



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 înr....trată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., care face obiectul dosarului nr...., depusă de... **A.S.**, în calitate de lider al asocierii... A.S. -..., cu sediul în..... ..., înmatriculată la R....trul Comerțului din... sub nr...., cod unic de înr....trare..., reprezentată legal de administrator..., cu sediul procesual ales la....., privind procedura de licitație deschisă organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect STUDIU DE FEZABILITATE PENTRU "...", cod... Studiu de fezabilitate (Rev.2), de..., cu sediul în..... nr...., sector..., în calitate de autoritate contractantă... a solicitat:

- constatarea faptului că autoritatea contractantă a restricționat în mod nelegal accesul la dosarul achiziției publice prin limitarea nejustificată a accesului la dosarul achiziției publice și, pe cale de consecință, acordarea accesului la documentele ce compun dosarul procedurii de achiziție publică, potrivit prevederilor legale, în temeiul art.... alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu luarea în considerare a oricăror și tuturor criticilor cu privire la aspectele ce vor decurge din analiza dosarului achiziției publice în integralitatea sa;

- obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei depuse de... și a răspunsurilor acesteia la solicitări de clarificări, cu aplicarea corespunzătoare a prevederilor legale invocate prin contestație și, pe cale de consecință, la constatarea inacceptabilității și, pe cale de consecință, a inadmisibilității acesteia;

- anularea raportului procedurii și a comunicării rezultatului procedurii în partea privind oferta...

Prin contestația nr...., înr....trată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., care face obiectul dosarului nr...., depusă de..., în calitate de **lider al** asocierii-... AȘ, cu sediul sector...,

reprezentată legal prin administrator..., privind aceeași procedură de licitație deschisă... a solicitat:

- anularea adresei nr..... privind comunicarea rezultatului procedurii de atribuire și a raportul procedurii de atribuire nr...., precum și a tuturor actelor subsecvente acestora;

- constatarea faptului că respingerea ofertei asocierii ca inacceptabilă este nelegală și că asocierea îndeplinește cerințele de calificare stabilite prin documentația de atribuire, în special cerința nr.... privind experiența similară, dovedită prin documentele depuse în cursul procedurii;

- obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei asocierii ca admisibilă și, în considerarea clasării sale pe primul loc, continuarea procedurii cu adoptarea măsurilor necesare în vederea desemnării acesteia drept ofertant câștigător, cu respectarea obligațiilor ce îi revin în temeiul Legii nr.....

Prin contestația nr...., înr....trată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., care face obiectul dosarului nr...., depusă de..., în calitate de lider al asocierii... -..... nr...., sector..., înr....trată în R....trul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin..., privind aceeași procedură de licitație deschisă... a solicitat:

- în principal, anularea comunicării rezultatului procedurii nr. 92/... din... și a măsurii dispuse și comunicate pe calea.... 137 alin. (2) lit. b) din H.G. nr. 395/2016, coroborat cu prevederile art. 215 alin. (4) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, și pe cale de consecință a fost respinsă potrivit art. 137 alin. (1) din H.G. 395/2016

- anularea raportului procedurii nr...., prin care s-a dispus respingerea ofertei sale ca fiind inacceptabilă și a tuturor actelor subsecvente acestuia, inclusiv, dar fără a se limita la, comunicările privind rezultatul procedurii;

- obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei sale în integralitatea sa, ca urmare a admiterii capetelor de cerere precedente;

- în subsidiar, în eventualitatea în care nu s-ar mai putea dispune măsuri de remediere, solicită anularea procedurii, în conformitate cu prevederile art. 212 alin. 1 lit. c) și alin. (2) din Legea nr. 98/2016;

- în conformitate cu prevederile art.... din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, solicită accesul la documentele dosarului constituit la Consiliu.

Prin cererea de intervenție înr....trată la Consiliu cu nr...., depusă de în cadrul dosarelor nr...., nr.... și nr....., cu sediul social în..., Șos.... nr...., et., sector..., înr....trată în R....trul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin director general... și convențional de..., cu sediul profesional în str.... nr....., et....-12, sector..., București, sediu ales pentru comunicarea tuturor actelor de procedură, privind aceeași procedură de licitație deschisă, intervenienta a solicitat:

- respingerea contestațiilor formulate de..., ... și drept nefondate și neîntemeiate, cu consecința menținerii rezultatului procedurii de atribuire, evaluarea autorității contractante fiind legală;

- obligarea..., ... și la plata cheltuielilor de judecată.

Prin cererea de intervenție nr...., înr....trată la Consiliu cu nr...., depusă de în cadrul dosarului nr....., în calitate de lider al asocierii-... AȘ, privind aceeași procedură de licitație deschisă, a solicitat:

- respingerea, ca nefondată, a contestației formulate de asocierea;
- menținerea, ca legale și temeinice, a raportului procedurii nr.... în ceea ce privește respingerea ofertei asocierii ca fiind inacceptabilă, a comunicării rezultatului procedurii nr. 92/... din... și a tuturor actelor subsecvente.

Conform prevederilor art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, contestațiile care fac obiectul dosarelor nr...., nr.... și/2026, au fost conexate, 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... A.S., în calitate de lider al asocierii... A.S. -....., în calitate de lider al asocierii-... AȘ și..., în calitate de lider al asocierii... -..., critică rezultatul procedurii, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

În ceea ce privește contestația depusă de... A.S., în calitate de lider al asocierii... A.S. -..., care face obiectul dosarului nr..... decizia autorității contractante de a declara conformă, acceptabilă, **admisibilă** și câștigătoare oferta depusă de..., comunicată prin adresa nr.... și raportul procedurii nr...., susținând că aceasta a fost luată cu încălcarea prevederilor legale, fiind rezultatul unei analize superficiale a situației și a documentelor depuse de către... declarat câștigător. Contestatoare critică și restricționarea accesului la dosarul achiziției.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul: "[CN1... /...618] Contestatie..._semnat.pdf", postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr.... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată. Consiliul apreciază că sintetizarea de mai sus nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare, prin intermediul SEAP, întreaga contestație. Desigur, motivarea completă va fi avută în vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

Pe de altă parte, constrângerile ce țin de celeritatea soluționării cauzelor de către Consiliu (art. 24 din legea remediilor), pe fondul

suprapunerii pe rol a mai multor dosare, inclusiv de complexitate notabilă, nu permit alocarea unei perioade nelimitate de timp pentru sintetizarea și redarea concisă în considerente a tuturor susținerilor părților, constrângeri de care inclusiv acestea trebuie să țină seama.

Prin adresa înr....trată la Consiliu sub nr..... a solicitat la documentele din dosarul nr....

Prin adresa înr....trată la Consiliu sub nr..... a solicitat accesul neîngrădit la documentele din dosarele conexe nr..., nr... și nr....

Prin cererea de intervenție înr....trată la Consiliu sub nr..., depusă în cadrul dosarelor nr..., nr... și nr... de către..., s-a solicitat:

- respingerea contestațiilor formulate de..., ... și drept nefondate și neîntemeiate, cu consecința menținerii rezultatului procedurii de atribuire, evaluarea autorității contractante fiind legală;

- obligarea..., ... și la plata cheltuielilor de judecată.

Prin adresa înr....trată la Consiliu sub nr..... a formulat concluzii scrise în urma studierii dosarului aflat pe rolul Consiliului.

Prin adresa nr....., înr....trată la Consiliu sub nr..., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de... A.S., în calitate de lider al asocierii... A.S. -..., solicitând respingerea acesteia ca nefondată.

Autoritatea arată că în urma finalizării procesului de evaluare a ofertelor, oferta depusă de... a fost declarată câștigătoare, cu un punctaj total de... de puncte, oferta depusă de asocierea... A.Ș. -... fiind clasată pe locul II.

❖ Cu privire la critica contestatoarei din privind restricționarea accesului la dosarul achiziției, achizitoarea arată că a pus la dispoziția contestatoarei și a tuturor celorlalți operatori economici care au solicitat acces la dosarul achiziției publice, totalitatea înscrisurilor și informațiilor care nu au fost declarate și probate de ceilalți ofertanți ca fiind confidențiale. Autoritatea a acționat imparțial, în vederea respectării propriilor obligații legale, indiferent de operatorul economic care solicita acces la informații declarate și probate ca fiind confidențiale.

❖ Cu privire la alegațiile contestatoarei din ".... NELEGALITATEA DECLARĂRII CONFORMĂ, ACCEPTABILĂ... 1. Terțul susținător și subcontractant.... se află într-un caz de excludere reglementat de art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, iar măsurile de autocorectare NU trebuiau acceptate", achizitoarea precizează următoarele:

În data de... ca urmare a analizării și verificării informațiilor din DUAE și a documentelor care îl însoțesc, comisia de evaluare a făcut a formulat clarificări în ceea ce privește oferta depusă de..., redând în continuare conținutul acestora.

În data de..... a răspuns la solicitarea de clarificări nr.... a comisiei de evaluare prin adresa nr....., redând în continuare conținutul acesteia.

De asemenea... a prezentat dovezi ce susțin răspunsul dat, iar acestea sunt prezentate în fișierul: 15. Anexa răspuns 15 -... RO.pdf.

Ca urmare a analizării și verificării răspunsului, comisia de evaluare a considerat răspunsul... concludent și a hotărât că nu sunt aplicabile

prevederile art.... alin. (1) lit. g) din Legea 98/2016 în ceea ce operatorul economic...

Totuși, comisia de evaluare a considerat la etapa de evaluare a DUAЕ și a documentelor care îl însoțesc că dacă oferta... în urma aplicării criteriului de atribuire "*Cel mai bun raport calitate -preț*" va fi declarată admisibilă și clasată pe primul loc, în conformitate cu prevederile art....6 alin. (2) din Legea nr 98/2016, îi va solicita... să prezinte documente justificative actualizate la momentul prezentării acestora, prin care să demonstreze îndeplinirea tuturor criteriilor de calificare și selecție, în conformitate cu informațiile cuprinse în formularele DUAЕ prezentate, cât și în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, respectiv comisiei de evaluare, având obligația de a verifica neîncadrarea în niciuna dintre situațiile de excludere prevăzute la art. 164, 165... din Legea 98/2016, atât în ceea ce privește... unic/ ofertanții asociați, cât și în ceea ce privește subcontractanții/ terții susținători. De asemenea, comisia de evaluare îi va verifica existența documentelor constatatoare în SEAP (SICAP).

Și suplimentar, dar cu aplicabilitate doar pentru documentele constatatoare emise de- S.A., comisia de evaluare va interoga Unitățile de Implementare Proiecte, acestea deținând informații complete și actualizate privind: documentele constatatoare negative pe care le-au emis, motivele emiterii respectivelor certificate negative, eventualele contestații formulate de operatorii economici vizați, modalitatea de soluționare a litigiilor privind documentele constatatoare sau stadiile litigiilor.

Cu privire la solicitarea de clarificare nr..., respectiv referitor la informațiile completate în...: Motive de excludere din cadrul DUAЕ, C: MOTIVE LEGATE DE INSOLVENTA, CONFLICT DE INTERESE... - încetare anticipate, daune - interese sau alte sancțiuni comparabile de către Terțul susținător și subcontractant..... prin adresa nr.... a răspuns la solicitarea de clarificări nr..., redând în continuare conținutul acesteia.

Ca urmare a analizării și verificării răspunsului, comisia de evaluare a considerat răspunsul... concludent și a hotărât că nu sunt aplicabile prevederile art.... alin. (1) lit. g) din Legea 98/2016 în ceea ce operatorul economic....

Totuși, comisia de evaluare a considerat la etapa de evaluare a DUAЕ și a documentelor care îl însoțesc că dacă oferta... în urma aplicării criteriului de atribuire "*Cel mai bun raport calitate -preț*" va fi declarată admisibilă și clasată pe primul loc, în conformitate cu prevederile art....6, alin (2) din Legea nr 98/2016, îi va solicita... să prezinte documente justificative actualizate la momentul prezentării acestora, pentru Terțul susținător și subcontractant..., prin care să demonstreze îndeplinirea tuturor criteriilor de calificare și selecție, în conformitate cu informațiile cuprinse în formularele DUAЕ prezentate cât și în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, respectiv comisiei de evaluare, având obligația de a verifica neîncadrarea în niciuna dintre situațiile de excludere prevăzute la art. 164, 165... din Legea 98/2016, atât în ceea ce privește... unic/ ofertanții asociați, cât și în ceea ce privește subcontractanții/ terții susținători.

Cu privire la solicitarea de clarificare nr..., respectiv referitor la informațiile completate în...: Motive de excludere din cadrul DUAЕ, C:

MOTIVE LEGATE DE INSOLVENTA, CONFLICT DE INTERESE... - încetare anticipate, daune - interese sau alte sancțiuni comparabile de către..... prin adresa nr..... a răspuns la solicitarea de clarificări nr...., redând în continuare conținutul acesteia. De asemenea... a prezentat documente care justifică cele de mai sus în cadrul fișierului Documente justificative pdf.

Ca urmare a analizei și verificării răspunsului Comisia de evaluare a considerat răspunsul.... concludent și hotarat ca nu sunt aplicabile prevederile art.... alin. (1) lit. g) din Legea 98/2016 în ceea ce privește operatorul economic

Totuși, comisia de evaluare a considerat la etapa de evaluare a DUAE și a documentelor care îl însoțesc că dacă oferta... în urma aplicării criteriului de atribuire "Cel mai bun *raport calitate -preț*" va fi declarată admisibilă și clasată pe primul loc, în conformitate cu prevederile art....6, alin (2) din Legea nr. 98/2016, îi va solicita... să prezinte documente justificative actualizate la momentul prezentării acestora, pentru subcontractantul, prin care să demonstreze îndeplinirea tuturor criteriilor de calificare și selecție, în conformitate cu informațiile cuprinse în formularele DUAE prezentate cât și în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, respectiv comisiei de evaluare, având obligația de a verifica neîncadrarea în niciuna dintre situațiile de excludere prevăzute la art. 164, 165... din Legea 98/2016, atât în ceea ce privește... unic/ ofertanții asociați, cât și în ceea ce privește subcontractanții/ terții sustinători.

Totodată, dacă... nu va reuși să prezinte documente justificative actualizate la momentul prezentării acestora, pentru Subcontractantul, prin care să demonstreze îndeplinirea tuturor criteriilor de calificare și selecție, în conformitate cu informațiile cuprinse în formularele DUAE prezentate cât și în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, respectiv neîncadrarea în niciuna dintre situațiile de excludere prevăzute la art. 164, 165... din Legea 98/2016, comisia de evaluare îi va solicita înlocuirea Subcontractantului o singură dată a acestuia, caz în care... va trebui să prezinte, pentru noul Subcontractant introdus, toate formularele (inclusiv DUAE) și documentele prevăzute în documentația de atribuire.

Autoritatea menționează că în data de..., în urma respingerii ofertei asocierii... VE AȘ, comisia de evaluare a refăcut clasamentul solicitând... clasat pe primul loc..., să prezinte documentele suport/dovezi pentru demonstrarea informațiilor prezentate în DUAE.

În data de..., ca urmare a prezentării documentelor suport/ dovezilor pentru demonstrarea informațiilor prezentate în DUAE, comisia de evaluare a revenit asupra verificării motivelor de excludere și a formulat solicitare de clarificare, redând în continuare conținutul acesteia.

Totodată, autoritatea arată că, în data de..., comisia de evaluare a solicitat clarificări direcțiilor interne:

- adresa nr..... prin care comisia de evaluare a solicitat clarificări Direcției Tehnice din cadrul S.A.

- adresa nr..... prin care comisia de evaluare a solicitat clarificări Direcției Implementare Proiecte, redând în continuare conținutul acestora.

La aceste solicitări, Direcția Tehnică a răspuns prin adresa nr...., redând în continuare conținutul acesteia, iar din datele comunicate de către Direcția Tehnică, comisia de evaluare a concluzionat că penalitățile aplicate pentru întârzieri au fost recuperate și plățile aferente contractelor menționate, la data prezentei, nu mai sunt înr....trate întârzieri, deficiențe sau daune din culpa... și S.A.

Prin adresa nr..... Direcția Implementare Proiecte a transmis informații comisiei de evaluare, redând în continuare conținutul acesteia, iar din datele comunicate de către Direcția Implementare Proiecte, comisia de evaluare a concluzionat că penalitățile aplicate pentru întârzieri au fost recuperate și plățile aferente contractelor menționate, la data prezentei, nu mai sunt înr....trate întârzieri, deficiențe sau daune din culpa...

De asemenea, arată că... a transmis răspunsul la solicitarea de clarificare prin adresa nr....., redând în continuare conținutul acesteia.

Ca urmare a analizării răspunsului, comisia de evaluare a constatat că data de încetare a contractului a fost... în baza... (Beneficiar).

Motivele care au dus la încetarea anticipată sunt, în principal, următoarele:

- furnizarea cu întârziere/incomplete a datelor și informațiilor necesare studiilor de proiectare de către operatorii de rețea și administratorii de infrastructură, în special...;

- întârzieri în obținerea autorizațiilor administrative prealabile necesare pentru începerea studiului hidrogeologic (cererea depusă la..., aprobarea obținută abia la...). Dificultăți în obținerea consimțământului proprietarilor de terenuri pentru accesul pe proprietăți în vederea realizării studiilor.

- modificări ale modelului de transport de călători și ale orarelor furnizate inițial de Cauza principală a întârzierilor imputabile Asocierii... Polonia a fost executarea necorespunzătoare și cu întârzieri a lucrărilor de către subcontractantul... sp. z.o.o. - operator economic polonez. Acesta a fost subcontractat în baza contractului de subcontractare nr. EPO/P289/65/2022 din..., încheiat de... sp. z.o.o., în calitate de beneficiar, cu... sp. z.o.o., responsabilitatea selecției și contractării acestui subcontractant aparținând... sp. z.o.o.

... nu a fost entitatea care a selectat, contractat sau gestionat subcontractantul... sp. z.o.o. - cauza generatoare principală a întârzierilor. Serviciile de proiectare pentru calea.... z.o.o. și-a executat deficitar obligațiile - aparținea cotei de servicii alocate... (...%), nu... (...%).

Au existat penalități contractuale impuse de în legătură cu încetarea contractului, determinate de prevederile contractuale, dar acestea au fost reduse semnificativ în urma contestării de către asocieria... Polonia. Quantumul final al penalității a fost stabilit de comun acord între părți prin Acordul de mediere (semnat între Asocieria... Polonia și la... și aprobat de... din la..., în temeiul prevederilor Codului de procedură civilă poloneză), iar ambele părți au declarat că suma astfel stabilită (... 41 PLN - echivalentul a aproximativ a... EUR) a epuizat orice pretenții ale legate de încetarea Contractului.

Plata s-a realizat prin compensarea creantelor reciproce, în baza Acordului de mediere, prin care creanța Asocierii... Polonia (remunerația proporțională cu lucrările executate în Fazele 1-IV) a fost compensată cu creanța(penalitatea contractuală).

Cu privire la orice alte măsuri de remediere și documente relevante a fost decisă încetarea de subcontractare cu... sp. z.o.o., pe lângă plata integrală a sumelor datorate de asociere, a fost implementat un sistem intern de guvernanță: Directorul de Proiect beneficiază de asistența din divizia de proiecte majore, cu instrumente de management (matrice de controale, ateliere de progres pe 6 săptămâni, indici de performanță: procent de finalizare, interfețe închise, neconformități rezolvate), s-au revizuit reglementările interne privind managementul de proiect și gestionarea relațiilor cu subcontractanții și implementarea unui sistem de raportare și control, crearea structurii de audit intern și a unui software de management de proiecte.

În data de... a fost emisă e Notificarea rezultatului procedurii nr...., prin care a comunicat selectarea ofertei depuse pentru contractul "Prestarea serviciilor de... de Contract pentru construcția Aeroportului în cadrul Investiției...", unei asocieri din care face parte și.... Z.o.o., din care rezultă că... a reconfirmat fiabilitatea operatorului economic.

Comisia de evaluare a constatat, pe baza informațiilor și documentelor transmise, că... a prezentat măsuri de remediere prin implementarea planurilor de management și control, a plătit penalitățile calculate, a fost aprobat Acordul de mediere de către... din la..., cât și faptul că și.... z o.o. a fost selectat de către în calitate de membru al unei asocieri, câștigător al unui nou Contract, motiv pentru care s-a constatat că operatorul economic a adoptat măsuri de remediere de natură să restabilească legătură de încredere cu..., în sensul prevederilor art. 171 din Legea nr. 98/2016.

Mai mult, raportat la data încetării contractului în cauză..., se constată că au devenit incidente prevederile art. 171 alin. (5) din Legea nr. 98/2016.

Comisia de evaluare a constatat că nu sunt incidente motivele de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea 98/2016 în ceea ce operatorul economic..., astfel considerând răspunsul concludent și cerința îndeplinită.

Cu privire la solicitarea de clarificare nr..., autoritatea arată că... a detaliat aspectele în cadrul răspunsului, fișierul „...” - pag. 1-8, redând în continuare conținutul acestora.

În susținerea celor declarate... a atașat următoarele: ANEXA 2 - Declarația Av. jurat... din..., prin care se furnizează o explicație detaliată și contextualizată a circumstanțelor încetării anticipate, din perspectiva profesionistului implicat personal în proiect pe întreaga durată a Contractului.

Ca urmare a analizării răspunsului la solicitarea de clarificare nr...., comisia de evaluare a constatat că data de încetare a contractului a fost... în baza...(Beneficiar).

Motivele care au dus la încetarea anticipată sunt, în principal, următoarele:

- Începând cu sfârșitul anului 2024, părțile s-au aflat într-un impas financiar privind costurile serviciilor suplimentare - Asocierea...-.... nu putea presta în limita bugetului Angajatorului, iar Angajatorul nu putea majora bugetul.

- În mai 2025, a fost convenit un acord preliminar de principiu între părți privind încetarea Contractului prin consens mutual, ambele părți înțelegând că Asocierea...-.... va continua să furnizeze servicii până la sfârșitul lunii iulie 2025.

Au fost calculate penalități contractuale de..., 82 EUR, strict legate de întârzieri în actualizarea garanției de bună execuție, generate exclusiv de neîndepliniri formale privind garanțiile bancare, și nu de vreo neglijență profesională sau deficiență în prestarea serviciilor.

Cu privire la orice alte măsuri de remediere și documente relevante este finalizat Acordul de soluționare amiabilă, nu a fost emis nici un certificat constatat negativ de către autoritatea contractantă, iar compensarea prejudiciilor pretinse s-a făcut prin deducerea penalităților din rețineri, fără plată suplimentară.

A fost transmisă declarația privind credibilitatea nr.... No.....N/... emisă de către „... LTnijas” S.R.L.(Beneficiar) din care rezultă faptul că părțile sunt în curs de negociere a unui acord de soluționare amiabilă pentru a conveni asupra procedurii de îndeplinire a pretențiilor și obligațiilor de plată reciproce și pentru a soluționa integral și în mod reciproc disputele prin negocieri constructive și profesionale.

Măsurile tehnice, organizatorice și de personal luate de Inginerul/Consultantul constituie dovezi suficiente ale integrității și credibilității sale profesionale.

Angajatorul/... (... LTnijas) recunoaște și confirmă că, în conformitate cu partea a doua a articolului... din Legea privind achizițiile publice și articolul 57 alineatul (4) și (6) din Directiva 2014/24/UE privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei.../18/CE, încetarea Contractului nu constituie un temei pentru excluderea Inginerului/Consultantului (sau a oricărei societăți implicate în asocierea în participațiune) de la participarea la procedurile de achiziție publică. Angajatorul consideră Consultantul (și fiecare societate membră a asocierii în participațiune) un furnizor fiabil/credibil și competent de servicii de consultanță inginerească, supraveghere a lucrărilor de construcție și expertiză în proiectare.

Comisia de evaluare a constatat, pe baza informațiilor și documentelor transmise, că... a plătit penalitățile calculate, este în curs de aprobare Acordul de mediere, cât și faptul că... LTnijas a transmis o notificare prin care confirmă faptul că... este un furnizor credibil și competent, motiv pentru care se constată că operatorul economic a adoptat măsuri de remediere de natură să restabilească legătură de încredere cu..., în sensul prevederilor art. 171 din Legea nr. 98/2016.

Comisia de evaluare a constatat că nu sunt incidente motivele de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea 98/2016 în ceea ce operatorul economic..., astfel considerând răspunsul concludent și cerința îndeplinită.

Totodată, în vederea verificării incidenței motivului de excludere a ofertanților asociați/ subcontractanților/ tertilor susținători, prevăzut la art.... alin. (1) lit. g) din Legea 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, comisia de evaluare a procedat la verificarea existenței documentelor constatatoare emise, accesând Secțiunea Atribuire de proceduri de achiziție - Documente constatatoare.

În acest sens, comisia de evaluare a utilizat mai multe metode de interogare a SEAP/SICAP, după cum urmează:

1. Pentru operatorul economic... rezultatele căutării "... ROMÂNIA" au fost 23 (douăzeci și trei) documente constatatoare pozitive. Conform informațiilor din SICAP aferente documentelor constatatoare rezultă faptul că a îndeplinit contractul și nu există prejudicii. Prin urmare nu sunt îndeplinite condițiile prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr.98/2016 privind achizițiile publice.

Totodată, din evidența S.A., dar cu aplicabilitate doar pentru documentele constatatoare emise de- S.A.. operatorului economic în cauză i-au fost emise 62 (șaizeci și două) documente constatatoare, din care 11 (unsprezece) cu mențiuni și... (cincizeci și unu) pozitive. Conform informațiilor din SICAP aferente documentelor constatatoare cu mențiuni rezultă faptul că au existat întârzieri punctuale în derularea contractului survenite ca urmare a mobilizării slabe a Prestatorului în ceea ce privește realizarea investigațiilor geotehnice, fără prejudicii și cu îndeplinirea corespunzătoare a obligațiilor.

Prin urmare nu sunt îndeplinite condițiile prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr.98/2016 privind achizițiile publice, operatorul economic îndeplinind contractele în mod corespunzător din punct de vedere cantitativ și calitativ.

Cu privire la documentele constatatoare antemenționate, autoritatea arată că nu sunt întrunite condițiile aplicării cazului de excludere prevăzut la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare.

Astfel, potrivit Notificării Agenției Naționale pentru Achiziții Publice, pentru a fi exclus dintr-o procedură de achiziție publică în temeiul art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, operatorul economic trebuie:

- fie să fi încălcat în mod grav obligațiile principale ce-i reveneau în cadrul unui contract de achiziție publică, al unui contract de achiziție sectorială sau al unui contract de concesiune, încheiate anterior;
- fie să fi încălcat în mod repetat obligațiile principale ce-i reveneau în cadrul unui contract de achiziție publică, al unui contract de achiziție sectorială sau al unui contract de concesiune, încheiate anterior, și, în același timp, respectivele încălcări ale obligațiilor principale să fi condus:
 - fie la încetarea anticipată a respectivului contract.
 - fie la plata de daune-interese,
 - fie la alte sancțiuni comparabile cu una dintre cele două menționate mai sus.

Prin urmare, pentru a fi într-o situație de excludere, este necesară îndeplinirea uneia dintre condițiile menționate în prima teză a art.... alin. (1) lit. g), cumulativ cu una dintre condițiile menționate în teza a doua.

Toate documentele constatatoare în discuție fac referire doar la întârzieri în derularea contractelor fără prejudicierea autorității contractante, nefiind astfel îndeplinită prima condiție pentru atragerea incidenței art.... alin. (1) lit. g), în ceea ce privește situațiile consemnate în cadrul....

Prin urmare, în cazul tuturor Documentelor constatatoare antementionate nu sunt întrunite cumulativ ambele condiții prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, de natură a atrage excluderea unui operator economic din cadrul unei proceduri de atribuire și au fost adoptate măsuri de remediere în sensul art. 171 din Legea nr. 98/2016, în sensul realizării propriu-zise a ităților principale în cadrul contractelor.

2. Pentru operatorul economic... rezultatele căutării "... " au fost 0 (zero).

3. Pentru operatorul economic -, rezultatele căutării "... -" au fost 0 (zero).

4. Pentru operatorul economic, rezultatele căutării "..." au fost 0 (zero).

5. Pentru operatorul economic..., rezultatele căutării "... " au fost 0 (zero).

6. Pentru operatorul economic, rezultatele căutării "..." au fost 4 (patru) documente constatatoare, din care 1 (unu) negativ și 3 (trei) pozitive. Conform informațiilor din SICAP aferente documentului constatator rezultă faptul că au existat întârzieri în derularea contractului survenite ca urmare a mobilizării slabe a Prestatorului în ceea ce privește realizarea investigațiilor geotehnice, fără prejudicii și cu îndeplinirea corespunzătoare a obligațiilor. Totodată, din evidența S.A., dar cu aplicabilitate doar pentru documentele constatatoare emise de- S.A., reiese că operatorului economic în cauză i-au fost emise 6 (sase) documente constatatoare, din care 1 (unu) negativ, cel de care s-a făcut vorbire mai sus și 5 (cinci) pozitive. Astfel, în urma verificărilor efectuate, comisia de evaluare a constatat faptul că nu a fost identificate, pentru operatorul economic în cauză, documente constatatoare de natură să atragă incidența motivului de excludere prevăzut la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice.

7. Pentru operatorul economic..., rezultatele căutării "... " au fost 1 (unu) document constatator pozitiv. Conform informațiilor din SICAP aferente documentului constatator rezultă faptul că nu au fost constatate abateri de la calitate, termenele contractuale au fost respectate, documentele necesare derulării contractului au fost întocmite în mod corespunzător, colaborarea și comunicarea cu contractantul au fost foarte bune, toate celelalte clauze contractuale au fost îndeplinite corespunzător de către contractant, nu au fost aduse prejudicii autorității contractante pe perioada derulării contractului și contractul a fost finalizat în termenul contractual.

8. Pentru operatorul economic..., rezultatele căutării "... " au fost 0 (zero).

9. Pentru operatorul economic..., rezultatele căutării "... " au fost 0 (zero).

10. Pentru operatorul economic, rezultatele căutării "..." au fost 6 (sase) documente constatatoare pozitive. Conform informațiilor din SICAP aferente documentelor constatatoare rezultă faptul că operatorul economic a îndeplinit în mod corespunzător obligațiile prevăzute în contracte. Dintre cele 6 (sase) documente constatatoare pozitive 2 (două) sunt pozitive și se află în afara celor 3 (trei) ani de valabilitate în care produc efecte.

Capturile de ecran, care atestă rezultatele antementionate, sunt arhivate format.pdf în Dosarul achiziției.

Astfel, în urma verificărilor efectuate, comisia de evaluare a constatat faptul că nu au fost identificate, pentru operatorii economici participanți în cadrul ofertei declarate câștigătoare, documente constatatoare de natură să atragă incidența motivului de excludere prevăzut la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice din cadrul unei proceduri de atribuire.

Referitor la criticile contestatoarei conform căroră "(...) nu a efectuat o asemenea analiză, concluzionând pur formal că nu sunt incidente motivele de excludere, fără examinarea rezilierii contractului din Polonia, a documentelor constatatoare ale... și a caracterului concludent al măsurilor de autocorectare (...)", achizitoarea precizează că a efectuat o serie de verificări cu privire îndeplinirea obligațiilor contractuale ale... în raport cu S.A., cât și cu alte entități prin interogarea SEAP și verificarea certificatelor constatatoare regăsite.

Pentru operatorul economic... rezultatele căutării "... " au fost 23 (douăzeci și trei) documente constatatoare pozitive. Conform informațiilor din SICAP aferente documentelor constatatoare rezultă faptul că a îndeplinit contractul și nu exista prejudicii. Prin urmare nu sunt îndeplinite condițiile prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr.98/2016 privind achizițiile publice.

Totodată, din evidența S.A., dar cu aplicabilitate doar pentru documentele constatatoare emise de- S.A., reiese că operatorului economic în cauză i-au fost emise 62 (șaizeci și două) documente constatatoare, din care 11 (unsprezece) cu mențiuni și... (cincizeci și unu) pozitive. Conform informațiilor aferente documentelor constatatoare cu mențiuni rezultă faptul că au existat întârzieri punctuale în derularea contractului survenite ca urmare a mobilizării slabe a Prestatorului în ceea ce privește realizarea investigațiilor geotehnice, fără prejudicii și cu îndeplinirea corespunzătoare a obligațiilor.

De asemenea, autoritatea arată că, suplimentar față de verificarea..., prin adresa nr..... comisia de evaluare a solicitat clarificări interne Direcției Tehnice responsabile cu derularea contractelor „... de Fezabilitate pentru obiectivul Autostrada Timișoara - Moravita"...", redând în continuare conținutul acestora.

La această solicitare, Direcția Tehnică a răspuns prin adresa nr...., redând în continuare conținutul acesteia.

Astfel, autoritatea susține că, din acțiunile întreprinse, rezultă faptul că a verificat riguros starea... prin interogarea SEAP cu privire la... emise de sau alte autorități contractante, verificarea documentelor constatatoare emise de pentru..., cât și corespondența cu Direcția Tehnică, responsabilă cu derularea celor 2 contracte. Din analiza documentelor obtinute din cele 3 surse nu a rezultat faptul că pentru... nu sunt aplicabile motivele de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea 98/2016.

Referitor la critica contestatoarei conform căreia: "În cazul acestor contracte... se ascunde în spatele liderului..., pretinzând că vina aparține doar acestuia.", autoritatea supune atenției următoarele:

Prin adresa fără număr asocierea... A.Ș. -... încărcată în SEAP în data de..., ora 15:..., a răspuns la solicitarea de clarificări nr...., solicitarea de clarificare transmisă la faza DUAЕ, redând în continuare conținutul acesteia.

Din propriile declarații reiese faptul că... A.Ș se află în aceeași situație, fiind parte a unei asocieri căreia i-au fost aplicate penalități de către S.A.

Comisia de evaluare nu a efectuat investigații suplimentare nici în privința... A.Ș, totuși, dacă oferta Asocierea... A.Ș. -... în urma aplicării criteriului de atribuire "Cel mai bun raport calitate -preț" ar *fi fost clasată pe primul loc*, în conformitate cu prevederile art....6 alin (2) din Legea nr. 98/2016, comisia de evaluare i-ar fi solicitat, similar ca..., să prezinte documente justificative actualizate la momentul prezentării acestora, prin care să demonstreze îndeplinirea tuturor criteriilor de calificare și selecție, în conformitate cu informațiile cuprinse în formularele DUAЕ prezentate cât și în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, respectiv comisiei de evaluare care are obligația de a verifica neîncadrarea în niciuna dintre situațiile de excludere prevăzute la art. 164, 165... din Legea 98/2016, atât în ceea ce privește... unic/ ofertanții asociați, cât și în ceea ce privește subcontractanții/ terții susținători.

Referitor la criticile contestatoarei cu privire la operatorul economic..., conform căroră: "Terțul susținător și subcontractant.... se află în într-un caz de excludere reglementat de art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, iar măsurile de autocorectare NU trebuiau acceptate", autoritatea supune atenției următoarele aspecte:

- Data de încetare a contractului a fost... în baza...<Beneficiar).
- Motivele care au dus la încetarea anticipată sunt în principal sunt următoarele:
 - furnizarea cu întârziere/incomplete a datelor și informațiilor necesare studiilor de proiectare de către operatorii de rețea și administratorii de infrastructură, în special...;
 - întârzieri în obținerea autorizațiilor administrative prealabile necesare pentru începerea studiului hidrogeologic (cererea depusă la..., aprobarea obținută abia la...);
 - Dificultăți în obținerea consimțământului proprietarilor de terenuri pentru accesul pe proprietăți în vederea realizării studiilor;
 - Modificări ale modelului de transport de călători și ale orarelor furnizate inițial de;

Au existat penalități contractuale impuse de în legătură cu încetarea contractului, determinate de prevederile contractuale, dar acestea au fost reduse semnificativ în urma contestării de către Asocieria... Polonia. Cuantumul final al penalității a fost stabilit de comun acord între părți prin Acordul de mediere (semnat între Asocieria... Polonia, și la... și aprobat de... din la..., în temeiul prevederilor Codului de procedură civilă poloneză), iar ambele părți au declarat că suma astfel stabilită (... , 41 PLN - echivalentul a aproximativ a... EUR) a epuizat orice pretenții ale legate de încetarea Contractului.

Plata s-a realizat prin compensarea creanțelor reciproce, în baza Acordului de mediere, prin care creanța Asocierii... Polonia (remunerația proporțională cu lucrările executate în Fazele I-IV) a fost compensată cu creanța(penalitatea contractuală).

Cu privire la faptul că: "[...] iar măsurile de autocorectare NU trebuiau acceptate", achizitoarea precizează că măsurile de autocorectare prezentate și implementate la nivelul grupului... sunt:

Principalele măsuri organizatorice tip remediere ale...:

- Revizuirea procedurilor de gestionare și evaluare a subcontractanților (actualizată mai...);

- Decizia de a înceta cooperarea cu subcontractantul... sp. z.o.o.;

- Implementarea unui sistem intern de guvernanță: Directorul de Proiect beneficiază de asistența unui sponsor din divizia de proiecte majore, cu instrumente de management (matrice de controale, ateliere de progres pe 6 săptămâni, indici de performanță: procent de finalizare, interfețe închise, neconformități rezolvate);

- Planul de acțiune a fost duplicat și aplicat și în alte regiuni (ex....). Principalele măsuri organizatorice de remediere ale... ..:

- revizuirea reglementărilor interne, în special cele privind managementul de proiect și gestionarea relațiilor cu subcontractanții;

- încetarea oricărei cooperări cu subcontractantul... sp. z.o.o.;

- implementarea sistemului de raportare și control, crearea structurii de audit intern și a unui software de management de proiecte (operațional din 2024);

- în cadrul structurii echipelor de proiect dedicate implementării proiectelor respective, se instituie prin prezenta o funcție separată de asistent al coordonatorului de proiect, ale cărui sarcini vor implica însoțirea constantă a coordonatorului de proiect în itățile sale curente, participarea la ședințe, pregătirea notelor din ședințe și discuții.

Aceste măsuri sunt implementate prin intermediul ordinilor interne 2/23 din 17 noiembrie..., 3/23 și 21 decembrie... și 4/23 din 21 decembrie....

Autoritatea menționează faptul că inclusiv... A.Ș a luat aceleași măsuri organizatorice similare cu cele ale operatorului economic..., fiind într-o situație similară, așa cum reiese din răspunsul la solicitarea de clarificare de la faza DUAE, redând în continuare conținutul acesteia.

Astfel se poate constata că raportat la criticile aduse cu privire la acceptarea măsurilor organizatorice de autocorectare de către autoritatea contractantă... A.Ș a implementat măsuri organizatorice de

autocorectare similare cu cele ale grupului..., respectiv: actualizare/modificare/implementare de proceduri interne, crearea unor funcții noi în cadrul structurilor/echipelor de proiect, gestionarea cu mai multă rigurozitate a subcontractanților/furnizorilor aleși, ce au ca scop evitarea pe viitor a situațiilor ce au condus la situația de fapt.

Mai mult decât atât, în data de... a fost emisă Notificarea rezultatului procedurii nr...., prin care a comunicat selectarea ofertei depuse pentru contractul "Prestarea serviciilor de... de Contract pentru construcția Aeroportului în cadrul Investiției...", unei asocieri din care face parte și.... z.o.o., din care rezultă că... a reconfirmat fiabilitatea operatorului economic.

Astfel că, din analiza informațiilor și documentelor transmise de ofertant, cât și din datele obținute de către comisia de evaluare de pe platforma SEAP și corespondența purtată cu Direcția Tehnică (responsabilă cu implementarea celor 2 contracte) avute la dispoziție referitoare la..., rezultă că penalitățile aplicate pentru întârzieri au fost recuperate și plățile aferente contractelor menționate, la data prezentei, nu mai sunt înr....trate întârzieri, deficiențe sau daune din culpa...

Pe baza informațiilor și documentelor transmise, subcontractantul și terțul susținător... a prezentat măsuri de remediere prin implementarea planurilor de management și control, a plătit penalitățile calculate, a fost aprobat Acordul de mediere de către... din la..., cât și faptul că.... z.o.o. a fost selectat de către în calitate de membru al unei asocieri, câștigător al unui nou Contract, motiv pentru care se constată că operatorul economic a adoptat măsuri de remediere de natură să restabilească legătură de încredere cu..., în sensul prevederilor art. 171 din Legea nr. 98/2016.

Raportat la data încetării contractului în cauză..., s-a constatat că au devenit incidente prevederile art. 171 alin. (5) din Legea nr. 98/2016.

Astfel pe baza informațiilor și documentelor enunțate mai sus nu sunt incidente motivele de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea 98/2016 în ceea ce privește operatorul economic....

Prin urmare, în cazul tuturor motivelor de excludere invocate de către contestatoare cu privire la operatorii economici ai participării câștigătoare nu sunt întrunite cumulativ ambele condiții prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016 de natură a atrage excluderea unui operator economic din cadrul unei proceduri de atribuire, iar orice interpretare contrară ar conduce la generarea unor motive de excludere artificiale cu grava încălcare a principiului proporționalității.

De asemenea, nu trebuie trecut cu vederea că, pentru a deveni incidente prevederile art.... alin. (1) lit. g) din Legea 98/2016, este necesar a exista o legătură de cauzalitate între abaterea gravă/repetată și plata de daune-interese sau alte sancțiuni comparabile. Ori, în cazul de față, această legătură de cauzalitate nu există.

Achiziția precizează că există posibilitatea ca pe parcursul implementării oricărui contract să apară situații diferite de cele stabilite prin documentația de atribuire, pe care nici autoritatea contractantă și nici operatorii economici nu le pot anticipa la momentul ofertării.

Ținând cont de necesitatea întreprinderii tuturor demersurilor necesare pentru realizarea și finalizarea lucrărilor/serviciilor, comisia de evaluare a

aplicat în mod corespunzător (în cazul contractului care face obiectul...) prevederile clauzelor contractuale, procedura de modificare stabilită în cadrul Contractului, precum și prevederile legale în vigoare în materia achizițiilor publice.

În subsidiar, este discutabilă îndeplinirea primei condiții prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, și dat fiind că în cauză este vorba doar despre documente constatatoare intermediare, contractantul ducând la bun sfârșit proiectele aflate în discuție, în condițiile de exigență calitativă impuse de autoritatea contractantă.

Întârzierile care au fost sancționate cu aplicare de penalități nu reprezintă o pagubă materială, ele nefiind comensurate atâta vreme cât Prestatorul și-a îndeplinit obligațiile contractuale. Mai mult decât atât, penalitățile au fost achitate de către Prestator, aceasta reprezentând o măsură de remediere adoptată de Prestator în sensul art. 171 din Legea nr. 98/2016, în situația în care prevederile acestui articol ar fi devenit incidente.

Mai mult, art.... alin. (1) lit. g) prevede clar faptul că nu orice încălcare a contractului atrage incidența acestui motiv de excludere, ci numai încălcarea obligațiilor contractuale principale, condiție care nu este îndeplinită în cazul de față.

Nu în ultimul rând, referitor la subcontractantul, comisia de evaluare a analizat incidența motivului de excludere prevăzut de art.... alin. (1) lit. g) în cadrul Procesului verbal nr.... și a constatat că nu îi sunt aplicabile.

Totodată, autoritatea consideră întemeiate și relevante în soluționarea spetei, aspectele de fapt și normele de drept invocate de către... câștigător prin intermediul cererii de intervenție, care conduc la constatarea netemeinicii criticilor formulate de către contestatoare, redând în continuare conținutul acesteia.

Având în vedere cele prezentate, solicită respingerea criticilor contestatoarei drept neîntemeiate și nefondate.

Prin adresa înr....trată la Consiliu sub nr..... a formulat concluzii scrise în urma restudierii dosarului aflat pe rolul Consiliului.

Prin adresa înr....trată la Consiliu sub nr...., intervenienta... a formulat concluzii scrise.

În ceea ce privește contestația depusă de..., în calitate de lider al asocierii-... AȘ, care face obiectul dosarului nr..... decizia autorității contractante de respingere a ofertei **sale ca** inacceptabilă, comunicată prin adresa nr..... și raportul procedurii nr...., considerând-o nelegală, susținând că asocierea sa îndeplinește cerințele de calificare stabilite prin documentația de atribuire, în special Cerința nr.... privind experiența similară, dovedită prin documentele depuse în cursul procedurii.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul "[CN1... /...6...]. PROIECTARE_semnat.pdf", postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr....

Prin adresa nr....., înr....trată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de..., în calitate de lider al asocierii-... AȘ, solicitând respingerea

contestației pentru neconstituirea cauțiunii, conform art. 611 din Legea nr. 101/2016 și, în subsidiar, ca fiind nefondată.

Sub un prim aspect, autoritatea solicită Consiliului să constate faptul că, nici prin intermediul contestației, ... nu face dovada îndeplinirii cerinței de calificare.

Astfel, explicațiile / raționamentele prezentate pentru prima oară prin contestație, în mod suplimentar (desi... a avut nu mai puțin de 4 oportunități concrete de a furniza informații și înscrisuri justificative complete) nu sunt însoțite de documente justificative din care să reiasă veridicitate susținerilor, ci din contră, înscrisurile prezentate suplimentar pentru prima oară pe calea contestației adâncesc și mai mult neconcludența informațiilor prezentate inițial (după cum rezultă din analiza comparativă detaliată în finalul punctului de vedere).

În concret, alegațiile contestatoarei referitoare la încadrarea serviciilor de proiectare tehnică menționate în Recomandarea nr.... -...44 emisă de... pentru... în categoria de Proiect Tehnic de Execuție și respectiv, recepția propriu-zisă a presupusului Proiect Tehnic de execuție, rămân și ulterior formulării contestației la nivel de susțineri declarative nedemonstrate / neprobate și total contradictorii.

Sub un al doilea aspect, raportat la faptul că nici prin intermediul contestației, ... nu face dovada susținerilor, criticile acesteia cu privire la neemiterea celui de al 5-lea rând de solicitări de clarificare se prezintă ca fiind vădit neîntemeiate.

În concret, dacă nici prin intermediul contestației aceasta nu reușește să facă dovada propriilor susțineri (pe care de altfel putea și trebuia să le prezinte în mod exhaustiv încă de la momentul depunerii documentelor justificative în conformitate cu prevederile art....6 alin. 2 din Legea nr. 98/2016), devine evident faptul că aceasta nu putea demonstra îndeplinirea cerinței de calificare indiferent de câte rânduri de clarificări suplimentare ar fi fost emise.

Drept urmare, contestația formulată în această manieră nu face altceva decât să întărească caracterul neconcludent al răspunsurilor prezentate la repetatele seturi de clarificări, precum și concluzia neîndeplinirii cerinței de calificare.

Întreaga pledoarie a contestatoarei legată de presupusa conduită nelegală a comisiei de evaluare de excludere a ofertei sale cade în derizoriu, impunându-se a fi respinsă drept lipsită de temei și neprobare, prin raportare la prevederile legale extrem de clare și la obligațiile autorității contractante referitoare la analizarea documentelor justificative de calificare în vederea îndeplinirii cerinței minime din documentația de atribuire privind Cerința 1 - Capacitatea tehnică și/sau profesională - Servicii de tipul solicitat, după cum va arăta în continuare:

În ceea ce privește alegațiile contestatoarei conform cărora:

3. Concluzia comisiei de evaluare este greșită. Independent de natura greșită a concluziei la care a ajuns comisia de evaluare, așa cum vom demonstra în cele ce urmează, Fișa de date definește serviciile „duse la bun sfârșit”, alternativ, atât ca „servicii recepționate la sfârșitul prestării”, cât și ca „servicii recepționate parțial, cu condiția ca acestea să fi putut fi utilizate de Beneficiar ca rezultat independent”. Serviciile de proiectare prestate de... au fost facturate și încasate etapizat. Documentația accepta, așadar, expres recepția parțială - astfel încât experiența trebuia recunoscută chiar dacă livrabilul de ansamblu nu ar fi fost finalizat 1...%. Pretinzând o

recepție integrală a Proiectului tehnic, Comisia a aplicat exact opusul a ceea ce documentația prevede.

se poate constata că pleacă de la o ipoteză greșită și anume că autoritatea contractantă nu ar fi ținut cont de prevederile propriei documentații, când în fapt chiar... este cea care nu a demonstrat că se pot aplica prevederile invocate de aceasta referitoare la acceptarea unei experiențe similare în servicii recepționate parțial.

Astfel... ignoră cu desăvârșire condiția expres prevăzută în acceptarea acestui tip de experiență (servicii recepționate parțial) respectiv aceea ca serviciile recepționate parțial să fi putut fi utilizate ca rezultat independent.

Ori, niciun Proiect tehnic de execuție nu poate fi utilizat independent decât în situația în care acesta este complet (pe un sector sau pe întreg tronsonul de drum care face obiectul contractului de proiectare).

...., atât cu ocazia prezentării răspunsurilor, cât și cu ocazia formulării contestației prezintă o multitudine de teorii, teorii care însă nu sunt însoțite de niciun fel de înscris doveditor care să și valideze susținerile sale.

În acest sens, referitor la precizările contestatoarei:

4. Mai mult, exact aceeași trăsătură - un procent de realizare sub 1...% la nivelul Proiectului tehnic - figurează în certificatele tuturor celor trei contracte:...% la, 80% la Marmara și...%) la Cu toate acestea, Comisia a reținut integral valoarea Contractelor nr.... și nr.... - inclusiv valoarea aferentă Proiectului tehnic (la, defalcată în chiar certificat la..., 52 TL) - și a eliminat-o numai la Contractul nr.... Pe propriile înscrisuri ale Comisiei, una și aceeași împrejurare este, simultan, calificabilă (la două contracte) și descalificantă (la al treilea)

critica se dovedește a fi una pur speculativă. Raționamentul comisiei nu este în niciun caz contradictoriu, cum încearcă să inducă ideea..., ci calculul a fost realizat ipotetic, cu scopul de a demonstra că și în cel mai favorabil scenariu pentru această ofertantă, ... tot nu face dovada îndeplinirii cerinței de calificare.

Comisia de evaluare nu a dedus și în cazul Contractului nr.... valoarea aferentă Proiectului Tehnic nedemonstrat ca fiind finalizat, întrucât clarificarea acestui contract nu schimbă concluzia evaluării ofertei contestatoarei, aceasta neîndeplinind cerința de calificare chiar și în ipoteza neplauzibilă în care ar fi reușit să demonstreze îndeplinirea condiției pentru luarea în calcul a serviciilor recepționate parțial (aceea de a putea fi utilizate individual de Beneficiar). Astfel, clarificarea suplimentară a Contractului nr.... nu ar fi avut capacitatea de a conduce la declararea ca admisibilă a ofertei contestatoarei, prezentându-se astfel drept redundantă.

Susținerile contestatoarei:

5. Procentul sub 1...% nu măsoară completitudinea livrabilului de proiectare. El provine din certificate de performanță emise de beneficiarii lucrărilor și serviciilor invocate ca experiență similară, care atestă îndeplinirea obligațiilor prin raportare la scopul integral al contractului pentru care certificatul a fost emis - iar nu prin raportare la o cerință dintr-o documentație de atribuire dintr-o altă țară.

6. Cu alte cuvinte... a consemnat în ce măsură a fost realizat întregul obiect al propriului contract, potrivit nevoilor sale de administrare contractuală, fără nicio legătură cu modul în care Cerința nr.... din prezenta procedură definește experiența similară. Diferența până la 1...% reflectă, astfel, renunțarea - în cursul proiectării, prin decizii de optimizare (value-engineering) sau de oportunitate - la unele obiecte din scopul inițial, iar nu un livrabil de proiectare neterminat ori nerecepționat. Pentru scopul efectiv reținut, Studiul de fezabilitate și Proiectul tehnic au fost elaborate și recepționate integral, constituind rezultate complete și utilizabile în mod independent, pe baza cărora se execută în prezent lucrările.

sunt pur declarative și nedemonstrate.

Achizitoarea solicită Consiliului să constate că nici măcar prin contestație nu reușește să clarifice dincolo de orice îndoială rezonabilă faptul că respectivul contract poate fi luat în calcul integral pentru îndeplinirea cerinței.

Deși modul ambiguu și dolosiv prin care continua să prezinte informațiile inclusiv și la nivelul contestației nu permite identificarea exactă a ipotezei propuse de contestatoare, autoritatea deduce că acesta s-ar putea referi:

a) fie la scenariul în care proiectarea s-a realizat pe tronsoane și au fost elaborate multiple Proiecte tehnice de execuție care acoperă 80% din lungimea traseului care făcea obiectul contractului de proiectare,

b) fie la scenariul în care a fost elaborat și recepționat un singur Proiect tehnic de execuție însă valoarea acestuia a fost redusă întrucât a suferit anumite optimizări față de obiectul contractului inițial.

Achizitoarea solicită Consiliului să constate că niciuna dintre aceste 2 variante ipotetice și neplauzibile nu este demonstrată de contestatoare.

În acest sens, subliniază faptul că, atât prin multiplele răspunsuri la clarificări, cât și prin contestație, prezintă doar teorii neînsoțite de documente justificative.

Din acest punct de vedere, se poate constata faptul că principala critică a contestatoarei - respectiv că nu a fost emis al 5-lea rând de clarificări suplimentare, se prezintă ca fiind derizoriu raportat la faptul că nici prin intermediul contestației nu reușește să probeze propria experiență similară.

Revenind la teoria propusă de contestatoare, caracterul lipsit total de veridicitate al acesteia rezultă din multiple elemente regăsite la nivelul documentelor prezentate chiar de către:

- În cadrul documentelor justificative nu se regăsește niciun element care ar conduce la concluzia că ar fi fost elaborate și recepționate mai multe Proiecte Tehnice pe tronsoane de drum. Din contră, în cadrul Recomandării prezentate pentru acest contract... indică faptul că Studiul de fezabilitate a fost elaborat în perioada... și a avut o valoare de..., 13 lire turcești. În mod similar... tratează și ceea ce... susține la nivel declarativ și în mod neprobat că se referă la un Proiect Tehnic (Servicii de proiectare tehnică menționate generic în ultima rubrică a Recomandării), indicând un progres de 80% și o situație a plăților până la emiterea respectivei Recomandări (... , 06 lire turcești - servicii de proiectare tehnică între... și... și respectiv..., 04 lire turcești - servicii de proiectare tehnică între... și...).

În egală măsură, nici teoria optimizării nu este susținută de datele concrete identificate la nivelul Recomandării, întrucât în cadrul acesteia, pe lângă indicatorul de 80% progres în realizarea presupusului Proiect Tehnic... indică punctual și stadiul proiectării pe fiecare tip de lucrare din care rezultă nefinalizarea următoarelor tipuri de servicii de proiectare:

17 intersecții - stadiu: 85%;

37 de poduri - stadiu: 70%;

Ziduri de sprijin - stadiu: 41%;

Elaborare de proiecte de drenaj - stadiu: 11%;

Pregătire proiecte de siguranța a traficului și a... (parapeti, garduri, etc.) - stadiu: 0%;

Pregătire proiecte de amenajare peisagistică și de irigații - stadiu: 0%;

Servicii de pregătire a proiectului AS-Built (detalii de execuție) - 0%;

După cum se poate observa, chiar din cadrul Recomandării prezentate de rezultă faptul că nu au fost proiectate lucrări esențiale, fără de care nici obiectivul și nici Proiectul Tehnic aferent nu poate avea funcționalitate independentă.

În aceste condiții trebuie subliniat faptul că niciun Proiect Tehnic nu poate fi avizat / recepționat fără proiectarea integrală a elementelor esențiale, precum: intersecții, lucrări de artă, scurgerea apelor, detaliile de execuție sau elementele care tin de siguranța circulației.

Nici această susținere a contestatoarei conform căreia: „Dincolo de caracterul nelegal al reducerii, respingerea este viciată și sub aspect procedural, căci unicul temei real al respingerii nu a fost niciodată supus clarificării.” nu este reală dat fiind faptul că unul dintre principalele motive de respingere a ofertei, astfel cum au fost făcute opozabile prin intermediul comunicării de rezultat este caracterul neconcludent al Răspunsurilor prezentate la solicitările de clarificare privind transmiterea documentelor justificative, evidentiat în mod sintetic, după cum urmează:

1. În urma clasării pe primul loc a ofertei contestatoarei, prin prima solicitare de clarificare nr...., comisia de evaluare i-a solicitat să transmită documentele justificative în vederea demonstrării tuturor informațiilor prezentate prin intermediul DUAЕ-urilor depuse în ofertă. La această solicitare... a răspuns prin adresa nr.... prin care a transmis doar parțial documente justificative care să demonstreze informațiile din DUAЕ.

Deși neconcludența răspunsului, raportat la prevederile art....6 alin. (2) apăruse încă de la momentul prezentării primului Răspuns, Comisia de evaluare a decis emiterea de clarificări suplimentare în vederea respectării principiului proporționalității în adoptarea deciziilor.

2. cunoștea sau ar fi trebuit să cunoască caracterul neconcludent sau incomplet al Răspunsului său nr. API-OUT 59/... prin care a transmis inițial documentele justificative.

În contextul specific experienței invocate de către pentru îndeplinirea cerinței de calificare, responsabilitatea acestuia de prezentare a unor informații clare se prezenta cu atât mai mult necesară dat fiind faptul că în cadrul Contractelor de concesiune / parteneriat public privat delegarea competențelor între entitățile participante este una mult mai complexă, cum este și în cazul Contractului invocat de contestatoare:

... final încredințează Concesionarului proiectul general, în cazul de față - ve AS. Concesionarul desemnează un..., în cazul de față -... Industry and.... (... ve A.Ş.).... încredințează ități specifice precum proiectarea unui subcontractant de specialitate, în cazul de față -... VE AS. În condițiile acestui lant complex de delegări, în care itățile se dublează / suprapun sau se pot transfera parțial, responsabilitatea... de a prezenta informații clare și sustinute de documente justificative este esențială, tocmai această obligație neîndeplinită fiind sancționată de comisia de evaluare în privința contestatoarei.

Astfel, întrucât printre documentele depuse inițial nu se regăsea niciun înscris din care să rezulte faptul că... final al lucrării (... - Direcția Generală a...) ar fi cunoscut calitatea de subcontractant și/sau implicarea operatorului economic... VE AȘ în cadrul proiectului invocat cu titlu de experiență similară, comisia de evaluare a emis cea de a doua solicitare de clarificări având nr.... prin care a solicitat transmiterea documentelor justificative omise inițial.

3. Răspunsul nr. API-OUT 74/... la cea de a doua solicitare de clarificări a generat noi aspecte de ambiguitate, ... cunoscând sau trebuind să cunoască faptul că Răspunsul și înscrisurile prezentate sunt deficitare dat fiind faptul că din conținutul acestora nu se putea confirma calitatea avută de către... Industry and... în cadrul consorțiului concesionar și nici dreptul... de a emite certificatul privind experiența prestatorului nr.... -...44 din..., motiv pentru care a fost emisă cea de a treia solicitare de clarificări nr....

4. Răspunsul nr. API-OUT 81/... la cea de a treia solicitare de clarificări a generat noi aspecte de ambiguitate.

Astfel, ... cunoștea sau ar fi trebuit să cunoască caracterul neconcludent sau incomplet al Răspunsului său nr. API-OUT 81/..., afirmațiile din cadrul acesteia precum:

... Industry and.... are calitatea de beneficiar direct al serviciilor prestate de..., fiind singura entitate în măsură să certifice în mod direct, complet și nemijlocit:

- natura și complexitatea serviciilor prestate;
- perioada efectivă de prestare;
- valoarea serviciilor (... , 23 TL);
- gradul de conformitate și îndeplinirea obligațiilor contractuale. [...]

În considerarea celor de mai sus, rezultă fără echivoc că:

• ... Industry and.... a fost desemnat Antreprenor în cadrul proiectului, în baza acordului încheiat cu concesionarul;

• ... a acționat în calitate de antreprenor general (...), având atribuții directe în coordonarea și validarea serviciilor de proiectare;

• certificatul emis de... reflectă în mod fidel experiența operatorului economic... VE A.Ș., fiind emis de clientul direct al serviciilor;

• documentele anexate confirmă relația contractuală...-concesionar,

• cerința privind demonstrarea capacității tehnice și profesionale este îndeplinită în mod corespunzător.

rămânând în continuare la nivel declarativ, întrucât nici în urma celui de al treilea rând de clarificări și răspunsuri nu rezultau cu certitudine chiar aspectele invocate ca fiind clarificate prin răspunsul, respectiv: natura serviciilor prestate, perioada de prestare sau îndeplinirea obligațiilor contractuale (recepția serviciilor de elaborare Proiect tehnic).

În concret, raportat la conținutul efectiv al documentelor justificative prezentate inițial și ulterior, prin intermediul răspunsurilor la solicitările de clarificare suplimentare, contestatoarei îi era opozabil faptul că acestea sunt deficitare cel puțin sub următoarele aspecte:

- Deși se afla în etapa de documente justificative și la nivelul înscrisurilor anexate răspunsului nr.... a prezentat o situație centralizatoare a facturilor aferente presupuselor servicii de proiectare relevante, aceasta nu a depus și facturile efective sau dovezile de încasare a plăților sumelor menționate în respectivele facturi;

- Obiectul, valoarea, data încheierii, durata și principalele ități de care a fost responsabil proiectantul în cadrul Contractului încheiat între... și...;

- Obiectul, durata și responsabilitățile Antreprenorului în cadrul Contractului încheiat între... și;

motiv pentru care comisia de evaluare a emis cea de a patra solicitare de clarificare nr.....

După cum se poate observa, contrar susținerii contestatoarei care reclamă faptul că motivele de excludere nu au fost clarificate, comisia de evaluare a adus în discuție în mod recurent respectivele motive: perioada de referință și tipul de servicii invocate ca experiență similară, tocmai acesta fiind scopul clarificării, respectiv verificarea valorii serviciilor care pot fi luate în considerare în verificarea îndeplinirii cerinței de calificare.

5. Caracterul ambiguu al informațiilor ce rezultau din înscrisurile prezentate și prin intermediul celui de al patrulea răspuns al contestatoarei (adresa nr. API-OUT 87/...) au condus la decizia Comisiei de evaluare de declarare a răspunsurilor ca fiind neconcludente și de constatare a nedemonstrării îndeplinirii cerinței de calificare, aducând la cunoștința contestatoarei neconcordanțele / deficiențele acestora, după cum urmează:

... a fost informată cu privire la faptul că și după primirea celui de al 4-lea răspuns, în continuare subzistau o serie de inadvertențe majore între afirmațiile acestuia și documentele justificative puse la dispoziția comisiei de evaluare:

Susținere ofertant prin răspunsuri la clarificări	Contradicție cu documentele justificative prezentate
... 87/...: Documentele anexate (facturile și extrasele bancare - n.n.) demonstrează atât prestarea serviciilor, cât și încasarea contravalorii acestora de către..., în relația contractuală cu....	Facturile depuse și extrasele aferente nu demonstrează prestarea serviciilor (de tipul celor solicitate prin documentația de atribuire: Studiu de fezabilitate și/sau Proiect Tehnic de execuție) ci prestarea anumitor servicii de proiectare neindividualizate, în cadrul acestora fiind menționat: " <i>studii /proiect /servicii de inginerie</i> ". În același sens, nici din prevederile Contractului încheiat între... și... nu rezultă cu claritate ca obiectul contractului a fost de elaborare Studiu de fezabilitate și/sau Proiect Tehnic, ci la fel ca și în cazul facturilor sunt utilizați termeni generalisti vizând diverse ități de proiectare: Articolul 3. Lucrarea supusă contractului și sferei sale: Obiectul prezentului Contract îl constituie prestarea, de către Proiectant, în cadrul "... " asumat de Beneficiar prin Contractul Principal, a serviciilor de studii, proiectare și inginerie aferente lucrurilor constând, fără a se limita la [...]. Mai mult, precizarea regăsită la cap.... din Contract - începerea lucrărilor și durata lucrărilor: Lucrările vor fi desfășurate în paralel cu lucrările de execuție [...] reprezintă un indiciu suplimentar ca itățile de proiectare se referă în fapt la proiectări punctuale pe

	parcursul realizării lucrărilor sau detalii de execuție care în practica pot fi elaborate în paralel cu execuția lucrărilor pe măsură ce devin necesare.
... 87/...: Conform punctului B și C din Contractul de Implementare..., ..., încredințează..., realizarea ităților aferente proiectului „... de Nord (inclusiv Podul 3 peste Bosfor) - Secțiunea- Başakşehir (inclusiv drumurile de legătură)", ...,ități care cuprind și toate lucrările/ itățile premergătoare execuției. Prin urmare, rezultă fără echivoc că... Industry and.... a avut responsabilitatea contractuală asupra ităților de proiectare în cadrul proiectului, ceea ce justifică atât contractarea... în calitate de subcontractant, cât și dreptul... de a certifica serviciile prestate. ... Industry and.... a fost desemnată de către concesionar, prin contractul încheiat la data de..., în calitate de antreprenor general, având responsabilitatea pentru: [...] • coordonarea ităților de proiectare și inginerie;	... ve Isletme A.S. atașată de ofertant nu se confirmă decât faptul ca... a fost responsabil pentru execuția lucrărilor, nu și proiectarea acestora: "Antreprenorul general (....) Contractor responsabil pentru execuția lucrărilor este... ve A.S." Tot în acest sens sunt relevante și prevederile Contractului încheiat între... și..., conform cărora: B) Prin Contractul de Implementare... (.... - n.n.) a fost în mod expres autorizat să încredințeze unui antreprenor terț, în calitate de subantreprenor, executarea totală sau parțială a lucrărilor care urmează a fi realizate de către Beneficiar în cadrul Contractului de Implementare (inclusiv furnizarea de echipamente, precum și celelalte obligații aferente proiectului și lucrărilor conexe). C) ... dorește să încredințeze Antreprenorului, care este o societate de construcții stabilită, calificată și care îndeplinește condițiile necesare, executarea lucrărilor pregătitoare de construcție (denumite „Lucrările”) ce urmează a fi realizate de către Beneficiar în cadrul Contractului de Proiect, în vederea realizării cu succes a..., conform condițiilor Contractului de Implementare. [...] 17 „Lucrările” desemnează lucrările pregătitoare de construcție prevăzute în Contractul de Implementare. [...] Obligații generale - Antreprenorul este obligat să finalizeze Lucrările în mod corespunzător și în conformitate cu Contractul. 5. Domeniul de itate al Antreprenorului - Domeniul de itate al Antreprenorului va fi limitat la domeniul lucrărilor pregătitoare de construcție prevăzute în Contractul de Implementare.

După cum se poate observa, chiar și în urma primirii ultimului răspuns, nu numai că nu a fost clarificată pe deplin modalitatea de îndeplinirea a cerinței de calificare dar răspunsul ridică și mai multe elemente de ambiguitate suplimentare, precum:

- dacă... a subcontractat legal către... itatea de proiectare;
- dacă itatea de proiectare a subcontractantului... a vizat elaborarea unor studii dintre cele acceptate prin documentație, respectiv Studii de fezabilitate și/sau proiecte tehnice.

În fapt, se poate observa că toate cele 4 răspunsuri la clarificări transmise de ofertant în....., cât și în... sunt caracterizate de contradicții și neconcludență, fiecare dintre acestea conducând la necesitatea emiterii altor seturi de clarificări suplimentare.

Ori, în condițiile în care obligația legală a contestatoarei, conform prevederilor art....6 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 și conform prevederilor documentației de atribuire, era de a prezenta documente complete încă de la prima solicitare de clarificare, primită în data de..., iar acesta nu a reușit să demonstreze prin înscrisurile și justificările transmise la

4 rânduri de solicitări de clarificare informațiile prezentate în DUAE, comisia de evaluare a luat act de faptul că emiterea unor clarificări suplimentare ar conduce la încălcarea următoarelor prevederilor art. 209 din Legea nr. 98/2016 și a principiilor care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică, în special cele referitoare la tratamentul egal, transparența, proporționalitatea, asumarea răspunderii.

Având în vedere aceste aspecte și analizând totalitatea informațiilor și documentelor depuse atât în data de... inițial de contestatoare cât și prin cele 3 răspunsuri suplimentare transmise la solicitările de clarificare în data de....., cât și respectiv în..., comisia de evaluare a constatat faptul că aceasta nu a demonstrat prin documentele justificative prezentate îndeplinirea cerinței nr.... privind capacitatea tehnică.

Astfel, comisia de evaluare a luat act de faptul că, și în cel mai favorabil scenariu pentru respectiva ofertantă, respectiv acela în care s-ar trece peste neconcordanțele identificate între susținerile contestatoarei și documentele justificative prezentate, precum dacă... avea posibilitatea legală de a emite Recomandarea pentru... și dacă obiectul contractului de subcontractare încheiat cu... viza realizarea unui Studiu de fezabilitate și a unui Proiect Tehnic, tocmai Recomandarea emisă de... pentru... infirmă îndeplinirea Cerinței de calificare.

În acest sens, comisia de evaluare a reținut ca fiind relevante următoarele informații din cadrul Recomandării nr....-...44 emisă de... pentru...:

Data recomandării este... deci atestă o situație la un moment ulterior termenului limită de depunere a ofertelor care a avut loc în....

La punctul 7 din Recomandare - Partea din contract realizată de subcontractant / Descrierea serviciilor, se menționează că doar Studiul de fezabilitate și serviciile preliminare de proiectare au fost finalizate:

Descrierea serviciilor:

..., în calitate de subcontractant de specialitate, a prestat serviciile complete de proiectare, necesare execuției autostrăzii.

= > Servicii preliminarilor de proiectare - finalizat 1...%

= > Studiu de fezabilitate - finalizat 1...%

= > Servicii de proiectare tehnică - finalizat 80%

= > Servicii de pregătire a proiectului As-Built - finalizat 0%

La punctul 15 - Valoarea serviciilor prestate până la data de..., este defalcată în mod expres valoarea singurului livrabil recepționat / finalizat până la termenul limită de depunere a ofertelor, respectiv o valoare de....13 Lire Turcești pentru Studiul de fezabilitate:

15. Valoarea serviciilor prestate până în data de..., cu indexare	..., 9.... Lira turcească, din care: ..., 13 Lire Turcești - Studiul de Fezabilitate (... - 11/2022) ..., 06 Lire Turcești - Servicii de proiectare tehnică (...) ..., 04 Lire Turcești - Servicii de proiectare tehnică (...)
---	---

Coroborând aceste informații rezultate chiar din documentul justificativ prezentate de contestatoare, s-a constatat faptul că:

- Proiectul tehnic nu a fost recepționat până la termenul limită de depunere a ofertelor (fiind indicată realizarea acestuia în procent de 80%);
- Sumele de..., 06 Lire turcești și respectiv..., 04 Lire turcești aferente serviciilor de proiectare tehnică menționate în recomandare nu sunt aferente Studiului de fezabilitate întrucât perioada de prestare a ităților respective... sunt ulterioare perioadei în care a fost realizat Studiul de fezabilitate, astfel cum se menționează în aceeași recomandare...;
- Singura valoare care poate fi luată în calcul este, în cel mai favorabil caz pentru ofertant, valoarea Studiului de fezabilitate de..., 13 Lire Turcești;

astfel că informația înscrisă în DUAЕ-ul membrului asociat... cu privire la Contractul nr.... de Nord (inclusiv podul 3 peste Bosfor) Construcția, exploatarea și transferul secțiunii - Başakşehir (inclusiv drumurile de legătură) privind: Valoarea serviciilor prestate de... în perioada... este de... TL (.....) este infirmată de documentele justificative prezentate.

Totodată, comisia de evaluare a constatat că există o neconcordanță substanțială între valorile facturilor emise de... și valoarea serviciilor prestate astfel cum sunt menționate în Recomandarea...:

Informații rezultate din Facturi	Informații rezultate din Recomandare
Valoare servicii prestate în perioada... aferente SF: ..., 31 Lire Turcești	Valoare servicii prestate în perioada... aferente SF: ..., 13 Lire Turcești

Drept urmare, eliminând sumele aferente prestațiilor de elaborare a presupusului Proiect Tehnic nerecepționat până la data limită de depunere a ofertelor în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, respectiv luând în considerare doar sumele aferente facturilor emise în perioada de realizare a Studiului de fezabilitate..., rezultă că suma care ar putea fi reținută în cel mai favorabil scenariu este de... fără TVA și nu cea de... fără TVA menționată fără suport justificativ în DUAЕ.

Discrepanțe și contradicții evidente/ lipsa atestării susținerilor din răspunsurile la clarificări sau informațiile din DUAЕ și documentele justificative prezentate s-au identificat și cu privire la primul Contract - Servicii de proiectare, studii pentru construcția... - HATAY km 5+...+...:

Informații rezultate din Răspunsul la clarificări / DUAЕ	Informații rezultate din Recomandarea din...
Adresa... FN atașată Răspunsului din...: Valoare servicii prestate în perioada...: ..., 66 Lire Turcești	Valoare servicii efectuate până la...: ..., 72 Lire Turcești
Adresa... atașată Răspunsului din...: 5. Descrierea serviciilor în calitate de unic contractant a prestat următoarele servicii de	Din recomandare nu rezultă confirmarea elaborării unui Studiu de fezabilitate sau a Proiectului Tehnic ci a unor servicii de proiectare la cadrul general, neindividualizate: "Servicii de proiectare, studii și

proiectare: 1.... de Fezabilitate [...] Elaborarea Proiectului Tehnic	consultanță în inginerie"; Totodată, din Recomandare rezultă că la momentul eliberării acesteia, cel puțin Proiectul Tehnic, nu era recepționat, fiind menționat un stadiu de...% de realizare a serviciilor.
--	--

Comisia de evaluare a constatat că elucidarea acestor discrepanțe suplimentare la momentul respectiv ar fi fost redundantă, având în vedere faptul că pe baza informațiilor puse la dispoziție de către contestatoare prin răspunsul inițial de transmitere a documentelor justificative din..., cât și a celor 3 adrese suplimentare de răspuns, cerința nu este îndeplinită chiar și dacă s-ar lua în considerare întreaga valoare aferentă contractelor nr.... și nr.... din DUAE: Contract..., 46 + Contract..., 98 + Contract....24=..., fără TVA, suma inferioară pragului minim stabilit prin Cerința de calificare nr.... fără TVA.

Anterior adoptării deciziei de respingere a ofertei, comisia de evaluare s-a asigurat că aceasta este luată cu respectarea principiilor care stau la baza procedurilor de achiziție publică, prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr....1, după cum urmează:

Referitor la principiul nediscriminării, acesta presupune asigurarea condițiilor de manifestare a concurenței reale pentru ca orice operator economic, indiferent de naționalitate să poată participa la procedura de atribuire și să aibă șansa de a deveni contractant. Prin urmare, comisia de evaluare a constatat că acest principiu a fost respectat cu ocazia elaborării documentației de atribuire, nefiind identificat niciun criteriu sau condiție de natură să restrângă pe criterii de naționalitate participarea efectivă a operatorilor economici străini, fără a avea însă aplicabilitate în speța analizată.

Referitor la principiul tratamentului egal, acestea presupune că, oricând, pe parcursul procedurii de atribuire, să se stabilească și să se aplice reguli, cerințe, criterii identice pentru toți operatorii economici, astfel încât aceștia să beneficieze de șanse egale de a deveni contractanți. Acesta presupune eliminarea elementelor de natură subiectivă care pot influența deciziile în procesul de atribuire a contractelor de achiziție publică precum și furnizarea, concomitent, către toți operatorii economici implicați într-o procedură de achiziție, a informațiilor aferente procedurii, aspecte care au fost respectate de către autoritatea contractantă și comisia de evaluare în derularea procedurii.

Astfel, în situații similare, ofertanții au fost evaluați în aceleași condiții fără a se crea vreun avantaj sau dezavantaj acestora prin niciuna dintre acțiunile comisiei de evaluare. Respectarea acestui principiu a fost asigurată în mod special prin modalitatea de lucru a comisiei de evaluare care, indiferent de ofertant, a solicitat, clarificările care s-au impus în scopul evaluării complete și corecte a ofertelor și a adoptat aceleași decizii în situații similare sau identice.

Din acest punct de vedere, din... ale comisiei de evaluare rezultă că au fost clarificate toate ofertele în privința cărora au fost identificate situații similare.

Astfel, toți ofertanții participanți la prezenta procedură au beneficiat, în condițiile art. 209 din Legea nr. 98/2016, de posibilitatea de a-și prezenta propriul punct de vedere, precum și documentele / înscrisurile considerate relevante cu privire la informațiile publice identificate de comisia de evaluare, aceasta nelimitând în niciun mod, ca și în cazul asocierii -, posibilitatea respectivilor operatori economici de a clarifica în mod clar, onest și complet aspectele care au făcut obiectul solicitărilor de clarificări, precum și posibilitatea acestora de a prezenta orice înscrisuri justificative ar fi considerat de cuviință pentru a demonstra poziția susținută prin Răspunsuri.

Referitor la principiul recunoașterii reciproce, acesta presupune acceptarea de către autoritatea contractantă a: produselor, serviciilor, lucrărilor oferite în mod licit pe piața...; diplomelor, certificatelor și a oricăror documente emise de autoritățile competente din alte state, specificațiilor tehnice, echivalente cu cele solicitate la nivel național. Acest principiu a fost respectat cu ocazia elaborării documentației de atribuire prin acceptarea participării operatorilor economici străini și a echivalenței între autorizările și diplomele prezentate pentru personal străin, fără a avea însă incidență în analiza prezentei spețe.

Referitor la principiul transparenței, acesta presupune aducerea la cunoștința publicului a tuturor informațiilor referitoare la aplicarea procedurii de atribuire în scopul garantării eliminării riscului de favoritism și de comportament arbitrar din partea autorității contractante. Respectarea acestui principiu a fost asigurată pe deplin, atât prin publicarea la nivelul național și european a documentației de atribuire, cât și prin respectarea întocmai a modalității de purtare a corespondenței, exclusiv prin mijloace electronice prin intermediul platformei SICAP. Astfel, tuturor operatorilor economici erau opozabile atât prevederile documentației de atribuire, cât și prevederile legale incidente în materia achizițiilor publice. Asocierea... neputând invoca necunoașterea legii sau a documentației de atribuire cu ocazia neîndeplinirii propriilor obligații de transparență și onestitate ce decurg în mod imperativ din participarea acestuia la prezenta procedură de achiziție publică.

Referitor la principiul proportionalității, deciziile adoptate de comisia de evaluare a asigurat respectarea acestuia pe deplin, întrucât:

... și-a încălcat obligația legală de a prezenta documente justificative din care să rezulte demonstrarea tuturor informațiilor din DUAE, prevăzută în mod expres la art....6 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 și în cadrul documentației de atribuire:

... clasat pe primul loc după aplicarea criteriului de atribuire va prezenta, anterior atribuirii contractului, la solicitarea Autorității Contractante, certificate/ documente care atestă îndeplinirea cerinței, și anume: certificate/ documente emise sau contrasemnate de o autoritate ori de către clientul beneficiar și/sau procese verbale de recepție și/sau Documente constatatoare emise de autoritățile contractante și/sau certificări de buna execuție, din care să reiasă toate elementele necesare pentru confirmarea îndeplinirii cerinței de capacitate tehnică. Aceste documente vor fi prezentate și de către... asociat, în situația în care resursele acestuia au fost luate în considerare pentru îndeplinirea cerinței.

Desi contestatoarei i-a fost acordată șansa reală de a clarifica toate aspectele identificate de comisia de evaluare, aceasta nu și-a îndeplinit obligația de prezentare a documentelor justificative relevante și informațiilor necesare, prezentând în mod recurent o abordare contradictorie și formalistă (declarații nedemonstrate) de natură să elimine garanțiile de credibilitate pe care orice ofertant trebuie să o prezinte cu ocazia participării la o procedură de achiziție publică pentru realizarea unui obiectiv de investiții de interes național și internațional cu specific dual - atât civil / militar cât și rutier / feroviar.

Chiar și după 4 rânduri de clarificări (cea inițială din... și 3 suplimentare)... nu a fost în măsură să prezinte documente justificative din care să rezulte îndeplinirea tuturor condițiilor regăsite la nivelul Cerinței de calificare nr.... privind capacitatea tehnică.

Referitor la asumarea răspunderii, și acest din urmă principiu a fost respectat prin determinarea clară a sarcinilor și responsabilităților persoanelor implicate în procesul de achiziție publică, asigurându-se profesionalismul, imparțialitatea și independența deciziilor adoptate pe parcursul acestui proces, comisia de evaluare adoptând decizia de respingere în privința asocierii contestatoare, tocmai în considerația atribuțiilor acesteia prin raportare la importanța prezentului obiectiv de investiții care prin natura duală (civilă și militară) trebuie să contribuie, pe lângă atingerea scopului de utilitate publică presupus în mod normal de proiect, și la sporirea siguranței militare a... și a..., constituind un obiectiv transfrontalier la granița cu Bulgaria.

Astfel, deciziile comisiei de evaluare au fost adoptate cu respectarea principiului privind asumarea răspunderii, întrucât împrejurările de fapt și aspectele de drept analizate exclud posibilitatea asumării riscului acceptării unui ofertant care nu prezintă garanțiile de credibilitate și fiabilitate specifice participării la o procedură de achiziție publică pentru atribuirea unui contract de lucrări de o asemenea anvergură și nu demonstrează nici din proprie inițiativă și nici după 3 clarificări suplimentare respectarea condiționalităților necesare îndeplinirii unicei Cerințe de calificare privind capacitatea tehnică.

În final, comisia de evaluare a reținut faptul că ofertanta în cauză poartă întreaga responsabilitate a modalității de prezentare a informațiilor și documentelor justificative, în condițiile în care prevederile Cerinței de calificare au fost făcute opozabile în mod transparent încă de la momentul publicării documentației de atribuire.

Astfel, decizia de respingere a ofertei depuse de către contestatoare a reprezentat măsura adecvată, proporțională, permisă de lege, mai puțin oneroasă pentru autoritatea contractantă și care asigură respectarea principiului cheltuirii eficiente a fondurilor publice, prin raportare la nedemonstrarea îndeplinirii unicei Cerințe de calificare privind capacitatea tehnică a asocierii.

Comisia de evaluare a analizat documentele prezentate de ofertant în raport cu cerințele documentației de atribuire și cu înscrisurile justificative depuse în cadrul procedurii, aplicând aceleași criterii de evaluare pentru toate ofertele.

Contrar susținerilor contestatoarei, evaluarea Contractului nr... (Marmara) a fost realizată prin raportare la documentele existente în dosarul achiziției și la informațiile furnizate de ofertant în urma solicitărilor de clarificări. În urma acestei analize, comisia de evaluare a reținut exclusiv valoarea serviciilor pentru care a rezultat, în mod cert, că erau finalizate și recepționate sau reprezentau rezultate independente utilizabile până la data-limită de depunere a ofertelor.

În acest context, comisia de evaluare subliniază că a analizat cea mai favorabilă situație posibilă pentru ofertant, acordând recunoaștere tuturor valorilor care au putut fi susținute în mod obiectiv prin documentele justificative prezentate. Astfel, deși din înscrisurile depuse rezultau elemente care puteau conduce la o interpretare și mai restrictivă a experienței similare invocate, comisia de evaluare a optat pentru valorificarea tuturor componentelor pentru care există un minim suport documentar care să permită luarea lor în considerare.

Prin urmare, reducerea valorii Contractului nr... (Marmara) nu reprezintă rezultatul unei interpretări arbitrare, ci consecința faptului că documentele justificative depuse nu au demonstrat finalizarea și recepția întregii valori declarate în DUAE la etapa de evaluare a DUAE-urilor și documentelor însoțitoare și nici posibilitatea identificării, în mod neechivoc, a unor rezultate independente recepționate care să justifice recunoașterea integrală a valorii respective.

Referitor la susținerea contestatoarei potrivit căreia documentația de atribuire permite recunoașterea serviciilor recepționate parțial, autoritatea iterează faptul că această posibilitate există numai în măsura în care serviciile recepționate parțial constituie rezultate independente, utilizabile de beneficiar, iar această împrejurare este demonstrată prin documente justificative. În cazul Contractului nr... (Marmara), documentele prezentate nu au permis stabilirea, cu certitudine, că întreaga valoare solicitată de ofertant îndeplinește această condiție, respectiv... nu a putut face dovada cu înscrisuri justificative că a elaborat un Proiect tehnic în cadrul respectivului contract sau că presupusul Proiect tehnic ar fi fost recepționat integral de Beneficiar.

Referitor la critica contestatoarei privind lipsa unei solicitări de clarificări celui de al treilea Contract, achizitoarea precizează că pe parcursul evaluării au fost formulate mai multe solicitări de clarificări privind demonstrarea experienței similare... Asocierea -... -... -... AȘ fiindu-i oferită posibilitatea de a prezenta toate documentele pe care le-a considerat relevante pentru susținerea îndeplinirii cerinței nr... - Capacitatea tehnică și profesională - Servicii de tipul solicitat.

În consecință, procesul de evaluare s-a realizat cu respectarea principiilor tratamentului egal, transparenței, proporționalității și asumării răspunderii, iar concluzia privind neîndeplinirea pragului minim valoric al experienței similare rezultă din analiza documentelor prezentate de ofertant, chiar și în ipoteza cea mai favorabilă acestuia, respectiv prin recunoașterea tuturor valorilor care au putut fi justificate în mod obiectiv. Chiar și în aceste condiții, valoarea experienței similare eligibile a rămas sub pragul minim

de... prevăzut în documentația de atribuire, motiv pentru care decizia de declarare a ofertei ca inacceptabilă este temeinică și legală.

Cu privire la criticile punctuale formulate de către contestatoare:

"2. Reducerea Contractului nr.... a fost întemeiată pe teza că, din acest contract, numai Studiul de fezabilitate ar fi fost finalizat și recepționat până la termenul-limită de depunere a ofertelor (...), Proiectul tehnic fiind, executat în procent de 80%, adică, în opinia Comisiei, nefinalizat și nerecepționat."

"3. Concluzia comisiei de evaluare este greșită. Independent de natura greșită a concluziei la care a ajuns comisia de evaluare, așa cum vom demonstra în cele ce urmează, Fișa de date definește serviciile „duse la bun sfârșit”, alternativ, atât ca "servicii recepționate la sfârșitul prestării", cât și ca "servicii recepționate parțial, cu condiția ca acestea să fi putut fi utilizate de Beneficiar ca rezultat independent". Serviciile de proiectare prestate de... au fost facturate și încasate etapizat. Documentația accepta, așadar, expres recepția parțială - astfel încât experiența trebuia recunoscută chiar dacă livrabilul de ansamblu nu ar fi fost finalizat 1...%. Pretinzând o recepție integrală a Proiectului tehnic, Comisia a aplicat exact opusul a ceea ce documentația prevede.", autoritatea face următoarele precizări:

Decizia comisiei de evaluare nu a fost luată strict raportat la procentul de 80% prezentat în cadrul Certificatului privind experiența prestatorului nr....-...44 ci și pe baza tuturor informațiilor ce se regăsesc în cadrul respectivului document. Din descrierea lucrărilor și stadiul de execuție al acestora reiese că unele categorii nu sunt finalizate iar unele nici măcar nu au fost începute având 0% progres, după cum urmează:

- 37 de poduri - RP: 70%
- Ziduri de sprijin - RP: 41%
- Elaborarea de proiecte de drenaj, - RP: 11%
- Pregătirea proiectelor de siguranță a traficului și a... (parapeți, garduri, etc.), - RP

0%

- Pregătirea proiectelor de amenajare peisagistică și de irigații, - RP: 0%

În Instrucțiunile către ofertanți III.....a) Capacitatea tehnică și/sau profesională, s-a solicitat ca modalitatea de îndeplinire a cerinței se realizează în felul următor:

"... trebuie să facă dovada că a dus la bun sfârșit* în ultimii 5 ani** servicii de elaborare și/sau revizuire și/sau actualizare și/sau completare de Studii de Fezabilitate și/sau Proiecte tehnice și/sau [Proiecte Tehnice și Detalii de Execuție***] pentru lucrări de construcție nouă și/sau modernizare și/sau lărgire aferente drumurilor naționale și/sau drumurilor expres și/sau..., în valoare cumulată de minim... fără TVA. *) Prin servicii duse la bun sfârșit se înțelege:

- servicii recepționate parțial, cu condiția ca acestea să fi putut fi utilizate de Beneficiar ca rezultat independent;
- servicii recepționate la sfârșitul prestării."

Asa cum reiese din modalitatea de îndeplinire a cerinței, se acceptă servicii recepționate parțial, dar acest lucru este condiționat de posibilitatea de a fi utilizate de către Beneficiar ca rezultat independent. Autoritatea iterează faptul că în nicio situație, un proiect tehnic ce poate fi utilizat parțial ca rezultat independent nu poate fi considerat utilizabil atunci când părți constituente ale acestuia au 0 (zero) progres, Pregătirea proiectelor de siguranță a traficului și a... (parapeți, garduri, etc.) - 0%; Pregătirea proiectelor de amenajare peisagistică și de irigații, - 0% sau sunt într-o fază incipientă Elaborarea de proiecte de drenaj, -11%, Ziduri de sprijin - 41%.

Un proiect tehnic recepționat parțial care nu are componenta de siguranța circulației finalizată în nici un caz nu se poate utiliza de către Beneficiar ca rezultat independent acesta fiind total nefuncțional și inutilizabil.

În general Proiectul tehnic pentru specialitatea Semnalizare și Siguranță Rutieră cuprinde marcaje rutiere, amplasarea indicatoarelor, parapeti de protecție, panouri fonoabsorbante, elemente de ghidare, garduri de protecție, panouri anti-orbire, etc.

Mai mult, raportat la obiectul principal al achiziției, respectiv proiectarea unui pod nou peste Dunăre, categoria de poduri este finalizată 70%, ziduri de sprijin 41% iar elaborarea proiectelor de drenaj 11%, specialități ce sunt esențiale pentru întocmirea unui Studiu de Fezabilitate pentru construcția unui pod nou peste....

Astfel se poate constata faptul că evaluarea comisiei de evaluare nu s-a bazat strict pe procentul de 80% de realizare a Proiectului tehnic ci a fost fundamentată pe imposibilitatea utilizării ca rezultat independent de către Beneficiar a părților din Proiectul Tehnic finalizate și pe tipul de lucrări finalizate raportat la obiectul achiziției.

În ceea ce privește susținerile contestatoarei: "7.... și în Raport, Comisia descrie pe larg un parcurs de 3 runde de solicitări și afirmă, cu emfază, că ar fi întrebat Asocieria asupra tuturor aspectelor necesare, dar că aceasta nu ar fi reușit să demonstreze cerința și ar fi depus documente „parțiale” și „succinte”.

8. Realitatea dosarului este alta: pe fond, Comisia a insistat succesiv asupra unei singure chestiuni

- lanțul de subcontractare prin..., respectiv calitatea acestuia de a certifica serviciile și cunoașterea subcontractării de către... final -, chestiune pe care... a lămurit-o integral și pe care Comisia însăși a recunoscut-o „într-un final”.

9. Or, oferta nu a fost respinsă pentru acea chestiune - singura pe care Comisia a pus-o efectiv în discuție ci pentru cu totul altceva. Despre această teză - care constituie unicul temei al respingerii

- Comisia nu ci întrebat niciodată..., nu a solicitat nicio clarificare. Ea a fost construită direct în Raportul procedurii, după închiderea etapei de clarificare. "

autoritatea precizează că a transmis 3 rânduri de solicitări de clarificare, comisia de evaluare acordând prelungirea termenului de răspuns ca urmare a solicitării de prelungire a termenelor de răspuns, transmise de către asocieria contestatoare, tocmai pentru a permite furnizarea unor informații corecte, concludente și complete.

În fapt răspunsurile transmise se bazează pe explicații transmise de către asocieria contestatoare fără a trimite documente suport relevante care să demonstreze faptul ca recomandarea nr....-...44 este emisă în conformitate cu prevederile Instrucțiunilor către Ofertanți, respectiv:

... clasat pe primul loc după aplicarea criteriului de atribuire va prezenta, anterior atribuirii contractului, la solicitarea Autorității Contractante, certificate/documente care atesta îndeplinirea cerinței, și anume: certificate/ documente emise sau contrasemnate de o autoritate ori de către clientul beneficiar și/sau procese verbale de recepție și/sau Documente constatatoare emise de autoritățile contractante și/sau certificări de bună execuție, din care să reiasă ci toate elementele necesare pentru confirmarea îndeplinirii cerinței de capacitate tehnică. Aceste documente vor fi prezentate și de către... asociat, în situația în care resursele acestuia au fost luate în considerare pentru îndeplinirea cerinței.

Astfel, comisia de evaluare trebuia să stabilească clar și fără echivoc dacă... se încadrează în cerințele din documentația de achiziție în ceea ce privește calitatea în care a emis documentul nr....-...44 prin care este certificat stadiul proiectului.

Raportat la critica contestatoarei conform căreia: "Or, oferta nu a fost respinsă pentru acea chestiune - singura pe care Comisia a pus-o efectiv în discuție ci pentru cu totul altceva. Despre această teză - care constituie unicul temei al respingerii - Comisia nu a întrebat niciodată..., nu a solicitat nicio clarificare", achizițtoarea precizează că după ce a

fost clarificată calitatea... în cadrul contractului, cât și faptul că este îndreptățită să emită documentul nr.... -...44, comisia de evaluare nu a avut neclarități asupra conținutului respectivului document. În cadrul acestuia informațiile erau prezentate foarte clar:

- 37 de poduri - RP: 70%
- Ziduri de sprijin - RP: 41%
- Elaborarea de proiecte de drenaj, - RP: 11%
- Pregătirea proiectelor de siguranță a traficului și a... (parapeți, garduri, etc.), - RP 0%

- Pregătirea proiectelor de amenajare peisagistică și de irigații, - RP: 0%

Comisia de evaluare neputând pune la îndoială progresul fizic realizat și certificat de către... în cadrul respectivului document, o eventuală clarificare suplimentară în acest sens nefiind în măsură să schimbe sau să modifice progresul fizic realizat și certificat.

Referitor la susținerea contestatoarei "25. La aceasta se adaugă împrejurarea că obiectul acestor contracte cuprinde și servicii care, prin natura lor, se prestează ulterior livrării și aprobării Proiectului tehnic - în special pregătirea proiectului As-Built și serviciile de inginerie și asistență tehnică pe durata execuției lucrărilor. Aceste servicii se regăsesc în orice contract de acest tip și se realizează pe parcursul execuției, după ce Proiectul tehnic a fost predat și aprobat; ele nu au, prin urmare, nicio legătură cu finalizarea acestuia și nu pot fi citite ca un indiciu al nefinalizării lui. În măsura în care unele structuri secundare figurează cu grade de realizare reduse, acestea corespund fie unor elemente din scopul inițial supradimensionat la care s-a renunțat în urma alegerii traseului, fie unor detalii de proiectare care se elaborează progresiv pe parcursul execuției lucrărilor - în niciuna dintre ipoteze nefiind afectat caracterul complet al Proiectului tehnic pe baza căruia au început lucrările.", autoritatea menționează că nu a contestat obiectul întregului Contract nr.... (Marmara), ci doar a verificat îndeplinirea cerințelor din Instrucțiunile către ofertanți - capitolul III.....a) Capacitatea tehnică și/sau profesională, modalitatea de îndeplinire a cerinței.

Comisia de evaluare nu a conditionat în cadrul analizei efectuate asupra Proiectului Tehnic, acceptarea acestuia în raport cu servicii ce nu fac parte integrantă a unui Proiect Tehnic, respectiv proiectul As-build sau asistența tehnică, cum susține în mod fals....

Chiar și în situația descrisă de asocierea contestatoare când: "în măsura în care unele structuri secundare figurează cu grade de realizare reduse, acestea corespund fie unor elemente din scopul inițial supradimensionat la care s-a renunțat în urma alegerii traseului, fie unor detalii de proiectare care se elaborează progresiv pe parcursul execuției lucrărilor - în niciuna dintre ipoteze nefiind afectat caracterul complet al Proiectului tehnic pe baza căruia au început lucrările.", se impune precizarea că nu se poate renunța în niciun fel la proiectele de siguranța circulației, orice traseu ales are nevoie de întocmirea proiectelor de siguranța circulației, a proiectelor de amenajare peisagistică sau a proiectelor de drenaj.

Asocierea contestatoare în încercarea de a minimiza importanța acestor proiecte conduce critica spre alegerea traseului și posibilitatea renunțării la anumite lucrări ca urmare a acestui lucru. Achiziția precizează că alegerea traseului se face la faza Studiu de Fezabilitate, iar la faza Proiect Tehnic sunt detaliate soluțiile stabilite la faza anterioară de proiectare, respectiv Studiu de Fezabilitate.

Astfel că motivarea asocierii contestatoare că unele categorii de lucrări la faza Proiect Tehnic au procente scăzute de realizare ca urmare a alegerii traseului este total eronată și neadevărată. Mai mult, autoritatea iterează că aceste susțineri rămân la nivelul de declarații pur formale și nedemonstrate.

În ceea ce privește susținerile contestatoarei, "28. Citit corect, în contextul în care a fost emis, procentul confirmă, iar nu infirmă, finalizarea proiectării: el atestă că, din scopul inițial, a fost realizat ceea ce era necesar și suficient pentru obiectivul de investiție, Proiectul tehnic fiind elaborat și aprobat, iar execuția lucrărilor desfășurându-se pe baza lui.", achizitoarea precizează că niciun Proiect Tehnic nu se poate considera finalizat/ parțial finalizat sau că a fost realizat ce era necesar și suficient pentru obiectivul de investiție, atunci când anumite componente sunt realizate în procent de 0%, așa cum reiese din documentele transmise:

- Pregătirea proiectelor de siguranță a traficului și a... (parapeți, garduri, etc.), - RP 0%
- Pregătirea proiectelor de amenajare peisagistică și de irigații, - RP: 0%.

Un Proiect tehnic de autostradă ce nu are elementele de siguranța circulației stabilite nu poate fi considerat suficient, atâta timp cât fără această categorie de lucrări scopul obiectului de investiție nu este atins.

Referitor la susținerile contestatoarei conform căroră: "36. Concluzia că experiența similară era dovedită prin înscrisurile aflate la dosar este confirmată de cele două scrisori obținute, în completare, de la emitenții documentelor: scrisoarea de clarificare emisă de... (nr....) și scrisoarea Concesionarului din..., anexate prezentei.", autoritatea precizează că documentele menționate conțin de asemenea informații care intră în contradicție flagrantă cu informațiile regăsite la nivelul Recomandării prezentate inițial:

Informații rezultate din înscrisurile prezentate pentru prima oară în mod suplimentar prin Contestație	Informații ce rezultă din documentele justificative prezentate inițial prin Răspunsul nr....
... din....: 4. Studiul de fezabilitate și Proiectul Tehnic Detaliat corespunzătoare lucrărilor realizate în cadrul Proiectului au fost elaborate de..., transmise, analizate și acceptate în cadrul Proiectului. 5. Aceste documente au constituit livrabile complete și utilizabile în mod independent și au stat la baza începerii lucrărilor de construcție. Lucrările de construcție au început în data de... și sunt în prezent executate pe baza documentației de proiectare elaborate de.... Adresa... nr....-....- 26....1/...: ... a contractat... AS în calitate de subcontractant pentru proiectare, în baza contractului de servicii încheiat între... și... la data de.... [...] 4. Studiul de fezabilitate și	Recomandare nr....-...44 emisă de... pentru... la data de...: Punctul 7 Partea din contract realizată de subcontractant: Studiu de fezabilitate - finalizat 1...%; Servicii de proiectare tehnică - finalizat 80%; Punctul 15 Valoarea serviciilor prestate până în data de..., cu indexare: ..., 13 Lire Turcești - Studiul de fezabilitate (...) ..., 06 Lire Turcești - Servicii de proiectare tehnică (...); ..., 04 - Servicii de proiectare tehnică (...) Ca documente justificative pentru prestarea serviciilor de proiectare tehnică au fost prezentate facturi emise în perioada....

Proiectul Tehnic Detaliat aferente domeniului de lucrări implementat în cadrul Proiectului au fost elaborate, depuse și acceptate în integralitate, constituind livrabile complete și utilizabile în mod independent. Aceste documente au stat la baza începerii lucrărilor de construcție, care au debutat la data de... și se desfășoară în prezent pe baza documentației de proiectare elaborate de....	
Adresa... nr....-....- 26....1/...: 3. Faptul că procentul indicat este mai mic de 1...% se explică prin aceea că, pe parcursul implementării Proiectului, anumite elemente prevăzute inițial în domeniul de aplicare al proiectării au fost ulterior reduse, eliminate sau au devenit inutile, ca urmare a unor decizii de optimizare a valorii (value engineering) și de optimizare a domeniului de aplicare (scope optimization) adoptate la nivelul Proiectului. Ca urmare, aceste elemente nu au mai fost realizate, ceea ce a determinat în mod automat reducerea procentului de implementare contractuală înr....trat, fără a afecta caracterul complet al livrabilelor rămase în domeniul de lucrări efectiv implementat.	Recomandare nr....-...44 emisa de... pentru... la data de...: Punctul 7 Partea din contract realizată de subcontractant. -37 de poduri - RP: 70% -Ziduri de sprijin - RP: 41% - Elaborarea de proiecte de drenaj, - RP: 11% - Pregătirea proiectelor de siguranță a traficului și a... (parapeți, garduri, etc.), - RP 0% - Pregătirea proiectelor de amenajare peisagistică și de irigații, - RP: 0%

Din cele 2 seturi de documente rezultă în mod clar o serie de contradicții incompatibile cu concludența pe care trebuie să o presupună informațiile prezentate pentru îndeplinirea unei cerințe de calificare, cu atât mai mult în cadrul unei proceduri de achiziție publică de anvergură precum este cea în cadrul căreia a fost formulată contestația (caracter dual atât civil militar cât și de transport rutier / feroviar).

În concret, în timp ce prin înscrisurile prezentate suplimentar pentru prima oară pe calea contestației... și Antreprenorul... susțin că... a furnizat inclusiv Proiectul Tehnic complet pe baza căruia s-au început lucrările în..., în același timp, tot Antreprenorul... atestă prin Recomandarea emisă că Studiul de fezabilitate s-a finalizat în noiembrie 2021 iar serviciile pentru proiectul tehnic erau în derulare inclusiv la nivelul lunii iunie 2025.

Ori, autoritatea nu înțelege cum poate un Antreprenor să demareze lucrările în... pe baza unor livrabile (SF și PT) finalizate conform informațiilor prezentate de aceeași entitate, abia la nivelul lunii noiembrie 2021 pentru Studiul de fezabilitate și ulterior lunii iulie 2025 pentru Proiectul Tehnic (conform perioadei de prestare a serviciilor de proiectare tehnică prevăzută la pct. 15 din Recomandare coroborat cu pct. 7 din Recomandare care atestă că asistența tehnică și detaliile de execuție, la data emiterii Recomandării erau prestate în proporție de 0%).

În egală măsură, afirmațiile... și ale Antreprenorului... referitoare la predarea completă a Proiectului Tehnic de către..., pe baza căruia au fost demarate lucrările în... sunt invalidate în mod frontal de facturile prezentate în scopul dovedirii încasării contravalorii serviciilor prestate în perioada de referință, din acestea rezultând o perioadă de prestare și recepție a serviciilor în perioadă....

Drept urmare, dacă ar fi luate în considerare susținerile... și referitoare la recepția integrală a Proiectului Tehnic anterior datei de începere a execuției lucrărilor... acest fapt ar exclude posibilitatea luării în considerare în mod integral a sumelor care au făcut obiectul facturilor aferente serviciilor prestate ulterior acestei date, problema de neîndeplinire a cerinței de calificare subzistând și în acest scenariu, chiar mai acerbă decât în ipoteza de lucru care a stat la baza deciziei Comisiei de evaluare.

De altfel, ipoteza că în doar 4 luni de la semnarea Contractului de proiectare încheiat între... și... acesta din urmă nu doar că a furnizat un Studiu de fezabilitate complet dar și un Proiect Tehnic de Execuție integral, pe baza căruia au fost demarate lucrările, reprezintă un scenariu lipsit de orice veridicitate.

Contradicția între afirmațiile prezentate la nivelul înscrisurilor prezentate suplimentar prin contestație și cele prezentate inițial prin răspunsul la clarificări devine cu atât mai evidentă în condițiile în care desi... și susțin că Proiectul Tehnic a fost predat integral anterior datei de..., chiar Antreprenorul... declara inițial că la momentul emiterii Recomandării (...) elemente esențiale ale proiectării se situau mult sub 1...%, fără nicio legătură cu eventuale optimizări:

- 37 de poduri - RP: 70%
- Ziduri de sprijin - RP: 41%
- Elaborarea de proiecte de drenaj, - RP: 11%
- Pregătirea proiectelor de siguranță a traficului și a... (parapeți, garduri, etc.), - RP 0%
- Pregătirea proiectelor de amenajare peisagistică și de irigații, - RP: 0%

Raportat la aceste contradicții flagrante care nu clarifică în nicio măsură neconcordanțele inițiale ci conduc la neclarități și mai substanțiale în experiența similară a..., autoritatea contractantă consideră în mod întemeiat că informațiile prezentate de partenerii de afaceri ai lui... nu mai prezintă nicio credibilitate și nu pot constitui o bază legală serioasă de adoptare a deciziilor în cadrul procedurii de achiziție publică.

Cu privire la susținerile contestatoarei conform căroră: "79. Tot disproporționat este și a-i pretinde Asocierii înscrisuri aflate la dispoziția unor terți străini de procedură - Concesionarul ..., antreprenorul... și... final - asupra căroră aceasta nu deține nicio pârghie de constrângere; cu toate acestea, Asocierea a depus diligențe ce au excedat ceea ce i se putea pretinde în mod rezonabil și a obținut, totuși, înscrisurile solicitate.", autoritatea precizează că... asociat... VE AȘ a avut relații contractuale cu

antreprenorul..... și..., astfel că nu era nevoie de nicio pârghie de constrângere a acestora pentru emiterea documentelor.

În plus, riscul și obligația obținerii documentelor edificatoare revine fiecărui ofertant în parte, acest aspect neputând fi în niciun caz imputat autorității contractante.

În concluzie... și-a încălcat obligația prevăzută la art....6 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 de transmitere a documentelor justificative care să demonstreze toate informațiile prezentate la nivelul DUAE-urilor, în concret, acesta nefăcând dovada nici după 4 rânduri de clarificări a următoarelor elemente prezentate declarativ la nivelul DUAE-ului:

- Faptul că în cazul Contractelor 2 și 3 de experiență similară ar fi fost elaborate Proiecte Tehnice de Execuție, informația rămânând la nivelul declarativ;

- Faptul că în Cazul Contractelor 2 și 3 de experiență similară ar fi fost recepționate Proiecte Tehnice de Execuție informația rămânând la nivelul declarativ;

- Chiar din contră, din cadrul documentelor justificative prezentate rezultă contrariul, respectiv că presupusele Proiecte Tehnice de Execuție nu au fost elaborate integral și recepționate.

Prezentarea de documente justificative suplimentare pe calea contestației (deși acestea nu au fost transmise autorității contractante nici până în prezent) se prezintă ca fiind derizorie și nu pot înlătura caracterul neconcludent al Răspunsurilor transmise pe parcursul evaluării ofertei precum, în egală măsură, nu pot nici înlătura motivele de respingere a ofertei.

Totodată, clarificarea suplimentară a unor aspecte care rezultă fără echivoc chiar din înscrisurile justificative prezentate de contestatoare fie din neglijență, fie din nepăsare (aceasta fiind singura responsabilă pentru informațiile prezentate) nu poate constitui un demers congruent cu logica avută în vedere de legiuitor în formularea art. 209 din Legea nr. 98/2016.

Concret, odată stabilită calitatea emitentului recomandării... și încadrarea acesteia în categoria documentelor justificative ce pot fi acceptate conform documentației de atribuire, orice informație neconformă sau care nu descrie în mod pertinent situația reală din cadrul acesteia nu poate fi imputată autorității contractante, o asemenea situație regăsindu-se între riscurile... în cauză.

În susținerea celor redată mai sus, autoritatea consideră întemeiate / relevante în soluționarea speței, și aspectele de fapt și normele de drept invocate de către... câștigător prin intermediul cererii de intervenție, care conduc la constatarea netemeinicii criticilor formulate de către contestatoare, redând în continuare conținutul acesteia.

În concluzie, având în vedere rațiunile prezentate, solicită respingerea contestației formulate de către asocieria... VE AS ca neîntemeiată și nefondată.

Prin adresa nr...., înr....trată la Consiliu sub nr..... a formulat note scrise la cererea de intervenție formulată de...

Prin adresa nr...., înr....trată la Consiliu sub nr..... a formulat note scrise în urma studierii dosarului achiziției publice și ca răspuns la punctul de vedere al autorității contractante.

Prin adresa nr...., înr....trată la Consiliu sub nr..... a formulat note scrise în răspuns la concluziile scrise depuse de intervenienta... la data de....

În ceea ce privește contestația depusă de..., în calitate de lider al asocierii... -..., care face obiectul dosarului nr..... critică decizia autorității contractante de respingere a ofertei sale ca inacceptabilă, comunicată prin adresa nr.... și raportul procedurii nr.....

Prin cererea de intervenție nr...., înr....trată la Consiliu sub nr....., în calitate de lider al asocierii-... AȘ, a solicitat:

- respingerea, ca nefondată, a contestației formulate de asocieria;

- menținerea, ca legale și temeinice, a raportului procedurii nr.... în ceea ce privește respingerea ofertei asocierii ca fiind inacceptabilă, a comunicării rezultatului procedurii nr. 92/... din... și a tuturor actelor subsecvente.

Prin adresa nr....., înr....trată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de..., în calitate de lider al asocierii... -..., solicitând respingerea acesteia pentru neconstituirea cauțiunii, conform art. 611 din Legea nr. 101/2016 și, în subsidiar, ca nefondată.

Prin adresa nr....., Consiliul a solicitat contestatoarei punctul de vedere asupra incidenței prevederilor art. 611 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, "având în vedere că, până la data prezentei, nu ați transmis dovada constituirii cauțiunii în cuantumul și în termenul prevăzut, data sesizării Consiliului fiind..., iar ultima zi de constituire a cauțiunii..."

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

În vederea atribuirii contractului având ca obiect *STUDIU DE FEZABILITATE PENTRU "...", cod... Studiu de fezabilitate (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 amintit, s-a reținut că valoarea estimată a contractului de servicii este de..., fără TVA, criteriul de atribuire este cel mai bun raport *calitate preț*, iar data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru..., ora 15:....

Nemulțumite fiind de rezultatul procedurii de atribuire... A.S., în calitate de lider al asocierii... A.S. -....., în calitate de lider al asocierii-... AȘ, și..., în calitate de lider al asocierii... -..., au depus contestațiile în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Conform art. 61¹ alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016... A.S., în calitate de lider al asocierii... A.S. -..., a constituit cauțiunea în sumă de..., fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr.... eliberată de... Victoria, la data de... și în sumă de..., fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr.... eliberată de... Victoria, la data de....

..., în calitate de lider al asocierii-... AȘ, a constituit cautiunea 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... Victoria, la data de....

În soluționarea cauzei, Consiliul are în vedere că, după depunerea contestațiilor... A.S., în calitate de lider al asocierii... A.S. -....., în calitate de lider al asocierii-... AȘ, și..., în calitate de lider al asocierii... -..., înr....trate la Consiliu sub nr...., nr.... și nr..... și..., în calitate de lider al asocierii-... AȘ au formulat Cererile de intervenție, transmise Consiliului, prin e-mail, la data de..... și nr....

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

Cu privire la admiterea în principiu a cererii de intervenție formulată de..., în calitate de lider al asocierii-... AȘ, Consiliul are în vedere că, în ceea ce o privește pe intervenient, interesul acesteia este evident în condițiile în care oferta... este declarată câștigătoare în cadrul procedurii de atribuire, conform Raportului procedurii nr...., iar-... AȘ *este ofertant participant la procedur*a în cauză, având oferta înr....trată sub nr..... 1 în Procesul-verbal de vizualizare nr...., urmărind menținerea soluției de respingere a ofertei asocierii contestatoare... -..., *motiv pentru care, în conformitate cu art. 64 Cod procedura civilă*, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de..., în calitate de lider al asocierii-... AȘ și o califică drept accesorie, deoarece sprijină poziția autorității contractante cu privire la rezultatul procedurii de atribuire vizavi de asocierea contestatoare... -..., 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... A.S., în calitate de lider al asocierii... A.S. -....., în calitate de lider al asocierii-... AȘ, și..., în calitate de lider al asocierii... -..., la data de... și..., Consiliul constată că cererile de intervenție, transmise CNSC,

contestatoarelor și autorității contractante la..., prin mijloace electronice, au fost formulate 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... și..., în calitate de lider al asocierii-... AȘ, împreună cu contestațiile formulate de... A.S., în calitate de lider al asocierii... A.S. -....., în calitate de lider al asocierii-... AȘ, și..., în calitate de lider al asocierii... -....

În ceea ce privește contestația depusă de..., în calitate de lider al asocierii... -..., care face obiectul dosarului nr..., în soluționare, se constată că, la dosarul cauzei, nu se regăsește dovada constituirii cauțiunii în cuantumul și termenul prevăzut de lege, **nefiind** depusă de către... contestatoare până la data pronunțării deciziei.

Potrivit art. 61¹ alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare:

(1) pentru soluționarea contestației formulate în condițiile art. 8 sub sancțiunea respingerii acesteia, persoana care se consideră vătămată trebuie să constituie, în termen de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului, o cauțiune stabilită după cum urmează:

b) 2% din valoarea estimată a contractului, dacă aceasta este egală sau mai mare decât pragurile valorice prevăzute la art. 7 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 12 alin. (1) din Legea nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare, art. 11 alin. (1) din Legea nr. 100/2016, cu modificările și completările ulterioare, dar nu mai mult de... pentru contestațiile depuse în etapa prevăzută la art. 17 alin. (1) lit. a), respectiv nu mai mult de... pentru contestațiile depuse în etapa prevăzută la art. 17 alin. (1) lit. b)."

Prin adresa nr....., Consiliul a solicitat contestatoarei punctul de vedere asupra incidenței prevederilor art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, "având în vedere că, până la data prezentei, nu ați transmis dovada constituirii cauțiunii în cuantumul și în termenul prevăzut, data sesizării Consiliului fiind..., iar ultima zi de constituire a cauțiunii...".

Până la data emiterii prezentei decizii... nu a răspuns acestei solicitări, adresa anterior menționată fiind comunicată contestatoarei în data de..., la adresa de e-mail:... (de la care s-a primit contestația), având termen de răspuns 1 zi de la primirea adresei.

Potrivit dispozițiilor mai sus redate, obligația de a constitui cauțiunea în termenul legal, de maximum cinci zile de la data sesizării Consiliului..., nu a fost respectată de autoarea contestației, ultima zi fiind....

Constatând că nu a fost prezentată dovada constituirii cauțiunii, conform art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, potrivit căruia contestația va fi respinsă în cazul în care nu este prezentată dovada constituirii cauțiunii, Consiliul va admite excepția invocată de autoritatea contractantă și va respinge contestația depusă de..., în calitate de lider al asocierii... -..., în contradictoriu cu...

Fără pronunțarea fondului cauzei.

Pentru considerentele anterior enunțate, dat fiind faptul că nu poate fi analizat fondul contestației ce constituie obiectul prezentei cauze, Consiliul nu se poate pronunța nici pe fondul cererilor de intervenție formulate de...

(în ceea ce privește contestația depusă de...) și..., în calitate de lider al asocierii-... AȘ (în ceea ce privește contestația depusă de...), motiv pentru care respinge cererile ca fiind rămase fără obiect.

În cele ce urmează, Consiliul se va pronunța asupra modului în care s-a asigurat accesul la dosarul constituit la Consiliu și la autoritatea contractantă.

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 l....lației privind achizițiile publice sau l....lației privind achizițiile sectoriale ori l....lației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.

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

Consiliul a admis solicitarea contestatoarelor și autoarelor intervențiilor 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 itatea 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/acord-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)... 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 l....lației aplicabile.”

În cadrul *Raportului procedurii nr.... autoritatea contractantă* a consemnat următoarele aspecte vizavi de documentele declarate confidențiale de către ofertante:

....8 Informații din cadrul ofertelor declarate de ofertanți ca fiind confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală (în sensul prevederilor l....lației în domeniul achizițiilor publice/sectoriale):

1. Asocierea.... (lider) -... VE AȘ

"Documente care însoțesc oferta:

o DUAE

o Acord de asociere

o Toate documentele justificative referitoare la declarațiile din DUAE

Propunere tehnică:

- Formularul 4 și anexele acestuia în întregime

- Toate anexele la propunerea tehnică

- Toate clarificările la propunerea tehnică prezentate pe parcursul derulării procedurii

de atribuire Propunerea financiară:

- Anexa 1 la Formularul 7

- Toate clarificările la propunerea financiară prezentate pe parcursul derulării procedurii de atribuire au caracter confidențial, pentru a nu prejudicia interesele noastre legitime în ceea ce privește: secretele tehnice și/sau comerciale, dreptul de proprietate intelectuală, datele cu caracter personal, având în vedere: (...)

(...)

2. ...

"Documente de calificare:

DUAE

Angajamentul tertului sustinator și anexele la acesta

Orice documente justificative cu privire la declarațiile din DUAE

Propunerea tehnică:

Formularul de propunere tehnică - organizare și metodologie - în întregime Toate anexele la Propunerea tehnică, inclusiv prezentul formular și anexele la acesta..., documente justificative, declarații ale experților propuși în cadrul ofertei

Orice clarificare la propunerea tehnică pe parcursul derulării procedurii de atribuire Propunerea financiară: Formularul de Oferta financiară

Orice clarificare și document justificativ cu privire la propunerea financiară pe parcursul derulării procedurii de atribuire au caracter confidențial, pentru a nu prejudicia interesele noastre legitime în ceea ce privește: secretele tehnice și/ sau comerciale, dreptul de proprietate intelectuală, datele cu caracter personal, având în vedere: [...]"

3. Asocierea... -...

a. Nu este cazul

b. Nu este cazul

c. Nu este cazul

au caracter confidențial, pentru a nu prejudicia interesele noastre legitime în ceea ce privește: secretele tehnice și/sau comerciale, dreptul de proprietate intelectuală, datele cu caracter personal (...)

(...)

6. Asocierea... A.Ș. (lider) -...

"a. Oferta tehnică - Capitolele:

- ... în vederea îndeplinirii obligațiilor contractuale și realizării categoriilor de servicii solicitate;

- ... propuse de ofertant pentru realizarea contractului;

- "... pentru fiecare dintre experții propuși;

- Documentele justificative solicitate în vederea demonstrării îndeplinirii cerințelor obligatorii privind personalul, în conformitate cu prevederile Caietului de Sarcini;

- Documente justificative - certificate și atestate referitoare la capacitatea de realizare a ...-itatilor;

- Grafice de timp pentru îndeplinirea sarcinilor - ...-itati;

- ... propuse de ofertant pentru realizarea contractului; b. Oferta financiară - în integralitate

au caracter confidențial, pentru a nu prejudicia interesele noastre legitime în ceea ce privește: secretele tehnice și/sau comerciale, dreptul de proprietate intelectuală, datele cu caracter personal [...]"

Așa cum rezultă din cele mai sus redate se reține faptul că asocierile...

A.S. -..., ...-... A.Ș., și intervenienta... au depus declarații de confidențialitate. Asocierea... -... nu a depus declarație de confidențialitate.

Verificând declarațiile de confidențialitate depuse de asocierea... A.S. -..., asocierea-... A.Ș., și intervenienta... Consiliul constată că ofertantele au declarat în mod similar confidențiale propunerile tehnice și financiare. În plus asocierea-... A.Ș., și intervenienta... au declarat confidențiale și documentele DUAE și toate documentele justificative referitoare la declarațiile din DUAE.

Luând act de documentele aflate la dispoziția sa și susținerile părților, Consiliul a decis să nu pună la dispoziția asocierii contestatoare și asocierii interveniente care și-au manifestat dorința de a studia dosarul cauzei, documentele declarate confidențiale de contracandidata acestora respectiv *propunerea tehnică și propunerea financiară* și răspunsuri la clarificările vizavi de propunerea tehnică și propunerea financiară.

Conduita achizitoare de a nu pune la dispoziția contestatoarei și intervenientei documentele declarate confidențiale de ofertantele care au depus declarații de confidențialitate privind propunerea tehnică și propunerea financiară se înscrie în dispozițiile legale incidente.

În schimb, în ceea ce privește documentele întocmite de autoritatea contractantă respectiv procesele-verbale de evaluare, conduita achizitoare de a cenzura în integralitate actele evaluării realizată motivat de declarațiile de confidențialitate depuse ofertante nu este judicioasă.

Cu ocazia studierii dosarului achiziției publice la Cosiliu au fost puse la dispoziția asocierilor contestatoare și autoarei intervențiilor a documentelor de calificare și a proceselor-verbale tehnice și financiare întocmite de membrii comisiei de evaluare.

Astfel, Consiliul a decis punerea la dispoziție în integralitate a proceselor-verbale de evaluare a propunerilor tehnice și a propunerilor financiare, în lipsa demersurilor achizitoare de a anonimiza **doar informațiile** pe care operatorii economici le-au indicat ca fiind confidențiale,

clasificate sau care sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală, și nu întregul proces de evaluare derulat.

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 Curtea a reținut că: (...) Este de competența acestui organism să decidă în ce măsură și potrivit căror modalități se impune garantarea confidențialității și a secretului acestor informații, în lumina cerințelor unei protecții juridice efective și a respectării dreptului la apărare al părților la litigiu și, în cazul unei căi de atac în fața unei instanțe sau al unei căi de atac în fața unui alt organism care este o instanță sau tribunal în înțelesul articolului 234 CE, pentru ca procedura, în ansamblul său, să respecte dreptul la un proces echitabil.

Urmare a studierii proceselor-verbale care nu au fost puse la dispoziția asocierilor contestatoare și intervenienta... la sediul autorității contractante au formulat concluzii scrise.

Așadar datele de... - în cazul asocierii-... AȘ... - în cazul... și... - în cazul asocierii... A.S. -... vor fi datele la care se va raporta Consiliul în analiza criticilor formulate prin intermediul concluziilor scrise, atâta vreme cât documentele de calificare, DUAЕ, toate documentele justificative referitoare la declarațiile din DUAЕ și procesele-verbale au putut fi consultate doar în cadrul procesului la Consiliu, de la momentul accesului la acestea, respectiv datele mai sus amintite a început să curgă termenul legal de contestare.

În raport de cele mai sus reținute excepția invocată de intervenienta..., privind inadmisibilitatea criticilor formulate de asocieria... A.S. -... pe calea concluziilor scrise din... (criticile... privind contractul cu (Letonia) au fost invocate pentru prima dată prin concluziile scrise din..., depășind obiectul contestației inițiale, care viza exclusiv situația contractului cu(Polonia) - o extindere care presupune verificări de fapt și de drept autonome, distincte de cele fixate prin cererea introductivă) urmează a fi respinsă.

... procedurii nr.... din... clasamentul rezultat în urma aplicării criteriului de atribuire este următorul:

OFERTANT	Punctaj financiar	Punctaj tehnic	Punctaj final	CLASAMENT
...	...	...	...	1
	...	...	...	2
	...	...	...	3
	...	58	...	4
	...	54	...	5

	40	42	82...	6
--	----	----	-------	---

Aşa cum a fost anterior reţinut, nemulţumite fiind de rezultatul procedurii de atribuire... A.S., în calitate de lider al asocierii... A.S. -....., în calitate de lider al asocierii-... AŞ, au depus contestaţiile în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

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

Obiectul supus procedurii de atribuire îl constituie atribuirea contractului de servicii este elaborarea atudiului de fezabilitate pentru „...”, in conformitate cu prevederile caietului de sarcini si ale l....latiei in domeniu.

La pct..... *Descrierea succinta a contractului sau a achizitiei/achizitiilor* în fişa de date s-au precizat următoarele:

In cadrul contractului se vor presta urmatoarele servicii si se vor elabora urmatoarele documente:

- ... de fezabilitate, cu respectarea l....latiei in vigoare (norme, normative, standarde, legi etc);

In conformitate cu prevederile art.... din Legea 98/2016, cu modificarile si completarile ulterioare, si cu respectarea articolului 20 din Contractul de servicii, eventualele modificari care pot interveni in perioada de derulare a contractului se refera la urmatoarele, fara a se limita la acestea:

1. modificari ale partilor contractante, in conditiile prevazute la art.... alin. (1) lit. d), punctul (ii);

2. schimbări/ modificări l....lative/ normative/ STAS-uri/ norme/ ordine/ instrucţiuni/etc;

3. solicitări ale Autorităţilor/ Entităţilor/ Instituţiilor ce eliberează avize/ acorduri/ autorizaţii/ permise sau de alte entităţi care au atribuţiuni în legătură cu proiectul (MTIC, MFE... şi/sau Locale, ARR, Beneficiar, MAI, SRI..., etc.);

4. prelungirea termenelor de predare a rapoartelor/livrabilelor (documentelor/documentaţiei);

5. înlocuirea personalului nominalizat de Prestator pentru îndeplinirea contractului;

6. prelungirea duratei contractului

7. înlocuirea/introducerea subcontractanţilor;

8. aplicarea legii privind monumentele istorice, realizarea auditului de siguranţă rutieră, de elaborarea PUZ;

9. cerinţe privind cercetare şi lucrări arheologice.

Modificarile vor fi realizate ulterior semnarii contractului, in conformitate cu prevederile contractuale, numai in conditiile in care acestea nu reprezinta modificari substantiale in sensul prevederilor art.... alin. (7) din Legea nr. 98/2016.

... contractului se poate realiza in conformitate cu prevederile articolului 20 din Contractul de servicii. Mai multe informatii se regasesc in Contract.

În caietul de sarcini achiiztoarea a precizat aspectele legate de obiectivul general al proiectului, fiind relevant de redat următoarele:

2. OBIECTIV, SCOP SI REZULTATE AŞTEPTATE ALE PROIECTULUI

... Obiective generale

Obiectivul general al proiectului este de a spori eficienţa tehnico-economică a reţelei de transport dintre România si Bulgaria, îmbunatatind de asemenea conectivitatea la nivel... si condiţiile traficului de mărfuri ce va fi asigurat pe podul peste Dunăre in zona Giurgiu-Ruse.

Constructia podului reprezintă dezvoltarea echilibrata a sistemului naţional de transport care sa asigure o infrastructura si servicii de transport moderne si durabile, dezvoltarea sustenabila a economiei si imbunatatirea calitatii vieţii.

Atingerea acestui obiectiv va contribui in mod direct la asigurarea dezvoltării durabile a sectorului transporturi, a economiei si a mediului, la creşterea gradului de accesibilitate a României, asigurarea inter-modalitatii sistemului de transport, promovarea dezvoltării echilibrate a tuturor modurilor de transport si imbunatatirea calitatii si eficientei serviciilor.

Prin realizarea obiectivului de investitie se vor reduce timpzii de aşteptare la punctul de trecere a frontierei fluidizandu-se traficul pe axa Nord-Sud a continentului, in actualul context geopolitic.

... **Scopul Proiectului**

Proiectul are ca scop crearea unei cai de comunicaţie moderna cu implicaţii in dezvoltarea regionala a zonei, cu imbunatatirea in ceea ce priveşte decongestionarea traficului din punctul de trecere a frontierei Giurgiu-Ruse pe ruta existenta, asigurand un grad ridicat de siguranţa a traficului rutier cu urmatoarele rezultate si efecte pozitive aşteptate:

- imbunatatirea confortului participanţilor la trafic;
- reducerea numărului de accidente;
- imbunatatirea condiţiilor de siguranţa a traficului; -reducerea timpului de călătorie si creşterea vitezei medii de deplasare.

În raport de cadrul general anterior expus, Consiliul determină că autoritatea contractantă a elaborat documentaţia de atribuire, pentru a asigura ofertanţilor o informare corectă, completă şi precisă cu privire la cerinţele obiectului contractului şi la modul de desfăşurare a procedurii de atribuire, potrivit art. 154 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 (Autoritatea contractantă are obligaţia de a elabora documentaţia de atribuire care conţine toate informaţiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă şi precisă cu privire la cerinţele achiziţiei, obiectul contractului şi modul de desfăşurare a procedurii de atribuire).

În cuprinsul documentaţiei de atribuire, autoritatea contractantă a definit obiectul contractului de servicii prin descrierea necesităţilor autorităţii contractante şi a caracteristicilor solicitate pentru serviciile ce urmează a fi prestate, stabilind care sunt cerinţele minime pe care ofertele trebuie să le îndeplinească potrivit dispoziţiilor art. 29 din HG nr. 395/2016.

Luând în considerare ansamblul considerentelor expuse, Consiliul are în vedere că, dată fiind complexitatea şi specificitatea contractului, importanţa acestuia, durata contractuală şi rezultate aşteptate de la derularea acestuia, asigurarea posibilităţii depunerii unor oferte conforme, autoritatea contractantă a dat eficienţă dispoziţiilor art. 154 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, depunând diligenţele necesare întocmirii unei documentaţii care să ţină seama de toate aspectele pe care le implică, luând în considerare specificul acestuia, astfel încât să poată fi asigurată derularea contractului de servicii.

Trecând la soluţionarea primei contestaţii formulată de... A.S., în calitate de lider al asocierii... A.S. -..., obiect al dosarului..., Consiliul constată că aceasta vizează decizia apreciată nelegală de desemnare a ofertei câştigătoare..., sub aspectul că Tertul sustinator si subcontractant.... se află în într-un caz de excludere reglementat de art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, iar masurile de autocorectare nu trebuiau acceptate.

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

- *recent, asupra acestor asa zise masuri de corectare autoritatea contractanta Primaria Sector... a decis neconcludenta si a respins oferta Asocierii din care faceau parte si... si tertul.... Asocierea a atacat decizia autoritatii contractante de respingere a ofertei sale, iar CNSC s-a pronuntat deja prin Decizia nr.... din..., retinand ca: De asemenea, nu au dovedit o analiză efectivă internă a operatorului economic şi reorganizare proprie a acestuia, ca operator implicat în derularea viitorului contract de achiziţie publică.*

Cum a sesizat şi achizitoarea, grupul poate avea un formular standardizat de evaluare a subcontractanţilor, asociaţiilor sau cu privire la orice fel de alte măsuri, dar acest formular nu e relevant dacă operatorul nu îl foloseşte efectiv. Grupul poate avea o politică generală de control al

calității, dar operatorul trebuie să arate ce acțiuni specifice a luat pentru a preveni repetarea problemei din contractul reziliat. Simplul fapt că operatorul face parte din grup nu transformă automat măsurile generale ale grupului în măsuri de remediere pentru operator, nu grupul fiind cel care a participat la procedura și nici cel care va derula contractul.

-... a fost atacata cu Plângere de Asocierea din care facea parte si..., iar plangerea a fost respinsa de..., care a mentinut...;

- Desi este evident ca discutam de autoritati contractante diferite, apreciem totusi ca... trebuia sa procedeze cu rigurozitate in analiza situatiei, nu sa accepte asa zise masuri de auto-corectare care nu dovedesc fiabilitatea operatorului economic;

- In acest caz, avand in vedere abaterile grave comise... si faptul ca masurile de auto-corectare nu dovedesc fiabilitatea operatorului economic, autoritatea contractanta trebuie sa solicite inlocuirea tertului sustinator si subcontractant, inlocuire ce trebuie realizata in aceleasi conditii in care a fost declarata initial;

- Contractul reziliat este un contract de antrepriza, iar in cazul contractului de subantrepriza conform art. 1852... - „(2) În raporturile cu..., antreprenorul răspunde pentru fapta subantreprenorului la fel ca pentru propria sa faptă.” Chiar daca contractul in discutie este reglementat de legea poloneza, este credem fara niciun dubiu ca principiul raspunderii antreprenorului in fata... este similar legii romane, iar antreprenorul raspunde in toate situatiile in fata..., si atunci cand incredinteaza itatile sale catre terti/ subantreprenori, faptele acestora din urma fiind in raportul cu... propriile fapte ale antreprenorului. Ca in acest mod este angajata raspunderea antreprenorului pentru fapta subcontractorilor si in legea poloneza, rezulta din modalitatea in care a inteles... cheme la raspundere firmele asociate, reprezentate prin..., si sa dispuna rezilierea cu plata penalitatii de intarziere.... a suportat consecintele faptelor subcontractorilor, la fel cum, in cazul in care contractul ar fi fost o reusita... s-ar fi bucurat de credibilitate si de experienta similara aferenta itatilor executate de catre subcontractorii respectivi.

Concluzia la care ajunge... este aceea că... răspunde pentru rezilierea cauzată de neexecutarea serviciilor, pentru plata penalităților, si pentru toate consecințele ce decurg din această neexecutare gravă într-un contract de servicii similar, neexecutare recunoscută fără niciun dubiu prin actul încheiat cu.... a adăugat și faptul că, întrucât în speță este vorba despre un contract de servicii similar celui de fata, ...ar fi fost normal sa actioneze cu diligenta, aceasta inasa a acceptat fara rezerve explicatiile... privind asa zisele masuri de auto-corectie luate, care asa cum am dovedit, au fost apreciate de alte autoritati contractante ca insuficiente.

Se vor reține și precizările achizitoarei aduse în replică la cele reclamate, respectiv faptul că, în urma analizei efectuate, membrii comisiei de evaluare au constatat ca nu sunt incidente motivele de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea 98/2016 in ceea ce operatorul economic..., considerând răspunsurile furnizate concludente și cerința îndeplinită.

Datele speței pe scurt sunt următoarele:

În data de... urmare a analizei si verificării informațiilor din DUAE si a documentelor care îl însoțesc, în ceea ce privește oferta depusa de..., membrii comisiei de evaluare au solicitat, prin intermediul adresei nr....., printre altele, și rmătoarele clarificări:

Constatare nr....: Comisia de evaluare a constatat faptul ca Terțul sustinator si subcontractant... a completat in cadrul DUAE....: Motive de excludere din cadrul DUAE, C: MOTIVE

LEGATE DE INSOLVENTA, CONFLICT DE INTERESE... - încetare anticipate, daune - interese sau alte sancțiuni comparabile, urmatoarele:

"Răspunsul dumneavoastra?

... și... au fost reziliate anticipat de clientul lor polonez(....). Deoarece au contestat în mod special motivele acestei rezilieri anticipate, a fost inițiată o mediere, iar o înțelegere de mediere a fost semnată la 18 decembrie.... Această înțelegere de mediere a fost aprobată de judecătorul polonez. Ați luat măsuri pentru a demonstra fiabilitatea dumneavoastră („ autocorectare ")? DA

Descriere: Măsuri de autocorectare au fost deja inițiate de... Polonia și.... Vă stăm la dispoziție pentru a vă oferi orice detalii necesare. "

Solicitare de clarificare nr....: Având în vedere cele menționate mai sus, precum si pentru probarea sau justificarea celor prezentate în DUAE, secțiunea C: MOTIVE LEGATE DE INSOLVENTA, CONFLICT DE INTERESE..., punctul încetare anticipata, daune-interese sau alte sancțiuni comparabile. Comisia de Evaluare va solicita sa transmitetipentru Terțul sustinator si subcontractant.... informații suplimentare, precum si documente/dovezi, în conformitate cu prevederile art. 171 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 care sa ateste masurile corective adoptate de către operatorul economic..., la nivel tehnic si organizational, pentru a-si demonstra în concret credibilitatea.

- în data de... ofertanta... a răspuns la solicitarea de clarificari nr.... a comisiei de evaluare prin adresa nr....., furnizând următorul răspuns cu privire la solicitarea de clarificare nr...., respectiv referitor la informațiile completate în...: Motive de excludere din cadrul DUAE, C: MOTIVE LEGATE DE INSOLVENTA, CONFLICT DE INTERESE... - încetare anticipate, daune - interese sau alte sancțiuni comparabile de către Terțul susținător si subcontractant...;

-... prin adresa nr..... incarcata in SEAP in data de..., ora 18: 18 a răspuns la solicitarea de clarificari nr.... transmitand următorul răspuns:

Referitor la solicitarea dumneavoastra privind masurile corective adoptate de tertul sustinator si subcontractant..., dorim sa precizam ca atât... sp. z o.o. cât și... au luat masuri de autocorectare, acestea fiind implementate complet, si redate în cele ce urmează.

Masurile de autocorectare luate de... ... sunt în principal următoarele:

o măsuri organizaționale și de resurse umane specifice relevante pentru încălcarea comisă și reorganizarea modelului de implementare a contractelor publice împreună cu subcontractanții; diagnosticare detaliată a evenimentelor care au avut loc în timpul implementării contractului și măsuri pentru a identifica aspectele care au eșuat în propria sa organizație, si care au dus la încetarea anticipata a contractului cu

o măsura încetării colaborării cu subcontractantul... sp. z o.o. si a introducerii unui... din... de Supraveghere a Subcontractanților... ..., pentru a asigura implementarea corectă a altor contracte în care... ... este contractant. Scopul acestui... a fost de a implementa acțiuni imediate care să permită monitorizarea stadiului de implementare a acordurilor de subcontractare, astfel încât informațiile despre posibile întârzieri și implementarea incorectă a unui contract dat să fie înr....trate si conștientizate în timp util.

o masuri de implementare a noii proceduri sus-menționate de către angajații și colaboratorii... Polonia pentru a răspunde mai rapid la posibilele nereguli si supravegherea mai atenta a subcontractanților și găsirea rapida a înlocuitorilor.

o măsuri de implementare a unui sistem de raportare și control și de creare a unei structuri de audit intern, și anume: extinderea R....trului Subcontractanților... sp. z o. o., care conține o listă actualizată periodic a tuturor acordurilor de subcontractare în conformitate cu l....lația poloneza în materia achizițiilor publice pentru a include informații care permit monitorizarea continuă a progresului acordurilor de subcontractare; supravegherea și controlul continuu asupra implementării acordurilor de subcontractare, a progresului lucrărilor, monitorizarea bornelor de implementare si menținerea corespondentei periodice cu subcontractantul pentru urmărirea îndeplinirii serviciilor progresiv si constant.

o măsuri pentru asigurarea implementării neîntrerupte a contractelor, inclusiv în cazul schimbărilor în pozițiile cheie, prin alocarea unei persoane ce acționează ca Asistent al Coordonatorului de Proiect, însoțind Coordonatorul de Proiect în itățile sale curente iar, în cazul unei schimbări în poziția de Coordonator de Proiect să poată sprijini noul Coordonator de Proiect în cunoașterea detaliilor proiectului și să accelereze întregul proces

o implementarea de programe globale, la nivel de grup, prin aplicații multifuncționale care acoperă domeniile..., IT și Management de Proiect, cu scopul îmbunătățirii ităților operaționale

ale grupului..., și împărtășirea și cunoașterea informațiilor în timp util de către toate părțile implicate în derularea de proiecte. Un alt program este reprezentat de un proiect global care implementează software specializat adaptat pentru managementul proiectelor, planificarea, programarea, bugetarea etc.

Precizăm că măsurile corective luate de... sp. z.o.o sunt exhaustive și suficiente pentru a concluda că a remediat daunele, a explicat pe larg faptele și circumstanțele legate de comportamentul său necorespunzător, a luat măsuri tehnice, organizaționale și de personal specifice și adecvate pentru a preveni alte comportamente necorespunzătoare și, în special, a încetat toate legăturile cu persoanele sau entitățile responsabile pentru comportamentul necorespunzător al contractorului, a reorganizat personalul, a implementat un sistem de raportare și control, a creat structuri de audit intern pentru a monitoriza conformitatea cu legile, reglementările interne sau standardele, a introdus reglementări interne pentru a preveni neregulile viitoare.

Măsurile de autocorectare luate de... sunt în principal următoarele:

o măsuri corective organizatorice pentru îmbunătățirea selecției subcontractanților și revizuirea procedurilor de gestionare și evaluare a subcontractanților, pentru a preveni riscurile prin selecție și preferențiere, precum și evaluarea periodică în timpul relației comerciale. Monitorizarea constantă ajută la prevenirea deficiențelor.

o măsuri de îmbunătățire a controlului și supravegherea subcontractanților prin alocarea precisă a responsabilităților între membrii principali ai echipei (plan de management de proiect, matrice de responsabilități) și controlul / supravegherea mai atentă a îndeplinirii sarcinilor subcontractate de către colaboratorii responsabili cu gestionarea proiectului în cadrul echipei antreprenorului,

o emiterea și implementarea de dispoziții specifice pentru a permite o mai bună gestionare și organizare în cazul unei schimbări a persoanelor-cheie din punctul de vedere al implementării proiectului (faza de predare, etc.), în special în ceea ce privește coordonatorii de proiect.

o analiza sistematică a exhaustivității și calității datelor de intrare ca parte a procesului de lansare a proiectului

o implementarea unui sistem de guvernare internă pentru finalizarea altor trei contracte similare (și care împreună cu contractul încheiat cu formau un pachet de 4 contracte dedicate programului feroviar polonez), având ca obiect elaborarea de Studii de Fezabilitate pentru programul feroviar polonez de trenuri de mare viteză. Astfel, Directorul de proiect însărcinat cu supravegherea finalizării tuturor studiilor de fezabilitate pentru programul de mai sus a primit asistența unui specialist din divizia de proiecte majore a..., cu experiență adecvată proiectului în cauză, cu rolul de a:

- introduce instrumentele interne de management al proiectului: o matrice de controale interne și externe ale producției și managementului interfeței, ateliere participative regulate de revizuire a progresului concepute pentru a anticipa etapele ulterioare ale proiectului (6 săptămâni privind în perspectivă), și

- urmări implementarea indicatorilor de performanță asociați: progres cuantificat (procentaj de finalizare), procente de interfețe închise, procente de conformități rezolvate.

Acest plan de acțiune a fost apoi duplicat și aplicat în alte regiuni în care își desfășoară itatea echipele..., cum ar fi..., unde proiectele de infrastructură feroviară sunt realizate în mod similar.

Concluzionăm precizând ca... a clarificat pe larg faptele și circumstanțele, a luat măsuri imediate și corespunzătoare de remediere, a implementat măsuri tehnice și organizatorice și implementează în mod continuu și alte măsuri de îmbunătățire a sistemului său de management.

- ca urmare a analizării și verificării răspunsului, comisia de evaluare a considerat răspunsul ofertantei... concludent și a decis că nu sunt aplicabile prevederile art.... alin. (1) lit. g) din Legea 98/2016 în ceea ce privește operatorul economic...;

- totuși, comisia de evaluare a considerat la etapa de evaluare a DUAEE și a documentelor care îl însoțesc ca oferta... în urma aplicării criteriului de atribuire "Cel mai bun raport calitate -preț" va fi declarată admisibilă și clasată pe primul loc, în conformitate cu prevederile art....6, alin (2) din Legea nr 98/2016, îi va solicita... să prezinte documente justificative actualizate la momentul prezentării acestora, pentru terțul susținător și subcontractant..., prin care să demonstreze îndeplinirea tuturor criteriilor de

calificare și selecție, în conformitate cu informațiile cuprinse în... prezentate cât și în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, respectiv comisia de evaluare având obligația de a verifica neincadrarea în vreuna dintre situațiile de excludere prevăzute la art. 164, 165... din Legea 98/2016, atât în ceea ce privește... unic/ ofertanții asociați, cât și în ceea ce privește subcontractanții/ terții susținători;

- prin intermediul adresei nr....., comisia de evaluare a înștiințat ofertanta... că se află pe primul loc și a solicitat aceștia documente justificative actualizate DUAЕ;

- ... furnizează prin intermediul adresei nr..... documentele solicitate și comunică și următoarele informații:

În ceea ce privește operatorul economic..., în calitate de terț susținător pentru capacitatea economică și financiară și subcontractant al..., precizăm că, față de cele comunicate anterior, a intervenit o modificare în raport cu un contract de servicii derulat în..., în cadrul proiectului..., fără însă ca prin aceasta să fie afectată în vreun fel credibilitatea respectivului terț susținător și subcontractant (după cum detaliem în continuare).

Astfel, precizăm că..., în calitate de membru al asocierii neînregistrate formate din..... GmbH (denumită în continuare „Asocierea...-”), a derulat, în baza Contractului nr.... /..., încheiat între Asocierea...- .” (denumit în continuare „....”), servicii de consultanță inginerescă, supervizare a construcțiilor și expertiză a proiectului de construcție în cadrul proiectului .. and...”. Este vorba despre un proiect de infrastructură feroviară de anvergură în..., finanțat din fonduri publice și europene. La data de..., ... a emis o notificare de încetare unilaterală a Contractului, cu efect de la.... Motivele invocate de au vizat, în esență, aspecte legate de actualizarea garanției de bună execuție în contextul majorărilor succesive ale valorii acceptate a Contractului prin acte adiționale, precum și pretense neîndepliniri ale unor obligații contractuale specifice ale Inginerului, cu caracter minor raportat la obiectul contractului.

Este esențial de subliniat faptul că Asocierea...-..a respins categoric, printr-o notificare emisă în data de..., existența oricărei temei contractual sau legal pentru încetarea unilaterală a Contractului, considerând notificarea de încetare ca fiind o încălcare a Contractului, o ignorare a principiului bunei-credințe și o atingere adusă drepturilor sale.

În același timp, precizăm că, la momentul transmiterii răspunsurilor la solicitarea de clarificări a Comisiei de Evaluare cu privire la situația.... în raport cu Contractul încheiat între Asocierea... Polonia și clientul public polonez, în data de..., situația contractului din Letonia nu a fost inclusă în răspunsurile noastre în considerarea stadiului timpuriu și a naturii evolutive a evenimentelor de la acea dată, redate în detaliu în cele ce urmează:

- notificarea unilaterală de încetare fusese emisă de . cu doar aproximativ o lună înainte de termenul de răspuns, iar Asocierea... - .. o contestase imediat și ferm, respingând existența oricărei temei contractual. Din perspectiva Asocierii... - . - perspectivă pe care și-o menține și în prezent

- încetarea unilaterală a fost nelegală, contractul nefiind afectat de vreo încălcare gravă sau repetată a obligațiilor contractuale imputabilă Inginerului.

- prin răspunsul la notificarea de încetare din..., Asocierea... - exprimase disponibilitate pentru dialog și pentru o soluționare amiabilă.

Cu alte cuvinte, la nivelul lunii august 2025, părțile se aflau într-un proces și continuu de negociere pentru identificarea unei soluții amiabile, divergențele dintre ele fiind în curs de soluționare, prin urmare, la acea dată (...) nu exista o încetare contractuală finalizată și recunoscută de ambele părți, ci o dispută juridică deschisă și profund contestată, în care fiecare parte își menținea propria poziție juridică diametral opusă.

Subliniem că, nici la nivelul lunii august 2025 și nici în prezent, nu a existat (și nu există) vreun document constatator negativ cu privire la derularea și încetarea Contractului nr.... /... (sau vreun document echivalent) emis de către autoritatea letona competentă a în legătură cu Asocierea...-.....

Ulterior lunii august 2025, negocierile dintre părți au continuat și sunt în prezent într-un stadiu avansat, fiind în curs de finalizare și urmând a fi încheiat un Acord formal, prin care toate disputele dintre și-.... vor fi rezolvate în mod definitiv și irevocabil.

Acest acord vizează soluționarea integrală a tuturor chestiunilor financiare și juridice legate de încetarea Contractului, și are totodată ca scop confirmarea credibilității...-.... pentru participarea la proceduri de achiziții publice și private, la nivel european și internațional. În ceea ce privește aspectul financiar, precizăm că L a calculat penalități contractuale strict generate de întârzieri în

prezentarea garanției de bună execuție actualizate ca urmare a majorărilor succesive ale valorii Contractului prin acte adiționale, iar Asocierea... -, **fără a recunoaște sau confirma legalitatea încetării ori a oricăruia dintre temeiurile acesteia, a acceptat să nu conteste aceste penalități, ca** gest de bună-credință și pentru facilitarea soluționării amiabile a întregii dispute.

În concret, mecanismul convenit de părți a presupus, deducerea sumei penalităților din sumele reținute de pe parcursul derulării Contractului; astfel și din perspectiva încadrării acestei potențiale situații în cele pentru care este necesară o remediere, aceasta a fost gestionată de către Asocierea...-.... prin compensare, fără nicio plată suplimentară, ci sub forma unei deduceri din propriile sume reținute de client, demonstrând astfel o abordare constructivă și pragmatică, orientată exclusiv către soluționarea disputei.

Precizăm că în ceea ce privește situația specifică din Letonia-survenită ulterior depunerii ofertei-, măsurile de autocorectare implementate anterior de..... și detaliate prin răspunsul transmis Comisiei de Evaluare la data de..., se completează în mod natural cu demersurile de soluționare amiabilă expuse în prezenta informare, în special cu acceptarea de către Asocierea...-.... a deducerii penalităților din sumele reținute cooperarea necondiționată cu Aceste demersuri constituie, în sine, expresia cea mai concretă a bunei-credințe și a voinței de remediere.

Ansamblul măsurilor de autocorectare adoptate de.... îndeplinește cerințele prevăzute de art. 171 alin. (3) din Legea nr. 98/2016, respectiv: (a) clarificarea completă a faptelor și circumstanțelor, prin cooperarea ă cu autoritățile și cu clientul public leton; (b) adoptarea de măsuri concrete la nivel tehnic, organizațional și de personal, adecvate pentru prevenirea unor situații similare; și (c) plata sau angajamentul de plată a unei compensații pentru eventualele prejudicii-condiție îndeplinită prin mecanismul de deducere a penalităților din sumele reținute, convenit între părți.

În același timp, reiterăm că nu a fost emis niciun document constatator negativ cu privire la derularea și încetarea Contractului nr. 02 - 1/89/..., de către entitatea letonă. Dimpotrivă, la solicitarea expresă..., autoritatea letonă competentă a emis o Scrisoare de confirmare a credibilității..., în contextul contractului sus-menționat.

Scrisoarea anterior menționată și traducerea sa în limba română se regăsesc în Anexa 3 la prezenta. Precizăm că aceasta a fost comunicată în versiunea sa semnată electronic în conformitate cu prevederile l....lației letone. Întrucât forma documentelor semnate cu semnătură electronică calificată este specifică țării Letonia, vă transmitem alăturat și dovada validității semnăturilor electronice calificate aplicate.

Din ansamblul elementelor expuse rezultă că situația din Letonia nu constituie un motiv de excludere în sensul art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, întrucât nu sunt îndeplinite condițiile cumulative prevăzute de acest text -în special, nu există o „încălcare gravă” a obligațiilor contractuale imputabilă Asocierii... -

Totodată, în același sens, apreciază și autoritatea letonă competentă, care a precizat în mod expres că:

"Angajatorul recunoaște și confirmă că, în conformitate cu a doua parte a articolului... din Legea privind achizițiile publice și cu articolul 57 alineatele (4) și (6) din Directiva 2014/24/UE privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei.../18/CE, încetarea Contractului nu constituie un temei de excludere a Inginerului/Consultantului (sau a oricărei societăți implicate în asocierea în participațiune) de la participarea la proceduri de achiziții publice."

Subliniem, în final, că.... rămâne pe deplin angajată în susținerea.... în calitate de terț susținător și subcontractant în cadrul prezentei proceduri, în conformitate cu Acordul de Subcontractare semnat între părți, și dispune de toate resursele economice și financiare dar și tehnice, profesionale și organizaționale necesare pentru îndeplinirea integrală a obligațiilor asumate.

Prezenta informare este transmisă în spiritul deplinei transparențe față de Autoritatea Contractantă, în temeiul obligațiilor asumate prin formularul DUAE și în conformitate cu dispozițiile art. 171 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice.

Reiterăm că atât răspunsurile cât și documentele anexate prezentului răspuns răspund la solicitarea de clarificare și prezentarea documentelor lor suport.

De asemenea, informațiile cuprinse atâta timp cât prezentul răspuns la solicitarea de clarificare cât și anexele la acesta sunt documente confidențiale, așa cum am demonstrat prin documentația atașată ofertei inițiale.

- în urma aplicării criteriului de atribuire, membrii comisiei de evaluare au solicitat ofertantei clasate pe primul loc..., prin intermediul adresei nr..... să clarifice anumite aspecte vizavi de documentele justificative depuse, printre care următoarele solicitări de clarificare, în ceea ce privește...:

"Constatare 1:

In cadrul DUAE, Secțiunea C: MOTIVE LEGATE DE INSOLVENȚĂ, CONFLICT DE INTERESE... - încetare anticipata, daune-interese sau alte sancțiuni comparabile ati completat urmatoarele informații:... și... au fost reziliate anticipat de clientul lor polonez(Centrcdny...).

Clarificare 1

In vederea demonstrării îndeplinirii cerințelor din cadrul DUAE Secțiunea C: MOTIVE LEGATE DE INSOLVENȚĂ, CONFLICT DE INTERESE... - încetare anticipata, Comisia de evaluare solicita transmiterea următoarelor informații / înscrisuri: Data de încetare a contractului cu clientul(....); Descrierea motivului si contextul exhaustiv care a condus la încetarea anticipata; Detalierea culpei sau dupa caz, absenta culpei... in încetarea contractului; Existenta penalitatilor, modul de achitare al acestora/asumarea plății asumarea plății de către Contractantul..., daca au fost calculate si aplicate de către clientul(....);

Orice alte masuri de remediere si documente relevante pe care le considerați utile/necesare in vederea îndeplinirii criteriului din cadrul DUAE Secțiunea C: MOTIVE LEGATE DE INSOLVENȚĂ, CONFLICT DE INTERESE... - încetare anticipata.

Autoritatea Contractanta poate accepta si un punct de vedere al.../ Angajatorului/ Clientului, in masura in care prin intermediul acestuia sunt tratate exhaustiv aspectele detaliate mai sus.

Constatare 2:

In cadrul... transmise Comisia de Evaluare a regăsit informații cu privire la încetarea anticipata a contractului nr.... /... decembrie...., Servicii de consultanta inginereasca, supraveghere a lucrărilor de constructie si expertiza proiectelor de constructie in cadrul Proiectului... din..., a terasamentului Feroviar si a... de calatori din... " in care... a participat in calitate de asociat.

Clarificare 2

In vederea demonstrării îndeplinirii cerințelor din cadnd DUAE Secțiunea C: MOTIVE LEGATE DE INSOLVENȚĂ, CONFLICT DE INTERESE... - încetare anticipata, Comisia de evaluare solicita transmiterea următoarelor informații / înscrisuri: Descrierea motivului si contextul exhaustiv care a condus la încetarea anticipata; Detalierea culpei sau dupa caz, absenta culpei...;

Existenta penalitatilor, modul de achitare al acestora/asumarea plății de către Contractantul..., daca au fost calculate si aplicate de către angajatorul SIA „... ”;

Orice alte masuri de remediere si documente relevante pe care le considerați utile/necesare in vederea îndeplinirii criteriului din cadrul DUAE Secțiunea C: MOTIVE LEGATE DE INSOLVENȚĂ, CONFLICT DE INTERESE... - încetare anticipata

Autoritatea Contractanta poate accepta si un punct de vedere al.../ Angajatorului/ Clientului, in masura in care prin intermediul acestuia sunt tratate exhaustiv aspectele detaliate mai sus."

- ofertanta... a transmis răspunsul la solicitarea de clarificare prin adresa nr...., precizând următoarele:

... Data de încetare a contractului cu clientul

Contractul nr.... a fost încheiat la data de... (data semnării Acordului de principiu) /... (data înr....trării oficiale), între Asocierea formată din.... (Lider)... .. (Asociat) și .. sp. z o.o. (Asociat) (Asocierea "... Polonia "), pe de o parte, și autoritatea publică poloneză... sp. z o. o. (....), pe de altă parte. Data de încetare a Contractului sus-menționat a fost... in baza....

... Descrierea motivului și contextul exhaustiv care a condus la încetarea anticipată

(a) Cauze principale independente de controlul și voința Asocierii... Polonia și/sau:

- Deficiențe și întârzieri în furnizarea datelor și informațiilor necesare studiilor de proiectare de către operatorii de rețea și administratorii de infrastructură, în special...
- Dificultăți și întârzieri în obținerea autorizațiilor administrative prealabile necesare pentru începerea studiului hidrogeologic (cererea depusă la..., aprobarea obținută abia la...).
- Dificultăți în obținerea consimțământului proprietarilor de terenuri pentru accesul pe proprietăți în vederea realizării studiilor.
- Modificări ale modelului de transport de călători și ale orarelor furnizate inițial de

(b) Cauze imputabile:

- Modificări semnificative ale ipotezelor de proiectare într-un stadiu avansat al executării..., inclusiv: modificarea parametrilor compoziției trenurilor de marfă grea și parametrilor locomotivelor (ceea ce a impus schimbări ale nivelului căii ferate), și modificarea parametrilor de amenajare a căii ferate și conexiunilor.

(c) Cauze imputabile Asocierii... Polonia:

- Cauza principală a întârzierilor imputabile Asocierii... Polonia a fost executarea necorespunzătoare și cu întârzieri a lucrărilor de către subcontractantul... sp. z.o.o. - operator economic polonez. Acesta a fost subcontractat în baza Contractului de subcontractare nr.

EPO/P289/65/2022 din..., încheiat de... sp. z.o.o., în calitate de beneficiar, cu... sp. z.o.o., responsabilitatea selecției și contractării acestui sub contractant aparținând... .

Deficiențele subcontractantului... sp. z.o.o. s-au manifestat în mod concret prin:

-realizarea întârziată a lucrărilor și ităților aferente caii ferată (o disciplină principală în cadrul proiectului);

-calitatea scăzută a documentației de proiectare, cu neconformități față de prevederile și cerințele Caietului de Sarcini, ceea ce a afectat soluțiile adoptate și în alte discipline conexe (poduri, instalații sanitare, hidrotehnice și de telecomunicații);

-nepregătirea documentației complete (inclusiv fișierele tehnice alg., itl., ird.) pentru partea de documentație a căii ferate ce îi revenea conform contractului de subcontractare.

• Pe lângă această cauză principală, au existat și deficiențe de natură organizatorică la nivelul Asocierii... Polonia, care au contribuit indirect la agravarea situației. În concret, Asocieria a identificat următoarele aspecte:

o selecție inițială insuficient de riguroasă a subcontractanților implicați în realizarea sarcinilor;

o lipsa unui control și a unei supravegheri adecvate asupra ității subcontractanților, cauzată, printre altele, de o împărțire imprecisă a responsabilităților între membrii echipei de proiect;

o monitorizare insuficientă a îndeplinirii sarcinilor subcontractate de către colaboratorii responsabili cu managementul de proiect din cadrul echipei Consorțiului;

De asemenea, coordonatorul de proiect a fost schimbat de două ori pe parcursul implementării contractului, ceea ce a perturbat continuitatea ității. Aceasta a fost o situație excepțională, schimbările având loc din motive fortuite, nu ca urmare a unei decizii deliberate de dezorganizare.

Totodată, lipsa unor mecanisme adecvate de protecție și proceduri de predare în cazul schimbării persoanelor-cheie a făcut ca impactul acestor modificări să fie disproporționat

... Detalierea culpei sau, după caz, absența culpei...

După cum am arătat și mai sus, Eșis... nu a fost entitatea care a selectat, contractat sau selecționa subcontractantul... sp. z.o.o. - cauza generatoare principală a întârzierilor. Serviciile de proiectare pentru calea.... z.o.o. și-a executat deficitar obligațiile - aparținea cotei de servicii alocate... (...%), nu... (...%).... a deținut calitatea de Lider al Asocierii... Polonia pentru executarea contractului public, însă acest rol a presupus coordonarea generală și reprezentarea față de, și nu gestionarea directă a subcontractanților fiecărui partener. Din documentul de măsuri de auto- corectare al... (anexat prezentei), rezultă că aceasta din urmă își asumă în mod explicit deficiențele proprii,, selectarea necorespunzătoare a subcontractanților" și „lipsa de control și supraveghere adecvate", iar schimbarea de două ori a Coordonatorului de Proiect - o situație pe care... o califică drept „excepțională" și cauzată de „motive fortuite" - constituie o responsabilitate a Asocierii în ansamblu, nu a... în mod individual.

Prin urmare, deși a fost solidar responsabil ca membru al Asocierii... Polonia... nu a avut un rol cauzal direct în generarea deficiențelor care au condus la încetarea contractului.

... Existența penalităților, modul de calculare al acestora/asumarea plății de către Asocieria... Polonia

Au existat penalități contractuale impuse de în legătură cu încetarea contractului, determinate de prevederile contractuale, dar acestea au fost reduse semnificativ în urma contestării de către Asocieria... Polonia. Astfel, cuantumul final al penalității a fost stabilit de comun acord între părți prin Acordul de mediere, iar ambele părți au declarat că suma astfel stabilită (... , 41 PLN - echivalentul a aproximativ a... EUR) a epuizat orice pretenții ale legate de încetarea Contractului.

Au existat penalități contractuale impuse de în legătură cu încetarea contractului, determinate de prevederile contractuale, dar acestea au fost reduse semnificativ în urma contestării de către Asocieria... Polonia. Astfel, cuantumul final al penalității a fost stabilit de comun acord între părți prin Acordul de mediere, iar ambele părți au declarat că suma astfel stabilită (... , 41 PLN - echivalentul a aproximativ a... EUR) a epuizat orice pretenții ale legate de încetarea Contractului.

Plata s-a realizat prin compensarea creanțelor reciproce, în baza Acordului de mediere, prin care creanța Asocierii... Polonia (remunerația proporțională cu lucrările executate în Fazele I-IV) a fost compensată cu creanța(penalitatea contractuală). Ca urmare a compensării, creanța s-a stins în întregime, iar diferența rămasă în favoarea Asocierii a fost achitată de în termen de 30 de zile de la rămânerea definitivă a aprobării Acordului de către instanță. Prin urmare, Asocieria... Polonia a acoperit integral prejudiciul pretins de

... Orice alte măsuri de remediere și documente relevante

În contextul situației intervenite, astfel cum a fost descrisă mai sus, au fost implementate următoarele măsuri de remediere:

a) Acordul de mediere:

- semnat între Asoceierea... Polonia, și la... și aprobat de... din la..., în temeiul prevederilor Codului de procedură civilă poloneză,

(b) Principalele măsuri organizatorice de remediere ale...

- Revizuirea procedurilor de gestionare și evaluare a subcontractanților (actualizată mai...)

- Decizia de a înceta cooperarea cu subcontractantul... sp. z.o.o.

- Implementarea unui sistem intern de guvernare: Directorul de Proiect beneficiază de asistența unui sponsor din divizia de proiecte majore, cu instrumente de management (matrice de controale, ateliere de progres pe 6 săptămâni, indici de performanță: procent de finalizare, interfețe închise, neconformități rezolvate)

Planul de acțiune a fost duplicat și aplicat și în alte regiuni (ex....)

(c) Principalele măsuri organizatorice de remediere ale...:

- revizuirea reglementărilor interne, în special cele privind managementul de proiect și gestionarea relațiilor cu subcontractanții

- încetarea oricărei cooperări cu subcontractantul... sp. z.o.o.

- implementarea sistemului de raportare și control, crearea structurii de audit intern și a unui software de management de proiecte (operațional din 2024).

Suplimentar față de cele de mai sus, precizăm că în prezent, chiar- entitatea care a dispus încetarea contractului, recunoaște eligibilitatea... în cadrul unei proceduri de achiziție publică proprie, după cum rezultă din Notificarea rezultatului procedurii nr...., emisă azi..., prin care a comunicat selectarea ofertei celei mai avantajoase pentru contractul „Prestarea serviciilor de... de Contract pentru construcția Aeroportului în cadrul...”, ca fiind cea a unei asocieri din care.... z o.o. face parte în calitate de membru (alături de Hill... Sp. z o.o. - Lider de Consorțiu... și Hill... N.V.).

În cadrul Notificării, ...a constatat explicit că oferta „nu este supusă respingerii, îndeplinește cerințele formale, Contractantul a confirmat îndeplinirea condițiilor de participare și nu este supus excluderii din Procedură”. Astfel, se atestă fără niciun echivoc faptul că autoritatea contractantă a exercitat puterea sa de apreciere prevăzută de l....lația poloneză privind achizițiile publice (și a celei europene) și a decis, în deplină cunoștință de cauză (fiind atât emitentul notificării anterioare de încetare, cât și semnatarul Acordului de mediere asupra Contractului sus-menționat), că măsurile de autocorectare ale... si... sunt suficiente.

Faptul că noul contract atribuit este un proiect strategic de anvergură deosebită al aceluiași beneficiar constituie cea mai puternică confirmare externă a credibilității... ca operator economic și a eficacității măsurilor de autocorectare implementate. În considerarea faptului că măsurile de remediere au fost luate în comun și replicate majoritar de..., se atestă în mod implicit, dar elocvent eligibilitatea și credibilitatea....

Astfel, sumarizăm precizând că asocierea din care făcea parte.... a ajuns la un acord de mediere cu autoritatea contractantă (....) în legătură cu consecințele încetării (ilustrând astfel un comportament responsabil, de natură să îi confirme în mod concret credibilitatea pentru participarea la proceduri de achiziții publice și private, la nivel european și internațional) și a despăgubit(prin plata penalității contractuale conform acordului de mediere încheiat cu). Suplimentar față de măsurile implementate la nivelul asocierii de ofertanți.... a adoptat măsuri tehnice și organizatorice concrete la nivelul propriei organizații, pentru prevenirea unor situații similare. Menționăm că, în legătură cu situația descrisă mai sus, nu a fost emis de către(sau de către vreo altă autoritate poloneză competentă) vreun document constatat negativ (sau vreun document echivalent) în legătură cu.... sau cu asocierea din care.... a făcut parte. Prin urmare.... nu este și nu a fost vreodată exclusă de la proceduri de atribuire ulterioare, fiind admisă la participare inclusiv în proceduri de atribuire organizate ulterior de către, fără ca aceasta din urmă să fi identificat vreun impediment de ordin legal sau reputațional care să afecteze eligibilitatea sa. Mai mult, în anul 2025, oferta asocierii din care... făcea parte în calitate de subcontractant și terț susținător a fost admisă, evaluată și punctată de pe toate criteriile, neatribuirea contractului datorându-se exclusiv punctajului la criteriile de preț și personal, nu unor motive de neeligibilitate sau excludere. Inclusiv... din Polonia -, cel care a inițiat rezilierea contractului - continuă să colaboreze cu... și.... z.o.o. într-un proiect major de proiectare a rețelei critice de căi ferate de mare viteză din Polonia, iar prin Notificarea din..., ...a selectat oferta unei noi asocieri din care face parte..., constatând explicit că aceasta „nu este supusă excluderii din Procedură”.

Având în vedere necesitatea demonstrării exhaustive a îndeplinirii criteriilor... C, principiul comunicării proporționale de documente, precum și prevederile art. 168 și 171 din Legea nr. 98/2016, vă transmitem, ca răspuns la solicitarea dumneavoastră, documentele enumerate mai jos, pe care le considerăm ca fiind suficiente pentru probarea credibilității concrete a subcontractantului.... - Anexa 1:

1.Documentul de măsuri de remediere (Self-cleaning)... (în limba engleză, însoțit de traducere în limba română) - cuprinzând prezentarea faptelor, analiza cauzelor încetării anticipate, dovada despăgubirii și măsurile corective adoptate.

2.... din ..., Secția a XX-a Comercială (...) - de aprobare a acordului de mediere, dovedind soluționarea definitivă pe cale amiabilă a litigiului și plata penalității contractuale.

3.Ordinul nr.../23 din 17 noiembrie... - privind introducerea Regulamentului ad hoc de Supraveghere a Subcontractantilor... sp. z o.o., împreună cu Anexa nr.... (noul model de R....tru al Subcontractantilor). Deși acest ordin a fost emis de... sp. z o.o., măsura răspunde unor deficiențe comune identificate la nivelul Asocierii, iar... a revizuit în paralel propriile proceduri de gestionare și evaluare a subcontractantilor (actualizate în mai...).

4.Ordinul nr.../23 din 21 decembrie... - privind încetarea cooperării cu subcontractantul... sp. z o.o., identificat drept responsabil pentru o parte semnificativă a întârzierilor. Deși acest ordin a fost emis de... sp. z o.o., decizia de încetare a cooperării cu... sp. z.o.o. a fost luată la nivelul întregii Asocieri... Polonia și este menționată și în documentul de self-cleaning al....

5.Ordinul nr. 4/23 din 21 decembrie... - privind instituirea funcției de Asistent al Coordonatorului de Proiect, ca măsură de prevenire a discontinuităților în managementul proiectelor. Deși acest ordin a fost emis de... sp. z o.o., măsura răspunde unei deficiențe identificate la nivelul întregii Asocieri... Polonia și completează dispozițiile specifice adoptate de... pentru gestionarea schimbării persoanelor-cheie (proceduri de predare, protecție la schimbarea coordonatorilor de proiect).

6.Documentul de self-cleaning... sp. z o.o. (în limba engleză, însoțit de traducere în limba română) - cuprinzând explicații detaliate și ample privind circumstanțele și faptele legate de încetarea anticipată, măsurile de remediere a prejudiciului și măsurile corective adoptate la nivelul asociatului. Acest document este relevant întrucât măsurile corective descrise au fost adoptate în mod corespunzător și la nivelul..., iar explicațiile oferite completează probatoriul privind circumstanțele încetării anticipate.

7.Notificarea rezultatului procedurii nr... din... (în limba engleză, însoțită de traducere în limba română) - privind selectarea ofertei celei mai avantajoase pentru contractul Prestarea serviciilor de... de Contract pentru construcția Aeroportului în cadrul..., în care... sp. z o.o. figurează ca Partener de Consorțiu, ...constatând explicit ca oferta nu este supusă excluderii din Procedură.

8.Raportul privind rezultatul procedurii nr... din... (în limba română) - privind selectarea celei mai avantajoase oferte pentru contractul Construcția unui tunel de lungă distanță în Lodz, în care asocieria... sp. z o.o. - Metroprojekt sp. z o.o. a participat și a fost evaluată și punctată fără a fi exclusă.

9.Declaratia de susținere a... de către... (în limba română) - privind punerea la dispoziție de resurse tehnice și profesionale (Coordonator de Proiect, Proiectant Catenar) pentru procedura nr....

Referitor la Proiectul..., facem următoarele precizări:

... **Data de încetare a contractului cu clientul ,,,, .. S.R.L.** a emis Notificarea nr... de încetare unilaterală, cu efect de la...

... **Descrierea motivului și contextul exhaustiv al încetării anticipate**

• Începând cu sfârșitul anului 2024, părțile s-au aflat într-un impas financiar privind costurile serviciilor suplimentare - Asocieria...-.... nu putea presta în limita bugetului Angajatorului, iar Angajatorul nu putea majora bugetul.

În mai 2025, a fost convenit un acord preliminar de principiu între părți privind încetarea Contractului prin consens mutual, ambele părți înțelegând că Asocieria...-.... va continua să furnizeze servicii până la sfârșitul lunii iulie 2025.

• Cu toate acestea, Angajatorul a luat ulterior decizia de încetare unilaterală, invocând prevederi contractuale referitoare la prelungirea..., precum și disputa privind sfera serviciilor suplimentare - așadar neîndepliniri formale/tehnice generate de imposibilitatea acordului financiar, iar nu deficiențe substanțiale în prestarea serviciilor.

... **Detalierea culpei sau, după caz, absența culpei...**

Așa cum am arătat și în răspunsul din..., Asocieria...-.... a respins categoric încetarea prin Notificarea nr... din..., considerând-o nelegală și contrară principiului bunei-credințe.

Elementele-cheie privind absența culpei, astfel cum rezultă atât din documentele deja transmise Comisiei, cât și din Declarația dlui. .:

• Părțile nu au ajuns la niciun acord privind existența culpei. Asocieria...-.... nu a recunoscut niciodată vreo culpă.

• ... de soluționare nu constituie o recunoaștere a culpei din partea Asocierii...-....

• Conform dlui. ., Asocieria...-.... pregătea o acțiune în instanță pentru declararea încetării ca nelegală; în lipsa soluționării amiabile, litigiul ar fi fost deja în judecată.

Penalitățile nu au fost calculate pentru neglijență profesională sau încălcare a obligațiilor profesionale, așa cum atestă dl. Av. Precinieks și cum confirmă și scrisoarea oficială a Angajatorului din....

Angajatorul confirmă formal, prin scrisoarea din... deja transmisă Comisiei de evaluare, că:,, Angajatorul consideră Consultantul (și fiecare societate membră a asocierii) ca fiind un furnizor fiabil și competent de servicii de consultanță inginerească, supervizare a construcțiilor și expertiză în proiectare. "

... Existența penalităților, modul de calculare al acestora/asumarea plății de către Asocierea... -

.... a calculat penalități contractuale de..., 82 EUR, strict legate de întârzieri în actualizarea garanției de bună execuție. Dl. subliniază în Nota anexată că aceste penalități au fost generate exclusiv de neîndepliniri formale privind garanțiile bancare, și nu de vreo neglijență profesională sau deficiență în prestarea serviciilor.

Așa cum am precizat și în răspunsul din..., Asocierea...-.... - fără a recunoaște legalitatea încetării - a acceptat să nu conteste această penalitate în cadrul soluționării globale. Conform dlui. Av. Precinieks, această acceptare a reprezentat o decizie de bună-credință - într-un context în care toate celelalte aspecte operaționale și financiare erau rezolvate constructiv, iar Angajatorul declară expres în textul Acordului că încetarea nu este legată de vreo neglijență profesională, Asocierea...-.... a optat să nu inițieze un litigiu costisitor și îndelungat. Mecanismul, detaliat în răspunsul din...: deducerea penalităților (... , 82 EUR) din reținerile efectuate de (... , 54 EUR), ... restituind diferența de..., 72 EUR către...-..... Angajatorul recunoaște că nu are și nu va avea alte pretenții față de...-...., cu excepția acestei penalități. Remedierea a fost așadar gestionată integral prin compensare, fără nicio plată suplimentară.

... Orice alte măsuri de remediere și documente relevante

Acordul de soluționare amiabilă - a cărui executare formală este, conform dlui. Av. Precinieks, în curs de finalizare din motive procedurale, urmând a fi pe deplin executat în următoarele săptămâni

- reglementează definitiv și irevocabil toate disputele, cu renunțare mutuală la orice pretenții.

- Declarația de confirmare a credibilității nr.... din..., emisă de, confirmă în mod expres că:

- (a) încetarea nu este legată de vreo neglijență profesională și nu împiedică...-.... să participe la achiziții publice;

- (b) ...-.... nu a cauzat prejudicii anterior încetării;

- (c) încetarea nu constituie temei de excludere, nefiind rezultatul unor deficiențe semnificative sau persistente în îndeplinirea Contractului.

Astfel, măsurile de autocorectare îndeplinesc cerințele art. 171 alin. (3) din Legea nr. 98/2016:

- (a) clarificarea completă a faptelor și circumstanțelor - prin răspunsul din..., prin prezentul răspuns și prin Declarația Av. jurat..., anexată;

- (b) măsuri la nivel tehnic, organizațional și de personal - a căror suficiență este atestată de în Declarația de confirmare a credibilității, în care Angajatorul constată în mod expres că „ măsurile tehnice, organizatorice și de personal lucite de Inginer/Consultant furnizează dovezi suficiente ale integrității și credibilității sale profesionale ”;

- (c) compensarea prejudiciilor pretinse prin deducerea penalităților din rețineri, fără plată suplimentară.

În final, reiterăm că nu a fost emis niciun document constatator negativ de către entitatea letonă; Declarația confirmă că încetarea nu reflectă vreo abatere profesională și nu constituie temei de excludere, iar Declarația dlui. Av. Precinieks coroborează această concluzie, atestând din perspectivă nemijlocită că încetarea a fost generată exclusiv de un impas financiar și că prevederile Acordului de soluționare confirmă absența oricărei culpe profesionale sau a unei situații care să intre sub incidența unui temei de excludere de la participarea la proceduri de achiziție publică,

În susținerea celor declarate, ofertanta... a atașat următoarele: ANEXA 2 - Declarația Av. jurat... din..., prin care se furnizează explicații privind circumstanțele încetării anticipate;

- comisia de evaluare a constatat, pe baza informațiilor și documentelor transmise, ca... a prezentat măsuri de remediere prin implementarea planurilor de management și control, a plătit penalitățile calculate, a fost aprobat Acordul de mediere de către... din la... cat si faptul ca si.... z o.o. a fost selectat de către in calitate de membru al unei asocieri, castigator al

unui nou Contract, motiv pentru care se constata ca operatorul economic a adoptat masuri de remediere de natura sa restabileasca legătură de încredere cu..., în sensul prevederilor art. 171 din Legea nr. 98/2016;

- comisia de evaluare a constatat, pe baza informațiilor si documentelor transmise, ca..., a plătit penalitatile calculate, este în curs de aprobare Acordul de mediere cat si faptul ca... LTnijas a transmis o notificare prin care confirma faptul ca... este un furnizor credibil si competent, motiv pentru care a constatat ca operatorul economic a adoptat masuri de remediere de natura sa restabileasca legătură de încredere cu..., în sensul prevederilor art. 171 din Legea nr. 98/2016.

Comisia de evaluare a constatat ca nu sunt incidente motivele de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea 98/2016 în ceea ce operatorul economic..., astfel considerând răspunsul concludent si cerința îndeplinita.

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 improprii 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 ă 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 documentul 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 constatator trebuie modificată din cauze obiective.

(...)

(8) Atunci când ia decizia de respingere a unui candidat/ofertant, pe baza unui asemenea document constatator, **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 l...lația secundară a U.E. în materie de achiziții publice, rezultă că **dreptul autorității contractante de a aprecia dacă se impune sau nu excluderea... 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... 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... al măsurilor luate de acesta din urmă, **autoritatea contractantă este de asemenea îndreptătită să aibă o apreciere proprie, însă această apreciere trebuie să fie una motivată.**

Totodată... 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 2014/24, „[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 le-a 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 2014/24.**

3 1. În al patrulea rând, potrivit articolului 57 alineatul (5) din Directiva 2014/24, 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 2014/24 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...**, CJUE s-a pronunțat astfel:

25. Astfel cum rezultă din modul de redactare a articolului 57 alineatul (4) din Directiva 2014/24, 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 2014/24 coroborat cu considerentul (101) al acestei directive are la bază un element esențial al relației dintre... câștigător și autoritatea contractantă, și anume fiabilitatea..., 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... 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 general la punctul 32 din concluziile sale, din modul de redactare a articolului 57 alineatul (4) litera (g) din Directiva 2014/24 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... 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 2014/24, referitor la îndeplinirea unei cerințe de fond aferente 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 2014/24, 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 constatator 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....

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... dovedește că are capacitatea 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.

Unul dintre argumentele aduse de contestatoare în favoarea faptului că, *având în vedere abaterile grave comise... și faptul că măsurile de auto-corectare nu dovedesc fiabilitatea operatorului economic, se bazează pe împrejurarea că măsurile de auto-corectie luate au fost apreciate de o altă autoritatea contractantă, PRIMARIA SECTOR...*, ca fiind necolcudente și a respins oferta asocierii din care faceau parte și... și tertul...

Însă așa cum a susținut și părțile, inclusiv..., autoritatea contractantă nu este ținută automat de aprecierea altei autorități. Dimpotrivă, art.... și 171 din Legea nr. 98/2016, astfel cum au fost interpretate de CJUE (Delta, C-267/18; Meca, C-41/18), impun autorității obligația unei **analize proprii, concrete și motivate a fiabilității operatorului economic.**

Față de aspectele anterior redate, Consiliul va analiza modalitatea în care a efectuat propria sa analiză.

... a fost nominalizat de ofertanta... ca terț și subcontractant **pentru Servicii de proiectare pentru specialitățile aferente caii ferate** procentul de subcontractare fiind...%.

Prezintă relevanță în cauză analiza consemnată de membrii comisiei de evaluare în cadrul *Procesului-verbal nr.... privind evaluarea documentelor-suport depuse de candidați/ofertanți pentru demonstrarea informațiilor din DUAE, încheiat cu ocazia evaluării răspunsului furnizat de ofertanta...*:

CLARIFICARI către...

Constatare 1:

În cadrul DUAE, Secțiunea C: MOTIVE LEGATE DE INSOLVENȚĂ, CONFLICT DE INTERESE... - încetare anticipată, daune-interese sau alte sancțiuni comparabile au completat următoarele informații:... și... au fost reziliate anticipat de clientul lor polonez(...).

Clarificare 1

În vederea demonstrării îndeplinirii cerințelor din cadrul DUAE Secțiunea C: MOTIVE LEGATE DE INSOLVENȚĂ, CONFLICT DE INTERESE SAU ABATERI

PROFESIONALE - încetare anticipată, Comisia de evaluare solicită transmiterea următoarelor informații / înregistrări:

Data de încetare a contractului cu clientul(...);

Descrierea motivului și contextul exhaustiv care a condus la încetarea anticipată;

Detalierea culpei sau după caz, absența culpei... în încetarea contractului;

Existența penalităților, modul de achitare al acestora/asumarea plății asumarea plății de către Contractantul..., dacă au fost calculate și aplicate de către clientul(...);

Orice alte măsuri de remediere și documente relevante pe care le considerați utile/necesare în vederea îndeplinirii criteriului din cadrul DUAE Secțiunea C: MOTIVE LEGATE DE INSOLVENȚĂ, CONFLICT DE INTERESE... - încetare anticipată.

Autoritatea Contractantă poate accepta și un punct de vedere al.../ Angajatorului/ Clientului, în măsura în care prin intermediul acestuia sunt tratate exhaustiv aspectele detaliate mai sus.

Răspuns 1

... a transmis răspunsul la solicitarea de clarificare prin adresa nr...., încarcata în SEAP în data de... ora 21....

... Data de încetare a contractului cu clientul

Contractul nr. U/I 7/KRI/.../21 a fost încheiat la data de... (data semnării Acordului de principiu) /... (data înregistrării oficiale), între Asocieria formată din.... (Lider)... sp. z o. o. (Asociat) și . sp. z o. o. (Asociat) (Asocieria "... Polonia"), pe de o parte, și autoritatea publică poloneză... sp. z o.o. (...), pe de altă parte. Data de încetare a Contractului sus-menționat a fost... în baza....

... Descrierea motivului și contextul exhaustiv care a condus la încetarea anticipată

(a) Cauze principale independente de controlul și voința Asocierii... Polonia și/sau:

- Deficiențe și întâzieri în furnizarea datelor și informațiilor necesare studiilor de proiectare de către operatorii de rețea și administratorii de infrastructură, în special...
- Dificultăți și întâzieri în obținerea autorizațiilor administrative prealabile necesare pentru începerea studiului hidrogeologic (cererea depusă la..., aprobarea obținută abia la...).
- Dificultăți în obținerea consimțământului proprietarilor de terenuri pentru accesul pe proprietăți în vederea realizării studiilor.
- Modificări ale modelului de transport de călători și ale orarelor furnizate inițial de

(b) Cauze imputabile:

- Modificări semnificative ale ipotezelor de proiectare într-un stadiu avansat al executării..., inclusiv: modificarea parametrilor compoziției trenurilor de marfă grea și parametrilor locomotivelor (ceea ce a impus schimbări ale nivelului căii ferate), și modificarea parametrilor de amenajare a căii ferate și conexiunilor.

(c) Cauze imputabile Asocierii... Polonia:

- Cauza principală a întâzierilor imputabile Asocierii... Polonia a fost executarea necorespunzătoare și cu întâzieri a lucrărilor de către subcontractantul... sp. z.o.o. - operator economic polonez. Acesta a fost subcontractat în baza Contractului de subcontractare nr. . din..., încheiat de... sp. z.o.o., în calitate de beneficiar, cu... sp. z.o.o., responsabilitatea selecției și contractării acestui subcontractant aparținând... sp. z.o.o.

Deficiențele subcontractantului... sp. z.o.o. s-au manifestat în mod concret prin:

-realizarea întârziată a lucrărilor și ităților aferente caii ferată (o disciplină principală în cadrul proiectului);

-calitatea scăzută a documentației de proiectare, cu neconformități față de prevederile și cerințele Caietului de Sarcini, ceea ce a afectat soluțiile adoptate și în alte discipline conexe (poduri, instalații sanitare, hidrotehnice și de telecomunicații);

-nepregătirea documentației complete (inclusiv fișierele tehnice alg., itl., ird.) pentru partea de documentație a căii ferate ce îi revenea conform contractului de subcontractare.

- Pe lângă această cauză principală, au existat și deficiențe de natură organizatorică la nivelul Asocierii... Polonia, care au contribuit indirect la agravarea situației. În concret, Asocieria a identificat următoarele aspecte:

o selecție inițială insuficient de riguroasă a subcontractanților implicați în realizarea sarcinilor;

o lipsa unui control și a unei supravegheri adecvate asupra ității subcontractanților, cauzată, printre altele, de o împărțire imprecisă a responsabilităților între membrii echipei de proiect;

o monitorizare insuficientă a îndeplinirii sarcinilor subcontractate de către colaboratorii responsabili cu managementul de proiect din cadrul echipei Consorțiului; De asemenea, coordonatorul de proiect a fost schimbat de două ori pe parcursul implementării contractului, ceea ce a perturbat continuitatea ității. Aceasta a fost o situație excepțională, schimbările având loc din motive fortuite, nu ca urmare a unei decizii deliberate de dezorganizare. Totodată, lipsa unor mecanisme adecvate de protecție și proceduri de predare în cazul schimbării persoanelor-cheie a făcut ca impactul acestor modificări să fie disproporționat

... Detalierea culpei sau, după caz, absența culpei...

După cum am arătat și mai sus... nu a fost entitatea care a selectat, contractat sau gestionat subcontractantul... sp. z.o.o. - cauza generatoare principală a întâzierilor. Serviciile de proiectare pentru calea.... z.o.o. și-a executat deficitar obligațiile - aparținea cotei de servicii alocate... (... %), nu... (...%).

... a deținut calitatea de Lider al Asocierii... Polonia pentru executarea contractului public, însă acest rol a presupus coordonarea generală și reprezentarea față de, și nu gestionarea directă a subcontractanților fiecărui partener. Din documentul de măsuri de auto-corectare al... (anexat prezentei), rezultă că aceasta din urmă își asumă în mod explicit

deficiențele proprii „selectarea necorespunzătoare a subcontractanților” și „lipsa de control și supraveghere adecvate”, iar schimbarea de două ori a Coordonatorului de Proiect - o situație pe care... o califică drept „excepțională” și cauzată de „motive fortuite” - constituie o responsabilitate a Asocierii în ansamblu, nu a... în mod individual

Prin urmare, deși a fost solidar responsabil ca membru al Asocierii... Polonia... nu a avut un rol causal direct în generarea deficiențelor care au condus la încetarea contractului.

... Existența penalităților, modul de calculare al acestora/asumarea plății de către Asocierea... Polonia

Au existat penalități contractuale impuse de în legătură cu încetarea contractului, determinate de prevederile contractuale, dar acestea au fost reduse semnificativ în urma contestării de către Asocierea... Polonia. Astfel, cuantumul final al penalității a fost stabilit de comun acord între părți prin Acordul de mediere, iar ambele părți au declarat că suma astfel stabilită (... 41 PLN - echivalentul a aproximativ a... EUR) a epuizat orice pretenții ale legate de încetarea Contractului. Au existat penalități contractuale impuse de în legătură cu încetarea contractului, determinate de prevederile contractuale, dar acestea au fost reduse semnificativ în urma contestării de către Asocierea... Polonia. Astfel, cuantumul final al penalității a fost stabilit de comun acord între părți prin Acordul de mediere, iar ambele părți au declarat că suma astfel stabilită (... 41 PLN - echivalentul a aproximativ a... EUR) a epuizat orice pretenții ale legate de încetarea Contractului. Plata s-a realizat prin compensarea creanțelor reciproce, în baza Acordului de mediere, prin care creanța Asocierii... Polonia (remunerația proporțională cu lucrările executate în Fazele I-IV) a fost compensată cu creanța(penalitatea contractuală). Ca urmare a compensării, creanța s-a stins în întregime, iar diferența rămasă în favoarea Asocierii a fost achitată de în termen de 30 de zile de la rămânerea definitivă a aprobării Acordului de către instanță. Prin urmare, Asocierea... Polonia a acoperit integral prejudiciul pretins de

... Orice alte măsuri de remediere și documente relevante

În contextul situației intervenite, astfel cum a fost descrisă mai sus, au fost implementate următoarele măsuri de remediere: Acordul de mediere:

- semnat între Asocierea... Polonia, și la... și aprobat de... din la..., în temeiul prevederilor Codului de procedură civilă poloneză.

(b) Principalele măsuri organizatorice de remediere ale...

• Revizuirea procedurilor de gestionare și evaluare a subcontractanților (actualizată mai...)

• Decizia de a înceta cooperarea cu subcontractantul... sp. z.o.o.

• Implementarea unui sistem intern de guvernare: Directorul de Proiect beneficiază de asistența unui sponsor din divizia de proiecte majore, cu instrumente de management (matrice de controale, ateliere de progres pe 6 săptămâni, indici de performanță: procent de finalizare, interfețe închise, neconformități rezolvate)

Planul de acțiune a fost duplicat și aplicat și în alte regiuni (ex....)

(c) Principalele măsuri organizatorice de remediere ale...:

• revizuirea reglementărilor interne, în special cele privind managementul de proiect și gestionarea relațiilor cu subcontractanții

• încetarea oricărei cooperări cu subcontractantul... sp. z.o.o.

• implementarea sistemului de raportare și control, crearea structurii de audit intern și a unui software de management de proiecte (operațional din 2024).

... de Evaluare:

Data de încetare a contractului a fost... în baza...(Beneficiar). Motivele care au dus la încetarea anticipată sunt în principal următoarele:

- furnizarea cu întârziere/incomplete a datelor și informațiilor necesare studiilor de proiectare de către operatorii de rețea și administratorii de infrastructură, în special...

- întârzieri în obținerea autorizațiilor administrative prealabile necesare pentru începerea studiului hidrogeologic (cererea depusă la..., aprobarea obținută abia la...).

- dificultăți în obținerea consimțământului proprietarilor de terenuri pentru accesul pe proprietăți în vederea realizării studiilor. Modificări ale modelului de transport de călători și ale orarelor furnizate inițial de

Cauza principală a întârzierilor imputabile Asocierii... Polonia a fost executarea necorespunzătoare și cu întârzieri a lucrărilor de către subcontractantul... sp. z.o.o. - operator economic polonez. Acesta a fost subcontractat în baza Contractului de subcontractare nr. ... din..., încheiat de... sp. z.o.o., în calitate de beneficiar, cu... sp. z.o.o., responsabilitatea selecției și contractării acestui subcontractant aparținând... sp. z.o.o

... nu a fost entitatea care a selectat, contractat sau gestionat subcontractantul... sp. z.o.o. - cauza generatoare principală a întârzierilor. Serviciile de proiectare pentru calea... z.o.o. și-a executat deficitar obligațiile - aparținerea cotei de servicii alocate... (...%), nu... (...%).

Au existat penalități contractuale impuse de în legătură cu încetarea contractului, determinate de prevederile contractuale, dar acestea au fost reduse semnificativ în urma contestării de către Asocieria... Polonia. Quantumul final al penalității a fost stabilit de comun acord între părți prin Acordul de mediere semnat între Asocieria... Polonia, si la... si aprobat de... din la.... în temeiul prevederilor Codului de procedură civilă poloneză), iar ambele părți au declarat că suma astfel stabilită (... 41 PLN - echivalentul a aproximativ a... EUR) a epuizat orice pretenții ale legate de încetarea Contractului.

Plata s-a realizat prin compensarea creanțelor reciproce, în baza Acordului de mediere, prin care creanța Asocierii... Polonia (remunerația proporțională cu lucrările executate în Fazele t-IV) a fost compensată cu creanța(penalitatea contractuală).

Cu privire la orice alte măsuri de remediere și documente relevante a fost decisa încetarea de subcontractare cu... sp. z.o.o., pe langa plata integrala a sumelor datorate de asociere, a fost implementat un sistem intern de guvernanta: Directorul de Proiect beneficiază de asistența din divizia de proiecte majore, cu instrumente de management (matrice de controale, ateliere de progres pe 6 săptămâni, indici de performanță: procent de finalizare, interfețe închise, neconformități rezolvate), s-au revizuit reglementările interne privind managementul de proiect si gestionarea relațiilor cu subcontractantii si implementarea unui sistem de raportare si control, crearea structurii de audit intern si a unui software de management de proiecte.

În data de... a fost emisă Notificarea rezultatului procedurii nr..., emisă în data de..., prin care a comunicat selectarea ofertei depuse pentru contractul "Prestarea serviciilor de... de Contract pentru construcția Aeroportului în cadrul Investiției...", unei asocieri din care face parte si... z o.o., din care rezulta ca... a reconfirmat fiabilitatea operatorului economic.

Comisia de evaluare constata, pe baza informațiilor si documentelor transmise, ca... a prezentat masuri de remediere prin implementarea planurilor de management si control, a plătit penalitatile calculate, a fost aprobat Acordul de mediere de către... din la... cat si faptul ca si... z o.o. a fost selectat de către in calitate de membru al unei asocieri, castigator al unui nou Contract, motiv pentru care se constata ca operatorul economic a adoptat masuri de remediere de natura sa restabileasca legătura de încredere cu..., în sensul prevederilor art. 171 din Legea nr. 98/2016.

Mai mult, raportat la data încetării contractului în cauza-..., se constata ca au devenit incidente prevederile art. 171 alin. (5) din Legea nr. 98/2016:

(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.

Comisia de evaluare constata ca nu sunt incidente motivele de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea 98/2016 în ceea ce operatorul economic....

Concluzie:

Comisia de evaluare considera răspunsul concludent si cerința indeplinita.

Constatare 2:

În cadrul... transmise Comisia de Evaluare a regăsit informații cu privire la încetarea anticipata a contractului nr... /... decembrie... „Servicii de consultanta inginereasca, supraveghere a lucrărilor de constructie si expertiza proiectelor de constructie în cadrul Proiectului... din..., a terasamentului Feroviar si a... de calatori din..." în care... a participat în calitate de asociat.

Clarificare 2

În vederea demonstrării îndeplinirii cerințelor din cadrul DUAE Secțiunea C: MOTIVE LEGATE DE INSOLVENȚĂ, CONFLICT DE INTERESE... - încetare anticipata, Comisia de evaluare solicita transmiterea următoarelor informații / înregistrări:

2 Descrierea motivului si contextul exhaustiv care a condus la încetarea anticipata;

3 Detalierea culpei sau dupa caz, absenta culpei...;

4 Existenta penalitatilor, modul de achitare al acestora/asumarea plății de către Contractantul..., daca au fost calculate si aplicate de către angajatorul SIA „...”;

5 Orice alte masuri de remediere si documente relevante pe care le considerați utile/necesare în vederea îndeplinirii criteriului din cadrul DUAE Secțiunea C: MOTIVE LEGATE DE INSOLVENȚĂ, CONFLICT DE INTERESE... - încetare anticipata

Autoritatea Contractanta poate accepta si un punct de vedere al.../ Angajatorului/ Clientului, în masura în care prin intermediul acestuia sunt tratate exhaustiv aspectele detaliate mai sus.

Răspuns 2:

... a detaliat în cadrul răspunsului, fișierul „...” - pag. 1-8, următoarele aspecte: Referitor la Proiectul..., facem următoarele precizări:

... Data de încetare a contractului cu clientul „...” S.R.L. - În data de..., „...” S.R.L. a emis Notificarea nr.--.... de încetare unilaterală, cu efect de la...

... Descrierea motivului și contextul exhaustiv al încetării anticipate începând cu sfârșitul anului 2024, părțile s-au aflat într-un impas financiar privind costurile serviciilor suplimentare - Asocierea...-.... nu putea presta în limita bugetului Angajatorului, iar Angajatorul nu putea majora bugetul.

În mai 2025, a fost convenit un acord preliminar de principiu între părți privind încetarea Contractului prin consens mutual, ambele părți înțelegând că Asocierea...- va continua să furnizeze servicii până la sfârșitul lunii iulie 2025.

- Cu toate acestea, Angajatorul a luat ulterior decizia de încetare unilaterală, invocând prevederi contractuale referitoare la prelungirea..., precum și disputa privind sfera serviciilor suplimentare - așadar neîndepliniri formale/tehnice generate de imposibilitatea acordului financiar, iar nu deficiențe substanțiale în prestarea serviciilor.

... Detalierea culpei sau, după caz, absența culpei...

Așa cum am arătat și în răspunsul din..., Asocierea...-.... a respins categoric încetarea prin Notificarea nr.... din..., considerând-o nelegală și contrară principiului bunei-credințe.

Elementele-cheie privind absența culpei, astfel cum rezultă atât din documentele deja transmise Comisiei, cât și din Declarația dlui. Av. Precinieks:

- Părțile nu au ajuns la niciun acord privind existența culpei. Asocierea...-.... nu a recunoscut niciodată vreo culpă.

- ... de soluționare nu constituie o recunoaștere a culpei din partea Asocierii...-....

- Conform dlui. Av. ... Asocierea...-.... pregătea o acțiune în instanță pentru declararea încetării ca nelegală; în lipsa soluționării amiabile, litigiul ar fi fost deja în judecată.

Penalitățile nu au fost calculate pentru neglijență profesională sau încălcare a obligațiilor profesionale, așa cum atestă dl. ... și cum confirmă și scrisoarea oficială a Angajatorului din....

Angajatorul confirmă formal, prin scrisoarea din... deja transmisă Comisiei de evaluare, că: „Angajatorul consideră Consultantul (și fiecare societate membră a asocierii) ca fiind un furnizor fiabil și competent dc servicii de consultanță inginerască, supervizare a construcțiilor si expertiză în proiectare.”

... Existența penalităților, modul de calculare al acestora/asumarea plății de către Asocierea... -

.... a calculat penalități contractuale de..., 82 EUR, strict legate de întârzieri în actualizarea garanției de bună execuție. Dl. subliniază în Nota anexată că aceste penalități au fost generate exclusiv de neîndepliniri formale privind garanțiile bancare, și nu de vreo neglijență profesională sau deficiență în prestarea serviciilor. Așa cum am precizat și în răspunsul din..., Asocierea...-.... - fără a recunoaște legalitatea încetării - a acceptat să nu conteste această penalitate în cadrul soluționării globale. Conform dlui. Av. Precinieks, această acceptare a reprezentat o decizie de bună-credință - într-un context în care toate celelalte aspecte operaționale și financiare erau rezolvate constructiv, iar Angajatorul declară expres în textul Acordului că încetarea nu este legată de vreo neglijență profesională, Asocierea...-.... a optat să nu inițieze un litigiu costisitor și îndelungat.

Mecanismul, detaliat în răspunsul din...: deducerea penalităților (....82 EUR) din reținerile efectuate de (..., 54 EUR), ... restituind diferența de...72 EUR către...-.... Angajatorul recunoaște că nu are și nu va avea alte pretenții față de...-...., cu excepția acestei penalități. Remedierea a fost așadar gestionată integral prin compensare, fără nicio plată suplimentară.

... Orice alte măsuri de remediere și documente relevante

Acordul de soluționare amiabilă - a cărui executare formală este, conform dlui. Av. Precinieks, în curs de finalizare din motive procedurale, urmând a fi pe deplin executat în următoarele săptămâni - reglementează definitiv și irevocabil toate disputele, cu renunțare mutuală la orice pretenții. - Declarația de confirmare a credibilității nr.... din..., emisă de ..., confirmă în mod expres că:

(a) încetarea nu este legată de vreo neglijență profesională și nu împiedică...-.... să participe la achiziții publice;

(b) ...-.... nu a cauzat prejudicii anterior încetării;

(c) încetarea nu constituie temei de excludere, nefiind rezultatul unor deficiențe semnificative sau persistente în îndeplinirea Contractului. Astfel, măsurile de autocorectare îndeplinesc cerințele art. 171 alin. (3) din Legea nr. 98/2016:

(a) clarificarea completă a faptelor și circumstanțelor - prin răspunsul din..., prin prezentul răspuns și prin Declarația Av. jurat..., anexată;

(b) măsuri la nivel tehnic, organizațional și de personal - a căror suficiență este atestată de în Declarația de confirmare a credibilității, în care Angajatorul constată în mod expres că „măsurile tehnice, organizatorice și de personal luate de Inginer/Consultant furnizează dovezi suficiente ale integrității și credibilității sale profesionale”;

(c) compensarea prejudiciilor pretinse- prin deducerea penalităților din rețineri, fără plată suplimentară.

În final, reiterăm că nu a fost emis niciun document constatator negativ de către entitatea letonă; Declarația confirmă că încetarea nu reflectă vreo abatere profesională și nu constituie temei de excludere, iar Declarația dlui. Av. ...coroborează această concluzie, atestând din perspectivă nemijlocită că încetarea a fost generată exclusiv de un impas financiar și că prevederile Acordului de soluționare confirmă absența oricărei culpe profesionale sau a unei situații care să intre sub incidența unui temei de excludere de la participarea la proceduri de achiziție publică

În susținerea celor declarate... a atașat următoarele:

ANEXA 2 - Declarația Av. jurat... din..., prin care se furnizează o explicație detaliată și contextualizată a circumstanțelor încetării anticipate, din perspectiva profesionistului implicat personal în proiect pe întreaga durată a Contractului

... de Evaluare:

Data de încetare a contractului a fost... în baza... (Beneficiar). Motivele care au dus la încetarea anticipată sunt în principal următoarele:

- Începând cu sfârșitul anului 2024, părțile s-au aflat într-un impas financiar privind costurile serviciilor suplimentare - Asocierea...-.... nu putea presta în limita bugetului Angajatorului, iar Angajatorul nu putea majora bugetul.

În mai 2025, a fost convenit un acord preliminar de principiu între părți privind încetarea Contractului prin consens mutual, ambele părți înțelegând că Asocierea...-.... va continua să furnizeze servicii până la sfârșitul lunii iulie 2025.

Au fost calculate penalități contractuale de..., 82 EUR, strict legate de întârzieri în actualizarea garanției de bună execuție, generate exclusiv de neîndepliniri formale privind garanțiile bancare, și nu de vreo neglijență profesională sau deficientă în prestarea serviciilor.

Cu privire la orice alte măsuri de remediere și documente relevante este finalizat Acordul de soluționare amiabilă, nu a fost emis nici un certificat constatator negativ de către autoritatea Contractantă iar compensarea prejudiciilor pretinse s-a făcut prin deducerea penalităților din rețineri, fără plata suplimentară.

A fost transmisă declarația privind credibilitatea nr.... No.....N/... emisă de către „...” S.R.L. (Beneficiar) din care rezulta că faptul că părțile sunt în curs de negociere a unui acord de soluționare amiabilă pentru a conveni asupra procedurii de îndeplinire a pretențiilor și obligațiilor de plată reciprocă și pentru a soluționa integral și în mod reciproc disputele prin negocieri constructive și profesionale.

Măsurile tehnice, organizatorice și de personal luate de Inginerul/Consultantul constituie dovezi suficiente ale integrității și credibilității sale profesionale.

Angajatorul/... (...) recunoaște și confirmă că, în conformitate cu partea a doua a articolului... din Legea privind achizițiile publice și articolul 57 alineatul (4) și (6) din Directiva 2014/24/UE privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei.../18/CE, încetarea Contractului nu constituie un temei pentru excluderea Inginerului / Consultantului (sau a oricărei societăți implicate în asocierea în participațiune) de la participarea la procedurile de achiziție publică. Angajatorul considera Consultantul (și fiecare societate membră a asocierii în participațiune) un furnizor fiabil/credibil și competent de servicii de consultanță inginerască, supraveghere a lucrărilor de constructiv și expertiză în proiectare.

Comisia de evaluare constată, pe baza informațiilor și documentelor transmise, că..., a plătit penalitățile calculate, este în curs de aprobare Acordul de mediere cât și faptul că... a transmis o notificare prin care confirmă faptul că... este un furnizor credibil și competent, motiv pentru care se constată că operatorul economic a adoptat măsuri de remediere de natură să restabilească legătură de încredere cu..., în sensul prevederilor art. 171 din Legea nr. 98/2016.

Comisia de evaluare constată că nu sunt incidente motivele de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea 98/2016 în ceea ce privește operatorul economic.... Concluzie:

Comisia de evaluare considera răspunsul concludent și cerința îndeplinită.

Consiliul va analiza modalitatea de evaluare de către achizitoare, prin membrii comisiei de evaluare, a măsurilor de remediere/auto-corectare luate de..., vizavi de cele două contracte în dispută. În vederea probării credibilității concrete și demonstrării a fiabilității subcontractantului...

Referitor la Contractul nr.... încheiat la data de... (data semnării Acordului de principiu) /... (data înregistrării oficiale), între asocierea formată din... (lider)... SP. Z O. O. (asociat) și ... sp. z o.o. (asociat) (asocierea "... POLONIA") și autoritatea publică poloneză... sp. z o. o. (....) s-a precizat că data de încetare a contractului a fost... în baza....

S-au precizat motivele care condus la încetarea anticipată, reținându-se printre cauze imputabile asocierii... principală a întârzierilor imputabile Asocierii... Polonia a fost executarea necorespunzătoare și cu întârzieri a lucrărilor de către subcontractantul... sp. z.o.o. - operator economic polonez. Acesta a fost subcontractat în baza Contractului de subcontractare nr... din..., încheiat de... sp. z.o.o., în calitate de beneficiar, cu... sp. z.o.o., responsabilitatea selecției și contractării acestui sub contractant aparținând... sp. z.o.o.

Deficiențele subcontractantului... sp. z.o.o. s-au manifestat în mod concret prin:

- realizarea întârziată a lucrărilor și ităților aferente căii ferată (o disciplină principală în cadrul proiectului);

- calitatea scăzută a documentației de proiectare, cu neconformități față de prevederile și cerințele Caietului de Sarcini, ceea ce a afectat soluțiile adoptate și în alte discipline conexe (poduri, instalații sanitare, hidrotehnice și de telecomunicații);

- nepregătirea documentației complete (inclusiv fișierele tehnice alg., itl., ird.) pentru partea de documentație a căii ferate ce îi revenea conform contractului de subcontractare.

- Pe lângă această cauză principală, au existat și deficiențe de natură organizatorică la nivelul Asocierii... Polonia, care au contribuit indirect la agravarea situației. În concret, Asocieria a identificat următoarele aspecte:

- o selecție inițială insuficient de riguroasă a subcontractanților implicați în realizarea sarcinilor;

- o lipsa unui control și a unei supravegheri adecvate asupra ității subcontractanților, cauzată, printre altele, de o împărțire imprecisă a responsabilităților între membrii echipei de proiect;

- o monitorizare insuficientă a îndeplinirii sarcinilor subcontractate de către colaboratorii responsabili cu managementul de proiect din cadrul echipei Consorțiului;

De asemenea, coordonatorul de proiect a fost schimbat de două ori pe parcursul implementării contractului, ceea ce a perturbat continuitatea ității. Aceasta a fost o situație excepțională, schimbările având loc din motive fortuite, nu ca urmare a unei decizii deliberate de dezorganizare.

Totodată, lipsa unor mecanisme adecvate de protecție și proceduri de predare în cazul schimbării persoanelor-cheie a făcut ca impactul acestor modificări să fie disproporționat.

Referitor la solicitarea achizitoare care a vizat detalierea culpei sau, după caz, absența culpei..., s-au precizat următoarele:

După cum am arătat și mai sus... nu a fost entitatea care a selectat, contractat sau selecționat subcontractantul... sp. z.o.o. - cauza generatoare principală a întârzierilor. Serviciile de proiectare pentru calea.... z.o.o. și-a executat deficitar obligațiile - aparținea cotei de servicii alocate... (...%), nu... (...%).... a deținut calitatea de Lider al Asocierii... Polonia pentru executarea contractului public, însă acest rol a presupus coordonarea generală și reprezentarea față de, și nu gestionarea directă a subcontractanților fiecărui partener. Din documentul de măsuri de auto- corectare al... (anexat prezentei), rezultă că aceasta din urmă își asumă în mod explicit deficiențele proprii,, selectarea necorespunzătoare a subcontractanților" și „lipsa de control și supraveghere adecvate", iar schimbarea de două ori a Coordonatorului de Proiect - o situație pe care... o califică drept „excepțională" și cauzată de „motive fortuite" - constituie o responsabilitate a Asocierii în ansamblu, nu a... în mod individual.

Prin urmare, deși a fost solidar responsabil ca membru al Asocierii... Polonia... nu a avut un rol cauzal direct în generarea deficiențelor care au condus la încetarea contractului.

Achizitoarea luând la cunoștință despre precizările comunicate a concluzionat următoarele:

Cauza principală a întârzierilor imputabile Asocierii... Polonia a fost executarea necorespunzătoare și cu întârzieri a lucrărilor de către subcontractantul... sp. z.o.o. - operator economic polonez. Acesta a fost subcontractat în baza Contractului de subcontractare nr. ... din..., încheiat de... sp. z.o.o., în calitate de beneficiar, cu... sp. z.o.o., responsabilitatea selecției și contractării acestui subcontractant aparținând... sp. z.o.o.

... nu a fost entitatea care a selectat, contractat sau gestionat subcontractantul... sp. z.o.o. - cauza generatoare principală a întârzierilor. Serviciile de proiectare pentru calea.... z.o.o. și-a executat deficitar obligațiile - aparține cotei de servicii alocate... (...%), nu... (...%).

Față de cele reținute Consiliul achiesează la susținerile contestatoarei potrivit cărora... se dezice de culpa sa, invocand faptul ca serviciile reveneau unui subcontractor. Aceste aparari nesocotesc dispozitiile legale si rolul pe care antreprenorul, mai ales ca lider al unei asocieri il are in relatia cu... si cu subantreprenorii. Orice eventual **esec al unui membru al asocierii sau al unui subcontractor nu doar ca ii permitea liderului sa adopte masurile adecvate (inlocuire subcontractor, executare itate de catre lider insusi etc.), dar era chiar obligat liderul sa fie si sa nu se ajunga la o incalcare a contractului, avand toate parghiile necesare pentru a evita o neexecutare importanta. In virtutea rolului sau de lider, precum si in temeiul raspunderii solidare (s.n. evidentiata si de comisia de evaluare in Raportul procedurii) in fata autoritatii contractante... trebuia sa intervina, astfel incat sa se evite incalcarea grava a contractului si rezilierea.**

Contractul reziliat este un contract de antrepriza, Jar in cazul contractului de subantrepriza conform art. 1852... - „(2) În raporturile cu..., antreprenorul **raspunde pentru fapta subantreprenorului la fel ca pentru propria sa faptă.**” Chiar daca contractul in discutie este reglementat de legea poloneza, este credem fara niciun dubiu ca principiul raspunderii antreprenorului in fata... este similar legii romane, iar antreprenorul raspunde in toate situatiile in fata..., si atunci cand incredinteaza itatile sale catre terti/ subantreprenori, faptele acestora din urma fiind in raportul cu... propriile fapte ale antreprenorului. Ca in acest mod este angajata raspunderea antreprenorului **pentru fapta subcontractorilor si in legea poloneza, rezulta din modalitatea in care a inteles... cheme la raspundere firmele asociate, reprezentate prin..., si sa dispuna rezilierea cu plata penalitatii de intarziere.... a suportat consecintele faptelor subcontractorilor, la fel cum, in cazul in care contractul ar fi fost o reusita... s-ar fi bucurat de credibilitate si de experienta similara aferenta itatilor executate de catre subcontractorii respectivi.**

Asadar... raspunde pentru rezilierea cauzata de neexecutarea serviciilor, pentru plata penalitatilor, si pentru toate consecintele ce decurg din aceasta neexecutare grava intr-un contract de servicii similar, neexecutare recunoscuta fara niciun dubiu prin actul incheiat cu....

Autoarea intervenției argumentează în favoarea absenței culpei... și absența unei legături de cauzalitate între conduita sa și rezilierea contractului, următoarele:

... omite faptul că, în orice structură similară de executare a unui contract de achiziție publică, rolul de coordonare generală și de reprezentare pe care un lider de asociere îl are, este distinct de gestionarea directă a subcontractanților fiecărui membru. Acest aspect este confirmat inclusiv de măsurile de autocorectare adoptate individual de... .., care își asumă propria culpă în selecția și supravegherea subcontractanților.

În plus, această delimitare a rolurilor în cadrul asocierii poloneze este determinantă din perspectiva principiului proporționalității consacrat de jurisprudența CJUE, care impune o atenție sporită atunci când motivul de excludere invocat privește o încălcare comisă nu de... însuși, ci de o entitate distinctă la ale cărei capacități acesta recurge și asupra căreia nu deține putere de control efectivă, astfel cum s-a statuat în cauzele C- 9... /... (Klaipedos regiono atliekg tvarkymo centras) și C-395/18 (Tim SpA), citate extensiv în cuprinsul Cererii de intervenție formulată de..., para. 25-....

Împrejurările mai sus redată semnalate de autoarea intervenției și de cele relatate de iautoritatea contractantă potrivit cărora faptul că... *nu a fost entitatea care a selectat, contractat sau gestionat subcontractantul... sp. z.o.o. - cauza generatoare principală a întârzierilor reținând că serviciile de proiectare pentru calea.... z.o.o. și-a executat deficitar obligațiile - aparține cotei de servicii*

alocate... (...%), nu... (...%) nu sunt de natură a conduce la concluzia absenței/lipsei culpei...

În stabilirea acestei finalități, Consiliul are în vedere faptul că principiul culpei individuale nu înseamnă că un asociat (lider) se poate exonera de răspundere pentru partea sa contractuală, iar răspunderea nu se extinde și asupra acestuia, în condițiile în care acesta:

- a avut rol de coordonare,
- a avut obligații de management,
- a fost liderul asocierii,
- a beneficiat direct de rezultatul serviciilor derulate prin contractual reziliat.

Principiul culpei individuale nu înseamnă lipsă de răspundere, ci răspundere corect atribuită. Operatorul este responsabil pentru propriile obligații de coordonare, supraveghere și control, iar neîndeplinirea acestora constituie culpă proprie, ce nu poate fi transferată asociatului.

Astfel, încercarea ofertantei de a se distanța de responsabilitățile sale denotă lipsă de asumare și afectează direct fiabilitatea sa.

Concluzia comisiei de evaluare că responsabilul selecției subcontractantului, aparține exclusiv... nu poate fi validată, pentru considerentele anterior expuse, astfel că intervenea în cauză obligația comisiei de evaluare de verificare a măsurilor de auto-corectare.

Aceeași abordare a îmbrățișat Consiliul și cu ocazia pronunțării *Deciziei nr.... din... menținută de...*, Secția a X-a de contencios administrativ și fiscal și pentru achiziții publice (dosar nr....), prin Hotărârea nr. 466/2026..., fiind în discuție *aceeași ofertantă...*, *relevante în speță* fiind considerentele reținute:

Prin decizia anterioară pronunțată în cadrul procedurii, Consiliul a dispus în sarcina autorității contractante adresarea de solicitări de clarificări suplimentare asocierii Metroul, dat fiind informațiile contradictorii regăsite în cadrul documentelor depuse de asociere, precum și cu luarea în considerare a celor relevante în cuprinsul contestației, astfel că s-a concluzionat: "Achizițtoarea nu a efectuat nicio analiză în concret a motivelor de reziliere, nu a stabilit nicio concluzie în care să fie conturată propria sa verificare a măsurilor care au determinat rezilierea contractului și care să individualizeze comportamentul operatorului economic și încălcarea gravă a obligațiilor principale, cu atât mai mult cu cât acesta a invocat un acord de mediere cu autoritatea contractantă și neîndeplinirea sarcinilor de către un alt asociat".

Or, în urma clarificărilor suplimentare, nu s-a dovedit că nu ar fi existat o răspundere solidară a asocierii și nici faptul că medierea intervenită între părți ar fi avut ca efect înlăturarea măsurii de reziliere a contractului.

(...)

Astfel fiind, Consiliul a analizat în cele de mai sus concluziile autorității contractante vizavi de aplicarea prevederilor art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, urmând ca, în cele ce urmează, să analizeze măsurile luate de asociere pentru demonstrarea credibilității sale în raport de dispozițiile art. 171 din lege.

În acest sens, se reține că, în procesul-verbal nr...., concluziile comisiei vizavi de măsurile transmise de operatorul economic au fost:

Măsurile de remediere nu au fost considerate relevante, pentru că:

Nu privesc operatorul în mod punctual,

- Nu sunt însoțite de dovezi de aplicare efectivă.

• Nu corelează pe deplin cauză -> consecință prevenție în legătură cu viitorul contract de achiziție publică

• Nu dovedesc o analiză internă a operatorului economic, acesta fiind operatorul implicat în derularea viitorului contract de achiziție publică, ori reorganizare managerială proprie acestuia; Grupul poate avea un **formular standardizat de evaluare a subcontractanților**, asociaților sau cu privire la orice fel de alte măsuri, dar acest formular **nu e relevant dacă operatorul nu îl folosește efectiv**. Grupul poate avea o **politică generală de control al calității**, dar **operatorul**

trebuie să arate ce acțiuni specifice a luat pentru a preveni repetarea problemei din contractul reziliat.

Simplul fapt că operatorul face parte din grup **nu transformă automat măsurile generale ale grupului în măsuri de remediere pentru operator**, nu grupul fiind cel care a participat la procedura și nici cel care va derula contractul.

Principiul culpei individuale NU înseamnă că un asociat se poate exonera de răspundere pentru partea sa contractuală, iar răspunderea extinde și asupra acestuia, în condițiile în care acesta:

- a avut **rol de coordonare**,
- a avut **obligații de management**,
- a fost **liderul asocierii**,
- a beneficiat direct de rezultatul serviciilor derulate prin contractual reziliat.

Principiul culpei individuale NU înseamnă lipsă de răspundere, ci **răspundere corect atribuită**. Operatorul este responsabil pentru propriile obligații de coordonare, supraveghere și control, iar neîndeplinirea acestora constituie culpă proprie, ce nu poate fi transferată asociatului. Astfel, încercarea operatorului de a se distanța de responsabilitățile sale denotă lipsă de asumare și afectează direct fiabilitatea sa.

Relevante în aprecierea legalității deciziei de respingere sunt și considerentele reținute sub puterea lucrului judecat prin Decizia nr. 79 din data de... pronunțată de Curtea de Apel București - Secția A X-A de... si Fiscal și pentru Achiziții Publice în Dosarul nr....: (...)

Precum și cele reținute prin... nr..... din data de..., care sintetizează cadrul legal aplicabil (...).

Deși sunt corecte argumentele aduse de autoarea intervenției... privind următoarele aspecte:

Ca efect al acestui principiu, autoritatea contractantă este singura abilitată să analizeze dovezile depuse de operatorul economic, să evalueze circumstanțele concrete ale cauzei și să stabilească dacă acestea sunt suficiente pentru a permite menținerea sa în procedură. În acest sens, CJUE a stabilit în mod expres, în cauza C-41/18, Meca S.R.L. Comune di Napoli, că autoritățile contractante, iar nu instanțele sau ceilalți participanți la procedură, sunt cele cărora le-a fost încredințată sarcina de a aprecia dacă un operator economic trebuie exclus dintr-o procedură de atribuire. Curtea a subliniat că mecanismul cauzelor facultative de excludere urmărește să permită autorității contractante să aprecieze integritatea și fiabilitatea fiecărui ofertant și să stabilească dacă mai poate exista raportul de încredere necesar executării viitorului contract,

În cauză, achizițarea nu a efectuat nicio analiză în concret a motivelor de reziliere, nu a stabilit nicio concluzie în care să fie conturată **propria sa verificare**, astfel că acestea nu pot fi validate, atâta vreme cât nu a existat o analiză a măsurilor de auto-corectare luate de..., nici o evaluare a circumstanțelor concrete ale cauzei și să stabilească dacă acestea sunt suficiente pentru a permite menținerea sa în procedură.

Din răspunsurile furnizate reiese faptul că rezilierea a intervenit pentru neexecutarea în timp a obligației principale, adică pentru furnizarea *cu întârziere/incomplete a datelor și informațiilor necesare studiilor de proiectare de către operatorii de rețea și administratorii de infrastructură, în special..., întârzieri în obținerea autorizațiilor administrative prealabile necesare pentru începerea studiului hidrogeologic (cererea depusă la..., aprobarea obținută abia la...).* Dificultăți în obținerea consimțământului proprietarilor de terenuri pentru accesul pe proprietăți în vederea realizării studiilor (...).

Cauze imputabile asocierii... ..au fost:

- *Cauza principală a întârzierilor imputabile Asocierii... Polonia a fost executarea necorespunzătoare și cu întârzieri a lucrărilor de către subcontractantul... sp. z.o.o. - operator economic polonez. Acesta a fost subcontractat în baza Contractului de subcontractare nr. EPO/P289/65/2022 din..., încheiat de... sp. z.o.o., în calitate de beneficiar, cu... sp. z.o.o., responsabilitatea selecției și contractării acestui subcontractant aparținând... sp. z.o.o.*

Deficiențele subcontractantului... sp. z.o.o. s-au manifestat în mod concret prin:

- realizarea întârziată a lucrărilor și ităților aferente căii ferată (o disciplină principală în cadrul proiectului);

- calitatea scăzută a documentației de proiectare, cu neconformități față de prevederile și cerințele Caietului de Sarcini, ceea ce a afectat soluțiile adoptate și în alte discipline conexe (poduri, instalații sanitare, hidrotehnice și de telecomunicații);

- nepregătirea documentației complete (inclusiv fișierele tehnice alg., itl., ird.) pentru partea de documentație a căii ferate ce îi revenea conform contractului de subcontractare.

• Pe lângă această cauză principală, au existat și deficiențe de natură organizatorică la nivelul Asocierii... Polonia, care au contribuit indirect la agravarea situației.

Ceea ce este de interes în speța sub aspectul analizat este dacă față de măsurile de remediere/auto-corectare indicate de ofertantă și documentele depuse vizavi de neexecutarea obligației principale a contractului care a condus la reziliere sunt însoțite de dovezi de aplicare efectivă și dacă măsurile de remediere corelează pe deplin **cauză -> consecință** și dovedesc fiabilitatea operatorului economic, prevenția fiind de interes în legătură cu viitorul contract de achiziție publică. Or, această analiză nu a fost efectuată.

În analiza care urmează a fi efectuată prezintă interes modalitatea în care... a contracarat efectul neîndeplinirii obligațiilor care au rezultat din încetarea anticipată, și nefinalizarea astfel a celorlalte servicii, și pe cale de consecință pierderea încrederii de către beneficiar în competența sa și în posibilitatea reală a acestuia de a-și executa obligațiile rămase.

Cu alte cuvinte, corectarea conduitei... trebuie să fie consecința unor măsuri obiective pe care operatorul economic să fi ales să le implementeze cu scopul precis al remedierii unor deficiente care au condus la distrugerea unor relații contractuale bazate, între altele, și pe încredere.

Referitor la solicitarea achiziției privind **Existența penalităților, modul de calculare al acestora/asumarea plății de către Asocierea... Polonia, oferta a preCizat următoarele:**

Au existat penalități contractuale impuse de în legătură cu încetarea contractului, determinate de prevederile contractuale, dar acestea au fost reduse semnificativ în urma contestării de către Asocierea... Polonia. Astfel, quantumul final al penalității a fost stabilit de comun acord între părți prin Acordul de mediere, iar ambele părți au declarat că suma astfel stabilită (... 41 PLN - echivalentul a aproximativ a... EUR) a epuizat orice pretenții ale legate de încetarea Contractului.

Plata s-a realizat prin compensarea creanțelor reciproce, în baza Acordului de mediere, prin care creanța Asocierii... Polonia (remunerația proporțională cu lucrările executate în Fazele I-IV) a fost compensată cu creanța(penalitatea contractuală). Ca urmare a compensării, creanța s-a stins în întregime, iar diferența rămasă în favoarea Asocierii a fost achitată de în termen de 30 de zile de la rămânerea definitivă a aprobării Acordului de către instanță. Prin urmare, Asocierea... Polonia a acoperit integral prejudiciul pretins de

Față de răspunsul transmis de ofertantă achiziția a reținut în mod identic precizările transmise de... existat penalități contractuale impuse de în legătură cu încetarea contractului, determinate de prevederile contractuale, dar acestea au fost reduse semnificativ în urma contestării de către Asocierea... Polonia. Quantumul final al penalității a fost stabilit de comun acord între părți prin Acordul de mediere semnat între **Asocierea... Polonia**, si la..... si aprobat de... din la.... în temeiul prevederilor Codului de procedură civilă

poloneză), iar ambele părți au declarat că suma astfel stabilită (... 41 PLN - echivalentul a aproximativ a... EUR) a epuizat orice pretenții ale legate de încetarea Contractului.

Plata s-a realizat prin compensarea creanțelor reciproce, în baza Acordului de mediere, prin care creanța Asocierii... Polonia (remunerația proporțională cu lucrările executate în Fazele t-IV) a fost compensată cu creanța(penalitatea contractuală).

Așadar achiziția nu a efectuat o analiză a modului de derulare derulării care a determinat perceperea de penalități.

În ceea ce privește acordul de mediere (Anexa 1 din cadrul răspunsului la clarificări nr....) se rețin următoarele precizări transmise în documentul intitulat - *Măsurile de remediere (self-cleaning)...*:

.... Cu toate acestea, prin scrisoarea din 7 iunie..., ...a dispus rezoluțiunea contractului pentru încălcarea obligațiilor, în temeiul articolului 6... din Codul civil polonez, care prevede că „în cazul în care persoana care acceptă comanda întârzie începerea sau finalizarea lucrărilor într-o asemenea măsură încât este improbabil ca aceasta să le poată finaliza [...]... poate, fără a stabili un termen suplimentar, să dispună rezoluțiunea contractului.”

.... Întrucât consorțiul nu a împărtășit opinia, la 18 decembrie... a fost semnat în cele din urmă un acord de mediere cu Acesta încă trebuie să fie aprobat de judecătorul polonez.

Acordul de mediere nu a modificat temeiul încetării. În consecință, membrii consorțiului se află în situația unei excluderi opționale - la discreția... - prevăzută la articolul 109 alineatul (1) punctul 7 din Legea poloneză privind achizițiile publice.

În conformitate cu articolul 110 alineatul (2) din Legea poloneză privind achizițiile publice, contractantul nu poate fi exclus în circumstanțele menționate la articolul 109 alineatul (1) punctul 7 din Legea poloneză privind achizițiile publice, dacă dovedește clientului, printre altele,

- că a clarificat cauzele care au dus la rezoluțiune,
- că a despăgubit sau a luat toate măsurile adecvate în acest sens,
- că a luat măsuri tehnice și organizatorice pentru a preveni repetarea neîndeplinirii obligațiilor sancționate prin rezoluțiunea anticipată a contractului de către

(...)

3.... de către consorțiu

.... Penalitatea contractuală (... 41 PLN /... EUR) la care era îndreptățit în legătură cu rezoluțiunea contractului a fost plătită de consorțiu cu titlu de despăgubire. Prin urmare, consorțiul a despăgubit în mod echitabil pentru prejudiciul cauzat de întârzierea în executarea contractului.

Așadar, se reține părțile au rămas pe aceleași poziții contradictorii, în sensul în care s-a precizat faptul că **Acordul de mediere nu a modificat temeiul încetării.**

De asemenea, rezultă că, în urma medierii, **contractul a rămas reziliat**, iar consorțiul a rămas obligat la plata de penalități contractuale, pentru care efectuează compensarea creanțelor cuvenite:

Argumentul adus de autoarea intervenției în ceea ce privește componenta patrimonială se bazează pe faptul că membrii comisiei au constatat, cu trimitere expresă la documentele justificative depuse de... că penalitățile contractuale impuse de„au fost reduse semnificativ”, că plata s-a realizat „prin compensarea creanțelor reciproce” și că aceasta „a epuizat orice pretenții ale legate de încetarea contractului”.

În ceea ce privește acordul de mediere, așa cum a fost arătat anterior, părțile au convenit compensarea creanțelor, situație care nu a înlăturat nici rezilierea contractului, nici faptul că a existat o derulare necorespunzătoare a contractului care a determinat perceperea de penalități.

Mai mult, nu s-a dovedit faptul că medierea intervenită între părți ar fi avut ca efect înlăturarea măsurii de reziliere a contractului.

Aceeași abordare a îmbrățișat Consiliul și cu ocazia pronunțării *Deciziei nr.... din... menținută de...*, Secția a X-a de contencios administrativ și fiscal și pentru achiziții publice (dosar nr....), prin Hotărârea nr. 466/2026..., fiind

în discuție aceeași ofertantă..., relevante în speță sunt considerentele reținute:

În ceea ce privește acordul de mediere (anexa 2 din cadrul răspunsului la clarificări nr....), se constată, astfel cum a reținut și autoritatea contractantă, că părțile au rămas pe *aceleași poziții contradictorii, în sensul în care*

"8) Părțile rămân în litigiu cu privire la:

a) temeinicia rezoluțiunii Contractului;

b) decontarea rezultatelor lucrărilor executate, și anume valoarea lucrărilor realizate în cadrul..... și..., precum și plata finală, menționată la §5 alin. 2 pct. 5 din Contract;

c) quantumul penalității contractuale datorate ca urmare a rezoluțiunii Contractului de către Autoritatea contractantă; "

"§ 1.... și concesiile reciproce ale Părților

Părțile, adoptând poziții contradictorii cu privire la aprecierea juridică a evenimentelor produse și neadmițând niciun fel de afirmații de fapt invocate de cealaltă Parte pentru justificarea propriilor pretenții, acționând cu bună-credință și dorind să evite un litigiu judiciar de durată și costisitor, își acordă concesi reciproc și încheie Acordul cu următorul conținut: (...)"

De asemenea, rezultă că, în urma medierii, contractul a rămas reziliat, iar consorțiul a rămas obligat la plata de penalități contractuale, pentru care efectuează compensarea creanțelor cuvenite:

"§ 1.... și concesiile reciproce ale Părților

(...)

2) sumele indicate la pct. 1) de mai sus epuizează orice pretenții ale Executantului decurgând din sau în legătură cu executarea Contractului, inclusiv în special pretențiile Executantului pentru lucrările care compun Etapa I și... ale Contractului, lucrări care sunt enumerate în Anexa nr... la prezentul Acord;

3) suma penalității contractuale cuvenite Autorității contractante în legătură cu rezoluțiunea Contractului, menționată în punctul 3 al preambulului, este de (text anonimizat) (în cuvinte: (text anonimizat)).

6) Părțile efectuează **compensarea creanțelor** cuvenite Executantului, menționate la pct. 1) de mai sus, în valoare de (text anonimizat) PLN brut, cu creanța reciprocă a Autorității contractante, menționată la pct. 3) de mai sus, în quantum de (text anonimizat). Ca urmare a compensării efectuate, creanța Autorității contractante se stinge în întregime, iar creanța Executantului se stinge în limita sumei (text anonimizat). În consecință, Autoritatea contractantă va plăti Executantului suma de (text anonimizat) PLN brut (în cuvinte: (text anonimizat)).

Așadar, părțile au convenit compensarea creanțelor, situație care nu a înlăturat nici rezilierea contractului, nici faptul că a existat o derulare necorespunzătoare a contractului care a determinat perceperea de penalități.

Cu titlu jurisprudențial în soluționare se rețin considerentele: -

Deciziei nr....91 din 25 ianuarie... prin care Curtea de Apel București, Secția a VIII-a contencios administrativ și fiscal, a reținut vizavi de interpretarea prevederilor art. 180 alin. (1) lit. g) din Legea nr. 99/2016 (similar art.... alin. 1 lit. g) din Legea nr. 98/2016) următoarele: Așadar, curtea reține că sunt întrunite cerințele prevăzute de art 180 alin. 1 litera g) din Legea nr. 99/2016 din... mai... privind achizițiile sectoriale, întrucât există o nerespectare gravă de către SC X S.R.L., a obligațiilor principale care îi reveneau în baza... de prestări servicii (...).

Procedând la interpretarea gramaticală și teleologică a prevederilor art. 180 alin. 1 litera g) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, curtea reține că efectele/ urmările încălcărilor, la care se referă textul de lege menționat anterior, sunt prevăzute în mod alternativ, iar nu în mod cumulativ.

Astfel, din interpretarea gramaticală a prevederilor art 180 alin. 1 litera g) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, curtea reține că utilizarea de către legiuitor a conjuncției "sau" indică necesitatea de a alege între două sau mai multe alternative, respectiv încetarea anticipată a respectivului contract, plata de daune-interese sau alte sancțiuni comparabile, pentru a se putea dispune excluderea din procedura de atribuire a contractului/acordului-cadru a unui operator economic.

(...).

- *Hotărârii nr....9/2025 din... pronunțată de Curtea de Apel Iași, cod RJ 86g455d77 (<https://www.reiust.ro/iuris/86g455d77>):*

Potrivit jurisprudenței CJUE, noțiunea „abatere gravă” trebuie să fie înțeleasă ca referindu-se în mod normal la un comportament al operatorului economic în cauză care denotă o intenție culpabilă sau o neglijență de o anumită gravitate din partea sa. Astfel, orice executare incorectă, imprecisă sau defectuoasă a unui contract sau a unei părți din acest contract poate demonstra eventual o competență profesională limitată a operatorului economic în cauză, dar nu echivalează în mod automat cu o abatere gravă (pct. 30, cauza C-456/11). **Constatarea existenței unei „abateri grave” necesită, în principiu, efectuarea unei aprecieri concrete și individualizate a atitudinii operatorului economic, autoritatea contractantă reținând corect că abaterea profesională imputată petentei prin documentul constatator, chiar și în lipsa indicării unei valori concrete a prejudiciului, ridică serioase îndoieli cu privire la capacitatea sa de a respecta obligațiile contractuale în mod corect și profesionist.**

- *Hotărâri nr....4/... din... pronunțată de Curtea de Apel Constanța, cod RJ... (h tt ps: <http://www.rejust.ro/juris/>...)*

„Stabilirea unei relații de încredere între autoritatea contractantă și... câștigător presupune, așadar, ca această autoritate contractantă să nu fie în mod automat ținută de apreciere 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..., ####, 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 general la punctul 32 din concluziile sale, din modul de redactare a articolului 57 alineatul (4) litera (g) din Directiva 2014/24 reiese că neregula săvârșită de ofertant trebuie să fi fost suficient de gravă pentru a justifica, din perspectiva principiului proporționalității, rezilierea contractului.” [...] În acest sens Curtea reține ca întemeiată susținerea intimatului... care a arătat că obiectivul de investiții cu privire la care se derulează lucrările de achiziții este finanțat prin contractual de finanțare nr..., cu termen de finalizare la data de..., conform Notei de prelungire nr... cu nr.de înr....trate...29/DIPOR/..., astfel că este esențial pentru autoritatea contractantă ca... analizat să poată respecta termenele de execuție și să poată finaliza lucrarea la timp.

Contrar aprecierii petentei, nicio dispoziție legală nu conferă operatorului economic față de care s-a emis un document constatator negativ publicat în SEAP, să considere el însuși, în lipsa contestării în instanță, că acesta nu constituie un caz de excludere din procedură, competența analizării acestui aspect revenind autorității contractante pe baza explicațiilor și dovezilor furnizate de către ofertant în cadrul procedurii.”

- *... din..., Cauza C-465/11, Forposta S.A.... sp Z.o.o vs....:*

„În aceasta privință trebuie arătat ca, astfel cum susține în mod întemeiat guvernul polonez, noțiunea abatere profesională acopera orice comportament culpabil care afectează credibilitatea profesională a operatorului economic în cauză, iar nu numai încălcările normelor deontologice în sensul strict al profesiei careia îi apart... acest operator, care ar fi constatate de organul disciplinar prevăzut în cadrul acestei profesii sau printr-o decizie jurisdicțională cu autoritate de lucru judecat.

- *Hotărâri nr....52/2024 din... pronunțată de Curtea de Apel Iași, cod RJ g8... (<https://www.reiust.ro/iuris/g8...>)*

„A treia observație pe care o face Curtea este cea referitoare la cerințele prevăzute de art.... alin. 1 lit. g) din Legea nr. 98/2016 pentru a se reține incidența motivului de excludere privind abateri profesionale, subliniind în acest sens că motivul are în vedere situația încălcării în mod grav sau repetat a obligațiile principale, care condus la încetarea anticipată a unui contract de achiziție publică încheiat anterior, fără a fi relevant dacă aceste informații rezultă dintr-un document constatator necontestat, dintr-o hotărâre judecătorească sau dintr-o notificare de reziliere necontestată.

În acest sens sunt și considerentele... din 13 decembrie..., în cauza C- 465/11, ##### SA și..., par. 28, autoritatea contractantă având competența să constate o abatere profesională (nerespectarea de către un operator economic a obligațiilor sale contractuale) prin orice mijloace, nefiind necesar să existe o hotărâre cu autoritate de lucru judecat.”

Ca și în cazul precedent analizat analiza care trebuie efectuată de achizitoare vizavi de modul de derulare derulării care a determinat perceperea de penalități, trebuie să reliefeze corectarea conduitei... ca o consecință a unor măsuri obiective pe care operatorul economic a ales să le implementeze cu scopul precis al remedierii unor deficiențe care au condus la distrugerea unor relații contractuale bazate, între altele, și pe încredere.

Referitor la orice alte măsuri de remediere și documente relevante solicitate de achizitoare... a comunicat:

Principalele măsuri organizatorice de remediere ale...

- Revizuirea procedurilor de gestionare și evaluare a subcontractanților (actualizată mai...)

- Decizia de a înceta cooperarea cu subcontractantul... sp. z.o.o.

- Implementarea unui sistem intern de guvernare: Directorul de Proiect beneficiază de asistența unui sponsor din divizia de proiecte majore, cu instrumente de management (matrice de controale, ateliere de progres pe 6 săptămâni, indici de performanță: procent de finalizare, interfețe închise, neconformități rezolvate)

Planul de acțiune a fost duplicat și aplicat și în alte regiuni (ex....)

(c) Principalele măsuri organizatorice de remediere ale...:

- revizuirea reglementărilor interne, în special cele privind managementul de proiect și gestionarea relațiilor cu subcontractanții

- încetarea oricărei cooperări cu subcontractantul... sp. z.o.o.

- implementarea sistemului de raportare și control, crearea structurii de audit intern și a unui software de management de proiecte (operațional din 2024).

Achizitoarea, prin membrii comisiei de evaluare, a reținut următoarele:

Cu privire la orice alte măsuri de remediere și documente relevante a fost decisă încetarea de subcontractare cu... sp. z.o.o., pe langa plata integrala a sumelor datorate de asociere, a fost implementat un sistem intern de guvernare: Directorul de Proiect beneficiază de asistența din divizia de proiecte majore, cu instrumente de management (matrice de controale, ateliere de progres pe 6 săptămâni, indici de performanță: procent de finalizare, interfețe închise, neconformități rezolvate), s-au revizuit reglementările interne privind managementul de proiect și gestionarea relațiilor cu subcontractanții și implementarea unui sistem de raportare și control, crearea structurii de audit intern și a unui software de management de proiecte.

În data de... a fost emisă Notificarea rezultatului procedurii nr..., emisă în data de..., prin care a comunicat selectarea ofertei depuse pentru contractul "Prestarea serviciilor de... de Contract pentru construcția Aeroportului în cadrul Investiției...", unei asocieri din care face parte și... z.o.o., din care rezulta ca... a reconfirmat fiabilitatea operatorului economic.

Față de măsurile de remediere indicate de ofertantă și documentele depuse, Consiliul determină că membrii comisiei de evaluare nu au analizat dacă respectivele măsuri privesc operatorul..., în mod punctual, dacă măsurile de remediere sunt însoțite de dovezi de aplicare efectivă și dacă măsurile de remediere corelează pe deplin cauză - **> consecință, prevenția** fiind de interes în legătură cu viitorul contract de achiziție publică.

În plus fata de neexecutarea obligatiei principale (executarea defectuoasă și întârziată a lucrărilor) este de remarcat și problema cu personalul cheie (coordonatorul de proiect a fost schimbat de 2 ori) pe care a avut-o asocierea din care face parte și..., situație ce pune în lumina dificultatea operatorului în a menține personalul cheie. Astfel că ceea ce era de interes pentru achizitoare era proba identificării cauzei generatoare ce a determinat modificările succesive și repetate pentru cel mai important post din contract și a dispunerii de măruri în vederea eliminării efectului cauzei care să nu mai impacteze buna derulare a viitorului contract.

Măsurile de autocorectare trebuie să vizeze în mod direct și concret situația ce determină incidenta cazului de excludere.

Prin urmare, corectarea conduitei operatorului trebuie să fie consecința unor măsuri obiective pe care operatorul economic să fi ales să le implementeze cu scopul precis al remedierii unor deficiente care au condus la distrugerea unor relații contractuale bazate, între altele, și pe încredere.

Achizitoarea s-a mărginit să enumere măsurile organizatorice propuse de ofertantă cu titlu general nefiind consemnată **o analiză proprie** a respectivelor măsuri/documentelor depuse și a dovezilor de

aplicare efectivă și care să privească operatorul economic în mod punctual, nefiind însoțite de dovezi de aplicare efectivă, cum a reținut și... Subliniem că nu sustinem ca autoritatea contractanta ar fi tinută automat de aprecierea altei autorități. Dimpotrivă, art.... și 171 din Legea nr. 98/2016, astfel cum au fost interpretate de CJUE (Delta, C-267/18; Meca, C-41/18), impun autorității obligația unei analize proprii, concrete și motivate a fiabilității operatorului economic. Or, în cauza, ...nu a efectuat o asemenea analiză, concluzionând pur formal că nu sunt incidente motivele de excludere, fără examinarea rezilierii contractului din Polonia, a documentelor constatatoare ale... și a caracterului concludent al măsurilor de autocorectare. Acest viciu de motivare a fost sancționat de CNSC prin Decizia nr....3/C9/..... din....

De asemenea, actele evaluării nu au dovedit o analiză efectivă internă a operatorului economic și reorganizare proprie a acestuia, ca operator implicat în derularea viitorului contract de achiziție publică, nefiind indicate ce măsuri a luat operatorul economic personal, dacă respectivele măsuri sunt suficiente pentru probarea credibilității concrete a... S.A., măsuri care să impacteze buna derulare a viitorului contract.

Se reține și precizările autorității contractante din cadrul evaluării consemnate în cadrul *Procesului-verbal nr.... privind evaluarea documentelor-suport depuse de candidați/ofertanți pentru demonstrarea informațiilor din DUAE*:

Mai mult, raportat la data încetării contractului în cauza-..., se constată că au devenit incidente prevederile art. 171 alin. (5) din Legea nr. 98/2016:

(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.

Comisia de evaluare constată că nu sunt incidente motivele de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea 98/2016 în ceea ce privește operatorul economic....

Așadar un argument reținut de achizitoare în favoarea neincidentei motivelor de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea 98/2016 în ceea ce privește operatorul economic..., a fost împrejurarea prevăzută de dispozițiile legale invocate art. 171 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 potrivit cărora:

(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.

În mod similar cu precizările achizitoare sunt și susținerile aduse de intervenienta... care argumentează astfel:

Chiar dacă s-ar trece peste dreptul de apreciere al Autorității Contractante și peste inexistența unor încălcări a limitelor acestui drept (deși nu s-ar putea trece), în orice caz, în privința situației..., devine incident termenul de 3 ani prevăzut de art. 171 alin. (5) lit. b) din Legea nr. 98/2016.

Potrivit acestui text, situațiile de excludere prevăzute la art.... nu se aplică dacă a expirat o perioadă de 3 ani de la data apariției situației, săvârșirii faptei sau producerii evenimentului relevant pentru analiza unei încălcări profesionale. Este o excepție cu caracter imperativ, care se aplică direct în temeiul legii, instituită tocmai pentru a limita în timp relevanța unor incidente contractuale

istorice asupra evaluării fiabilității actuale a unui operator economic într-o altă procedură de atribuire.

Aplicarea sa presupune doar constatarea obiectivă a datei evenimentului, constatare pe care Comisia de evaluare a făcut-o independent în cuprinsul analizei sale din Procesul- verbal de evaluare nr..., pag. 54: „raportat la data încetării contractului în cauza..., se constată că au devenit incidente prevederile art. 777 alin. (5) din Legea nr. 98/2076". În aceste condiții, aprecierea... că această constatare ar echivala cu o „ștergere cu buretele" a faptelor... este, prin urmare, neîntemeiată: Comisia de evaluare doar a făcut aplicarea unei norme legale exprese, nu a unui beneficiu arbitrar.

Contrar afirmațiilor..., succesiunea faptică prezentată de... în răspunsurile sale la clarificări nu contrazic împlinirea termenului de 3 ani întrucât, atât **penalitățile contractuale stabilite prin Acordul de mediere semnat la..., cât și hotărârea Tribunalului... din ... din... prin care acesta a fost aprobat, sunt două etape ulterioare rezilierii, care privesc doar modalitatea de stingere a consecințelor patrimoniale ale rezilierii**, iar nu data „aparității situației" în sensul art. 171 alin. (5) lit. b) din Legea nr. 98/2016. Așadar, data apariției situației (i.e., încetarea anticipată a contractului, conform art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016) rămâne, fără echivoc, data notificării de reziliere....

Contrar celor susținute de achizitoare și de intervenienta..., Consiliul achiesează la susținerile contestatoarei în sensul în care odata cu rezilierea contractului, autoritatea contractanta a comunicat si penalitati contractuale care la data respectiva nu erau achitate, ulterior... si au intrat într-un litigiu, iar în cadrul acestui litigiu... și-a recunoscut vinovația, acordul de mediere a fost semnat în... si... s-a pronunțat în....

Prin urmare, relevanță avea data pronunțării deciziei de către... ..

Aceeași abordare este îmbrățișată și în... de Justiție în cauza C-.../17, pct. 42:

Rezultă că trebuie să se răspundă la a treia și la a patra întrebare că articolul 57 alineatul (7) din Directiva 2014/24 trebuie interpretat în sensul că, atunci când un operator economic a avut un comportament care intră sub incidența cauzei de excludere prevăzute la articolul 57 alineatul (4) litera (d) din această directivă, care a fost sancționat de o autoritate competentă, **durata maximă de excludere se calculează de la data deciziei autorității respective.**

Așadar, în privința posibilității de aplicare a prevederilor art. 171 alin. (5) lit. b) din Legea nr. 98/2016, se reține că s-a explicat că, *evenimentul relevant îl constituie data deciziei autorității competente, în cazul de față... Varsovia s-a pronunțat în....*

Un alt argument adus de autoarea intervenției în favoarea faptului că deși deficiențele care au stat la baza încetării contractului din Polonia nu îi sunt imputabile..., ci... .., este că... participă în prezenta procedură în calitate de terț susținător/subcontractant propus pentru executarea unui procent de numai...% din contract.

Astfel intervenienta concluzionează faptul că, orice analiză privind eventuala incidență a motivului de excludere trebuia să țină seama atât de rolul limitat al..., în producerea incidentului contractual anterior, cât și de rolul marginal pe care acest operator economic îl va deține în executarea prezentului contract.

Contrar celor susținute de intervenienta..., ceea ce prezintă interes în cauză este situația în care s-a regăsit... în respectivul contract care a fost reziliat, pe de o parte, iar pe de altă parte se are în vedere dublul rol atribuit..., subcontractant și terț susținător, neavând relevanță procentul mic de subcontractare invocat.

Recapitulând ansamblul considerentelor anterior expuse, se constată că, achizitoarea față de precizările și documentele transmise, a concluzionat

Comisia de evaluare constata, pe baza informațiilor și documentelor transmise, ca... **a prezentat măsuri de remediere prin implementarea planurilor de management și control, a plătit penalitățile calculate, a fost aprobat Acordul de mediere de către... din la... cat și faptul ca și.... z.o.o. a fost selectat de către in calitate de membru al unei asocieri, castigator al unui nou Contract, motiv pentru care se constata ca operatorul economic a adoptat măsuri de remediere de natura sa restabileasca legătură de încredere cu..., în sensul prevederilor art. 171 din Legea nr. 98/2016, ori în cauză, Consiliul a constatat că achiziția nu a efectuat nicio analiză în concret a motivelor de reziliere, nu a stabilit nicio concluzie în care să fie conturată propria sa verificare, astfel că concluziile la care a ajuns **s nu pot fi validate**, atâta vreme cât nu a existat o analiză a măsurilor de auto-corectare luate de..., nici o evaluare a circumstanțelor concrete ale cauzei și să stabilească dacă acestea sunt suficiente pentru a permite menținerea sa în procedură.**

Vizavi de evaluarea măsurilor de demonstrare a credibilității înaintate de ofertanta..., se reține că trimiterea la contractele de achiziție publică atribuite și derulate ulterior încheierii acordului de mediere, în toate respectivele proceduri: Prin urmare.... nu este și nu a fost vreodată exclusă de la proceduri de atribuire ulterioare, fiind admisă la participare **inclusiv în proceduri de atribuire organizate ulterior de către, fără ca aceasta din urmă să fi identificat vreun impediment de ordin legal sau reputațional care să afecteze eligibilitatea sa. Mai mult, în anul 2025, oferta asocierii din care... făcea parte în calitate de subcontractant și terț susținător a fost admisă, evaluată și punctată de pe toate criteriile, neatribuirea contractului datorându-se exclusiv punctajului la criteriile de preț și personal, nu unor motive de neeligibilitate sau excludere. Inclusiv... din Polonia -, cel **care a inițiat rezilierea contractului - continuă să colaboreze cu... și.... z.o.o. într-un proiect major de proiectare a rețelei critice de căi ferate de mare viteză din Polonia, iar prin Notificarea din..., ...a selectat oferta unei noi asocieri din care face parte... .., constatând explicit că aceasta „nu este supusă excluderii din Procedură”,** trebuie amintit astfel cum s-a reținut anterior, achiziția din prezenta cauză **NU** este ținută de concluzia unei alte autorități, câtă vreme ea, însăși, trebuie să stabilească relația contractuală și de încredere în care va intra, cu atât mai mult în cazul de față în care contractul este de o complexitate și o importanță deosebite, iar relațiile contractuale au un rol esențial în derularea contractului.**

Pe de altă parte, încheierea unor alte contracte sau câștigarea unor alte proceduri nu pot determina concluzia automată că respectivele autorități au verificat anumite măsuri de demonstrare a credibilității operatorului și, în plus, aprecierile asupra măsurilor nu se impun a fi aceleași.

Prin urmare, corectarea conduitei operatorului economic nu este un aspect ce poate fi dedus implicit din succesul altor relații contractuale-așa cum susține achiziția și intervenția (în care lipsa apariției situației ce a determinat rezilierea unor contracte anterioare poate avea drept sursă un alt context de contractare sau împrejurări ce țin de cealaltă parte contractantă), ci trebuie să fie consecința unor măsuri obiective pe care operatorul economic să fi ales să le implementeze cu scopul precis al remedierii unor deficiente care au condus la distrugerea unor relații contractuale bazate, între altele, și pe încredere.

În sensul celor de mai sus s-a pronunțat Consiliul și prin *Decizia nr. 697/C9/459 din...*, în care s-au reținut următoarele: Or, colaborarea bună între un anumit beneficiar și operatorul economic, ulterior **emiterii documentului constatator, nu poate echivala unei măsuri de demonstrare a credibilității, în sensul dispozițiilor legale, fiind dreptul... să intre în relații contractuale cu un operator economic pentru care anterior a emis un document constatator.**

Câtă vreme documentul constatator nu a fost anulat sau efectele lui nu au fost suspendate... de apreciere în limitele impuse de lege, în sensul că, ulterior primirii informațiilor legate de documentele constatatoare publicate, a apreciat că nu există o relație de încredere, astfel încât să intre într-o relație contractuală cu operatorul economic. Prin urmare, a decis excluderea acestuia.

Față de considerentele reținute, Consiliul constată că, în aplicarea corectă a legii, autoritatea contractantă și-a exercitat dreptul de apreciere în limitele impuse de lege, stabilind că se impune măsura excluderii din procedură a operatorului economic, asumându-și răspunderea pentru soluția adoptată.

Fiind singura în măsură să aprecieze oportunitatea menținerii în procedură a unui operator economic aflat în această situație, Consiliul nu poate interveni, decât în măsura în care dispozițiile legale au fost încălcate, ceea ce nu este cazul în speță.

Nici prin intermediul contestației, ulterior comunicării motivului extrem de detaliat de respingere a ofertei, autoarea contestației nu a făcut vreo dovadă în sensul art. 171 alin. (3) din Legea nr. 98/2016 potrivit căreia 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 ă 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.

Cum s-a arătat anterior, simpla acceptare a continuării relațiilor contractuale de către... Universitatea de Științe Agricole și... cu... nu poate constitui o măsură în sensul celor de mai sus care să formeze convingerea organizatoarei procedurii..., să intre într-o relație contractuală de încredere cu asocierea ofertantă.»

De asemenea, în *Decizia nr..../C11/... din...*, Consiliul a reținut:

(...) succesul altor relații contractuale ale... putea fi luat în considerare în contextul în care... ar fi prezentat dovezi privind măsuri consistente și convingătoare, adoptate pentru înlăturarea situației care a condus la rezilierea contractelor amintite, încheiate cu....

Că măsurile de autocorectare trebuie să vizeze în mod direct și concret situația ce determină incidenta cazului de excludere rezultă, atât din textul legii naționale, dar și din... din data de..., pronunțată în cauza C-267/18:

„37. În sfârșit, în cazul în care constată că sunt îndeplinite condițiile prevăzute la articolul 57 alineatul (4) litera (g) sau (h) din Directiva 2014/24, 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.”

Prin urmare, corectarea conduitei operatorului economic nu este un aspect ce poate fi dedus implicit din succesul altor relații contractuale-așa cum susține achizitoarea (în care lipsa apariției situației ce a determinat rezilierea unor contracte anterioare poate avea drept sursă un alt context de contractare sau împrejurări ce țin de cealaltă parte contractantă), ci trebuie să fie consecința unor măsuri obiective pe care operatorul economic să fi ales să le implementeze cu scopul precis al remedierii unor deficiente care au condus la distrugerea unor relații contractuale bazate, între altele, și pe încredere.

Totodată, în sensul celor de mai sus a conchis și..., Secția a IX-a contencios administrativ și fiscal, în Decizia sa nr.... din 11 iunie..., vizând o speță referitoare la aplicarea prevederilor similare din Legea nr. 99/2016, în care a reținut, între altele:

Tot legiuitorul a stabilit o situație de excepție de la aplicarea acestor dispoziții imperative, respectiv cea prevăzută de art. 184 din Legea nr. 99/2016, excepție potrivit căreia entitatea

contractantă "nu exclude din procedura de atribuire un operator aflat în oricare dintre situațiile prevăzute la art. 177, 178 și 180 care atrag excluderea din procedură atunci când consideră dovezile prezentate de operatorul economic în conformitate cu prevederile alin. (1) ca fiind suficiente pentru demonstrarea în concret a credibilității.

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. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, comisiei de evaluare din cadrul entității contractante revenindu-i sarcina de a stabili dacă, prin documentele depuse... demonstrează, în concret, credibilitatea sa.

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 de reclamantă 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, pe de altă parte, dreptul autorității contractante de a aprecia suficiența acestor dovezi.

Așadar, autoritatea contractantă dispune de un drept de apreciere în ceea ce privește excluderea din procedură, în cazul incidenței situațiilor prevăzute la art. 180 (și în lipsa unei hotărâri definitive de stabilire a interdicției de participare la procedură), autoritatea contractantă fiind singura responsabilă pentru modul de atribuire a contractului, în aplicarea principiului asumării răspunderii;

Dispozițiile enunțate stabilesc dreptul de apreciere al autorității contractante în ceea ce privește măsura excluderii, în situația concretă din speță, și, atâta timp cât acest drept de apreciere se exercită în limitele impuse de lege și cu respectarea principiilor de atribuire a contractelor de achiziții, nu poate fi apreciat ca abuziv.

Ca efect al principiului asumării răspunderii, autoritatea contractantă este entitatea abilitată să analizeze dovezile depuse și să stabilească dacă sunt suficiente pentru a permite menținerea... în procedură, Consiliul sau instanța având doar menirea de a verifica exercitarea dreptului de apreciere fără depășirea limitelor sale.

Așadar, pe de o parte, decizia intrării într-o relație contractuală cu operatorul economic a altor autorități contractante nu obligă autoritatea contractantă din prezenta cauză la adoptarea aceleiași soluții, pe de o parte, iar pe de altă parte, măsurile organizatorice propuse de ofertantă sunt măsuri generale și nu privesc operatorul economic în mod punctual, nefiind însoțite de dovezi de aplicare efectivă, cum a reținut și..., respectiv:

... NU a explicat clar și complet situația ce a dus la rezilierea contractului, așa cum prevedea art. 171: "clarificarea de către operatorul economic în mod complet a faptelor și împrejurărilor în care a fost comisă infracțiunea sau altă faptă ilicită, prin cooperarea ă cu autoritățile care efectuează investigația".

- ... NU a prezentat niciun document aferent rezilierii contractului sau medierii ulterioare;

- Explicațiile... privind măsurile luate pentru corectare sunt un text, narativ, declarativ, privind așa-zise măsuri interne, fără vreo dovadă ca acestea au fost și implementate;

- Explicațiile... NU sunt însoțite de niciun document emis de un tert independent care să confirme realizarea unui sistem de control sau audit.

(...)

În data de..... răspunde, din nou, furnizând **un raport narativ, declarativ, privind atât situația rezilierii de contract din Polonia (...).**

Documentele atasate pentru situația din Polonia sunt documente interne ale..., documente ale... sp. z o.o. despre care se precizează "Deși acest ordin a fost emis de... sp. z o.o., măsura răspunde unor deficiențe comune identificate la nivelul Asocierii, iar... a revizuit în paralel propriile proceduri de gestionare și evaluare a subcontractanților (actualizate în mai...) " și o notificare emisă în mod total fericit chiar în... privind atribuirea unui contract de către (Beneficiarul) către... (...).

În continuare Consiliul va analiza modalitatea de evaluare de către achizitoare, prin membrii comisiei de evaluare a măsurilor de remediere/auto-corectare luate de..., vizavi de Contractul **nr.... /...**, **încheiat între asocierea...-....** cu entitatea letonă SIA „....” (denumită în continuare „....”) pentru servicii de consultanță inginerescă, supervizare a

construcțiilor si expertiză a proiectului de construcție în cadrul proiectului „... Bridge... Embankment and...”.... a avut calitatea de asociat.

Așa cum a fost anterior arătat, în ceea ce privește excepția invocată de intervenienta..., privind inadmisibilitatea criticilor formulate de asocierea... A.S. -..., data de..., în cazul asocierii... A.S. -... este data la care se va **raporta** Consiliul în analizarea criticilor formulate prin intermediul concluziilor scrise, atâta vreme cât documentele de calificare, DUAЕ, toate documentele justificative referitoare la declarațiile din DUAЕ și procesele-verbale au putut fi consultate doar în cadrul procesului la Consiliu, de la momentul accesului la acestea, respectiv data mai sus amintită a început să curgă termenul legal de contestare.

În raport de cele mai sus reținute excepția invocată de intervenienta..., privind inadmisibilitatea criticilor formulate de asocierea... A.S. -... pe calea concluziilor scrise din... (criticile... privind contractul cu (Letonia) au fost invocate pentru *prima dată prin concluziile scrise din..., depășind obiectul contestației inițiale, care viza exclusiv situația contractului cu(Polonia) - o extindere care presupune verificări de fapt și de drept autonome, distincte de cele fixate prin cererea introductivă*) urmează a fi respinsă.

S-a precizat faptul că la data de..., ... a emis o notificare de încetare unilaterală a contractului, cu efect de la.... S-a reținut că *motivele* invocate de au vizat, în esență, aspecte legate de actualizarea garanției de bună execuție în contextul majorărilor succesive ale valorii acceptate a contractului prin acte adiționale, precum si pretinse neîndepliniri ale unor obligații contractuale specifice ale inginerului, cu caracter minor raportat la obiectul contractului.

Referitor la solicitarea achizitoarei care a vizat următoarele aspecte:

1. Descrierea motivului si contextul exhaustiv care a condus la încetarea anticipata;
2. Detalierea culpei sau dupa caz, absenta culpei...;
3. Existenta penalitatilor, modul de achitare al acestora/asumarea plății de către Contractantul..., daca au fost calculate si aplicate de către angajatorul SIA „...”;
4. Orice alte masuri de remediere si documente relevante pe care le considerați utile/necesare in vederea indeplinirii criteriului din cadrul DUAЕ Secțiunea C: MOTIVE LEGATE DE INSOLVENȚĂ, CONFLICT DE INTERESE... - încetare anticipata

Autoritatea Contractanta poate accepta si un punct de vedere al.../ Angajatorului/ Clientului, in masura in care prin intermediul acestuia sunt tratate exhaustiv aspectele detaliate mai sus, s-au precizat prin răspunsul transmis în esență următoarele:

- prin răspunsul din..., ca urmare a desemnării sale ca ofertant câștigător... a adus la cunoștința autorității contractante despre situația înr....trată pe fondul contractului dintre și..., precum și despre negocierile cu entitatea contractantă letonă de a ajunge la o înțelegere amiabilă, negocierile aflându-se într-un stadiu avansat;

- tot prin răspunsul din..... a depus Declarația de credibilitate nr.... *emisă de autoritatea contractantă letonă*, alături de traducerea sa în limba română - ca anexa nr.... la răspunsul... din.... Prin Declarația de credibilitate, ... precizează:

La data de..., Angajatorul a emis.... (denumita în continuare - Notificarea de încetare), prin care a declarat ca Angajatorul încetează Contractul în mod unilateral, cu efect de la.... La data de..., Consultantul a emis Notificarea nr...., prin care a respins în mod expres existenta oricărui temei contractual sau juridic pentru o astfel de încetare unilaterală.

Părțile sunt în curs de negociere a unui acord de soluționare amiabilă pentru a conveni asupra procedurii de îndeplinire a pretențiilor si obligațiilor de plata reciproce si pentru a soluționa integral și în mod reciproc disputele prin negocieri constructive si profesionale.

Măsurile tehnice, organizatorice și de personal luate de Inginerul / Consultantul constituie dovezi suficiente ale integrității și credibilității sale profesionale.

Angajatorul recunoaște și confirmă că, în conformitate cu partea a doua a articolului... din Legea privind achizițiile publice și articolul 57 alineatul (4) și (6) din Directiva 2014/24/UE privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei.../18/CE, încetarea Contractului nu constituie un temei pentru excluderea Inginerului / Consultantului (sau a oricărei societăți implicate în asocierea în participațiune) de la participarea la procedurile de achiziție publică.

Pe baza informațiilor și cunoștințelor de care dispune Angajatorul, Inginerul / Consultantul (și orice societate care face parte din asocierea în participațiune) nu este într-o situație de excludere de la participarea la sau de la încheierea contractelor în cadrul achizițiilor publice la nivel mondial, și în special în....

Angajatorul considera Consultantul (și fiecare societate membra a asocierii în participațiune) un furnizor fiabil/credibil și competent de servicii de consultanță inginerască, supraveghere a lucrărilor de construcție și expertiză în proiectare.

- prin răspunsul din..... a prezentat măsurile de remediere adoptate (precum executarea unui acord amiabil cu, Declarația de credibilitate din partea autorității letone și compensarea prejudiciilor pretinse prin deduceri din rețineri, fără plăți suplimentare) și Declarația avocatului jurat... (*avocat implicat în executarea contractului cu*), care atestă că disputa nu are origini în deficiențe substanțiale, ci în neînțelegeri privind ajustarea prețului, și că, oricum... a satisfăcut orice penalități pretinse prin mecanismul compensării cu sume reținute.

Achiziția luând la cunoștință despre precizările comunicate a concluzionat următoarele:

Au fost calculate penalități contractuale de..., 82 EUR, strict legate de întârzieri în actualizarea garanției de bună execuție, generate exclusiv de neîndepliniri formale privind garanțiile bancare, și nu de vreo neglijență profesională sau deficientă în prestarea serviciilor.

Cu privire la orice alte măsuri de remediere și documente relevante este finalizat Acordul de soluționare amiabilă, nu a fost emis nici un certificat constatator negativ de către autoritatea Contractantă iar compensarea prejudiciilor pretinse s-a făcut prin deducerea penalităților din rețineri, fără plata suplimentară.

A fost transmisă declarația privind credibilitatea nr.... No.....N/... emisă de către „...” S.R.L. (Beneficiar) din care rezultă că faptul că părțile sunt în curs de negociere a unui acord de soluționare amiabilă pentru a conveni asupra procedurii de îndeplinire a pretențiilor și obligațiilor de plată reciprocă și pentru a soluționa integral și în mod reciproc disputele prin negocieri constructive și profesionale.

Măsurile tehnice, organizatorice și de personal luate de Inginerul/Consultantul constituie dovezi suficiente ale integrității și credibilității sale profesionale.

Angajatorul/... (...) recunoaște și confirmă că, în conformitate cu partea a doua a articolului... din Legea privind achizițiile publice și articolul 57 alineatul (4) și (6) din Directiva 2014/24/UE privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei.../18/CE, încetarea Contractului nu constituie un temei pentru excluderea Inginerului / Consultantului (sau a oricărei societăți implicate în asocierea în participațiune) de la participarea la procedurile de achiziție publică. Angajatorul considera Consultantul (și fiecare societate membra a asocierii în participațiune) un furnizor fiabil/credibil și competent de servicii de consultanță inginerască, supraveghere a lucrărilor de construcție și expertiză în proiectare

Din examinarea informațiilor și înscrisurilor depuse, Consiliul reține următoarele aspecte precizate în *Declarația avocatului jurat... (avocat implicat în executarea contractului cu)*.

Începând cu sfârșitul anului 2024, Asocieria...-.... și Angajatorul au purtat discuții cu privire la obiectul și durata Contractului de Consultanță. **Părțile nu au reușit să ajungă la un acord financiar privind costurile serviciilor suplimentare solicitate spre prestare de către Asocieria...-.....** De facto, Părțile au ajuns într-un impas: Asocieria...-.... nu era în măsură să furnizeze servicii suplimentare în limita Data sensitivity - Internal bugetului disponibil al Angajatorului, iar Angajatorul nu era în măsură să majoreze bugetul disponibil sau să accepte propunerea financiară înaintată de Asocieria...-.... pentru acestea.

În luna mai 2025, între Părți a fost încheiat un acord preliminar de principiu privind încetarea Contractului de Consultanță prin acordul părților, ambele Părți înțelegând reciproc că

Asocierea...-.... va continua să presteze servicii în temeiul Contractului de Consultanță până la sfârșitul lunii iulie 2025. În consecință, Asocierea...-.... nu anticipa o încetare unilaterală a Contractului de Consultanță de către Angajator.

Cu toate acestea, Angajatorul a luat ulterior decizia de a înceta unilateral Contractul de Consultanță. Angajatorul a invocat anumite dispoziții ale Contractului de Consultanță, în special cele referitoare la prelungirea..., precum și referitoare la diferendul pre-existent cu privire la **întinderea serviciilor suplimentare**.

Faptul că motivul rezilierii contractului a vizat nu numai aspecte legate de actualizare a garanției de bună execuție în contextul majorărilor succesive ale valorii acceptate a contractului prin acte adiționale, rezultă și din *Răspunsul nr.... furnizat de ofertanta...*, potrivit căruia s-au susținut următoarele:

La data de..., ... a emis o notificare de încetare unilaterală a Contractului, cu efect de la.... Motivele invocate de au vizat, în esență, aspecte legate de actualizarea garanției de bună execuție în contextul majorărilor succesive ale valorii acceptate a Contractului prin acte adiționale, precum și pretense **neîndepliniri ale unor obligații contractuale specifice ale Inginerului, cu caracter minor raportat la obiectul contractului**.

Așadar, contrar precizărilor achizitoare și intervenientei care au susținut că Ulterior lunii august 2025, negocierile dintre părți au continuat și sunt în prezent într-un stadiu avansat, fiind în curs de finalizare și urmând a fi încheiat un Acord formal, prin care toate disputele dintre și....-.... vor fireglementate în mod definitiv și irevocabil.

Acest acord vizează soluționarea integrală a tuturor chestiunilor financiare și juridice legate de încetarea Contractului, și are totodată ca scop confirmarea credibilității...-.... pentru participarea la proceduri de achiziții publice și private, la nivel european și internațional. În **ceea ce privește aspectul financiar, precizăm că a calculat penalități contractuale strict generate de întârzieri în prezentarea garanției de bună execuție actualizate ca urmare a majorărilor succesive ale valorii Contractului prin acte adiționale**, iar Asocierea... -, fără a recunoaște sau confirma legalitatea încetării ori a oricăruia dintre temeiurile acesteia, a acceptat să nu conteste aceste penalități, ca gest de bună-credință și pentru facilitarea soluționării amiabile a întregii dispute rezultă că sunt invocate și aspecte legate de **Neîndepliniri ale unor obligații contractuale specifice ale Inginerului și referitoare la diferendul pre-existent cu privire la întinderea serviciilor suplimentare**.

Consiliul are în vedere faptul că achizitoarea nu a efectuat nicio analiză în concret a motivelor de reziliere, nu a stabilit nicio concluzie în care să fie conturată **propria sa verificare** a măsurilor/circumstanțelor care au determinat rezilierea contractului și care să individualizeze comportamentul operatorului economic și încălcarea obligațiilor principale, nu sunt depuse documente privind rezilierea și nu sunt furnizate măsuri de auto-corectare.

Față de cele reținute Consiliul achiesează la susținerile contestatoarei care a susținut deficiențele evaluării realizate de membrii comisiilor de evaluare sub următoarele aspecte:

In textul de mai sus, aceasta se refera doar la penalitatile aplicate, "uitand" sa detalieze si situatia a ce numeste "pretinse neîndepliniri ale unor obligații contractuale specifice ale Inginerului, cu caracter minor raportat la obiectul contractului".

In apararea sa, singurul document inclus de... este o declaratie despre care informeaza ca ar fi emisa de Beneficiar si semnata electronic, dar semnaturile electronice NU sunt vizibile si verificabile in document.

Apreciem ca aceasta situatie dovedeste fara putinta de tagada ca asa zisele masuri de autocorectare luate de... NU erau reale.

Mai mult, va rugam sa observati inca o data ca... este transparenta, asa cum sustine si NU a prezentat niciun document care sa dovedeasca sustinerile sale declarative: NU s-a inclus adresa prin care i s-a comunicat rezilierea contractului, NU s-a inclus raspunsul sau, NU s-a detaliat care este cuantumul penalitatilor etc.

Evaluarea a fost facuta de doar in baza informatiilor transmise de..., fara nicio sursa independenta care sa le confirme!

Socant este ca... recunoaste ca la data de..., cand a transmis raspunsul la solicitarea de clarificari a exact pe acest subiect, NU a informat si despre aceasta situatie intrucat "notificarea unilaterală de încetare fusese emisă de cu doar aproximativ o lună înainte de termenul de răspuns". Asadar, la data cand lauda masurile de autocorectare luate in Polonia... stia de fapt de o luna ca a inr....trat o noua reziliere de contract !!!

Pentru situatia din Letonia s-a atasat o declaratie a unui avocat, dl. Precinieks. Este evident ca declaratia unui avocat ce reprezinta... NU poate fi luata in considerare ca aparare si nu tine loc de masuri de autocorectare, litigiul fiind deschis si nesolutionat. Mai mult, declaratia este semnata doar electronic, iar autenticitatea semnaturii nu a putut fi verificata.

Aflam si cuantumul penalitatilor, care este de nu mai putin de..., 82 EUR !!!

Nu intelegem cum penalitati atat de ridicate pot proveni doar din recalcularea unor garantii de buna executie, dar cum nu exista niciun document doveditor nici nu putem verifica.

Aceasta verificare trebuia efectuata de! Nu a fost.

Va mai rugam sa observati ca, desi a recunoscut o abatere foarte grava in cazul contractului din Letonia, finalizat cu REZILIERE din partea..... nu lamureste clar circumstantele, nu ataseaza documente privind rezilierea si NU comunica nici un fel de masuri de autocorectare.

Nu am regasit nicaieri o analiza concreta a comisiei de evaluare care sa arate ca semnatarii scrisorii sunt intradevar reprezentanti legali ai... din Letonia, nu am regasit verificari la acesti Beneficiari din Polonia si Letonia, nu am regasit cum s-au analizat masurile de autocorectare (inexistente ca documente !!!) declarate de.... Tot ce s-a consemnat este ca raspunsurile sunt concludente! Nicio verificare din surse independente, asa cum s-a realizat pentru.... Cum pot fi aceste raspunsuri concludente?

Argumentele aduse de autoarea intervenției... privind următoarele aspecte:

În urma exercitării dreptului de apreciere, Comisia de evaluare a concluzionat că nu este incident niciun motiv de excludere din Procedura de Atribuire, iar... și-a demonstrat fiabilitatea inclusiv cu privire la Proiectul..., întrucât:

- încetarea Contractului, convenită de comun acord între părți încă din luna mai 2025, a operat la... dintr-un impas financiar privind costurile serviciilor suplimentare, iar penalitățile de..., 82 EUR au fost aplicate strict pentru întârzieri formale în actualizarea garanției de bună-execuție, neexistând nicio neglijență profesională sau deficiență în prestarea serviciilor de către...;*
- nu a fost emis niciun document constatatator negativ, prejudiciile pretinse au fost compensate integral prin deducerea penalităților din rețineri, iar... a confirmat, prin declarația din..., că disputele rămase sunt în curs de soluționare amiabilă pe cale de negociere;*
- a recunoscut expres, prin raportare la I....lația sa privind achizițiile publice și la art. 57 alin. (4) și (6) din Directiva 2014/24/UE, că încetarea Contractului nu constituie temei de excludere și a confirmat că... este un furnizor fiabil, credibil și competent, nu pot fi validate, atâta vreme cât nu a existat o analiză a măsurilor de remediere depuse de..., nici o evaluare a circumstanțelor concrete ale cauzei și să stabilească dacă acestea sunt suficiente pentru a permite menținerea în procedură....*

Considerentele anterior reținute de Consiliu vizavi de primul contract analizat sunt incidente și în acest caz, Consiliul reținând temeinicia criticilor aduse de contestatoare vizavi de faptul că, corectarea conduitei... trebuie să fie consecința unor măsuri obiective pe care operatorul economic să fi ales să le implementeze cu scopul precis al remedierii unor deficiente care au condus la distrugerea unor relații contractuale bazate, între altele, și pe încredere.

De asemenea, actele evaluării nu au dovedit o analiză efectivă internă a operatorului economic și reorganizare proprie a acestuia vizavi de Contractul nr.... /..., ca operator implicat în derularea viitorului contract de achiziție publică, nefiind indicate ce măsuri a luat operatorul economic personal, dacă respectivele măsuri sunt suficiente pentru probarea credibilității concrete a... S.A., măsuri care să impacteze buna derulare a viitorului contract.

Recapitulând ansamblul considerentelor anterior expuse Consiliul determină că evaluarea realizată de achizitoare vizavi de măsurile de remediere/autocorectare adoptate de... a înr....trat a înr....trat abateri de la cadrul legal, motiv pentru care se impune reevaluarea ofertei depuse de... și a răspunsurilor furnizate la solicitări de clarificări, sub aspectele analizate.

Concluzionând, criticile analizate vor fi admise în limitele celor expuse, respectiv prin obligarea autorității contractante la clarificarea situației constatate în cazul celor două contracte reclamate și în funcție de rezultatul acestor verificări, să se decidă, argumentat, asupra incidenței/neincidenței art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016 vizavi de ofertanta...

În situația în care în urma reevaluării dispuse se constată că măsurile de auto-corectare nu dovedesc fiabilitatea operatorului economic, autoritatea contractanta trebuie să solicite înlocuirea tertului sustinator și subcontractant, înlocuire ce trebuie realizată în aceleași condiții în care a fost declarată inițial, potrivit dispozițiilor Art. 170. - (1) Autoritatea contractantă are obligația de a verifica inexistența unei situații de excludere prevăzute la art. 164, 165 și... în legătură cu subcontractanții propuși.

(2) În cazul în care este identificată o situație de excludere, cu aplicarea în mod corespunzător a dispozițiilor art. 171, autoritatea contractantă solicită.../candidatului o singură dată să înlocuiască un subcontractant în legătură cu care a rezultat, în urma verificării, că se află în această situație.

Recapitulând ansamblul considerentelor anterior expuse, Consiliul constată caracterul întemeiat, în parte, al criticilor aduse de... A.S., în calitate de lider al asocierii... A.S. -..., vizavi de modalitatea de evaluare a ofertantei..., motiv pentru care obligă autoritatea contractantă la continuarea procedurii, de la etapa evaluării documentele justificative DUAЕ, cu respectarea întocmai a celor consemnate mai sus, a documentației de atribuire și a l....lației aplicabile privind achizițiile publice, în termen de 25 de zile de la data primirii prezentei decizii.

În raport de cele anterior reținute, Consiliul va respinge ca inadmisibil petitul din contestația formulată de... A.S., referitoare la obligarea autorității contractante la constatarea inacceptabilității și, pe cale de consecință, a inadmisibilității ofertei..., întrucât raportat la competențele Consiliului conferite de l....tația în vigoare în materia achizițiilor publice, stabilirea ofertelor admisibile (și respectiv desemnarea operatorului economic câștigător) constituie atributul exclusiv al autorității contractante, Consiliul fiind competent să examineze, din punct de vedere al legalității și temeiniciei, actele atacate.

Față de cele reținute cu prilejul examinării contestației formulată de... A.S., pe cale de consecință, Consiliul respinge cererea de intervenție depusă de formulată de intervenienta...

În ceea ce privește solicitarea intervenientei... de obligare a contestatoarelor la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestațiilor, se reține că a fost depusă la dosarul cauzei factura nr..., în valoare de..., emisă de... și achitată de... potrivit confirmării tranzacției emisă de..., corespunzătoare acestei sume.

Cererea intervenientei... și privind plata cheltuielilor efectuate pentru soluționarea contestației, respectiv onorariul de avocat este respinsă ca nefondată, având în vedere soluția de respingere a cererii de intervenție.

Trecând la soluționarea contestației formulate de..., în calitate de lider al asocierii-... AȘ, se are în vedere faptul că sunt reclamate aspecte legate de modalitatea de evaluare a ofertei asocierii contestatoare, evaluare apreciată ca fiind netemeinică.

Potrivit actului de comunicare nr... oferta asocierii contestatoare a fost declarată inacceptabilă în conformitate cu prevederile art. 134 alin. (5) și art. 137 alin. (2) lit. b) din HG nr. 395/2016, coroborat cu prevederile art. 215 alin. (4) și pe cale de consecință a fost respinsă potrivit art. 137 alin. (1) din H.G. 395/2016.

În esență, membrii comisiei de evaluare au reținut neîndeplinirea cerinței privind experiența similară pe considerentul reducerii valorii Contractului nr..., reducere întemeiată pe ipoteza că, din acest contract, numai *studiul de fezabilitate* este finalizat și recepționat până la termenul-limită de depunere a ofertelor (...), *proiectul tehnic fiind* executat în procent de 80%, apreciat de membrii comisiei de evaluare ca nefinalizat și nerecepționat.

Analizând criticile aduse de asocierea contestatoare, Consiliul constată că acestea vizează aspecte legate de faptul că fișa de date definește serviciile „duse la bun sfârșit”, alternativ, atât ca „servicii recepționate la sfârșitul prestării”, cât și ca „servicii recepționate parțial, cu condiția ca acestea să fi putut fi utilizate de Beneficiar ca rezultat independent”. Contestatoare susține că serviciile de proiectare prestate de..., membru al asocierii au fost facturate și încasate etapizat.

Astfel concluzia la care ajunge... este aceea că documentația acceptă, așadar, expres recepția parțială - *astfel încât experiența trebuia recunoscută chiar dacă livrabilul de ansamblu nu ar fi fost finalizat 1...%. Pretinzând o recepție integrală a Proiectului tehnic, Comisia a aplicat exact opusul a ceea ce documentația prevede.*

Se vor reține și precizările aduse de achizitoare, în replică la cele reclamate, respectiv faptul că un proiect tehnic recepționat parțial care nu are componenta de siguranța circulației finalizată în niciun caz nu se poate utiliza de către beneficiar ca rezultat independent acesta fiind total nefuncțional și inutilizabil. Achizitoarea a mai susținut că proiectul tehnic pentru specialitatea semnalizare și siguranță rutieră cuprinde marcaje rutiere, amplasarea indicatoarelor, parapeti de protecție, panouri fonoabsorbante, elemente de ghidare, garduri de protecție, panouri anti-orbire, etc. Mai mult, raportat la obiectul principal al achiziției, respectiv proiectarea unui pod nou peste Dunăre, categoria de poduri este finalizată 70%, ziduri de sprijin 41% iar elaborarea proiectelor de drenaj 11%,

specialitati ce sunt esențiale pentru întocmirea unui Studiu de Fezabilitate pentru construcția unui pod nou peste....

Astfel, concluzia achiziției se bazează pe faptul că evaluarea comisiei de evaluare nu s-a bazat strict pe procentul de 80% de realizare a proiectului tehnic, ci a fost fundamentată pe imposibilitatea utilizării ca rezultat independent de către beneficiar a părților din proiectul tehnic finalizate și pe tipul de lucrări finalizate raportat la obiectul achiziției.

Din lecturarea actului de comunicare a rezultatului procedurii, al cărui grad de detaliere nu poate fi tăgăduit cuprinzând un număr de 34 pagini în care s-au consimțat toate acțiunile înțepinate de membrii comisiei de evaluare, datele speței pe scurt sunt următoarele:

- în urma evaluării ofertelor tehnice și financiare, oferta asocierii contestatoare-... .. AȘ a fost clasată pe primul loc, cu un punctaj total de... puncte (... de puncte pentru componenta tehnică - punctaj maxim - și... puncte pentru componenta financiară). Oferta declarată ulterior câștigătoare (...) a fost clasată pe locul al doilea, cu... puncte;

- în considerarea clasării pe primul loc, în temeiul art....6 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, autoritatea contractantă a solicitat documentele justificative, prin adresa nr..... Asocierea a răspuns prin adresa API-OUT 59/..., completată prin API-OUT 62/..., prezentând, pentru îndeplinirea cerinței nr.... prin membrul asociat..., certificatele de experiență aferente celor trei contracte precizate în DUAE: Centura de..... de Nord și... - Hatay;

- au urmat trei solicitări suplimentare de clarificare, fiecare purtând asupra unui aspect punctual al *Contractului nr.... (Marmara de Nord)*:

- (i) prin adresa nr..... s-a cerut dovada că... final cunoștea calitatea de subcontractant a... - la care s-a răspuns prin API- OUT 74/..., cu solicitarea Concesionarului și aprobarea Direcției Generale a... (....);

- (ii) prin adresa nr..... s-a cerut clarificarea calității... în cadrul consorțiului concesionar - la care s-a răspuns prin API-OUT 81/....;

- (iii) prin adresa nr..... s-au cerut facturile și dovezile de încasare, precum și pagini relevante din contracte - la care s-a răspuns prin API-OUT 87/..., cu cele... facturi, extrasele de cont și înscrisurile contractuale.

- la finalul acestui parcurs, autoritatea contractantă a declarat oferta inacceptabilă în temeiul art. 134 alin. (5) și art. 137 alin. (2) lit. b) din HG nr. 395/2016, coroborate cu art. 215 alin. (4) din Legea nr. 98/2016, și a respins-o potrivit art. 137 alin. (1) din HG nr. 395/2016.

Cerința a cărei pretinsă neîndeplinire este reclamată a fost astfel formulată la nivelul fișei de date astfel:

III.....a) Capacitatea tehnica si/sau profesionala

Informatii si/sau nivel(uri) minim(e) necesare pentru evaluarea respectarii cerintelor mentionate:

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

Modalitatea de indeplinire:

... trebuie sa faca dovada ca a dus la bun sfarsit* in ultimii 5 ani** servicii de elaborare si/sau revizuire si/sau actualizare si/sau completare de Studii **de Fezabilitate si/sau Proiecte tehnice si/sau [Proiecte Tehnice si Detalii de Executie***]** pentru lucrari de constructie noua si/sau modernizare si/ sau largire aferente drumurilor nationale si/ sau drumurilor expres si/sau autostrazilor, in valoare cumulata de minim... fara TVA.

***) Prin servicii duse la bun sfarsit se intelege:**

- **servicii receptionate partial, cu conditia ca acestea sa fi putut fi utilizate de Beneficiar ca rezultat independent;**

- servicii receptionate la sfarsitul prestarii.

**) ultimii 5 ani se raporteaza la termenul limita de depunere a ofertelor, cu aplicarea corespunzatoare a... nr.... (art. 13).

) Se considera indeplinita cerinta "in ultimii 5 ani servicii de elaborare si/sau revizuire si/sau actualizare si/sau completare [Proiecte Tehnice si Detalii de Executie*)" si in conditiile in care Detaliile de Executie sunt aferente unui Proiect Tehnic realizat anterior ultimilor 5 ani, de catre acelasi operator economic, cu conditia ca acesta sa faca dovada realizarii respectivului Proiect Tehnic prin prezentarea de certificate/ documente emise sau contrasemnate de o autoritate ori de catre clientul beneficiar/ procese verbale de receptie / alte documente relevante. In conditiile in care Proiectul tehnic a fost prestat anterior ultimilor 5 ani, Autoritatea Contractanta va lua in calculul valorii pentru indeplinirea cerintei atat valoarea PT, cat si valoarea DDE, **cu conditia ca acestea sa fie integrate intrun livrabil cu functionalitate independenta.**

Analizând modalitatea de elaborare a cerinței Consilul constată că cerința de calificare verifică experiența în servicii de proiectare, care putea fi dovedită deopotrivă prin livrabil final și prin recepție parțială.

Autoritatea a stabilit, prin definiția „*dus la bun sfârșit*”, două modalități alternative prin care această experiență poate fi probată:

Prin servicii duse la bun sfarsit se intelege:

- servicii receptionate partial, cu conditia ca acestea sa fi putut fi utilizate de Beneficiar ca rezultat independent;

- servicii receptionate la sfarsitul prestarii.

Cu alte cuvinte, sunt acceptate atât „servicii recepționate la sfârșitul prestării”, cât și „servicii recepționate parțial, cu condiția ca acestea să fi putut fi utilizate de Beneficiar ca rezultat independent”. Recepția la finalul prestării - adică livrabilul final - este, prin urmare, doar una dintre cele două ipoteze admise; cealaltă, pusă de autoritate pe picior de egalitate, este recepția parțială.

Prezintă relevanță în cauză conținutul Fișei-Decriere proiect experiență similară și *Recomandării nr.... -...44 emisă de... pentru... ..* AȘ:

DESCRIERE PROIECT EXPERIENȚA SIMILARA

1. ... si obiectul contractului:... de Nord (inclusiv podul 3 peste Bosfor) Construcția, exploatarea și transferul secțiunii - (inclusiv drumurile de legătură)

2. Numarul si data contractului: P-... /...

3. ... / numele... / clientului:... Industry and....

4. Descrierea Proiectului

Proiectul Autostrada (inclusiv al treilea pod) - Cuprinde si sectiunea de autostrada + drumurile de legatura. Acesta este un contract de tip Constructie -....

Caracteristici tehnice ale proiectului:

■ Autostradă cu o lungime totală de... km;... km de drumuri de legătură; 12 km de drumuri laterale și... km de drumuri de legătură la nodurile rutiere, 11 intersecții denivelate și 6 intersecții la nivel,

✓ ... km de autostradă (2x4 benzi), 11 noduri

✓ denivelate si 6 noduri de nivel și... km de drumuri de legătură cu nodurile rutiere (2x2, 2x3 benzi),

✓ Drum de legătură cu o lungime de 5 km (2x3 benzi), 3 intersecții denivelate și drumuri de legătură nodul rutier cu o lungime de... km (2x2 benzi),

✓ Drum de legătură cu o lungime de... km (2x2 benzi), 4 noduri denivelate și drumuri de legătură cu nodul rutier cu o lungime de... km (2x2 benzi),

✓ Variantă de ocolire cu o lungime de 12 km (2x1),

■ 2 centre de întreținere și 13 stații de taxare pe traseu

✓ 3 zone de control și de parcare pentru substanțe periculoase și chimice

✓ 6 puncte de taxare,

✓ 7 cabine de taxare la intersecție,

✓ 1 centru operațional de întreținere a...

✓ 1 centru operațional de întreținere a podurilor

■ 5 viaducte cu un total de... m2 din beton armat:

- ✓ Viaduct 01 - banda dreapta cu o lungime de....22m, banda stanga... m
- ✓ Viaduct 02 - banda dreapta cu o lungime de....14m, banda stanga...
- ✓ Viaduct 03 - banda dreapta cu o lungime de..., banda stanga...
- ✓ Viaduct 04 - banda dreapta cu o lungime de 460m, banda dreapta...m
- ✓ Viaduct 05 - cu o lungime de 470... m, lățime de...+29... m și o deschidere maximă de 110 m, cu sistem de suprastructură din grinzi casetate post-tensionate, proiectat prin metoda Push-Slide,
- ✓ 1 viaduct
- Total 37 de poduri din beton armat:
- ✓ ... pasaje subterane,
- ✓ 18 pasaje superioare (5 cu lungimi între... m),
- Canalizare hidraulică/de serviciu în diferite dimensiuni și lungimi,
- Pile, beton armat sau beton armat convențional, ziduri de susținere și structuri de fortificare în diferite dimensiuni și lungimi.

5. Descrierea serviciilor:

... Ve..., in calitate de subcontractant de specialitate, a prestat serviciile complete de proiectare, necesare executiei autostrazii.

^ Servicii preliminare de proiectare ^ Studiu de fezabilitate ^ Servicii de proiectare tehnica ^ Servicii de pregătire a proiectului As-Built

- Achiziționarea tuturor tipurilor de hărți de ultimă generație (aproximativ 38 de milioane de m2 în total) și producția de modele digitale de teren 1/...
- Efectuarea tuturor tipurilor de investigații ale solului (foraje, gropi de investigație, etc.) și teste de teren și analize de laborator,
- Întocmirea rapoartelor geologice-geotehnice și geotehnice preliminare/finale pentru traseul și structurile de artă,
- Întocmirea de proiecte preliminare/antepiecte și calcule pentru autostrăzi, drumuri de legătură, drumuri laterale și drumuri de legătură cu nodurile rutiere denivelate si la nivel -
- Întocmirea desenelor și calculelor pentru proiectele finale/de execuție ale..., drumurilor de legătură, drumurilor laterale și drumurilor de legătură cu nodurile rutiere denivelate si la nivel și a elementelor volumetrice ale proiectului (secțiuni transversale, cuburi și bruxere):
- Pregătirea proiectelor preliminare și detaliate ale structurilor de artă (viaducte, poduri, canale, ziduri de sprijin și de susținere și structuri de fortificație),
- Elaborarea de proiecte de drenaj,
- Pregătirea proiectelor de siguranță a traficului și a... (parapeți, garduri, etc.),

Pregătirea proiectelor de amenajare peisagistică și de irigații,

- Servicii de inginerie și asistenta tehnica în timpul construcției,
- Servicii de pregătire a proiectului .

Valoarea serviciilor prestate in perioada... este de..... TL (9.....), conform centralizatorului de mai jos:

Data:...

Numărul:

...

Raționamentul conturat de achizițoare potrivit căruia Asa cum reiese din modalitatea de indeplinire a cerinței, se accepta servicii recepționate parțial, dar acest lucru este condiționat de posibilitatea de a fi utilizate de către Beneficiar ca rezultat independent. Iteram faptul ca in nicio situatie, *un proiect tehnic ce poate fi utilizat parțial ca rezultat independent nu poate fi considerat utilizabil atunci cand parti constitutive ale acestuia au 0 (zero) progres, Pregătirea proiectelor de siguranță a traficului și a... (parapeți, garduri, etc.) - 0%; Pregătirea proiectelor de amenajare peisagistică și de irigații, - 0% sau sunt într-o faza incipenta Elaborarea de proiecte de drenaj, -11%, Ziduri de sprijin - 41% nu este judicios în cauză și nu va fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.*

Achizițoarea justifică faptul că decizia comisiei de evaluare nu a fost luata strict raportat la procentul de 80% prezentat in cadrul *Certificatului privind experiența prestatorului nr....-...44, ci și pe baza tuturor informațiilor ce se regăsesc in cadrul respectivului document.*

Astfel, s-au avut în vedere că, din descrierea lucrărilor și stadiul de execuție al acestora, unele categorii nu sunt finalizate iar unele nici macar nu au fost începute având 0% progres, după cum urmează:

- 37 de poduri - RP: 70%
- Ziduri de sprijin - RP: 41%
- Elaborarea de proiecte de drenaj, - RP: 11%
- Pregătirea proiectelor de siguranță a traficului și a... (parapeți, garduri, etc.), - RP 0%>
- Pregătirea proiectelor de amenajare peisagistică și de irigații, - RP: 0%.

Mai departe achizitoarea susține că, după ce a fost clarificată calitatea... în cadrul contractului, cât și faptul că este îndreptățită să emită *documentul nr.... -...44, comisia* de evaluare nu a avut neclarități asupra conținutului respectivului document, câtă vreme în cadrul acestuia informațiile erau prezentate foarte clar:

- 37 de poduri - RP: 70%
- Ziduri de sprijin - RP: 41%
- Elaborarea de proiecte de drenaj, - RP: 11%
- Pregătirea proiectelor de siguranță a traficului și a... (parapeți, garduri, etc.), - RP 0%
- Pregătirea proiectelor de amenajare peisagistică și de irigații, - RP: 0%, pe considerentul că membrii comisiei de evaluare nu pot pune la îndoială progresul fizic realizat și certificat de către... în cadrul respectivului document, iar o eventuală clarificare suplimentară în acest sens nefiind în măsură să schimbe sau să modifice progresul fizic realizat și certificat.

Au fost aduse și alte argumente de natură tehnică în favoarea faptului că un proiect tehnic recepționat parțial, care nu are componentă de siguranța circulației finalizată, în nici un caz nu se poate utiliza de către Beneficiar ca rezultat independent, acesta fiind total nefuncțional și inutilizabil. anti-orbire, etc. Mai mult, raportat la obiectul principal al achiziției, respectiv proiectarea unui pod nou peste Dunăre, categoria de poduri este finalizată 70%, ziduri de sprijin 41% iar elaborarea proiectelor de drenaj 11%, specialități ce sunt esențiale pentru întocmirea unui Studiu de Fezabilitate pentru construcția unui pod nou peste....

Asa cum reiese din modalitatea de îndeplinire a cerinței, se accepta servicii recepționate parțial, dar acest lucru este condiționat de posibilitatea de a fi utilizate de către Beneficiar ca rezultat independent. Astfel achizitoarea a apreciat că în nicio situație, un proiect tehnic ce poate fi utilizat parțial ca rezultat independent, nu poate fi considerat utilizabil atunci când părți constituente ale acestuia au 0 (zero) progres, *Pregătirea proiectelor de siguranță a traficului și a... (parapeți, garduri, etc.) - 0%; Pregătirea proiectelor de amenajare peisagistică și de irigații, - 0% sau sunt într-o fază incipientă Elaborarea de proiecte de drenaj, -11%, Ziduri de sprijin - 41%.*

Astfel, achizitoarea susține că se poate constata că evaluarea comisiei de evaluare nu s-a bazat strict pe procentul de 80% de realizare a proiectului tehnic, ci a fost fundamentată pe imposibilitatea utilizării ca rezultat

independent de către Beneficiar a părților din Proiectul Tehnic finalizate și pe tipul de lucrări finalizate raportat la obiectul achiziției.

În mod similar și autoarea intervenției a argumentat pretinsa neîndeplinire a cerinței privind experiența simialră:

Documentele reflectă că Proiectul Tehnic nu era finalizat. nu a făcut dovada recepției totale sau parțiale nici pentru Studiul de Fezabilitate, nici pentru Proiectul Tehnic. Comisia de evaluare nu a respins oferta strict pe baza procentului global de 80%, ci pentru că:

- În Recomandarea... prezentată de sunt prezentate stadiile individuale de realizare a categoriilor esențiale din Proiectul Tehnic: Pregătirea proiectelor de siguranță a traficului și a... (parapeți, garduri, etc.) - 0%; Pregătirea proiectelor de amenajare peisagistică și de irigații - 0%; Elaborarea proiectelor de drenaj - 11%; Ziduri de sprijin - 41%; Proiecte aferente celor 37 de poduri - 70%;

- Acestea nu sunt componente marginale sau supuse „optimizării”, ci categorii tehnice obligatorii pentru funcționalitatea și siguranța infrastructurii și necesare pentru finalizarea Proiectului Tehnic pentru o autostradă. Din acest motiv, nu se poate reține îndeplinită cerința ca serviciile să fie „duse la bun sfârșit”;

- Tot în Recomandarea..., la rubricile „13. Data recepției lucrării efectuate de subcontractant „14. Data de recepție a lucrărilor” era menționat statusul „în execuție”. Aceasta mențiune, consemnată chiar de antreprenorul contractant, în propriul certificat, atestă fără echivoc că, la data emiterii Recomandării (...), ...itatea de proiectare a subcontractantului... nu era recepționată, nici total, nici parțial, ci se afla încă în desfășurare. Analizând comparativ, în documentul similar emis pentru Contractul nr..., la aceeași rubrică, este indicată data recepției serviciilor realizate de subcontractant.

- Clauza... din contractul... și... prevede că „orice plată efectuată de Beneficiar către Proiectant nu înseamnă acceptarea lucrărilor sau a oricărei părți a acestora” - de unde rezultă că facturile și extrasele bancare depuse nici nu sunt apte de a demonstra acceptarea prestării serviciilor.

- Clauza 17 vorbește inclusiv despre întocmirea unor situații de lucrări pentru efectuarea plăților, precum și despre recepția provizorie și finală a serviciilor de proiectare după acceptarea acestora de către autoritate. Dacă am accepta teza că proiectarea a fost realizată integral, ar fi trebuit să existe, cel puțin, un document de recepție provizorie, cu atât mai mult cu cât, potrivit propriilor afirmații ale, lucrările de construcție au demarat la.... Niciun astfel de document nu a fost depus, nici în cele patru runde de clarificări, nici prin contestație, nici prin concluziile scrise. Singura dovadă privind stadiul serviciilor rămâne Recomandarea..., care consemnează procentul de realizare a unor ități, iar, la rubricile de recepție, statusul „în execuție”.

(61) „Livrabilul” parțial nu putea fi utilizat ca rezultat independent. Nu este îndeplinită nici condiția alternativă ca serviciile recepționate parțial să poată fi utilizate de beneficiar ca rezultat independent.

- nu a făcut nici dovada recepției parțiale, nici dovada utilizării serviciilor prestate în mod independent. Standardul de probă din jurisprudență presupune, în orice caz, demonstrarea unei funcționalități reale și autonome a livrabilului parțial. Curtea de Apel București a reținut că „un Proces-verbal de recepție parțială care atestă doar stadiul fizic, nu funcționalitatea independentă, nu dovedeste lucrări duse la bun sfârșit”.

- **În orice caz, un Proiect Tehnic de autostradă fără proiecte de siguranță a circulației (0%), fără drenaj (11%) și cu poduri incomplete (70%) nu poate fi avizat tehnic de autoritățile competente și nici folosit ca bază pentru realizarea construcției.**

Față de argumentele aduse de autoritatea contractantă și autoara intervenției..... a formulat apărări punctuale apreciate de Consiliu ca fiind pertinente:

Întreaga analiză a Comisiei de evaluare pornește de la o eroare de obiect. Cerința nr.... nu verifică recepția unui livrabil de proiectare, ci prestarea și recepția unor servicii..... III.....a din Fișa de date impune dovada că... „a dus la bun sfârșit... servicii de elaborare și/sau revizuire și/sau actualizare și/sau completare de Studii de Fezabilitate și/sau Proiecte tehnice”, iar nota explicativă definește noțiunea exclusiv prin raportare la servicii: „Prin servicii duse la bun sfârșit se înțelege: - servicii recepționate parțial, cu condiția ca acestea să fi putut fi utilizate de Beneficiar ca rezultat independent; - servicii recepționate la sfârșitul prestării.”

Construcția gramaticală este lipsită de echivoc. În ambele ipoteze, obiectul recepției îl constituie serviciile; pronumele „acestea” din prima ipoteză trimite, în mod necesar, la același substantiv, iar nu la o documentație de ansamblu. Ceea ce trebuie să fi fost utilizabil de Beneficiar ca

rezultat independent sunt, aşadar, serviciile recepţionate parţial. Termenul „livrabil” nu figurează în cuprinsul cerinţei, după cum nu figurează nici noţiunea de „recepţie a Proiectului tehnic”.

Comisia de evaluare a substituit, însă, acestei verificări o alta, pe care documentaţia nu o prevede: a cercetat dacă Proiectul tehnic, privit ca documentaţie unitară, ar fi fost recepţionat integral la data-limită de depunere a ofertelor, iar din răspunsul negativ pe care singură şi l-a dat a dedus că serviciile nu ar putea fi luate în calcul.

... de vedere este construit pe această întrebare - de la afirmaţia că „niciun Proiect Tehnic nu poate fi avizat/recepţionat fără proiectarea integrală a elementelor esenţiale”, până la concluzia că „Proiectul tehnic nu a fost recepţionat până la termenul limită de depunere a ofertelor”. Este o întrebare pertinentă în economia unui contract de proiectare atribuit în modelul secvenţial românesc, unde recepţia documentaţiei constituie un act juridic distinct, reglementat ca atare; ea nu este însă întrebarea pe care propria documentaţie de atribuire o formulează.

Distincţia determină integral rezultatul evaluării. Într-un contract de servicii, recepţia se realizează prin acceptarea prestaţiilor şi confirmarea lor la plată, tranşă cu tranşă, pe măsura executării, iar nu printr-un act unic de recepţie a unui bun corporal la finalul execuţiei. Serviciile de proiectare prestate de... în cadrul Contractului nr.... au fost recepţionate în această modalitate: prin nouăsprezece tranşe succesive, fiecare verificată, acceptată, facturată şi achitată de... direct al serviciilor, cu reţinerea contractuală de garanţie aferentă. Anexa 1 la Certificatul nr.... 44 nu face altceva decât să consemneze acest mecanism, purtând titlul „VALOAREA SERVICIILOR RECEPŢIONATE” şi totalizând..., 23 TL.

Aceeaşi concluzie rezultă din modalitatea de îndeplinire stabilită prin documentaţie, care impune ca DUAE să indice, pentru fiecare contract prezentat, „tipul serviciilor duse la bun sfârşit, tipul lucrărilor pentru care au fost realizate serviciile, categoria drumului, perioada de prestare a serviciilor, valoarea serviciilor duse la bun sfârşit în ultimii 5 ani”. Elementele supuse verificării sunt, aşadar, tipul, perioada de prestare şi valoarea unor servicii - niciunul nu priveşte data ori actul de recepţie a unei documentaţii. Documentaţia de atribuire nu solicită, nicăieri, indicarea stadiului de finalizare a livrabilului şi nu prevede vreun prag procentual sub care experienţa nu ar fi recunoscută.

Mijloacele de probă admise confirmă aceeaşi orientare. Cerinţa enumeră, alternativ, „certificate/documente emise sau contrasemnate de o autoritate ori de către clientul beneficiar şi/sau procese verbale de recepţie şi/sau Documente constatatoare emise de autorităţile contractante şi/sau certificări de bună execuţie”. Procesul-verbal de recepţie este, prin urmare, doar unul dintre mijloacele de probă admise, aflat pe picior de egalitate cu certificatul emis de clientul beneficiar şi cu certificarea de bună execuţie - instrumente care atestă, prin natura lor, buna prestare a unor servicii, iar nu recepţia unui obiect. A pretinde, în etapa de evaluare, dovada recepţiei integrale a unei documentaţii echivalează cu suprimarea celorlalte mijloace de probă pe care autoritatea însăşi le-a declarat suficiente.

Odată restabilit obiectul verificării, întreaga argumentaţie a Punctului de vedere îşi pierde temeiul. Chestiunea nu este dacă Proiectul tehnic era, la..., recepţionat ca documentaţie unitară în accepţiunea dreptului român al construcţiilor, ci dacă... a prestat, în perioada de referinţă, servicii de elaborare de Studii de fezabilitate şi Proiecte tehnice pentru autostrăzi, recepţionate - fie parţial, fie la sfârşitul prestării - şi utilizabile de beneficiar ca rezultat independent. La această întrebare, singura pe care documentaţia o pune, răspunsul este afirmativ şi pe deplin probat.

C. Structura însăşi a cerinţei exclude exigenţa unui livrabil exhaustiv

Că aceasta este concepţia documentaţiei o confirmă trei elemente ale textului cerinţei, fiecare independent de celelalte.

Primul îl constituie enumerarea alternativă a prestaţiilor calificabile. Autoritatea a declarat calificabile nu doar serviciile de elaborare, ci şi pe cele de revizuire, de actualizare şi de completare a unui Studiu de fezabilitate ori a unui Proiect tehnic. Prin urmare, un operator economic care nu a elaborat niciodată un Proiect tehnic în întregul său, ci a intervenit asupra unei documentaţii elaborate de altcineva - actualizând-o ori completând-o - îndeplineşte cerinţa. Or, dacă o intervenţie parţială asupra proiectului altuia este calificabilă, este exclus ca elaborarea integrală a proiectelor de execuţie pentru... km de autostradă... km de drumuri de legătură, 12 km de variantă de ocolire şi patru viaducte să nu fie.

... conduce la rezultatul absurd ca cerinţa să pretindă mai mult de la... care a realizat întreaga proiectare decât de la cel care s-a limitat să o completeze pe a altuia.

Al doilea îl constituie distincţia dintre „Proiecte tehnice” şi „Proiecte Tehnice şi Detalii de Execuţie”, enumerate în text ca alternative separate. Distincţia este lipsită de orice utilitate dacă un Proiect tehnic nu ar putea exista, ca obiect calificabil, decât însoţit de detaliile sale de execuţie. Autoritatea contractantă a recunoscut, aşadar, prin propria documentaţie, că Proiectul tehnic constituie un obiect calificabil independent de detaliile de execuţie - ceea ce lipseşte de suport atât reproşul potrivit căruia „niciun Proiect Tehnic nu poate fi avizat/recepţionat fără proiectarea

integrală a elementelor esențiale precum... detaliile de execuție', cât și invocarea, în același sens, a gradului de 0% consemnat la serviciile de pregătire a proiectului As-Built.

Al treilea îl constituie Nota *** de la Cap. III.....a, care admite luarea în calcul a Detaliilor de Execuție aferente unui Proiect tehnic realizat anterior perioadei de 5 ani, dispunând ca, într-o asemenea ipoteză, să fie reținută atât valoarea Proiectului tehnic, cât și cea a Detaliilor de Execuție, „cu condiția ca acestea să fie integrate într-un livrabil cu funcționalitate independentă”. Autoritatea contractantă a conceput, prin urmare, ea însăși ipoteza în care componente de proiectare elaborate și predate în momente distincte - la distanță chiar de ani - formează împreună un rezultat cu funcționalitate independentă. Noțiunea de „funcționalitate independentă” din Nota *** și cea de „rezultat independent” din definiția serviciilor duse la bun sfârșit sunt expresia aceleiași concepții: documentația măsoară aptitudinea funcțională a rezultatului, iar nu simultaneitatea ori exhaustivitatea predării componentelor sale.

Reproșul central al Comisiei - acela că unele categorii de proiectare figurează sub 1...%, iar altele la 0% - este, în lumina propriului text al cerinței, lipsit de relevanță juridică. Cerința nu impune un livrabil exhaustiv; ea impune servicii de proiectare de un anumit tip, prestate pentru un anumit tip de lucrări, într-o anumită perioadă și de o anumită valoare.

(...)

Procentul sub 1...% reflectă un scop de proiectare inițial supradimensionat, iar nu o proiectare neterminată; Fisa de date admite, oricum, expres recepția parțială.

6. Fișa de date definește serviciile „duse la bun sfârșit” alternativ, ca servicii recepționate la sfârșitul prestării ori ca servicii recepționate parțial, cu condiția utilizării de către beneficiar

ca rezultat independent. Este vorba despre două modalități distincte, ambele valabile, între care... are dreptul de a opta.

7. ... de evaluare, care a pretins, în esență, o recepție integrală a Proiectului tehnic, ignoră a doua ipoteză, expres admisă, golind-o de orice conținut util.

8. Independent de aceasta, procentul sub 1...% consemnat în certificate nu măsoară completitudinea livrabilului de proiectare, ci raportul dintre scopul efectiv realizat și scopul inițial contractat - supradimensionat, în mod firesc, la momentul semnării contractelor, anterior stabilirii traseului definitiv prin Studiul de fezabilitate. Pe măsură ce Studiul de fezabilitate a determinat traseul optim, scopul efectiv necesar și suficient s-a definitivat, mai restrâns decât scopul inițial, prin decizii de value-engineering, fără ca Proiectul tehnic aferent scopului efectiv să rămână, prin aceasta, neterminat.

9. Această realitate se regăsește, identic, la toate cele trei contracte invocate. Cronologia atestată de certificate confirmă, la rândul ei, că diferența până la 1...% nu reflectă o proiectare bloc...ă: la Contractul nr...., recepția Proiectului tehnic este atestată ca finalizată anterior termenului- limită de depunere a ofertelor (...); la Contractul nr...., procentul a rămas neschimbat aproape doi ani, cu contractul și lucrările în desfășurare. Niciun beneficiar nu ar fi menținut, ani de zile, un contract cu o proiectare presupus incompletă.

10. La aceasta se adaugă faptul că obiectul celor trei contracte cuprinde și servicii ulterioare aprobării Proiectului tehnic - pregătirea proiectului As-Built și asistența tehnică pe durata execuției lucrărilor - care se prestează, prin natura lor, după predarea proiectării și nu au nicio legătură cu finalizarea acestora.

Față de toate aspectele mai sus redată, Consiliul reține faptul că împrejurarea că în cadrul certificatului de recomandare privind experiența prestatorului, emitentul documentului a consemnat:

Descrierea serviciilor:

..., in calitate de subcontractant de specialitate, a prestat serviciile complete de proiectare, necesare execuției autostrazii.

= > Servicii preliminare de proiectare - finalizat 1...%

= > Studiu de fezabilitate - finalizat 1...%

= > Servicii de proiectare tehnica - **finalizat 80%**

= > Servicii de pregătire a proiectului As-Built - finalizat 0%

și

37 de poduri - RP: 70%

- Ziduri de sprijin - RP: 41%

- Elaborarea de proiecte de drenaj, - RP: 11%

- Pregătirea proiectelor de siguranță a traficului și a... (parapeți, garduri, etc.),

- RP 0%, nu conduce în mod automat la concluzia la care a ajuns achizițarea

vizavi de imposibilitatea utilizării ca rezultat independent de către Beneficiar a părților din Proiectul Tehnic finalizate și pe tipul de lucrări finalizate raportat la obiectul achiziției, în lipsa oricărui demers în solicitarea unor informații și documente din care să rezulte cu claritate îndeplinirea/neîndeplinirea cerinței.

Autoritatea contractantă trebuie să realizeze evaluarea ofertelor pe documente și informații care pot fi probate, și nu pe elemente insuficiente.

Se reține faptul că achizițarea a adresat 4 solicitări de clarificare vizavi de lanțul de subcontractare prin..., respectiv calitatea acestuia de a certifica serviciile și cunoașterea subcontractării de către... final, în urma cărora calitatea... de a emite certificatul a fost recunoscută.

Contrar celor susținute de achizițoare, respectiv că nu a fost emis al 5-lea rând de clarificări suplimentare, întrucât nu se impunea adresarea unei noi solicitări de clarificare, pe considerentul că nici cu ocazia răspunsurilor furnizate și nici prin intermediul contestației autoare contestației nu reușește sa probeze propria experiență similară, Consiliul reține că argumentul care a stat la baza respingerii ofertei - *alocarea valorii Contractului nr.... pe componente studiu de fezabilitate/proiect tehnic și pretinsa cerință a recepției integrale a Proiectului tehnic* - nu a făcut obiectul niciunei solicitări de clarificare. Comisia nu a solicitat niciodată asocierii să defalce valoarea pe componente și să probeze stadiul de recepție al proiectului tehnic.

Clarificarea este necesară pentru ca autoritatea contractantă să nu fie nevoită să deducă ea însăși elemente ale documentelor prezentate de ofertant, clarificarea având ca scop confirmarea veridicității experienței similare declarate. Cu alte cuvinte, în absența clarificărilor relevante, cele raționate de autoritate în punctul său de vedere nu pot fi reținute de Consiliu.

În considerarea celor amintite sunt relevante precizările contestatoarei, potrivit cărora Teza determinantă a respingerii - alocarea valorii pe componente și pretinsa lipsa a recepției integrale a Proiectului tehnic - nu a fost, prin urmare, niciodată supusă clarificării, deși Comisia invocă, în motivarea respingerii, toate principiile achizițiilor publice (tratamentul egal, transparența, proporționalitatea, asumarea răspunderii) - principii care, astfel cum vom arăta, sunt cele dintâi nesocotite de propria sa conduită.

(...)

Niciunul dintre aceste elemente nu a fost reținut, în final, ca temei al respingerii. Teza pe care s-a întemeiat în final respingerea - alocarea valorii Contractului nr.... pe componente Studiu de fezabilitate/Proiect tehnic și pretinsa cerință a recepției integrale a Proiectului tehnic - nu a făcut obiectul niciunei solicitări de clarificare. Comisia nu a cerut niciodată Asocierii să defalce valoarea pe componente, să probeze stadiul de recepție al Proiectului tehnic. Aceste teze au fost construite direct în Raportul procedurii, ulterior încheierii etapei de clarificare, fără a fi vreodată supuse contradictorialității.

La art. 134 din normele aprobate prin... nr.... se statuează:

(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.

[...]

(4) Comunicarea transmisă în sensul alin. (1) către candidat/ofertant trebuie să fie clară și să definească în mod explicit și suficient de detaliat în ce constă solicitarea comisiei de evaluare.

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

În speță, culpa revine chiar autorității contractante, întrucât nu a solicitat asocierii contestatoare, punctual, explicații asupra aspectelor care au stat la baza deciziei de respingere, ci a solicitat aspecte legate de lanțul de subcontractare prin..., respectiv calitatea acestuia de a certifica serviciile și cunoașterea subcontractării de către... final.

Autoritatea avea și are obligația să asigure ofertanților toate condițiile pentru ca aceștia să își poată justifica și proba calificarea, solicitările transmise acestora trebuie să fie clare, precise și să definească în mod explicit și suficient de detaliat în ce constau respectivele solicitări.

Din documentele depuse de asocieria contestatoare nu rezultă cu claritate modalitatea de îndeplinirea a cerinței privind experiența similară vizavi de Contractul 2 analizat, motiv pentru care se impune clarificarea cu asocieria contestatoare vizavi de toate aspectele reținute de achizitoare în decizia de respingere, în ceea ce privește tipurile de servicii prestate, cuantumul acestor servicii, prin raportare la definiția „*dus la bun sfârșit*”, respectiv cele două modalități alternative prin care această experiență poate fi probată, respectiv:

- **servicii receptionate partial, cu conditia ca acestea sa fi putut fi utilizate de Beneficiar ca rezultat independent;**

- **servicii receptionate la sfarsitul prestarii.**

Doar ulterior parcurgerii unei etape de clarificări cu asocieria contestatoare în funcție de răspunsurile primite, se poate decide, întemeiat îndeplinirea/neîndeplinirea cerinței privind experiența similară.

Totodată, se reține că această verificare nu poate fi realizată de Consiliu, întrucât s-ar subroga atribuțiilor comisiei de evaluare, sens în care s-au pronunțat inclusiv curțile de apel.

Jurisprudența Consiliului este constantă în sensul că orice decizie a autorității privind admiterea sau respingerea unei oferte trebuie fundamentată pe o evaluare temeinică a ofertei, sub toate aspectele acesteia, și pe probe concludente. Cu alte cuvinte, în absența clarificărilor relevante, cele raționate de autoritate în actele evaluării și în punctul sale de vedere nu pot fi reținute de Consiliu ca fiind judicioase.

Contrar celor susținute de contestatoare vizavi de faptul că a tratat inegal, în cadrul aceluiași Raport al procedurii, aceeași împrejurare de fapt.Comisia de evaluare a reținut, la valoare integrală, Contractul nr.... și Contractul nr..., incluzând, fără nicio deducere, tranșele aferente Proiectului tehnic - deși gradul de realizare al acestuia era de...%, respectiv...%. Pentru Contractul nr..., în schimb, un grad de realizare practic identic (80%) a condus la eliminarea integrală a aceleiași componente valorice, teza tratamentului inegal față de Contractele nr.... si nr... este nefondată, fiind relevante susținerile intervenientei... potrivit cărora:

În realitate, astfel cum rezultă din Procesul-verbal intermediar nr..., Comisia de evaluare nu a analizat în mod efectiv eligibilitatea Contractelor nr..., ci exclusiv eligibilitatea Contractului nr.... Constatând că acest din urmă contract este neeligibil pentru valoarea declarată de în DUAЕ, Comisia de evaluare a reținut că valoarea- prag nu ar putea fi atinsă nici măcar în ipoteza cea mai favorabilă pentru, respectiv chiar dacă s-ar lua în considerare integral valorile aferente Contractelor nr.... În aceste condiții, o analiză efectivă a eligibilității celor două contracte din urmă ar fi fost redundantă.

... față de Contractele nr.... si nr.... a fost doar ipotetică (...) Comisia nu a verificat, în concret, procentele de realizare a lucrărilor din aceste două contracte si nici valoarea corespunzătoare a acestora, ci, a creat un scenariu teoretic, în care a luat în considerare valoarea lor integrală, astfel cum este menționată în cuprinsul DUAЕ, pentru a demonstra

că nici acceptarea valorii integrale a celor două contracte nu ar fi condus la îndeplinirea cerinței.

Recapitulând ansamblul considerentelor anterior expuse, Consiliul constată caracterul întemeiat, în parte, al criticilor aduse de..., în calitate de lider al asocierii-... AȘ, în contradictoriu cu... vizavi de modalitatea de evaluare a ofertantei asocierii, motiv pentru care obligă autoritatea contractantă la continuarea procedurii, de la etapa evaluării documentele justificative DUAE, cu respectarea întocmai a celor consemnate mai sus, a documentației de atribuire și a l....lației aplicabile privind achizițiile publice, în termen de 25 de zile de la data primirii prezentei decizii.

În raport de cele anterior reținute, Consiliul va respinge ca inadmisibil petitul din contestația formulată de... referitoare la obligarea autorității contractante *la adoptarea măsurilor necesare în vederea desemnării acesteia drept ofertant câștigător, cu respectarea obligațiilor ce îi revin în temeiul Legii nr...., întrucât raportat la competențele Consiliului conferite de l....tația în vigoare în materia achizițiilor publice, stabilirea ofertelor admisibile (și respectiv desemnarea operatorului economic câștigător) constituie atributul exclusiv al autorității contractante, Consiliul fiind competent să examineze, din punct de vedere al legalității și temeiniciei, actele atacate.*

Față de cele reținute cu prilejul examinării contestației formulată de..., în calitate de lider al asocierii-... AȘ, în contradictoriu cu..., pe cale de consecință, Consiliul respinge cererea de intervenție depusă de formulată de intervenienta...

În ceea ce privește solicitarea intervenientei... de obligare a contestatoarelor la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestațiilor, se reține că a fost depusă la dosarul cauzei factura nr...., în valoare de..., emisă de... și achitată de... potrivit confirmării tranzacției emisă de..., corespunzătoare acestei sume.

Cererea intervenientei... și privind plata cheltuielilor efectuate pentru soluționarea contestației, respectiv onorariul de avocat este respinsă ca nefondată, având în vedere soluția de respingere a cererii de intervenție.

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... A.S., în calitate de lider al asocierii... A.S. -..., în contradictoriu cu...

...-verbal nr.... *privind evaluarea documentelor-suport depuse de candidați/ofertanți pentru demonstrarea informațiilor din DUAE, și, în parte,*

Raportul procedurii nr...., în secțiunea aferentă evaluării ofertei..., precum și adresele autorității contractante de comunicare a rezultatului procedurii.

Obligă autoritatea contractantă la reluarea procedurii de achiziție publică, prin reevaluarea ofertei... potrivit considerentelor expuse, cu respectarea întocmai a celor consemnate mai sus, a documentației de atribuire și a l....lației aplicabile privind achizițiile publice, în termen de 25 de zile de la data primirii prezentei decizii.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 respinge, ca inadmisibil, capătul de cerere din contestația formulată de... A.S., referitor la obligarea autorității contractante la constatarea inacceptabilității și, pe cale de consecință, a inadmisibilității ofertei...

În conformitate cu art. 64 Cod procedura civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de... și o respinge.

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016 pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite, în parte, contestația formulată de..., în calitate de lider al asocierii-... AȘ, în contradictoriu cu...

Anulează, în parte, *Procesul-verbal intermediar nr.... privind evaluarea documentelor-suport depuse de candidați/ofertanți pentru demonstrarea informațiilor din DUAE, înr....tra sub nr.... și în parte, Raportul procedurii nr...., în secțiunea aferentă evaluării ofertei asocierii-... AȘ, precum și adresele autorității contractante de comunicare a rezultatului procedurii.*

Obligă autoritatea contractantă la reluarea procedurii de achiziție publică, prin reevaluarea ofertei-... AȘ, potrivit considerentelor expuse, cu respectarea întocmai a celor consemnate mai sus, a documentației de atribuire și a l....lației aplicabile privind achizițiile publice, în termen de 25 de zile de la data primirii prezentei decizii.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 respinge, ca inadmisibil, capătul de cerere din contestația formulată de..., referitoare la obligarea autorității contractante *la adoptarea măsurilor necesare în vederea desemnării acesteia drept ofertant câștigător, cu respectarea obligațiilor ce îi revin în temeiul Legii nr....*

În conformitate cu art. 64 Cod procedura civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de... și o respinge.

În temeiul art. 26 alin. (1) și (6) și art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite excepția invocată de autoritatea contractantă și respinge contestația formulată de..., în calitate de lider al asocierii... -..., în contradictoriu cu..., pentru neconstituirea cauțiunii.

În conformitate cu art. 64 Cod procedura civilă, încuviințează în principiu cererile de intervenție formulate de... (în ceea ce privește contestația depusă de...) și..., în calitate de lider al asocierii-... AȘ, și le respinge, ca rămase fără obiect.

Respinge solicitarea intervenientei... de obligare a contestatoarelor la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestațiilor.

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 7 exemplare originale, conține 107 pagini.