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:...

... contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr.... (transmisă... e-mail...), formulată de .... S.R.L.... calitate de lider al... formată din .... S.R.L. -..., cu sediul..... nr....., înmatriculată la... al... sub nr...., având CUI..., reprezentată legal... administrator și convențional... & ...., cu sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură...-...., str.... nr..... Raportului procedurii nr.... și a adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr.... emisă de către autoritatea contractantă..., cu sediul..... cadrul procedurii de licitație deschisă online, organizată... vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având ca obiect: „...” cod..., s-a solicitat:

- anularea... parte, a raportului procedurii, a adresei de comunicare a rezultatului procedurii, precum și a tuturor actelor subsecvente... ceea ce privește oferta depusă de către subscrisa și măsura anulării procedurii;
- consecutiv, obligarea autorității contractante la continuarea și finalizarea procedurii de atribuire, cu menținerea concluziei - devenită definitivă... necontestare - privind admisibilitatea și conformitatea ofertei subscrisei, respectiv, la refacerea clasamentului, la solicitarea documentelor justificative actualizate... condițiile art....6 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 și la desemnarea ofertei câștigătoare, cu respectarea... nr.... și a... civile nr.... a Curții de Apel..., precum și a legislației incidente și a considerentelor pe care Consiliul le va reține... motivarea... de admitere a prezentei contestații;
- ... subsidiar... ipoteza... care se va aprecia că verificarea informațiilor din... putea fi reluată, anularea actelor contestate și obligarea autorității contractante la reevaluarea măsurilor și dovezilor prezentate

potrivit art. 171 din Legea nr. 98/2016, cu respectarea principiului proporționalității și a considerentelor prezentei decizii.

... luarea..., CONSILIUL, legal investit, a avut... vedere următoarele:

... preambul, contestatorul face un scurt istoric al procedurii, sens... care, face trimitere la... anterior emisă... prezenta procedură, respectiv... nr..... a formulat plângere autoritatea contractantă; aceasta fiind respinsă (... Curții de Apel... nr...., pronunțată... dosarul nr....), astfel că... a rămas definitivă.

Pe fondul cauzei, arată că autoritatea contractantă a emis la data de..., raportul procedurii și adresa de comunicare a rezultatului procedurii (comunicate... SEAP la data de...)... care a reținut... mod contradictoriu, că, deși, existența docume ntului constatator emis de CNI (și publicat... SEAP după data limită de depunere a ofertelor) nu atrage incidența motivului de excludere de la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, prezenta societate ar fi trebuit să completeze... rubrica „Încetare anticipată, daune-interese sau alte sancțiuni comparabile” cu mențiunea „DA”, tocmai... considerarea acestui document constatator.

Astfel, s-a făcut referire la Documentul constatator nr...., emis de ..... pentru Contractul nr..... care erau menționate întârzieri imputate .... S.R.L. și penalități de.... Penalitățile fuseseră achitate la... (O.P. nr....), cu circa zece luni înainte de depunerea ofertei... prezenta procedură și, totodată, înainte de emiterea documentului constatator din... (publicat... SEAP de abia la data de..., fiind un document constatator pretins emis pe durata executării contractului)...., la rubrica privind „încetarea anticipată, daune-interese sau alte sancțiuni comparabile", ... a răspuns „NU". Comunicarea formală a documentului constatator către operator, anterior termenului-limită de depunere a ofertelor, nu a fost dovedită (C.N.I. nu a răspuns solicitării nr.... transmisă de autoritate, astfel că, așa cum am și susținut, singura comunicare care putea fi reținută este cea din SEAP, de la data de...). Comisia a reținut, însă, că, lipsa comunicării formale nu înlătură cunoașterea de către .... a situației contractuale, respectiv, că i s-au imputat și a achitat chiar penalități de întârziere, astfel că, exista obligația menționării... a acestor penalități.

Pentru claritatea expunerii, contestatorul redă sintetic, sub formă tabelară, parcursul procedurii, întrucât însăși succesiunea... timp a actelor constituie... prezenta cauză, un element de fond, iar nu o simplă informație contextuală.

... continuare, contestatorul prezintă motivele de nelegalitate și netemeinicie a respingerii ofertei sale:

a)... Raportul procedurii nr.... și... Comunicarea nr...., autoritatea contractantă a reținut că, deși nu este incident motivul de excludere prevăzut la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016 - penalitățile aplicate nedemonstrând o încălcare gravă sau repetată a obligațiilor contractuale principale -, răspunsul „NU” înscris de ..... la rubrica privind „încetarea anticipată, daune-interese sau alte sancțiuni comparabile" ar

constitui o declarație falsă... sensul art.... alin. (1) lit. h) și, simultan, o informație eronată furnizată din neglijență... sensul art.... alin. (1) lit. i).

b) Elementele de fapt necontestate de către autoritate, dar ignorate complet, pentru că ar fi invalidat solicitarea... de respingere a ofertei .... S.R.L. și anulare a procedurii, la care autoritatea a dat curs.

Caracterul contradictoriu al susținerilor autorității face necesară analiza incidenței art.... alin. (1) lit. g) - i), pentru a argumenta că nu orice sancțiune contractuală trebuie declarată... și că e vădit incompatibil ca, pornind de la aceeași pretinsă neexecutare/aceleași penalități de întârziere, să se rețină:

- pe de o parte, că nu există o neexecutare gravă sau repetată, care să aducă... discuție prevederile art.... alin. 1 lit. g);
- pe de altă parte, că ar fi subzistat obligativitatea evidențierii... a penalităților de întârziere - sancțiune pentru o neexecutare recunoscută ca nefiind gravă sau repetată - chiar și dacă documentul constatator nu a fost cunoscut, din moment ce penalitățile au fost cunoscute și chiar achitate.

... speță, contractul nr.... a fost executat integral și recepționat fără nicio obiecțiune, iar etapa de proiectare a fost apreciată ca fiind corespunzătoare... chiar cuprinsul documentului constatator.

... egală măsură, arată că simplă aplicare a unor penalități contractuale de întârziere - invocate de către Beneficiar după finalizarea executării contractului, recepționarea fără obiecțiuni și, totodată... contextul încheierii unui act adițional... care a fost convenită prelungirea..., cu majorarea corespunzătoare a valorii contractului, nu poate fi considerată, nici automat și nici... raportare la prevederile art.... alin. 8 din Legea 98/2016, o neexecutare gravă sau repetată care să aducă... discuție un motiv de excludere și care să facă necesară menționarea întârzierii... executarea obligațiilor... cuprinsul....

... ceea ce privește greșita reținere a motivului de excludere prevăzut la art.... alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016. Răspunsul „NU” înscris... era corect.

Cu privire la penalitățile de întârziere, arată că acestea nu sunt „daune-interese sau alte sancțiuni comparabile"... sensul art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016.

... ceea ce privește greșita reținere a motivului de excludere prevăzut la art.... alin. (1) lit. i). Motivare contradictorie: Incompatibilitatea dintre lit. h) și lit. i). Contestatorul menționează că autoritatea a reținut, cu privire la una și aceeași împrejurare de fapt - răspunsul „NU” din..., că aceasta constituie atât o declarație falsă de care .... S.R.L. „s-a făcut vinovat" (lit. h), cât și că informația eronată a fost furnizată cel puțin din neglijență (lit. i).

Contestatorul subliniază faptul că informația era publică... SEAP din..., deci, la dispoziția autorității; informația pe care autoritatea o deține nu poate fi „ascunsă"... și nu îi poate vicia...

... ceea ce privește greșita evaluare a documentelor depuse conform art. 171 din Legea nr. 98/2016, susține faptul că:

- Standardul aplicat este excesiv de formalist și disproporționat față de gravitatea concretă a pretinsei abateri;

- Măsurile prezentate sunt concrete, corelate temporal cu momentul luării la cunoștință, fără ca autoritatea să le poată nega natura sau să poată condiționa relevanța lor de o probare concretă a efectelor;

- Contractul de asistență juridică de permanență nr.... a fost încheiat chiar la data de..., adică... aceeași zi... care subscrisa a luat cunoștință de existența documentului constatator, având un obiect determinat și verificabil: due diligence asupra partenerilor de afaceri și asupra contractelor... derulare, verificarea stadiului implementării și a modului de îndeplinire a obligațiilor contractuale, supravegherea juridică regulată a contractelor și asistență... toate aspectele privind procedurile de atribuire;

-... nr.... de numire a comisiei interne, împreună cu procedura internă de management al contractelor, a fost adoptată la cinci zile de la același moment;

- Clauzele specifice introduse... contractele cu furnizorii, destinate prevenirii întârzierilor pe fluxul de livrare a materialelor - adică exact cauza reală a întârzierii sancționate de .....;

- Contractul atribuit către .... S.R.L. chiar de ....., ulterior emiterii documentului constatator - dovadă că nici emitentul documentului nu a considerat că faptele consemnate ar pune... discuție fiabilitatea subscrisei sau incidența motivului de excludere de la art.... alin. 1 lit. g, nefiind vorba... realitate de neexecutări grave sau repetate, ale unor obligații principale, ci de o decalare a termenelor de execuție, care a făcut imposibilă pentru prezenta societate, respectarea fidelă a termenelor prorogate (din culpa beneficiarului, nicidecum a subscrisei).

Cu privire la deficiențele criticate de autoritate... privința documentelor depuse, conform art. 171 din Legea 98/2016, contestatorul consideră că sunt exclusiv de ordin formal și documentar și puteau fi remediate printr-o simplă solicitare de clarificări, pe care autoritatea nu a formulat-o niciodată, deși, art. 209 din Legea nr. 98/2016 și art. 134 din HG nr. 395/2016 îi stabilesc această prerogativă, iar, art. 171 alin. (3) îi impune o evaluare efectivă.

Contestatorul susține că o faptă considerată insuficient de gravă pe fond, respectiv... privința căreia s-a reținut... mod neechivoc, că nu poate atrage incidența art.... alin. 1 lit. g), a atras totuși sancțiunea maximă pe cale formală (imputându-se declarații false, pentru că nu s-ar fi declarat o cauză de excludere, care a fost negată chiar și de către autoritate)

Cu privire la actele contestate, contestatorul apreciază că acestea sunt rezultatul unei reevaluări nepermise a ofertei sale, realizată cu depășirea limitelor stabilite... acte definitive și obligatorii.

... subsidiar, contestatorul invocă excepția de nelegalitate a documentului constatator nr...., subliniind că întreaga construcție a actelor

contestate se sprijină... ultimă instanță, pe un singur înscris: Documentul constatator nr...., emis de.... pentru contractul nr.....

... ceea ce privește nelegalitatea documentului constatator sub aspectul conținutului, face trimitere la consemnarea unei stări de fapt care nu corespunde realității.

Subliniază, de asemenea, faptul că, întârzierea nu era imputabilă societății .... S.R.L.... contract fiind prevăzut expres acest lucru, la art.....5 din Contractul nr.....

Precizează, de asemenea, următoarele aspecte:

- perioada de întârziere a fost stabilită arbitrar;... Hotărârea Consiliului Tehnico-Economic CTE4 -.... nr. 2/42 din... a fost prelungită perioada de execuție, însă, a fost avută... vedere exclusiv perioada de suspendare totală a lucrărilor (...), fără a se ține cont de perioada..... care ritmul de execuție a fost redus cu 98% din cauza lipsei de finanțare a beneficiarului, astfel cum s-a arătat... adresa nr.....;

- consemnarea unui „prejudiciu" inexistent la data emiterii;

- conduita neloială a emitentului.

... consecință, susține că un document constatator emis cu încălcarea art. 166 alin. (1), (3) lit. a), (5) și (...) din HG nr. 395/2016, necomunicat destinatarului, publicat cu o întârziere de aproximativ 358 de zile și care consemnează o stare de fapt neconformă cu realitatea nu poate constitui temeiul legal al excluderii unui operator economic și, cu atât mai puțin, al calificării drept „declarație falsă" a unui răspuns din... dat la un moment la care, acel document nu era nici comunicat, nici public.

Conținutul integral al contestației poate fi consultat de către părțile cauzei, fiind disponibil pentru acces public... accesarea fișierului „[CN1... /...125] 0.... - mun .... - CN1....pdf.p7s” din anexa anunțului de participare publicat... SEAP.

... adresa nr....., înregistrată la... sub nr...., autoritatea contractantă transmite dosarul achiziției publice, pe suport CD, precum și punctul de vedere cu privire la contestația... cauză, solicitând respingerea acesteia, ca nefondată și menținerea actelor contestate, pentru motivele prezentate... continuare.

Cu privire la motivul de excludere prevăzut la art.... alin. (1) lit. g), Comisia de evaluare a analizat situația rezultată din executarea Contractului nr...., încheiat de .... cu... și a constatat că nu sunt îndeplinite toate condițiile prevăzute la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016. Comisia a avut... vedere că situația a fost una singulară, că penalitățile au avut o valoare redusă și că respectivul contract a fost executat și recepționat. De asemenea, nu au existat suficiente elemente pentru ca faptele .... S.R.L. să fie considerate o încălcare gravă sau repetată a obligațiilor contractuale.

... urmare, arată că autoritatea contractantă nu susține că .... S.R.L. trebuia exclusă... baza art.... alin. (1) lit. g) și nu solicită Consiliului să rețină acest motiv de excludere.

Cu privire la răspunsul „NU" înscris de ....., autoritatea contractantă precizează că a analizat răspunsul „NU" dat de ....., la rubrica privind încetarea anticipată a unui contract anterior, plata unor daune-interese sau aplicarea altor sancțiuni comparabile. La data completării..., Documentul constatator nr.... nu era publicat... SEAP, iar comisia de evaluare nu a considerat dovedit că acesta fusese comunicat societății ..... urmare, analiza nu s-a bazat pe faptul că societatea ar fi cunoscut documentul constatator. Comisia a avut însă... vedere că acesta cunoștea situația rezultată din propriul contract cu ..... Din răspunsul transmis de .... S.R.L. la solicitarea de clarificări privind documentul constatator, precum și din înscrisurile anexate răspunsului, rezultă că societatea știa că îi fuseseră imputate întârzieri și că îi fuseseră calculate și solicitate penalități... valoare de..., pe care le-a achitat la data de.... Comisia de evaluare a considerat că .... S.R.L. trebuia să declare... situația pe care o cunoștea din contractul încheiat cu ..... întrucât societatea a răspuns «NU», comisia a analizat acest răspuns... raport cu motivele de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. h) și i) din Legea nr. 98/2016.

Cu privire la verificarea... și la reevaluarea ofertei .... S.R.L., precizează că... nr...., menținută... civilă nr.... a Curții de Apel..., a privit evaluarea ofertei... și a dispus reluarea acesteia de la etapa evaluării propunerii financiare.... urma reevaluării, oferta... a fost respinsă ca inacceptabilă... Procesul-verbal nr..... cazul ofertei .... S.R.L., comisia nu a reluat evaluarea propunerii tehnice sau financiare, nu a modificat punctajul acordat și nu a reaplicat criteriul de atribuire. Comisia a verificat informațiile declarate de ....., după ce a aflat despre existența documentului constatator și despre posibilitatea existenței unui motiv de excludere. Această verificare a avut un obiect diferit de reevaluarea dispusă... hotărârile menționate. Potrivit art. 169 din Legea nr. 98/2016, dacă autoritatea află... cursul procedurii, că un operator economic se află într-o situație de excludere, trebuie să aplice motivul de excludere respectiv. Din acest motiv, comisia a verificat informațiile din... înainte de finalizarea procedurii.

Cu privire la măsurile prezentate de .... S.R.L. potrivit art. 171, autoritatea contractantă menționează că nu a exclus .... S.R.L. imediat după ce a constatat posibila aplicare a art.... alin. (1) lit. h) și i), ci a solicitat clarificări societății, oferindu-i posibilitatea să își prezinte punctul de vedere, dovezi și măsuri... care să demonstreze că și-a păstrat credibilitatea. Comisia a analizat plata penalităților, cooperarea societății, contractul de asistență juridică, constituirea unei comisii interne, procedura de management al contractelor, măsurile privind furnizorii și contractul atribuit ulterior de ..... Comisia a luat... considerare faptul că .... a prezentat măsuri de remediere, însă... urma evaluării acestora a considerat că dovezile depuse nu demonstrau suficient că măsurile fuseseră puse efectiv... aplicare și că puteau preveni repetarea unei situații asemănătoare... special completarea necorespunzătoare a

informațiilor din.... Această analiză este diferită de cea privind întârzierile și penalitățile din contractul încheiat cu ..... In privința acelui contract, comisia stabilise deja că nu sunt îndeplinite condițiile motivului de excludere prevăzut la art.... alin. (1) lit. g).

... continuare, autoritatea contractantă prezintă, cronologic, etapele de desfășurare a prezentei proceduri:

Motivele de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. h) și i) din legea nr. 98/2016 1. Legătura dintre lit. g), h) și i):

Autoritatea Contractantă a constatat că situația rezultată din executarea Contractului nr.... nu îndeplinește toate condițiile prevăzute la art.... alin. (1) lit. g). Motivul de excludere prevăzut la lit. g) privește încălcarea gravă sau repetată a obligațiilor principale dintr-un contract anterior și consecințele acestei încălcări. In schimb, lit. h) și i) privesc informațiile furnizate de operatorul economic... cadrul procedurii de atribuire și condițiile... care caracterul fals sau eronat al acestora poate atrage excluderea.... urmare, neaplicarea lit. g) nu determină concluzia că răspunsul „NU" înscris... era corect. Comisia de evaluare a analizat distinct formularea rubricii din... și informațiile cunoscute de .... la data completării declarației.

Declararea situației... si verificarea acesteia de către comisia de evaluare:

Autoritatea Contractantă consideră că această rubrică avea rolul de a aduce la cunoștința comisiei situațiile apărute... executarea unor contracte anterioare. Operatorul economic putea să prezinte faptele și explicațiile sale, iar comisia de evaluare urma să stabilească dacă acestea constituiau sau nu un motiv de excludere. Faptul că .... a apreciat singură că situația nu era relevantă și nu a declarat-o... a lipsit comisia, la momentul completării declarației, de posibilitatea de a analiza situația.

Cu privire la penalități și la valoarea acestora, autoritatea Contractantă precizează că pentru analizarea modului... care a fost completat..., calificarea penalităților exclusiv ca daune-interese nu este decisivă. Rubrica din... nu se referă numai la daune-interese, ci și la „alte sancțiuni comparabile" aplicate... legătură cu executarea unui contract anterior.... aceste condiții, chiar dacă .... considera că penalitățile aplicate nu reprezintă daune-interese, autoritatea contractantă apreciază că situația trebuia menționată.... .... putea să declare penalitățile și... același timp, să explice că le consideră nejustificate, că întârzierea nu îi era imputabilă, că valoarea acestora era redusă și că... opinia sa, situația nu constituia un motiv de excludere. Menționarea penalităților... nu ar fi condus automat la excluderea ofertei.

... ceea ce privește susținerea contestatorului potrivit căreia, motivele de excludere trebuie interpretate strict și că autoritatea contractantă trebuie să dovedească îndeplinirea condițiilor pentru aplicarea acestora, autoritatea contractantă precizează că s-a analizat răspunsul „NU" dat de ..... raportare la documentele privind calcularea și

solicitarea penalităților, la ordinul de plată din..., precum și la explicațiile și înscrisurile prezentate... răspunsul la solicitarea de clarificări privind documentul constatator. Din aceste documente rezultă că .... S.R.L. cunoștea, înainte de completarea..., faptul că i-au fost imputate întârzieri, că penalitățile i-au fost calculate și solicitate și că societatea achitase suma de....

Autoritatea Contractantă solicită respingerea criticilor privind aplicarea art.... alin. (1) lit. h). Neaplicarea motivului de excludere prevăzut la lit. g) nu conduce la concluzia că răspunsul „NU" înscris... era corect.

... ceea ce privește motivul de excludere prevăzut la art.... alin. (1) lit. i), pentru aplicarea acestui motiv de excludere trebuie îndeplinite următoarele condiții: 1. informația furnizată să fie eronată; 2. informația să fi fost furnizată din neglijență; 3. informația să fi putut influența... mod semnificativ una dintre deciziile Autorității Contractante prevăzute de lege.

Motivul de excludere prevăzut la lit. i) a fost reținut... Procesul-verbal nr.... și... Raportul procedurii nr..... Condițiile prevăzute la lit. i) sunt distincte de cele prevăzute la lit. h). Autoritatea Contractantă menține concluzia potrivit căreia răspunsul „NU" înscris de... reprezintă o informație eronată, furnizată din neglijență, care putea influența... mod semnificativ deciziile autorității contractante.

Aplicarea condițiilor prevăzute la lit. i):

Autoritatea Contractantă a considerat că răspunsul era eronat deoarece, înainte de completarea..., ... S.R.L. cunoștea situația din contractul încheiat cu ....., respectiv, știa că i-au fost imputate întârzieri, că penalitățile... valoare de... i-au fost calculate si solicitate si că suma fusese achitată la data de....

Cu privire la susținerea potrivit căreia lit. h) și i) sunt incompatibile;... prezenta cauză, autoritatea contractantă consideră, pentru motivele prezentate anterior, că răspunsul „NU" era eronat și că sunt îndeplinite condițiile prevăzute la lit. i).

Cu privire la măsurile prezentate de .... S.R.L. potrivit art. 171, autoritatea contractantă precizează că a analizat măsurile prezentate de .... S.R.L. după ce a constatat că sunt aplicabile motivele de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. h) și i) și înainte de stabilirea rezultatului final al procedurii. Scopul analizei a fost să se verifice dacă măsurile și dovezile prezentate erau suficiente pentru ca acesta să își demonstreze... concret credibilitatea.

Legătura dintre măsurile prezentate și completarea...:

Autoritatea contractantă precizează că măsurile nu au fost analizate... raport cu motivul de excludere prevăzut la lit. g), care nu a fost aplicat, ci... raport cu motivele prevăzute la lit. h) și i), referitoare la informațiile furnizate de.... Din acest motiv, comisia a verificat dacă măsurile prezentate explicau cauza răspunsului „NU", dacă fuseseră efectiv aplicate și dacă puteau preveni repetarea unei situații

asemănătoare.... această analiză era important ca măsurile să privească verificarea si declararea corectă a informațiilor înscrise..., nu numai prevenirea unor întârzieri viitoare... executarea contractelor.

Plata integrală a penalităților... valoare de... a stins obligația financiară față de ..... și a fost considerată de comisie un element favorabil ..... Plata a fost însă efectuată la data de..., înainte de completarea.... Din acest motiv, plata penalităților nu explica răspunsul „NU" înscris ulterior... și nu dovedea că au fost înlăturate cauzele care au determinat acest răspuns.

Contractul de asistență juridică nr....:

Autoritatea contractantă precizează că a luat... considerare contractul și a apreciat că asistența juridică permanentă putea contribui la îmbunătățirea modului... care societatea verifica informațiile înscrise.... Din documentele prezentate nu rezulta ce activități concrete au fost realizate... temeiul contractului și cum contribuiau acestea la prevenirea repetării unui răspuns eronat sau incomplet....

Comisia internă și procedura internă de lucru:

Autoritatea contractantă precizează că a analizat... nr.... privind numirea comisiei interne și procedura internă de lucru prezentată de ..... Comisia a considerat că aceste măsuri puteau contribui la îmbunătățirea controlului intern al societății și le-a avut... vedere ca elemente favorabile Din documentele prezentate nu rezulta însă modul concret... care aceste măsuri au fost puse... aplicare. Procedura internă nu era datată și nu au fost prezentate documente privind activitatea comisiei interne, comunicarea și aplicarea procedurii, instruirea persoanelor responsabile, verificările sau auditurile efectuate și rezultatele obținute.

Clauzele invocate de .... privind contractele cu furnizorii:

Autoritatea contractantă precizează că... cadrul evaluării, ... S.R.L. nu a prezentat contractele... care susține că au fost introduse aceste clauze, invocând caracterul confidențial al documentelor.... lipsa unor înscrisuri, comisia nu a putut verifica existența clauzelor, conținutul acestora și modul... care au fost aplicate. Simpla afirmație privind introducerea lor nu era suficientă pentru a considera măsura dovedită.

Cu privire la solicitarea unor clarificări suplimentare, autoritatea contractantă face trimitere la solicitarea de clarificări nr...., precum și la răspunsul aferent acesteia, precizând că o nouă solicitare nu ar fi urmărit numai lămurirea documentelor deja prezentate, ci depunerea unor dovezi suplimentare pentru completarea măsurilor invocate. .... avusese deja posibilitatea să prezinte asemenea dovezi... răspunsul din... și... cele două completări transmise ulterior din proprie inițiativă.

Cu privire la împrejurările care au determinat excluderea .... S.R.L., autoritatea contractantă precizează că a avut... vedere faptul că, înainte de completarea..., acesta cunoștea situația din contractul încheiat cu ..... Societatea știa că i-au fost imputate întârzieri, că penalitățile... valoare de... au fost calculate și solicitate și că suma a fost achitată la data

de.... Cu toate că aceste fapte îi erau cunoscute, contestatorul a răspuns „NU" la rubrica din... privind încetarea anticipată a unui contract anterior, plata unor daune-interese sau aplicarea altor sancțiuni comparabile.... acest răspuns, contestatorul nu a adus la cunoștința autorității contractante existența penalităților.

Cu privire la susținerea că nu s-a produs un prejudiciu și la publicarea documentului... SEAP, autoritatea contractantă consideră că aceste împrejurări nu înlătură importanța răspunsului înscris...

Referitor la măsurile mai puțin restrictive invocate de .... S.R.L., autoritatea contractantă consideră că aceste susțineri nu sunt întemeiate.

... ceea ce privește consecințele excluderii invocate de .... S.R.L., autoritatea contractantă precizează că anularea procedurii nu a reprezentat o măsură suplimentară luată... acestui ofertant; după respingerea ofertelor depuse de... și de .... S.R.L. nu a mai rămas nicio ofertă admisibilă, motiv pentru care procedura a fost anulată.

Cu privire la neaplicarea lit. g) și aplicarea lit. h) și i), autoritatea contractantă consideră că nu există contradicția invocată, deoarece cele trei motive de excludere privesc aspecte diferite, respectiv:

- Lit. g) privește modul... care operatorul economic și-a îndeplinit obligațiile dintr-un contract anterior. Pentru aplicarea acestui motiv trebuie să existe încălcări grave sau repetate ale unor obligații principale, care au produs una dintre consecințele prevăzute de lege.
- Lit. h) și i) privesc informațiile furnizate de operatorul economic... procedura de atribuire. In cazul acestora, comisia trebuie să verifice dacă informațiile înscrise... au fost corecte, dacă răspunsul eronat a fost dat din neglijență și dacă informația putea influența deciziile autorității contractante.

Cu privire la susținerea că oferta .... S.R.L. a fost reevaluată... mod nepermis, autoritatea contractantă subliniază că verificarea începută... luna mai 2026 a fost o verificare distinctă, efectuată... temeiul art. 169 din Legea nr. 98/2016, și nu o extindere a reevaluării interzisă... nr..... Verificarea informațiilor din... depus de .... S.R.L. au avut obiecte și temeiuri diferite. Prima a fost efectuată pentru punerea... aplicare a... nr...., iar cea de-a doua pentru verificarea unei posibile situații de excludere aduse... mod expres la cunoștința autorității contractante înainte de finalizarea procedurii.

Autoritatea Contractantă solicită respingerea criticilor formulate la pct.... și... din contestație, arătând că raportul procedurii nr.... confirmă verificarea generală a informațiilor din..., dar nu cuprinde nicio analiză a Documentului constatator nr...., a penalităților aplicate .... sau a legăturii dintre această situație și răspunsul „NU" înscris.... Aceste aspecte au fost aduse... mod expres la cunoștința comisiei... luna mai 2026, când procedura era încă... desfășurare.

Referitor la excepția de nelegalitate a documentului constatator nr...., autoritatea contractantă solicită să se constate că nu este îndeplinită

condiția prevăzută la art. 4 alin. (2) din Legea nr. 554/2004, deoarece soluționarea criticilor privind aplicarea lit. h) și i) nu depinde de legalitatea Documentului constatator nr.....

Pentru motivele prezentate, autoritatea contractantă solicită respingerea susținerilor privind nelegalitatea Documentului constatator nr...., având... vedere că soluționarea contestației nu depinde de legalitatea acestui document. Analiza motivelor de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. h) și i) se întemeiază atât pe faptele cunoscute de .... cât și pe înscrisurile analizate de comisia de evaluare, independent de documentul constatator.

... ceea ce privește legalitatea documentului constatator, autoritatea contractantă apreciază că aceasta este supusă controlului instanței competente, potrivit legii. Hotărârea pronunțată... cauza C-403/21 privește calitatea... de «instanță»... sensul art. 267 TFUE, fară a stabili competența acestuia de a analiza legalitatea documentului constatator... prezenta cauză.

Criticile formulate de .... cu privire la legalitatea, conținutul sau motivarea documentului constatator nu înlătură faptele și înscrisurile avute... vedere de comisia de evaluare pentru aplicarea art.... alin. (1) lit. h) și i), respectiv răspunsul „NU" înscris..., documentele privind calcularea și solicitarea penalităților, Ordinul de plată nr...., precum și explicațiile și înscrisurile prezentate de .....

... urmare, autoritatea contractantă menține concluziile privind aplicarea motivelor de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. h) și i), independent de criticile formulate asupra Documentului constatator nr.....

Cu privire la respingerea ofertei .... S.R.L. si la anularea procedurii, autoritatea contractantă precizează că respingerea ofertei... a fost consecința excluderii ..... temeiul art.... alin. (1) lit. h) și i) și a constatării că măsurile prezentate potrivit art. 171 din Legea nr. 98/2016 nu erau suficiente.... este membră a... ofertante, excluderea acesteia a determinat respingerea ofertei depuse de asociere.... lipsa unei alte oferte admisibile, autoritatea contractantă a dispus anularea procedurii.

Referitor la cererea contestatorului de acordare a cheltuielilor ocazionate cu prezentul demers, autoritatea contractantă precizează că... contestația comunicată nu sunt indicate cuantumul cheltuielilor și detalierea acestora și nu sunt prezentate documente doveditoare, astfel încât, la acest moment, întinderea cheltuielilor solicitate nu poate fi verificată.

.... S.R.L. formulează concluzii scrise... adresa înregistrată la... sub nr..... care sintetizează argumentele care fundamentează admiterea contestației, apreciind că este necesară cenzurarea conduitei autorității contractante. Prezentele concluzii scrise, nu vor fi redate... conținutul..., însă vor fi avute... vedere la soluționarea contestației

... adresa înregistrată la... sub nr.... contestatorul depune... original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din..., emisă de..... cuantum de....

Analizând solicitările contestatorului, **CONSILIUL reține următoarele**:

..... calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă online... vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având ca obiect: „...".

Înainte de a analiza criticile formulate, Consiliul apreciază oportun un scurt istoric al procedurii de atribuire și al căilor de atac exercitate anterior, întrucât, actele atacate... prezenta cauză au fost emise... continuarea și... parte... executarea unor decizii pronunțate de Consiliu și de..., de care analiza de față nu poate face abstracție.

... acest sens, va reține că procedura de atribuire organizată... anunțul de participare nr.... reprezintă reluarea unei proceduri anterioare, având același obiect, inițiată... anunțul de participare nr...., al cărei rezultat (Raportul procedurii nr....) a fost cenzurat... nr...., precum și de..., procedura fiind ulterior anulată de autoritatea contractantă și reluată.

... cadrul procedurii reluate, la care s-au depus două oferte până la termenul-limită din..... Raportul procedurii nr.... a fost desemnată admisibilă și clasată pe primul loc, cu 1... de puncte, oferta....-... (...), cea aparținând... fiind declarată admisibilă și clasată pe locul al doilea, cu... puncte.

... nr...., Consiliul a admis contestația formulată de ..... acestui rezultat și a obligat autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei desemnate câștigătoare, de la etapa evaluării propunerii financiare, reținând că modificările aduse propunerii financiare... răspunsul la solicitarea de clarificări nu reprezentau erori aritmetice... sensul art. 134 alin. (10) din HG nr. 395/2016 și intrau sub incidența art. 134 alin. (6) din același act normativ.

Plângerea formulată de autoritatea contractantă... acestei decizii a fost respinsă... civilă nr.... a Curții de Apel..., iar cererea de revizuire formulată de ofertantul desemnat inițial câștigător a fost respinsă, ca inadmisibilă... civilă nr.....

... executarea acestor hotărâri... Procesul-verbal nr...., autoritatea contractantă a respins, ca inacceptabilă, oferta desemnată inițial câștigătoare, astfel încât, oferta... al cărei lider este .... S.R.L. a rămas singura ofertă aflată... evaluare, ocupând... mod provizoriu, primul loc, cu un punctaj total de 1... de puncte.

... aceeași zi, ca urmare a adresei nr..... care celălalt ofertant semnalase existența Documentului constatator nr...., emis de... de.... (prescurtat .....) cu privire la executarea de către .... S.R.L. a Contractului nr...., autoritatea contractantă a transmis contestatorului solicitarea de clarificări nr..... care i-a cerut să își exprime punctul de vedere cu privire

la faptul că situația consemnată... acest document nu a fost declarată..., contestatorul răspunzând... adresa nr.....

Contestația formulată de ..... acestei solicitări de clarificări a fost respinsă, ca nefondată... nr..... care Consiliul a reținut că verificarea absenței motivelor de excludere constituie o obligație a autorității contractante care se menține pe tot parcursul procedurii de atribuire (art. 169 din Legea nr. 98/2016), că limitele reevaluării stabilite... de Casație și Justiție nr.... nu suprimă această obligație și că solicitarea de clarificări nu a dispus nicio măsură... contestatorului, ci i-a garantat dreptul de a fi ascultat, precizând, totodată, că nu se poate antepronunța asupra chestiunii dacă faptele consemnate... documentul constatator atrag sau nu incidența vreunui motiv de excludere, aceasta rămânând...rcina comisiei de evaluare.

Plângerea formulată de ..... nr.... a fost respinsă, ca nefondată... Hotărârea nr. 943/... a Curții de Apel..., pronunțată... dosarul nr...., hotărâre definitivă.

Ulterior pronunțării... nr..... procesul-verbal nr.... și... raportul procedurii nr...., al căror rezultat a fost comunicat contestatorului... adresa nr....., comisia de evaluare a reținut că nu este incident motivul de excludere prevăzut la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, dar a stabilit excluderea ..... temeiul art.... alin. (1) lit. h) și i) din aceeași lege, considerând insuficiente măsurile prezentate... temeiul art. 171, a respins, ca inacceptabilă, oferta..... temeiul art. 215 alin. (4) din Legea nr. 98/2016 coroborat cu art. 137 alin. (1) și alin. (2) lit. b) din HG nr. 395/2016 și a anulat procedura de atribuire... temeiul art. 212 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 98/2016, întrucât, nu mai rămăsese nicio ofertă admisibilă, acestea fiind actele care formează obiectul prezentei contestații.

... contestația care face obiectul prezentei, ... S.R.L., lider al... a cărei ofertă era, la data emiterii actelor atacate, singura rămasă... evaluare, este nemulțumit de faptul că a fost exclus din procedura de atribuire pentru că a răspuns „...”, deși penalitățile de întârziere *aplicate de ..... cuantum de..., au fost apreciate chiar d*e comisia de evaluare ca fiind insuficiente pentru reținerea motivului de excludere prevăzut la art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, precum și de faptul că, drept consecință a excluderii sale, oferta... a fost respinsă, iar procedura de atribuire a fost anulată.

Cu prioritate, Consiliul va analiza excepția de nelegalitate a documentului constatator nr...., invocată de contestator... temeiul art. 4 din Legea nr. 554/2004 a contenciosului administrativ, coroborat cu art. 68 din Legea nr. 101/2016, pe care o va respinge, ca inadmisibilă, constatând că nu este competent să se pronunțe asupra legalității acestui act.

... stabilirea acestei soluții, Consiliul reține că, potrivit art. 37 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, *„Consiliul Național de Soluționare a*

Contestațiilor, denumit... continuare Consiliul, este organism independent cu activitate administrativ-jurisdicțională.", competența sa fiind circumscrisă, potrivit art. 2 alin. (1) din aceeași lege, cererilor... care o persoană se consideră vătămată „p*rintr-un act al unei autorități contractante"*, act definit la art. 3 alin. (1) lit. a) ca fiind „o*rice act, orice operațiune care produce sau poate produce efecte juridice, [...]... legătură cu sau... cadrul unei proceduri de atribuire [...]"*.

Or, documentul constatator nr.... nu este un act emis de autoritatea contractantă... legătură cu sau... cadrul procedurii de atribuire... discuție, ci, un act emis de o altă autoritate contractantă (.....)... etapa de executare a unui alt contract (contractul nr....), pentru care legiuitorul a reglementat o cale de atac distinctă, art. 166 alin. (4) din HG nr. 395/2016 prevăzând: „Documentele constatatoare emise de către autoritatea co*ntractantă... conformitate cu prevederile alin. (1) și (2) pot fi contestate potrivit Legii contenciosului administrativ nr...., cu modificările și completările ulterioare"(dispoziție reluată, pentru documentele constatatoare emise* pe durata derulării contractului, de alin. (53) al aceluiași articol), iar, cercetarea legalității unui act administrativ pe calea..., reglementată de art. 4 din Legea nr. 554/2004, este atribuită instanței învestite cu soluționarea unui proces, iar nu organelor administrativ-jurisdicționale.

Nici dispozițiile art. 68 din Legea nr. 101/2016, potrivit cărora *„Dispozițiile prezentei legi se completează cu prevederile Legii contenciosului administrativ nr...., cu modificările și completările ulterioare, [...]... măsura... care prevederile acestora din urmă nu sunt contrare.", nu* sunt de natură să extindă competența Consiliului, întrucât normele de completare nu pot adăuga la competența, stabilită expres și limitativ... lege, a unui organism administrativ-jurisdicțional.

Tot astfel... de Justiție a... pronunțată... cauza C-403/21, invocată de contestator, privește calitatea Consiliului de „instanță"... sensul art. 267 *TFUE, ad*ică posibilitatea acestuia de a adresa Curții întrebări preliminare, fără a modifica normele naționale de competență și fără a-i conferi Consiliului atribuția de a cenzura legalitatea unor acte administrative emise de alte autorități... afara procedurii de atribuire cu care este învestit.

Consiliul constată, de altfel, că societatea contestatoare a uzat de calea de atac prevăzută de lege, formulând acțiune... anularea documentului constatator, aflată, potrivit actelor dosarului, pe rolul instanței de contencios administrativ, astfel încât, analiza legalității acestui act de către Consiliu, pe cale incidentală, ar eluda competența instanței învestite și ar crea riscul unor soluții contradictorii.

Pentru aceste motive, Consiliul va respinge, ca inadmisibilă, excepția de nelegalitate a documentului constatator nr...., cu precizarea că, oricum, soluționarea prezentei contestații nu depinde de legalitatea acestui act, întrucât, comisia de evaluare a înlăturat expres incidența art.... alin. (1) lit.

g) din Legea nr. 98/2016, motiv de excludere pentru care documentul constatator constituie mijlocul de probă specific, potrivit art. 166 alin. (8) din HG nr. 395/2016, iar excluderea contestatorului s-a întemeiat pe modul de completare a..... raportare la împrejurări pe care contestatorul nu le neagă... fapt (calcularea și solicitarea penalităților de întârziere de către ....., precum și achitarea acestora... Ordinul de plată nr....).

Tot cu titlu preliminar, Consiliul reține că... efectul... nr...., rămasă definitivă... Hotărârea nr. 943/... a Curții de Apel..., a fost tranșată definitiv chestiunea legalității demersului... care autoritatea contractantă a verificat, după ce luase cunoștință de existența documentului constatator, informațiile declarate de contestator..... raportare la dispozițiile art. 169 din Legea nr. 98/2016, potrivit cărora „Autoritatea contractantă exclude un operator economic... *orice moment al procedurii de atribuire... care ia la cunoștință că operatorul economic se află, având... vedere acțiunile sau inacțiunile săvârșite înainte sau... cursul procedurii... una dintre situațiile prevăzute la art. 164, 165 și..., de natură să atragă excluderea din procedura de atribuire.”.*

... urmare, susținerile contestatorului potrivit cărora verificarea începută... luna mai 2026 ar fi constituit o reevaluare nepermisă, cu depășirea limitelor stabilite... de Casație și Justiție nr.... și a celor stabilite... nr...., nu mai pot fi reluate... prezenta cauză, al cărei obiect îl constituie exclusiv rezultatul acelei verificări, iar, nu dreptul autorității contractante de a o efectua.

Totodată, întrucât... aceeași decizie Consiliul a arătat expres că nu se poate antepronunța asupra incidenței vreunui motiv de excludere, chestiune lăsată...rcina comisiei de evaluare, analiza care urmează, privind legalitatea concluziei la care a ajuns comisia, nu contrazice, ci continuă considerentele... nr.....

Trecând la analiza pe fond, Consiliul reține că art.... alin. (1) din Legea nr. 98/2016 prevede că „A*utoritatea contractantă exclude din procedura de atribuire a contractului de achiziție publică/acordului-cadru orice operator economic care se află... oricare dintre următoarele situații: [...] h) operatorul economic s-a făcut vinovat de declarații false... conținutul informațiilor transmise la solicitarea autorității contractante... scopul verificării absenței motivelor de excludere sau al îndeplinirii criteriilor de calificare și selecție, nu a prezentat aceste informații sau nu este... măsură să prezinte documentele justificative solicitate; i) operatorul economic a încercat să influențeze... mod nelegal procesul decizional al autorității contractante, să obțină informații confidențiale care i-ar putea conferi avantaje nejustificate... cadrul procedurii de atribuire sau a furnizat din neglijență informații eronate care pot avea o influență semnificativă asupra deciziilor autorității contractante privind excluderea din procedura de atribuire a respectivului operator economic, selectarea acestuia sau atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru către respectivul operator economic.”*.

Din raportul procedurii nr.... (pag. 11-12) rezultă că, după ce a constatat că .... S.R.L. cunoștea întârzierile care îi erau imputate, aplicarea penalităților și achitarea acestora, comisia de evaluare a apreciat, că:

- *„penalitățile contractuale reprezentau o informație relevantă pentru această rubrică și că .... S.R.L., trebuia să răspundă „DA" [...]. Declararea situației nu ar fi echivalat cu recunoașterea culpei și nici nu ar fi determinat automat excluderea operatorului economic*",

- că... privința art.... alin. (1) lit. g), „d*ocumentele analizate nu demonstrează suficient existența unei încălcări grave sau repetate a obligațiilor contractuale principale"*, însă „N*eaplicarea acestui motiv de excludere nu înlătură [...] obligația operatorului economic de a declara... existența penalităților",*

- că răspunsul „NU" *„constituie o declarație falsă... conținutul informațiilor transmise pentru verificarea absenței motivelor de excludere*" (lit. h), precum și

- că *„documentele analizate nu demonstrează că .... S.R.L., ar fi urmărit să influențeze... mod nelegal procesul decizional al autorității contractante. Informația eronată a fost însă furnizată cel puțin din neglijență și putea influența... mod semnificativ deciziile autorității contractante privind excluderea operatorului economic și atribuirea contractului*" (lit. i).

... punctul de vedere formulat asupra contestației, autoritatea contractantă a reiterat: *„Menționarea penalităților... nu ar fi condus automat la excluderea ofertei" (*pag. 7), că analiza unei asemenea informații „put*ea conduce fie la menținerea societății... procedură, fie la excluderea acesteia" (*pag. 13) și că, la stabilirea rezultatului procedurii, comisia de evaluare a avut... vedere, între altele, „fap*tul că nu s-a dovedit comunicarea documentului constatator și lipsa intenției de inducere... eroare" (*pag. 31).

Analizând mai întâi incidența art.... alin. (1) lit. i) din Legea nr. 98/2016, Consiliul reține că... ipoteza furnizării din neglijență a unor informații eronate, textul legal nu sancționează orice inexactitate a declarațiilor operatorului economic, ci numai pe aceea care privește informații „ca*re pot avea o influență semnificativă asupra deciziilor autorității contractante privind excluderea [...], selectarea acestuia sau atribuirea contractului",* astfel încât, pentru a reține acest motiv de excludere, comisia de evaluare trebuia să precizeze... concret, care este... de natură ar fi influențată... mod semnificativ, de către informația eronată și... ce mod.

Or, din actele comisiei de evaluare nu rezultă că informația nedeclarată (existența unor penalități de întârziere... cuantum de..., aplicate... cadrul unui contract executat și recepționat, care nu a încetat anticipat) ar avea vreo legătură cu criteriile de calificare și selecție ori cu factorii de evaluare stabiliți... documentația de atribuire, astfel încât aceasta nu putea influența nici selectarea contestatorului, nici atribuirea

contractului altfel decât... intermediul unei eventuale decizii de excludere, singura decizie pe care o asemenea informație era susceptibilă să o determine fiind... urmare, aceea privind excluderea contestatorului... temeiul art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, motiv de excludere căruia îi corespunde, de altfel, chiar rubrica din... la care s-a răspuns „NU”.

Consiliul constată, însă, că, autoritatea contractantă a efectuat ea însăși, între lunile mai și august 2026, exact analiza pe care... opinia sa, un răspuns „DA” ar fi declanșat-o, beneficiind de toate informațiile relevante (documentul constatator, ordinul de plată, răspunsul nr.... și completările ulterioare ale contestatorului, precum și cererea de chemare... judecată formulată... documentului constatator), și a concluzionat că nu se justifică excluderea contestatorului... temeiul art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016, astfel încât, rezultă, chiar din aprecierea autorității contractante, că informația corectă ar fi condus la aceeași decizie, respectiv, la menținerea contestatorului... procedură, ceea ce exclude posibilitatea ca informația eronată să fi avut o influență, cu atât mai puțin una semnificativă, asupra... privind excluderea.

Consiliul nu va putea reține susținerile autorității contractante potrivit cărora informația ar fi fost importantă, întrucât, un răspuns „DA” ar fi permis comisiei de evaluare să verifice situația și să analizeze explicațiile contestatorului înainte de stabilirea rezultatului procedurii, deoarece, art.... alin. (1) lit. i) din Legea nr. 98/2016 se raportează la influența informației asupra „d*eciziilor autorității contractante”*, iar nu asupra ocaziei de a efectua o verificare, iar o interpretare contrară ar conduce la concluzia că orice inexactitate a..., oricât de lipsită de consecințe asupra rezultatului procedurii, ar fi de natură să atragă excluderea, ceea ce ar lipsi de conținut condiția influenței semnificative, prevăzută expres de legiuitor, și ar transforma motivul de excludere într-o sancțiune automată a oricărei erori de completare a declarației, rezultat incompatibil cu exigența unei aprecieri concrete și individuale a conduitei operatorului economic.

La aceasta se adaugă faptul că, potrivit art. 166 alin. (5) din HG nr. 395/2016, *„Documentele constatatoare emise de către autoritatea contractantă pentru neîndeplinirea obligațiilor contractuale de către contractant/contractantul asociat și, dacă este cazul, pentru eventualele prejudicii se publică... SEAP... termen de... de zile de la data emiterii, cu excepția situației... care efectele au fost suspendate... hotărârea instanței de judecată.”,* astfel încât, informația... discuție era destinată... voința legiuitorului, să fie accesibilă autorităților contractante pe o cale independentă de declarația operatorului economic, cu mult înainte de termenul-limită de depunere a ofertelor (...), faptul că documentul constatator nr.... a fost publicat... SEAP abia la data de..., neputând fi imputat contestatorului.

... ceea ce privește art.... alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016, Consiliul reține că acesta transpune art. 57 alin. (4) lit. (h) din Directiva

2014/24/UE, potrivit căruia, autoritățile contractante pot exclude un operator economic *„... cazul... care operatorul economic s-a făcut grav vinovat de declarații false la furnizarea informațiilor necesare pentru verificarea absenței motivelor de excludere sau a îndeplinirii criteriilor de selecție, nu a divulgat aceste informații sau nu este... măsură să prezinte documentele justificative solicitate... conformitate cu articolul 5*9", text din care rezultă că nu orice declarație inexactă, ci numai aceea care îl face pe operatorul economic *„grav vinova*t" justifică excluderea, calificativ care nu a fost preluat expres... textul legii naționale, dar, care se impune a fi avut... vedere la interpretarea acesteia... virtutea obligației de a interpreta dreptul intern... măsura posibilului... lumina textului și a finalității directivei pe care acesta o transpune (Hotărârea din 13 noiembrie....., C-106/89, punctul 8).

Noțiunea de *„grav vinovat*", utilizată... același context și de art. 45 alin. (2) lit. (g) din Directiva.../18/CE, a fost interpretată de Curtea de Justiție a... sensul că, deși autoritatea contractantă nu are obligația să dovedească existența unei abateri intenționate, operatorul economic trebuie să se fi făcut răspunzător de „o neglijență de o a*numită gravitate, și anume o neglijență de natură să aibă o influență determinantă asupra deciziilor de excludere, de selectare sau de atribuire" (Hotărârea din 4* mai..., Esaprojekt, C-387/14, EU: C:...: 338, punctele 71 și 72).

Raportat la cele evocate, Consiliul constată că, pentru aceleași considerente pentru care informația nedeclarată nu putea avea o influență semnificativă asupra deciziilor autorității contractante, eventuala neglijență a contestatorului (... ipoteza... care s-ar accepta că răspunsul „NU" era inexact) nu putea avea o influență determinantă asupra deciziilor de excludere, de selectare sau de atribuire, astfel încât, nu atinge pragul de gravitate cerut pentru reținerea motivului de excludere prevăzut la art.... alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016, cu atât mai mult cu cât, astfel cum a arătat chiar autoritatea contractantă, nu s-a reținut nicio intenție de inducere... eroare.

Pe de altă parte, Consiliul nu poate face abstracție de faptul că rubrica din... la care s-a răspuns „NU", inclusă... partea destinată motivelor de excludere, reproduce formularea art.... alin. (1) lit. g) din Legea nr. 98/2016 („înc*etarea anticipată, daune-interese sau alte sancțiuni comparabile"),* astfel încât, interpretarea dată de contestator... sensul că rubrica impunea un răspuns afirmativ numai... ipoteza... care situația din contractul anterior era de natură să întrunească condițiile acestui motiv de excludere, nu este vădit nerezonabilă, ci, dimpotrivă, este susținută de structura formularului și regăsită, de altfel, și... practica Consiliului (... nr..... care s-a reținut că... a fost completat corect... răspunsul negativ la aceeași rubrică... condițiile... care, documentele constatatoare consemnau doar penalități de întârziere de cuantum modic), practică ce nu constituie izvor de drept, dar care relevă faptul că problema putea face... mod obiectiv, obiectul unor interpretări diferite.

Or, un răspuns dat pe baza unei interpretări rezonabile a unei rubrici susceptibile de interpretări diferite nu poate fi calificat drept o declarație falsă de natură să îl facă pe operatorul economic grav vinovat, chiar dacă, astfel cum susține autoritatea contractantă, conduita prudentă ar fi constat... declararea penalităților, însoțită de explicațiile necesare, Consiliul nefiind învestit să tranșeze... abstract, dacă penalitățile de întârziere se circumscriu sau nu noțiunii de „d*aune-interese sau alte sancțiuni comparabile”*.

Nici faptul că... Hotărârea din 3 octombrie..... de Construcții și Montaj 93, C-267/18, EU: C:...: 826, Curtea de Justiție a reținut că art. 57 alin. (4) lit. (h) din Directiva 2014/24/UE „cuprinde atât un *comportament activ, precum o falsificare, cât și o omisiune” (punctul 34), i*ar operatorul economic... temeiul cerințelor de transparență și de loialitate, trebuia să informeze autoritatea contractantă cu privire la situația sa (punctul 36), nu este de natură să conducă la o altă concluzie, deoarece, situația examinată de Curte privea un contract reziliat, a cărui reziliere „a fost constatată*... mod formal” (punctul 36), do*cumentul constatator consemnând rezilierea din cauza unei abateri a operatorului economic și un prejudiciu evaluat la... (punctul 11), adică o situație ce se încadra... mod evident... rubrica respectivă, iar, nu penalități de întârziere de cuantum redus, achitate voluntar, aplicate... cadrul unui contract executat și recepționat, pe care autoritatea contractantă însăși le-a apreciat ca insuficiente pentru reținerea motivului de excludere corespunzător rubricii.

Concluzia de mai sus este confirmată și de principiul proporționalității, prevăzut la art. 2 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 98/2016, cu privire la care considerentul (101) al Directivei 2014/24/UE arată că *„Atunci când aplică motive facultative pentru excludere, autoritățile contractante ar trebui să fie atente... mod special la principiul proporționalității. Neregulile minore ar trebui să ducă la excluderea unui operator economic doar... circumstanțe excepționale. Cu toate acestea, cazurile repetate de nereguli minore pot arunca un dubiu asupra fiabilității unui operator economic care ar putea justifica excluderea lui.”*.

Consiliul nu va putea reține susținerile autorității contractante potrivit cărora proporționalitatea ar trebui verificată exclusiv... raport cu fapta sancționată (modul de completare a...), iar nu cu gravitatea întârzierilor din contractul anterior, deoarece, gravitatea omisiunii de a declara o informație nu poate fi apreciată independent de importanța informației omise, iar, informația omisă privea o neregulă pe care autoritatea contractantă însăși a apreciat-o ca fiind insuficientă pentru a justifica excluderea, astfel încât, sancționarea nedeclarării acesteia cu cea mai severă consecință posibilă (excluderea din procedură, cu posibile efecte și asupra participării la alte proceduri... limitele art. 171 alin. (5) lit. b) din Legea nr. 98/2016, respingerea singurei oferte rămase... evaluare, cu un preț de... fără TVA, și anularea procedurii de atribuire) depășește... mod vădit, ceea ce era necesar pentru protejarea încrederii autorității

contractante... fiabilitatea ofertantului... condițiile... care nu s-a reținut nici intenția de inducere... eroare, nici existența unor nereguli repetate.

... aceste condiții, Consiliul reține că, deși, autoritatea contractantă are dreptate atunci când arată că motivele de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. g), h) și i) din Legea nr. 98/2016 au condiții proprii, care trebuie verificate distinct, concluzia la care a ajuns comisia de evaluare cu privire la lit. g) nu este indiferentă pentru analiza lit. h) și i), întrucât condițiile de gravitate și de influență semnificativă impuse de aceste din urmă texte se apreciază... funcție de relevanța informației nedeclarate pentru deciziile autorității contractante, iar această relevanță se măsoară... speță... raportare la motivul de excludere pe care informația era menită să îl releve, respectiv, lit. g), a cărui incidență a fost înlăturată de autoritatea contractantă, însăși.

Constatând că nu sunt întrunite condițiile motivelor de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. h) și i) din Legea nr. 98/2016, Consiliul reține că devine de prisos analiza criticilor privind aprecierea, de către comisia de evaluare, a măsurilor prezentate de contestator... temeiul art. 171 din aceeași lege, inclusiv, a celor referitoare la lipsa unei noi solicitări de clarificări, întrucât, verificarea măsurilor de credibilitate este subsecventă și condiționată de constatarea prealabilă a incidenței unui motiv de excludere, dispozițiile art. 171 alin. (1) referindu-se la „O*rice operator economic aflat... oricare dintre situațiile prevăzute la art. 164 și... care atrag excluderea din procedura de atribuire”.*

Consiliul reține că, întrucât, încadrarea contestatorului... motivul de excludere a fost nelegală, nu poate subzista nici respingerea ofertei..., ca inacceptabilă... temeiul art. 215 alin. (4) din Legea nr. 98/2016 coroborat cu art. 137 alin. (1) și alin. (2) lit. b) din HG nr. 395/2016, potrivit căruia, oferta este considerată inacceptabilă dacă „a fost d*epusă de un ofertant care nu îndeplinește unul sau mai multe dintre criteriile de calificare stabilite... documentația de atribuire sau nu a completat... conformitate cu cerințele stabilite de autoritatea contractantă”, întrucât p*rima ipoteză reținută de comisia de evaluare (neîndeplinirea cerinței privind absența motivelor de excludere) este consecința directă a excluderii, iar cea de-a doua (completarea... fără respectarea cerințelor autorității contractante) nu poate fi reținută... mod autonom.

Această concluzie rezultă din faptul că, potrivit art....3 alin. (1) din Legea nr. 98/2016... constituie „o d*eclarație pe propria răspundere actualizată”,* acceptată „ca *dovadă preliminară” a* faptului că operatorul economic nu se află... situațiile de excludere și îndeplinește criteriile de calificare, iar consecințele inexactității declarațiilor astfel formulate sunt reglementate de legiuitor... art.... alin. (1) lit. h) și i) din aceeași lege, cu condițiile de gravitate și de influență semnificativă analizate mai sus.

... urmare, ipoteza din art. 137 alin. (2) lit. b) din HG nr. 395/2016, referitoare la ofertantul care „n*u a completat... conformitate cu cerințele stabilite de autoritatea contractantă”, viz*ează nerespectarea cerințelor

privind forma și conținutul declarației (de exemplu, necompletarea unor secțiuni obligatorii sau lipsa... al unuia dintre membrii...), iar nu exactitatea răspunsurilor date, pentru care legea a instituit un regim propriu, la art.... alin. (1) lit. h) și i).

A reține contrariul ar însemna ca o normă metodologică, de rang inferior legii, să permită respingerea ofertei pentru o inexactitate pe care legea nu o sancționează, atunci când aceasta nu întrunește condițiile de gravitate și de influență semnificativă.

Pe cale de consecință, nu poate subzista nici anularea procedurii de atribuire... temeiul art. 212 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 98/2016, potrivit căruia autoritatea contractantă are obligația de a anula procedura *„dacă nu a fost depusă nicio ofertă/solicitare de participare sau dacă nu a fost depusă nicio ofertă admisibilă*", câtă vreme oferta... al cărei lider este contestatorul rămâne... evaluare.

Raționamentul de mai sus se înscrie... jurisprudența Curții de Justiție a..., potrivit căreia legiuitorul Uniunii a încredințat autorității contractante sarcina de a aprecia dacă un ofertant trebuie exclus (... de Construcții și Montaj 93, indicată anterior, punctul 25), această apreciere presupunând, însă, ca autoritatea contractantă „să examineze și să aprecieze ea însăș*i faptele", acordând „o atenție deosebită prin*cipiului prop*orționalității la momentul aplicării cauzelor facultative de excludere" (punctul...) și să examineze, „...* mod diligent și imparțial, pe baz*a tuturor elementelor relevante", comportamentul operatorului econo*mic vizat (punctul 29).

Tot astfel, Curtea a statuat că noțiunea de abatere gravă vizează... mod normal, un comportament care denotă o intenție culpabilă sau o neglijență de o anumită gravitate, că trebuie efectuată... principiu, o apreciere specifică și individuală a comportamentului operatorului economic... cauză și că reglementările naționale nu pot impune concluzii care să fie trase... mod automat (Hotărârea din 13 decembrie..., Forposta și..., C-465/11, EU: C:...: 801, punctele 30, 31 și 36), exigențe pe care excluderea contestatorului, întemeiată pe simpla inexactitate a unui răspuns din..., fără o apreciere concretă a gravității acesteia și a influenței sale asupra deciziilor autorității contractante, nu le respectă.

Față de soluția de admitere a contestației pe motivele expuse, Consiliul nu va mai analiza celelalte susțineri ale contestatorului (inclusiv cele privind conduita autorității contractante... derularea procedurii și pretinsa favorizare a celuilalt ofertant), a căror examinare nu i-ar putea aduce un folos suplimentar, iar capătul de cerere formulat... subsidiar, privind reevaluarea măsurilor prezentate... temeiul art. 171 din Legea nr. 98/2016, a rămas fără obiect.

... ceea ce privește cererea contestatorului de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor efectuate pentru soluționarea contestației, Consiliul reține că, potrivit art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, *„Consiliul poate obliga, la cerere, partea... culpă, la plata cheltuielilor efectuate pentru soluționarea contestației. Cuantumul,*

detalierea și documentele doveditoare ale cheltuielilor efectuate sunt prezentate... cerere, care trebuie depusă înainte de pronunțarea... de soluționare a contestației"; or, contestatorul nu a indicat cuantumul cheltuielilor și nu a depus documente doveditoare, nici... contestație, nici... concluziile scrise, motiv pentru care, această cerere va fi respinsă, ca nedovedită.

Pentru considerentele anterior expuse... temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite contestația formulată de .... S.R.L.... calitate de lider al..... contradictoriu cu autoritatea contractantă..., va anula raportul procedurii nr.... și adresa de comunicare a rezultatului procedurii nr..... ceea ce privește respingerea ofertei contestatorului și anularea procedurii de atribuire, precum și actele subsecvente acestora, și va obliga autoritatea contractantă ca... termen de 10 zile de la comunicarea prezentei decizii, să continue evaluarea ofertei depuse de... .... S.R.L. -... de la etapa solicitării documentelor justificative actualizate, potrivit art....6 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, cu respectarea celor reținute... motivare... sensul că răspunsul „NU" înscris... legătură cu contractul nr.... nu atrage incidența... privința .... S.R.L., a motivelor de excludere prevăzute la art.... alin. (1) lit. h) și i) din aceeași lege, urmând să stabilească rezultatul procedurii de atribuire și să îl comunice potrivit art. 215 din Legea nr. 98/2016.

Totodată, Consiliul va respinge, ca nedovedită, cererea contestatorului privind obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor efectuate pentru soluționarea contestației.

Pentru aceste motive
... baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR
DECIDE:

Respinge, ca inadmisibilă, excepția de nelegalitate a documentului constatator nr...., emis de... de..., invocată de contestator.

Admite contestația formulată de către ..... contradictoriu cu autoritatea contractantă....

Anulează raportul procedurii nr.... și adresa de comunicare a rezultatului procedurii nr..... ceea ce privește respingerea ofertei depuse de... .... S.R.L. -... și anularea procedurii de atribuire, precum și actele subsecvente acestora.

Obligă autoritatea contractantă ca... termen de 10 zile de la comunicarea prezentei decizii, să continue evaluarea ofertei depuse de... .... S.R.L. -..., de la etapa solicitării documentelor justificative actualizate potrivit art....6 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, cu respectarea celor reținute... motivare, și să stabilească rezultatul procedurii de atribuire.

Respinge, ca nedovedită, cererea contestatorului privind obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor efectuate pentru soluționarea contestației.

Obligatorie.

... prezentei decizii se poate formula plângere... termen de 10 zile de la comunicare.

Complet de soluționare a contestațiilor
... domeniul achizițiilor publice:

Consilier de soluționare	PREȘEDINTE	Consilier de soluționare
...	...	...

Redactat practicaua...

...

... 4 (patru) exemplare originale, conține 24 (douăzecișipatru) pagini