

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 nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., care face obiectul dosarului nr...., depusă de S.R.L., în calitate de lider al asocierii S.R.L. -..., cu sediul în..... nr....., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator..., privind procedura de licitație deschisă organizată în vederea atribuirii contractului de lucrări având ca obiect ..., cod... (Rev.2), de..., cu sediul în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat:

- admiterea contestației și anularea parțială a raportului procedurii nr...., precum și actele subsecvente acestuia, respectiv adresele de comunicare a rezultatului procedurii, astfel

- ✓ în partea ce privește modalitatea de acordare a punctajului pentru factorul de evaluare "Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților" societății sale;

- ✓ în partea ce privește decizia autorității contractante de a declara conformă și admisibilă oferta prezentată de...;

- ✓ în partea ce privește decizia autorității contractante de a declara conformă și admisibilă oferta prezentată de asocierea...;

- admiterea cererii de detaliere/dezvoltare a motivelor de neconformitate, într-un termen rezonabil, de minim 3 zile, după studierea dosarului achiziției, urmând a comunica această detaliere tuturor părților implicate în procedura din fața Consiliului;

- repunerea în termenul de a detalia/motiva contestația, după studierea dosarului achiziției transmis la Consiliu, având în vedere refuzul autorității contractante de a-i pune la dispoziție părți relevante din dosarul achiziției și imposibilitatea efectivă de a lua la cunoștință de informațiile existente în acesta;

- obligarea autorității contractante la continuarea procedurii de atribuire, în conformitate cu prevederile legale și în condițiile statuate în decizia ce se va pronunța.

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., care face obiectul dosarului nr...., depusă de S.R.L., în calitate de asociat al asocierii S.R.L. - S.R.L. - S.R.L., cu sediul social în..... nr...., ap....., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal de .. în calitate de administrator, cu sediul procesual ales la sediul profesional al Societății civile de avocați, cu....., nr....., privind aceeași procedura de licitație deschisă, contestatoarea a solicitat:

I. anularea comunicării rezultatului procedurii nr...., anularea raportului procedurii nr.... și a Procesului verbal privind evaluarea garanției de participare, a informațiilor din DUAE și a documentelor care-l însoțesc, nr...., în ceea ce privește:

i. decizia autorității contractante prin care oferta sa a fost declarată inacceptabilă;

II. anularea tuturor actelor întocmite subsecvent procesului verbal privind evaluarea garanției de participare, a informațiilor din DUAE și a documentelor care-l însoțesc, nr.... și a raportului procedurii nr....;

III. obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire și:

- reevaluarea ofertei sale,

- stabilirea și comunicarea unui nou rezultat al procedurii prin emiterea unui nou raport al procedurii, cu luarea în considerare a motivelor prezentate în contestație și cu respectarea deciziei CNSC ce se va pronunța în soluționarea contestației;

- acordarea accesului efectiv la dosarul achiziției publice, inclusiv, dar fără limitare la orice documente pentru care nu a fost dovedit caracterul confidențial în temeiul legislației specifice, în temeiul art.... din Legea nr. 101/2016;

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

Prin cererea de intervenție datată..., înregistrată la Consiliu cu nr...., depusă, în cadrul dosarelor nr.... și nr...., de către..., cu sediul în..... Caramfil nr....., ap.... (camerele 2 și 4).... sector..., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin director... și conventional prin... & ., cu sediul în..... nr...., et...., sector..., adresă unde solicită comunicarea tuturor actelor de procedură, privind aceeași procedură de licitație deschisă, intervenienta a solicitat admiterea cererii de intervenție, astfel cum aceasta a fost formulată, cu consecința:

- respingerii contestației formulate de ca inadmisibilă, având în vedere depunerea cautiunii cu încălcarea dispozițiilor art. 611 alin. (1) din Legea nr. 101/2016,

- respingerii contestației formulate de, ca fiind netemeinică și nelegală,

- respingerii contestației formulate de S.R.L., ca fiind neîntemeiată și nelegală,

- menținerea tuturor actelor emise de autoritatea contractantă cu ocazia evaluării ofertelor, ca fiind temeinice și legale cât privește oferta asocierii sale, inclusiv a adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr.... comunicată societății sale, precum și (i) a adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr.... comunicată către și (ii) a adresei de comunicare a rezultatului procedurii comunicată către S.R.L.;

- menținerea ca temeinic și legal a rezultatului raportului procedurii nr...., prin care oferta sa a fost declarată câștigătoare, pentru toate motivele invocate în cadrul cererii de intervenție.

Conform prevederilor art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, contestațiile care fac obiectul dosarelor nr.... și..., au fost conexe, pentru a se pronunța o soluție unitară, deoarece acestea sunt formulate în cadrul aceleiași proceduri de atribuire.

Contestațiile și cererile 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 contestațiile de față, prin care ofertanții S.R.L., în calitate de lider al asocierii S.R.L. -... și S.R.L., în calitate de asociat al asocierii S.R.L. - S.R.L. - S.R.L., critică rezultatul procedurii, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

În ceea ce privește contestația depusă de S.R.L., în calitate de lider al asocierii S.R.L. -..., care face obiectul dosarului nr..., **contestatoarea** critică rezultatul procedurii, comunicat prin raportul procedurii nr..., prin care oferta depusă de... a fost desemnată câștigătoare, oferta depusă de asocierea... a fost clasată pe locul 2, iar oferta sa a fost clasată pe locul 3.

În fapt, contestatoarea critică:

- modalitatea de acordare a punctajului pentru factorul de evaluare *"Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților"* asocierii sale;

- evaluarea ofertei prezentată de...;

- evaluarea ofertei prezentată de asocierea....

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul "[CN1... /...139] Contestatie pasaj denivelat 1.pdf.p7s", 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...., contestatoarea a formulat concluzii scrise în urma studierii dosarului achiziției publice la CNSC.

În ceea ce privește contestația depusă de S.R.L., în calitate de asociat al asocierii S.R.L. - S.R.L. - S.R.L., care face obiectul **dosarului nr....**, contestatoarea critică rezultatul procedurii, comunicat prin raportul procedurii nr...., prin care oferta sa a fost respinsă ca inacceptabilă.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul "[CN1... /...] Contestatie pasaj denivelat 2.pdf.p7s", postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr.... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată. Consiliul apreciază că sintetizarea de mai sus nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare, prin intermediul SEAP, întreaga contestație. Desigur, motivarea completă va fi avută în vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

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

Prin adresa nr...., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestațiile depuse de S.R.L., în calitate de lider al asocierii S.R.L. -... și de S.R.L., în calitate de asociat al asocierii S.R.L. - S.R.L. - S.R.L., solicitând respingerea acestora ca nefondate.

Autoritatea prezintă un scurt istoric al procedurii, arătând că în cadrul etapei de „...” a fost respinsă oferta asocierii S.R.L. - S.R.L.

..., ca inacceptabilă, în temeiul art. 134 alin. (5), coroborat cu prevederile art. 137 alin.(2) lit. b) din HG nr. 395/2016, deoarece ofertantul nu a prezentat un DUAЕ revizuit ca răspuns la clarificări pentru liderul asocierii S.R.L. și asociatul S.R.L. conform clarificărilor solicitate de către comisia de evaluare prin adresa nr....., punând astfel comisia în imposibilitatea de verificare la nivelul DUAЕ, în conformitate cu dispozițiile art.... alin.(1) din HG nr. 395/2016, a capacității tehnice și profesionale privind experiența similară în execuția unor lucrări similare, respectiv prestarea unor servicii similare, care stipulează, foarte clar, că verificarea modului de îndeplinire a cerințelor de calificare de către fiecare ofertant în parte se face prin analiza conținutului DUAЕ.

De asemenea, arată că în cadrul etapei de „...” oferta asocierii S.R.L. -... a obținut pentru componenta tehnică un punctaj de 40 puncte, dintr-un total de 50 puncte, conform fișelor individuale de punctaj acordat de către membrii comisiei de evaluare.

Totodată, arată că, în urma solicitărilor de acces la dosarul achiziției, formulate în temeiul art. 217 alin.(6) din Legea nr. 98/2016, de către S.R.L. prin adresa nr....., ...S.R.L. prin adresa nr...., respectiv S.R.L. prin adresa nr....., a pus la dispoziția solicitanților o copie integrală a dosarului achiziției publice în format electronic, cu excepția informațiilor continute de ofertele ofertanților care au declarat că acestea sunt confidențiale, conform declarațiilor de confidențialitate depuse în cadrul ofertelor, ca atare critica contestatoarei S.R.L. "având în vedere refuzul autorității contractante de a ne pune la dispoziție părți relevante din dosarul achiziției și imposibilitatea efectivă de a lua la cunoștință de informațiile existente în acesta" este falsă, deoarece autoritatea contractantă i-a transmis prin adresa nr..... o copie integrală a dosarului achiziției publice în format electronic, la adresele de e-mail:....., precizate în adresa de solicitare acces la dosarul achiziției, mai mult decât atât critica neadevărată este demonstrată și de conținutul contestației unde sunt utilizate pasaje luate cu copy-paste din cadrul documentelor ce compun dosarul achiziției (rapoartele experților externi/procese verbale ale comisiei de evaluare/etc.).

I. Referitor la contestația depusă de către S.R.L., în numele asocierii S.R.L. - lider, ...S.R.L. - asociat și S.R.L. - asociat, autoritatea menționează că, în urma parcurgerii în cadrul procesului de evaluare a ofertelor, a etapei de verificare a informațiilor din DUAЕ și a documentelor care îl însoțesc (Acordul de asociere, acorduri de subcontractare și declarații conflict de interese), precum și îndeplinirea cerințelor de calificare... unic de achiziții european), comisia de evaluare a solicitat ofertantului, în conformitate cu prevederile art. 209 alin. (1) din Legea nr.98/2016 coroborat cu prevederile art.134 din HG nr.395/2016, prin adresa nr....., clarificările formale și de confirmare cu privire la:

-valoarea experienței similare pe care consideră că autoritatea contractantă trebuie să o ia în considerare în vederea verificării cerinței privind experiența similară în execuția unor lucrări similare declarată la...: Criterii de selecție, SECȚIUNEA C:... TEHNICĂ ȘI PROFESIONALĂ din DUAE inițial depus în cadrul ofertei de către liderului asocierii S.R.L., deoarece Acordul contractual nr.... ent obiectivului de investiții „Execuție lucrări „Reabilitare și modernizare drum județean...” în valoare totală de..., fără TVA, invocat ca experiență similară, conține conform descrierii de la nivelul DUAE mai multe categorii de lucrări (Lucrări de colectare și evacuare ape de suprafață, lucrări de drumuri, lucrări de acostamente, lucrări de trotuare, etc.), iar ca valoare a lucrărilor similare pe care consideră că autoritatea contractantă trebuie să o ia în considerare ofertantul S.R.L. a declarat la nivelul DUAE valoarea de..., fără TVA, care conține evident și alte categorii de lucrări decât cele solicitate la secț. III.....a)... tehnică și/sau profesională din fișa de date a achiziției ca fiind similare, în speță: lucrări de artă constând în construire și/sau modernizare și/sau reabilitare și/sau lărgire/extindere de poduri și/sau pasaje și/sau viaducte rutiere;

- ofertantului asociat..., nominalizat în ofertă pentru prestarea serviciilor de proiectare, i s-a cerut să detalieze la nivelul DUAE informațiile solicitate la secțiunea III.....a)... tehnică și/sau profesională din fișa de date a achiziției, necesare în vederea verificării cerinței privind experiența similară în prestarea unor servicii similare de proiectare, în speță să precizeze numărul și data acordului de asociere, denumirea asocierii ofertante în care a avut calitatea de asociat, proporția serviciilor prestate și... de recepție și/sau predare/primire documentație tehnico-economică elaborată în cadrul Acordului contractual nr....599 din... invocat ca experiență în prestarea unor servicii similare de proiectare, deoarece din descrierea furnizată de ofertant la...: Criterii de selecție, SECȚIUNEA C:... TEHNICĂ ȘI PROFESIONALĂ din DUAE inițial depus în cadrul ofertei, reiese faptul că acesta a avut calitatea de asociat în cadrul contractului prezentat ca experiență similară, ca atare era de datoria comisiei de evaluare să verifice proporția serviciilor prestate în cadrul asocierii respective prin raportare la pragul valoric solicitat la secțiunea III.....a)... tehnică și/sau profesională din fișa de date a achiziției în vederea îndeplinirii cerinței privind experiența în prestarea unor servicii de proiectare similare.

Având în vedere prevederile de la SECȚIUNEA a 10-a Procesul de verificare și evaluare, în speță dispozițiile art...., alin.(1) din H.G. nr.395/2016 coroborate cu prevederile art. 137 alin.(2) lit. b), autoritatea consideră că legiuitorul a statuat, foarte clar și evident, faptul că verificarea îndeplinirii criteriilor de calificare și selecție se face în etapa de evaluare DUAE, exclusiv prin analiza conținutului DUAE, ca atare comisia de evaluare a procedat corect să solicite clarificări și completări de confirmare referitoare la DUAE depus de către membrii asocierii

S.R.L. - lider, respectiv....-asociat, în scopul verificării îndeplinirii de către aceștia a criteriilor de calificare cu privire la experiența similară declarată în DUAE inițial.

Contestatoarea, în încercarea de a-și minimaliza culpa nedepunerii unui DUAE revizuit ca răspuns la clarificări, susține la pag. 10, respectiv pag. 12 a contestației, următoarele: "DUAE este o simplă declarație pe proprie răspundere ce se completează în decursul evaluării ofertelor (în măsura în care este cazul) cu documentele justificative indicate în DUAE. Nu există nicio prevedere legală, potrivit căreia, în cazul solicitărilor de clarificări la DUAE, să fie obligatorie depunerea unui DUAE revizuit", insistând totodată că verificarea îndeplinirii cerințelor de calificare trebuia efectuată doar la nivelul documentelor prezentate în acest sens atașate adresei de răspuns la clarificări nr...., fără a se ține cont de dispozițiile art.... alin.(1) din HG nr.395/2016, care precizează foarte clar că verificarea îndeplinirii criteriilor de calificare și selecție se face exclusiv prin analiza conținutului DUAE în etapa de verificare a informațiilor din DUAE, în concluzie este obligatorie prezentarea unui DUAE revizuit/corectat, exact cum au înțeles să procedeze toți ceilalți ofertanți cărora li s-au solicitat clarificări în această etapă, cu privire la conținutul DUAE.

Drept dovadă, achizițarea atașează răspunsurile la clarificările privind DUAE prezentate de către ofertanții:..... și..., care au prezentat un DUAE revizuit însoțit de documente justificative care să probeze cele declarate în DUAE.

În ceea ce privește afirmațiile contestatoarei: "Pe de o parte, la nivel de clarificare nu s-a solicitat revizuirea DUAE inițial, ci doar informații suplimentare cu privire la datele înscrise în DUAE inițial. Pe de altă parte, așa cum am indicat, clarificările pretinse nu vizau o neîndeplinire a cerințelor autorității privind modul de completare a DUAE, ci doar informații suplimentare privind lucrarea ce face obiectul Acordul contractual nr....599 din.... Nu a fost vorba despre o inadvertență de formă la nivelul DUAE. Autoritatea a solicitat doar prezentarea în plus a unor detalii/clarificări care un trebuiau incluse în forma standard inițială a declarației DUAE.", autoritatea precizează că sunt false, deoarece în primul rând, după cum reiese foarte clar din adresa nr...., clarificările vizau evaluarea îndeplinirii cerințelor de calificare privind experiența similară la nivelul DUAE, ca atare afirmația contestatarii cum că nu s-ar fi solicitat revizuirea informațiilor din DUAE inițial este neadevărată, iar în al doilea rând invocă dispozițiile art. 134 alin. (1) și alin.(5) din HG nr.395/2016, în temeiul cărora consideră că a procedat perfect legal, îndeplinindu-și obligația de a verifica oferta în ceea ce privește îndeplinirea cerințelor de calificare la nivelul DUAE, înainte de a o declara admisibilă sau după caz, inacceptabilă, în etapa de verificare a informațiilor din DUAE și îndeplinirea cerințelor de calificare... unic de achiziții europene.

De asemenea, autoritatea precizează că petenta, în scopul probabil, de a induce Consiliul în eroare, mai uzitează de încă o afirmație falsă: "Totodată, un ofertant are posibilitatea tehnică de a revizui DUAE pe platforma SEAP doar dacă autoritatea contractantă, prin operatorul SEAP, solicită clarificări la faza de evaluare DUAE (atunci ofertantul primește "din sistem" opțiunea de a edita DUAE, în caz contrar nu

poate interveni pe DUAЕ-ul completat). Separat de faptul că nu se impunea o revizuire a informațiilor corect și complet furnizate la nivel de DUAЕ, subscrisa nici am avut această variantă de editare", ceea ce demonstrează lipsa de profesionalism a contestatoarei cu privire la întocmirea unei oferte competitive și/sau elaborarea răspunsurilor la clarificările cu privire la aceasta, deoarece într-o astfel de situație, un ofertant are posibilitatea de a completa/corecta/revizui DUAЕ în două modalități, ori prin transformarea DUAЕ descărcat din SEAP în fișier editabil în care completează informațiile solicitate prin adresa de clarificări, îl salvează, semnează electronic și îl prezintă ca răspuns la clarificări, ori utilizând direct un DUAЕ editabil în format word, ce putea fi descărcat de pe site-ul A.N.A.P. accesând adresa: <https://anap.gov.ro/web/formularul-standard-pentru-...-unic-de-achizitii-europene-duae/>, după care adaptat/structurat conform cerințelor din DUAЕ ...ent procedurii și completat cu informațiile solicitate în adresa de clarificări se salvează, semnează electronic și se prezintă ca răspuns la clarificări în SEAP.

Mai mult decât atât, achizitoarea invocă lit. a) din... nr.... privind utilizarea DUAЕ în procedurile de atribuire a contractelor de achiziție publică/sectoriale, susținând că este exact situația din speța contestației formulate de către....

Totodată, învederează Consiliului că, în ipoteza în care ar da curs solicitării contestatoarei de obligare a autorității contractante la reevaluarea ofertei acesteia, deși nu a prezentat un DUAЕ revizuit în conformitate cu cerințele din adresa de clarificări nr...., obligând autoritatea contractantă să accepte oferta contestatoarei, ar însemna fără tăgadă, crearea discreționar a unor condiții artificiale de transformare a unei oferte inacceptabile într-o ofertă conformă, lucru interzis în mod expres de lege, deoarece o astfel de abordare este de natură a genera un avantaj evident și în același timp incorect, în favoarea contestatoarei în raport cu ceilalți participanți la procedură, care au înțeles să prezinte un DUAЕ revizuit ca răspuns la clarificările solicitate în etapa de verificare a informațiilor din DUAЕ și îndeplinirea cerințelor de calificare... unic de achiziții europene.

Mai mult decât atât, într-o astfel de situație, s-ar încălca flagrant principiile privind tratamentul egal, proporționalitatea și nediscriminarea prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, principii pe care se sprijină toată legislația incidentă în domeniul achizițiilor publice și la care se raportează orice practică uzitată în cadrul unei proceduri de achiziție publică.

În ceea ce privește jurisprudența invocată de contestatoare, respectiv... nr.... din...;... nr.... din...;... nr.... din...u Decizia nr. /... /... /... din..., autoritatea arată că nu are nicio legătură cu speța în cauză.

Față de cele arătate mai sus, achizitoarea solicită Consiliului să constate că lipsa de profesionalism a contestatoarei și/sau

necunoașterea prevederilor legale incidente în domeniul achizițiilor publice care stabilesc regulile de derulare a procedurilor de licitație, nu sunt motive temeinice prin care contestatoarea să fie absolvită de vreo culpă în cazul respingerii ofertei acesteia, în condițiile în care la secțiunea IV.... Modul de prezentare al ofertei din fișa de date a achiziției a fost informat că riscurile depunerii ofertei, inclusiv forța majoră, cad în sarcina ofertantului, mai mult decât atât, aceasta nu atacă în cuprinsul contestației respingerea ofertei din același motiv (nedepunerea unui DUAЕ revizuit) și pentru liderul S.R.L., în condițiile în care oferta este depusă în asociere.

II. Referitor la contestația depusă de către S.R.L.-lider în asociere cu... - asociat, autoritatea arată că, în urma parcurgerii în cadrul procesului de evaluare a ofertelor, a etapei de verificare a corespondenței propunerilor tehnice cu cerințele minime solicitate în documentația de atribuire și acordarea punctajului pentru factorul de evaluare "Componenta tehnică", oferta asocierii S.R.L. - lider &... - asociat nr..., a obținut pentru componenta tehnică un punctaj de 40 puncte, dintr-un total de 50 puncte, conform fișelor individuale cu punctajul acordat de către membrii comisiei de evaluare, respectiv un punctaj total de 81... puncte în urma aplicării criteriului de atribuire "cel mai bun raport calitate-preț detaliat la sect..... Criterii de atribuire din fișa de date a achiziției, respectiv la pct..... Metodologia de evaluare a Ofertelor prezentate din caietul de sarcini, ocupând locul 3 în clasamentul final întocmit în cadrul procedurii de atribuire.

Prin contestația depusă, liderul asocieri S.R.L. solicită practic acordarea punctajului maxim pentru subfactorul de evaluare "Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților,, de la componenta tehnică și respingerea ofertelor prezentate de către ofertanții... și \socierea... clasate în urma aplicării criteriului de atribuire "cel mai bun raport calitate-preț" înaintea ofertei contestatoarei.

Referitor la criticile contestatoarei cu privire la nelegalitatea și netemeinicia raportului procedurii nr... și la solicitările acesteia de acordare a punctajului maxim pentru subfactorul de evaluare "Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților"

1) Cu privire la criticile formulate la pag. 5-6 a contestației - punctele 11)-14) unde contestatoarea susține faptul că este îndreptățită să primească punctajul maxim la componenta tehnică, iar decizia de acordare a punctajului pentru subfactorul de evaluare "Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților" nu este motivată raportat la cerințele din cadrul fișei de date a achiziției și cerințele documentației de atribuire, achizitoarea solicită Consiliului să constate că, în încercarea de a-și argumenta criticile, contestatoarea prezintă un

copy-paste a modalității de acordare a punctajului maxim pentru subfactorul de evaluare „Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților”, omițând intenționat, cu scopul de a induce Consiliul în eroare, preluarea cu copy-paste și a cerinței de la pct. d) prezentarea managerului... al contractului, prin prisma interacțiunii cu personalul al A.C. din conținutul metodologiei descrise atât la sect..... Criterii de atribuire din fișa de date a achiziției, cât și la pct.... Metodologia de evaluare a Ofertelor prezentate din Caietul de sarcini pentru acordarea punctajului maxim la subfactorul cu pricina, acesta fiind tocmai unul dintre motivele pentru care oferta contestatoarei nu a obținut punctajul maxim conform argumentelor/precizărilor comisiei de evaluare de la pag. 66, respectiv pag.72, din... de Evaluare tehnică nr..., respectiv conținutul fișelor de acordare a punctajului pentru componenta tehnică.

2) Autoritatea solicită Consiliului să constate că la pct..... A CONTRACTANTULUI ȘI IDENTIFICAREA FUNCȚIILOR ȘI RESPONSABILITĂȚILOR PERSONALULUI IMPLICAT DIRECT ÎN EXECUTAREA CONTRACTULUI. RESURSE (PERSONAL ȘI INSTALAȚII/ECHIPAMENTE) - pag. 107 din propunerea tehnică, contestatoarea a nominalizat pe poziția de Manager de proiect pe ing. C.F.D.P. -..., pentru care se rezumă să prezinte cel mult la modul... și totodată superficial rolul și sarcinile Managerului de proiect responsabil cu executarea contractului prin prisma interacțiunii cu personalul al A.C.: "Atribuții- Responsabilități: Coordonează execuția lucrărilor, relația cu beneficiarul și toți factorii implicate și urmărește realizarea contractului conform graficului de eșalonare a lucrărilor", în comparație cu prezentarea rolului și sarcinilor Managerului de proiect responsabil cu executarea proiectului/contractului de la pct..... - pag.423-424 din oferta tehnică... care a obținut punctajul maxim la componenta tehnică:

"... MANAGER PROIECT -... de proiect intervine în viitorul contract odată cu semnarea acestuia. Roluri și responsabilități:

- ☐ Stabilirea obiectivelor proiectului, planuri, stabilirea de cerințe de performanță, precum și selectarea participanților la proiect.
- ☐ Utilizarea optimă a resurselor de muncă, materiale și echipamente, precum și asigurarea lor de achiziții publice, la cele mai eficiente costuri.
- ☐ Punerea în aplicare a diverse operații prin coordonare adecvată.
- ☐ Dezvoltarea de comunicare eficientă și mecanisme pentru rezolvarea conflictelor apărute între diferiți participanți.

Responsabilități:

- ☐ Supraveghează proiectul de ie de la început până la sfârșit.
- ☐ Are un rol-cheie în planificarea proiectului, bugetului, precum și identificarea resurselor necesare.
- ☐ Crearea echipelor, dezvoltarea obiectivelor/scopurilor fiecare și atribuirea de responsabilități individuale.
- ☐ Funcții de contabilitate de proiect, inclusiv de gestionare a bugetului.
- ☐ Asigurarea că activitățile de ie se desfășoară în conformitate cu programul prestabilit.
- ☐ Elaborează planurile de lucru pentru revizii, atunci când este necesar.

- Comunică eficient cu contractanții responsabili pentru completarea diferitelor faze ale proiectului.
- Coordonează eforturile tuturor părților implicate în proiect, care includ arhitecți, consultanți, contractori, sub-contractori și muncitori.
- Monitorizarea progresului a activităților de ie, în mod regulat și organizarea de întâlniri periodice cu toate sub-echipele.
- Menținerea și respectarea strictă a bugetului, a standardelor de calitate și siguranță.
- Inspectarea periodică a șantierului de ii.
- Asigurarea că documentele proiectului sunt complete.
- Identificarea elementelor de design și ie din proiect care ar putea da naștere la dispute.
- Veriga de legătură cu clienții".

3) În accepțiunea contestatoarei, faptul că a prezentat toate documentele ofertei tehnice, fără a mai ține cont de conținutul acelor documente și de nivelul de prezentare și detalieri a metodologiei de realizare a contractului și planificarea resurselor în corelare cu specificul și complexitatea activităților este suficient pentru obținerea punctajului maxim, conform celor afirmate la pct. 14 în contestație: "Subscrisa a prezentat documentele ente ofertei tehnice, întocmai cu cerințele beneficiarului, dovedind că suntem îndreptățiți la a primi punctajul maxim", ori această afirmație nu este de natură a demonstra o foarte bună înțelegere a activităților stabilite în Cerințele Beneficiarului (CB).

4) De asemenea, autoritatea arată că, la pct. 15 al contestației, petenta critică faptul că nu i s-au solicitat clarificări cu privire la aspecte ce vizează factorii de evaluare de la componenta tehnică, ceea ce în opinia acesteia a condus la depunerea ofertei la subfactorul de evaluare „*Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților*”, ori o astfel de practică ar fi condus la vicierea rezultatului procedurii prin crearea discreționar a unor condiții artificiale de obținere a unui punctaj superior la componenta tehnică, lucru interzis în mod expres de lege, deoarece o astfel de abordare, este de natură a genera un avantaj evident și în același timp incorect, în favoarea contestatoarei în raport cu ceilalți participanți la procedură care au demonstrat în cadrul propunerii tehnice o mai bună înțelegere și documentare/analiză a activităților stabilite în Cerințele Beneficiarului (CB) prezentând o metodologie superioară de implementare proiectului, totodată într-o astfel de situație s-ar fi încălcat flagrant principiile privind tratamentul egal, proporționalitatea și nediscriminarea prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

Referitor la critica că a fost desemnată drept câștigătoare oferta care are cel mai... preț, achizițioarea învederează că criteriul de atribuire aplicat a fost "cel mai bun raport calitate-preț", fiind detaliat la secțiunea.... Criterii de atribuire din fișa de date a achiziției, respectiv la pct....Metodologia de evaluare a Ofertelor prezentate din Caietul de sarcini, unde componenta financiară - prețul ofertei reprezintă doar o pondere de 50% din punctajul maxim care poate fi acordat, de 1... puncte.

5) Totodată, achizitoarea susține că, la pct. 16-17 ale contestației, contestatoarea eronat consideră că, prin simpla prezentare a opisului propunerii tehnice pentru proiectare și execuție, face dovada că a tratat și detaliat metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor în corelare cu specificul și complexitatea activităților astfel încât să demonstreze o foarte bună înțelegere a activităților stabilite în Cerințele Beneficiarului (CB) fiind îndreptățită să obțină punctajul maxim la componenta tehnică.

6) Referitor la criticile de la punctele 18... și 20 ale contestației, cu privire la faptul că autoritatea contractantă nu ar fi motivat modul de apreciere/lipsurile din propunerea tehnică care au stat la baza acordării unui punctaj inferior, decât cel maxim acordat pentru subfactorul de evaluare *"Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților"* de la componenta tehnică, autoritatea solicită Consiliului să constate că atât la pag.64-66, respectiv pag.71-73 din... de Evaluare tehnică nr...., cât și în conținutul fișelor individuale de acordare a punctajului pentru componenta tehnică este justificată/argumentată decizia de acordare a calificativul Bine/Adecvat, respectiv a punctajului ent acestui calificativ de - 10 puncte pentru Factorul de evaluare nr....: "Propunerea tehnică răspunde cerințelor minime din documentația de atribuire și a fost structurată în ansamblu cu cerințele minime din Formularul de Propunere tehnică, demonstrând o bună înțelegere a activităților de proiectare și execuție stabilite în Cerințele Beneficiarului (C.B.), cu următoarele precizări:

- metodologia propusă pentru execuția lucrărilor la pag.59-79 din propunerea tehnică pentru execuție, este prezentată la modul... (fără a dezvolta/detalia) majoritatea sub-activităților care compun activitatea execuție prevăzută în C.B., în succesiunea normală a activităților, fiind structurată în corelare parțială cu resursele tehnice și umane necesare execuției, deoarece asocierea ofertantă NU prezintă la nivelul propunerii tehnice Modul de abordare și gestionare a relației cu asociații și subcontractorii, în raport cu activitățile desfășurate, rezumându-se doar la redepunerea acordului de asociere și al acordurilor de sub contractare - pag. 1112-1121 din propunerea tehnică pentru execuție;

- asocierea ofertantă NU precizează/detaliază la nivelul propunerii tehnice măsurile pe care le va lua în vederea evitării conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verficatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă, în conformitate cu solicitările de la cap..... SERVICII DE PROIECTARE CE SE ACHIZIȚIONEAZĂ - pag.9 din Caietul de sarcini;

- în lista cu personalul disponibil și propus pentru execuția lucrărilor nominalizează doar pe... pe poziția de Manager de proiect la pag. 107-108 din propunerea tehnică pentru execuție, prezentând o descriere foarte sumară/generală a rolului și sarcinilor...etc."

7) În ceea ce privește critica cu privire la faptul că autoritatea contractantă nu ar fi evaluat propunerea tehnică a contestatoarei în raport cu cerințele documentației de atribuire, autoritatea susține că este neadevărată, după cum reiese din conținutul Raportului nr.... evaluare propuneri tehnice întocmit de expertul extern cooptat în acest sens, a... de Evaluare tehnică nr.... și fișele individuale de acordare a punctajului la Componenta tehnică, care au fost structurate astfel încât să se ofere posibilitatea verificării corespondenței ofertelor cu cerințele/specificațiile solicitate la secțiunea IV.... Modul de

prezentare al propunerii tehnice, respectiv secțiunea.... Criterii de atribuire din Fișa de date a achiziției, și în corelare cu cerințele din Caietul de sarcini, Studiul de Fezabilitate și anexele acestuia/ Formularul de..., ofertanților revenindu-le obligația conform cerințelor stipulate la secțiunea IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice din Fișa de date a achiziției: "de ași întocmi propunerea tehnică într-o manieră organizată, astfel încât aceasta să asigure posibilitatea verificării în mod facil a corespondenței cu cerințele/specificațiile prevăzute în cadrul documentației de atribuire, pornind de la propria expertiză a ofertantului în domeniul contractului ce urmează să fie atribuit și prin raportare la necesitățile, obiectivele și constrângerile autorității/ contractante, astfel cum au fost acestea descrise în cadrul Caietului de sarcini, propunerea tehnică va cuprinde informații relevante privind metodologia propusă de ofertant pentru execuția/implementarea contractului fiind structurată în conformitate cu cerințele Formularului cadru de....etc."

8) Cu privire la criticile de la punctele 21)-28) ale contestației referitoare la faptul că asocierea ofertantă NU prezintă la nivelul propunerii tehnice Modul de abordare și gestionare a relației cu asociații și subcontractorii, în raport cu activitățile desfășurate, rezumându-se doar la redepunerea acordului de asociere și al acordurilor de subcontractare - pag.1112-1121 din propunerea tehnică pentru execuție, autoritatea face următoarele precizări:

a) După cum a arătat mai sus, fiecare ofertant pornind de la propria sa expertiză în domeniul contractului ce urmează să fie atribuit și prin raportare la necesitățile, obiectivele și constrângerile autorității/ contractante, astfel cum au fost acestea descrise în cadrul Caietului de sarcini, este responsabil de modul în care înțelege să își depună oferta (individuală, în asociere și/sau subcontractare/terț susținător) astfel încât să cuprindă informațiile relevante privind metodologia propusă pentru execuția/implementarea contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților solicitate în documentația de atribuire, ori în situația dată, contestatoarea a depus oferta în asociere cu..., nominalizând în ofertă 4 (patru) subcontractanți pentru prestarea/executarea unor activități ente execuției contractului, ca atare, pentru a demonstra o foarte bună înțelegere a activităților stabilite în Cerințele Beneficiarului (CB) are obligația de a prezenta în cadrul metodologiei pe care o propune pentru execuția/implementarea contractului Modul de abordare și gestionare a relației cu asociații și subcontractorii, în raport cu activitățile desfășurate, această obligație izvorând din modul în care a ales să își depună oferta (adică în asociere, cu nominalizarea a 4 subcontractanți pentru execuția unor părți din contract).

b) Achizitoarea solicită Consiliului să constate că... intitulat "Organizarea activității grupului de asociați și subcontractanți; DETALIERE responsabilități și resurse de manopera și utilaje ale membrilor grupului raportate la activitățile pe care urmează să le desfășoare fiecare; PLANUL DE LUCRU ȘI MODUL DE ABORDARE ȘI

GESTIONARE A RELAȚIEI CU ASOCIAȚII/SUBCONTRACTANȚII/TERȚII SUSȚINĂTORI/AUTORITATEA CONTRACTANTA" prezentat la pag. 112-113 din propunerea tehnică, la care face referire contestatoarea nu conține modul de abordare și gestionare a relației cu asociatul... rezumându-se la afirmația: "Asociat:... - conform Acordului de asociere atașat", iar cu privire la abordarea și gestionarea relației cu subcontractanții reiterează denumirea, datele de contact ale acestora și lucrările pentru care au fost nominalizați în ofertă conform acordurilor de subcontractare, fără să precizeze în concret modul de organizare a lucrărilor în relația cu aceștia, detalierea activităților/lucrărilor care vor fi executate de aceștia, și/sau prezentarea propunerilor tehnice elaborate de aceștia pentru partea lor de implicare în contract exact ca și în cazul terțului susținător și subcontractant... nominalizat în propunerea tehnică pentru proiectare, precizările mai mult decât superficiale de la pag. 113 ale propunerii tehnice pentru execuție, la care face referire contestatoarea, nu pot fi luate în considerare ca reprezentând planul de lucru și modul de abordare și gestionare a relației cu subcontractanții propuși pentru execuția lucrărilor, deoarece nu conțin: detalierea activităților/lucrărilor care vor fi executate de aceștia, și/sau prezentarea propunerilor tehnice elaborate de subcontractanți pentru partea lor de implicare în contract.

c) Analizând doar din punct de vedere al modului de abordare și gestionare a relației cu subcontractanții în raport cu activitățile desfășurate, pe care a înțeles să îl prezinte ofertantul... la pct.21 - Managementul subantreprenorilor pag.297-302 coroborat cu informațiile de la pag.647-648 din propunerea tehnică, respectiv de la pag.2176-2746 unde sunt prezentate propunerile tehnice ale subcontractanților pentru partea lor de implicare în contract, însoțite de resursele de care aceștia dispun și atestatele/autorizațiile (ANRE, ..., etc.) specifice activităților pe care le vor executa/presta în cadrul contractului, și care a obținut punctajul maxim la componenta tehnică, în comparație cu ceea ce prezintă contestatoarea la pag. 1112-1121 din propunerea tehnică pentru execuție, în ipoteza în care comisia ar fi punctat identic cele două oferte, este mai mult decât evident faptul că autoritatea contractantă ar fi anulat un avantaj calitativ dobândit de către ofertantul... care a prezentat o ofertă superioară din punct de vedere al metodologiei propuse pentru realizarea contractului și planificarea resurselor în corelare cu specificul și complexitatea activităților, ceea ce ar fi condus inevitabil la distorsionarea rezultatului procedurii prin modul disproporționat de aplicare al punctajului ent factorilor de evaluare din cadrul criteriului de atribuire "cel mai bun raport calitate-preț" și în contradicție cu prevederile art. 32 din HG nr.395/2016 și cu principiile privind tratamentul egal, proporționalitatea și nediscriminarea prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

d) Cu toate acestea, contestatoarea consideră că, prin simpla depunere a acordului de asociere și a acordurilor de subcontractare, care

se regăsesc la pg.... din propunerea tehnică pentru execuție, a îndeplinit toate solicitările din documentația de atribuire cu privire la Modul de abordare și gestionare a relației cu asociații și subcontractorii, în raport cu activitățile desfășurate, fiind îndreptățită la obținerea punctajului maxim alocat factorului de evaluare privind Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților, mai mult decât atât, la pct.28) al contestației susține că cerințele documentației de atribuire nici măcar nu implică prezentarea Modulului de abordare și gestionare a relației cu asociații și subcontractorii, în raport cu activitățile desfășurate, afirmație care în opinia autorității, nu demonstrează o foarte bună înțelegere a activităților stabilite în Cerințele Beneficiarului (CB), fiind nejustificată solicitarea acesteia de acordare a punctajului maxim la componenta tehnică.

9) Achizitoarea învederează Consiliului că a solicitat în mod expres atât la cap..... SERVICII DE PROIECTARE CE SE ACHIZIȚIONEAZĂ - pag.9 din Caietul de sarcini, cât și prin pct.8) al Răspunsului consolidat la clarificări nr.... din..., că ofertanții au obligația de a demonstra în cadrul propunerii tehnice din ofertă modalitatea în care va lua măsurile de evitare a conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verficatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă, inclusiv nominalizarea acestora însoțită de CV-ul acestora, diplomele de studii/atestare/autorizații care să dovedească calificarea acestora.

10) Autoritatea menționează că în accepțiunea contestatoarei, prin simpla nominalizare în ofertă a subcontractantului... pentru prestare servicii de verificare tehnică conform acordului de subcontractare nr.... prezentat la pag. 1118 din propunerea tehnică pentru execuție, fără să facă nicio referire/precizare în ofertă cu privire la modalitatea în care sunt evitate situațiile conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verficatorii atestați care verifică proiectul nominalizați la poz. 6 - pag. 183 din propunerea tehnică pentru proiectare depusă de către subcontractant..., consideră conform celor precizate la pct. 30) și pct.33) al contestației, că a îndeplinit în totalitate cerința de la cap..... SERVICII DE PROIECTARE CE SE ACHIZIȚIONEAZĂ - pag.9 din Caietul de sarcini, respectiv pct.8) al Răspunsului consolidat la clarificări nr.... din... parte integrantă a documentației de atribuire, mai mult decât atât, că a tratat toate subactivitățile care compun activitatea de proiectare, sugerând practic că ar fi culpa autorității contractante că nu a intuit/ghicit modalitatea în care sunt evitate situațiile de conflict de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verficatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă, chiar dacă contestara nu a făcut nicio precizare/detaliere în acest sens în ofertă, ceea ce în opinia autorității denotă, din nou, că ofertantul nu demonstrează o foarte bună înțelegere

a activităților stabilite în Cerințele Beneficiarului (CB), deși continuă să pretindă că i se cuvine acordarea punctajului maxim pentru subfactorul de evaluare "Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților".

11) Achizitoarea consideră că Planul de asigurare a calității lucrărilor pe timpul execuției este prezentat la modul... - pag. 85-117 din cadrul propunerii tehnice pentru execuție a contestatoarei, contrar afirmațiilor acesteia de la pct.31), din următoarele motive:

- La pct..... Descrierea lucrării - pag. 89-93 din propunerea tehnică pentru execuție, ofertantul se rezumă la a prezenta un copy-paste din caietul de sarcini în condițiile în care la Nota de la secțiunea IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice din Fișa de date a achiziției, s-a solicitat: "Nu se admite copierea în tot sau în parte a caietului de sarcini și/sau a... de Fezabilitate în cadrul propunerii tehnice, ofertanții având obligația de a proba conformitatea ofertei cu cerințele acestuia prin prezentarea propriei abordări/metodologii asupra modului de îndeplinire a contractului și de rezolvare a eventualelor dificultăți legate de îndeplinirea acestuia, prin raportare la conținutul propunerii tehnice etc, și de ași întocmi propunerea tehnică într-o manieră organizată, astfel încât aceasta să asigure posibilitatea verificării în mod facil a corespondenței cu cerințele/specificațiile prevăzute în cadrul documentației de atribuire, pornind de la propria expertiză a ofertantului în domeniul contractului ce urmează să fie atribuit și prin raportare la necesitățile, obiectivele și constrângerile autorității/contractante, astfel cum au fost acestea descrise în cadrul Caietului de sarcini";

- La pct..... Descrierea structurii organizationale a contractantului și identificarea funcțiilor și responsabilităților personalului implicat direct în executarea contractului, resurse (personal și instalații/echipamente) - pag. 107-108 din propunerea tehnică pentru execuție, ofertantul contestatar prezintă lista cu personalul disponibil și propus pentru execuția lucrărilor în care nominalizează doar pe... pe poziția de Manager de proiect, prezentând o descriere foarte sumară/generală a rolului și sarcinilor doar pentru următorii experți nominalizați în lista cu personal: Responsabilul de contract, Șeful de șantier, RTE-istul și topograful - pag.112-113 din propunerea tehnică pentru execuție, fără să descrie/detalieze rolul și sarcinile pentru:..... și Responsabil mediu, însă cu toate acestea, contestatoarea consideră la pct.31) al contestației că demonstrează o foarte bună înțelegere a activităților stabilite în Cerințele Beneficiarului (CB), ceea ce în opinia autorității nu este adevărat, comisia de evaluare apreciind corect corelarea doar parțială a resurselor umane cu activitățile de execuție stabilite în Cerințele Beneficiarului (CB), procedând corect la acordarea calificativului Bine/Adecvat pentru subfactorul de evaluare, Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților" respectiv a punctajului ent acestui calificativ de 10 puncte.

12) Având în vedere faptul că criteriul de atribuire "cel mai bun raport calitate-preț" presupune punctarea aspectelor tehnice oferite suplimentar față de cerințele minime ale documentației de atribuire,

autoritatea solicită Consiliu să constate că nicăieri în cuprinsul contestației contestatoarea nu demonstrează/nu evidențiază care sunt aspectele tehnice oferite de aceasta suplimentar față de cerințele minime ale documentației de atribuire pentru care consideră că ar fi îndreptățită să primească punctajul maxim, rezumându-se doar la a pretinde acordarea punctajului maxim pentru subfactorul de evaluare "Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților" fără niciun argument concret în acest sens.

În concluzie, față de cele arătate mai sus, autoritatea învederează Consiliului că, în ipoteza în care ar da curs solicitării contestatoarei de anulare parțială a... 20459/... în ceea ce privește punctajul acordat la Componenta tehnică pentru subfactorul de evaluare „Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților” în sensul obligării autorității contractante la acordarea punctajului maxim pentru subfactorul de evaluare amintit anterior prin reevaluarea ofertei tehnice, și în consecință acordarea punctajului maxim la Componenta tehnică pentru oferta contestatoarei, este mai mult decât evident faptul că ne aflăm într-o situație de viciere a rezultatului procedurii ca urmare a anulării unui avantaj calitativ superior dobândit de către ofertantul..., care a prezentat o ofertă tehnică net superioară din punct de vedere a metodologiei propuse pentru realizarea contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților, în raport cu oferta tehnică a contestatoarei, ceea ce este de natură a conduce la distorsionarea rezultatului procedurii prin modul disproporționat de aplicare al punctajului ent factorilor de evaluare din cadrul criteriului de atribuire "cel mai bun raport calitate-preț" și în contradicție cu prevederile art. 32 din H.G. nr.395/2016 și cu principiile privind tratamentul egal, proporționalitatea și nediscriminarea prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

Referitor criticile contestatoarei cu privire la motivele de nelegalitate invocate în ceea ce privește evaluarea ofertei prezentate de ofertantul declarat câștigător...

13) În legătură cu criticile formulate la punctele 34) - 44) din cuprinsul contestației, unde contestatoarea susține eronat că propunerea tehnică a ofertei... nu ar fi corelată cu propunerea financiară, prin prisma faptului că valoarea entă activităților desfășurate de subcontractantul... nu reprezintă prețul real, concurențial și sustenabil imaginat de aceasta, autoritatea solicită Consiliul să constate următoarele aspecte:

- Conform propunerii tehnice prezentate de către subcontractantul... la pag. 2176-2267 din oferta..., acesta va presta serviciile de proiectare și asistență tehnică execuție lucrări autorizate

conform acord tehnic feroviar pe care îl deține în condițiile O.M.T. nr...., prin ing.- proiectant specialitatea căi ferate și ing.... - responsabil siguranța circulației autorizați, dispunând de echipamentele/resursele tehnice necesare prestării serviciilor constând în: calculatoare/laptopuri cu sisteme de operare, soft-uri pentru proiectare, editare, devize, plotter, mijloace de transport, etc.;

- Conform acordului de subcontractare nr.... încheiat cu subcontractantul..., aceste servicii reprezintă...% din valoarea totală a ofertei...;

- ... de execuție -... prezentat la pag. 351- 355 din cadrul propunerii tehnice a..., se poate observa că pentru prestarea serviciilor de proiectare...+DEE sunt prevăzute 18 zile din totalul duratei de 4 luni alocate pentru prestarea activităților de proiectare inclusiv verificare proiect prin verificatori atestați, iar contravaloarea serviciilor de proiectare se regăsește bugetată în propunerea financiară... la pct.8 - cap.....6. din Anexa 1 la Formularul de ofertă - Prețurile activităților/categoriilor de lucrări sau servicii;

- Având în vedere că din Graficul de execuție -..., prezentat la pag. 351- 355 în cadrul propunerii tehnice a ofertantului..., reiese foarte clar că durata lucrărilor de Suprastructură care conțin și categoriile de lucrări ce se vor executa în zona de C.F. (Realizare... antiizbire material rulant adiacente CF, covor asfaltic, etc.) este de 2... zile, recepție la terminarea lucrărilor - 2 zile, coroborat cu faptul că specialistii/inginerii puși la dispoziție de către subcontractantul... pentru asistența tehnică în conformitate cu normativele care reglementează execuția lucrărilor în zona C.F. vor fi solicitați să intervină în anumite perioade funcție de stadiul/progresul lucrărilor pe durata celor 12 luni cât durează execuția, este complet eronat și irelevant calculul explicitat de contestatoare la pct.38) al contestației, unde se raportează la durata totală de 12 luni entă execuției (zi de zi, fără a ține cont de stadiul/etapele lucrării și/sau de zilele libere...etc.), în încercarea de a demonstra subevaluarea ofertei în ceea ce privește valoarea remunerației subcontractantului... pentru prestarea serviciilor de asistență tehnică, activitate bugetată în propunerea financiară... la pct.10 - cap.....1. din Anexa 1 la Formularul de ofertă - Prețurile activităților/categoriilor de lucrări sau servicii;

- Totodată, autoritatea subliniază faptul că remunerațiile privind prestațiile intelectuale (ex: servicii de proiectare și/sau asistență tehnică, servicii de inginerie, etc.) nu se stabilesc raportat la anumite cantități (exemplu: de timp, distanță, greutate sau volum...etc.), după cum observă că eronat a înțeles contestatoare, ci funcție de nivelul de complexitate al prestației în raport cu efortul intelectual necesar realizării acesteia, ori în situația de față autoritatea arată faptul că specificațiile tehnice au fost stabilite foarte clar la nivelul... de fezabilitate - parte integrantă a documentației de atribuire, urmând doar a se detalia în cadrul serviciilor de proiectare soluția propusă în varianta S.F. aprobată,

ca atare, nivelul de complexitate al serviciilor de proiectare și asistență tehnică din partea proiectantului nu este unul foarte ridicat și nu comportă un grad de particularitate deosebit, deoarece toate elementele tehnice specifice lucrărilor în zona de cale ferată care trebuie autorizate au fost prevăzute în varianta S.F. aprobată care este parte a documentației de atribuire;

- Mai mult decât atât, consideră că fiecare subcontractor are libertatea de a-și negocia cu... ponderea serviciilor/lucrărilor și a remunerației ente în cadrul unei oferte, în funcție de propria expertiză în domeniul activităților pe care le va presta/executa și secretele tehnice utilizate (modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru) în raport propria strategie economică (ex: eficiența pe piață, managementul costurilor, oferte de pret și discounturi obținute de la furnizori/colaboratori, nivelul de salarizare.... etc).

14) Cu privire la criticile de la punctele 40)-...) ale contestației, solicită Consiliului să observe cum contestatoarea, fără niciun temei legal la bază și fără să cunoască cadrul legal aplicabil în domeniul achizițiilor publice și/sau informațiile conținute de oferta tehnică... (acestea fiind confidențiale conform declarației depusă în acest sens), se substituie atribuțiilor comisiei de evaluare expunându-și propria viziune în ceea ce privește modul în care ar fi trebuit evaluată oferta desemnată câștigătoare, culminând la pct....) din cuprinsul contestației cu indicațiile despre cum ar fi trebuit acordat punctajul pentru subfactorul de evaluare *"Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților"*, *"(...) Totodată, în cazul în care ofertantul nu justifică valoarea acestor servicii prin raportare la personalul necesar realizării activităților se impune cel puțin depunerea ofertantului declarat câștigător, pentru factorul tehnic Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților și acordarea a maxim 5 puncte, din maximumul de 20 posibile... demonstrând doar o înțelegere limitată a sub activităților care compun contractul, precum și a corelării acestora cu resursele tehnice și umane necesare realizării contractului."*, ori în situația în care autoritatea contractantă în temeiul art. 210 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 a achizițiilor publice, coroborat cu prevederile art. 136 alin. (1) din HG nr.395/2016, ar fi fost nevoită să solicite clarificări cu privire la justificarea unor elemente de preț și/sau cost, iar ofertantul nu ar fi fost în măsură să ofere un răspuns concludent, oferta acestuia ar fi trebuit respinsă ca fiind inacceptabilă în temeiul art. 137 alin.(3) lit. g) din HG nr.395/2016, nicidecum depunctată în cadrul criteriului de atribuire, după cum din nou eronat, susține contestatoarea.

15) Autoritatea arată că, în continuare, la pct.44) al contestației, pentru a da o notă de temeinicie criticilor cu privire la valoarea entă activităților desfășurate de subcontractantul... bugetate în oferta..., contestatoarea invocă extrase dintr-o serie de alte Decizii pronunțate de CNSC sau diferite instanțe (Decizia nr....137/C10/... din... cu privire la prețul ofertat de un ofertant în cadrul ofertei pentru celelalte "STUDII DE

TEREN" separat de valoarea "... nu este un preț real, concurențial și sustenabil... etc, sau Decizia nr....02/R/2022 pronunțată de... de Apel Mureș în dosarul 334/... care face referire la modul în care o entitate contractantă a înțeles să formuleze solicitarea de justificare a prețului unui ofertant... autoritățile contractante au obligația nu doar de a solicita, în mod formal, justificarea ofertelor cu un preț aparent neobișnuit de scăzut, ci trebuie să procedeze la verificare temeinică a argumentelor prezentate de ofertanți... etc.) care după cum a arătat mai sus, nu au nicio legătură cu situația din cauza de față, comportând cu totul și cu totul alte spețe generate de contexte diferite.

16) Referitor la criticile formulate de contestatoarea la punctele 45) - 52) ale contestației cu privire la faptul oferta... nu demonstrează în cadrul propunerii tehnice din ofertă modalitatea de evitare a conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verificatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă, aspecte pe care tocmai contestatoarea a omis să le demonstreze/trateze în propunerea tehnică deși au fost solicitate în documentația de atribuire atât la cap..... SERVICII DE PROIECTARE CE SE ACHIZIȚIONEAZĂ - pag.9 din Caietul de sarcini, cât și prin pct.8) al Răspunsului consolidat la clarificări nr.... din... după cum a arătat mai sus, autoritatea solicită Consiliului să constate următoarele:

- La pag. 304-350 din propunerea tehnică pentru proiectare ofertantul... își asumă verificarea proiectului elaborat pentru fiecare fază/specialitate unde se impune de către verificatorul de proiect atestat în conformitate cu art. 8 din HG nr. 742/2018, prezentând la pct.....7- Verificarea documentațiilor tehnice de către specialiștii verificatori de proiecte atestați măsurile pe care le va lua în vederea evitării conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verificatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă, la pct.....10-Verificatori de proiecte, pe specialități de la pag.429-430 din propunerea tehnică ofertantul descrie responsabilitățile și activitățile în sarcina verificatorilor de proiecte pe specialități, iar la pag. 1992-2043 din propunerea tehnică prezintă CV-urile acestora, diplome/autorizații și modalitatea de acces la aceștia din care rezultă din nou inexistența conflictului de interese între inginerii proiectanți și verificatorii de proiecte pe specialități.

- Criticile formulate de contestatoare la pct.45) al contestației, sunt bazate doar pe presupunerile acestuia raportat la mențiunile privind subcontractanții propuși de ofertant din Raportul procedurii, în accepțiunea acestuia, pentru simplul motiv că nu a identificat un subcontractant/i propus/i expres în ofertă pentru prestarea serviciilor de verificare proiect, concluzionează din nou eronat, că ofertantul câștigător nu face dovada eliminării situației conflictului de interese între Proiectant și Verificatorul de Proiecte, fără niciun argument/dovadă concretă și fără să mai țină cont și/sau să cunoască faptul că potrivit prevederilor legale

incidente în domeniul achizițiilor publice există diferite forme în care un ofertant poate demonstra accesul/disponibilitatea la specialiștii solicitați în conformitate cu cerințele din documentația de atribuire (contract de prestări servicii/colaborare, declarații de disponibilitate, etc.).

17) Referitor la aprecierile nefondate ale contestatoarei cu privire la modul de evaluare a ofertei... în ceea ce privește neîncadrarea ofertantului în situațiile de excludere din procedură reglementate de art.... din Legea 98/2016, respectiv lit. h) iterate la punctele 53) - 70) ale contestației, autoritatea arată Consiliului că petenta nu face altceva decât să expună la nivel narativ, un șir lung de argumente fanteziste și neadevărate într-un scenariu propriu, lipsit de orice temei și fundament legal, din următoarele motive:

- În urma parcurgerii în cadrul procesului de evaluare a ofertelor, a etapei de verificare a informațiilor din DUAE și îndeplinirea cerințelor de calificare... unic de achiziții europene, comisia de evaluare a întreprins toate diligențele ce îi reveneau solicitând ofertantului..., în conformitate cu prevederile art. 209 alin. (1) din Legea nr.98/2016 coroborat cu prevederile art. 134 din HG nr. 395/2016, prin adresa nr...., clarificări cu privire la modul de completare a DUAE de către subcontractantul... nominalizat în oferta acestuia, în speță, la...: Motive de excludere, secțiunea C: MOTIVE LEGATE DE INSOLVENȚĂ, CONFLICT DE INTERESE... acesta declară că NU se află în situația de încetare anticipată a altui contract, daune-interese sau alte sancțiuni comparabile, în contextul în care, în urma verificării SICAP - SECȚIUNEA "... " comisia de evaluare a identificat... Intermediar 7 - nr.... din... emis de către beneficiarul S.A.;

- În urma analizării răspunsului la clarificări prezentat de ofertant prin adresa nr.... și a documentelor justificative (PV predare-primire documentație nr.... semnat fără obiecțiuni; Act adițional nr.... la ctr. 92/9555/...- decalare durată contract; Adresele de notificare nr...., respectiv nr....) prezentate ca anexă a acestuia ce se găsesc atașate prezentei în oferta..., se constată faptul că subcontractantul... nu se găsește în vreuna din situațiile de excludere din procedura de atribuire prevăzute la art.... alin.(1) lit. g) din Legea 98/2016, ca atare a completat corect la nivelul DUAE că NU se află în situația de încetare anticipată a altui contract, daune-interese sau alte sancțiuni comparabile, deoarece după cum reiese din documentele justificate prezentate în acest sens: întârzierile precizate inițial în... Intermediar 7 - nr.... au fost independente de culpa prestatorului... (obținere avize, exproprieri, etc.), lucru confirmat de beneficiarul prin încheierea Act adițional nr.... la ctr. 92/9555/...-decalare durată contract, documentația S.F. a fost elaborată și recepționată de către beneficiar, în concluzie beneficiarul nu a suferit niciun prejudiciu generat din culpa prestatorului;

- Conform celor precizate mai sus, criticile contestatoarei cu privire la faptul că subcontractantul... ar fi completat la nivelul DUAE informații

false/neconforme cu realitatea sunt neîntemeiate, în consecință ofertantul nu se încadrează în situația de excludere prevăzută la lit.h) art.... din Legea 98/2016, după cum eronat susține contestatoarea.

18) Autoritatea consideră că alegațiile contestatoarei de la punctele 67)-70) ale contestației, unde din nou se substituie atribuțiilor comisiei de evaluare expunându-și propria viziune despre cum ar fi trebuit evaluate ofertele, fără nicio legătură cu realitatea de drept și de fapt existentă la dosarul achiziției, cât și extrasele din conținutul altor Decizii pronunțate de CNSC sau diferite instanțe înșiruite la pct.71) al contestației, sunt irelevante și lipsite de orice temei și fundament legal.

Referitor criticile contestatoarei cu privire la motivele de nelegalitate invocate în ceea ce privește evaluarea ofertei asocierii...

...)În legătură cu criticile formulate la punctele 72) - 77) din cuprinsul contestației, unde contestatoarea susține că autoritatea contractantă a evaluat defectuos oferta asocierii..., achizitoarea învederează Consiliului următoarele aspecte:

- În temeiul art. 134 din HG nr.395/2016 doar comisia de evaluare are obligația de a stabili care sunt clarificările și completările formale sau de confirmare necesare pentru evaluarea fiecărei solicitări de participare/oferte;

- Vis-à-vis de critica potrivit căreia oferta asocierii... nu a cuprins toate costurile necesare realizării lucrărilor detaliate în Anexa 2 la formularul de oferta, conform aspectelor consemnate în Raportul de specialitate nr.... întocmit de expertul extern în urma verificării propunerilor financiare și a conținutului PV nr....390 din... - privind verificarea propunerilor financiare, prin raportare la propunerea financiară a asocierii ofertante, reiese fără tăgadă ca aceasta a cuprins toate costurile necesare realizării lucrărilor detaliate în Anexa 2 la Formularul de ofertă, ca atare criticile contestatoarei sunt neadevărate și lipsite de orice argument legal, cu atât mai mult cu cât aceasta nu a avut acces la oferta asocierii cu pricina, deoarece aceasta este protejată de declarația cu informațiile confidențiale;

- ... - lider &... - asociat nr...., a prezentat o propunere financiară în valoare totală de..., fără TVA, ceea ce reprezintă aproximativ 77% din valoarea estimată, care a fost verificată sub aspectul corelării cu propunerea tehnică, a existenței corecțiilor admise de lege, a detalierii costurilor activităților/categoriilor de lucrări sau servicii (Deviz...) și a cheltuielilor pe categorii de lucrări (Devizul pe obiecte) din care se compune valoarea ofertată, inclusiv în ceea ce privește încadrarea în valoarea estimată a contractului, comisia de evaluare constatând că aceasta este admisibilă din punct de vedere al propunerii financiare prezentate;

- Având în vedere locul ocupat în clasamentul final de oferta asocierii... - lider &... - asociat nr.... (Locul 2 - 90... puncte), nefiind în situația de potențial castigator al procedurii, comisia de evaluare nu a

fost nevoită să-i solicite clarificări cu privire la justificarea unor elemente de preț și/sau cost în sensul dispozițiilor art. 210 alin. (1) din Legea nr.98/2016, coroborat cu prevederile art. 136 alin.(I) din HG nr.395/2016, chiar dacă valoarea ofertei era sub 80% din valoarea estimată, după cum susține contestatoarea, deoarece oferta asocierii nu se găsea în situația de a fi desemnată câștigătoare, în acest context neavând nicio relevanță justificarea prețului unei oferte în raport cu ce urmează a fi executat dacă acea ofertă nu urmează să fie desemnată câștigătoare;

- Justificarea prețului ofertat de asocierea... - lider &... - asociat nr..., ar fi căzut ca fiind obligatorie în sarcina comisiei, doar în situația în care oferta asocierii ar fi urmat să fie desemnată câștigătoare, ceea ce nu este cazul.

În concluzie față de cele arătate mai sus, achizitoarea consideră că petenta ori se află într-o gravă eroare, ori este de rea credință, încercând prin orice mijloace lipsite de orice temei legal, să inducă impresia că ofertele clasate înaintea acesteia în clasamentul rezultat în urma aplicării criteriului de atribuire „*cel mai bun raport calitate-preț*” ar fi neconforme și/sau inacceptabile, totul în scopul de a crea o confuzie pentru a obține o decizie favorabilă din partea Consiliului.

Referitor la solicitarea contestatoarei de la pct. D -pag. 43 a contestației, autoritatea învederează Consiliului că atât ofertantul..., cât și asocierea... - lider &... - asociat nr..., și-au protejat informațiile conținute de ofertele acestora în conformitate cu prevederile art. 57 alin. (4) din Legea nr.98/2016, justificând/argumentând caracterul confidențial al acestora, conform Formularul nr...- Declarație cuprinzând - informațiile considerate confidențiale conținut de ofertele acestora.

Având în vedere cererea contestatoarei de repunere în termenul de a detalia/motiva criticile din contestație, supune atenției Consiliului dispozițiile art. 21 alin.(3) din Legea 101/2016, prin raportare la conținutul contestației inițiale, să nu permită contestatoarei formularea de noi capete pe calea concluziilor scrise în situația în care dă curs cererii acestuia de studiere a dosarului achiziției la C.N.S.C., cu mențiunea că o copie în format electronic dosarul achiziției a fost transmis contestatoarei prin adresa nr..... exact în forma în care îl atașează, iar critica acesteia de la alineatul 2 - pag.2 a contestației: "*având în vedere refuzul autorității contractante de a ne pune la dispoziție părți relevante din dosarul achiziției și imposibilitatea efectivă de a lua la cunoștință de informațiile existente în acesta*" este falsă.

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

Prin cererea de intervenție datată..., înregistrată la Consiliu cu nr...., depusă în cadrul dosarelor nr.... și nr..... a solicitat admiterea cererii de intervenție, astfel cum aceasta a fost formulată, cu consecința:

- respingerii contestației formulate de ca inadmisibilă, având în vedere depunerea cautiunii cu încălcarea dispozițiilor art. 611 alin. (1) din Legea nr. 101/2016,

- respingerii contestației formulate de, ca fiind netemeinică și nelegală,

- respingerii contestației formulate de S.R.L., ca fiind neîntemeiată și nelegală,

- menținerea tuturor actelor emise de autoritatea contractantă cu ocazia evaluării ofertelor, ca fiind temeinice și legale cât privește oferta asocierii sale, inclusiv a adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr.... comunicată societății sale, precum și (i) a adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr.... comunicată către și (ii) a adresei de comunicare a rezultatului procedurii comunicată către S.R.L.;

- menținerea ca temeinic și legal a rezultatului raportului procedurii nr...., prin care oferta sa a fost declarată câștigătoare, pentru toate motivele invocate în cadrul cererii de intervenție.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea a formulat note de concluzii față de punctul de vedere al autorității și cererea de intervenție.

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

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., intervenienta a formulat note scrise în urma studierii dosarului achiziției publice la CNSC.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea a formulat concluzii față de argumentele invocate de intervenientă prin notele scrise.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr.... intervenienta... a formulat note scrise.

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

În vederea atribuirii contractului de lucrări având ca obiect *Construire pasaj rutier peste linia, intersectie cu în..., cod... Lucrări de construcții de pasaje la nivel (Rev.2)...*, în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr.....

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

Nemulțumite fiind de rezultatul procedurii de atribuire, ... S.R.L., în calitate de lider al asocierii S.R.L. -... și S.R.L., în calitate de asociat al asocierii S.R.L. - S.R.L. - S.R.L., au depus

contestațiile în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

... 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....

... S.R.L. 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... Cluj, la data de....

În soluționarea cauzei, Consiliul are în vedere că, după depunerea contestațiilor formulate de S.R.L., în calitate de lider al asocierii S.R.L. -... și de S.R.L., în calitate de asociat în cadrul asocierii S.R.L. - S.R.L. - S.R.L., înregistrate la Consiliu sub nr.... și nr..... a formulat Cererea de intervenție, transmisă Consiliului, *pe e-mail, la data de.....*

Cu privire la încuviințarea 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 sa 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 autoritatea contractantă a publicat în SEAP contestațiile formulate de S.R.L., în calitate de lider al asocierii S.R.L. -... și de S.R.L., în calitate de asociat al asocierii S.R.L. - S.R.L. - S.R.L., la data de..., Consiliul constată că cererea de intervenție, transmisă CNSC, contestatoarelor 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 contestațiile formulate de S.R.L., în calitate de lider al asocierii S.R.L. -... și S.R.L., în calitate de asociat al asocierii S.R.L. - S.R.L. - S.R.L..

În cele ce urmează, Consiliul se va pronunța asupra criticilor asocierii contestatoare S.R.L. -..., legate de modul de asigurare a accesului la dosarul achiziției de către autoritatea 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 căreia (1) La cerere, părțile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, în aceleași condiții în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanțele de judecată potrivit prevederilor Legii nr...., republicată, cu modificările ulterioare, cu excepția documentelor pe care operatorii economici le declară și probează ca fiind confidențiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite 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 autoritatea contractantă potrivit legislației privind achizițiile publice sau legislației privind achizițiile sectoriale ori legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.

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

Au fost admise solicitările contestatoarelor, asocieria S.R.L. -... și asocierea S.R.L. - S.R.L. - S.R.L. și a 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, autoritatea contractantă are obligația de a nu dezvălui informațiile din propunerea tehnică, elementele din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost transmise de operatorii economici indicate și dovedite de aceștia ca fiind confidențiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Caracterul confidențial se aplică doar asupra datelor/informațiilor indicate și dovedite ca fiind date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală.

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

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

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

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

„Art. 217:

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

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

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

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

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

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

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

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

... procedurii nr.... din... la pct.....8 Informații din cadrul ofertelor declarate de ofertanti ca fiind confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală (în sensul prevederilor legislației în domeniul achizițiilor publice/sectoriale) s-au precizat următoarele:

1., Asocierea... - lider &.... - asociat nr...., Asocierea... - lider & SC S.R.L.. - asociat nr.... &.... - asociat nr.... &... - asociat nr.... și... - lider &.... - asociat nr.... prezintă Declarația cu informațiile confidențiale în care motivează caracterul confidențial al informațiilor conținute de oferte;

2. Ofertantul... prezintă Declarația cu informațiile confidențiale în care menționează că: propunerea... în integralitate, propunerea financiară în integralitate și documentele de calificare, au caracter confidențial fără a dovedi/justifica caracterul de confidențialitate, ca atare, oferta este considerată ca fiind un document public în sensul legii 544/... privind liberul acces la informațiile de interes public, deoarece ofertantul nu aduce dovezi/justificări în susținerea motivelor pentru care consideră că informațiile din propunerea tehnică și financiară au caracter de confidențialitate.

Se reține faptul că atât autoarele contestațiilor, asocierea S.R.L. -... și asocierea S.R.L. - S.R.L. - S.R.L., cât și contracandidatele acestora, intervenienta... și asocierea clasată pe locul al doilea... - &... au depus declarații de confidențialitate.

Verificând declarațiile de confidențialitate depuse de autoarele contestațiilor, asocierea S.R.L. -... și asocierea S.R.L. - S.R.L. - S.R.L., cât și de contracandidatele acestor, intervenienta... și asocierea clasată pe locul al doilea... - &..., Consiliul constată că ofertantele în mod similar au declarat confidențiale informații cuprinse în cadrul propunerilor tehnice și financiare.

Consiliul reține că autoritatea contractantă a decis luând act de documentele aflate la dispoziția sa, nu pună la dispoziția ofertantelor care și-au manifestat dorința de a studia dosarul cauzei, documentele declarate confidențiale ale contracandidatelor acestora, înscrisurile din cadrul *propunerii tehnice și propunerii financiare*, declarate confidențiale. Au fost puse la dispoziția procesele verbale de evaluare.

Luând act de documentele aflate la dispoziția sa și susținerile părților, Consiliul a decis să nu pună la dispoziția contestatoarelor și autoarei intervenției care și-au manifestat dorința de a studia dosarul cauzei, documentele declarate confidențiale de contracandidatele acestora.

Conduita achizitoarei și a Consiliului de a nu pune la dispoziția societăților contestatoare a documentelor declarate confidențiale de ofertantele concurente este în conformitate cu dispozițiile legale incidente.

În aprecierea acestei finalități, Consiliul a ținut seama de rigorile la care este supus, prin regulile precizate, situație în care nu au fost puse la dispoziția asocierii S.R.L. -... a documentelor declarate confidențiale de către... (locul 1) și asocierea clasată pe locul al doilea... - &... (locul 2).

Date fiind rigorile la care este supusă atât autoritatea contractantă, cât și Consiliul prin regulile precitate, precum și declarațiile ofertantelor... (locul 1) și asocierea clasată pe locul al doilea... - &... (locul 2) nu au fost puse la dispoziția ofertantei contestatoare, asocierea S.R.L. -..., a documentelor provenind de la contracandidatele sale, declarate confidențiale. Prin urmare, Consiliul a acordat contestatoarei dreptul de a studia dosarul achiziției publice, mai puțin documentele declarate confidențiale.

Autoritatea contractantă a avut acces la întregul dosar al achiziției publice, la fel și Consiliul.

Referitor la criticile aduse de asocierea contestatoare S.R.L. -... privind neprobarea *de către* contracandidatele sale... (locul 1) și asocierea clasată pe locul al doilea... - &... (locul 2) a caracterului confidențial declarat, se are în vedere că și autoarea contestației a avut aceeași conduită ca și contracandidatele sale, respectiv a declarat confidențiale propunerea tehnică, propunerea financiară depunând declarație de confidențialitate în acest sens.

În aceste condiții, autoarea contestației având exact aceeași conduită ca și contracandidatele sale, care au depus declarație de

confidențialitate, nu poate solicita un tratament diferit, respectiv acordarea accesului la întreaga oferta depusă de competitorii săi, 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.

De asemenea, 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 de Consiliu la dispoziția ofertantei contestatoare în integralitate.

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 autoritatea 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 contracandidatele sale a documentelor declarate confidențiale, Consiliul face apel la informațiile cuprinse în pagini de internet oficiale ale...:

- <https://www.europarl.europa.eu/factsheets/ro/sheet/36/proprietatea-intelectuala-industrial-a-si-comerciala>;

- https://europa.eu/youreurope/business/running-business/intellectual-property/trade-secrets/index_ro.htm

Secretele comerciale:

Practica păstrării confidențialității asupra informațiilor comerciale („know-how”) are o tradiție seculară. În multe țări există instrumente 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 luate 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 autoritatea/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.

Orice decizie și motivare contrară din partea C.N.S.C. ar crea precedente cu privire la scopul pentru care unii operatori economici ar promova calea contestației, de la scopul imediat - de a încerca eliminarea celorlalți participanți din procedură, prin efectuarea unei evaluări paralele - până la distorsionarea gravă a concurenței prin participarea la anumite proceduri și promovarea contestațiilor exclusiv pentru a afla anumite informații sau date confidențiale cu privire la concurenții de pe piață (ex. informații cu privire la resursele umane și/sau tehnice, informații privind managementul costurilor, furnizori, colaboratori, oferte și discount-uri, date bancare etc).

Jurisprudența a demonstrat că atât timp cât organismul responsabil cu soluționarea căii de atac - C.N.S.C., dispune de informațiile necesare pentru a se putea pronunța în cunoștință de cauză, acesta are posibilitatea de a cenzura dreptul de acces la toate informațiile referitoare la procedura de atribuire, astfel încât să fie asigurată menținerea concurenței loiale.

Aceasta, cu atât mai mult cu cât calea de atac este formulată împotriva actului autorității contractante, ofertantul, ale cărui informații sunt în pericol a fi dezvăluite, fiind un terț față de litigiul respectiv.

Nu există repere obiective și dispoziții neechivoce în legislația română în materie față de care să se poată aprecia punctul de echilibru între contradictorialitate/transparență și confidențialitate, practica fiind singura care va stabili o anumită predictibilitate a acestor situații.

În stabilirea acestei finalități, Consiliul a avut în vedere că potrivit art. 217 alin. (5) din Legea nr. 98/2016, accesul persoanelor la aceste informații 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 sunt confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală, potrivit legii.

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 financiară, 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 omite 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... referință „Declarație privind partea/părțile din propunerea tehnică și propunerea financiară care au caracter confidențial” (pag. 1 și 2 din „oferta financiară”)... 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 financiare) 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 legiitorului, 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 României, Partea I, nr....57 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 30 septembrie..., publicată în... al României, Partea I, nr....184 din 14 decembrie....**

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 autoritatea contractantă potrivit legislației privind achizițiile publice sau legislației privind achizițiile sectoriale ori legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.

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

nu obligă forul administrativ-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 accesului, 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 accesului chiar la documentele al căror caracter confidențial face obiectul disputei litigioase. De exemplu, prin Decizia nr. 757/.../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. 521/... *prin care s-a menținut Decizia nr....082/.... /..., ... /..., vizavi de modalitatea de acces la dosarul cauzei:*

Analizând plângerea formulată de petenta..... constată că o primă critică vizează chestiunea asigurării accesului 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 autoritatea 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 financiară 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 financiare 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 administrativ-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 accesului 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 financiare ale ofertantei, prin expunerea la plata de despăgubiri în cazul nerespectării acestor clauze. Astfel, informațiile cuprinse în propunerea tehnică și cea financiară 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 financiare, 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 financiare și a documentelor de calificare, în integralitate. Chiar mai mult, a declarat confidențiale inclusiv DUAЕ, documentele suport DUAЕ, 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 accesului 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 tehnică și financiară depuse de ofertanta...

În sprijinul celor antemenționate este și Hotărârea din 14 februarie....., cauza C-.../06... împotriva État belge, în *considerentele căreia s-a statuat*:

"34 Obiectivul principal al normelor comunitare în materie de contracte de achiziții publice constă în deschiderea spre o concurență nenedaturată în toate statele membre (a se

vedea în acest sens Hotărârea din 11 ianuarie..... și..., C-26/03, Rec., p. I-1, punctul 44).

... Pentru a realiza acest obiectiv, se impune ca autoritățile contractante să nu divulge informații referitoare la proceduri de atribuire a contractelor de achiziții publice al căror conținut ar putea fi utilizat pentru a denatura concurența, fie în cadrul unei proceduri de atribuire în curs, fie în cadrul unor proceduri de atribuire ulterioare.

36 În plus, atât prin natura acestora, cât și potrivit sistemului reglementării comunitare în materie, procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice sunt fondate pe o relație de încredere între autoritățile contractante și operatorii economici care participă la aceste proceduri. Aceștia din urmă trebuie să poată comunica autorităților contractante respective orice informații utile în cadrul procedurii de atribuire, fără a se teme că acestea vor comunica terților informații a căror divulgare ar putea fi prejudiciabilă pentru operatorii respectivi.

37 Pentru aceste motive, articolul 15 alineatul (2) din Directiva 93/36 prevede că autoritățile contractante au obligația de a respecta caracterul confidențial al tuturor informațiilor puse la dispoziție de acești furnizori.

38 În cadrul specific al comunicării către un candidat sau un ofertant respins a motivelor respingerii candidaturii sau a ofertei acestuia, precum și în cel al publicării anunțului de atribuire a unui contract, articolul 7 alineatul (1) și articolul 9 alineatul (3) din respectiva directivă recunosc autorităților contractante posibilitatea de a nu comunica anumite informații, în cazul în care divulgarea acestora ar aduce atingere intereselor comerciale legitime ale întreprinderilor publice sau private sau ar aduce atingere concurenței loiale dintre furnizori.”

De asemenea, în... din..., Secolux/Comisia, T-363/14, s-au reținut următoarele:

”46 În cazul în care instituția vizată decide să refuze accesul la un document a cărui comunicare îi este cerută, acesteia îi revine, în principiu, obligația de a furniza explicații cu privire la modul în care accesul la acel document ar putea să aducă atingere concret și efectiv interesului protejat de o excepție prevăzută la articolul 4 din Regulamentul nr....049/... pe care această instituție o invocă. În plus, riscul unei astfel de atingeri trebuie să fie previzibil în mod rezonabil, iar nu pur ipotetic. Cu toate acestea, este permis instituției în cauză să se întemeieze în această privință pe prezumții generale care se aplică anumitor categorii de documente, considerații de ordin... similare fiind susceptibile să se aplice unor cereri de divulgare cu privire la documente de aceeași natură (Hotărârea din 29 ianuarie...,

Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T-532/10, EU: T:....: 38, punctul 90).

47 Rezultă din jurisprudență că ofertele depuse de ofertanți în cadrul unei proceduri de cerere de ofertă pot intra în domeniul de aplicare al excepției referitoare la protecția intereselor comerciale, în special datorită elementelor economice și tehnice cuprinse în oferte (a se vedea

în acest sens Hotărârea din 29 ianuarie..., Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T-532/10, EU: T:....: 38, punctul 95).

48 Pe de altă parte, protecția ofertelor ofertanților față de alți ofertanți este prevăzută de dispozițiile relevante din Regulamentul financiar și în special la articolul 113 alineatul (2) din acesta, care nu prevede divulgarea ofertelor depuse, nici chiar după formularea unei cereri scrise de către ofertanții ale căror oferte nu au fost reținute. Această restricție este inerentă obiectivului urmărit prin normele Uniunii în materie de contracte de achiziții publice, care se întemeiază pe o concurență nedenaturată. Pentru a realiza acest obiectiv, se impune ca autoritățile contractante să nu divulge informații referitoare la proceduri de atribuire a contractelor de achiziții publice al căror conținut ar putea fi utilizat pentru a denatura concurența, fie în cadrul unei proceduri de atribuire în curs, fie în cadrul unor proceduri de

atribuire ulterioare (Hotărârea din 29 ianuarie..., Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T-532/10, EU: T:....: 38, punctul 1...).

49 Având în vedere cele ce precedă, jurisprudența a stabilit existența unei prezumții generale potrivit căreia accesul la ofertele ofertanților aduce, în principiu, atingere protecției intereselor comerciale (a se vedea în acest sens Hotărârea din 29 ianuarie..., Cosepuri/EFSA,

T-339/10 și T-532/10, EU: T:....: 38, punctul 101).

50 Trebuie subliniat însă că prezumția generală menționată la punctul 49 de mai sus nu exclude posibilitatea de a demonstra că un anumit document a cărui divulgare este solicitată

nu face obiectul acestei prezumții sau că există un interes public superior care justifică divulgarea (Hotărârea din 28 iunie..., Comisia/Éditions..., C-404/10 P, EU: C:....: 393, punctul 126).

... Prezenta cauză trebuie examinată în lumina acestor principii.

52 În primul rând, trebuie arătat că, în speță, reclamantei i-a fost refuzat accesul la oferta depusă de ofertantul reținut, din care fac parte borderoul de prețuri și borderoul de prețuri recapitulativ. În plus, anexa I.A la contract, la care Comisia a refuzat de asemenea accesul în întregime, cuprinde și borderoul de prețuri al ofertei ofertantului reținut. În ceea ce privește anexa II la contract, la care a fost refuzat de asemenea accesul, aceasta conține oferta ofertantului reținut. Prin urmare, este vorba despre exact același tip de documente ca

cele avute în vedere de Hotărârea din 29 ianuarie..., Cosepuri/EFSA (T-339/10 și T-532/10,

EU: T:....: 38). Contrar celor susținute de reclamantă, nu se poate deduce din această hotărâre că privește numai o cerere de acces la ansamblul ofertelor ofertanților, iar nu o cerere de acces doar la oferta ofertantului reținut.

53 Astfel, este evident că documentele avute în vedere de prezenta cerere de acces, prin natura lor, pot conține elemente tehnice și economice confidențiale ale ofertantului reținut, printre care și informații cu privire la competențele și la metodele de lucru ale acestuia, la

know-how-ul său, la organizarea sa internă, la costurile sale și la prețurile propuse.

54 În aceste împrejurări, comisia a statuat în mod întemeiat, în deciziile atacate, că oferta ofertantului reținut, inclusiv borderoul de prețuri, anexa I.A la contract, care conține borderoul de prețuri, și anexa II la contract, care conține oferta ofertantului reținut, erau acoperite de o prezumție generală potrivit căreia divulgarea lor ar aduce atingere, în principiu, protecției intereselor comerciale.

55 Pe de altă parte, trebuie subliniat că, tocmai în scopul de a menține confidențialitatea acestor informații comerciale sensibile, articolul 113 alineatul (2) din Regulamentul financiar nu prevede comunicarea ofertei ofertantului reținut către ofertanții respinși și stabilește chiar că este posibilă omiterea comunicării anumitor elemente dacă aceasta ar aduce atingere intereselor comerciale legitime sau ar putea denatura concurența loială.

56 În al doilea rând, trebuie să se constate că, în nicio etapă a procedurii, reclamanta nu a prezentat nici cel mai slab argument care să permită să se demonstreze că documentele solicitate nu erau acoperite de prezumția menționată mai sus.

57 În ceea ce privește borderoul de prețuri în ansamblul său, reclamanta susține că divulgarea acestui document nu ar putea aduce atingere intereselor comerciale ale ofertantului reținut, întrucât anunțul de atribuire indica nivelul prețurilor din oferta acestuia. Acest argument nu poate fi reținut, întrucât borderoul de prețuri este un document mult mai detaliat care indică, la fiecare rubrică, prețul serviciilor propuse, în timp ce anunțul de atribuire se limitează să indice în mod global valoarea contractului atribuit.

58 Situația este aceeași în cazul borderoului de prețuri recapitulativ care figurează în anexa la ofertă. Trebuie să se constate că acest document conține de asemenea informații referitoare la prețul serviciilor propuse, care sunt mai detaliate decât informația divulgată prin anunțul de atribuire. Prin urmare, borderoul recapitulativ intră de asemenea în domeniul de aplicare al prezumției menționate mai sus.

59 În consecință, Comisia era îndreptățită să considere că documentele în discuție, și anume oferta ofertantului reținut, inclusiv borderoul de prețuri și borderoul de prețuri recapitulativ, și anexele I.A și II la contract erau acoperite de excepția referitoare la protecția intereselor comerciale, fără a proceda la examinarea lor concretă și individuală, după cum pretinde reclamanta.

... În ceea ce privește argumentele reclamantei referitoare la existența unui presupus interes public superior care justifică divulgarea, acestea vor fi examinate mai jos, în cadrul celui de al patrulea aspect.

61 În sfârșit, în ceea ce privește argumentul reclamantei potrivit căruia informațiile care i-au fost furnizate de Comisie cu privire la prețul ofertei reținute nu îndeplinesc cerințele

articolului 113 din Regulamentul financiar, chiar dacă s-ar presupune că sunt admisibile, este

necesar să se constate că, contrar celor sugerate de reclamantă, articolul 113 alineatul (2) din Regulamentul financiar nu impune obligația de a comunica ofertantului respins, cu titlu de caracteristici și de avantaje ale ofertei reținute, informații detaliate privind prețurile."

În aceeași cauză *Varec*, C-.../06, în referire la modul de acțiune al organismului responsabil cu soluționarea căilor de atac, s-au stabilit următoarele:

"39 Desigur, aceste dispoziții vizează conduita autorităților contractante. Totuși, se impune să se recunoască faptul că efectul util al acestora ar fi grav compromis dacă, în cadrul unei căi de atac formulate împotriva unei decizii luate de o autoritate contractantă referitoare la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice, toate informațiile privind această procedură de atribuire ar trebui, fără nicio limitare, puse la dispoziția autorului acestei acțiuni și chiar a altor persoane, precum intervenienții.

40 Într-un asemenea caz, simpla introducere a unei căi de atac ar da acces la informații

care ar putea fi utilizate pentru a denatura concurența sau pentru a aduce atingere intereselor legitime ale operatorilor economici care au participat la procedura de atribuire a contractului de achiziții publice în discuție. O astfel de posibilitate ar putea chiar stimula operatorii economici să introducă acțiuni doar în simplul scop de a obține acces la secretele comerciale ale concurenților lor.

41 În cadrul unei asemenea acțiuni, pârâtul este autoritatea contractantă, iar operatorul economic ale cărui interese pot fi lezate nu este în mod necesar parte la litigiu și nici nu este

chemat în cauză pentru a-și apăra aceste interese. Pentru acest motiv, este cu atât mai

important să se prevadă mecanisme care garantează în mod corespunzător interesele unor astfel de operatori economici.

42 Obligațiile prevăzute în Directiva 93/36 în ceea ce privește respectarea confidențialității informațiilor de către autoritatea contractantă sunt asumate, în cadrul unei căi de atac, de către organismul responsabil cu procedura privind căile de atac. Cerința unor căi de atac eficiente prevăzută la articolul 1 alineatul (1) din Directiva 89/665 coroborat cu articolul 7 alineatul (1), cu articolul 9 alineatul (3) și cu articolul 15 alineatul (2) din Directiva 93/36 impune, prin urmare, acestui organism să ia măsurile necesare pentru a garanta efectul util al dispozițiilor menționate și, prin aceasta, să asigure menținerea unei concurențe loiale, precum și protecția intereselor legitime ale operatorilor economici respectivi.

... În consecință, în cadrul exercitării unei căi de atac în materie de atribuire a unui contract de achiziții publice, organismul responsabil cu această procedură trebuie să poată decide că informațiile conținute în dosarul referitor la o astfel de procedură de atribuire nu se transmit părților și avocaților acestora dacă acest lucru este necesar pentru a asigura protecția concurenței loiale sau a intereselor legitime ale operatorilor economici impusă de dreptul comunitar.

(...)

... Rezultă astfel că, în cadrul unei căi de atac formulate împotriva unei decizii luate de o autoritate contractantă referitoare la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice, principiul contradictorialității nu implică faptul că părțile au un drept de acces nelimitat și absolut la toate informațiile referitoare la respectiva procedură de atribuire care au fost depuse la organismul responsabil cu calea de atac respectivă. Dimpotrivă, acest drept de acces trebuie pus în balanță cu dreptul altor operatori economici la protecția informațiilor confidențiale și a secretelor comerciale ale acestora.

52 Principiul protecției informațiilor confidențiale, precum și a secretelor comerciale trebuie pus în aplicare astfel încât să fie compatibil cu cerințele unei protecții juridice efective și cu respectarea dreptului la apărare al părților în litigiu (a se vedea, prin analogie, Hotărârea

din 13 iulie..., Mobistar, C-...8/04, Rec., p. I-6675, punctul 40) 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, astfel încât să se asigure respectarea faptului că procedura, în ansamblul său, respectă dreptul la un proces echitabil.

53 În acest scop, organismul responsabil cu procedurile privind căile de atac trebuie în mod necesar să poată dispune de informațiile necesare pentru a se putea pronunța în cunoștință de cauză, inclusiv de informațiile confidențiale și de secretele comerciale (a se vedea, prin analogie..., citată anterior, punctul 40).

54 Având în vedere prejudiciul extrem de grav care ar putea rezulta din comunicarea ilegală a anumitor informații către un concurent, organismul menționat trebuie ca, înainte de a comunica aceste informații unei părți la litigiu, să dea posibilitatea operatorului economic vizat să invoce caracterul confidențial sau de secret comercial al acestora (a se vedea, prin analogie... și.../Comisia, citată anterior, punctul 29).

55 Prin urmare, trebuie să se răspundă la întrebarea adresată că articolul 1 alineatul (1) din Directiva 89/665, coroborat cu articolul 15 alineatul (2) din Directiva 93/36, trebuie interpretat în sensul că organismul responsabil cu procedurile privind căile de atac prevăzute la articolul 1 alineatul (1) 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 autoritatea 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 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."

Consiliul va respinge, ca nefondată, critica asocierii S.R.L. -... privind nelegalitatea acordării accesului la documentele declarate confidențiale de ofertantele contracandidate, 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 autoritatea 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 **m 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 respinge, ca neîntemeiate, criticile asocierii contestatoare S.R.L. -..., vizavi de punerea la dispoziție a informațiilor din propunerea tehnică și financiară declarate confidențiale de contracandidatele acesteia constatându-se că, în exercitarea atribuțiilor legale, autoritatea contractantă și Consiliul au ținut seama de solicitarea formulate de ofertante 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 ofertantelor contracandidate nu a fost pus la dispoziția asocierii contestatoare.

Cum s-a arătat anterior, au fost puse la dispoziție în integralitate procesele-verbale, nefiind asigurat accesul la propunerile tehnice și financiare ale ofertantelor contracandidate.

În raport de cele anterior reținute constatându-se că, în exercitarea atribuțiilor legale, autoritatea contractantă și Consiliul au ținut seama de solicitarea formulată de ofertantă privind respectarea caracterului confidențial al documentelor declarate confidențiale, cererea asocierii contestatoarei de repunere în termenul de motivare a contestației motivat de refuzul autorității contractante de a-i asigura accesul la documentele declarate confidențiale de ofertantele concurente este neîntemeiată.

... procedurii nr.... din..., în urma evaluării propunerilor tehnice, oferta depusă de asocieria S.R.L. - S.R.L. - S.R.L. a fost respinsă din procedura fiind declarată ofertă inacceptabilă, oferta depusă

de... a fost declarată câștigătoare, pe locul al doilea s-a clasat oferta asocierii..., iar pe locul al treilea s-a clasat oferta asocierii S.R.L. -....

Consiliul va proceda la soluționarea contestațiilor în ordinea în care acestea au fost depuse.

Referitor la prima contestație formulată de S.R.L., în calitate de lider al asocierii S.R.L. -..., Consiliul constată că aceasta vizează aspecte legate de modalitatea de evaluare a ofertei depusă de contestatoare și aspecte legate de evaluarea ofertantelor clasate pe locurile 1 și 2 înaintea ofertei sale, evaluare pe care o apreciază ca fiind netemeinică.

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

Obiectul contractului de lucrări în cauză este astfel definit în fișa de date la pct..... *Descrierea succinta a contractului sau a achizitiei/achizițiilor astfel:*

Achiziția serviciilor de proiectare, asistenta... din partea proiectantului și execuția lucrărilor de construire a unui pasaj rutier peste linia în intersecția cu DN1H în..., în conformitate cu cerințele Caietului de sarcini și S.F.-ul elaborat în acest scop de către proiectantul de specialitate, iar la pct..... *Descrierea achizitiei publice sunt precizate:*

1. Categoriile de servicii si lucrari ce se doresc a fi achiziționate:

- **prestarea serviciilor de elaborare:** Proiect tehnic, Detalii de execuție, Proiect pentru autorizare execuție, Proiect pentru organizarea execuției, Documentație pentru obținere avize/acorduri, inclusiv verificarea proiectului de către verificatori atestați;

- **prestarea serviciilor de asistenta... din partea proiectantului;**

-execuția lucrărilor de construire a unui pasaj rutier peste linia în intersecția cu DN1H în..., în baza proiectului elaborat de executant în conformitate cu soluția propusă prin varianta I din S.F.-ul aprobat de beneficiar.

2. Valoarea estimată a achiziției este de... fara TVA, compusă conform devizului... elaborat de proiectantul de specialitate din următoarele cheltuieli:

- Elaborare Proiect tehnic, Detalii de execuție, inclusiv Documentație tehnică obținere avize/acorduri și verificare proiect de către verificatori atestați (cap.....6. +cap.....4.+ cap.....5.) -... fără TVA;

- Asistenta... din partea proiectantului (cap.....1.) -... fără TVA;

- Valoarea execuției lucrărilor (cap.....- amenajarea terenului + cap.....-amenajare pt protecția mediului +cap.....-cheltuieli pt relocare/protecție utilități + cap.....- cheltuieli pentru asigurarea utilitatilor + cap..... - construcții și instalații + cap.....1-org. șantier din devizul...) -... fara TVA, fara diverse si neprevazute si fara eventualele suplimentari în baza art.... alin. 1 din Legea 98/2016.

3. Durata de execuție: 16 luni (prestare servicii de proiectare 4 luni + 12 luni durata de execuție a lucrărilor).

...-verbal al *ședinței de evaluare nr.... privind verificarea propunerilor tehnice, înregistrat sub nr.... asocierii contestatoare S.R.L.* -... i-au fost acordate 10 puncte, iar ofertantei declarate câștigătoare... fiindu-i alocate maximum de puncte 20.

Modalitatea de punctare pentru factorul de evaluare reclamat a fost astfel precizată în cadrul fișei de date, la secțiunea.... *Criterii de atribuire*

Cel mai bun raport calitate - pret

Denumire factor

Metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice si umane in corelare cu specificul si complexitatea activitatilor

Descriere

Operatorii economici participanți la procedură au obligația de a prezenta o Descriere a metodologiei de implementare a contractului care să demonstrează o foarte bună înțelegere a activităților stabilite în... (C.B.), reprezentarea grafică și planificarea activităților contractului în corelare cu resursele tehnice și umane disponibile raportat la specificul și complexitatea activităților

Pondere

20%

Punctaj maxim factor: 20

Algoritm de calcul: (AC) acorda 20 pct pt oferta care prezintă o metodologie de impl. a contr care demonstrează o foarte bună înțelegere a activităților stabilite în..., precum și o bună documentare/analiză a SF-ului. Pt. obținerea celor 20 pct acordate, metoda de impl. a contr. va trebui să conțină cel puțin următoarele:

a) descrierea TUTUROR sub-activităților care compun activitatea de pr. și ex. prevăzută în (CB), în succesiunea normală a activităților, și în corelare INTEGRALĂ cu resursele tehnice și umane necesare executiei referitoare la:

- numărul și specificul personalului propus (cel puțin pers solicitat prin CB pt activitatea de pr. și ex., precum și orice alt personal necesar realizării contr);
- facilitățile/dotările tehnice specifice realizării activităților (cel puțin echipamentele/utilajele/instalațiile minim solicitate prin CB);
- principalele materiale ce vor fi puse în opera în vederea realizării Lucrarilor, ținând cont de obiectivele de ii ce intra în alcatuirea Lucrarilor, precum și de soluțiile tehnice adoptate;

b) reprezentarea grafică și descrierea - activităților pt realizarea Lucrarilor:

- activitățile de coordonare a lucrarilor ente utilitatilor
- tuturor sub-activitatilor ente proiectării și ex. lucr.

c) descrierea rolului echipei de coordonare a ex. lucrarilor

d) prezentarea managerului... al contractului, prin prisma interacțiunii cu personalul al

A.C.

2. (AC) acorda 10 pct pt oferta care prezintă o metodologie de implem a contr. care demonstrează o bună înțelegere a activităților stabilite în C.B. În vederea obținerii celor 10 pct acordate, metodologia de implem. A contr va trebui să conțină cel puțin următoarele:

a) descrierea MAJORITATII sub-activităților care compun activitatea de pr. și ex. prevăzută în C.B., în succesiunea normală a activitatilor, și în corelare PARTIALĂ cu resursele tehnice și umane necesare proiectării și executiei referitoare la:

- numărul și specificul personalului propus (cel puțin pers. solicitat prin CB pt activitatea de pr. și ex, precum și orice alt pers. necesar realizării contr);
- facilitățile/dotările tehnice specifice proiectării și executiei Lucrărilor (cel puțin echipamentele/utilajele/instalațiile minime solicitate prin CB);
- principalele materiale ce vor fi puse în opera în vederea realizării Lucrărilor, ținând cont de obiectivele de ii ce intra în alcatuirea Lucrarilor, precum și de soluțiile tehnice adoptate;

b) reprezentarea grafică și descrierea: - activitatilor pentru proiectarea și realizarea Lucrarilor;

c) descrierea rolului echipei de coordonare a serv de pr. și ex. lucrari;

3. (AC) acorda 5 pct pt oferta care prezintă o metodologie de implementare a contractului care demonstrează o înțelegere LIMITATĂ atât a subactivităților care compun activitatea de proiectare și de execuție prevăzută în CB, cât și în ceea ce privește corelarea acestora cu resursele tehnice și umane necesare realizării contractului.

Aceleași referințe se regăsesc și în cuprinsul caietului de arcini și Anexei nr.... Factori de evaluare lucrări, respectiv:

Formularea criteriului de atribuire

Criteriul de atribuire cel mai bun raport calitate preț în ceea ce privește factorii de evaluare menționați:

1. ...

2. Componenta tehnică

... *tehnică* a fost stabilit un număr de 4 subfactori, unul dintre aceștia fiind factorul reclamat:

Denumire subfactor de evaluare	Pondere
<i>.... Metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice si umane in corelare cu specificul si complexitatea activitatilor</i>	20%

Calificativ	Raționament utilizat în evaluarea conținutului propunerilor tehnice	Punctaj	Informații analizate în oferta	Informații relevante în Caietul de sarcini
Acceptabil/Satisfăcător /Parțial relevant	Abordarea propusă prezintă o metodologie de implementare a contractului care demonstrează o înțelegere LIMITATA atât a subactivităților care compun activitatea de proiectare și execuție prevăzută în... cât și în ceea ce privind corelarea acestora cu resursele tehnice și umane necesare realizării contractului	5 puncte	Informațiile prezentate în propunerea tehnică la capitolele I. - VIII. conform structurii Formularului nr.... - Propunerea a... din Secțiunea - Formulare și Modele	Solicitările de la sect..... Modul de prezentare a propunerii tehnice, pct.I - Metodologia de lucru , pct. II - Proiectare pentru lucrarea propusă , pct. III - Programul rezumativ, Programul de lucru și pct.IV -... de control al calității , pct.V - Organizarea de șantier și surse de materiale , pct. VI - Echipamente/instalații/utilaje la dispoziția ofertantului pentru executarea contractului , pct. VI - Personalul disponibil și propus de ofertant pentru executarea contractului din Caietul de sarcini , respectiv solicitările de la pct. X - Orice alte informații relevante pentru demonstrarea conformității propunerii tehnice raportat la cerințele solicitate prin Caietul de sarcini
Bine/ Adecvat	Abordarea propusă prezintă o metodologie de implementare a contractului care demonstrează o bună înțelegere a activităților stabilite în.... Metodologia de implementare a contractului va trebui să conțină cel puțin următoarele: a) descrierea MAJORITĂȚII sub-activităților care compun activitatea de proiectare și execuție prevăzută în C.B., în succesiunea normală a activităților, și în corelare PARTIALĂ cu resursele tehnice și umane necesare proiectării și execuției referitoare la: - numărul și specificul	10 puncte		

Calificativ	Raționament utilizat în evaluarea conținutului propunerilor tehnice	Punctaj	Informații analizate în oferta	Informații relevante în Caietul de sarcini
	personalului propus (cel puțin personalul solicitat prin CB pt activitatea de proiectare și execuție, precum și orice alt personal necesar realizării contractului); - facilitățile/dotările tehnice specifice proiectării și execuției Lucrărilor (cel puțin echipamentele/utilajele/instalațiile minime solicitate prin CB); - principalele materiale ce vor fi puse în opera în vederea realizării Lucrărilor, ținând cont de obiectivele de ii ce intra în alcatuirea Lucrarilor, precum și de soluțiile tehnice adoptate; b) reprezentarea grafică și descrierea: - activităților pentru proiectarea și realizarea Lucrarilor; c) descrierea rolului echipei de coordonare a serviciilor de proiectare și execuție a lucrarilor;			

Calificativ	Raționament utilizat în evaluarea conținutului propunerilor tehnice	Punctaj	Informații analizate în oferta	Informații relevante în Caietul de sarcini
Foarte bine/ Excepțional	Abordarea propusă prezintă o metodologie de implementare a contractului care demonstrează o foarte bună înțelegere a activităților stabilite în..., precum și o bună documentare/analiză a proiectului. Metodologia de implementare a contractului va trebui să conțină cel puțin următoarele: a) descrierea TUTUROR sub-activităților care compun activitatea de proiectare și execuție prevăzută în... (CB), în succesiunea normală a activităților, și în corelare INTEGRALĂ cu resursele tehnice și umane necesare execuției referitoare la: - numărul și specificul personalului propus (cel puțin personalul solicitat prin CB pt activitatea de proiectare și execuție, precum și orice alt personal necesar realizării contractului); - facilitățile/dotările tehnice specifice realizării activităților (cel puțin echipamentele/utilajele/instalațiile minim solicitate prin CB); - principalele materiale ce vor fi puse în opera în vederea realizării Lucrarilor, ținând cont de obiectivele de ii ce intra in	20 puncte		

Calificativ	Raționament utilizat în evaluarea conținutului propunerilor tehnice	Punctaj	Informațiile analizate în oferta	Informații relevante în Caietul de sarcini
	alcatuirea Lucrarilor, precum si de solutiile tehnice adoptate; b) reprezentarea grafica si descrierea - activitatilor pt realizarea Lucrarilor: - activitățile de coordonare a lucrarilor ente utilitatilor - tuturor sub-activitatilor ente proiectării și executiei lucrarilor. c) descrierea rolului echipei de coordonare a executiei lucrarilor; d) prezentarea managerului... al contractului, prin prisma interactiunii cu personalul al A.C.			

Analizând modalitatea de elaborare a algoritmului de punctare pentru factorul de evaluare reclamat, Consiliul reține faptul că acordarea punctajului are în vedere metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul si complexitatea activitatilor.

Scopul factorului de evaluare constă în descrierea metodologiei de implementare a contractului care să demonstreze o foarte buna înțelegere a activitatilor stabilite în *Cerințele Beneficiarului (C.B.)*, reprezentarea grafica si planificarea activitatilor contractului în corelare cu resursele tehnice și umane disponibile raportat la specificul si complexitatea activităților.

Achizitoarea a dat eficiență dispozițiilor art. 32 alin. (2) din HG nr. 395/2016, astfel factorul de evaluare și algoritmul de punctare s-au precizat în mod clar și detaliat în cadrul documentației de atribuire și reflectă metodologia de punctare a avantajelor care vor rezulta din propunerile tehnice prezentate de ofertanți.

Se are în vedere faptul că achizitoarea a precizat raționamentul utilizat în evaluarea conținutului propunerilor tehnice. În ceea ce privește raționamentul utilizat în evaluarea conținutului propunerilor tehnice, s-au indicat elementele care vor fi analizate, respectiv:

a) descrierea sub-activităților care compun activitatea de proiectare și execuție prevăzută în Cerințele Beneficiarului (CB), în succesiunea normală a activităților, și în corelare cu resursele tehnice și umane necesare execuției referitoare la:

- numărul și specificul personalului propus (cel puțin personalul solicitat prin CB pt activitatea de proiectare și execuție, precum și orice alt personal necesar realizării contractului);

- facilitățile/dotarile tehnice specifice realizării activităților (cel puțin echipamentele/utilajele/instalațiile minim solicitate prin CB);

- principalele materiale ce vor fi puse în opera în vederea realizării Lucrărilor, ținând cont de obiectivele de ii ce intra în alcatuirea Lucrărilor, precum și de soluțiile tehnice adoptate;

b) reprezentarea grafică și descrierea - activităților pt realizarea Lucrărilor:

- activitățile de coordonare a lucrărilor ente utilitatilor

- tuturor sub-activităților ente proiectării și execuției lucrărilor.

c) descrierea rolului echipei de coordonare a execuției lucrărilor

d) prezentarea managerului... al contractului, prin prisma interacțiunii cu personalul al A.C.

O atenție sporită a acordat autoritatea contractantă vizavi de modul de descriere/prezentare a respectivelor elemente, stabilind și gradul de detaliu avut în vedere pentru cele 3 calificative de punctaj acordate:

- Acceptabil/Satisfăcător /Parțial relevant - 5 puncte;

- Bine/ Adecvat - 10 puncte;

- Foarte bine/ Excepțional - 20 de puncte.

Mai departe, achizitoarea a precizat informațiile care vor fi analizate din propunerea tehnică în vedere acordării punctajului, respectiv *Informațiile prezentate în propunerea tehnică la capitolele I. - VIII. conform structurii Formularului nr.... - Propunerea... din Secțiunea - Formulare și Modele, precum și informațiile de referință din caietul de sarcini la care se vor raporta elementele analizate: Solicitățile de la sect..... Modul de prezentare a propunerii tehnice, pct.I - Metodologia de lucru, pct. II - Proiectare pentru lucrarea propusă, pct. III - Programul rezumativ, Programul de lucru și pct.IV -... de control al calității, pct.V - Organizarea de șantier și surse de materiale, pct. VI - Echipamente/instalații/utilaje la dispoziția ofertantului pentru executarea contractului, pct. VI - Personalul disponibil și propus de ofertant pentru executarea contractului din Caietul de sarcini, respectiv solicitările de la pct. X - Orice alte informații relevante pentru demonstrarea conformității propunerii tehnice raportat la cerințele solicitate prin Caietul de sarcini.*

Față de cele anterior reținute *pentru obținerea punctajului maxim, de 20 de puncte*, pentru achizitoare prezenta interes proba faptului ca ofertanții să prezinte o metodologie de implementare a contractului care demonstrează o *foarte buna înțelegere a activitatilor stabilite în Cerințele Beneficiarului (CB), precum și o buna documentare/analiza a SF-ului (precizându-se elementele avute în vedere obținerii celor 20 pct. acordate)*, 10 puncte se acordă în cazul în care abordarea propusă de ofertanți prezintă o metodologie de implementare a contractului care demonstrează o buna înțelegere a

activităților stabilite în... (*precizându-se elementele avute în vedere a obținerii celor 10 pct. acordate*), iar 5 puncte se acordă în cazul în care abordarea propusă de ofertanții prezintă o metodologie de implementare a contractului care demonstrează o înțelegere limitată atât a subactivităților care compun activitatea de proiectare și execuție prevăzută în... cât și privind corelarea acestora cu resursele tehnice și umane necesare realizării contractului.

Raționamentul conturat de autoarea contestației în favoarea faptului că a prezentat toate documentele solicitate pentru elaborarea propunerii tehnice, întocmai cu cerințele beneficiarului, fiind îndreptățită la a primi punctajul maxim nu este judicios în cauză și nu va fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Așa cum a fost anterior reținut potrivit *Procesului-verbal al ședinței de evaluare nr.... privind verificarea propunerilor tehnice, înregistrat sub nr.... asocierii contestatoare S.R.L. -... i-au fost acordate 10 puncte, iar ofertantei declarate câștigătoare... fiindu-i alocate maximum de puncte 20.*

Aspectele reclamate privind modalitatea de evaluare a asocierii contestatoare vizează pretinsa nelegalitate a punctajului acordat la factorul de evaluare *Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților*, contestatoarea apreciind că se impune acordarea punctajului maxim de 20 puncte, față de cele 10 puncte acordate.

Astfel sunt avute în vedere aspecte legate de faptul că asocieria apreciază că, deși a prezentat toate documentele ente ofertei tehnice, întocmai cu cerințele beneficiarului iar pe parcursul evaluării ofertei achizițioarea nu a transmis asocierii ofertante nicio solicitare de clarificări, în mod netemeinic a fost depunctată.

Se vor reține și precizările achizițioarei în replică la cele reclamate, respectiv, în accepțiunea contestatarii, faptul că a prezentat toate documentele ente ofertei tehnice, fără a mai ține cont de conținutul acelor documente și de nivelul de prezentare și detaliere a metodologiei de realizare a contractului și planificarea resurselor în corelare cu specificul și complexitatea activităților, este suficient pentru obținerea punctajului maxim.

Din examinarea lucrărilor membrilor comisiei de evaluare potrivit *Procesului-verbal al ședinței de evaluare nr.... privind verificarea propunerilor tehnice, înregistrat sub nr.... și în fișele individuale de acordare a punctajului asocierii contestatoare i-au fost acordate 10 puncte, reținându-se următoarele:*

Factor de evaluare nr....: Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților:

Informații din propunerea tehnică

Asocieria ofertantă prezintă la pag. 18-26 din cadrul fișierului intitulat "Propunere... execuție - VOLUM 2-semnat" prezentat în cadrul propunerii tehnice pentru execuție, respectiv

pag. 122-140 din cadrul propunerii tehnice pentru proiectare, diagrama Gantt detaliată la nivel de activități și sub-activități pentru serviciile de proiectare și execuție lucrări;

- metodologia propusă pentru execuția lucrărilor la pag.59-79 din propunerea tehnică pentru execuție, este prezentată la modul... (fără a dezvolta/detalia) majoritatea sub-activităților care compun activitatea execuție prevăzută în C.B., în succesiunea normală a activităților, fiind structurată în corelare parțială cu resursele tehnice și umane necesare execuției, deoarece asocierea ofertantă NU prezintă la nivelul propunerii tehnice Modul de abordare și gestionare a relației cu asociații și subcontractorii, în raport cu activitățile desfășurate, rezumându-se doar la redepunerea acordului de asociere și al acordurilor de subcontractare- pag.1112-1121 din propunerea tehnică pentru execuție;

- asocierea ofertantă NU precizează/detaliază la nivelul propunerii tehnice măsurile pe care le va lua în vederea evitării conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verificatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă, în conformitate cu solicitările de la cap..... **SERVICII DE PROIECTARE CE SE ACHIZIȚIONEAZĂ** - pag.9 din Caietul de sarcini;

- în lista cu personalul disponibil și propus pentru execuția lucrărilor nominalizează doar pe... pe poziția de Manager de proiect la pag. 107-108 din propunerea tehnică pentru execuție, prezentând o descriere foarte sumară/generală a rolului și sarcinilor doar pentru următorii experți: Responsabilul de contract, Șeful de șantier, RTEistul și topograful propuși ca responsabili cu executarea contractului - pag.112-113 din propunerea tehnică pentru execuție.

Justificarea comisiei de evaluare

Având în vedere algoritmul de punctare al componentei tehnice pentru factorul privind Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților detaliat la sect..... Criterii de atribuire din Fișa de date a achiziției, coroborat cu faptul că asocierea ofertantă prezintă o metodologie de implementare a contractului care **demonstrează o bună înțelegere a activităților de proiectare și execuție stabilite în..., a obținut calificativul Bine/ Adecvat**, respectiv punctajul ent acestui calificativ de - 10 puncte.

Așadar membrii comisiei de evaluare au analizat informațiile din cadrul propunerii tehnice elaborate prin raportare la elementele și gradul de detaliu mai sus redat.

În continuare Consiliul va analiza informațiile din cadrul propunerii tehnice elaborate de asocierea S.R.L. -... prin raportare la elementele și gradul de detaliu solicitat de autoritatea contractantă vizavi de factorul de evaluare nr.... de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților.

Referitor la constatările membrilor comisiei de evaluare care au reținut metodologia propusă pentru execuția lucrărilor la pag. 59-79 din propunerea tehnică pentru execuție, este prezentată la modul... (fără a dezvolta/detalia) majoritatea sub-activităților care compun activitatea execuție prevăzută în C.B., în succesiunea normală a activităților, fiind structurată în corelare parțială cu resursele tehnice și umane necesare execuției, deoarece asocierea ofertantă NU prezintă la nivelul propunerii tehnice Modul de abordare și gestionare a relației cu asociații și subcontractorii, în raport cu activitățile desfășurate, rezumându-se doar la redepunerea acordului de asociere și al acordurilor de subcontractare- pag.1112-1121 din propunerea tehnică pentru execuție din examinarea propunerii tehnice depusă de asocierea S.R.L. -..., Consiliul achiesează la concluziile la care au ajuns membrii comisiei de evaluare, respectiv faptul că autoarea contestației nominalizând în ofertă 4 subcontractanți pentru prestarea/executarea unor activități ente execuției contractului, pentru a demonstra o foarte bună înțelegere a activităților stabilite în Cerințele Beneficiarului (CB) are obligația de a

prezenta în cadrul metodologiei pe care o propune pentru execuția/implementarea contractului Modul de abordare și gestionare a relației cu asociații și subcontractorii, în raport cu activitățile desfășurate, această obligație izvorând din modul în care a ales să își depună oferta (adică în asociere, cu nominalizarea a 4 subcontractanți pentru execuția unor părți din contract).

Argumentele aduse de ofertanta contestatoare în favoarea netemeinicii aspectelor reținute de achizitoare se bazează pe împrejurarea că pe lângă acordurile de asociere și subcontractare, care se regasesc la pg.... din propunerea... pentru execuție, a prezentat în cadrul propunerii tehnice la pg.... "Organizarea activității grupului de asociați și subcontractanți; DETALIERE responsabilități și resurse de manoperă și utilaje ale membrilor grupului raportate la activitățile pe care urmează să le desfășoare fiecare; PLANUL DE LUCRU ȘI MODUL DE ABORDARE ȘI GESTIONARE A RELAȚIEI CU ASOCIAȚII/... /... / AUTORITATEA CONTRACTANTA", din care reiese exact ceea ce autoritatea contractantă, cel mai probabil, a omis să vadă, intrucat a și menționat... de unde începe acest document și în mod fals a menționat în Raport că la... respectivă nu se regăsește... antementionat de noi, ci doar acordurile de asociere și subcontractare.

prezintă relevanță vizavi de cerința a cărei pretinsă neîndeplinire este reclamată, următoarele referințe din cadrul documentației de atribuire:

- în fișa de date, secțiunea IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice, respectiv secțiunea II.... Criterii de atribuire din fișa de date a achiziției, și în corelare cu cerințele din caietul de sarcini, Studiul de Fezabilitate și anexele acestuia/ Formularul nr.... - Propunerea..., ofertanților revenindu-le obligația conform cerințelor stipulate la secțiunea IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice din fișa de date a achiziției:

Ofertanții vor întocmi propunerea tehnică într-o manieră organizată, astfel încât aceasta să asigure posibilitatea verificării în mod facil a corespondenței cu cerințele/specificațiile prevăzute în cadrul prezentei secțiuni, respectiv cu cele prevăzute în cadrul Caietului de sarcini și a documentelor anexate la acesta (Studiu de Fezabilitate și anexele acestuia), care fac parte integrantă din documentația de atribuire.

În acest scop, pornind de la propria expertiză a ofertantului în domeniul contractului ce urmează să fie atribuit și prin raportare la necesitățile, obiectivele și constrângerile autorității/contractante, astfel cum au fost acestea descrise în cadrul Caietului de sarcini, propunerea tehnică va cuprinde informații relevante privind metodologia propusă de ofertant pentru execuția/implementarea contractului fiind structurată în conformitate cu cerințele Formularului cadru de....

Propunerea tehnică elaborată de ofertant va respecta în totalitate cerințele prevăzute prezentul document și în caietul de sarcini, fiind întocmită în concordanță cu Formularul cadru de... și va conține (...).

- potrivit Formularului nr.... - Propunerea....:

Fiecare ofertant va întocmi propria Propunere... în care va prezenta/ detalia modul de îndeplinire a cerințelor prevăzute în documentația....

Pentru structurarea informației, ofertantul va completa și va include ÎN MOD OBLIGATORIU în Propunerea... cel puțin următoarele secțiuni:

I. Metodologia de implementare a contractului

Ofertantul va descrie Metodologia de implementare propusă pentru prestarea serviciilor de proiectare și realizarea execuției lucrărilor conform cerințelor din Caietul de sarcini și a... (S.F.-ului).

Detalierea tuturor sub-activităților care compun activitatea de proiectare și execuție în succesiunea normală a activităților, și în corelare cu resursele tehnice și umane necesare execuției și în concordanță cu prezentarea grafică din diagrama Gantt.

Nota: Ofertantul are obligația de a prezenta la nivelul propunerii tehnice informații în legătură cu modul de asigurare a execuției tuturor operațiunilor în conformitate cu reglementările legale aplicabile pentru prestarea serviciilor de proiectare și execuția lucrărilor solicitate în prezentul caiet de sarcini, inclusiv enunțarea autorizațiilor/atestatelor care să certifice faptul că este autorizat/atestat pentru proiectarea și execuția acestor lucrări.

Așadar, ceea ce era de interes pentru achizitoare, era proba faptului că asocierea contestatoare pornind de la propria sa expertiză în domeniul contractului ce urmează să fie atribuit și prin raportare la necesitățile, obiectivele și constrângerile autorității contractante, astfel cum au fost acestea descrise în cadrul caietului de sarcini, este responsabil de modul în care înțelege să își depună oferta (individuală, în asociere și/sau subcontractare/terț susținător) astfel încât să cuprindă informațiile relevante privind metodologia propusă pentru execuția/implementarea contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților solicitate în documentația de atribuire,

Ori în situația dată, contestatoarea depune oferta în asociere cu..., nominalizând în ofertă 4 (patru) subcontractanți pentru prestarea/executarea unor activități ante execuției contractului, ca atare, pentru a demonstra o foarte bună înțelegere a activităților stabilite în cerințele beneficiarului are obligația de a prezenta în cadrul metodologiei pe care o propune pentru execuția/implementarea contractului Modul de abordare și gestionare a relației cu asociații și subcontractorii, în raport cu activitățile desfășurate, această obligație izvorând din modul în care a ales să își depună oferta (adică în asociere, cu nominalizarea a 4 subcontractanți pentru execuția unor părți din contract).

Iar înscrisurile și referințele indicate de contestatoare de la paginile nu îndeplinesc rigorile stabilite de achizitoare în documentația de atribuire, atâta vreme cât informațiile prezentate de asocierea ofertantă la pg.... se rezumă vizavi de asociatul..., la indicarea acordului de asociere atașat, iar cu privire la abordarea și gestionarea relației cu subcontractanții în număr de 4, sunt precizate denumirea, datele de contact ale acestora și lucrările pentru care au fost nominalizați în ofertă conform acordurilor de subcontractare.

Ori câtă vreme asocierea contestatoare nu a precizat în concret modul de abordare și gestionare a relației cu asociații și subcontractorii vizavi de modul de organizare a lucrărilor, detalierea activităților/lucrărilor care vor fi executate de aceștia, și/sau prezentarea propunerilor tehnice elaborate de aceștia pentru partea lor de implicare în contract, înscrisurile și informațiile amintite privind asociații și subcontractorii (denumire, datele de contact și lucrările pentru care au fost nominalizați în ofertă conform acordurilor de subcontractare, acordul

de asociere) nu pot fi luate în considerare ca reprezentând *planul de lucru și modul de abordare și gestionare a relației cu subcontractanții propuși pentru execuția lucrărilor*, deoarece nu conțin *detalierea activităților/lucrărilor care vor fi executate de aceștia, și/sau prezentarea propunerilor tehnice elaborate de subcontractanți pentru partea lor de implicare în contract.*

Contrar celor susținute de contestatoare Mai mult decat atat, cerinta la care face referire Autoritatea contractanta, conform extrasului din Raport si conform sect. IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice din Fișa de date a achiziției, pct.13-14, nici macar nu implica prezentarea Modulului de abordare și gestionare a relației cu asociații și subcontractorii, în raport cu activitățile desfășurate Consiliul are în vedere faptul că, așa cum a fost anterior redat, din coroborarea tuturor informațiilor precizate în documentele mai sus precizate, ceea ce era de interes pentru achizitoare era proba faptului că asocierea contestatoare pornind de la propria sa expertiză în domeniul contractului ce urmează să fie atribuit și prin raportare la necesitățile, obiectivele și constrângerile autorității contractante, astfel cum au fost acestea descrise în cadrul caietului de sarcini, este responsabil de modul în care înțelege să își depună oferta (individuală, în asociere și/sau subcontractare/terț susținător) astfel încât să cuprindă informațiile relevante privind metodologia propusă pentru execuția/implementarea contractului si planificarea resurselor tehnice si umane in corelare cu specificul si complexitatea activitatilor solicitate în documentația de atribuire.

Acceași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și în ceea ce privește susținerile contestatoarei potrivit căroră: Subscrisa a prezentat documentele ente ofertei tehnice, întocmai cu cerințele beneficiarului, dovedind ca suntem îndreptatiti la a primi punctajul maxim", ori această afirmație nu este de natură a demonstra o foarte buna intelegere a activitatilor stabilite in Cerințele Beneficiarului (CB).

Așadar imprejurarea că asocierea S.R.L. -... a prezentat opisului propunerii tehnice pentru proiectare și execuție, aspecte care face dovada că a tratat *și detaliat metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor in corelare cu specificul si complexitatea activitatilor astfel încât să demonstreze o foarte buna intelegere a activitatilor stabilite in Cerințele Beneficiarului (CB) fiind îndreptățit să obțină punctajul maxim la component tehnică, astfel cum argumentează în cuprinsul contestației*, nu conduce la îndeplinirea cerinței, simpla prezentare a opisului în care se regăsesc enumerate capitolele solicitate a fi prezentate nefiind suficientă și de natură a demonstra o foarte buna intelegere a activitatilor stabilite in Cerințele Beneficiarului (CB).

În considerarea celor antemenționate față de acuzele contestatoarei autoritatea contractantă a formulat punctual, apărări pe care Consiliul le apreciază credibile și concludente:

După cum am arătat mai sus, fiecare ofertant pornind de la propria sa expertiză în domeniul contractului ce urmează să fie atribuit și prin raportare la necesitățile, obiectivele și constrângerile autorității/ contractante, astfel cum au fost acestea descrise în cadrul Caietului de sarcini, este responsabil de modul în care înțelege să își depună oferta (individuală, în asociere și/sau subcontractare/terț susținător) astfel încât să cuprindă informațiile relevante

privind metodologia propusă pentru execuția/implementarea contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților solicitate în documentația de atribuire, ori în situația data, contestatara depune oferta în asociere cu..., nominalizând în ofertă 4 (patru) subcontractanți pentru prestarea/executarea unor activități ente execuției contractului, ca atare, pentru a demonstra o foarte bună înțelegere a activităților stabilite în Cerințele Beneficiarului (CB) are obligația de a prezenta în cadrul metodologiei pe care o propune pentru execuția/implementarea contractului Modul de abordare și gestionare a relației cu asociații și subcontractorii, în raport cu activitățile desfășurate, această obligație izvorând din modul în care a ales să își depună oferta (adică în asociere, cu nominalizarea a 4 subcontractanți pentru execuția unor părți din contract);

Rugăm Consiliul să constate că... intitulat "Organizarea activității grupului de asociați și subcontractanți; DETALIERE responsabilități și resurse de manopera și utilaje ale membrilor grupului raportate la activitățile pe care urmează să le desfășoare fiecare; PLANUL DE LUCRU SI MODUL DE ABORDARE SI GESTIONARE A RELĂȚIEI CU ASOCIAȚII/SUBCONTRACTANTII/TERTII SUSȚIN TORI/AUTORITATEA CONTRACTANTA" prezentat la pag. 112-113 din propunerea tehnică, la care face referire contestatara NU conține **modul de abordare și gestionare a relației cu asociatul..., rezumându-se la afirmația, cităm: "Asociat:... - conform Acordului de asociere atașat", iar cu privire la abordarea și gestionarea relației cu subcontractanții reiterează denumirea, datele de contact ale acestora și lucrările pentru care au fost nominalizați în ofertă conform acordurilor de subcontractare, fără să precizeze în concret modul de organizare a lucrărilor în relația cu aceștia, detalierea activităților/lucrărilor care vor fi executate de aceștia, si/sau prezentarea propunerilor tehnice elaborate de aceștia pentru partea lor de implicare în contract exact ca și în cazul terțului susținător și subcontractant... nominalizat în propunerea tehnică pentru proiectare, precizările mai mult decât superficiale de la pag. 113 ale propunerii tehnice pentru execuție la care face referire contestatara, nu pot fi luate în considerare ca reprezentând planul de lucru și modul de abordare și gestionare a relației cu subcontractanții propuși pentru execuția lucrărilor, deoarece nu conțin: detalierea activităților/lucrărilor care vor fi executate de aceștia, si/sau prezentarea propunerilor tehnice elaborate de subcontractanți pentru partea lor de implicare în contract.**

(...)

Considerăm că Planul de asigurare a calitatii lucrărilor pe timpul execuției este prezentat la modul... - pag. 85-117 din cadrul propunerii tehnice pentru execuție a contestatoarei, contrar afirmațiilor acesteia de la pct.31), din următoarele motive:

-La pct..... Descrierea lucrării - pag. 89-93 din propunerea tehnică pentru execuție, **ofertantul se rezumă la a prezenta un copy-paste din caietul de sarcini** în condițiile în care la Nota de la secțiunea IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice din Fișa de date a achiziției, s-a solicitat, cităm: "Nu se admite copierea în tot sau în parte a caietului de sarcini și/sau a... de Fezabilitate în cadrul propunerii tehnice, ofertanții având obligația de a proba conformitatea ofertei cu cerințele acestuia prin prezentarea propriei abordări/metodologii asupra modului de îndeplinire a contractului și de rezolvare a eventualelor dificultăți legate de îndeplinirea acestuia, prin raportare la conținutul propunerii tehnice etc, și de a-și întocmi propunerea tehnică într-o manieră organizată, astfel încât aceasta să asigure posibilitatea verificării în mod facil a corespondenței cu cerințele/specificațiile prevăzute în cadrul documentației de atribuire, pornind de la propria expertiză a ofertantului în domeniul contractului ce urmează să fie atribuit și prin raportare la necesitățile, obiectivele și constrângerile autorității/ contractante, astfel cum au fost acestea descrise în cadrul Caietului de sarcini";

Deopotrivă de valide sunt și apărările aduse chiar de autoarea intervenției:

În ceea ce privește modul de abordare și gestionare a relației cu asociații și subcontractanții, contestatara se limitează la redepunerea acordurilor de asociere și a acordurilor de subcontractare, fără a demonstra concret modul de integrare a subcontractanților și asociaților în execuția contractului, lipsind detalii referitoare la responsabilitățile acestora sau propunerile tehnice elaborate pentru partea lor de implicare. Această abordare nu oferă o imagine completă a planificării și organizării resurselor în raport

cu activitățile contractului, ceea ce justifică acordarea punctajului evaluat de Autoritatea contractantă, iar corelativ netemeinicia contestației formulate.

(...)

Evaluarea comisiei de evaluare asupra subfactorului „Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane se bazează pe o evaluare obiectivă și motivată ținând cont de conținutul ofertelor și de cerințele documentației de atribuire. **Oferta contestatoarei, deși prezintă în ansamblu un opis al propunerii tehnice, se limitează la prezentarea metodologiei într-un mod..., fără a detalia sub-activitățile specifice care compun execuția lucrărilor sau modul concret de alocare a resurselor umane și tehnice în corelare cu complexitatea activităților.**

(...)

Planul de asigurare a calității propus de contestator, așa cum este prezentat în ofertă, se rezumă la copierea unor pasaje din Caietul de sarcini, fără a demonstra abordarea propriei metodologii pentru asigurarea calității pe timpul execuției lucrărilor. Această prezentare nu permite verificarea clară a corespondenței propunerii tehnice cu cerințele minime și nici evaluarea suplimentară a calității metodologiei propuse, aspecte esențiale pentru aplicarea criteriului „cel mai bun raport calitate-preț”.

Referitor la constatările membrilor comisiei de evaluare care au reținut asocierea ofertantă NU precizează/detaliază la nivelul propunerii tehnice măsurile pe care le va lua în vederea evitării conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verificatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă, în conformitate cu solicitările de la cap..... **SERVICII DE PROIECTARE CE SE ACHIZIȚIONEAZĂ** - pag.9 din Caietul de sarcini din examinarea propunerii tehnice pentru execuție depusă de asocierea S.R.L. -..., Consiliul achiesează la concluziile la care au ajuns membrii comisiei de evaluare, respectiv faptul că în accepțiunea contestatoarei, simpla nominalizare în ofertă a subcontractantului... pentru prestare servicii de verificare tehnică, potrivit Acordului de subcontractare nr.... *prezentat la pag. 1118, fără să facă nicio referire/precizare în ofertă cu privire la modalitatea în care sunt evitate situațiile conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verificatorii atestați care verifică proiectul nominalizați la poz. 6 - pag. 183 din propunerea tehnică pentru proiectare depusă de către subcontractantul..., nu conduce la îndeplinirea cerinței a cărei pretinsă neîndeplinire este reclamată.*

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

.... SERVICII DE PROIECTARE CE SE ACHIZIȚIONEAZĂ

Termenul pentru prestarea serviciilor de proiectare: 4 luni.

Este responsabilitatea Antreprenorului să se asigure că proiectarea și realizarea lucrărilor din prezenta documentație respectă legile și reglementările valabile în România. Proiectarea lucrărilor din prezenta documentație se va face cu respectarea prevederilor standardelor aplicabile europene, adoptate sau în curs de adoptare de către... de Standardizare, standardelor elaborate de organisme tehnice recunoscute internațional, manualelor de referință, etc.

Documentația se va întocmi conform H.G.R. nr....

Drepturile de proprietate intelectuală asupra documentației de proiectare se transferă integral beneficiarului odată cu recepția documentației.

Documentațiile tehnico-economice prevăzute se elaborează de către operatori economici sau persoane fizice autorizate care prestează servicii de proiectare de specialitate în domeniu.

Elaborarea proiectului tehnic de execuție este condiționată de emiterea autorizației de construire/desființare a executării lucrărilor.

Proiectului tehnic de execuție se va preda verificat de către verificatori de proiecte atestați conform prevederilor Legii nr....0/... privind calitatea în construcții.

Notă: Ofertantul are obligația de a demonstra în cadrul propunerii tehnice din ofertă modalitatea în care va lua măsurile de evitare a conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verificatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă, inclusiv nominalizarea acestora însoțită de CV-ul acestora, diplomele de studii/atestare/autorizații care să dovedească calificarea acestora pe poziția pentru care au fost nominalizați în ofertă și documente/contracte care să demonstreze disponibilitatea/accesul ofertantului la specialiștii/expertii propuși pentru prestarea serviciilor.

În cadrul Formularului nr...., la pct. VIII. Personalul disponibil și propus de ofertant pentru executarea contractului s-au precizat următoarele aspecte:

Autoritatea contractantă solicită operatorilor economici prezentarea modalității de asigurare a accesului la specialiști necesari și obligatorii în vederea verificării nivelului de calitate corespunzător cerințelor fundamentale aplicabile lucrărilor/serviciilor cuprinse în obiectul contractului, în conformitate cu prevederile Legii 10/... și a altor legi incidente. Totodată, ofertantul are obligația de a demonstra în cadrul propunerii tehnice modalitatea în care va lua măsurile de evitare a conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verificatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă.

În propunerea tehnică se va descrie momentul în care vor interveni acești experți în implementarea viitorului contract, precum și modul în care operatorul economic ofertant și-a asigurat accesul la serviciile acestora (fie prin resurse proprii, caz în care vor fi prezentate persoanele în cauză, fie prin externalizare, situație în care se vor descrie aranjamentele contractuale realizate în vederea obținerii serviciilor respective).

Se are în vedere și faptul că la pct.8) al *Răspunsului consolidat la clarificări nr.... din...* s-a precizat faptul că ofertanții au obligația de a demonstra în cadrul propunerii tehnice din ofertă modalitatea în care va lua măsurile de evitare a conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verificatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă, inclusiv nominalizarea acestora însoțită de CV-ul acestora, diplomele de studii/atestare/autorizații care să dovedească calificarea acestora.

Așadar, ceea ce era de interes pentru achizitoare era proba faptului că asocierea să precizeze modalitatea în care sunt evitate situațiile conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verificatorii atestați care verifică proiectul nominalizați.

Înscrisurile și referințele indicate de contestatoare de la paginile mai sus reținute, nu îndeplinesc rigorile stabilite de achizitoare în documentația de atribuire (**Ofertantul are obligația de a demonstra în cadrul propunerii tehnice din ofertă modalitatea în care va lua măsurile de evitare a conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verificatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă, inclusiv nominalizarea acestora însoțită de CV-ul acestora, diplomele de studii/atestare/autorizații care să dovedească calificarea acestora pe poziția pentru care au fost nominalizați în ofertă și documente/contracte care să demonstreze disponibilitatea/accesul ofertantului la specialiștii/expertii propuși pentru prestarea serviciilor**) atâta vreme cât informațiile prezentate de asocierea ofertantă se rezumă la simpla nominalizare a subcontractantului... pentru prestarea servicii de verificare tehnică, contrar celor susținute de contestatoare **Evitarea conflictului de interese a fost precizată/detaliată la nivelul**

propunerii tehnice prin nominalizarea **unui subcontractant pentru** realizarea serviciilor de verificare... (...), o societate independenta de prestatorul serviciilor de proiectare si asistenta... (... S.R.L.), astfel cerinta este indeplinita in totalitate, neexistand niciun conflict de interese intre "inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul si verficatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă".

În considerarea celor antemenționate față de acuzele contestatoarei autoritatea contractantă a formulat punctual, apărări pe care Consiliul le apreciază credibile și concludente:

(...) consideră conform celor precizate la pct. 30) si pct.33) al contestației, că a îndeplinit în totalitate cerința de la cap..... **SERVICII DE PROIECTARE CE SE ACHIZIȚIONEAZĂ** - pag.9 din Caietul de sarcini, respectiv pct.8) al Răspunsului consolidat la clarificări nr... din... parte integrantă a documentației de atribuire, mai mult decât atât, că a tratat toate subactivitățile care compun activitatea de proiectare, sugerând **practic că ar fi culpa autorității contractante că nu a intuit/ghicit modalitatea în care sunt evitate situațiile de conflict de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verficatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă, chiar dacă contestara nu a făcut nicio precizare/detalieri în acest sens în ofertă, ceea ce în opinia noastră denotă din nou, că ofertantul nu demonstrează o foarte bună intelegere a activitatilor stabilite în Cerințele Beneficiarului (CB), deși continua să pretindă că i se cuvine acordarea punctajului maxim pentru subfactorul de evaluare, Metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice si umane in corelare cu specificul si complexitatea activităților.**

Deopotrivă de valide sunt și apărările aduse chiar de autoarea intervenției:

Mai mult, contestatoara nu oferă nicio precizare concretă cu privire la măsurile adoptate pentru evitarea conflictelor de interese între inginerul/expertul proiectant și verficatorul atestat (cu toate că această critică oferta subscrisei care, comparativ, este detaliată sub acest aspect) deși documentația de atribuire și răspunsurile la clarificări solicită explicit prezentarea acestor măsuri, inclusiv nominalizarea persoanelor și dovada calificărilor acestora.

Referitor la constatările membrilor comisiei de evaluare care au reținut în lista cu personalul disponibil și propus pentru execuția lucrărilor nominalizează doar pe... pe poziția de Manager de proiect la pag. 107-108 din propunerea tehnică pentru execuție, prezentând o descriere foarte sumară/generală a rolului și sarcinilor doar pentru următorii experți: Responsabilul de contract, Seful de santier, RTE-istul și topograful propuși ca responsabili cu executarea contractului - pag.112-113 din propunerea tehnică pentru execuție din examinarea propunerii tehnice pentru execuție depusă de asocierea S.R.L. -..., Consiliul achiesează la concluziile la care au ajuns membrii comisiei de evaluare, respectiv faptul că la pct..... Descrierea structurii *organizationala a contractantului si identificarea funcțiilor si responsabilităților personalului implicat direct in executarea contractului, resurse (personal si instalatii/echipamente)* - pag. 107-108 din propunerea tehnică pentru execuție, asocierea contestatoare prezintă lista cu personalul disponibil și propus pentru execuția lucrărilor în care nominalizează doar pe... pe poziția de Manager de proiect, prezentând o descriere foarte sumară/generală a rolului și sarcinilor doar pentru următorii experți nominalizați în lista cu personal: Responsabilul de contract, Șeful de șantier, RTE-istul și topograful - pag.112-113 din

propunerea tehnică pentru execuție, fără să descrie/detalieze rolul și sarcinile pentru:..... și Responsabil mediu.

În stabilirea acestei finalități Consiliul are în vedere faptul că nu poate fi echivalată îndeplinirea cerinței și acordarea punctatului maxim prin simpla depunere a listei de personal propusă pentru execuție unde este regăsită doar nominalizarea managerului de proiect și câteva descrieri sumare pentru un număr redus de experți, fără a detalia atribuțiile și responsabilitățile tuturor posturilor-cheie, precum responsabilul CQ, SSM, PSI sau responsabilul mediu.

Astfel că în mod justificat autoritatea contractantă a apreciat corect *corelarea doar parțială* a resurselor umane cu activitățile de execuție stabilite în Cerințele Beneficiarului (CB), procedând corect la acordarea calificativului Bine/ Adecvat pentru subfactorul de evaluare, *Metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice si umane in corelare cu specificul si complexitatea activităților*" respectiv a punctajului ent acestui calificativ de 10 puncte.

Cerința privind personalul a cărei pretinsă neîndeplinire este reclamată se regăsește astfel precizată la nivelul caietului sarcini:

(...)

Ofertantul va prezenta în cadrul propunerii tehnice o organigramă care să identifice în mod clar tot personalul pe care îl va utiliza la realizarea serviciilor și lucrărilor incluse în contract. Organigrama va cuprinde și o descriere a rolurilor/activităților și a responsabilităților personalului, în care va evidenția și atribuțiile responsabilului cu asigurarea calitatii.

În cadrul *Formularului nr...., la pct. VIII. Personalul disponibil si propus de ofertant pentru executarea contractului s-au precizat următoarele aspecte:*

VII. Experți cheie și personal de specialitate propus de ofertant pentru executarea contractului

Ofertantul va prezenta în cadrul propunerii tehnice experții cheie pe a căror experiență și expertiza depinde în mod considerabil rezultatele obținute și personalul de specialitate disponibil și propus pentru executarea contractului.

Personalul indicat în tabelele de mai jos reprezintă **personalul minim obligatoriu** pentru desfășurarea activităților contractului:

(...)

Nr. Crt.	Categorie de personal	Număr de personal (min.)	Nume și prenume expert	Modalitatea de asigurare a personalului (de exemplu: contract de muncă/colaborare/ subcontractare/etc.)
Experți cheie				
1.	Coordonator/Șef Echipa Proiectare - ing. C.F.D.P.			
2.	Manager de proiect/contract			
Personalul de specialitate				
1.	Coordonator/Șef de șantier - ing. C.F.D.P.			
2.	... (R.T.E.)			
	Ing. proiectant structură rezistență			
3.	Ing. proiectant instalații electrice -atestat ANRE			
4.	... și Consolidări			
5.	Topograf autorizat ANCPI			
7.	...			
8.	...			
....	...etc			

Așadar ceea ce era de interes pentru achizitoare era proba faptului că asocierea va prezenta în cadrul propunerii tehnice o organigramă care să identifice în mod concret tot personalul pe care îl va utiliza la realizarea serviciilor și lucrărilor incluse în contract, iar organigrama va cuprinde și o descriere a rolurilor/activităților și a responsabilităților personalului, în care va evidenția și atribuțiile responsabilului cu asigurarea calitatii.

Așa cum a fost anterior reținut algoritmul pentru acordarea punctajului viza elementele:

- numărul și specificul personalului propus (cel puțin pers solicitat prin CB pt activitatea de pr. și ex., precum și orice alt personal necesar realizării contr);
- descrierea rolului echipei de coordonare a ex. lucrărilor
- prezentarea managerului... al contractului, prin prisma interacțiunii cu personalul al A.C.

Înscrisurile și referințele indicate de contestatoare nu îndeplinesc rigorile stabilite de achizitoare în documentația de atribuire.

În considerarea celor antemenționate față de acuzele contestatoarei autoritatea contractantă a formulat punctual, apărări pe care Consiliul le apreciază credibile și concludente:

La pct..... Descrierea structurii organizationale a contractantului și identificarea funcțiilor și responsabilităților personalului implicat direct în executarea contractului, resurse (personal și instalații/echipamente) - pag. 107-108 din propunerea tehnică pentru execuție, ofertantul contestatar prezintă lista cu personalul disponibil și propus pentru execuția lucrărilor în care nominalizează doar pe... pe poziția de Manager de proiect, prezentând o descriere foarte sumară/generală a rolului și sarcinilor doar pentru următorii experți nominalizați în lista cu personal: Responsabilul de contract, Șeful de șantier, RTE-istul și topograful - pag.112-113 din propunerea tehnică pentru execuție, fără să descrie/detalieze rolul și sarcinile pentru:..... și Responsabil mediu, însă cu toate acestea, contestatoarea consideră la pct.31) al contestației că demonstrează o foarte bună înțelegere a activităților stabilite în Cerințele Beneficiarului (CB), ceea ce în opinia noastră nu este adevărat, autoritatea contractantă apreciind corect corelarea doar parțială a resurselor umane cu activitățile de execuție stabilite în Cerințele Beneficiarului (CB), procedând corect la acordarea calificativului Bine/ Adecvat pentru subfactorul de evaluare, "Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților" respectiv a punctajului ent acestui calificativ de 10 puncte.

Deopotrivă de valide sunt și apărările aduse chiar de autoarea intervenției:

Sarcina probei nu poate fi transferată către autoritatea contractantă, iar cu toate acestea, prin punctul de vedere formulat Autoritatea contractantă precizează că prin Procesul verbal de evaluare tehnică nr...., oferta contestatoare a fost depunctată raportat la cerința d) prezentarea managerului... al contractului, prin prisma interacțiunii cu personalul Autorității contractante.

Analizând procesul verbal de evaluare, se constată faptul că contestatoarei a nominalizat pentru Managerul de proiect pe dna...., în raport de care se impunea prezentarea rolului și sarcinilor acesteia în executarea contractului prin prisma interacțiunii cu personalul beneficiarului. Cu toate acestea, în acord cu evaluarea efectuată de comisia de evaluare, se poate observa că în oferta tehnică s-a indicat doar la nivel formal, simplist și... care sunt atribuțiile managerului de proiect, informații care în mod evident nu pot reprezenta o îndeplinire a cerinței documentației de atribuire.

Față de informațiile prezentate de asocierea contestatoare prin raportare la rigurile impune vizavi de acordarea punctajului maxim a cărui neacordare este reclamată Consiliul determină temeinicia modalității de punctare vizavi de oferta asocierii S.R.L. -..., vizavi de factorul de evaluare *Metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice si umane in corelare cu specificul si complexitatea activitatilor.*

Consiliul va efectua o analiză comparativă a informațiilor prezentate de ofertanta... a cărui punctaj acordat a fost de 20 de puncte, maximum acordat, prin raportare la cele trei elemente pentru care oferta asocierii S.R.L. -..., vizavi de factorul de evaluare pentru care a fost depunctată.

Referitor la modul de abordare și gestionare a relației cu subcontractanții în raport cu activitățile desfășurate se rețin informațiile pe care ofertanta... le-a prezentat în propunerea tehnică, respectiv: la pct.21 - Managementul *subantreprenorilor pag.297-302, coroborat* cu informațiile de la pag.647-648, respectiv de la pag.2176- 2746 unde sunt prezentate propunerile tehnice ale subcontractanților pentru partea lor de implicare în contract, însoțite de resursele de care aceștia dispun și atestatele/autorizațiile (ANRE, ..., etc.) specifice activităților pe care le vor executa/presta în cadrul contractului.

Referitor la cerința care viza **Ofertantul are obligația de a demonstra în cadrul propunerii tehnice din ofertă modalitatea în care va lua măsurile de evitare a conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verificatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă, inclusiv nominalizarea acestora însoțită de CV-ul acestora, diplomele de studii/atestare/autorizații care să dovedească calificarea acestora pe poziția pentru care au fost nominalizați în ofertă și documente/contracte care să demonstreze disponibilitatea/accesul ofertantului la specialiștii/expertii propuși pentru prestarea serviciilor și**

- numărul si specificul personalului propus (cel puțin pers solicitat prin CB pt activitatea de pr. și ex., precum si orice alt personal necesar realizarii contr);
- descrierea rolului echipei de coordonare a ex. lucrarilor
- prezentarea managerului... al contractului, prin prisma interactiunii cu personalul al A.C.

din examinarea propunerii tehnice depusă de... se reține că la paginile 304-350, ofertanta își asumă verificarea proiectului elaborat pentru fiecare fază/specialitate unde se impune de către verificatorul de proiect atestat in conformitate cu art. 8 din HG nr. 742/2018, prezentând următoarele informații:

- la pct.....7-Verificarea documentațiilor tehnice de către specialiștii verificatori de proiecte atestati măsurile pe care le va lua în vederea evitării conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verificatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă;

- la pct.....10-Verificatori de proiecte, pe specialitati de la pag.429-430 din propunerea tehnică ofertantul descrie responsabilitățile și activitățile în sarcina verificatorilor de proiecte pe specialități;

- la pag. 1992-2043 din propunerea tehnică prezintă CV-urile acestora, diplome/autorizații și modalitatea de acces la aceștia din care rezultă din nou inexistența conflictului de interese între inginerii proiectanți și verificatorii de proiecte pe specialități;

- la pct..... - pag.423-424 sunt precizate rolului și sarcinilor *Managerului de proiect responsabil cu executarea proiectului/contractului, respectiv:*

Roluri si responsabilitati:

- Stabilirea obiectivelor proiectului, planuri, stabilirea de cerinte de performanta, precum si selectarea participantilor la proiect.

- Utilizarea optima a resurselor de munca, materiale si echipamente, precum si asigurarea lor de achizitii publice, la cele mai eficiente costuri.

- Punerea în aplicare a diverse operatii prin coordonare adecvata.

- Dezvoltarea de comunicare eficienta si mecanisme pentru rezolvarea conflictelor aparute între diferiti participanti.

Responsabilitati:

- Supravegheaza proiectul de ie de la început până la sfârșit.

- Are un rol-cheie în planificarea proiectului, bugetului, precum si identificarea resurselor necesare.

- Crearea echipelor, dezvoltarea obiectivelor/scopurilor fiecare si atribuirea de responsabilitati individuale.

- Functii de contabilitate de proiect, inclusiv de gestionare a bugetului.

- Asigurarea ca activitatile de ie se desfasoara în conformitate cu programul prestabilit.

- Elaboreaza planurile de lucru pentru revizii, atunci când este necesar.

- Comunica eficient cu contractantii responsabili pentru completarea diferitelor faze ale proiectului.

- Coordoneaza eforturile tuturor partilor implicate în proiect, care includ arhitecti, consultanti, contractori, sub-contractori si muncitori.

- Monitorizarea progresului a activitatilor de ie, în mod regulat si organizarea de întâlniri periodice cu toate sub-echipele.

- Mentinerea si respectarea stricta a bugetului, a standardelor de calitate si siguranta.

- Inspectarea periodica a santierului de ii.

- Asigurarea ca documentele proiectului sunt complete.

- Identificarea elementelor de design si ie din proiect care ar putea da nastere la dispute.

- Veriga de legatura cu clientii.

- la paginile 1755-2043 *VIII. Personalul disponibil si propus de ofertant pentru executarea contractului* se regăsesc toate informațiile și documentele ente personalului nominalizat pentru execuție.

Autoarea intervenției a formulat apărări punctuale apreciate de Consiliu ca fiind judicioase în considerarea celor antemenționate:

(...) din analiza ofertei depuse de subscrisa rezultă fără echivoc că am prevăzut în mod explicit și detaliat mecanismul de verificare a proiectului pentru fiecare fază și specialitate în care această verificare este obligatorie, în conformitate cu legislația aplicabilă, iar oferta tehnică nu se limitează la o simplă declarație de intenție, ci conține o descriere concretă, completa și structurată a modului în care este asigurată separarea funcțională dintre activitatea de elaborare a proiectului și cea de verificare.

Astfel, subscrisa și-a asumat expres verificarea documentațiilor tehnice prin verificatori de proiecte atestați, pentru toate fazele și specialitățile relevante, a detaliat circuitul intern de verificare și a descris măsurile organizatorice prin care se previne orice suprapunere de roluri

sau interese. Totodată, propunerea tehnică cuprinde o prezentare distinctă a responsabilităților și atribuțiilor verificatorilor pe specialități, evidențiind rolul independent al acestora în raport cu echipa de proiectare.

În completare, subscrisa am depus documentele suport necesare pentru a demonstra accesul efectiv la specialiștii desemnați pentru verificare, respectiv CV-uri, diplome și autorizații, din care rezultă fără echivoc că persoanele care verifică proiectul sunt diferite de cele care îl elaborează. Această separare clară de competențe exclude orice posibilitate de conflict de interese și infirmă susținerile contestatorului.

În acest context, critica formulată la punctul 45) din contestație se întemeiază pe o premisă fundamental greșită, respectiv pe ideea că lipsa nominalizării exprese a unui subcontractant pentru activitatea de verificare ar echivala cu inexistența verificatorilor sau a măsurilor de prevenire a conflictului de interese. O asemenea concluzie este pur speculativă și ignoră în mod vădit cadrul legal aplicabil, care permite ofertanților să demonstreze accesul la specialiști prin multiple forme juridice admise, precum contracte de colaborare, contracte de prestări servicii sau declarații de disponibilitate, fără a impune în mod obligatoriu subcontractarea.

De asemenea, subscrisa a prevăzut explicit că verificarea proiectului se va realiza în conformitate cu Legea nr. 10/1995 și... nr. 742/..., de către verificatori de proiect atestați și contractați de Antreprenor, cu respectarea cerințelor de independență față de elaboratorii documentației. Orice modificare adusă proiectului ulterior verificării sau aprobării este supusă reverificării complete, conform angajamentelor asumate prin ofertă.

Totodată... condiționează predarea documentațiilor de existența referatelor de verificare, a semnăturilor și ștampilelor verificatorilor pe toate părțile scrise și desenate, precum și de anexarea atestatelor și legitimațiilor valabile ale acestora. Fiecare planșă urmează să conțină în mod obligatoriu menționarea verificatorului/verificatorilor, ceea ce confirmă caracterul integrat și verificabil al procesului de control al calității.

Contrar afirmațiilor din contestație, subscrisa a depus integral și complet toate documentele de calificare și autorizare solicitate prin documentația de atribuire, respectiv au fost prezentate certificări ISO (.....01), autorizații emise de autoritățile competente (ANRE, ..., ISCIR, IGSU), precum și certificate și atestate valabile, care acoperă în mod corespunzător întregul domeniu al lucrărilor și serviciilor ce fac obiectul contractului, inclusiv sub aspectul verificării lipsei oricărui conflict de interese.

Din analiza propunerii tehnice ente componentei de proiectare depuse de subscrisa a prevăzut, în mod expres și detaliat, mecanismul de verificare a documentațiilor tehnice pentru fiecare fază și specialitate în care o asemenea verificare este obligatorie, în conformitate cu dispozițiile legale aplicabile. Această asumare nu este una generică, ci este susținută prin descrierea concretă a etapelor și procedurilor interne de verificare, astfel încât să fie asigurată respectarea cerințelor legale și a standardelor profesionale aplicabile.

În acest sens, în cadrul secțiunii dedicate verificării documentațiilor tehnice, subscrisa a detaliat măsurile organizatorice și procedurale pe care le va implementa pentru a preveni orice situație de conflict de interese între personalul care elaborează proiectul și specialiștii care realizează verificarea acestuia, fiind prevăzut un circuit clar al documentației, cu separarea atribuțiilor și a responsabilităților, astfel încât activitatea de verificare să fie realizată în mod independent față de cea de proiectare.

Totodată, propunerea tehnică conține o prezentare distinctă a verificatorilor de proiecte, structurată pe specialități, în cadrul căreia sunt descrise în mod clar rolurile, responsabilitățile și activitățile specifice ce revin fiecărui verficator, iar această prezentare evidențiază poziționarea autonomă a verificatorilor în cadrul procesului de proiectare, precum și atribuțiile lor exclusive în ceea ce privește controlul și validarea soluțiilor tehnice.

În completarea acestor informații, subscrisa a pus la dispoziție documente detaliate privind calificarea și competența specialiștilor desemnați pentru activitatea de verificare, respectiv CV- uri, diplome și autorizații valabile, din care rezultă fără echivoc atât pregătirea profesională adecvată, cât și îndeplinirea condițiilor legale de atestare. De asemenea, sunt indicate modalitățile concrete prin care asigurăm accesul la acești specialiști, elemente care confirmă existența unei relații profesionale distincte față de echipa de proiectare.

Prin coroborarea tuturor acestor elemente, rezultă în mod clar că verificatorii de proiecte sunt persoane diferite de inginerii proiectanți, fără suprapuneri de roluri sau atribuții, ceea ce exclude orice posibilitate de conflict de interese între activitatea de elaborare și cea de

verificare a proiectului. **Astfel, propunerea tehnică a.... demonstrează, în mod complet și verificabil, respectarea cerințelor legale și contractuale privind verificarea proiectelor și prevenirea situațiilor de conflict de interese și confirmă conformitatea propunerii tehnice cu cerințele documentației de atribuire. În aceste condiții, orice susținere contrară formulată de contestator are un caracter pur formal, fiind infirmată direct de documentele existente la dosarul achiziției și de analiza efectuată de comisia de evaluare.**

În concret, criticile formulate de contestator cu privire la pretinsa neîndeplinire a cerințelor referitoare la personalul implicat în executarea contractului și la verificatorii de proiect sunt lipsite de suport factual și sunt infirmate de documentele existente în oferta subscrisei:

1. Personalul auxiliar - dovada completă a disponibilității și calificării

În cadrul ofertei depuse, subscrisa a făcut dovada completă și conformă a resurselor umane necesare pentru realizarea contractului, prin depunerea tuturor documentelor solicitate de documentația de atribuire, respectiv:

- contracte individuale de muncă (CIM);
- contracte de subcontractare, acolo unde a fost cazul;
- declarații de disponibilitate ale personalului-cheie;
- extrase din Registrul... de evidență a salariaților (REVISAL).

Aceste documente confirmă, fără echivoc, accesul efectiv și legal al ofertantului la personalul necesar, pe întreaga durată a contractului, în forme juridice admise de legislația achizițiilor publice. Totodată, sunt acoperite toate funcțiile-cheie relevante pentru obiectul contractului, inclusiv:

- responsabilul de mediu;
- ingineri autorizați ANRE;
- ingineri CFDP;
- responsabili tehnici cu execuția (RTE) pentru instalații electrice, gaze și telecomunicații;

- verificatori de proiecte atestați, pentru specialitățile solicitate.

Prin urmare, susținerea potrivit căreia ofertantul nu ar dispune de personalul necesar sau nu ar fi demonstrat disponibilitatea acestuia este contrazisă direct de înscrisurile depuse în ofertă, care acoperă integral cerințele din Caietul de sarcini și din Fișa de date a achiziției.

2. Verificatorii de proiect - îndeplinirea cerințelor legale și contractuale

În ceea ce privește verificarea proiectării, oferta subscrisei conține toate elementele necesare pentru a demonstra conformitatea cu cerințele legale și tehnice aplicabile. Astfel, au fost depuse:

- atestate emise de autoritățile competente (MDLPA);
- declarații de disponibilitate ale verificatorilor de proiect;
- diplome de studii și documente care atestă experiența profesională relevantă în domeniile corespunzătoare specialităților supuse verificării.

Aceste documente demonstrează că verificarea proiectului va fi realizată de verificatori atestați, diferiți de proiectanți, în conformitate cu cerințele legale privind separarea funcțională dintre elaborarea și verificarea documentațiilor tehnice, pe cale de consecință, cerințele din Caietul de sarcini referitoare la verificarea proiectării sunt integral îndeplinite, iar orice afirmație contrară este lipsită de fundament.

Contrar susținerilor contestatorului, oferta subscrisei demonstrează fără echivoc... tehnică și profesională a ofertantului prin depunerea tuturor certificărilor și autorizațiilor relevante pentru obiectul contractului, fiind depuse:

- autorizații, necesare pentru desfășurarea activităților în zona de cale ferată;
- autorizații ANRE, corespunzătoare lucrărilor și instalațiilor specifice;
- certificate ISO (inclusiv pentru managementul calității, mediului și sănătății și securității în muncă);
- documente suport pentru personalul autorizat, care atestă calificarea și dreptul de exercitare a activităților reglementate.

Acest ansamblu de documente infirmă categoric orice susținere privind lipsa capacității tehnice, neconformitatea profesională sau neîndeplinirea cerințelor de autorizare, iar oferta subscrisei îndeplinește în mod cumulativ și coerent toate exigențele stabilite prin documentația de atribuire.

Or, raportând informațiile prezentate de... la informațiile prezentate de asocierea contestatoare reținându-se gradul de detaliere avut în vedere de ofertanta declarată câștigătoare, vizavi de elementele precizate în cadrul metodologiei și raționamentului utilizat în evaluarea conținutului propunerilor tehnice, în raport de autoarea contestației, Consiliul determină că ofertanta... a prezentat o ofertă superioară din punct de vedere al metodologiei propuse pentru realizarea contractului și planificarea resurselor în corelare cu specificul și complexitatea activităților.

Recapitulând ansamblul considerentelor anterior redacte se constată temeinicia modalității de punctare a avantajelor care au rezultat din propunerile tehnice prezentate de ofertanta... în raport de oferta asocierii contestatoare S.R.L. -..., punctajul acordat de autoritatea contractantă respectă principiile tratamentului egal, proporționalității și nediscriminării, fiind în deplină concordanță cu prevederile legale aplicabile, inclusiv art. 32 din HG nr. 395/2016 și art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

Așa cum a fost anterior reținut contestația formulează critici și vizavi de oferta declarată câștigătoare... astfel sunt reclamate următoarele aspecte:

- *oferta tehnică prezentată de către... nu este corelată cu..., iar valoarea entă activităților desfășurate de subcontractantul... nu reprezintă un preț real, concurențial și sustenabil;*

- *ofertanta... nu face dovada îndeplinirii cerințelor privind verificatorii de proiect, deși cerințele din documentația de atribuire impuneau prezentarea acestora, cu respectarea legislației în vigoare;*

- *modul de evaluarea a ofertei... s-a realizat deficitar, deoarece Autoritatea Contractantă avea obligația de a verifica dacă Ofertantul declarat câștigător-... se află în situațiile de excludere reglementate de art.... din Legea 98/2016, respectiv lit.h).*

Referitor la prima critică se are în vedere că acesta vizează pretinsa necorelarea a propunerii tehnice cu cea financiară, sub aspectul că valoarea entă activităților desfășurate de subcontractantul... nu reprezintă un preț real, concurențial și sustenabil.

Argumentele pe care se bazează contestația în favoarea criticilor vizează următoarele aspecte:

- *ofertanta... a declarat ca subcontractant pentru activitățile care necesită autorizare societatea ABED...;*

- *conform informațiilor din raportul procedurii, subcontractantul va realiza activitățile de proiectare și execuție lucrări autorizate inclusiv asigurarea de personal specializat și echipamente, iar valoarea acestor activități reprezintă...% din valoarea totală a lucrărilor oferite;*

- *efectuând un calcul simplu se poate constata că valoarea entă acestor activități este de... fără TVA, prin raportare la prețul oferit de... fără TVA;*

- *aceasta valoare care ii revine ofertantei... nu este suficientă nici macar pentru a plati cu salariul minim pe economie in ii, persoanele de specialitate necesare pentru realizarea activitatilor ce necesita autorizare (zona de siguranta CF), adica:*

- *1 proiectant pentru 4 luni (perioada de proiectare);*
- *1 inginer pentru 12 luni (perioada de executie);*
- *1... in domeniul... Construcții căi ferate și transport urban pe șină pentru 12 luni (perioada de executie);*

4582x1x4 + 4582x1x12 + 4582x1x12=... fara TVA, mai mult decat dublu fata de suma cuprinsa de...;

- *avand in vedere subfinantarea acestei acestei activitati devine evident ca ori..., nu a asigurat personal de executie, personal de specialitate si echipamente confor prevederilor legale ori propunerea tehnică nuste corelată cu propunerea financiară prezentată.*

Concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că autoritatea contractantă are obligația de a verifica și solicita justificarea valorii ofertate și corelarea propunerii tehnice cu propunerea financiară și pentru elemente individuale de cost, atunci când acestea sunt neobișnuit de scăzute, iar în cazul în care un justifică valoarea acestor servicii prin raportare la personalul necesar realizării activităților se impune cel puțin depunerea ofertantului declarat castigator, pentru factorul tehnic Metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice si umane in corelare cu specificul si complexitatea activitatilor si acordarea a maxim 5 puncte, din maximul de 20 posibile... demonstrand doar o intelegere limitata a subactivitatilor care compun contractul, precum si a corelarii acestora cu resursele tehnice si umane necesare realizarii contractului.

Se rețin și precizările achizitoarei aduse în replică la cele reclamate, respectiv faptul că valoarea serviciilor prestate de subcontractant este reflectată distinct în propunerea financiară depusă de..., fiind bugetată în concordanță cu soluția tehnică propusă. Astfel calulul realizat de contestatoare pornește de la o ipoteza eronată a unei prezențe zilnice pe *întreaga durată de execuție, în contradicție cu succesiunea logică a activităților și etapele reale de intervenție, fiind lipsită de relevanță din punct de vedere tehnic și contractual.*

Din examinarea propunerii tehnice prezentată de către... se reține că la paginile 2176-2267 s-a precizat faptul că subcontractantul... va presta serviciile de proiectare și asistență tehnică execuție lucrări autorizate conform *agrement tehnic feroviar pe care îl deține in condițiile O.M.T. nr...., prin ing.- proiectant specialitatea căi ferate și ing.... - responsabil siguranța circulației autorizați, dispunând de echipamentele/resursele tehnice necesare prestării serviciilor constând în: calculatoare/laptopuri cu sisteme de operare, soft-uri pentru proiectare, editare, devize, plotter, mijloace de transport etc.*

... de subcontractare nr.... încheiat cu subcontractantul..., aceste servicii reprezintă...% din valoarea totală a ofertei...

În esență, din modul în care contestatoarea a formulat criticile aduse, se are în vedere faptul că acestea au la bază propriile aprecieri

vizavi de modalitatea în care costurile ente contractului de subcontractare ar fi nesustenabile.

În aprecierea Consiliului fiecare ofertant are libertatea de a-și dimensiona resursele conform metodologiei proprii, în limitele cerințelor din documentație. Astfel că modul în care subcontractantul dimensionează efortul pentru a presta *serviciile de proiectare și asistență tehnică execuție lucrări autorizate* ține de abordarea sa metodologică și de experiența în proiecte similare. Atât timp cât serviciile pot fi realizate la standardele solicitate, dimensionarea efortului este la latitudinea ofertantului.

Față de cele anterior reținute, Consiliul achiesează la concluziile achizitoarei potrivit căroră este Complet eronat și irelevant calculul explicitat de contestatoare care se raportează la durata totală de 12 luni entă execuției zi de zi, fără a ține cont de stadiul/etapele lucrării și/sau de zilele libere...etc.), în încercarea de a demonstra subevaluarea ofertei în ceea ce privește valoarea remunerației subcontractantului... pentru prestarea serviciilor de asistență tehnică, activitate bugetată în propunerea financiară... la pct.10 - cap.....1. din Anexa 1 la Formularul de ofertă - Preturile activităților/categoriilor de lucrări sau servicii.

În fișa de date, la capitolul IV.... *Modul de prezentare al propunerii financiare* s-au făcut următoarele precizări:

... va cuprinde prețul total oferat, valoare fără TVA care se completează în sistemul electronic SICAP la rubrica special dedicată „Oferta financiară”.

Prețul din Formularul de ofertă reprezintă oferta finală și va fi calculat în baza cantităților date în Studiul de Fezabilitate, cuprinzând inclusiv costurile ente serviciilor de proiectare și asistență tehnică din partea proiectantului, fiind exprimat în lei fără TVA.

Propunerea financiară pe lângă Formularul de ofertă și anexele acesteia solicitate la Secțiunea - Formulare și modele, va cuprinde și Devizul... și Devizele pe obiecte (întocmite în conformitate cu Hotărârea nr. 907/2016), cu valori. La întocmirea prețului se vor respecta coeficienții stabiliți de lege (Contribuție asiguratorie pentru muncă) și coeficienții proprii ai ofertantului (indirecte și profit).

Valoarea totală oferată nu va include cheltuielile diverse și neprevăzute.

Se va prezenta o singură ofertă de preț, nu se admit oferte alternative, iar prețurile vor rămâne ferme pe toată durata de îndeplinire a contractului.

Ofertantul va include în cadrul propunerii financiare, toate costurile legate de procurarea, transportul, depozitarea și punerea în operă a materialelor, echipamentelor și utilajelor necesare funcționării obiectivului, conform cerințelor impuse prin Caietul de sarcini și S.F.-ul parte integrantă a documentației de atribuire. Pretul ofertei se referă exclusiv la serviciile și lucrările oferate, lucrări care însumează pretul de oferta al tuturor obiectelor. Pretul de oferta al fiecarui obiect însumează preturile de oferta a categoriilor de lucrări care compun obiectul respectiv.

Notă: La întocmirea ofertei se va avea în vedere obligatoriu următoarele:

(...)

3) Ofertantii trebuie să-și evalueze preturile astfel încât pretul total al ofertei să acopere toate obligațiile contractantului menționate în S.F. sau care reies din documentele licitației pentru întreg ansamblul lucrărilor. Modificarea pretului ofertei financiare pe parcursul derulării lucrărilor de execuție se acceptă doar în condițiile prevăzute la Clauza 45 - Valoarea Contractului, pct.... de la capitolul IV. **CONDIȚII SPECIFICE PENTRU CONTRACTUL DE PROIECTARE ȘI EXECUȚIE DE LUCRĂRI** ale acordului contractual, care detaliază situațiile în care sunt premise modificări ale contractului conform clauzelor de revizuire prevăzute la art.... din Legea 98/2016.

4) Ofertantul odata cu elaborarea ofertei de preț, va lua în calcul toate riscurile care sunt determinate de:

- modificări ale preturilor la materiale, manopera, transport și utilaje;
- evoluțiile viitoare ale cursului de schimb valutar;

- evoluțiile viitoare ale ratei inflației;
- modificări de ordin legislativ care pot da naștere la obligații suplimentare în sarcina ofertantului;
- alte riscuri care pot interveni pe parcursul execuției lucrărilor cu impact asupra prețurilor la materiale, manopera și utilaje.

(...).

În caietul de sarcini, la secțiunea 10 care vizează responsabilitățile Contractantului s-au făcut următoarele precizări:

10. Responsabilitățile Contractantului

.... Responsabilități referitoare la realizarea efectivă a lucrărilor în cadrul Contractului

Contractantul este responsabil să asigure Servicii de proiectare (întocmire PT, DE, DTAC, D.T.O.E., documentație pentru obținere avize/acorduri), Servicii de asistență tehnică din partea proiectantului pe perioada execuției și să execute lucrările în baza PT verificat și autorizat conform prevederilor legale.

Contractantul este responsabil să pună în operă documentația tehnică aprobată de Autoritatea Contractantă. Totodată este responsabil pentru punerea în operă a oricărei eventuale solicitări de schimbare (Modificări) din partea Autorității Contractante pe perioada derulării Contractului.

Activitățile solicitate descrise în documentația de atribuire și responsabilitățile Contractantului asociate realizării acestor activități sunt cele incluse în sfera de cuprindere a Contractului ce rezultă din această procedură.

Prezintă relevanță faptul că obiectul contractului este unul de tip *proiectare și execuție*, specific contractelor în care, la momentul depunerii ofertelor, nu există un proiect tehnic elaborat, în consecință, nici liste de cantități ente lucrărilor. În acest context, mecanismul de stabilire și de plată a prețului este unul forfetar, fundamentat pe liste de prețuri orientative și pe asumarea globală a prestațiilor, iar nu pe decontarea lucrărilor în funcție de cantitățile real executate, mecanism aplicabil exclusiv contractelor de execuție bazate pe proiect tehnic. Prin natura sa, un contract de proiectare și execuție implică asumarea de către ofertant a riscurilor ente activității de proiectare și dimensionare a soluțiilor tehnice, raportat la cerințele beneficiarului, inclusiv a eventualelor variații ale cantităților de lucrări rezultate din dezvoltarea proiectului. Astfel, indiferent de cantitățile efectiv determinate și executate ulterior, prețul plătit rămâne cel ofertat și asumat contractual, fără posibilitatea ajustării acestuia în funcție de cantitățile real executate, tocmai pentru a evita depășirea prețului forfetar convenit, situație inadmisibilă într-un asemenea tip de contract.

În considerarea celor antemenționate față de acuzele contestatoarei autoritatea contractantă a formulat punctual, apărări pe care Consiliul le apreciază credibile și concludente:

... de execuție -... prezentat la pag. 351- 355 din cadrul propunerii tehnice depusă de..., se poate observa că pentru prestarea serviciilor de proiectare...+DEE sunt prevăzute 18 zile din totalul duratei de 4 luni alocate pentru prestarea activităților de proiectare inclusiv verificare proiect prin verificatori atestați, iar contravaloarea serviciilor de proiectare se regăsește bugetată în propunerea financiară la pct.8 - cap.....6. din Anexa 1 la Formularul de ofertă - Preturile activităților/categoriilor de lucrări sau servicii.

Având în vedere că din Graficul de execuție -... prezentat la pag. 351- 355 în cadrul propunerii tehnice a ofertantului..., reiese foarte clar că durata lucrărilor de Suprastructură care conțin și categoriile de lucrări ce se vor executa în zona de C.F. (Realizare... antiizbire material rulant adiacente CF, covor asfaltic, etc.) este de 2... zile, recepție la terminarea **lucrărilor** - 2 zile, coroborat cu faptul că **specialistii**/inginerii puși la dispoziție de către

subcontractantul... pentru asistența tehnică în conformitate cu normativele care reglementează execuția lucrărilor în zona C.F. vor fi solicitați să intervină în anumite perioade funcție de stadiul/progresul lucrărilor pe durata celor 12 luni cât durează execuția, este complet eronat și irelevant calculul explicitat de contestatară la pct.38) al contestației, unde se raportează la durata totală de 12 luni entă execuției (zi de zi, fără a ține cont de stadiul/etapele lucrării și/sau de zilele libere...etc.), în încercarea de a demonstra subevaluarea ofertei în ceea ce privește valoarea remunerației subcontractantului... pentru prestarea serviciilor de asistență tehnică, activitate bugetată în propunerea financiară... la pct.10 - cap.....1. din Anexa 1 la Formularul de ofertă - Preturile activităților/categoriilor de lucrări sau servicii;

Totodată subliniem faptul că **remunerațiile privind prestațiile intelectuale (ex: servicii de proiectare și/sau asistență tehnică, servicii de inginerie, etc.) nu se stabilesc raportat la anumite cantități (exemplu: de timp, distanță, greutate sau volum...etc.),** după cum observăm că eronat a înțeles contestatarul, ci **funcție de nivelul de complexitate al prestației în raport cu efortul intelectual necesar realizării acesteia,** ori în situația noastră dorim să arătăm faptul că specificațiile tehnice au fost stabilite foarte clar la nivelul... de fezabilitate - parte integrantă a documentației de atribuire, urmând doar a se detalia în cadrul serviciilor de proiectare soluția propusă în varianta S.F. aprobată, ca atare, nivelul de complexitate al serviciilor de proiectare și asistență tehnică din partea proiectantului nu este unul foarte ridicat și nu comportă un grad de particularitate deosebit, deoarece toate elementele tehnice specifice lucrărilor în zona de cale ferată care trebuie autorizate au fost prevăzute în varianta S.F. aprobată care este parte a documentației de atribuire.

Mai mult decât atât, considerăm că fiecare subcontractor are libertatea de a-și negocia cu antreprenorul ponderea serviciilor/lucrărilor și a remunerației ente în cadrul unei oferte, în funcție de propria expertiză în domeniul activităților pe care le va presta/executa și secretele tehnice utilizate (modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru) în raport propria strategie economică (ex: eficiența pe piață, managementul costurilor, oferte de pret și discounturi obținute de la furnizori/colaboratori, nivelul de salarizare.... etc).

Deopotrivă de valide sunt și apărările aduse chiar de autoarea intervenției:

Astfel, din analiza propunerii tehnice și a graficului de execuție din oferta subscrisei rezultă că activitățile prestate de subcontractantul.... sunt strict delimitate, corelate cu etapele relevante ale proiectului și dimensionate proporțional cu natura și complexitatea prestațiilor asumate. Mai mult, serviciile de proiectare și asistență tehnică ente lucrărilor desfășurate în zona de cale ferată sunt realizate de personal autorizat, cu experiență relevantă, iar durata și frecvența intervențiilor sunt corelate cu stadiul efectiv al lucrărilor, nu cu o prezență permanentă și continuă, așa cum în mod artificial presupune contestatoarea și cum încearcă să inducă în eroare CNSC.

(...)

Asadar, criticile formulate de contestatoare cu privire la pretinsa lipsă de corelare între propunerea tehnică și cea financiară, precum și cele referitoare la modul de acordare a punctajului tehnic, sunt lipsite de suport factual și juridic, reprezentând simple aprecieri subiective care nu pot răsturna legalitatea și temeinicia evaluării efectuate de comisia de evaluare.

În concret, contestatoarea a susținut, în mod nefondat, că oferta.... nu ar reflecta corect costurile ente activităților subcontractate către.... Această critică este infirmată de documentele depuse în ofertă:

● **Valoarea subcontractării este clar determinată și detaliată, respectiv:**

- **Proiect de specialitate supratraversare CF:....;**
- **Asistență tehnică pe durata execuției:..../lună x 12 luni=....;**
- **Total:...., la care se adaugă TVA.**

● Notele explicative din oferta....:

-... și taxele specifice sunt suportate de....;

Aceste costuri au fost incluse în valoarea totală a ofertei..., fără a afecta caracterul ferm și transparent al prețului. Prin urmare, nu există costuri ascunse, omisiuni sau inconsecvențe, iar structura financiară a ofertei respectă documentația de atribuire.

Este important de avut in vedere ca serviciile de proiectare vizează o componentă tehnică punctuală, ...entă supratraversării liniei de cale ferată, realizată în baza soluției deja stabilite la nivel de Studiu de Fezabilitate aprobat, parte integrantă a documentației de atribuire, iar serviciile de asistență tehnică nu presupun o prezență continuă, zilnică, pe întreaga durată a execuției, ci intervenții specializate corelate cu etapele lucrărilor în zona, conform normativelor și reglementărilor feroviare aplicabile.

În aceste condiții, tariful lunar de... este raportat tinand cont de caracterul intermitent al intervențiilor, cu luarea în considerare a gradului de complexitate limitat al soluției tehnice, deja stabilite prin SF, dar si prin prisma faptului că activitatea de asistență tehnică se desfășoară la solicitare, în funcție de stadiul lucrărilor, și nu ca activitate permanentă, zilnică, pe întreaga perioadă de execuție.

Prin urmare, comparațiile abstracte realizate de contestatoare, prin raportare la o durată teoretică de 12 luni de activitate continuă, sunt eronate și lipsite de relevanță tehnico-juridică.

Oferta subcontractantului.... include două note explicative formulate în mod expres, menite să clarifice structura prețului ofertat și să delimiteze, într-o manieră transparentă, responsabilitățile financiare ente activităților ce urmează a fi desfășurate în zona de siguranță a infrastructurii feroviare. Aceste precizări nu reprezintă excluderi arbitrare de costuri și nici nu afectează caracterul complet al ofertei, ci reflectă o practică uzuală și conformă cu specificul lucrărilor realizate în zona:

a) Avize și documentații - în mod expres, subcontractantul a precizat că valoarea entă obținerii valorii tuturor avizelor și autorizațiilor, inclusiv, dar fără a se limita la.../...., Autorizația, precum și costurile ente caietelor de sarcini vizate de, estimate la un nivel de aproximativ 10...., nu sunt incluse în prețul serviciilor prestate de subcontractant, urmând a fi suportate de beneficiarul investiției, respectiv de.... Această delimitare este conformă practicii curente în domeniul lucrărilor executate în zona de cale ferată, în care avizele și autorizațiile emise de autoritățile feroviare reprezintă costuri administrative distincte de prestația intelectuală propriu-zisă de proiectare sau asistență tehnică.

b)... (L, CT, TTR) - în același registru de claritate și transparență, subcontractantul a precizat că eventualele taxe specifice, precum cele ente redării amplasamentului, supravegherii lucrărilor (...-L), taxele-CT sau-TTR - în măsura în care acestea vor fi incidente pe parcursul execuției - nu sunt incluse în valoarea prestațiilor sale, urmând a fi suportate, de asemenea, de beneficiar sau de....

Caracterul variabil și condiționat al acestor taxe, care depinde de deciziile și solicitările autorităților feroviare, face imposibilă cuantificarea lor exactă la momentul elaborării ofertei, motiv pentru care acestea sunt suportate distinct de către....

Această abordare este perfect aliniată practicii consacrate în domeniul lucrărilor realizate în zona de cale ferată, unde o parte semnificativă a costurilor ente proiectului este reprezentată de taxe administrative, tarife reglementate și avize obligatorii, care nu reflectă efortul profesional sau intelectual al proiectantului ori al consultantului tehnic, aspecte pe care contestatoarea ar trebui sa le cunoasca, iar nu sa invoce critici nesustinite.

Asadar, in cuprinsul ofertei prezentate de subcontractantul.... sunt incluse două note explicative distincte, cu rolul de a clarifica în mod expres structura costurilor și delimitarea obligațiilor financiare ente activităților desfășurate în zona de siguranță a infrastructurii feroviare. Aceste precizări au fost formulate în mod transparent și explicit, tocmai pentru a evita orice ambiguitate cu privire la elementele de preț incluse în oferta subcontractantului și cele care, potrivit cadrului contractual și reglementărilor specifice domeniului feroviar, revin în sarcina beneficiarului sau a antreprenorului....

Este esențial de subliniat că aceste note explicative nu reprezintă excluderi arbitrare de costuri și nici o încercare de diminuare artificială a valorii ofertei, ci dimpotrivă, o delimitare transparentă și corectă a responsabilităților financiare, în deplină concordanță cu structura contractuală a proiectului. Totodată, la elaborarea ofertei subscrisei s-a ținut cont de aceste mențiuni, costurile ente avizelor și taxelor fiind incluse în valoarea globală a ofertei antreprenorului..., astfel încât nu există niciun risc de subevaluare, neacoperire financiară sau afectare a sustenabilității economice a contractului.

Prin această abordare, oferta.... demonstrează nu doar conformitatea cu cerințele procedurii, ci și o gestionare riguroasă și responsabilă a structurii de costuri, asigurând sustenabilitatea economică a contractului și respectarea tuturor obligațiilor legale și tehnice ente lucrărilor în zona

Dimpotrivă, costurile ente avizelor și taxelor sunt pe deplin cunoscute, asumate și reflectate în oferta Antreprenorului..., fiind incluse în valoarea globală a ofertei depuse în cadrul procedurii de atribuire.

În concret, la elaborarea ofertei financiare, subscrisa a avut în vedere, în mod expres, faptul că avizele și autorizațiile specifice domeniului feroviar (.../...., Autorizație, caiete de sarcini vizate), precum și eventualele taxe aplicabile de către autoritățile feroviare (L, CT, TTR - inclusiv costuri ente redării amplasamentului și supravegherii lucrărilor), nu fac parte din prestația subcontractantului, dar constituie obligații financiare inerente realizării obiectivului de investiții. În consecință, aceste costuri au fost integrate și acoperite prin bugetul Antreprenorului..., fără a afecta structura, coerența sau sustenabilitatea ofertei.

Această asumare expresă de către... confirmă faptul că nu există costuri omise, neacoperite sau transferate ulterior în mod nejustificat, iar structura de preț a ofertei este una completă și realistă. Totodată, abordarea este conformă practicii uzuale în proiectele care implică lucrări în zona de cale ferată, unde avizele și taxele impuse de autoritățile feroviare sunt tratate distinct de serviciile de proiectare și asistență tehnică și sunt suportate de...u beneficiar, în funcție de structura contractuală.

Prin urmare, existența acestor note explicative nu poate fi interpretată ca o deficiență a ofertei, ci, dimpotrivă, ca o dovadă de transparență, corectă repartizare a responsabilităților și asumare integrală a obligațiilor financiare de către..., în deplină concordanță cu documentația de atribuire și cu cerințele legale aplicabile.

Reținându-se faptul că serviciile de proiectare care sunt în sarcina subcontractantului... vizează o componentă tehnică punctuală, ...entă supratraversării liniei de cale ferată, realizată în baza soluției deja stabilite la nivel... de fezabilitate aprobat, parte integrantă a documentației de atribuire, iar serviciile de asistență tehnică nu presupun o prezență continuă, zilnică, pe întreaga durată a execuției, ci intervenții specializate corelate cu etapele lucrărilor în zona, conform normativelor și reglementărilor feroviare aplicabile, Consiliul apreciază ca fiind justă și credibilă cuantificarea serviciilor reclamate prestate de... (tariful lunar de... este raportat ținând cont de caracterul intermitent al intervențiilor, cu luarea în considerare a gradului de complexitate limitat al soluției tehnice, deja stabilite prin SF, dar și prin prisma faptului că activitatea de asistență tehnică se desfășoară la solicitare, în funcție de stadiul lucrărilor, și nu ca activitate permanentă, zilnică, pe întreaga perioadă de execuție), neputând fi validat calculul efectuat de contestatoare care se bazează pe un raționament eronat prin raportare la o durată teoretică de 12 luni de activitate continuă.

Sușinerile contestatoarei vizavi de pretinsa nerespectare a *salariului minim pe economie în construcții*, nu sunt întemeiate prin raportare la caracterul intermitent al intervențiilor în perioada de execuție, fiind exclusă ipoteza unei prestații continue, ceea ce atestă așa cum a susținut și intervenienta faptul că suma ofertată nu are scopul acoperirii unui "*salariu minim pe economie*", respectiv: Se reiterează quantumul salariilor persoanelor de specialitate necesare pentru realizarea activităților ce necesită autorizare, fără a se analiza dacă este posibil cel puțin la nivel teoretic din punct de vedere tehnico-juridic ca persoanele aduse în discuție de contestator să presteze serviciile ente pe durata totală indicată, or o astfel de analiză nici nu a fost indicată și nici nu poate fi susținută cât timp nu experții nominalizați au o activitate cu caracter periodic, doar la solicitarea punctuală a prezentei acestora.

Așa cum a susținut și achizitoarea jurisprudența invocată de autoarea contestației nu este relevantă, spețele invocate fiind diferite de situația supusă analizei Consiliului neavând aplicabilitate.

Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și în ceea ce privește pretinsa depunere care se impune, în situația identificată de autoarea contestației respectiv că *în cazul în care ofertantul nu justifică valoarea acestor servicii prin raportare la personalul necesar realizării activităților se impune cel puțin depunerea ofertantului declarat castigator, pentru factorul tehnic Metodologia de realizare a contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților și acordarea a maxim 5 puncte, din maximum de 20 posibile... demonstrând doar o înțelegere limitată a subactivităților care compun contractul, precum și a corelării acestora cu resursele tehnice și umane necesare realizării contractului.*

În stabilirea acestei finalități Consiliul are în vedere faptul că în situația în care autoritatea contractantă în temeiul art. 210, alin. (1) din Legea nr. 98/2016 a achizițiilor publice, coroborat cu prevederile art. 136, alin. (1) din HG nr. 395/2016, trebuia să solicite clarificări cu privire la justificarea unor elemente de preț și/sau cost, iar ofertantul nu ar fi fost în măsură să ofere un răspuns concludent, oferta acestuia ar fi trebuit respinsă ca fiind inacceptabilă în temeiul art. 137 alin.(3), lit. g) din HG nr.395/2016, și nu depunctată în cadrul criteriului de atribuire, aspect care a fost reținut și de autoritatea contractantă în punctul de vedere formulat.

Cea de-a doua critică vizează pretinsa neîndeplinire de către ofertanta... a cerințelor privind verificatorii de proiect. Astfel sunt reclamate următoarele aspecte:

- *Conform mențiunilor din cadrul raportului procedurii rezultă că ofertantul castigator nu realizează activitatea de verificare a proiectului prin entități independente de proiectant deoarece a nominalizat subcontractanți doar pentru următoarele activități:*

- Partea/părțile din contractul de achiziție publică/acord cadru pe care intenționează să o/le subcontracteze activitățile de proiectare și execuție lucrări autorizate inclusiv asigurarea de personal specializat și echipamente reprezentând...% din valoarea totală a lucrărilor oferate;

- activitățile/serviciile de proiectare și asistență tehnică pe parcursul execuției reprezentând...% din valoarea totală a lucrărilor oferate;

- activitățile de: Monitorizarea factorilor de mediu (apă, sol, aer, zgomot) și serviciile conexe pe perioada derulării contractului, inclusiv asigurarea de personal specializat și echipamente reprezentând...% din valoarea totală a lucrărilor oferate;

- activitățile de: monitorizare biodiversitate și serviciile conexe pe perioada derulării contractului, *inclusiv asigurarea de personal specializat și echipamente reprezentând...% din valoarea totală a lucrărilor oferate;*

- *activitățile de: proiectare și execuție iluminat, bransament electric, ITS și telecomunicații, inclusiv asigurarea de personal specializat și echipamente reprezentând...% din valoarea totală a lucrărilor oferate.*

- *ca prim aspect, Autoritatea Contractantă a solicitat ca ofertanții să facă dovada eliminării conflictului de interese dintre Proiectant și Verificatorul de Proiecte;*

- totodată, din coroborarea prevederilor Legii nr....0/... privind calitatea în ii cu cele ale Regulamentului privind verificarea și expertizarea... a proiectelor, expertizarea... a execuției lucrărilor și a iilor, precum și verificarea calității lucrărilor executate aprobat prin H.G. nr. 925/1995, rezulta că activitatea de verificare... de calitate a expertizei tehnice, a... geotehnic și a documentației de avizare a lucrărilor de intervenții (DALI) care include și documentația... pentru obținerea certificatului de urbanism și pentru obținerea avizelor solicitate prin certificatul de urbanism trebuie realizată de o parte terță/independentă și nicidecum de cea care a întocmit aceste documentații de proiectare.

Concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că, autoritatea contractantă avea obligația să respingă oferta..., care nu poate realiza legal, conform prevederilor documentației de atribuire activitatea de verificare tehnică a proiectului tehnic din moment ce nu a nominalizat în acest sens un subcontractant, fie printr-o persoană fizică autorizată pentru codul CAEN..., fie printr-o societate care are ca asociat/angajat/actionar un verificator de proiecte atestat și are autorizat codul CAEN....

Un prim aspect reclamat vizează faptul că oferta... nu demonstrează în cadrul propunerii tehnice modalitatea de evitare a conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verificatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă.

Se reține faptul că această cerință a fost solicitată de achizitoare prin intermediul caietului de sarcini la cap..... *Servicii de proiectare ce se achiziționează*, la pag.9

Proiectului tehnic de execuție se va preda verificat de către verificatori de proiecte atestați conform prevederilor Legii nr....0/... privind calitatea în construcții.

Notă: Ofertantul are obligația de a demonstra în cadrul propunerii tehnice din ofertă modalitatea în care va lua măsurile de evitare a conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verificatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă, inclusiv nominalizarea acestora însoțită de CV-ul acestora, diplomele de studii/atestare/autorizații care să dovedească calificarea acestora pe poziția pentru care au fost nominalizați în ofertă și documente/contracte care să demonstreze disponibilitatea/accesul ofertantului la specialiștii/expertii propuși pentru prestarea serviciilor.

cât și potrivit pct. 8) al *Răspunsului consolidat la clarificări nr.... din..., respectiv:*

8) Întrebare:

Va rugăm să menționați, dacă în cadrul... se vor prezenta Verificatorii de proiect.

Răspuns:

Da, conform cerinței de la pct..... - *SERVICII DE PROIECTARE CE SE ACHIZIȚIONEAZĂ* din caietul de sarcini, cităm: "Proiectului tehnic de execuție se va preda verificat de către verificatori de proiecte atestați conform prevederilor Legii nr....0/... privind calitatea în construcții.

Notă: Ofertantul are obligația de a demonstra în cadrul propunerii tehnice din ofertă modalitatea în care va lua măsurile de evitare a conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verificatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă, inclusiv nominalizarea acestora însoțită de CV-ul acestora, diplomele de studii/atestare/autorizații care să dovedească calificarea acestora pe poziția pentru care au

fost nominalizați în ofertă și documente/contracte care să demonstreze disponibilitatea/accesul ofertantului la specialiștii/expertii propuși pentru prestarea serviciilor.”.

9) Intrebare:

Va rugam sa mentionati, daca in cadrul Propunerilor tehnice este suficienta nominalizarea verficatorilor de proiect, urmand ca dupa semnarea contractului sa se prezinte si alte documente pe care Autoritatea Contractanta le considera necesare.

Raspuns:

Nu este suficienta nominalizarea verficatorilor de proiect in cadrul Propunerilor tehnice, se va avea în vedere cerința de la pct..... - SERVICII DE PROIECTARE CE SE ACHIZIȚIONEAZĂ din caietul de sarcini, conform celor detaliate la pct.8) de mai sus.

Din examinarea propunerii tehnice depusă de... se reține că la paginile 304-350, ofertanta își asumă verificarea proiectului elaborat pentru fiecare fază/specialitate unde se impune de către verficatorul de proiect atestat in conformitate cu art. 8 din HG nr. 742/2018, prezentând următoarele informații:

- la pct.....7-Verificarea documentațiilor tehnice de către specialiștii verficatori de proiecte atestati măsurile pe care le va lua în vederea evitării conflictului de interese între inginerul/expertul proiectant care elaborează proiectul și verficatorul atestat care verifică proiectul pentru specialitatea respectivă;

- la pct.....10-Verificatori de proiecte, pe specialitati de la pag.429-430 din propunerea tehnică ofertantul descrie responsabilitățile și activitățile în sarcina verficatorilor de proiecte pe specialități;

- la pag. 1992-2043 din propunerea tehnică prezintă CV-urile acestora, diplome/autorizații și modalitatea de acces la aceștia din care rezultă din nou inexistența conflictului de interese între inginerii proiectanți și verficatorii de proiecte pe specialități.

Față de acuzele contestatoarei autoarea intervenției a formulat apărări punctuale apreciate de Consiliu ca fiind judicioase în considerarea celor antemenționate:

(...) din analiza ofertei depuse de subscrisa rezultă fără echivoc că am prevăzut în mod explicit și detaliat mecanismul de verificare a proiectului pentru fiecare fază și specialitate în care această verificare este obligatorie, în conformitate cu legislatia aplicabila, iar oferta tehnică nu se limitează la o simplă declarație de intenție, ci conține o descriere concretă, completa și structurată a modului în care este asigurată separarea funcțională dintre activitatea de elaborare a proiectului și cea de verificare.

Astfel, subscrisa și-a asumat expres verificarea documentațiilor tehnice prin verficatori de proiecte atestați, pentru toate fazele și specialitățile relevante, a detaliat circuitul intern de verificare și a descris măsurile organizatorice prin care se previne orice suprapunere de roluri sau interese. Totodată, propunerea tehnică cuprinde o prezentare distinctă a responsabilităților și atribuțiilor verficatorilor pe specialități, evidențiind rolul independent al acestora în raport cu echipa de proiectare.

În completare, subscrisa am depus documentele suport necesare pentru a demonstra accesul efectiv la specialiștii desemnați pentru verificare, respectiv CV-uri, diplome și autorizații, din care rezultă fără echivoc că persoanele care verifică proiectul sunt diferite de cele care îl elaborează. Această separare clară de competențe exclude orice posibilitate de conflict de interese și infirmă susținerile contestatorului.

În acest context, critica formulată la punctul 45) din contestație se întemeiază pe o premisă fundamental greșită, respectiv pe ideea că lipsa nominalizării exprese a unui subcontractant pentru activitatea de verificare ar echivala cu inexistența verficatorilor sau a măsurilor de prevenire a conflictului de interese. O asemenea concluzie este pur speculativă și ignoră în mod vădit cadrul legal aplicabil, care permite ofertanților să demonstreze accesul la

specialiști prin multiple forme juridice admise, precum contracte de colaborare, contracte de prestări servicii sau declarații de disponibilitate, fără a impune în mod obligatoriu subcontractarea.

De asemenea, subscrisa a prevăzut explicit că verificarea proiectului se va realiza în conformitate cu Legea nr. 10/1995 și... nr. 742/..., de către verificali de proiect atestați și contractați de Antreprenor, cu respectarea cerințelor de independență față de elaboratorii documentației. Orice modificare adusă proiectului ulterior verificării sau aprobării este supusă reverificării complete, conform angajamentelor asumate prin ofertă.

Totodată... condiționează predarea documentațiilor de existența referatelor de verificare, a semnăturilor și ștampilelor verificaliilor pe toate părțile scrise și desenate, precum și de anexarea atestatelor și legitimațiilor valabile ale acestora. Fiecare planșă urmează să conțină în mod obligatoriu menționarea verificaliului/verificaliilor, ceea ce confirmă caracterul integrat și verificabil al procesului de control al calității.

Contrar afirmațiilor din contestație, subscrisa a depus integral și complet toate documentele de calificare și autorizare solicitate prin documentația de atribuire, respectiv au fost prezentate certificări ISO (.....01), autorizații emise de autoritățile competente (ANRE, ..., ISCIR, IGSU), precum și certificate și atestate valabile, care acoperă în mod corespunzător întregul domeniu al lucrărilor și serviciilor ce fac obiectul contractului, inclusiv sub aspectul verificării lipsei oricărui conflict de interese.

Din analiza propunerii tehnice ente componenteii de proiectare depuse de subscrisa a prevăzut, în mod expres și detaliat, mecanismul de verificare a documentațiilor tehnice pentru fiecare fază și specialitate în care o asemenea verificare este obligatorie, în conformitate cu dispozițiile legale aplicabile. Această asumare nu este una generică, ci este susținută prin descrierea concretă a etapelor și procedurilor interne de verificare, astfel încât să fie asigurată respectarea cerințelor legale și a standardelor profesionale aplicabile.

În acest sens, în cadrul secțiunii dedicate verificării documentațiilor tehnice, subscrisa a detaliat măsurile organizatorice și procedurale pe care le va implementa pentru a preveni orice situație de conflict de interese între personalul care elaborează proiectul și specialiștii care realizează verificarea acestuia, fiind prevăzut un circuit clar al documentației, cu separarea atribuțiilor și a responsabilităților, astfel încât activitatea de verificare să fie realizată în mod independent față de cea de proiectare.

Totodată, propunerea tehnică conține o prezentare distinctă a verificaliilor de proiecte, structurată pe specialități, în cadrul căreia sunt descrise în mod clar rolurile, responsabilitățile și activitățile specifice ce revin fiecărui verificali, iar această prezentare evidențiază poziționarea autonomă a verificaliilor în cadrul procesului de proiectare, precum și atribuțiile lor exclusive în ceea ce privește controlul și validarea soluțiilor tehnice.

În completarea acestor informații, subscrisa a pus la dispoziție documente detaliate privind calificarea și competența specialiștilor desemnați pentru activitatea de verificare, respectiv CV- uri, diplome și autorizații valabile, din care rezultă fără echivoc atât pregătirea profesională adecvată, cât și îndeplinirea condițiilor legale de atestare. De asemenea, sunt indicate modalitățile concrete prin care asiguram accesul la acești specialiști, elemente care confirmă existența unei relații profesionale distincte față de echipa de proiectare.

Prin coroborarea tuturor acestor elemente, rezultă în mod clar că verificaliile de proiecte sunt persoane diferite de inginerii proiectanți, fără suprapuneri de roluri sau atribuții, ceea ce exclude orice posibilitate de conflict de interese între activitatea de elaborare și cea de verificare a proiectului. Astfel, propunerea tehnică a.... demonstrează, în mod complet și verificabil, respectarea cerințelor legale și contractuale privind verificarea proiectelor și prevenirea situațiilor de conflict de interese și confirmă conformitatea propunerii tehnice cu cerințele documentației de atribuire. În aceste condiții, orice susținere contrară formulată de contestator are un caracter pur formal, fiind infirmată direct de documentele existente la dosarul achiziției și de analiza efectuată de comisia de evaluare.

În concret, criticile formulate de contestator cu privire la pretinsa neîndeplinire a cerințelor referitoare la personalul implicat în executarea contractului și la verificaliile de proiect sunt lipsite de suport factual și sunt infirmate de documentele existente în oferta subscrisei:

1. Personalul auxiliar - dovada completă a disponibilității și calificării

În cadrul ofertei depuse, subscrisa a făcut dovada completă și conformă a resurselor umane necesare pentru realizarea contractului, prin depunerea tuturor documentelor solicitate de documentația de atribuire, respectiv:

- contracte individuale de muncă (CIM);
- contracte de subcontractare, acolo unde a fost cazul;
- declarații de disponibilitate ale personalului-cheie;
- extrase din Registrul... de evidență a salariaților (REVISAL).

Aceste documente confirmă, fără echivoc, accesul efectiv și legal al ofertantului la personalul necesar, pe întreaga durată a contractului, în forme juridice admise de legislația achizițiilor publice. Totodată, sunt acoperite toate funcțiile-cheie relevante pentru obiectul contractului, inclusiv:

- responsabilul de mediu;
- ingineri autorizați ANRE;
- ingineri CFDP;
- responsabili tehnici cu execuția (RTE) pentru instalații electrice, gaze și telecomunicații;
- verficatori de proiecte atestați, pentru specialitățile solicitate.

Prin urmare, susținerea potrivit căreia ofertantul nu ar dispune de personalul necesar sau nu ar fi demonstrat disponibilitatea acestuia este contrazisă direct de înscrisurile depuse în ofertă, care acoperă integral cerințele din Caietul de sarcini și din Fișa de date a achiziției.

2. Verificatorii de proiect - îndeplinirea cerințelor legale și contractuale

În ceea ce privește verificarea proiectării, oferta subscrisei conține toate elementele necesare pentru a demonstra conformitatea cu cerințele legale și tehnice aplicabile. Astfel, au fost depuse:

- atestate emise de autoritățile competente (MDLPA);
- declarații de disponibilitate ale verificatorilor de proiect;
- diplome de studii și documente care atestă experiența profesională relevantă în domeniile corespunzătoare specialităților supuse verificării.

Aceste documente demonstrează că verificarea proiectului va fi realizată de verficatori atestați, diferiți de proiectanți, în conformitate cu cerințele legale privind separarea funcțională dintre elaborarea și verificarea documentațiilor tehnice, pe cale de consecință, cerințele din Caietul de sarcini referitoare la verificarea proiectării sunt integral îndeplinite, iar orice afirmație contrară este lipsită de fundament.

Contrar susținerilor contestatorului, oferta subscrisei demonstrează fără echivoc... tehnică și profesională a ofertantului prin depunerea tuturor certificărilor și autorizațiilor relevante pentru obiectul contractului, fiind depuse:

- autorizații, necesare pentru desfășurarea activităților în zona de cale ferată;
- autorizații ANRE, corespunzătoare lucrărilor și instalațiilor specifice;
- certificate ISO (inclusiv pentru managementul calității, mediului și sănătății și securității în muncă);
- documente suport pentru personalul autorizat, care atestă calificarea și dreptul de exercitare a activităților reglementate.

Acest ansamblu de documente infirmă categoric orice susținere privind lipsa capacității tehnice, neconformitatea profesională sau neîndeplinirea cerințelor de autorizare, iar oferta subscrisei îndeplinește în mod cumulativ și coerent toate exigențele stabilite prin documentația de atribuire.

Față de cele mai sus redate, susținerile contestatoarei potrivit căreia ofertanta... nu ar demonstra existența unor verficatori independenți sunt neîntemeiate, întrucât:

- verificatorii de proiect au fost nominalizați distinct în cadrul ofertei;
- aceștia sunt independenți față de echipele de proiectare, neexistând suprapuneri de roluri sau funcții;

- documentele de calificare, atestare și disponibilitate ale acestora au fost depuse și sunt validate de Consiliu, regăsindu-se la paginile identificate de intervenientă mai sus reținute.

În ceea ce privește susținerile contestatoarei vizavi de faptul că nu a identificat un subcontractant propus pentru prestarea serviciilor de verificare proiect, aspect care în aprecierea sa conduce la împrejurarea că... nu face dovada eliminării situației conflictului de interese între proiectant și verficatorul de proiecte, se constată netemeinicia acestora. În stabilirea acestei finalități Consiliul are în vedere faptul că, așa cum a susținut și achizitoarea, potrivit prevederilor legale incidente în domeniul achizițiilor publice există diferite forme în care un ofertant poate demonstra accesul/disponibilitatea la specialiștii solicitați în conformitate cu cerințele din documentația de atribuire (contract de prestări servicii/colaborare, declarații de disponibilitate, etc.).

Cerința vizavi de necesitatea subcontractării activității de verificare tehnică a proiectului tehnic, fie printr-o persoana fizică autorizată pentru codul CAEN..., fie printr-o societate care are ca asociat/angajat/actionar un verficator de proiecte atestat și are autorizat codul CAEN..., a cărei pretinsă neîndeplinire este reclamată nu se regăsește nicăieri în documentația de atribuire.

Evaluarea fiecărei oferte se raportează numai la cerințele care îi sunt aplicabile din documentația de atribuire, **nu** la altele (sau la aceleași, însă diminuate ori majorate).

Dispozițiile coroborate ale Legii nr.... și HG nr. 395/2016, stabilesc în sarcina autorităților contractante obligația ca, în evaluarea ofertelor, să aplice propria documentație de atribuire care guvernează licitația, documentație rămasă definitivă prin neatacare.

O astfel de interpretare a fost în mod constant subliniată de jurisprudența CJUE, aceasta statuând că „în temeiul articolului 2 din Directiva.../18, unei autorități contractante îi revine sarcina de a respecta cu strictețe criteriile pe care ea însăși le-a stabilit” (Hotărârea din 10 octombrie..., Manova, C-336/12, EU: C:....:..., punctul 40, și Hotărârea din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU: C:....:..., punctele 42 și..., Hotărârea din....., C-.../15, EU: C: 2016: 404, punctul 39)".

Totodată, conform considerentelor expuse în cauza... „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 obișnuit 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 (a se

vedea în acest sens Hotărârea din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU: C:....:..., punctul 44 și jurisprudența citată)”.
... din 14 iunie..., Medipac - Kazantzidis, C-6/05, EU: C: 2...7:..., CJUE a precizat că obligația de transparență „interzice autorității contractante să respingă o ofertă care respectă cerințele anunțului privind cererea de ofertă întemeindu-se pe motive care nu au fost prevăzute în acest anunț care sunt invocate ulterior depunerii acestei oferte” (punctul 54).

În considerarea celor antemenționate sunt relevante susținerile intervenientei potrivit cărora desi Autoritatile contractante pot solicita, in cazul in care doresc acest lucru, informatii complete privind indeplinirea criteriilor de excludere de catre furnizori sau de catre subcontractanti aflati pe nivele subsecvente ale lantului de subcontractare, dar, pentru a putea elimina un astfel de operator economic, trebuie ca mai intai sa se mentioneze cerintele minime in Fisa de date. Ceea ce ignora in mod voit contestatoarea sa prezinte este faptul ca serviciile de verificare a proiectului nu sunt activitati principale in executia contractului, acestea nereprezentand lucrari de ii in sine pentru care subscrisa sa detina autorizatie.

Nefiind prevăzută la nivelul documentației de atribuire o cerință în sensul *necesității subcontractării activității de verificare tehnică a proiectului tehnic, fie printr-o persoana fizica autorizata pentru codul CAEN..., fie printr-o societate care are ca asociat/angajat/actionar un vericator de proiecte atestat si are autorizat codul CAEN... pentru* operatorul economic în această etapă a procedurii de atribuire, sunt neîntemeiate criticile contestatoarei, decizia autorității contractante fiind luată cu respectarea propriei documentații de atribuire.

Fără îndoială că serviciile care urmează a fi prestate și lucrările trebuie executate cu respectarea dispozițiilor legislației specifice, însă aceste aspecte țin de derularea contractului, achizițoarea asumându-și răspunderea de a nu solicita și, implicit, de a nu verifica, la momentul evaluării ofertelor, autorizarea operatorilor economici pentru prestarea serviciilor sau pentru alte lucrări pentru care sunt necesare autorizări specifice.

Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și în ceea ce privește pretinsa lipsă a declarării subcontractanților ca cerință obligatorie entă capacității tehnice, în același sens sunt și cele reținute de..., Secția a VIII-a contencios administrativ și fiscal, în decizia nr. 2328/2022 din..., în care s-a reținut, între altele, că dispozițiile legale privind necesitatea declarării subcontractanților nu sunt aplicabile în speță, necesitatea prezentării autorizațiilor neconstituind un criteriu de calificare sau o cerință privind... de exercitare a activității/capacității tehnice și/sau profesionale ca părți ale documentației de atribuire (fișa de date și/sau anunțul de participare).

Așa cum a fost anterior reținut, niciunde în documentației de atribuire autoritatea contractantă nu a inserat vreo mențiune cu privire la obligativitatea *subcontractării activității de verificare tehnică a proiectului tehnic, fie printr-o persoana fizica autorizata pentru codul CAEN..., fie printr-o societate care are ca asociat/angajat/actionar un vericator de proiecte atestat si are autorizat codul CAEN... a cărei* pretinsă lipsă este reclamată, fapt pentru care critica adusă se bazează, de fapt, pe o cerință neprevăzută în documentație.

Abordarea Consiliului vizavi de calitatea pe care trebuie să o aibă personalul implicat în prestarea serviciilor/realizarea lucrărilor este aceea că legislația nu impune ca specialiștii într-un anumit domeniu să aibă o anumită calitate în contract, nici chiar aceea de prestator/executant, fiind suficientă, la momentul depunerii ofertei, o declarație de disponibilitate.

Cu titlu jurisprudențial sunt și considerentele *Deciziei nr..... de Casației și Justiție* (care poate fi accesată la <https://www.scj.ro/>), aceasta reținând că «personalul nu trebuie, în mod necesar, să fie angajat al ofertantului sau al unuia dintre membrii asocierii, în baza vreunui contract de muncă, de colaborare etc, la data depunerii ofertei, ci aceștia trebuie să prezinte la momentul depunerii ofertei, doar o declarație de disponibilitate».

Astfel, Consiliul reține că practica nouă tinde să se alinieze în sensul interpretării legislației spre dezideratul promovării concurenței și al proporționalității, și nu în sensul restricționării artificiale a competiției prin interpretări secvențiale ale legislației.

Decizia instanței de judecată citată a dat câștig de cauză petentului, arătând că legislația nu impune ca specialiștii deținători de autorizații să aibă o anumită calitate în contract, nici chiar aceea de prestator, fiind suficientă, la momentul depunerii ofertei, o declarație de disponibilitate.

Cu titlul de practică jurisdicțională recentă în sensul expus, prezintă relevanță în cauză:

- Decizia nr..../C4/... /....:

În condițiile în care s-ar admite raționamentul autorității contractante că pentru orice activitate trebuie să se regăsească subcontractantul de specialitate ent, înseamnă, pe de o parte, că sarcina administrativă nu s-a ușurat, iar pe de altă parte, că în lege există numeroase dispoziții inaplicabile, inutile, lipsite de sens, aspect inadmisibil în drept. Cum regulamentele sunt acte juridice definite în articolul 288 din Tratatul privind funcționarea... (TFUE), având aplicabilitate generală, fiind obligatorii în toate elementele sale și având aplicare directă în toate țările... (UE), a admite teza contrară că este obligatorie declararea tuturor subcontractanților încă din etapa depunerii ofertelor încalcă normele citate.

(...)

În speța supusă analizei Consiliului, situația este mult mai favorabilă ofertantei contestatoare, aceasta demonstrând că are acces la personal autorizat/atestat, în baza unor contracte de furnizare cu montaj inclus, ori la momentul depunerii ofertei, astfel de dovezi sunt suficiente.

Față de toate aceste argumente, Consiliul reține că este lipsit de orice relevanță juridică faptul că nu ofertanta, în mod nemijlocit, va executa lucrările la ascensoare, la instalațiile electrice și la instalațiile de gaze, acestea fiind în sarcina operatorilor economici IFMA S.A.... și respectiv..., și că niciunul dintre acești operatori economici nu a fost declarat subcontractant, în condițiile în care atât documentația de atribuire, cât și legislația invocată nu obligă ofertanta la declararea ca subcontractanti a operatorilor economici care vor executa aceste lucrări.

- Decizia nr...../C4/...5/...:

Așa cum a subliniat..., excluderea din procedura de licitație a unui ofertant care nu a desemnat un operator ca subcontractant în scopul demonstrării respectării anumitor criterii referitoare la... tehnică și profesională care decurg din prevederile unor legi speciale neprevăzute în contractul de achiziție în cazul în care ofertantul în cauză a ales o altă formă contractuală de implicare a specialiștilor în contract, adică un contract de furnizare/prestare de servicii sau a depus o declarație de disponibilitate din partea specialiștilor, ar fi contrară articolului 63 din directivă și principiului proporționalității. De asemenea, **articolul 63 alineatul**

(1) din directiva privind achizițiile publice prevede în mod expres că „un operator economic poate (...) să recurgă la capacitățile altor entități, indiferent de natura juridică a legăturilor pe care le are cu acestea” în ceea ce privește criteriile prevăzute la articolul 58 alineatul (4) din directivă, existând, astfel, posibilitatea pentru ofertanți să numească inclusiv prestatori de servicii pentru astfel de activități cu pondere minoră.

- Decizia nr...../C7/... /...:

Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și vizavi de susținerea precum că.... nu deține un laborator autorizat, respectiv o autorizație valabilă pentru acesta, nici subcontractanții acestuia, și chiar dacă ar deține un laborator autorizat în condiții de legalitate, nu ar putea să desfășoare activitățile de analiză și încercări, ținând cont de principiile de imparțialitate reglementate de... nr.... (contestatoarea apreciază că doar un subcontractant (iar nu un simplu furnizor) ar fi putut îndeplini această solicitare din documentația de atribuire.

În stabilirea acestei finalități se are în vedere faptul că serviciile laboratorului autorizat pentru teste nu fac parte din obiectul contractului de achiziție, sens în care acestea pot fi realizate de furnizori și nu de subcontractanți, fiind relevantă invocarea autoarei intervenției a Notificării cu privire la interpretarea calității de furnizor și subcontractant în contractul de achiziție publică/sectorial, publicată în..., fiind de interes de redat următoarele:

”Din analiza prevederilor art. 3 alin. (1) lit. w) și lit. yy) din Legea nr. 98/2016 și respectiv, ale art. 3 alin. (1) lit. y) și zz) din Legea nr. 99/2016, rezultă că furnizorul este entitatea care furnizează produse/prestează servicii către contractant, iar subcontractantul execută anumite părți sau elemente ale lucrărilor/serviciilor, răspunzând de organizarea și derularea tuturor etapelor necesare în acest scop. Prin urmare, subcontractantul îndeplinește activități care fac parte din obiectul contractului încheiat între contractantul principal și autoritatea contractantă, fiind implicat în procesele tehnologice/specifice de îndeplinire a obiectului contractului.

De asemenea, textul de lege precizează în mod explicit că punerea la dispoziție a unui utilaj sau furnizarea de materiale/bunuri în cadrul unui contract de achiziție publică nu este considerată subcontractare în sensul prezentei legi.

Spre deosebire de subcontractant, furnizorul doar pune la dispoziția contractantului principal sau chiar subcontractantului produse sau servicii, după caz, fără a interveni în desfășurarea unor etape din acel contract, nefiind astfel implicat direct în executarea contractului de achiziție publică.

Totodată, spre deosebire de furnizor, subcontractantul e considerat participant în procedura de atribuire (art. 53 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 și art. 66 alin. (1) din Legea nr. 99/2016), fiindu-i aplicabile, pe cale de consecință, inclusiv dispozițiile legale ce reglementează conflictul de interese.

(...).

Astfel, demarcația dintre cele două calități este dată de următorul aspect: în cazul furnizorului, accentul cade pe punerea la dispoziție a produselor/serviciilor, acceptat fiind și că furnizorul le poate instala ori amplasa (ori prestează servicii către contractant, potrivit art. 3 lit. w) din Legea nr. 98/2016, respectiv art. 3 lit. y) din Legea nr. 99/2016), pe când în cazul subcontractantului acesta furnizează/prestează/execută în mod direct produse/servicii/lucrări, activități care sunt parte din obiectul contractului de achiziție publică.

În ceea ce-l privește pe subcontractant (dar nu și pe furnizor), pot apărea situații potențial generatoare de conflict de interese, de aceea autoritatea/entitatea contractantă este obligată să asigure publicitatea datelor de identificare ale subcontractantului propus în aceleași condiții în care este obligată să asigure publicitatea datelor ofertantului.”

(...)

Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și cu privire la pretinsa subcontractare care se impunea vizavi de nominalizarea unor subcontractanți care să fie autorizați, în cazul în care ofertanta nu deține autorizațiile/atestările reclamate.

În stabilirea acestei finalități se are în vedere că în ceea ce privește ofertanta..., Consiliul reține că aceasta a dovedit că are acces la specialiști autorizați, nefiind necesar a nominaliza acești operatori drept subcontractanți.

Nu se poate admite raționamentul autoarei contestației precum că pentru orice activitate trebuie să se regăsească subcontractantul de specialitate ent. Cum la capitolul ent cerințelor de exercitare a activității profesionale nu există solicitate astfel de autorizații, iar caietul de sarcini nu face referire la obligativitatea indicării în această etapă a specialiștilor respectivi, drept subcontractanți se acoperă pe deplin cerințele legale incidente.

În mod similar instanțele de judecată au avut aceeași abordare, prezentând relevanță Decizia nr....026 din... a Curții de Apel..., Secția a IX-a contencios administrativ și fiscal, cod ReJust...d37, din care cităm:

[...] cerința referitoare la prezentarea autorizațiilor indicate de intimată, nefiind o cerință a documentației de atribuire, nu poate constitui motiv de respingere a ofertelor.

[...] argumentul potrivit căruia "nu pot fi eludate dispozițiile imperative ale legii într-o procedură de achiziții publice" nu se confirmă, în condițiile în care nu se neagă necesitatea deținerii acestor autorizații la momentul implementării obiectivului de investiții, ci doar că dovada deținerii acestora nu se impune la momentul evaluării ofertelor, așa încât nu poate constitui motiv de excludere a ofertantului.

(...)

Prestarea unor servicii care nu fac parte din obiectul contractului, ci sunt activități auxiliare/conexe acestora, necesare în derularea contractului pentru respectarea prevederilor legale incidente (este vorba de legislația privind proiectarea și executarea instalațiilor electrice; Instalarea și întreținerea sistemelor și instalațiilor de limitare și stingere a incendiilor; proiectarea instalațiilor de utilizare a gazelor naturale și cea de proiectare a componentelor sau sistemelor de alarmare împotriva efracției) nu face obiect al prezentei proceduri pentru a fi obligatorie subcontractarea acestor servicii, fiind suficientă prestarea acestor servicii pe baza unui contract de prestării servicii.

Așa încât, corect a reținut Consiliul că evaluarea ofertei contestatoarea s-a făcut cu încălcarea dispozițiilor legale și a documentației de atribuire.

De altfel, jurisprudența CNSC și a instanțelor, este constantă în sensul că deși este la latitudinea operatorilor economici de a declara o companie care prestează servicii pe un contract de achiziție drept subcontractor sau furnizor, această posibilitate este legată în mod direct, și deci limitată, de specificațiile tehnice ale caietului de sarcini. În cazul în care terța companie nu acoperă cerințe minime de calificare, nu este necesar a fi declarat subcontractant sau terț susținător.

Ca atare, afirmația petentei, în sensul că exista obligația de a declara respectiva societate ca fiind subcontractant, este neîntemeiată, în condițiile în care aceasta din urmă are doar calitatea de furnizor de servicii, fiind corect invalidată de Consiliu.

În lumina celor expuse, constatând legalitatea și temeinicia deciziei contestate... urmează să respingă plângerea formulată de autoritatea contractantă, ca nefondată."

Este de amintit și... (Camera... treia) din 26 ianuarie... în cauza C-

403/21, prin care s-a statuat:

Pentru aceste motive... (Camera... treia) declară:

1) Articolul 58 din Directiva.../24/UE a... și a Consiliului din 26 februarie... privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei.../18/CE coroborat cu principiile proporționalității și transparenței garantate la articolul 18 alineatul (1) primul paragraf din această directivă trebuie interpretat în sensul că autoritatea contractantă are posibilitatea de a impune drept criterii de selecție obligații rezultate din reglementări speciale aplicabile unor activități care sunt susceptibile să trebuiască să fie realizate în cadrul executării unui contract de achiziții publice și care nu au o importanță semnificativă.

2) Principiile proporționalității și transparenței garantate la articolul 18 alineatul (1) primul paragraf din Directiva.../24 trebuie interpretate în sensul că se opun ca documentele

achiziției să fie completate de drept cu criterii de calificare rezultate din reglementări speciale aplicabile unor activități legate de contractul ce urmează să fie atribuit care nu au fost prevăzute în aceste documente și pe care autoritatea contractantă nu a intenționat să le impună operatorilor economici în cauză.

3) Articolul 63 alineatul (1) din Directiva.../24 trebuie interpretat în sensul că se opune **ca un ofertant să fie exclus de la o procedură de atribuire a unui contract pentru motivul că nu a desemnat subcontractantul căruia intenționează să îi încredințeze executarea unor obligații rezultate din reglementări speciale aplicabile activităților legate de contractul în cauză și care nu sunt prevăzute în documentele achiziției, atunci** când acest ofertant a precizat în oferta sa că va executa aceste obligații recurgând la

capacitățile unei alte entități, fără a fi însă legat de aceasta din urmă printr-o convenție

de subcontractare.

În același sens este de amintit și *Hotărârea nr....87/... pronunțată de...-Iulia, Secția de Contencios, Administrativ și Fiscal.*

Niciuna dintre părți nu tăgăduiește necesitatea respectării, în derularea contractului, a legislației specifice, însă litigiul dintre părți a privit modul de aplicare, *în etapa de evaluare a ofertelor*, a unor cerințe care nu au fost prevăzute în documentația de atribuire, concluzia fiind că întrucât nu au fost solicitate (nefiind prevăzută la nivelul documentației de atribuire o cerință în sensul *necesității subcontractării activității de verificare tehnică a proiectului tehnic, fie printr-o persoană fizică autorizată pentru codul CAEN..., fie printr-o societate care are ca asociat/angajat/actionar un verficator de proiecte atestat și are autorizat codul CAEN... o ofertă nu poate fi respinsă ca neconformă pentru o cerință care nu este prevăzută explicit în documentația de atribuire.*

În considerarea celor antementionate sunt relevante susținerile autoarei intervenției, potrivit cărora:

În mod esențial, nicăieri în documentația de atribuire nu se regăsește obligația invocată de contestatoare, respectiv aceea ca activitatea de verificare tehnică a proiectului să fie realizată exclusiv:

- prin intermediul unui subcontractant nominalizat în ofertă, sau
- de către o societate care să dețină un anumit cod CAEN (ex. CAEN...) ori care să aibă ca asociat/acționar un verficator de proiecte atestat.

O asemenea cerință nu a fost formulată de Autoritatea Contractantă, nici în Caietul de sarcini, nici în Fișa de date a achiziției, nici în clarificările oficiale publicate în SICAP. În consecință, este inadmisibil ca, ulterior depunerii ofertelor, contestatoarea să pretindă aplicarea unor condiții suplimentare, care nu au fost comunicate ofertanților și care nu fac parte din cadrul normativ al procedurii.

Prin această abordare, contestatoarea încearcă, în mod evident, să rescrie ex post documentația de atribuire, substituindu-se autorității contractante și adăugând cerințe de calificare sau conformitate care nu au fost stabilite inițial. O asemenea practică este contrară principiilor fundamentale ale achizițiilor publice, în special celor privind transparența, tratamentul egal și nediscriminarea, întrucât ar conduce la evaluarea ofertelor pe baza unor reguli inexistente la momentul depunerii acestora.

Potrivit art. 3 lit. w) din Legea 98/2016 un furnizor reprezintă "entitatea care pune la dispoziția unui contractant produse, inclusiv servicii de instalare sau amplasare a acestora, dacă este cazul, ori care prestează servicii către acesta, care nu are calitatea de subcontractant; "

Acelasi art. 3, la lit. yy) din Legea 98/2016 precizeaza ca subcontractantul este "orice operator economic care nu este parte a unui contract de achizitie publica si care executa si/sau furnizeaza anumite parti ori elemente ale lucrarilor sau ale iei ori indeplinesc activitati care fac parte din obiectul contractului de achizitie publica, raspunzand in fata contractantului de organizarea si derularea tuturor etapelor necesare in acest scop;

Astfel, in jurisprudenta CNSC, regasim mai multe decizii din care rezulta ca este la latitudinea operatorilor economici de a declara o companie care presteaza servicii pe un contract de achizitie drept subcontractor sau furnizor, diferenta dintre cele doua entitati fiind data de tipul de contract semnat intre cele doua companii.

Va rugam sa aveti in vedere, de asemenea ca este foarte important de mentionat ca posibilitatea de declarare a unei terte companii care presteaza servicii pe un contract de achizitie drept subcontractant sau furnizor este legata in mod direct de specificatiile tehnice ale caietului de sarcini. Nu aceeasi posibilitate de alegere exista in cazul in care terta companie acopera cerinte minime de calificare, caz in care aceasta NU poate fi decat subcontractant sau tert sustinator.

Ori in speta de fata, furnizorul nu indeplineste cerintele minime de calificare, astfel incat sa fi fost necesara declararea acestuia ca subcontractant. Intentia legiuitorului a fost in sensul de a delimita aceste notiuni, in sensul ca furnizorul reprezinta entitatea care produce si executa lucrari, fara a indeplini cerinte minime de calificare, astfel incat sa fie necesara declararea acestuia drept subcontractant.

Exista chiar o decizie CNSC se specifica faptul ca declararea aceleiasi companii de catre trei operatori economici care au depus oferta la o procedura de achizitie in mod diferit, respectiv subcontractant de catre doi dintre acestia si furnizor de catre al treilea este corecta si ca este la latitudinea ofertantilor cat timp acest tert nu indeplineste conditii minime de calificare.

Avand in vedere ca in cerintele caietului de sarcini si ale fisei de date nu s-a cerut in mod expres prezentarea autorizarii invocate de contestatoare, este evident ca asa-zisa neconformitate sesizata de... este doar o speculatie.

Față de cele anterior reținute se constată caracterul nefondat al criticii aduse vizavi de pretinsa neîndeplinire de către ofertanta... a cerințelor privind verificatorii de proiect.

Cea de-a treia critică privește evaluarea deficitară a ofertei... sub aspectul incidenței situațiilor de excludere reglementate de art.... lit. h) din Legea 98/2016 în cazul subcontractantului....

Argumentele aduse de autoarea contestației se bazează pe următoarele aspecte:

-... a completat DUAЕ, conform modelului din SEAP, cu informatii neconforme cu realitatea, respectiv la întrebarea privind încetarea anticipată, daune interese sau alte sancțiuni comparabile si vinovat de comiterea unei abateri grave - a mentionat NU;

Încetare anticipata, daune-interese sau alte sancțiuni comparabile	NU
Vinovat de comiterea unei abateri profesionale grave	NU

- verificând informațiile publice existente în SEAP, constatăm că pe numele... sunt emise 2 Documente contestatoare in care apar daune-interese si alte sanctiuni comparabile si anume:... nr.... din data... și... nr.... din data... în cadrul cărora se enumera daunele cauzate beneficiarului:

- astfel, așa cum am arătat anterior, precum și în baza informațiilor publice existente în SEAP, terțul susținător și-a încălcat în mod grav sau repetat obligațiile principale ce-i reveneau în cadrul unui contract de achiziții publice, al unui contract sectorial sau al unui contract de concesiune încheiate

anterior, iar aceste încălcări au dus la aplicarea de daune-interese sau alte sancțiuni comparabile;

- în acest context, ofertanta era datoră să declare, mai întâi, că s-a aflat într-o asemenea situație, pentru ca ulterior, să aibă dreptul de a dovedi că acest fapt nu trebuie să atragă totuși excluderea sa din procedură în temeiul art.... alin. (1) lit. g);

- în lipsa îndeplinirii obligației de sinceritate instituită de legiuitor, ofertanta se încadrează în situația prevăzută de art...., alin. 1, lit. h, din Legea nr. 98/2016 iar oferta trebuie reevaluată,

- în jurisprudență s-a reținut în mod constant faptul că ofertanții au obligația de a menționa situația reală în cadrul formularului DUAЕ, iar în caz contrar aceștia se afla în situația de excludere prevăzută de art...., alin. 1, lit. h, din Legea nr. 98/2016, indiferent dacă sunt sau nu incidente prevederile art...., alin. 1, lit. g, din Legea nr. 98/2016.

Consiliul determină că față de situația supusă dezbaterii Consiliului sunt incidente în cauză următoarele dispoziții legale:

- Art.... alin. (1) lit. g) și h) și alin. (8) din Legea nr. 98/2016:

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

(...)

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

h) operatorul economic s-a făcut vinovat de declarații false în conținutul informațiilor transmise la solicitarea autorității contractante în scopul verificării absenței motivelor de excludere sau al îndeplinirii criteriilor de calificare și selecție, nu a prezentat aceste informații sau nu este în măsură să prezinte documentele justificative solicitate;

(8) În sensul dispozițiilor alin. (1) lit. g) se consideră încălcări grave ale obligațiilor contractuale, cu titlu exemplificativ, neexecutarea contractului, livrarea/prestarea/executarea unor produse/servicii/lucrări care prezintă neconformități majore care le fac improprie utilizării conform destinației prevăzute în contract.

- Art. 171 din Legea nr. 98/2016:

(1) Orice operator economic **aflat în oricare dintre situațiile prevăzute la art. 164 și...** care atrag excluderea din procedura de atribuire poate furniza dovezi care să arate că măsurile luate de acesta sunt suficiente pentru a-și demonstra în concret credibilitatea prin raportare la motivele de excludere.

(2) În cazul în care autoritatea contractantă consideră dovezile prezentate de operatorul economic în conformitate cu prevederile alin. (1) ca fiind suficiente pentru demonstrarea în concret a credibilității, autoritatea contractantă nu exclude operatorul economic din procedura de atribuire.

(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 tehnic, organizațional și în materie de personal, cum ar fi eliminarea legăturilor cu persoanele și organizațiile implicate în comportamentul necorespunzător, măsuri de reorganizare a personalului, implementarea unor sisteme de control și raportare, crearea unei structuri de audit intern pentru verificarea respectării dispozițiilor legale și a altor norme sau adoptarea unor reguli

interne privind răspunderea și plata despăgubirilor, pentru a preveni săvârșirea unor noi infracțiuni sau alte fapte ilicite.

(3¹) Autoritatea contractantă evaluează măsurile luate de operatorii economici și dovedite în conformitate cu prevederile alin. (3), ținând seama de gravitatea și circumstanțele particulare ale infracțiunii sau abaterii avute în vedere.

(3²) În cazul în care măsurile prevăzute la alin. (3¹) sunt considerate insuficiente de către autoritatea contractantă, aceasta transmite operatorului economic o expunere a motivelor care au condus la luarea deciziei de excludere a acestuia din procedura de atribuire.

(4) În cazul în care operatorului economic i-a fost aplicată prin hotărâre definitivă a unei instanțe de judecată măsura interdicției de a participa la proceduri de atribuire a unui contract de achiziție publică/acord-cadru sau a unui contract de concesiune, care produce efecte în România, prevederile alin. (1) - (3) nu sunt aplicabile pe toată perioada de excludere stabilită prin respectiva hotărâre.

(5) În cazul în care operatorului economic nu i-a fost aplicată prin hotărâre definitivă a unei instanțe de judecată măsura interdicției de a participa la proceduri de atribuire a unui contract de achiziție publică/acord-cadru sau a unui contract de concesiune pentru o anumită perioadă, situațiile de excludere prevăzute la art. 164 și... nu se aplică:

a) dacă, în cazul faptelor prevăzute la art. 164, a expirat o perioadă de 5 ani de la data hotărârii definitive de condamnare;

b) dacă, în cazul situațiilor, faptelor sau evenimentelor prevăzute la art...., a expirat o perioadă de 3 ani de la data apariției situației, săvârșirii faptei sau producerii evenimentului relevant;

- Art. 166 din HG nr. 395/2016:

(1) Autoritatea contractantă are obligația de a emite documente constatatoare care conțin informații referitoare la îndeplinirea sau, după caz, neîndeplinirea obligațiilor contractuale de către contractant/contractant asociat și, dacă este cazul, la eventualele prejudicii, după cum urmează:

a) pentru contractele de furnizare atribuite printr-o procedură de atribuire: în termen de 14 zile de la data finalizării livrării produselor care fac obiectul respectivului contract/contract subsecvent și, suplimentar, în termen de 14 zile de la data expirării perioadei de garanție tehnică a produselor în cauză;

(...)

(4) Documentele constatatoare emise de către entitatea contractantă în conformitate cu prevederile alin. (1) și (2) pot fi contestate potrivit Legii contenciosului administrativ nr...., cu modificările și completările ulterioare.

(5) Documentele constatatoare emise de autoritatea contractantă pentru neîndeplinirea obligațiilor contractuale de către contractant/contractant asociat și, dacă este cazul, pentru eventualele prejudicii se publică în SEAP, în termen de... de zile de la data emiterii, dar nu mai devreme de data expirării termenului pentru depunerea contestațiilor.

(...) Autoritatea contractantă are obligația de a actualiza în SEAP informațiile cu privire la... prevăzut la alin. (5) în termen de 5 zile de la momentul luării la cunoștință că situația de fapt ce a stat la baza emiterii respectivului document... trebuie modificată din cauze obiective.

(...)

(8) Atunci când ia decizia de respingere a unui candidat/ofertant, pe baza unui asemenea document..., comisia de **evaluare are obligația de a analiza dacă acesta reflectă îndeplinirea condițiilor cumulative prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Lege.**

Vizavi de interpretarea dispozițiilor mai sus citate, sunt de amintit considerentele reținute de... - **Secția de... și Fiscal**, prin Decizia nr....:

În interpretarea sistematică a acestor dispoziții legale rezultă că reprezintă un motiv de excludere facultativă din cadrul procedurii de atribuire încălcarea de către un ofertant, în mod grav sau repetat, a obligațiilor principale ce-i reveneau în cadrul unui contract de achiziții publice, al unui contract de achiziții sectoriale sau al unui contract de concesiune încheiate anterior, în condițiile în care aceste încălcări au dus la încetarea anticipată a respectivului contract, plata de daune-interese sau alte sancțiuni comparabile.

Caracterul facultativ al acestui motiv de excludere implică existența unui drept de apreciere proprie al autorității contractante care desfășoară procedura de atribuire cu privire la caracterul grav sau repetat al abaterii săvârșite de ofertant în executarea unui contract anterior și referitor la posibilitatea respectivului ofertant de a-și îndeplini corespunzător obligațiile care i-ar reveni dacă i s-ar atribui contractul pentru care se desfășoară procedura.

De asemenea, din interpretarea sistematică a dispozițiilor legale menționate, care transpun în dreptul intern legislația secundară a U.E. în materie de achiziții publice, rezultă că **dreptul autorității contractante de a aprecia dacă se impune sau nu excluderea ofertantului aflat în situația prevăzută de la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016 mai cunoaște o limitare constând în obligația autorității contractante de a-i da posibilitatea ofertantului interesat să aducă dovezi privind luarea unor măsuri corective, de natură a înlătura cauzele care au determinat incidența motivului de excludere.**

Pe de altă parte, asupra caracterului adecvat pentru demonstrarea credibilității ofertantului al măsurilor luate de acesta din urmă, **autoritatea contractantă este de asemenea îndreptățită să aibă o apreciere proprie, însă această apreciere trebuie să fie una motivată.**

Totodată... Europeană de Justiție în Hotărârea pronunțată la... iunie... în cauza C-41/18 (*Meca S.R.L. împotriva Comune di Napoli*) a statuat:

28. În al doilea rând, potrivit articolului 57 alineatul (4) din Directiva.../24, „[a]utoritățile contractante pot exclude sau statele membre le pot solicita acestora să excludă de la participarea la o procedură de achiziție publică orice operator economic aflat în oricare din situațiile [menționate la această dispoziție]”. Astfel, **din textul dispoziției respective rezultă că autoritățile contractante, iar nu instanța națională, sunt cele cărora lea fost încredințată sarcina de a aprecia dacă un operator economic trebuie să fie exclus dintr-o procedură de achiziții publice.**

29. În al treilea rând, **posibilitatea de care dispune orice autoritate contractantă de a exclude un ofertant de la o procedură de achiziții publice este menită în special să îi permită să aprecieze integritatea și fiabilitatea fiecăruia dintre ofertanți, astfel cum dovedesc articolul 57 alineatul (4) literele (c) și (g), precum și considerentul (101) al Directivei.../24.**

3 1. În al patrulea rând, potrivit articolului 57 alineatul (5) din Directiva.../24, autoritățile contractante trebuie să poată exclude un operator economic „în orice moment în cursul procedurii”, iar nu numai după ce o instanță judecătorească și-a pronunțat hotărârea, ceea ce constituie un indiciu suplimentar al voinței legiuitorului Uniunii de a permite autorității contractante să își facă propria apreciere cu privire la faptele comise sau omise, fie înainte, fie în cursul procedurii de achiziții, în una dintre situațiile menționate la articolul 57 alineatul (4) din această directivă.

3 4. Or, astfel cum s-a arătat la punctul 28 din prezenta hotărâre, reiese din textul articolului 57 alineatul 4 din Directiva.../24 că **legiuitorul Uniunii a intenționat să încredințeze autorității contractante, și doar acesteia, în faza de selecție a ofertanților, sarcina de a aprecia dacă un candidat**

sau un ofertant trebuie să fie exclus de la o procedură de achiziții publice.

Aceeași instanță europeană a făcut trimitere la cele mai sus evocate și în Hotărârea din 3 octombrie... în cauza C-267/18... de

Construcții și Montaj 93 SA împotriva... de Administrare a..., CJUE s-a pronunțat astfel:

25. Astfel cum rezultă din modul de redactare a articolului 57 alineatul (4) din Directiva.../24, legiuitorul Uniunii a intenționat să încredințeze autorității contractante și doar acesteia, în faza de selecție a ofertanților, sarcina de a aprecia dacă un candidat sau un ofertant trebuie să fie exclus de la o procedură de achiziție publică (Hotărârea din... iunie...,

Meca, C-41/18, EU: C:....:..., punctul 34).

26. Această posibilitate de care dispune orice autoritate contractantă de a exclude un ofertant de la o procedură de achiziție publică este menită în special să îi permită să aprecieze integritatea și fiabilitatea fiecăruia dintre ofertanți. În special, cauza facultativă de excludere menționată la articolul 57 alineatul (4) litera (g) din Directiva.../24 coroborat cu considerentul (101) al acestei directive are la bază un element esențial al relației dintre ofertantul câștigător și autoritatea contractantă, și anume fiabilitatea ofertantului, pe care se întemeiază încrederea acordată acestuia de autoritatea contractantă (a se vedea în acest sens Hotărârea din...

iunie..., Meca, C-41/18, EU: C:....:..., punctele 29 și 30).

.... Stabilirea unei relații de încredere între autoritatea contractantă și ofertantul câștigător presupune, așadar, ca această autoritate contractantă să nu fie în mod automat ținută de aprecierea făcută, în cadrul unui contract de achiziții publice anterior, de o altă autoritate contractantă, în special pentru a fi în măsură să acorde o atenție deosebită principiului proporționalității la momentul aplicării cauzelor facultative de excludere (a se vedea

în acest sens Hotărârea din... iunie..., Meca, C-41/18, EU: C:....:..., punctele 30 și 32). **Astfel,**

acest principiu impune ca autoritatea contractantă să examineze și să aprecieze ea însăși faptele. În această privință, astfel cum a arătat domnul avocat... la punctul 32 din concluziile sale, din modul de redactare a articolului 57 alineatul (4) litera (g) din Directiva.../24 reiese că neregula săvârșită de ofertant trebuie să fi fost suficient de gravă pentru a justifica, din perspectiva principiului proporționalității, rezilierea contractului.

28. Rezultă că o autoritate contractantă nu poate deduce în mod automat din decizia unei alte autorități contractante de a rezilia un contract de achiziții publice anterior, pentru motivul că ofertantul ar fi subcontractat o parte din lucrări fără autorizarea sa prealabilă, că acest ofertant a dat dovadă de deficiențe semnificative sau persistente, în sensul articolului 57 alineatul (4) litera (g) din Directiva.../24, referitor la îndeplinirea unei cerințe de fond ente acestui contract de achiziții publice.

29. Revine astfel autorității contractante sarcina de a efectua propria evaluare a comportamentului operatorului economic vizat de rezilierea unui contract de achiziții publice anterior. În această privință, ea trebuie să examineze, în mod diligent și imparțial, pe baza tuturor elementelor relevante, printre care decizia de reziliere, și având în vedere principiul proporționalității, dacă acest operator este, din

punctul său de vedere, răspunzător pentru deficiențe semnificative sau persistente de care a dat dovadă la îndeplinirea unei cerințe de fond care îi revenea în cadrul contractului menționat, deficiențele respective fiind susceptibile să provoace ruperea legăturii de încredere cu operatorul economic în cauză.

(...)

37 (...) în cazul în care constată că sunt îndeplinite condițiile prevăzute la articolul 57 alineatul (4) litera (g) sau (h) din Directiva.../24, autoritatea contractantă trebuie, pentru a respecta prevederile articolului 57 alineatul (6) din această directivă coroborat cu considerentul (102) al directivei menționate, să lase posibilitatea operatorului economic în cauză să furnizeze

dovezi care să ateste că măsurile corective pe care acesta din urmă le-a luat sunt suficiente

pentru a evita repetarea neregularității aflate la originea rezilierii contractului de achiziții publice anterior și că, prin urmare, acestea sunt de natură să demonstreze fiabilitatea sa în pofida existenței unei cauze facultative de excludere relevante.

Din interpretarea tuturor acestor dispoziții legale, rezultă faptul că autoritatea contractantă are obligația de a exclude operatorul care se află în situațiile de excludere prevăzute la art.... din Legea nr. 98/2016 [în speță, lit. g) și lit. h)], operator care, la rândul său, are posibilitatea de a furniza dovezi care să arate că măsurile luate de acesta sunt suficiente pentru a-și demonstra în concret credibilitatea; de aici, concluzia că, pe de o parte, existența unui document... al situației nu conduce în mod automat la excludere, iar pe de altă parte, că, prezentarea unor astfel de dovezi poate sau nu să convingă autoritatea contractantă, care-și poate asuma răspunderea de a păstra în procedură ofertantul.

Prin urmare, autoritatea contractantă dispune de un **drept de apreciere** în ceea ce privește excluderea din procedură, în cazul incidenței situației prevăzute la art.... lit. g) și lit. h) din Legea nr. 98/2016.

Însă, stabilirea incidenței acestei situații de excepție este lăsată la aprecierea autorității contractante, aspect în strânsă legătură cu principiul asumării răspunderii statuat de art. 2 alin. (2) lit. f) din Legea nr. 98/2016, *comisiei de evaluare revenindu-i sarcina de a stabili dacă prin documentele depuse, ofertantul dovedește că are... de a presta serviciile care fac obiectul prezentei proceduri de atribuire.*

Această concluzie este susținută și de interpretarea gramaticală a dispozițiilor art. 171 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 potrivit cu care: **„În cazul în care autoritatea contractantă consideră dovezile prezentate de operatorul economic în conformitate cu prevederile alin. (1) ca fiind suficiente pentru demonstrarea în concret a credibilității, autoritatea contractantă nu exclude operatorul economic din procedura de atribuire”.**

Așadar, operatorul economic aflat într-una din situațiile de excludere trebuie să prezinte dovezi suficiente, de natură a demonstra în concret și a convinge autoritatea contractantă de credibilitatea sa.

Prin urmare, dispozițiile invocate instituie, pe de o parte, posibilitatea operatorului economic aflat într-una din situațiile de excludere, de a aduce dovezi concrete pentru a convinge autoritatea contractantă de credibilitatea sa, iar pe de altă parte, **dreptul autorității contractante de a aprecia suficiența acestor dovezi.**

Revenind la speță, din documentele depuse, rezultă că autoritatea contractantă trebuie să își exercite dreptul de apreciere în limitele impuse de lege, în sensul că are posibilitatea de a exclude sau, dimpotrivă, de a păstra operatorul economic în procedură, în cazul în care s-a făcut dovada că au fost adoptate măsuri concrete și adecvate, suficiente pentru a-și demonstra în concret credibilitatea prin raportare la motivele de excludere.

Examinând activitatea derulată de membrii comisiei de evaluare se reține faptul că în urma identificării... *Intermediar 7, înregistrat sub nr.... din... emis de către beneficiarul S.A.*, aceștia au întreprins diligențele ce le reveneau solicitând ofertantei... prin Adresa nr.... clarificări cu privire la modul de completare a *DUAЕ de către subcontractantul... nominalizat în oferta acestuia respectiv:*

Comisia de evaluare constituită prin Dispoziția Primarului nr....49 din data de..., în vederea evaluării ofertelor depuse în cadrul procedurii de licitație deschisă organizată în vederea atribuirii contractului de lucrări privind: Achiziția Serviciilor de proiectare, Asistență tehnică din partea proiectantului pe durata execuției și Execuție lucrări având ca obiect "...", vă solicită în temeiul art. 209, alin. (1), din Legea nr.98/2016 a achizițiilor publice, coroborat cu prevederile art. 134 din HG nr.395/2016, să prezentați până la data de... inclusiv, în SEAP, semnat cu semnătură electronică extinsă, următoarele clarificări și completări de confirmare necesare pentru evaluarea îndeplinirii cerințelor de calificare asumate în ofertă, astfel:

1. Având în vedere faptul că la nivelul DUAЕ...: Motive de excludere, secțiunea C: MOTIVE LEGATE DE ÎN SOLVENTĂ, CONFLICT DE INTERESE... depus pentru subcontractantul..., acesta declară că NU se află în situația de încetare anticipată a altui contract, daune-interese sau alte sancțiuni comparabile, coroborat cu faptul în urma verificării SICAP - SECȚIUNEA "..." comisia de evaluare a identificat... *Intermediar 7 - nr.... din... emis de către beneficiarul S.A.*, unde la pct.10 al... intermediar se precizează întârzieri/deficiențe în derularea Contractului constatate în prezent: "Termenul de predare al livrabilului Studiu de fezabilitate, respectiv..., nu a fost respectat, iar până la data prezentei nu a fost finalizată documentația", coroborat cu precizările de la pct.II al aceluiași document... intermediar unde se precizează daunele/penalitățile/prejudiciile aduse beneficiarului de către subcontractantul nominalizat în ofertă, vă rugăm să prezentați documente justificative și/sau decizii ale instanței de judecată prin care să demonstrați faptul că efectele... *Intermediar 7 - nr.... din... emis de către beneficiarul SA* sunt nule și/sau suspendate de drept și/sau nu își produc consecințele în momentul de față, în scopul demonstrării neîncadrării în situațiile de excludere din procedura de atribuire prevăzute la art...., alin.(1), lit.g) din Legea 98/2016 a achizițiilor publice;

Răspunsul furnizat de... a fost transmis prin intermediul Adresei nr.....:

Răspuns 1:

1. Considerații preliminare

În urma solicitării formulate de către Comisia de evaluare, referitoare la situația menționată în... *Intermediar nr.... emis de Compania Națională de Administrare a.... (....S.AJ*, vă transmitem prezentele clarificări și justificări formulate de subcontractantul..., prin care se demonstrează că situația consemnată în respectivul document nu reprezintă o abatere profesională gravă și, în consecință, nu se circumscrie motivului de excludere prevăzut la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice.

2. Cu privire la conținutul...

... Intermediar nr. 7 din... a fost transmis Prestatorului împreună cu procesul-verbal de predare-primire din data de.... în cuprinsul acestuia, Beneficiarul a menționat la punctele:

- pct. 10 - „întârzieri / deficiențe în derularea contractului constatate în perioada de referință de 90 de zile”; și

- pct. 13 - „în perioada de referință de 90 de zile contractantul și-a îndeplinit obligațiile principale”, anumite presupuse întârzieri considerate imputabile Prestatorului. Aceste constatări sunt contestate de către subcontractant, care nu le recunoaște ca întemeiate.

3. Cu privire la durata contractului

... Adițional nr..., înregistrat la S.A.. cu nr... din data de..., s-a aprobat prelungirea..., în baza Notei de fundamentare nr.... Astfel, noua dată de finalizare a contractului este..., ceea ce face ca termenul de... menționat în... să nu mai fie aplicabil, fiind înlocuit printr-un act adițional valabil și în vigoare la data prezentei.

4. Cu privire la cauzele întârzierilor

Pe parcursul derulării contractului, au existat o serie de evenimente și proceduri independente de voința Prestatorului, care au fost notificate în timp util Beneficiarului, dar a căror soluționare nu a depins de acesta, conform prevederilor art.... (4) lit. f), f1) și f3) din contract.

Exemple relevante:

- obținerea avizului OMV pentru zona de suprapunere a proiectelor;
- finalizarea procesului de obținere a avizelor solicitate prin Certificatul de Urbanism;
- definitivarea culoarului de expropriere ca urmare a emiterii avizelor;
- emiterea acordului de mediu;
- identificarea proprietarilor de terenuri afectați;
- întocmirea raportului de evaluare și finalizarea devizului...;
- analiza cost-beneficiu, predarea și aprobarea... de Fezabilitate.

Toate aceste activități au fost derulate cu diligența necesară, iar eventualele întârzieri au fost determinate de factori externi, obiectivi, de natură administrativă sau procedurală, neimputabili Prestatorului.

5. Cu privire la concluziile...

Mențiunea potrivit căreia Prestatorul „nu și-ar fi îndeplinit obligațiile contractuale principale” este neîntemeiată, întrucât:

- termenul contractual a fost prelungit legal prin act adițional;
- activitățile au fost derulate în conformitate cu graficul actualizat;
- cauzele întârzierilor au fost justificate și comunicate Beneficiarului în mod transparent.

În consecință, constatarea nu poate fi calificată drept abatere profesională gravă în sensul art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016.

Totodată.... a formulat contestație administrativă asupra conținutului... Intermediar nr..., solicitând revizuirea acestuia, iar în cazul menținerii, își rezervă dreptul de a formula acțiune în contencios administrativ pentru suspendarea sau anularea actului.

6. Concluzii

Având în vedere cele prezentate, rezultă că:

- ... Intermediar nr... nu reflectă o abatere imputabilă **subcontractantului**;
- **contractul este în derulare**, cu termen de finalizare...;
- eventualele întârzieri sunt cauzate de factori obiectivi și neimputabili Prestatorului;
- nu sunt incidente dispozițiile art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016 privind excluderea din procedura de atribuire.

Anexe

1. ... Intermediar nr....;
2. ... Adițional nr....;
3. Copii notificare Beneficiar;
4. Dovada formulării contestației administrative. - Atașat pag. 1 +

11

Răspunsului furnizat i-au fost anexate documentele justificative, respectiv: *Procesul-verbal de predare-primire a documentației nr...., semnat fără obiecțiuni, Actul adițional nr.... la contractul nr...., privind prelungirea..., precum și adresele de notificare nr.... și nr....*

Răspunsul furnizat de... a fost analizat de membrii comisiei la date de..., ocazie cu care a fost elaborat Procesul-verbal al ședinței de evaluare nr.... privind evaluarea garanțiilor de participare, a informațiilor din DUAE și a documentelor care îl însoțesc, precum și îndeplinirea cerințelor de calificare... unic de achiziții european, înregistrat sub nr.... rezultatul analizei efectuate fiind astfel consemnat:

Verificare răspuns clarificări:

În urma analizării răspunsului la clarificări prezentat de ofertant prin adresa nr.... și a documentelor justificative prezentate ca anexă a acestuia, se constată că subcontractantul... nu se găsește în vreuna din situațiile de excludere din procedura de atribuire prevăzute la art...., alin.(1), lit.g) din Legea 98/2016 a achizițiilor publice.

... Intermediar 7, înregistrat sub nr.... din... conține aprecieri referitoare la presupuse întârzieri în derularea contractului, raportate la o perioadă de referință de 90 de zile, considerate ca fiind imputabile.

În concret, întârzierile menționate inițial în... *Intermediar 7, înregistrat sub nr.... din... nu au fost imputabile subcontractantului*, fiind determinate de factori obiectivi și independenți de voința acestuia, precum procedurile de obținere a avizelor, derularea proceselor de expropriere și alte condiționări administrative, aspecte esențiale pentru aprecierea caracterului imputabil al oricărei întârzieri.

În considerarea celor antemenționate sunt judicioase precizările achizitoarei în favoarea faptului că susținerile contestatoarei potrivit cărora.... ar fi completat în mod necorespunzător sau neconform DUAE, furnizând informații false, sunt neîntemeiate:

În urma analizării răspunsului la clarificări prezentat și a documentelor justificative (PV predare-primire documentație nr.... semnat fără obiecțiuni; Act adițional nr.II la ctr. 92/9555/...- decalare durată contract; Adresele de notificare nr...., respectiv nr....) prezentate ca anexă a acestuia ce se găsesc atașate prezentei în oferta..., se constată faptul că subcontractantul... nu se găsește în vreuna din situațiile de excludere din procedura de atribuire prevăzute la art...., alin.(1), lit.g) din Legea 98/2016 a achizițiilor publice, ca atare, a completat corect la nivelul DUAE că NU se află în situația de încetare anticipată a altui contract, daune-interese sau alte sancțiuni comparabile, deoarece după cum reiese din documentele justificate prezentate în acest sens: întârzierile precizate inițial în... *Intermediar 7 - nr....* au fost independente de culpa prestatorului... (obținere avize, exproprieri, etc.), lucru confirmat de beneficiarul prin încheierea Act adițional nr.II la ctr. 92/9555/...-decalare durată contract, documentația S.F. a fost elaborată și recepționată de către beneficiar, în concluzie, beneficiarul nu a suferit niciun prejudiciu generat din culpa prestatorului;

Conform celor precizate mai sus, citicile contestatoarei cu privire la faptul că subcontractantul... ar fi completat la nivelul DUAE informații false/neconforme cu realitatea sunt neîntemeiate, în consecință, ofertantul nu se încadrează în situația de excludere prevăzută la lit.h), art.... din Legea 98/2016, după cum eronat susține contestatoarea.

În mod similar a susținut și intervenienta:

În raport de acestea, se poate observa că... *Intermediar nr....* nu reflectă existența unei abateri profesionale grave, nefiind îndeplinite condițiile prevăzute de art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, iar orice măsură de respingere a ofertei subscrisei în raport de situația juridică a subcontractantului.... ar fi nelegală, disproporționată și contrară scopului reglementării.

... constată și inexistența declarațiilor false în sensul art.... alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016 - efectele solicitării și soluționării clarificărilor în ceea ce privește oferta subscrisei. În mod esențial, se impune a fi subliniat că autoritatea contractantă nu a reținut și nu putea reține existența unor declarații false în sarcina subcontractantului..., în condițiile în care a

declanșat mecanismul legal al clarificărilor, iar ofertantul... a formulat un răspuns complet, motivat și susținut cu argumente juridice și factuale, care a lămurit pe deplin situația invocată.

Potrivit art.... alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016, declarațiile false presupun o neconcordanță evidentă, nejustificată și menținută cu rea-credință, care are ca efect inducerea în eroare a autorității contractante.

(...)

... Intermediar nr....:

- are caracter provizoriu;
- nu stabilește o culpă profesională;
- nu califică situația drept abatere profesională gravă;
- termenul contractual invocat în... era depășit juridic, fiind înlocuit prin

Actul Adițional nr...., care a prelungit durata contractului până la...;

- eventualele întârzieri au fost determinate de factori obiectivi și neimputabili, expres prevăzuți de contract (proceduri de avizare, acord de mediu, exproprieri etc.).

În aceste condiții, declarația din DUAE conform căreia subcontractantul nu se află într-o situație de abatere profesională gravă este corectă, fiind conformă cu situația juridică reală existentă la momentul completării DUAE.

Din cele anterior reținute Consiliul constată că în cadrul procesului de evaluare a ofertelor, comisia de evaluare a parcurs în mod riguros etapa de verificare a informațiilor declarate DUAE, precum și etapa de analiză a îndeplinirii cerințelor de calificare, exercitând integral atribuțiile care îi revin potrivit legislației în vigoare.

În schimb în ceea ce privește cel de-al doilea *Certificat... nr.... din data... din examinarea activității* derulată de membrii comisiei de evaluare se constată lipsa clarificării cu ofertanta... vizavi de circumstanțele emiterii acestuia și solicitarea prezentării unor documente justificative în scopul demonstrării neîncadrării în situațiile de excludere din procedura de atribuire prevăzute la art...., alin.(1), lit.g) din Legea 98/2016 a achizițiilor publice.

În cuprinsul *Procesului-verbal al ședinței de evaluare nr.... privind evaluarea garanțiilor de participare, a informațiilor din DUAE* și a documentelor care îl însoțesc, precum și îndeplinirea cerințelor de calificare... unic de achiziții europene, înregistrat sub nr.... nu este consemnată analiza* membrilor comisiei de evaluare prin care se demonstrează că situația consemnată în respectivul document nu reprezintă o abatere profesională gravă și, în consecință, nu se circumscrie motivului de excludere prevăzut la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice.

Cu ocazia transmiterii *Notelor scrise neînregistrate, datate... și înregistrate la Consiliu sub nr.... autoarea intervenției...* a explicat următoarele:

Cu referire la susținerea... potrivit căreia oferta subscrisei este inacceptabilă și neconformă ca urmare a certificatului... negativ al subcontractantului..., respectiv ca urmare a emiterii Certificatului negativ nr.... din..., precum și ca urmare a emiterii Certificatului... 92/... din..., subscrisea ne menținem în integralitate apărările formulate în ceea ce privește certificat intermediar emis, apreciind totodată că pentru aceleași considerente se impune a se respinge și critica și cu privire certificat... emis ulterior, având în vedere că au același conținut și au fost emise de aceeași Autoritatea contractantă în derularea aceluiași contract.

Vă rugăm să observați faptul că... 92/... conține aceleași aprecieri referitoare la presupuse întârzieri în derularea contractului, raportate la o perioadă de referință

de 90 de zile, considerate ca fiind imputabile. Aceste mențiuni, după cum deja am subliniat, sunt formulate în mod abstract și formal, fără a ține seama de modificările contractuale valabil intervenite și de contextul obiectiv al executării contractului, aspecte esențiale pentru aprecierea caracterului imputabil al oricărei întârzieri. Având în vedere similaritatea conținutului celor două, Autoritatea Contractanta a apreciat faptul că nu exista niciun risc al acestui subcontractant în executarea contractului.

După cum rezultă din evaluarea ofertei, respectiv a înscrisurilor transmise solicitării de clarificări, subcontractantul.... nu se află în niciuna dintre situațiile de excludere prevăzute de art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016. În mod legitim, declarația completată la nivelul DUAE, potrivit căreia subcontractantul nu a făcut obiectul unei încetări anticipate de contract, al aplicării de daune-interese sau al altor sancțiuni comparabile, reflectă realitatea juridică și factuală a raporturilor contractuale anterioare.

În concret, întârzierile menționate în... nr.... și 92/... nu au fost imputabile subcontractantului, fiind determinate de factori obiectivi și independenți de voința acestuia, precum procedurile de obținere a avizelor, derularea proceselor de expropriere și alte condiționări administrative, aspecte esențiale pentru aprecierea caracterului imputabil al oricărei întârzieri. Această situație este confirmată inclusiv de beneficiarul, emitentul ambelor documente constatatoare, prin încheierea Actului adițional nr...., prin care durata contractului a fost prelungită cu 9 luni, fiind stabilit un nou termen de finalizare la data de..., precum și prin recepționarea documentației de tip Studiu de Fezabilitate, fără constatarea vreunui prejudiciu cauzat din culpa prestatorului.

Aceste împrejurări se circumscriu dispozițiilor art.... alin. (4) lit. f), f1) și f3) din contract și vizează, cu titlu exemplificativ: proceduri de avizare, aspecte legate de expropriere, obținerea acordului de mediu, întârzieri în elaborarea și aprobarea documentațiilor tehnico-economice. Prin natura lor, aceste cauze exclud imputabilitatea și, implicit, existența unei neexecutări culpabile.

În aceste condiții, susținerile contestatoarei potrivit cărora.... ar fi completat în mod necorespunzător sau neconform DUAE, furnizând informații false, sunt vădit neîntemeiate și nu se sprijină pe nicio probă relevantă. În mod firesc, în absența oricărei fapte imputabile sau a unei sancțiuni comparabile, nu sunt incidente nici dispozițiile art.... alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016 privind excluderea pentru declarații false, contrar afirmațiilor eronate formulate în contestație.

Pentru a deveni incident motivul de excludere prevăzut la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, este necesară existența unei fapte grave, imputabile operatorului economic, de natură să pună în discuție integritatea sau... profesională, stabilită prin elemente obiective și concludente. Insa, in cazul.... obligațiile contractuale au fost executate în cadrul termenului contractual prelungit în mod legal, nu a fost constatată o neexecutare culpabilă a subcontractantului si nu există nicio decizie definitivă, administrativă sau jurisdicțională, care să rețină existența unei culpe profesionale în sarcina....

În aceste condiții, simplele mențiuni formale dintr-un document... intermediar, lipsite de analiză a cauzelor reale și de stabilirea culpei, nu pot fundamenta excluderea dintr-o procedură de achiziție publică, astfel cum dorește contestatoarea, legiuitorul neinstituind posibilitatea respingerii unei oferte doar pentru simplu fapt al existenței unor documente constatatoare negative, ci din contra, autoritățile contractante au obligația de a verifica dacă motivele înscrise în aceste documente afectează... ofertantului de a executa contractul ce face obiectul procedurii.

Ulterior emiterii... Intermediar și final, contractul a încetat la data de..., ca urmare a unor motive obiective, independente de voința Prestatorului și a Beneficiarului, iar această încetare nu este expresia unei conduite culpabile și nu poate fi calificată drept indicator al unei abateri profesionale grave, ci confirmă existența unor circumstanțe excepționale care au făcut imposibilă continuarea raporturilor contractuale.

Încetarea contractului intervenită la data de... nu poate fi interpretată ca un indicator al unei incapacități profesionale sau al unei conduite neconforme din partea.... Această încetare a raportului contractual nu a fost determinată de lipsa de competență, de neexecutarea culpabilă a obligațiilor sau de încălcarea standardelor profesionale, ci a survenit ca urmare a unor factori obiectivi, exteriori voinței subcontractantului, care au afectat derularea contractului. Or, în lipsa

unei culpe profesionale dovedite și a unei decizii definitive care să rețină o abatere gravă, incetarea în sine nu poate fundamenta concluzia unei neconformități sau a unei abateri profesionale în sensul legislației achizițiilor publice.

De altfel, cadrul legal aplicabil în materia achizițiilor publice consacră un mecanism expres și suficient de flexibil care permite autorității contractante, atunci când apreciază necesar, înlocuirea subcontractantului, fără ca o astfel de măsură să afecteze validitatea procedurii, rezultatul atribuirii sau poziția ofertantului declarat câștigător. O asemenea înlocuire nu echivalează cu constatarea unei abateri profesionale și nu poate justifica, prin ea însăși, aplicarea unui motiv de excludere dintre cele prevăzute de art.... din Legea nr. 98/2016.

În consecință, încercarea contestatoarei de a asimila existența unor documente constatatoare negative sau existența unor dificultăți obiective de derulare cu o pretinsă lipsă de capacitate profesională este neîntemeiată și contrazisă atât de realitatea factuală, cât și de reglementările legale incidente.... tehnică și profesională a.... rămâne pe deplin demonstrată, iar eventuala recurgere la mecanismul înlocuirii subcontractantului, dacă ar fi considerată oportună, constituie o soluție legală și proporțională, care nu afectează în niciun fel conformitatea ofertei și nu justifică aplicarea vreunui motiv de excludere.

În raport de acestea, se poate observa că... 92/... și 92/... nu reflectă existența unei abateri profesionale grave, nefiind îndeplinite condițiile prevăzute de art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, iar orice măsură de respingere a ofertei subscrisei în raport de situația juridică a subcontractantului.... ar fi nelegală, disproporționată și contrară scopului reglementării.

Prin răspunsul la clarificări (adresa nr....), s-a confirmat caracterul corect al declarațiilor din DUAE, demonstrând că documentele constatatoare nu impută și nu stabilesc vreo culpă profesională, nu califică situația drept abatere profesională gravă și se raportează la un termen contractual depășit juridic, ulterior prelungit prin Actul Adițional nr.... până la.... Eventualele întârzieri invocate au fost determinate de factori obiectivi și neimputabili, prevăzuți expres în contract.

În aceste condiții, declarația din DUAE potrivit căreia subcontractantul.... nu se află într-o situație de abatere profesională gravă este conformă realității juridice existente la momentul completării.... Clarificările transmise exclud calificarea declarațiilor drept „false”, în contextul în care declarațiile din DUAE au caracter declarativ și pot fi lămurite prin documente justificative, iar autoritatea contractantă a avut posibilitatea efectivă de verificare.

Răspunsul la clarificări a înlăturat orice dubiu privind existența unei culpe imputabile și a demonstrat că nu sunt îndeplinite condițiile de aplicare a art.... alin. (1) lit. g) sau h) din Legea nr. 98/2016. Este inadmisibil ca, ulterior analizării și acceptării clarificărilor, autoritatea contractantă să considere declarațiile ca fiind false, în absența respingerii motivate a acestora, a dovedirii relei-credințe sau a unei neconcordanțe obiective și definitive. Acceptarea clarificărilor este incompatibilă cu reținerea unei declarații false, care presupune un caracter cert, definitiv și imputabil.

Din conținutul documentelor constatatoare rezultă că nu este individualizată nicio faptă concretă imputabilă subcontractantului și nu este reținută nicio abatere profesională. Mențiunile privesc generic activități de proiectare, domeniu în care.... nu a avut atribuții sau responsabilități contractuale. De asemenea... nu consemnează existența unui prejudiciu cert, a unor daune, penalități sau sume datorate, ceea ce confirmă inexistența unei consecințe patrimoniale negative imputabile.

Sușinerile contestatoarei se bazează pe interpretări speculative, fără suport probator și fără corelare cu conținutul real al înscrisurilor. În lipsa unei culpe dovedite, a unei neexecutări imputabile și a unui prejudiciu cert, nu poate fi reținută incidența art.... alin. (1) lit. g) sau h) din Legea nr. 98/2016 și nici existența unei declarații false în DUAE.

În plus, potrivit... din 26 ianuarie..., cauza C-682/21, autoritățile contractante nu pot aplica automat motive de excludere tuturor membrilor unei asocieri, fără o analiză concretă și individualizată a comportamentului fiecăruia. Înscrierea pe o listă de furnizori nefiabili sau aplicarea unor efecte similare nu poate opera automat, ci doar în urma unei evaluări proporționale și a stabilirii unei culpe proprii. Transpunerea acestor principii în speță conduce la concluzia că emiterea... nu justifică excluderea..., în absența unei conduite culpabile individuale, care nu există și nici nu a fost reținută în cauză.

Contrar celor susținute de autoarea intervenției prin intermediul *Notelor scrise neînregistrate, datate... și înregistrate la Consiliu sub nr....*

În cuprinsul cărora este precizat Această situație este Confirmată inclusiv de beneficiarul ..., emitentul ambelor documente constatatoare, prin încheierea Actului adițional nr..., prin care durata contractului a fost prelungită cu 9 luni, fiind stabilit un nou termen de finalizare la data de..., precum și prin recepționarea documentației de tip Studiu de Fezabilitate, fără constatarea vreunui prejudiciu cauzat din culpa prestatorului Consiliul reține faptul că că Actul adițional nr... este ent Contractului nr... studiu de fezabilitate-Identificare măsuri de sporire a siguranței traficului pe..., inclusiv îmbunătățirea unor intersecții de pe..... cuprins între .. iar în cuprinsul... Intermediar 8, înregistrat sub nr.... din... este menționat Elaborare studiu de fezabilitate-Identificare măsuri de sporire a siguranței traficului pe..., inclusiv îmbunătățirea unor intersecții de pe..., Sector I cuprins între A1 (..+...) și A2 (km 23+6...) - Contractului nr.....

Atâta vreme cât vizavi de... nr.... din data... reclamat, membrii comisiei de evaluare nu au efectuat nicio analiză al cărui rezultat să fie consemnat în actele evaluării, Consiliul nu va reține susținerile autoarei intervenției.

În lumina acestor considerente, apărările intervenientei nu vor fi reținute în soluționare fiind necesară derularea de către achizitoare a unei etape de clarificare cu ofertanta, similar cu acțiunile întreprinse vizavi de... Intermediar 7, înregistrat sub nr.... din....

Vizavi de necesitatea excluderii operatorului economic pentru completarea în mod incorect a formularului DUAЕ și declararea falsă a informațiilor vizavi de situațiile de excludere, cu incidența dispozițiilor art.... alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016, așa cum a fost anterior reținut operatorul economic nu trebuia exclus din procedură pentru incidența dispozițiilor amintite, ci trebuiau inițiate de către autoritatea contractantă demersuri pentru obținerea informațiilor vizavi de obligațiile încălcate care au determinat emiterea... și de dovezi prin care ofertantul să își demonstreze credibilitatea prin raportare la motivele de excludere.

Doar ulterior parcurgerii unei etape de clarificări cu ofertanta... în funcție de răspunsurile primite, se poate decide, întemeiat, dacă aceasta a furnizat, informații eronate menite să influențeze procesul de evaluare din perspectiva verificării absenței motivelor de excludere.

O asemenea interpretare este susținută și de jurisprudența națională, relevantă fiind reținută Decizia nr. 93/..., emisă de... Iulia, unde instanța, având a analiza aplicabilitatea temeiului legal aplicabil achizițiilor sectoriale a consemnat „cu toate acestea, în situația în care un participant la procedură a omis a face trimitere la unele documente constatatoare, în sensul prevederilor art. 180 alin. (1) lit. h) din Legea nr. 99/2016, cum este și cazul în speță, norma legală îi dă posibilitatea să-și dovedească credibilitatea, o eventuală excludere automată, fără nicio explicație, ar fi adoptată cu exces de putere de către autoritatea contractantă, fiind o măsură disproporționată”.

Totodată, se reține că această verificare nu poate fi realizată de Consiliu, întrucât s-ar subroga atribuțiilor comisiei de evaluare, sens în care sunt redată considerentele reținute în Decizia civilă nr.... de... și

anume: În altă ordine de idei, instanța este de acord cu punctul de vedere al petentei în sensul că din coroborarea dispozițiilor legale incidente reiese faptul că analiza îndeplinirii cumulative a prevederilor art.... alin. 1 lit. g și implicit h din Legea nr. 98/2016, nu putea fi făcută direct de către CNSC, cu ocazia soluționării contestației, pe această cale putând numai fi verificată legalitatea și temeinicia deciziei autorității contractante luate în urma analizei verificării credibilității operatorului, potrivit prevederilor art. 171 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016.

Astfel, Consiliul determină că asupra temeiniciei/netemeiniciei acuzelor aduse de contestatoare în referire la *Certificatul... nr.... din data... autoritatea contractantă*, prin membrii comisiei de evaluare doar în urma unei analize urmează a se pronunța.

Ulterior analizării documentelor primite, autoritatea contractantă urmează să stabilească dacă măsurile luate demonstrează credibilitatea ofertantei și le apreciază suficiente, astfel încât înțelege să intre într-o relație contractuală de încredere cu aceasta.

În justificarea acestei concluzii, Consiliul are în vedere considerentele reținute de....., în cuprinsul căreia se precizează:

Răspunzând punctual criticilor formulate de petenta..... reține: C..... Referitor la încadrarea de către CNSC a asociatului... într-un caz de excludere, în condițiile nemenționării în DUAE de către acest asociat al... a faptului că s-ar afla într-un caz de excludere ca urmare a unui document... negativ transmis unei asocieri din care a făcut parte și... negativ nr.... emis de..., nemenționare ce ar reprezenta o declarație falsă în sensul art.... alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016... reține că în cadrul procedurii de evaluare, Comisia autorității contractante a procedat la verificarea în platforma SEAP/SICAP (www.e-licitatie.ro) - rubrica „Documente constatatoare” a existenței unor documente constatatoare emise pentru ofertantul clasat pe primul loc după aplicarea criteriului de atribuire, identificând astfel trei documente constatatoare din..., iar cu privire la... nr...., comisia de evaluare a reținut că „la momentul verificării în platforma SEAP/SICAP a existenței unor documente constatatoare emise pentru ofertantul clasat pe primul loc după aplicarea criteriului de atribuire, acesta nu a fost regăsit, fapt pentru care Comisia de Evaluare nu l-a putut analiza. Având în vedere aceste aspecte, Comisia de Evaluare nu poate emite un punct de vedere pe un document pe care nu l-a analizat/verificat.”

Potrivit textului normativ menționat, „(1) Autoritatea contractantă exclude din procedura de atribuire a contractului de achiziție publică/acordului-cadru orice operator economic care se află în oricare dintre următoarele situații: (...) h). operatorul economic s-a făcut vinovat de declarații false în conținutul informațiilor transmise la solicitarea autorității contractante în scopul verificării absenței motivelor de excludere sau al îndeplinirii criteriilor de calificare și selecție, nu a prezentat aceste informații sau nu este în măsură să prezinte documentele justificative solicitate; (...)”.

De asemenea, potrivit art. 171 din Lege, „(1) Orice operator economic aflat în oricare dintre situațiile prevăzute la articolele 164 și... care atrag excluderea din procedura de atribuire poate furniza dovezi care să arate că măsurile luate de acesta sunt suficiente pentru a-și demonstra în concret credibilitatea prin raportare la motivele de excludere. ”

În cazul dedus judecății este vorba despre o omisiune, de care s-ar face vinovată Asocierea câștigătoare, referitoare la necomunicarea faptului că asociatul său... a făcut anterior parte dintr-o altă asocieră căreia aceeași autoritate contractantă..., i-a emis... negativ menționat cu privire la Contractul de execuție lucrări nr...., având ca obiect (...).

De plano... subliniază că în virtutea principiului proporționalității, pentru a verifica incidența cazului de excludere, **esențială este determinarea împrejurării dacă informația nefurnizată este semnificativă pentru decizia autorității contractante, cu atât mai mult, cu cât aceasta este emitenta respectivei informații.** (...).

Totodată... menționează că nu a fost îndeplinit în mod corespunzător contractul, motivul fiind că „Nu au fost efectuate remedierile pe perioada de garanție de bună-execuție, ceea ce a

dus la respingerea recepției finale", iar din Adresa nr....emisă de..., ca și din Recomandarea emisă de...) rezultă că proiectantul... a prestat servicii de înaltă calitate.
(...)

Ca atare, nu se poate imputa... că informația existenței respectivului document... se referă la o încălcare a obligației de informare „în scopul verificării absenței motivelor de excludere sau al îndeplinirii criteriilor de calificare și selecție” în sensul art.... alin. 1 lit. h din Legea nr.98/..., iar nementiunea acestei informații nu este suficientă, prin ea însăși, pentru a fi incident cazul de excludere prevăzut de art.... alin.1 lit.h din Legea 98/2016.

Chiar dacă legislația achizițiilor încredințează doar autorității contractante, în faza de selecție a ofertanților, sarcina de a aprecia dacă un ofertant trebuie exclus de la o procedură, această posibilitate nu trebuie exercitată în mod arbitrar, marja de apreciere a autorității presupunând posibilitatea de a opta între mai multe soluții care corespund scopului legii, respectiv alegerea unui ofertant în privința căruia să nu existe dovezi de deficiențe semnificative sau persistente. Or, autoritatea contractantă fiind cea căreia îi revine sarcina de a efectua propria evaluare a comportamentului operatorului economic vizat de eventuale cauze de excludere anterioare, aceasta, prin Comisia de evaluare, are dreptul de a stabili dacă prin documentele depuse, ofertantul dovedește că are... de a presta serviciile ce fac obiectul prezentei proceduri de atribuire.

În acest context... are în vedere și raționamentul CJUE expus în Hotărârea din... în cauza C-267/18... de Construcții și Montaj 93 SA v., respective că „25.Astfel cum rezultă din modul de redactare a articolului 57 alineatul (4) din Directiva.../24, legiuitorul Uniunii a intenționat să încredințeze autorității contractante și doar acesteia, în faza de selecție a ofertanților, sarcina de a aprecia dacă un candidat sau un ofertant trebuie să fie exclus de la o procedură de achiziție publică (Hotărârea din... iunie..., Meca, C-41/18, EU: C:....:..., punctul 34).

26 Această posibilitate de care dispune orice autoritate contractantă de a exclude un ofertant de la o procedură de achiziție publică este menită în special să îi permită să aprecieze integritatea și fiabilitatea fiecăruia dintre ofertanți. În special, cauza facultativă de excludere menționată la articolul 57 alineatul (4) litera (g) din Directiva.../24 coroborat cu considerentul (101) al acestei directive are la bază un element esențial al relației dintre ofertantul câștigător și autoritatea contractantă, și anume fiabilitatea ofertantului, pe care se întemeiază încrederea acordată acestuia de autoritatea contractantă (a se vedea în acest sens Hotărârea din 19iunie..., Meca, C-41/18, EU: C:....:..., punctele 29și 30)."

În consecință, sunt eronate concluziile... în sensul omisiunii... de a declara existența... în discuție, care este lipsit de relevanță în raport cu finalitatea normei legale invocate, vizând verificarea absenței motivelor de excludere sau al îndeplinirii criteriilor de calificare și selecție.
(...)"

Concluzionând, criticile analizate vor fi admise în limitele celor expuse, respectiv prin obligarea autorității contractante contractante la clarificarea situației constatate cu ofertanta..., și, în funcție de rezultatul acestor verificări, să se decidă, argumentat, asupra incidenței/neincidenței art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016 în ceea ce privește subcontractantul... vizavi de... Intermediar 8, înregistrat sub nr.... din data....

Așa cum a fost anterior reținut asocierea contestatoare formulează critici vizavi de ofertanta clasată pe locul al doilea, asocierea....

O primă critică vizează neîndeplinirea obligației achizitoarei stabilită de dispozițiile art. 136 din HG nr. 395/2016 vizavi de prețul ofertat de asocierea..., care reprezintă...% din valoarea estimată.

Din examinarea conținutului *Procesului-verbal al ședinței de evaluare nr.... privind verificarea propunerilor financiare, înregistrat sub*

nr.... se reține că valoarea ofertată de asocierea... este de... fără TVA ceea ce reprezintă aproximativ 77% din valoarea estimată.

Autoritatea contractantă a argumentat lipsa solicitării justificării prețului aparent neobișnuit de scăzut astfel Având în vedere locul ocupat în clasamentul final de oferta asocierii... - lider &.... - asociat nr.... (Locul 2.... - lider &.... - asociat nr.... - 90... puncte), nefiind în situația de potențial castigator al procedurii, comisia de evaluare nu a fost nevoită să-i solicite clarificări cu privire la justificarea unor elemente de preț și/sau cost în sensul dispozițiilor art. 210, alin. (1) din Legea nr.98/2016 a achizițiilor publice, coroborat cu prevederile art. 136, alin.(1) din HG nr. 395/2016, chiar dacă valoarea ofertei era sub 80% din valoarea estimată, după cum susține contestatară, deoarece o oferta asocierii nu se găsea în situația de a fi desemnată câștigătoare, în acest context, neavând nicio relevanță justificarea prețului unei oferte în raport cu ce urmează a fi executat dacă aceea ofertă nu urmează să fie desemnată câștigătoare. Justificarea prețului ofertat de asocierea... - lider &.... ar fi Căzut ca fiind obligatorie în sarcina comisiei, doar în situația în care oferta asocierii ar fi urmat să fie desemnată câștigătoare, ceea ce nu este cazul.

Contrar celor susținute de achizitoare, Consiliul reține că dispozițiile legale incidente indică o obligație stabilită în cazul unei oferte cu preț aparent neobișnuit de scăzut:

-art. 210 alin. (1) din Legea nr. 98/2016:

(1) În cazul unei propuneri financiare aparent neobișnuit de scăzută în raport cu lucrările, produsele sau serviciile care constituie obiectul contractului de achiziție publică/acordului-cadru care urmează a fi atribuit/încheiat, **autoritatea contractantă are obligația** de a solicita ofertantului care a depus o astfel de ofertă clarificări cu privire la prețul sau costurile propuse în respectiva ofertă.

- art. 136 alin. (4) din HG nr. 395/2016:

(4) În sensul prevederilor art. 210 alin. (1) din Lege, o ofertă prezintă un preț aparent neobișnuit de scăzut în raport cu ceea ce urmează a fi furnizat, executat sau prestat atunci când prețul ofertat, fără TVA, reprezintă mai puțin de 80% din valoarea estimată a contractului respectiv.

Din economia dispozițiilor anterior redate, Consiliul apreciază că autoritatea contractantă are obligația de a clarifica legalitatea oricărui preț aparent neobișnuit de scăzut ofertat anterior luării unei decizii în privința ofertei.

Susținerile achizitoare vizavi de modalitatea de interpretare a dispozițiilor art. 210, alin. (1) din Legea nr. 98/2016 a achizițiilor publice, coroborat cu prevederile art. 136 alin.(1) din HG nr. 395/2016, precum că obligația expresă instituită de acesta se aplică, doar dacă oferta asocierii se găsea în situația de a fi desemnată câștigătoare, nu sunt judicioase, justificarea prețului aparent neobișnuit de scăzut fiind o obligație expresă instituită de legiuitor în sarcina autorităților contractante.

Având în vedere valoarea estimată pentru obiectul contractului dce lucrări în cauză, Consiliul determină că în speța în temeiul dispozițiilor anterior redate achizitoarea avea obligația legală să clarifice cu ofertanta reclamată acest aspect, înainte de a declara admisibilitatea acesteia.

Față de cele reținute achizitoarea va fi obligată la aplicarea dispozițiilor invocate și la clarificarea cu asocierea... vizavi de prețul aparent neobișnuit de scăzut. Cu ocazia reevaluării dispuse

autoritatea contractantă va fi obligată să analizeze și susținerile contestatoarei vizavi de pretinsa necuprindere a tuturor costurilor necesare realizării lucrărilor detaliate în Anexa 2 la formularul de oferta.

Referitor la cea de-a doua critică se are în vedere că aceasta vizează deficiența modului de evaluare a asocierii..., pe considerentul că autoritatea contractantă avea obligația de a verifica dacă asocierea se află în situațiile de excludere reglementate de art.... din Legea 98/2016, respectiv lit. h), întrucât analizând informațiile existente în SEAP se poate constata că pe numele și în sarcina subcontractantului &... există emise un mai puțin de 21 de... „negative”.

Împrejurarea relatată de contestatoare potrivit căreia asocierea... a completat DUAE, conform modelului din SEAP, cu informații neconforme cu realitatea, deoarece nu a nominalizat toate cele 21 de Documente constatatoare negative, emise pe numele acestuia, după cum se poate lesne observa în SEAP nu este întemeiată în lipsa identificării în concret, în lipsa indicării elementelor concrete, corelate între ele, legate de cuprinsul/conținutul ofertei criticate, fiind obligația sa să demonstreze o astfel de situație, sarcina probei revenindu-i conform art. 249 Cod proc.civ.

Subliniază Consiliul că rolul său este expres reglementat de lege, anume verificarea legalității actelor atacate prin contestațiile cu care a fost sesizat, în baza susținerilor și probelor administrate de părți, iar nu „căutarea” de probe în vederea dovedirii temeiniciei afirmațiilor contestatorilor.

Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și în ceea ce privește cea de-a treia critică adusă referitoare la deficiența modului de evaluare a asocierii..., pe considerentul că oferta trebuia punctată pentru factorul tehnic Metodologia de realizare a *contractului și planificarea resurselor tehnice și umane în corelare cu specificul și complexitatea activităților cu maxim 5 puncte, din maximum de 20 posibile, acesta demonstrând doar o înțelegere limitată a subactivităților care compun contractul, precum și a corelării acestora cu resursele tehnice și umane necesare realizării contractului, pentru partea de proiectare necoreland nicidecum resursele tehnice și umane, atât prin tertul și subcontractantul... cât și prin alte informații prezentate.*

În legătură cu această critică, Consiliul constată că autorul contestației a formulat susțineri generice, fără să indice în mod concret preținsele informații care conduc la o *înțelegere limitată a subactivităților care compun contractul, precum și a corelării acestora cu resursele tehnice și umane necesare realizării contractului.*

Împrejurarea relatată Din documentele studiate rezulta ca nu au corelat resursele tehnice și umane, mai mult acest tert dispune doar de 4 proiectanți, fără alt personal și echipamente, fiind imposibilă materializarea acestui angajament de susținere prin respectivele susțineri nu conduce la concluzia la care ajunge contestatoarea, în lipsa

indicării elementelor concrete, corelate între ele, legate de cuprinsul/conținutul ofertei criticate.

Astfel, se poate constata că, prin susținerile generice mai sus citate, contestatoarea încearcă să inducă, printr-o interpretare convenabilă, proprie, concluzia că asocierea criticată ar fi trebuit depunctată, critica formulată de contestatoare cu privire la acest aspect fiind neîntemeiată.

Conform art. 249 din Codul de procedură civilă *„Cel ce face o susținere în cursul procesului trebuie să o dovedească, în afară de cazurile prevăzute de lege”*, această regulă fiind exprimată prin adagiul *„actori incumbit onus probandi”* (reclamantului îi incumbă sarcina probei).

Față de cele mai sus reținute, achizitoarea va fi obligată la clarificarea cu asocierea... vizavi de prețul aparent neobișnuit de scăzut.

Excepția lipsei de interes a formulării criticilor vizavi de ofertanta clasată pe locul 1, invocată de autoarea intervenției..., motivat de faptul că deși... formulează critici și cu privire la ofertantul clasat pe locul 2 al procedurii, respectiv..., apreciem că în lipsa dovedirii temeiniciei contestației **formulate împotriva acestuia, apare ca fiind lipsită de interes formularea contestației** împotriva ofertantului declarat câștigător - subscrisa, întrucât, în calitatea de ofertant clasat pe locul 3 al procedurii, contestatoarea nu are șansa reală de a fi desemnată câștigătoare a procedurii în lipsa admiterii contestației împotriva ofertantului clasat pe locul 2, corelativ cu admiterea contestației formulate împotriva modalității de evaluare a propriei oferte. Totodată, după cum se va putea observa, deși se invocă că... nu a cuantificat și justificat toate costurile oferate, în aceeași manieră generalistă, contestatoarea nu aduce critici concrete ofertantului clasat pe locul 2 al procedurii, atât în ceea ce privește prețul ofertat, cât și în ceea ce privește certificatele constatatoare invocate pentru subcontractantul &.... Așadar, în lipsa demonstrării neconformității ofertantei clasate pe locul 2 al procedurii, și în lipsa demonstrării depunctării nelegale a ofertei contestatoarei, devine lipsită de interes analiza contestației formulate împotriva ofertei subscrisei va fi respinsă ca neîntemeiată.

În stabilirea acestei finalități Consiliul are în vedere faptul că termenul de formulare a unei contestații curge din momentul luării la cunoștință de aspectele considerate nelegale, în speță, din momentul la care contestatoare a avut acces la documentele din dosarul achiziției puse la dispoziție de autoritatea contractantă, contestatoare formulând critici care vizează atât decizia de respingere a ofertei sale, cât și decizia de stabilire a clasamentului, respectiv ofertele poziționate pe locurile 1 și 2, față de care Consiliul a dispus reevaluarea ofertelor în limitele celor expuse.

Recapitulând ansamblul considerentelor anterior expuse, criticile formulate de asocierea S.R.L. -... sunt întemeiate urmând a fi admise în parte, cu privire la ofertanta..., sub aspectul clarificării în ceea ce privește subcontractantul... vizavi de... Intermediar 8, înregistrat sub nr.... din data..., iar cu privire la asocierea... vizavi de prețul aparent neobișnuit de scăzut. Restul criticilor din contestația formulată vor fi respinse ca nefondate.

Față de cele reținute cu prilejul examinării contestației formulată de asocierea S.R.L. -..., pe cale de consecință, Consiliul admite, în parte, cererea de intervenție formulată de..., vizavi de capătul de cerere care vizează oferta asocierii S.R.L. -.... Respinge petitul din cererea de intervenție care vizează oferta depusă de...

Trecând la soluționarea celei de-a doua contestație formulată de S.R.L., în calitate de lider al asocierii S.R.L. - S.R.L. - S.R.L., Consiliul constată că aceasta vizează aspecte legate de modalitatea de evaluare a ofertei depusă asocierea contestatoare, evaluare pe care o apreciază ca fiind netemeinică.

Potrivit actului de comunicare nr.... motivele care au stat la baza deciziei de respingere a asocierii ofertante S.R.L. - S.R.L. - S.R.L. sunt următoarele:

Referitor la procedura licitație deschisă organizată în vederea atribuirii contractului de lucrări privind: Achiziția Serviciilor de proiectare, Asistență tehnică din partea proiectantului pe durata execuției și Execuție lucrări având ca obiect"...", finalizată prin Raportul procedurii nr...., prin prezenta vă comunicăm ca oferta depusă de societatea dumneavoastră în asociere cu....RO S.R.L.. - asociat nr.... și... -asociat nr.... a fost respinsă ca fiind inacceptabilă în temeiul art. 134, alin. (5), coroborat cu prevederile art. 137, alin.(2), lit.b) din H.G. nr. 395/2016, deoarece NU prezentați un DUAE revizuit nici pentru dumneavoastră, nici pentru asociatul..., ca răspuns la clarificările solicitate de către comisia **de evaluare prin adresa nr....., în care să clarificați/corectați și completați omisiunile și neconcordanțele declarative** de la...: Criterii de selecție, SECȚIUNEA C:... ȘI PROFESIONALA din DUAE inițial cu privire la valoarea experienței similare pe care considerați că autoritatea contractantă trebuie să o ia în considerare în vederea verificării cerinței privind experiența similară în execuția unor lucrări similare a societății **dumneavoastră, respectiv lipsa/omisiunea furnizării la nivelul DUAE a unor informații solicitate la secțiunea III.....a)... si/sau profesionala din Fișa de date a achiziției parte integrantă a documentației** de atribuire, necesare în vederea verificării cerinței privind experiența similară în prestarea unor servicii similare de proiectare de către asociatul... (ex.: nu este precizat la nivelul unui DUAE revizuit numărul și data acordului de asociere, **denumirea asocierii ofertante în care a avut calitatea de asociat, proporția serviciilor prestate și... de recepție și/sau predare/primire documentație tehnico-economică elaborată** în cadrul Acordului contractual nr....599 din... invocat ca experiență în prestarea unor servicii similare de proiectare), punând astfel comisia de evaluare în imposibilitatea de verificare la nivelul DUAE în conformitate cu dispozițiile art...., alin.(1) din HG nr. 395/2016, a capacității tehnice și profesionale privind experiența similară în execuția unor lucrări similare, respectiv prestarea unor servicii similare, care stipulează foarte clar, că verificarea modului de îndeplinire a cerințelor de calificare de către fiecare ofertant în parte se face prin **analiza conținutului DUAE.**

Analizând criticile formulate de asocierea contestatoare se are în vedere faptul că acestea vizează aspecte legate de faptul că deși asocierea contestatoare S.R.L. - S.R.L. - S.R.L., a formulat un răspuns concludent la solicitarea adresată membrii comisiei de evaluare în mod netemeinc au constatat neconcludența răspunsului furnizat în decizia de respingere, motivat de lipsa transiterii unui DUAE revizuit pentru S.R.L. și pentru S.R.L..

Se vor reține și susținerile achizitoarei în replică la cele reclamate respectiv faptul că potrivit dispozițiile art.... alin. (1) din HG nr. 395/2016 verificarea îndeplinirii criteriilor de calificare și selecție se face

exclusiv prin analiza conținutului DUAЕ în etapa de verificare a informațiilor din DUAЕ.

Din lecturarea actului de comunicare rezultă că oferta asocierii a fost respinsă, motivat de lipsa depunerii unor DUAЕ revizuite pentru S.R.L. și pentru S.R.L..

Excepția lipsei de interes a contestatoarei invocată de autoarea intervenției, motivat de faptul că nu a fost formulată împotriva modalității de evaluare a experienței similare în execuția unor lucrări similare, ci doar pe cea privind experiența în prestarea unor servicii similare de proiectare va fi respinsă ca neîntemeiată.

În stabilirea acestei finalități se are în vedere faptul că, chiar dacă autoarea contestației a adus argumente concrete în favoarea criticilor vizavi de modalitatea de evaluare a informațiilor precizate în cadrul DUAЕ-ului vizavi de prestarea serviciilor de proiectare, nu se poate susține o pretinsă lipsă a interesului contestatoarei și în ceea ce privește execuția lucrărilor, câtă vreme actul de comunicare a rezultatului procedurii nu a indicat în mod distinct/separat motivele respingerii pentru servicii/lucrări.

Contestatoarea a atacat comunicarea rezultatului în integralitatea sa, respectiv argumentele generale invocate cu privire la lipsa DUAЕ revizuit, cu accent pe acele motive expuse concret în comunicarea rezultatului procedurii, doar cu privire la unul dintre acordurile depuse cu titlu de experiență similară, în acord cu motivele expuse în actul de comunicare.

Preliminar analizării aspectelor sesizate de reclamantă, este de remarcat că documentația de atribuire, alcătuită din fișa de date, caietul de sarcini, formularele necesare și modelul contractului de lucrări, 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 autoritatea contractantă, cât și pentru operatorii economici participanți la procedura de atribuire (relevantă, în acest sens, este, de pildă, decizia civilă nr....799 din... decembrie 2022 a Curții de..., Secția contencios administrativ 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. 77 din 7 februarie... a Curții de..., Secția contencios administrativ 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 contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 672e....7.

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, ex multis, decizia nr. 916/CA/...-R din 8 noiembrie... a Curții de..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 7g222g79, decizia nr.... din 6 octombrie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 6e77d24g, decizia nr.... din 14 iunie... a Curții de..., Secția de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust...d, decizia civilă nr.... din 21 august... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust...e48, decizia nr.... din 20 septembrie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust g8e8223g8, și decizia civilă nr.... din 2 noiembrie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 597ee7239).

Depășind această introducere de subliniere a importanței respectării întru totul a regulilor impuse de autoritate în documentația de atribuire, asupra aspectelor sesizate de reclamantă, sunt relevant de redat referințele vizavi de formularul DUAЕ, astfel Consiliul reține ca relevante următoarele clauze ale fișei de date a achiziției:

III.....a) Situația personală a candidatului sau ofertantului

1. Ofertanții, terți sustinatori și subcontractanții vor face dovada că nu se încadrează la situațiile prevăzute de art 164, art 165 și art.... din Legea nr.98/2016.

Modalitatea prin care poate fi demonstrată îndeplinirea cerinței: **Se va completa DUAЕ de către operatorii economici participant la procedura de atribuire cu informațiile ente situației lor.** Documentele justificative care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAЕ urmează a fi prezentate, la solicitarea autorității contractante, doar de către operatorul clasat pe locul I în clasamentul intermediar întocmit la finalizarea evaluării ofertelor și aplicării criteriului de atribuire.

(...)

2. Ofertanții, terți sustinatori și subcontractanții trebuie să respecte regulile de evitare a conflictului de interese prevăzute la art.59-... din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice. Se va prezenta o Declarație de neîncadrare în prevederile art. 59-... din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice. **Declarația se va prezenta odată cu DUAЕ în S.I.C.A.P.** de către toți participanții la procedura de atribuire (ofertant, asociat, subcontractant și tert-sustinator). În cazul în care ofertantul se încadrează în oricare din situațiile prevăzute la art. 59-... din legea nr. 98/ 2016 oferta acestuia va fi respinsă ca inacceptabilă

(...)

I.....b)... de exercitare a activității profesionale

Operatorii economici care depun oferta trebuie să dovedească o formă de înregistrare în condițiile legii din țara de rezidență, din care să reiasă că operatorul economic (ofertant în nume propriu sau în asocieră, subcontractant) este legal constituit, că nu se află în niciuna dintre situațiile de anulare a constituirii, precum și faptul că are... profesională de a realiza activitățile care fac obiectul contractului.

Modalitatea de îndeplinire: **Se va prezenta DUAЕ de către toți operatorii economici participanți la procedură în conformitate cu prevederile SECȚIUNEA a 8-a... unic de**

achiziție european. E-Certis din Legea 98/2016. Documentele justificative care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAЕ, respectiv agrement tehnic feroviar emis conform O.M.T. nr....u echivalent, sau în cazul ofertanților străini, documente echivalente emise în țara de rezidență privind atestarea ori apartenență din punct de vedere profesional, se vor prezenta doar la solicitarea doar la solicitarea A.C. formulată în conformitate cuprevederile art....6 alin. (2) din Legea 98/2016 de către ofertantul clasat pe primul loc.

Modalitatea de îndeplinire: Se va prezenta DUAЕ de catre toti operatorii economici participanti la procedura in conformitate cu prevederile SECTIUNEA a 8-a... unic de achizitie european. E-Certis din Legea 98/2016. Documentele justificative care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAЕ, sau în cazul ofertanților străini, documente echivalente emise în țara de rezidență, se vor prezenta doar de către ofertantul clasat pe locul I în clasamentul intermediar întocmit la finalizarea evaluării ofertelor si aplicarea criteriului de atribuire

(...)

III.....a)... si/sau profesionala

Informatii si/sau nivel(uri) minim(e) necesare pentru evaluarea respectarii cerintelor mentionate:

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

Criteriu selectie:

Referințe despre lucrări specificate

Modalitatea de indeplinire:

Lista principalelor lucrări de aceeași natură, însoțită de certificări/documente constatatoare sau echivalent, prin care ofertantul trebuie faca dovada că în ultimii 5 ani calculați până la data limita stabilită pentru depunerea ofertelor, au fost executate înconformitate cu normele profesionale în domeniu și duse la bun sfârșit lucrari similare cu cele ce fac obiectul contractului care se atribuie prin prezenta procedură cu o valoare totală mai...u cel puțin egală cu..... fără TVA, realizate la nivelul unui contract - maximum 3 contracte cumulate.

(....)

1. Se va prezenta DUAЕ in conformitate cu prevederile art...3 alin. (1) din Legea 98/2016 iar documentele justificative constand in: certificări de bună execuție/documente/contracte/sau partirelevante ale contractelor/procese verbale de receptie pe obiect sau la terminarea lucrarilor sau finala pentru acele lucrari pe care ofertantul considera ca autoritatea contractanta trebuie sa le ia in considerare pentru evaluarea indeplinirii cerintei privind experienta similară, vor trebui să indice: a)obiectul lucrarii astfel incat sa fie furnizate toate informatiile solicitate si necesare pentru a se verifica indeplinirea cerintei privind experienta similara, b)beneficiarii, indiferent dacă aceștia sunt autorități contractante sau clienți privați, c) valoarea-in lei fara tva, d)perioada, mai exact intervalul periodic (data de inceput si data de finalizare) in care s-a executat contractul; e) locul execuției lucrărilor și f) sa precizeze dacă au fost efectuate în conformitate cu normele profesionale din domeniu și dacă au fost duse la bun sfârșit.

2.Documente justificative care probeaza indeplinirea celor asumate prin completarea DUAЕ se vor prezenta în S.I.C.A.P. semnate cu semnătură electronică extinsa bazata pe un certificat emis de catre furnizor autorizat doar la solicitarea autoritatii contractante formulată în conformitate cu prevederile art....6 alin. (2) din Legea 98/2016 de catre ofertantul clasat pe primul loc in clasamentulintermediar întocmit după evaluarea ofertelor depuse si aplicarea criteriului de atribuire.

(...)

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

Criteriu selectie:

Referințe despre servicii specificate

Modalitatea de indeplinire:

Prezentarea de documente/certificări din care să reiasă prestarea unor servicii similare în cursul unei perioade care acoperă cel mult ultimii 3 ani. Ultimii 3 ani vor fi calculați până la data limită de depunere a ofertei cu mențiunea că limita inferioară a perioadei de 3 ani se

extinde cu perioada de timp entă decalării, urmând a fi considerată îndeplinită cerința pentru toți operatorii care au prezentat dovada finalizării contractului de experiență similară în intervalul de timp nou rezultat.

Prin prezentarea unor documente/certificări/contracte/sau părți relevante ale contractelor/procese verbale de recepție și/sau predare-primire documentație elaborată, ofertantul trebuie să facă dovada că în ultimii 3 ani calculați până la data limită stabilită pentru depunerea ofertelor, au fost prestate în conformitate cu normele profesionale în domeniu și duse la bun sfârșit, servicii similare cu cele ce fac obiectul contractului care se atribuie prin prezenta procedură cu o valoare totală fără TVA mai...u cel puțin egală cu:... fără TVA, realizate la nivelul unui contract - maximum 3 contracte cumulate. Prin servicii similare autoritatea contractantă înțelege: servicii de proiectare pentru lucrări de artă la oricare dintre fazele acesteia (ex: SF/DALI/PT/PT+DE, etc.), pentru construcție nouă și/sau modernizare și/sau reabilitare de poduri și/sau pasaje și/sau viaducte rutiere.

1. Se va prezenta DUAE în conformitate cu prevederile art...3 alin. (1) din Legea 98/2016 iar documentele justificative constând în: certificări de bună prestare/documente/contracte/sau parti relevante ale contractelor/procese verbale de receptie/predare-primire documentație pentru acele prestații/servicii pe care ofertantul considera ca autoritatea contractantă trebuie să le ia în considerare pentru evaluarea îndeplinirii cerinței privind experiența similară, vor trebui să indice:
a)obiectul serviciului astfel încât să fie furnizate toate informațiile solicitate și necesare pentru a se verifica îndeplinirea cerinței privind experiența similară;
b)beneficiarii, indiferent dacă aceștia sunt autorități contractante sau clienți privați;
c) valoarea- în lei fără tva;
d)perioada, mai exact intervalul periodic (data de început și data de finalizare) în care s-au prestat serviciile contractului respectiv;
e) locul prestării serviciilor și f) să precizeze dacă au fost efectuate în conformitate cu normele profesionale din domeniu și dacă au fost duse la bun sfârșit.

2.Documente justificative care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAE se vor prezenta în S.I.C.A.P. semnate cu semnătură electronică extinsă bazată pe un certificat emis de către furnizor autorizat doar la solicitarea autorității contractante formulată în conformitate cu prevederile art....6 alin. (2) din Legea 98/2016 de către ofertantul clasat pe primul loc în clasamentul intermediar întocmit după evaluarea ofertelor depuse și aplicarea criteriului de atribuire.

(...)

VI.3 Informatii suplimentare

(...)

4..În vederea completării DUAE - operatorii economici vor accesa următorul link: www.e-licitatie.ro. DUAE se va completa în SEAP, ofertantii având obligația de a furniza în cadrul acestuia -...: Criteriile de selecție - toate informațiile privind modul de îndeplinire a cerinței privind experiența similară prin completarea rubricilor - descriere, valoare, data, beneficiari, etc. **Comisia de evaluare va analiza DUAE în corelație cu cerințele stabilite prin fișa de date a achiziției.**

Prezintă relevanță și referințele indicate de entitatea contractantă, așa cum s-a arătat anterior în cuprinsul Instrucțiunilor pentru ofertanți, unde se regăsesc precizate următoarele informații:

1....

1. INSTRUCȚIUNI...

DUAE constă într-o declarație pe propria răspundere a operatorilor economici, care prezintă dovezi preliminare și înlocuiește certificatele eliberate de autoritățile publice sau de părți terțe. Acest document este o declarație oficială a operatorului economic potrivit căreia acesta nu se află într-una dintre situațiile în care operatorii economici sunt sau pot fi excluși, îndeplinește criteriile de selecție relevante și, dacă este cazul, respectă regulile și criteriile obiective care au fost stabilite în scopul limitării numărului de candidați calificați care urmează să fie invitați să participe.

Atunci când pregătește documentele achiziției pentru o anumită procedură de achiziții publice, autoritatea contractantă trebuie să indice în anunțul de participare, în documentele achiziției menționate în anunțul de participare sau în invitațiile de confirmare a interesului informațiile pe care le va solicita operatorilor economici, inclusiv o declarație explicită în care să

precizeze dacă informațiile prevăzute în părțile II și III ar trebui sau nu furnizate în ceea ce privește sub contractanții pe capacitățile cărora nu se bazează operatorul economic.

Ofertele trebuie să fie însoțite de un DUAЕ completat de operatorii economici pentru a furniza informațiile solicitate. Cu excepția anumitor contracte bazate pe acorduri-cadru, ofertantul cărui se intenționează să îi fie atribuit contractul va trebui să furnizeze certificate și documente justificative actualizate. Autoritatea contractantă poate cere oricărui ofertant, în orice moment în cursul procedurii, să depună toate sau o parte dintre certificatele și documentele justificative solicitate atunci când acest lucru este necesar pentru a asigura desfășurarea corespunzătoare a procedurii.

Operatorii economici pot fi excluși din procedura de achiziții publice sau pot fi urmăriți în justiție în temeiul legislației naționale în cazuri grave de declarații false atunci când au completat DUAЕ sau, în..., atunci când au furnizat informațiile solicitate pentru verificarea absenței motivelor de excludere sau a îndeplinim criteriilor ele selecție ori în cazul în care nu au divulgat aceste informații sau nu au fost în măsură să prezinte documentele justificative.

Astfel cum s-a precizat anterior, DUAЕ constă într-o declarație oficială a operatorului economic, potrivit căreia nu se aplică motivele relevante de excludere, sunt îndeplinite criteriile de selecție relevante și vor fi furnizate informațiile relevante solicitate de către autoritatea contractantă.

Pe lângă acestea, DUAЕ identifică autoritatea publică sau partea terță responsabilă de întocmirea documentelor justificative și conține o declarație oficială care atestă că operatorul economic va putea să furnizeze, la cerere și fără întârziere, documentele justificative respective.

(...)

Operatorii economici interesați, pentru a completa DUAЕ se vor loga la contul deținut în... următorul link: <http://e-licitatie.ro/pub>. Prin completarea DUAЕ se confirmă la nivel declarativ ca sunt îndeplinite cerințele de calificare astfel cum au fost solicitate în documentația de atribuire.

Din economia celor anterior redacte Consiliul determină că legat de experiența similară în fișa de date a achiziției, la cap. III.....a)... *tehnică și/sau profesională*, pentru ambele componente executarea de lucrări de tipul specificat și executarea de servicii de tipul specificat autoritatea contractantă a prevăzut modalitatea de îndeplinire a cerinței de calificare privind experiența similară, respectiv faptul că operatorii economici participanți la procedură vor completa DUAЕ în conformitate cu prevederile art...3 alin. (1) din Legea 98/2016 iar documentele justificative constând în: **certificări de bună prestare/documente/contracte/sau parti relevante ale contractelor/procese verbale de receptie/predare-primire documentație pentru acele prestații/servicii pe care ofertantul considera ca autoritatea contractanta trebuie sa le ia in considerare pentru evaluarea indeplinirii cerintei privind experienta similară, vor trebui să indice:**
a)obiectul serviciului astfel încât să fie furnizate toate informațiile solicitate și necesare pentru a se verifica îndeplinirea cerinței privind experiența similară;
b)beneficiarii, indiferent dacă aceștia sunt autorități contractante sau clienți privați;
c) valoarea- în lei fără tva; d)perioada, mai exact intervalul periodic (data de început și data de finalizare) în care s-au prestat serviciile contractului respectiv; e) locul prestării serviciilor și f) să precizeze dacă au fost efectuate în conformitate cu normele profesionale din domeniu și dacă au fost duse la bun sfârșit.

Din analiza lucrărilor membrilor comisiei de evaluare, Consiliul reține că achizițtoarea a adresat asocierii S.R.L. - S.R.L. - S.R.L. prin intermediul adresei nr..... următoarea clarificare:

Comisia de evaluare constituită prin Dispoziția Primarului nr....49 din data de..., în vederea evaluării ofertelor depuse în cadrul procedurii de licitație deschisă organizată în vederea atribuirii contractului de lucrări privind: Achiziția Serviciilor de proiectare, Asistență tehnică din partea proiectantului pe durata execuției și Execuție lucrări având ca obiect "...", vă solicită în temeiul art. 209, alin. (1), din Legea nr.98/2016 a achizițiilor publice, coroborat cu prevederile art. 134 din HG nr.395/2016, să prezentați până la data de... inclusiv, în SEAP,

semnat cu semnătură electronică extinsă, următoarele clarificări și completări de confirmare necesare pentru evaluarea îndeplinirii cerințelor de calificare asumate în ofertă, astfel:

1. Având în vedere faptul că Acordul contractual nr.... ent obiectivului de investiții „Execuție lucrări „Reabilitare și modernizare drum județean DJ 109 E: RUS-BUZAȘ-LOZNA DN1H (...), KM 28+320-2+782” în valoare totală de... fara TVA, prezentat de societatea dumneavoastră în vederea demonstrării experienței în execuția unor lucrări similare conține conform descrierii de la nivelul **DUAЕ mai multe categorii de lucrări, vă rugăm** să precizați valoarea exactă a lucrărilor de artă constând în construire si/sau modernizare si/sau reabilitare și/sau lărgire/extindere de poduri si/sau pasaje si/sau viaducte rutiere pe care considerați că autoritatea contractantă trebuie să o ia în considerare în vederea verificării cerinței privind experiența similară solicitată în conformitate cu cerințele de la secțiunea III.....a)... si/sau profesionala din Fișa de date a achiziției parte integrantă a documentației de atribuire, prezentând totodată și documente justificative în acest sens;

2. Având în vedere faptul că ofertantul asociat... nominalizează în DUAЕ depus Acordul contractual nr....**599** din... având ca obiect Proiectare si execuție lucrări "...” pentru demonstrarea experienței în prestarea unor servicii de proiectare similare, vă rugăm explicați/clarificați de ce nu este precizat numărul si data acordului de asociere, denumirea asocierii ofertante în care a avut calitatea de asociat, proporția serviciilor prestate și... de recepție și/sau predare/primire documentație tehnico-economică elaborată în cadrul Acordului contractual nr....599 din..., în conformitate cu cerințele de la secțiunea III.....a)... si/sau profesionala din Fișa de date a achiziției parte integrantă a documentației de atribuire;

(...)

În cazul în care nu transmiteți răspunsul la clarificările solicitate pînă la data precizată mai sus, sau în cazul în care explicațiile/răspunsurile prezentate sunt neconcludente, oferta dumneavoastră va fi considerată inacceptabilă în temeiul art.134, lin. (5) din HG nr.395/2016.

... - S.R.L. - S.R.L. a furnizat prin adresa nr..... următorul răspuns:

Răspuns solicitare de clarificari 1:

Având în vedere Acordul contractual nr.... din..., ...ent obiectivului de investiții „Execuție lucrări - Reabilitare și modernizare drum județean DJ 109E: Rus - Buzaș - Lozna DN1H (...), km 28+320 - km 32+782”, încheiat între S.C. S.R.L., în calitate de Antreprenor, și Județul..., în calitate de Beneficiar, precizăm că lucrările au fost recepționate în baza Procesului-verbal de recepție la terminarea lucrărilor nr.... din..., în valoare totală de... fără TVA.

Vă informăm că valoarea lucrărilor de artă (constând în construire, modernizare, reabilitare și/sau lărgire/extindere de poduri, pasaje și viaducte rutiere) este de... fără TVA, conform Certificatului intermediar de plată nr.... - BCP (Borderou centralizator al producției) din data de....

Din această sumă:

Valoarea podului de la km 28+... este de... fără TVA;

Valoarea podului de la km 30+455 este de... fără TVA.

Menționăm că aceste valori nu sunt ajustate. Prezentăm contractul si centralizatorul. Precizăm ca restul experienței similare este îndeplinită de către asociatul S.R.L..

Solicitare nr....:

2. Având în vedere faptul că ofertantul asociat... nominalizează în DUAЕ depus Acordul contractual nr....599 din... având ca obiect Proiectare si executie lucrari "...” pentru demonstrarea experienței în prestarea unor servicii de proiectare similare, vă rugăm explicați/clarificați de ce nu este precizat numărul si data acordului de asociere, denumirea asocierii ofertante în care a avut calitatea de asociat, proporția serviciilor prestate și... de recepție și/sau predare/primire documentație tehnico-economică elaborată în cadrul Acordului contractual nr....599 din..., în conformitate cu cerințele de la secțiunea III.....a)... si/sau profesionala din Fișa de date a achiziției parte integrantă a documentației de atribuire;

3. Răspuns solicitare de clarificari 2:

Referitor la Acordul contractual nr....599 din... având ca obiect Proiectare si executie lucrari "...”:

- numărul si data acordului de asociere

Față de solicitarea comisiei de evaluare prin care ni se solicită să exemplificăm și să clarificăm „de ce nu am precizat” în cuprinsul DUAЕ în legătură cu Acordul contractual nr....

„numărul și data acordului de asociere, denumirea asocierii ofertante (...) proporția serviciilor prestate și... de recepție și/ sau predare/ primire documentație tehnică economică elaborată (...), arătăm că potrivit art....3 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, DUAE reprezintă o declarație pe proprie răspundere actualizată calificată de lege ca o dovadă preliminară în locul certificatelor eliberate de către autoritățile publice sau de către terți care confirmă că operatorul economic în cauză îndeplinește, inclusiv, criteriile privind... tehnică și/ sau profesională.

Prin Fișa de date s-a solicitat ca DUAE prezentat în conformitate cu art....3 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 să cuprindă:

„1.Se va prezenta DUAE în conformitate cu prevederile art...3 alin. (1) din Legea 98/2016 iar (...) vor trebui să indice: a) obiectul serviciului astfel încât să fie furnizate toate informațiile solicitate și necesare pentru a se verifica îndeplinirea cerinței privind experiența similară; b)beneficiarii, indiferent dacă aceștia sunt autorități contractante sau clienți privați; c) valoarea- în lei fără tva; d)perioada, mai exact intervalul periodic (data de început și data de finalizare) în care s-au prestat serviciile contractului respectiv; e) locul prestării serviciilor și f) să precizeze dacă au fost efectuate în conformitate cu normele profesionale din domeniu și dacă au fost duse la bun sfârșit." Totodată, în Fișa de date s-a menționat:

„2.Documente justificative care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAE se vor prezenta în S.I.C.A.P. semnate cu semnătură electronică extinsa bazata pe un certificat emis de catre furnizor autorizat doar la solicitarea autoritatii contractante formulată în conformitate cu prevederile art....6 alin. (2) din Legea 98/2016 de catre ofertantul clasat pe primul loc in clasamentul intermediar întocmit după evaluarea ofertelor depuse si aplicarea criteriului de atribuire."

De asemenea, în cuprinsul Notelor 1 și 2 din Fișa de date se specifică: „Nota 1: Certificările vor fi emise sau contrasemnate de beneficiar (autoritate contractantă sau client privat). Intră în categoria documentelor reprezentând certificări de bună execuție documentele întocmite în conformitate cu formularul din documentația de atribuire precum și procese verbale de recepție sau recomandări sau documente constatatoare sau alte documente similare în măsura în care acestea sunt emise sau contrasemnate de beneficiar și furnizează toate informațiile solicitate pentru demonstrarea îndeplinirii cerinței de calificare privind experiența similară. Ca și condiție de validitate, sub sancțiunea considerării cerinței ca neîndeplinită, documentele reprezentând certificări de bună execuție vor avea număr de înregistrare și semnatura emitentului, lipsa acestora fiind vicii de formă care lipsesc documentele de forță probantă.

Nota 2: Dacă se vor prezenta ca experiență similară contracte care au ca obiect prestarea mai multor tipuri de servicii, atunci ofertantul are obligația să evidențieze și să dovedească în mod clar în documentele reprezentând certificări de bună execuție depuse, care sunt serviciile de natură a îndeplini solicitările din fișa de date a achiziției."

Prin urmare, subscrisa am completat DUAE în acord cu cerințele menționate în cuprinsul Fișei de date, secțiunea III.....a)... tehnică și/ sau profesională, din care rezultă toate informațiile solicitate potrivit lit. a-e.

(...)

Răspunsul furnizat de asocierea S.R.L. - S.R.L. - S.R.L. a fost analizat de *membrii* comisiei de evaluare la data de..., ocazie cu care a fost elaborat *Procesul- verbal al ședinței de evaluare nr.... privind evaluarea garanțiilor de participare, a informațiilor din DUAE* și a documentelor care îl însoțesc, precum și îndeplinirea cerințelor de calificare... unic de achiziții europene, înregistrat sub nr...., analiza efectuată fiind astfel consemnată:*

4.... - lider &.... - asociat nr.... &....RO S.R.L.. - asociat nr.... NU prezintă un DUAE revizuit pentru liderul... și pentru asociatul.... atașat adresei de răspuns la clarificări nr...., prin care să clarifice/completeze omisiunile/informațiile din DUAE depus inițial, conform solicitărilor de clarificare transmise de comisie prin adresa nr...., ca atare, comisia de evaluare este pusă în imposibilitatea de verificare la nivelul DUAE a capacității tehnice și profesionale privind experiența similară în execuția unor lucrări similare, respectiv prestarea unor servicii similare, prin raportare la cerințele solicitate la secțiunea III.....a)... si/sau profesionala din Fișa de date a achiziției parte integrantă a documentației de atribuire, în consecință, se propune

respingerea ofertei ca fiind inacceptabilă în temeiul art. 134, alin. (5), coroborat cu prevederile art. 137, alin.(2), lit.b) din H.G. nr. 395/2016.

CONCLUZIILE COMISIEI DE EVALUARE:

În urma verificării garanțiilor de participare, a informațiilor din DUAЕ și a documentelor ce îl însoțesc, inclusiv a răspunsurilor la clarificarile privind modul de prezentare a garanțiilor de participare și al DUAЕ, precum și îndeplinirea cerințelor de calificare Documentul unic de achiziții european, comisia de evaluare concluzionează următoarele:

1. Respinge oferta asocierii SC FRASINUL SRL – lider & SC COSTIN SI VLAD BIROU DE PROIECTARE S.R.L. – asociat nr.1 & SC CML.RO S.R.L. - asociat nr.2 ca fiind **inacceptabilă în temeiul art. 134, alin. (5), coroborat cu prevederile art. 137, alin.(2), lit.b) din H.G. nr. 395/2016**, deoarece ofertantul **NU prezintă un DUAЕ revizuit** pentru liderul SC FRASINUL SRL și pentru asociatul SC COSTIN SI VLAD BIROU DE PROIECTARE S.R.L. conform clarificărilor solicitate de către comisia de evaluare prin adresa nr. 16813/16.10.2025, punând astfel comisia în imposibilitatea de verificare la nivelul DUAЕ în conformitate cu dispozițiile art.132, alin.(1) din HG nr.395/2016, a capacității tehnice și profesionale privind experiența similară în execuția unor lucrări similare, respectiv prestarea unor servicii similare, care stipulează foarte clar, că verificarea modului de îndeplinire a cerințelor de calificare de către fiecare ofertant în parte se face prin analiza conținutului DUAЕ;

Argumentele aduse de autoarea contestației în favoarea concluziei răspunsului furnizat se bazează pe următoarele aspecte:

- *li* **psa unui nou DUAЕ nu impactează în vreun fel conținutul neechivoc al documentelor justificative;**
- **autoritatea nu a cerut un DUAЕ revizuit ci clarificarea unor aspecte din DUAЕ;**
- **nu se impunea prezentarea unui DUAЕ revizuit întrucât informațiile din DUAЕ nu erau eronate/incomplete prin raportare la cerința din Fișa de date și forma standard a DUAЕ;**
- **prin solicitarea de clarificări s-au cerut informații suplimentare care nu făceau parte din informațiile minime ce trebuiau cuprinse în declarația pe proprie răspundere DUAЕ;**
- **clarificările depuse au răspuns integral solicitării autorității fără a schimba în vreun fel informațiile inițial cuprinse în DUAЕ depus;**
- **scopul clarificărilor a fost atins (valorile, contractele, documentele sunt furnizate);**
- **autoritatea avea toate informațiile necesare verificării experienței similare.**

Contrar celor susținute de autoarea contestației potrivit cărora la nivel de DUAЕ (în sensul de declarație pe proprie răspundere în format standard) nu se impunea includerea detaliilor privind obiectul contractului, beneficiarii, valoarea, perioada, etc., așa cum a fost anterior redat, cerința impusă ofertanților nu s-a limitat la simpla asumare formală a îndeplinirii experienței similare, ci a presupus declararea în DUAЕ, a tuturor informațiilor esențiale care permit comisiei de evaluare să verifice conformitatea ofertei cu cerințele documentației de atribuire,

respectiv: obiectul serviciilor prestate, în sensul încadrării acestora în categoria serviciilor/lucrări similare definite de autoritatea contractantă, (ii beneficiarii serviciilor; (valoarea serviciilor/ lucrărilor, exprimată în lei fără TVA, astfel încât să poată fi verificată atingerea pragului minim de... fără TVA, respectiv de... fără TVA; perioada de prestare, cu indicarea datei de început și a datei de finalizare, pentru a se verifica încadrarea în intervalul ultimilor 5 ani (pentru execuție) și respectiv 3 ani (pentru servicii) și mențiunea expresă că serviciile au fost realizate în conformitate cu normele profesionale și duse la bun sfârșit.

În atari circumstanțe, se constată că asocierea S.R.L. - S.R.L. - S.R.L. nu a completat în mod corespunzător formularul DUAЕ vizavi de experiența similară în ceea ce privește serviciile de proiectare și executarea de lucrări, lipsind informațiile solicitate prin intermediul solicitării de clarificare pentru verificarea preliminară a modalității de îndeplinire a cerinței de calificare privind experiența similară, situație care se circumscrie și conduce la aplicarea dispozițiilor imperative ale 125 alin. (4) din Legea nr. 98/2016 coroborate cu prevederile art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016 „*deoarece clarificările transmise nu sunt concludente*” și cu prevederile art. 137 alin. (2) lit. b) din HG nr. 395/2016, oferta fiind considerată inacceptabilă dacă a fost depusă de un ofertant care nu a completat DUAЕ în conformitate cu criteriile stabilite de autoritatea contractantă.

Față de cele reținute în mod corect autoritatea contractantă a reținut inacceptabilitatea ofertei depuse având în vedere faptul că, desi asocierea contestatoare a transmis documente care susțin informațiile solicitate de autoritatea contractantă prin intermediul soliciării de clarificare, **aceste informații nu se regăsesc declarate în DUAЕ, singurul și unicul document care preliminar atestă îndeplinirea cerințelor de calificare a ofertantului.**

Contrar celor susținute de autoarea contestației potrivit cărora Deși prin punctul de vedere se invocă situația unor inadvertențe la nivelul DUAЕ, acestea nu pot fi identificate și indicate. În realitate, motivul excluderii constituie un abuz și contravine scopului DUAЕ - o **simpă declaratie inițială care se completează** cu documentele justificative indicate în cuprinsul DUAЕ, așa cum s-a precizat și în cadrul *Instrucțiunilor pentru ofertanți*:

DUAЕ constă într-o declarație pe propria răspundere a operatorilor economici, care prezintă dovezi preliminare și înlocuiește certificatele eliberate de autoritățile publice sau de părți terțe. Acest document este o declarație oficială a operatorului economic potrivit căreia acesta nu se află într-una dintre situațiile în care operatorii economici sunt sau pot fi excluși, îndeplinește criteriile de selecție relevante și, dacă este cazul, respectă regulile și criteriile obiective care au fost stabilite în scopul limitării numărului de candidați calificați care urmează să fie invitați să participe.

(...)

Astfel cum s-a precizat anterior, DUAЕ constă într-o declarație oficială a operatorului economic, potrivit căreia nu se aplică motivele relevante de excludere, sunt îndeplinite criteriile de selecție relevante și vor fi furnizate informațiile relevante solicitate de către autoritatea contractantă.

... nr.... privind achizițiile publice (art....3), DUAЕ reprezintă o declarație pe propria răspundere a operatorului economic cu privire la îndeplinirea criteriilor de calificare și selecție (elaborat pe baza unui formular standard aprobat de...), dovadă preliminară în locul certificatelor eliberate de către autoritățile publice sau de către terți care confirmă că operatorul economic în cauză îndeplinește următoarele condiții:

a) nu se află în niciuna din situațiile de excludere menționate la art. 164, 165 și...;

b) îndeplinește criteriile privind..., astfel cum au fost solicitate de autoritatea contractantă;

c) dacă este cazul, îndeplinește criteriile de selecție stabilite de autoritate în conformitate cu prevederile legii amintite.

Normele metodologice aprobate prin... nr.... dispun, în cazul procedurilor de licitație deschisă, la art. 65 alin. (1): „Comisia de evaluare analizează DUAЕ în conformitate cu prevederile cuprinse în cap. IV secțiunea a 8-a din Lege.” și la art.... alin. (1): „În cazul în care, în Cadrul documentației de atribuire, a fost prevăzută obligația îndeplinirii unor criterii de calificare și selecție formulate în baza criteriilor prevăzute la cap. IV secțiunea a 6-a paragraful 1 din Lege, comisia de evaluare are obligația verificării modului de îndeplinire a acestora de către fiecare ofertant/candidat în parte prin analizarea conținutului DUAЕ.”

Consiliul consideră relevante următoarele prevederi ale Legii nr....:

- art. 3 alin. (1) lit. s): În sensul prezentei legi, termenii și expresiile de mai jos au următoarele semnificații:... s) DUAЕ -... unic de achiziții european furnizat în format electronic prin utilizarea formatului standard stabilit de..., constând în declarația pe propria răspundere a operatorului economic cu privire la îndeplinirea criteriilor de calificare și selecție;

- art....3 alin. (1) lit. b): (1) Autoritatea contractantă acceptă la momentul depunerii solicitărilor de participare sau ofertelor DUAЕ, constând într-o declarație pe propria răspundere actualizată, ca dovadă preliminară în locul certificatelor eliberate de către autoritățile publice sau de către terți care confirmă că operatorul economic în cauză îndeplinește următoarele condiții:... b) îndeplinește criteriile privind..., astfel cum au fost solicitate de autoritatea contractantă;

și ale H.G. nr. 395/2016:

- art. 20 alin. (4) și (7): (4) Pentru formularea și aplicarea aspectelor referitoare la cerințele care pot face obiectul DUAЕ se utilizează prevederile din Regulamentul de punere în aplicare (UE) 2016/7 al Comisei din....

(7) În cazul în care există discrepanțe între informațiile prevăzute în DUAЕ și cele prevăzute în fișa de date, prevalează informațiile din fișa de date, DUAЕ urmând a fi revizuit corespunzător.

- art.... alin. (1): În cazul în care, în cadrul documentației de atribuire, a fost prevăzută obligația îndeplinirii unor criterii de calificare și selecție formulate în baza criteriilor prevăzute la cap. IV secțiunea a 6-a paragraful 1 din Lege, comisia de evaluare are obligația verificării modului de îndeplinire a acestora de către fiecare ofertant/candidat în parte prin analizarea conținutului DUAЕ.

- art. 134 alin. (1): Comisia de evaluare are obligația de a stabili care sunt clarificările și completările formale sau de confirmare, necesare pentru evaluarea fiecărei solicitări de participare/oferte, precum și perioada de timp acordată pentru transmiterea acestora, termenul-limită neputând fi stabilit decât la nivel de zile lucrătoare, fără a fi precizată o oră anume în cadrul acestuia.

- art. 137 alin. (2) lit. b): În condițiile art. 215 alin. (4) din Lege, oferta este considerată inacceptabilă în următoarele situații:... b) a fost depusă de un ofertant care nu îndeplinește una sau mai multe dintre criteriile de calificare stabilite în documentația de

atribuire sau nu a completat DUAE în conformitate cu criteriile stabilite de autoritatea contractantă.

Niciunde în cuprinsul legii amintite sau a normelor la aceasta nu se menționează că, dacă participanții la procedură nu au completat în cadrul acestui document (DUAE) **toate** informațiile/precizările/mențiunile sau indicat vreun document prin care se va dovedi îndeplinirea cerințelor de calificare, atunci autoritatea contractantă trebuie să ia în considerare documentele justificative depuse.

Dimpotrivă, legiuitorul a stabilit că, atunci când autoritatea contractantă a solicitat în fișa de date a achiziției anumite informații ce trebuie să se regăsească în DUAE, comisia de evaluare are obligația verificării modului de îndeplinire a acestora de către fiecare ofertant în parte prin analiza **conținutului DUAE**.

Contrar celor susținute de autoarea contestației vizavi de faptul că achizitoare nu a solicitat depunerea DUAE revizuit, se observă faptul că prin solicitarea de clarificări nr.... din... adresată autoritatea contractantă a precizat în cazul S.R.L.: (...) prezentat de societatea dumneavoastră în vederea demonstrării experienței în execuția unor lucrări similare conține **conform descrierii de la nivelul DUAE mai multe** categorii de lucrări, vă rugăm să precizați valoarea exactă a lucrărilor de artă constând (...) și completarea unor informații din cadrul DUAE privind experiența de proiectare pentru asociatul S.R.L.: Având în vedere faptul că ofertantul asociat... nominalizează în DUAE după Acordul contractual **nr....599 din... având** ca obiect Proiectare și execuție lucrări "... pentru demonstrarea experienței în prestarea unor servicii de proiectare similare, vă rugăm explicați/clarificați de ce nu este precizat numărul și data acordului de asociere, denumirea asocierii ofertante în care a avut calitate de asociat, proporția serviciilor prestate și... (...), așadar, deși revenea o asocierii ofertante obligația de a prezenta ab initio DUAE cu toate informațiile ce au făcut obiectul solicitării de clarificări.

Mai mult ofertanta nu poate invoca necunoașterea legii privind modalitatea de aplicare și evaluare a criteriilor de calificare realizată doar pe baza informațiilor DUAE.

În considerarea celor antemenționate sunt relevante susținerile intervenientei potrivit cărora:

Astfel, în mod corect, în lipsa revizuirii DUAE, autoritatea contractantă s-a aflat în imposibilitatea obiectivă de a stabili dacă valoarea de... fără TVA reprezintă: valoarea totală a serviciilor de proiectare, dacă valoarea părții de proiectare din contract indicată a fost realizată de ofertantul contestator întrucât nu au fost furnizate nici informații referitoare la Acordul de asociere care îi atribuia Biroului de proiectare calitatea de asociat și procentul, respectiv atribuțiile în prestarea serviciilor de proiectare.

Aceste precizări sunt esențiale în evaluarea îndeplinirii criteriilor de calificare întrucât cerința Fișa de date impune dovedirea unei valori minime a serviciilor similare efectiv prestate de ofertant încă din faza de DUAE, iar nu a valorii globale a unui contract sau a valorii executate de alți membri ai asocierii.

Susținerea contestatoarei potrivit căreia aceste informații nu ar fi trebuit incluse în DUAE, ci exclusiv în documentele justificative suport DUAE, este vădit nefondată, apare ca fiind în realitate o contestație formulată împotriva documentației de atribuire, de altfel tardivă, și contravine reglementărilor legale ente procedurii de atribuire, cât timp documentele justificative nu au rolul de a suplini sau completa declarațiile lipsă din DUAE, ci de a confirma veridicitatea informațiilor deja declarate în DUAE de către ofertant.

A admite interpretarea contestatoarei ar echivala cu lipsirea de conținut a rolului DUAE și cu transformarea acestuia într-o declarație pur formală, lipsită de substanță, ceea ce ar

contraveni atât dispozițiilor art....3 din Legea nr. 98/2016, cât și principiilor transparenței, tratamentului egal și proporționalității care guvernează achizițiile publice.

În jurisprudența sa, CJCE a stabilit că „principiul egalității de tratament presupune ca toți participanții la o procedură de atribuire a contractului de achiziție publică să beneficieze de o analiză obiectivă a ofertelor” - principiul aplicat întocmai de Autoritatea contractantă tuturor ofertanților din prezenta procedură prin evaluarea ofertanților pe baza informațiilor prezentate în DUAE.

Mai mult, o astfel de interpretare ar crea un avantaj nejustificat ofertanților care omit declararea informațiilor esențiale în DUAE, în detrimentul celor care respectă întocmai cerințele documentației de atribuire, permițând completarea ulterioară a unor elemente esențiale ale experienței similare, ceea ce este inadmisibil în raport de caracterul declarativ, pe propria răspundere, al DUAE.

În lipsa unui DUAE revizuit, Autoritatea contractantă s-a aflat în situația în care ofertantul pe de o parte nu a prezentat integral informațiile în cadrul unui DUAE revizuit, așa cum a fost indicat în solicitarea de clarificări și în cadrul fișei de date a achiziției, iar pe de altă parte informațiile precizate ulterior nu sunt susținute de alte precizări existente la nivelul DUAE motiv pentru care rezultă că fiind corectă decizia Autorității contractante de a declara oferta inacceptabilă și pe cale de consecință respinsă, în conformitate cu prevederile art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016 care dispune: „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 nu sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă”.

În susținerea acestei decizii, sunt relevante în cauză precizările făcute de ANAP în cadrul Notificării privind utilizarea DUAE în procedurile de atribuire a contractelor de achiziție publică/sectoriale din..., în care se arată că (...)

Așa cum au susținut și autoritatea contractantă și autoarea intervenției ANAP în cadrul Notificării privind utilizarea DUAE în procedurile de atribuire a contractelor de achiziție publică/sectoriale, din... se precizează următoarele:

„În etapa de analiză a conținutului DUAE, pot interveni următoarele situații:

a) inadvertențe de formă ale informațiilor cuprinse în secțiunile DUAE, atât ale ofertantului/candidatului, cât și ale subcontractantului/terțului susținător, în raport cu care există posibilitatea de a solicita clarificări;

b) inadvertențe de fond, respectiv erori / omisiuni ale informațiilor, în raport cu care nu există posibilitatea de a solicita clarificări.

(...)

a) Posibilitatea de a solicita clarificări cu privire la DUAE atașat ofertei/candidaturii

În conformitate cu prevederile art. 209 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice și ale art.... alin. (1) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, autoritatea/entitatea contractantă are dreptul de a solicita clarificări/completări în scopul lămuririi unor aspecte determinate de existența unor neconcordanțe între informațiile prezentate în cadrul DUAE.

Astfel, pentru inadvertențele de formă apărute în completarea DUAE de către ofertanți/candidați, comisia de evaluare are dreptul de a solicita clarificări, în condițiile în care informațiile sunt susținute de alte precizări existente la nivelul aceluiași DUAE sau a DUAE depus de subcontractant/terț susținător/asociat.

Raportat la dispozițiile art. 134 alin. (1) din H.G. nr. 395/2016, "comisia de evaluare are obligația de a stabili care sunt clarificările și completările formale sau de confirmare, necesare pentru evaluarea fiecărei solicitări de participare/oferte, precum și perioada de timp acordată pentru transmiterea

acestora [...]"; respectiv ale art.... alin. (1) din H.G. nr. 394/2016, "comisia de evaluare va stabili termenul-limită în funcție de volumul și complexitatea clarificărilor și completărilor formale sau de confirmare necesare pentru evaluarea fiecărei solicitări de participare/oferte [...]".

Situațiile în care sunt identificate inadvertențe de formă cu privire la DUAЕ prezentat în cadrul ofertei/solicitării de participare, și care au condus la clarificarea unor informații, **obligă la transmiterea de către ofertanți/candidați, a unui DUAЕ revizuit.**

În lipsa transmiterii unui DUAЕ revizuit, devin aplicabile prevederile art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016 respectiv ale art.... alin. (4) din H.G. nr. 394/2016, respectiva oferta va fi considerată inacceptabilă.

Autoritatea/entitatea contractantă trebuie să aibă în vedere totodată, dispozițiile art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 respectiv ale art.... alin. (2) din Legea nr. 99/2016: "autoritatea/entitatea contractantă nu are dreptul ca prin clarificările/completările solicitate să determine apariția unui avantaj evident în favoarea unui ofertant/candidat".

b) Respingerea ofertei/candidaturii fără posibilitatea de a solicita clarificări cu privire la DUAЕ

Raportat la prevederile art. 215 alin. (4) din Legea nr. 98/2016, respectiv art. 228 alin. (4) din Legea nr. 99/2016: "Oferta este considerată inacceptabilă dacă nu îndeplinește condițiile de formă ente elaborării și prezentării acesteia, precum și cerințele de calificare și selecție prevăzute în documentele achiziției".

Situațiile care conduc la respingerea ofertei/candidaturii fără posibilitatea de a solicita clarificări privind DUAЕ vizează inadvertențe de fond, respectiv reprezintă acele informații completate de către ofertanți/candidați care nu confirmă îndeplinirea cerințelor minime de calificare/selecție formulate de către autoritatea/entitatea contractantă în fișa de date a achiziției"

Notă:

1. În conformitate cu prevederile art....6 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 și ale art.... alin. (2) din Legea nr. 99/2016 coroborat cu prevederile art.... alin. (2) din HG nr. 395/2016 și ale art. 138 alin. (2) din HG nr. 394/2016, înainte de atribuirea contractului de achiziție publică/sectorial/acordului-cadru, autoritatea/entitatea contractantă solicită ofertantului clasat pe primul loc după aplicarea criteriului de atribuire, să prezinte documente justificative actualizate, prin care să demonstreze îndeplinirea tuturor criteriilor de calificare și selecție, în conformitate cu informațiile cuprinse în DUAЕ.

Atunci când autoritatea/entitatea contractantă utilizează licitația electronică va avea în vedere solicitarea documentelor justificative ca dovadă a informațiilor cuprinse în DUAЕ, doar ofertantului situat pe primul loc, ca urmare a rezultatului obținut în urma finalizării licitației electronice.

Față de cele mai sus reținute sunt relevante argumentele aduse de autoritatea contractantă:

Totodată învedereăm Consiliului, că în ipoteza în care ar da curs solicitării contestatarei de obligare a Autorității contractante la reevaluarea ofertei acesteia, **deși nu a prezentat un DUAЕ revizuit în conformitate cu cerințele din adresa de clarificări nr...., obligând autoritatea contractantă să accepte oferta contestatarei**, ar însemna fără tăgadă, crearea discreționar a unor condiții artificiale de transformare a unei oferte inacceptabile într-o ofertă conformă, lucru interzis în mod expres de lege, deoarece o astfel de abordare, este de natură a genera un avantaj evident și în același timp incorect, în favoarea contestatarei în raport cu ceilalți participanți la procedură care au înțeles să prezinte un DUAЕ revizuit ca răspuns la clarificările solicitate în etapa de verificare a informațiilor din DUAЕ* și îndeplinirea cerințelor de calificare... unic de achiziții europene. Mai mult decât atât, într-o astfel de situație, s-ar

încălca flagrant principiile privind tratamentul egal, proporționalitatea și nediscriminarea prevăzute la art. 2, alin. (2) din Legea 98/2016, principii care sunt piatra de temelie pe care se sprijină toată legislația incidentă în domeniul achizițiilor publice și la care se raportează orice practică uzitată în cadrul unei proceduri de achiziție publică.

A cum a fost anterior reținut **informațiile precizate în cuprinsul DUAЕ-ului nu sunt simple informații** care trebuie acceptate de achizitoare, indiferent de întinderea lor.

Legiuitorul a stabilit că, atunci când autoritatea contractantă a solicitat în fișa de date a achiziției anumite informații ce trebuie să se regăsească în DUAЕ, **comisia de evaluare are obligația verificării modului de îndeplinire a acestora de către fiecare ofertant în parte prin analizarea conținutului DUAЕ**. Rolul comisiei de evaluare nu este unul formal, ci are obligația analizării informațiilor existente în cadrul DUAЕ.

Practic, în speță autoarea contestației, se prevalează de propria culpă, respectiv de inacceptabilitatea ofertei, solicitând acceptarea ei pe considerentul că prin transmiterea tuturor documentelor justificative urmare a solicitării de clarificare autoritatea avea toate informațiile necesare verificării experienței similare, însă lipsa de diligență a contestatoarei nu poate fi imputabilă decât acesteia, dacă aceasta avea nelămuriri cu privire la modul de completare a DUAЕ ca răspuns la solicitarea de clarificări, putea solicita clarificări în legătură cu aceasta. În interpretarea contestatoarei, autoritatea contractantă ar fi trebuit să ia în considerare DUAЕ depus inițial care nu conține toate informații solicitate prin documentație de atribuire, și să coroboreze, respectiv să completeze informațiile din DUAЕ cu cele din documentele transmise prin răspunsul la solicitarea de clarificări.

O astfel de interpretare este contrară prevederilor legale mai sus amintite și ar avea ca finalitate lipsa de sens a depunerii unui document de tip DUAЕ, fiind suficientă o declarație pe propria răspundere a ofertanților că îndeplinesc cerințele de calificare, fără ca autoritatea contractantă să poate face vreo verificare a îndeplinirii condițiilor de calificare decât pentru ofertantul declarat câștigător. Însă, atât din prevederile legale menționate, cât și din practica în domeniul achizițiilor publice, scopul unui astfel de document de tip DUAЕ a fost de a simplifica procesul de evaluare a eligibilității ofertanților, și nu de a elimina verificarea îndeplinirii unor cerințe minime de calificare, ca etapă preliminară a evaluării unei ofertei.

Consecința lipsei din oferta asocierii a unui DUAЕ completat corespunzător la secțiunea C:... *tehnică și profesională de către membrii asocierii* constă în respingerea ofertei, căreia îi sunt incidente dispozițiile art. 137 alin. (2) lit. b) teza a II-a din normele metodologice aprobate prin... nr.... (oferta este considerată inacceptabilă *dacă a fost depusă de un ofertant care nu a completat DUAЕ în conformitate cu criteriile stabilite de autoritatea contractantă*) și cele ale alin. (1) din același articol (comisia de evaluare are obligația de a respinge ofertele

inacceptabile) - singura decizie legală cu privire la aceasta fiind cea de respingere a ei ca inacceptabilă, din cauza expusă. Întocmirea deficitară a ofertei (DUAE) este imputabilă ofertantei care a prezentat-o, iar nu autorității contractante, a cărei obligație era de a controla respectarea întocmai de către ofertanți a prescripțiilor documentației.

În considerarea celor antementionate sunt relevante susținerile autoarei intervenției potrivit cărora:

Din analiza coroborată a documentației de atribuire, a dispozițiilor Legii nr.... și ale H.G. nr. 395/2016, precum și a practicii judiciare incidente, rezultă că decizia autorității contractante de respingere a ofertei contestatorului este legală, temeinică întrucât: (i) ofertantul nu a completat DUAE cu informațiile substanțiale solicitate privind experiența similară, atât în lucrări, cât și în servicii; (ii) nu a transmis un DUAE revizuit, deși această obligație a fost solicitată expres prin clarificări, (iii) informațiile prezentat doar prin răspunsul la solicitarea de clarificări nu s-au regăsit într-un DUAE revizuit, iar mai mult, acestea nu își avea corespondent în informațiile prezentate inițial în DUAE. Lipsa informațiilor esențiale din DUAE (valoarea efectiv realizată, procentul de asociere, rolul concret în execuție/prestare servicii, lucrările executate, dovada ducerii la bun sfârșit) a pus autoritatea contractantă în imposibilitatea obiectivă de a verifica îndeplinirea criteriilor de calificare, situație care nu poate fi calificată drept o omisiune formală susceptibilă de remediere.

Decizia civilă nr....1 din... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, este deosebit de elocventă, în sensul că o completare necorespunzătoare a **DUAE atrage respingerea ofertei ca inacceptabilă, chiar dacă, în realitate, ofertanta îndeplinește criteriile de calificare necompletate în DUAE:**

Deși reclamanta a făcut vorbire despre completarea DUAE, acesta nu a fost completat în forma solicitată de către autoritatea contractantă. Acest aspect rezultă în mod indubitabil din raportul procedurii, unde este consemnată împrejurarea că în cadrul DUAE nu a fost „completată descrierea criteriilor de calificare de la secțiunea Situația personală a operatorilor economici, inclusiv cerințele referitoare la înscrierea în...u al profesiei, și... tehnică și/sau profesională”. [...]

... constată că, în condițiile de participare (criterii de calificare) din invitația de participare este consemnat ce trebuie să fie completat în DUAE, cu privire la... de exercitare a activității profesionale, cu privire la dovada deținerii autorizației de funcționare emisă de..., cu privire la experiența similară. Chiar dacă aceste criterii **au fost îndeplinite de către reclamantă - potrivit susținerilor acesteia - prin actele depuse, faptul că DUAE nu a fost completat în mod corespunzător, în conformitate cu criteriile stabilite de autoritatea contractantă, nu poate fi acoperit în alt mod.**

cu titlu jurisprudențial este de amintit și *Decizia nr..... /... menținută de... prin Hotărârea nr.....*

Cerințele riguroase în materie de achiziții publice/sectoriale presupun întocmirea documentelor necesare în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, cunoscut fiind faptul că garantarea corectitudinii procedurii achizițiilor publice/sectoriale 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 contencios administrativ și fiscal, în decizia nr.... din 12 ianuarie..., cod ReJust 39gd8e778..., Secția a IX-a de contencios administrativ și fiscal, în decizia civilă nr.... din 12 august..., cod ReJust 736ee28e, în decizia nr....405 din 17 iunie..., cod ReJust 28993ed2, în decizia nr....54 din 8

octombrie..., cod ReJust 845de6d9, și în decizia civilă nr....417 din 9 septembrie..., cod ReJust gg2g5696, și..., Secția de contencios administrativ și fiscal, în decizia nr.... din 16 mai..., cod ReJust...e).

Raportat la obiectivul... 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 contencios administrativ și fiscal, decizia civilă nr.... din 1 aprilie..., cod ReJust 65ed4d74, și decizia civilă nr.... din 4 martie..., cod ReJust..., și..., Secția a III-a contencios administrativ și fiscal, decizia civilă nr.... din..., cod ReJust...).

În raport de cele mai sus evocate și ținând seama de atribuțiile comisiei de evaluare, expres și imperativ prevăzute de lege, Consiliul constată că această verificare s-a făcut cu rigurozitatea impusă de legislația în domeniu și, pe cale de consecință, critica contestatoarei privind nelegalitatea evaluării este nefondată, urmând să fie respinsă.

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.

În consecință, pentru motivele reținute anterior, în baza art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul respinge, ca nefondată, contestația formulată de asocierea S.R.L. - S.R.L. - S.R.L., în contradictoriu cu....

Față de cele reținute cu prilejul examinării contestației formulată de asocierea S.R.L. - S.R.L. - S.R.L., pe cale de consecință, Consiliul apreciază ca fiind întemeiat capătul din cererea de intervenție depusă de... vizavi de oferta depusă de asocierea S.R.L. - S.R.L. - S.R.L..

Cât privește cheltuielile de judecată solicitate de contestatoarea S.R.L., în calitate de asociat al asocierii S.R.L. - S.R.L. - S.R.L., se reține că a fost depusă la dosarul cauzei factura nr..., în valoare de..., emisă de -... de Avocați și achitată de S.R.L. potrivit confirmării tranzacției emisă de..., corespunzătoare acestei sume.

În ceea ce privește solicitarea contestatoarei de obligare a societății contestatoare la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestației, aceasta va fi respinsă prin raportare la soluția de respingere pronunțată pe fondul cauzei.

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

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) 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, admite, în parte, contestația formulată de S.R.L., în calitate de lider al asocierii S.R.L. -..., în contradictoriu cu....

Anulează, în parte, *Raportul procedurii nr.... din..., în secțiunea entă evaluării ofertelor... și asocierea...*, precum și adresele autorității contractante de comunicare a rezultatului procedurii.

Obligă autoritatea contractantă la reluarea procedurii de achiziție publică, prin reevaluarea ofertelor depuse de... și de asocierea..., potrivit considerentelor expuse, cu respectarea întocmai a celor consemnate mai sus, a documentației de atribuire și a legislației aplicabile privind achizițiile publice, în termen de 15 de zile de la data primirii prezentei decizii.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 respinge ca nefondate celelalte solicitări din cadrul contestației.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge, ca nefondată, contestația formulată de S.R.L., în calitate de asociat al asocierii S.R.L. - S.R.L. - S.R.L., în contradictoriu cu....

Respinge solicitarea contestatoarei S.R.L., în calitate de asociat al asocierii S.R.L. - S.R.L. - S.R.L. de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestației.

În conformitate cu art. 64 Cod procedura civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de... și o admite, în parte, vizavi de capetele de cerere care vizează oferta asocierii S.R.L. -... și oferta asocierii S.R.L. - S.R.L. - S.R.L..

Respinge capătul de cerere din cererea de intervenție care vizează oferta depusă de...

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,
		...		...	

Redactat practicaua deciziei

... în 6 exemplare originale, conține 106 pagini.