru îndeplinirea cerinței privind experiența similară este, după cum urmează:

1. Proiectul nr.... prezentat de... -... fără TVA

2. Proiectul nr.... prezentat de... -... fără TVA

3. Proiectul nr.... prezentat de... -... fără TVA

Valoarea totală rezultată din cumularea sumelor menționate mai sus este de... fără TVA, aceasta fiind superioară pragului de... fără TVA.

Față de cele anterior redată, Consiliul reține următoarele aspecte privind asocierea... -... care a demonstrat îndeplinirea cerinței minime de calificare în privința experienței similare, astfel:

- *Contractul de prestări servicii nr.... încheiat cu....* - ca urmare a finalizării procedurii de achiziție publică inițiate prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr.... de către..., cu o valoare de... fără TVA, din care:

- ... a prestat servicii *în valoare de.....* fără TVA - în temeiul contractului de subcontractare nr.... încheiat cu...;
- ... a furnizat produse *în valoare de...* fără TVA - în temeiul contractului de furnizare nr.... încheiat cu...;

- *Contractul de servicii nr.... încheiat cu....* - ca urmare a finalizării procedurii de achiziție publică inițiate prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr.... de către... Solidarității..., cu o valoare de... fără TVA, din care:

- ... a prestat servicii *si a furnizat produse în valoare de...* fără TVA - în temeiul contractului de subcontractare din...;
- ... a prestat servicii *si a furnizat produse în valoare de...* fără TVA - în temeiul contractului de subcontractare din....

Abordarea contestatoarei vizavi de faptul că asocierea câștigătoare ar fi încălcat cerința de maximum trei proiecte/contracte similare prin faptul că, în cadrul *celor două proiecte de referință indicate*, ar fi fost depuse *patru contracte de subcontractare si furnizare* (această susținere pornește de la premisa că fiecare contract de subcontractare/furnizare depus ca document justificativ ar reprezenta, în sine, un proiect/contract similar distinct) nu poate fi validată de Consiliu, pe considerentul că, cerința din fișa de date se referă la livrarea licențelor si prestarea... de implementare „în cadrul a maximum trei proiecte/contracte similare”, ceea ce indică faptul că limita numerică privește proiecte/contracte similare în care experiență similară a fost dovedită. Cu alte cuvinte cerința se referă la referințe - *proiectele/contractele de achiziție publică prezentate ca referință de experiență similară*.

Această interpretare este confirmată chiar de structura cerinței din fișa de date, care indică faptul că, pentru dovedirea experienței similare realizate în cadrul proiectelor/contractelor declarate, ofertantul poate depune mai multe categorii de documente justificative, *inclusiv contractele*.

„Ofertantul va depune în dovedirea experienței similare declarată, documente din care să reiasă executarea efectivă a obiectului contractului declarat în DUAE, cum ar fi:

- contractele; ”

Pe de altă parte, prevederea fișei de date clarifică că cerința experienței similare include orice activități (nelimitate ca număr de acte juridice) prestate „în cadrul” a 3 proiecte/contract de achiziții publice Prin „proiect/contract similar” se înțelege un contract ce a avut ca obiect livrarea de licențe și servicii de implementare a unui sistem informatic pentru colectarea și procesarea volumelor mari de date, utilizând tehnologii de ultimă generație.

Așadar, cerința nu limitează numărul... acte juridice care consemnează furnizarea de produse/prestarea de servicii, **ci numărul... proiecte în care acestea au avut loc.**

Față de cele anterior reținute, contractele de subcontractare și de furnizare depuse nu constituie, prin ele însele, proiecte/contracte similare distincte, ci reprezintă mijloace de probă ale executării efective a activităților relevante în cadrul contractelor de achiziție publică prezentate ca referință.

În considerarea celor antemenționate sunt deopotrivă de valide și apărările aduse chiar de societatea câștigătoare intervenientă:

A admite contrariul ar însemna la a ajunge la consecințe absurde: ar însemna că un operator economic care a încheiat, spre exemplu, 5 acte adiționale prin care a participat la executarea aceluiași contract ar deține, în viziunea contestatoarei, 5 referințe distincte. În acest mod, chiar dacă ar fi vorba despre participarea la același contract de achiziție, respectivul operator nu ar putea folosi - în viziunea... - această experiență similară.

Aceeași concluzie rezultă și din prevederile art. 14 din cadrul Capitolului V. - Modalități de îndeplinire/demonstrare și evaluare a experienței similare al Instrucțiunii ANAP nr...., după cum urmează:

[Art. 14 alin. (3) lit. b) din Instrucțiunea ANAP nr....]. „[C]erința referitoare la experiența similară se consideră îndeplinită: [.]

b) în situația în care operatorul economic, ce prezintă respectiva experiență, a realizat lucrări/activități în calitate de subcontractant în contractul prezentat drept experiență similară pentru un antreprenor general, cu condiția ca respectivele lucrări/activități să fie confirmate de antreprenorul general, iar beneficiarul final a atestat faptul că respectivul operator economic a avut calitatea de subcontractor.

NOTA nr....:

În situația în care participă la procedura de atribuire **o asociere formată din 2 operatori economici, ce prezintă fiecare același contract pentru îndeplinirea cerinței referitoare la experiența similară**, în cadrul acesteia unul fiind antreprenor general, iar celălalt subcontractant, se va lua în calcul valoarea lucrărilor/activităților contractului în cauză prezentat de antreprenorul general, pentru a nu dubla suma și a crea un avantaj nejustificat ofertantului în cauză."

Din textul citat rezultă că Instrucțiunea ANAP nr.... distinge între contractul prezentat drept experiență similară și contractul/raportul juridic în temeiul căruia subcontractantul a executat efectiv activitățile relevante.

Astfel, inclusiv în ipoteza subcontractării, referința de experiență similară rămâne contractul principal în cadrul căruia au fost realizate activitățile, iar contractul de subcontractare reprezintă doar documentul care probează participarea efectivă a operatorului economic la executarea acestuia.

În concluzie, ... a constatat în mod legal că asocierea ... a demonstrat îndeplinirea cerinței minime privind experiența similară.

Contestatoarea reproșează achizitoarei faptul că Chiar dacă atât Contractul nr.... subcontractare nr.... semnat de... cu..., cât și Contractul de furnizare nr...., ambele semnate de... cu..., au fost aferente îndeplinirii de către... a obligațiilor asumate față de Inspekția Muncii în cadrul Contractului de prestări servicii nr...., cele 2 contracte semnate la data de... sunt, din punct de vedere juridic, proiecte/contracte diferite, cu obiect diferit. De altfel, beneficiarul..., cu care au fost semnate la data de... cele 2 contracte de către..., nu este membru al Asocierii declarate câștigătoare.

Față de susținerile contestatoarei, aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu. În stabilirea acestei finalități Consiliul are în vedere faptul că, așa cum a fost anterior reținut, asocierea reclamată a îndeplinit cerința de calificare privind experiența similară prin prezentarea a două contracte de achiziție publică drept referință:

- contractul de prestări servicii nr.... în cadrul procedurii de achiziție publică inițiate prin publicarea în SEAP a anunțului de

participare nr.... de către Inspekția Muncii - pentru care au fost depuse documente justificative precum contractul de subcontractare nr.... și contractul de furnizare nr....

- contractul de servicii nr.... încheiat cu.... în cadrul procedurii de achiziție publică inițiate prin publicarea în SEAP a anunțului de participare CN1... /... de către... și Solidarității... - pentru care au fost depuse cele două contracte de subcontractare din....

Ambele contracte anterior redactate au ca obiect livrarea de licențe și servicii de implementare a unui sistem informatic pentru colectarea și procesarea volumelor mari de date.

Din examinarea tuturor înscrisurilor depuse de asocieria reclamată Consiliul ajunge la concluziile la care a ajuns achizitoarea vizavi de faptul că asocieria... -... a făcut dovada îndeplinirii cerinței solicitată la secțiunea III....) Capacitate tehnică și profesională din Fișa de date a achiziției, și, pe cale de consecință, se constată caracterul nefondat al celor reclamate de contestatoare.

Referitor la critica contestatoarei privind lipsa din oferta asocierii declarate câștigătoare a Formularului nr.... - Formularul de..., argumentul adus în favoarea criticii se bazează pe încălcarea de către ... contractantă a dispozițiilor art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 prin solicitarea adresată asocierii respective, ulterior datei-limită de depunere a ofertelor, de transmitere a documentului esențial mai sus menționat și prin acceptarea tardivă a acestuia.

Astfel contestatoarea susține că din analiza *Procesului-verbal intermediar de evaluare nr...., a Procesului-verbal intermediar de evaluare nr...., a Raportului... de specialitate a expertului cooptat nr.... și a Procesului-verbal privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare nr...., rezultă că Formularul 2 - Formular de... nu a fost depus odată cu oferta de către asocieria declarată câștigătoare.*

Prevederile de la art. 21 din caietul de sarcini stipulează următoarele: „Propunerea tehnică va fi prezentată într-o formă narativă, în care ofertanții vor include în ordine următoarele capitole:

1. Descrierea arhitecturii soluției propuse suficient de detaliată, astfel încât să se poată verifica îndeplinirea tuturor cerințelor privind arhitectura din caietul de sarcini.

2. Lista produselor ... oferite, specificând în clar numele licenței de la producător, ediția, producătorul, cantitatea și unitățile de licențiere specifice producătorului precum „User” sau „...” precum și corelarea acestora cu cerințele caietului de sarcini. Lista licențelor trebuie să cuprindă toate licențele propuse de ofertant. Toate componentele oferite vor trebui să fie regăsite în oferta... și prezentate în oferta tehnică sub formă de tabel după cum urmează:

(...)

3. Lista mașinilor virtuale/containerelor necesare pentru soluția propusă, având în vedere cerințele de înaltă disponibilitate și performanță a soluției solicitate, indicând pentru fiecare mașină virtuală/container: rolul acesteia, sistemul de operare necesar, ...-ul instalat, numărul... nuclee de procesare necesar a fi alocate, memoria RAM necesar a fi alocată, storage necesar a fi alocat.

4. Descrierea soluției tehnice propuse pentru îndeplinirea obiectivelor stabilite prin caietul de sarcini. Pentru sistemele/ subsistemele/ componentele solicitate, ofertantul va

include/descrie în mod obligatoriu în oferta tehnică și modalitatea de implementare a funcționalităților solicitate;

5. METODOLOGIA...

Cerințele sunt detaliate în Capitolul „ABORDAREA, METODOLOGIA ȘI PLANUL DE LUCRU ÎN CADRUL CONTRACTULUI” din prezentul caiet de sarcini.

6. PLANUL DE LUCRU...

Cerințele sunt detaliate în Capitolul „ABORDAREA, METODOLOGIA ȘI PLANUL DE LUCRU ÎN CADRUL CONTRACTULUI” din prezentul caiet de sarcini.

7. PERSONALUL UTILIZAT... ȘI ORGANIZAREA ACESTUIA

Cerințele sunt detaliate în Capitolul „ABORDAREA, METODOLOGIA ȘI PLANUL DE LUCRU ÎN CADRUL CONTRACTULUI” din prezentul caiet de sarcini.

Propunerea tehnică narativă reprezintă documentul central al propunerii tehnice, toate documentele suport prezentate pentru demonstrarea îndeplinirii tuturor cerințelor trebuie să fie menționate în aceasta, atașate ca anexe.

Documentația tehnică și documentele suport necesare pentru identificarea soluției oferite se prezintă ca anexe la propunerea tehnică, structurat, pe tipuri de componente, respectând ordinea de prezentare a acestora din caietul de sarcini.

Se reține Răspunsul consolidat la clarificări nr.... la întrebarea nr.... care prevede:

Întrebare 136: Având în vedere formatul Propunerii tehnice Excel, și faptul că pentru îndeplinirea cerințelor răspunsurile pot fi de mari dimensiuni și pot conține poze, fapt ce poate avea ca efect vizualizarea cu greutate a răspunsului, dimensionări greșite de celule în Excel și per total să îngreuneze procesul de ofertare și evaluare, vă rugăm să acceptați ca ofertanții să poată prezenta Propunerea tehnică în format word (.docx), pe capitole distincte 1: 1 cu taburile/sheet-urile din Excelul transmis în documentația de atribuire

Răspuns:... de sarcini, Propunerea tehnică va fi prezentată într-o formă narativă, în care ofertanții vor include în ordine mai multe capitole. Formularul de **propunere tehnică conține toate capitolele menționate clar în Caietul de sarcini.**

Se acceptă depunerea și în altă formă, nu în mod expres în Excel, cu condiția să fie respectate toate capitolele cuprinse în formular. Documentele ofertei vor fi prezentate atât în format.pdf (semnate cu semnătură electronică), cât și, în mod OBLIGATORIU, ÎN FORMAT EDITABIL WORD (.doc) - propunerea tehnică narativă, împreună cu anexele sale, și în format EXCEL (.xls) - matricea de conformitate (Formularul nr.... tehnica).

Din coroborarea acestor prevederi din documentația de atribuire reiese faptul că propunerea tehnică trebuia prezentată într-o formă narativă în orice format aprecia ofertantul, singura condiție fiind să conțină informațiile solicitate prin caietul de sarcini, pag. 230.

Așa cum reiese din răspunsul la clarificări anterior redat, *Formularul 2* din documentația de atribuire reprezintă *matricea de conformitate*, aceasta fiind solicitată pentru ușurarea activității comisiei de evaluare în evaluarea propunerii tehnice în corespondență cu cerințele caietului de sarcini.

Față de cele reclamate, din examinarea lucrărilor membrilor comisiei de evaluare, Consiliul achiesează la concluziile la care a ajuns achiziția prin membrii comisiei de evaluare respectiv faptul că depunerea matricei de conformitate în format excel nu constituie o modificare/completare de ofertă.

În stabilirea acestei finalități Consiliul are în temeinicia argumnetelor achiziției vizavi de faptul că din parcurgerea *Procesului verbal nr.... 6...7/...*, la pag. 6-7 se poate constata

conținutul propunerii tehnice încărcat în SEAP până la data de..., orele 15... de asocierea... -... a depus Documente de ofertă tehnică atașate;

- din examinarea documentelor propunerii tehnice, asocierea... -... a depus în integralitate cele 7 documentele componente ale propunerii tehnice astfel cum se solicitau prin documentația de atribuire mai sus redate, respectiv propunerea tehnică narativă, documentele aferente listei de licențe ..., lista mașinilor virtuale, descrierea soluției tehnice propuse, metodologia de realizare a..., planul de lucru, documentele privind personalul utilizat, precum și anexele și documentele justificative aferente fiecărei componente a soluției oferite, respectiv:

- Descrierea arhitecturii soluției propuse se regăsește în documentul *Descrierea soluției propuse_..._.docx.p7s* aflat în folderul cu denumirea CN... /...0] *Anexe tehnice Partea2.zip.p7sm*;

- Lista produselor ... oferite se regăsește în formatul tabelar solicitat prin caietul de sarcini în documentul *ICNI085656/...202] lista licențe....xlsx.p7s*;

- Lista mașinilor virtuale/containerelor necesare se regăsește în documentul *[CN... /...9] Lista VM_...„v2_l....xlsx.p7s*;

- Descrierea soluției tehnice propuse se regăsește în *Descrierea soluției propu se_..._.docx.p7s* aflat în folderul cu denumirea CN... /...0] *Anexe tehnice Partea2.zip.p7sm*, precum și în folderele care descriu și oferă informații pentru fiecare dintre componentele soluției informatice așa cum au fost solicitate prin caietul de sarcini, și anume:

[CN... /...122] Documentație Cap..... COMPONENTA DE PORTAL.zip.p7s;

[CN... /...123] Documentație Cap..... COMPONENTA PENTRU MANAGEMENTUL DOCUMENTELOR.zip.p7s;

[CN... /...] Documentație Cap..... COMPONENTA DE BUSINESS PROCESS....zip.p7s;

[CN... /...125] Documentație Cap.... COMPONENTA INTEGRATA GESTIUNE....zip.p7s;

[CN... /...126] Documentație Ca p..... C OMPONENTA DE INTEROPERABILITATE.zip.p7s;

[CN1... /...1...] Documentație Cap.....zip.p7s;

[CN... /...128] Documentație Cap.....zip.p7s; *[CN... /...129] Documentație Cap..... COMPONENTA DE MONITORIZARE AUTOMATA A....zip.p7s*;

[CN... /...130] Documentație Cap..... COMPONENTA INTELIGENTA DE OPTIMIZARE AUTOMATA A RESURSELOR.zip.p7s;

[CN... /...131] Documentație Cap..... COMPONENTA DE ANALIZA... A DATELOR.zip.p7s;

[CN1... /...] Documentație Cap..... COMPONENTA DE INTEGRARE SI PREGĂTIRE A....zip.p7s; *[CN1...] Documentație Cap..... COMPONENTA DE ANALIZA STATISTICA.zip.p7s*;

[CN... /...134] Documentație Cap..... COMPONENTA DE MASCARE A D ATELOR.zip.p7s;

[CN1... /...1...] Documentație Cap.....zip.p7s;

[CN1... /...136] Documentație Cap.....zip.p7s.

- Metodologia pentru... se regăsește în folderul [CN... /...6] Abordare Metodologii_Plan_..._....docx.p7s, precum și în documentul Registrul de riscuri initiala.docx.p7s aflat în folderul CN... /...0] Anexa tehnice Partea2.zip.p7sm,

- Planul de lucru pentru... se regăsește în folderul [CN... /...6] Abordare Metodologii_Plan_..._....docx.p7s și în documentul... PIFS_A3_..._pag 1-10.pdf.p7s aflat în folderul [CN... /...152] Anexa tehnice Partl.zip.p7s

- Personalul utilizat pentru... și organizarea acestuia - toate informațiile și documentele în susținerea acestei cerințe se regăsesc în folderele denumite expert cheie de la nr.... la nr....

Întrucât asocierea... -... nu a depus în cadrul ofertei și Formularul 2 - matricea de conformitate în format excel, comisia de evaluare i-a solicitat prin clarificări conform Procesului-verbal nr.... 4... /... depunerea și a acestei matrice de conformitate în format excel, aceasta fiind utilă comisiei de evaluare pentru ușurarea activității de evaluare a propunerii tehnice.

Urmare a solicitării de clarificare SG-DFL/479/..., asocierea a încărcat în SEAP, în data de..., răspunsul la clarificare și Formularul de Propunere tehnică în format Excel. Răspunsul a avut exclusiv rolul de a confirma și detalia informațiile deja cuprinse în propunerea tehnică și în documentele justificative depuse inițial și nu au condus la modificarea sau completarea ofertei, în sensul adăugării unor elemente noi, ori remedierii unor neîndepliniri esențiale existente la data limită de depunere a ofertelor.

Astfel sunt neîntemeiate criticile contestatoarei referitoare la pretinsa completare nepermisă a ofertei prin depunerea, ulterior deschiderii ofertelor, a unei matrice de conformitate, întrucât matricea de conformitate transmisă în etapa clarificărilor nu are natura juridică a unui document constitutiv al propunerii tehnice și nu reprezintă, în sine, o ofertă nouă ori modificată, ci aceasta este doar un instrument de sistematizare și corelare a informațiilor deja existente în documentele depuse în termenul-limită de ofertare.

Așa cum a fost anterior reținut, informațiile tehnice relevante privind modul de îndeplinire a cerințelor caietului de sarcini se regăseau deja în conținutul propunerii tehnice, matricea de conformitate limitându-se la indicarea, într-o formă sintetică și structurată, a corespondenței dintre cerințele autorității contractante și pasajele/documentele ofertei care răspund acestora. Or, o asemenea operațiune de ordonare și explicitare nu echivalează, prin ea însăși, cu adăugarea unui conținut... nou.

În speța analizată sunt incidente prevederile art. 1... alin. (3) din H.G. nr. 395/2016 potrivit cărora:

Viciile de formă reprezintă acele erori sau omisiuni din cadrul unui document a căror corectare/completare este susținută în mod neechivoc de sensul și de conținutul altor informații existente inițial în alte documente prezentate de ofertant sau a căror corectare/completare are rol de clarificare sau de confirmare, nefiind susceptibile de a produce un avantaj incorect în raport cu ceilalți participanți la procedura de atribuire.

Or, depunerea matricei de conformitate în format excel s-a circumscris tocmai acestei ipoteze, întrucât a reprezentat o clarificare/formalizare a informațiilor deja existente în propunerea tehnică inițială, necesară exclusiv pentru facilitarea evaluării de către comisia de evaluare.

Astfel, toate informațiile cuprinse în documentul privind propunerea tehnică în format Excel, furnizate de... prin răspunsul la clarificări, au servit exclusiv la structurarea și corelarea informațiilor deja existente în cadrul propunerii tehnice depuse inițial, în vederea facilitării procesului de evaluare.

Acest document nu a completat, nu a modificat și nu a adăugat elemente noi soluției tehnice oferite, ci a reprezentat doar o modalitate de prezentare sintetică a informațiilor deja incluse în oferta tehnică.

Constatându-se faptul că matricea de conformitate în format excel nu a modificat conținutul propunerii tehnice, nu a completat soluția oferită și nu a introdus elemente tehnice noi, ci a permis autorității contractante să verifice, într-o manieră structurată, corespondența dintre cerințele caietului de sarcini și documentele deja depuse de asocieria... -... în cadrul ofertei, criticile aduse vizavi de depunerea Formularului nr.... în format editabil Excel (.xls) sunt nefondate, urmând a fi respinse de Consiliu.

Referitor la pretinsa lipsa din oferta asocierii declarate câștigătoare, în etapa depunerii documentelor justificative DUAЕ, a certificatului de atestare fiscală privind absența datoriilor la bugetul de stat la data prezentării pentru... și încălcarea de către ... contractantă a dispozițiilor art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 prin solicitarea repetată, adresată Asocierii respective, de transmitere a documentului esențial mai sus menționat și prin acceptarea respectivului certificat depus tardiv de Asocieria respectivă Consiliul constată netemeinicia susținerilor din considerentele mai jos expuse.

Din examinarea lucrărilor comisiei de evaluare se reține faptul că prin *Procesul-verbal nr.... a fost solicitat...* (subcontractanți:....., T2 S.R.L..... & ... S.R.L.) depunerea documentelor suport DUAЕ, precizându-se care sunt documentele solicitate pentru fiecare dintre asociat, respectiv subcontractat, acordându-se termen limită de răspuns data de....

În data de..., asocieria a încărcat în SEAP documentele solicitate, mai puțin certificatul de atestare fiscală din care să reiasă lipsa datoriilor la bugetul general consolidat, emis de ANAF pentru..., motivând și dovedind lipsa acestuia de faptul că subcontractorul..., deși a formulat două cereri prin portalul SPV al ANAF, respectiv în data de... și..., acest document nu i-a fost eliberat, și prin urmare a solicitat prelungirea....

Asocieria a depus documentele disponibile la acel moment, respectiv dovada solicitărilor formulate către ANAF și certificatul de atestare fiscală nr...., din care rezulta că, la data de..... nu figura cu

obligații fiscale/bugetare individualizate în titluri executorii și existente în evidența organului fiscal central în vederea recuperării.

... de răspuns nr.... încărcată în SEAP la data de..., asocierea a depus certificatul de atestare fiscală nr.... prin care se dovedește inexistența obligațiilor de plată în privința subcontractantului....

Așadar, motivul solicitării unui termen suplimentar a fost justificat de o împrejurare obiectivă și neimputabilă asocierii, respectiv faptul că certificatul de atestare fiscală solicitat în timp util prin portalul ANAF - SPV nu fusese încă eliberat de organul fiscal.

În aceste condiții, asocierea a depus documentele disponibile la acel moment, inclusiv declarația pe proprie răspundere a subcontractantului... privind inexistența obligațiilor de plată către bugetul general consolidat, precum și dovada solicitărilor formulate către ANAF.

Întrucât asocierea reclamată a făcut dovada că a solicitat respectivul certificat fiscal și eliberarea lui depindea de o terță persoană, membrii comisiei de evaluare de evaluare au decis prelungirea cu 3 zile a termenului pentru depunerea acestui document și a revenit cu solicitarea de clarificări către ofertant, noul termen limită pentru depunerea certificatului de atestare fiscală fiind....

În speță sunt incidente dispoziții art....6 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 care prevăd:

„(2) Înainte de atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru, cu excepția situației contractelor subsecvente atribuite în executarea unui acord-cadru, ... contractantă, în termen de o zi lucrătoare de la momentul stabilirii ofertantului clasat pe primul loc după aplicarea criteriului de atribuire, respectiv în termen de o zi lucrătoare de la emiterea avizului conform, în situația în care documentația este supusă controlului ex-ante conform Ordonanței de urgență a Guvernului nr....8/... privind funcția de... ex-ante al procesului de atribuire a contractelor/acordurilor-cadru de achiziție publică, a contractelor/acordurilor- cadru sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, aprobată prin Legea nr. 186/2018, cu modificările și completările ulterioare, solicită acestuia să prezinte documente justificative actualizate prin care să demonstreze îndeplinirea tuturor criteriilor de calificare și selecție, în conformitate cu informațiile cuprinse în DUAE, cu excepția procedurilor desfășurate în mai multe etape, când documentele justificative sunt solicitate înainte de transmiterea invitațiilor pentru etapa a doua către candidații selectați, acordând ofertantului/candidatului un termen de până la 7 zile lucrătoare pentru a răspunde la solicitarea de clarificare, sub sancțiunea respingerii ofertei ca inacceptabilă. Acest termen poate fi prelungit la solicitarea justificată a ofertantului/candidatului, cu cel mult 3 zile lucrătoare.”

Procedura de achiziție publică inițiată de ... contractantă este licitație deschisă cu o singură etapă.

Așa cum rezultă din dispoziția legală mai sus redată, ofertantul poate solicita justificat prelungirea..., cu atât mai mult, cu atât mai mult cât documentele trebuie să fie actualizate.

Or, în speță, asocierea a solicitat prelungirea termenului pentru depunerea certificatului de atestare fiscal al... și a făcut dovada diligenței subcontractantului, prin depunerea cererii pentru eliberarea certificatului de atestare fiscală, împrejurare care demonstrează intenția clară de conformare la cerințele legale.

În această situație în care chiar legea acordă posibilitate ofertantului de a solicita prelungirea..., critica contestatoarei este neîntemeiată.

... a făcut dovada depunerii cererii pentru eliberarea certificatului de atestare fiscală, și în termenul de 3 zile acordat de comisia de evaluare a depus certificatul de atestare fiscală, document din care rezultă lipsa obligațiilor fiscale restante.

În aceste condiții, cerința privind inexistența datoriilor fiscale a fost îndeplinită în mod efectiv, fiind probată prin documentul emis de organul fiscal competent.

Pe cale de consecință, critica contestatoarei cu privire la neluarea măsurii excluderii din procedură este disproporționată, în raport cu dispozițiile legale incidente și cu principiile care guvernează achizițiile publice.

Așa cum a susținut și achizitoarea Totodată, în speță este aplicabil și principiul proporționalității, prevăzut de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, conform căruia măsurile adoptate de comisia de evaluare trebuie să fie proporționale.

Or, excluderea unui operator economic în situația în care acesta a prezentat documentul solicitat în termenul acordat și certificatul atestă inexistența datoriilor, nu are niciun impact asupra concurenței sau tratamentului egal, ci reprezintă doar o măsură excesivă, întemeiată pe un formalism nejustificat.

Referitor la pretinsa *modificare a ofertei de către asocierea declarată câștigătoare prin preluarea nelegală de către liderul... a atribuțiilor subcontractantului T2 S.R.L. și prin depunerea tardivă și folosirea unui contract individual de muncă încheiat după data depunerii ofertelor cu expertul-cheie nr.... - Expert componenta de interoperabilitate, Consiliul constată netemeinicia susținerilor din considerentele mai jos expuse.*

Potrivit prevederilor art. 170 alin. (2) din Legea nr. 98/2016:

În cazul în care este identificată o situație de excludere, cu aplicarea în mod corespunzător a dispozițiilor art. 171, ... contractantă solicită ofertantului/candidatului o singură dată să înlocuiască un subcontractant în legătură cu care a rezultat, în urma verificării, că se află în această situație.

Achizitoarea a adresat... clarificări în ceea ce privește situația subcontractantului T2 S.R.L. referitoare la datoriile acestuia la bugetul de stat. De asemenea, i s-a pus în vedere că, în condițiile în care nu se poate face dovada achitării obligațiilor de plată, asocierea are posibilitatea înlocuirii acestuia.

Urmare a acestor solicitări de clarificări, prin *Răspunsul la solicitarea de clarificări nr.... asocierea a răspuns* în termenul stabilit de comisia de evaluare, și în cadrul răspunsului a precizat că subcontractantul T2 S.R.L. nu este în măsură să prezinte până la data limită de răspuns (...: 59) dovada îndeplinirii obligațiilor prin plata contribuțiilor la bugetul general consolidat datorate sau alte modalități de stingere a acestora sau dovada că beneficiază, în condițiile legii, de eşalonarea acestora ori de alte facilități în vederea plății acestora și a solicitat acordul pentru preluarea de către asociatul lider... a activităților

și... care reveneau subcontractantului T2 S.R.L. și care urmau a fi realizate în cadrul contractului de prestări servicii.

În susținerea cererii, acesta a depus extras contract din... de Evidență a Salariaților, datat..., din care reiese preluarea cu contract de muncă a expertului cheie nr.... de către..., având în vedere că activitățile care reveneau subcontractantului T2 S.R.L. intrau în aria de responsabilitate a expertului cheie nr.... - expert Componenta de interoperabilitate.

Comisia de evaluare a analizat răspunsul la clarificări, astfel cum rezultă din *Proces-verbal nr.... 2... /... și în urma* verificării documentelor justificative prezentate, a concluzionat următoarele:

„În ceea ce privește asigurarea resurselor umane:

S-a constatat că experiența tehnică și profesională solicitată prin Caietul de Sarcini rămâne asigurată la același nivel calitativ, având în vedere că personalul de specialitate nominalizat inițial de subcontractant, respectiv expertul cheie nr...., a fost preluat direct de către liderul de asociere..., conform Contractului individual de muncă cu clauză de telemuncă nr....23 din..., durată determinată (...).

Modificarea modalității de organizare internă a resurselor de execuție nu a condus la modificarea propunerii tehnice, a resurselor efectiv alocate proiectului sau a capacității ofertantului de executare a contractului, fiind menținut același expert-cheie și același nivel al competențelor evaluate inițial. Comisia de evaluare a verificat că reorganizarea modalității de asigurare a resurselor nu afectează substanța ofertei și nu creează un avantaj competitiv ofertantului declarat câștigător.

Astfel, expertiza tehnică evaluată inițial rămâne la dispoziția proiectului, fiind garantată continuitatea competențelor.

În ceea ce privește capacitatea de execuție: Liderul de asociere... care preia atribuțiile subcontractantului T2 S.R.L., demonstrează că deține resursele logistice și organizatorice necesare pentru a integra personalul preluat și pentru a coordona direct activitățile care făceau obiectul subcontractării, fără a fi afectată capacitatea de îndeplinire a contractului.

Referitor la nemodificarea elementelor ofertei: Comisia reține că această modificare este una strict de organizare internă a resurselor ofertantului și nu atrage după sine modificări ale propunerii tehnice (metodologie, termene, fluxuri de lucru) sau ale propunerii....

Prețul total rămâne neschimbat, iar cerințele minime de calificare continuă să fie îndeplinite de către membrii asocierii rămași în procedură."

Raționamentul conturat de contestatoare în favoarea faptului că preluarea activităților și... de către...- liderul asocierii, ar fi nelegală pe motivul că doar propunerea unui alt *subcontractant ar fi fost validă nu este judicios și nu va* fi reținut de Consiliu din considerentele mai jos expuse.

Așa cum rezultă din cele anterior redată menținând expertul-cheie nr.... inclus în ofertă, asocierea a încheiat contract individual de muncă cu expertul în cauză și a depus documentele justificative în acest sens.

Contrar susținerilor contestatoarei conform căroră „*legiuitorul s-a referit în mod expres la «înlocuirea subcontractantului», ceea ce înseamnă exclusiv desemnarea unui nou subcontractant*” prevedere legală reglementează strict un drept al ofertantului, acela de a înlocui un subcontractant, însă nu a impus restricții cu privire la identitatea entității desemnate pentru a prelua atribuțiile subcontractantului inițiale.

Așa cum a susținut și intervenientăa atât vreme cât este permisă înlocuirea subcontractantului cu o entitate străină de structura inițială a

ofertei, a fortiori este permisă înlocuirea sa prin preluarea activităților și serviciile de către un membru al asocierii inițiale.

Prin urmare, neexistând vreo normă legală care să interzică înlocuirea subcontractantului prin preluarea activităților și... acestuia de către un membru al asocierii se constată caracterul nefondat la celor reclamate.

Consiliul reține ca fiind relevanță jurisprudența invocată de intervenientă, respectiv:

Acest raționament a fost de altfel statuat deja de către... de Justiție a...:

„59 Or, în primul rând, din Hotărârea din..... și Zublin (C-.../14, EU: C: 2016: 347, punctele 44 și 48), rezultă că articolul 47 alineatul (3) și articolul 48 alineatul (4) din Directiva.../18 trebuie interpretate în sensul că unii membri ai unui grup temporar de întreprinderi pot, fără a încălca principiul egalității de tratament, să se retragă din acesta din urmă, cu condiția să se stabilească, pe de o parte, că membrii rămași ai acestui grup îndeplinesc condițiile de participare la procedura de atribuire a unui contract de achiziții publice definite de ... contractantă și, pe de altă parte, că continuarea participării lor la această procedură nu determină o deteriorare a situației concurențiale a celorlalți ofertanți.

[...] 65 Prin urmare, atunci când aplică motive facultative de excludere de la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice, o autoritate contractantă trebuie să acorde o atenție cu atât mai importantă acestui principiu cu cât excluderea prevăzută de reglementarea națională nu afectează ansamblul unui grup de operatori economici pentru o încălcare imputabilă tuturor membrilor săi, ci pentru o încălcare care a fost săvârșită numai de unul sau de mai mulți dintre acestia și fără ca partenerul principal al acestui grup să fi dispus de vreo putere de... în privința operatorului sau a operatorilor economici cu care intenționa să constituie un asemenea grup (a se vedea prin analogie Hotărârea din 30 ianuarie..., Tim, C-395/ 18, EU: C:....: 58, punctul 48, și Hotărârea din..., Klaipėdos regiono atliekų tvarkymocentras, C-9... /..., EU: C: 2021: 7..., punctul 156).

66 Astfel, principiul proporționalității impune autorității contractante să efectueze o apreciere concretă și individualizată a atitudinii entității vizate (a se vedea în acest sens Hotărârea din..., Forposta și..., C-465/11, EU: C: 2012: 801, punctul 31). În acest sens, ... contractantă trebuie să țină seama de mijloacele pe care ofertantul le avea la dispoziție pentru a verifica existența unei încălcări de către entitatea la capacitățile căreia intenționa să recurgă (Hotărârea din 3 iunie 2021... și alții, C-210/20, EU: C: 2021: 445, punctul 40, precum și Hotărârea din 7 septembrie 2021, Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras, C-9... /..., EU: C: 2021: 7..., punctul 157).

67 În aceste condiții, articolul 47 alineatul (3) și articolul 48 alineatul (4) din Directiva.../18 coroborate cu principiul general al proporționalității trebuie interpretate în sensul că se opun unei reglementări naționale care exclude posibilitatea unor membri originari ai unui grup temporar de întreprinderi ofertant de a se retrage din acest grup atunci când termenul de validitate a ofertei prezentate de grupul menționat expiră, iar ... contractantă solicită prelungirea..., în măsura în care se stabilește, pe de o parte, **că membrii rămași ai aceluiași grup îndeplinesc cerințele definite de ... contractantă și, pe de altă parte, că continuarea participării acestora la procedura de achiziții publice în cauză nu determină o deteriorare a situației concurențiale a celorlalți ofertanți.** "(... de Justiție a..... și alții, C- 210/20, Hotărârea Curții (Camera... noua) din...)

Raționamentul instanței unionale este aplicabil, mutatis mutandis, și în prezenta cauză.

Și jurisprudența națională confirmă, de altfel, legalitatea înlocuirii subcontractantului prin preluarea atribuțiilor de către ofertant:

„... constată că CNSC a dezlegat corect această critică de nelegalitate, preluarea de către ofertant a atribuțiilor declarate ca revenind unui subcontractant, neconstituind o modificare a ofertei tehnice în condițiile art.... alin.2, art. 170 alin.2 și....174 alin.2 din Legea 98/2016 cum nefondat a pretins petenta, aceste dispoziții legale invocate prin intermediul contestației la CNSC nefiind aplicabile. [...]

Răspunsul la clarificări din data de... oferit de către intervenienta ##### S.R.L., în sensul că își asumă drepturile și obligațiile ce reveneau subcontractantului Lumamed nu are semnificația juridică a modificării ofertei sau a înlocuirii unui subcontractant, cum eronat și fără suport legal a invocat petenta.

Potrivit art.3 pct hh) din Legea 98/2016, oferta este definită ca fiind actul juridic prin care operatorul economic își manifestă voința de a se angaja din punct de vedere juridic într-un contract de achiziție publică. Oferta cuprinde propunerea..., propunerea tehnică, precum și alte documente stabilite prin documentația de atribuire.

Modificarea ofertei implică modificarea unor elemente specifice propunerii..., a propunerii tehnice sau a altor documente solicitate prin documentația de atribuire în mod expres, în caz contrar neexistând modificare de ofertă.

În situația ##### S.R.L. nu a existat o modificare a ofertei după expirarea termenului de depunere, asumarea îndeplinirii de către operatorul economic principal a activităților atribuite inițial unui subcontractor declarat neavând o astfel de semnificație juridică și nici de natură a afecta oferta ca act juridic în privința elementelor sale esențiale. Montarea echipamentului ofertat în cadrul procedurii de achiziție publică revenea operatorului declarat câștigător, iar această obligație nu a fost modificată în substanța sa prin decizia operatorului economic declarat câștigător de a renunța la activitatea subcontractantului și de a-și asuma montarea echipamentului medical.

Asumarea îndeplinirii activității subcontractantului a fost însoțită și de către avizul de funcționare nr...., în termen de valabilitate, prin care ##### S.R.L. era autorizată pentru activitățile de import, distribuție, instalare, mentenanță dispozitive medicale încă de la data depunerii ofertei, fapt ce relevă că oferta sa și-a păstrat caracteristicile esențiale, fiind corect declarată conformă, prin raportare la cerința impusă prin art. 134 alin.6 din HG ##### neexistând o modificare a ofertei.

Întrucât la data formulării ofertei operatorul economic era... de către Agenția Națională a Medicamentului și... din ##### să îndeplinească el însuși activitatea atribuită unui subcontractor... constată că acesta îndeplinea capacitatea tehnică și profesională necesară, iar asumarea îndeplinirii acestor activități în locul subcontractantului a scutit ... contractantă de a lua vreo decizie referitoare la solicitarea de înlocuire a subcontractantului în condițiile art. 170 alin.2 din Legea 98/2016, motiv pentru care raționamentul dezvoltat de către petentă, referitor la existența unei modificări de ofertă prin înlocuirea fără temei legal a subcontractorului, este nefondată și fără legătură cu situația de fapt ce rezultă din documentele achiziției. " (... de Apel Iași, Secția... și Fiscal, Decizia civilă nr....)

Deosebit de valide sunt și apărările achizitoarei, apărări pe care Consiliul le apreciază credibile și concludente:

ANAP a arătat în mod expres că **modificările privind subcontractanții trebuie analizate prin prisma caracterului nesubstanțial al acestora**, respectiv prin verificarea faptului că nu sunt înlăturate avantajele competitive pe baza cărora oferta a fost evaluată și nu sunt introduse condiții care, dacă ar fi existat de la început, ar fi permis selecția altor candidați ori acceptarea unei alte oferte.

De asemenea, trebuie reținut faptul că existența unor obligații fiscale restante la nivelul subcontractantului poate activa regimul motivelor de excludere, prevăzut de Legea nr. 98/2016, ... contractantă având obligația de a verifica dacă subcontractanții declarați în ofertă se află sau nu în situațiile prevăzute de art. 164, 165 și... din lege.

Totuși, din această împrejurare nu decurge, în mod necesar, obligația automată de excludere a ofertantului. Dimpotrivă, în dreptul..., art. **63 alin. (1) din Directiva.../24/UE prevede în mod expres că, atunci când operatorul economic se bazează pe capacitatea altor entități, ... contractantă verifică existența motivelor de excludere și, în cazul constatării unui motiv obligatoriu de excludere, solicită înlocuirea entității respective.**

Așadar, **logica normei nu este aceea a excluderii reflexe a ofertantului**, ci aceea a **remedierii vulnerabilității generate** de situația entității auxiliare, în măsura în care acest remediu nu denaturează concurența și nu conduce la o rescieri a ofertei.

De altfel, chiar CJUE, în **cauza C-395/18, Tim**, a statuat că, deși ... contractantă poate exclude operatorul economic în considerarea unei situații imputabile

subcontractantului, **nu este compatibilă cu Directiva.../24/UE** o reglementare ori o practică ce ar institui caracterul automat al excluderii, fiind necesară o analiză prin **prisma principiului proporționalității și a posibilităților de remediere.**

Prin urmare, vă solicităm să constatați că abordarea contestatorului, întemeiată pe ideea excluderii imediate și inevitabile a ofertei, este contrară exigențelor rezultate din jurisprudența unională.

În acest context, se observă că măsura preluării activităților subcontractantului de către ofertant tocmai aceasta urmărește: **înlăturarea riscului de excludere generat de situația fiscală a subcontractantului**, fără a modifica însă substanța ofertei. **Or, atât timp cât ofertantul rămâne același, își asumă executarea directă a unor activități deja prevăzute în ofertă și nu alterează prețul, obiectul ori parametrii tehnici ai ofertei, nu poate fi reținută existența unei modificări nepermise.**

În ceea ce privește critica referitoare la **preluarea personalului propus pentru expert-cheie**, vă solicităm să rețineți că nici aceasta nu este aptă să demonstreze existența unei modificări de ofertă în sensul excluderii, **în măsura în care persoana propusă inițial rămâne aceeași, cu aceeași experiență, aceleași calificări și aceeași disponibilitate pentru îndeplinirea rolului avut în vedere la evaluare.**

Din perspectiva evaluării, elementul relevant nu este forma juridică în care expertul-cheie este integrat în mecanismul de executare, ci faptul că **resursa profesională avută în vedere de ... contractantă la analizarea ofertei rămâne identică.** În speță, nu s-a realizat înlocuirea expertului cu o persoană nouă, superioară profesional ori diferită calitativ, care ar fi putut schimba poziția competitivă a ofertantului, **ci doar o preluare a aceluiași expert în structura de executare a ofertantului.** În aceste condiții, nu se poate susține că a fost modificată propunerea tehnică în elementele sale esențiale.

Astfel, apreciem că o asemenea operațiune nu conferă ofertantului un avantaj competitiv nou și nici nu îi permite să își optimizeze retroactiv oferta, întrucât expertul-cheie nu este nou introdus, ci reprezintă exact aceeași resursă umană deja prezentată și evaluată în cadrul ofertei inițiale. Prin urmare, nu ne aflăm în prezența unei completări substanțiale a ofertei, ci a unei măsuri de continuitate a executării, destinată exclusiv eliminării efectelor situației juridice a subcontractantului.

În soluționarea cauzei vă solicităm să aveți în vedere că jurisprudența CJUE, în special **cauza C-387/14, Esaprojekt**, interzice completările ori clarificările care ajung să transforme oferta inițială într-o ofertă nouă, prin adăugarea unor capacități ori resurse care nu existau, în realitate, la momentul depunerii ofertei.

Art. 63 alin. (1), din Directiva.../24/UE, consacră în mod expres mecanismul solicitării de înlocuire a entității afectate de un motiv obligatoriu de excludere. Mai mult, în speță, nu a avut loc introducerea unei entități terțe noi și nici adăugarea unor resurse exterioare neavute în vedere inițial, ci o preluare de către ofertant a unor activități deja asumate și a aceluiași resurse umane deja evaluate. Prin urmare, remedierea realizată nu poate fi asimilată unei modificări substanțiale a ofertei.

Această concluzie este în acord și cu orientarea din practica internă, sintetizată în doctrina/jurisprudența prelucrată, potrivit căreia posibilitatea înlocuirii subcontractantului ori a remedierii situației acestuia este admisibilă numai în limitele ofertei inițiale și ale celor declarate în DUAЕ, fără a permite o completare care să genereze un avantaj nepermis.

Or, tocmai aceste limite au fost respectate în cauză, întrucât activitățile au rămas aceleași, expertul-cheie a rămas același, iar obligațiile asumate de ofertant față de ... contractantă nu au fost modificate.

Pentru toate aceste considerente, solicităm Consiliului să constate că preluarea de către ofertant a activităților subcontractantului aflat în risc de excludere, precum și preluarea personalului propus pentru poziția de expert-cheie, nu constituie o modificare a ofertei în sensul excluderii, ci o măsură de reorganizare internă a executării, permisă în măsura în care nu sunt afectate elementele esențiale ale ofertei și nu se creează un avantaj competitiv nou.

În consecință, considerăm criticile contestatorului ca fiind neîntemeiate și vă solicităm să le respingeți, întrucât nu s-a dovedit că, prin măsurile adoptate, ofertantul ar fi depus, în realitate, o ofertă nouă, și nici că ar fi fost alterate condițiile de concurență ori parametrii esențiali în raport cu care oferta a fost evaluată.

Dimpotrivă, măsura criticată se înscrie în exigențele dreptului aplicabil, astfel cum rezultă atât din Legea nr. 98/2016, cât și din Directiva.../24/UE și din jurisprudența CJUE

privind necesitatea unei analize proporționale și neautomate a efectelor generate de situația subcontractantului.

Constatându-se faptul că preluarea de către ofertant a activităților subcontractantului aflat în risc de excludere, precum și preluarea personalului propus pentru poziția de expert-cheie, nu constituie o modificare a ofertei în sensul excluderii, ci o măsură de reorganizare internă a executării, permisă în măsura în care nu sunt afectate elementele esențiale ale ofertei și nu se creează un avantaj competitiv nou, criticile formulate sunt neîntemeiate.

Referitor la susținerile contestatoarei privind faptul că oferta... trebuia exclusă în condițiile art.... alin. (1) lit. g) și alin. (8) din Legea nr. 98/2016, argumentele aduse în favoarea criticii următoarele aspecte:

- ... a analizat în mod superficial oferta Asocierii declarate câștigătoare, fără a observa că, în cazul subcontractantului... & ... S.R.L. există mai multe documente constatatoare negative (atașate prezentei contestații cu titlu de probă) care atestă nerespectarea repetată de către acesta a termenelor de prestare asumate prin contracte de achiziții publice și care au dus la aplicarea de daune-interese (penalități de întârziere), respectiv:

(i) Documentul constatator negativ nr...., emis de Ministerul Finanțelor - Direcția Generală de... și Achiziții Publice, ce atestă nerespectarea culpabilă a termenului contractual de prestare a... asumate printr-un contract de achiziție publică și aplicarea de penalități de întârziere în valoare totală de...;

(ii) Documentul constatator negativ nr...., emis de Ministerul Finanțelor - Direcția Generală de... și Achiziții Publice, ce atestă nerespectarea culpabilă a termenului contractual de prestare a... asumate printr-un contract de achiziție publică și aplicarea de penalități de întârziere în valoare totală de...;

(iii) Documentul constatator negativ nr...., emis de Ministerul Finanțelor - Direcția Generală de... și Achiziții Publice, ce atestă nerespectarea culpabilă a termenului contractual de prestare a... asumate printr-un contract de achiziție publică și aplicarea de penalități de întârziere în valoare totală de...;

(iv) Documentul constatator negativ nr...., emis de Ministerul Finanțelor - Direcția Generală de... și Achiziții Publice, ce atestă nerespectarea culpabilă a termenului contractual de prestare a... asumate printr-un contract de achiziție publică și aplicarea de penalități de întârziere în valoare totală de...;

(v) Documentul constatator negativ nr...., emis de Ministerul Finanțelor - Direcția Generală de... și Achiziții Publice, ce atestă nerespectarea culpabilă a termenului contractual de prestare a... asumate printr-un contract de achiziție publică și aplicarea de penalități de întârziere în valoare totală de...;

- Niciunul din documentele constatatoare negative mai sus menționate nu a fost inclus de subcontractantul... & ... S.R.L. în DUA- ul său, deus odată cu oferta Asocierii declarate câștigătoare, deși menționarea lor era obligatorie.

Astfel, concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că, documentele constatatoare negative anterior redactate fac dovada că subcontractantul... & ... S.R.L. și-a creat o practică din a-și încălca în mod repetat termenele de prestare asumate prin contractele de achiziție publică, împrejurare ce condus la calcularea repetată de către autoritățile contracte de penalități de întârziere în quantum substanțial, astfel că situația menționată se încadrează în motivul de excludere prevăzut de art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, sens în care ... *contractantă ar fi trebuit să transmită cel puțin o solicitare de clarificări către asocierea declarată câștigătoare, prin care să-i solicite lămurirea situației respectivelor documente constatatoare negative emise pe numele subcontractantului... & ... S.R.L..*

În punctul său de vedere ... contractantă a combătut la obiect fiecare dintre aceste acuzele din partea contestatoarei:

În fapt, odată cu oferta încărcată în SEAP, ofertantul a anexat în rubrica „Documente de calificare” și următorul document: DECLARAȚIE PRIVIND NEÎNCADRAREA ÎN ART.... DIN LEGEA 98/2016, datată..., semnată de reprezentantul împuternicit al... & ... S.R.L., prin care acesta declară că nu se află în situația prevăzută de art.... alin. (U lit. g) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, motivat de următoarele:

„Deși considerăm că nu suntem în situația excluderii de la procedura reglementată de art.... alin. (1) litera g) din Legea nr. 98/2016, pentru a înlătura orice ambiguități și pentru a asigura transparența completă în vederea evaluării ofertei noastre, vă supunem atenției următoarele informații cu privire la situația noastră, chiar dacă, în opinia noastră, nu reprezintă o situație de excludere de la procedură: în cazul unor contracte în care... & ... S.R.L.. ("SIMAVI"), a avut calitatea de contractant/asociat, a plătit penalități contractuale de întârziere. Toate aceste contracte au fost finalizate cu succes iar autoritățile contractante nu au suferit niciun prejudiciu.

... & ... S.R.L.. a plătit în timp util toate aceste penalități contractuale datorate care au fost percepute în cadrul contractelor în care a fost implicată.

De asemenea, prin plata penalităților contractuale, ...a demonstrat că a luat măsurile de remediere.

Pentru unele dintre aceste contracte, am primit un Document constatat în care la secțiunea "Contractul a fost îndeplinit în mod corespunzător", a fost bifată opțiunea "NU", motivația precizată în document pentru această decizie fiind că nu au fost respectate termenele de prestare a..., drept pentru care au fost aplicate penalități de întârziere. Conform precizărilor din Documentul constatat, nu au fost aduse prejudicii autorității contractante. Precizăm că serviciile aferente acestui contract au fost finalizate în conformitate cu prevederile caietului de sarcini și ofertei tehnice, așa cum rezultă din procesele verbale de recepție parțiale și finale semnate de ... contractantă.

Subliniem că, potrivit punctului de vedere emis de Agenția Națională pentru Achiziții Publice din România (ANAP) și publicat în secțiunea Baza de date privind spețele de pe website-ul acesteia, situația aplicării penalităților pentru întârzieri contractuale nu intra în incidența situației de excludere stipulate în art.... alin. (1) litera g) din Legea nr. 98/2016 și nici nu se emit Documente constatatoare negative pentru astfel de situații.

De asemenea, prin plata penalităților contractuale, (... & ... S.R.L..) a demonstrat că a luat măsurile de remediere menționate în articolul 171 alin (1) - (3) din Legea nr. 98/2016. "

Față de Declarația mai sus menționată Comisia de evaluare a reținut acest aspect în cadrul Procesului-verbal intermediar nr...., pag. 63-64, și în cadrul tabelului anexă, la capitolul III. Motive de excludere, lit. C. Motive legate de insolvență, conflict de interese sau abateri profesionale, a precizat: Nu, referitor la motivele de excludere, iar la dovezile preliminare a reținut faptul că „în cadrul DUAE, subcontractantul completează câmpurile referitoare la lit. C. Motive legate de insolvență, conflict de interese sau abateri profesionale cu „NU”, însă prezintă

Declarație privind neîncadrarea în art.... din Legea nr. 98/2016 cu următoarea precizare: (se reia declarația subcontractantului)".

Considerăm susținerile contestatoarei ca fiind neîntemeiate pentru următoarele considerente:

Potrivit prevederilor... cu privire la situația de excludere reglementată la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, în vederea luării unei decizii privind excluderea sau nu a unui operator economic în baza art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, ... contractantă are obligația de a verifica îndeplinirea tuturor condițiilor impuse de lege, de a analiza toate aspectele și documentele relevante în acest sens și de a dispune toate măsurile care se impun în vederea clarificării eventualelor incertitudini în ceea ce privește existența sau inexistența situației de excludere.

Astfel, pentru a fi exclus dintr-o procedură de atribuire în temeiul art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, operatorul economic trebuie:

- fie să fi încălcat în mod grav obligațiile principale ce-i reveneau în cadrul unui contract de achiziție publică, al unui contract de achiziție sectorială sau al unui contract de concesiune, încheiate anterior;

- fie să fi încălcat în mod repetat obligațiile principale ce-i reveneau în cadrul unui contract de achiziție publică, al unui contract de achiziție sectorială sau al unui contract de concesiune, încheiate anterior, și, în același timp, respectivele încălcări să fi condus:

- fie la încetarea anticipată a respectivului contract,

- fie la plata de daune-interese,

- fie la alte sancțiuni comparabile cu una dintre cele două menționate mai sus.

În situația în care un contract conține clauze de aplicare a unor penalități pentru încălcarea anumitor obligații, aplicarea de penalități conform clauzelor contractuale, în cadrul unui contract de achiziții publice/sectoriale/de concesiune, aduce operatorul economic în cauză în situația de excludere prevăzută la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016 numai în măsura în care neîndeplinirea obligațiilor respective/întârzierea în îndeplinirea acestora reprezintă o abatere gravă sau în cazul unor abateri/întârzieri repetate.

În același timp, este important de subliniat că legea permite acceptarea în procedură a unui operator economic aflat în situația de excludere menționată, în cazul în care acesta poate furniza dovezi prin care să arate că a luat măsuri suficiente pentru a-si demonstra în concret credibilitatea, dovezi care se pot referi inclusiv la plata penalităților sau la asumarea de către operatorul economic a obligației de plată a despăgubirilor în ceea ce privește eventualele prejudicii cauzate.

Astfel, prin verificarea efectuată de către ... contractantă a documentelor constatatoare invocate de contestatoare, acțiune care s-a realizat odată cu elaborarea Procesului-verbal intermediar nr...., s-au desprins următoarele concluzii:

- Referitor la Documentul constatator negativ nr...., emis de Ministerul Finanțelor - Direcția Generală de... și Achiziții Publice: Din textul documentului constatator reiese că în cadrul contractului nr...., nu au fost aduse prejudicii autorității contractante pe perioada derulării contractului, iar penalitățile aplicate în valoare de... sunt motivate de nerespectarea termenelor contractuale de prestare a...;

- Referitor la Documentul constatator negativ nr...., emis de Ministerul Finanțelor - Direcția Generală de... și Achiziții Publice: Din textul documentului constatator reiese că în cadrul contractului nr...., nu au fost aduse prejudicii autorității contractante pe perioada derulării contractului, iar penalitățile aplicate în valoare de... sunt motivate de nerespectarea termenelor contractuale de prestare a...;

- Referitor la Documentul constatator negativ nr...., emis de Ministerul Finanțelor - Direcția Generală de... și Achiziții Publice: Din textul documentului constatator reiese că în cadrul contractului nr...., nu au fost aduse prejudicii autorității contractante pe perioada derulării contractului, iar penalitățile aplicate în valoare de... sunt motivate de nerespectarea termenelor contractuale de prestare a...;

- Referitor la Documentul constatator negativ nr...., emis de Ministerul Finanțelor - Direcția Generală de... și Achiziții Publice: prin care se îndreaptă o eroare, astfel: Dintr-o eroare de redactare la pct 5 lit b) din Documentul constatator nr.... a fost înscrisă valoarea totală a penalităților. respectiv.... în loc de... Astfel, prezentul document constatator înlocuiește Documentul constatator nr.... ".

Din textul documentului constatator reiese că în cadrul contractului nr...., nu au fost aduse prejudicii autorității contractante pe perioada derulării contractului, iar penalitățile aplicate în valoare de... sunt motivate de nerespectarea termenelor contractuale de prestare a...;

•Referitor la Documentul constatator negativ nr..... emis de Ministerul Finanțelor - Direcția Generală de... și Achiziții Publice: Din textul documentului constatator reiese că în cadrul contractului nr...., nu au fost aduse prejudicii autorității contractante pe perioada derulării contractului, iar penalitățile aplicate în valoare de... sunt motivate de nerespectarea termenelor contractuale de prestare a....

... contractantă a verificat în SEAP îndeplinirea condiției referitoare la contractele care conțin clauze de aplicare a unor penalități pentru încălcarea anumitor obligații, aplicarea de penalități conform clauzelor contractuale, confirmând că toate contractele care fac obiectul documentelor constatatoare prevăd clauze privind penalitățile aplicate.

Având în vedere că din textul documentelor constatatoare verificate reiese că nu au fost aduse prejudicii autorității contractante pe perioada derulării contractului, astfel neîndeplinirea obligațiilor respective/întârzierea în îndeplinirea acestora nu reprezintă o abatere gravă.

Achizitoarea prin verificarea documentelor constatatoare invocate de contestatoare, acțiune care s-a realizat odată cu elaborarea *Procesului-verbal intermediar nr.... a concluzionat faptul* că din textul documentelor constatatoare verificate reiese că nu au fost aduse prejudicii autorității contractante pe perioada derulării contractului, astfel neîndeplinirea obligațiilor respective/întârzierea în îndeplinirea acestora nu reprezintă o abatere gravă.

Totodată... &S.R.L. a declarat documentele constatatoare negative și le-a pus la dispoziția autorității contractante, din conținutul lor reieșind că serviciile aferente acestor contracte au fost finalizate în conformitate cu prevederile caietului de sarcini și ofertei tehnice, așa cum rezultă din procesele verbale de recepție parțiale și finale semnate de ... contractantă, dovada prin care își demonstrează credibilitatea fiind plata penalităților conform prevederilor contractuale.

Față de conținutul documentelor constatatoare Consiliul determină temeinicia concluziilor achizitoarei vizavi de faptul că niciunul dintre documentele constatatoare reclamate de contestatoare nu este apt să atragă incidența cazului de excludere prevăzut de art.... alin. (1) lit. g) din lege întrucât:

- contractele au fost finalizate, în conformitate cu prevederile caietului de sarcini și ofertei tehnice;

- ... contractantă utilizează produsele informatice furnizate în cadrul acestor contracte conform destinației acestora, sunt corespunzătoare cerințelor caietului de sarcini, fiind acceptate și recepționate de către autoritate conform proceselor-verbale de recepție finale fără obiecții;

- nu s-a reținut niciun prejudiciu în sarcina autorității contractante;

- ... & ... S.R.L. a realizat măsuri de remediere prin plata integrală a tuturor penalităților de întârziere contractuale aplicate.

Contrar celor susținute de contestatoare conform căreia subcontractantul nu ar fi achitat penalitățile de întârziere ori că nu ar

fi dovedit că ar fi fost achitate, documentele constatatoare invocate consemnează finalizarea contractelor și menționează expres inexistența unui prejudiciu în sarcina autorității contractante emitente.

Ulterior cu ocazia formulării concluziilor scrise contestatoare susținut următoarele:..., cât și intervenienta se referă astfel la o eventuală plată a penalităților....., fiind evident caracterul superficial și pur formal al evaluării făcute de Relevant asadar este faptul că nu s-a făcut dovada pretensei plăți de către subcontractantul... & ... S.R.La penalităților de întârziere, așa cum, în mod expres prevăde art. 170 alin. (3) din Legea nr. 98/2016.

Față de aceste simple afirmații, intervenienta formulează apărări pe care Consiliul le apreciază concludente:

La fel de greșită este și susținerea contestatoarei conform căreia subcontractantul nu ar fi achitat penalitățile de întârziere ori că nu ar fi dovedit că ar fi fost achitată este neîntemeiată - documentele constatatoare invocate consemnează finalizarea contractelor și menționează expres inexistența unui prejudiciu în sarcina autorității contractante emitente.

Într-o asemenea ipoteză, obligația de plată a penalităților, având natură contractuală, ar fi reprezentat un prejudiciu actual, care fie ar fi împiedicat constatarea finalizării contractului fără prejudicii, fie ar fi trebuit menționată ca atare în documentul constatator.

Raportat la susținerile contestatoarei formulate în concluziile scrise și pentru înlăturarea oricărui dubiu, subscrisa depune dovada achitării penalităților de întârziere, după cum urmează:

i. În privința Documentului constatator final nr.... emis de Ministerul Finanțelor, Direcția Generală de... și Achiziții Publice („MFP”) prin care s-a constatat lipsa oricărui prejudiciu în executarea contractului de achiziție publică nr...., achitarea penalităților rezultă din:

- Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....;
- Contravaloarea penalităților din notificarea MFP nr...., reținută prin Factura nr.... și decontată conform.... (a se vedea, Anexa nr.... a prezentei)

ii. În privința Documentului constatator final nr.... emis de MFP, prin care s-a constatat lipsa oricărui prejudiciu în executarea contractului de achiziție publică nr...., achitarea penalităților rezultă din:

- Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....; - o Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....;
- Ordinul de plată nr....; (a se vedea, Anexa nr.... a prezentei)

iii. În privința Documentului constatator final nr.... emis de MFP, prin care s-a constatat lipsa oricărui prejudiciu în executarea contractului de achiziție publică nr...., achitarea penalităților rezultă din:

- Ordinul de plată nr.... (a se vedea, Anexa nr.... a prezentei)

iv. În privința Documentului constatator final nr.... emis de MFP prin care s-a constatat lipsa oricărui prejudiciu în executarea contractului de achiziție publică nr...., achitarea penalităților rezultă din:

- Contravaloarea penalităților din... nr...., reținută de acesta din Factura nr.... și decontată conform...

- Ordinul de plată nr...., aferent... nr.... și Facturii nr..... (a se vedea, Anexa nr.... a prezentei)

v. În privința Documentului constatator final nr...., astfel cum a fost îndreptat prin Documentul constatator nr.... (pentru îndreptarea erorii de redactare de la pct. 5 lit. b) din Documentul constatator nr...., prin care valoarea totală a penalităților a fost înscrisă greșit ca... în loc de...) prin care s-a constatat lipsa oricărui prejudiciu în executarea contractului de achiziție publică... /..., achitarea penalităților rezultă din:

- Ordinul de plată nr....;

- Ordinul de plată nr...., conform facturii nr.... (a se vedea, Anexa nr.... a prezentei)

Oricum, dovezile depuse nu fac decât să confirme ceea ce documentele constatatoare atestau deja, respectiv inexistența oricărui prejudicii ori obligații de plată restante în sarcina subcontractantului.

Dispozițiile art. 171 alin. (3), teza 1, stabilesc atitudinea operatorului economic sancționat cu privire la *„eventualele prejudicii cauzate printr-o infracțiune sau printr-o altă faptă ilicită”*, față de care acesta poate lua măsura de efectuare a plății sau de asumare a obligației de plată a potențialelor despăgubiri, mai exact:

(3) Dovezile pe care operatorul economic aflat în oricare dintre situațiile prevăzute la art. 164 și... le poate furniza autorității contractante, în sensul prevederilor alin. (1), se referă la **efectuarea de către operatorul economic a plății sau la asumarea de către operatorul economic a obligației de plată a despăgubirilor în ceea ce privește eventualele prejudicii cauzate printr-o infracțiune sau printr-o altă faptă ilicită**, clarificarea de către operatorul economic în mod complet a faptelor și împrejurărilor în care a fost comisă infracțiunea sau altă faptă ilicită, prin cooperarea activă cu autoritățile care efectuează investigația, și la adoptarea de către operatorul economic a unor măsuri concrete și adecvate la nivel..., organizațional și în materie de personal, cum ar fi eliminarea legăturilor cu persoanele și organizațiile implicate în comportamentul necorespunzător, măsuri de reorganizare a personalului, implementarea unor sisteme de... și raportare, crearea unei structuri de audit... pentru verificarea respectării dispozițiilor legale și a altor norme sau adoptarea unor reguli interne privind răspunderea și plata despăgubirilor, pentru a preveni săvârșirea unor noi infracțiuni sau alte fapte ilicite.

Aceeași abordare a îmbrățișat și... - Mureș în Decizia nr...., fiind reținute următoarele considerente:

În egală măsură, documentele constatatoare nu au un caracter determinant în verificarea cazului de excludere facultativă prevăzut de art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016. În acest sens, atât practica constantă a C.N.S.C., cât și jurisprudența națională în materie (determinată de jurisprudența CJUE amintită) sunt în sensul că, inclusiv în situația confirmării judiciare a valabilității unui document constatator, ... contractantă efectuează o analiză proprie a motivului de excludere și prin prisma gravității abaterii săvârșite dar și a dovezilor aduse de ofertant în susținerea fiabilității și credibilității sale.

Recapitulând cele anterior expuse, Consiliul determină că achiziția în urma analizei efectuate a constatat din textul documentelor constatatoare verificate că nu au fost aduse prejudicii autorității contractante pe perioada derulării contractului, astfel neîndeplinirea obligațiilor respective/întârzierea în îndeplinirea acestora nu reprezintă o abatere gravă, din conținutul certificatelor constatatoare reiese că serviciile aferente acestor contracte au fost finalizate în conformitate cu prevederile caietului de sarcini și ofertei tehnice, așa cum rezultă din procesele verbale de recepție parțiale și finale semnate de ... contractantă, dovada prin care își demonstrează credibilitatea fiind plata penalităților conform prevederilor contractuale.

În continuare sunt formulate de autoarea contestației o serie de critici vizavi de pretinsa neîndeplinire a unor cerințe/specificații tehnice.

Referitor la nerespectarea cerinței tehnice din caietul de sarcini legate de interdicția justificării propunerii tehnice prin indicarea de linkuri și încălcarea de către ... contractantă a dispozițiilor art. 137 alin. (3) lit. a) din H.G. nr. 395/2016 și a dispozițiilor art. 209 alin. (2) și art. 2 alin. (2) lit. a) - b) din Legea nr. 98/2016, argumentele aduse de contestatoare în favoarea criticii se bazează pe faptul că desi achizitoarea a constatat încălcarea de către asocierea declarată câștigătoare a cerinței tehnice exprese de pe pag. 240 a caietului de sarcini de a nu face trimiteri către link-uri și de a se referi doar la documentele ofertei, în loc să respingă ca neconformă oferta asocierii respective, ... contractantă a ales în mod nelegal să-i ceară acesteia, prin intermediul unei adrese de solicitare clarificări, să depună documentele justificative necesare, care să susțină link-urile indicate în ofertă.

În punctul său de vedere ... contractantă a combătut la obiect aceste acuzele din partea contestatoarei:

1. Solicitarea de clarificări nu a condus la modificarea propunerii tehnice, ci doar la prezentarea în format atașat a unor documente justificative

Contrar celor afirmate de contestatoare, împrejurarea că ... contractantă a solicitat ofertantului „documentele justificative doveditoare” nu echivalează, prin ea însăși, cu permiterea completării ofertei tehnice.

Din formularea solicitării rezultă că ... a urmărit transpunerea în documente atașate a unor informații deja indicate prin link-uri, tocmai pentru a se conforma regulii documentației și pentru a permite o verificare facilă și unitară la dosarul achiziției.

Așadar, nu s-a solicitat ofertantului să propună o altă soluție, să își extindă performanțele tehnice, să înlocuiască produsul ori să adauge caracteristici tehnice inexistente la data depunerii ofertei, ci doar să depună în format atașat documente justificative corespunzătoare unor informații deja invocate. Or, o asemenea conduită se înscrie în logica clarificărilor admisibile, în măsura în care documentele sunt preexistente termenului-limită și nu transformă oferta într-una nouă.

În cauza Manova (C-336/12)... de Justiție a statuat că principiul egalității de tratament nu se opune ca ... contractantă să solicite, după expirarea termenului de depunere, documente care descriu situația candidatului/ofertantului și care se poate demonstra obiectiv că preexistau celui termen, atât timp cât documentația nu prevedea expres excluderea pentru neprezentarea lor și solicitarea nu favorizează nejustificat ofertantul.... a mai arătat că sunt admisibile clarificările și completările punctuale care nu conduc, în realitate, la depunerea unei noi oferte.

(...)

5. Cerința din caietul de sarcini privind neacceptarea trimitărilor la link-uri trebuie interpretată teleologic, în raport cu scopul său: verificabilitatea ofertei, nu instituirea unui formalism excesiv

Clausa din caietul de sarcini invocată de contestatoare nu poate fi desprinsă de finalitatea sa practică. Scopul evident al acesteia este acela de a asigura faptul că propunerea tehnică este prezentată într-o formă care permite verificarea conformității sale cu cerințele

minime obligatorii, iar nu acela de a transforma o exigență de ordine practică într-un motiv autonom și automat de excludere, indiferent de efectele reale asupra evaluării.

Legea nr. 98/2016 consacră, la art. 2 alin. (2), nu doar principiile transparenței și tratamentului egal, ci și pe cel al proporționalității, ceea ce exclude o interpretare rigidă, formalistă, în afara raportării la efectul concret al abaterii constatate.

Or, dacă ... contractantă a putut identifica în ofertă produsul/soluția propusă, a putut corela cerințele minime cu elementele tehnice asumate și a solicitat doar transpunerea în format atașat a unor documente doveditoare, aceasta înseamnă că finalitatea clauzei a fost, în esență, atinsă.

A considera că simpla menționare a unor URL-uri produce ipso iure neconformitatea ofertei ar însemna să se acorde prevalență formei asupra fondului, în contradicție cu exigențele unei evaluări efective și substanțiale a ofertelor, așa cum acestea rezultă din cadrul legislativ și din jurisprudența CJUE privind clarificările admisibile.

(...)

Simpla împrejurare că, pentru anumite elemente justificative, ofertantul a făcut trimitere și la link-uri nu este aptă, prin ea însăși, să atragă sancțiunea respingerii ofertei, în lipsa dovezii că propunerea tehnică nu ar fi îndeplinit cerințele minime ale caietului de sarcini ori că documentele transmise ulterior ar fi modificat în mod real conținutul... al ofertei.

Or, atât cadrul normativ național, cât și jurisprudența CJUE disting în mod clar între completarea nelegală a ofertei și clarificarea ori confirmarea unor elemente preexistente, permise în măsura în care nu echivalează cu depunerea unei noi oferte și nu conferă un avantaj concurențial nejustificat.

În speță, solicitarea autorității contractante a vizat exclusiv prezentarea în format atașat a unor documente justificative aferente unor informații deja indicate în ofertă, fără a conduce la schimbarea soluției tehnice oferite, la ameliorarea performanțelor propuse sau la reformularea propunerii tehnice. În aceste condiții, nu poate fi reținută nici incidența art. 137 alin. (3) lit. a) din Anexa la H.G. nr. 395/2016, întrucât nu s-a dovedit că oferta nu ar satisface cerințele caietului de sarcini, și nici încălcarea art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, câtă vreme nu s-a creat un avantaj competitiv real și nu s-a afectat tratamentul egal al operatorilor economici. Dimpotrivă, conduita autorității contractante s-a înscris în limitele unei evaluări efective, proporționale și conforme cu exigențele jurisprudenței unionale privind clarificările admisibile.

Din examinarea caietului de sarcini Consiliul reține faptul că la...
231 ... contractantă a permis ca, pentru asigurarea verificării facile a corespondenței propunerii tehnice cu cerințele Caietului de sarcini:

„Se vor menționa informații care asigură posibilitatea verificării facile a corespondenței cu cerințele, cum ar fi: trimiteri la documentațiile de produs atașate, la documente cu capturi de ecran, referințe URL sub formă de hyperlink la documentații publicate pe website-uri ale producătorilor. "[subl. ns. cu roșu]

Prin urmare, asocierea a înțeles că, în ceea ce privește documentațiile oficiale ale producătorilor, putea indica inclusiv link-uri menite să confirme informațiile deja prezentate prin propunerea tehnică.

Mențiunea de la... 240 din caietul de sarcini, potrivit căreia „nu se acceptă trimitere către link-uri, ci doar documente atașate ofertei, dacă este cazul. Neregăsirea în propunerea tehnică a cerințelor minime din caietul de sarcini, va presupune declararea ofertei ca fiind neconformă”, vizează ipoteza în care ofertantul ar încerca să demonstreze îndeplinirea cerințelor tehnice exclusiv prin trimitere la link-uri externe, fără ca informațiile să fie deja în documentele cuprinse în propunerea tehnică.

...-urile indicate de asociere nu au substituit conținutul propunerii tehnice și nu au fost utilizate pentru a introduce alte informații, ci au avut rolul de a confirma, prin documentații producătorilor accesibile

publicului, aspectele deja prezentate în ofertă, în logica permisă chiar de... 231 din caietul de sarcini.

Din analizarea lucrărilor membrilor comisiei de evaluare, Consiliul reține faptul că, prin *Solicitarea de clarificări nr.... DFL nr...., achizițtoarea* a pus în vedere asocierii faptul că a inclus în propunerea tehnică un număr de 5 URL-uri, motiv pentru care a solicitat... să prezinte documentele justificative doveditoare în privința cerinței cuprinse la pag. 240 a Caietului de sarcini: „Nu se acceptă trimitere către link-uri”.

... de *răspuns nr...., asocierea...* -... a indicat expres capitolul și... din ofertă unde se regăsesc informațiile relevante aferente celor 5 URL-uri menționate, arătând astfel că cerințele tehnice nu erau demonstrate exclusiv prin trimitere la link-uri externe, ci prin informațiile deja cuprinse în Propunerea tehnică.

Totodată, pentru înlăturarea oricărui dubiu și în conformitate cu solicitarea adresată, asocierea a depus și documentele justificative în format PDF, aferente aspectelor deja indicate în ofertă.

Răspunsul transmis de asociere a fost analizat de membrii comisiei de evaluare în cuprinsul Procesului-verbal intermediar de evaluare nr.... fiind consemnată concluzia răspunsului furnizat de asociere.

În consecință, constatându-se faptul că, prin răspunsul la solicitarea de clarificări, asocierea a indicat expres capitolele și paginile din ofertă unde se regăseau informațiile aferente celor 5 URL-uri menționate și, suplimentar, a depus documentele justificative în format PDF, oferta ar fi putut fi considerată neconformă numai în măsura în care îndeplinirea cerințelor tehnice ar fi fost demonstrată *exclusiv prin trimitere la URL-uri externe*, fără ca informațiile vizate să se regăsească în propunerea tehnică sau în documentele atașate ofertei.

Față de cele mai sus reținute se constată caracterul nefondat al criticii formulate.

Referitor la pretinsa neîndeplinire a cerințelor de licențiere ... pentru componentele critice (ETL, analiză și raportare avansată, analiză statistică) argumentul adus în favoarea criticii se bazează pe faptul că licențierea propusă de asocierea declarată câștigătoare (pachet unic de 25 utilizatori avansați pe platforma...) este neconformă cu cerințele caietului de sarcini, întrucât un pachet unic de 25 utilizatori avansați nu demonstrează îndeplinirea cerințelor distincte de licențiere și dimensionare *pentru fiecare componentă în parte, ... concluzionând în mod greșit că răspunsul la solicitarea de clarificări (blurat) ar confirma că pachetul unic de licențiere acoperă toate cele trei componente analitice.*

Concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că, în baza documentelor puse la dispoziție din cadrul dosarului achiziției, asocierea declarată câștigătoare, prin licențierea propusă (pachet unic de 25

utilizatori avansați) pentru cele trei componente critice, nu a demonstrat că îndeplinește nici cerințele de dimensionare din caietul de sarcini (pag. 82-83) pentru mediul de producție și nici cerințele imperative privind numărul... utilizatori și licențierea separată a fiecărei componente, așa cum sunt impuse la finalul secțiunilor..... și... din Caietul de Sarcini.

În punctul său de vedere ... contractantă a combătut la obiect fiecare dintre acuzele din partea contestatoarei:

... intermediar nr...., comisia de evaluare a solicitat clarificări punctuale privind licențierea componentelor de analiză și raportare avansată, ETL și analiză statistică, iar prin PV intermediar nr.... a consemnat explicit răspunsul ofertantului și a concluzionat că acesta este conform, concludent și demonstrează îndeplinirea cerințelor Caietului de sarcini.

Aprecierea conformității tehnice a soluției oferite aparține comisiei de evaluare, pe baza analizei documentelor tehnice și a clarificărilor solicitate, iar contestatoarea nu demonstrează existența unei erori manifeste de evaluare.

Din analiza documentelor tehnice și a răspunsurilor la clarificări a rezultat că soluția oferită include componentele ... necesare îndeplinirii cerințelor privind ETL, analiză și raportare avansată și analiză statistică, precum și drepturile de utilizare/licențiere aferente acestora. În aceste condiții, critica este lipsită de fundament... și juridic și trebuie respinsă.

Ofertantul declarat câștigător a propus pentru Componenta de integrare și pregătire a datelor de tip ETL și Componenta de analiză și raportare avansată a datelor și Componenta de analiza statistică, conform documentului prezentat odată cu oferta, „lista licențe....xlsx”, următoarele:... for..., producător... Institute, cantitate licențiată 25, unitate metrică de licențiere Authorized... User.

În contestația sa, contestatorul pornește de la o interpretare izolată a documentului „lista licențe 16.I2.xlsx”, în sensul că licența... for... apare cu o cantitate licențiată de 25 pentru mai multe componente.

Tocmai acest aspect a fost însă identificat și de comisia de evaluare și a făcut obiectul unei solicitări exprese de clarificări, lucru consemnat în clar în cadrul PV intermediar nr....- ./....

În mod concret, comisia a solicitat ofertantului să precizeze cantitatea licențiată pentru fiecare dintre componentele „Componenta de integrare și pregătire a datelor de tip ETL”, „Componenta de analiză și raportare avansată a datelor” și „Componenta de analiză statistică”, având în vedere că în documentul „lista licențe....xlsx” licența... for..., producător... Institute, era indicată cu o cantitate licențiată de 25 pentru toate aceste componente.

Prin urmare, afirmația contestatorului nu privește un aspect ignorat de comisia de evaluare, ci un aspect verificat punctual, în mod expres, în etapa de evaluare tehnică.

Critica formulată de contestator este eronată, întrucât transformă o particularitate a modelului de licențiere și arhitecturii unei platforme integrate într-o pretinsă neconformitate. Caietul de sarcini nu impunea ca fiecare funcționalitate să fie acoperită prin licențe complet separate, ci ca ofertantul să prezinte produsele ... oferite, modul de licențiere al producătorului, cantitatea, unitatea de licențiere și corelarea acestora cu cerințele Caietului de sarcini.

Prin răspunsul la clarificări, evaluat de către Comisia de evaluare la nivelul **PV intermediar nr...., Ofertantul clarifică** următoarele:

Clarificăm faptul că cele 3 componente: Componenta de integrare și pregătire a datelor de tip ETL, Componenta de analiză și raportare avansată a datelor și Componenta de analiza statistica, având în vedere că din punct de vedere tehnologic acestea au la bază platforma... .. licențiată prin..., pentru care a fost trecută în documentul „lista licențe J....xlsx” cantitatea 25 în dreptul celor 3 componente.

Prin urmare, Ofertantul a explicat că licența... for... este o împachetare comercială de licențe care include mai multe repere ..., respectiv licențe pentru operații de tip... prin... Studio, modulul... pentru cerințele de analiză și raportare avansată a datelor și modulul... pentru cerințele de analiză statistică.

De asemenea, Ofertantul a mai arătat că funcționalitățile celor trei componente sunt îndeplinite prin folosirea elementelor de bază, în comun, ale platformei analitice... .., fără a fi

posibilă separarea lor, iar folosirea platformei... .. pentru cele trei componente este descrisă în capitolele..... și... din documentul „Descrierea soluției propuse_..._l....docx”.

Ofertantul a precizat că cele 25 de licențe sunt pentru utilizatori cu drepturi de administrare și drepturi de a crea și modifica rapoarte, tablouri de bord, vizualizări și analize, indiferent de mediul proiectului și indiferent de numărul... core-uri alocate fiecărei componente din care este formată platforma....

Ofertantul a precizat și metrica de licențiere „Authorized... User”, arătând că aceasta privește utilizatorul individual... să utilizeze aplicația ... pentru alte sarcini decât simpla vizualizare sau interacțiune exclusivă cu rapoartele create de utilizatorii... autorizați, iar în răspuns se menționează expres că nu există nicio limită privind numărul... persoane autorizate să vizualizeze sau să interacționeze cu rapoartele create.

Prin urmare, explicația ofertantului nu confirmă o lipsă de licențiere, ci dimpotrivă, clarifică modelul de licențiere aplicabil platformei... .. și arată că utilizatorii cu drepturi avansate sunt acoperiți prin cele 25 de licențe Authorized... User, în timp ce utilizatorii care vizualizează/interacționează cu rapoartele nu sunt limitați potrivit metricii de licențiere prezentate, prin următoarea afirmație: Prin urmare facem precizarea că licențierea platformei... Viva acoperă un număr nelimitat de utilizatori care folosesc modulul pentru raportare, utilizatori care vizualizează rapoarte și tablouri de bord predefinite de către administratori și utilizatorii avansați care pot crea și personaliza rapoartele și tablourile de bord.

Din analizarea lucrărilor membrilor comisiei de evaluare, Consiliul constată faptul că, la nivelul *Procesului-verbal intermediar nr....*, *comisia de evaluare* a luat decizia solicitării de clarificări privind modalitatea de îndeplinire a cerințelor caietului de sarcini referitoare la licențele oferite pe fiecare componentă în parte și cum sunt acestea corelate cu cerințele din caietul de sarcini. Comisia de evaluare a precizat că răspunsurile vor avea în vedere clarificarea modalității de îndeplinire a cerințelor caietului de sarcini referitoare la fiecare componentă în parte.

Așadar, contrar susținerilor contestatoarei nu este vorba despre un aspect ignorat de comisia de evaluare, ci un aspect verificat punctual, în mod expres, în etapa de evaluare tehnică.

Răspunsurile primite de către ... contractantă în ceea ce privește modalitatea de îndeplinire a cerințelor caietului de sarcini referitoare la licențele oferite pe următoarele componente: Componenta de analiză și raportare avansată a datelor (pag. 136 din caietul de sarcini)... (pag. 137 din caietul de sarcini și Componenta de analiză statistică (pag. 138 din caietul de sarcini), au fost consemnate și evaluate la nivelul *Procesului-verbal intermediar nr....*

Astfel, pentru componenta de analiză și raportare avansată a datelor, se consemnează că răspunsul este concludent, întrucât soluția bazată pe... .. și licențiată prin 25 de licențe Authorized... User acoperă integral utilizatorii cu drepturi administrative și de creare de rapoarte, iar vizualizatorii suplimentari pot accesa și interacționa cu rapoartele fără licențe suplimentare, inclusiv în mediile de testare și disaster recovery.

Precizările din cadrul răspunsului la clarificări sunt, printre altele:

Astfel pentru cei 5 utilizatori cu drepturi de administrare și cei 15 utilizatori cu drepturi de a accesa, crea, personaliza și partaja rapoarte, tablouri de bord și vizualizări, inclusiv analize predictive, licențele sunt acoperite de cele 25 de licențe Authorized... User oferite, explicitate în documentul „lista licențe....xlsx”. **Licențierea... permite unui număr nelimitat de utilizatori care să vizualizeze sau să interacționeze cu rapoartele și tablourile de bord predefinite create de către utilizatorii cu drepturi extinse din categoriile**

anterioare. Astfel, cei 1... utilizatori cu drepturi de a vizualiza rapoartele și tablourile de bord predefinite, partajându-le sau adăugând comentarii aferenți mediului de producție sunt implicați licențiați, fără a necesita vreo licență specială... pentru utilizarea componentei.... Componenta de analiză și raportare avansată a datelor.

Pentru componenta ETL, se consemnează că răspunsul este concludent, întrucât soluția ETL bazată pe... .., licențiată prin 25 de licențe Authorized... User, acoperă integral utilizarea componentei de integrare și pregătire a datelor în toate mediile, **fară restricții legate de numărul... nuclee de procesare.**

Precizările din cadrul răspunsului la clarificări sunt, printre altele: Produsul oferit pentru componenta.... Componenta de integrare și pregătire a datelor (ETL) nu se licențiază la număr de nuclee virtuale de procesare. Licențierea producătorului... are ca metrică Authorized... User /„..." conform definiției producătorului... înseamnă un... individual, identificat printr-un ID de... unic, care este... de către Client să utilizeze aplicația ... pentru oricare alte sarcini decât vizualizarea sau interacțiunea exclusivă cu rapoartele create de Utilizatorii... Autorizați („ Rapoarte "). Nu există nicio limită privind numărul... persoane autorizate să vizualizeze sau să interacționeze cu Rapoartele create.

Pentru componenta de analiză statistică, se consemnează că răspunsul este concludent, întrucât soluția de analiză statistică bazată pe... ., licențiată prin 25 de licențe Authorized... User, acoperă integral toți utilizatorii necesari pentru mediile de producție și testare, incluzând și mediile suplimentare fără licențiere adițională.

Precizările din cadrul răspunsului la clarificări sunt, printre altele: Astfel pentru cei 10 utilizatori pentru mediul de producție și 1... pentru cel de testare-dezvoltare, licențele sunt acoperite de cele 25 de licențe Authorized... User oferite, explicitate în documentul „lista licențe....xlsx.

Separat de licențierea pe utilizatori, comisia a analizat și aspectul resurselor/nucleelor virtuale pentru componentele respective.

În cadrul *Procesului-verbal intermediar nr.... se consemnează că* ofertantul a clarificat că cele trei componente - analiză și raportare avansată, ETL și analiză statistică - sunt dezvoltate într-o singură platformă analitică... .., fiind prezentate împreună în documentul „... v2....xlsx", deoarece folosesc în comun elementele de bază ale platformei... .., fără a fi posibilă separarea lor.

În același răspuns, asocierea a indicat că platforma... . pentru cele trei componente are, pentru mediul de producție, un total de ., iar pentru mediul de dezvoltare-testare, un total de 152 vCPU.

Față de cele menționate comisia a reținut că aceste componente de analiză, integrare și pregătire a datelor sunt implementate împreună pe platforma... .., utilizând resurse virtuale mai mult decât suficiente pentru cerințele caietului de sarcini.

Deopotrivă de valide sunt și apărările aduse chiar de societatea câștigătoare intervenientă în favoarea faptului că cerințele din caietul de sarcini nu impun un anumit model comercial de licențiere-per core, per...u prin licențe distincte pentru fiecare componentă, ci doar ca soluția oferită să acopere funcțional... și cantitativ necesarul indicat, respectiv:

... la solicitarea de clarificări nr..... a explicat că cele trei componente sunt acoperite prin platforma... .., licențiată prin pachetul... for..., care include funcționalitățile aferente ETL,

analizei și raportării avansate, respectiv analizei statistice. (a se vedea, para. 181-...3 din cadrul cererii de intervenție)

Faptul că funcționalitățile sunt incluse într-un pachet unic de licențiere nu echivalează cu neîndeplinirea cerințelor Caietului de sarcini.

Cerințele aferente celor trei componente stabilesc elementele de dimensionare a mediilor tehnice și a numărului de utilizatori cu diverse drepturi cu condiția ca licențierea soluției/soluțiilor oferite să acopere aceste elemente de dimensionare tehnică sau cantitativă.

Astfel, cerințele nu limitează metrica de licențiere la un anumit model comercial, precum licențierea per core, per...u prin licențe distincte pentru fiecare componentă, ci impun ca soluția oferită să acopere, din punct de vedere funcțional... și cantitativ, necesarul indicat în Caietul de sarcini.

Soluția oferită de intervenientă este o platformă complexă care cuprinde mai multe funcționalități grupate pe module, acele module răspunzând la cerințele caietului de sarcini.

Acest lucru a fost explicat de către intervenientă atât la depunerea ofertei prin Descrierea soluției tehnice, cât și prin răspunsul la solicitarea de clarificare Nr.....

Toate cele trei componente au la bază platforma... .. licențiată prin.... În cadrul documentului „listă licențe....xlsx”, a fost precizat în mod expres cantitatea de 25 de licențe.

Licența numită... for... oferită este o împachetare comercială de licențe, care include mai multe repere ... în componența sa.

Astfel, sunt conținute în acest pachet licențele pentru operații de tip... - ETL prin... Studio, modul de Analiza și raportare... pentru cerințele de analiza și raportare avansată a datelor și modulul... pentru cerințele de Analiză statistică.

Funcționalitățile celor 3 componente sunt îndeplinite prin folosirea elementelor de bază în comun ale platformei analitice... .., fără a le separa.

numărul... licențe acoperă utilizarea platformei... pentru fiecare modul/componentă în parte, cele 25 de licențe oferite în documentul „lista licențe....xlsx” fiind pentru 25 utilizatori cu drepturi de administrare și drepturi de a crea și modifica rapoarte, tablouri de bord, vizualizări și analize, indiferent pe care din mediile proiectului și indiferent de numărul... core-uri alocate fiecărei componente din care este formată platforma....

Astfel cum rezultă din documentul „lista licențe....xlsx”, metrica de licențiere aplicabilă este Authorized... User. Aceasta este definită astfel: „Licența se măsoară prin numărul total de Utilizatori... Autorizați.”

Prin „...” se înțelege „un... individual, identificat printr-un ID de... unic, care este... de Client să utilizeze aplicația ... pentru oricare alte sarcini decât vizualizarea sau interacțiunea exclusivă cu rapoartele create de Utilizatorii... Autorizați («Rapoarte»”).

Totodată, definiția prevede expres că „nu există nicio limită privind numărul... persoane autorizate să vizualizeze sau să interacționeze cu Rapoartele create.”

Prin urmare, licențierea platformei... .. acoperă un număr nelimitat de utilizatori care folosesc modulul pentru raportare, utilizatori care vizualizează rapoarte și tablouri de bord predefinite de către administratori și utilizatorii avansați care pot crea și personaliza rapoartele și tablourile de bord.

Producătorul... licențiază mediul de producție și licențele includ dreptul clienților să folosească medii adiționale non-producție pentru test și dezvoltare și/sau disaster recovery, fără să fie necesară licențiere suplimentară, cu condiția ca mediile să fie configurate într-o configurație ... similară, adică fără funcționalități suplimentare pe mediile adiționale.

Toate aceste explicații au fost furnizate autorității contractante prin răspunsul la solicitarea de clarificări Nr..... indicând în mod expres modalitatea în care pachetul de licențiere oferit acoperă cerințele tehnice și cantitative prevăzute de Caietul de sarcini pentru fiecare dintre cele trei componente.

Licențierea platformei... .. acoperă un număr nelimitat de utilizatori care folosesc modulul pentru raportare, utilizatori care vizualizează rapoarte și tablouri de bord predefinite de către administratori și utilizatorii avansați care pot crea și personaliza rapoartele și tablourile de bord.

Așadar, ... contractantă a reținut în mod corect caracterul concludent al răspunsului Asocierii, constatând că licențierea propusă acoperă cerințele tehnice și cantitative prevăzute de Caietul de sarcini pentru cele trei componente: ETL, analiză și raportare avansată, respectiv analiză statistică.

Față de toate aspectele mai sus redate, Consiliul achiesează la concluzia achizitoarei vizavi de caracterului concludent al răspunsului asocierii, constatând că licențierea propusă acoperă cerințele tehnice și cantitative prevăzute de caietul de sarcini pentru cele trei componente: ETL, analiză și raportare avansată, respectiv analiză statistică.

Referitor la pretinsa alocare insuficientă de către asocierea declarată câștigătoare de resurse de procesare (nuclee virtuale) pentru mediul de producție, Consiliul constată netemenicia celor susținute de contestatoare.

Argumentele aduse de contestatoare se bazează pe următoarele aspecte:

- *Componenta de gestiune și analiză a datelor: solicitat minimum 64 nuclee virtuale -> oferat doar 46 nuclee (pozițiile... din...);*

- *Componenta de optimizare a resurselor: solicitat 16 nuclee -> oferat 12 nuclee (poziția 26);*

- *Componenta de mascare a datelor: solicitat 16 nuclee -> oferat 8 nuclee (poziția 71);*

- *Componenta de service desk: solicitat 32 nuclee -> oferat 8 nuclee (poziția 96);*

- *... + analiză și raportare avansată + analiză statistică: solicitat 48 nuclee + 2 noduri HA separate pentru ETL -> oferat resurse „dinamice” pe aceeași mașină virtuală, fără respectarea cerinței de noduri HA distincte.*

În punctul său de vedere ... contractantă a combătut la obiect fiecare dintre acuzele din partea contestatoarei:

Astfel, contestoarea construiește această critică prin extragerea izolată a unor poziții din documentul „Lista VM_..._v2_...xlsx”, fără a analiza arhitectura tehnică a soluției în ansamblul său, fără a ține cont de modul de funcționare al platformelor integrate oferate și fără a avea în vedere răspunsurile explicite transmise de ofertant și evaluate de comisia de evaluare.

Critica este, așadar, una selectivă și formală, nu una întemeiată pe o analiză tehnică completă.

În realitate, exact aspectele invocate de contestator au fost analizate de comisia de evaluare, consemnate în cadrul PV intermediar nr.....

La nivelul procesului-verbal menționat, Comisia de evaluare a analizat răspunsurile la clarificările solicitate, concluzionând că răspunsurile transmise de ofertant sunt conforme, concludente și demonstrează îndeplinirea cerințelor Caietului de sarcini.

Cu privire la Componenta integrată de gestiune și analiză a datelor, contestatorul susține că ar fi fost oferate doar 46 de nuclee virtuale, prin raportare la anumite poziții izolate din lista de mașini virtuale.

Prin solicitarea clarificărilor privind modalitatea de îndeplinire a cerințelor minime din Caietul de sarcini (pag. 111), Comisia de evaluare a urmărit clarificarea acestui aspect, consemnat în cadrul PV intermediar nr.... / 891/....

Evaluarea răspunsului la clarificări s-a realizat la nivelul PV intermediar nr....- DFL/1038/..., ofertantul confirmând următoarele: Componenta integrată de gestiune și analiză a datelor este adresată printr-un ansamblu tehnologic format din..... for..., . și platforma... ..., așa cum este prezentat și în diagrama din documentul „cap... revizie.pdf din „Anexe tehnice PartI.zip”.

Ofertantul a precizat că aceste componente ... formează un ansamblu unitar care acoperă zonele funcționale aferente componentei integrate de gestiune și analiză a datelor, iar resursele alocate sunt de 376 nuclee virtuale de procesare pentru mediul de producție, dintre care 88 de core-uri alocate exclusiv zonei de baze de date și 288 core-uri aferente componentelor.... Pentru mediul de test sunt indicate 174 core-uri, dintre care 22 alocate exclusiv bazelor de date și 152 aferente componentelor....

Astfel, numărul... core-uri alocat în soluția propusă este generos, mai mult decât numărul... nuclee de procesare solicitate minim pentru mediul de producție, respectiv pentru mediul de testare-dezvoltare.

Prin urmare, susținerea contestatorului potrivit căreia această componentă ar fi fost dimensionată la doar 46 de nuclee virtuale este rezultatul unei interpretări trunchiate a ofertei, prin raportare exclusivă la o parte a listei de mașini virtuale, cu ignorarea componentelor tehnologice utilizate împreună și a explicațiilor tehnice furnizate de ofertant.

Urmare a evaluării răspunsului la clarificări, Comisia a reținut că soluția propusă pentru componenta integrată de gestiune și analiză a datelor, bazată pe tehnologii Oracle... și... .., asigură prin modelul de licențiere al fiecărui producător un număr de nuclee de procesare semnificativ mai mare decât minimul solicitat pentru mediile de producție și testare- dezvoltare, îndeplinind astfel integral cerințele de licențiere din caietul de sarcini.

Cu privire la Componenta inteligentă de optimizare automată a resurselor contestatorul invocă formal faptul că în lista de mașini virtuale ar fi fost indicată o poziție cu 12 nuclee, deși Caietul de sarcini ar solicita 16 nuclee.

Prin solicitarea clarificărilor privind modalitatea de îndeplinire a cerințelor minime din Caietul de sarcini, Comisia de evaluare a urmărit clarificarea acestui aspect, consemnat în cadrul PV intermediar nr..../ 891/.... Evaluarea răspunsului la clarificări s-a realizat la nivelul PV intermediar nr...., ofertantul confirmând următoarele: În cadrul documentului „... v2.... .xlsx”, pentru Componenta de optimizare a resurselor am prezentat resursele minime (număr de nuclee virtuale, memorie RAM, sistem de operare, baza de date, alte componente necesare) necesare rulării conform specificațiilor producătorului IBM cerințele minime de nuclee virtuale ce trebuie alocate soluției oferite ...este de 12VCPU. Pentru mai multe detalii va rugăm consultați documentația oficială la adresa: .

Instalarea efectivă se va face cu respectarea arhitecturii soluției menționate la... 10 în documentul "Descrierea soluției propuse_.....docx", și cerințelor caietului de sarcini de la paginile 82-83. Deploymentul componentei va fi detaliat per mediu în etapa de proiectare, configurația finală privind dimensionarea mediilor urmând să fie aprobată de ... contractanta în faza de proiectare a sistemului informatic și corelată cu obținerea acordului final din partea furnizorului de cloud. Soluția oferită răspunde în totalitate cerințelor documentației de atribuire.

Astfel, răspunsul ofertantului a clarificat că, pentru această componentă, în documentul „...” au fost prezentate resursele minime necesare rulării soluției conform specificațiilor producătorului IBM, cerința minimă de resurse pentru soluția oferită ...fiind de 12 vCPU.

Comisia de evaluare a analizat această explicație și a concluzionat că soluția ...propusă respectă cerințele IBM și cerințele Caietului de sarcini, asigurând resursele minime necesare, urmând ca dimensionarea finală a mediilor să fie aprobată în etapa de proiectare.

Aceeași concluzie se impune și în ceea ce privește Componenta de mascare a datelor și Componenta de service desk. Pentru ambele componente, ofertantul a precizat că în documentul „...” au fost prezentate resursele minime necesare rulării soluției conform specificațiilor producătorului, iar instalarea efectivă se va realiza cu respectarea arhitecturii soluției și a cerințelor Caietului de sarcini.

Astfel, conform răspunsului la clarificări: în cadrul documentului „...” pentru Componenta de mascare a datelor și pentru Componenta de service desk am prezentat resursele minime (număr de nuclee virtuale, memorie RAM, sistem de operare, baza de date, alte componente necesare) necesare rulării soluției conform specificațiilor producătorului. Instalarea efectivă se va face cu respectarea arhitecturii soluției menționată la... 10 în documentul "Descrierea soluției propuse_..._.docx ", și cerințelor caietului de sarcini de la paginile 82-83. Deploymentul componentei va fi detaliat per mediu în etapa de proiectare, configurația finală privind dimensionarea mediilor urmând să fie aprobată de ... contractantă în faza de proiectare a sistemului informatic și corelată cu obținerea acordului final din partea furnizorului de cloud. Soluția oferită răspunde în totalitate cerințelor documentației de atribuire.

Comisia de evaluare a reținut în cadrul PV intermediar nr.... că răspunsurile la solicitările de clarificări sunt concludente, precizând că soluțiile respective respectă specificațiile producătorului și Caietul de sarcini.

Contestatorul încearcă să transforme mențiunea privind aprobarea configurării finale în etapa de proiectare într-o pretinsă lipsă de conformitate a ofertei. O asemenea interpretare nu poate fi primită. Din documentele procedurii rezultă că ofertantul a prezentat resursele necesare rulării soluțiilor oferite, iar trimiterea la etapa de proiectare privește configurarea finală și detalierea mediilor, nu lipsa îndeplinirii cerințelor minime la momentul evaluării.

În ceea ce privește..., analiză și raportare avansată și analiză statistică, contestatorul susține că acestea ar fi fost oferite cu resurse comune, dinamice, fără respectarea unor alocări distincte. Această critică ignoră însă natura tehnică a platformei oferite. Ofertantul a explicat că cele trei componente sunt dezvoltate într-o singură platformă analitică... ..., folosind în comun elementele de bază ale platformei, fără a fi posibilă separarea lor.

Pentru această platformă comună, ofertantul a indicat expres resursele aferente: 288 vCPU pentru mediul de producție și 152 vCPU pentru mediul de dezvoltare-testare.

Totodată, ofertantul a arătat că numărul total de nuclee virtuale este superior cerințelor combinate însumate pentru componenta de integrare și pregătire a datelor de tip ETL, componenta de analiză și raportare avansată a datelor și componenta de analiză statistică.

Comisia a reținut expres că aceste componente sunt implementate împreună pe platforma... ..., utilizând resurse virtuale mai mult decât suficiente pentru cerințele Caietului de sarcini, cu alocare dinamică între componente.

Deopotrivă de valide sunt și apărările aduse chiar de societatea câștigătoare intervenientă:

... a indicat în oferta tehnică, prin documentul „Lista VM_..._v2_...xlsx”, resursele minime necesare rulării soluțiilor oferite, inclusiv numărul... nuclee virtuale, memoria RAM, sistemul de operare, baza de date și celelalte componente necesare pentru componenta de optimizare a resurselor, componenta de mascare a datelor și componenta de service desk.

Prin răspunsul la solicitarea de clarificări, Asocieria nu a modificat soluția oferită, ci a explicat modalitatea în care resursele indicate în ofertă corespund specificațiilor producătorilor și cerințelor Caietului de sarcini.

Soluția oferită de către... este conformă cerințelor minime ale caietului de sarcini, fiind detaliată în... nr.... a documentului „Descrierea soluției propuse_..._.docx” depus ca parte a Ofertei tehnice și asumată ferm de către asocieria

Așa cum am demonstrat și în cuprinsul Propunerii tehnice, cerința existenței a minim 2 noduri pentru aceste componente este respectată.

De altfel, nu poate fi primită critica... potrivit căreia mențiunea privind detalierea instalării efective și a configurației finale a mediilor în etapa de proiectare ar echivala cu nedemonstrarea conformității ofertei.

... nr....., ... a precizat astfel: „Deploymentul componentei va fi detaliat per mediu în etapa de proiectare, configurația finală privind dimensionarea mediilor urmând să fie aprobată de ... contractanta în faza de proiectare a sistemului informatic și corelată cu obținerea acordului final din partea furnizorului de cloud”.

Această precizare este conformă cu cerințele tehnice regăsite la Cap.....2., pag. 149 a Caietului de sarcini:

Serviciile de proiectare trebuie să acopere cel puțin următoarele aspecte:

a. *Identificarea și documentarea proceselor operaționale care vor fi impactate prin implementarea sistemului în cadrul contractului, succesiunea activităților, participanții și momentul intervenției acestora, locația sau contextul, modalitatea de intervenție, informația procesată și resursele utilizate*

b. *Arhitectura de deploy în cloud și obținerea acordului final din partea furnizorului*

Mențiunea că instalarea efectivă, configurarea finală și dimensionarea mediilor vor fi detaliate și aprobate în etapa de proiectare nu înseamnă că oferta nu ar demonstra îndeplinirea cerințelor minime, ci reflectă succesiunea firească a executării contractului.

A susține contrariul ar însemna că ofertantul să fie obligat să livreze sau să implementeze efectiv soluția încă din etapa depunerii ofertei, ceea ce este incompatibil cu logica procedurii de atribuire

Din examinarea propunerii tehnice depusă de asocieria... -..., Consiliul constată că asocieria a demonstrat îndeplinirea cerinței privind resursele de procesare atât prin propunerea tehnică depusă, arătând,

totodată, modalitatea de îndeplinirea acestora si prin Răspunsul nr.... la Solicitare de clarificări nr.....

Astfel, în cadrul documentului „Lista VM_..._v2_....xlsx”, pentru Componenta de optimizare a resurselor asocierea a prezentat resursele minime (număr de nuclee virtuale, memorie RAM, sistem de operare, bază de date, alte componente necesare) necesare rulării conform specificațiilor producătorului IBM cerințele minime de nuclee virtuale ce trebuie alocate soluției oferite ...este de 12VCPU.

La fel, în privința Componentei de mascare a datelor, asocierea a prezentat resursele minime (numar de nuclee virtuale, memorie RAM, sistem de operare, baza de date, alte componente necesare) necesare rulării soluției conform specificațiilor producătorului în cadrul documentului „Lista VM_..._v2_....xlsx”.

Cât privește Componenta de service desk, asocierea a prezentat în cadrul aceluiași document - „Lista VM_..._v2_....xlsx” - resursele minime (număr de nuclee virtuale, memorie RAM, sistem de operare, baza de date, alte componente necesare) necesare rulării soluției în mediul de producție, respectiv mediul de testare dezvoltare conform specificațiilor producătorului.

Instalarea efectivă a acestora se va realiza cu respectarea arhitecturii soluției menționate la... 10 a documentului „Descrierea soluției propuse_..._.docx”, precum și a cerințelor cuprinse la paginile 82-83 a caietului de sarcini - Deploymentul componentei va fi detaliat per mediu în etapa de proiectare, cerințele minime ale caietului de sarcini fiind respectate prin oferta depusă de asociere.

Așa cum a susținut și achizițioarea, contestatoarea nu probează existența unei subdimensionări reale a soluției, ci extrage selectiv valori izolate din lista de mașini virtuale, ignorând arhitectura integrată a soluției oferite și explicațiile tehnice consemnate în procedură.

Comisia de evaluare a analizat punctual aceste aspecte prin Procesul-verbal intermediar nr....- DFL/1038/... și a reținut că răspunsurile ofertantului sunt concludente, iar resursele oferite acoperă cerințele caietului de sarcini.

Față de cele anterior reținute, se constată caracterul nefondat al criticilor aduse, întrucât documentele procedurii demonstrează că aspectele privind dimensionarea resurselor au fost clarificate, analizate și evaluate ca fiind conforme cu cerințele caietului de sarcini.

Criticile contestatoarei în privința unei pretinse necorelări între propunerea... și cea tehnică a... sunt neîntemeiate.

Contestatoarea susține, în esență, că ar exista o necorelare între propunerea... și cea tehnică de o presupusă lipsă a sistemelor de operare.

Din analiza lucrărilor membrilor comisiei de evaluare se reține faptul că analiza corelării propunerii... cu propunerea tehnică s-a realizat în cadrul Procesului-verbal intermediar nr...., comisia de evaluare

verificând corelarea propunerii tehnice cu propunerea..., pornind de la componentele care compun propunerea..., detaliate în anexa la formularul de ofertă, astfel:

- referitor la serviciile de analiză a sistemului informațional existent și de proiectare a sistemului menționate în cadrul Anexei la Formularul de ofertă, lit. A1 și A2. Comisia de evaluare a consemnat că aceste servicii se regăsesc detaliate în cadrul propunerii tehnice, în documentul:....docx.

Concluzia comisiei de evaluare în ceea ce privește serviciile de analiză a sistemului informațional existent și de proiectare a sistemului este că propunerea... este corelată cu propunerea tehnică.

- referitor la serviciile de livrare, instalare și configurare ... de bază menționate în cadrul Anexei la Formularul de ofertă, lit. B1-B16. Comisia de evaluare a consemnat că acestea se regăsesc în cadrul Propunerii tehnice, în documentul: *Abordare_Metodologii_Plan_..._....docxM*

Concluzia comisiei de evaluare în ceea ce privește serviciile de instalare și configurare ... de bază regăsite în Anexa 1a Formularul de ofertă la B12, este că propunerea... este corelată cu propunerea tehnică. S „lista licențe....xlsx” - pentru componentele B1-B11 și B13-B16, detaliate în cadrul PV intermediar nr....;

Pentru unele dintre aceste componente au fost necesare clarificări, a căror analiză este detaliată la nivelul proceselor-verbale de evaluare ulterioare. Urmare a acestor clarificări, comisia de evaluare a concluzionat că propunerea... este corelată cu propunerea tehnică și pentru aceste componente.

Urmare a analizei realizate, comisia de evaluare a concluzionat că în ceea ce privește serviciile de implementare, migrare date și testare, servicii de instruire (utilizatori și administratori de sistem) și punerea în producție a sistemului, propunerea... este corelată cu propunerea tehnică.

Contrar celor susținute de contestatoare referitoare la faptul că achiziția nu a verificat corelarea prețurilor pentru serviciile C1-C6 din propunerea... cu propunerea tehnică, comisia de evaluare acceptând raportul expertului cooptat fără a verifica respectarea cerințelor exprese din documentația de atribuire este nefondată, verificarea și evaluarea celor două componente ale ofertei fiind realizată la nivelul *Procesului-verbal nr....- DFL/1 690/... fiind expusă pe larg în cadrul acestuia.*

Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și în ceea ce privește pretinsa necorelare între propunerea... și cea tehnică de o presupusă lipsă a sistemelor de operare, în cadrul documentației de atribuire nu există obligația de a prezenta separat/defalcăt în oferta... sistemele de operare și costurile aferente acestora.

... -... a prezentat în oferta tehnică numărul sistemelor de operare, pe fiecare tip, cu alocarea la nivelul fiecărei mașini virtuale/container,

conform cerințelor privind modul de prezentare a propunerii tehnice cuprinse la... 231 a caietului de sarcini.

În mod similar aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și în ceea ce privește, criticile potrivit cărora *un alt aspect al evaluării ofertei... trebuia să fie bazat pe criteriul de atribuire ce ținea de planul de lucru (...)* Astfel, *Comisia de Evaluare ar fi trebuit, ceea ce nu s-a întâmplat, să realizeze o analiză corelată între efortul fiecărui expert pe fiecare activitate și oferta... întrucât documentația de atribuire nu a impus prezentarea ofertei... defalcăt la nivelul fiecărui expert și al fiecărei activități.*

La fel de eronată este și susținerea referitoare la o pretinsă necorelare a efortului resurselor umane rezultat în planul de proiect - parte a propunerii tehnice și valoarea totală a... din propunerea....

Documentația de atribuire specifică clar definiția criteriilor de evaluare și modalitatea de acordare a punctajului atât în privința factorului..., cât și în privința factorilor tehnici.

În speță, factorul... privind planul de lucru impune ca resursele umane alocate să fie corelate cu duratele activităților și ale sub-activităților detaliate în planul de lucru în mod corespunzător și, totodată, ca drumul....

Aplicarea punctajului pentru acest factor de evaluare s-a făcut în strictă concordanță cu prevederile documentației de atribuire, lucru consemnat în detaliu în cadrul *Procesului-verbal nr....- DFL/1 5... /....*

Referitor la pretinsa neconformitate a componentei ... de interoperabilitate incluse în propunerea tehnică a asocierii declarate câștigătoare, Consiliul constată caracterul nefondat al acestei critici.

Argumentele aduse de contestatoare în favoarea criticii se bazează pe faptul că, componenta de interoperabilitate nu a avut preț separat în formularul... inițial depus de asocierea declarată câștigătoare, fiind inclusă în linia B2 -..., fără a fi evidențiată distinct și fără a fi corelată cu cerințele tehnice din caietul de sarcini privind interoperabilitatea.

Secțiunea 21 din caietul de sarcini (pag. 230) impune în mod expres ca toate componentele ... propuse (inclusiv cele de interoperabilitate) să fie listate explicit în oferta tehnică, cu indicarea clară a producătorului, ediției, cantității și unităților de licențiere, iar acestea să se regăsească în mod corespunzător în oferta..., iar asocierea declarată câștigătoare nu a respectat aceste cerințe imperative.

Concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că oferta asocierii declarate câștigătoare prezintă o neconformitate esențială de fond privind componenta de interoperabilitate, atât sub aspect... (lipsa descrierii clare a soluției și a modului de integrare), cât și sub aspect... (lipsa prețurii separate și a corelării cu oferta tehnică).

În cadrul capitolului 4 al propunerii tehnice depuse de asocierea... -... au fost detaliate scopul componentelor ... în arhitectura soluției, modalitatea în care acestea răspund cerințelor de interoperabilitate prevăzute de caietul de sarcini, precum și faptul că acestea constituie componente open-source.

Susținerile contestatoarei pornesc de la o premisă tehnică eronată cu privire la componența platformei

Astfel, în fișa de produs ..., depusă în cadrul ofertei ca document suport pentru capitolul.... Componenta de... (BPM), este indicată expres, la... 6, componenta de interoperabilitate ..., ca parte inclusă în produs, alături de celelalte componente open-source ale platformei

Prin urmare, componenta ... nu reprezintă un element omis sau exterior soluției ofertate, ci o componentă inclusă în platforma ..., descrisă în documentația tehnică suport depusă odată cu oferta.

Critica contestatoarei porneste de la o premisă tehnică eronată, întrucât componenta ... nu reprezintă un element exterior sau omis din soluția ofertată, ci este inclusă în platforma Acest aspect rezultă din fișa de produs ..., depusă odată cu oferta, în care componenta de interoperabilitate ... este indicată expres ca parte a produsului, alături de celelalte componente open-source ale platformei.

Cât privește critica referitoare la o eventuală necorelare a componentei de interoperabilitate cu propunerea..., aceasta este la fel neîntemeiată.

Centralizatorul de prețuri depus este corelat cu oferta tehnică depusă, iar includerea produsului ... în cadrul componentei ... vizează inclusiv componenta de interoperabilitate, aceasta fiind inclusă atât tehnologic, cât și..., în produsul ofertat.

Acest aspect este dovedit prin Anexa 3 privitoare la Centralizatorul de prețuri și confirmat prin răspunsul ... la Solicitarea de clarificări nr.....

Referitor la *verificarea superficială a certificării Expertului-cheie nr.... (...)* - *confuzie persistentă ... vs....*, *Consiliul constată caracterul nefondat al acestei critici.*

Contestatoarea pretinde o așa-zisă neconformitate în privința certificărilor expertului-cheie nr.... propus de asociere, susținere care se întemeiază exclusiv pe anumite informații identificate odată cu studierea dosarului achiziții „*asocierea declarată câștigătoare a prezentat o certificare în managementul documentelor (legată probabil de soluția ...)*”.

Cerința cuprinsă în capitolul.... al caietului de sarcini prevede că, în ceea ce privește expertul implementare Portal, trebuie demonstrat că deține „*competențe dovedite printr-o certificare profesională eliberată sau atestată /recunoscută național/internațional care să demonstreze specializarea în platforma de Portal ofertată.*”

În cadrul documentului intitulat *Expert cheie nr.... Expert implementare Portal_Parte 1.pdf* (la pag. 51-69) din cuprinsul ofertei,

este dovedită competența expertului printr-o certificare profesională care atestă în mod direct și neechivoc specializarea expertului-cheie nr.... în platforma de Portal ofertată.

Așa cum rezultă din *Matricea de evaluare experți*, anexă la *Procesul verbal nr....*, pentru expertul cheie nr.... implementare portal, asocierea a depus dovada că acesta are competențele solicitate pentru platforma ofertată, respectiv Certificat de absolvire Program de formare „Expert implementare soluție de management al documentelor” cu o durată de 40 de ore, incluzând modele teoretice și practice destinate implementării, configurării și utilizării soluțiilor profesionale de management al documentelor, însoțit de Atestat prin care se certifică faptul că a obținut Competența de... a Aplicației ... 2025.

În consecință, critica privind o pretinsă verificare superficială a certificării expertului-cheie nr.... este neîntemeiată.

Sușinerile contestatoarei potrivit căroră *clarificările solicitate privind... solicitate de achiziția asocierei declarate câștigătoare sunt abuzive sunt neîntemeiate.*

În stabilirea acestei finalități se are în vedere faptul că ... contractantă a solicitat clarificări punctuale privind protecția împotriva vulnerabilităților de tip Cross-site scripting (XSS), Information leakage, Content spoofing, SQL injection, Abuse of functionality, Directory indexing și HTTP response splitting.

Prin răspunsul transmis, asocierea nu a modificat și nu a completat propunerea tehnică, ci a indicat secțiunile și paragrafele deja existente în documentația depusă inițial.

În concret, pentru fiecare vulnerabilitate identificată de achiziție, asocierea a prezentat elementele tehnice care răspund acestor vulnerabilități, fiind deja cuprinse în oferta depusă, respectiv: arhitectura multi-tier și separarea nivelurilor de prezentare, logică și date; utilizarea componentelor... și WAF (...); utilizarea comunicațiilor securizate HTTPS/TLS; mecanisme de autentificare LDAP/AD/SSO și posibilitatea utilizării autentificării multi-factor;... granular al... pe roluri, grupuri și clase de permisiuni; auditarea și trasabilitatea completă a operațiunilor; separarea logică și securizarea bazelor de date și a componentelor aplicației; utilizarea exclusivă a interfețelor aplicative controlate și a endpoint-urilor securizate. Toate aceste vulnerabilități au fost prezentate inclusiv prin referințe la pozițiile corespunzătoare din documentul „... tehnică”, respectiv pozițiile..., 44, 45, 47, 50... și 52, din care rezultă în mod explicit modalitatea de implementare a măsurilor de protecție.

La nivelul *Procesului-verbal intermediar nr....*, *comisia de evaluare* a consemnat punctual mecanismele de protecție la toate vulnerabilitățile solicitate (analiză detaliată se regăsește la pag. 3-13), respectiv:

Răspunsul ofertantului confirmă următoarele: Mecanismele de securitate aferente componentei Portal, sunt descrise în cadrul documentației tehnice depuse, respectiv în:

- Propunerea tehnică - Descrierea soluției;
- * Fișa produs ...2025.

Pentru facilitarea procesului de evaluare, în continuare este prezentată corespondența între cerințele formulate și elementele relevante deja incluse în Documentele ofertei tehnice, prin indicarea secțiunilor și paragrafelor relevante care atestă modalitatea de îndeplinire a cerințelor referite.

Precizăm că prezentele clarificări au caracter exclusiv explicativ, fără a aduce modificări sau completări ale ofertei tehnice depuse.

(...)

Față de cele mai sus prezentate, rezultă că oferta depusă răspunde la cerințele privind modalitatea în care... oferă protecție la vulnerabilitățile enumerate.

Mecanismele de securitate sunt implementate la nivel arhitectural și funcțional și sunt descrise în Documentele ofertei tehnice depusă, prezentele clarificări având rolul de a evidenția și corela aceste elemente în raport cu cerințele formulate.

În privința susținerilor contestatoarei referitoare la platforma Liferay, aceasta pretinde că utilizarea acesteia ca tehnologie suport pentru dezvoltarea componentei portal ar conduce automat la existența unor vulnerabilități incompatibile cu cerințele caietului de sarcini ori ar impune licențierea distinctă a componentei

Premisa raționamentului contestatoarei este eronată, deoarece produsul ofertat nu este nici „...” și nici..., ci ...2025. Documentația de atribuire nu impunea declararea exhaustivă a tuturor tehnologiilor interne ale produselor ..., precum framework-uri, biblioteci, middleware, componente de dezvoltare. Documentația solicita prezentarea produselor ... oferite ca elemente distincte livrate beneficiarului, și nu a tuturor tehnologiilor folosite în arhitectura internă.

La fel de nefondată este și susținerea contestatoarei potrivit căreia soluția ofertată de asocierea reclamată ar fi neconformă indiferent de natura ediției utilizate, fie aceasta Community sau Enterprise.

Raționamentul contestatoarei este următorul: dacă soluția ar utiliza o ediție Community, aceasta ar fi, în opinia sa, neconformă din perspectiva securității; dacă ar utiliza o ediție Enterprise, aceeași soluție ar deveni neconformă din perspectiva obligațiilor de declarare și licențiere.

În aceste condiții, critica este construită pe o concluzie prestabilită, iar nu pe o cerință concretă a documentației de atribuire.

Față de aceste simple afirmații ale contestatoarei, ... contractantă formulează apărări pe care Consiliul le apreciază concludente

Astfel, susținerea contestatoarei pornește de la o premisă factuală eronată cu privire la produsul ofertat pentru Componenta portal, susținând că acesta ar fi „...”, construit pe baza soluției open source..., iar aceasta ar prezenta vulnerabilități de securitate cibernetică.

Această premisă este factual eronată deoarece produsul ofertat nu este „...” și nici..., ci ...2025.

Așa cum se poate constata din documentele procedurii, în etapa de evaluare tehnică, comisia de evaluare a analizat descrierea soluției propuse și fișa produsului ...2025.

Astfel, prin PV intermediar nr...., comisia a luat decizia solicitării de clarificări privind modalitatea în care sunt oferite mecanisme de protecție la vulnerabilități, precum Cross-site scripting, Information leakage, Content spoofing, SQL injection, Abuse of functionality, Directory indexing și HTTP response splitting.

(...)

La nivelul PV intermediar nr...., comisia de evaluare a consemnat punctual mecanismele de protecție la toate vulnerabilitățile solicitate (analiză detaliată la pag. 3-12).

Rezultă, așadar, că ... contractantă nu a ignorat cerințele de securitate ale componentei Portal, ci le-a analizat în mod expres.

La nivelul PV intermediar menționat mai sus, Comisia de evaluare a consemnat că răspunsurile la clarificări sunt concludente, Ofertantul clarificând cum se oferă protecție asupra vulnerabilităților, în baza documentelor depuse inițial în ofertă. Clarificările au caracter exclusiv explicativ, fără a aduce modificări sau completări ale ofertei tehnice depuse.

Prin urmare, întreaga construcție argumentativă a contestatorului este lipsită de obiect: se critică un produs care nu este produsul oferat.

Aceasta nu este o simplă eroare de terminologie, ci o eroare determinantă, care afectează în mod fundamental concluzia contestatorului.

Contestatorul nu combate în concret răspunsurile ofertantului, nu indică de ce acestea ar fi insuficiente și nu demonstrează că soluția efectiv oferată nu îndeplinește cerințele.

Contestatorul ignoră documentele relevante și încearcă să înlocuiască analiza efectuată de comisia de evaluare în cadrul procedurii, cu o presupunere tehnică neverificată.

Vulnerabilitățile invocate de contestator privesc Liferay sau un alt produs, și nu produsul efectiv oferat, respectiv ...2Q25.

O vulnerabilitate publicată pentru un produs diferit nu reprezintă probă a neconformității produsului oferat. Acest raționament este inadmisibil.

Pentru ca această critică să poată fi primită, contestatorul trebuia să demonstreze că produsul oferat este...u „...”.

Contestatorul trebuia, de asemenea, să demonstreze că vulnerabilitățile invocate se regăsesc efectiv în versiunea oferată, că acestea sunt actuale, exploatabile și neacoperite de mecanisme de securitate, precum și că determină neîndeplinirea cerințelor minime ale caietului de sarcini.

Mai mult, contestatorul nu indică niciun test, audit, raport...u constatare obiectivă privind existența vulnerabilităților invocate în produsul ...2025.

Contestatorul nu demonstrează niciunul dintre aceste elemente în consecință, critica este speculativă, lipsită de obiect și neîntemeiată.

Întrucât, așa cum am arătat, nu poate fi reținută, neconformitatea unei oferte prin raportare la vulnerabilități aferente unui produs care nu constituie produsul oferat vă solicităm să constatați că și aceste critici sunt nefondate și pe care de consecință, vă solicităm respingerea contestației ca fiind neîntemeiată.

Față de aspectele mai sus reținute se constată caracterul nefondat al criticii aduse.

Referitor la critica adusă de contestatoare vizavi de *...obligatorie organizată exclusiv pe platforma... a asocierii declarate câștigătoare, fără înregistrare oficială, Consiliul reține următoarele aspecte identificate de contestatoare în favoarea criticii aduse, respectiv:*

- *Procesul-verbal de evaluare nr.... /... (document „11. PV intermediar nr.... din....pdf”, pag. 4) menționează explicit*

„Derularea sesiunii... s-a făcut online prin intermediul... fiind accesat linkul de conectare comunicat de ofertant”;

- *...era obligatorie conform pag. 232 din caietul de sarcini, care stabilește în mod expres că aceasta trebuie să fie organizată de ... contractantă (...) pentru verificarea îndeplinirii cerințelor minime funcționale ale... și ale Componentei pentru managementul documentelor. Scopul principal al sesiunii este asigurarea unei verificări obiective, transparente și reproductibile a soluției propuse;*

- cu toate acestea, ... nu a organizat sesiunea pe propria platformă... (sau pe orice altă platformă controlată de autoritate), ci a acceptat în totalitate platforma, link-ul de conectare și codul de acces furnizate exclusiv de ofertantul Nu rezultă din Procesul-verbal de evaluare nr....- DFL... /... și nici din alte documente ale dosarului că ... ar fi preluat controlul asupra sesiunii, ar fi înregistrat-o oficial sau ar fi păstrat o copie a înregistrării în scopuri de audit și verificare ulterioară;

- absența unei înregistrări oficiale realizate de ... face imposibilă verificarea ulterioară a modului în care Asocieria declarată câștigătoare a demonstrat îndeplinirea cerințelor funcționale, a interacțiunii comisiei cu soluția și a eventualelor limitări sau deficiențe constatate în timpul demonstrației. Aceasta încalcă flagrant principiul transparenței și posibilitatea de verificare și contestare ulterioară a procedurii de evaluare.

Astfel, concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că modul de organizare a sesiunii... obligatorii constituie o neconformitate procedurală esențială care afectează însăși validitatea evaluării tehnice a ofertei asocierii declarate câștigătoare, achiziția a acceptat această modalitate de lucru fără a o documenta corespunzător și fără a asigura condițiile minime de transparență și auditabilitate impuse de lege.

Apreciază contestatoarea că această conduită încalcă principiile transparenței, tratamentului egal și proporționalității prevăzute de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, precum și împiedică îndeplinirea obligațiilor de obiectivitate și integralitate a evaluării prevăzute de art. 126 (privind atribuțiile și responsabilitățile comisiei) și art.... (privind regulile de evaluare, verificarea conformității și asigurarea unei analize complete și obiective a ofertelor) din HG nr. 395/2016.

Se vor reține și argumentele aduse de ... contractantă, în replică la cele reclamate, respectiv:

- în cadrul PV intermediar nr...., Comisia de evaluare a luat decizia transmiterii unei clarificări cu termen de răspuns... în vederea susținerii de către ofertanta.... -..... a sesiunii... în data de..., având în vedere mențiunile din caietul de sarcini referitoare la aceasta (pag. 232), conform cărora:

„în etapa de evaluare tehnică, ofertanții vor asigura, prin intermediul unui răspuns la o solicitare de clarificare a Autorității Contractante, o sesiune demonstrativă pentru susținerea îndeplinirii unor cerințe minime, solicitate prin Caietul de sarcini.

...are scopul de a verifica funcționalități aferente Portalului și Componentei pentru managementul documentelor.

Cu minimum 2 zile lucrătoare înainte de data planificată pentru sesiunea demonstrativă, care se va desfășura online. În etapa de evaluare tehnică a ofertelor, Ofertantul are obligația să transmită Autorității Contractante lista participanților la ...în care se menționează rolul în timpul sesiunii și relația pe care aceștia o au cu Ofertantul, ... Contractantă nu va accepta în ...decât persoanele nominalizate de ofertant în lista participanților.

Ofertantul va pune la dispoziția experților săi echipamentele (de ex. laptop-uri) și ...- ul necesar pentru derularea în bune condiții a sesiunii....

Echipamentele ofertantului vor fi utilizate de acesta ca suport pentru susținerea sesiunii... și nu vor fi conectate la rețeaua Autorității Contractante.

În cadrul sesiunii... vor fi prezentate cerințe minime obligatorii (care sunt prevăzute în capitolele caietului de sarcini) ale... și Componentei pentru managementul documentelor.

- în conținutul solicitării, ... contractantă precizează că detaliile privind organizarea sesiunii..., precum și modalitatea de acces, împreună

cu lista participanților, așa cum a fost solicitat la nivelul caietului de sarcini se vor transmite de către ofertant prin răspunsul la clarificări;

- de asemenea, se precizează că evaluarea sesiunii... se va realiza în baza check-list- ului de verificare, încărcat în SEAP;

- față de susținerea contestatoarei, conform căreia, ...ar fi fost viciată deoarece s-a desfășurat online prin..., pe baza unui link comunicat de ofertant, și deoarece nu ar rezulta că ... contractantă ar fi realizat o înregistrare oficială a acesteia, acestea sunt vădit neîntemeiate și pornește de la o interpretare eronată a Caietului de sarcini și ignoră modul în care ...a fost prevăzută, organizată, desfășurată și documentată în procedură;

- din conținutul PV intermediar nr.... rezultă că, având în vedere mențiunile din Caietul de sarcini privind sesiunea demonstrativă, comisia de evaluare a informat ofertantul despre desfășurarea unei... pentru verificarea funcționalităților aferente... și Componentei pentru managementul documentelor. În același proces-verbal se consemnează că ...urma să se desfășoare online, iar ofertantul avea obligația de a transmite lista participanților, rolul acestora, relația cu ofertantul.

- Caietul de sarcini, astfel cum a fost reprodus și aplicat de comisie, nu impunea ca sesiunea să fie organizată exclusiv pe o platformă controlată de ... contractantă și nici nu prevedea obligația realizării unei înregistrări oficiale, ci mai mult decât atât în caietul de sarcini este precizat în mod expres că „Ofertantul va pune la dispoziția experților săi echipamentele (de ex. laptop-uri) și ...-ul necesar pentru derularea în bune condiții a sesiunii.... Echipamentele ofertantului vor fi utilizate de acesta ca suport pentru susținerea sesiunii... și nu vor fi conectate la rețeaua Autorității Contractante.

- în cadrul PV intermediar nr.... se consemnează că ofertantul a răspuns solicitării de clarificări prin adresa nr....., încărcată în SEAP în data de..., ora 18: 05, confirmând participarea la ...din..., ora 11:..., indicând modalitatea de desfășurare online, respectiv prin videoconferință pe platforma..., transmițând modalitatea de acces la (prin link web), lista participanților și confirmarea că experții ofertantului vor avea echipamentele și ...-ul necesar pentru derularea în bune condiții a sesiunii.

Din examinarea Procesului-verbal intermediar nr...., Consiliul reține că membrii comisiei de evaluare au consemnat în detaliu modalitatea de derulare și evaluarea a sesiunii... de către asocieria... -..., în urma căreia membrii comisiei de evaluare au concluzionat că au fost demonstrate toate funcționalitățile, așa cum au fost solicitate la nivelul caietului de sarcini pentru fiecare din cele două componente... și Componenta pentru managementul documentelor, fiind relevant de redat următoarele aspecte consemnate:

Astfel, urmare a deciziei comisiei de evaluare din data de..., consemnată în cadrul PV intermediar nr...., ofertantului i-au fost solicitate următoarele clarificări, cu termen de răspuns...:

Având în vedere mențiunile din Caietul de sarcini referitoare la ...(pag. 232), respectiv:

În etapa de evaluare tehnică, ofertanții vor asigura, prin intermediul unui răspuns la o solicitare de clarificare a Autorității Contractante, o sesiune demonstrativă pentru susținerea îndeplinirii unor cerințe minime, solicitate prin Caietul de sarcini.

...are scopul de a verifica funcționalități aferente Portalului și Componentei pentru managementul documentelor.

Cu minimum 2 zile lucrătoare înainte de data planificată pentru sesiunea demonstrativă, care se va desfășura online, în etapa de evaluare tehnică a ofertelor, Ofertantul are obligația să transmită Autorității Contractante lista participanților la ...în care se menționează rolul în timpul sesiunii și relația pe care aceștia o au cu Ofertantul. ... Contractantă nu va accepta în ...decât persoanele nominalizate de ofertant în lista participanților.

Ofertantul va pune la dispoziția experților săi echipamentele (de ex. laptop-uri) și ...-ul necesar pentru derularea în bune condiții a sesiunii....

Echipamentele ofertantului vor fi utilizate de acesta ca suport pentru susținerea sesiunii... și nu vor fi conectate la rețeaua Autorității Contractante.

În cadrul sesiunii... vor fi prezentate cerințe minime obligatorii (care sunt prevăzute în capitolele caietului de sarcini) ale... și Componentei pentru managementul documentelor.

Vă invităm la ...în data de..., ora 11....

Detaliile privind organizarea sesiunii..., precum și modalitatea de acces, împreună cu lista participanților, așa cum a fost solicitat la nivelul caietului de sarcini se vor transmite de către dumneavoastră prin răspunsul la clarificări.

Evaluarea sesiunii... se va realiza în baza check-list-ului de verificare, încărcat în SEAP.

Solicitarea de clarificări nr.... DFL 1062/... a fost încărcată în SEAP în data de..., ora 12: 22.

Ofertantul a răspuns solicitării de clarificări prin adresa nr....., încărcată în SEAP în data de..., ora 18: 05, astfel:

Va confirmam prin prezenta participarea la sesiunea demonstrativa din data de..., ora 11....

Modalitatea de desfasurare si acces propusa de Ofertant: sesiune online... - link acces... meeting

Lista participanților din partea Ofertantului include persoanele: Componenta portal - subcontractant... & ... S.R.L.

☐ (...) - angajat... & ... S.R.L.

☐ (...) - angajat... & ... S.R.L.

☐ (...) - angajat... & ... S.R.L.

☐ (...) - angajat... & ... S.R.L.

☐ (...) - angajat... & ... S.R.L.

Componenta pentru managementul documentelor - asociat...:

☐ (...) - angajat...

☐ (...) - angajat...

☐ (...) - angajat... - angajat...

Reprezentanți Ofertant - lider...

☐ (...) - ...

☐ (...) - suport Teams

☐ Reprezentanți asociat...: (...) - Manager proiect

☐ (...) - ...

Confirmam ca experții Ofertantului vor avea echipamentele necesare si ...-ul necesar din partea Ofertantului (lider, asociați, subcontractant) pentru derularea în bune condiții a sesiunii....

Echipamentele ofertantului vor fi utilizate de acesta ca suport pentru susținerea sesiunii... și nu vor fi conectate la rețeaua Autorității Contractante.

În cadrul sesiunii... vom prezenta îndeplinirea cerințelor minime obligatorii (care sunt prevăzute în capitolele caietului de sarcini) ale... și Componentei pentru managementul documentelor, conform check-list-ului de verificare, încărcat în SEAP.

Ca urmare a solicitării de clarificări și a răspunsului ofertantului din data de..., în data de..., ora 11..., a avut loc sesiunea demonstrativă, așa cum s-a solicitat prin Caietul de sarcini.

La ...au participat din partea autorității contractante membrii comisiei de evaluare și expertul... cooptat din partea Autorității pentru..., domnul..., desemnat prin Decizia Președintelui ... nr..... Din partea ofertantului, au participat persoanele care au fost menționate în cadrul adresei de răspuns încărcate în SEAP și identificate mai sus

Derularea sesiunii... s-a făcut online prin intermediul... fiind accesat linkid de conectare comunicat de ofertant.

Ofertantul a procedat la prezentarea funcționalităților celor două componente... și Componenta pentru....

...

A fost prezentată de către reprezentantul subcontractantului... & ... S.R.L. componenta portal ofertată, și anume ... 2025.

- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitatea de adăugare a rolurilor și configurarea acestora pentru a restricționa sau permite accesul la anumite pagini, componente, acțiuni, fluxuri de lucru sau entități.

- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitatea de configurare a permisiunilor la nivel de pagină, modul, entitate, acțiuni și butoane, astfel încât anumite funcționalități să fie disponibile doar pentru rolurile autorizate.

- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitatea de configurare a execuției automate a următoarelor joburi sau acțiuni la momente specifice sau la intervale recurente (declanșatoare de timp, declanșatoare de interval):

- a. Rulare interogări SQL pentru actualizarea sau extragerea datelor.

- b. Rulare executabile sau scripturi pentru automatizarea sarcinilor complexe.

- A fost creată o listă de acțiuni care trebuie efectuate într-o succesiune specifică, incluzând logică condiționată.

- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitatea de creare a unui flux de lucru (și a fost creat un flux de lucru) prin utilizarea elementelor standard ... (... and Notation) precum: Eveniment de start și eveniment de stop, activități care reprezintă sarcini sau operațiuni ce trebuie executate și Porți de decizie (XOR) pentru a direcționa fluxul de lucru în funcție de condiții specifice. Adăugarea de activități în fluxul de lucru folosind funcții predefinite cu variabile de intrare și ieșire, facilitând personalizarea proceselor.

- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitatea testării fluxului de lucru prin rulare și identificarea erorilor prin mesaje de eroare.

- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitatea de creare a unui obiect JSON nou și a fost creat un obiect JSON nou.

- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitatea de creare a unui portal nou și a fost creat un portal nou.

- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitatea de adăugare, ștergere și vizualizare a surselor de date, precum și executarea de interogări SQL și a fost demonstrat cum se realizează aceste acțiuni.

- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitatea de generare PDF din șablon ..., conversia datelor ... în..., generare coduri de bare și a fost demonstrat cum se realizează aceste acțiuni.

- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitatea de creare interfață... pentru a permite comunicarea cu diferite sisteme și aplicații. Implementarea de mecanisme de securizare a API-urilor prin utilizarea de chei API și token-uri web ...și a fost creată o interfață....

- Componenta portal ofertată are o interfață vizuală de tip drag-and-drop pentru a permite crearea și personalizarea ușoară a formularelor. Reprezentantul ofertantului a prezentat și modalitatea de creare și personalizare a formularelor.

- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitatea de adăugare a unui formular pe o pagină cu următoarele tipuri de câmpuri text, numere, email, telefon, câmpuri cu editor ..., opțiuni multiple și fișiere și a fost demonstrat cum se realizează aceste acțiuni.
- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitate de definire de formulare cu Dropdown-uri, casete de verificare, butoane radio pentru selectarea unor opțiuni din liste predefinite sau generate dinamic și a fost demonstrat cum se realizează aceste acțiuni.
- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitatea de definire de formulare cu încărcarea unuia sau mai multor fișiere, cu validarea extensiilor și limitarea dimensiunii fișierelor și a fost demonstrat cum se realizează aceste acțiuni.
- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitatea de configurare a poziționării etichetelor pentru fiecare câmp (sus, stânga, dreapta) și adăugarea de instrucțiuni sau mesaje de ajutor pentru utilizatori și a fost demonstrat cum se realizează aceste acțiuni.
- S-a demonstrat că ... 2025 permite utilizarea validatorilor predefiniți (număr întreg, O email, dată, obligatoriu) și posibilitatea de a crea validatori personalizați pentru nevoi specifice.
- S-a demonstrat că ... 2025 permite crearea de liste de opțiuni pentru câmpurile de tip dropdown sau opțiuni multiple, generate din:
 - a. Liste statice definite în formă cheie/valoare.
 - b. Interogări ale bazei de date pentru extragerea datelor relevante.
 - c. API-uri care returnează date în format JSON.
- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitatea de a adăuga câmpuri dinamice, care să fie afișate sau ascunse automat pe baza interacțiunii utilizatorului (ex.: câmpuri condiționale).
- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă suport pentru formulare care se întind pe mai multe pagini sau secțiuni, cu indicator de progres, pentru a împărți interacțiunile complexe în pași mai mici și mai ușor de gestionat.
- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă design responsiv pentru a asigura o experiență de utilizare optimizată pe dispozitive mobile, inclusiv adaptarea automată a formularelor la dimensiunea ecranului.
- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă suport pentru salvarea automată a progresului utilizatorului și pentru repornirea interacțiunii de la același punct, dacă formularul este închis sau () întrerupt.
- A fost creată o entitate care a avut ca rezultat:
 - a. Generarea automată a tabelelor corespunzătoare în baza de date, cu chei index bazate pe relațiile definite cu alte entități.
 - b. Generarea paginii asociate entității, care poate fi afișată sau ascunsă în meniul principal, și poate fi definită ca pagină de nivel superior sau subordonată altei pagini.
 - c. Crearea automată a unui formular pentru introducerea datelor, cu câmpuri bazate pe proprietățile entității.
 - d. Definirea de surse de date specifice pentru entitate.
 - e. Posibilitate generării de butoane și acțiuni în interfață pentru operațiuni CRUD (Creare, Citire, Actualizare, Ștergere).
 - f. Posibilitatea definirii și utilizării de API-uri pentru operațiuni asupra entităților.
 - g. Posibilitatea generării de tablouri de bord vizuale (dashboard-uri) pentru monitorizarea KPI-urilor bazate pe datele entității.
- S-a demonstrat că ... 2025 poate reprezenta vizual relațiile dintre entități, facilitând înțelegerea structurii datelor și a interdependențelor.
- S-a demonstrat că ... 2025 poate defini relații între entități (unul-la-unu, unul-la-multi, multi-la-multi), cu impact direct asupra structurii bazei de date și a operațiunilor disponibile.
- S-a demonstrat că ... 2025 poate configura permisiunile la nivel de entitate: controlul... utilizatorilor la operațiunile asupra entităților, permițând sau restricționând vizualizarea, adăugarea, editarea și ștergerea datelor.
- A fost creată o listă de date afișate sub formă tabelară, extrase din solicitări JSON de la API-uri externe.
- S-a demonstrat că ... 2025 poate defini pentru fiecare coloană a opțiunilor de filtrare, ordonare, sortare și căutare, îmbunătățind experiența utilizatorului în gestionarea și analizarea datelor.

- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitatea de configurare a conținutului paginilor: așezarea conținutului în pagini folosind componente precum texte ..., formulare, liste și tab-uri.

- S-a demonstrat că ... 2025 poate asigura controlul afișării paginilor în meniul principal, cu opțiunea de a dezactiva afișarea pentru paginile care sunt accesate în mod indirect (de exemplu, la completarea unui formular).

- S-a demonstrat că ... 2025 prezintă posibilitatea de utilizare a funcțiilor de tip drag- and-drop pentru a organiza meniurile și paginile.

- S-a demonstrat că ... 2025 poate asigura configurarea meniurilor diferite pentru diverse profiluri de..., oferind o experiență personalizată în funcție de rolurile și permisiunile acestora.

- S-a demonstrat că ... 2025 poate asigura setarea paginilor pentru a fi publicate sau scoase din publicare la date și ore specifice, automatizând gestionarea conținutului.

Ca urmare a prezentării realizate de către reprezentantul ofertantului, comisia de evaluare a concluzionat că au fost demonstrate toate funcționalitățile, așa cum au fost solicitate la nivelul Caietului de sarcini.

Fiecare membru al comisiei de evaluare a completat checklist-ul de verificare aferent, acestea fiind anexe la prezentul proces-verbal intermediar.

Componenta pentru managementul documentelor

A fost prezentată de către reprezentantul asociatului... componenta pentru managementul documentelor ofertată, și anume

- A fost prezentată interfața de administrare a soluției oferite demonstrându-se că permite gestiunea utilizatorilor, a grupurilor de utilizatori și are posibilitatea definirii și gestionării unităților organizatorice. S-a demonstrat o modalitate simplă de configurare și personalizare a platformei și a fișierelor de configurare ale sistemului. S-a demonstrat că interfața de administrare permite gestiunea locațiilor de stocare a documentelor, a tipurilor de obiecte, permite definirea și gestiunea de către administratorul sistemului a funcționalităților de backup ale sistemului.

- S-a demonstrat că platforma ... prezintă un designer dedicat pentru definirea formularelor web pentru unele tipuri de documente gestionate. Designerul de formulare web asigură cel puțin:

- a. crearea de formulare dinamice de tip responsiv și interactive;
- b. crearea de formulare cu tab-uri și metadate dinamice cu afișare de metadate în funcție de condiționalități;
- c. completarea automată a anumitor câmpuri;
- d. includerea pe câmpuri a unor formule de calcul;
- e. posibilitatea definirii a câmpurilor de tip: dată, text, casetă de verificare, semnături, imagine, link, de tip buton pentru adăugarea sau ștergerea liniilor;
- f. introducerea de reguli și validări pe câmpurile formularului;
- g. preluarea de date din surse externe de informație, cum sunt alte sisteme ... sau baze de date externe.

S-a demonstrat cum se realizează fiecare acțiune din cele menționate mai sus.

- S-a demonstrat că platforma ... permite modificarea fluxurilor de lucru predefinite prin intermediul designerului grafic, prin operații de drag and drop și asignare de relații. Modificarea nu presupune scriere de cod și a fost demonstrat cum se modifică aceste fluxuri.

- S-a realizat un flux ad-hoc de documente, prin stabilirea activităților asociate (avizare, aprobare, semnare, etc.), a fost definit un minimum de 9 participanți și tranzițiile dintre activități. La definirea unui astfel de flux a fost stabilit: tipul distribuției (secvențial sau paralel), prioritatea, participanții implicați (la nivel de...u grup), definirea de escaladă (termenul de declanșare, utilizatorul către care se escalează). Utilizatorul poate să salveze fluxul astfel definit (ca șablon) pentru utilizarea ulterioară.

- S-a realizat aplicarea semnăturii electronice calificate asupra documentelor încărcate în depozit, asigurând îndeplinirea următoarelor cerințe:

- a. posibilitatea marcării poziției de aplicare a semnăturii pentru toți semnatarii;
- b. nu este condiționată semnarea documentelor cu semnătură electronică calificată prin mecanisme de check-out/check-in. Cu alte cuvinte, platforma permite semnarea „on the

fly" (fără descărcare/încărcare pe/de pe stația de lucru a utilizatorului) a documentelor transmise pe fluxurile de lucru electronice sau stocate în depozit.

- S-a realizat configurarea de către administrator a funcțiilor... și meniurilor aplicației în conformitate cu rolul, apartenența la grupuri și drepturile utilizatorului. Parametrizările au fost realizate fără a fi necesară dezvoltarea de cod.

Ca urmare a prezentării realizate de către reprezentantul ofertantului, comisia de evaluare a concluzionat că au fost demonstrate toate funcționalitățile, așa cum au fost solicitate la nivelul Caietului de sarcini.

Fiecare membru al comisiei de evaluare a completat checklist-ul de verificare aferent, acestea fiind anexe la prezentul proces-verbal intermediar.

III. Concluzii

În urma desfășurării procesului de evaluare a sesiunii..., Comisia de evaluare a concluzionat că au fost demonstrate toate funcționalitățile, așa cum au fost solicitate la nivelul Caietului de sarcini, pentru fiecare din cele două componente... și Componenta pentru managementul documentelor.

...-verbal intermediar nr...., se regăsesc completate de către fiecare membru al comisiei de evaluare checklist-ul de verificare sesiune demonstrativă, acestea fiind anexe la prezentul proces-verbal intermediar amintit.

Față de aspectele mai sus redată nu poate fi validată susținerea contestatoarei potrivit căreia desfășurarea sesiunii prin... ar fi afectat transparența sau verificabilitatea evaluării, deoarece... este o platformă specializată de videoconferință și mesagerie care permite înregistrarea întâlnirilor, așa cum a susținut și achiziția înregistrările Teams captează semnale audio, video și activitatea de partajare a ecranului și sunt salvate în Microsoft 365 (platforma de cloud a producătorului Microsoft). Înregistrările sunt legate în chat-ul întâlnirii și pot fi accesate ulterior, în condițiile permisiunilor aplicabile, ceea ce infirmă premisa contestatorului privind imposibilitatea verificării ulterioare. Mai mult, utilizarea... nu poate fi calificată ca o abatere procedurală și nici ca o modalitate care ar exclude transparența ori verificabilitatea sesiunii.

Dimpotrivă, platforma utilizată permite înregistrarea, stocarea și accesarea ulterioară a înregistrării, iar sesiunea a fost, în orice caz, documentată oficial prin PV intermediar nr....- DFL/... /... și prin checklist-urile completate de membrii comisiei de evaluare și de către expertul... cooptat prezent la sesiunea demonstrativă.

Nici susținerea privind lipsa înregistrării sesiunii... nu este întemeiată, achiziția a transmis dovada înregistrării sesiunii... din care reiese că asocierea a prezentat și a demonstrat funcționalitățile celor două componente... și Componenta pentru..., ceea ce infirmă susținerea contestatoarei potrivit căreia ...nu ar fi fost susceptibilă de verificare ulterioară.

De altfel, dovada înregistrării sesiunii... a fost pusă de Consiliul la dispoziția asocierii contestatoare cu ocazia studierii dosarului achiziției publice.

Ulterior cu ocazia studierii dosarului achiziției publice la Consiliu, contestatoarea a formulat *Cerere de repunere în termen și de completare a motivelor de contestație, înregistrată la Consiliu sub nr.... prin care a precizat următoarele:*

În prezenta cauză, subscrisa am fost împiedicată să invoc toate motivele de neconformitate tehnică a ofertei Asocierii declarate câștigătoare de culpa Autorității contractante, care nu mi-a pus la dispoziție întregul dosar al achiziției publice. În mod special, videoclipul ce conține înregistrarea video a sesiunii... organizate de Asocierea declarată câștigătoare nu mi-a fost pus la dispoziție de către ... la data de..., când am studiat în cadrul acesteia dosarul achiziției publice.

Subscrisa am luat cunoștință de videoclipul cu denumirea "**... - sesiune 7-....mp4" ce conține înregistrarea video a sesiunii... organizate de Asocierea declarată câștigătoare și de conținutul propriu-zis al acestuia abia la data de..., când am studiat în cadrul CNSC dosarul achiziției publice**, prilej cu care, în cadrul folderului cu denumirea "10. Anexa punct de vedere _dovada înregistrare sesiune demonstrativa" pus la dispoziția subscrisei de către CNSC la data respectivă, am putut vedea respectivul videoclip.

Având în vedere că:

- videoclipul ce conține înregistrarea video a sesiunii... organizate de Asocierea declarată câștigătoare nu mi-a fost pus la dispoziție de către ...;
- subscrisa am avut acces la videoclipul respectiv abia la data de..., când am studiat în cadrul CNSC dosarul achiziției publice;
- motivele suplimentare de neconformitate tehnică a ofertei Asocierii declarate câștigătoare invocate de subscrisa prin prezenta cerere se bazează tocmai pe videoclipul ce conține înregistrarea video a sesiunii... organizate de Asocierea declarată câștigătoare;
- subscrisa am formulat prezenta cerere la data de..., la 4 zile de la data luării la cunoștință de conținutul videoclipului respectiv,

sunt îndeplinite condițiile legale ale art. 186 C.proc.civ., raportate la art. 68 din Legea nr. 101/2016, pentru admiterea cererii de repunere a subscrisei în termenul de a invoca motivele suplimentare de contestație menționate în prezenta cerere la pct. III de mai jos.

Se reține faptul că la data de... contestatoarea a luat la cunoștință despre videoclipul cu denumirea "**... - sesiunedemonstrativa...0320_110...7-....mp4" ce conține înregistrarea video a sesiunii... organizate de asocierea declarată câștigătoare.**

Astfel data studierii dosarului la Consiliu... va fi data la care se va raporta Consiliu în analizarea criticilor suplimentare formulate de contestatoare.

Față de cele reținute, *respingerea ca inadmisibilă a cererii de repunere în termen formulată de..., și ca tardivă a completării motivelor de contestație formulate invocată atâta de ... contractantă, cât și de intervenientă, este neîntemeiată.*

Astfel, cu ocazia formulării *Cererii de repunere în termen si de completare a motivelor de contestație, înregistrată la Consiliu sub nr.... contestatoarea* formulează motive suplimentare de neconformitate tehnică a ofertei... vizavi de... - ...2025 și Componenta de Management al Documentelor - ..., în raport cu specificațiile obligatorii din caietul de sarcini din capitolul 21 paginile 232-236.

Preliminar analizei temeiniciei/netemeiniciei criticilor suplimentare aduse, Consiliul reține faptul că acestea au ca temei metode proprii de analiză după un standard propriu al contestatoarei, fără a ține cont de cerințele din caietul de sarcini.

Astfel, criticile tehnice formulate prin completare de cerințe, sunt construite pe o premisă greșită: aceea că flecare cerință din checklist

trebuia **demonstrată** prin scenariile suplimentare indicate ulterior de contestatoare.

Scopul sesiunii... este demonstrarea existenței funcționalităților solicitate prin caietul de sarcini (... 232) astfel cum a fost precizat: ...are scopul de a verifica funcționalități aferente Portalului și Componentei pentru managementul documentelor.

Documentația stabilește că Prezentarea în cadrul sesiunii... a funcționalităților prezentate mai sus se va baza pe prezentarea practică a produselor ... oferate (de exemplu: a interfețelor expuse de acestea, a fișierelor de configurare ale acestora etc.) în cadrul unor medii..." (pag. 236 din caietul de sarcini).

Caietul de sarcini prevede la... 236 următoarele solicitări referitoare la sesiunile... nu presupun implementarea de **părți din contract. Ofertanții pot utiliza versiuni de tip demo/trial/temporar ale produselor oferate.**

... Contractantă a confirmat odată cu răspunsul la întrebarea nr....6 din *Răspunsul consolidat la solicitările de clarificări nr....:*

Cerințele privind sesiunea demo se referă exclusiv la funcționalități ale produselor COTS și nu implică prestarea unor servicii de dezvoltare ... și configurări personalizate.

Așadar, scopul sesiunii... a fost exclusiv acela de a verifica practic existența și funcționarea funcționalităților solicitate prin caietul de sarcini, iar nu modul **de implementare, dezvoltare, configurare sau integrare a soluției oferate.**

Niciuna dintre prevederile documentației de atribuire nu impune o anumită modalitate tehnică de prezentare ori un anumit scenariu obligatoriu de desfășurare a demonstrației.

Utilizarea expresiei „de exemplu” din cadrul cerinței „se va baza pe prezentarea practică a produselor ... oferate (de exemplu: a interfețelor expuse de acestea, a fișierelor de configurare ale acestora etc.) în cadrul unor medii...” confirmă libertatea ofertantului în privința modalității de prezentare a funcționalităților solicitate.

Documentația de atribuire limitează obiectul sesiunii... la verificarea practică a funcționalităților produselor ... oferate, într-un mediu demonstrativ, fără a transforma această etapă într-o activitate de dezvoltare, configurare personalizată sau implementare parțială a contractului.

Cu alte cuvinte, contestatoarea confundă demonstrarea **funcționalității** în cadrul unei proceduri de achiziție cu **testarea tehnică completă** aferentă unei etape ulterioare de implementare, configurare și acceptanță. Caietul de sarcini nu impunea demonstrarea funcționalității lor prin scenariile indicate ulterior de contestatoare și nici nu stabilea modalitatea concretă în care demonstrația trebuia realizată, ci doar rezultatul ce trebuia verificat.

Prin urmare, faptul că asocierea reclamată nu a executat exact scenariile tehnice propuse ulterior de contestatoare, nu poate conduce la concluzia neconformității ofertei.

Deși contestatoarea formulează critici cu privire la toate cele 33 de funcționalități solicitate de documentație și analizate în cadrul sesiunii...,

aceasta nu probează vreo absență a funcționalităților la nivelul celor două componente oferite de subscrisa, ci reproșează faptul că demonstrația nu a fost realizată potrivit propriei sale metodologii de evaluare.

În considerarea celor antemenționate sunt și precizările achizitoarei potrivit cărora:

In procedura de evaluare contează dacă funcționalitățile solicitate au fost prezentate și verificate în raport cu checklist-ul stabilit de comisie, iar nu dacă demonstrația a acoperit fiecare scenariu suplimentar imaginat de un competitor după vizionarea înregistrării.

În ceea ce privește motivele suplimentare de contestare cu privire la..., susținerea contestatoarei potrivit căreia soluția ...2025 ar fi neconformă „indiferent” dacă utilizează...u... este speculativă și nu demonstrează o neconformitate certă. Contestatoarea formulează două ipoteze alternative și încearcă să obțină neconformitatea în ambele variante, fără a demonstra, pe baza unui document al ofertei, că ar exista o componentă nelicențiată, nelistată sau neacoperită....

... contractantă a evaluat soluția oferită, astfel cum a fost prezentată în propunerea tehnică și în cadrul sesiunii..., respectiv ...2025 pentru.... Contestatoarea nu poate substitui această evaluare cu o analiză proprie privind tehnologia de bază utilizată de produs și nici nu poate deduce automat neconformitatea din simpla împrejurare că un produs ... utilizează componente sau tehnologii existente pe piață.

Dacă produsul oferit include tehnologii de bază, framework-uri sau componente tehnice interne, aceasta nu înseamnă că fiecare astfel de element trebuie tratat ca produs oferit distinct, cu linie separată în propunerea..., în lipsa unei cerințe exprese în acest sens și în lipsa unui impact asupra prețului sau asupra dreptului de utilizare al beneficiarului.

Relevant este dacă produsul oferit, ca soluție asumată de ofertant, îndeplinește cerințele Caietului de sarcini.

De asemenea, critica privind vulnerabilitățile publice ale Liferay este formulată la nivel generic și nu demonstrează că implementarea concretă oferită și demonstrată ar fi vulnerabilă sau că mecanismele de securitate asumate prin ofertă nu ar acoperi cerințele Caietului de sarcini. Contestatoarea nu indică o testare tehnică efectivă a soluției oferite, ci invocă existența unor vulnerabilități publice asociate unei tehnologii pe care o presupune ca fiind utilizată în produs.

În ceea ce privește criticile punctuale formulate de contestatoare cu privire la cele 33 de cerințe ale..., acestea au un caracter repetitiv și formalist. În majoritatea **cazurilor, contestatoarea nu susține că funcționalitatea nu există, ci că demonstrația ar fi trebuit să fie mai amplă, să includă scenarii suplimentare, validări negative, teste cu utilizatori diferiți sau verificări în alte... tehnice.**

Această abordare nu poate fi primită. Cchecklist-ul sesiunii... nu a impus... unor teste exhaustive pentru fiecare cerință, ci demonstrarea funcționalităților la nivelul necesar evaluării conformității ofertei.

Comisia de evaluare, împreună cu expertul... cooptat, a participat la sesiune și a consemnat, în baza checklist-urilor completate, că funcționalitățile solicitate au fost demonstrate.

Faptul că, în viziunea contestatoarei, demonstrația ar fi putut fi realizată și prin alte scenarii sau cu un grad mai mare de detaliu nu echivalează cu neîndeplinirea cerințelor.

Întrucât, neconformitatea trebuie să fie certă, rezultată din lipsa unei funcționalități solicitate și nu dintr-o apreciere subiectivă, privind modul optim în care ar fi trebuit prezentată acea funcționalitate, considerăm vădit neîntemeiate susținerile contestatoarei.

În mod similar vor fi reținute ca fiind relevante în soluționare și precizările autoarei intervenției care a susținut următoarele:

Deși Contestatoarea formulează critici cu privire la realmente toate cele 33 de funcționalități solicitate de Documentație și analizate în cadrul sesiunii..., aceasta nu probează vreo absență a funcționalităților la nivelul celor două componente oferite de subscrisa, ci reproșează faptul că demonstrația nu a fost realizată potrivit propriei sale metodologii de evaluare.

Având în vedere că numeroase critici formulate de... au un caracter repetitiv și se întemeiază pe premise comune, concluziile formulate de ... vor fi structurate după cum urmează:

i. Într-o primă etapă, vom trata, în mod sintetic și unitar, caracterul nefondat al susținerilor repetitive și al premiselor comune pe care Contestatoarea își fundamentează criticile;

ii. Subsecvent, vom evidenția punctual modalitatea în care asocierea ... a demonstrat îndeplinirea funcționalităților solicitate prin Caietul de sarcini;

iii. În măsura în care anumite susțineri reclamă o analiză distinctă, acestea vor fi examinate punctual, prin raportare la cerințele concrete ale documentației de atribuire și la elementele prezentate în cadrul sesiunii....

În primul rând, în privința tuturor celor 39 de cerințe tehnice analizate în cadrul sesiunii... critică modalitatea de prezentare și scenariul... utilizate de asocierea ... în cadrul sesiunii....

Or, așa cum am arătat la para. 4-11, Documentația de atribuire nu a impus ofertanților o anumită modalitate de prezentare, o anumită succesiune a operațiunilor ori un anumit scenariu... obligatoriu pentru demonstrarea funcționalităților.

Prin urmare, faptul că... a ales o anumită manieră de prezentare a funcționalităților nu poate constitui, prin el însuși, un motiv de neconformitate, în lipsa unei cerințe exprese din Caietul de sarcini care să impună scenariul pretins ulterior de contestatoare.

În al doilea rând... pretinde obligativitatea utilizării unor.../ operațiuni tehnice specifice inexistente în Caietul de sarcini:

i. În privința cerinței tehnice nr..... „Crearea unei entități care să aibă ca rezultat: *i. Generarea automată a tabelor corespunzătoare în baza de date, cu chei index bazate pe relațiile definite cu alte entități*” -... pretinde că era obligatorie accesarea unei console de administrare a bazei de date, executarea de comenzi SQL și verificarea fizică a tabelor, a cheilor externe sau a indexurilor generate automat;

Or, cerința nu impune accesarea unei console de administrare a bazei de date, executarea de comenzi SQL, verificarea fizică a tabelor, a cheilor externe sau a indexurilor generate automat și nici demonstrarea constrângerilor de integritate referențială prin intermediul unor... externe;

ii. În privința cerinței tehnice nr.... - „Testarea fluxului de lucru prin rulare și identificarea erorilor prin mesaje de eroare” -... pretinde că este obligatorie demonstrarea unei erori de tip runtime (de execuție) și a mecanismelor debugging (depanare) care să permită cauza tehnică a erorilor;

Or, cerința nu impune demonstrarea exclusivă a unor erori de execuție de tip runtime și nici utilizarea unor mecanisme specifice de depanare (debugging); Cerința tehnică nu distinge între diferitele categorii de mesaje generate de sistem și nu condiționează demonstrarea funcționalității de existența exclusivă a unor erori tehnice de execuție;

iii. În privința cerinței tehnice nr.... - „Adăugarea, ștergerea și vizualizarea surselor de date, precum și executarea de interogări SQL.” -... pretinde că există obligația existența unei console SQL sau a unui utilitar dedicat pentru executarea interogărilor arbitrare și vizualizarea rezultatelor;

Or, cerința nu impune existența unei console SQL dedicate și nici executarea interogărilor într-un utilitar distinct de administrare a bazelor de date. Cerința tehnică solicită demonstrarea posibilității de executare a interogărilor SQL, fără a impune utilizarea unui anumit tip de instrucțiuni SQL, existența unei console dedicate sau demonstrarea tuturor scenariilor posibile de administrare a bazelor de date.

În al treilea rând... pretinde că Documentația de atribuire impunea, după configurare, obligativitatea autentificării cu un alt... în privința următoarelor cerințe:

i. În privința cerinței tehnice nr.... - „Adăugarea rolurilor și configurarea acestora pentru a restricționa sau permite accesul la anumite pagini, componente, acțiuni, fluxuri de lucru sau entități”;

ii. În privința cerinței tehnice nr.... - „Configurarea permisiunilor la nivel de pagină, modul, entitate, acțiuni și butoane, astfel încât anumite funcționalități să fie disponibile doar pentru rolurile autorizate”;

iii. În privința cerinței tehnice nr.... - „Configurarea permisiunilor la nivel de entitate: controlul... utilizatorilor la operațiunile asupra entităților, permițând sau restricționând vizualizarea, adăugarea, editarea și ștergerea datelor”.

Or, nici Documentația de atribuire și nici... comunicat de ... Contractantă nu impuneau ca demonstrarea acestor funcționalități să fie realizată prin autentificarea succesivă cu utilizatori diferiți ori prin verificarea individuală a efectului fiecărei permisiuni configurate.

Cerințele tehnice vizează demonstrarea existenței și configurabilității mecanismelor de administrare a rolurilor și permisiunilor, inclusiv la nivel de pagină, modul, entitate, acțiuni și butoane, iar nu parcurgerea tuturor scenariilor posibile de acces sau restricționare.

Alegerea contului utilizat, a pașilor de prezentare și a modalității de evidențiere a permisiunilor ține de tehnica demonstrației și nu poate atrage vreodată vreo neconformitate, câtă vreme nu există o cerință expresă care să impună autentificarea cu un alt... după fiecare configurare.

Prin urmare, susținerea... nu evidențiază inexistența funcționalităților solicitate, ci doar faptul că demonstrația nu a urmat metodologia de validare pe care Contestatoarea o consideră necesară.

În al patrulea rând, în privința funcționalităților solicitate prin cerința privind „Crearea unei entități care să aibă ca rezultat: a. Generarea automată a tabelelor corespunzătoare în baza de date, cu chei index bazate pe relațiile definite cu alte entități; b. Generarea paginii asociate entității, care poate fi afișată sau ascunsă în meniul principal, și poate fi definită ca pagină de nivel superior sau subordonată altei pagini; c. Crearea automată a unui formular pentru introducerea datelor, cu câmpuri bazate pe proprietățile entității; d. Definirea de surse de date specifice pentru entitate; e. Posibilitatea generării de butoane și acțiuni în interfață pentru operațiuni CRUD (Creare, Citire, Actualizare, Ștergere); f. Posibilitatea definirii și utilizării de API-uri pentru operațiuni asupra entităților; g. Posibilitatea generării de tablouri de bord vizuale (dashboard-uri) pentru monitorizarea KPI-urilor bazate pe datele entității”, Contestatoarea susține, în mod repetat, că... ar fi trebuit să creeze o entitate nouă pentru fiecare funcționalitate în parte.

Or, această susținere nu rezultă din Caietul de sarcini.

Cerința are în vedere crearea unei entități și demonstrarea funcționalităților generate sau asociate acesteia, iar nu reluarea procesului de creare a unei entități distincte pentru fiecare subcerință prevăzută la lit. a)-g).

Pentru a evita reluarea aceleiași apărări în cadrul fiecărei subsecțiuni, arătăm de la început că Documentația de atribuire nu impunea crearea succesivă a unor entități noi pentru fiecare funcționalitate analizată, acest argument urmând a fi avut în vedere în mod corespunzător în analiza subsecțiunilor B.23-B.29.

Astfel, ceea ce încearcă, în realitate..., este de a-i solicita Consiliului să analizeze evaluarea realizată de ... prin raportare la cerințe și scenarii imaginate de contestatoare, iar nu prin raportare la cerințele efectiv prevăzute de Documentația de

Or, controlul exercitat de Consiliu nu poate avea ca obiect verificarea conformității ofertei prin raportare la o documentație de atribuire imaginată și rescrisă ulterior de un ofertant concurent, ci exclusiv prin raportare la cerințele clare și obligatorii stabilite de ... Contractantă.

Potrivit art. 75 din Legea nr. 98/2016:

[Art. 75 din Legea nr. 98/2016]. „[O]fertantul depune oferta elaborată în conformitate cu informațiile și cerințele prevăzute în documentele achiziției, însoțită de documentele sau de documentul unic de achiziție european, în conformitate cu dispozițiile art....3-...7, după caz, care demonstrează îndeplinirea criteriilor de calificare stabilite de ... contractantă.”

Obligația respectării cerințelor stabilite prin Documentația de atribuire incumbă atât ofertanților, cât și Autorității Contractante la momentul evaluării ofertelor depuse.

Cu titlu de exemplu, în ceea ce privește criticile formulate împotriva *Componentei pentru managementul documentelor - ...*, contestatoarea susține, cu privire la această componentă, că demonstrația ar fi fost declarativă, că anumite funcționalități ar fi trebuit demonstrate prin

scenarii mai complexe și că unele acțiuni prezentate ar fi fost insuficiente.

Or, nici aceste susțineri nu demonstrează o neconformitate certă. Contestatoarea nu se raportează la limitele concrete ale checklist-ului și ale scopului sesiunii..., ci introduce un standard propriu de testare, specific mai degrabă unei etape de recepție tehnică sau de testare de acceptanță, nu etapei de evaluare a ofertelor.

Așa cum a fost anterior arătat, în cadrul sesiunii..., Componenta pentru managementul documentelor a fost prezentată, iar comisia a consemnat în *Procesul-verbal intermediar nr.... funcționalitățile demonstrate* și concluzia că acestea corespund cerințelor solicitate.

Criticile ulterioare ale contestatoarei nu pot înlocui această evaluare oficială și nu pot determina reluarea procedurii doar pentru că un competitor ar fi dorit o demonstrație mai detaliată sau structurată diferit.

Referitor la susținerea contestatoarei privind pretinse mesaje, erori sau conduite ale prezentatorilor apărute în demonstrație ca dovadă a neconformității produselor, se are în vedere că cautoarea contestației nu demonstrează că respectivele aspecte ar fi afectat îndeplinirea cerințelor minime ale caietului de sarcini sau că ar fi fost constatate de comisia de evaluare ca deficiențe relevante în cadrul sesiunii.

Față de susținerile contestatoarei, ... formulează apărări pe care Consiliul le apreciază credibile și concludente:

În cadrul unei... online, pot exista explicații, reluări, navigări între ecrane, ajustări de prezentare sau exemple construite pe date demo. Aceste elemente nu pot fi transformate automat în neconformități tehnice esențiale. Pentru a atrage respingerea ofertei, era necesar ca pretinsa deficiență să privească lipsa unei funcționalități obligatorii și să fie demonstrată ca atare, nu doar dedusă din modul în care contestatoarea interpretează anumite secvențe video. Mai mult, contestatoarea selectează anumite momente din înregistrare și le califică unilateral ca „erori critice”, „prezentări declarative” sau „nefuncționalități”, fără ca aceste calificări să rezulte din documentele oficiale ale procedurii. Evaluarea conformității aparține comisiei de evaluare, nu unui ofertant concurent care, ulterior, analizează înregistrarea cu scopul evident de a identifica orice aspect susceptibil de critică.

Față de motivele suplimentare de contestație formulate de contestatoare, facem precizarea că din perspectiva implementării sistemelor informatice complexe (IT), analiza coroborată a cerințelor Caietului de Sarcini, a mențiunilor din cadrul... intermediar menționat și a Cererii de repunere formulate de contestatoare relevă un aspect fundamental: contestatoarea **confundă în mod eronat scopul unei „...” cu o etapă de „Testare de Acceptanță / Proof of Concept cu implementare completă”**.

...a asocierii declarată câștigătoare (validată prin PV-ul intermediar) a respectat cerințele autorității contractante, demonstrând capabilitățile native (out-of-the-box) ale produselor oferite, în timp ce contestatoarea pretinde execuții de tip „end-to-end” și validări la nivel de bază de date (backend/runtime), care nu au fost cerute în această fază a achiziției.

Caietul de Sarcini definește foarte clar și limitativ așteptările pentru această sesiune în Capitolul 21 (Modul de prezentare al ofertelor tehnice):

- **Nu se cere implementarea sistemului:** „Menționăm că solicitările referitoare la sesiunile... nu presupun implementarea de părți din contract. Ofertanții pot utiliza versiuni de tip demo/trial/temporar ale produselor oferite”,
- **Se cere demonstrarea interfețelor și configurărilor:** „Prezentarea în cadrul sesiunii... a funcționalităților prezentate mai sus se va baza pe prezentarea practică a

produselor ... oferate (de exemplu: a interfețelor expuse de acestea, a fișierelor de configurare ale acestora etc.) în cadrul unor medii...". Așadar, ... contractantă a solicitat demonstrarea existenței instrumentelor de configurare, nu execuția tehnică deplină a fluxurilor de business în timp real, care face obiectul Fazei 4 a proiectului (Implementare, migrare date și testare).

Analizând motivele suplimentare de contestație, se observă că... solicită în mod repetat „validări practice”, „execuții în runtime” sau „testări de sistem”, aspecte care excedează cerințelor autorității contractante pentru faza demonstrativă.

Deopotrivă de valide sunt și apărările aduse chiar de societatea câștigătoare intervenientă care a combătut la obiect fiecare dintre aceste acuze nedovedite din partea contestatoarei:

B. 1. Componenta portal - ... 2025 este configurată în privința rolurilor de restricționare și permisiune acces

36. Potrivit cerinței cuprinse la cap. 21 - Modul de prezentare al ofertelor tehnice, I. Componenta portal, pag. 233 din CS, ofertantul trebuia să demonstreze funcționalitățile privind: *„Adăugarea rolurilor și configurarea acestora pentru a restricționa sau permite accesul la anumite pagini, componente, acțiuni, fluxuri de lucru sau entități; ”*.

37. În cadrul sesiunii... au fost prezentate crearea unui rol, configurarea permisiunilor aferente acestuia și asocierea rolului unui.... De asemenea, asocierea ... a ilustrat atât modalitatea prin care se acordă permisiunea și se restricționează accesul. (intervalul 09: 44-11: 05) (a se vedea Anexa nr.... a prezentei).

38. **Existența funcționalității de administrare a rolurilor și a permisiunilor nu este contestată de....**

39. **Aceasta critică vizează exclusiv modalitatea în care funcționalitatea fost demonstrată, prin raportare la un scenariu suplimentar, imaginat de contestatoare - respectiv autentificarea cu utilizatorul „Reviewer” ori logarea restricționată.**

40. **Contrar susținerilor contestatoarei, prin cerința CS se solicită demonstrarea existenței și configurabilității mecanismului de administrare a rolurilor și a drepturilor de acces, iar nu o anumită modalitate de probare ori demonstrarea tuturor scenariilor posibile de utilizare a acestuia.**

41. Așadar, subscrisa am demonstrat existența funcționalităților solicitate prin documentația de atribuire.

42. Evaluarea conformității nu poate fi realizată prin raportare la cerințe sau pași de testare imaginați ulterior de un ofertant concurent, ci numai prin raportare la funcționalitățile minime stabilite de ... Contractantă.

B.2. Componenta portal - ... 2025 este configurată în privința permisiunilor. Sesiunea video a demonstrat în concret disponibilitatea funcționalităților exclusiv pentru roluri autorizate

... . Cap. 21 - Modul de prezentare al ofertelor tehnice, I. Componenta portal, pag. 233 din CS cuprinde următoarea cerință: *„Configurarea permisiunilor la nivel de pagină, modul, entitate, acțiuni și butoane, astfel încât anumite funcționalități să fie disponibile doar pentru rolurile autorizate.”*

44. **Cerința solicită demonstrarea existenței mecanismelor de configurare a permisiunilor la nivel de pagină, modul, entitate, acțiuni și butoane, iar nu demonstrarea tuturor efectelor pe care aceste configurări le pot produce în fiecare scenariu posibil de utilizare.**

45. În cadrul sesiunii... au fost prezentate mecanismele de administrare a permisiunilor și modalitatea de configurare a acestora pentru rolurile definite în sistem, aspecte suficiente pentru verificarea funcționalității solicitate prin Caietul de sarcini și prin... comunicat de ... Contractantă. (a se vedea, min. 12: 44-13: 25) (a se vedea, Anexa nr.... a prezentei)

46. La fel, Configurarea permisiunilor la nivelul unui modul, acțiuni și butoane a fost exemplificată în intervalul 14: 34-15: 50.

47. **În esență, Contestatoarea nu susține inexistența funcționalității de administrare a rolurilor și permisiunilor.**

48. **Ceea ce critică este faptul că demonstrația nu ar fi urmat scenariul imaginat de aceasta și inexistent în CS, respectiv autentificarea cu un... cu rol**

configurat, verificarea în timp real a fiecărei permisiuni si demonstrarea disponibilității acțiunilor exclusiv pentru utilizatorii autorizați.

49. În realitate... solicită substituirea criteriilor de verificare stabilite prin documentația de atribuire cu un scenariu alternativ imaginat de contestatoare ulterior desfășurării sesiunii....

50. Or, cerința urmărește demonstrarea existenței mecanismelor de configurare a permisiunilor la nivel de pagină, modul, entitate, acțiuni si butoane, iar nu demonstrarea tuturor efectelor pe care aceste configurări le pot produce în fiecare scenariu posibil de utilizare.

... . Asadar, subscrisa am demonstrat existența funcționalităților solicitate prin documentația de atribuire.

52. Evaluarea conformității nu poate fi realizată prin raportare la cerințe sau pasi de testare imaginați ulterior de un ofertant concurent, ci numai prin raportare la funcționalitățile minime stabilite de ... Contractantă.

B.3. Componenta portal - ... 2025 permite configurarea și execuția automată a joburilor și a acțiunilor la intervale recurente

53. Potrivit cerinței cuprinse la cap. 21 - Modul de prezentare al ofertelor tehnice, I. Componenta portal, pag. 233 din CS, ofertantul are obligația să demonstreze funcționalitățile privind „Configurarea execuției automate a următoarelor joburi sau acțiuni la momente specifice sau la intervale recurente (declanșatoare de timp, declanșatoare de interval):

a. Rulare interogări SQL pentru actualizarea sau extragerea datelor.

b. Rulare executabile sau scripturi pentru automatizarea sarcinilor complexe.”[subl.ns.]

54. În cadrul sesiunii... au fost prezentate configurarea unui job programat, definirea declansatorilor de execuție, interogarea prin extragerea datelor, utilizarea scripturilor pentru automatizarea sarcinilor si monitorizarea execuției prin intermediul jurnalelor sistemului, demonstrând astfel existența mecanismului solicitat prin documentația de atribuire (intervalele 0: 16: 28-0: 17: 41, 0: 18: 33-0: 18:..., 0:....: 25-0:....: 48) (a se vedea, Anexa nr.... a prezentei).

55. Contestatoarea pretinde că cerința ar fi fost îndeplinită parțial întrucât obligația ... ar fi vizat interogarea atât pentru actualizare cât si pentru extragere date, iar în privința automatizării sarcinilor complexe, rularea ar fi vizat atât executabile, cât si scripturile.

56. În aceeași linie... critică că, desi au fost prezentate jurnalele de execuție (logs), nu s-a demonstrat si rezultatul efectiv al execuției.

57. Or, această critică nu poate fi primită.

58. Cerința solicită demonstrarea existenței si configurabilității mecanismului de planificare si execuție automată a joburilor si acțiunilor recurente, iar nu demonstrarea exhaustivă a tuturor tipurilor de operațiuni care pot fi executate prin intermediul acestuia.

59. Dovadă în acest sens este chiar modalitatea de redactare cerinței care utilizează în mod expres conjuncția disjunctivă „sau” - „rulare executabile sau scripturi” si „actualizare” sau „extragere”- ceea ce exclude de plano susținerea contestatoarei privind o „îndeplinire parțială” a cerinței.

... . Faptul că ofertantul a ales să utilizeze scripturi pentru automatizarea sarcinilor nu exclude posibilitatea soluției de a permite si alte tipuri de execuții automate.

61. Contestatoarea confundă, si în acest caz, funcționalitatea solicitată cu scenariul concret ales pentru demonstrarea acesteia.

62. Când privește interogarea SQL de tip UPDATE, aceasta este un standard pe care... îl pretinde - Caietul de sarcini nu impune un anumit tip de instrucțiune SQL.

63. Asadar, subscrisa am demonstrat existența funcționalităților solicitate prin documentația de atribuire.

B.4. Componenta portal - ... 2025 permite crearea fluxurilor de lucru cu logică condiționată

64. Potrivit cerinței cuprinse la cap. 21 - Modul de prezentare al ofertelor tehnice, I. Componenta portal, pag. 233 din CS, ofertantul are obligația să demonstreze funcționalitățile privind „Crearea unei liste de acțiuni care trebuie efectuate într-o succesiune specifică, incluzând logică condiționată; ”

65. În cadrul demonstrației a fost prezentat un flux de lucru configurat, fiind evidențiate succesiunea activităților, elementele ... utilizate si mecanismele de configurare

disponibile, aspecte concludente pentru verificarea funcționalităților solicitate prin documentația de atribuire. (intervalul 0: 20: 36-0: 21: 34)

66. Mai mult decât atât, la minutul 22: 14 al sesiunii, prezentatorul a solicitat în mod expres confirmarea comisiei de evaluare cu privire la modalitatea de continuare a demonstrației, întrebând dacă este suficientă prezentarea fluxului deja configurat sau dacă este necesară crearea unui flux nou. (a se vedea, Anexa nr.... a prezentei)

67. Comisia de evaluare a confirmat în mod explicit că, pentru exemplificarea funcționalității solicitate, este suficientă utilizarea fluxului deja creat.

68. În esență... nu susține inexistența funcționalității privind configurarea fluxurilor de lucru, ci modalitatea de demonstrare.

69. Aceasta pretinde că prezentarea trebuia să includă crearea fluxului de la zero, configurarea în timp real a elementelor ..., executarea fluxului și validarea tuturor ramurilor condiționale prin scenarii diferite de utilizare.

70. Aceste susțineri nu sunt fundamentate pe cerința Caietului de sarcini - dimpotrivă, cerința solicită demonstrarea existenței și configurabilității mecanismului de definire a fluxurilor de lucru și a logicii condiționate aferente acestuia, nu și crearea integrală a unui flux nou în cadrul sesiunii....

71. În atare condiții, este lipsită de temei susținerea contestatoarei potrivit căreia demonstrația ar fi fost necorespunzătoare pentru simplul motiv că nu a fost creat un flux nou în timpul sesiunii....

72. În realitate, contestatoarea nu demonstrează inexistența funcționalității solicitate și nici imposibilitatea configurării logicii condiționate, ci exprimă exclusiv dezacordul cu privire la cerințe ale documentației de atribuire pe care nu le-a contestat.

B.5. Componenta portal - ... 2025 utilizează elemente standard ... pentru modelarea fluxurilor

73. Potrivit cerinței cuprinse la cap. 21 - Modul de prezentare al ofertelor tehnice, I. Componenta portal, pag. 233 din CS, ofertantul are obligația să demonstreze funcționalitățile privind „Crearea unui flux de lucru prin utilizarea elementelor standard ... (... and Notation) precum: Eveniment de start și eveniment de stop, activități care reprezintă sarcini sau operațiuni ce trebuie executate și Porți de decizie (XOR) pentru a direcționa fluxul de lucru în funcție de condiții specifice. Adăugarea de activități în fluxul de lucru folosind funcții predefinite cu variabile de intrare și ieșire, facilitând personalizarea proceselor.”

74. În cadrul demonstrației au fost prezentate fluxuri de lucru configurate în cadrul soluției, fiind evidențiate elementele utilizate pentru modelarea proceselor, succesiunea activităților, punctele de decizie și modalitatea de configurare a acestora, aspecte esențiale pentru verificarea funcționalităților solicitate. (minutul 0: 22: 14)(a se vedea, Anexa nr.... a prezentei)

75. În perspectiva contestatoarei, ofertantul ar fi trebuit să creeze un flux nou în timpul sesiunii, să utilizeze exclusiv elemente grafice și terminologie și să nu prezinte fluxuri deja configurate.

76. Or, documentația de atribuire nu impune utilizarea unui anumit produs ..., a unui anumit motor de workflow sau a unei anumite denumiri comerciale a editorului de procese.

77. De altfel, susținerea potrivit căreia soluția nu ar utiliza standardul ... deoarece editorul de fluxuri este implementat prin intermediul motorului ... reprezintă o confuzie între tehnologia utilizată pentru implementare și funcționalitățile solicitate prin Caietul de sarcini.

... . Cerința solicită exclusiv demonstrarea posibilității modelării fluxurilor utilizând elementele și conceptele specifice ..., iar nu identitatea tehnologiei ... utilizate pentru implementarea acestei funcționalități.... descrie elementele de modelare a proceselor și nu impune utilizarea unei anumite implementări Motoare diferite pot implementa aceeași semantică

79. La fel de eronată este și ipoteza lansată de... potrivit căreia ...ar fi trebuit să cuprindă toate scenariile de execuție și gestionare a tuturor variabilelor de intrare și ieșire.

80. După cum am arătat și la secțiunea II.A., rolul sesiunii... este de confirmare a existenței funcționalităților oferite și a posibilității configurării acestora, iar nu o repetare exhaustivă a tuturor variantelor de execuție ale unui flux de lucru.

Considerentele anterior reținute rămân valabile vizavi de toate aspectele reclamate privind pretinsele neconformități cu privire la....

În mod similar considerentele anterior reținute rămân valabile vizavi de toate aspectele reclamate vizavi de componenta pentru managementul documentelor - ... ofertată de asocierea... -... vizavi de faptul că demonstrația ar fi fost declarativă, că anumite funcționalități ar fi trebuit demonstrate prin scenarii mai complexe și că unele acțiuni prezentate ar fi fost insuficiente. vizavi de componenta pentru managementul documentelor - ... ofertată de asocierea... -....

Cu titlu de exemplu, Consiliul va analiza criticile aduse componentei pentru managementul documentelor - ... vizavi de pretinsa *neîndeplinire a Cerinței tehnice nr....: Configurarea de către administrator a funcțiilor... și meniurilor aplicației în conformitate cu rolul, apartenența la grupuri și drepturile utilizatorului. Parametrizările se vor realiza fără a fi necesară dezvoltarea de cod.*

Potrivit cerinței cuprinse la cap. 21 - Modul de prezentare al ofertelor tehnice, II. Componenta pentru managementul documentelor, pag. 236 din caietul de sarcini, ofertantul are obligația să demonstreze funcționalitățile privind „Configurarea de către administrator a funcțiilor... și meniurilor aplicației în conformitate cu rolul, apartenența la grupuri și drepturile utilizatorului. Parametrizările se vor realiza fără a fi necesară dezvoltarea de cod.”

În cadrul sesiunii..., așa cum a argumentat intervenienta, a fost demonstră în concret existența funcționalităților solicitate. În acest sens, a fost prezentată configurarea de către administrator a funcțiilor... și meniurilor aplicației în conformitate cu rolul, apartenența la grupuri și drepturile utilizatorului, parametrizările fiind realizate fără a fi necesara dezvoltarea de cod (intervalul 02: 31: 20-02: 37:...).

Aceste informații sunt confirmate și de propunerea tehnică depusă, respectiv *Matricea de conformitate*, cap...., cerințele nr...., nr...., nr...., nr...., nr...., nr...., nr...., nr...., nr...., nr...., ' nr...., nr.... și nr....

În atare condiții, susținerile contestatoarei în privința unei așa-zise demonstrări insuficiente a mecanismului de securitate prin matricea de drepturi ori pretinsul caracter declarativ nu pot fi primite.

Funcționalitățile solicitate au fost demonstrate în cadrul sesiunii..., prin evidențierea configurării funcțiilor... și meniurilor aplicației în raport de rol, apartenența la grupuri și drepturile utilizatorului, fără dezvoltare de cod, iar aceste elemente sunt confirmate și prin matricea de conformitate depusă odată cu oferta tehnică.

... Contractantă (prin comisia de evaluare formată din experți IT) a evaluat în mod corect limitele și scopul sesiunii, iar potrivit onform mențiunilor din *PV intermediar SG- DFL/... /...: Echipa* de evaluare a parcurs checklist-ul... și a bifat cu „Da” toate funcționalități le prezentate (ex. ... 2025 și ...), iar concluzia asumată de experții tehnici ai autorității este Ca urmare a prezentării realizate de către reprezentantul ofertantului, comisia de evaluare a concluzionat că au fost demonstrate toate funcționalitățile, așa cum au fost solicitate la nivelul Caietului de sarcini.”

În considerarea celor antemenționate sunt judicioase precizările achizitoarei care a susținut:

Din punct de vedere..., ofertantul declarant câștigător a demonstrat capacitatea platformelor sale (... 2025 și ...) de a răspunde cerințelor „out-of-the-box” din Caietul de Sarcini, prin prezentarea interfețelor de administrare și configurare. Argumentele aduse de contestatoare sunt nefondate tehnico-procedural, deoarece adaugă în mod artificial criterii de acceptanță (precum teste de rulare end-to-end, interogări backend de verificare, debug pe erori în timp real sau apeluri prin Postman), care aparțin Fazelor 4 și 6 de Execuție și Testare a contractului, și nu sesiunii... preliminară.

Pentru toate aspectele prezentate mai sus considerăm completarea la motivele de contestație ca fiind neîntemeiată, comisia de evaluare evaluând în mod corect și legal propunerea tehnică sub aspectul sesiunii..., prin raportare la cerințele din caietul de sarcini și documentației de atribuire, ...fiind desfășurată, înregistrată, documentată prin PV intermediar nr....'... /... și evaluată pe baza checklist-urilor completate de membrii comisiei, concluzia comisiei fiind că funcționalitățile solicitate au fost demonstrate.

Constatându-se faptul că așa cum a fost anterior arătat, ...a confirmat îndeplinirea de către asocierea... -... a fiecărei funcționalități solicitate prin caietul de sarcini, criticile formulate de contestatoare nu pot fundamenta constatarea neconformității ofertei, întrucât nu se raportează la cerințele efective ale documentației de atribuire, ci la condiții, scenarii și modalități de demonstrare și scenariile tehnice propuse ulterior de contestatoare după vizionarea înregistrării video.

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

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

Pe cale de consecință, față de soluția de respingere a contestației Consiliul va admite cererea de intervenție formulată de....

În ceea ce privește solicitarea contestatoarei de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestației, aceasta va fi respinsă, față de soluția de respingere

pronunțată pe fondul cauzei. Mai mult se reține și faptul că nu au fost depuse de contestatoare documente doveditoare în acest sens.

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

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge, ca nefondată, contestația formulată de..., în calitate de lider al asocierii..., în contradictoriu cu

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

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

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

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

PREȘEDINTE,	MEMBRU,	MEMBRU,
...	...	...
	...	...

Redactată în 5 exemplare originale, conține 117 pagini.