Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor

str. Stavropoleos nr. 6, sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980,
tel. +40-21-3104641, tel. +40-21-3104670, fax. +40-21-3104642,
e-mail: office@cnsc.ro, www.cnsc.ro, http://portal.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) 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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

....

Data:...

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu...., formulată de către..., cu sediul social în....., în punctul numit ..., înmatriculată la... cu...., având cod unic de înregistrare RO..., reprezentată de administrator..., și convențional de... și Asociații, cu sediul procesual ales în București, sector..... Dona...., împotriva adresei autorității contractante.... privind comunicarea rezultatului procedurii, a Raportului procedurii...., emise de către..., cu sediul în str....., județul..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificate, organizată în vederea încheierii contractului având ca obiect „...", inițiată prin publicarea în SEAP a anunțului de participare...., s-a solicitat:

1. Admiterea contestației și anularea adresei autorității contractante.... privind comunicarea rezultatului procedurii, a Raportului procedurii...., în ceea ce privește evaluarea ofertei depuse de..., precum și a tuturor actelor care au stat la baza emiterii acestora și a actelor subsecvente;

2. Obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei depuse de..., la reluarea procedurii de atribuire, refacerea clasamentului și emiterea unui nou raport al procedurii, cu respectarea dispozițiilor legale și a considerentelor deciziei Consiliului;

3. Obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de soluționarea contestației.

4. În temeiul art.... din Legea nr. 101/2016, solicităm Consiliului să permită... accesul la dosarul constituit în vederea soluționării contestației.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care... solicită cele redate în partea introductivă.

... arată că potrivit ad resei de comunicare a rezultatului procedurii, respingerea ofertei sale ar fi motivată de prevederile art. 165 alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016.

Comisia de evaluare a constatat „existența unei situații de excludere, respectiv încetarea anticipată a unui contract de achiziție publică, fiind emis... constatator.... emis de... pentru Contract... /... din..., având ca obiect „...".

Față de această împrejurare, prin adresa....., autoritatea contractantă a solicitat contestatoarei clarificări în sensul prezentării „documentelor justificative privind Contractul respectiv, precum: acordul de asociere semnat pentru Contract... constatator negativ". De asemenea, autoritatea a solicitat să clarifice „dacă și ce măsuri au fost adoptate pentru îndeplinirea contractului de lucrări respectiv".

Prin adresa..... contestatoarea a răspuns solicitării de clarificări, arătând că existența documentului constatator emis pe numele asocierii... poate constitui un motiv de excludere din procedură, cât timp se reține în mod expres în cuprinsul său faptul că societatea..... a fost responsabilă pentru pretinsa neexecutare corespunzătoare a obligațiilor contractuale.

Cu toate acestea, autoritatea contractantă a decis excluderea contestatoarei din procedură cu următoarea motivare: „Având în vedere faptul că în cazul unei asocieri răspunderea în fața Beneficiarului este solidară, fapt consemnat și la nivelul Acordului de Asociere, deși... constatator identifică un membru al asocierii vinovat de rezilierea anticipată a contractului, existența documentului constatator negativ.... obligă AC să respinsă oferta depusă de către... motivat de existența unei situații de excludere prevăzută de L 98/.... Măsurile adoptate de operatorul economic respectiv emitere Decizie.... - numire a dlui... briei ca Responsabil cu monitorizarea și supervizarea gestionării contractelor de achiziții în cadrul societății... sunt considerate de către comisia de evaluare ca fiind neconcludente, ofertantul... prezintă nici un set de măsuri adoptate în vederea continuării execuției contractului ce în final a fost reziliat de către C. J....."

Decizia autorității contractante este vădit neîntemeiată, aceasta fiind bazată pe motive vădit neîntemeiate și neprobate construite pe baza interpretării și aplicării eronate a prevederilor legale invocate.

Față de cele învederate anterior rezultă că autoritatea contractantă a aplicat în mod greșit dispozițiile art.... și art. 171 din Legea nr. 98/2016, ignorând atât faptul că... constatator exclude orice culpă a..., cât și obligația de a realiza o analiză concretă și individualizată a conduitei operatorului economic și a măsurilor de remediere prezentate.

În punctul său de vedere.... asupra contestației, înregistrat la Consiliu cu...., autoritatea contractantă solicită pe de o parte

respingerea contestației ca lipsită de interes, iar pe de alta parte ca nefondată.

Urmare analizării informațiilor prezentate la nivelul DUAE, comisia de evaluare constată:

1. Existenta unui document constatator negativ emis de... ce prezintă încetarea anticipata a unui Contract de lucrări (proiectare si execuție) în care... este lider al asocierii cu o pondere de (...%).

2. Măsurile adoptate au fost considerate neconcludente astfel:

- Numirea unui nou responsabil cu monitorizarea și supervizarea activității personalului implicat este irelevant în condițiile în care procedurile de lucru implementate la nivelul organizației au rămas aceleași

Informațiile privind capacitatea de îndeplinire a contractelor este irelevanta în condițiile în care aceeași capacitate a fost invocata pentru atribuirea contractului de....

- Existenta unui proceduri de conciliere/acțiune în instanța... înlătura situația de excludere constatata în condițiile în care... este pronunțată o soluție de către instanță.

Astfel pentru a stabili cât mai corect încadrarea/neîncadrarea ofertantului în situațiile de excludere prevăzute de Legea nr. 98/2016, comisia de evaluare a solicitat ofertantului cu adresa..... în sensul clarificării situației și contextului emiterii documentului constatator cu prezentarea de documente relevante raportat la Contractul ce a încetat anticipat.

În cadrul răspunsului la solicitarea de clarificări se prezintă de către ofertant documentele:

- Acord contractual....
- Acordul de asociere
- PVRTL....
-... constatator....
- Document constatator.... emis de... pentru Contract.... /... din... având ca obiect „Creșterea accesibilității și conectivității la rețeaua rutiera TEN-T a drumurilor județene DJ119D, DJ206B, DJ1..." - tip Contract - Lucrări (Proiectare + execuție)
- Executant -... Societatea... si Societatea...
- VALOARE CONTRACT=... fără...

... menționează neîndeplinirea obligațiilor contractuale de către asociat... - ce are în sarcina realizarea serviciilor de proiectare.

Prejudiciu creat - imposibilitatea depunerii Cererii de Finanțare, pierderea oportunității de finanțare a investiției

- Acordul de Asociere.... încheiat intre:
-... - Lider (...% - Execuție lucrări) și
-... - Asociat (...% - Servicii de proiectare)

Art..... din Acordul de asociere.... menționează: „Părțile vor răspunde în mod individual și solidar în fata Beneficiarului în ceea ce

privește toate responsabilitățile și obligațiile decurgând din sau în legătură cu contractul”.

Art..... În situația în care Beneficiarul suferă un prejudiciu se va îndrepta împotriva oricărui membru al prezentei asocieri, pentru a obține recuperarea prejudiciului suferit, indiferent dacă respectivul prejudiciu a fost cauzat prin acțiunea/omisiunea unui alt membru al asocierii”.

Având în vedere faptul ac acordul de asociere este document al Contractului de lucrări, la nivelul acestuia stabilindu-se reprezentarea asocierii în cadrul contractului de către Lider precum și responsabilitățile și obligațiile membrilor în cadrul contractului de lucrări (proiectare și execuție), raportat și la conținutul documentului, comisia de evaluare constata:

1. răspunderea în fata Beneficiarului este solidara inclusiv sub aspectul sancțiunilor aplicate de acesta, una dintre sancțiuni fiind și emiterea Documentului constatator negativ.

2. în calitate de Lider al asocierii - reprezentant in fata Beneficiarului, Societatea... -... a adoptat nici o măsura și... a întreprins nici un demers in sensul rezolvării situației și îndeplinirii contractului raportat la prevederile Lg. 98/... - susținerea asociatului (EX: cooptarea de subcontractanți/ specialiști noi), sprijinirea autorității contractante - dacă era cazul în rezolvarea unor situații neprevăzute, etc.... inacțiunea acestuia conducând la rezilierea Contractului de către Beneficiar.

Analiza comisiei de evaluare s-a raportat la documentele existente la faza de evaluare a ofertelor, documente ulterioare prezentate de ofertant în contestație nefiind accesibile la momentul evaluării.

Astfel respectând principiul tratamentului egal și al transparentei, comisia de evaluare a decis respingerea ofertei... ca neadecvată aceasta regăsindu-se în situația de excludere prevăzută de Art.... (1g) din Lg. 98/... respectiv încetarea anticipată a unui contract de achiziție publică, obligație instituita de legiuitor în sarcina autorității contractante si... un drept nefiind aplicabile prevederile Art. 171 (5b) din Legea nr. 98/2016.

Pentru a elimina riscul atribuirii unui contract de achiziție publică către un operator economic aflat în situație de excludere, având în vedere faptul ca in etapa de evaluare... a fost prezentat niciun document emis de instanță care să dispună anularea/suspendarea Documentului constatator, luând in considerare si prevederile art. 223 din Legea nr. 98/2016.

Mai mult, suspendarea documentului constatator... certifica faptul ca societatea..... este responsabilă deopotrivă cu asociatul pentru încetarea anticipată a contractului al cărui beneficiar este..., instanța urmând a se pronunța ulterior.

Referitor la eroarea materială constată de contestatoare cu privire la încadrarea în prevederile Legii.... - aceasta însăși remarcă existenta unei erori materiale - aceasta putând fi îndreptata printr-o Erata la Raportul.... ne-impunându-se anular ea acesteia.

Autoritatea contractantă solicită Consiliului să constate lipsa de interes a contestației formulate justificata de următoarele:

a)... procedurii.... și în cadrul.... contestatorul a luat la cunoștință despre atribuirea contractului către... fiind prezentate datele principale ale ofertei câștigătoare.

b) La nivelul contestației depuse se contestă strict decizia de respingere a ofertei societății... ca inadecvată... se contesta oferta câștigătoare.

Prin adresa înregistrată la consiliu cu..... a transmis concluzii scrise.

Prin adresa....., înregistrată la Consiliu cu...., autoritatea contractantă a transmis punct de vedere cu privire la concluziile scrise depuse de....

Analizând conținutul dosarului cauzei, Consiliul constată că... a transmis recipisa de consemnare...., eliberată de..., la data de..., din care rezultă consemnarea cauțiunii în valoare de..., pe seama și la dispoziția C.N.S.C., corespunzătoare dosarului.....

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat o procedură simplificată, în vederea atribuirii contractului de achiziție având ca obiect „...", publica*tă în SEAP prin anunțul de participare simplificat..... Valoarea estimată a achiziției* este de..., fără....

Având în vedere prevederile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016; Consiliul va analiza excepția lipsei de interes invocată de autoritatea contractantă în cadrul punctului de vedere.

Autoritatea contractantă invocă această excepție deoarece..... a contestat oferta câștigătoare ci doar respingerea ofertei sale.

În soluționarea excepție Consiliul reține că prevederile art. 12 coroborat cu art. 2 din Legea nr. 101/2016 orice persoană care se consideră vătămată de un act al autorității contractante poate formula contestație fără a impune vreo condiție cu privire la contestarea ofertei declarată câștigătoare.

Față de aceste aspecte, Consiliul va respinge ca nefondată excepția invocată.

Procedând la analiza pe fond, referitor la criticile contestatorului cu privire la neîncadrarea în situația prevăzută de art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, Consiliul reține următoarele:

- Art....

„(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 reveneau 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; ”
(...)
(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

„(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... exclude operatorul economic din procedura de atribuire.
(3) Dovezile pe care operatorul economic aflat în oricare dintre situațiile prevăzute la art. 164 și... le poate furniza autorității contractante, în sensul prevederilor alin. (1), se referă la efectuarea de către operatorul economic a plății sau la asumarea de către operatorul economic a obligației de plată a despăgubirilor în ceea ce privește eventualele prejudicii cauzate printr-o infracțiune sau printr-o altă faptă ilicită, clarificarea de către operatorul economic în mod complet a faptelor și împrejurărilor în care a fost comisă infracțiunea sau altă faptă ilicită, prin cooperarea activă cu autoritățile care efectuează investigația, și la adoptarea de către operatorul economic a unor măsuri concrete și adecvate la nivel tehnic, organizațional și în materie de personal, cum ar fi eliminarea legăturilor cu persoanele și organizațiile implicate în comportamentul necorespunzător, măsuri de reorganizare a personalului, implementarea unor sisteme de control și raportare, crearea unei structuri de audit intern pentru verificarea respectării dispozițiilor legale și a altor norme sau adoptarea unor reguli interne privind răspunderea și plata despăgubirilor, pentru a preveni săvârșirea unor noi infracțiuni sau alte fapte ilicite.
*(3^1) **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**.*
(3^2) În cazul în care măsurile prevăzute la alin. (3^1) 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.”

Dispozițiile art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016 transpun prevederile art. 57 alin. (4) lit. g) din Directiva.../24/UE „Au*torităţile contractante pot exclude sau statele membre le pot solicita acestora să excludă de la participarea la o procedură de achiziţie publică orice operator economic aflat în oricare din următoarele situaţii: (...) dac****ă operatorul economic a dat dovadă de deficienţe semnificative sau persistente la îndeplinirea unei cerinţe de fond prevăzute de un contract de achiziţii publice anterior, de un contract anterior încheiat cu o entitate contractantă sau de un contract de concesiune anterior care au dus la încetarea anticipată a respectivului contract anterior, daune-interese sau alte sancţiuni comparabile”.***

Motivul reglementării acestei cerințe de excludere se regăsește în cadrul considerentului 101 parag. (2) și (3) al Directivei.../24/UE „Ț*inând seama de faptul că autoritatea contractantă va fi responsabilă pentru consecințele*

*eventualei sale decizii eronate, autoritățile contractante ar trebui, de asemenea, să dispună în continuare de libertatea de a considera că a existat o abatere profesională gravă, în cazul în care, înainte de luarea unei decizii finale și obligatorii privind prezența motivelor obligatorii de excludere, pot demonstra, prin orice mijloace adecvate, că operatorul economic a încălcat obligațiile care îi revin, inclusiv obligațiile legate de plata impozitelor sau a contribuțiilor la asigurările sociale, cu excepția unor dispoziții contrare dreptul intern. Ac**estea ar trebui, de asemenea, să fie în măsură să excludă candidați sau ofertanți a căror pe**rformanță în alte contracte de achiziții publice din trecut a arătat deficiențe majore în ceea ce privește cerințele de fond, de exemplu, nerespectarea obligației de a furniza sau de a executa, deficiențe semnificative ale produsului sau ale serviciului furnizat, ceea ce le face inutilizabile pentru scopul propus, sau un co**mportament necorespunzător care aruncă îndoieli serioase cu privire la fiabilitatea operatorului economic.** Legislația națională ar trebui să prevadă o durată maximă pentru aceste excluderi.*

*Atunci când aplică motive facultative pentru excludere, autoritățile contractante **ar trebui să fie atente în mod special la principiul proporționalității**. **Neregulile minore ar trebui să ducă la excluderea unui operator economic doar în circumstanțe excepționale**. Cu toate acestea, **cazurile repetate de nereguli minore pot arunca asupra fiabilității unui operator economic un dubiu care ar putea justifica excluderea lui**."*

Potrivit prevederilor citate mai sus, pentru a fi incident cazul de excludere arătat, este necesară îndeplinirea cumulativă a următoarelor condiții:

- operatorul economic și-a încălcat în mod grav sau repetat obligațiile 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;

- încălcare gravă a obligațiilor contractuale poate fi considerată neexecutarea contractului ori livrarea/prestarea/executarea unor produse /servicii/lucrări care prezintă neconformități majore care le fac improprii utilizării conform destinației avute în vedere de entitatea contractantă, ori executarea unor lucrări care... respectă cerințele caietului de sarcini, sau un comportament necorespunzător care creează îndoieli serioase cu privire la credibilitatea operatorului economic;

- aceste încălcări au dus la încetarea anticipată a respectivului contract, plata de daune-interese sau alte sancțiuni comparabile.

Astfel, pentru a decide dacă, în cazul... este incident cazul de excludere stabilit la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016... stabilită îndeplinirea cumulativă a condițiilor stabilite de legiuitor.

Din modul de exprimare a legiuitorului, în emiterea dispozițiilor coroborate ale art.... alin. (1) lit. g) și alin. (8) din Legea nr. 98/2016, Consiliul constată că excluderea operează în situația în care sunt îndeplinite cumulativ condițiile amintite, respectiv conduita viciată a operatorului economic, conduită care să fi avut efectele amintite. Este de observat că legiuitorul... a prevăzut că motivul de excludere operează de drept în situația în care, pentru operatorul economic respectiv, a fost emis un... constatator, de natura celor întâlnite în prezenta speță, fără a fi necesare alte verificări.

... subliniat că, potrivit la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, legiuitorul... a condiționat excluderea din procedură de existența unui document constatator ori a altui asemenea act emis de un client beneficiar al operatorului economic analizat. Mai simplu spus, în textul dispozițiilor coroborate ale art.... alin. (1) lit. g) și alin. (8) din Legea nr. 98/2016... se condiționează excluderea operatorului economic de existența unui document constatator emis de vreun beneficiar al acestuia.

Potrivit art. 166 alin. (1) din HG nr. 395/2016 *„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 (...)*", iar conform alin. (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”**.*

Drept urmare, concluzia la care s-a ajuns în paragraful anterior dispozițiilor citate ale art. 166 din HG nr. 395/2016, este susținută de chiar textele regăsite în această prevedere. Astfel, dacă legiuitorul ar fi dorit ca excluderea operatorului economic să intervină ca efect al existenței pure și simple a unui document constatator emis în baza art. 166 alin. (1) din HG nr. 395/2016, ar fi prevăzut în mod clar această posibilitate. Însă, așa cum este înscris la art. 166 alin. (8) din HG nr. 395/2016, decizia de respingere a unui ofertant pe baza unui document constatator... să fie precedată de o verificare obligatorie a faptului că acest document „reflec*tă îndeplinirea condițiilor cumulative prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Lege.”*

Consiliul subliniază faptul că din textele de lege ce reglementează emiterea și efectele documentelor constatatoare... rezultă că efectul unui astfel de document este excluderea viitoare, din alte proceduri de atribuire a unui contract de achiziție publică/sectorial, a operatorului economic pentru care a fost emis.

Raționamentul de mai sus se regăsește și în opinia instanțelor, spre exemplu... stabilind, în motivarea deciziei civile.... din..., următoarele:

*„Curtea constată că este nefondată critica recurentei-reclamante potrivit căreia, certificarea de către pârâtă la pct. 8 lit. b) a neexecutării corespunzătoare a contractului subsecvent.... încheiat de... și..., reprezentată de liderul asocierii..., în calitate de prestator și achizitorul... de Administrare a..., prin... de Drumuri și..., este abuzivă, netemeinică, nelegală și cauzatoare de prejudicii, în sensul în care acest document o va exclude în viitor din procedura de atribuire a unui alt contract de achiziție publică/acord -cadru viitor pentru că, această excludere... operează automat în baza documentului constatator, cum greșit se susține de către recurenta-reclamanta, ci în urma evaluării de ansamblu a co**mportamentului contractual al reclamantei, astfel cu**m rezultă din prevederile art.... alin. 1 lit. g) din Legea nr. 98/2016 din... mai....*

*Potrivit legii, decizia de respingere a unui candidat/ofertant pe baza unui document constatator se face de către comisia de evaluare care are obligația de a analiza dacă acesta reflectă îndeplinirea condițiilor cumulative prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Lege, respectiv, dacă operatorul economic și-a î**ncălcat în mod grav sau repetat obligațiile 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,*

*și dacă a**ceste încălcări au dus la încetarea anticipată a respectivului contract, la plata de daune- interese sau la alte sancțiuni comparabile.***
*Din conținutul documentului constatator.... 10/... din 12... emis de către pârâtă la finalizarea contractului subsecvent, recurentei-reclamante i se impută **încălcarea unei singure obligații contractuale, resp**ectiv, cea prevăzute la art.... alin. 2 și... a altor obligații contractuale, nefiindu-i imputată încălcarea gravă sau repetată a obligațiilor principale ce-i reveneau în cadrul unui contract de achiziții publice, motiv pentru care acest document... o va exclude automat în viitor din procedura de atribuire a unui alt contract de achiziție publică/acord -cadru viitor, așa cum susține."*

Astfel, potrivit dispozițiilor legale incidente, autoritatea contractantă dispune de un drept de apreciere în ceea ce privește excluderea din procedură, în cazul incidenței situațiile prevăzute la art. 164... (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 fiecare 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... poate fi apreciat ca abuziv.

În acest sens, Consiliul reține relevanța în cauză și a practicii **CJUE:**

- **C-41/18..., unde** Curtea decide că articolul 57 alineatul (4) literele (c) și (g) din Directiva.../24/UE a... și a Consiliului din 26 februarie... privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei 2004/18/... interpretat în sensul că se opune unei reglementări... în temeiul căreia introducerea unei acțiuni în justiție împotriva deciziei de reziliere a unui contract de achiziții publice luate de o autoritate contractantă ca urmare a unor deficiențe semnificative survenite în timpul executării sale împiedică autoritatea contractantă care lansează o nouă cerere de ofertă să facă vreo apreciere, în faza de selecție a ofertanților, cu privire la fiabilitatea operatorului vizat de această reziliere.

*„34 Astfel cum s-a arătat la punctul 28 din prezenta hotărâre, reiese din textul articolului 57 alineatul (4) din Directiva.../24 că le**giuitorul 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... să fie exclus de la o procedură de achiziții publice.***
*38. Astfel, **puterea de apreciere pe care articolul 57** alineatul (4) din Directiva.../24 o **conferă autorității contractante este paralizată prin simplul fapt al introducerii de către un candidat sau un ofertant a unei acțiuni îndreptate împotriva rezilierii unui contract anterior de achiziții publice al cărui semnatar era,** chiar dacă comportamentul său a părut suficient de deficient pentru a justifica această reziliere.*
40. Astfel, această directivă inovează în special prin consacrarea, la articolul 57 alineatul (6), a mecanismului măsurilor corective (self-cleaning). Acest sistem, care se aplică operatorilor economici care... au fost excluși printr-o hotărâre definitivă, urmărește să încurajeze un operator economic care se află într-una din situațiile menționate la articolul 57 alineatul (4) din directiva respectivă, să furnizeze dovezi pentru a atesta că măsurile luate sunt suficiente pentru a dovedi fiabilitatea sa, în ciuda existenței unei cauze de excludere facultative pertinente. Dacă aceste dovezi sunt considerate

suficiente, operatorul economic în cauză... să fie exclus din procedura de achiziții. În acest scop, operatorul economic... să dovedească că a plătit sau s-a angajat să plătească o compensație în ceea ce privește eventualele prejudicii cauzate prin infracțiune sau prin abatere, că a clarificat complet faptele și împrejurările, cooperând activ cu autoritățile însărcinate cu investigația, și că a luat măsuri concrete la nivel tehnic, organizațional și în materie de personal, adecvate pentru a preveni orice noi infracțiuni sau abateri".

- cauza C-465/11, având ca obiect o cerere de decizie preliminară în procedura..... sp. z o.o. împotriva..., potrivit căreia „Articolul 45 alineatul (2) primul para*graf litera (d) din Directiva 2004/18/CE a... și a Consiliului din... privind coordonarea procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții publice de lucrări, de bunuri și de servicii... interpretat în sensul că se opune unei reglementări... care prevede că există o abatere profesională g****ravă care conduce la excluderea automată a operatorului economic în cauză de la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice în curs în ipoteza în care, din motive imputabile acestui operator economic, autoritatea contractantă a reziliat, a anulat sau a denunțat unilateral un contrac****t de achiziții publice precedent încheiat cu operatorul menționat, dacă rezilierea, anularea ori denunțarea unilate****rală a contractului a survenit într-un interval de trei ani înainte de inițierea procedurii în curs, iar valoarea părți*i *neexecutate din contractul de achiziții publice precedent se ridică la cel puțin 5 % din valoarea totală a acestui contract.*

Principiile și normele dreptului Uniunii în materia contractelor de achiziții publice... justifică, în temeiul protejării interesului public și a intereselor legitime ale autorităților contractante, precum și pentru menținerea unei concurențe loiale între operatorii economici, impunerea printr-o reglementare națională, precum cea în discuție în litigiul principal, a unei obligații în sarcina unei autorități contractante de a exclude în mod automat de la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice un operator într-o ipoteză precum cea vizată de răspunsul la prima întrebare preliminară".

- cauza **C-472/..**., CJUE s-a pronunțat referitor la regimul măsurilor corective destinate să dovedească restabilirea fiabilității unui operator economic vizat de un motiv de excludere astfel:

„16 În această privință... amintit că, în temeiul articolului 38 alineatul (9) primul paragraf din Directiva.../23, orice operator economic care se află în una dintre situațiile menționate, printre altele, la alineatul (4) al acestui articol poate furniza dovezi care să arate că măsurile luate de operatorul economic sunt suficiente pentru a demonstra fiabilitatea acestuia, în ciuda existenței motivului relevant de excludere, și că, dacă astfel de dovezi sunt considerate suficiente, operatorul economic în cauză... este exclus de la procedură. Această dispoziție introduce astfel un mecanism de măsuri corective (selfcleaning-) [a se vedea prin analogie, în ceea ce privește articolul 57 alineatul (6) din Directiva.../24/UE a... și a Consiliului din 26 februarie... privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei 2004/18/CE (JO..., L..., p. 65), care este echivalentul articolului 38 alineatul (9) din Directiva.../23, Hotărârea din 30 ianuarie..., Tim, C395/18, EU: C:...: 58, punctul 49 și j-urisprudența citată].

*17 Din modul de redactare a articolului 38 alineatul (9) primul paragraf din Directiva.../23 reiese că, prin faptul că prevede că or****ice operator economic poate furniza dovada măsurilor corective luate,*** *această dispoziție conferă operatorilor economici un drept pe care statele membre... **să îl garante****ze cu oca****zia transpunerii acestei directive, cu respectarea condițiilor stabilite de aceasta din urmă".*

- În cauza **C-267/18**... de Construcții și... împotriva... de Administrare a..., CJUE s-a pronunțat astfel:

*„25 Astfel cum rezultă din modul de redactare a articolului 57 alineatul (4) din Directiva.../24, legiuitorul Uniunii a intenționat să încredințeze autorității contractante și doar acesteia, în faza de selecție a ofertanților, sa****rcina de a aprecia dacă un***

***candidat sau un ofertant... să fie exclus de la o procedură de achiziție publică (Hotăr**ârea din... iunie..., Meca, C-41/18, EU: C:...:..., punctul 34).*
*26 Această **posibilitate de care dispune orice autoritate contractantă de a exclude un ofertant de la o procedură de achiziție publică este menită în special să îi permită să aprecieze integritatea și fiabilitatea fiecăruia dintre ofertanți**. În special, cauza facultativă de excludere menționată la articolul 57 alineatul (4) litera (g) din Directiva.../24 coroborat cu considerentul (101) al acestei directive ar**e la bază un element esențial al relației dintre ofertantul câștigător și autoritatea contractantă, și anume fiabilitatea ofertantului, pe care se întemeiază încrederea acordată acestuia de autoritatea contractantă (**a se vedea în acest sens Hotărârea din... iunie..., Meca, C-41/18, EU: C:...:..., punctele 29 și 30).*
*... **Stabilirea unei relații de încredere între autoritatea contractantă și ofertantul câștigător presupune..., ca această autoritate contractantă să... 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 acord**e 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 a**ceastă 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.../24 reiese că neregula săvârșită de ofertant... să fi fost suficient de gravă pentru a justifica, din perspectiva principiului proporționalității, rezilierea contractului.*
28 Rezultă că o autoritate contractantă... poate deduce în mod automat din decizia unei alte autorități contractante de a rezilia un contract de achiziții publice anterior, pentru motivul că ofertantul ar fi subcontractat o parte din lucrări fără autorizarea sa prealabilă, că acest ofertant a dat dovadă de deficiențe semnificative sau persistente, în sensul articolului 57 alineatul (4) litera (g) din Directiva.../24, referitor la îndeplinirea unei cerințe de fond 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... să examineze, în mod diligent și imparțial, pe baza tuturor elementelor relevante, printre care decizia de reziliere, și având în vedere principiul proporționalității, dacă acest operator este, din punctul său de vedere, răspunzător pentru deficiențe semnificative sau persistente de care a dat dovadă la îndeplinirea unei cerințe de fond care îi revenea în cadrul contractului menționat, deficiențele respective fiind susceptibile să provoace ruperea legăturii de încredere cu operatorul economic în cauză. (...**)*
37 (...) în cazul în care constată că sunt îndeplinite condițiile prevăzute la articolul 57 alineatul (4) litera (g) sau (h) din Directiva.../24, autoritatea contractantă..., 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".
- În cauza C**6-82/21** „..." UAB ș.a. împotriva Vilniaus miesto savivaldybės administracija, CJUE s-**a** pronunțat astfel:
*„47 Prin urmare..**. se poate admite ca un asemenea operator economic, în cazul rezilierii contractului** respectiv din cauza unor deficiențe semnificative sau*

*persistente la executarea acestuia, s**ă fie calificat în mod automat ca nefiabil și să facă obiectul unei excluderi temporare, fără evaluarea în prealabil a comportamentului său, în mod concret și individualizat, în lumina tuturor elementelor relevante.***

*48 Este, desigur, permis unui stat membru să prevadă, în cazul stabilirii condițiilor de aplicare a motivului facultativ de excludere prevăzut la articolul 57 alineatul (4) litera (g) din Directiva.../24, o prezumție potrivit căreia se consideră că orice operator economic responsabil de iure pentru buna executare a unui contract de achiziții publice a contribuit, în cadrul executării acestui contract, la dezvoltarea sau la menținerea deficiențelor semnificative sau persistente care au condus la rezilierea contractului menționat. Cu **toate acestea, atunci când contractul respectiv a fost atribuit unui grup de operatori economici ale căror contribuții individuale la aceste deficiențe și la eventualele eforturi făcute pentru a le remedia... sunt în mod necesar identice, o asemenea prezumție... să fie refragabilă, în caz contrar existând riscul de a aduce atingere caracteristicilor esențiale ale acestui motiv facultativ de excludere și principiului proporționalității amintit la articolul 18 alineatul (1) din această directivă.***

*49 Astfel, **independent de răspunderea juridică solidară a membrilor unui asemenea grup, aplicarea motivului facultativ de excludere prevăzut la articolul 57 alineatul (4) litera (g) din Directiva.../24... să se întemeieze pe caracter**ul necorespunzător sau neglijent al acestui comportament individual.***

*50 Prin urmare, într-o situație precum cea în discuție în litigiul principal, fiecare membru al grupului, responsabil de iure pentru buna executare a unui contract de achiziții publice..., înainte de a fi înscris pe lista furnizorilor nefiabili și de a fi supus, pentru acest motiv, regimului de excludere temporară de la procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice, să aib**ă posibilitatea de a stabili că deficiențele care au condus la rezilierea acestui contract... aveau legătură cu comportamentul său individual. Atun**ci când se dovedește, în urma unei aprecieri concrete și individualizate a comportamentului operatorului vizat în lumina tuturor elementelor relevante, că acesta... se afla la originea deficiențelor constatate și că... i se putea cere în mod rezonabil să facă mai mult decât a făcut pentru a remedia aceste deficiențe, Directiva.../24 se opune înscrierii sale pe lista furnizorilor nefiabili (a se vedea prin analogie Hotărârea din 7 septembrie..., Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras, C-9... /..., EU: C:...: 700, punctele 157 și 158).*

*... Această interpretare... este infirmată de posibilitatea operatorului vizat de a evita excluderea participării la proceduri de atribuire a contractelor de achiziții publice demonstrând, în conformitate cu articolul 57 alineatul (6) din Directiva.../24, că a adoptat măsuri corective, precum cele enumerate în mod ilustrativ în considerentul (102) al acestei directive. A**stfel... se poate impune unui asemenea operator să demonstreze că a adoptat măsuri corective chiar dacă comportamentul său individual... are legătură cu deficiențele care au condus la rezilierea contractului.***

52 Având în vedere ansamblul considerațiilor care precedă, este necesar să se răspundă la a doua întrebare că articolul 18 alineatul (1) și articolul 57 alineatul (4) litera (g) din Directiva.../24... interpretate în sensul că se opun unei reglementări sau unei practici... potrivit căreia, atunci când autoritatea contractantă reziliază un contract de achiziții publice atribuit unui grup de operatori economici ca urmare a unor deficiențe semnificative sau persistente care au cauzat neîndeplinirea unei cerințe de fond în cadrul acestui contract, orice membru al grupului respectiv este în mod automat înscris pe o listă de furnizori nefiabili și este astfel împiedicat temporar, în principiu, să participe la noi proceduri de atribuire a contractelor de achiziții publice.

(...)

*54 După cum s-**a** arătat la punctul 50 din prezenta hotărâre, f**iecare membru al grupului ofertant câștigător..., în c**az**ul rezilierii contractului din cauza unor***

deficiențe semnificative sau persistente, să aibă posibilitatea, înai*nte de a fi înscris pe o listă de furnizori nefiabili și de a fi supus, pentru acest motiv, regimului de excludere temporară din procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice, să dem****onstreze că comportamentul său individual în cadrul executării acestui contract... avea legătură cu aceste deficiențe.***

55 Pentru a dovedi că comportamentul său individual... se află la originea deficiențelor menționate și că, pe de altă parte... i se putea cere în mod rezonabil să facă mai mult decât a făcut pentru a le remedia, operatorul economic vizat... să fie în măsură să invoce orice element pe care îl consideră relevant.

*56 Astfel, termenii care figurează la articolul 57 alineatul (4) litera (g) din Directiva.../24... precizează în ce împrejurări... să se considere că un membru al unui grup de operatori economici este sau... este implicat în deficiențele care au condus la rezilierea contractului. Prin urmare, această dispoziție permite f****iecărui membru al unui grup ofertant câștigător să invoce orice element, propriu situației sale sau celei a unui terț, susceptibil să demonstreze că acest motiv de excludere... îi poate fi aplicat.***

57 ***Revine autorității contractante a contractului reziliat*** *și, dacă este cazul, instanței sesizate cu o cale de atac sarcina* ***de a stabili, în cadrul aprecierii concrete și individualizate care se impune în temeiul principiului proporționalității*** *amintit la articolul 18 alineatul (1) din directiva menționată****, ponderea care... acordată fiecărui element invocat.***

58 Având în vedere ceea ce precedă, este necesar să se răspundă la a treia întrebare că articolul 18 alineatul (1) și articolul 57 alineatul (4) litera (g) din Directiva.../24... interpretate în sensul că un operator economic care este membru al unui grup ofertant câștigător al unui contract de achiziții publice poate să invoce, în cazul rezilierii acestui contract pentru nerespectarea unei cerințe de fond, pentru a dovedi că înscrierea sa pe o listă de furnizori nefiabili este nejustificată, orice element, inclusiv referitor la terți, precum partenerul principal din cadrul acestui grup, susceptibil să demonstreze că... se află la originea deficiențelor care au condus la rezilierea contractului menționat și că... i se putea cere în mod rezonabil să facă mai mult decât a făcut pentru a remedia aceste deficiențe''.

Astfel, chiar și în situația existenței unor abateri grave, ofertantul... poate fi exclus de drept, ci autoritatea contractantă... să realizeze propria sa evaluare independent de răspunderea juridică solidară a membrilor unui asemenea grup iar aplicarea motivului facultativ de excludere prevăzut la art.... alin. (1) lit. g) să se întemeieze pe caracterul necorespunzător sau neglijent al acestui comportament individual.

..., determinantă în excluderea din procedură a operatorului economic... este existența documentului constatator, ci verificarea faptului că acest document reflectă îndeplinirea cumulativă a condițiilor regăsite la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016.

Încă o dată, Consiliul subliniază că excluderea operează numai dacă sunt îndeplinite condițiile prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016.

Mai mult, se reține faptul că, prin prevederile de la art. 171 alin. (1), (2) și (3), legea a stabilit dreptul și posibilitatea operatorului economic de a răsturna concluziile rezultând din incidența unui caz de excludere, prin furnizarea de dovezi care să arate că măsurile pe care le-a luat sunt suficiente pentru a-și demonstra în concret credibilitatea prin raportare la motivul de excludere, în prezenta unor astfel de dovezi, pe care

autoritatea contractată să le considere suficiente, aceasta având posibilitatea legală de a... exclude operatorul economic respectiv. Această dispoziție permite fiecărui membru al asocierii să invoce orice element, propriu situației sale sau celei a unui terț, susceptibil să demonstreze că acest motiv de excludere... îi poate fi aplicat.

Consiliul observă..., că legea a reglementat posibilitatea ca, chiar și în condițiile existenței reale a unui caz de excludere, operatorul economic să își poată demonstra, în concret, credibilitatea prin raportare la motivul de excludere, evitând astfel eliminarea sa din competiție.

În speță, autoritatea contractantă invocă existența documentului constatator.... coroborat cu răspunderea în solidar din cadrul acordului de asociere.....

În soluționare Consiliul reține că... în DUAE a menționat următoarele:

„între Consiliul Județean..., în calitate de Beneficiar, și...-... a fost încheiat Acordul contractual.... /... din... având ca obiect. „...".

*La data de... ne-a fost comunicat de către Consiliul Județean..... constatat**or...., în care se indică că Beneficiarul a notificat rezilierea Acordului contractual.... urmare a unei pretinse neîndepliniri a obligațiilor de** către..., asoci**at responsabil cu prestarea serviciilor de proiectare în cadrul contractului. Precizăm că... constatator.... este postat în SEAP.*

... constatator... vizează activitatea... în cadrul contractului încetat anticipat și... reține vreo abatere din partea acestui operator economic.

Ați luat măsuri pentru a demonstra fiabilitatea dumneavoastră („autocorectare")?

DA

*Descriere: **Chiar dacă în cuprinsul documentului constatator se consemnează în mod expres că..... este răspunzătoare pentru pretinsa îndeplinire necorespunzătoare a obligațiilor contractua**le arătăm că la nivelul Asocierii și al societății au fost implementate următoarele măsuri:*

-... a formulat cererea de arbitrare.... (dosar....), înregistrată pe rolul Curții de... de pe lângă Camera... Comerț și Industrie a României, prin care a solicitat anularea adresei de reziliere.... a Acordului Contractual.... /... din...;

-... a formulat acțiune în suspendarea și anularea documentului constatator, înregistrată pe rolul... sub.... dosar 657/103/2026, învederând că acesta este emis în mod nelegal deoarece: (i) sunt încălcate prevederile art. 166 din HG nr. 395/2016 prin indicarea... în cuprinsul documentului constatator având în vedere lipsa responsabilității contractuale a societății în legătură presupusa neîndeplinire a obligațiilor contractuale pentru care, în mod neîntemeiat, s-a dispus rezilierea contractului, și care vizează exclusiv activitatea de proiectare, activitățile de execuție a lucrărilor, aflate în responsabilitatea..., urmând a fi realizate ulterior etapei de proiectare; (ii)... a fost respectat mecanismul contractual pentru dispunerea rezilierii; (iii) încetarea anticipată a contractului se întemeiază pe o pretinsă neexecutare inexistentă, Antreprenorul executându-și obligațiile contractuale în mod integral și în termenele stabilite.

Documentațiile tehnice (DTAC și PTE) au fost predate în termen și în conformitate cu..., DALI și legislația aplicabilă; (iv) disfuncționalitățile în executarea contractului sunt consecința culpei beneficiarului și organizării defectuoase a activității de supervizare.

-... a desemnat un specialist responsabil cu monitorizarea și supervizarea activității personalului implicat în gestionarea contractelor de achiziție publică în cadrul cărora societatea este parte.

Rolul acestuia constă în asigurarea respectării corespunzătoare a obligațiilor contractuale asumate de societate, prevenirea eventualelor neconformități în derularea

contractelor și asigurarea unui control intern eficient asupra modului de gestionare a acestora prin (i) verificarea modului de Implementare a contractelor, coordonarea personalului implicat și monitorizarea îndeplinirii cerințelor legale și contractuale aplicabile și (ii) instituirea de mecanisme interne de control și prevenire a eventualelor neconformități, prin evaluarea periodică a modului de implementare a contractelor și formularea de recomandări pentru îmbunătățirea procedurilor Interne. Această responsabilitate se aplică atât contractelor aflate în prezent în derulare, cât și contractelor de achiziție publică ce vor fi atribuite societății în viitor, în vederea garantării unei gestionări conforme și eficiente a obligațiilor asumate in cadrul procedurilor de achiziții publice.
... se remarcă printr-o activitate solidă și diversificată în domeniul construcțiilor, acoperind o gamă extinsă de lucrări, de la infrastructură rutieră (drumuri, poduri) până la construcții civile și industriale.
Prin proiectele de amploare derulate, inclusiv contracte privind autostrăzi, drumuri... și județene, societatea și-a consolidat o expertiză tehnică de înalt nivel, demonstrând în mod constant capacitatea de a gestiona lucrări complexe, în condiții de eficiență și profesionalism.
... dispune de un sistem riguros de monitorizare și control al execuției contractelor, asigurând respectarea standardelor de calitate și a termenelor asumate.

Din perspectiva resurselor, societatea beneficiază de un colectiv de specialiști cu înaltă calificare, susținut de o politică constantă de formare și perfecționare profesională, precum și de atragere de noi experți.
În paralel... deține un parc modern de utilaje și echipamente, adaptat cerințelor tehnice ale lucrărilor de complexitate ridicată.
Totodată, societatea demonstrează o capacitate financiară stabilă și sustenabilă, aspect ce contribuie la continuitatea și predictibilitatea execuției contractelor.
Prin abordarea sa profesionistă... se poziționează ca un operator economic de încredere, capabil să ducă la bun sfârșit contracte de achiziții publice de o complexitate ridicată, în beneficiul autorităților contractante și al comunităților deservite.... demonstrează că este un operator economic fiabil, care și-a îndeplinit obligațiile contractuale, a adoptat măsuri concrete de prevenire și control și dispune de toate resursele necesare pentru executarea corespunzătoare a contractului, neexistând niciun risc privind capacitatea sa de a-și îndeplini obligațiile viitoare"

Prin adresa..... comisia de evaluare a solicitat „prezentarea doc*umentelor justificative privind contractul respectiv, precum:*

- *acordul de asociere semnat pentru contract*
- *... constatator*

De asemenea vă solicităm să clarificați dacă și ce măsuri au fost adoptate pentru îndeplinirea contractului de lucrări respectiv".

Prin adresa..... contestatorul răspunde și anexează documentele solicitate.

Procedând la verificarea documentului constatator...., Consiliul reține următoarele mențiuni:

„8. ***Contractul a fost îndeplinit în mod corespunzător:...***
... în calitate de ofertant asociat, responsabil în conformitate c*u prevederile art.... din Acordul de asociere... din... cu prestarea în cadrul contractului...:... /... din... a serviciilor de proiectare și asistență tehnică... și-a îndeplinit obligațiile contractuale* ***privind activitatea de proiectare așa cum au fost ele stabilite la art. 5, clauza 1, lit. s) a acordului co****ntractual - durata de execuție conform căruia durata act****ivității de proiectare care începe de la data de începere a activității de proiectare și care include aprobarea de către Beneficiar a Proiectului Tehnic și a Detaliilor de execuție este de 3 luni;***

9. Prejudicii care au fost sau care ar fi putut fi aduse autorității contractante pe perioada derulării contractului (daca este posibilă cuantificarea valorica a acestora) - ***autoritatea contractantă a fost pusă în imposibilitatea de a depune la termenul limită..., cererea de obținere a fondurilor europene nerambursabile pentru realizarea obiectivului de investitii, motiv*** *pentru care prin adresa... din... a notificat contractantul cu privire la rezilierea acordului c**ontractual...., în temeiul art. 1:..., alin. (1), lit. a**) din Cap. VIII, subcapitolul II, începând cu a 16-a zi de la comunicarea/primirea adresei anterior menționate, motivat de neîndeplinirea obligațiilor centractuale ce rezultă din acordul contractual, respectiv nerespectarea termenului... - contractual de predare a Proiectului tehnic de execuție în conformitate cu caracteristicile imperative stabilite în... - caietul de sarcini - și cu proiectul/schița de proiect prezentată în oferta tehnică depusă de asociere în cadrul procedurii de atribuire."*

Din conținutul acestuia a rezultat că aspectele reținute în... constatator privesc, activitatea de proiectare aflată în sarcina asociatului..., iar... activitatea..., responsabilă pentru execuția lucrărilor.

Consiliul are în vedere că autoritatea contractantă are o marjă de apreciere largă în ceea ce privește selectarea operatorilor economici. Însă, contrar susținerilor autorității contractante, în ceea ce privește incidența motivelor de excludere prevăzute la art.... din Legea nr. 98/2016, în practica judiciară s-a cristalizat opinia conform căreia u**n operator economic aflat în situațiile prevăzute la articolul respectiv poate să fie/să... fie exclus din procedura de atribuire în măsura în care furnizează dovezi care să arate că măsurile luate de acesta sunt suficiente pentru a-și demonstra în concret credibilitatea.**

În cauză, din cercetarea realizată, s-a desprins concluzia că rezilierea contractului s-a produs din vina proiectantului, operator economic diferit de..., astfel că... se impune sancționarea cu respingerea, în această procedură, a executantului lucrărilor.

Prin urmare, Consiliul reține că autoritatea contractantă... a verificat cu rigurozitatea impusă de lege, situația contractului reziliat și a documentului constatator, iar în virtutea dreptului său de apreciere, a reținut că vinovăția pentru rezilierea contractului respectiv îi aparține asociatului..., în contra informațiilor certe care rezultă din actele care i-au fost prezentate.

Față de aceste aspecte, criticile sunt întemeiate urmând a fi admise.

Având în vedere cele constatate, în temeiul art. 26 alin. (1) și alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge ca nefondată excepția lipsei de interes invocată de autoritatea contractantă.

În temeiul art. 26 alin. (2) și alin (5) din Legea nr. 101/2016 va admite contestația formulată de... în contradictoriu cu..., va anula raportul procedurii și actele subsecvente și va obliga autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei depusă de... potrivit prevederilor legale și a celor reținute în motivare în termen de 10 zile de la comunicare.

Referitor la solicitarea contestatorului de obligare a autorității contractante la plata cheltuieli de judecată, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul o va respinge ca nedovedită, la dosarul cauzei nefiind depus nici un mijloc de probă.

Pentru aceste motive,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,
CONSILIUL DECIDE:

Respinge ca nefondată excepția lipsei de interes invocată de autoritatea contractantă.

Admite contestația formulată de... în contradictoriu cu..., anulează raportul procedurii și actele subsecvente și obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei depusă de... potrivit prevederilor legale și a celor reținute în motivare în termen de 10 zile de la comunicare.

Respinge ca nedovedită solicitarea contestatorului de obligare a autorității contractante la plata cheltuieli de judecată.

Obligatorie.

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.

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

Redactat practicaua deciziei:...

... în 4 exemplare originale, conține 18 (optsprezece) pagini.