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
Nr....
Data:...

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr...., formulată de către..., în calitate de lider al asocierii..., cu sediul social în..... nr....., înmatriculată la... cu nr...., având cod unic de înregistrare..., reprezentată de administrator... și convențional de....., bd.... nr...., etaj..., ap....., împotriva rezultatului procedurii de atribuire a contractului de achiziție publica, emis de către ..., cu sediul în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul licitației deschise, organizată în vederea încheierii contractului având ca obiect „...”, inițiată prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr...., s-a solicitat:
În principal:
1. Anularea refuzului nejustificat al autorității contractante de a pune la dispoziție asocierii... orice document din dosarul achiziției... ce a vizat modalitatea de evaluare a ofertelor concurente;
2. Obligarea autorității contractante la acordarea accesului neîngrădit la dosarul achiziției..., respectiv la toate procesele-verbale de evaluare și la ofertele depuse de ofertantul declarat câștigător... -... și de ofertanții poziționați pe locurile 2-4, respectiv: (2)...; (3)... - S.R.L.; (4)... (documente de calificare, declarații DUAE, documente suport DUAE, propuneri tehnice, propuneri financiare, răspunsurile furnizate de ofertanți la clarificările adresate de comisia de evaluare);
3. Repunerea asocierii... în termenul de a formula contestație împotriva rezultatului procedurii de atribuire, începând cu data de la care i se va asigura accesul efectiv la documentele dosarului achiziției... de către autoritatea contractantă.
În subsidiar:

1. Anularea deciziei autorității contractante prin care oferta depusă de către... -... a fost declarată admisibilă, conformă și câștigătoare a procedurii de atribuire;
2. Anularea deciziei autorității contractante prin care oferta depusă de către... a fost declarata admisibilă, conformă și poziționată pe locul 2 în clasamentul ofertelor;
3. Anularea deciziei autorității contractante prin care oferta depusă de către... - S.R.L. a fost declarată admisibilă, conformă și poziționată pe locul 3 în clasamentul ofertelor;
4. Anularea deciziei autorității contractante prin care oferta depusă de către... - S.R.L. a fost declarata admisibilă, conformă și poziționată pe locul 4 în clasamentul ofertelor;
5. Anularea deciziei autorității contractante prin care oferta asocierii... a fost desemnată necâștigătoare;
6. Anularea, în parte, a raportului procedurii de atribuire nr...., sub aspectul deciziei de desemnare drept admisibilă, conformă și câștigătoare a ofertei depuse de către... -..., sub aspectul deciziilor de desemnare drept admisibile și conforme a ofertelor depuse de..., de... - S.R.L. și de... și sub aspectul deciziei de desemnare drept necâștigătoare a ofertei contestatoarei, precum și a tuturor actelor care au stat la baza emiterii acestor decizii și a actelor subsecvente acestora;
7. Continuarea procedurii de atribuire în sensul celor ce vor fi dispuse prin decizia ce urmează sa fie pronunțată de Consiliu;
8. În temeiul art.... din Legea nr. 101/2016 acordarea accesului la dosarul achiziției... după ce acesta va fi înaintat Consiliului de către autoritatea contractantă.
9. Repunerea asocierii... în termenul de a motiva prezenta contestație, începând cu data de la care i se va asigura accesul efectiv la documentele dosarului achiziției... de către Consiliu.
10. În temeiul prevederilor art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de soluționarea prezentei contestații.

La....., calitate de lider al asocierii... -..., cu sediul în..... nr....., CUI..., număr de înregistrare în... J19..., reprezentată de... - administrator și convențional de..., a înaintat cererea de intervenție nr...., înregistrată la Consiliu cu nr...., prin care solicită:

1. Admiterea în principiu a prezentei cereri de intervenție voluntară;
2. Respingerea contestației formulate de... și pe cale de consecință, menținerea rezultatului procedurii;
3. Obligarea contestatoarei la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de acest demers.

Contestația și cererea de intervenție vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 67 alin. (1) și art. 123 alin. (1) din Codul de procedură civilă.

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.

În data de..., contestatoarea a formulat o cerere către autoritatea contractantă prin intermediul căreia a solicitat acordarea accesului neîngrădit la dosarul achiziției..., respectiv la procesele-verbale de evaluare și la ofertele depuse de ofertanții clasați pe locurile 1-4, și anume: documente de calificare, propuneri tehnice, propuneri financiare, documentele suport DUAE prezentate de ofertantul declarat câștigător, precum și la solicitările de clarificări emise de comisia de evaluare și la răspunsurile furnizate de cei patru ofertanți la acestea.

Prin adresa nr....., autoritatea contractantă a invitat-o pentru data de... la sediul sau pentru studierea dosarului achiziției....

Astfel, cu ocazia prezentării la sediul autorității contractante, i s-au pus la dispoziție doar: (i) procesele-verbale de evaluare generate automat în platforma SEAP, documente care nu au fost elaborate de comisia de evaluare și care nu conțin modalitatea de evaluare a ofertelor, precum și (ii) solicitările de clarificări adresate de comisia de evaluare către ofertanți (fără însă a i se pune la dispoziție răspunsurile furnizate de ofertanți la acestea), aspect confirmat de cele menționate în procesul-verbal de studiu dosar nr.....

Practic, autoritatea contractantă a refuzat să ofere acces la orice document din dosarul achiziției... ce a vizat modalitatea de evaluare a ofertelor concurente, cu excepția solicitărilor de clarificări adresate de Comisia de evaluare către ofertanți pe parcursul procesului de evaluare a ofertelor.

Critici privind neconformitatea propunerilor tehnice depuse de ofertanții:..... și de...

În cadrul fișei de date se arată că, propunerea tehnică trebuie să corespundă cerințelor minime prevăzute în caietul de sarcini conform art. 133 din H.G. nr. 395/2016 și se va corela cu propunerea financiară sub sancțiunea respingerii ofertei ca neconformă în baza art. 137 alin. (3) lit. d) din H.G. nr. 395/2016.

După cum se poate observa, autoritatea contractantă a indicat în cadrul fișei de date și a formularului de propunere tehnică ce anume informații trebuie prezentate în oferta tehnică, precum și sancțiunea neprezentării acestor informații, iar în măsura în care cerințele tehnice nu erau justificate sau daca se considera ca autoritatea contractanta a inclus cerințe eronate, lipsite de claritate sau prea generale, ofertanții aveau posibilitatea de a solicita clarificări sau de a contesta respectivele cerințe din documentația de atribuire.

Prin depunerea ofertelor, ofertanții..... și de... și-au însușit documentația de atribuire, deci și contentul caietului de sarcini și a

formularului privind propunerea tehnică, astfel ca, aveau obligația de a-și elabora propunerea tehnică în conformitate cu cerințele prevăzute în documentele achiziției, potrivit dispozițiilor art. 75 din Legea nr. 98/2016 și art. 123 din H.G. nr. 395/2016. Aceștia au obținut în mod nelegal punctajele la factorii (și sub- factorii) de evaluare ce au vizat componenta tehnică a ofertelor.

Atât ofertantul declarat câștigător, cât și ofertanții clasați pe locurile nr.... nu au prezentat în mod corespunzător caracterizarea abordării propuse și nici punctele tari ale acesteia în contextul cerințelor specifice prevăzute în caietul de sarcini.

Prin urmare, ofertanții nu au respectat conținutul-cadru al Formularului nr...., descrierea serviciilor de proiectare fiind una generală și insuficient adaptată particularităților prezentului contract, nefiind demonstrat în mod corespunzător nivelul de înțelegere a obiectului contractului și gradul de conștientizare a importantei rezultatelor acestuia pentru autoritatea contractanta.

Ofertanții clasați pe locurile nr.... nu au identificat și prezentat în mod corespunzător riscurile specifice serviciilor de proiectare și de asistență tehnică și nici măsurile concrete pe care le vor adopta pentru prevenirea, diminuarea sau gestionarea acestor riscuri.

În mod evident, în lipsa acestor informații, ofertele prezentate de ofertanții clasați pe locurile nr.... nu demonstrează o înțelegere completă și particularizată a relației dintre obiectivele contractului, serviciile solicitate, rezultatele care trebuie obținute, activitățile critice, resursele necesare, ipotezele avute în vedere și riscurile specifice.

... susține că metodologia propusă de ofertanții clasați pe locurile nr.... pentru execuția lucrărilor nu conține toate informațiile solicitate prin documentația de atribuire.

Ofertanții clasați pe locurile 1, 2, 3 și 4 nu au prezentat în cadrul ofertei proceduri tehnice de execuție pentru toate tipurile de lucrări ce fac obiectul contractului.

De asemenea, în ceea ce privește procedurile tehnice de execuție pe care ofertantul declarat câștigător le-a prezentat în cadrul propunerii tehnice, contestatoarea arată că acestea nu au
aplicată semnătura responsabilului tehnic cu execuție, cu toate că, acest aspect este obligatoriu potrivit prevederilor art.... alin. (1) lit. b) din Anexa nr.... a ORDIN nr.... pentru aprobarea procedurii privind autorizarea și exercitarea dreptului de practică a responsabililor tehnici cu execuția lucrărilor de construcții, precum și pentru modificarea reglementarii tehnice „îndrumător pentru atestarea tehnico-profesionala a specialiștilor cu activitate în construcții”, aprobata prin Ordinul ministrului lucrărilor..., transporturilor și locuinței nr.....

În acest context, aceste proceduri de execuție nu sunt valabile.

În ceea ce privește procedurile tehnice de execuție incluse în cadrul propunerilor tehnice, contestatoarea arată că acestea

nu acoperă întreaga plaja de lucrări și operațiuni prevăzute în caietul de sarcini și nu sunt particularizate în raport cu obiectul contractului și cu lucrările prezentate la Capitolul....2. „...” din Caietul de Sarcini.

Metodologiile de executare a lucrărilor prezentate de ofertanții poziționați pe locurile 1. 2. 3 și 4 au un caracter vădit general.

Ofertanții clasați pe locurile 1, 2, 3 și 4 nu au făcut dovada accesului la o locație corespunzătoare pentru amplasarea organizării de șantier.

Ofertanții clasați pe locurile 1, 2, 3 și 4 nu au prezentat sursele de materiale avute în vedere pentru principalele materiale utilizate la execuția lucrărilor. Aceștia nu au identificat și nu au prezentat posibilele surse pentru principalele materiale care urmează să fie utilizate la execuția lucrărilor, precum: agregate, materiale de umplutura pentru terasamente, ciment, fier-beton, prefabricate, grinzi prefabricate, armaturi, beton, conducte și parapete.

Contestatoarea arată că..... Criterii de Atribuire din Anunțul de participare și Anexei - Detaliere factori de evaluare, metodologia propusă pentru activitatea de proiectare a făcut obiectul Sub-factorului de evaluare Pth.... - Metodologia propusa pentru execuție lucrărilor, sub-factor tehnic ce a avut o pondere de 5% din totalul criteriului de atribuire.

... susține că planurile de management ale calității prezentate de ofertanții clasați pe locurile nr.... sunt neconforme în raport cu prevederile documentației de atribuire.

Planul de management al calității trebuia să demonstreze modalitatea concreta prin care ofertanții asigura nivelul de calitate corespunzător cerințelor fundamentale aplicabile construcțiilor, controlează calitatea în toate etapele contractului și asigura monitorizarea și trasabilitatea înregistrărilor privind calitatea.

... arată că..... Criterii de Atribuire din Anunțul de participare și Anexei - Detaliere factori de evaluare, metodologia propusă pentru activitatea de proiectare a făcut obiectul Sub-factorului de evaluare Pth.... - Planul de Management al Calității, sub-factor tehnic ce a avut o pondere de 5% din totalul criteriului de atribuire.

... susține că programele de execuție prezentate de ofertanții clasați pe locurile nr.... sunt neconforme în raport cu prevederile documentației de atribuire.

..... Criterii de Atribuire din Anunțul de participare și Anexei - Detaliere factori de evaluare, metodologia propusă pentru activitatea de proiectare a făcut obiectul sub-factorului de evaluare Pth2. - Programul de execuție, sub-factor tehnic ce a avut o pondere de 10% din totalul criteriului de atribuire.

Modul de organizare și de funcționare a echipei propuse pentru realizarea activităților ce fac obiectul contractului nu a fost prezentat în mod conform de ofertanții clasați pe locurile nr.....

Ofertanții clasați pe locurile nr.... nu au demonstrat modalitatea concreta de realizare a managementului general al contractului. De asemenea, propunerile tehnice prezentate de ofertanții în discuție nu

descriu fluxurile de comunicare, raportare, verificare, avizare și adoptare a deciziilor și nici modul de soluționare a eventualelor neconcordante apărute între entitățile implicate în realizarea contractului.

Ofertanții clasați pe locurile nr.... nu au demonstrat modul concret în care managementul contractului asigura respectarea tuturor cerințelor de mediu și de calitate aplicabile categoriilor de lucrări care urmează să fie executate. Practic, nu au fost explicate procedurile utilizate, modalitatea efectivă de aplicare a acestora și avantajele metodologiei propuse în raport cu specificul lucrărilor.

Nici organigramele prezentate nu demonstrează în mod clar și complet interacțiunea dintre membrii echipei și nici distribuirea sarcinilor prin raportare la metodologia propusă. Simpla enumerare a funcțiilor sau prezentarea formală a unei organigrame nu este suficientă în lipsa descrierii relațiilor ierarhice, funcționale și de coordonare dintre membrii echipei.

În lipsa acestei corelări, nu poate fi verificat dacă resursele umane și tehnice propuse sunt suficiente, disponibile și planificate în mod realist pentru executarea simultana sau succesiva a activităților contractului, în termenele asumate.

..... Criterii de Atribuire din Anunțul de participare și Anexei - Detaliere factori de evaluare, metodologia propusa pentru activitatea de proiectare a făcut obiectul sub-factorului de evaluare Pth3. - Organizarea și Personalul, sub-factor tehnic ce a avut o pondere de 10% din totalul criteriului de atribuire.

... apreciază că, autoritatea contractantă a acordat în mod nelegal calificativul „foarte bine-excepțional” și punctajul maxim de 10 puncte la sub-factorul de evaluare Pth3. - Organizarea și Personalul ofertelor clasate pe locurile 1, 2, 3 și 4.

Schițele de proiect prezentate de ofertanții clasați pe locurile nr.... sunt neconforme în raport cu cerințele documentației de atribuire

... de propunere tehnica nr...., Secțiunea 6. - Anexa la propunerea tehnică, ofertanții aveau obligația de a include în propunerile tehnice Schița de Proiect, care conține atât piese scrise, cât și piese desenate, pentru orice activitate necesara realizării proiectului.

În mod evident, schița de proiect propusa de ofertanți trebuia elaborată cu respectarea documentației de atribuire puse la dispoziția operatorilor economici și trebuia sa includă toate categoriile de lucrări prevăzute la cap.....2 „Lucrări propuse în conformitate cu scenariul aprobat” din caietul de sarcini.

Cu toate acestea, schițele de proiect prezentate de ofertanții clasați pe locurile nr.... nu cuprind toate tipurile de lucrări impuse prin documentația de atribuire.

Critici privind neconformitatea propunerilor financiare depuse de ofertanții:..... și de...

Oferta declarată câștigătoare este neconformă întrucât:

- propunerea financiară conține preturi neobișnuit de scăzute în raport cu lucrările ce trebuie executate și nu respecta legislația muncii și legislația fiscală în vigoare;

- prin răspunsurile la solicitările de clarificări, ofertantul... nu a justificat nivelul scăzut al prețului ofertat.

După cum rezultă din cuprinsul raportului procedurii de atribuire, ofertantul... a ofertat un preț care reprezintă doar..., 47% din valoarea estimată a contractului de achiziție publică.

Ofertele clasate pe locurile 2, 3 și 4 sunt neconforme, întrucât propunerile financiare conțin preturi neobișnuit de scăzute în raport cu lucrările ce trebuie executate și nu respecta legislația muncii și legislația fiscală în vigoare.

După cum rezultă din cuprinsul raportului procedurii de atribuire, ofertanții... H S.R.L.... și de... au ofertat preturi globale care se situează peste pragul de 80% din valoarea estimată a achiziției.

În punctul său de vedere nr.... asupra contestației, înregistrat la Consiliu cu nr...., autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca neîntemeiată.

Cu privire la solicitarea de studiere a dosarului, autoritatea contractantă precizează că a respectat prevederile legale, permițând contestatoarei accesul la dosarul procedurii de licitație precum și la studiul documentelor care nu au fost declarate confidențiale.

Atât informațiile contestatoarei cât și ale celorlalți ofertanți conțin informații (nume, studii, experiența) pe care aceștia le-au declarat confidențiale și astfel ele nu pot fi vizualizate de către ceilalți ofertanți.

Cu privire la criticile referitoare la neconformitatea ofertelor depuse de ofertanții clasați pe primele 4 locuri, autoritatea contractantă susține că acestea se bazează doar pe supoziții, având în vedere că principalul obiect al contestației este refuzul accesului la documentele dosarului de achiziție publică. Toate motivele invocate sunt doar presupuneri fără a deține cifre și date concrete.

Prin cererea sa de intervenție... -... a solicitat cele arătate în partea introductivă.

Intervenienta arată că pentru a justifica un interes în contestarea ofertei sale nu este suficientă contestarea generică a ofertelor clasate pe primele poziții. Contestatoarea trebuie să demonstreze existenta unor încălcări concrete, relevante și de natură să îi producă o vătămare reală și efectivă, precum și faptul că admiterea criticilor formulate este aptă să îi confere un folos practic.

Astfel, în măsura în care... nu dovedește în mod concret pretinsele neconformități ale tuturor ofertelor clasate pe locurile IV-II și nu demonstrează că acestea ar fi trebuit înlăturate din procedură, criticile formulate împotriva ofertei intervenientei, clasată pe locul I, devin lipsite de interes practic pentru contestator.

... -... Contestatorul își construiește, în mod neîntemeiat, petitele și solicitările adresate Consiliului pornind de la premisa unei pretinse lipse de acces la documentele dosarului achiziției....

Chiar admițând limitarea accesului la dosarul achiziției invocată de contestatoare, pretinsa lipsă de acces la dosar nu poate constitui fundament pentru formularea unor critici generale, pentru solicitarea unor verificări suplimentare sau pentru extinderea obiectului contestației. Contestația trebuia să fie fundamentată pe încălcări concrete și determinate ale dispozițiilor legale și ale documentației de atribuire, cunoscute contestatoarei la momentul formulării acesteia, iar nu pe ipoteze și presupuneri a căror verificare să fie transferată Consiliului.

În ceea ce privește capătul de cerere prin care contestatoarea solicită accesul la dosarul achiziției aflat pe rolul Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, intervenienta solicită respingerea acestuia ca neîntemeiat, având în vedere că... a beneficiat deja de acces la documentele neconfidențiale ale dosarului achiziției, în fata autorității contractante, iar informațiile și documentele cu caracter confidențial sunt supuse unui regim juridic distinct, care impune protejarea acestora.

... -... arată că, deși contestatorul formulează critici la adresa ofertei sale, acestea nu sunt motivate și individualizate în raport cu conținutul concret al ofertei noastre, ci sunt formulate în mod global, prin raportare, în mod indistinct, la mai multe dintre ofertele contestate. Contestatoarea nu indică în concret care sunt elementele ofertei intervenientei pe care le consideră neconforme, în ce ar consta în concret acestea, care este pretinsa abatere de la documentația de atribuire și care sunt dispozițiile legale pe care autoritatea contractantă le-ar fi încălcat în evaluarea ofertei.

O asemenea abordare nu poate echivala cu o motivare efectivă a contestației, întrucât nu permite identificarea cu suficientă precizie a pretinsei nelegalități imputate. Contestatoarea nu poate solicita, în mod generic, verificarea mai multor oferte clasate înaintea sa, în speranța identificării unor eventuale nereguli, ci are obligația de a indica și demonstra concret pretinsa nelegalitate și legătura acesteia cu rezultatul procedurii.

Din analiza contestației formulate de... rezultă că aceasta nu îndeplinește, în ceea ce privește o serie dintre criticile formulate, exigențele unei motivări concrete, efective și suficiente, ci se limitează la formularea unor susțineri generale și speculative cu privire la modul de desfășurare a procedurii de atribuire și la evaluarea ofertelor. Or, simpla exprimare a unor suspiciuni sau a unor aprecieri generale cu privire la legalitatea procedurii nu este suficientă pentru a determina învestirea Consiliului cu o critică efectivă și aptă să fie analizată pe fond.

În ceea ce privește modalitatea de evaluare a propunerii tehnice a asocierii... -..., criticile aduse de contestatoare, sunt neîntemeiate și se impun a fi respinse în consecință.

Criticile contestatoarei vizând modalitatea de evaluare a propunerii financiare a asocierii... -... sunt nemotivate și neîntemeiate în ceea ce privește caracterul pretins neobișnuit de scăzut al prețului ofertat, acestea fiind contrazise de documentele aflate la dosarul achiziției....

Prin adresa înregistrată la Consiliu cu nr....., în calitate de lider al asocierii... a transmis concluzii scrise.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu cu nr..... -... a transmis note scrise.

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

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat o licitație deschisă, în vederea atribuirii contractului de achiziție având ca obiect „...", publicată în SEAP prin anunțul de participare nr..... Valoarea estimată a achiziției este de..., fără TVA.

În cauză... a depus cererile de intervenție nr.... înregistrate sub nr...., care prezintă natura juridică a unei cereri de intervenție accesorie, deoarece sprijină poziția autorității contractante, fără a solicita desființarea vreunui act emis de aceasta, motiv pentru care Consiliul califică cererea de intervenție drept cerere de intervenție accesorie formulată în favoarea autorității contractante cu privire la criticile formulate de către contestator.

Referitor la cererea de intervenție formulată, în raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 și având în vedere faptul că la data de... autoritatea contractantă a publicat în SEAP contestația sub identificatorul: „[CN108*..05/...180] Contestatie.pdf.p7s", Consil*iul constată că cererea de intervenție este formulată în termenul legal.

Având în vedere dispozițiile 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 Cod proc. civ. Consiliul admite în principiu cererea de intervenție formulată astfel cum a fost calificată.

În conformitate cu prevederile art. 66 din Codul de..., coroborat cu cele ale art. 68 din Legea nr. 101/2016, Consiliul va analiza cererea de intervenție a... împreună cu contestația formulată de....

În ceea ce privește criticile contestatorului..., referitoare la faptul că ofertele depuse de.... -..... H S.R.L.. -..... -.... - S.R.L.. și..... nu au probat caracter confidențial, Consiliul nu le va reține ca întemeiate, întrucât, la dosarul cauzei, există Declarații de confidențialitate.

Relevantă, în acest sens, este Hotărârea nr. 6291/2018 emisă de..., în conținutul căreia se precizează:

«Prima instanță în mod corect și-a bazat decizia cu privire la neacordarea accesului la oferta tehnică nici chiar după finalizarea procedurii de atribuire, pe declarația de confidențialitate a contracandidatului, în conformitate cu art. 231 alin. 6 din Legea nr. 99/2016, potrivit căruia entitatea contractantă este obligată să permit accesul neîngrădit al ofertantului la raportul procedurii de atribuire sau la informații din documentele de calificare ori din cadrul propunerilor tehnice "care nu au fost declarate de către ofertanți ca fiind confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală." Prin urmare, lege nu pretinde autorității contractante - și nici instanței - să verifice ea însăși în ce măsură este justificată sau nu declarația de confidențialitate.

Soluția primei instanțe este conformă nu doar literei legii, dar și scopului acesteia. În considerentele... din..., s-a reținut că menținerea unei concurențe loiale în cadrul procedurilor de atribuire a contractelor de... reprezintă un interes public important, a cărui apărare este admisă în temeiul jurisprudenței CJUE, astfel încât, „în cadrul unei căi de atac formulate împotriva unei decizii luate de o autoritate contractantă referitoare la o procedură de atribuire a unui contract de..., principiul contradictorialității nu implică faptul că părțile au un drept de acces nelimitat și absolut la toate informațiile referitoare la respectiva procedură de atribuire care au fost depuse la organismul responsabil cu calea de atac respectivă. Dimpotrivă, acest drept de acces trebuie pus în balanță cu dreptul altor operatori economici la protecția informațiilor confidențiale și a secretelor comerciale ale acestora.»

Problema confidențialității ofertelor este pusă în discuție de o multitudine de decizii, practica CJUE fiind extrem de bogată, cele mai detaliate și uzitate cauze fiind... (...) din 7 septembrie...- cauza C-9... /... Klaipedos, Hotărârea din 14 februarie..., Varec - C.../06, iar recent... (Camera... patra) din 17 noiembrie... din cauza C-54/21....

Această ultimă hotărâre tranșează problematica informațiilor confidențiale din cadrul ofertelor, temă amplu dezbătută și tratată într-o manieră neunitară atât de practica națională românească, dar și de practica altor state europene, dovadă fiind desele sesizări către CJUE pe această temă, ale statelor membre.

Relevantă, din punctul de vedere al speței pendinte, este întrebarea nr.... cu considerentele aferente din cauza C-54/21..., respectiv 46-68, din care Consiliul le va cita pe cele mai relevante:

*„46 Prin intermediul primei întrebări, **instanța de trimitere solicită în esență să se stabilească dacă articolul 18 alineatul (1) și articolul 21 alineatul (1) din Directiva 2014/24 trebuie interpretate în sensul că se opun unei legislații naționale în materie de... care impune, cu singura excepție a secretelor comerciale, ca informațiile transmise de ofertanți autorităților contractante să fie publicate în mod integral sau comunicate celorlalți ofertanți, precum și unei practici a autorităților contractante care constă în a accepta în mod sistematic cererile de tratament confidențial cu titlu de secret comercial.(...).***

... În speță, din decizia de trimitere reiese că cererea reclamantei din litigiul principal privind accesul la informațiile transmise autorității contractante de..., de Arup și de Multiconsult a fost examinată în temeiul Legii privind achizițiile.... În conformitate cu articolul 8 din această lege, secretele comerciale fac obiectul, la cererea ofertanților care le dețin, al unui tratament confidențial, astfel încât orice altă informație transmisă de ofertanți autorității contractante trebuie făcută publică, în temeiul articolului 96 din legea menționată, în anexa la procesulverbal înto-cmit de această entitate.(...).

... În temeiul articolului 50 alineatul (1) din directiva menționată, autoritatea contractantă trebuie să emită pentru publicare, la sfârșitul procedurii de..., un anunț de

atribuire care conține, în conformitate cu partea D din anexa V la aceeași directivă, anumite informații referitoare printre altele la ofertantul căruia ia fost atribui-t contractul, precum și la oferta pe care a prezentato acest oferta-nt. Cu toate acestea, articolul 50 alineatul (4) din Directiva 2014/24 prevede și că aceste informații pot să nu fie publicate în cazul în care divulgarea lor ar împiedica aplicarea legii, ar fi contrară în alt mod interesului public, ar aduce atingere intereselor comerciale legitime ale unui anumit operator economic sau ar putea aduce atingere concurenței loiale.

61 De asemenea, deși articolul 55 alineatul (2) din Directiva 2014/24 permite în mod expres oricărui ofertant care a prezentat o ofertă admisibilă să solicite autorității contractante să îi comunice motivele respingerii ofertei sale, caracteristicile și avantajele relative ale ofertei reținute, precum și numele ofertantului câștigător, se prevede totuși, la alineatul (3) al acestui articol, că autoritatea contractantă poate decide să nu comunice unele dintre aceste informații, atunci când această divulgare ar împiedica asigurarea aplicării legii, ar fi contrară interesului public, ar aduce atingere intereselor comerciale legitime ale unui operator economic sau ar aduce atingere concurenței loial.

63 În consecință, articolul 21 alineatul (1) din Directiva 2014/24 coroborat cu articolele 50 și 55 din această directivă, pe de o parte, nu se opune ca un stat membru să instituie un regim care delimitează domeniul de aplicare al obligației de tratament confidențial întemeindu-se pe o noțiune de secret comercial care corespunde în esență celei care figurează la articolul 2 punctul 1 din Directiva.../9.... Pe de altă parte, el se opune unui astfel de regim atunci când acesta nu cuprinde un ansamblu adecvat de norme care să permită autorităților contractante, în împrejurările în care se aplică aceste articole 50 și 55, să refuze în mod excepțional divulgarea unor informații care, deși nu intră sub incidența noțiunii de secret comercial, trebuie să rămână inaccesibile în temeiul unui interes sau al unui obiectiv vizat la articolele 50 și 55 menționate.

67 Astfel, autoritatea contractantă poate, în special și cu condiția ca dreptul național care îi este aplicabil să nu se opună acestui lucru, să comunice întro- formă rezumată anumite aspecte ale unei candidaturi sau ale unei oferte, precum și caracteristicile tehnice ale acestora, astfel încât informațiile confidențiale să nu poată fi identificate. În plus, presupunând că informațiile neconfidențiale sunt adecvate pentru a asigura respectarea dreptului ofertantului respins la o cale de atac efectivă, autoritatea contractantă va putea solicita operatorului a cărui ofertă a fost reținută să îi furnizeze o versiune neconfidențială a documentelor care conțin informații confidențiale (Hotărârea din 7 septembrie..., Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras, C9..-. /..., EU: C:...: 7..., punctele... și 125).

68 Având în vedere ansamblul considerațiilor care precedă, este necesar să se răspundă la prima întrebare adresată că articolul 18 alineatul (1) și articolul 21 alineatul (1) coroborate cu articolul 50 alineatul (4) și articolul 55 alineatul (3) din Directiva 2014/24 trebuie interpretate în sensul că se opun unei legislații naționale în materie de... care impune, cu singura excepție a secretelor comerciale, ca informațiile transmise de ofertanți autorităților contractante să fie publicate în mod integral sau comunicate celorlalți ofertanți, precum și unei practici a autorităților contractante care constă în a accepta în mod sistematic cererile de tratament confidențial cu titlu de secret comercial".

Prin urmare, Curtea a stabilit că legislația națională nu poate impune ca ofertele depuse de operatorii economici să fie publicate integral, cu singura excepție a informațiilor confidențiale. Curtea face trimitere la informațiile stabilite de art. 50 și 55 din Directiva 2014/24, vorbind de

transmiterea informațiilor într-o formă rezumată, deci acele informații vor fi comunicate, ori acestea au fost comunicate operatorului economic contestator.

Astfel, Consiliul conchide că legislația națională, în concordanță cu legislația comunitară, nu stabilește o obligație de comunicare integrală a ofertelor către operatorii economici din procedură, dar permite accesul la informații, către operatori comunicându-se un rezumat.

Consiliul reține că dispozitivul hotărârii de mai sus stabilește o marjă de apreciere largă pentru autoritățile contractante de a decide ce documente divulgă contracandidaților. În niciun caz, nu poate fi vorba de o comunicare integrală a ofertelor de către autoritatea contractantă celui care solicită acest lucru.

Contestatorul... face o serie de aprecieri referitoare la nedovedirea caracterului confidențial al ofertelor depuse de.... -..... H S.R.L.. -..... -.... - S.R.L.. și....., solicitând accesul nerestricționat la acestea.

Consiliul mai reține că în cadrul ofertei depusă de către contestatoarea..., de ofertantul declarat câștigător.... -....., de... H S.R.L.. -..... - clasată pe locul II, de..... -.... - S.R.L.. - clasată pe locul III și de..... - clasată pe locul IV există documente confidențiale, declarate ca atare de aceștia. Or, în condițiile în care chiar contestatoarea și-au declarat propunerea tehnică și financiară, în integralitate, ca fiind confidențiale, nu poate susține că doar oferta sa se încadrează în această situație, iar nu și cele contestate.

Similar contestatoarea și ceilalți ofertanți au dovedit caracterul confidențial. Pe de altă parte, a susține că doar propriile documente sunt confidențiale, nu și cele ale contracandidaților, nu poate constitui un argument juridic valid. Astfel, contestatoarea pretinde apărarea confidențialității ofertei sale, în timp ce consideră că documentele contracandidaților nu au acest caracter, aspect ce echivalează cu invocarea inegalității de drepturi între operatorii economici, aspect considerat inadmisibil de Consiliu.

Consiliul reține relevanța în cauză a următoarelor dispoziții legale:

- Art. 57 din Legea nr. 98/2016:

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

(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).

- Art.... din Legea nr. 101/2016 *„(1) La cerere, părțile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, în aceleași condiții în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanțele de judecată potrivit prevederilor Legii nr...., republicată, cu modificările ulterioare, cu excepția documentelor pe care operatorii economici le declară și probează ca fiind confidențiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală.*
(2) Accesul la documentele dosarului constituit la Consiliu potrivit alin. (1) nu este condiționat de accesul la documentele aflate la autoritatea contractantă potrivit legislației privind achizițiile...u legislației privind achizițiile sectoriale ori legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.
(3) În sensul alin. (1), documentele sunt marcate sau indicate de către ofertanți, în mod explicit și vizibil, ca fiind confidențiale. Consultarea documentelor confidențiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al respectivilor ofertanți”.

- Art. 217 din Legea nr. 98/2016

„(5) Accesul persoanelor la dosarul achiziției... 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.”

Din ansamblul reglementării legale a chestiunii confidențialității documentelor depuse în procedurile de achiziție publică rezultă că legiuitorul a stabilit, cu titlu de principiu, faptul că accesul la informații de interes public este liber. Ceea ce este firesc în contextul în care unul dintre principiile fundamentale ale achizițiilor... este transparența de care trebuie să dea dovadă entitatea contractantă. Transparența reprezintă, așa cum corect susține contestatorul, un veritabil instrument de control, o garanție a utilizării eficiente a fondurilor..., iar aplicarea în concret a principiului transparenței este de natură a spori încrederea publică în procesul de achiziție publică.

În egală măsură, s-a stabilit că principiul transparenței, consacrat de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 și derivat din art. 18 alin. (1) din Directiva 2014/24/UE, nu are un caracter absolut, ci trebuie interpretat în echilibru cu alte principii fundamentale ale dreptului achizițiilor..., respectiv proporționalitatea, concurența loială și protejarea intereselor comerciale legitime ale operatorilor economici. Transparența servește

scopului de a asigura controlul legalității și tratamentul egal al ofertanților, dar nu se traduce într-un drept nelimitat de acces la informațiile confidențiale din ofertele celorlalți participanți.

După cum doctrina și jurisprudența au subliniat constant, dreptul la informare nu poate degenera într-un drept de a cunoaște strategia comercială a concurenților, iar echilibrul dintre transparență și secretul comercial trebuie analizat cazuistic, prin raportare la necesitatea efectivă a informației solicitate pentru exercitarea dreptului la apărare.

Prin urmare, autoritatea contractantă va trebuie să verifice: (i) dacă există o declarație de confidențialitate în legătură cu documentele pentru care a fost transmisă cererea de studiu; și (ii) dacă natura confidențială a informațiilor este justificată, prin raportare la interesele comerciale protejate.

În situația în care constată că declarația de confidențialitate conține astfel de informații și este justificată, autoritatea contractantă nu are dreptul de a dezvălui aceste informații competitorilor. În caz contrar, aceștia ar intra în posesia unor informații sensibile și extrem de importante pe care le pot utiliza pentru a crea soluții tehnice similare sau identice, entitatea a cărei ofertă a fost făcută publică pierzând inclusiv avantajele economice pe care le avea pe piață prin utilizarea respectivei soluții tehnice.

Prin excepție, după comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, autoritatea contractantă este obligată să permită, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat la raportul procedurii de atribuire, precum și la informațiile din cadrul documentelor de calificare, propunerilor tehnice și/sau financiare care nu au fost declarate de către ofertanți ca fiind confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală.

Consiliul mai reține, în acest sens, și considerentele din cauza **C-9... /... din..., „Klai**pėdos regiono atliekų tvarkymo centras" UAB, în care... a stabilit următoarele:

«*În cadrul unei căi de atac referitoare la o procedură de atribuire a unui contract de..., principiul cont****radictorialității nu implică faptul că părțile au un drept de acces nelimitat și absolut la toate informațiile referitoare la respectiva procedură de atribuire care au fost depuse la organismul responsabil cu calea de atac respectivă (a se vedea în*** *acest sens Hotărârea din 14 februarie..., Varec, C.../06, EU: C:...: 91, punctul...).*

Dimpotrivă, astfel cum s-a arătat în esență la punctul 121 din prezenta hotărâre în contextul obligațiilor care revin în această privință autorităților contractante, ***obligația de a furniza ofertantului respins informații suficiente pentru a-i garanta dreptul la o cale de atac eficientă trebuie să fie evaluată comparativ cu dreptul altor operatori economici la protecția informațiilor confidențiale și a secretelor comerciale ale acestora.***

130: În consecință, instanța națională competentă trebuie să verifice, ținând seama pe deplin atât de necesitatea de a proteja interesul public privind menținerea unei concurențe loiale în cadrul procedurilor de atribuire a contractelor de..., cât și aceea de a proteja informațiile cu adevărat confidențiale și îndeosebi secretele comerciale ale participanților la procedura de cerere de ofertă, că autoritatea contractantă a considerat

în mod întemeiat că informațiile pe care a refuzat să le comunice solicitantului erau confidențiale. În acest scop, instanța națională competentă trebuie să efectueze o examinare completă a tuturor elementelor de fapt și de drept pertinente. De aceea, trebuie să poată dispune în mod necesar de informațiile necesare, inclusiv de informațiile confidențiale și de secretele comerciale, pentru a fi în măsură să se pronunțe în deplină cunoștință de cauză (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie..., Varec, C.../06, EU: C:...: 91, punctul 53).
*131: Presupunând că instanța menționată consideră de asemenea că informațiile în cauză au un caracter confidențial care se opune din acest motiv divulgării lor către concurenții operatorului în cauză, trebuie amintit că, astfel cum a statuat Curtea, deși principiul contradictorialității implică, în general, dreptul părților la un proces de a lua cunoștință de probele și de observațiile prezentate în fața instanței și de a le discuta, în anumite cazuri, poate fi necesar să nu comunice anumite informații părților în vederea conservării drepturilor fundamentale ale unui terț sau pentru a proteja un interes public important (Hotărârea din 14 februarie..., Varec, C.../06, EU: C:...: 91, punctul 47).... Or, printre drepturile fundamentale care pot fi astfel protejate figurează dreptul la respectarea vieții private și a comunicațiilor consacrat de articolul 7 din cartă, precum și dreptul la protecția secretelor comerciale care a fost recunoscut de Curte ca principiu general de drept al Uniunii (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie..., Varec, C.../06, EU: C:...: 91, punctele 48 și 49). 133 Așadar, având în vedere importanța protecției informațiilor confidențiale, evidențiată în special la punctele 131 și... din prezenta hotărâre, organi****smul responsabil cu soluționarea căii de atac în domeniul atribuirii unui contract de... trebuie să poată decide, dacă este cazul, că anumite informații cuprinse în dosarul de care dispune nu trebuie să fie transmise părților și avocaților acestora (a se vedea în acest*** *sens Hotărârea din 14 februarie..., Varec, C.../06, EU: C:...: 91, punctul...)".*

Așadar, o primă concluzie ce reiese din reglementările expuse este cea a obligației impuse autorității contractante de a nu divulga informații confidențiale al căror conținut ar putea fi utilizat pentru a denatura concurența.

Mergând mai departe, se constată că, într-adevăr, autoritatea contractantă nu este ținută de simpla afirmație a unui operator economic potrivit căreia informațiile transmise sunt confidențiale. Astfel, un asemenea operator trebuie să demonstreze caracterul cu adevărat confidențial al informațiilor la a căror divulgare se opune, stabilind de exemplu că acestea conțin secrete tehnice sau comerciale, că conținutul lor ar putea fi utilizat pentru a denatura concurența sau că divulgarea lor i-ar putea fi prejudiciabilă (cauza c-297/... pct.117); din aceeași decizie CJUE reiese, însă, că atunci când se ridică problema caracterului confidențial al informațiilor transmise, autoritatea contractantă *„trebuie să se asigure că decizia pe care intenționează să o ia, ca urmare a cererii unui operator economic de a i se comunica informații care figurează în documentația transmisă de un concurent, este conformă cu normele de atribuire a contractelor de... prevăzute în Directiva 2014/24, în special cele referitoare la protecția informațiilor confidențiale menționate la punctele 113 și 114 din prezenta hotărâre"; în plus, atu*nci când refuză să comunice informațiile confidențiale ale unui operator economic unuia dintre concurenți, trebuie să se conformeze și principiului general de drept al Uniunii referitor la o bună administrare, care implică cerințe pe care statele membre trebuie să le respecte atunci când pun în aplicare dreptul Uniunii. Printre aceste cerințe, obligația de motivare a deciziilor adoptate

de autoritățile naționale are o importanță deosebită, întrucât permite destinatarului acestor decizii să își apere drepturile.

În ceea ce privește aprecierea dovezilor privind caracterul confidențial al informațiilor comunicate, autoritatea contractantă trebuie să aibă în vedere, în primul rând, formularea unei cereri în acest sens de către ofertantul interesat și argumentele prezentate; în plus, *„se poate baza pe prezumții generale care se aplică anumitor categorii de documente, considerații de ordin general similare fiind susceptibile să se aplice unor cereri de divulgare cu privire la documente de aceeași natură (Hotărârea din 29 ianuarie..., Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T-532/10, punctul 90)" (pct.46 din... din 21 septembrie..., Secolux/Comisia, T-363/14). În aceeași hotărâre se mai reține: „47.* Rezultă din jurisprudență că ofertele *depuse de ofertanți în cadrul unei proceduri de cerere de ofertă pot intra în domeniul de aplicare al excepției referitoare (a protecția intereselor comerciale, în special datorită elementelor economice și tehnice cuprinse în oferte (a se vedea în acest sens Hotărârea din 29 ianuarie..., Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T-532/10, pct. 95).*
48. Pe de altă parte, protecția ofertelor ofertanților față de alți ofertanți este prevăzută de dispozițiile relevante din Regulamentul financiar și în special la articolul 113 alineatul (2) din acesta, care nu prevede divulgarea ofertelor depuse, nici chiar după formularea unei cereri scrise de către ofertanții ale căror oferte nu au fost reținute. Această restricție este inerentă obiectivului urmărit prin normele Uniunii în materie de contracte de..., care se întemeiază pe o concurență nedenaturată, Pentru a realiza acest obiectiv, se impune ca autoritățile contractante să nu divulge informații referitoare la proceduri de atribuire a contractelor de... al căror conținut ar putea fi utilizat pentru a denatura concurența, fie în cadrul unei proceduri de atribuire în curs, fie în cadrul unor proceduri de atribuire ulterioare (Hotărârea din 29 ianuarie..., Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T-532/10 punctul 1...).
49. Având în vedere cele ce precedă, jurisprudența a stabilit existența unei prezumții generale potrivit căreia accesul la ofertele ofertanților aduce, în principiu, atingere protecției intereselor comerciale (a se vedea în acest sens Hotărârea din 29 ianuarie..., Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T-532/10 punctul 101)".

În speță, Consiliul constată că societatea contestatoare a formulat cererea de acces nr...., la dosarul achiziției și la DUAE, documentele de calificare și propunerea tehnică și financiară a ofertantului declarat câștigător.

Prin adresa nr.... autoritatea contractantă invitat contestatoarea să vizualizeze, la data de..., raportul procedurii de atribuire, procesele verbale de evaluare precum și documentele care nu au fost declarate confidențiale de către ofertantul menționat.

La data de... se întocmește procesul verbal privind studiul dosarului achiziției nr...., cu ocazia studierii dosarului și punerii la dispoziție a următoarelor documente:

- anexe procese verbale - generate de SEAP
- solicitări de clarificări făcute în perioada de evaluare tehnică și financiară a ofertanților (fără răspunsurile ofertanților deoarece aceste documente au fost declarate confidențiale)

Rezultă că, autoritatea contractantă nu a oferit accesul contestatoarei la procesele verbale întocmite de comisia de evaluare ci doar la cele generate sumar de platforma SEAP.

În ceea ce privește documentele de lucru ale comisiei de evaluare, solicitările și răspunsurile de clarificare a ofertelor, DUAE și documentele de calificare, Consiliul notează că acestea sunt indicate de legiuitor în textul art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016 prin trimiterea la *„informațiile care nu fac parte din propunerile tehnice, propunerile financiare și/sau fundamentările/ justificările de preț/cost.”*

Extinderea caracterului confidențial asupra documentelor de lucru ale comisiei de evaluare și asupra actelor emise în activitatea de evaluare a ofertelor depășește cadrul legal și nu poate fi luată în considerare la aplicarea prevederii art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016.

Consiliul stabilește că sub nicio formă nu poate fi primită conduita autorității contractante de a considera confidențiale actele de lucru ale comisiei de evaluare, o astfel de interpretare a textului de lege înfrângând și obligația respectării principiului transparenței, impusă prin dispoziția art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, interpretarea pe care achizitoarea o aduce textului art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016 nebizuindu-se pe acesta.

În concluzie, Consiliul stabilește că în mod nelegal autoritatea contractantă nu a acordat contestatoarelor acces la DUAE și documentele de calificare și la toate procesele-verbale întocmite de comisia de evaluare.

Aceste documente au putut fi vizualizate de către contestatoare la data de..., cu ocazia studierii dosarelor, la sediul Consiliului, acesta din urmă aplicând dispoziția art.... din Legea nr. 101/2016.

De asemenea, Consiliul constată că contestatoarea nu a prezentat nici un argument în cadrul contestațiilor care să permită să se demonstreze că ofertele tehnice și financiare contestate nu erau acoperite de prezumția menționată mai sus, simpla invocare a principiului transparenței nefiind suficientă pentru a răsturna această prezumție.

În cadrul contestației aceasta a prezentat interesul de a verifica temeinicia evaluării tehnice și financiare, însă un asemenea interes este generic și nu poate prevala asupra dreptului concurenților de a-și proteja secretele comerciale.

Totodată, Consiliul constată că dreptul contestatoarei la apărare poate fi satisfăcut prin accesul la partea neconfidențială a dosarului, respectiv actele administrative și rapoartele comisiei de evaluare, care reflectă raționamentul entității contractante. Accesul integral la ofertele celorlalți participanți ar conduce, în schimb, la divulgarea de informații sensibile și la denaturarea mediului concurențial.

În lumina celor reținute, Consiliul constată caracterul temeinic al conduitei autorității contractante care nu a acordat acces la propunerile tehnice și financiare ale ofertanților contestați.

Același raționament se regăsește și în Decizia definitivă nr...., pronunțată de... în dosarul nr.....

De asemenea, văzând confuzia autorității contractante în interpretarea și aplicarea dispozițiilor art. 217 din Legea nr. 98/2016, Consiliul reține prevederile acestora astfel:

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

(5) Accesul persoanelor la dosarul achiziției... 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.”

Așadar, regula o reprezintă caracterul public al dosarului achiziției... după finalizarea procedurii de atribuire, accesul la acesta fiind asigurat prin incidența dispozițiilor legale generale, ce reglementează liberul acces la informațiile de interes public. Aceleași dispoziții legale generale, ce reglementează liberul acces la informațiile de interes public, sunt aplicabile și în privința competenței de judecată a diferendelor apărute în acest context.

Însă, legiuitorul a stabilit și excepția la regula accesului la dosarul achiziției..., ca document public după finalizarea procedurii de atribuire. Aceasta excepție este reglementată prin prevederea art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, condițiile și termenele de acces fiind exprese, astfel:

- accesul este permis, la cerere, doar participanților la procedură în calitate de ofertant/candidat;
- accesul este permis după comunicarea rezultatului procedurii de atribuire;
- autoritatea contractantă este obligată să permită accesul într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii.

Existența unei asemenea excepții de acces la dosarul achiziției... este justificată în contextul unor alte reguli privind activitatea de control a legalității actelor autorității contractante, emise în cadrul unei proceduri de atribuire a unui contract de achiziție publică. Astfel, potrivit art. 10 din Legea nr. 101/2016, „Cont*estația se formulează în scris și trebuie să conțină următoarele elemente: [...] d) precizarea actului atacat al autorității contractante; e) obiectul contestației; f) motivarea în fapt și în drept a contestației; g) mijloacele de probă pe care se sprijină contestația, în măsura în care este posibil; [...]”.*

Edificator este și faptul că, potrivit art. 11 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 *„În situația în care Consiliul apreciază că în contestație nu sunt cuprinse*

toate informațiile prevăzute la art. 10, acesta cere contestatorului ca, în termen de 3 zile de la înștiințare, să completeze contestația. În cazul în care contestatorul nu se conformează obligației impuse de Consiliu, contestația este anulată."

Mai mult, în conformitate cu prevederea art. 21 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, *„Este inadmisibilă prezentarea unor noi motive de contestare și/sau formularea unor noi capete de cerere pe calea concluziilor scrise sau orale ori a precizărilor la contestație ulterior termenului legal de formulare a acesteia."*

Rezultă din dispozițiile citate ale Legii nr...., că procedura de contestare în fața Consiliului este una riguros reglementată, persoana vătămată fiind ținută ca, în cuprinsul contestației depuse, sau cel târziu în termen de 3 zile de la înștiințarea din partea Consiliului, să expună în fața acestuia toate aspectele de fapt și de drept, precum și toate probele pe care se sprijină acuzațiile aduse referitor la legalitatea actelor atacate ale autorității contractante. Sancțiunile aplicabile unei conduite contrare sunt extreme, respectiv anularea contestației, în contextul regulii de la art. 11 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, și respingerea ca inadmisibile a motivelor noi de contestare și/sau a noilor capete de cerere, formulate pe calea concluziilor scrise sau orale ori a precizărilor la contestație ulterior termenului legal de formulare a acesteia.

În contextul acestei rigori la care contestatorul este supus în fața Consiliului, este evident că a fost asigurat și instrumentul legal la îndemâna persoanei care se considera vătămată, astfel încât aceasta să fie în măsură să respecte regulile regăsite la art. 10, art. 11 și art. 21 din Legea nr. 101/2016.

Acest instrument nu este altul decât accesul la dosarul achiziției..., solicitat în baza dispozițiilor art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, momentul în care acest tip de acces poate fi cerut („după *comunicarea rezultatului procedurii de atribuire") și* termenul în care el trebuie asigurat („într-*un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii"), f*iind evident stabilite în scopul asigurării posibilității persoanei care se considera vătămată de a înainta Consiliului, în termenele de contestare de la art. 8 din Legea nr. 101/2016 (7 zile, respectiv 10 zile), un act de investitură a organismului administrativ-jurisdicțional care să cuprindă toate elemente prevăzute la art. 10 din Legea nr. 101/2016 și care să facă posibilă evitarea aplicării sancțiunilor stabilite la art. 11 alin. (1) și art. 21 alin. (3) din Legea nr. 101/2016.

Consiliul notează pretenția autorității contractante potrivit căreia contestația depusă de... să fi fost motivată suplimentar în fapt, însă este necesar a se preciza că nemulțumirea achizitoarei este determinată de modul nelegal în care ea însăși a înțeles să interpreteze și să aplice normele legii.

Astfel, Consiliul reține că... a luat la cunoștință despre documentele elaborate de autoritatea contractantă în cadrul prezentei proceduri, înscrisuri care sunt documente... potrivit art. 217 alin. (4) din Legea nr. 98/2016 coroborat cu art. 148 lit. q) din HG nr. 395/2016 la data de... urmare a studierii dosarului la CNSC.

Față de aceste aspecte Consiliul urmează să respingă ca nefondate susținerile autorității contractante și ale intervenientului cu privire la inadmisibilitatea unor noi capete de cererea și a unor noi motive de contestare pe calea concluziilor scrise, deoarece neformularea unei contestații temeinic argumentată este efectul direct la nepunerii la dispoziția... a documentelor aferente dosarului achiziției... de către autoritatea contractantă.

Referitor la criticile contestatorului cu privire la modalitatea în care autoritatea contractantă a verificat propunerea financiară depusă de... -... Consiliul reține următoarele:

În soluționare, Consiliul că în cadrul fișei de date a achiziției postate în SEAP sub identificatorul *„[CN108...05/...12] FisaDate_DF12501....pdf*" la cap. „IV.... Modul de prezentare al propunerii financiare autoritatea contractantă a stabilit următoarele:

„Propunerea financiara va cuprinde cele menționate mai jos si trebuie prezentată în următoarea structură:

1.Se va prezenta - Formularul de Oferta. Pretul din formularul de oferta reprezinta pretul ofertat pentru executia contractului conform documentatiei de atribuire si va fi exprimat in lei fara TVA. Se va prezenta o singura oferta de pret, nu se admit oferte alternative.

2. În vederea comparării unitare a ofertelor, se solicită ca toate preturile să fie exprimate în cifre cu cel mult două zecimale. Valoarea propunerii financiare nu trebuie sa depaseasca valoarea estimata a investitiei precizata la sectiunea II..... Nerespectarea acestei conditii va conduce la declararea ofertei ca inacceptabila. Ofertantul va depune Propunere financiara (Formular 8 si Anexa din sectiunea „Modele de formulare ")

3. Propunerea financiară va cuprinde următoarele:

.... formularul de ofertă + Anexa la formularul 8

....centralizatorul cu lucrările executate de asociați, subcontractanți; Lucrarile executate de asociati, subcontractanti vor fi prezentate distinct pentru fiecare asociat, subcontractant in parte (daca este cazul). Preturile nu pot fi diferite pentru acelasi articol de deviz.

.... centralizatorul cheltuielilor pe obiectiv (formularul F1);

.... centralizatorul cheltuielilor pe categorii de lucrari, pe obiecte (formularul F2);

.... listele cu cantitățile de lucrări, pe categorii de lucrări (formularul F3);

.... graficul fizic si valoric (formularul F6)

Formularele F1-F6, completate cu prețuri unitare și valori, devin formulare pentru devizul ofertei și vor fi utilizate pentru întocmirea situațiilor de lucrări executate, în vederea decontării.

Pentru verificarea ofertelor se solicita anexarea extraselor de material, forta de munca, utilaj si transport, respectiv:

a) valoarea consumurilor de resurse materiale pe fiecare deviz în parte, C6;

b) valoarea consumurilor cu mâna de lucru pe fiecare deviz în parte, C7;

c) valoarea consumurilor privind utilajele de constructii pe fiecare deviz în parte, C8;

d) valoarea consumurilor privind transporturile pe fiecare deviz în parte, C9;

- La intocmirea propunerii financiare se vor respecta in mod obligatoriu cerintele si modalitatile solicitate in caietul de sarcini si anexele aferente acestora.

- Perioada de valabilitate a ofertei: 6 luni de la data limita stabilita pentru depunerea ofertei.

- Pretul ofertat reprezinta un element esential al propunerii financiare a carui realitate si legalitate va fi verificata de catre comisia de evaluare. In acest sens vor fi verificate preturile componente ofertate in considerarea art. 137 alin 3 litera c din HG 395/2016

care dispune ca o oferta este neconforma cand "contine preturi care nu sunt rezultatul liberei concurente si care nu pot fi justificate".
- Propunerea financiara va cuprinde- daca este cazul- indicarea, motivata, a informațiilor din propunerea financiară care sunt confidențiale, clasificate sau sunt protejate de un drept deproprietate intelectuală, în baza legislației aplicabile. Partea din propunerea financiara considerata confidentiala va fi prezentata într-un document separat continand aceasta mentiune. (...)
- Oferta are caracter ferm si obligatoriu pe toata perioada de valabilitate duratei ofertei, si trebuie sa fie semnata, pe propria raspundere, de catre ofertant sau de catre persoana împuternicita legal de catre acesta. Oferta reprezinta actul prin care operatorul economic își manifesta vointa de a se angaja din punct de vedere juridic în relatii contractuale cu autoritatea contractanta.
Perioada de valabilitate a ofertei - cel putin 180 de zile de la termenul limita de primire a ofertelor.
Propunerea financiara va fi paginata si va fi insotita de opis. Opisul va fi... 0 a propunerii financiare. Se recomanda incarcarea propunerii financiare in SICAP intr-un singur fisier.
Oferta are caracter ferm si obligatoriu, din punct de vedere al continutului, pe toata perioada de valabilitate stabilita de catre autoritatea contractanta".

Prin răspunsul consolidat nr.... postat sub identificatorul „[CN108...05/...3*4] Raspuns consolidat....7z.p7s" la întrebările:*

- „întrebare 20. Avand in vedere caracterul procedurii de proiectare si execuție, respectiv faptul ca listele de cantitati se vor întocmi la faza de elaborare a proiectului tehnic, dupa castigarea Licitatiei, va solicitam sa acceptati prezentarea propunerii financiare doar sub forma Anexei la Formularul 8 (din modelul de formulare) si sa eliminați din documentația de atribuire toate cerințele referitoare la prezentarea Formularelor F1, F2, F3 si a extraselor C6, C7, C8, C9 in aceasta etapa"
- „XXI. Solicitare clarificari nr..., postata in SEAP in data de... ora 11:..., înregistrata la ABA... sub nr.....
întrebare: Referitor la cerința din fisa de date, cap. IV.... Modul de prezentare al propunerii financiare, respectiv:
„3. Propunerea financiară va cuprinde următoarele:
.... centralizatorul cheltuielilor pe obiectiv (formularul F1);
.... centralizatorul cheltuielilor pe categorii de lucrări, pe obiecte (formularul F2);
.... listele cu cantitățile de lucrări, pe categorii de lucrări (formularul F3)
Formularele F1-F6, completate cu prețuri unitare și valori, devin formulare pentru devizul ofertei și vor fi utilizate pentru întocmirea situațiilor de lucrări executate, în vederea decontării.
Pentru verificarea ofertelor se solicita anexarea extraselor de material, forța de munca, utilaj si transport, respectiv:
a) valoarea consumurilor de resurse materiale pe fiecare deviz în parte, C6;
b) valoarea consumurilor cu mâna de lucru pe fiecare deviz în parte, C7;
c) valoarea consumurilor privind utilajele de constructii pe fiecare deviz în parte, C8;
d) valoarea consumurilor privind transporturile pe fiecare deviz în parte, C9; "
Avand in vedere... postata pe site-ul https: //anap.gov.ro/web/ in data de... cu denumirea Notificare privind bunele practici în realizarea achizițiilor aferente contractelor de lucrări pentru construcția/modernizarea obiectivelor de investiții, unde in continutul acesteia se mentioneaza urmatoarele: "Astfel, în cazul contractelor care au ca obiect proiectarea și execuția lucrărilor, modul de exprimare al prețului contractului are la bază sume forfetare care corespund pachetelor/categoriilor de activități aferente implementării acestuia.
Conform acestei abordări clasice, contractantul este de acord ca pentru un preț forfetar (fix) să realizeze toate operațiunile/lucrările necesare îndeplinirii fiecărui jalon/fază determinantă/punct critic stabilit de autoritatea contractantă, la nivelul de calitate și

performanță impus de aceasta, riscul de cantități fiind preluat, prin urmare, de contractant.
Autoritatea contractantă este de acord să plătească acest preț, prin contract fiind stabilite, de obicei, mai multe tranșe (plăți periodice) în corelare cu progresul fizic al lucrărilor.
în acest context, Lista de prețuri/Graficul de eșalonare al prețurilor elaborată de autoritatea contractantă nu trebuie să aibă asociate liste de cantități obligatorii pentru ofertanți (acestea urmând a fi elaborate în procesul de realizare a proiectului tehnic, în conformitate cu prevederile pct. V din anexa nr....0 La HG nr. 907/2016), lista de prețuri fiind utilizată, în primul rând, pentru stabilirea unui mod unitar de întocmire a propunerilor financiare."
Având in vedere faptul ca procedura de atribuire este Proiectare si execuție si tinand cont de... din... - Notificare privind bunele practici în realizarea achizițiilor aferente contractelor de lucrări pentru construcția/modernizarea obiectivelor de investiții va rugam sa renunțați la solicitarea dvs de a prezenta in..., potentialii ofertanți, urmatoarele formulare mentionate in fisa de date:,.... centralizatorul cheltuielilor pe obiectiv (formularul F1);
.... centralizatorul cheltuielilor pe categorii de lucrări, pe obiecte (formularul F2);
.... listele cu cantitățile de lucrări, pe categorii de lucrări (formularul F3) anexarea extraselor de material, forța de munca, utilaj si transport, respectiv:
a) valoarea consumurilor de resurse materiale pe fiecare deviz în parte, Formular C6;
b) valoarea consumurilor cu mâna de lucru pe fiecare deviz în parte, Formular C7;
c) valoarea consumurilor privind utilajele de constructii pe fiecare deviz în parte, Formular C8;
d) valoarea consumurilor privind transporturile pe fiecare deviz în parte, Formular C9"
- „întrebare 2. In cadrul fisei de date cap. IV.....Modul de prezentare al propunerii financiare se solicita depunerea in cadrul... a Formularelor F1, F2, F3, inclusiv Extrasele C6, C7, C8, C9. Având in vedere natura contractului -"proiectare si execuție lucrări"- care presupune elaborarea si predarea catre Beneficiar a listelor de cantitati abia la finalizarea serviciilor de proiectare, consideram necesara reconsiderarea cerinței din Fisa de date.
Pastrarea cerințelor in forma actuala ar conduce la depunerea unor oferte care nu pot fi comparabile, afectand procesul de verificare al ofertelor dar si principiile de transparenta si tratament egal aplicabile procedurii de achiziție publica."
autoritatea contractantă a răspuns:
„Având în vedere că lista cantităților de lucrări are un caracter orientativ, ofertanții au posibilitatea de a reanaliza și optimiza soluțiile tehnice propuse, cu respectarea strictă a indicatorilor tehnico-economici aprobați. ***În acest context, se permite ca oferta tehnico-economică să nu includă formularele F1, F2, F3 și F4, precum și extrasele de resurse C6, C7, C8 și C9.***
Această prevedere este susținută de Notificarea emisă de... (ANAP), publicată pe site-ul oficial la data de..., intitulată „Notificare privind bunele practici în realizarea achizițiilor aferente contractelor de lucrări pentru construcția/modernizarea obiectivelor de investiții""
... -... a depus formularul de ofertă în care a menționat că „În concordanță cu Propunerea noastră Tehnică și Financiară și pe baza informațiilor furnizate *de Autoritatea / Entitatea Contractantă până la momentul depunerii Ofertei:*
i. ofertăm ***prețul total de... fără TVA (...)***
total valoare proiectare -...
total valoare execuție... ".
Având în vedere prețul ofertat raportat la valoarea estimată a procedurii Consiliul reține că, autoritatea contractantă avea obligația

verificării fermității și realității ofertei depuse, în speță fiind incidente următoarele prevederi legale:

- art. 136 din HG nr. 395/2016:

„(1) În situația în care comisia de evaluare constată că elemente de preț ale unei oferte sunt aparent neobișnuit de scăzute, prin raportare la prețurile pieței, utilizându-se ca referința în acest sens informații cum ar fi buletine statistice, sau cotații ale burselor de mărfuri, comisia de evaluare va solicita ofertantului care a depus oferta în cauză explicații cu privire la posibilitate îndeplinirii contractului în condițiile de calitate impuse prin documentația de atribuire.

*(2) Explicațiile aduse de ofertant conform prevederilor alin. (1) **vor fi însoțite de dovezi concludente** privind elementele prevăzute la art. 210 alin. (2) din Lege, precum și, după caz, **documente** privind **prețurile ce pot fi obținute de la furnizori,** situația stocurilor de materii prime și materiale, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului ofertantului, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru.*

(3) În cazul în care ofertantul nu prezintă comisiei de evaluare informațiile și/sau documentele solicitate sau acestea nu justifică în mod corespunzător nivelul scăzut al prețului sau al costurilor propuse, oferta va fi considerată neconformă.

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

- art. 210 din Legea nr. 98/2016:

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

(2) Clarificările prevăzute la alin. (1) se pot referi în special la:

a) fundamentarea economică a modului de formare a prețului, prin raportare la procesul de producție, serviciile furnizate sau metodele de construcție utilizate;

b) soluțiile tehnice adoptate și/sau orice condiții deosebit de favorabile de care beneficiază ofertantul pentru furnizarea produselor sau a serviciilor ori executarea lucrărilor;

c) originalitatea lucrărilor, produselor sau serviciilor propuse de ofertant;

d) respectarea obligațiilor prevăzute la art.... alin. (1);

e) respectarea obligațiilor prevăzute la art. 218;

f) posibilitatea ca ofertantul să beneficieze de un ajutor de stat.

(3) Autoritatea contractantă evaluează informațiile și documentele furnizate de ofertantul a cărui ofertă are un preț aparent neobișnuit de scăzut și respinge respectiva ofertă numai atunci când dovezile furnizate nu justifică în mod corespunzător nivelul scăzut al prețului sau al costurilor propuse, ținând seama de elementele menționate la alin. (2).

(4) Autoritatea contractantă respinge întotdeauna o ofertă atunci când constată că aceasta are un preț neobișnuit de scăzut deoarece nu respectă obligațiile prevăzute la art.... alin. (1).

(5) Atunci când autoritatea contractantă constată că o ofertă are un preț neobișnuit de scăzut deoarece ofertantul beneficiază de un ajutor de stat, oferta respectivă poate fi respinsă doar din acest motiv numai dacă, în urma clarificărilor solicitate, ofertantul nu a putut demonstra, într-un termen corespunzător stabilit de autoritatea contractantă, că ajutorul de stat a fost acordat în mod legal.

(6) În cazul în care autoritatea contractantă respinge o ofertă pentru motivul prevăzut la alin. (5), va informa... după consultarea cu Consiliul Concurenței."

Pentru verificarea realității și sustenabilității unui preț aparent neobișnuit de scăzut și implicit a costurilor, a faptului că ofertantul poate îndeplini contractul la standardele de calitate și parametrii din caietul de sarcini, legiuitorul a impus solicitarea de dovezi concludente, în fundamentarea propunerii financiare.

Transmiterea unei solicitări clare, cu indicarea informațiilor și dovezilor pe care trebuie să le furnizeze ofertantul vizat, va permite achizitorului să obțină de la acesta răspunsurile pe baza cărora să aprecieze seriozitatea ofertei, dar și faptul că prețurile propuse sunt rezultatul liberei concurențe și pot fi justificate.

Relevantă în acest sens este... din cauza C-599/10...: „Rezultă clar din aceste dispoz*iții, redactate în termeni imperativi, că legiuitorul Uniunii a înțeles să oblige autoritatea contractantă s****ă verifice elementele ofertelor care prezintă un caracter anormal de scăzut impunându-i în acest scop obligația de a solicita candidaților să furnizeze dovezile necesare pentru a demonstra că aceste oferte sunt serioase."***

Ofertele depuse, reprezintă angajamente asumate de către ofertanți în scopul realizării obiectului contractului, astfel elementele de cost nu sunt elemente pur formale ale ofertei, ci reprezintă elementul esențial al propunerii tehnice și financiare a cărui realitate și sustenabilitate trebuie verificată de comisia de evaluare, în baza respectării principiilor asumării răspunderii, tratamentului egal și nediscriminării și confirmat de ofertanți prin documentele înaintate autorității contractante.

Astfel, autoritatea contractantă nu avea dreptul de a accepta ofertarea de preț pentru un contract care se va implementa în viitor - având la bază costuri despre care nu are certitudinea că vor putea fi respectate și care la momentul depunerii ofertelor erau, sau trebuiau cunoscute de operatorii economici.

Riscul, ca în cadrul procedurii să participe și chiar să câștige procedura un operator economic care nu poate executa în bune condiții contractul, datorită faptului că în cadrul ofertei nu au fost introduse toate cheltuielile aferente derulării contractului, aparține autorității contractante. Justificarea prețului și a elementelor de cost ofertate înseamnă prezentarea de elemente concrete de formare a prețului și chiar documente care să conțină costurile avute în vedere pentru îndeplinirea contractului în cauză și care să permită, în final verificarea corectitudinii prețului ofertat.

În speță, constatând că prețul ofertat de... -... reprezintă..., 47% din valoarea estimată, comisia de evaluare prin adresa nr.... a solicitat următoarele clarificări:

„1. în urma evaluării propunerii financiare depuse în cadrul procedurii, comisia de evaluare a constatat faptul că prețul ofertat, în cuantum de... fără TVA, reprezintă (....47%), mai puțin de 80% din valoarea estimată a contractului, respectiv... fără TVA.

Având în vedere dispozițiile si art. 210 din legea 98/2016 si art. 136 alin. 4 din H.G. nr. 395/2016 privind ofertele cu preț aparent neobișnuit de scăzut, ***vă solicităm transmiterea unor clarificări si documente justificative*** *din care să rezulte fundamentarea modului de formare a prețului ofertat, în acest sens, vă solicitam să prezentați, fără a vă limita la acestea, informații privind:*

- ***Modul de fundamentare a costurilor aferente activităților de proiectare;***

- Modul de fundamentare a costurilor aferente execuției lucrărilor*;*

- ***Structura cheltuielilor directe și indirecte****;*

- ***Costurile cu personalul implicat în contract****;*

- Costurile materialelor, echipamentelor și utilajelor;

- Metodologia de execuție și eventualele soluții tehnice adoptate care conduc la optimizarea costurilor

- Eventuale condiții favorabile de care beneficiază societatea dumneavoastră;

- ***Nivelul profitului inclus în ofertă****;*

- Orice alte elemente considerate relevante pentru justificarea prețului ofertat."

... -... a răspuns prin adresa nr..... astfel:

„- ***Modul de fundamentare a costurilor aferente activităților de proiectare;***

RASPUNS: Anexam modul de fundamentare a costurilor aferente activităților de proiectare, paginile 1-31 din….

*-****Modul de fundamentare a costurilor aferente execuției lucrărilor;***

RASPUNS: Anexam modul de fundamentare a costurilor aferente execuției lucrărilor prin depunerea listelor de cantități estimative, care au stat la baza întocmirii Ofertei financiare, paginile 32-256 din….

-Structura cheltuielilor directe și indirecte;

RASPUNS: Cheltuieli directe: CAM…%

Cheltuieli indirecte: 7%

-Costurile cu personalul implicat în contract;

RASPUNS: Anexam Lista estimativa cuprinzând consumurile cu mana de lucru cumulat pe proiect, paginile 264-265 din….

-Costurile materialelor, echipamentelor și utilajelor;

RASPUNS: Anexam:

- Lista estimativa cuprinzând consumurile de resurse materiale cumulata pe proiect, paginile 257-263 din...

- Lista estimativa cuprinzând consumurile de ore de funcționare a utilaje de construcții cumulata pe proiect, paginile 266-267 din...

- Lista estimativa cuprinzând consumurile privind transporturile cumulat pe proiect, paginile 268-269 din...

-Metodologia de execuție și eventualele soluții tehnice adoptate care conduc la optimizarea costurilor

RASPUNS:

Metodologia propusă pentru execuția lucrărilor este prezentata la paginile 123-230 din..., Modalitatea de realizare a Contractului este prezentata la paginile 231-672 din.... Prețul ofertat a fost fundamentat pe baza metodologiilor de execuție eficiente, adaptată specificului lucrărilor de amenajare a cursurilor de apă și experienței acumulate de societatea noastră în cadrul unor proiecte similare.

Optimizarea costurilor se realizează prin:

· planificarea etapizată a lucrărilor astfel încât mobilizarea resurselor umane și tehnice să fie utilizată la capacitate maximă pe întreaga durată de execuție;

· utilizarea unei tehnologii de execuție adaptate condițiilor din teren, care reduce timpii de lucru și elimină activitățile neproductive;

· corelarea activităților de proiectare cu cele de execuție încă din fazele preliminare, ceea ce permite identificarea și eliminarea din timp a eventualelor neconcordanțe și reduce riscul apariției lucrărilor suplimentare;

· aprovizionarea centralizată și programată a materialelor, cu reducerea costurilor logistice și a timpilor de așteptare;
· experiența personalului tehnic și de execuție în lucrări hidrotehnice și de apărare împotriva inundațiilor, care contribuie la creșterea productivității și la diminuarea consumurilor indirecte.
Societatea noastră a executat anterior lucrări în județul..., dobândind o bună cunoaștere a condițiilor locale de execuție, a specificului
amplasamentelor și a cerințelor instituțiilor implicate în procesul de avizare și autorizare. Experiența acumulată contribuie la o planificare eficientă a activităților și la optimizarea costurilor de implementare.
De asemenea, societatea beneficiază de relații comerciale și parteneriate dezvoltate pe termen lung cu furnizori, transportatori și prestatori de servicii din zonă, colaborări consolidate în cadrul proiectelor realizate anterior. Stabilitatea acestor relații comerciale permite organizarea eficientă a aprovizionării și obținerea unor condiții economice competitive, aspecte care contribuie la fundamentarea prețului ofertat.
Totodată... desfășoară în prezent activități și are resurse umane și tehnice mobilizate în județul... amplasamentului investiției. Această situație permite reducerea costurilor de mobilizare și demobilizare, diminuarea cheltuielilor de transport pentru personal, utilaje și echipamente, precum și o organizare mai eficientă a șantierului. Ca urmare, costurile indirecte aferente implementării contractului sunt optimizate, fără a afecta calitatea lucrărilor sau respectarea termenelor contractuale.
În ceea ce privește serviciile de proiectare, optimizarea costurilor este rezultatul utilizării resurselor proprii de proiectare și management de proiect, precum și a experienței dobândite în elaborarea documentațiilor pentru obiective similare, ceea ce permite reducerea timpilor de elaborare fără afectarea calității documentațiilor.
Precizăm că toate soluțiile tehnice și metodele de execuție propuse respectă cerințele documentației de atribuire, normele tehnice în vigoare și standardele de calitate aplicabile.
-Eventuale condiții favorabile de care beneficiază societatea dumneavoastră;
RASPUNS:
Condiții favorabile de care beneficiază societatea:
· experiența acumulată în realizarea unor lucrări similare de amenajare a cursurilor de apă și apărare împotriva inundațiilor;
· cunoașterea condițiilor locale ca urmare a executării unor lucrări anterioare în județul...
· existența unor relații comerciale stabile și de lungă durată cu furnizori, transportatori și prestatori de servicii din zonă, care permit desfășurarea activităților în condiții economice avantajoase;
· disponibilitatea unor echipe și resurse tehnice mobilizate în regiune, fapt ce conduce la diminuarea costurilor de mobilizare, transport și organizare de șantier;
· existența unui personal propriu cu experiență în proiectare și execuția lucrărilor hidrotehnice, ceea ce permite optimizarea costurilor de management și coordonare;
· capacitatea de organizare și planificare dobândită prin implementarea proiectelor similare, care conduce la utilizarea eficientă a resurselor și la reducerea costurilor indirecte.
· Linii de credit pentru execuția lucrărilor
-Nivelul profitului inclus în ofertă;
Răspuns:
Nivelul profitului este 5%.
-Orice alte elemente considerate relevante pentru justificarea prețului ofertat.
Răspuns: Anexam Oferte de preț pentru principalele materiale, paginile 270-284"

Ulterior, urmare a analizării răspunsului asocierii... -..., comisia de evaluare a decis să solicite o nouă clarificare, prin adresa nr...., astfel:

„în urma analizei răspunsului la solicitarea de clarificări privind justificarea prețului aparent neobișnuit de scăzut, in cadrul componentei proiectare ați precizat că anumite servicii necesare elaborării documentației tehnice (studii topografice, studii geotehnice, precum și alte studii de specialitate) vor fi achiziționate de la operatori economici terți. În susținerea justificării ați depus contracte aferente unor servicii prestate în cadrul altor obiective și încheiate anterior datei depunerii ofertei.
Având în vedere necesitatea verificării modului de formare a prețului ofertat și a sustenabilității acestuia ***vă solicităm să transmiteți următoarele clarificări****:*
1. Prezentați, pentru fiecare categorie de studiu avută în vedere la elaborarea ofertei, valoarea inclusă în prețul ofertat și ***modul de determinare a acesteia****.*
2. Indicați documentele care au stat la baza fundamentării costurilor aferente studiilor respective la elaborării și depunerii ofertei.
3. Explicați relevanța contractelor/documentelor depuse în cadrul justificării prețului aparent neobișnuit scăzut, în raport cu serviciile ce urmează a fi realizate în cadrul contractului care face obiectul prezentei proceduri.
4. Precizați în ce măsură prețurile/tarifele rezultate din contractele/documentele prezentate sunt aplicabile și au fost avute în vedere la fundamentarea ofertei depuse în cadrul prezentei proceduri.
5. Transmiteți orice documente justificative suplimentare (oferte de preț, acorduri comerciale corespondență comercială, estimări de cost, angajamente ale prestatorilor sau alte documente relevante) ***să permită autorității contractante verificarea costurilor luate în calcul la fundamentarea prețului ofertat****.*
Clarificările și documentele solicitate vor fi prezentate astfel încât să rezulte în mod clar legătura dintre costurile invocate și prețul ofertat în cadrul prezentei proceduri de atribuire.
II. De asemenea comisia de evaluare a constatat că o parte dintre documentele prezentate în susținerea fundamentării prețului ofertat sunt emise ulterior datei-limită de depunere a ofertelor, respectiv în anul 2026. Totodată, din documentația transmisă rezultă că tarifele orare de proiectare invocate pentru fundamentarea prețului ofertat au fost aprobate prin Hotărârea Consiliului de Administrație din data de..., Având în vedere necesitatea verificării modului de formare și a sustenabilității prețului ofertat la data depunerii ofertei, vă rugăm să clarificați și să transmiteți următoarele informații și documente justificative;
1. Precizați care erau tarifele orare de proiectare aplicabile în cadrul societății la data depunerii ofertei
2. Menționați dacă tarifele orare aprobate prin Hotărârea Consiliului de Administrație din da... erau deja aplicabile la data depunerii ofertei. În caz afirmativ, prezentați documente justificative care demonstrează existența și aplicabilitatea acestora la momentul elaborării și depunerii ofertei.
3. În situația în care tarifele aprobate prin Hotărârea Consiliului de Administrație din data de... nu erau aplicabile la data depunerii ofertei, precizați care au fost tarifele efectiv utilizate la fundamentarea ofertei și transmiteți documentele care au stat la baza stabilirii acestora.
4. ***Prezentați documente justificative existente la data depunerii ofertei care să permită verificarea modului de formare a prețului ofertat****.*
5. În măsura în care documentele emise în anul 2026 au fost prezentate exclusiv pentru confirmarea unor costuri și tarife existente anterior, precizați în mod expres acest aspect și transmiteți documentele aferente perioadei anterioare care demonstrează existența și aplicabilitatea acestora la data depunerii ofertei.
III. Din analiza răspunsului dumneavoastră, comisia de evaluare a constatat că în cadrul documentelor transmise, au fost prezentate tarife orare aferente utilajelor necesare executării contractului. Totodată, din propunerea tehnică rezultă că o parte din utilajele necesare executării lucrărilor vor fi asigurate prin închiriere.

Având în vedere cele de mai sus, pentru a permite evaluarea caracterului fundamentat și sustenabil al prețului ofertat, vă solicitam să transmiteți următoarele clarificări:
1. Precizați daca tarifele orare prezentate în justificarea prețului reprezintă tarife de închiriere a utilajelor declarate în propunerea tehnică sau includ și alte categorii de costuri.
2. Prezentați modul de fundamentare a tarifelor orare utilizate la elaborarea ofertei financiare, cu indicarea sursei acestora.
3. Transmiteți documente justificative care au stat la baza stabilirii tarifelor respective (după caz: oferte de preț, acorduri de principiu, precontracte, contracte de închiriere, cataloage de prețuri, alte documente relevante).
4. Explicați modul în care costurile aferente asigurării/utilizării utilajelor au fost incluse în prețul ofertat și demonstrați că acestea acoperă necesarul de resurse pentru executarea contractului în condițiile asumate prin ofertă.
Vă solicitam să aveți în vedere că răspunsul transmis trebuie să conțină explicații și documente justificative suficiente pentru a permite autorității contractante verificarea fundamentării economice a prețului ofertat și a sustenabilității acestuia pe întreaga durată de executare a contractului."

... -... a răspuns prin adresa nr..... astfel:

„I. In urma analizei răspunsului la solicitarea de clarificări privind justificarea prețului aparent neobișnuit de scăzut, in cadrul componentei proiectare ați precizat că anumite servicii necesare elaborării documentației tehnice (studii topografice, studii geotehnice, precum și alte studii de specialitate) vor fi achiziționate de la operatori economici terți. In susținerea justificării ați depus contracte aferente unor servicii prestate în cadrul altor obiective și încheiate anterior datei depunerii ofertei.
Având în vedere necesitatea verificării modului de formare a prețului ofertat și a sustenabilității acestuia, vă solicităm să transmiteți următoarele clarificări: (...)
RASPUNS: ***Conform raspuns proiectant anexat****.*
II. De asemenea comisia de evaluare a constatat că o parte dintre documentele prezentate în susținerea fundamentării prețului ofertat sunt emise ulterior datei-limită de depunere a ofertelor, respectiv în anul 2026. Totodată, din documentația transmisă rezultă că tarifele orare de proiectare invocate pentru fundamentarea prețului ofertat au fost aprobate prin Hotărârea Consiliului de Administrație din data de.... Având în vedere necesitatea verificării modului de formare și a sustenabilității prețului ofertat la data depunerii ofertei, vă rugăm să clarificați și să transmiteți următoarele informații și documente justificative: (...)
RASPUNS: ***Conform raspuns proiectant anexat****.*
III. Din analiza răspunsului dumneavoastră, comisia de evaluare a constatat că în cadrul documentelor transmise, au fost prezentate tarife orare aferente utilajelor necesare executării contractului. Totodată, din propunerea tehnică rezultă că o parte din utilajele necesare executării lucrărilor vor fi asigurate prin închiriere.
Având în vedere cele de mai sus, pentru a permite evaluarea caracterului fundamentat și sustenabil al prețului ofertat, vă solicitam să transmiteți următoarele clarificări:
1. Precizați dacă tarifele orare prezentate în justificarea prețului reprezintă tarife de închiriere a utilejelor declarate în propunerea tehnică sau includ și alte categorii de costuri.
RASPUNS: Tarifele orare prezentate în justificarea prețului au fost fundamentate având în vedere atât utilajele proprii ale societății si ale asociatului..., cât și utilajele închiriate necesare executării contractului. În funcție de resursa utilizată, tariful orar reflectă costurile aferente exploatării utilajelor proprii sau costurile rezultate din contractele de închiriere avute în vedere la elaborarea ofertei.
2. Prezentați modul de fundamentare a tarifelor orare utilizate la elaborarea ofertei financiare, cu indicarea sursei acestora.
RASPUNS:

Tarifele orare utilizate la elaborarea ofertei financiare au fost fundamentate în funcție de categoria de utilaj, având la bază:
· costurile de exploatare aferente utilajelor proprii ale societății... si ale asociatului... (amortizare, combustibil, lubrifianți, întreținere și reparații, deservent etc.), calculate conform modului de fundamentare anexat;
· costurile rezultate din închirierea utilajelor necesare executării contractului, pe baza contractelor de închiriere avute în vedere la întocmirea ofertei.
În susținerea celor de mai sus, anexăm:
1. Fundamentarea tarifelor orare pentru utilajele proprii... si ale asociatului...;
2. Contractele de închiriere care au stat la baza stabilirii tarifelor pentru utilajele închiriate;
3. Transmiteți documente justificative care au stat la baza stabilirii tarifelor respective (după caz: ofere de preț, acorduri de principiu, precontracte, contracte de închiriere, cataloage de prețuri, alte documente relevante).
RASPUNS: În susținerea tarifelor orare utilizate la elaborarea ofertei financiare, transmitem anexat contractele de închiriere care au stat la baza fundamentării costurilor aferente utilajelor închiriate, precum și documentele de calcul privind tarifele utilajelor proprii.
4. Explicați modul în care costurile aferente asigurării/utilizării utilajelor au fost incluse în prețul ofertat și demonstrați că acestea acoperă necesarul de resurse pentru executarea contractului în condițiile asumate prin ofertă.
RASPUNS: Costurile aferente asigurării și utilizării utilajelor au fost incluse în prețul ofertat prin tarifele orare utilizate la elaborarea ofertelor de preț pentru articolele de deviz, acestea fiind fundamentate atât pe baza utilajelor proprii, cât și pe baza utilajelor asigurate prin închiriere.
Dimensionarea resurselor de utilaje a fost realizată în corelare cu tehnologia de execuție propusă, cantitățile de lucrări, durata de execuție și programul de realizare a investiției. Resursele de utilaje prezentate în ofertă permit organizarea și desfășurarea simultană a activităților pe mai multe fronturi de lucru, după necesitățile de execuție, asigurând realizarea lucrărilor în termenele asumate prin ofertă.
Utilajele proprii și cele închiriate prevăzute în ofertă acoperă integral necesarul de resurse pentru executarea contractului, fără a fi necesare resurse suplimentare care să afecteze prețul ofertat. Prin urmare, costurile aferente asigurării și utilizării utilajelor sunt integral reflectate în prețul ofertei și permit îndeplinirea contractului în condițiile asumate.
Precizam ca, manopera personalului din lista cuprinzând consumurile cu mana de lucru este de.../ora si reprezintă salariul mediu brut al personalului muncitor, la nivelul lunii august 2025, stabilit astfel:
· Fondul de salarii este... la un număr mediu de 120 muncitori
· Salar mediu brut/ luna al personalului muncitor=...
· Nr. mediu de ore/ luna=... ore
· Nivel de salarizare al personalului muncitor=... /... ore=.../ora"

Procedând la verificarea celor două răspunsuri și a anexelor depuse de... -..., Consiliul reține cu titlul de exemplu următoarele aspecte:

În cadrul primei solicitări de justificare a prețului, deși autoritatea contractantă a solicitat prezentarea de documente justificative din care să rezulte fundamentarea modului de formare a prețului ofertat cum ar fi modul de fundamentare a costurilor aferente activităților de proiectare, modul de fundamentare a costurilor aferente execuției lucrărilor, structura cheltuielilor directe și indirecte și costurile cu personalul implicat în contract... -... omite să depună aceste documentele justificative alegând

ca în cadrul răspunsului și a anexelor să indice niște costuri a căror realitate și veridicitate nu poate fi verificată astfel:

- cu privire la modul de fundamentare a costurilor aferente execuției lucrărilor nu depune documente justificative ci depune formularele F1, F2, F3, F4, C6, C7, C8 și C9 care inițial trebuiau să se regăsească în propunerea financiară însă autoritatea contractantă le-a eliminat urmare a solicitărilor de clarificări, având în vedere caracterul procedurii de proiectare si execuție, respectiv faptul ca listele de cantități se vor întocmi la faza de elaborare a proiectului tehnic, după încheierea contractului de achiziție;
- cu privire la structura cheltuielilor directe și indirecte... indică doar procentul acestora fără alte explicații
- cu privire la costurile cu personalul implicat în contract face trimite la C7cp - LISTA cuprinzând consumurile cu mana de lucru - cumulat pe proiect din care rezultă doar valoarea orară a manoperei de... fără a depune vreun document justificativ al acestei valori.
- cu privire la modul de fundamentare a costurilor aferente activităților de proiectare depune în anexă o justificare elaborată de însă care conține informații contradictorii atât prin raportare la răspunsul asocierii... -... nr.... cât și prin raportare la „ANEXA - Fundamentarea si detalierea tarifelor si a pretului ofertat pentru serviciile de proiectare *si asistenta tehnica - Fundamentare pret privind "Amenajare... Iadăra pentru apărare împotriva inundațiilor, în comuna..., județul...”- prestare de servicii de proiectare - faza p.a.c.+p.t.+c.s.+d.e.+o.s, verificare tehnică (A7, B5, D), obținere avize, autorizație de construcție si executie lucrari” astfel cu titlul de exemplu Consiliul reține CAM-ul indicat de...% însă calculat prin raportare de...% și profitul* de...%.
- de asemenea în finalul justificării formulate de sunt notele: *„Nota 1: Salariul de baza mediu brut, este stabilit la suma de... lunar, pentru un program normal de lucru in medie 20 zile lucratoare pe luna.*
  Nota 2: Detalierea ofertei cuprinde chetuielile personalului operativ direct implicat in efectuarea serviciului, cheltuieli directe, cheltuieli indirecte, profit precum si cota contributiei asiguratorii pentru munca de...%.
  Nota 3: Justificarea de mai sus s-a realizat in concordanta cu prevederile Codului muncii si Graficul tip Gantt prezentat.
  Nota 4: Se va asigura personal administrativ si personal suport/backstopping pe toata durata contractului, fara costuri suplimentare.
  Nota 5: In legatura cu alte cheltuielile privind asistenta tehnica - nr. deplasari, costul pentru cazare, transport la locul prestarii serviciilor, diurna personalului, s-au avut in vedere urmatoarele:
  Deplasarile pot avea o zi sau doua zile (in functie de necesitati) si pot fi efectuate de catre seful de proiect impreuna cu inginerii pe specialitati in functie de necesitate.
  Nr. mediu estimat de deplasari in... locatiei= 50 deplasari (s-a avut in vedere perioada de executie de... luni).
  Astfel:
  Un drum dus-intors... (... obiectelor investitiei) este de aproximativ... km.
  ... km x 50 deplasari=... km

... km x 11l/100km x.../l=...
Cazare ≈.../noapte x 50= 50.... (in functie de numarul... persoane si durata)
Diurna=.../zi/persoana ≈... pentru doua persoane si 50 zile." fără a *depune* vreun documente justificativ în susținerea acestor valori și care să oferte comisiei de evaluare posibilitatea verificării prețului ofertat.

Cu toate acestea, comisia de evaluare, cu încălcarea prevederilor art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016, a acceptat parțial răspunsul și a decis solicitarea unor noi justificări cu privire la activitatea de proiectare la care S.R.L. a răspuns anexând documente justificative.

Consiliul va reține că, în exercitarea atribuțiilor sale, prevăzute la art. 1... din HG nr. 394/2016, autoritatea contractantă avea obligația de a verifica dacă ofertanții care au depus oferte în cadrul acestei proceduri au ținut cont în elaborarea propunerii financiare aferente contractului ce face obiectul prezentei proceduri de toate cheltuielile necesare derulării contractului.

Consiliul reține că oferta depusă reprezintă angajamentul asumat de către ofertant în scopul realizării obiectului contractului, astfel costurile aferente produsului ofertat nu sunt elemente pur formale ale ofertei prezumate a fi valabile și admise, fără probe concludente, ci reprezintă elementele esențiale ale propunerii financiare a căror realitate trebuie să fie verificată de comisia de evaluare și confirmate de ofertant prin documentele înaintate autorității contractante, cu atât mai mult cu cât materialul respectiv constituie factor de evaluare care determină stabilirea ofertei câștigătoare.

Orice decizie a autorității privind admiterea sau respingerea unei oferte trebuie fundamentată pe o evaluare temeinică a acesteia, sub toate aspectele acesteia, și pe probe concludente, iar nu pe elemente insuficiente/neclare sau incerte care nu permit realizarea unei evaluări obiective a ofertei. Anterior finalizării evaluării ofertei, autoritatea contractantă ar fi trebuit să stabilească cu exactitate dacă propunerile financiare ale ofertanților sunt reale și ferme.

Numai în urma obținerii și verificării detalierii prețurilor ofertate, autoritatea contractantă putea stabili realitatea și corectitudinea formării acestora.

Consiliul reține faptul că operatorii economici, în elaborarea ofertelor financiare, trebuie să țină cont de toate prevederile legale în vigoare, astfel nu pot propune prețuri care nu sunt rezultatul liberei concurențe sau care nu pot fi justificate. În încercarea de a oferta un preț cât mai scăzut, operatorii economici nu pot face reduceri de costuri prin necotarea unor studii, având la bază simpla prezumție că urmare a declarării ca și câștigătoare a ofertei sale, vor găsi o modalitate de a executa contractul la prețurile ofertate.

În speță autoritatea contractantă nu a verificat realitatea, corectitudinea și fermitatea prețurilor ofertate de... -... acceptând pur și simplu răspunsurile formulate.

Prin solicitarea unei noi clarificări pentru lămurirea acestui aspect comisia de evaluare a încălcat prevederile art. 209 din Legea nr. 98/2016 *„În cazul în care informațiile sau documentele prezentate de către operatorii economici sunt incomplete sau eronate sau în cazul în care lipsesc anumite documente,* ***autoritatea contractantă are dreptul de a solicita*** *într-un anumit termen ofertanților/candidaților clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de aceștia în cadrul ofertelor sau solicitărilor de participare,* ***cu respectarea principiilor tratamentului egal și transparenței.*** *(...) Autoritatea contractantă* ***nu are dreptul ca prin clarificările/completările solicitate să determine apariția unui avantaj evident în favoarea unui ofertant****/candidat"* în condițiile în care sancțiunile pentru oferirea răspunsurilor neconcludente sau netransmise în termenul precizat sunt expres stabilire la art. 134 alin. (5) HG nr. 395/2016 coroborat cu art. 210 alin. (3) din Legea nr. 98/2016.

Faptul că intervenientul a elaborat o ofertă neserioasă și care nu putea fi verificată de comisia de evaluare rezultă și din justificările acestuia din cadrul notelor scrise nr....:

„Cu privire la cota C.A.M, nota de fundamentare indică în mod transparent atât baza de calcul (manopera directă de...), cât și suma provizionată.... Neconcordanța semnalată privește denumirea cotei, iar nu cuantumul efectiv provizionat si aplicat: cota aplicată în fundamentare este de...%, superioară cotei legale de...%, diferența reprezentând..., respectiv 0...6% din valoarea ofertei.

Împrejurarea că această diferență a putut fi identificată de contestator prin simplul recalcul al elementelor cuprinse în notă demonstrează caracterul complet și transparent al fundamentării prețului. Contestatorul nu invocă disimularea vreunui element de cost, ci, dimpotrivă, valorifică datele puse la dispoziție de subscrisa. Nicio dispoziție legală nu sancționează provizionarea unei cote superioare celei legale.

Cu privire la nivelul profitului, contestatorul realizeaza o argumentație artificiala. Nivelul de 5% comunicat comisiei de evaluare reprezintă cota de profit aplicată în cadrul devizelor lucrărilor de execuție - componentă care reprezintă.....% din valoarea ofertei. Suma de... provine dintr-o notă de fundamentare aferentă serviciilor de proiectare, componentă a cărei valoare ofertată este de..., reprezentând...% din valoarea ofertei. Contestatorul compară, așadar, o cotă de deviz aplicată componentei de execuție cu o marjă calculată pe perimetrul unei componente distincte, de natură intelectuală, reprezentând sub 6% din ofertă. Sunt doi indicatori determinați pe baze de calcul diferite, iar compararea lor directă constituie o eroare de metodă. Se impune a fi mentionat că marje diferite pentru serviciile de proiectare și pentru lucrările de execuție reprezintă o realitate economică firească, structura de costuri a celor două categorii de prestații fiind fundamental diferită".

Astfel, intervenientul recunoaște că deși în răspunsul nr.... a menționat expres „Nivelul profi*tului este 5%", în cadrul* propunerii financiare acesta este mai..., de asemenea deși CAM-ul este de...% în cadrul propunerii financiare l-a calculat prin raportare la un procent mai.... Rezultă în mod evident că în fapt a întocmit o ofertă fără nicio justificare legală, urmând ca în situația încheierii contractului să găsească mijloacele de a duce la îndeplinire contractul.

Elaborarea ofertei financiare cade în sarcina operatorului economic participant la procedură, el neputând să își invoce propria culpă ca motiv al întocmirii ofertei financiare potrivit principiului „*nemo auditur propriam turpitudinem allegans*". Astfel prin ofertarea unui preț aparent neobișnuit de scăzut, care reprezintă mai puțin de 80% din valoarea estimată a

contractului, contestatorul și-a asumat implicit și riscul ca autoritatea contractantă, în vederea aplicării obligațiile exprese, imperative și legale, să îi solicite documente justificative acestui prețul ofertat, cu atât mai mult cu cât contestatorul cunoștea aceste prevederi legale ținând cont de principiul de drept *„nemo legem ignorare censetur*".

Consiliul reține faptul că legiuitorul nu a impus în sarcina autorității contractante doar obligația de a solicita justificări de preț, în sensul de a întocmi o simplă adresă de solicitare pentru a demonstra îndeplinirea acestei obligații ci și de a efectua verificări detaliate ale tuturor componentelor care formează prețul ofertei, în condițiile în care legiuitorul stabilește o prezumție relativă de încălcare a principiilor nediscriminării, tratamentului egal și transparenței necesare pentru atribuirea unui contract de achiziție publică, față de un preț neobișnuit de scăzut.

Potrivit documentației de atribuire propunerea financiară trebuia elaborată astfel încât să cuprindă toate elementele de formare a prețului final.

Raportat la cele evocate și ținând seama că printre atribuțiile comisiei de evaluare sunt și cele de verificare a propunerilor financiare prezentate de ofertanți, inclusiv verificarea conformității cu propunerile tehnice, verificarea încadrării acestora în situația prevăzută la art. 210 din Lege, astfel cum a fost prevăzut în anunțul de participare așa cum este prevăzut la art. 1... alin. (1) din HG nr. 395/2016, Consiliul constată că această verificare nu s-a făcut cu rigurozitatea impusă de legislația în domeniu, pe cale de consecință, criticile contestatorului privind nelegalitatea evaluării ofertei depusă de... -... sunt întemeiate, urmând să fie admise.

Referitor la criticile contestatorului cu privire la organizarea și personalul propuse de..., Consiliul reține următoarele:

În cadrul fișei de date a achiziției, autoritatea contractantă a stabilit următoarele:

„IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice

Propunerea tehnica se va prezenta la rubrica special prevăzută în S.E.A.P. în acest sens, respectiv "Documente de calificare și propunere tehnică" și va fi semnata de ofertant, va fi scanata, semnata cu semnatura electronic extinsa.

Ofertantii vor prezenta:

• Formularul de... care va include toate informațiile solicitate prin Caietul de sarcini (Formular 9 din sectiunea „Modele de formulare)

• Documentele tehnice care nu conțin informații legate de prețuri.

Propunerea tehnică va conține toate informațiile și dovezile pe care ofertantul le consideră necesare pentru fundamentarea ofertei sale. ***Oferta trebuie să convingă autoritatea contractantă ca în caz de atribuire, ofertantul dispune de resurse suficiente pentru a indeplini contractul aferent prezentei achizitii.... Se*** *vor furniza orice alte informații considerate semnificative pentru evaluarea corespunzătoare a propunerii tehnice.*

Ofertele vor fi obligatoriu intocmite în conformitate cu legislatia actualizată la zi.

Toate datele furnizate în oferta tehnică reprezintă angajamente ferme, nerespectarea acestor angajamente pe parcursul derulării contractului, duce la aplicarea clauzelor referitoare la reziliere și/sau penalități.

Prezentarea propunerii tehnice, trebuie să asigure posibilitatea verificării corespondenței propunerii tehnice cu specificațiile prevăzute în Caietul de sarcini. Propunerea tehnică se va întocmi într-o manieră organizată, cu opis al documentelor si numerotarea paginilor, astfel încât procesul de evaluare a ofertelor să permită identificarea facilă a corespondenței informațiilor cuprinse în oferta cu specificațiile tehnice din caietul de sarcini și alte prevederi legislative în vigoare.

Propunerea tehnica se va elabora in conformitate cu solicitarile si avand structura stabilita prin "Formular cadru -..." - Formular nr.... din sectiunea „Modele de formulare, astfel incat sa se ofere posibilitatea verificarii modului in care operatorul economic va executa contractul asigurandu-se totodata corespondenta modului de executare cu cerintele prevazute in Caietul de sarcini si Documentatia de atribuire, atasate in SEAP la anuntul de participare in sectiunea "Documentatie si clarificari", prezentandu-se si completandu-se toate cerintele solicitate.

Propunerea t*ehnica va cuprinde cele mentionate mai jos si va fi prezentată conform Formular 9:*

1.- Propunerea tehnica se va elabora astfel incat sa se ofere posibilitatea verificarii modului in care operatorul economic va executa contractul asigurandu-se totodata corespondenta modului de executare cu cerintele prevazute in Caietul de sarcini (a se vedea Caietul de sarcini - Cap.... Modul de prezentare a propunerii tehnice) si anexele acestuia atasate in SEAP la anuntul de participare, prezentandu-se si completandu-se toate cerintele solicitate.... va prezenta în mod detaliat toate informații solicitate in Caietul de sarcini si Documentatia de atribuire, fără a se limita la acestea.

Propunerea tehnică se va prezenta și redacta de către ofertanți în limba română. Oferta trebuie prezentată într-un format electronic care să permită copierea textului.

2. -Propunerea tehnica se va intocmi in baza si cu luarea in considerare a criteriului de atribuire. ***Criteriul de atribuire este descris si detaliat in Documentatia de atribuire****. Astfel,* ***elementele propunerii tehnice se vor prezenta detaliat si complet in corelatie cu factorii de evaluare descrisi prin algortimul de calcul. Toate elementele criteriului de atribuire sunt obligatorii si vor fi descrise si abordate in cadrul propunerii tehnice.***

3. Se va prezenta Structura echipei propuse pentru indeplinirea contractului, cu informatii relevante pentru expertii cheie principali:

i. Contract de muncă/contract de colaborare/angajament de participare semnat de persoana nominalizată/declarație de disponibilitate, în cazul în care acesta nu este angajat al ofertantului sau orice alt document din care să reiasă dovada disponibilității;

ii. Documentele solicitate prin Caietul de sarcini si Documentatia de atribuire pentru expertii cheie principali, care demonstreaza calificarea educationala si profesionala a acestora;

iii. Contractele in care expertul nominalizat a fost implicat si a indeplinit activitatile solicitate prin Documentatia de atribuire si documentele doveditoare care stau la baza demonstrarii experientei expertului nominalizat. In vederea demonstrării participării experților în contractele prezentate, este necesară prezentarea de documente/ certificări/ recomandări sau orice alte documente similare relevante (semnate și ștampilate) din care să rezulte numele persoanei, poziția ocupată, activitățile desfășurate, informații privind denumirea/obiectul și domeniul contractului.

Pentru experții cheie nerezidenți, vor fi prezentate documente echivalente emise de autorități din țările de origine, însoțite de traduceri autorizate.

Ofertantul va prezenta si modalitatea de asigurare a accesului la Experti secundari si personal auxiliar, conform cerintelor din Caietul de sarcini. Experții trebuie să aibă competența și experiența relevantă, astfel încît să acopere toate domeniile specifice solicitate.

4. Ofertantul va prezenta Declarație pe proprie răspundere a ofertantului din care să rezulte faptul că, la elaborarea ofertei, ofertantul a ținut cont de obligațiile referitoare la condițiile privind protecția muncii care sunt în vigoare în România, precum și că le va respecta în vederea implementării contractului.
(...)
- Ofertantul are obligația de a numerota fiecare pagină a ofertei tehnice. Oferta va conține în mod obligatoriu un opis al documentelor care se depun. Opisul va fi... 0 a propunerii tehnice.
Oferta trebuie prezentată într-un format electronic care să permită copierea textului.
Propunerea tehnică trebuie să corespundă cerințelor minime prevazute în Caietul de sarcini conform art. 133 din H.G. nr 395/2016 și se va corela cu propunerea financiarã sub sancțiunea respingerii ofertei ca neconformã în baza art. 137 alin. 3 litera d) din H.G. nr. 395/2016.
Nu vor fi luate în considerare propunerile tehnice care se limitează la copierea caietului de sarcini.
Atentie!: Nu se accepta modificarea solutiilor tehnice sau completarea ofertei tehnice."

În cadrul caietului de sarcini autoritatea contractantă a stabilit următoarele:

„.... Organizarea și personalul
Ofertantul va prezenta în tabelul A personalul disponibil și propus pentru desfășurarea contractului. Personalul indicat în tabelul de mai jos reprezintă personalul minim obligatoriu pentru desfășurarea activităților contractului".
Antreprenorul are obligația să asigure personal calificat pentru execuția prezentului contract, iar cerințele minime trebuie să fie luate în considerare ca o limită inferioară, care se dorește a fi depășită de Antreprenor chiar de la faza de ofertare/achiziție. în condițiile în care o anumită categorie de experți este reglementată prin anumite acte normative, care impun deținerea unei autorizații/atestări/certificări care implică verificarea nivelului studiilor de specialitate în domeniu și/sau a experienței persoanei respective (RTE, Topograf, etc), Antreprenorul va răspunde de punerea la dispoziție a unui personal care să dețină autorizările/atestările/certificările respective. în vederea demonstrării cerințelor minime mai jos menționate, Ofertanții vor prezenta în cadrul... informații și documente așa cum au fost solicitate pentru fiecare persoană în parte.
Cel puțin următoarele informații trebuie prezentate aici:
4- structura echipei propuse pentru managementul contractului;
4- modul de abordare a activității de raportare cu privire la progresul serviciilor, inclusiv documentele finale în raport cu prevederile caietului de sarcini;
i- descrierea infrastructurii pe care contractorul o utilizează pentru realizarea activităților propuse pentru îndeplinirea obiectului contractului.
Această infrastructură trebuie să fie corespunzătoare scopului contractului și să îndeplinească toate cerințele solicitate de legislația în vigoare.
Se va prezenta doar echipamentul necesar și propus pentru desfășurarea contractului și nu tot echipamentul deținut de către ofertant (în situația în care această infrastructură nu a fost detaliată și impusă de autoritatea contractantă în cadrul instrucțiunilor către ofertanți).
(...)
În vederea demonstrării îndeplinirii cerințelor minime solicitate prin..., Ofertantul va include în ofertă, pentru categoriile de personal menționate la pct. A, numele, CV-urile, copii ale documentelor care atestă studiile, și documente relevante/recomandări emise de Beneficiar (Beneficiarul final al contractului) si/sau angajator pentru fiecare contract prezentat, din care să rezulte îndeplinirea calificărilor și a experienței profesionale solicitate.
Având în vedere că experiența profesională a experților cheie reprezintă totodată și factori de evaluare în vederea atribuirii contractului, pentru obținerea punctajelor potrivit algoritmului de calcul menționat în Instrucțiunile către Ofertanți, se vor depune

împreună cu oferta documentele solicitate pentru aceștia în cadrul fiecărui factor de evaluare.
În vederea obținerii punctajului în conformitate cu algoritmul de calcul aferent factorilor de evaluare stabiliți pentru experții nominalizați la pct. A, ofertanții vor prezenta în mod obligatoriu în cadrul propunerii tehnice și documente/recomandări emise de Beneficiar (Beneficiarul final al contractului) si/sau angajator pentru fiecare contract prezentat, din care să rezulte elementele necesare acordării punctajului.
Pentru fiecare dintre persoanele prevăzute la pozițiile incluse tabelul A, Ofertanții vor nominaliza câte o persoană diferită. De asemenea, persoanele nominalizate la pozițiile incluse în tabelul A vor fi diferite de cele indicate la pozițiile incluse în tabelul B.
(...)
Nota 1: Ofertanții nu vor nominaliza la nivelul Propunerii tehnice experții secundari
Nota 2: Ofertantul va propune toți experții pe care îi consideră necesari în vederea îndeplinirii eficiente a tuturor activităților solicitate în cadrul prezentului contract
*Autoritatea contractantă solicită ca ofertanții, în propunerea tehnică, să prezinte modalitatea de asigurare a accesului la specialiștii necesari și obligatorii în vederea verificării nivelului de calitate corespunzător cerințelor fundamentale aplicabile lucrărilor cuprinse în obiectul contractului, în conformitate cu prevederile Legii 10/..., Legii 3... /..., HG 925/1995 și Ordinul 1895/... ș****i să descrie momentul în care vor interveni aceștia în implementarea contractului, precum și modul în care operatorii economici asigură accesul la serviciile acestora (fie prin resurse proprii, fie prin subcontractanți, situație în care se vor descrie angajamentele contractuale realizate în vederea obținerii serviciilor respective: persoane fizice autorizate, subcontractanți de specialitate).***
În cadrul propunerii tehnice, ofertanții vor prezenta organigrama echipei propuse pentru implementarea contractului, cu evidențierea rolurilor în cadrul echipei.
Notă:
Toate lucrările care necesită atestate corespunzătoare impuse de legislația aferentă vor fi executate de către operatori atestați și documentele necesare (legitimații/atestate).
Notă: Toate referințele la atestate/Legitimații etc., se vor citi cu mențiunea "echivalent".
În cadrul... va prezenta și următoarele informații:
- descrierea rolului echipei de coordonare în realizarea contractului și interacțiunea acesteia cu echipa din șantier responsabilă cu execuția lucrărilor
- prezentarea managementului general al Contractului prin prisma interacțiunii cu personalul de management al Autorității Contractante, cu personalul Beneficiarului, cu personalul autorităților... implicate în emiterea diverselor avize, inclusive în ceea ce privește verificatorii atestați. Managementul contractului va demonstra și îndeplini:
- toate criteriile de mediu și calitate raportate la tipul lucrărilor care se vor executa, explicând cum se realizează și avantajele metodologiei folosite
- nivelul optim de implicare a responsabililor în realizarea calității, prezentând modalități realiste și foarte clar definite".

În cadrul formularului de propunere tehnică, autoritatea contractantă a solicitat următoarele:

„5 ORGANIZAREA ȘI PERSONALUL
... Structura echipei propuse pentru managementul Contractului
În acest capitol Ofertantul trebuie să prezinte:
i. Structura echipei propusă pentru managementul contractului
ii. Organigrama echipei - cu evidențierea rolurilor în cadrul echipei;
Se va prezenta structura echipei propuse pentru managementul contractului, cu prezentarea organigramei echipei și a informațiilor relevante pentru personalul propus și documente suport pentru demonstrarea calificărilor educaționale și profesionale, a abilităților, a experienței solicitate.

Ofertantul va prezenta în tabelele A și B personalul disponibil și propus pentru desfășurarea contractului. Personalul indicat în tabelele de mai jos reprezintă personalul minim obligatoriu pentru desfășurarea activităților contractului.
Ofertanții vor prezenta informațiile in formă tabelare, utilizând următorul format:
(...)
... Managementul Contractului.
În acest capitol Ofertantul trebuie să prezinte:
- *Modalitatea de poziționare și integrare a echipei responsabile pentru implementarea Contractului în structura organizațională permanentă a Ofertantului;*
- *Instrumentele/metodele de coordonare a activității între membrii echipei care gestionează realizarea lucrării;*
- *descriere a rolului echipei de coordonare în realizarea contractului și interacțiunea acesteia cu echipa de proiectare precum și cu cea din șantier responsabilă cu execuția lucrărilor.*
- *descriere a managementului general al Contractului prin prisma interacțiunii cu personalul de management al Autorității Contractante, cu personalul Supervizorului, cu personalul autorităților... implicate în emiterea diverselor avize, inclusive în ceea ce privește verificatorii atestați.*

▪ ***Abordarea pentru organizarea și gestionarea activităților în cadrul Contractului, în cazul unei asocierii (dacă Ofertantul este o asociere)***

▪ ***Abordarea pentru managementul activității subcontractanților în cadrul activităților din Contract și următoarele informații (în cazul în care Ofertantul va utiliza subcontractanți pentru anumite activități din Contract)****:*

i. identificarea lucrărilor realizate de subcontractanți
ii. modalitatea în care se va asigura coordonarea activităților subcontractorilor
iii. modalitatea de efectuare a plăților către subcontractanți în cadrul Contractului.
iv. informații referitoare la opțiunea de plată directă în raport cu prevederile art. 218 și următoarele din Legea 98/2016

- *Abordarea și metodologia propusă pentru gestionarea relației cu Autoritatea Contractantă, prin raportare la informațiile furnizate și cerințele cuprinse în Caietul de Sarcini la... specifice de managementul Contractului, respectiv:*

i. Prezentarea metodelor și a planurilor de management utilizate pentru planificarea și monitorizarea derulării activităților din Contract, pentru planificarea și monitorizarea costurilor în cadrul Contractului, pentru planificarea și monitorizarea relațiilor cu factorii interesați identificați ca fiind relevanți în cadrul Caietului de Sarcini;
ii. Descrierea modului de realizare a comunicării cu Autoritatea Contractantă pe durata derulării Contractului"

Potrivit fișei de date II.... Criterii de atribuire ales de autoritatea contractantă este *„Cel mai bun raport calitate - preț*" cu următorii factori de evaluare:
- Prețul ofertei
- Experiența experților-cheie
- Propunerea tehnica - demonstrarea unei metodologii de realizare a contractului si planificarea adecvata a resurselor umane si tehnice in corelare cu specificul si complexitatea activităților.

În cadrul înscrisului denumit Detalierea factorilor de evaluare postată în SEAP sub identificatorul *„[CN108...05/...03] Detaliere factori evaluare.pdf.p7s*" autoritatea contractantă a stabilit algoritmul de punctare a factorilor de evaluare, astfel:

„F3: Propunerea tehnica - Demonstrarea unei metodologii de realizare a contractului si planificarea adecvata a resurselor umane si tehnice in corelare cu specificul si complexitatea activitatilor - pondere... %
Descriere: Operatorii economici au obligația de a prezenta modul in care inteleg contextul proiectului si care este abordarea pe care o considera adecvata pentru finalizarea contractului, la termenele stabilite si cu respectarea tuturor cerințelor din caietul de sarcini, precum si a cerințelor legale in vigoare.
Algoritm de calcul: Pentru acest factor de evaluare se va acorda punctajul: Pth= Pth1+Pth2+Pth3, unde
Pth1= punctajul pentru subfactorului 1= Pth...+Pth...+Pth... Pth2= punctajul pentru subfactorului 2 Pth3= punctajul pentru subfactorului 3
Subfactor 1 - Pth1: Abordarea si metodologia propuse pentri prestarea serviciilor de proiectare, datele de intrare si datele de ieșire pentru activitatilor din cadrul contractului - pondere 15... % - punctai maxim 15 puncte.
Punctajul pentru subfactorul 1 se acorda: Pth1= Pth... + Pth... + Pth...
Pth... Metodologia propusa pentru activitatea de proiectare - pondere 5... % - punctai maxim 5 puncte
Descriere:
(...)
Pth... - Metodologia propusa pentru execuția lucrărilor - pondere 5... % - punctaj maxim 5 puncte
Descriere:
(...)
Pth... - Planul de management al calitatii - pondere 5... % - punctaj maxim 5 puncte
Descriere:
(...)
Subfactor Pth2: Programul de execuție - pondere 10... % - punctai maxim 10 puncte.
Descriere:
(...)
Subfactor Pth3: Organizarea si personalul - pondere 10... % - punctaj maxim 10 puncte.
Descriere:
1. ***Autoritatea contractanta acordă 3 puncte și calificativul Acceptabil/ Satisfăcător/Parțial relevant pentru Ofertanții care demonstrează o foarte bună înțelegere a activităților stabilite în caietul de sarcini, precum și o documentare/analiză parțială a Proiectului****. În vederea obținerii a punctajului acordat, informațiile prezentate includ:*
i. prezentarea managementului general al Contractului prin prisma interacțiunii cu personalul de management al Autorității Contractante, cu personalul Supervizorului, cu personalul autorităților... implicate în emiterea diverselor avize, inclusive în cee ace privește verificatorii atestați. Managementul contractului demonstrează și îndeplinește:
ii. toate criteriile de mediu și calitate raportate la tipul lucrărilor care se vor executa, explicând cum se realizează și avantajele metodologiei folosite;
iii. organigrama echipei este completă, însă indică o limitare a interacțiunii dintre membri acesteia și distribuirea sarcinilor prin raportare la metodologia prezentată.
iv. responsabilitățile referitoare la managementul contractului sunt indicate de o maniera limitată, în mod generic;
v. (în situația în care este aplicabil): distribuția activităților din Contract și a responsabilităților operatorilor economici membri ai asocierii și/sau subcontractanți este indicată într-o manieră limitată și neclară.
2. ***Autoritatea contractanta acordă 6 puncte*** *și calificativul Bine/Adecvat pentru Ofertanții care demonstrează o înțelegere limitată a activităților stabilite în Caietul de*

sarcini, precum și o documentare/analiză adecvată a Proiectului. În vederea obținerii celor 6 puncte acordate, informațiile prezentate includ:
i. descrierea rolului echipei de management în realizarea contractului și interacțiunea acesteia cu echipa de proiectare și cea din șantier responsabilă cu execuția lucrărilor;
ii. prezentarea managementului general al Contractului prin prisma interacțiunii cu personalul de management al Autorității Contractante, cu personalul Supervizorului, cu personalul autorităților... implicate în emiterea diverselor avize, inclusive în ceea ce privește verificatorii atestați. Managementul contractului demonstrează și îndeplinește:
iii. toate criteriile de mediu și calitate raportate la tipul lucrărilor care se vor executa, explicând cum se realizează și avantajele metodologiei folosite;
iv. organigrama echipei este completă și prezentată în detaliu, indicând o bună coordonare a echipei și a sarcinilor la nivelul acesteia prin raportare la metodologia prezentată;
v. responsabilitățile referitoare la managementul contractului sunt indicate prin raportare directă la planificarea activităților în cadrul contractului, fiind descris succint modul de implicare/interacțiune a echipei cu unitatea responsabilă de managementul contractului la nivelul organizației Ofertantului, în raport cu necesitățile în cadrul contractului;
*vi. (în situația în care este aplicabil): **distribuția activităților din Contract și a responsabilităților operatorilor economici membri ai asocierii și/sau subcontractanți <u>este parțial indicată</u>**.*
*3. **Autoritatea contractanta acordă 10 puncte** și calificativul Foarte bine/Excepțional pentru Ofertanții care demonstrează o foarte bună înțelegere a activităților stabilite în Caietul de sarcini, precum și o bună documentare/analiză a Proiectului. În vederea obținerii celor 11 puncte acordate, informațiile prezentate includ:*
i. descrierea rolului echipei de management în realizarea contractului și interacțiunea acesteia cu echipa de proiectare și cea din șantier responsabilă cu execuția lucrărilor;
ii. prezentarea managementului general al Contractului prin prisma interacțiunii cu personalul de management al Autorității Contractante, cu personalul Supervizorului, cu personalul autorităților... implicate în emiterea diverselor avize, inclusive în ceea ce privește verificatorii atestați. Managementul contractului demonstrează și îndeplinește:
iii. toate criteriile de mediu și calitate raportate la tipul lucrărilor care se vor executa, explicând cum se realizează și avantajele metodologiei folosite;
iv. nivelul optim de implicare a responsabililor în realizarea calității, prezentând modalități realiste și foarte clar definite;
v. organigrama echipei este completă și prezentată în mod detaliat, indicând o bună coordonare a echipei și distribuirea sarcinilor la nivelul acesteia prin raportare la metodologia prezentată;
vi. relația cu organizația de bază este reprezentată, interacțiunea echipei cu organizația Ofertantului este corespunzător reprezentată prin indicarea specifică a metodelor și instrumentelor de capitalizare și valorificare a cunoașterii/ informațiilor/cunoștințelor din exercițiile similare anterioare relevante prin raportare la obiectul contractului;
*vii. (în situația în care este aplicabil): **distribuția activităților din Contract și a responsabilităților operatorilor economici membri ai asocierii și/sau subcontractanți este integral indicată**;*
viii.... include detalii privind optimizarea alocării experților din punct de vedere al timpului și al costului precum și al logisticii."

În cadrul propunerii tehnice depuse de..., se regăsește la pag. 107-109 cap. Abordarea pentru organizarea și gestionarea activităților în cadrul Contractului, în cazul unei asocieri (dacă Ofertantul este o asociere), însă prezentarea este una generală și sumară raportată la liderul asocierii și la membrii asocierii și nu cuprinde o distribuție clară a

activităților din contract și a responsabilităților fiecărui membru al asocierii.

Deși este factor de evaluare, Consiliul constată că în cadrul procesului verbal nr.... autoritatea contractantă a acordat acestui ofertant punctajul de 10 puncte pentru Subcfactorul Pth3: Organizarea și personalul justificând în mod simplist „ofertantul a de*monstrat o înțelegere foarte bună a contextului proiectului, prezentând o descriere clară a organizării și a personalului pentru realizarea activităților din cadrul contractului" omițând să veri*fice existența și gradul de detaliere al informațiilor care trebuiau incluse în cadrul acestui capitol și care urmau a fi punctate.

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

Referitor la criticile contestatorului cu privire la organizarea și personalul propuse de... - S.R.L. și de..., Consiliul urmează să le admită având în vedere argumentele anterioare cu sublinierea faptului că:

- în cadrul propunerii tehnice depuse de... - S.R.L. se regăsește la pag. 216-217 cap. Abordarea pentru organizarea și gestionarea activităților în cadrul Contractului, în cazul unei asocierii care conține o prezentarea generală și sumară raportată la liderul asocierii și la membrii asocierii și nu cuprinde o distribuție clară a activităților din contract și a responsabilităților fiecărui membru al asocierii.

- în cadrul propunerii tehnice depuse de... se regăsește la pag. 1328-1331 cap. Abordarea pentru organizarea și gestionarea activităților în cadrul Contractului, în cazul unei asocierii care conține o prezentarea generală și sumară și nu cuprinde o distribuție clară a activităților din contract și a responsabilităților fiecărui membru al asocierii.

Modalitatea de aplicare a factorilor de evaluare a fost clară și expresă.

Față de această succesiune faptică și față de cele arătate de autoritatea contractantă, se reține următoarele dispoziții legale:

- art. 1... din HG nr. 395/2016 care prevăd *„(1) În **raport cu sarcinile și responsabilitățile, comisia de evaluare are, în ansamblu, următoarele atribuți**i:*
(...)
*l) **aplicarea criteriului de atribuire și a factorilor de evaluare, astfel cum a fost prevăzut în anunțul de participare**/simplificat/de concurs".*

Consiliul reține că în etapa de aplicare a criteriului de atribuire și a factorilor de evaluare, autoritatea contractantă are obligația de a respecta algoritmul de punctare, precizat în mod clar și detaliat în cadrul documentației de atribuire, algoritm care trebuia să reflecte metodologia de punctare a avantajelor care vor rezulta din propunerile tehnice și financiare prezentate de ofertanți și trebuie să aducă un avantaj real, să nu fie formali și să poată fi urmăriți în cadrul procesului de evaluare a ofertelor și aplicare a criteriului de atribuire.

De aici rezultă că în etapa de aplicare a acestui criteriu de atribuire, comisia de evaluare nu poate stabili o altă metodologie de punctare a avantajelor.

Raportat la cele evocate și ținând seama că printre atribuțiile comisiei de evaluare sunt și cele de aplicarea criteriului de atribuire și a factorilor de evaluare, astfel cum a fost prevăzut în anunțul de participare așa cum este prevăzut la art. 1... alin. (1) din HG nr. 395/2016, Consiliul constată că această verificare nu s-a făcut cu rigurozitatea impusă de legislația în domeniu, pe cale de consecință, criticile contestatorului privind nelegalitatea evaluării ofertelor contestate sunt întemeiate, urmând să fie admise.

În ceea ce privește restul criticilor sesizate de către contestator, cu privire la modalitatea nelegală de evaluare a ofertelor depuse de... -.....;... - S.R.L. și..., Consiliul nu mai analizează conformitatea acestora, atâta vreme cât din cauza motivelor antemenționate nu poate fi înlăturat modul imprecis de evaluare a acestora.

Având în vedere cele constatate, în temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite contestația formulată de... în contradictoriu cu ... și pe cale de consecință va respinge ca nefondată cererea de intervenție formulată de..., va anula raportul procedurii și actele subsecvente și va obliga autoritatea contractantă la reevaluarea propunerilor tehnice depuse de... -.....;... - S.R.L. și... și a propunerii financiare depusă de... -..., conform prevederilor legale, a documentației de atribuire, cu aplicarea criteriului de atribuire stabilit în cadrul documentației de atribuire 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 le va respinge ca nedovedite, 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:

Admite contestația formulată de... în contradictoriu cu ... și pe cale de consecință respinge ca nefondată cererea de intervenție formulată de..., anulează raportul procedurii și actele subsecvente și obligă autoritatea contractantă la reevaluarea propunerilor tehnice depuse de... -.....;... - S.R.L. și... și a propunerii financiare depusă de... -..., conform prevederilor legale, a documentației de atribuire, cu aplicarea criteriului de atribuire stabilit în cadrul documentației de atribuire 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 5 exemplare originale, conține 44 (patruzecișipatru) pagini.