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...., depusă de..., cu sediul în..., Piaţa Charles de Gaulle nr...., et...., ..., sector..., înregistrată în Registrul Comerţului sub nr...., având..., reprezentată legal prin... - ., privind procedura simplificată organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect Servicii de asigurare Lotul 1 - Asigurare de răspundere civilă auto RCA, Lotul 2- Asigurare facultativă auto ., *cu sediul în..... nr....., în calitate de autori*tate contractantă, contestatoarea a solicitat:

- anularea deciziei de respingere a ofertei sale;
- obligarea autorităţii contractante la reevaluarea ofertei sale;
- reluarea procedurii de evaluare;
- suspendarea procedurii de atribuire până la soluţionarea definitivă a contestaţiei.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care ofertantul... critică comunicarea rezultatului procedurii nr.... aferentă lotului 3, prin care oferta sa a fost respinsă ca inacceptabilă în baza art. 137 alin. (2) lit. j) din HG nr. 395/2016, pentru pretinsa lipsă a semnăturii electronice a documentului „Dovada plăţii garanţiei de participare”, solicitând ce*le precizate în partea introductivă a de*ciziei.

Contestatoarea susține că aprecierea autorității contractante este, în mod evident, eronată şi contrazisă de realitatea tehnică a documentului depus.

Obligaţia utilizării mijloacelor electronice şi a semnăturii electronice calificate în procedurile derulate prin SEAP este prevăzută de Legea nr. 98/2016 şi de Normele metodologice, care stabilesc regulile de

transmitere şi primire a documentelor şi, după caz, utilizarea semnăturii electronice extinse.

Faptul că, punctual, platforma sau un vizualizator local nu afişează marcajul grafic al semnăturii nu echivalează cu inexistenţa acesteia în fişierul depus şi nu poate fundamenta, prin el însuşi, o respingere.

În concret, contestatoarea susține că a aplicat asupra documentului o semnătură electronică calificată anterior încărcării în SEAP, semnătură a cărei validitate este confirmată prin instrumente de verificare recunoscute, rezultând în mod explicit existenţa unui „...”, identificarea semnatarului, data semnării, precum şi faptul că documentul nu a suferit modificări ulterioare. Aceste elemente nu lasă loc niciunui dubiu cu privire la existenţa şi validitatea semnăturii.

În acest sens, dovedește existența, semnăturii electronice calificate pe document prin capturile de ecran realizate asupra documentului descărcat din SEAP.

În aceste condiţii, aprecierea autorităţii contractante nu reflectă o neconformitate reală a documentului, ci o interpretare greşită a acestuia, cel mai probabil determinată de modul de vizualizare sau procesare a fişierului în platforma electronică. Or, o asemenea circumstanţă tehnică nu poate fi imputată ofertantului şi nu poate fundamenta o măsură atât de gravă precum respingerea ofertei.

Prin urmare, respingerea ofertei a fost dispusă în baza unei erori de fapt, ceea ce atrage nelegalitatea actului contestat.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul: ”[SCN1... /...147] Contestatie nr....”, postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare simplificat 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... nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de...

Autoritatea menționează că procedura în cauză este online, conform capitolului IV.....a) *Modalitatea de desfăşurare a procedurii de atribuire* prevăzută în fişa de date a achiziţiei, depunând oferte un număr

de patru operatori economici pentru cele 3 loturi, astfel cum rezultă din cuprinsul listei cu participanţi din cadrul SEAP.

În perioada de transparenţă a procedurii, documentaţia a suferit completări ca urmare a solicitărilor de clarificare adresate de participanţi şi a răspunsului consolidat publicat în termen în SEAP.

După parcurgerea etapelor evaluării, aşa cum sunt ele prevăzute în legislaţia de specialitate, autoritatea contractantă a transmis prin intermediul SEAP raportul procedurii nr.... din... şi a transmis comunicările către ofertanţi privind oferta câştigătoare şi respectiv rezultatul procedurii, la data de....

Contestatoarea a luat la cunoştinţă de rezultatul procedurii, prin... nr.... din..., încărcată în SEAP la aceeaşi dată, ulterior postării raportului procedurii.

Cu privire la motivele invocate de contestatoare pentru care consideră că oferta depusă a fost în mod eronat declarată inacceptabilă, autoritatea face următoarele precizări:

Contestatoarea a încărcat în SEAP în data de... ora..., fişier[ul] [..] care conţine O.P. nr.... din... emis de către..., reprezentând constituirea garanţiei de participare. În urma descărcării fişierului s-a constatat faptul că nu este semnat cu semnătură electronică extinsă, în conformitate cu cerinţele FDA Secţiunea IV.... Modul de prezentare al ofertei „Toate formularele şi documentele solicitate pentru a fi prezentate în fişa de date a achiziţiei vor fi încărcate în SEAP, semnate cu semnătură electronică extinsă a reprezentantului legal/ împuternicit al Ofertantului, bazată pe un certificat calificat eliberat de un furnizor de servicii de certificare acreditat" şi prevederile art.... alin. (4) din H.G. nr. 395/2016. Totodată la accesarea documentului s-a constat că semnătura electronică nu se regăseşte nici în interiorul acestuia.

Autoritatea ataşează captură ecran SEAP pentru fişier încărcat şi captură ecran la accesarea fişierului.

În concluzie, solicită respingerea contestaţiei ca nelegală şi netemeinică, precum si menţinerea tuturor actelor efectuate de către comisia de evaluare în cadrul procedurii în cauză.

Prin... nr....., Consiliul a solicitat autorității contractante ”(...) print screen din SEAP din care să rezulte modul de încărcare a fișierului [SCN1... /...16], care conține O.P. nr.... din... emis de..., reprezentând garanția de participare depusă de ofertantul... în cadrul lotului 3”.

La această solicitare, autoritatea a răspuns prin... nr....., înregistrată la Consiliu sub nr.....

Prin... nr....., Consiliul a solicitat . să comunice ”(...) dacă documentul încărcat în SEAP în data de..., ora 10:... - fișierul [..], care conține O.P. nr.... din... emis de..., reprezentând garanția de participare depusă de ofertantul... în cadrul lotului 3, este semnat cu semnătură electronică extinsă”.

La această solicitare, . a răspuns prin... nr....., înregistrată la Consiliu sub nr..... precizând:

”(....) Potrivit art. 34 - Dispoziții tranzitorii, alin.(5) din Legea nr. 214/2024 privind utilizarea semnăturii electronice, a mărcii temporale și prestarea serviciilor de încredere bazate pe acestea: ”(5) Dispozițiile legale în vigoare care cuprind sintagma „semnătură electronică

extinsă" sunt interpretate în sensul utilizării semnăturii electronice avansate. Dispozițiile legale în vigoare care cuprind sintagma „semnătură electronică extinsă bazată pe un certificat calificat" sunt interpretate în sensul utilizării semnăturii electronice calificate".

În urma deschiderii și verificării cu programul... a semnăturii electronice aplicate fișierului [SCN1... /...16] Garantie de participare-semnat.pdf, s-a constatat că documentul este semnat cu semnătură electronică calificată, în acord cu prevederile Regulamentului (UE) nr. 910/... al... și al Consiliului din 23 iulie... privind identificarea electronică și serviciile de încredere pentru tranzacțiile electronice pe piața internă și de abrogare a Directivei...99/93/CE, conform informațiilor/capturilor de ecran cu rezultatele verificării prezentate în Anexa nr.... a prezentei adrese".

Prin... înregistrată la Consiliu sub nr...., în urma solicitării Consiliului, autoritatea a transmis garanția de participare depusă de contestatoare.

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

În vederea atribuirii contractului având ca obiect *. - lotul 3,* cod... Servicii de asigurare (Rev.2), .., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura simplificată, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr.....

Din informațiile anunțului de participare simplificat amintit, s-a reținut că valoarea estimată a contractului de servicii este de..., fără TVA, criteriul de atribuire este prețul cel m*ai scăzut, iar data li*mită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru..., ora 15:....

Nemulțumită fiind de comunicarea rezultatului procedurii nr.... aferentă Lotului 3, prin care oferta sa a fost respinsă ca inacceptabilă... a depus contestația în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

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

Cererea de suspendare a procedurii de atribuire va fi respinsă, ca nefondată, întrucât, potrivit art. 9 alin. (4) și (5) din Legea nr. 101/2016, autorității contractante îi este interzisă atribuirea contractului mai înainte de soluționarea contestației și comunicarea deciziei de către Consiliu, sub sancțiunea nulității încheierii lui. Altfel spus, în situația de față, finalizarea procedurii este suspendată prin efectul dispozițiilor art. 9 alin. (4) din lege.

Potrivit actului nr...., motivul reținut de membrii comisiei de evaluare în decizia de respingere a ofertantei... pentru Lotul 3 - Asigurare de clădiri, bunuri şi răspu*n*dere civ*ilă faţă de terţi, este următorul:*

Prin prezenta, vă facem cunoscut că, în urma evaluării ofertelor depuse la procedura simplificată online, pentru atribuirea contractului de achiziţie publică având ca obiect: Servicii de asigurare Lotul 1 - Asigurare de răspundere civilă auto RCA, Lotul 2- Asigurare facultativă auto CASCO, Lotul 3 - Asigurare de clădiri, bunuri şi răspundere civilă faţă de terţi, anunţ de participare nr. SCN1... din..., aferent Lotului 3 - Asigurare de clădiri, bunuri şi răspundere civilă faţă de terţi... principal: 6651...-8 Servicii de asigurare (Rev.2), oferta dvs. a fost respinsă ca inacceptabilă în baza prevederilor art. 137 alin. (2) lit. j) din HG nr. 395/2016.

In conformitate cu prevederile art. 215 alin. (2) lit. b.) din Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice, regăsiţi mai jos motivele concrete care au stat la baza acestei decizii:

În urma descărcării garanţiei de participare depuse în SEAP de către dumneavoastră, s-a constatat faptul că fişierul [..] Garanţie de participare-semnat.pdf nu este semnat cu semnătură electronică extinsă, în conformitate cu cerinţele FDA Secţiunea IV.... Modul de prezentare al ofertei „Toate formularele şi documentele solicitate pentru a fi prezentate în fişa de date a achiziţiei vor fi încărcate în SEAP, semnate cu semnătură electronică extinsă a reprezentantului legal/ împuternicit al Ofertantului, bazată pe un certificat calificat eliberat de un furnizor de servicii de certificare acreditat" şi prevederile art.... alin. (4) din H.G. nr. 395/2016. Totodată la deschiderea documentului s-a constat că semnătura electronică nu se regăseşte nici în interiorul acestuia.

în analiza situaţiei de fapt, comisia de evaluare a avut în vedere următoarele prevederi legale relevante:

- art.... alin. (4) din H.G. nr. 395/2016: „Oferta va fi semnată cu semnătură electronică extinsă, bazată pe un certificat calificat, eliberat de un furnizor de servicii de certificare acreditat în condiţiile legii şi încărcată în SEAP în secţiunile specifice disponibile în sistemul informatic şi numai de către operatorii economici înregistraţi";
- art. 215 alin. (4) Legea nr. 98/2016: „Oferta este considerată inacceptabilă dacă nu îndeplineşte condiţiile de formă aferente elaborării şi prezentării acesteia...";
- art. 125 din H.G. nr. 395/2016: „Riscurile transmiterii ofertei, inclusiv forţa majoră sau cazul fortuit, cad în sarcina operatorului economic care transmite respectiva ofertă".

Date fiind considerentele de fapt şi de drept expuse mai sus, oferta depusă de către societatea dvs. a fost respinsă ca inacceptabilă, în baza prevederilor art. 137 alin. (2) lit. j): „oferta şi documentele care o însoţesc nu sunt semnate cu semnătură electronică extinsă, bazată pe un certificat calificat, eliberat de un furnizor de servicii de certificare acreditat".

Analizând criticile formulate de autoarea contestației, Consiliul constată că acestea vizează concluzia eronata a autorităţii contractante potrivit căreia documentul aferent dovedi plăţii garanţiei ele participare nu ar fi fost încărcat in SEAP conform, adică semnat cu semnătură electronică calificată, concluzia achizitoarei fiind eronată şi contrazisă de realitatea tehnică a documentului depus.

Atât prin punctul de vedere formulat, cât şi prin... de comunicare a rezultatului procedurii, autoritatea contractantă justifică respingerea ofertei motivat de faptul că în urma descărcării garanţiei de participare depuse în SEAP s-a constatat faptul că fişierul [..*] Garanţie de participare-semnat.pdf nu es*te semnat cu semnătură electronică extinsă, în conformitate cu cerinţele fișei de date, Secţiunea IV.... Modul *de prezentare al ofertei.*

Înainte de a proceda la analiza pe fond a aspectelor sesizate de societatea contestatoare, Consiliul găseşte util expunerea câtorva elemente din cadrul documentaţiei de atribuire, menite să înlesnească înţelegerea ei, cât şi să îi circumstanţieze soluţionarea.

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

Contractul ce face obiectul prezentei proceduri de atribuire are ca obiect... ateliere specializate pentruproiectul: Reabilitarea, modernizarea, extinderea si dotarea... ”...” Mizil și se derulează în cadrul proiectului „...”, finantat prin POR..... 10 - Îmbunătățirea infrastructurii educaționale.-... Creșterea gradului de participare la învăţământul profesional şi tehnic şi

învăţare pe tot parcursul vieţii, proiectul etapizat pe..., Contractul de finanțare 40/..., proiect etapizat pe..., Contract definanțare 40/....

Se reţin precizările din cadrul fișei de date vizavi de modalitatea de elaborare și prezentare a garanției de participare:

III.....a) Garantie de participare:

III.....a) Garantie de participare:

GP -Lot 1-..., Lot 2 -..., Lot 3 -.... În cazul utilizării unui instrument de garantare pentru constituirea Garanției de participare, acesta trebuie să fie în suma și moneda indicată, cu valabilitatea cel puțin egală cu cea a ofertei, irevocabil și să prevadă că plata se va realiza necondiționat, la solicitarea A.C. pe baza declarației sale, dacă ofertantul se află în una dintre situațiile care determină reținerea G.P. Pentru conversia dintr-o altă monedă, se va utiliza cursul de schimb valutar al BNR de la data publicării în SEAP a A.P. În cazul participării în comun, G.P. se constit. în numele asocierii cu mențiunea că acoperă în mod solidar membrii grupului. G.P. emisă în altă limbă va fi încărcată în SEAP, însoțită de traducerea autorizată.

Modalitatea de constituire a Garanției este descrisă în...- Alte informații Nota 2.

(...)

IV.... Modul de prezentare al ofertei

•Garanția de Participare se va depune scanată în SEAP, semnată cu semnătura electronică extinsă. Garanția de participare se va prezenta respectând data limită stabilită pentru depunerea Ofertelor menționată în Anunțul de participare. Valoarea Garanției de participare nu poate depăşi 1% din valoarea estimată a contractului de achiziție publică, iar perioada de valabilitate va fi cel puțin egală cu perioada minimă de valabilitate a ofertei.

....3 Informatii suplimentare

•În cazul ofertelor care nu sunt insotite de garantia de participare, in cuantumul, forma si perioada de valabilitate solicitate in Documentatia de Atribuire, comisia de evaluare va clarifica cu ofertantii sub sanctiunea respingerii ofertei ca inacceptabila.

(...)

NOTA 2: GP și GBE trebuie să fie irevocabilă, necondiţionată şi se constituie prin: viram. a) virament bancar, în contul jud...., prin CJA, Trez. mun...., nr..... rom. Ptr. P.F./P.J. străine se va utiliza contul jud...., prin CJA, BT, Ag...., nr....; b) instrumente de garantare emise în cond. lg. astfel: (i) scrisori de garanţie emise de instituţii de credit bancare din RO sau din alt stat; (ii) scrisori de garanţie emise de instituţii financiare nebancare din România sau din alt stat pentru achiziţiile de lucrări a căror valoare estimată este mai mică sau egală cu... fără TVA şi respectiv pentru achiziţiile de produse sau servicii a căror valoare estimată este mai mică sau egală cu... fără TVA; (iii) asigurări de garanţii emise: - fie de societăţi de asig. care deţin autorizaţii de funcţionare emise în RO sau într-un alt stat membru al UE şi/sau care sunt înscrise în registrele publicate pe site-ul A.S.F., după caz; - fie de societăţi de asigurare din state terţe prin sucursale autorizate în RO de către A.S.F.; c) depunerea la casierie a unor sume în numerar dacă valoarea este mai mică de....; d. reţiniri succesive din sumele datorate pentru facuri parțile în cazul GBE; combinarea a două sau mai multe dintre modalit. de constituire în cazul precizate, în cazul GBE.

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 furnizare, 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... 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 39g63373e). „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....13/CA din 11 septembrie... a Curții de..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 672e8757.

În concluzie, documentația acceptată implicit de toate societățile ofertante le impunea să îi urmeze cu strictețe prescripțiile, sens în care dispune și art. 75 din Legea nr. 98/2016 - ofertantul depune oferta elaborată în conformitate cu informațiile și cerințele prevăzute în documentele achiziției, precum și art. 123 alin. (1) din normele aprobate prin... nr.... - ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire. Prin depunerea ofertelor la procedură, se presupune că ofertanții și-au însușit documentația de atribuire fără rezerve, ceea ce înseamnă că nu li se poate scuza nicio abatere de la prescripțiile ei, opozabile în cel mai mic detaliu (elocvente în acest sens sunt, de pildă, decizia nr....55 din... a Curții de..., Secția de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 4d27ede4, decizia nr.... din 8 noiembrie 20... a Curții de..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 7g222g79, și decizia nr.... din 6 octombrie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 6e77d24g). Astfel cum un contract constituie legea părților, și documentația de atribuire, întovărășită de clarificările postate în SEAP, are aceeași valoare pentru părți, iar niciuna dintre ele nu îi poate ignora sau nesocoti clauzele (a se vedea decizia civilă nr....07 din 15 ianuarie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust...24gd82).

Raționamentul conturat de autoritatea contractantă în favoarea faptului că *în urma descărcării garanţiei de participare depuse în SEAP s-a constatat faptul că fişierul [..] Garanţie de participare-semnat.pdf nu este semnat cu semnătură electronică extinsă, în conformitate cu cerinţele fişei de date, Secţiunea IV.... Modul de prezentare al ofertei, nu* este judicios și nu va fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Sunt incidente în speță următoarele dispoziții legale incidente

- *Legea nr. 98/2016:*

- art. 154

(...)

(2) Autoritatea contractantă are dreptul de a solicita ofertanţilor constituirea garanţiei de participare a cărei perioadă de valabilitate este cel puţin egală cu perioada de valabilitate a ofertei. Valoarea garanţiei de participare nu poate depăşi 1% din valoarea estimată a contractului de achiziţie publică sau, în cazul acordului-cadru, din valoarea estimată a celui mai mare contract subsecvent.

(...)

(4) Garanţia de participare sau, după caz, garanţia de bună execuţie trebuie să fie irevocabilă, necondiţionată şi se constituie prin:

a) virament bancar;

b) instrumente de garantare emise în condiţiile legii astfel:

(i) scrisori de garanţie emise de instituţii de credit bancare din România sau din alt stat;

(ii) scrisori de garanţie emise de instituţii financiare nebancare din România sau din alt stat pentru achiziţiile de lucrări a căror valoare estimată este mai mică sau egală cu... fără TVA şi respectiv pentru achiziţiile de produse sau servicii a căror valoare estimată este mai mică sau egală cu... fără TVA;

(iii) asigurări de garanţii emise:

- fie de societăţi de asigurare care deţin autorizaţii de funcţionare emise în România sau într-un alt stat membru al... şi/sau care sunt înscrise în registrele publicate pe site-ul Autorităţii de..., după caz;

- fie de societăţi de asigurare din state terţe prin sucursale autorizate în România de către Autoritatea de...;

c) depunerea la casierie a unor sume în numerar dacă valoarea este mai mică de...;

d) reţineri succesive din sumele datorate pentru facturi parţiale, în cazul garanţiei de bună execuţie;

e) combinarea a două sau mai multe dintre modalităţile de constituire prevăzute la lit. a)-c), în cazul garanţiei de bună execuţie.

(5) Modalitatea de reţinere a garanţiei de participare, termenul de constituire a garanţiei de bună execuţie, respectiv modalitatea de constituire prin reţineri succesive, de emitere de pretenţii asupra garanţiei de bună execuţie, vor fi reglementate în cadrul unui capitol distinct al normelor metodologice de aplicare a prezentei legi.

- *HG nr. 395/2016:*

- art.... care stipulează următoarele:

Art..... - (1) Garanţia de participare reprezintă un instrument aferent modului de prezentare a ofertei, care are drept scop protejarea autorităţii contractante faţă de riscul unui comportament necorespunzător al ofertantului pe toată perioada implicării sale în procedura de atribuire.

- *art*. 36 care stipulează următoarele

(2) Garanţia de participare trebuie să fie constituită în suma şi pentru perioada de valabilitate prevăzute în documentaţia de atribuire.

(4) Instrumentele de garantare prevăzute la art. 154 alin. (4) lit. b) din Lege se transmit în SEAP împreună cu oferta şi celelalte documente ale acesteia, cel mai târziu la data şi ora-limită de depunere a ofertelor, şi trebuie să prevadă că plata garanţiei de participare se va executa necondiţionat, respectiv la prima cerere a beneficiarului, pe baza declaraţiei acestuia cu privire la culpa persoanei garantate.

(5) Autoritatea contractantă nu are dreptul:

a) de a impune sau de a interzice prezentarea unui instrument de garantare emis de către o anumită instituţie de credit bancară, instituţie... nebancară ori societate de asigurări, nominalizată în mod expres în documentaţia de atribuire;

b) de a limita posibilitatea de prezentare a instrumentelor de garantare numai la cele care sunt emise de către instituţii de credit bancare, numai la cele care sunt emise de către instituţii financiare nebancare sau numai la cele care sunt emise de către societăţi de asigurări.

Având în vedere cele mai sus evocate, Consiliul apreciază că din cadrul juridic anterior invocat, rezultă că legiuitorul a lăsat la aprecierea autorităţii contractante dacă aceasta din urmă va solicita sau nu depunerea garanţiei de participare; în acest sens, fiind formulate şi prevederile art. art.... alin. (1) din HG nr. 395/2016 conform cărora: Garanţia de participare reprezintă un instrument aferent modului de prezentare a ofertei, care **are drept scop protejarea autorităţii contractante** faţă de riscul unui comportament necorespunzător al ofertantului pe toată perioada implicării sale în procedura de atribuire.

Așa cum a fost mai sus reținut, contestatoarea reproșează achizitoarei nelegalitatea măsurii de respingere a ofertei, susținând că, împrejurarea că pu*nctuala platforma sau un vizualizator local nu afişează marcajul grafic al semnăturii nu echivalează cu inexistenţa acesteia în fişierul depus şi nu poate fundamenta, prin el însuşi, o respingere.*

Astfel apreciază că concluzia achizitoarei nu reflectă o neconformitate reală a documentului, ci o interpretare greşită a acestuia, c*el mai probabil determinată de modul de vizualizare sau procesare a fişierului în platforma electronică.*

Autoarea contestației susține că a aplicat asupra documentului o semnătură electronică calificată anterior încărcării în SEAP, semnătură a cărei validitate este confirmată prin instrumente de verificare recunoscute, rezultând în mod explicit existenţa unui *„...", identificare*a semnatarului, data semnării, precum şi faptul că documentul nu a suferit modificări ulterioare, elemente care nu lasă loc niciunui dubiu cu privire la existenţa şl validitatea semnăturii.

În favoarea existentei, semnăturii electronice calificate pe document, contestatoarea a depus capturile de ecran realizate asupra documentului descărcat din SEAP, din care rezultă următoarele informații:

...

*D*in examinarea actelor aflate la dosarul cauzei, Consiliul determină că... a încărcat în SEAP în data de..., ora 10;... fișierul [SCN1... /...16] Garanţie de participare-semnat.pdf, care conține O.P nr.... din... emis de..., reprezentând constituirea garanției de participare.

Consiliul apreciază relevant a reda conținutul O.P nr.... din... emis de...:

...: 08:...

Prin bifarea căsuței Signed and all signatures are..., Consiliul determină temeinicia celor susținute de..., respectiv certificatul indică semnatar..., organizaţie..., documentul nu a fost modificat după semnare: Document has not been modified since the... was applied.

În virtutea rolului activ Consiliului a solicitat prin... nr....., . să comunice "(...) dacă documentul încărcat în SEAP în data de..., ora 10:... - fișierul [SCN1... /...16], care conține O.P. nr.... din... emis de..., reprezentând garanția de participare depusă de ofertantul... în cadrul lotului 3, este semnat cu semnătură electronică extinsă".

La această solicitare, . a răspuns prin... nr....., înregistrată la Consiliu sub nr..... precizând:

Potrivit art. 34 - Dispoziţii tranzitorii, alin.(5) din Legea nr. 214/2024 privind utilizarea semnăturii electronice, a mărcii temporale si prestarea serviciilor de încredere bazate pe acestea: "(5) Dispoziţiile legale în vigoare care cuprind sintagma „semnătură electronică extinsă" sunt interpretate în sensul utilizării semnăturii electronice avansate. Dispoziţiile legale în vigoare care cuprind sintagma „semnătură electronică extinsă bazată pe un certificat calificat" sunt interpretate în sensul utilizării semnăturii electronice calificate".

În urma deschiderii si verificării cu programul... a semnăturii electronice aplicate fişierului [.] Garantie de participare-semnat.pdf, s-a constatat că documentul este semnat cu semnătură electronică calificată, în acord cu prevederile Regulamentului (UE) nr. 910/... al... şi al Consiliului din 23 iulie... privind identificarea electronică si serviciile de încredere pentru tranzacţiile electronice pe piaţa internă şi de abrogare a Directivei...99/93/CE, conform informaţiilor/capturilor de ecran cu rezultatele verificării prezentate în Anexa nr.... a prezentei adrese.

ANEXA 1

Rezultatele deschiderii şi verificării cu programul... a semnăturii electronice aplicate fişierului [SCN1... /...16] Garantie de participare-semnat.pdf

Captura nr....

Captura nr....

Din economia celor susținute de instituția abilitată Consiliul reține faptul că certificatul indică semnatar..., organizaţie..., documentul nu a fost modificat după semnare: Document has not been modified since the... was applied, iar certificatul era în perioada de valabilitate la semnare: Certificat:...; data semnare:...: 03: 03 UTC.

În raport de cele anterior reținute, contrar celor susținute de achizitoare, Consiliul determină că semnătura aplicată asupra documentului conţine toate elementele obligatorii prevăzute de lege, respectiv Id*entificarea semnatarului, data şi ora semnării, precum şi garanţia Integrităţii documentului,* iar validitatea acesteia este confirmată prin instrumente de verificare recunoscute, care atestă în mod explicit existenţa unei semnături de tip „... Signatura", aplicată anterior transmiterii în SEAP, fără modificări ulterioare asupra conţinutului,

Față de cele anterior reținute, existenţa, autenticitatea şl validitatea semnăturii electronice sunt dovedite atât din punct de vedere tehnic, contrar celor susținute de autoritatea contractantă.

În considerarea celor antemenționate sunt relevante susținerile contestatoarei, potrivit cărora:

În speţă, cerinţa legală prevăzută de art... alin. (4) din Normele metodologice este pe deplin respectată, documentele în integralitatea lor si inclusiv documentul privind dovada plăţii garanţiei de participare fiind semnate în mod corespunzător, astfel cum am demonstrat mai sus. O atare, norma de sancţiune nu este incidenţă, iar calificarea ofertei ca inacceptabilă este lipsită de temei juridic.

(...).

Este esenţial de subliniat faptul că garanţia de participare a fost constituită în mod efectiv, prin virament bancar, îndeplinind integral scopul prevăzut de lege, respectiv protejarea autorităţii contractante împotriva riscurilor procedurale.

Aşadar, obligaţia materială este pe deplin executată, iar eventualele presupuse neconformităţl privind forma - documentului nu au niciun impact asupra intereselor autorităţii contractante. într-o asemenea situaţie, respingerea ofertei apare ca complet nejustificată.

Principiul proporţionalităţii impune ca măsurile adoptate de autoritatea contractantă să fie adecvate scopului urmărit şi limitate la ceea ce este necesar, în speţă, sancţiunea respingeri! este vădit excesivă, în condiţiile în care:

- nu există prejudiciu;
- nu există risc;
- nu există afectarea evaluării ofertei.

Mai mult, înainte de a decide respingerea ofertei..., pe considerentul că în urma descărcării garanţiei de participare depuse în SEAP s-a constatat faptul că fişierul [SCN1... /...16] Garanţie de participare*-semnat.pdf nu este semnat cu semnătură electronică* extinsă, autoritatea contractantă avea la îndemână posibilitatea de a clarifica situația semnalată.

Evaluarea ofertei... nu s-a realizat cu respectarea principiilor tratamentului egal și al nediscriminării, societății nefiindu-i solicitate clarificări cu privire la aspectul semnalat de membrii comisiei de evaluare.

Clarificarea este necesară pentru ca autoritatea contractantă să nu fie nevoită să deducă ea însăşi elemente ale documentului prezentat de ofertant, ci servea la confirmarea veridicității modului de depunere al respectivului document, iar o solicitare din partea autorităţii în acest sens având în mod evident un rol de confirmare, fiind evident că ofertanta nu avea ce modificări sau completări să aducă vizavi de documentul depus.

Cu alte cuvinte, în absenţa clarificărilor ***relevante***, cele raţionate de autoritate în punctul său de vedere nu pot fi reţinute de Consiliu.

Consiliul apreciază că autoritatea contractantă trebuia să îi solicite ofertantei contestatoare clarificări în legătură cu aspectul reclamat, mai cu seamă că aceasta nu întârzia exagerat şi nu afecta evaluarea ofertei, ci servea exercitării dreptului ofertantului de a îşi demonstra cu claritate conformitatea documentului depus și realizarea unei evaluări cât mai temeinice a ofertei sale, prin prisma respectării principiilor prevăzute de dispoziţiile art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016. Dreptul în discuţie al ofertantului nu trebuie să fie unul iluzoriu, ci efectiv, sens în care se impune clarificarea cu autoarea contestației a aspectelor reclamate.

Pe cale de consecință, în absența clarificărilor relevante, cele menţionate de autoritatea contractantă, în raportul procedurii de

atribuire şi în punctul său de vedere, nu pot fi reţinute de Consiliu, deoarece jurisprudenţa sa este constantă, în sensul că orice decizie a autorităţii contractante privind admiterea sau respingerea unei oferte trebuie fundamentată pe o evaluare temeinică a ofertei, sub toate aspectele.

Autoritatea are obligaţia să asigure ofertanţilor toate condiţiile pentru ca aceştia să îşi poată justifica şi proba calificarea şi conformitatea ofertei.

Inclusiv în cadrul documentației de atribuire, achizitoarea a prevăzut Î**n cazul ofertelor care nu sunt insotite de garantia de participare, in cuantumul, forma si perioada de valabilitate solicitate in Documentatia de Atribuire, comisia de evaluare va clarifica cu ofertantii sub sanctiunea respingerii ofertei ca inacceptabila.**

Recapitulând ansamblul celor mai sus reținute, Consiliul constată că evaluarea ofertei depusă de... a înregistrat abateri de la cadrul legal, motiv pentru care achizitoarea va fi obligată la reevaluarea ofertei depusă de..., cu luarea în considerare a garanției de participare depusă, documentul respectând rigorile documentației de atribuire, criticile aduse fiind întemeiate.

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 şi concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite contestația formulată de..., în contradictoriu cu ..., pentru Lotul 3 - Asigurare de clădiri, bunuri *şi răspundere civilă faţă de terţi.*

... proce*durii de atribuire nr...., în partea referitoare la ofer*ta..., precum și adresele autorității contractante de comunicare a rezultatului procedurii, pentru Lotul 3 - Asigurare de clădiri, bunuri şi răspundere civilă faţă de *terţi.*

Obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei... cu respectarea întocmai a celor consemnate mai sus, a documentaţiei de atribuire şi a legislaţiei aplicabile privind achiziţiile publice, în termen de 10 zile de la data primirii prezentei decizii, pentru Lotul 3 - Asigurare de clădiri, bunuri *şi răspundere civilă faţă de terţi.*

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

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

PREȘEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
...	**...**	**...**
	...	**...**

Redactată în 4 exemplare originale, conține 15 pagini.