În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr....
Data:...

I. Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr.... (dosar nr....), înaintată de... (lider) -... - ...-... („...”), cu sediul în....., nr..... sub nr...., având C.U.I. RO..., legal reprezentată prin... și convențional de... de Avocat....., sector..., sediu ales și pentru comunicarea actelor de procedură, împotriva rezultatului procedurii, e... de..., cu sediul în..., Bd.... nr...., sector..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul licitației deschise accelerate, organizată în vederea atribuirii contractului de lucrări având ca obiect „...", anunț de participare... /..., contestatoarea a solicitat:

1. anularea raportului procedurii nr...., a comunicării rezultatului nr.... și a documentelor ce au stat la baza emiterii acestora;

2. obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei depuse de.... -..., cu respectarea prevederilor legale și ale documentației de atribuire, sub aspectele dezvoltate în cuprinsul prezentei contestații;

3. în temeiul art.... din Legea nr. 101/2016, accesul la dosarul achiziției, în integralitate, în mod nerestricționat la oferta..., declarată generic ca având caracter confidențial;

4. constatarea lipsei caracterului confidențial al documentelor din cadrul ofertei... declarate generic ca atare, în lipsa unei probe efective privind caracterul confidențial al informațiilor invocate;

5. constatarea caracterului nelegal al refuzului autorității contractante de a acorda acces la documentele din dosarul procedurii care nu prezintă în mod efectiv caracter confidențial;

6. repunerea în termenul de a invoca motive noi cunoscute exclusiv ulterior studierii integrale a dosarului procedurii, în temeiul art. 186 din Codul de procedură civilă, cu obligarea înregistrării în mod corespunzător a rezervei exprese a... de a depune un memoriu complementar conținând argumente noi, după primirea efectivă a accesului la dosar;

7. în subsidiar, în ipoteza în care CNSC va aprecia că restabilirea legalității nu se mai poate realiza prin dispunerea unor măsuri de

remediere punctuală, în temeiul art. 26 alin. (7) din Legea nr. 101/2016, anularea procedurii de atribuire;

8. obligarea autorității contractante la plata tuturor cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea contestației.

II. Prin contestația nr..... (dosar nr....), formulată de..., cu sediul social situat în sat..... nr....., înregistrată la ORC sub nr...., atribut fiscal RO..., reprezentată legal prin administrator ..., în calitate de membru asociat al... (lider) -... -..., împotriva rezultatului e... de... în cadrul aceleiași proceduri de atribuire, s-a solicitat:

a. constatarea caracterului nelegal și anularea refuzului autorității contractante de a asigura accesul efectiv și complet la dosarul achiziției publice, act materializat prin răspunsul nr. .../... din...;

b. anularea parțială a raportului procedurii nr.... în ceea ce privește validarea netemeinică a caracterului confidențial al (1) proceselor-verbale aferente ședințelor de deschidere, evaluare (calificare, tehnică...) și stabilire a clasamentului, inclusiv notele individuale/fișele de punctaj ale membrilor co...iei de evaluare, rapoartele experților cooptați; (2) documentelor de calificare; (3)...; (4)...; și (5) solicitărilor și răspunsurilor la clarificări, depuse de ofertantul declarat câștigător... -..., precum și a celorlalți ofertanți care au depus oferte în procedură.

c. obligarea autorității contractante la asigurarea accesului imediat, neîngrădit și efectiv al..., la dosarul achiziției;

d. constatarea intervenirii prorogării legale a termenului de contestare (suspendarea cursului acestuia) și, pe cale de consecință, recunoașterea dreptului... de a formula motive noi și/sau de a completa contestația cu noi argumente de fond;

e. anularea adresei de comunicare privind rezultatul procedurii nr...., precum și a raportului procedurii nr....,

f. obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire, prin reevaluarea ofertei depuse de... -... -..., a ofertei depuse de... -..., respectiv a ofertelor depuse de ceilalți ofertanți participanți, cu respectarea strictă a prevederilor legale, a documentației de atribuire și în conformitate cu cele ce vor fi dispuse prin decizia Consiliului.

III. Prin contestația nr..... (dosar nr....), depusă de ...S.R.L., cu sediul în..... nr...., sector..., înregistrată în Registrul Comerţului sub nr...., având CUI..., reprezentată legal prin administrator... şi convenţional de SCA ....., cu sediul în..., clădirea ..., etaj..... nr...., sector..., sediu ales și pentru comunicarea tuturor actelor de procedură, în calitate de lider al..., împotriva rezultatului procedurii de atribuire sus-menţionate, a solicitat Consiliului admiterea contestaţiei și, în consecinţă:

1. anularea ca nelegală a adresei nr..... de comunicare a rezultatului procedurii, potrivit căreia oferta... a fost declarată inacceptabilă și neconformă;

2. anularea ca nelegal a raportului procedurii nr...., precum și a tuturor actelor anterioare și/sau subsecvente acestuia care privesc respingerea ofertei depuse de către... ..., cât si modalitatea de evaluare a ofertelor... și..., care se impuneau a fi respinse ca inad...ibile;

3. obligarea autorităţii contractante la reevaluarea ofertelor depuse de către... ..... și..., cu respectarea documentaţiei de atribuire si a legislaţiei achiziţiilor publice.

Prin cererea de intervenție voluntară accesorie în favoarea autorității contractante, înregistrată la CNSC sub nr.... (dosar nr....)..., cu sediul în..... nr....., înregistrată la Registrul Comerţului cu nr...., având cod unic de înregistrare..., reprezentată legal prin administrator..., în calitate de lider al... („..."), reprezentată convenţional prin C.I....., bd.... nr...., et...., ap...., sector..., având sediul procesual ales la C.I....., bd.... nr...., et...., ap...., sector..., a solicitat Consiliului să admită în principiu cererea de intervenţie voluntară accesorie formulată în sprijinul autorităţii contractante și să respingă contestaţia formulată de către..., ca neîntemeiată şi, în consecinţă, să menţină, ca fiind legal şi temeinic, raportul procedurii şi toate actele subsecvente şi care au stat la baza acestuia.

Prin cererea de intervenție voluntară accesorie în favoarea autorității contractante înregistrată la CNSC sub nr.... (dosar nr....)..., în calitate de lider al... („..."), a solicitat Consiliului să admită în principiu cererea de intervenţie voluntară accesorie formulată în sprijinul autorităţii contractante; să respingă contestaţia formulată de către..., ca inad...ibilă, în temeiul dispoziţiilor art. 61^1 din Legea nr. 101/2016, având în vedere neconstituirea cauţiunii în termenul legal; să respingă contestaţia, ca neîntemeiată şi, în consecinţă, să menţină, ca fiind legal şi temeinic raportul procedurii şi toate actele subsecvente şi care au stat la baza acestuia.

Prin cererea de intervenție nr..... (dosar nr....)... (lider) -... - ...-..., în calitate de ofertant clasat pe locul 2 în cadrul procedurii de atribuire, a solicitat: în temeiul art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, încuviințarea în principiu a cererii de intervenție; în ceea ce privește criticile... ... față de decizia de respingere și excludere a propriei oferte, respingerea acestora ca neîntemeiate, cu menținerea ca legală și temeinică a adresei nr..... și a raportului procedurii nr...., sub aspectul respingerii ofertei... ... ca inacceptabilă și neconformă și sub aspectul aplicării sancțiunii excluderii în temeiul art.... alin. (1) lit. i) din Legea nr. 98/2016; în ceea ce privește criticile... ... privind reevaluarea ofertelor celorlalți ofertanți, inclusiv a ofertei..., respingerea ca neîntemeiate, cu consecința menținerii raportului procedurii nr...., a proceselor-verbale de

evaluare la care acesta face trimitere și a actelor subsecvente e...e de autoritatea contractantă, sub aspectul clasării ofertei... (lider) -... - ...-... pe locul 2; obligarea... ... la plata cheltuielilor ocazionate de soluționarea dosarului.

Prin cererea de intervenție voluntară în favoarea autorității contractante, înregistrată la CNSC cu nr.... (dosar nr....)..., în calitate de lider al... („..."), a solicitat Consiliului să admită în principiu cererea de intervenţie voluntară accesorie formulată în sprijinul autorităţii contractante și să respingă contestaţia formulată de către ...S.R.L., ca neîntemeiată şi, în consecinţă, să menţină ca fiind legal şi temeinic raportul procedurii şi toate actele subsecvente şi care au stat la baza acestuia.

Prin cererea de intervenție nr..... (dosar nr....)... (lider) -... - ...-..., în calitate de ofertant clasat pe locul 2, a solicitat încuviințarea în principiu a cererii, în ceea ce privește criticile... ...față de decizia de respingere a propriei oferte, respingerea acestora ca neîntemeiate, cu menținerea ca legală și temeinică a adresei nr..... și a raportului procedurii nr...., sub aspectul respingerii ofertei... ...ca inacceptabilă și neconformă; în ceea ce privește criticile... ...față de clasarea ofertei... pe locul 2, respingerea ca neîntemeiate, cu consecința menținerii raportului procedurii nr...., a proceselor-verbale de evaluare la care acesta face trimitere și a actelor subsecvente e...e de autoritatea contractantă, sub aspectul clasării ofertei... ...pe locul 2; obligarea ...la plata cheltuielilor ocazionate de soluționarea dosarului.

Pentru soluționarea unitară a contestațiilor, având în vedere că au fost formulate în cadrul aceleiași proceduri de atribuire, și pentru motive care țin de economie procedurală, Consiliul procedează la conexarea lor, în conformitate cu dispozițiile art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016.

Contestațiile și cererile de intervenție vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 66 alin. (1), art. 67 alin. (1) și art. 123 alin. (1) C. proc. civ. și pentru motive care țin de economie procedurală.

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

I. Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr..... (lider) -... - ...-... („...”) critică rezultatul procedurii potrivit căruia oferta sa, deși a fost declarată ad...ibilă, s-a clasat pe locul 2, iar oferta depusă de... -... a fost desemnată câștigătoare, fapt consemnat în raportul procedurii nr.... și comunicarea privind rezultatul procedurii nr...., solicitând anularea actelor atacate, reevaluarea ofertei declarate câștigătoare, acces integral la dosarul achiziției, constatarea caracterului nelegal al refuzului de acces

la documentele declarate generic confidențiale, repunerea în termen pentru formularea unor motive noi ulterior studierii dosarului și, în subsidiar, anularea procedurii de atribuire, arătând că autoritatea contractantă a încălcat dreptul la o cale de atac efectivă prin acceptarea unei declarații globale de confidențialitate formulate de ofertantul declarat câștigător asupra întregii oferte tehnice și financiare, fără verificarea concretă a caracterului confidențial al documentelor și fără a permite accesul la documentele relevante ale procedurii, cu încălcarea dispozițiilor art. 57 și art. 217 din Legea nr. 98/2016, a jurisprudenței CJUE și a principiului transparenței.

Contestatoarea susține că autoritatea contractantă i-a refuzat accesul inclusiv la documentele co...iei de evaluare, la răspunsurile la clarificări, la... tehnică și... și la procesele-verbale de evaluare referitoare la oferta..., deși informațiile declarate confidențiale, precum programul de lucrări, schița de proiect, lista subcontractanților, lista personalului și a utilajelor ori prețurile activităților nu îndeplinesc condițiile legale pentru a beneficia de protecția confidențialității. Totodată, contestatoarea apreciază că declararea integral confidențială a ofertei câștigătoare contravine inclusiv obligațiilor de transparență instituite prin Regulamentul (UE)... /... privind instrumentul SAFE, procedura fiind finanțată prin acest mecanism....

În continuare, contestatoarea susține că oferta... trebuia verificată riguros sub aspectul îndeplinirii Cerinței 1 privind experiența similară, arătând că aceasta impunea îndeplinirea cumulativă a unor parametri obligatorii privind perioada de referință, valoarea minimă, numărul maxim de două contracte și tipul lucrărilor executate, iar autoritatea contractantă avea obligația de a verifica efectiv numărul contractelor invocate, existența unei eventuale fragmentări artificiale a experienței, valoarea efectiv realizată a contractelor, documentele justificative privind buna execuție, respectarea perioadei de 5 ani și echivalarea standardelor tehnice aplicabile lucrărilor executate în ... cu standardele europene și românești aplicabile drumurilor....

Contestatoarea învederează că, în lipsa unei verificări documentate privind contractele executate în ..., inclusiv sub aspectul standardelor tehnice aplicate, al finalizării efective a lucrărilor și al documentelor e...e de beneficiari, declararea ofertei... ca ad...ibilă este prematură și nelegală. De asemenea, contestatoarea arată că experiența similară trebuia să privească în mod efectiv servicii de proiectare, respectiv elaborare sau actualizare de studii de fezabilitate și proiecte tehnice, iar nu exclusiv lucrări de execuție, solicitând verificarea operatorului economic care invocă experiența, a activităților asumate prin acordul de asociere și a eventualelor angajamente ale terților susținători.

Contestatoarea formulează critici și cu privire la caracterul aparent neobișnuit de scăzut al prețului ofertat de..., arătând că oferta... de...,

fără TVA, reprezintă..., 92% din valoarea estimată a contractului și se situează sub pragul legal de 80% prevăzut de art. 210 din Legea nr. 98/2016 și art. 136 alin. (4) din HG nr. 395/2016, ceea ce impunea solicitarea și analizarea unor justificări detaliate privind fundamentarea economică a prețului, soluțiile tehnice adoptate, respectarea obligațiilor sociale și de mediu, precum și corelarea propunerii financiare cu metodologia tehnică și resursele asumate.

Contestatoarea reclamă faptul că raportul procedurii nu cuprinde nicio analiză efectivă privind justificarea prețului ofertat, nu indică solicitările de clarificări și răspunsurile aferente și nu demonstrează verificarea prețurilor unitare, a costurilor materialelor și manoperei ori a sustenabilității financiare a ofertei. Totodată, aceasta apreciază că intervalul foarte scurt dintre evaluarea propunerilor tehnice și evaluarea... ridică serioase dubii cu privire la caracterul efectiv și riguros al analizei realizate de co...ia de evaluare, în contextul unui contract cu valoare estimată de peste... miliarde lei și al unei oferte situate sub pragul legal al prețului aparent neobișnuit de scăzut. Contestatoarea mai arată că diferența de peste 328 milioane lei față de valoarea estimată afectează substanțial structura de cost a contractului și creează un risc concret privind imposibilitatea executării contractului la standardele și condițiile impuse prin documentația de atribuire.

II. Prin contestația nr..... (dosar nr....)... critică rezultatul procedurii de atribuire potrivit căruia oferta... -... a fost respinsă ca inacceptabilă și neconformă, cu aplicarea sancțiunii excluderii în temeiul art.... alin. (1) lit. i) din Legea nr. 98/2016 și declararea drept câștigătoare a ofertei depuse de... -..., arătând că autoritatea contractantă a restricționat nelegal accesul la dosarul achiziției, a validat în mod nelegal caracterul confidențial al documentelor ofertanților concurenți și a reținut în mod netemeinic pretinse neconformități privind completarea DUAE și experiența expertului-cheie..., aplicând în mod disproporționat sancțiunea excluderii.

Prin adresa nr....., membru al... -..., membrul... care a formulat contestația, a solicitat Consiliului să ia act de renunțarea la judecata contestației ce face obiectul dosarului nr.....

Având în vedere dispozițiile art. 26 alin. (8) 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 National de Soluționare a Contestațiilor, potrivit cărora „Consiliul poate lua act, oricând în cursul soluționării contestației, de renunțarea la aceasta de către contestator”, Consiliul ia act de renunțarea la contestația formulată de..., membru al... -..., în contradictoriu cu...

III. Prin contestația nr..... (dosar nr....), ...S.R.L., în calitate de lider al..., critică rezultatul procedurii de atribuire, arătând că în mod nelegal oferta sa a fost declarată inacceptabilă și neconformă prin adresa nr..... și raportul procedurii nr...., în timp ce oferta depusă de... -... a fost desemnată câștigătoare, cu punctaj maxim de ... puncte și o propunere... de..., fără TVA, iar oferta depusă de... -... - ...-... a fost declarată admisibilă și clasată pe locul al II-lea, cu... puncte și o propunere... de..., solicitând anularea actelor atacate, reevaluarea ofertelor depuse de... ..... și... și constatarea caracterului nelegal al modului de evaluare a ofertelor.

Contestatoarea susține, într-un prim motiv de nelegalitate, că autoritatea contractantă i-a restricționat în mod abuziv și netransparent accesul la dosarul achiziției, încălcând dispozițiile art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, dreptul la o cale de atac efectivă și principiul transparenței, arătând că, deși a solicitat prin adresele nr..... și nr.... accesul la procesele-verbale de evaluare, la documentele co...iei de evaluare și la înscrisurile care nu au fost legal declarate și probate ca fiind confidențiale, ... a refuzat accesul la documentele de calificare, la propunerile tehnice și financiare, la răspunsurile la clarificări și la actele de evaluare referitoare la ceilalți ofertanți, permițând doar un acces formal și limitat, exclusiv în format electronic și fără posibilitatea copierii documentelor. Contestatoarea apreciază că autoritatea contractantă a validat în bloc...țiile de confidențialitate formulate de ofertanți, fără o verificare individualizată a caracterului efectiv confidențial al informațiilor, extinzând în mod nelegal protecția inclusiv asupra actelor proprii ale co...iei de evaluare, cu încălcarea practicii CNSC, a jurisprudenței... de... și a hotărârilor CJUE pronunțate în cauzele Klaipedos regiono atlieku tvarkymo centras și..., susținând că lipsa accesului efectiv la documentele procedurii împiedică verificarea legalității evaluării ofertelor și justifică repunerea sa în termenul de motivare a contestației după acordarea accesului integral la dosarul achiziției.

Pe fondul evaluării propriei oferte, contestatoarea susține că autoritatea contractantă a respins în mod nelegal oferta... ...ca neconformă și inacceptabilă, apreciind în mod eronat că răspunsul transmis la solicitarea de clarificări nr.... privind utilitatea de la km 55+1..., derivație PTAB 8..., ar fi fost neconcludent.

Contestatoarea arată că lucrarea de relocare a rețelei MT 20 kV a fost prevăzută atât în oferta tehnică, cât și în oferta..... inclusă în metodologia de relocare/protejare a rețelelor electrice, în graficul Gantt și în documentele privind subcontractarea către..., operator autorizat ANRE, iar autoritatea contractantă nu contestă existența acestor informații în ofertă. Subliniază că solicitarea de clarificări viza exclusiv indicarea locului din ofertă unde este prevăzută executarea lucrării, iar

nu prezentarea unei metodologii distincte și individualizate pentru această utilitate, astfel că respingerea ofertei pe motivul inexistenței unei metodologii separate reprezintă o evaluare formalistă și întemeiată pe cerințe nescrise în documentația de atribuire. În acest sens, contestatoarea arată că nici..., nici Formularul nr.... și nici Clarificarea nr.... la documentația de atribuire nu impuneau obligația elaborării unor proceduri de execuție distincte pentru fiecare utilitate relocată, documentația solicitând doar descrierea generală a modalității de executare a lucrărilor și a metodelor de execuție, cu evidențierea activităților aferente celor trei sectoare ale proiectului.

Contestatoarea apreciază că autoritatea contractantă a interpretat extensiv și arbitrar cerințele documentației, introducând ulterior depunerii ofertelor condiții suplimentare care nu au fost formulate clar, precis și neechivoc, cu încălcarea principiilor transparenței și tratamentului egal, invocând în susținere jurisprudența CJUE în cauzele Manova, Cartiera dell'Adda..., Medipac-Kazantzidis... și.... Subliniază că evaluarea ofertelor trebuie realizată exclusiv prin raportare la cerințele... prevăzute în documentația de atribuire și că autoritatea contractantă nu poate respinge o ofertă pentru motive care nu au fost anterior prevăzute în documentație ori comunicate ofertanților în mod transparent.

Motivarea integrală a contestațiilor se regăsește în fișierele: ….pdf", „...pdf" și „...pdf", postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr..... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivărilor nu se justifică, din moment ce toate trei contestațiile pot fi vizualizate liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată. Desigur, motivarea completă va fi avută în vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

Prin punctul de vedere nr...., înregistrat la CNSC cu nr.... (dosar nr....), autoritatea contractantă... solicită respingerea contestației formulată de... -... - ...-..., ca nefondată și neprobată, arătând că oferta depusă de... -... a fost evaluată cu respectarea prevederilor legale și a documentației de atribuire, fiind declarată ad...ibilă și câștigătoare cu punctaj total de 1... de puncte, în timp ce oferta contestatoarei a obținut... puncte.

Cu titlu preliminar, susține că accesul contestatoarei la dosarul achiziției a fost acordat în conformitate cu prevederile art.... din Legea nr. 101/2016 și cu practica CNSC și a instanțelor, arătând că ofertantul declarat câștigător a justificat și probat caracterul confidențial al informațiilor din ofertă prin Formularul nr.... și prin documente suplimentare privind procedurile interne de control al documentelor, politicile de confidențialitate, procedurile de securitate a informațiilor și declarațiile asumate de reprezentanții..., motiv pentru care accesul la documentele respective a fost limitat în mod legal. Autoritatea contractantă învederează că nu există un drept absolut al ofertanților de

a avea acces la integralitatea ofertelor concurente și că principiul contradictorialității trebuie conciliat cu obligația protejării secretelor comerciale și a informațiilor confidențiale, invocând jurisprudența CJUE și decizii CNSC potrivit cărora accesul la documentele declarate confidențiale poate fi restricționat atunci când divulgarea acestora ar aduce atingere intereselor comerciale legitime ale operatorilor economici. Totodată, autoritatea contractantă solicită respingerea cererii de repunere în termen formulată de contestatoare, apreciind că aceasta nu justifică existența unui motiv temeinic care să împiedice exercitarea căii de atac în termenul legal și că argumentele privind accesul la dosar nu pot conduce la prelungirea termenului imperativ prevăzut de Legea nr. 101/2016, subliniind că termenul de contestare curge de la comunicarea rezultatului procedurii, iar nu de la studierea documentelor din dosar.

Pe fondul cauzei, autoritatea contractantă susține că... îndeplinește cerința privind experiența similară, arătând că au fost prezentate două contracte care respectă parametrii stabiliți prin fișa de date, respectiv limita de maximum două contracte, perioada de referință, valoarea minimă cumulată și tipul lucrărilor solicitate, fiind depuse documente justificative, procese-verbale de recepție și acte adiționale relevante. Autoritatea contractantă precizează că experiența similară a fost demonstrată prin contracte privind elaborarea proiectelor tehnice pentru infrastructură rutieră, unul privind „... -...” și celălalt privind „...”, valoarea cumulată depășind pragul minim impus prin documentația de atribuire.

În ceea ce privește criticile privind standardele tehnice aplicabile lucrărilor executate în ... și presupusa imposibilitate de executare a lucrărilor pe teritoriul ucrainean, autoritatea contractantă apreciază că acestea sunt speculative și neprobate, întrucât documentele depuse în ofertă demonstrează existența resurselor, utilajelor, personalului și logisticii necesare executării contractului, iar partea de lucrări executată în ... reprezintă un segment redus raportat la întregul obiect al contractului.

De asemenea, autoritatea contractantă susține că documentația de atribuire nu a impus nominalizarea verificatorilor de proiect la momentul depunerii ofertelor și nici prezentarea unor acorduri de subcontractare pentru această activitate, contestatoarea încercând să introducă cerințe suplimentare care nu se regăsesc în documentația de atribuire.

Referitor la critica privind prețul aparent neobișnuit de scăzut, autoritatea contractantă arată că oferta....., situată la..., 92% din valoarea estimată, a fost analizată în conformitate cu art. 210 din Legea nr. 98/2016 și art. 136 din HG nr. 395/2016... solicitate clarificări și justificări detaliate privind fundamentarea prețului, costurile materialelor, utilajelor, resurselor umane și organizarea execuției. Susține că ofertantul declarat câștigător a prezentat anexe privind valorile pentru toate capitolele de lucrări, oferte de preț de la furnizori, situația

utilajelor, analiza salariului minim, consumurile de resurse și justificări privind aprovizionarea și logistica, iar explicațiile furnizate au fost apreciate ca fiind concludente și suficiente pentru a demonstra sustenabilitatea prețului ofertat. Totodată, autoritatea contractantă arată că... beneficiază de avantaje competitive rezultate din accesul la resurse locale și organizarea activităților pe teritoriul ..., ceea ce permite reducerea costurilor logistice și de transport, fără a afecta conformitatea ofertei.

În ceea ce privește criticile privind încălcarea..., autoritatea contractantă susține că ofertantul declarat câștigător a depus declarațiile și formularele prevăzute de documentația de atribuire și și-a asumat respectarea plafonului de...% privind componentele provenite din state terțe, neexistând dovezi concrete care să demonstreze contrariul.

Autoritatea contractantă respinge și criticile privind furnizorii de materiale, capacitatea acestora și proveniența agregatelor, arătând că documentele depuse indică în mod... că principalele materiale provin din România și că documentația de atribuire nu impunea analiza exhaustivă a întregii capacități de producție a fiecărui furnizor.

În concluzie, autoritatea contractantă apreciază că toate criticile formulate de contestatoare sunt speculative, bazate pe simple presupuneri și lipsite de suport probator, susținând că evaluarea ofertelor a fost realizată cu respectarea principiilor transparenței, tratamentului egal și proporționalității, motiv pentru care solicită respingerea contestației ca nefondată.

II. Prin punctul de vedere nr...., înregistrat la CNSC cu nr.... (dosar nr....)... solicită respingerea contestației formulate de..., în calitate de lider al... -..., ca nefondată, arătând că oferta contestatoarei a fost declarată în mod legal inacceptabilă și neconformă.

III. Prin punctul de vedere nr...., înregistrat la CNSC cu nr..... solicită respingerea contestației formulate de ...S.R.L., lider al..., ca nefondată și menținerea rezultatului procedurii de atribuire, arătând, în esență, că evaluarea ofertelor s-a desfășurat cu respectarea prevederilor Legii nr. 98/... și HG nr. 395/2016, iar criticile contestatoarei reprezintă simple afirmații generale, speculative și nemotivate concret.

Cu privire la criticile referitoare la restricționarea accesului la dosarul achiziției publice și la solicitarea de repunere pe rol, autoritatea contractantă reiterează susținerile din punctul de vedere la contestația formulată de....

Referitor la termenul de depunere a ofertelor și semnarea contractului prin..., autoritatea contractantă arată că procedura de atribuire are caracter urgent, fiind necesară respectarea termenelor impuse de... nr....106/... și OUG nr. 64/2025, care condiționează eligibilitatea finanțării europene de semnarea contractului până la.... Susține că orice întârziere cauzată de admiterea contestației sau de

repunerea în termen ar conduce la pierderea finanțării europene și la afectarea unui proiect strategic de infrastructură.

Cu privire la motivele de respingere ale ofertei contestatoarei, autoritatea contractantă susține că acestea sunt temeinice și rezultă din analiza concretă a propunerii tehnice și a răspunsurilor la clarificări. În ceea ce privește utilizarea procedurilor interne ale subcontractantului... privind executarea lucrărilor de tip ITS și utilizarea echipamentelor la km 55+1..., arată că oferta contestatoarei nu demonstrează modul concret de implementare a soluției propuse și că răspunsurile la clarificări au fost neconcludente, prin simpla trimitere la proceduri generale ale subcontractantului, fără individualizarea lucrărilor aferente contractului.

Autoritatea contractantă arată că, deși prin Clarificarea nr.... s-a solicitat... prezentarea unei metodologii proprii privind utilizarea echipamentelor km 55+1... și integrarea acestora în execuția contractului, contestatoarea a răspuns prin trimiteri generale la proceduri standardizate ale subcontractantului, fără a demonstra corelarea acestora cu cerințele beneficiarului și cu activitățile concrete din proiect. Susține că oferta nu permite verificarea efectivă a modului de implementare a sistemelor ITS și că simpla asumare formală a documentației de atribuire nu poate suplini lipsa tratării tehnice concrete.

Referitor la amplasamentul echipamentelor... - Siret, autoritatea contractantă susține că oferta contestatoarei nu demonstrează preluarea și integrarea amplasamentelor prevăzute în..., iar răspunsurile la clarificări au fost neconcludente, întrucât ofertantul a indicat doar generic faptul că amplasamentele sunt „preluate...”, fără indicarea elementelor concrete din... tehnică din care să rezulte locațiile și corelarea acestora cu infrastructura suport. De asemenea, arată că documentația impunea tratarea explicită a acestor amplasamente în... tehnică, iar simpla asumare generală a cerințelor beneficiarului nu este suficientă.

Autoritatea contractantă dezvoltă pe larg motivele privind neconformitatea soluțiilor tehnice și a metodologiilor de implementare a sistemelor ITS, arătând că oferta contestatoarei conține o...iuni, informații insuficiente și prezentări generale privind subsistemele..., WiFi&Bluetooth, colectarea datelor de trafic, ANPR, CCTV și alte componente ITS. Susține că nu au fost prezentate în mod concret modalitățile de integrare, testare, mentenanță și interoperabilitate ale sistemelor și că răspunsurile la clarificări au rămas generale și declarative.

În ceea ce privește Programul de lucrări -..., autoritatea contractantă arată că oferta contestatoarei nu respectă cerințele privind planificarea lucrărilor de așternere a mixturilor asfaltice în sezonul rece și că metodologia proprie propusă contrazice normativul AND...5/... și prevederile C16-84. Susține că, potrivit propriului grafic și propriei metodologii, contestatoarea a prevăzut executarea unor lucrări de

așternere a mixturilor asfaltice în perioada noiembrie - martie, fără demonstrarea condițiilor tehnice necesare și fără justificarea modului în care vor fi respectate temperaturile minime impuse de normative.

Autoritatea contractantă apreciază că simpla invocare a unor măsuri generale, a posibilității intensificării activităților sau a unor ferestre meteorologice favorabile nu demonstrează fezabilitatea reală a executării lucrărilor și că ofertantul avea obligația să prezinte încă de la momentul depunerii ofertei o planificare realistă, coerentă și conformă cu normativele aplicabile. Susține că nu se poate transfera în sarcina co...iei de evaluare verificarea ulterioară a fezabilității tehnice și că analiza conformității trebuie realizată exclusiv pe baza documentelor depuse inițial.

De asemenea, respinge criticile privind activitățile de proiectare, arătând că oferta contestatoarei conține necorelări între diferitele grafice Gantt și între activitățile indicate în răspunsurile la clarificări, iar explicațiile furnizate ulterior nu pot remedia lipsurile inițiale ale ofertei. Susține că existența unor versiuni diferite ale graficelor și a unor poziții necorelate afectează verificarea fezabilității și coerenței planificării asumate.

Cu privire la activitățile de avizare, inspecții și protecția mediului, autoritatea contractantă precizează că oferta contestatoarei nu descrie concret activitățile necesare obținerii avizelor și autorizațiilor și nu tratează în mod corespunzător măsurile de protecție a mediului și readucerea terenului la starea inițială. Susține că răspunsurile la clarificări au rămas generale și nu permit verificarea modului concret de îndeplinire a obligațiilor contractuale.

În continuare, autoritatea contractantă afirmă că numeroase critici formulate de contestatoare sunt inad...ibile sau nemotivate, întrucât reprezintă simple speculații, afirmații generale ori încercări de reinterpretare a documentelor depuse de ofertantul câștigător, fără indicarea unor nelegalități concrete și fără administrarea unor probe pertinente. Invocă în acest sens jurisprudență CNSC și a instanțelor judecătorești privind obligația contestatorului de a motiva concret criticile formulate și imposibilitatea utilizării contestației doar pentru acces la informații confidențiale din oferta concurentului.

Totodată, autoritatea contractantă susține că răspunsurile la clarificări formulate de ofertantul declarat câștigător nu au modificat oferta acestuia și nu au reprezentat completări neper...e, ci exclusiv explicații și detalii privind documentele depuse inițial. Subliniază că toate clarificările au fost solicitate și analizate cu respectarea prevederilor art. 134 și art. 137 din HG nr. 395/2016 și că oferta declarată câștigătoare demonstrează îndeplinirea tuturor cerințelor tehnice și financiare ale documentației de atribuire.

În final, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca nefondată, menținerea raportului procedurii nr.... și a comunicării rezultatului procedurii, arătând că oferta contestatoarei a fost corect respinsă ca neconformă, iar oferta... a fost desemnată câștigătoare cu respectarea integrală a legislației în materia achizițiilor publice.

Cele trei puncte de vedere se regăsesc în fișierele „...pdf", ...pdf" și „...pdf", postate de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr..... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului acestora nu se justifică, din moment ce pot fi vizualizate liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată.

Prin cererea de intervenție voluntară accesorie înregistrată la CNSC sub nr.... (dosar nr....)... în calitate de lider al... („..."), a solicitat Consiliului să admită în principiu cererea de intervenţie voluntară accesorie formulată în sprijinul autorităţii contractante și să respingă contestaţia formulată de către..., ca neîntemeiată şi, în consecinţă, să menţină, ca fiind legal şi temeinic, raportul procedurii şi toate actele subsecvente şi care au stat la baza acestuia, arătând că oferta sa a fost declarată în mod corect ad...ibilă și câștigătoare, iar criticile contestatoarei sunt speculative, neprobate și formulate exclusiv pe baza nemulțumirii privind accesul limitat la documentele confidențiale ale ofertei sale.

Intervenienta susține că autoritatea contractantă a respectat dispozițiile art.... din Legea nr. 101/2016 și art. 57 din Legea nr. 98/2016 privind protecția informațiilor confidențiale, invocând Formularul nr.... și documentele justificative anexate acestuia, precum și jurisprudența CJUE și a... referitoare la protejarea secretelor comerciale, arătând totodată că oferta sa îndeplinește toate cerințele documentației de atribuire privind experiența similară, justificarea prețului aparent neobișnuit de scăzut și celelalte condiții tehnice și financiare criticate prin contestație.

Prin cererea de intervenție voluntară accesorie în favoarea autorității contractante înregistrată la CNSC sub nr.... (dosar nr....)..., în calitate de lider al... („..."), a solicitat Consiliului să admită în principiu cererea de intervenţie voluntară accesorie formulată în sprijinul autorităţii contractante; să respingă contestaţia formulată de către..., ca inad...ibilă, în temeiul dispoziţiilor art. 611 din Legea nr. 101/2016, având în vedere neconstituirea cauţiunii în termenul legal; să respingă contestaţia, ca neîntemeiată şi, în consecinţă, să menţină, ca fiind legal şi temeinic raportul procedurii şi toate actele subsecvente şi care au stat la baza acestuia.

Prin cererea de intervenție nr..... (dosar nr....)... (lider) -... - ...-..., în calitate de ofertant clasat pe locul 2 în cadrul procedurii de atribuire, a solicitat: în temeiul art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, încuviințarea în principiu a cererii de intervenție; în ceea ce privește criticile... ... față de decizia de respingere și excludere a propriei oferte,

respingerea acestora ca neîntemeiate, cu menținerea ca legală și temeinică a adresei nr..... și a raportului procedurii nr...., sub aspectul respingerii ofertei... ... ca inacceptabilă și neconformă și sub aspectul aplicării sancțiunii excluderii în temeiul art.... alin. (1) lit. i) din Legea nr. 98/2016; în ceea ce privește criticile... ... privind reevaluarea ofertelor celorlalți ofertanți, inclusiv a ofertei..., respingerea ca neîntemeiate, cu consecința menținerii raportului procedurii nr...., a proceselor-verbale de evaluare la care acesta face trimitere și a actelor subsecvente e...e de autoritatea contractantă, sub aspectul clasării ofertei... (lider) -... - ...-... pe locul 2; obligarea... ... la plata cheltuielilor ocazionate de soluționarea dosarului.

Prin cererea de intervenție voluntară în favoarea autorității contractante, înregistrată la CNSC cu nr.... (dosar nr....)..., în calitate de lider al... („..."), a solicitat Consiliului să admită în principiu cererea de intervenţie voluntară accesorie formulată în sprijinul autorităţii contractante și să rspingă contestaţia formulată de către ...S.R.L., ca neîntemeiată şi, în consecinţă, să menţină ca fiind legal şi temeinic raportul procedurii şi toate actele subsecvente şi care au stat la baza acestuia.

Intervenienta susține că autoritatea contractantă a respectat dispozițiile art.... din Legea nr. 101/2016 și art. 57 din Legea nr. 98/2016 privind protecția informațiilor confidențiale, invocând Formularul nr.... și documentele justificative anexate acestuia, precum și jurisprudența CJUE și a... referitoare la protejarea secretelor comerciale, solicitând Consiliului să respingă orice cerere a contestatoarei privind studierea neîngrădită a ofertei sale și repunerea în termenul de motivare a contestației.

Totodată, intervenienta arată că susținerile contestatoarei privind nelegalitatea evaluării ofertelor și pretinsele probleme de ad...ibilitate ale ofertei... reprezintă simple supoziții și alegații neprobate, susținând că oferta contestatoarei a fost respinsă în mod corect pentru multiple motive de neconformitate și inacceptabilitate, constatate de co...ia de evaluare în raport cu cerințele documentației de atribuire și cu răspunsurile la clarificări formulate în cadrul procedurii.

Prin cererea de intervenție nr..... (dosar nr....)... (lider) -... - ...-..., în calitate de ofertant clasat pe locul 2, a solicitat încuviințarea în principiu a cererii, în ceea ce privește criticile... ...față de decizia de respingere a propriei oferte, respingerea acestora ca neîntemeiate, cu menținerea ca legală și temeinică a adresei nr..... și a raportului procedurii nr...., sub aspectul respingerii ofertei... ...ca inacceptabilă și neconformă; în ceea ce privește criticile... ...față de clasarea ofertei... pe locul 2, respingerea ca neîntemeiate, cu consecința menținerii raportului procedurii nr...., a proceselor-verbale de evaluare la care acesta face trimitere și a actelor subsecvente e...e de autoritatea contractantă, sub

aspectul clasării ofertei subscrisei pe locul 2; obligarea ...S.R.L. la plata cheltuielilor ocazionate de soluționarea dosarului.

Intervenienta solicită acces la dosarul cauzei, invocă inad...ibilitatea criticilor formulate generic împotriva propriei oferte și susține că accesul contestatoarei la informațiile confidențiale ale ofertei sale trebuie limitat, în temeiul art. 57 din Legea nr. 98/2016.

Totodată, intervenienta arată că oferta ...S.R.L. a fost respinsă în mod legal pentru multiple neconformități și răspunsuri neconcludente la solicitările de clarificări, privind sistemele ITS, utilitățile, graficul Gantt, activitățile de proiectare și metodologia de execuție, susținând că eventualele modificări aduse ofertei prin clarificări atrag inacceptabilitatea acesteia potrivit art. 134 alin. (5) și (6) din HG nr. 395/2016.

Prin notele scrise nr...., înregistrate la CNSC cu nr..... -... - ...-... solicită respingerea cererii de intervenție formulate de... și admiterea contestației, arătând că accesul acordat la dosarul achiziției a fost incomplet, fiind menținut caracterul confidențial al unor documente esențiale din oferta câștigătoarei, motiv pentru care își menține solicitarea de acces integral la dosar și de verificare din oficiu de către Consiliu a documentelor declarate confidențiale.

Contestatoarea susține că... nu a dovedit în mod real caracterul confidențial al documentelor din ofertă, că invocarea confidențialității pentru un volum extins de documente restrânge nelegal exercitarea dreptului la apărare și a căii de atac efective, invocând jurisprudența CJUE și dispozițiile art.... din Legea nr. 101/2016, precum și obligația Consiliului de a verifica legalitatea evaluării inclusiv prin examinarea documentelor necomunicate contestatoarei.

Pe fond, contestatoarea reiterează criticile privind neîndeplinirea cerințelor de calificare și conformitate de către oferta..., referitoare la experiența similară de proiectare și execuție, modalitatea de valorificare a experienței terților susținători și asociaților, conversia valorilor contractelor executate în ..., modificarea ofertei prin clarificări succesive și justificarea prețului aparent neobișnuit de scăzut, solicitând Consiliului verificarea efectivă a acestor aspecte și anularea rezultatului procedurii în cazul constatării nelegalității evaluării.

Prin notele scrise nr...., înregistrate la CNSC cu nr..... -... - ...-... solicită înlăturarea apărărilor formulate prin punctul de vedere al autorității contractante și admiterea contestației, susținând că accesul la dosarul achiziției a fost restricționat în mod nelegal prin confidențializarea excesivă a documentelor din oferta..., solicitând repunerea în termenul de contestare și verificarea din oficiu de către Consiliu a documentelor declarate confidențiale.

Contestatoarea reiterează criticile privind îndeplinirea cerinței privind experiența similară a..., modalitatea de valorificare a

experienței... și a asociatului ucrainean..., existența unui posibil conflict de interese rezultat din dubla calitate a... de terț susținător și subcontractant pentru verificarea proiectelor, precum și imposibilitatea obiectivă de mobilizare simultană a personalului-cheie și a utilajelor declarate în cadrul celor trei loturi ale... - Siret.

De asemenea, contestatoarea susține că oferta... prezintă un preț aparent neobișnuit de scăzut, insuficient justificat, arătând că justificarea prețului se întemeiază pe oferte ale unor entități afiliate, pe prețuri și costuri neverificate, pe marje de profit nesustenabile și pe presupuse economii generate de asociatul ucrainean, aspecte care impun o analiză riguroasă a sustenabilității ofertei și a capacității reale de executare a contractului.

Prin adresa nr....., ...S.R.L. a trans... concluzii scrise prin care solicită admiterea contestației, anularea adresei nr..... de comunicare a rezultatului procedurii, a raportului procedurii nr.... și a tuturor actelor subsecvente, precum și reevaluarea ofertelor depuse de asocierile ..... și..., susținând că autoritatea contractantă a interpretat și aplicat eronat cadrul juridic aferent finanțării prin programul SAFE, invocând în mod nelegal termenul de... ca argument de urgență în evaluarea și atribuirea contractului. Contestatoarea arată, printr-o amplă analiză a Regulamentului (UE)... /..., a OUG nr. 62/2025, a Legii nr.... și a OUG nr. 21/2026, că termenul de... privește exclusiv achizițiile individuale realizate de un singur stat membru, în timp ce procedura în discuție face parte dintr-un proiect de achiziție publică în comun, integrat în coridorul strategic România - ... -..., proiect finanțat prin mecanismul SAFE și implementat în cooperare cu autoritățile celor trei state, aspect confirmat prin documentația procedurii... de Investiții în Apărare, Protocolul de colaborare încheiat între ..., CNIR și autoritățile din ... și..., precum și prin declarații publice ale autorităților române și ucrainene. În consecință, contestatoarea solicită Consiliului să înlăture orice argument referitor la existența unei urgențe generate de termenul de... și să procedeze la o analiză completă și aprofundată a cauzei, fără constrângeri artificiale de timp.

Referitor la accesul la dosarul achiziției, ...S.R.L. susține că autoritatea contractantă a încălcat dispozițiile art.... din Legea nr. 101/2016 și ale art. 57 din Legea nr. 98/2016, prin restricționarea excesivă și nejustificată a accesului la documentele relevante ale procedurii, arătând că, deși afirmă că a analizat individual declarațiile de confidențialitate depuse de ofertanți, autoritatea a aplicat criterii diferite și contradictorii în evaluarea acestora. Contestatoarea subliniază că anumite documente de calificare și clarificări au fost puse integral la dispoziția participanților, în timp ce propunerile tehnice, financiare și răspunsurile la clarificări au fost menținute confidențiale, fără o justificare concretă și individualizată, ceea ce demonstrează caracterul

arbitrar al măsurii. Aceasta arată că limitarea accesului la documentele care reflectă modul efectiv de evaluare a ofertelor a afectat grav posibilitatea exercitării dreptului la apărare și a împiedicat formularea unor critici complete privind ofertele declarate ad...ibile, solicitând acordarea accesului integral la dosarul achiziției și repunerea sa în termenul de motivare a contestației.

La finalul secțiunii „II. Nelegalitatea restricționării accesului la dosarul achiziției", solicită Consiliului: „să constatați caracterul nelegal al restricționării accesului la dosarul achiziției de către Autoritatea Contractantă și (...) să dispuneți acordarea accesului integral la dosarul achiziției, potrivit art.... alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu consecința repunerii subscrisei în termenul de motivare a contestației."

Pe fondul cauzei, contestatoarea reiterează că decizia de respingere a ofertei sale ca inacceptabilă și neconformă este nelegală, fiind rezultatul unei evaluări formaliste și disproporționate. Cu privire la primul motiv de respingere, referitor la utilitatea de la km 55+1... - PTAB 8..., ...arată că lucrarea a fost prevăzută în oferta tehnică și..., inclusă în graficul Gantt și asumată prin declarațiile de acceptare a documentației de atribuire și a clarificărilor publicate în SEAP.

Contestatoarea susține că a indicat în mod concret, prin răspunsul la solicitarea de clarificări nr...., locul din ofertă unde este tratată lucrarea respectivă și că aceasta urma să fie executată de subcontractantul..., operator autorizat ANRE, ale cărui proceduri tehnice standardizate acoperă și această categorie de lucrări. În opinia sa, documentația de atribuire nu impunea elaborarea unei metodologii distincte pentru fiecare utilitate prevăzută la capitolul....17 din..., iar autoritatea a introdus în etapa evaluării o cerință nouă, inexistentă în documentația de atribuire, încălcând principiile transparenței și tratamentului egal. Totodată, arată că, și în ipoteza în care răspunsul ar fi fost considerat insuficient detaliat, autoritatea avea obligația legală de a solicita clarificări suplimentare, nu de a respinge direct oferta.

Contestatoarea critică și motivul de respingere referitor la amplasamentele echipamentelor ITS, arătând că autoritatea recunoaște chiar prin punctul de vedere că nu a impus ofertanților alte amplasamente decât cele stabilite prin..., iar oferta ...conține asumarea expresă a amplasamentelor indicate în documentația de atribuire. În aceste condiții, respingerea ofertei pentru simplul motiv că informațiile nu au fost reproduse formal în cuprinsul propunerii tehnice reprezintă, în opinia contestatoarei, o manifestare a unui formalism excesiv și nejustificat, incompatibil cu principiul proporționalității și cu obligația evaluării efective a conținutului ofertei. De asemenea, ...susține că autoritatea contractantă a interpretat în mod arbitrar cerințele documentației de atribuire și a evaluat oferta prin raportare la criterii care nu rezultă din documentele procedurii, ceea ce impune anularea

rezultatului procedurii și reluarea evaluării tuturor ofertelor cu respectarea dispozițiilor legale incidente.

Consiliul constată că, pentru a îndeplini obligația stabilită la art. 61[1] alin. (1) din Legea nr. 101/2016,

-... a înaintat recipisa de consemnare a cauțiunii nr...., din data de..., în valoare de..., e...ă de....

- ...S.R.L. a înaintat recipisa de consemnare a cauțiunii nr...., din data de..., în valoare de..., e...ă de... Ilfov.

Cauțiunile constituite se vor restitui, la cerere, nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii, în temeiul art. 61[1] alin. (5), (6) și (7) din Legea nr. 101/2016.

Din documentele depuse de părți și din susținerile acestora, Consiliul constată următoarele:

În calitate de autoritate contractantă... a inițiat o procedură de atribuire, prin licitație deschisă, a contractului de lucrări având ca obiect *„...", prin publicarea în SEAP a anunțului de participare CN1089... /....*

Criteriul de atribuire a fost „cel mai bun raport calitate-preț", iar valoarea estimată totală a contractului este cuprinsă între... și... fără TVA;

Obiectul contractului vizează proiectarea și execuția... - Siret, Lot 3: Bălcăuți - Siret, precum și modernizarea infrastructurii rutiere pe teritoriul României și al ..., pe o lungime de aproximativ... km, durata contractului fiind de 102 luni;

La procedură au depus oferte 8 asocieri, între care și asocierile... -... - ...-..... -... -... și ...S.R.L. -..., care prin intermediul liderilor sau unui alt membru al... au formulat cele 3 contestații aflate pe rol.

Potrivit raportul procedurii nr...., oferta... - ...-... a fost declarată ad...ibilă și s-a clasat pe locul 2, cu... puncte, și adresa de comunicare a rezultatului procedurii nr...., ofertele... și... -... -... au fost respinse ca inacceptabile și neconforme, fiind declarată câștigătoare oferta..., cu 1... puncte.

Împotriva acestui rezultat au depus contestații... -... - ...-..... și ...S.R.L..

Referitor la contestația nr..... (dosar nr....), formulată de..., în calitate de membru asociat al... (lider) -... -..., Consiliul reține că prin adresa nr....., membru al... -... a solicitat Consiliului să ia act de renunțarea la judecata contestației ce face obiectul dosarului nr.....

Având în vedere dispozițiile art. 26 alin. (8) 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 National de Soluționare a Contestațiilor, potrivit cărora „Consiliul poate lua act, oricând în cursul soluționării contestației,

de renunțarea la aceasta de către contestator”, Consiliul ia act de renunțarea la contestația formulată de..., membru al... -..., în contradictoriu cu...

Se constată și primirea a 5 cereri de intervenție, 3 formulate de..., liderul... câștigătoare a procedurii, înregistrate la Consiliu cu nr.... (dosar nr....)..... (dosar nr....), și nr.... (dosar nr....) și 2 formulate de... -... - ...-..., respectiv nr..... (dosar nr....), și nr..... (dosar nr....).

Având în vedere faptul că s-a luat act de renunțarea la contestația formulată de... (dosar nr....), cererile de intervenție depuse în cadrul acestui dosar de către... și de... -... - ...-... rămân fără obiect și vor fi respinse ca atare.

Analizând condițiile de formulare a celorlalte 3 cereri de intervenție, în raport cu prevederile în vigoare ale art. 17 alin. (3) și (4) din Legea nr. 101/2016, se observă ad...ibilitatea acestora în principiu:

(3) Până la soluționarea contestației de către Consiliu, operatorii economici interesați să participe la procedura de atribuire, respectiv, după caz, operatorii economici participanți la procedura de atribuire pot formula cerere de intervenție voluntară în litigiu, potrivit prevederilor Legii nr.... privind Codul de procedură civilă, republicată, cu modificările ulterioare, în termen de 10 zile de la data publicării în SEAP a contestației. În cazul procedurilor a căror inițiere nu se realizează prin publicare în SEAP, termenul de 10 zile se calculează de la data comunicării contestației.

(4) Cererea de intervenție se înaintează atât Consiliului, cât și autorității contractante și contestatorului/contestatorilor, nu mai târziu de expirarea termenului legal de formulare a acesteia.

... are calitatea de lider al... câștigătoare a procedurii de atribuire, iar... -... - ...-... s-a clasat pe locul 2, având șansa ca în eventualitatea admiterii contestației sale să devină câștigătoare a procedurii, ambele au calitate și capacitate procesuală și au dovedit un interes legitim propriu în pricină, prin promovarea cererii, constând în menținerea poziției de câștigătoare, respectiv de ofertantă cu ofertă ad...ibilă, motiv pentru care, în conformitate cu art. 65 alin. (1) C. proc. civ., Consiliul încuviințează în principiu cererile de intervenție formulate în cadrul dosarelor nr.... și nr...., ca cereri de intervenție accesorie în interesul autorității contractante, formulate în interiorul termenului de 10 zile de la data publicării în SEAP a contestațiilor (....6), calculat potrivit prevederilor art. 5 din Legea nr. 101/2016.

Interesul intervenientelor este unul legitim, născut, personal și actual (condiții enumerate la art. 33 C. proc. civ.). Din parcurgerea cuprinsului cererilor de intervenție, se vădește că este în sensul sprijinirii poziției autorității contractante, fără nicio pretenție diferită de a acesteia, respectiv respingerea contestațiilor formulate de ...S.R.L. (ambele intervenientе) și de... -... - ...-... (doar...), cu privire la actele atacate în prezenta procedură administrativ-jurisdicțională.

Relativ la accesul asigurat selectiv de autoritate la documentele dosarului achiziției publice, de care se plâng cele două contestatoare (...S.R.L. și...), Consiliul nu poate să nu observe că disputele pe marginea accesului cu precădere la ofertele concurente au devenit criante și recurente, ajungând o cutumă solicitarea accesului inclusiv la ofertele clasate pe locuri inferioare solicitantului ori chiar respinse. Organul jurisdicțional observă că autoarele celor două contestații solicită constatarea restricționării nelegale a accesului la documente și acordarea acestuia, măsură pe care Consiliul o poate dispune în sarcina companiei pârâte vizavi de presupusul act al său de limitare a accesului, inclusiv fotocopiere, încadrabil la art. 3 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016:

Art. 3. - (1) În sensul prezentei legi, termenii și expresiile de mai jos semnifică, după cum urmează:

a) **act al autorității contractante** - orice act, orice operațiune care produce sau poate produce efecte juridice, neîndeplinirea în termenul legal a unei obligații prevăzute de legislația în materie, o...iunea ori **refuzul** de a emite un act sau **de a efectua o anumită operațiune**, în... cu sau în cadrul unei proceduri de atribuire, fără a include achiziția directă care intră sub incidența Legii nr. 554/..., prevăzute de art. 68 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, de art. 82 din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, cu modificările și completările ulterioare, sau de art. 50 din Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii, cu modificările și completările ulterioare;

În acord cu art. 2 alin. (1) din același act normativ:

Art. 2. - (1) Orice persoană care se consideră vătămată într-un drept al său ori într-un interes legitim printr-un act al unei autorități contractante sau prin nesoluționarea în termenul legal a unei cereri poate **solicita** anularea actului, **obligarea autorității contractante la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere**, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, pe cale administrativ-jurisdicțională sau judiciară, potrivit prevederilor prezentei legi.

Așadar, se confirmă competența Consiliului în cazul cererilor ofertanților de obligare a autorităților contractante să le asigure accesul la dosarul achiziției publice, în special la ofertele concurente. Actuala lege a remediilor a abrogat Ordonanța de urgență a... nr...., care excludea competența Consiliului, prin dispozițiile art. 215 alin. (1):

Art. 215. - (1) Dosarul achiziției publice are caracter de document public, în forma în care se află la momentul solicitării accesului la informațiile din cuprinsul acestuia. Accesul persoanelor la aceste informații 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 sunt confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală, potrivit legii.

În ceea ce privește accesul ofertanților, Legea nr. 101/2016 include o dispoziție specială și derogatorie, la art. 217 alin. (6), contestațiile vizând restricționarea accesului revenind competenței Consiliului, în temeiul respectivei legi:

Art. 217. - (4) Ulterior finalizării procedurii de atribuire, dosarul achiziției publice are caracter de document public.

(5) Accesul persoanelor la dosarul achiziției publice potrivit alin. (4) se realizează **cu respectarea termenelor și procedurilor prevăzute de reglementările legale privind**

liberul acces la informațiile de interes public și nu poate fi restricționat decât în măsura în care aceste informații din cadrul propunerilor tehnice, propunerilor financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost au fost declarate și probate conform art. 57 alin. (4) ca fiind confidențiale, potrivit legii.

(6) **Prin excepție de la prevederile alin. (5)**, după comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, **accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat** la raportul procedurii de atribuire și la informațiile care nu fac parte din propunerile tehnice, propunerile financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost. Autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat și la informațiile din cadrul propunerilor tehnice și/sau la fundamentările/ justificările de preț/cost care nu au fost declarate și probate de către ofertanți ca fiind confidențiale.

Dacă legiuitorul voia să scoată din competența Consiliului contestațiile împotriva refuzului permiterii accesului, trebuia să reitereze la alin. (6) circumstanțierea de la alin. (5) *„cu respectarea procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informațiile de interes public*”, *quod non*.

Se cuvine a fi notat și că, astfel cum a statuat... de Justiție a..., poate fi contestat inclusiv refuzul autorității de a comunica informații considerate confidențiale din candidaturi/oferte. Contestația este ad...ibilă chiar dacă privește doar acest refuz, nu alte acte ale autorității (... din 7 septembrie..., Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras, C-9... /..., EU: C:...: 7...).

Cererea incidentală de probatoriu nu se confundă cu un capăt de cerere de contestație (obiectul procesual al acesteia) împotriva actelor autorității/entității contractante și are altă natură juridică. Obiectul contestației nu poate fi o cerere de probatoriu în proces, cum este cererea întemeiată pe art.... alin. (1) din Legea nr. 101/2016 (nu este declanșat un proces doar cu scopul de a se administra probe în respectivul proces, respectiv pentru a îi fi pus la dispoziție reclamantei dosarul cauzei de către Consiliu). De altminteri, contestatoarea nu se poate „...” în cadrul procesului cu însuși Consiliul chemat să se pronunțe pe cererea incidentală de probatoriu întemeiată pe art.... alin. (1), ci cu autoritatea/entitatea contractantă, contestația fiind împotriva unui act considerat vătămător e... de aceasta, nu de Consiliu.

Față de solicitarea de acces la documentele dosarului cauzei (diferit de dosarul achiziției publice) din cele două contestații (dosarele nr.... și nr...., Consiliul a invitat la sediul său societățile contestatoare pentru a studia și copia documentele și fișierele electronice din respectivul dosar (exceptându-le pe cele confidențiale) la data de..., la care s-a prezentat doamna avocat..., reprezentantul..., cu împuternicire, și d-l..., reprezentant ...S.R.L., cărora le-au fost per...e consultarea documentelor dorite și obținerea fișierelor electronice neconfidențiale primite de la compania achizitoare.

Așadar, Consiliul a asigurat reclamantelor accesul la documentele dosarului achiziției publice care nu au fost declarate confidențiale de către ofertanții concurenți, în speță existând la dosarul cauzei nu doar declarații de confidențialitate justificate în amănunt (Formularul 6 - privind informațiile din... tehnică, elementele din... și/sau fundamentarea/justificarea prețurilor/costurilor trans...e de ofertanți, care au caracter confidențial), ci și opozițiile fermă a... din cererile de intervenție și memoriul înregistrat la Consiliu cu nr...., în care se explică în detaliu caracterul confidențial al propunerilor tehnică și... și al eventualelor răspunsuri de clarificare, pentru a nu le prejudicia interesele legitime în ceea ce privește secretul comercial, dreptul de proprietate intelectuală, experiența și datele personale ale angajaților. Înșuși formularul nr.... și actele anexate constituie probe suficiente pentru a condiționa accesul la informații de acceptul emitenților.

Divulgarea informațiilor ce privesc... și... ar constitui un „dublu standard", inad...ibil și în contradicție cu egalitatea în fața legii, principiu consacrat de art. 16 alin. (1) din Constituție. Mutatis mutandis în privința ofertanți*lor, „un tratame*nt diferit nu poate fi doar *expresia aprecierii exclusive a legiuitorului, ci trebuie să se justifice rațional, în respectul principiului egalității cetățenilor în fața legii și a autorităților publice." - Decizia... nr. 32 din 23 ianuarie*..., publicată în... al României, Partea I, nr....57 din 20 februarie..., paragraful....

După cum a statuat aceeași Curte..., se impune ca autoritățile contractante, Consiliul și instanțele de judecată să nu divulge informații care ar putea denatura concurența, fie în cadrul unei proceduri de atribuire în curs, fie în cadrul *unor proceduri ulterioare. Există o pr*ezumție gen**erală potrivit căr**eia accesul la oferte aduce, în principiu, atingere protecției intereselor comerciale ale ofertanților. Procedura din fața Consiliului nu poate fi t**ransformată într-un mijloc care să aibă drept scop consultarea de către contestator a înscrisurilor din ofertele concurenților, întrucât ar** rupe echilibrul și ar crea avantaje concurențiale incorecte. Ține de interesul privat faptul **că ac**cesul la documentele declarate confidențiale s-ar putea dovedi necesar pentru formularea apărării în cadrul unei acțiuni și nu poate cons**titui un interes public superior care să justifice divulgarea informațiilor. Aceste apre**cieri aparțin... în Decizia nr.... din 30 septembrie..., publicată în... al României, Partea I, nr.....184 din 14 decembrie....

Se cuvine a fi punctat că dispozițiile procedurale ale art.... din legea remediilor:

Art..... - (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 publice sau 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 per...ă numai cu acordul scris al respectivilor ofertanți.

nu obligă forul administrativ-jurisdicțional să permită accesul părților cauzei la totalitatea documentelor dosarului constituit la Consiliu, cererea putând fi ad...ă sau respinsă, în tot sau în parte, motivat, asemenea oricărei cereri dată în competența sa de soluționare. De asemenea, art.... nu stabilește un termen pentru asigurarea accesului, după cum nu interzice nici posibilitatea ca accesul să fie per... după adoptarea deciziei de soluționare a contestației. În plus, părțile nu pot abuza de dispozițiile precitate pentru a forța Consiliul să se antepronunțe asupra contestației prin permiterea accesului chiar la documentele al căror caracter confidențial face obiectul disputei litigioase. De exemplu, prin Decizia nr....57/C9/569/..., „...”, a*șadar cererea de studiu a fost respinsă, acesta nefiind util Consiliului în soluționarea cauzei.*

În definitiv, ofertele, ca documente e...e de agenți economici privați (de regulă), rămân în continuare acte **private**, proprietatea celor care le-au întocmit, **nedevenind documente publice, disponibile spre consultare oricui, prin simpla depunere a lor la procedurile de atribuire** ori prin directa încredințare autorităților contractante spre a fi evaluate. Nici autoritățile și nici terții, cum ar fi adversarii economici, nu sunt îndreptățiți să își însușească actele private proprietate a ofertanților ori să le divulge publicului fără acordul lor, mai cu seamă când respectivii ofertanți au atras în mod explicit atenția asupra caracterului confidențial al propriilor oferte.

Asemenea celor două contestatoare și... și-a protejat oferta, prin confidențializarea ei. Toate ofertele depuse la licitația de față încorporează nu doar detalii tehnice de specialitate și relații comerciale, ci și un efort considerabil de creație intelectuală, de inspirație, de concepție proprie fiecărui autor, iar divulgarea lor în ansamblu ar vătăma grav interesele respectivilor autori, întrucât efortul lor întins pe sute de pagini, pentru care au consumat nu doar muncă intelectuală, ci și timp, va putea fi valorificat prin copiere în viitoarele competiții de către firmele concurente, inclusiv în declanșarea de litigii care să le bloc... obținerea de contracte ori în compromiterea încrederii pe care o presupun relațiile comerciale cu furnizorii/subcontractanții. Este indeniabil că garanția confidențialității trebuie aplicată și în cazul în care obiectul licitației prezintă o componentă intelectuală, specifică serviciilor de proiectare și consultanță specializată, cum se întâmplă în speță, ansamblul ofertelor reflectând o concepție de autor proprie fiecărui ofertant.

În speță... și... și-au justificat caracterul nepublic al documentelor ofertelor inclusiv prin cererile de intervenție, iar divulgarea acestora ar arunca în derizoriu nu doar efortul celor două asocieri punctat mai sus, ci și noțiunea de confidențialitate în materia achizițiilor publice. Puse în balanță, obligația pozitivă a statului (a autorităților contractante) de a asigura oricui accesul la dosarul achiziției publice și obligația negativă a aceluiași stat (a autorităților contractante) de a nu divulga documentele justificate a fi confidențiale trebuie examinate de la caz la caz, în contextul particularității fiecăruia. Procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice se întemeiază pe o relație de încredere între autoritățile contractante și operatorii economici, aceștia din urmă trebuie să poată comunica autorităților contractante respective orice informații utile în cadrul procedurii de atribuire, fără a se teme că acestea vor comunica terților informații a căror divulgare ar putea fi prejudiciabilă pentru operatorii respectivi (în acest sens... din 14 februarie..., Varec, C-.../06, EU: C:...: 91, punctele 34-36, precum și... din 15 iulie..., Co...ia/...-Württemberg și SRB, C-584/20 P și C-621/20 P, EU: C:...:...1, punctul 112). În context mai larg, eventuala divulgare a documentelor temeinic justificate de interveniente nu doar că ar compromite iremediabil sentimentul de încredere în autoritățile contractante și ar inhiba societățile să participe la alte licitații, în detrimentul inclusiv al autorităților achizitoare și al statului, ci ar genera un veritabil dezastru pentru toți ofertanții la procedurile de atribuire, prezenți și viitori, întrucât documentele lor de ofertare ar deveni accesibile oricui, odată considerate din start neconfidențiale. În altă ordine de idei, accesul fără rezerve al ...S.R.L. la documentele Asocierilor... și..., ca și accesul... la documentele... atrage după sine accesul nelimitat la aceste documente pentru orice altă persoană, fizică sau juridică, interesată sau dezinteresată, precum și la toate documentele lor (sau ale membrilor...) în zecile de licitații la care au participat de-a lungul anilor, confidențialitatea ajungând o „vorbă în vânt”. Lanțul de consecințe va atinge și ofertele celorlalți, care nu vor mai fi protejate de garanția confidențialității. Aceasta s-ar putea întâmpla chiar în cazul acestei proceduri, în care... ar studia oferta câștigătoare, dar și oferta sa va fi studiată de ...S.R.L.. Odată deschisă oricui și oricând poarta accesului liber la aceste documente, inclusiv prin poșta electronică, riscul divulgării lor ulterioare prin mijloace de comunicare în masă este verosimil, în detrimentul tuturor potențialilor ofertanți și al autorităților achizitoare, care înțeleg foarte bine acest fenomen și îl tratează cu rezervele cuvenite.

Instituția juridică a accesului la orice document al dosarului achiziției publice nu trebuie absolutizată și nici tolerată până într-acolo încât să devină o formă de hărțuire a ofertanților concurenți (pentru șicanarea și eliminarea lor de pe piață) sau a autorităților care

gestionează achiziții publice (prin supraîncărcarea activității lor administrative).

Aceste considerente demonstrează că accesul liber oricui și oricând la documentele ofertanților la achizițiile publice nu poate constitui o regulă, ci o excepție extrem de strictă, de care sunt ținute deopotrivă autoritățile contractante, Consiliul și instanțele judiciare. Caracterul de excepție este scos în evidență, de exemplu, de exprimarea legiuitorului unional de la art. 21 din Directiva.../24/UE a... și a Consiliului din 26 februarie... privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei.../18/CE:

Art. 21. - (1) **Cu excepția** cazului în care se prevede altfel în prezenta directivă sau în legislația națională sub incidența căreia intră autoritatea contractantă, în special legislația privind accesul la informații și fără a aduce atingere obligațiilor legate de publicitatea contractelor atribuite și de informațiile pentru candidați și ofertanți prevăzute la articolele 50 și 55, **autoritatea contractantă nu dezvăluie informațiile trans...e de către operatorii economici și desemnate de aceștia ca fiind confidențiale**, inclusiv, fără a se limita la acestea, secrete tehnice sau comerciale și aspectele confidențiale ale ofertelor.

(2) Autoritățile contractante pot impune operatorilor economici cerințe care vizează protejarea naturii confidențiale a informațiilor pe care autoritățile contractante le pun la dispoziție pe durata întregii proceduri de achiziție.

Art. 18 alin. (1) și art. 21 alin. (1) coroborate cu art. 50 alin. (4) și cu art. 55 alin. (3) din Directiva.../24/UE trebuie interpretate în sensul că se **opun unei legislații naționale în materie de achiziții publice care impune,** cu singura excepție a secretelor comerciale, ca **informațiile trans...e de ofertanți autorităților contractante să fie publicate în mod integral sau comunicate celorlalți ofertanți (**... din..... și alții, C-54/21, EU: C: 2022: 888).

Informațiile ce ar putea fi calificate drept secrete de afaceri sunt, cu titlu de exemplu preluat din Instrucțiunile privind regulile de acces la dosarul Consiliului Concurenței, puse în aplicare prin Ordinul președintelui Consiliului Concurenței nr...., publicat în... al României, Partea I, nr. 525 din 21 iulie...: informații tehnice și/sau financiare legate de know-how-ul unei întreprinderi, metode de evaluare a costurilor, procese și secrete de producție, surse de aprovizionare, cantități produse și vândute, cote de piață, liste de clienți și distribuitori, planuri de marketing, structura costurilor și a prețurilor, strategia de vânzări. Accesul la informațiile pe care ceilalți ofertanți le-au prezentat în...

cu experiența lor relevantă și cu referințele la aceasta, în... cu identitatea

și calificările profesionale ale persoanelor propuse pentru executarea contractului și ale subcontractanților și în... cu concepția proiectelor a căror realizare este preconizată în cadrul contractului de achiziții și cu modul de executare a acestuia, pot fi apreciate drept informații cu valoare comercială, care nu se limitează la contractul de achiziții publice

în cauză, divulgarea lor fiind de natură să aducă atingere unor interese comerciale legitime sau concurenței loiale.

De protecția confidențialității se bucură și datele cu caracter personal din oferte, inclusiv informațiile legate de salarizarea personalului ofertanților...., angajatorului îi revine obligația de a asigura confidențialitatea salariului și a datelor cu caracter personal ale salariaților.

Unele informații furnizate de operatorii economici autorităților se circumscriu domeniului vieții private, protejat în fața terților. Operatorii pot fi descurajați să oferteze, dacă nu le este asigurată confidențialitatea documentelor. Conform jurisprudenței, atât a... de Justiție a... (a se vedea, cu titlu de exemplu, hotărârile din 22 octombrie..., Roquette Frères, C-... /..., EU: C:...:...3, punctul 29, și din 14 februarie..., Varec, C-.../06, EU: C:...: 91, punctul 48), cât și a... Europene a... (... din 16 aprilie..., Société... și alții împotriva Franței, nr...., punctul 41... din 28 aprilie..., Buck împotriva Germaniei, nr...., punctul 31... din... septembrie..... și alții împotriva Finlandei, nr...., punctul 70... din 14 martie..... și alții împotriva Norvegiei, nr...., punctul 104... din 18 aprilie..... împotriva Luxemburgului, nr...., punctul 37, precum și... din 15 iulie..., Ernst și alții împotriva Belgiei, nr...., punctul 109), noțiunea de viață privată trebuie interpretată ca incluzând și activitățile profesionale sau comerciale ale persoanelor juridice. În consecință, art. 7 și 8 din Carta drepturilor fundamentale a..., precum și art. 8 din Convenția pentru apărarea drepturilor omului și a libertăților fundamentale privesc și persoanele juridice.

Și autoritățile contractante sunt obligate, în temeiul principiului protecției secretului comercial, care constituie un principiu general al dreptului Uniunii (a se vedea... din 24 iunie..... și.../Co...ia, 53/85...., p....65, punctul 28... din... mai..., SEP/Co...ia, C-36/92 P, Rec., p.

I-...11, punctul 37, precum și... din 14 februarie..., Varec, C-.../06, EU:

C:...: 91, punctul 49) să nu dezvăluie concurenților unui operator privat

informații confidențiale furnizate de acesta (a se vedea în acest sens... din 1 iulie..., Chronopost și.../UFEX și alții, C-341/06 P și C-342/06 P, EU:

C:...: 375, punctul 109). Raționamentul este reluat, recent, în Hotărârile

din 4 octombrie...../Co...ia și SRB, C-5.../22 P, EU: C:...: 8..., punctul 117, și García Fernández și alții/Co...ia și SRB, C-541/22 P, EU: C:...: 820, punctul 114.

Legat de consultarea documentelor dosarului autorității contractante, relevante sunt dispozițiile art. 57, 65 și 217 din Legea nr. 98/2016:

Art. 57. - (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... tehnică, elementele din... și/sau fundamentări/justificări de preț/cost trans...e 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... tehnică, elemente din... 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... tehnică, elemente din... 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. 65. - (1) Autoritatea contractantă are obligația de a asigura protejarea integrității datelor, a confidențialității ofertelor și a solicitărilor de participare în cadrul tuturor operațiunilor de comunicare, transmitere și stocare a informațiilor.

(2) Conținutul ofertelor și al solicitărilor de participare, precum și cel al planurilor/ proiectelor în cazul concursurilor de soluții este confidențial până la publicarea raportului procedurii.

(3) Autoritatea contractantă ia cunoștință de conținutul ofertelor, al solicitărilor de participare sau al planurilor/proiectelor în cazul concursurilor de soluții numai de la data stabilită pentru deschiderea acestora.

Art. 217. - [...] (4) Ulterior finalizării procedurii de atribuire, dosarul achiziției publice are caracter de document public.

(5) Accesul persoanelor la dosarul achiziției publice potrivit alin. (4) se realizează cu respectarea termenelor și procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informațiile de interes public și nu poate fi restricționat decât în măsura în care aceste informații din cadrul propunerilor tehnice, propunerilor financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost au fost declarate și probate conform art. 57 alin. (4) ca fiind confidențiale, potrivit legii.

(6) Prin excepție de la prevederile alin. (5), după comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat la raportul procedurii de atribuire și la informațiile care nu fac parte din propunerile tehnice, propunerile financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost. Autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat

și la informațiile din cadrul propunerilor tehnice și/sau la fundamentările/ justificările de preț/cost care nu au fost declarate și probate de către ofertanți ca fiind confidențiale.

Confidențialitatea este susținută și prin argumentele aduse de... pe..., tocmai pentru a întări protecția dată de acest caracter, astfel cum chiar... și ...S.R.L. insistă în păstrarea confidențialității ofertei sale prin propria declarație de confidențialitate.

Pe de altă parte, Consiliul pune în vedere părților, cu precădere autorității achizitoare, următoarele concluzii desprinse din... de Justiție a... din 7 septembrie..., Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras, C-9... /..., EU: C:...: 7...:

- autoritatea nu trebuie, ca regulă, să comunice informațiile considerate confidențiale;

- simpla declarație de confidențialitate a ofertei nu este suficientă pentru secretizarea ei, ofertantul trebuind să argumenteze caracterul confidențial, stabilind, de exemplu, că ea conține secrete tehnice sau comerciale, că ar putea fi utilizată pentru denaturarea concurenței sau că divulgarea i-ar putea fi prejudiciabilă;

- autoritatea trebuie ca, înainte de a comunica informații din ofertă, să dea ofertantului vizat posibilitatea să invoce caracterul confidențial sau de secret comercial al acestora;

- refuzul autorității de acordare a accesului la informațiile din oferte trebuie motivat, menționând de ce consideră că ele sunt confidențiale;

- autoritatea poate să comunice într-o formă rezumată anumite aspecte ale ofertei, precum și caracteristicile ei tehnice, astfel încât informațiile confidențiale să nu poată fi identificate. De asemenea, ea poate solicita ofertanților să îi furnizeze o versiune neconfidențială a documentelor;

- ori de câte ori decide să comunice informații declarate confidențiale, autoritatea este obligată să înștiințeze în prealabil și în timp util ofertantul căruia îi aparțin, pentru a îi permite acestuia să ceară autorității sau instanței să suspende respectiva decizie, astfel încât să nu îi fie cauzat un prejudiciu iremediabil.

... din..... și alții, C-54/21, EU: C: 2022: 888, art. 18 alin. (1), art. 21 alin. (1) și art. 55 alin. (3) din Directiva.../24 trebuie interpretate în sensul că autoritatea contractantă:

- trebuie, pentru a stabili dacă va refuza, unui ofertant a cărui ofertă a fost respinsă, accesul la informațiile pe care ceilalți ofertanți le-au prezentat în... cu experiența lor relevantă și cu referințele referitoare la aceasta, în... cu identitatea și calificările profesionale ale persoanelor propuse pentru executarea contractului și ale subcontractanților și în... cu concepția proiecte***lor a căror realizare este preconizată în cadrul***

contractului de achiziții și cu modul de executare a acestuia, să aprecieze dacă aceste informații au o valoare comercială care nu se limitează la contractul de achiziții publice în cauză, divulgarea lor fiind de natură să aducă atingere unor interese comerciale legitime sau concurenței loiale;

- poate, pe de altă parte, să refuze să acorde accesul la aceste informații atunci când, deși acestea nu au o astfel de valoare comercială, divulgarea lor ar împiedica aplicarea legii sau ar fi contrară unui interes public și

- trebuie, atunci când este refuzat accesul integral la informații, să acorde ofertantului menționat acces la conținutul esențial al acelorași informații, astfel încât să fie asigurată respectarea dreptului la o cale de atac efectivă.

Mai trebuie adăugat că protecția reieșită din cadrul normativ expus privește informațiile sensibile provenind de la ofertanți, nicidecum informațiile emanate de la sau actele întocmite de autoritățile contractante. Cu alte cuvinte, ca regulă, cele din urmă nu se bucură de protecția confidențialității. De bună seamă, dacă redau informații din cadrul ofertelor, restricționarea accesului la ele sub pretextul caracterului confidențial trebuie justificată cu atât mai mult de autoritatea care le-a preluat în propriile acte. Este adevărat că, în optica instanței de control constituțional la care subscrie deplin Consiliul, există o prezumție generală potrivit căreia accesul la oferte aduce, în principiu, atingere protecției intereselor comerciale ale ofertanților, însă deopotrivă de adevărat este și că, în baza art. 57 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, 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 (aparent, legiuitorul inversează prezumția). Concret... nu era și nu este îndreptățită să îi interzică... și ...S.R.L. accesul, în bloc, la referatul de necesitate și la actele de planificare/ pregătire a achiziției (dacă există), la strategia de contractare, la solicitările de clarificare, la corespondența cu... (dacă există), la procesele-verbale de vizualizare sau de evaluare, la anexe, la grilele de punctare și la rapoartele experților (dacă există) referitoare la oferte, acte care emană de la autoritate ori sunt destinate facilitării evaluării acesteia, nu de la ofertanți, și care puteau și trebuie a fi puse neîngrădit la dispoziția..., inclusiv prin fotocopiere sau prin mijloace electronice, cu amendamentul că ele vor putea include secțiuni anonimizate dacă privesc informații din oferte, iar compania este în măsură să aprecieze singură ori prin consultarea ofertanților „dacă aceste informații au o valoare comercială care nu se limitează la contractul de achiziții publice în cauză, divulgarea lor *fiind de natură să aducă atingere unor interese comerciale legitime sau concurenței loiale" (... din..... și alții, C-54/21, EU: C: 2022: 888,).*

..., Secția a IX-a de contencios administrativ și fiscal, prin încheierea din 12 iulie..., cod ReJust 23g2d87..., dosar nr...., a dus raționamentul mai departe, reținând:

În cazul de față, autoritatea contractanta nu a probat că acest proces verbal e... la data de 4 martie... care cuprinde analiza propunerii tehnice a ofertantului castigator este declarat confidential. Simpla sustinere că acesta este confidential, fara a fi urmată de o probare a acestuia cu înscrisuri, nu satisface cerintele textelor de lege mai sus aratate. Mai mult, au**toritatea contractantă are obligatia, atunci cand face o analiză a propunerilor tehnice depuse de catre operatorii economici în cadrul procedurii de achizitie publica, de a nu insera date cu caracter personal sau acele date declarate ca fiind secrete.**

Aceasta obligatie trebuie a fi respectată, pentru a da posibilitatea celor vătămati să studieze continutul acelui înscris si sa poata formula o contestatie, în termenul legal, potrivit art. 8 alin.1 din lege, cu aratarea în mod detaliat a motivelor de nelegalitate si netemeinicie.

Redăm mai jos din răspunsul autorității contractante nr.... - către... și nr.... - către... ...S.R.L. la soclicitările acestor asociații de acces la dosarul achiziției publice:

Autoritatea Contractantă nu vă poate acorda accesul la documentele sus enunţate, declarate confidenţiale de ofertanţi, şi nici la documentele elaborate de Co...ia de Evaluare care preiau/ redau informaţiile declarate confidenţiale de către ofertanţi, respectiv corespondenta privind documentele de calificare... şi Financiare, grile de evaluare privind documentele de calificare şi..., precum şi acele părţi din Procesele verbale de evaluare care vizează aspectele de natură tehnică şi....

Prin urmare, Autoritatea Contractantă nu vă poate acorda accesul la Documentele de calificare... Tehnică..., răspunsurile la clarificări cu privire la Documentele de calificare... Tehnică şi... depuse de aceşti Ofertanţi şi nici la documentele co...iei de evaluare privind analiza Documentelor de calificare... şi Financiare ale celorlalţi ofertanţi.

În ceea ce priveşte permiterea accesului la Grilele de evaluare, Autoritatea Contractantă nu vă poate acorda accesul decât la Grilele de evaluare întocmite de către Co...ia de evaluare pentru propria dumneavoastră oferta, precum şi la Grilele de evaluare privind DUAE elaborate pentru ceilalţi ofertanţi care nu şi-au declarat documentele de calificare confidenţiale.

De asemenea, cu privire la vizualizarea Proceselor de verbale de evaluare, vă rugăm să aveţi în vedere faptul că şi acestea cuprind elemente declarate confidenţiale de către ofertanţi, prin urmare, Autoritatea Contractantă va permite accesul doar la acele părţi din Procesele verbale care privesc analiza propriei dvs. oferte.

Totodată, potrivit art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, cu modificările şi completările ulterioare, **Autoritatea Contractantă are obligaţia de a permite accesul neîngrădit $i nu fotocopierea** documentelor, astfel încât **consultarea acelor documente neconfidentiale ale ofertanţilor participanţi la procedura se poate face doar electronic.**

Din parcurgerea răspunsurilor autorității nu rezultă că... solicitante i-ar fi fost puse la dispoziție toate actele dosarului achiziției publice, în special actele de evaluare întocmite de co...ie, inclusiv anexele aferente, astfel încât să își poată construi contestația în cunoștință de cauză, pe baza motivelor concrete de evaluare a ofertelor.

Recapitulând și concluzionând, nu se verifică existența vreunei prevederi legale care să îi permită... de Administrare a... interzicerea în bloc... accesului ofertanților la actele de derulare a achiziției și la anexele de evaluare și punctare a propriei oferte sau a celor două concurente și, cu atât mai puțin, obținerea acestor acte în format letric sau electronic,

însemnând că această restricționare nu are suport legal. Compania achizitoare trebuia să acorde asocierilor... și ...S.R.L. accesul la documentele de inițiere, derulare și evaluare amintite în cuprinsul cărora vor fi anonimizate paragrafele apreciate și argumentate punctual în scris de autoritate ca fiind confidențiale, cum impune legislația achizițiilor publice, coroborată cu „legislația privind liberul acces la informațiile de interes public*”. Acce*sul se poate asigura inclusiv prin mijloace electronice, întrucât nu există nicio prevedere legală care să interzică accesul prin mijloace electronice. Dimpotrivă, în baza art. 7 alin. (3) din Legea nr. 544/2001 privind liberul acces la informațiile de interes public, obținerea informațiilor de interes public se poate realiza, dacă sunt întrunite condițiile tehnice necesare, inclusiv în format electronic. Opțiunea legală a obținer*ii lor în acest form*at aparține solicitantului și nu depinde de prefer*ința deținătorului de a* le pune la dispoziție doar în format fizic, pe hârtie, dacă le are disponibile pe suport electronic (sau le poate prelucra și transmite ca fișiere electronice). Mai mult, în conformitate cu art. 64 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, orice comunicare, solicitare, informare, notificare și altele asemenea, prevăzute de respectiva lege, sunt trans...e în scris, prin mijloace electronice de comunicare sau, ca *excepție, prin alte mijl*oace decât cele electronice.

În lumina considerentelor expuse, se reține că măsura restricționării accesului celor două asocieri la ansamblul actelor dosarului achiziției publice - de pregătire, inițiere și derulare a procedurii de atribuire, la actele co...iei de vizualizare și evaluare a ofertelor - s-a realizat în detrimentul unui drept recunoscut al..., în mod arbitrar și cu nerespectarea dispozițiilor legale în vigoare, în privința verificării atente de către compania achizitoare a incidenței normelor legale care să îi permită restricționarea punctuală bazată pe confidențialitate. Față de cele înfățișate, restrângerea accesului societății reclamante nu poate fi validată de către Consiliu, iar obiecțiile sale privind nelegalitatea restrângerii se vădesc a fi fondate.

Cu toate acestea, după cum s-a reținut mai sus, Consiliul a invitat la sediul său societatățile contestatoare pentru a studia și copia documentele și fișierele electronice din respectivul dosar (exceptându-le pe cele confidențiale) la data de..... per...ă reprezentanților acestor asocieri consultarea documentelor dorite și obținerea fișierelor electronice neconfidențiale primite de la compania achizitoare. Prin urmare, accesul fiind asigurat direct de către Consiliu, nu se mai impune anulare refuzului autorității contractante, ca operațiune administrativă subsecventă răspunsurilor nr.... - către... și nr.... - către... ...S.R.L., și nici obligarea autorității la acordarea celor două contestatoare a accesului la actele de pregătire, derulare și inițiere a procedurii de

atribuire, la actele co...iei de vizualizare, evaluare și punctare a ofertelor, care nu sunt acoperite de garanția confidențialității.

De la data asigurării accesului la sediul Consiliului, a curs un nou termen de contestare pe baza motivelor care au fost identificate în urma accesului, fiind pe deplin incident raționamentul regăsit în... de Justiție a... din..... și alții, C-54/21, EU: C: 2022: 888, cu ajustările de rigoare, conform căruia, în ipoteza în care dreptul procedural național nu ar permite instanței sesizate cu o cale de atac împotriva unei decizii de atribuire a unui contract de achiziții publice să ia, în cursul judecății, măsuri care să restabilească respectarea dreptului la o cale de atac efectivă, această instanță trebuie, atunci când se dovedește că acest drept a fost încălcat din cauza nedivulgării unor informații, fie să anuleze această decizie de atribuire, fie să considere că reclamantul poate formula o nouă cale de atac împotriva deciziei de atribuire deja luate, termenul prevăzut în acest sens neîncepând să curg*ă decât de la momentul în care acest reclamant are acces la ansamblul informațiilor care fuseseră calificate în mod eronat drept confidențiale (cum sunt, în speța de față, actele de evaluare, i*nclusiv solicitările de clarificare, e...e de co...ie):

.... Prin urmare, se impune ca la a șaptea întrebare să se răspundă că articolul 1 alineatele (1) și (3) din Directiva 89/665 trebuie interpretat în sensul că, în cazul constatării, în cursul soluționării unei căi de atac formulate împotriva unei decizii de atribuire a unui contract de achiziții publice, a unei obligații a autorității contractante de a divulga reclamantului informații care au fost tratate în mod eronat ca fiind confidențiale și a unei încălcări a dreptului la o cale de atac efectivă din cauza nedivulgării acestor informații, această constatare nu trebuie în mod necesar să conducă la adoptarea de către această autoritate contractantă a unei noi decizii de atribuire a contractului, cu condiția ca dreptul procedural național să permită instanței sesizate să adopte, în cursul judecății, măsuri care să restabilească respectarea dreptului la o cale de atac efectivă sau să îi permită să considere că reclamantul poate formula o nouă cale de atac împotriva deciziei de atribuire deja luate. **Termenul de introducere a unei astfel de căi de atac nu trebuie să curgă decât din momentul în care acest reclamant are acces la ansamblul informațiilor care au fost calificate în mod eronat drept confidențiale.**

Vizavi de permiterea accesului la documentele ofertelor, respectiv la acele documente declarate confidențiale de emitenți, solicitarea contestatoarei este nefondată, astfel cum s-a precizat, consultarea lor putând fi per...ă doar cu acordul emitenților, acord ce nu a fost furnizat nici Consiliului și nici autorității.

În același sens este decizia nr....10 din 13 noiembrie..... de..., Secția a X-a contencios administrativ și fiscal și pentru achiziții publice, cod ReJust 65g84d274, din care citățm:

... reține că accesul la dosarul achiziției publice este reglementat... de art. 57 și art. 217 alin. (5) și (6) din Legea nr. 98/2016.

Art. 57 (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... tehnică, elementele din... și/sau fundamentări/justificări de preț/cost trans...e 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... tehnică, elemente din... 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... tehnică, elemente din... 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. 217 (5) Accesul persoanelor la dosarul achiziției publice potrivit alin. (4) se realizează cu respectarea termenelor și procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informațiile de interes public și nu poate fi restricționat decât în măsura în care aceste informații din cadrul propunerilor tehnice, propunerilor financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost au fost declarate și probate conform art. 57 alin. (4) ca fiind confidențiale, potrivit legii.

(6) Prin excepție de la prevederile alin. (5), după comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat la raportul procedurii de atribuire și la informațiile care nu fac parte din propunerile tehnice, propunerile financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost. Autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat și la informațiile din cadrul propunerilor tehnice și/sau la fundamentările/justificările de preț/cost care nu au fost declarate și probate de către ofertanți ca fiind confidențiale.

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 publice este transparența de care trebuie să dea dovadă autoritatea contractantă. Transparența reprezintă, așa cum corect susțin contestatorii, un veritabil instrument de control, o garanție a utilizării eficiente a fondurilor publice, 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.../24/UE, nu are un caracter absolut, ci trebuie interpretat în echilibru cu alte principii fundamentale ale dreptului achizițiilor publice, 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... cu documentele pentru care a fost trans...ă 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.

Instanța reține că jurisprudența CJUE a statuat constant asupra necesității concilierii între principiul transparenței și protejarea secretului comercial:

În cauza C-.../06, ##### SA c. État belge... a subliniat că: "În cadrul procedurilor de atribuire a contractelor publice, autoritățile și instanțele naționale trebuie să asigure, în mod simultan, respectarea dreptului la apărare al ofertanților și protejarea informațiilor confidențiale, în special a secretelor comerciale ale acestora."... a precizat că instanța nu este obligată să dezvăluie informațiile confidențiale unei alte părți, ci trebuie să aprecieze dacă acestea sunt strict necesare pentru exercitarea dreptului la apărare.

În cauza C-9... /..., Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras... a reafirmat că: "Transparența nu presupune un acces nelimitat la toate informațiile din ofertele depuse, iar autoritățile contractante pot refuza comunicarea elementelor confidențiale, dacă dezvăluirea lor ar aduce atingere intereselor comerciale legitime ale altor operatori economici."

De asemenea, în cauza C-54/21, ##### Polska... a reiterat că: "Protecția secretului comercial constituie un obiectiv de interes general care poate justifica restrângerea dreptului de acces la informațiile din ofertele concurente."

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... constată că, într-adevăr, autoritatea contractantă nu este ținută de simpla afirmație a unui operator economic potrivit căreia informațiile trans...e 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 trans...e, 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 trans...ă de un concurent, este conformă cu normele de atribuire a contractelor de achiziții publice prevăzute în Directiva.../24, în special cele referitoare la protecția informațiilor confidențiale menționate la punctele 113 și 114 din prezenta hotărâre"; în plus, atunci 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 (... din 29 ianuarie..., Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T-532/10, punctul 90)" (pct.46 din... din 21 septembrie..., Secolux/#######, 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... 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 ofertantii ale căror oferte nu au fost reținute. Această restricție este inerentă obiectivului urmărit prin normele Uniunii în materie de contracte de achiziții publice, 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 achiziții publice 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 (... din 29 ianuarie..., Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T######## punctul 1...).

49.##### 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... din 29 -ianuarie..., Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T######## punctul 101)".

În raport de reperele ce reies din cele anterior menționate... constată că refuzul autorității contractante, de a permite accesul la întregul dosar, în special la oferta depusă de ofertantul câștigător, este justificat.

În primul rând... are în vedere faptul că toți ofertanții si-au declarat oferta confidențială; având aceeași conduită, contestatorii nu pot solicita un tratament diferit, respectiv acordarea accesului la întreaga ofertă depusă de ceilalți competitori, în condițiile în care fiecare dintre contestatori beneficiază de aceeași protecție; tratamentului egal presupune aplicarea aceluiași tratament ofertanților; or, în măsura în care fiecare contestator pretinde respectarea confidențialității propriei oferte, nu există niciun motiv pentru care contracandidatele nu ar beneficia de același tratament.

În al doilea rând... nu poate să nu observe că declarațiile de confidențialitate depuse de contestatoare au un grad de complexitate, detaliere și motivare similar celei depuse de ofertantul câștigător și, în plus, au declarat confidențiale... tehnică și... în integralitate, întocmai ca ofertantul câștigător.

În plus... reține că anumiți operatori, au declarat confidențiale nu numai... tehnică și..., dar chiar și DUAE și documentele justificative, precum și procesele verbale de evaluare (în concret... ASFALT).

În continuare, instanța are în vedere conținutul declarației date de ofertantul câștigător, în care sunt declarate confidențiale oferta tehnică împreună cu toate anexele sale, oferta... cu toate anexele sale, răspunsurile la solicitările de clarificare în... cu prezenta procedură.

În concret, se arată că: "Pentru... tehnică: Oferta conține o serie de informații considerate a fi secret tehnic de către ofertant, prin implicațiile pe care le-ar avea publicarea acestora raportat la interesele legitime ale societății. Oferta tehnică prezintă: informații punctuale referitoare la avantajele competitive pe piața...; informatii referitoare la organizarea echipei de proiectare; informații referitoare la organizarea echipei de executie; proceduri proprii de prestare a serviciilor si executie a lucrarilor; proceduri proprii de management al riscurilor; sistemul propriu de arhivare în cadrul firmei pentru asigurarea calității; metode de lucru si calcul proprii; instructiuni și date ale membrilor echipei de proiect; interpretarea proprie a cerințelor documentației de atribuire; capacitatea tehnică a ofertantului.

În cazul în care aceste informații ar fi publice, societatea poate fi prejudiciată prin concurență neloială. În contextul în care tot mai multe achiziții publice se derulează utilizând criteriul «oferta cea mai avantajoasă din punct de vedere economic», multe vizând metodologia de prestare a serviciilor, accesul altor ofertanți la toate aceste documente ar putea conduce la concurenta neloiala din partea acestora în procedurile viitoare.

Pentru...: Secrete comerciale din cadrul ofertei: lista nominală cu angajații operatorului economic (extras Revisal) și specializarea acestora, inclusiv anexele pentru personalul implicat - certificatele de formare profesională, autorizațiile, atestatele care definesc în mod precis capacitatea profesională a proiectantului și nivelul de competitivitate de pe piața...; acordurile de colaborare cuprinzând condiții contractuale între operatorul economic și furnizorii/colaboratorii săi, care definesc capacitatea profesională a proiectantului și legăturile comerciale de pe piața...; strategia de preț din anexa la formularul de ofertă..., care definește competitivitatea și cash flow-ul pe piața...; strategia de preț din anexa la formularul de ofertă..., cu informații privind politica generală de prețuri a ofertantului și înțelegerile ofertantului cu privire la valoarea pe componente, pe obiecte și pe tipuri de servicii/lucrări; Secrete tehnice sau comerciale."

Declarația se referă inclusiv la prejudiciile concrete pe care le-ar suferi dacă informațiile confidențiale ar fi dezvăluite concurenței. #### invocată Directiva (UE)... /...3 dar și dispozițiile art. 1 din Legea nr. 11/1991 privind combaterea concurenței neloiale.

În plus... constată că autoritatea contractantă și-a motivat decizia adoptată, arătând că toți ofertanții au declarat ofertele confidențiale și au argumentat acest caracter în mod similar; mai mult, cu respectarea celor stabilite de jurisprudența CJUE (cauza 54/21 pct.71-85), instanța constată că a fost asigurat accesul la procesul verbal privind evaluarea garantiei de participare, informațiilor din DUAE și a documentelor care îl însoțesc; procesul verbal privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și solicitărilor de clarificări, inclusiv grila tehnică și punctajul pentru ofertantul CON-A ########## S.R.L. clasat pe primul loc; procesul verbal privind evaluarea propunerilor financiare, inclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile tehnice; procesul-verbal privind evaluarea documentelor-suport depuse de candidați/ofertanți pentru demonstrarea informațiilor din DUAE; documentele justificative actualizate, pentru demonstrarea îndeplinirii tuturor criteriilor de calificare în conformitate cu informațiile cuprinse în DUAE.

Se constată, așadar, că autoritatea contractantă a pus la dispoziția contestatorilor inclusiv informații care vizează, în esență, experiența relevantă a ofertanților și referințele pe care aceștia le anexează la ofertele lor pentru atestarea acestei experiențe și a capacităților lor, caracteristicile și avantajele relative ale ofertei reținute, precum și numele ofertantului câștigător, informații care, în opinia..., sunt suficiente pentru a garanta respectarea dreptului la o cale de atac efectivă.

În raport de toate aceste împrejurări, luând în considerare și prezumția generală, stabilită de jurisprudența CJUE, potrivit căreia accesul la ofertele ofertanților aduce, în principiu, atingere protecției intereselor comerciale (... din 29 -ianuarie..., Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T######## punctul 101)... constată că, în mod întemeiat, a apreciat autoritatea contractantă că informațiile din ofertele depuse sunt acoperite de o prezumție generală potrivit căreia divulgarea lor ar aduce atingere, în principiu, protecției intereselor comerciale, cu atât mai mult cu cât în cadrul procedurilor de atribuire a contractelor de achiziție publică intră în competiție concurenți de pe aceeași piață și implicit cu interese contrarii, context în care informațiile confidențiale au o valoare extrem de importantă, rațiunea protejării lor fiind, în fapt, extrinsecă procedurii de achiziție publică în cauză.

Conduita autorității contractante este în acord cu principiul tratamentului egal și se circumscrie celor reținute la pct. 55 din... de Justiție a... din 14 februarie..., cauza C-.../06, având ca obiect o cerere de pronunțare a unei hotărâri preliminare formulată în temeiul articolului 234 CE, a cărei acțiune principală a avut ca obiect dreptul la protecția informațiilor confidențiale, prin care... a reținut că: "..."

Mai mult... constată că contestatoarele nu au prezentat nici cel mai slab argument care să permită să se demonstreze că documentele solicitate (oferta tehnică și...) nu erau acoperite de prezumția menționată mai sus, simpla invocare a principiului transparenței nefiind suficientă pentru a răsturna această prezumție, cu atât mai mult cu cât toți ofertanții au procedat într-o manieră similară, oferind ca dovezi ale caracterului confidențial aceleași argumente.

real că acestea au 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, instanța constată că dreptul contestatoarelor la apărare poate fi satisfăcut prin accesul la partea neconfidențială a dosarului, respectiv actele administrative și rapoartele co...iei de evaluare, care reflectă raționamentul autorității 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... constată caracterul temeinic al conduitei autorității contractante care nu a acordat acces la documentele declarate confidențiale, motiv pentru care toate cererile (... ASFALT, CON-A, ###### și ACI ####) în sensul acordării accesului la informațiile din dosarul achiziției, peste cele deja puse la dispoziție de autoritatea contractantă, sunt neîntemeiate, și trebuiau respinse, ca atare.

de această soluție, trebuia respinsă și cererea de repunere în termen, formulată de contestatoarele CONSTRUCȚII ###### și... ASFALT, ca rămasă fără obiect, întrucât această cerere era condiționată de cea privind accesul integral la dosar.

În continuare, Consiliul va analiza criticile din contestații cu privire la unele oferte din cadrul acestei proceduri.

I. Prin contestația sa... (lider) -... - ...-... („..."), ofertă declarată ad...ibilă și clasată pe locul II, critică oferta câștigătoare, depusă de... (lider) -... (...).

Ca un prim aspect preliminar, Consiliul constată că demersul acestei contestatoare este unul speculativ, prezentând susțineri lipsite de fundament, fără prezentarea unor dovezi concrete care să le susţină. Astfel, conform prevederilor art. 249 din Codul de...: „Sarcina probei

Cel care face o susţinere în cursul procesului trebuie să o dovedească, în afară de cazurile anume prevăzute de lege."

Contestația trebuie să cuprindă motivarea integrală a ei, în fapt și în drept, iar autoarea ei are obligația de a expune situația de fapt la care se referă pretențiile în mod corect și complet, fără a denatura sau omite informațiile care îi sunt cunoscute [art. 15 alin. (2) din lege]. Consiliul nu se poate substitui autoarei sesizării în ce privește invocarea motivelor concrete de nelegalitate a actelor atacate. Sesizarea trebuie realizată cu respectarea tuturor condițiilor prevăzute de lege, iar una dintre acestea este tocmai motivarea, care servește la determinarea exactă a obiectului judecății administrative, având în vedere principiul potrivit căruia judecata are loc în limitele sesizării. Altminteri, judecata ar echivala cu un control efectuat din oficiu de către Consiliu, inad...ibil în condițiile actualei legislații. Motivarea trebuie să explice într-un mod rezonabil pretinsa relație de contrarietate dintre actele atacate ale autorității contractante și normele legale de referință, nu doar să afirme existența unei pretinse încălcări, neindividualizate în concret. Reclamanta nu poate însărcina Consiliul să efectueze o cercetare in integrum a procedurii de atribuire sau o supraevaluare a ofertei concurente pe bază de supoziții, în speranța că poate se descoperă ceva, Consiliul nefiind nici organ de control și nici supraco...ie de evaluare, ci organ administrativ-jurisdicțional, care se pronunță în limitele motivelor de nelegalitate și netemeinicie a actelor autorităților contractante pe care le reclamă persoanele vătămate.

Criticile pe care le expune se bizuie exclusiv pe supoziții, reclamanta neavând cunoștință de conținutul ofertei... declarate câștigătoare. Susținerile sunt eminamente de ordin general și fără... cu datele și documentele concrete din oferta... (lider) -....

Simplul fapt al invocării unor cerințe ale documentației de atribuire nu înseamnă nici motivarea contestației și, implicit, nici nu poate conduce la admiterea ei.

Obligația de a motiva contestația este... prevăzută de legea specială (art. 10 lit. f din Legea nr. 101/2016), dar și de dreptul comun, respectiv de Codul de procedură civilă la art....4, Cererea de chemare în judecată va cuprinde: [...] d) arătarea motivelor de fapt și de drept pe care se întemeiază cererea.

Persoana care se consideră vătămată printr-un act al autorității contractante trebuie să îl atace în intervalul temporal legal de formulare a contestației, iar în cuprinsul acesteia trebuie să releve motivele pentru care dorește desființarea actelor presupus vătămătoare. Toate argumentele pe care se întemeiază... de atac trebuie expuse de la început Consiliului, cu titlu de excepție admițându-se posibilitatea revizuirii contestației după data depunerii sale, însă nu mai târziu de expirarea termenului de contestare.

Cu alte cuvinte, contestația trebuie să cuprindă motivele de nelegalitate şi netemeinicie a actelor atacate - motivele pe care se bazează... de atac, iar nu să fie o formă fără fond.

Totodată, contestatorul nu poate profita ulterior, pe... concluziilor scrise sau a unor noi adrese indiferent de denumirea lor, cu prezentarea punctuală a criticilor sau prezentarea unora noi, așa cum este în cazul de față.

Formularea de noi critici prin intermediul concluziilor scrise nu este compatibilă cu jurisdicția administrativă a achizițiilor publice caracterizată prin celeritatea procedurii, Consiliul fiind obligat a se pronunța asupra contestațiilor formulate în termen de 20 de zile de la primirea dosarului achiziției publice.

Identificarea unanimității motivelor contestației trebuie realizată nu mai târziu de data limită de depunere a contestației, întrucât Consiliul nu este abilitat să acorde contestatorilor derogări de la termenul legal de contestare pentru a afla și a aduce noi motive în sprijinul contestației, în sens contrar... de atac jurisdicțional-administrativă urmând a fi transformată într-un simplu mijloc de control al procedurii.

Motivarea sau modificarea/completarea motivării unei contestații nu poate avea loc prin intermediul concluziilor scrise, care trebuie să reprezinte doar o modalitate de sintetizare a probelor deja administrate cu referiri punctuale la motivele de fapt și de drept pe care se bazează apărările și pretențiile părților.

Relevante în acest sens sunt dispozițiile art. 21 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, care stabilesc că motive de contestare noi, nereguli nou invocate pe... concluziilor scrise, sunt inad...ibile.

De asemenea, relevantă în cauză este și jurisprudența instanțelor europene, respectiv paragraful 79 al hotărârii pronunțată în Cauza T-70/05... kai..., împotriva... pentru... (EMSA) în cuprinsul căreia s-a reținut că: orice cerere de sesizare a instanței trebuie să indice obiectul litigiului și expunerea sumară a motivelor invocate. Această indicație trebuie să fie suficient de clară și de precisă pentru a permite pârâtului să își pregătească apărarea, iar Tribunalului să își exercite controlul jurisdicțional, dacă este cazul, fără a se baza pe alte informații. În vederea garantării securității juridice și a bunei administrări a justiției, este necesar, pentru ca o acțiune să fie ad...ibilă, ca elementele esențiale

de fapt și de drept pe care se întemeiază acțiunea să rezulte, cel puțin în mod sumar, dar coerent și comprehensibil, din chiar textul cererii introductive (a se vederea în acest sens... Tribunalului din 18 septembrie..... și alții/Co...ia, T-387/....., p. II-961, punctele 106 și 107... Tribunalului din 11 ianuarie..., Biret și Cie/Consiliul, T-210/....., p. II-47, punctul 34, și... Tribunalului din 14 decembrie..., Honeywell/Co...ia, T-209/01...., p. II-55..., punctele 55 și 56 și jurisprudența citată).

În acest sens, Consiliul reține și relevanța considerentelor exprimate de... în Decizia nr....90 din 18 martie..., referitoare la excepţia de neconstituţionalitate a dispoziţiilor art. 21 alin. (3) şi ale art. 30 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 privind remediile şi căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziţie publică, a contractelor sectoriale şi a contractelor de concesiune de lucrări şi concesiune de servicii, precum şi pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, conform cărora:

„31. Accesul la justiţie nu este un drept absolut, putând fi limitat prin anumite condiţii de formă şi de fond impuse de legiuitor, prin raportare la dispoziţiile art. 21 din Constituţie. Stabilirea unor condiţionări pentru introducerea acţiunilor în justiţie nu constituie, în sine, o încălcare a accesului liber la justiţie, el presupunând accesul la mijloacele procedurale prin care se înfăptuieşte justiţia, fiind de competenţa exclusivă a legiuitorului să instituie regulile de desfăşurare a procesului în faţa instanţelor judecătoreşti, soluţie ce rezultă din dispoziţiile art. 126 alin. (2) din Constituţie (... Curţii Constituţionale nr.... din 8 februarie..., publicată în... al României, Partea I, nr....9 din 16 martie...). Aceste condiţionări nu pot fi însă acceptate dacă afectează dreptul fundamental în chiar substanţa sa. Prin urmare, limitările aduse dreptului fundamental sunt ad...ibile doar în măsura în care vizează un scop legitim şi există un raport de proporţionalitate între mijloacele folosite de legiuitor şi scopul urmărit de acesta (Decizia Curţii Constituţionale nr....76 din 24 martie..., publicată în... al României, Partea I, nr....6 din... aprilie...), legiuitorul fiind ţinut să aducă anumite limitări orientându-se după principiul est modus in rebus, respectiv să fie preocupat ca exigenţele instituite să fie îndeajuns de rezonabile încât să nu pună sub semnul întrebării însăşi existenţa dreptului (Decizia Curţii Constituţionale nr. 39 din 29 ianuarie..., publicată în... al României, Partea I, nr....17 din 12 martie..., şi Decizia Curţii Constituţionale nr....0 din 29 ianuarie..., publicată în... al României, Partea I, nr....29 din 16 martie...).

32. Or, aplicând considerentele de principiu în privinţa stabilirii anumitor condiţii de formă şi de fond impuse de legiuitor, prin raportare la dispoziţiile art. 21 din Constituţie, nu se poate reţine că legiuitorul a afectat dreptul de acces liber la justiţie prin faptul că a instituit interdicţia formulării unor noi motive de contestare şi/sau a formulării unor noi capete de cerere pe... concluziilor scrise sau orale ori a precizărilor la contestaţie ulterior termenului legal de formulare a acesteia, precum şi a altor motive în plângerea formulată împotriva actelor autorităţii contractante în afară de cele cuprinse în contestaţia adresată Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor.

33. Cerinţa respectării unor termene pentru invocarea motivelor de contestaţie este una firească, ea asigurând celeritatea procedurii specifice în materia achiziţiilor publice.”

În acest context, Consiliul reține că doar contestația este actul juridic ce învestește Consiliul și stabilește limitele de analiză în sarcina

acestuia, astfel încât formularea de critici noi, prin intermediul concluziilor scrise, nu răspunde exigențelor procedurale. Se reține și faptul că nu se poate face abstracție de necesitatea respectării principiului disponibilității, ca o garanție procedurală, ce reprezintă o manifestarea a dreptului la apărare recunoscut celui ce formează o contestație.

În acest context, Consiliul va face o verificare a fiecărei critici din contestație, păstrând numerotarea din contestație.

Cu privire la critica de la pct. **II B** - Necesitatea verificării riguroase a îndeplinirii cerinţei 1 privind experienţa similară de către... - Caracterul imperativ al limitării la maxim 2 contracte, valoarea minimă cumulată, perioada de referinţă şi standardele tehnice aplicabile, Consiliul reține că... contestatoare nu aduce nicio critică concretă ofertei declarate câștigătoare deși a avut acces la înscrisurile co...iei de evaluare unde erau consemnate toate informaţiile, însă solicită Consiliului efectuarea unei analize exhaustive cu privire la modalitatea în care ofertantul declarat câștigător a îndeplinit cerința.

Cerința privind experiența similară a fost prevăzută la secţiunea III.1.a) Capacitatea tehnică și profesionala din fișa de date și anunțul de participare și a avut următorul conținut:

„Ofertantul trebuie sa demonstreze ca a dus la bun sfarsit **in ultimii 5 ani**** servicii de elaborare si/ sau actualizare si/ sau revizuire de Studii de Fezabilitate si/ sau Proiecte Tehnice si/ sau [Proiecte Tehnice si Detalii de Execuţie]*** pentru lucrări de constructie noua si/sau lărgire si/sau modernizare de drumuri naţionale si/sau drumuri... si/sau autostrăzi, in v**aloare cumulata de minim:... fara TVA, la nivelul a maxim 2 contracte *) Prin servicii** duse la bun sfarsit se intelege:*

- servicii recepţionate parţial, cu condiţia ca acestea sa fi putut fi utilizate de... ca rezultat independent;

- servicii recepţionate Ici sfarsitul prestării.

***) ultimii 5 ani se rciporteaza la termenul limita de depunere a ofertelor, cu aplicarea corespunzătoare a Instrucţiunii.... 2/... (art. 13).*

****) Se considera îndeplinita cerința "servicii in ultimii 5 ani de elaborare/ actualizare/ revizuire [Proiecte Tehnice si Detalii de Execuţie***]"si in condiţiile in care Detaliile de Execuţie sunt aferente unui Proiect Tehnic realizat anterior ultimilor 5 ani, de către acelaşi operator economic, cu condiţia ca acesta sa faca dovada realizcirii respectivului Proiect Tehnic prin prezentarea de certificate/ documente e...e sau contrasemnate de o autoritate ori de către clientul... si/sau procese verbale de recepţie si/sau alte documente relevante. In condiţiile in care Proiectul tehnic a fost prestat anterior ultimilor 5 ani, Autoritatea Contractanta va lua in calculul valorii pentru îndeplinirea cerinţei atat valoarea PT, cat si valoarea DDE, cu condiţia ca acestea sa fie integrate intr-un livrabil cu funcţionalitate independenta. "*

Consiliul constată că... a prezentat următoarele contracte:

1) Contract proiectare și execuţie „... (...) - Autostrada A… (…)”:

- categoria de... naţional 4 benzi/...;

- Contract de prestări servicii proiectare nr..../..., încheiat intre.... si...., în calitate de proiectant general

Valoare iniţiala contact:..., fără TVA;

Valoare modificata conform act adiţional …:..., fără TVA

... Subcontractant/Proiectant General, responsabil cu proiectarea, al antreprenoprului ... S.R.L.

[...]

Serviciile de proiectare au inceput la data de....09....:

- DTAC a fost predat... /... nr.... faza Proiect pentru autorizarea executării lucrărilor de construire

- PTE (PT+DE) a fost predat... /... nr.... faza PTE, e... de ...S.A.

Valoarea serviciilor de proiectare realizata este de ...., fără TVA lei fără TVA, din care:

DTAC (parte din PT) -... (.../…/...2)

PTE (PT+DE) -... (...)

Modificare soluţie km..., … (...)

.....)

Asistenta tehnica -... (...-31/01/...)

2) Descriere: „Proiectare și Execuţie Autostrada de... ... km 0+...-km 1...+9..., Sector... Nord km 0+...-km 52+770, Lot 1: km 2+5...-km 20+..."

- categoria de... - autostrada

- Acord de subcontractare nr...._... din data... pentru contractul „… de... ... km 0+...-km 1...+..., Sector... Nord km 0+...- km …, Lot …: km...-km..."

- Act Adiţional nr.... la Acordul de Subcontractare Nr. … din... Valoare iniţiala contract -... Adiţional 1 -...

... -... ... /Proiectant General, responsabil cu proiectarea si coordonarea proiectării antreprenoprului... & … -... - lider asociere...%;

- DTAC a fost predat... /... nr.... faza Proiect pentru autorizarea executării lucrărilor de construire;

- PTE (PT+DE) a fost predat Beneficiarului - aprobare supervizor...

PTE a fost aprobat in cadrul CTE -... nr....

Valoarea serviciilor de proiectare realizata de... este de... fără, astfel:

- DTAC:... (lider asociere)

- PTE:... (lider asociere)

Valoare:...

Data inceput: 11/01/...

Data sfarsit: 06/03/...

Beneficiari:... & C SPA -..., achizitor ... S.A.

Consiliul constată că, în mod corect și în baza documentelor justificative, co...ia de evaluare a constatat că cerinţa a fost îndeplinită, atât cu privire la perioada de 5 ani anteriori termenului limită de depunere a ofertelor, cât și cu privire la valoare, mult peste valoarea de... fără TVA, realizată din 2 contracte. Totodată, Consiliul constată că cele două contracte sunt separate/individuale.

Cu privire la critica de la pct. **II. C**: „Oferta... are un preț aparent neobişnuit de scăzut. Evaluarea co...iei este nemotivată.”

Toate criticile pe tema sustenabilității prețului câștigătoarei sunt speculative și nefondate, în contextul în care contestatoarea recunoaște că nu a avut acces la elementele de preț ale ofertei concurente și nici la justificările de sustenabilitate furnizate autorității. Contestatoarea aduce motive de ordin general și ipotetic, simple presupuneri ale celui care a redactat-o, fără vreo... concretă cu actele depuse de ofertanți și cu evaluarea realizată de autoritatea contractantă. Simplul fapt că... a ofertat un preț neobișnuit de scăzut nu înseamnă că el este și nesustenabil. Nu se verifică niciuna dintre criticile speculative ale contestatoarei legată de prețurile ofertate, mai cu seamă că justificarea lor este foarte detaliată, cu explicații și facturi ce totalizează peste 7... de pagini.

Consiliul nu este organism de control care să realizeze o supraevaluare a ofertelor la cererea ofertanților care au îndoieli sau presupuneri legate de sustenabilitatea prețurilor concurenților. Consiliul nu se poate substitui autoarei sesizării în ce privește invocarea motivelor concrete de nelegalitate a actelor atacate. Sesizarea trebuie realizată cu respectarea tuturor condițiilor prevăzute de lege, iar una dintre acestea este tocmai motivarea, care servește la determinarea exactă a obiectului judecății administrative, având în vedere principiul potrivit căruia judecata are loc în limitele sesizării. Altminteri, judecata ar echivala cu un control efectuat din oficiu de către Consiliu, inad...ibil în condițiile actualei legislații. Motivarea trebuie să explice într-un mod rezonabil pretinsa relație de contrarietate dintre actele atacate ale autorității contractante și normele legale de referință, nu doar să afirme existența unei pretinse încălcări, neindividualizate în concret.

Orice cerere de sesizare trebuie să cuprindă în mod clar și precis obiectul litigiului și expunerea sumară a motivelor invocate pentru a permite pârâtului să își pregătească apărarea, iar Consiliul să își exercite controlul. Rezultă că elementele esențiale de fapt și de drept pe care se întemeiază o astfel de acțiune trebuie să reiasă în mod coerent și comprehensibil din însuși textul cererii introductive, iar capetele de cerere ale acesteia din urmă trebuie să fie formulate în mod neechivoc, pentru a evita ca organul jurisdicțional să se pronunțe *ultra petita* sau să omită să se pronunțe asupra unui motiv [*mutatis mutandis*... de la Luxemburg din..., Co...ia/Bulgaria (Actualizarea strategiilor marine), C-...0/20, EU: C: 2022: 324, punctul 16 și jurisprudența acolo citată].

Ofertanții aflați în competiție au interesul să propună prețuri mai mici decât estimarea beneficiarului, politica de prețuri ținând de fiecare ofertant în parte și de condițiile cererii și ofertei. Aspectul că... nu poate executa lucrările la un preț mai mic decât cel din propria ofertă sau la prețul asumat prin semnătură de către câștigătoare și acoperit de

viitoarea garanție de bună execuție a contractului nu înseamnă că niciun alt operator economic nu poate să execute lucrarea la respectivul preț ori că el este unul nereal. De altminteri, la originea sistemului deschis de achiziții publice se află libera concurență între operatorii economici, care au tot interesul în a participa la licitații cu prețuri cât mai competitive, pentru a își maximiza astfel șansele de a obține contractul supus licitației. Dacă toți operatorii economici ar practica aceleași prețuri, atunci sistemul în discuție ar deveni de prisos.

Nu trebuie scăpat din vedere că prețul ofertei câștigătoare este doar puțin sub pragul de 80%, respectiv..., 92%, astfel că diferența până la pragul de 80% este de doar aproximativ....

Art. 210 din Legea nr. 98/2016 urmărește să prevină situațiile în care autoritatea atribuie contractul unui ofertant ce nu este în măsură să îl execute în limitele pe care și le-a asumat prin ofertă, dispoziția legală fiind edictată în favoarea autorităților contractante, pentru protejarea lor (respectiv a bugetelor publice pe care le gestionează și a serviciilor publice pe care le prestează), iar nu ca armă în mâna acelorași autorități sau a ofertanților concurenți de a exclude sau pretinde excluderea de la licitații a anumitor ofertanți. În sprijinul acestui raționament vine chiar norma de aplicare a legii de la art. 137 alin. (2) lit. g) din anexa la... nr.... - oferta este inacceptabilă dacă, în urma verificărilor, se constată că are un preț neobișnuit de scăzut pentru ceea ce urmează a fi furnizat/prestat/executat, astfel încât nu se poate *asigura îndeplinirea contractului la parametrii cantitativi și calitativi solicitați prin caietul de sarcini. Cu alte cuvinte, chiar* dacă o ofertă are costuri/ tarife deosebit de scăzute, ea nu poate fi respinsă decât dacă se probează dincolo de orice îndoială *rezonabilă că, din cauza acelor pre*țuri, nu se poate asigura îndeplinirea contractului la parametrii cantitativi și calitativi solicitați prin caietul de sarcini.

Contestatorul, prin pledoaria sa, contrar art. 10 alin. (1), art. 14 alin. (2) și art. 249 C. proc. civ., care după cum a fost repetat mai sus, impun părților să argumenteze și să susțină cu mijloace de probă cele ce afirmă în fața Consiliului, nu a demonstrat că oferta... nu poate asigura îndeplinirea contractului la parametrii cantitativi și calitativi solicitați prin caietul de sarcini, situație în care respectiva ofertă nu poate fi respinsă, criticile de ordin general axate pe prețul ei fiind vădit neîntemeiate.

Consiliul constată că... a răspuns și, suplimentar explicațiilor a depus 7 anexe, care au cuprins următoarele:

- Calculul detaliat al valorilor pentru toate capitolele de lucrări, versiunea completă a Anexei 1 la Formularul nr....

- Analize de preţ unitar pentru toate poziţiile de deviz, cu liste de resurse detaliate pe material, manoperă, utilaj, transport, indirecte, profit.

- Oferte de preţ ferme de la furnizori pentru materialele principale (ciment, bitum, agregate, armătură BST 500S, prefabricate din beton, geosintetice, etc.).

- Documente justificative privind nivelul de salarizare: grile salariale proprii, state de funcţii, declaraţii privind raportarea la salariul minim din construcţii.

- Analize de cost, oferte de preţ şi contracte pentru tarifele utilajelor, echipamentelor şi transporturilor.

- Oferte de preţ ferme din partea subcontractanţilor nominalizaţi (inclusiv... pentru ITS, furnizor specializat pentru iluminat... pentru proiectare UA);

- Calculul detaliat al valorilor pentru Răspunsul nr.... - extras.

Consiliul constată că în urma analizarii răspunsului și a tuturor documentelor, co...ia de evaluare a concluzionat în mod corect următoarele:

„1. Ofertantul a justificat in răspunsul trans... ca preţul propunerii financiare a avut in vedere cele şase componente prevăzute la literele a)-f) ale art. 210 alin. (2). Justificarea se bazează pe analize de preţ unitar elaborate pe toate subcapitolele Anexei 1 la Formularul nr...., pe oferte ferme de la furnizori, pe contracte-cadru, pe declaraţii de salarizare, pe oferte ferme de la subcontractanţii nominalizaţi şi pe structura proprie de producţie a membrilor.... Toate elementele sunt trasabile până la documentele primare ataşate în Anexele 1-6. pentru execuţia lucrărilor ce fac obiectul caietului de sarcini in condiţiile de calitate si la termenele solicitate de autoritatea contractanta, in conformitate cu procesul de producţie propriu, in condiţii de competiţie directa cu alti operatori economici potentiali participanţi la procedura de atribuire.

2. Ofertantul a justificat ca preţul ofertat mai mic decât valoarea estimată se datorează cumulativ următorilor factori determinanţi: eficienţa lanţului de aprovizionare prin contracte-cadru cu furnizori strategici de ciment, bitum, agregate, armătură şi prefabricate; deţinerea în proprietate a principalelor echipamente şi utilaje, ceea ce elimină costurile de închiriere şi reduce mobilizarea; optimizarea tehnologică a metodelor de execuţie propuse în... tehnică; execuţia simultană a lucrărilor pe fronturi paralele cu mobilizare comună a resurselor; partajarea organizării de şantier între lucrările de bază şi lucrările conexe; prezenţa directă pe teritoriul ucrainean a asociatului...., care asigură resursele locale pentru Sectorul... fără costuri suplimentare de detaşare transfrontalieră.

3. Ofertantul a trans... pentru categoriile de lucrări: Lucrări de consolidare Sector... (...), Nod rutier ... (...) km...+... / Descurcare provizorie lot ... km...+... - Sector... (...),: Dotări pe Drumul..., Sistemul de comunicaţii, sistemul inteligent de transport si sistemul de control al traficului - ITS, Lucrări proiectate si executate pe teritoriul statului ..., analize de preţ unitar însoţite de listele de resurse (material, manoperă, utilaj, transport, indirecte, profit), pentru fiecare articol de deviz din lista de cantităţi, oferte de preţ ferme de la furnizori pentru materialele principale (ciment, bitum, agregate, armătură BST 500S, prefabricate din beton, geosintetice), documente justificative privind nivelul de salarizare aplicat: state de funcţii, grile salariale proprii, declaraţii privind raportarea la salariul minim din construcţii, analize de cost, oferte de preţ şi contracte pentru tarifele utilajelor, echipamentelor şi transporturilor, oferte de preţ ferme din partea subcontractanţilor nominalizaţi, însoţite de precontractele de subcontractare.

4. Ofertantul a precizat că oferta tehnico-financiara s-a întocmit cu respectarea soluţiilor tehnice formulate de autoritatea contractanta prin documentaţia de atribuire, tinandu-se cont in acelaşi timp de dotare tehnică proprie, soluţii tehnice optimizate, contracte-cadru cu furnizori strategici, resurse umane specializate proprii, execuţie integrată RO-UA prin componentă locală ucraineană. Nivelul de preţ rezultă exclusiv din structura de producţie internă, din eficienţa tehnologică şi din condiţiile comerciale negociate

cu furnizorii şi subcontractanţii, fără a beneficia de subvenţii, facilităţi fiscale speciale, scutiri de taxe sau alte forme de sprijin public care să reducă artificial costurile.

5. Ofertantul declara ca sunt respectate obligaţiile prevăzute la art.... alin. (1) din legea 98/2016.

6. Ofertantul declara ca sunt respectate obligaţiile prevăzute la art. 218 din Legea 98/216.

7. Ofertantul declara ca nu beneficiaza de un ajutor de stat.

Pe cale de consecinţa Comisia de Evaluare considera răspunsul concludent, ofertantul demostrand ca are capacitatea financiara de a realiza investiţia in preţul ofertat, dovada stand documentele justificative anexate răspunsului la solicitarea de clarificare din care reies in mod concret: preturile ce vor fi utilizate, preturi care sunt corespunzătoare cu preturile practicate pe piaţa de profil, modalitatea concreta de formare a preţului precum si eficienta lanţului de aprovizionare prin utilizarea resurselor locale si a unor oferte ferme de pret de la principalii furnizori de materie prima si/sau materiale."

Un aspect esenţial este reprezentat de faptul ca în cadrul... câștigătoare se regăsește asociatul..., operator economic de naţionalitate ucraineană (... fiind singurul ofertant care s-a asociat cu un antreprenor de naţionalitate ucraineana - stat pe al cărui teritoriu urmează a se desfășura o parte din lucrări), iar acest aspect este de natură sa justifice economii considerabile în ceea ce priveşte partea de lucrări care se va executa teritoriul … (sectorul de... … de … km), respectiv eliminarea eventualelor costuri cu TVA la import/export, costuri CBAM, taxe vamale, transport internaţional sau alte costuri similare.

În ceea ce priveşte criticile referitoare la incidenţa specifica a... asupra justificării preţului, Consiliul reține justificarea autorității contractante din punctul de vedere, conform căreia singura conditionalitate impusa prin Regulament este cea prevăzută la art. 16 alin. (10): „(10) Costul componentelor care provin din exteriorul Uniunii, al statelor SEE-AELS sau al ... să nu depăşească... % din costul estimat al componentelor produsului final. In scopul achiziţiilor publice care beneficiază de sprijin din partea instrumentului SAFE, nicio componentă nu trebuie să provină dintr-o ţară terţă care contravine intereselor de securitate şi apărare ale Uniunii şi ale statelor sale membre.", iar această prevedere a fost transpusă în mod transparent în cadrul documentaţiei de atribuire, mai exact in Formularul nr...., prin obligativitatea declararii ponderii acelor componente care provin din exteriorul Uniunii, al statelor SEE-AELS sau al ...:

În acest sens, Consiliul constată că, așa cum reiese din....., ponderea aferenta costului componentelor/materialelor care provin din exteriorul Uniunii, al statelor SEE-AELS sau al … este de 0% din costul estimat al componentelor produsului final (...).

Cu privire la argumentațiile contestatoarei privind regimul de lege marţială din ..., perturbările logistice şi riscurile economice, acestea sunt lipsite de aplicabilitate, intrucat doar o parte infimă dintre utilajele declarate pentru execuţia contractului (7 cilindri eompactori) sunt puse

la dispoziţie de..., iar resursele tehnice si umane asumate pentru proiectare și execuţie sunt disponibile pe teritoriul României.

Având in vedere aceste aspecte, Consiliul va respinge toate criticile din acest punct din contestație.

Cu privire la alegaţiile contestatoarei de la pct. II.D: „Încălcarea principiului independenţei verificatorului de proiect faţă de proiectant (....)"; Consiliul are în vedere, în primul rând, faptul că prin documentația de atribuire nu s-a prevăzut la momentul ofertării a unui verificator de propiecte. La pag. 71-74 din documentul „Formulare.pdf” și anume în Formularul de propunere tehnică sunt prezentate 4 tabele cu personalul minim de execuție al contractului, în care nu figurează verificatorul de proiecte.

„VII. PERSONALUL DISPONIBIL SI PROPUS DE OFERTANT PENTRU EXECUTAREA CONTRACTULUI

Ofertantul va prezenta in tabelele A, B si C personalul disponibil si propus pentru desfăşurarea contractului. ***Personalul indicat in tabelele de mai jos reprezintă personalul minim obligatoriu pentru desfasurarea activitatilor contractului.***

A. MANAGER DE PROIECT

Nr. crt	*Categorie de personal*	*Număr de personal*	*Nume si prenume expert*	*Modalitatea de asigurare a personalului (contract de m un ca/colaborare/ conlucrare/ subcontractare etc.)*
1	*Manager de Proiect*	*1*		

Bl.... PROIECTARE PENTRU CARE AUTORITATEA CONTRACTANTA A STABILIT FACTORI DE EVALUARE

Nr. crt	*Categorie de personal*	*Număr de personal*	*Nume si prenume expert*	*Modalitatea de asigurare a personalului (contract de munca/colaborare/ conlucra re/ subcontractare etc.)*
1	*Şeful Echipei de Proiectare*	*1*		
2	*Inginer Proiectant Poduri*	*1*		
3	*Inginer Proiectant Drumuri*	*1*		

B2. Alt personal Proiectare pentru care Autoritatea Contractanta nu a stabilit factori de evaluare

Nr. crt	*Categorie de personal*	*Număr de personal*	*Nume si prenume expert*	*Modalitatea de asigurare a personalului (contract de munca/colaborare/ conlucrare/ subcontractare etc.)*
1	*...*	*1*	*N/A*	
2	*... si Fundaţii*	*1*	*N/A*	

[...]

C. PERSONAL EXECUŢIE LUCRĂRI

Nr. crt	*Categorie de personal*	*Număr personal*	*Modalitatea de asigurare a personalului (contract de munca/colaborare/ conlucrare/*
1	*Responsabil tehnic cu execuţia 1*	*1*	
2	*Responsabil tehnic cu execuţia 2*	*1*	
3	*Inginer asigurarea calitatii*	*1*	
4	*Sef de şantier*	*1*	
5	*Specialist in domeniul proiecţiei mediului*	*1*	
6	*Topograf*	*1*	

Mai mult, prin răspunsul consolidat la solicitările de clarificări (clarificarea nr.... la documentaţia de atribuire), autoritatea contractantă a confirmat în mod... că nu a solicitat nominalizarea verificatorilor de proiect la momentul depunerii ofertelor:

	astfel cum se stipuleciza atat in Cerinţele Beneficiarului, cat si in Condiţiile Speciale de Contract. *Va rugam sa aveţi in vedere si prevederile sub-clauzei....2 din Condiţiile Generale de Contract in cadrul careia legiuitorul a prevăzut in sarcina Antreprenorului transmiterea documentaţiei de proiectare* ***"verificata de către un verificator autorizat angajat de către Antreprenor".*** ***Menţionam faptul ca Autoritatea Contractanta nu a solicitat nominalizarea***
	verificatorilor de proiect in cadrul ofertei depuse, aceasta nominalizare fiind ***necesara in implementarea contractului, la momentul verificării Proiectului Tehnic,*** ***conform Cerinţelor Beneficiarului.***
	acestuia i se deleagă preluarea anumitor obligaţii şi răspunderi, care potrivit legii
	trebuie îndeplinite de către investitor." *Având in vedere contractul ce va fi semnat intre Antreprenor si..., va deveni legea părtilor, consideram ca sunt îndeplinite toate condiţiile legale pentru ca Antreprenorul sa contracteze serviciile de verificare tehnica necesare proiectului,*

Prin urmare, evaluarea ofertelor nu putea avea ca obiect verificarea nominală a unor persoane ori entităţi pe care documentaţia de atribuire nu le solicita ofertanţilor. Or, potrivit art. 123 alin. (1) din H.G. nr. 395/2016, oferta se elaborează în conformitate cu documentaţia de atribuire, iar autoritatea contractantă are obligaţia de a verifica exclusiv cerinţele şi criteriile stabilite prin aceasta, fără posibilitatea adăugării unor condiţii suplimentare ulterior depunerii ofertelor.

În acest sens, deosebit de relevantă este... din 26 ianuarie....., C-403/21, EU: C:...: 47, din care citǎm (extras):

59. Prin intermediul primei întrebări, instanța de trimitere solicită în esență să se stabilească dacă articolul 58 din Directiva.../24 coroborat cu principiile proporționalității și transparenței garantate la articolul 18 alineatul (1) primul paragraf din această directivă trebuie interpretat în sensul că autoritatea contractantă are posibilitatea de a impune drept criterii de selecție obligații rezultate din reglementări speciale aplicabile unor activități care sunt susceptibile să trebuiască să fie realizate în cadrul executării unui contract de achiziții publice și care nu au o importanță semnificativă.

.... Fiind cel mai bine plasată pentru a evalua propriile nevoi, autorității contractante i s-

a recunoscut de către legiuitorul Uniunii o largă putere de apreciere cu ocazia stabilirii criteriilor de selecție, fapt demonstrat în special de utilizarea recurentă a verbului „a putea” la articolul 58 din Directiva.../24. Astfel, în conformitate cu alineatul (1) al acestui articol, aceasta beneficiază de o anumită marjă de apreciere pentru definirea condițiilor de participare la o procedură de atribuire a unui contract pe care le consideră ca având... și fiind proporționale cu obiectul contractului și de natură să garanteze că un candidat sau un ofertant dispune de capacitate juridică și..., precum și de competențele tehnice și profesionale necesare pentru executarea contractului care urmează să fie atribuit. Mai precis, potrivit alineatului (4) al articolului menționat, autoritatea contractantă apreciază în mod liber condițiile de participare

pe care le consideră proprii, din punctul său de vedere, pentru a garanta în special executarea contractului la un nivel de calitate pe care îl estimează ca adecvat (... din..., Smetna palata na..., C-...5/21, EU: C: 2022: 239, punctul 50).

61. În exercitarea acestei largi puteri de apreciere, autoritatea contractantă poate decide să includă, printre criteriile de selecție menționate într-un anunț de participare sau într-un caiet de sarcini, obligații rezultate din reglementări speciale aplicabile unor activități care sunt susceptibile să trebuiască să fie realizate în cadrul executării unui contract de achiziții publice și care nu au o importanță semnificativă.

62. Invers, **autoritatea contractantă poate utiliza deopotrivă această largă putere de apreciere pentru a considera că nu este necesar ca aceste obligații să figureze printre criteriile de selecție. O atare alegere s-ar putea explica în special prin faptul că obligațiile respective nu au o importanță semnificativă sau prin caracterul eventual al realizării activităților cărora li se aplică obligațiile în cauză. Autoritatea contractantă ar putea prefera de asemenea să menționeze aceleași obligații în cadrul condițiilor de executare a contractului pentru a nu impune respectarea acestora decât ofertantului câștigător** (a se vedea prin analogie... din 7 septembrie..., Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras, C-9... /..., EU: C:...: 7..., punctele 88 și 89).

63. Astfel, Directiva.../24 nu exclude ca cerințe tehnice să poată fi reținute în același timp ca fiind criterii de selecție care au... cu capacitățile tehnice și profesionale, ca specificații tehnice și/sau drept condiții de executare a contractului, în sensul articolului 58 alineatul (4), al articolului 42 și, respectiv, al articolului 70 din această directivă (... din 7 septembrie..., Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras, C-9... /..., EU: C:...: 7..., punctul 84). În mod reciproc, o autoritate contractantă poate decide să opteze pentru una singură dintre aceste calificări.

64. În această privință, o autoritate contractantă poate stabili, în temeiul articolului 70 din Directiva.../24, cerințe speciale privind executarea unui contract, cu condiția ca acestea să fie legate de obiectul contractului, în sensul articolului 67 alineatul (3) din această directivă, și **să fie indicate în invitația la procedura concurențială de ofertare sau în documentele achiziției.**

65. În plus, a constrânge ofertanții să îndeplinească toate condițiile de executare a contractului încă de la prezentarea ofertei lor constituie o cerință excesivă, care riscă să descurajeze acești operatori să participe la procedurile de achiziții publice și încalcă prin aceasta principiile proporționalității și transparenței garantate la articolul 18 alineatul (1) din directiva menționată (... din 8 iulie..., Sanresa, C-295/20, EU: C:...: 556, punctul 62).

66. În consecință, este necesar să se răspundă la prima întrebare că articolul 58 din Directiva.../24 coroborat cu principiile proporționalității și transparenței garantate la articolul 18 alineatul (1) primul paragraf din această directivă trebuie interpretat în sensul că autoritatea contractantă are posibilitatea de a impune drept criterii de selecție obligații rezultate din reglementări speciale aplicabile unor activități care sunt susceptibile să trebuiască să fie realizate în cadrul executării unui contract de achiziții publice și care nu au o importanță semnificativă.

Cu privire la a doua întrebare

67. Prin intermediul celei de a doua întrebări, instanța de trimitere solicită în esență să se stabilească dacă principiile proporționalității și transparenței garantate la articolul 18 alineatul (1) primul paragraf din Directiva.../24 trebuie interpretate în sensul că se opun ca documentele achiziției să fie completate de drept cu criterii de calificare rezultate din reglementări speciale aplicabile unor activități legate de contractul ce urmează să fie atribuit care nu au fost prevăzute în aceste documente și pe care autoritatea contractantă nu a intenționat să le impună operatorilor economici în cauză.

68. Astfel cum reiese din răspunsul dat la prima întrebare, pentru a nu a lipsi de substanță larga putere de apreciere de care dispune autoritatea contractantă pentru a stabili criteriile de selecție pe care intenționează să le impună operatorilor economici drept condiții de participare la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții, obligațiile rezultate din reglementări speciale aplicabile unor activități legate de un contract de achiziții publice care urmează să fie atribuit nu se pot adăuga de drept în calitate de criterii de selecție la criteriile menționate... în documentele acestui contract.

69. Prin urmare, este necesar să se răspundă la a doua întrebare că principiile proporționalității și transparenței garantate la articolul 18 alineatul (1) primul paragraf din Directiva.../24 trebuie interpretate în sensul că se **opun ca documentele achiziției să fie completate de drept cu criterii de calificare rezultate din reglementări speciale aplicabile unor activități legate de contractul ce urmează să fie atribuit care nu au fost prevăzute în aceste documente și pe care autoritatea contractantă nu a intenționat să le impună operatorilor economici în cauză.**

Cu privire la a treia întrebare litera a)

70. Prin intermediul celei de a treia întrebări litera a), instanța de trimitere solicită în esență să se stabilească dacă articolul 63 alineatul (1) din Directiva.../24 trebuie interpretat în sensul că se opune ca un ofertant să fie exclus de la o procedură de atribuire a unui contract pentru motivul că nu a desemnat subcontractantul căruia intenționează să îi încredințeze executarea unor obligații rezultate din reglementări speciale aplicabile activităților legate de contractul în cauză și care nu sunt prevăzute în documentele achiziției, atunci când acest ofertant a precizat în oferta sa că va executa aceste obligații recurgând la capacitățile unei alte

entități, fără a fi însă legat de aceasta din urmă printr-o convenție de subcontractare.

71. Astfel cum reiese din cuprinsul punctului 62 din prezenta hotărâre, dacă obligațiile care rezultă din reglementări speciale aplicabile activităților legate de contractul în cauză și care nu sunt prevăzute, în calitate de criteriu de selecție, în documentele achiziției ar fi

calificate drept condiție de executare a contractului și dacă ofertantul câștigător nu le-

ar îndeplini la atribuirea contractului, nerespectarea acestor obligații nu ar avea incidență asupra conformității atribuirii contractului cu dispozițiile Directivei.../24 (a se vedea

în acest sens... din 7 septembrie..., Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras, C-9... /..., EU:

C:...: 7..., punctul 89).

72. În ipoteza în care obligațiile care decurg din reglementări speciale aplicabile activităților legate de contractul în cauză și care nu sunt prevăzute în documentele achiziției ar constitui efectiv criterii de selecție, în sensul articolului 58 din Directiva.../24, este suficient să se amintească faptul că articolul 63 alineatul (1) din această directivă conferă oricărui operator economic un drept de a recurge, pentru un anumit contract, la capacitățile altor entități, indiferent de natura juridică a legăturilor pe care le are cu acestea, pentru a satisface diferitele categorii de criterii de selecție enumerate la articolul 58 alineatul (1) din directiva menționată și concretizate la alineatele (2)-(4) ale aceluiași articol (a se vedea în acest sens... din 10

octombrie..... 2 și..., C-.../12, EU: C:...: 646, punctele 29 și 33, precum și... din 7 septembrie..., Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras, C-9... /..., EU: C:...: 7..., punctul 150).

73. Pe de altă parte, reiese cu claritate din ultima teză a articolului 63 alineatul (1) din Directiva.../24 că, atunci când un operator economic dorește să se bazeze pe capacitățile altor entități, este suficient ca acesta să dovedească autorității contractante că va avea la dispoziție resursele necesare, de exemplu prin prezentarea unui angajament din partea respectivelor entități în acest sens.

74. În consecință, **este evident că subcontractarea nu constituie decât una dintre modalitățile prin care un operator economic poate recurge la capacitățile altor entități și că, prin urmare, aceasta nu îi poate fi impusă de autoritatea contractantă**.

75. Având în vedere considerațiile care precedă, este necesar să se răspundă la a treia întrebare litera a) că articolul 63 alineatul (1) din Directiva.../24 trebuie interpretat în sensul că se **opune ca un ofertant să fie exclus de la o procedură de atribuire a unui contract pentru motivul că nu a desemnat subcontractantul căruia intenționează să îi încredințeze executarea unor obligații rezultate din reglementări speciale aplicabile activităților legate de contractul în cauză și care nu sunt prevăzute în documentele achiziției,** atunci când acest ofertant a precizat în oferta sa că va executa aceste obligații recurgând la capacitățile unei alte entități, fără a fi însă legat de aceasta din urmă printr-o convenție de subcontractare.

Această hotărâre este un reper utilizat frecvent și în jurisprudența instanțelor naționale, dovadă fiind numeroasele decizii în care este invocată.

Prin urmare, Consiliul constată că și această critica este nefondată, motiv pentru care va fi respinsă ca atare.

În ceea ce privește criticile de la pct. II. E „imposibilitatea obiectivă a personalului-cheie de a executa simultan mai multe contracte", Consiliul are în vedere, în primul rând prevederile documentației de atribuire, invocate în cadrul criticii anterioare, precum și notele aferente, respectiv:

Nota 1:*... de Proiect, ofertantii vor prezenta in mod obligatoriu in cadrul Propunerii tehnice diploma de studii solicitata si CV-ul, documente rel****evante/ recomandari e...e de... (Beneficiarul final al Contractului) si/sau Angajator pentru fiecare contract prezentat, din care sa rezulte îndeplinirea cerinţelor obligatorii de experienţa solicitate prin Cerinţele Beneficiarului,*

precum si Declaraţia de disponibilitate, completata in conformitate cu modelul pus la dispoziţie (Anexa nr.... la Formularul nr....).

In vederea obţinerii punctajului in conformitate cu algoritmul de calcul aferent factorului de evaluare stabilit pentru expertul nominalizat la poziţia 1, ofertantii vor prezenta in mod obligatoriu in cadrul Propunerii tehnice si documente relevante/ recomandari e...e de... (Beneficiarul final al Contractului) si/sau Angajator pentru fiecare contract prezentat, din care sa rezulte elementele n ecesare acordarii pun etaj....

Nota 2: *Expertul nominalizat la poziţia 1 din tabelul A va fi diferit de personalul indicat la poziţiile 1-3 din tabelul B1, la poziţiile 1-2 din tabelul B2 si la poziţiile 1-6 din tabelul C.*

Nota 1: *Pentru personalul de proiectare nominalizat la* ***poziţiile 1-3*** *din tabelul B1, ofertantii vor prezenta in mod obligatoriu in cadrul Propunerii tehnice diplomele de studii solicitate si CV-urile din care sa rezulte îndeplinirea cerinţelor obligatorii de experienţa solicitate prin Cerinţele Beneficiarului, precum si Declaraţia de disponibilitate, completata in conformitate cu modelul pus la dispoziţie (Anexa nr.... la Formularul nr....).*

In vederea obţinerii punctajului in conformitate cu algoritmul de calcul aferent factorilor de evaluare stabiliti pentru experţii nominalizaţi la poziţiile 1-3, ofertantii vor prezenta in mod obligatoriu in cadrul Propunerii tehnice si documente relevante/ recomandari e...e de... (Beneficiarul final al Contractului) si/sau Angajator pentru fiecare contract prezentat, din care sa rezulte elementele necesare acordarii punctajului.

Nota 2: *Pentru fiecare dintre persoanele prevăzute la poziţiile 1-3 din tabelul B1, Ofertantii vor nominaliza cate o persoana diferita. De asemenea, persoanele nominalizate la poziţiile 1-3 din tabelul Bl vor fi diferite de cele indicate la poziţia 1 din tabelul A, poziţiile 1-2 din tabelul B2 si la poziţiile 1-6 din tabelul C. "*

Consiliul constată că pentru cei 4 experţi (manager de proiect, șeful echipei de proiectare, inginer proiectant poduri și inginer proiectant drumuri au completat Declaraţiile de disponibilitate, în conformitate cu modelul pus la dispoziţie, (anexa 2, Formularul 4), iar co...ia de evaluare a solicitat clarificări cu privire la experţii care sunt angrenaţi contracte aflate in derulare cu ... S.A.

Anexa nr.... la Formularul nr....
DECLARAŢIE DE DISPONIBILITATE
Titlul contractului: …

1. Subsemnatul... (nume/pren*ume ale expertului) declar* că sunt de acord să particip cu ofertantul... (numele/denumirea oferta*ntului) la procedura de atrib*uire mai sus menţionată, si ca sunt disponibil sa ocup pozitia de....in cadrul contractului..., in situatia in care ofertantul este declarat castigator.
2. Subsemnatul... (nume/pren*ume ale expertului) declar* că, la data completarii prezentei, nu sunt a**ngrenat/** implicat/ mobilizat in contract/e aflate in derulare cu ... S.A., si ca disponibilitatea subsemnatului poate fi asigurata in mod corespunzator in vederea realizarii activitatilor/ responsabilitatilor conferite in cadrul prezentului contract.
3. Subsemnatul... (nume/pren*ume ale expertului) declar* că, in conditiile in care pana la atribuirea contractului situatia descrisa mai sus suporta modificari, voi informa (in cazul in care oferta este declarata castigatoare) Autoritatea Contractanta cu privire la aceste aspecte.

4. Subsemnatul... (nume/pren*ume ale expertului) declar* că la data completarii prezentei, sunt* ang**renat/** implicat/ mobilizat in umatorul/urmatoarele contract/e aflat/e in derulare cu...: Denumire Contract/ numar/ data	Pozitia detinuata in cadrul contractului	Responsabilitati
Contractul 1[...]		
Contractul n		

Nota 1. Expertul va prezenta perioada in care isi desfasoara activitatea in cadrul contractelor mentionate mai sus, iar Autoritatea Contractanta va analiza modalitatea in care poate fi asigurata disponibilitatea expertului, fara a fi afectata derularea contractului/contractelor in care este angrenat/implicat/mobilizat.
Nota 2. De asemenea, prezentarea de informatii false/ eronate/ incomplete/ nereale, verificate de catre Autoritatea Contractanta, conduce la respingerea ofertei in conditiile art.... alin. (1) lit. i) din Legea 98/2016 privind achizitiile publice.
Nota 3: Prezentul formular se va completa doar de catre expertii pentru care Autoritatea Contractanta a stabilit factori de evaluare.
Totodata, declar ca am luat la cunostinta de prevederile art 326 « Falsul in Declaratii » din... referitor la "Declarare*a necorespunzătoare a adevărului, făcută unei persoane dintre cele prevăzute în art....u unei unităţi în care aceasta îşi desfăşoară activitatea în vederea producerii unei consecinţe juridice, pentru sine sau pentru altul, atunci când, potrivit legii ori împrejurărilor, declaraţia făcută serveşte la producerea acelei consecinţe, se pedepseşte cu închisoare de la 3 luni la 2 ani sau cu amendă."*.
Nota 4: In situatia in care, expertul este angrenat/ implicat/ mobilizat in contract/e aflate in derulare cu ... S.A., punctul 2 din prezenta declaratie nu va mai fi completat, devenind inaplicabil.

Prin urmare cerinţa din documentaţia de atribuire pe care se bazează contestatoarea în formularea acestei critici vizeaza analiza disponibilităţii experţilor prin raportare la alte contracte aflate in desfășurare la nivelul... și în care experţii sunt angrenaţi, si nu **prin raportare la alte proceduri de achiziţie publică aflate in desfășurare.**

Autoarea contestației nu a dovedit că au fost încheiate contractele pentru celelalte 2 loturi ale acestei proceduri.

Mai mult, așa cum reiese din modelul de declarație, chiar și în situația în care ar participa la alte contracte în desfășurare, autoritatea contractantă „va analiza modalitatea in care poate fi asigurata disponibilitatea expertului, fără a fi afectată derularea contractului/contractelor in care este angrenat/ implicat/ mobilizat”.

Totodata, conform clauzei 14 din „Condiții generale de contract”, aprobat prin HG nr. 1/2018, există posibilitatea, ulterior semnării contractului, de a inlocui personalul propus in etapa de ofertare (fie in cadrul prezentului contract fie in cadrul altor contracte), aceasta clauză regăsindu-se la nivelul tuturor contractelor derulate de ... S.A.).

Consiliul este investit a pronunţa o soluţie prin raportare la prevederile documentaţiei de atribuire ale prezentei proceduri de achiziţie publică, în care nu exista o cerință ca personalul propus pentru această procedură să fie distinct de cel propus in cadrul altor proceduri de achiziţie derulate de ... S.A., motiv pentru care și această critică va fi respinsă.

Cu privire la critica de la pct. **II. F**: „Declararea aceloraşi utilaje pentru îndeplinirea simultană a mai multor contracte", Consiliul are în vedere că prevederile cerinței 4 de la pct. III....)” Capacitatea tehnică și profesională” fișa de date și caietul de sarcini

„ ***Cerinţa 4:***

Ofertantul trebuie sa demonstreze ca are la dispozitie/are acces la urmatoarele utilaje, instalatii si echipamente tehnice pentru execuţia lucrărilor:

1. *Statie de asfalt - 1 buc*
2. *Statie de betoane - 1 buc*
3. *Autobasculante - 82 buc*
4. *Autobetoniere - 23 buc*
5. *Excavatoare - 6 buc*
6. *Autogredere - 2 buc*
7. *Eşaloane asfalt (repartizator asfalt+3 cilindri compactori) - 1 set*
8. *Buldozere - 3 buc*
9. *Automacara - sarcina de ridicare 40 t - 4 buc*
10. *Automacara - sarcina de ridicare 120 t - 2 buc*
11. *Compactoare terasamente - 5 buc*
12. *Compactoare terasamente picior de oaie - 1 buc*
13. *Instalatii piloţi foraţi de diametru mare... mm - 1 buc*

Nota 1: *Operatorii economici (Ofertantul unic/ Ofertantul asociat/ [subcontractantii implicaţi in achiziţiile publice in comun]) participanţi la prezenta procedura de achiziţie publica au obligaţia de a respecta prevederile Regulamentului (UE) nr.... al Con****siliului de instituire a Instrumentului „Acţiunea pentru securitatea Europei" (SAFE) prin consolidarea industriei europene de apărare. In aces****t sens, infras****tructura, instalaţiile, activele şi resursele contractanţilor şi ale subcontractanţilor implicaţi în achiziţiile publice în comun care sunt utilizate în scopul achiziţiei publice în comun trebuie sa fie situate pe teritoriul unui stat membru, al unui stat SEE-AELS sau al ..., in conformitate cu prevederile art. 16 alin. (8) din Regulamentul (UE) nr..... În cazul în care nu dispun de alternative uşor accesibile sau de infrastructură, instalaţii, active şi resurse relevante pe teritoriul unui stat membru, al unui stat SEE-AELS sau al ..., contractanţii sau subcontractantii implicaţi în achiziţia publică în comun îşi pot utiliza infrastructura, instalaţiile, activele şi resursele care sunt situate sau deţinute în exteriorul teritoriilor respective, cu condiţia ca o astfel de utilizare să nu contravină intereselor de securitate si apărare ale Uniunii si ale statelor sale membre. Nota 2: Accesu****l la ut****ilajele, instalaţiile si echipamentele tehnice indicate in cerinţa se poate face printr- unul sau mai multe dintre metodele urmatoare: deţinerea in dotarea proprie, închiriere, comodat, leasing, contract de prestări servicii, etc.*

Nota 3: Utilajele, instalaţiile si echipamentele tehnice vor fi la dispoziţia Ofertantului pentru executarea activitatilor specifice din cadrul contractului."

Prin urmare, nu există în documentația de atribuire o astfel de cerinţă, privind analiza disponibilităţii utilajelor prin raportare la proceduri de achiziţie publică diferite aflate în derulare, astfel încât nici ofertanţii nu puteau fi ținuți să demonstreze acest aspect, nici co...ia de evaluare să îl verifice.

Critica privind norma de poluare nu are relevanță în contextul de față, întrucât nu a fost impusă o cerinţă minimă privind asigurarea unui standard de poluare minim. Singura conditionalitate existenta la nivelul documentaţiei de atribuire este cea din factorul de evaluare privind „Metodologia de realizare a contractului si planificarea resurselor tehnice

si umane in corelare cu specificul si complexitatea activitatilor", aplicabila ofertanţilor care doreau sa obtină punctaj suplimentar:

I. Cu privire la lucrările executate pe teritoriul...:

L *Autoritatea Contractanta acorda* ***12 puncte*** *pentru ofertantii care prezintă o metodologie de implementare a contractului care demonstrează* ***o foarte buna înţelegere*** *a activitatilor stabilite in Cerinţele Beneficiarului, precum si o* ***buna documentare/ analiza a proiectului.***

In vederea obţinerii celor ***12 puncte*** *acordate, metodologia de implementare a contractului va trebui sa conţină cel puţin urmatoarele:*

[...]

- demonstrarea utilizării de metodologii favorabile proiecţiei mediului înconjurător, care sa conducă la reducerea impactului asupra mediului prin:

• transportul ecologic de la sursa la şantier al principalelor materiale utilizate (bitum, emulsie bituminoasa, agregate, materiale de umplutura pentru terasamente, ciment, armaturi, beton) prin modalitati de transport nepoluante si/sau cu impact redus asupra mediului, cum ar fi: respectarea celui mai recent standard de poluare existent la data publicării anunţului de participare pentru un număr minim de mijloace de transport rutier (si anume 5 autobetoniere, 7 autobasculante, 2 vehicule pentru transport bitum si/sau emulsie bituminoasa si/sau ciment si/sau armaturi) si/sau folosirea de mijloace de transport rutier cu propulsie exclusiv electrica si/sau hibrida pentru un număr minim de mijloace de transport rutier (si anume 3 autobetoniere, 4 autobasculante, 1 vehicul pentru transport bitum si/sau emulsie bituminoasa

si/sau ciment si/sau armaturi) si/sau utilizarea transportului pe..., si [■■■]"

În acest sens, Consiliul constată că la pag. 1 din documentul „06.Echipamente și utilaje.pdf”, ofertantul declarat câștigător a făcut dovada îndeplinirii acestei cerințe prezentând 7 autobasculante, 5 autobetoniere și 2 tractoare cu cisternă (transport emulsie), îndeplinind, astfel, cerințele privind obținerea punctajului maxim la acest factor de evaluare.

În ceea ce priveşte conformitatea cu..., referitor la localizarea utilajelor și resurselor, Consiliul reține că autoritatea contractanta a transpus prevederile Regulamentului în cadrul documentaţiei de atribuire, astfel:

«Nota 1: Operatorii economici (Ofertantul unic/ Ofertantul asociat/ [subcontractantii implicaţi in achiziţiile publice in comun]) participcinti la prezenta procedura de achiziţie publica au obligaţia de a respecta prevederile Regulamentului (UE) nr.... al Consiliului de instituire a Instrumentului „Acţiunea pentru securitatea Europei" (SAFE) prin consolidarea industriei europene de apărare. In acest sens, infrastructura, instalaţiile, activele şi resursele contractanţilor şi ale subcontractanţilor implicaţi în achiziţiile publice în comun care sunt utilizate în scopul achiziţiei publice în comun trebuie sa fie situate pe teritoriul unui stat membru, al unui stat SEE-AELS sau al ..., in conformitate cu prevederile ari. 16 alin. (8) din Regulamentul (UE) nr..... în cazul în care nu dispun de alternative uşor accesibile sau de infrastructură, instalaţii, active şi resurse relevante pe teritoriul unui stat membru, al unui stat SEE-AELS sau al ..., contractanţii sau subcontractantii implicaţi în achiziţia publică în comun îşi pot utiliza infrastructura, instalaţiile, activele şi resursele care sunt situate sau deţinute în exteriorul teritoriilor

respective, cu condiţia ca o astfel de utilizare să nu contravină intereselor de securitate si apărare ale Uniunii şi ale statelor sale membre. ***»***

Consiliul constată că ofertantul declarat câștigător a asigurat respectarea acestor prevederi, toate utilajele și resursele aflându-se în Romania (marea majoritate) și ... (o mica parte - 7 compactoare terasament, care aparţin asociatului...).

În ceea ce privește susținerile Contestatoarei de la pct. II. G: Imposibilitatea obiectivă de executare a contractului de către asociaţii ucraineni ai.... Necesitatea verificării consolidate a capacităţii reale de executare a asociaţilor ucraineni ai..."

În primul rând, Consiliul constată că... -... este formată din 2 asociați români (... și...) și un singur asociat ucrainean (...).

Așa cum s-a arătat anterior, doar, o pondere mică dintre utilajele declarate pentru execuţia contractului sunt puse la dispoziţie de...

Aceeaşi constatare este și cu privire la materiale. Astfel materialele de bază utilizate în cantități mari pentru execuţia contractului (balast, nisip, piatră spartă, agregate de carieră, agregate de balastieră şi materiale de umplutură) sunt indicate in cadrul propunerii tehnice a ofertantului declarat câștigător ca provenind din România, nu din ..., singurele poziţii... indicate cu provenienţă din ... fiind: ciment (o parte) si fibrele de celuloza, însă nu trebuie o... ca prezentul contract include o parte de lucrări in ..., respectiv modernizarea M19 pe o lungime de 15 km, astfel ca este firesc ca o parte dintre materiale sa provină chiar din tara unde se vor desfășura anumite lucrări, respectându-se totodată prevederile....

Autoritatea contractantă avea obligația de a evalua toate ofertele în conformitate cu prevederile documentației de atribuire și ale legislației achizițiilor publice și nu să speculeze despre evoluţia conflictului din .... Consiliul constată că resursele tehnice esenţiale depind de operatori sau echipamente situate pe teritoriul României, iar toți experţii cheie solicitaţi prin documentaţia de atribuire și care au reprezentat cerinţe de minime de conformitate și de punctai, sunt de asemenea de naţionalitate română.

În ceea ce priveşte Incidenţa Regulamentului (UE) 2022/... privind subvenţiile străine, Consiliul reține că atât... declarata câștigătoare, cât și toți ceilalţi ofertanţi, au completat Formularul F - Declaraţie privind contribuţiile financiare străine primite din partea unor state non UE, alaturi de..., in care au declarat ca nu au beneficiat de subvenţii străine, iar co...ia de evaluare și-a îndeplinit obligația de a transmite... notificările/declaraţiile depuse de către ofertanți în cadrul ofertelor, prin intermediul instrumentului de comunicare digitala securizata.... În data de..., s-a primit din partea..., confirmarea primirii notificărilor/declarațiilor, iar până la expirarea termenului de 20 de zile

lucrătoare de la primirea de către... a documentelor depuse de ofertanți, nu a primit nicio altă corespondență cu privire la acest subiect, de unde rezulta ca sunt îndeplinite condiționalitățile din Regulamentul (UE) nr....022/... privind subvenţiile străine care denaturează piaţa internă ("DFS "), respectiv „contractul de achiziţie publica poate fi atribuit."

Prin urmare și aceste critici vor fi respinse.

Cu privire la criticile de la pct. II. H: „Neconformităţi fiscale ale terților susținători și subcontractanților...". Certificatul fiscal ... S.R.L. neidentificabil în baza de date ANAF, cu Decizie de eşalonare neverificată, şi obligaţiile fiscale nereglate ale...."

Consiliul constată că... invocă un document străin de prezenta procedura de achiziţie publică, și anume Certificatul de atestare fiscală nr. 5722 din... - ANAF, care nu a fost prezentat **in cadrul prezentei proceduri.**

Pentru subcontractantul ... S.R.L.... a prezentat in cadrul prezentei proceduri Certificatul de atestare fiscală nr. ... din... - e... de ANAF din care rezultă ca operatorul economic nu figurează cu obligaţii fiscale/bugetare restante la....

În punctul de vedere, autoritatea contractantă a făcut dovada verificării în baza de date disponibilă a ANAF (https: //www.anaf.ro/VerifAdev/) utilizând numărul cererii de emitere a respectivului document:..., astfel că acest document este real.

În ceea ce privește certificatul fiscal local e... pentru..., Consiliul reține că în acesta figurează suma de... aferentă poziţiei „Impozit auto PJ" la rubrica „Curent", și nu la rubrica „Rămăşiţă", unde valoarea înscrisă este "0".

Totodată, certificatul de atestare fiscală nr...., e... de ANAF - Administraţia Sector... a Finanţelor Publice, pentru... consemnează inexistenta obligaţiilor fiscale/bugetare restante la bugetul de stat.

Și în ipoteza în care suma de... ar fi fost considerată scadentă, cuantumul acesteia s-ar situa sub pragul legal de..., prevăzut la art. 166 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, pentru care nu există vreo sancțiune.

Cu privire la susținerile contestatoarei de la pct. II. I „*Imposibilitatea obiectivă a furnizorilor nominalizaţi de... de a asigura cantităţile integrale de materiale de bază (agregate, balast, nisip, piatră spartă) necesare executării cumulative a lot 1, lot 2 şi lot 3 - caracterul declara*tiv al ofertelor de preţ prezentate, neverificarea capacităţilor autorizate ale furnizorilor şi consecinţele asupra justificării preţului aparent neobişnuit de scăzut."

În fapt, autoarea contestației susține că într-o zonă predominant montană furnizorii nu au capacitatea și autorizația de a furniza cantitățile de agregate, balast, nisip, piatră spartă, pentru cei 45 km

ai întregului.... Pe perioada derulării celor 3 loturi ale..., ofertanții pot apela la alți furnizori, cantitățile din autorizații pot fi crescute.

Consiliul constată că oferta conţine o listă nominală a furnizorilor, cu materialele, cantităţile estimate şi ţara de provenienţă, în conformitate cu formatul si nivelul de detaliu cerut prin documentaţia de atribuire.

Nu există vreo cerință a documentației de atribuire potrivit căreia ofertantul trebuia să depună, în cadrul acestei proceduri, toate licenţele, autorizaţiile de exploatare şi capacităţile maxime anuale ale fiecărui furnizor de materiale.

Susținerea contestatoarei, potrivit căreia cantitățile de materiale pentru întregul... - Siret ar depăşi capacitatea uzuală a oricărui furnizor individual din zonă, nu este susținută cu niciun fel de date sau calcule, ci doar de aproximări nedemne de un profesionist: „ordinul sutelor de mii metri cubi", „zeci de mii metri cubi", în condițiile în care a depus ofertă pentru 2 din cele 3 loturi și putea să însumeze cantitățile din documentațiile de atribuire.

Contestatoarea nu demonstrează nici ce prevedere a documentației de atribuire nu a fost îndeplinită.

Așa cum s-a stabilit anterior, în urma solicitării de clarificări privind justificarea prețurilor... a furnizat explicaţii și documente din care rezulta capacitatea de a executa contractul în preţul ofertat.

Niciuna dintre criticile de la acest punct nu este argumentată cu date, calcule, exemple concret, motiv pentru care criticile de la acest punct vor fi respinse.

Pentru aceleași motive, vor fi respinse și criticile de la ultimul punct din contestație - pct. II. J: „repere suplimentare ce trebuie obligatoriu verifica te de CNSC."

*R*eferitor la verificarea pragului de...% pentru componentele non-UE/SEE/... - art. 16 alin. (10) din Regulamentul (UE)... /..., Consiliul reiterează că din documentele ofertei rezultă că ponderea aferenta costului componentelor/materialelor care provin din exteriorul Uniunii, al statelor SEE-AELS sau al ... este de 0% din costul estimat al componentelor produsului final (...), sens în care... a depus Formularul G - Declaraţie privind respectarea prevederilor Regulamentului (UE) nr.... al Consiliului de instituire a Instrumentului „Acţiunea pentru securitatea Europei" (SAFE) prin consolidarea industriei europene de apărare prin care a declarat și și-a asumat că, în conformitate cu prevederile art. 16 alin. (10) din Regulament, costul componentelor/materialelor care provin din exteriorul Uniunii, al statelor SEE-AELS sau al ... nu depăşeşte...% din costul estimat al componentelor produsului final (...) și nicio componentă nu provine dintr-o ţară terţă care contravine intereselor de securitate şi apărare ale Uniunii şi ale statelor sale membre.

Consiliul a constatat și faptul că autoritatea contractantă a verificat conformitatea Anexei 4 la Formularul 7 (Lista furnizorilor conform Legii nr....).

În ceea ce priveşte „Verificarea respectării cerinţelor de mobilitate militară conform Regulamentului de Punere în Aplicare (UE)... /..." și „Caracterul imperativ al cerinţelor de proiectare pentru dubla utilizare (...-militar) consacrat de Cap.... din Cerinţele Beneficiarului - nerespectarea convoiului LM3 conform... Anexa A ", Consiliul constată că în documentul „0. Formular nr.... 3.pdf”... a specificat:

... a detaliat in cadrul ofertei modul in care in implementarea contractului Antreprenorul:

- **va respecta si va proiecta in conformitate cu legislatia in domeniu si reglementarile tehnice in vigoare, romane si europene (standarde, normative, ghiduri, reglementari, eurocoduri etc.), inclusiv prevederile Regulamentului... /... privind dubla utilizare civila si militară, precum si cele ale Eurocod 8 si respectiv convoaiele de calcul LM1 si LM2.**
- **va utiliza la dimensionarea structurilor aferente contractului de proiectare si executie lucrari, incarcarile utile de calcul in concordanta cu..., anume LM1, LM2, LM3, LM4 si SW/0 / SW/2.**
- va asigura respectarea cerintelor de proiectare privind mobilitatea militara de transport.
- **va respecta pentru incarcarile speciale din trafic (LM3 - convoi militar) prevederile Anexei A -....**

(A se vedea atasamentul Anexa II.a - METODOLOGIA DE PROIECTARE, anexat la prezentul formular)

Totodată, Consiliul are în vedere că la... tehnică se găsește și Anexa II.a - Metodologia de proiectare, care cuprinde peste...0 pagini.

Prin urmare, Consiliul a analizat și respins toate criticile din contestația formulată de... (lider) -... - ...-... (dosarul nr....), motiv pentru care, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, va respinge, ca nefondată această contestație, în contradictoriu cu autoritatea contractantă...

În consecință, Consiliul va admite cererea de intervenție înregistrată la CNSC sub nr.... (dosar nr....), formulată de....

În continuare, Consiliul va analiza criticile formulate de ...S.R.L. cu privire la motivele de respingere a ofertei sale, precum și cu privire la cele două oferte declarate ad...ibile și clasate pe primele două locuri.

În ceea ce privește oferta..., Consiliul reține că, potrivit comunicării nr....., ca neconformă, în baza art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016, coroborat cu art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016, și inacceptabilă, în conformitate cu prevederile art. 134 **a**lin. (5) și (6) din H.G. nr. 395/2016, coroborat cu prevederile art. 215 alin. (4) din Legea nr. 98/2016 pentru mai multe motive motive.

Mai jos sunt redate două dintre motivele pentru care oferta a fost respinsă, prezentate în comunicarea suscitată.

II. B. Cerinţele Beneficiarului privind...

Având in vedere prevederile Cap..... *Caracteristici imperative privind sistemele inteligente de transport (ITS),* precum si **Anexa nr.... din Cerinţele** Benficiarului, coroborat cu informaţiile prezentate in... tehnica, la cap.... ITS, pag. 37-41 din Mod*alita*tea de realizare a contractului, Co...ia de evaluare v-a solicitat prin adresa nr..... clarificaţi modalitatea de îndeplinire a tuturor cerinţelor privind soluţiile si metodologiile pentru implementarea ITS in cadrul prezentului contract asa cum au fost acestea stabilite prin Cerinţele Beneficiarului.

Prin răspunsul dvs. nr.... ati precizat urmatoarele:

"In ceea ce priveşte solicitarea de clarificare referitoare la modalitatea de îndeplinire a cerinţelor ITS, precizăm că soluţia tehnică prezentată în cadrul... a fost elaborată în deplină corelare atât cu prevederile Cap.... „Caracteristici imperative privind sistemele ITS", cât şi cu cerinţele detaliate din Anexa nr.....

In acest sens, soluţia propusă acoperă integral toate subsistemele şi ariile funcţionale prevăzute de..., incluzând, fără a se limita la: subsistemele de culegere a datelor de trafic (CS, VEH), monitorizare video şi detecţie incidente (CCTV, AID), măsurare condiţii meteo (METEO), detecţie viteză (SPEED), recunoaştere automată a numerelor de înmatriculare (ANPR), cântărire în mişcare (WIM), precum şi sistemele de informare a participanţilor la trafic prin panouri cu mesaje variabile (VMS), puncte de concentrare şi infrastructura de comunicaţii.

Metodologia de implementare prezentată în cadrul... descrie etapele de realizare a sistemului ITS, urmând ca în fazele de proiectare (PT, DE) să fie detaliate configuraţiile finale ale echipamentelor, amplasamentele şi arhitectura sistemului, în conformitate cu regulile de amplasare, specificaţiile tehnice minime şi cerinţele funcţionale impuse de....

De asemenea, soluţia propusă asigură integrarea tuturor subsistemelor ITS în cadrul Centrului de Management al Traficului (CMT/CIM), inclusiv din punct de vedere al comunicaţiilor, procesării datelor, stocării şi interfeţării cu alte sisteme, cu respectarea standardelor aplicabile şi a cerinţelor de interoperabilitate.

Totodată, precizăm că, prin depunerea ofertei, ne-am asumat respectarea integrală a Cerinţelor Beneficiarului, inclusiv a prevederilor din Anexa nr...., acestea fiind reflectate în soluţia tehnică propusă şi urmând a fi detaliate în documentaţiile tehnice ulterioare. "

Fata de răspunsul... dvs., Co...ia de evaluare a retinut sub un prim aspect faptul ca Anexa nr.... din Cerinţele Beneficiarului este un corp consistent de cerinţe tehnice, dedicat in mod... ITS, iar in cuprinsul acesteia sunt tratate explicit modalitatea de execuţie, inclusiv instruirea personalului Beneficiarului, garanţia si intretinerea in perioada de garanţie. In paralel, Cerinţele Beneficiarului prevăd... testarea la terminarea lucrărilor, respectiv verificări si teste in perioada de garanţie inclusiv pentru sistemul ITS.

In urma analizarii răspunsului dvs. la solicitarea de clarificare, coroborat cu continutul... depuse, respectiv cap.... ITS, pag. 37-41 din documentul „Modalitatea de realizare a contractului", Co...ia de evaluare a constatat ca oferta dvs. nu demonstrează **Îndeplinirea tuturor cerinţelor privind soluţiile si metodologiile pentru implementarea sistemelor ITS. astfel cum acestea au fost stabilite prin Cap.... - Caracteristici imperative privind sistemele inteligente de transport si prin Anexa nr.... din Cerinţele Beneficiarului.**

Ceea ce ati prezentat dvs. in oferta reprezintă in esenţa o descriere generala a rolului sistemelor ITS, o enumerare a serviciilor de referinţa furnizate de sistemele ITS, o prezentare a ariilor funcţionale ale sistemului, o enumerare a subsistemelor componente, o descriere generala a funcţiilor sistemului VMS, a comunicaţiilor de date si a conexiunii cu CMT, precum si menţiuni generale referitoare la faptul ca proiectul tehnic va detalia configuraţia finala, specificaţiile, arhitectura si elementele hardware/software ale sistemului.

Co...ia a retinut ca aceasta prezentare are un caracter predominant conceptual si descriptiv, **fara a constitui o metodologie completa de implementare a sistemelor ITS in raport cu toate cerinţele impuse de....**

Astfel, desi sunt enumerate subsistemele ITS si descrise, la nivel general, funcţionalitatea acestora, **nu** rezulta din oferta modul concret de indeplinire a unor cerinţe esenţiale prevăzute... de..., respectiv:

- metodologia de instruire a personalului Beneficiarului
- nu sunt descrise activitatile, etapele, durata, continutul sau responsabilitatile aferente instruirii;
- nu sunt prezentate obligaţiile asumate privind garanţia sistemelor ITS;
- nu este descrisa modalitatea de asigurare a intretinerii in perioada de garanţie;
- nu este prezentata metodologia de testare, respectiv tipurile de teste, succesiunea acestora,
- criteriile de acceptanta sau modul de punere in funcţiune si verificare a subsistemelor ITS.

In aceste condiţii, simpla susţinere din răspunsul la clarificare potrivit careia „*soluţia propusa acopera integral toate subsistemele si ariile funcţionale prevăzute de..." nu a p*utut fi retinuta ca dovada a conformităţii, in lipsa unei tratari concrete si verificabile a acestor componente in cadrul....

Mai mult, Co...ia a constatat ca... dvs. insasi confirma, prin răspunsul formulat, faptul ca..in fa*zele de proiectare (PT, DE) vor fi detaliate configuraţiile finale ale echipamentelor, amplasamentele si arhitectura sistemului". O ase*menea susţinere confirma ca, la momentul depunerii ofertei, element**ele esenţiale privind implementarea ITS nu au fost prezentate in... Tehnica, ci sunt amanate pentru o etapa ulterioara derulării contractului.**

Or, cerinţa Autoritatii Contractante nu viza o simpla asumare generala a respectării viitoare a Cerinţelor Beneficiarului, ci prezentarea, la momentul depunerii ofertei, a soluţiilor si metodologiilor de implementare a sistemelor ITS.

Co...ia a retinut, de asemenea, **caracterul vădit disproporţionat** intre amploarea si nivelul de detaliu al cerinţelor formulate de... in Anexa nr.... si n**iv**elul efectiv de tratare a acestora in oferta depusa. In timp ce Beneficiarul a consacrat pagini intregi cerinţelor aferente sistemelor ITS, tocmai pentru a reglementa in mod detaliat functionalitatile, subsistemele, integrarea, exploatarea, instruirea, garanţia, intretinerea si testarea... dvs. s-a limitat, **in cadrul..., la aproximativ 4 pagini cu continut preponderent general, descriptiv si programatic.**

Aceasta disproporţie nu reprezintă o simpla chestiune de redactare, ci releva faptul ca oferta nu trateaza in mod efectiv toate componentele obligatorii ale soluţiei ITS, astfel cum au fost impuse prin Documentaţia de Atribuire, spre deosebire de ceilalţi ofertanţi care au tratat in mod corect cerinţa Autoritatii Contractante privind sistemele ITS.

Totodata, nici răspunsul la solicitarea de clarificare nu remediaza aceasta deficienta. In loc sa indicaţi punctual unde in oferta se regăsesc informaţiile solicitate, v-ati limitat la afirmaţii generale privind corelarea soluţiei cu cerinţele Beneficiarului, enumerarea subsistemelor ITS, integrarea in CMT/CIM, si in final, la asumarea respectării viitoare a tuturor cerinţelor si ca "*în fazele de proiectare (PT, DE) vor fi detaliate configuraţiile finale ale echipamentelor, amplasamentele si arhitectura sistemului"*, fapt care contravine cerinţelor exprese privind elaborarea ofertei, respectiv cap. I punctul 10 din Formularul nr.....

Având in vedere ca aceste aspecte vizeaza un domeniu tehnic distinct, reglementat in mod... si detaliat prin Cerinţele Beneficiarului, Co...ia de evaluare a apreciat ca lipsa tratarii complete a acestora nu reprezintă o simpla o...iune formala, ci o neindeplinire a unei cerinţe minime obligatorii a Documentaţiei de Atribuire privind ITS-ul

In concluzie, avand in vedere răspunsul dvs. la solicitarea de clarificare, precum si continutul..., Co...ia de evaluare a constatat ca acesta nu demonstrează **îndeplinirea cerintelor privind soluţiile si metodologiile pentru implementarea sistemelor ITS, astfel cum au fost stabilite prin Cap.... si Anexa nr.... din Cerinţele Beneficiarului.**

In aceste condiţii, Co...ia de evaluare a constatat ca răspunsul este neconcludent, **iar oferta nu îndeplineşte o cerinţa minima obligatorie a Documentaţiei de Atribuire, fiind, in consecinţa, neconforma.**

III. In ceea ce priveşte efectuarea lucrărilor de execuţie in perioada 15 noiembrie - 15 martie

Avand in vedere Cerinţele Beneficiarului, precum si

- Răspunsul 15 din Clarificarea nr.... la Documentaţia de Atribuire:

„Pentru elaborarea si prezentarea metodologiei in cadrul ofertelor in ceea ce priveşte lucrările necesar a fi executate pe teritoriul ..., Ofertantii vor avea in vedere procedurile, legislaţia si reglementările tehnice aplicabile pe teritoriul ..., cu menţiunea ca in cazul in care un standard/stas/reglementare tehnica/legislatie/norma/normativ sau orice alte reglementari tehnice sau legale europene sau naţionale romaneşti prevăd condiţii mai restrictive sau de o calitate superioara celor ucrainiene, normele legale si tehnice naţionale (din Romania)/europene (dupa caz, in funcţie de situatie) vor fi aplicate si respectate cu prioritate fata de cele ucrainiene ";

- Răspunsul 33 din Clarificarea nr.... la Documentaţia de Atribuire:

„Pentru efectuarea lucrărilor de execuţie in perioada 15 noiembrie - 15 martie, pentru lucrările aflate pe teritoriul României se vor respecta prevederile reglementării tehnice Normativ pentru realizarea pe timp friguros a lucrărilor de construcţii şi a instalaţiilor aferente, indicativ C 16-84 (BC 6/...85).
Conform C..., punctul...., perioada 15 noiembrie-15 martie este considerată,, perioadă convenţională de timp friguros": apare probabilitatea ca zilele friguroase să depăşească 90% din interval. Zi friguroasă se consideră ziua în care temperatura aerului exterior este inferioară valorii de 5 grade C şi nu există tendinţă de urcare.
Categoriile de lucrări pentru care trebuie asigurate măsuri speciale pe timp friguros, menţionate în Normativul pentru realizarea pe timp friguros a lucrărilor de construcţii şi a instalaţiilor aferente, indicativ C 16-84, sunt:

a) *lucrări de pământ,*

b) *fundaţii şi construcţii sub nivelul terenului,*
c) *lucrări de beton,*
d) *montarea prefabricatelor,*
e) *lucrări de zidărie,*
f) *învelitori şi tinichigerie,*
g) *construcţii metalice,*
h) *lucrări de finisaj,*
i) *montare geamuri,*
j) *j) izolaţii,*
k) protecţia anticorozivă în construcţii,
l) lucrări de zidărie refractară,
m) instalaţii interioare.
Astfel, pentru lucrările derulate în această perioadă pe teritoriul României se vor lua măsuri în sensul:
- elaborării Proiectului anual pentru organizarea lucrărilor pe timp friguros, conform Capitolului 3 din Normativul pentru realizarea pe timp friguros a lucrărilor de construcţii şi a instalaţiilor aferente", indicativ C 16-84;
- menţinerii unei evidenţe a lucrărilor executate în perioada de timp friguros, cuprinzând înregistrările specificate în Capitolul 5 din Normativul pentru realizarea pe timp friguros a lucrărilor de construcţii şi a instalaţiilor aferente", indicativ C 16-84.
Executanţii lucrărilor de construcţii trebuie să aibă întocmit şi să prezinte, la solicitarea inspectorilor în construcţii, proiectul de organizare a lucrărilor pe timp friguros, împreună cu măsurile ce condiţionează realizarea acestora.
In cazul în care temperaturile scăzute nu vor permite continuarea lucrărilor, se vor avea în vedere, conform reglementărilor în vigoare, măsuri de oprire a activităţii la lucrările pentru care normele tehnice prevăd interzicerea execuţiei la temperaturi scăzute. Remintim ca, in conformitate cu cerinţele Beneficiatului, pct.....:
Antreprenorul va intocmi documentaţia pentru instituirea restricţiilor de circulaţie si va obţine avizele si aprobarile conform prevederilor Normelor metodologice, privind condiţiile de închidere a circulaţiei si de instituire a restricţiilor de circulaţie, in vederea executării de lucrări in zona... public si/sau pentru protejarea..., aprobate prin Ordinul comun M.I.-M. T. nr...., publicat in... nr.... august... "

s-a constatat ca in cadrul Programului de lucrări -... au fost prevăzute lucrări de asternere mixtura asfaltica pe timp friguros (de iarna), in special cele privind stratul de baza, stratul de... si stratul de uzura (toata mixtura asfaltica), aspect pentru care vi s-au solicitat clarificari prin adresa nr....., raportat atat la metodologia de execuţie prezentata in oferta, cat si la normativele tehnice care trebuie aplicate.

Prin răspunsul dvs ati precizat urmatoarele:

«Cu privire la solicitarea dumneavoastra va comunicam ca programul de lucrări (...) prezentat în cadrul ofertei tehnice reprezintă o programare calendaristică maximală a activităţilor, elaborată în scopul demonstrării capacităţii de încadrare în termenele contractuale de execuţie. Perioadele indicate în... pentru activităţile de asternere a mixturilor asfaltice reflectă intervalele calendaristice în care aceste lucrări pot fi programate, execuţia efectivă fiind condiţionată în mod strict de condiţiile meteorologice reale şi de respectarea tuturor normativelor tehnice aplicabile.

Precizăm că activităţile de asternere a mixturilor asfaltice programate în perioada convenţională de timp friguros (15 noiembrie -15 martiej nu vor fi executate decât în condiţiile în care temperaturile exterioare şi condiţiile meteorologice permit acest lucru, în conformitate cu prevederile Normativului C 16-84, ale... 014 privind executarea îmbrăcăminţilor bituminoase cilindrate la cald, precum şi ale celorlalte reglementări tehnice aplicabile.

In conformitate cu prevederile Capitolului 3 din Normativul C 16-84, înainte de începerea perioadei convenţionale de timp friguros, Antreprenorul va întocmi Proiectul anual de organizare a lucrărilor pe timp friguros, care va cuprinde:

a) *Identificarea categoriilor de lucrări ce urmează a fi executate pe timp friguros, cu precizarea condiţiilor speciale de execuţie pentru fiecare categorie, conform Capitolului 5 din Normativul C 16- 84;*

b) *Măsurile tehnice şi organizatorice necesare pentru asigurarea calităţii lucrărilor executate pe timp friguros;*

c) *Programul de aprovizionare cu materiale, utilaje şi echipamente specifice execuţiei pe timp friguros;*

d) *Evidenţa lucrărilor executate în perioada de timp friguros, cuprinzând înregistrările specificate în Capitolul 5 din Normativul C 16-84;*

e) *Solicitarea inspectorilor în construcţii de a prezenta proiectul de organizare a lucrărilor pe timp friguros, împreună cu măsurile care condiţionează realizarea acestora.*

Lucrările de aşternere a mixturilor asfaltice vor fi executate cu respectarea strictă a următoarelor condiţii, atât pe teritoriul României, cât şi pe teritoriul ... (cu respectarea legislaţiei şi reglementărilor tehnice aplicabile pe teritoriul ..., în conformitate cu Răspunsul 15 din Clarificarea nr....):

— *Temperatura aerului exterior: Aşternerea mixturilor asfaltice nu va începe decât atunci când temperatura aerului exterior este de minimum +5°C (pentru straturile de bază şi de...) şi de minimum +10°C (pentru straturile de uzură), cu tendinţă de creştere, conform prevederilor NE 014 şi AND...5;*

— *Temperatura suportului: Suportul pe care se aşterne mixtura asfaltică trebuie să fie uscat şi să aibă o temperatură de minimum +5°C;*

— *Lipsa precipitaţiilor: Lucrările de aşternere nu se vor executa pe timp de ploaie, ninsoare, polei sau vânt puternic;*

— *Transportul mixturilor: Transportul mixturilor asfaltice se va realiza cu mijloace de transport acoperite cu prelate termoizolante, iar distanţa şi durata transportului vor fi reduse la minimum pentru a preveni răcirea mixturii sub temperatura minimă de aşternere;*

— *Temperatura mixturii la aşternere: Se va asigura temperatura minimă a mixturii asfaltice la aşternere conform specificaţiilor tehnice (minimum...°C-1...°C, în funcţie de tipul mixturii şi de liantul utilizat);*

— *Compactarea: Compactarea se va realiza imediat după aşternere, fără întreruperi, cu echipamente adecvate, pentru a se obţine gradul de compactare prevăzut în normative înainte de răcirea mixturii.*

In cazul în care condiţiile meteorologice nu vor permite execuţia lucrărilor de aşternere a mixturilor asfaltice (temperaturi sub limitele minime ad...e, precipitaţii, vânt puternic etc.), conform reglementărilor în vigoare, se vor lua următoarele măsuri:

— *Oprirea imediată a lucrărilor de aşternere a mixturilor asfaltice, cu protejarea corespunzătoare a suprafeţelor deja executate;*

- Redirijarea resurselor către alte categorii de lucrări care pot fi executate pe timp friguros, conform listei prevăzute în Normativul C 16-84 (lucrări de pământ, fundaţii, lucrări de beton, montare prefabricate, lucrări de zidărie, izolaţii etc.);

— Reluarea lucrărilor de aşternere a mixturilor asfaltice numai după restabilirea condiţiilor meteorologice favorabile şi verificarea suportului;

- ... de lucrări pentru a reflecta situaţia reală, cu menţinerea termenului contractual de finalizare prin intensificarea activităţilor în perioadele favorabile.

in conformitate cu prevederile pct..... din Cerinţele Beneficiarului, Antreprenorul va întocmi documentaţia pentru instituirea restricţiilor de circulaţie şi va obţine avizele şi aprobările conform prevederilor Normelor metodologice privind condiţiile de închidere a circulaţiei şi de instituire a restricţiilor de circulaţie în vederea executării de lucrări în zona... public şi/sau pentru protejarea..., aprobate prin Ordinul comun M.I.-M.T. nr...., publicat în... nr.... august....

Confirmăm că abordarea prezentată mai sus este pe deplin coerentă şi concordantă cu Răspunsul 15 din Clarificarea nr...., referitor la aplicarea legislaţiei şi reglementărilor tehnice specifice teritoriului ..., cu menţiunea că reglementările româneşti/europene vor prevala în cazul în care sunt mai restrictive sau de o calitate superioară, conform celor stipulate.

De asemenea, confirmăm conformitatea cu Răspunsul 33 din Clarificarea nr...., respectiv că pentru lucrările de execuţie desfăşurate în perioada 15 noiembrie - 15 martie pe teritoriul României, se vor respecta integral prevederile Normativului C 16-84 privind realizarea pe timp friguros a lucrărilor de construcţii şi a instalaţiilor aferente, indicativ C 16-84 (BC 6/...85), inclusiv:

- Elaborarea Proiectului anual de organizare a lucrărilor pe timp friguros (conform Capitolului 3);

- Menţinerea evidenţelor lucrărilor executate pe timp friguros (conform Capitolului 5);

- Respectarea măsurilor speciale pentru fiecare categorie de lucrări executate pe timp friguros;

- Prezentarea proiectului de organizare la solicitarea inspectorilor în construcţii.

Având în vedere cele prezentate mai sus, vă asigurăm că programarea lucrărilor de aşternere a mixturilor asfaltice în..., în perioadele care se suprapun parţial cu perioada convenţională de timp friguros, nu implică execuţia necondiţionată a acestor lucrări în condiţii meteorologice nefavorabile. Execuţia efectivă a lucrărilor de aşternere a mixturilor asfaltice va fi realizată exclusiv în condiţii de temperatură şi climat favorabile, cu respectarea integrală a tuturor normativelor tehnice şi reglementărilor aplicabile, atât pe teritoriul României (C 16-84, NE 014, AND...5), cât şi pe teritoriul ..., astfel cum ne-am asumat la pag. 204-723 si... din... Tehnică de Execuţie.

Pe durata perioadei convenţionale de timp friguros, eforturile se vor concentra cu precădere pe categoriile de lucrări care pot fi executate în condiţii de siguranţă şi calitate pe timp friguros (lucrări de pământ, infrastructură, structuri de rezistenţă etc.), iar lucrările de aşternere a mixturilor asfaltice vor fi executate numai în ferestrele meteorologice favorabile sau vor fi reprogramate în perioada caldă, fără a afecta termenul contractual de finalizare.».

Având in vedere Răspunsul nr. 33 din Clarificarea nr.... la Documentaţia de Atribuire, Co...ia de evaluare a retinut ca Autoritatea Contractanta a stabilit in mod... cadrul obligatoriu de elaborare a Programului de lucrări, inclusiv prin raportare la condiţiile de execuţie pe timp friguros si la respectarea normativelor tehnice aplicabile.

Astfel, pe de o parte, Autoritatea Contractanta a confirmat obligativitatea corelării Programului de lucrări cu prevederile contractuale, inclusiv cu termenele stabilite prin subclauza....3 (b), precum si

necesitatea reprezentării grafice si descrierii detaliate a tuturor activitatilor relevante, inclusiv a celor aferente etapelor de proiectare, avizare, autorizare si execuţie, conform Formularului nr.....

Pe de alta parte, Autoritatea Contractanta a precizat in mod explicit faptul ca perioada de execuţie de 30 de luni include si perioada de timp friguros (15 noiembrie - 15 martie), atat pentru lucrările executate pe teritoriul României, cat si pe teritoriul ..., ceea ce implica in mod direct obligaţia ofertanţilor de a planifica si corela activitatile de execuţie cu restricţiile si condiţiile impuse de aceasta perioada, **si de a realiza in aceasta perioada numai lucrările stabilite prin Răspunsul nr. 33 din Clarificarea nr.... la Documentaţia de Atribuire.**

In mod esenţial, pentru lucrările executate, Autoritatea Contractanta a impus respectarea prevederilor Normativului C 16-84, care reglementează in mod... condiţiile de realizare a lucrărilor de constructii pe timp friguros, inclusiv categoriile de lucrări care necesita masuri speciale, precum si situatiile in care execuţia acestora poate fi restrictionata sau chiar interzisa in funcţie de condiţiile de temperatura.

Prin urmare, aceste prevederi nu au caracter orientativ, ci **imperativ,** intrucat definesc cadrul tehnic obligatoriu de realizare a lucrărilor in perioada de timp friguros, impun adoptarea unor masuri specifice de organizare, planificare si execuţie si condiţionează posibilitatea efectiva de desfasurare a anumitor categorii de lucrări, in funcţie de condiţiile climatice.

In aceste condiţii, ofertanţii aveau obligaţia de a elabora Programul de lucrări astfel incat:

- sa reflecte in mod realist si conform cu normativele tehnice activitatile ce pot fi executate in perioada de timp friguros;
- sa evite planificarea unor lucrări pentru care normele tehnice prevăd limitări sau interdictii in condiţii de temperaturi scăzute, fara a justifica si fundamenta in mod corespunzător aceasta abordare;
- sa coreleze metodologia de execuţie cu cerinţele tehnice aplicabile si cu restricţiile impuse de condiţiile climatice;
- **sa respecte clarificările publicate in SEAP de Autoritatea Contractanta;**
- sa realizeze un Program de lucrări realist cu posibilitatea ca acesta sa fie pus in practica si din care sa rezulte respectarea duratelor de proiectare si execuţie.

In consecinţa, respectarea acestor cerinţe este esenţiala pentru asigurarea caracterului fezabil, realist si conform al Programului de lucrări, precum si pentru demonstrarea capacitatii ofertantului de a executa contractul in condiţiile impuse de Documentaţia de Atribuire si de reglementările tehnice in vigoare.

Nerespectarea acestor prevederi conduce la imposibilitatea verificării modului in care... dvs. intelege sa asigure execuţia lucrărilor in condiţii conforme, afectand astfel credibilitatea si conformitatea ofertei tehnice.

Referitor la afirmaţia... dvs., potrivit careia "progr*amul de lucrări (...) prezentat în cadrul ofertei tehnice reprezintă o programare calendaristică maximală a activităţilor, elaborată în scopul demonstrării capacităţii de încadrare în termenele contractuale de execuţie. Perioadele indicate în... pentru activităţile de aşternere a mixturilor asfaltice reflectă intervalele calendaristice în care aceste lucrări pot fi programate, execuţia efectivă fiind condiţionată în mod strict de condiţiile meteorologice reale şi de respectarea tuturor normativelor tehnice aplicabile." Co...ia de evaluare a retinut* urmatoarele:

Afirmaţia... dvs. constituie o viciere a conceptului de ofertă fermă în cadrul unei proceduri de achiziţie publică.... Tehnică reprezintă totalitatea documentelor prin care ofertantul îşi asumă obligaţii ferme, constituind fundamentul pe care Autori**tatea Contractantă evaluează conformitatea cu cerinţele din documentaţia de atribuire.**

O astfel de interpretare din partea... dvs., nu face decât sa goleas**ca de conţinut rolul Graficului de Execuţie GANTT ca instrument de planificare si control. Atât t**imp cât graficul indică perioade de execuţie ce coincid cu sezonul rece pentru asternerea mixturilor asfaltice, iar prin răspunsul la solicitarea de clarificare afirmaţi faptul ca planificarea activitatilor reprezintă o "program*are maximala" si ca* a fost elaborata "în scopul *demonstrării capacităţii de încadrare în termenele contractuale de execuţie", oferta* **devine incoerentă, iar planificarea propusa de... dvs. - nesustenabila. Corelaţia dintre resurse, timp şi metodologie este obligatorie, nu opţională, sau pur teoretică/formala.**

O asemenea disociere intre planificarea asumata si explicaţiile ulterioare denota lipsa unei fundamentali tehnice reale a Programului de lucrări si conduce la concluzia ca acesta nu reflecta o planificare fezabila si coerenta a execuţiei. Prin urmare, susţinerea... dvs. nu doar ca nu clarifica neconcordantele constatate, ci confirma caracterul nesustenabil si nefundamentat al planificării propuse.

Precizam ca..., ca parte componenta a ofertei tehnice, reprezintă un angajament juridic şi tehnic care devine **parte integrantă a viitorului contract de proiectare si execuţie lucrări.**

Conform principiului tratamentului egal şi al transparenţei, ofertanţii aveau obligaţia de a demonstra capacitatea tehnică de execuţie si îndeplinirea cerinţelor cu privire la modalitatea realizarii activitatilor cuprinse in cadrul Documentaţiei de atribuire, inca de la momentul depunerii ofertei si sa demonstreze realizarea tuturor activitatilor si lucrărilor, conform planificării prezentate.

Prin programarea aşternerii a straturilor de mixtura asfaltica de baza **AB...; a straturilor de... BAD...; a stratului de uzura MAS 16 în perio**adele:

...;..... dvs. a prezentat o cronologie care ignoră constrângerile tehnice impuse de normativele in vigoare, Normativul C 16-84 si AND... (... 1114/...). precum si din Răspunsul nr. 33 din Clarificarea nr... la Documentaţia de atribuire.

Mai mult decât atat, perioadele nu sunt realiste de niciun fel, intrucat... dvs. aşterne mixturi asfaltice in zilele libere legale date de stat, in zile de... si/sau de Crăciun, in perioade in care temperaturile sunt foarte friguroase, 3-4-5 ianuarie, in perioade ca... in care practic activitatile inceteaza pe şantiere.

Această planificare nu poate fi interpretata ca fiind eroare materială, ci o deficienţă de fond a ofertei (mai mult decât atat nerespectandu-se nici macar răspunsurile la clarificările asumate), **deoarece nu probează modul în care resursele vor fi mobilizate pentru a finaliza lucrările în condiţii de conformitate tehnică prin raportare la normativele in vigoare.**

Invocarea executării lucrărilor de asternere a mixturilor asfaltice numai in ferestrele meteorologice favorabile sau a reprogramarii acestora in perioada calda, precum si actualizarea... pentru a reflecta situatia reala, asa cum... dvs. a indicat prin răspunsul la solicitarea de clarificare, transformă automat... într-un document nerealist, iar dacă activităţile sunt suspendate conform normativelor (aspect de care putem sa fim aproape siguri si nu reprezintă ceva neprevăzut cum eronat a incercat... dvs. sa inducă ideea), termenele asumate pentru finalizarea co**ntractului devin imposibil de respectat fără o decalare care ar conduce la nerespectarea obligaţiilor asumate.**

Astfel, orice măsură de precauţie pe care încercaţi să o invocaţi cade în derizoriu, realitatea fiind aceea că perioada alocată este una incorectă din punct de vedere tehnic şi logistic **(toate lucrările identificate prin solicitarea de clarificare pentru asfaltare fiind programate integral in sezonul rece),** iar... dvs. nu a prezentat nicio metodologie clară de natura sa demonstreze respectarea cerinţelor minime ale normativelor în vigoare în intervalul calendaristic asumat prin... depus.

Programarea unor activităţi tehnologice dependente de condiţii climatice stricte într-un interval în care **Normativul C 16-84** instituie „*perioada convenţională de timp friguros*" demonstrează că oferta tehnică nu este fundamentată pe o analiză critică a constrângerilor reale din şantier.

... dvs. nu poate transfera, iar Co...ia de evaluare nu poate accepta riscul unei planificări defectuoase către faza de execuţie, inca de la momentul derulării procedurii de achiziţie publica, pe baza unor susţineri netemeinice precum caracterul orientativ al..., deoarece conformita**tea ofertei trebuie probată în etapa de evaluare, nu post-atribuire, in caz contrar fiind dus in derizoriu, atat procesul de elaborare a ofertelor (care s-ar transforma intr-un simulacru) cat si procesul de evaluare a ofertelor.**

In conformitate cu **Normativul** C **16-84:**

"4. MASURI DE FOLOSIRE RAŢIONALA A ENERGIEI SI COMBUSTIBILULUI LA REALIZAREA CONSTRUCŢIILOR PE TIMP FRIGUROS

.... La elaborarea proiectelor de execuţie se vor adopta soluţii tehnice si grafice de eşalonare a investiţiilor care sa asigure continuitatea activitatii organizaţiilor de execuţie în condiţiile prevăzute de Legea nr. 9/1980 (art. 5 alin. 4, art. 56) si actele normative ce explicitează prevederile acesteia (Ordinul Consiliului de Miniştri nr....) fara încalcarea prevederilor din prezentul Normativ privind asigurarea calitatii. În acest sens:

a) *se interzice executarea pe timp friguros a tuturor lucrărilor de constructii sau instalatii care necesita pentru asigurarea calitatii masuri speciale ce conduc la consumuri de combustibili sub forma de hidrocarburi;*

b) se interzice executarea pe timp friguros a îmbraeamintilor asfaltice la drumuri; lucrările de reparare a drumurilor cu imbracaminti usfaltice ce pot executa si în perioada de timp friguros numai cu tehnologii la rece si cu mixturi stocate.

.... Pentru alte obiective decât cele precizate la pct..... se vor programa pentru a fi executate pe timp friguros ***numai lucrări în spatii închise sau acele lucrări exterioare care nu necesita consumuri de combustibili pentru încălzire.***

b.a) Se vor avea în vedere pentru a fi executate pe timp friguros: săpături, constructii din lemn sau metalice, montări de elemente prefabricate, de instalatii conducte metalice si de beton, "montări de utilaje, lucrări subterane, reţele, fundaţii si compactari de adâncime, învelitori, lucrări de tinichigerie, izolaţii termice, suduri, realizarea diferitelor elemente de constructie în atelierele bazelor de producţie, ***lucrări de reparare a drumurilor cu îmbracaminti asfaltice. dar numai cu tehnologii la rece si cu mixturi asfaltice etc.***

b.b) ***Nu se vor prevedea pentru a fi executate pe timp friguros lucrări ce se executa prin procese umede ca:*** *turnări de betoane (cu excepţia celor prevăzute la pct.a), tencuieli, pardoseli, zugrăveli, placaje, îmbracaminti rutiere cu lianţi hidraulici,* ***îmbracaminti asfaltice la drumuri (cu excepţia celor menţionate la pct. a)*** *si altele."*

De asemenea in conformitate cu **AND... (... 1114/...): „Art. 83. - 26/06/... -** ***Art. 83.*** *- a fost modificat prin Ordin 1114/...*

(b.b.1) Aşternerea mixturilor asfaltice cu bitum rutier se va executa la temperaturi ale stratului-suport şi la temperatura exterioară de minimum 10°C, pe o suprafaţă curată şi uscată.

(b.b.2) în cazul utilizării aditivilor care cresc lucrabilitatea mixturilor asfaltice la temperaturi scăzute, aşternerea mixturilor cu bitum rutier se poate executa la temperaturi ale stratului- suport de minimum 5°C, pe o suprafaţă curată şi uscată. "

***Art. 84.** - 26/06/... - Art. 84. - a fost modificat prin Ordin 1114/...*

In cazul mixturilor asfaltice cu bitum modificat cu polimeri, aşternerea mixturilor asfaltice se va executa la temperaturi ale stratului-suport şi la temperatura exterioară de minimum 15°C, pe o suprafaţă curată şi uscată ".

In aceste condiţii planificarea... dvs. de asternere a tuturor mixturii asfaltice: de baza A**B..., de... BAD..., uzura MAS16 si a întregului ansamblu de straturi rutiere pentru anumite structuri (cale pe pod) sau pentru anumite lucrări (frezare, pregătire suprafaţa, realizare îmbrăcăminte bituminoasa, asternere straturi pentru lucrările de...), prezintă şanse m**inime (spre zero) de a fi respectată, având în vedere că intervalul calendaristic asumat coincide cu vârful sezonului rece, perioadă în care **înregistrarea unor temperaturi constante de peste 10°C este statistic improbabilă, si cu sărbătoril**e legale si cu perioadele de timp libere alocate de stat.

Prin urmare, programarea asternerii cantitatilor de mixtura in cauza, în acest interval demonstrează un nerealism tehnologic sever, transformând execuţia într-un scenariu irealizabil din punct de vedere logistic şi tehnic.

Drept urmare, tentativa... dvs. de a crea imaginea conform căreia lucrările vor fi reprogramate corespunzător in situatia in care condiţiile climatice nu vor permite executarea acestora, încercând astfel să indice o simplă variabilă care doar poate să apară este n**ercalistă, derizorie şi de natură să indicc o deficienţă tehnică gravă de planificare.**

Această abordare ignoră certitudinea statistică a condiţiilor meteorologice din perioada **propusa de către... dvs., interv**al în care necesarul de minim 10°C p**entru** asternerea mixturilor astfaltice este pr**actic imposibil de atins.**

O simpla analiza a informaţiilor publice regăsite pe site-ul Administraţiei Naţionale de Meteorologie demonteaza toate susţinerile... dvs. dupa cum se poate observa:

(...)

Se poate observa cu uşurinţă faptul că, pe zona judeţului..., media temperaturilor multianuale pentru luna ianuarie se s**ituează constant sub pragul de 0°C, încadrându-sc preponderent in intervalul cuprins între**

-...°C şi -...)°C.

Această realitate statistică oficială **demontează posibilitatea aşternerii mixturilor asfaltice in luna ianuarie, sau in luna decembrie având în vedere că nici aceasta luna nu poate prezenta valori medii care să difere semnificativ de cele ale lunii ianuarie.**

Prin programarea întregii activităţi de aştemere a mixturilor asfaltice mai sus mentionate... dvs. nu şi-a prevăzut nicio marjă de eroare, ci a validat o metodologie care depinde de condiţii climatice utopice, demonst**rând că şansele de respectare a graficului asumat sunt nule în absenţa încălcării normativelor tehnice (aspect interzis de Cerinţele Beneficiarului prin care s-a solicitat... respectarea Normativelor in vigoare).**

Totodata, prevederile AND... (... 1114/...), nu permit nicio derogare de la temperatura minimă de +10°C.

Mai mult decât atat, s-a constatat faptul ca**... dvs. nu trateaza in nici un fel o eventuala modalitate de execuţie a activitatilor de asternere a mixturilor asfaltice in perioada propusa.**

In generai, lucrările de mixturi asfaltice care se pot realiza pe timp friguros sunt cele de reparaţii la îmhrăcămintile bituminoase, utilizând strict mixtură asfaltică stocabilă, activitati care sunt diferite si distincte de cea de turnare a asfaltului pentru realizarea stratului de baza, de... si de uzura, date fiind diferentele esenţiale intre acestea, prima presupunând interventii punctuale pentru acoperirea unor deficiente de suprafaţa ale straturilor superioare, in timp ce cea de-a doua presupune activitati complexe de asternere unitara pe toata suprafaţa..., implicând o cantitate semnificativa de mixtura asfaltica si un proces tehnologic sustinut, cu reglementari si restrictii tehnice clare impuse de Normativele in vigoare.

În timp ce în răspunsul trans... Co...iei de Evaluare... dvs. a susţinut o presupusa respectare a..., realitatea este de fapt alta, respectiv aceea ca... dvs. nu a avut in vedere la planificarea activitatilor sus mentionate, restricţiile impuse de către normativele in vigoare.

Această discrepanţă demonstrează că argumentaţia din răspunsul la clarificare este una pur formală, menită să justifice o planificare nerealistă, deoarece metodologia tehnică asumată iniţial nu permite execuţia mixturilor propuse, in intervalul de timp alocat de către... dvs..

In aceste condiţii... dvs. nu îşi poate baza planificarea lucrărilor, in sper**anţa sau probabilitatea nerealista a unor condiţii meteo favorabile, ci trebuie să respecte cerinţele legale, indiferent de speculaţiile climatice, o astfel de planificare nefiind nici una serioasa nici conforma cu Cerinţele Beneficiarului.**

Riscul apariţiei unor temperaturi semnificativ sub 10°C în perioada de iarnă rămâne extrem de ridicat şi este un fapt binecunoscut.**... dvs. nu a prezentat nicio măsură concretă, conformă cu normativul, pentru a gestiona acest risc inerent.**

Această abordare demonstrează o planificare nerealistă şi iresponsabilă, care pune în pericol respectarea duratei de execuţie şi calitatea lucrărilor, **relevând ncconformitatea propunerii tehnice conform art. 137 alin. (3) lit. a) din HG 395/2016.**

Contrar susţinerilor din cadrul răspunsului la solicitarea de clarificare, conform cărora ar fi prevăzut măsuri de adaptare a programării activităţilor în funcţie de condiţiile meteorologice efective..**. dvs. nu a indicat în niciun moment prin răspunsul trans... care sunt aceste măsuri concrete şi nici nu a făcut vreo trimitere specifică la secţiunile unde acestea s-ar regăsi în cadrul propunerii tehnice depuse iniţial.**

Co...ia de evaluare a constatat ca v-ati rezumat exclusiv la afirmaţii cu caracter general şi teoretic, fără a fundamenta tehnic modul în care va gestiona activitatea critică de aşternere a stratului de baza si a straturilor rutiere.

Astfel, prin Răspunsul... dvs. la solicitarea de clarificare ati demonstrat că in realitate NU ati luat în considerare în mod serios şi responsabil constrângerile legale si constrângerile de natura organizatorica impuse de condiţiile climatice de iarnă, cu încadrarea in Durata de Execuţie.

Co...ia de Evaluare a retinut astfel ca Metodologia propusă nu demonstrează/ garanteaza posibilitatea de realizare a lucrărilor in termenele propuse, ci, dimpotrivă, presupune ignorarea flagrantă a cerinţelor normativelor esenţiale, ignorarea/ nerespectarea prevederilor Documentaţiei de atribuire si Clarificărilor publicate in SEAP, o interpretare eronată a prevederilor legale şi o planificare nerealistă şi nefezabilă in realizarea viitorului Contract de achiziţie publica.

Din punct de vedere tehnic, programarea aşternerii mixturilor asfaltice în intervalele...;..., generează consecinţe structurale majore si certe, deoarece apare riscul iminent de răcire prematură a stratului, ceea ce împiedică realizarea gradului de compactare solicitat de către normele si standardele in vigoare.

Vâscozitatea bitumului creşte rapid în contact cu suprafaţa rece a suportului şi cu aerul ambiental, fenomen care bloc...ă rearanjarea agregatelor sub acţiunea utilajelor de compactare şi conduce la o structură poroasă, susceptibilă / predispusa la infiltraţii de apă.

Lipsa unei compactări adecvate în fereastra de temperatură optimă determină apariţia timpurie a degradărilor de tipul faianţărilor **şi a gropilor,** deoarece legăturile dintre granulele de agregat nu ating coeziunea necesară pentru a prelua sarcinile din trafic.

Fenomenul de îngheţ-dezgheţ acţionează distructiv asupra stratului de bază necompactat corespunzător, apa pătrunsă în golurile rămase în masa mixturii mărindu-şi volumul şi provocând dislocarea agregatelor şi cedarea prematură a structurii rutiere.

Un alt risc major îl reprezintă aderenţa deficitară între stratul de anrobat bituminos şi stratul suport, deoarece prezenţa umidităţii sau a condensului, specifice temperaturilor sub 10°C, **compromite... dintre straturi.**

Deficienţele de compactare şi porozitatea ridicată a stratului de bază vor conduce la o tasare neuniformă sub trafic, fenomen care se va propaga vertical către straturile superioare.

Un strat de bază care nu a atins densitatea proiectată din cauza temperaturilor scăzute va permite infiltrarea apei prin capilaritate, transformând structura rutieră într-un sistem vulnerabil în care apa acumulată la baza asfaltului va degrada prin îngheţ-dezgheţ atât... dintre straturi, cât şi capacitatea portantă a fundaţiilor granulare.

Lipsa aderenţei între un strat de bază degradat şi stratul de... (binder) imediat următor provoacă fenomenul de „delaminare", ceea ce înseamnă că strat**urile asfaltice nu mai lucrează împreună ca un monolit, ducân**d la apariţia prematură a fisurilor de oboseală care se vor reflecta rapid la suprafaţa carosabilului sub formă de crăpături longitudinale şi transversale.

Orice eroare de execuţie la nivelul stratului AB... a**nulează investiţiile realizate în straturile superioare, d**eoarece o bază instabilă obligă straturile de suprafaţă să preia tensiuni pentru care nu au fost proiectate, accelerând exponenţial procesul de distrugere a întregii structuri rutiere.

Mai mult, dacă în cazul stratului de uzură degradările pot fi remediate prin frezarea şi înlocuirea locală a acestuia, eventualele intervenţii asupra stratului de bază sunt extrem de costisitoare şi complexe, deoarece implică decopertarea întregului pachet de straturi rutiere pentru a ajunge la sursa instabilităţii structurale.

Deficienţele de execuţie la nivelul stratului de bază nu pot fi corectate prin simple reparaţii de suprafaţă, orice tentativă de remediere parţială fiind ineficientă atât timp cât fundaţia asfaltică (stratul de AB...) prezintă goluri sau un grad de compactare deficitar c**are compromite portanta.... In con**f**ormitate cu normativul AND... (... 1114/...):**

Secţiunea 3

Aşternerea mixturilor

asfaltice Articolul 83

(1) Aşternerea mixturilor asfaltice cu bitum rutier se va executa la temperaturi ale stratului-suport şi la temperatura exterioară de minimum 10°C, pe o suprafaţă curată şi uscată.

(2) In cazul utilizării aditivilor care cresc lucrabilitatea mixturilor asfaltice la temperaturi scăzute, aşternerea mixturilor cu bitum rutier se poate executa la temperaturi ale stratului-suport de minimum 5°C, pe o suprafaţă curată şi uscată.

Articolul 84

In cazul mixturilor asfaltice cu bitum modificat cu polimeri, aşternerea mixturilor asfaltice se va executa la temperaturi ale stratului-suport şi la temperatura exterioară de minimum 15 °C, pe o suprafaţă curată şi uscată.

Tabelul 25 Temperaturile mixturii asfaltice la asternere si compactare

Liant	*Temperatura mixturii asfaltice la aşternere °C, min.*	*Temperatura mixturii asfaltice la compactare °C, min.*	
		început	*sfârşit*
Bitum rutier *neparafinos* *.../50* ***50/70*** *70/1...*	*...* *...*	*145...* *1...*	*...* *1...*
Bitum modificat *cu polimeri* *25/55* *45/80* *40/1...*	*165* *1...* *155*	*1...* *1...* *1...*	*120* *120* *120*

Astfel, în conformitate cu prevederile normativului în vigoare (AND... modificat prin Ordin 1114/...), la temperaturi de iarnă este imposibilă respectarea temperaturilor minime de aşternere şi de compactare.

Conform Articolului 84, aşternerea straturilor de mixturi asfaltice necesită temperaturi ale stratului-suport şi exterioare de minimum 10°C, condiţie imposibil de îndeplinit în intervalul calendaristic asumat de... dvs. (decembrie - februarie).

Nerespectarea acestor praguri climatice împiedică menţinerea temperaturii mixturii la valorile minime obligatorii stabilite în Tabelul 25, respectiv 145°C la aşternere şi minimum 110°C la finalul compactării.

Acest lucru influenţează în mod direct calitatea mixturii şi a rezultatelor finale, conducând la o compactare deficitară, şi implicit compromiterea durabilităţii stratului.

Raportându-ne in continuare la perioadele efective prevăzute de către... dvs. în cadrul..., reiese faptul ca această planificare este complet absurdă, având în vedere că intervalul menţionat cuprinde exclusiv zile libere legale, respectiv... şi sărbătorile de început de an, la care se adaugă zilele de weekend, perioade în care activitatea staţiilor de asfalt şi a personalului de execuţie este, prin tradiţie şi reglementări de muncă, suspendată.

Absurdul situaţiei este accentuat de faptul că... dvs. îşi propune să realizeze o activitate tehnologică într-o fereastră de timp care, practic, nu conţine nicio zi lucrătoare completă, ignorând totodată regimul termic extrem de defavorabil specific acelei perioade calendaristice.

O astfel de abordare demonstrează o nerealistă planificare si gestionare a resurselor umane şi logistice, indicând faptul că graficul de execuţie a fost întocmit fără o analiză minimă a calendarului legal şi a disponibilităţii reale de lucru, devenind un document pur formal şi lipsit de aplicabilitate practică.

În contextul finanţarii prin programul SAFE a acestui obiectiv de investiţii, unde termenele de execuţie sunt clar reglementate si stricte, validarea unei oferte cu vicii tehnologice evidente echivalează cu acceptarea riscului de nerespectare a termenelor de eligibilitate stabilite.

Referitor la afirmaţia... dvs.: „ lucrări*le de aşternere a mixturilor asfaltice vor fi executate numai în ferestrele meteorologice favorabile sau vor fi reprogramate în perioada caldă, fără a afecta termenul contractual de finalizare "*

Co...ia de evaluare a retinut urmatoarele aspecte:

... dvs. avea obligaţia de a reprezenta grafic si de a descrie toate activitatile si subactivitatile cu privire la structura rutiera.

Or, prin răspunsul la solicitarea de clarificare... dvs. incearca o reprogramare a lucrărilor de mixturi asfaltice executate pe timp friguros, Documentaţia de Atribuire neconferindu-i... dvs. libertatea de a o programa î**n mod nerealist sau de a o omite din succesiunea logică a fluxului tehnologic, deoarece... r**eprezintă, în esenţă, un angajament de mobilizare a resurselor în timp şi spaţiu. Orice activitate prevăzută în... Tehnică, indiferent de marja de rezervă de care dispune, trebuie să fie corelată cu realităţile climatice şi calendaristice si de restricţiile impuse de normativele in vigoare, deoarece simpla sa prezenţă în grafic generează dependenţe logistice şi de personal.

O planificare care ignoră constrângerile de temperatură **denotă o abordare superficială a managementului de proiect, transformând graficul de execuţie dintr-un instrument de control într- o simplă listă de intentii fără fundament tehnic si posibilitate reala de execuţie conform planificării propuse.**

Mai mult... are rolul de a evidenţia modul în care... dvs. gestionează riscurile, inclusiv cele meteorologice, iar afirmaţia că o activitate poate fi reprogramata fără impact asupra termenului final trebuie susţinută printr-o analiză, nu prin susţinerea formala a acestui aspect si ignorarea perioadelor de execuţie nefavorabile.

Lipsa de coerenta în corelarea perioadei de aşternere a mixturilor asfaltice cu condiţiile meteorologice si cu disponibilitatea staţiilor de asfalt şi a echipelor de aşternere în perioada sărbătorilor de iarnă subminează credibilitatea întregii planificări, demonstrând că succesiunea logică prezentată este una teoretică/formala şi imposibil de pus în practică.

Esenţa unei planificări conforme constă în demonstrarea faptului că... dvs. a înţeles complexitatea proiectului şi a alocat timp suficient şi realist pentru fiecare etapă. In caz contrar, dacă totalitatea activităţilor, nu este reprezentată într-o succesiune coerentă şi executabilă, Beneficiarul/ Autoritatea Contractanta nu are nicio garanţie că resursele necesare vor fi disponibile la momentul oportun sau că lucrările vor fi executate în conformitate cu standardele de calitate impuse.

Co...ia a retinut ca tocmai aici... dvs. eşuează în modul de prezentare şi în justificările trans...e, deoarece activitatea de aşternere este de natură să impacteze numeroase alte activităţi ulterioare (dupa cum am detaliat mai jos), succesiunea logică fiind pusă astfel sub semnul întrebării la nivelul întregului «rafie Gantt propus.

Omiterea sau tratarea superficială a interdependenţelor tehnologice specifice straturilor de mixtura asfaltica demonstrează o viziune fragmentată asupra proiectului, ignorând faptul că întârzierea

unei activităţi considerate in mod eronat ca fiind izolată poate genera bloc... logistice majore în lanţul de execuţie.

Această abordare subminează integritatea planificării, întrucât orice decalaj în realizarea fundaţiei asfaltice **va impune recalcularea fortată a tuturor termenelor pentru straturile dc..., uzură şi dotări rutiere, invalidând coerenta tehnică a ofertei si siguranţa respectării duratei totale de execuţie.**

Prin urmare, **justificarea... dvs. se bazează pe o pre...ă falsă, deoare**ce în infrastructura rutieră nu există activităţi de o asemenea amploare care să poată fi amânate sine die, fără a perturba echilibrul întregului grafic şi fără a forţa o mobilizare nerealistă a resurselor în perioadele rămase din contract.

Omiterea corelaţiei dintre perioada de execuţie şi cerinţele tehnice obligatorii confirmă caracterul viciat al planificării, evidenţiind faptul că... dvs. a prezentat o succesiune de activităţi pur teoretică la momentul depunerii ofertei, ce cu siguranţa nu poate fi susţinută ulterior în faza de implementare a contractului.

In aceste condiţii, in baza tuturor aspectelor consemnate mai sus, co...ia de evaluare a procedat la aplicarea prevederilor legale incidente in situatia de fata dupa cum urmeaza:

Astfel, avand in vedere celc prezentate. Co...ia de evaluare a luat act de faptul ca Asocicrea dvs., atat prin... prezentat, cat si prin Răspunsul la solicitarea de clarificare a incalcat cerinţe minime de conformitate prevăzute la nivelul Cerinţelor Beneficiarului, dupa cum urmeaza:

> ... dvs. NU a demonstrat respectarea prevederilor Cerinţelor Beneficiarului: Capitolul....4. Structura rutiera proiectata din cadrul Cerinţelor Beneficiarului: "Antrepr*enorul va proiecta si executa structura rutiera in conformitate cu ultima forma actualizata, publicata si oficiala a normativului AND....*"

> ... dvs. NU a respectat Răspunsul 33 din Clarificarea nr.... la Documentaţia de Atribuire, in care se mentioneaza alte categorii de lucari ce se pot realiza pe timp friguros, categorii de lucrări total diferite de asternerea mixturilor asfaltice care conform Normativ se realizeaza numai la temperaturi care pot permite asternerea acestora, in mod contrar trebuind a fi realizate de catre ofertanti demersuri/ activitati suplimentare de aşternere mixtura asfaltica pe timp de iarna la nivelul calitativ solicitat prin documentaţie si care se traduc in costuri enorm de ridicate pentru a realiza aceste lucrări pe timp de iarna prin asigurarea temperaturilor necesare.

... dvs. NU a demonstrat respectarea prevederilor Secţiunii IV.... din Instrucţiunile către ofertanti - Modul de prezentare al propunerii tehnice: "Oferta*ntul are obligaţia de a elabora si a prezenta... Tehnica astfel in cat sa corespunda cerinţelor minime prevăzute in Cerinţele Beneficiarului din cadrul Documentaţiei de Atribuire"*

... dvs. NU a demonstrat respectarea prevederilor Formularului nr....: "A. *Fiecare ofertant isi va intocmi... Tehnica astfel incat sa satisfaca in mod corespunzător cerinţele prevăzute in "Cerinţele Beneficiarului. Ofertele care nu satisfac in mod corespunzător cerinţele prevăzute in "Cerinţele Beneficiarului" vor fi declarate neconforme.*

B. Pentru conformitatea..., ofertanţii trebuie sa prezinte in cadrul... si urmatoarele elemente:

10. Reprezentarea grafica si descrierea activitatilor aferente etapei de execuţie a lucrărilor in ceea ce priveşte categoriile de lucrări care alcatuiesc Lucrările (terasamente, mixturi asfaltice, scurgerea si

evacuarea apelor, consolidări, hidrotehnice, siguranţa circulaţiei, intersecţiile denivelate si restabiliri legaturi rutiere, iluminat, ITS, utilitati, etc);

<u>Succesiunea activitatilor de proiectare si execuţie va tine cont de metodologia de lucru propusa de ofertant, de tehnologiile de execuţie utilizate si de constrângerile de natura organizatorica, cu încadrarea in Durata de Execuţie, dar si in termenele intermediare prevăzute in Contract, inclusiv cu respectarea punctelor de referinţa.</u>

b) Ofertantii vor realiza o descrierea modalitatii de executare a Lucrărilor <u>pornind de la activitatile reprezentate pentru aceasta etapa in Programul de Lucrări, precum si a metodelor/ tehnologiilor de execuţie pe care le vor utiliza</u>, <u>tinand cont de caracteristicile imperative din Cerinţele Beneficiarului, de orice alte prevederi ale Cerinţelor Beneficiarului, de soluţiile tehnice propuse in etapa de proiectare.</u>

Totodata, inainte de adoptarea unei decizii privind respingerea ofertei, Co...ia de evaluare a procedat si la verificarea aplicarii principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, in special la cele referitoare la principiul transparentei, al nediscriminarii, al tratamentului egal si al proportionalitatii, dupa cum urmeaza:

Cu privire la principiul transparenţei, Co...ia de evaluare a retinut faptul ca Cerinţa minima de conformitate privind necesitatea respectării... *(... 1114/...) a fost adusa la cunostinta tuturor operat*orilor economici interesati de participarea la prezenta procedura fiind clar stipulata in Specificaţiile publicate in cadrul Anunţului de participare.

Cu privire la principiul tratamentului egal şi al nediscriminarii, Co...ia de evaluare a asigurat respectarea acestui principiu asigurarea ca nu sunt e...e clarificari prin care sa fie creat un avantaj unui anumit ofertant, cu nerespectarea prevederilor art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, tocmai pentru respectarea acestui principiu fiind obligatorie adoptarea deciziei de respingere a ofertei.

Cu privire la principiul proportionalitatii, Co...ia de evaluare a constatat ca si acest principiu este respectat in situatia adoptarii măsurii de respingere a ofertei, avand in vedere urmatoarele:

> ... dvs. nu a indeplinit in mod flagrant obligaţii legale prevăzute in mod... in sarcina acestuia prin art. 123 alin. (1) din HG 395/2016[footnoteR[1]ef: 1], prin elaborarea si prezentarea ofertei cu nerespectarea prevederilor documentaţiei de atribuire si a clarificărilor publicate in SEAP, referitoare la cerinţa minima de conformitate privind respectarea AND... (... 1114/...). [1:]
>
> Legiuitorul a reglementat in mod... ca motiv de respingere a ofertei nerespectarea prevederilor documentaţiei de atribuire cu ocazia elaborarii si prezentării ofertei si in mod special a..., in condiţiile art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 si ale art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016.
>
> Aplicarea principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2) nu poate conduce la nerespectarea altor prevederi legale exprese, rolul acestora fiind acela de a nuanţa si de a facilita aplicarea prevederilor legale, in special in situatii care nu sunt reglementate explicit de legislaţia in vigoare. - Răspunsul la solicitarea de clarificare este neconcludent, prezentând, in scopul acoperirii unor erori in oferta depusa iniţial, masuri care nu pot fi aplicate fara intarzierea termenelor contractuale, aspecte ce contrazic Normativele aplicabile in vigoare, adancind problema descoperita iniţial de Co...ia de evaluare, cu consecinţe si impact negativ substantial asupra implementării contractului si respectării duratei de execuţie si nivelului calitativ al lucrărilor.

Cu privire la motivul de la pct. II.B din comunicarea rezultatului procedurii, Consiliul remarcă în primul rând disproporționalitatea

1

dintre numărul... pagini din oferta... ...alocate sistemelor ITS, raportat atât la numărul... pagini total al propunerii tehnice (... pagini), cât și la numărul... pagini din Cerințele beneficiarului (50 pagini).

Este evident că, și cantitatea de informații din cele 4 pagini din ofertă este limitată, nefiind tratate toate cerințele solicitate de autoritatea contractantă în documentul „Cerințele beneficiarului”, parte a documentației de atribuire. Făcând verificări în acest sens, Consiliul a constatat că ofert... contestatoarei nu a fost respinsă pe baza unui criteriu cantitativ, constand in numărul... pagini alocate capitolului ITS, ci din cauza faptului că această ofertă nu demonstrează în mod complet indeplinirea tuturor cerinţelor obligatorii privind soluţiile și metodologiile de implementare a sistemelor ITS, asa cum acestea sunt prevăzute in Cerinţele Benficiarului.

Consiliul reține că, în mod corect, în urma analizării propunerii tehnice, ofertantului i s-a solicitat sa clarifice modalitatea de îndeplinire a tuturor cerinţelor privind soluţiile și metodologiile pentru implementarea ITS in cadrul prezentului contract asa cum au fost acestea stabilite prin Cerinţele Beneficiarului.

Dacă... ...considera că o astfel de solicitare excede prevederilor documentației de atribuire, avea posibilitatea de a o contesta, în termenul prevăzut de legislația achizițiilor publice. Neprocedând în acest mod... ...avea obligația de a transmite un răspuns lămuritor autorității contractante.

Consiliul a constatat ca fiind real faptul că oferta contestatoarei nu demonstrează îndeplinirea tuturor cerinţelor privind soluţiile si metodologiile pentru implementarea sistemelor ITS, astfel cum acestea au fost stabilite prin Cap.... - Caracteristici imperative privind sistemele inteligente de transport si prin Anexa nr.... din Cerinţele Beneficiarului.

Astfel, Consiliul a reținut că o mare parte dintre cerinţele solicitate au fost o...e, tratate generic sau au fost amânate pentru etape ulterioare etapei de ofertare. Edificator este următorul pasaj din răspunsul acestui ofertant la solicitarea de clarificări: „Totodată, precizăm că, prin depunerea ofertei, ne-am asumat respectarea integrală a Cerinţelor Beneficiarului, inclusiv a prevederilor din Anexa nr...., acestea fiind reflectate în soluţia tehnică propusă şi urmând a fi detaliate în documentaţiile tehnice ulterioare."

Descrierea doar a subsistemelor ITS, o declaraţie generală de asumare și o abordare generală nu echivaleaza cu demonstrarea îndeplinirii cerinţelor solicitate prin documentaţia de atribuire, care nu au fost tratate în... tehnică.

Consiliul a constatat ca fiind reală afirmația autorității contractante din comunicare, potrivit căreia ceea ce... ...a prezentat în ofertă reprezintă o descriere generala a rolului sistemelor ITS, o enumerare a serviciilor de referinţa furnizate de sistemele ITS, o

prezentare a ariilor funcţionale ale sistemului, o enumerare a subsistemelor componente, o descriere generala a funcţiilor sistemului VMS, a comunicaţiilor de date și a conexiunii cu CMT, precum si menţiuni generale referitoare la faptul ca proiectul tehnic va detalia configuraţia finala, specificaţiile, arhitectura si elementele hardware/software ale sistemului.

Prezentarea din ofertă are, într-adevăr un caracter predominant conceptual și descriptiv, dedicat începătorilor și nu o prezentare specifică unui profesionist. În niciun caz, această prezentare nu poate constitui o metodologie de implementare a sistemelor ITS nici măcar parțială, darămite completă în raport cu toate cerinţele impuse de....

Consiliul constată că în ofertă nu sunt prezentate modul concret de îndeplinire a unor cerinţe esenţiale prevăzute... de documentația de atribuire, respectiv:

- metodologia de instruire a personalului beneficiarului;
- nu sunt descrise activitățile, etapele, durata, conținutul sau responsabilitatile aferente instruirii;
- nu sunt prezentate obligaţiile asumate privind garanţia sistemelor ITS;
- nu este descrisă modalitatea de asigurare a întretinerii în perioada de garanţie;
- nu este prezentată metodologia de testare, respectiv tipurile de teste, succesiunea acestora,
- criteriile de acceptanță sau modul de punere în funcţiune și verificare a subsistemelor ITS.

În aceste condiţii, în mod corect a apreciat autoritatea contracantă că simpla susţinere din răspunsul la clarificare potrivit careia „soluţia propusa acoperă integral toate subsistemele și ariile funcţionale prevăzute de..." nu poate fi reținută ca dovadă a conformităţii ofertei

Chiar din afirmația... contestatoarei „în fazele de proiectare (PT, DE) vor fi detaliate configuraţiile finale ale echipamentelor, amplasamentele și arhitectura sistemului", reiese că la momentul depunerii ofertei, elementele esenţiale privind implementarea ITS nu au fost prezentate în... Tehnica, ci au fost amânate pentru etapa derulării contractului.

Or, cerinţa autoritatii Ccntractante nu viza o simpla asumare generala a respectării viitoare a Cerinţelor Beneficiarului, ci prezentarea, la momentul depunerii ofertei, a soluţiilor si metodologiilor de implementare a sistemelor ITS.

Mai mult, Consiliul constată că nici prin răspunsul la clarificări și nici măcar prin contestație... ...nu a încercat să remedieze deficiențele ofertei, demonstrând că nici măcar n-a înțeles cerințele documentațieide atribuire cu privire la întocmirea ofertei.

În consecință, Consiliul va respinge criticile din contestația... ...cu privire la motivul de respingere a ofertei de la pct. IIB din comunicarea rezultatului procedurii.

La punctul III din comunicarea rezultatului procedurii, oferta... ...a fost respinsă pe motiv că nu respectă Cerinţele Beneficiarului în ceea ce priveşte efectuarea lucrărilor de execuţie în perioada 15 noiembrie - 15 martie.

Consiliul reține că în urma analizarii... din oferta... contestatoarei, co...ia de evaluare a constatat faptul ca acesta propune ca lucrări de așternere mixtură asfaltică pe timp friguros, motiv pentru i-a solicitat să clarifice aspectele constatate, raportat la metodologia de lucru propusă în ofertă și la normativele în vigoare.

Consiliul constată că autoritatea contractantă a fost suficient de diligentă, solicitând astfel de clarificări, deși raportat atât la documentația de atribuire, cât și la legislația din domeniul construcțiilor de drumuri, avea și opțiunea de a respinge oferta fără a mai solicita aceste clarificări.

Astfel, autoritatea contractantă a constatat și autoarea contestației nu neagă aceasta, că în oferta... ...s-a programat aşternerea mixturilor asfaltice în intervalele...;....

Prin urmare, nu este vorba de o eroare, ci este vorba de o strategie a acestei asocieri, de a programa așternerea straturilor de mixturi asfaltice în perioda 15 noiembrie -15 martie, când temperatura aerului este, de regulă sub +10 grade, și normativele tehnice în vigoare interzic cu desăvârșire așternerea mixturilor în astfel de condiții.

Motivarea autoarei contestației din răspunsul la clarificare, potrivit căruia „programul de lucrări (...) prezentat în cadrul ofertei tehnice reprezintă o programare calendaristică maximală a activităţilor, elaborată în scopul demonstrării capacităţii de încadrare în termenele contractuale de execuţie", nu doar că nu confirmă că are capacitatea de a se încadra în termene, ci că, în cazul cel mai probabil, că nu va putea desfășura activitățile respective în perioada programată, acestea urmează să se desfășoare în perioade de timp favorabil, înregistrându-se, astfel, întârzieri, cu consecința nerespectării termenului de realizare a contractului.

Mai mult, prin această programare... ...sfidează bunul simț, programând lucrări specifice sezonului cald în zilele de Crăciun și..., aducând o altfel de mireasmă (de asfalt proaspăt) sărbătorilor de Crăciun din Bucovina.

Motivarea autorității contractante din comunicare este exhaustivă, iar Consiliul subscrie pe deplin la aceasta, fiind, în același timp, o adevărată lecție pentru începători cu privire la modul de așternere a

straturilor de mixturi astfaltice, dar și cu privire la comportarea acestora în condiții de temperatură scăzută, pe care, evident, orice profesionist în domeniu trebuia să le cunoască.

Consiliul consideră că un asemenea motiv de respingere nu trebuie analizat prea mult, fiind evident că autoritatea contractantă a procedat în mod corect și legal, în conformitate cu prevederile documentației de atribuire și cu normativul AND... (modificat prin Ordinul nr....114/...):

Secţiunea 3

Aşternerea mixturilor asfaltice

Articolul 83

(1) Aşternerea mixturilor asfaltice cu bitum rutier se va executa la temperaturi ale stratului-suport şi la temperatura exterioară de minimum 10°C, pe o suprafaţă curată şi uscată.

(2) In cazul utilizării aditivilor care cresc lucrabilitatea mixturilor asfaltice la temperaturi scăzute, aşternerea mixturilor cu bitum rutier se poate executa la temperaturi ale stratului-suport de minimum 5°C, pe o suprafaţă curată şi uscată.

Articolul 84

In cazul mixturilor asfaltice cu bitum modificat cu polimeri, aşternerea mixturilor asfaltice se va executa la temperaturi ale stratului-suport şi la temperatura exterioară de minimum 15 °C, pe o suprafaţă curată şi uscată.

În consecință, Consiliul constată că autoritatea contractantă a procedat în mod corect și legal, când a respins oferta... ..., urmare a programării de așternere de mixuri asfaltice pe perioade extinse din intervalul 15 noiembrie-15 martie, inclusiv în zilele de Crăciun și..., motivarea acesteia din comunicarea privind rezultatul procedurii fiind riguroasă și completă.

În condițiile în care două dintre motivele de respingere a ofertei... ...au fost confirmate de către Consiliu ca fiind temeinice și legale, nu se mai impune și analizarea celorlalte motive de respingere a acestei oferte, întrucât, indiferent de rezultatul acestei analize, oferta... ...nu se mai poate transforma într-o ofertă ad...ibilă.

În condițiile în care oferta depusă de... ...a rămas respinsă, nu vor mai fi analizate criticile cu privire la cele două oferte ad...ibile, depuse de... și..., întrucât oferta... ...nu mai poate deveni câștigătoare a procedurii.

Totodată, având în vedere că acest contract este finanțat prin... - Acțiuni pentru securitatea Europei, al cărui termen expiră în aceste zile, anularea procedurii nu mai reprezintă un interes al... ..., de a participe la o eventuală altă procedură având același obiect, întrucât fondurile vor fi pierdute și nu se va mai organiza o altă procedură cu același obiect.

Chiar și în situația în care ar exista un interes în anularea procedurii, și Consiliul ar trebui să analizeze criticile cu privire la cele două oferte declarate ad...ibile, ar constata că cele cu privire la oferta

depusă de... se cuvine a fi respinse ca nemotivate, pentru motivele prezentate la pag. 39-41 din prezenta decizie, caz în care analiza criticilor cu privire la oferta câștigătoare rămâne lipsită de interes, întrucât, indiferent de rezultatul acestei analize... nu devine câștigătoare a procedurii și nici procedura nu este anulată.

În consecință, în temeiul art. 26 alin. (1) și (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge contestația formulată de ...S.R.L., în contradictoriu cu..., ca nefondată - cu privire la criticile privind respingerea ofertei... și ca lipsită de interes, cu privire la criticile privind ofertele depuse de... și...

Având în vedere respingerea contestației formulate de ...S.R.L., Consiliul va admite cererile de intervenție formulate de... (înregistrată la CNSC cu nr.... - dosar nr....) și de... (lider) -... - ...-... (nr....).

Prezenta decizie este obligatorie pentru părţi, în conformitate cu dispoziţiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Pentru aceste motive,

în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (8) din Legea nr. 101/2016, ia act de renunțarea la contestația formulată de... (dosarul nr..../...), în calitate de membru al... (lider) -... -..., în contradictoriu cu autoritatea contractantă...

Respinge, ca rămase fără obiect, cererile de intervenție depuse de către... (înregistrată la CNSC sub nr....), și de... -... - ...-... (nr....) în cadrul dosarului nr.....

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, respinge, ca nefondată, contestația formulată de... -... - ...-... (dosarul nr....), în contradictoriu cu autoritatea contractantă...

Admite cererea de intervenție înregistrată la CNSC sub nr.... (dosar nr....), formulată de....

În temeiul art. 26 alin (1) și (6) din Legea nr. 101/2016, respinge contestația formulată de ...S.R.L. (dosar nr....), în contradictoriu cu autoritatea contractantă..., ca nefondată, cu privire la criticile privind respingerea ofertei..., și ca lipsită de interes, cu privire la criticile formulate împotriva ofertelor depuse de... și...

Admite cererile de intervenție formulate de... (înregistrată la CNSC cu nr....) și de... (lider) -... - ...-... (nr....) în cadrul dosarului nr....).

Prezenta decizie este obligatorie pentru părţi, în conformitate cu dispoziţiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

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