

DECIZIE

Nr.

Data: ...

Prin contestația fără număr de înregistrare la emitent, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ... depusă de către ... cu sediul în municipiul având Cod Unic de Înregistrare ... și număr de înregistrare la Oficiul Registrului Comerțului ... în calitate de lider al asocierii ... - ..., formulată împotriva adresei nr. reprezentând comunicarea rezultatului procedurii, emisă de către în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în municipiul ..., în cadrul procedurii de licitație deschisă online, pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări, având ca obiect „Execuție de lucrări pentru proiectul –Refacere... pista decolare-aterizare ..., conform proiect tehnic”, cod CPV ...52...52.....-5, s-a solicitat:

- anularea deciziei prin care oferta ... a fost respinsă ca inacceptabilă, comunicată prin adresa sus menționată;

- anularea deciziei prin care oferta depusă de asocieria ... și ... a fost desemnată ofertă câștigătoare, comunicată prin adresa nr.;

- anularea raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente acestuia;

- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de achiziție și reevaluarea ofertei depuse de asocieria ... - SC ...și de asocieria ... și, precum și la stabilirea ofertei câștigătoare prin aplicarea corectă a criteriului de atribuire menționat în anunțul de participare și în fișa de date a achiziției.

..., cu sediul în municipiul ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ... având CUI ... în calitate de lider al asocierii ..., depune cererea de intervenție în interes propriu nr. înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 2..... în cadrul procedurii de licitație deschisă online, pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări, având ca obiect „Execuție de lucrări pentru proiectul –Refacere... pista decolare-aterizare ..., conform proiect tehnic”, cod CPV ...52...52.....-5, solicitând respingerea contestației pentru autoritate de lucru ... ca inadmisibilă și nefondată.

În baza dispozițiilor legale aplicabile,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

În temeiul art. 2... alin.(... din O.U.G. nr. ..., cu modificările și completările ulterioare, admite excepția puterii de lucru ... invocată de intervenientul ... cu privire la contestația formulată de ... și pe cale de consecință va respinge contestația ca inadmisibilă.

În temeiul art. 2... alin. (5) din O.U.G. nr. ..., cu modificările și completările ulterioare, respinge contestația formulată de ... în contradictoriu cu ... ca inadmisibilă.

Dispune continuarea procedurii de achiziție publică.

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

MOTIVARE

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

... a formulat contestație împotriva adresei nr. reprezentând comunicarea rezultatului procedurii, emisă de către ... în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă online, pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări, având ca obiect „Execuție de lucrări pentru proiectul -Refacere... pista decolare-aterizare ..., conform proiect tehnic”, cod CPV ..., solicitând:

- anularea deciziei prin care oferta ... a fost respinsă ca inacceptabilă, comunicată prin adresa sus menționată;

- anularea deciziei prin care oferta depusă de asocieria ... și ... a fost desemnată ofertă câștigătoare, comunicată prin adresa nr.;

- anularea raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente acestuia;

- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de achiziție și reevaluarea ofertei depuse de asocieria ... - ... și de asocieria ..., precum și la stabilirea ofertei câștigătoare prin aplicarea corectă a criteriului de atribuire menționat în anunțul de participare și în fișa de date a achiziției.

Pentru lămurirea situației de fapt contestatorul prezintă în mod cronologic desfășurarea evenimentelor.

Astfel, contestatorul arată că autoritatea contractantă a organizat procedura de "licitație deschisă - procedură online" având ca obiect "Execuție de lucrări pentru proiectul - Reabilitare... pista decolare-aterizare ..., conform proiectului tehnic", sens în care a publicat în SEAP anunțul de participare nr. ... la care a fost anexată documentația de atribuire.

Contestatorul precizează că, pe parcursul evaluării ofertei sale, autoritatea contractantă a comunicat pe SEAP, în temeiul art. 2... din HG nr. ... rezultatul evaluării ofertelor tehnice, în sensul că oferta sa este "admisă" cât și rezultatul evaluării ofertei financiare, în sensul că oferta sa este "respinsă". La data de ... însă, comisia de evaluare i-a comunicat rezultatul procedurii, prin adresa nr. A5622, potrivit căruia oferta sa a fost declarată inacceptabilă, în temeiul art. ... alin. (... lit. b) din HG nr. 925/2006. Împotriva acestui rezultat al procedurii contestatorul arată că a formulat contestație ce a fost admisă prin decizia nr. .../... rămasă irevocabilă prin neatacare.

Prin decizia antemenționată, contestatorul arată că CNSC a dispus, pentru considerentele expuse în motivare, anularea raportului procedurii și a actelor subsecvente acestuia, obligând autoritatea contractantă la reluarea procedurii de atribuire de la etapa verificării documentelor de calificare.

Contestatorul menționează că în cadrul acestei verificări autoritatea contractantă a procedat la decriptarea ofertelor tuturor asocierilor de societăți, operațiune care se poate îndeplini numai după ce au fost declarați eligibili ofertanții ale căror oferte financiare urmează a fi deschise.

Cu toate acestea, contestatorul precizează că la data de 2.... autoritatea contractantă prin adresa nr. A...25... i-a fost comunicat noul rezultat al procedurii potrivit căruia oferta sa a fost declarată inacceptabilă, în temeiul art. ... alin. (... lit.b) din HG nr. 925/2006, motivat de faptul că, societatea sa nu este eligibilă, din punct de vedere tehnic, fiind acceptată oferta

Prin urmare, contestatorul consideră că autoritatea contractantă a procedat în mod ilegal și părtinitor pentru ... prin aceea că:

- fie i-a decriptat oferta financiară pentru că era deja calificat și atunci a „inventat” motive pentru descalificarea ulterioară, văzând că avea o ofertă de preț mai bună decât a societății favorizate;

- fie i-a decriptat oferta financiară pentru a compara prețurile ofertate înainte de a-l declara calificat, fapt care de asemenea, prin natura sa, intră în sfera penalului.

Contestatorul menționează că și împotriva acestui rezultat al procedurii a formulat contestație, pe de o parte, pe considerentul că acesta a fost emis cu nerespectarea deciziei CNSC nr.../..... și pe de altă parte, pe considerentul că documentele depuse în cadrul ofertei îndeplinesc cerința minimă de calificare privind experiența similară.

Contestatorul arată că a considerat rezultatul procedurii, prin care oferta sa a fost declarată inacceptabilă, ca fiind nefondat,

având în vedere că în ceea ce privește documentele de calificare prezentate de societatea sa, autoritatea contractantă s-a pronunțat prin raportul intermediar nr. 5, înregistrat sub nr. A..... din ... în sensul că documentele depuse de societatea sa în cadrul ofertei îndeplinesc cerințele minime de calificare, fiind astfel declarată "admisă" (poziția 5 din raport), aspect reținut, de altfel, și de către CNSC în decizia nr. .../....

Totodată, contestatorul precizează că respectivul raport intermediar este un act emis în cadrul procedurii care nu a fost anulat prin decizia CNSC, fapt pentru care acesta este valabil continuând să producă efecte ...

De asemenea, contestatorul subliniază faptul că prin decizia nr. .../... s-a anulat raportul procedurii și toate actele subsecvente acestuia, nu și actele anterioare emiterii respectivului raport.

Prin urmare, contestatorul consideră că autoritatea contractantă în mod eronat a declarat oferta sa ca fiind inacceptabilă pe considerentul neîndeplinirii cerințelor minime de calificare, întrucât cu privire la acestea comisia de evaluare se pronunțase printr-un act anterior, fapt ce conduce la concluzia că în mod corect Consiliul a admis contestația sa cu privire la acest aspect.

Contestatorul subliniază faptul că în cuprinsul contestației a precizat că acest nou rezultat al procedurii nu respectă decizia nr. .../... deși este emis ca urmare a reevaluării ofertelor dispusă prin respectiva decizie.

Astfel, contestatorul arată că prin decizia nr. .../... autoritatea contractantă a fost obligată ca în termen de ... zile de la comunicare „pentru considerentele expuse în motivare, la anularea raportului procedurii de atribuire nr. A55..... și a actelor subsecvente acestuia și la reluarea procedurii de atribuire de la etapa verificării documentelor de calificare”.

Contestatorul arată că Consiliul se pronunță asupra legalității și temeiniciei actelor emise de autoritatea contractantă împotriva cărora s-a formulat contestație, potrivit dispozițiilor art. 2... alin. (2) din OUG nr. ..., însă în cazul în care constată că există și alte acte, emise de autoritatea contractantă în cadrul procedurii, care încalcă prevederile legale și care nu au fost contestate se adresează ANRMAP conform alin. (... ale aceluiași articol.

Conform acestor dispoziții legale, contestatorul arată că prin decizia nr. .../... Consiliul s-a pronunțat asupra legalității și temeiniciei raportului procedurii și a adresei privind comunicarea rezultatului procedurii contestat, prin care oferta sa a fost respinsă ca inacceptabilă pe considerentul că nu a depus declarația de eligibilitate ...pentru terțul susținător, și nu pe celelalte documente de calificare depuse de societatea sa în cadrul ofertei, reținând

totodată că autoritatea contractantă a declarat admisibilă oferta sa și a deschis oferta financiară.

În aceste condiții, contestatorul apreciază că CNSC în mod corect a reținut la fila 2... din considerentele deciziei nr. ... din ... că "autoritatea contractantă, prin reverificarea documentelor de calificare prezentate a depășit cele dispuse de Consiliu în decizia menționată (decizia nr. .../...), încălcând principiile prevăzute la art. 2 alin. 2 din OUG nr. ..., modificată și completată".

Mai mult decât atât, contestatorul afirmă că documentele depuse de către societatea sa în cadrul ofertei privind acest contract cât și cele depuse anexat răspunsului la clarificări au fost în măsura să conducă la demonstrarea faptului că societatea sa îndeplinește cerința minimă de calificare privind experiența similară prevăzută la pct.III.2.... a) cerința 2 din fișa de date, fapt pentru care în mod greșit autoritatea contractantă a declarat oferta sa ca fiind inacceptabilă pentru neîndeplinirea respectivei cerințe minime de calificare, acceptând oferta

Contestatorul precizează că **din documentele tehnice prezentate de către ... rezultă faptul că societatea a cărei ofertă a fost acceptată nu îndeplinește toate condițiile de eligibilitate prevăzute de caietul de sarcini (fișa de date). Astfel, contestatorul subliniază faptul că utilajul esențial prezentat de către ..., și indispensabil realizării proiectului (finisorul pentru beton) nu îndeplinește condiția imperativă prevăzută de fișa de date (parte componentă a documentației de atribuire) măsurând o lățime de doar ...5 m, în loc de 6 m, cum este obligatoriu. Contestatorul menționează că acest impediment esențial a fost semnalat autorității contractante, însă aceasta nu a răspuns, ocolind cu rea crediță acest subiect.**

Astfel, contestatorul arată că în mod corect prin decizia CNSC nr. ... din ... Consiliul a admis contestația sa reținând că, prin documentele depuse în cadrul ofertei a demonstrat îndeplinirea cerinței minime de calificare privind experiența similară.

Contestatorul arată că împotriva deciziei CNSC nr. ... din a formulat plângere ce a dus la formarea pe rolul Curții de Apel ...a dosarului nr. .../..., plângere, în mod neîntemeiat admisă prin Decizia nr. .../... prin care s-a dispus respingerea contestației formulate de ... și admiterea cererii de intervenție în interes propriu formulată de Contestatorul consideră ilegală această decizie, fiind pronunțată ca urmare a inducerii în eroare a instanței, realizate în tandem de către autoritatea contractantă și de către societatea favorizată.

Împotriva Deciziei Curții de Apel ...nr. ... contestatorul menționează că a formulat cerere de revizuire ce face obiectul dosarului nr. aflat pe rolul Curții de Apel ..., Secția a VIII-a Contencios Administrativ și Fiscal, cu termen de ... la data de 25.....

Contestatorul consideră netemeinică și nelegală decizia autorității contractante pentru următoarele considerente:

În cadrul rezultatului procedurii, autoritatea contractantă a arătat că oferta sa este inacceptabilă în temeiul art. ... alin. (... lit. b) din HG nr. 925/2006, "deoarece din documentele de calificare și răspunsurile la clarificări depuse, rezultă că nu îndeplinește cerința nr. 2, pct.III.2.....a) Capacitatea tehnică și... profesională din Fișa de date, respectiv executarea unui contract care să conțină lucrări de execuție piste decolare-aterizare sau suprafețe aeroportuare, drumuri naționale... autostrăzi", arătând că societatea sa nu a putut demonstra, sub nicio formă, prin documente ... edificatoare, emise de beneficiarii lucrărilor sau certificate de aceștia (contrasemnate), că terțul susținător:

... A participat la executarea lucrărilor stipulate în contractul referitor la concesiunea de autostradă „...”;

2. A executat lucrări a căror valoare este de cel puțin ... euro fără TVA, respectiv lucrarea „...”.

Contestatorul precizează că acest rezultat al procedurii a fost emis înainte de redactarea motivelor Deciziei nr. ... a Curții de Apel De asemenea, contestatorul precizează că cererea de intervenție în interes propriu depusă de ... și admisă de către instanță nu face nicio referire și nu aduce nicio critică cu privire la neîndeplinirea de către terțul susținător a celei de-a doua condiții menționate mai sus. Prin urmare, în opinia contestatorului era imposibil ca autoritatea contractantă să respingă oferta sa cu motivarea arătată, atâta timp cât nu cunoștea motivarea deciziei Curții de Apel

De asemenea, contestatorul consideră nefondat motivul pentru care oferta sa a fost respinsă ca inacceptabilă, având în vedere următoarele considerente:

- așa cum a mai arătat cu privire la documentele de calificare prezentate de societatea sa autoritatea contractantă s-a pronunțat prin raportul intermediar nr. 5 înregistrat sub nr. A ... din ... în sensul că **documntele depuse de societatea sa în cadrul ofertei îndeplinesc cerințele minime de calificare, fiind astfel declarată "admisă" (poziția 5 din raport)**, aspect reținut și de CNSC în decizia nr. .../...;

- mai mult decât atât, respectivul raport intermediar este un act emis în cadrul procedurii care nu a fost anulat prin decizia

CNSC, fapt pentru care acesta este valabil continuând să producă efecte ...

Prin urmare, contestatorul consideră că autoritatea contractantă în mod eronat a declarat oferta sa ca fiind inacceptabilă pe considerentul neîndeplinirii cerințelor minime de calificare, întrucât cu privire la acestea comisia de evaluare se pronunțase printr-un act anterior.

În adresa nr. contestatorul arată că autoritatea contractantă a reținut în motivarea deciziei de respingere ca inacceptabilă a ofertei sale pentru neîndeplinirea cerințelor privind experiența similară că "pentru terțul susținător, ..., nr. de înregistrare NIPC ... nu au fost prezentate documente care să confirme că aceasta a fost parte în contractul (semnat la Madrid în ...

Contestatorul consideră că aceste susțineri ale autorității contractante sunt nefondate având în vedere faptul că societatea sa a depus anexat răspunsului la solicitarea de clarificări din data de.... "Certificatul privind experiența antreprenorului" formularul ... din care rezultă în mod clar că terțul susținător ... a participat la execuția lucrărilor care au făcut obiectul contractului având ca obiect *Proiectarea, construirea, finanțarea, operarea și mentenanța în regim cu taxa reală, pe o perioadă de 25 de ani, a concesiunii de autostradă " ... -",* dovedind astfel îndeplinirea cerinței privind experiența similară.

Totodată contestatorul precizează că ... aparține ... iar potrivit structurii organizatorice și funcționale a grupului, ... este compania responsabilă cu efectuarea lucrărilor de construcție.

Prin urmare, contestatorul consideră că a demonstrat faptul că ... a executat lucrările ce fac obiectul respectivului contract, astfel cum rezultă din certificatul depus, poziția

În situația în care autoritatea contractantă avea nelămuriri cu privire la respectivul certificat prezentat de societatea sa, contestatorul precizează că, acesta avea posibilitatea de a solicita informații de la beneficiarul respectivei lucrări, ..., în temeiul art. ... alin. (... din HG nr. 925/2006.

Față de documentele depuse în cadrul ofertei cât și ca răspuns la solicitările de clarificări contestatorul apreciază că societatea sa a demonstrat îndeplinirea cerinței minime de calificare nr. 2, III.2.... a) din fișa de date, fapt pentru care în mod greșit autoritatea contractantă a declarat oferta sa ca fiind inacceptabilă pentru neîndeplinirea respectivei cerințe minime de calificare.

Contestatorul subliniază faptul că, pentru demonstrarea îndeplinirii respectivei cerințe societatea sa a depus și contractul având ca ... proiectare detaliată și lucrări de construcție, aspect care a fost reținut și de autoritatea contractantă. Contestatorul

menționează că în documentație la pagina ...2..... și atașat există dovada faptului că obiectul contractului a fost proiectarea și construirea unui drum național și a unui un pod RUTIER de legătură, aceste documente fiind depuse împreună cu clarificarea nr. ... ca răspuns la punctul nr. 5.

Cu privire la acest contract anexat răspunsului la clarificări, contestatorul afirmă că a prezentat și "Certificatul privind experiența antreprenorului" și devizul detaliat din care rezultă în mod clar tipul, valoarea și perioada de execuție a lucrărilor executate de terțul susținător ...în cadrul respectivului contract.

Contestatorul menționează că din analiza respectivului certificat reiese care este obiectul contractului, valoarea fiecărei lucrări executate pe fiecare an, faptul că respectivele lucrări au fost executate de către "prestatorul ..., data când a fost emis respectivul certificat.

Prin urmare, contestatorul consideră nefondate susținerile autorității contractante din comunicarea privind rezultatul procedurii.

În ceea ce privește faptul că respectivul certificat este redactat în limba română contestatorul precizează că beneficiarul respectivei lucrări a acceptat să semneze în această limbă fiind însă semnat și în portugheză.

Contestatorul apreciază, însă că certificatul depus în limba română, este relevant în cauză, acesta prezentând informațiile solicitate de autoritatea contractantă, fiind însușit de către beneficiarul lucrării respectiv ..., prin ștampilă și semnătură.

Mai mult decât atât, dacă autoritatea contractantă avea neclarități cu privire la acest document depus de societatea sa, putea solicita clarificări în temeiul art. ... alin. (... din HG nr. 925/2006.

Față de aceste considerente contestatorul apreciază că, documentele depuse în cadrul ofertei privind acest contract cât și cele depuse anexat răspunsului la clarificări sunt în măsură să conducă la demonstrarea faptului că societatea sa îndeplinește cerința minimă de calificare privind experiența similară prevăzută la pct. III.2.... a) cerința 2 din fișa de date, fapt pentru care în mod greșit autoritatea contractantă a declarat oferta sa ca fiind inacceptabilă pentru neîndeplinirea respectivei cerințe minime de calificare.

Prin urmare, contestatorul precizează că fiecare contract, în parte, depus de societatea sa în cadrul ofertei este în măsură să conducă la demonstrarea îndeplinirii cerinței nr. 2, pct III.2.... a) din fișa de date, atât din punct de vedere valoric cât și din punct de vedere al obiectului executat, ceea ce conduce la concluzia că în mod greșit autoritatea contractantă a declarat oferta sa ca fiind

inacceptabilă pentru neîndeplinirea respectivei cerințe minime de calificare.

În plus, contestatorul consideră că în mod ilegal:

... s-a procedat la declararea ca inadmisibilă a ofertei sale, ce a îndeplinit toate condițiile de eligibilitate, și la ratificarea, în detrimentul său, a unei alte oferte care nu a îndeplinit aceste condiții.

2) deși, în baza art. 2..... alin. (... lit. c) din OUG nr. 34/2006, „autoritatea contractantă are obligația de a anula aplicarea procedurii pentru atribuirea contractului de achiziție publică dacă exista abateri grave de la prevederile legislative care afectează procedura de atribuire sau dacă este imposibilă încheierea contractului”, iar în baza art. 2. alin. (2) din OUG nr. 34/2006, autoritatea contractantă are dreptul de a anula aplicarea procedurii pentru atribuirea contractului de achiziție publică, dacă ia această decizie înainte de data încheierii contractului, pentru motivele anume prevăzute de textul de lege, în calitate de autoritate contractantă, recunoscând și chiar motivând că sunt îndeplinite condițiile prevăzute de textele de lege menționate, în loc să anuleze ea însăși procedura, a solicitat Curții de Apel ... să anuleze procedura de atribuire a contractului de achiziții publice, deși instanța ... nu are această competență; drept urmare, Curtea de Apel ..., prin Decizia irevocabilă pronunțată în data de ... în dosarul nr.2....2, a respins ca inadmisibil acest capăt de cerere.

Prin adresa nr..... înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr.... în calitate de autoritate contractantă, formulează punct de vedere cu privire la contestația depusă de

Având în vedere importanța proiectului și faptul că obiectivul este destinat sprijinirii activității comandamentelor strategice ale NATO, autoritatea contractantă solicită soluționarea cu celeritate a contestației depusă de

Autoritatea contractantă învederează faptul că la această dată oferta asocierii ...(lider)&... nu mai este valabilă, ofertantul având valabilitatea garanției de participare expirată din data de

În acest sens, autoritatea contractantă arată că în punctul de vedere transmis contestatorului a solicitat și prelungirea valabilității garanției de participare până la data de 2....

În opinia autorității contractante, în măsura în care contestatorul nu va prelungi garanția de participare, această contestație trebuie respinsă și din acest considerent.

Autoritatea contractantă arată că în urma examinării și evaluării documentelor de calificare, a propunerilor tehnice și financiare a desemnat în data ..., prin raportul procedurii de

atribuire nr..... drept câștigător al licitației asocierea formată din
....

De asemenea, autoritatea contractantă arată că asocierea ... (lider) și ... nu a îndeplinit criteriile de calificare și selecție deoarece pentru terțul susținător ... nu a fost prezentat Declarația (certificatul) de eligibilitate NATO. Autoritatea contractantă precizează că în aceeași situație s-a aflat și ..., care nu a prezentat Declarația (certificatul) de eligibilitate ...pentru susținătorul tehnic ...înregistrat în Portugalia.

Autoritatea contractantă arată că oferta asocierii ... (lider... a fost respinsă conform art. ... din HG nr. 925/2006 cu modificările și completările ulterioare, fiind considerată, în conformitate cu prevederile art. ... alin. (... lit. b) din HG nr. 925/2006, **inacceptabilă**, deoarece, nu a prezentat certificatul de eligibilitate ...pentru susținătorul ..., eliberat de autoritățile abilitate din țara în care acesta este înregistrat

Împotriva acestei decizii autoritatea contractantă arată că asocierea ... (lider)& ... a formulat contestația nr. în urma căreia CNSC a emis Decizia nr. .../... prin care s-a dispus anularea raportului procedurii de atribuire nr..... și a tuturor actelor subsecvente acestuia și s-a dispus reluarea procedurii de achiziție de la etapa verificării documentelor de calificare.

Autoritatea contractantă arată că în baza acestei decizii, a decis anularea raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente acestuia și a dispus reluarea procedurii de achiziție de la etapa verificării documentelor de calificare. Pe cale de consecință autoritatea contractantă menționează că s-au reanalizat toate documentele de calificare și s-au reevaluat propunerile tehnice și financiare ale ofertanților.

Totodată, având în vedere faptul că procedura s-a reluat de la etapa verificării documentelor de calificare, autoritatea contractantă arată că s-au anulat și rapoartele intermediare și procesele intermediare de evaluare ale comisiei de evaluare, astfel:

- rapoartele intermediare nr. nr..... nr. nr. nr.....
- procesele intermediare de evaluare nr..... nr. ... nr.....;
- rapoartele intermediare nr., nr.

Autoritatea contractantă menționează că în urma reluării procedurii și reevaluării documentelor comisia de evaluare a hotărât că oferta asocierii ... & ... în conformitate cu prevederile art. ... alin. (... lit. b) din HG nr. 925/2006, este inacceptabilă, deoarece nu îndeplinește criteriul de calificare privind executarea unei lucrări similare - Cerința nr. 2, III.2.....a) Capacitatea tehnică și... profesională din Fișa de date, respectiv executarea unui contract care să conțină lucrări de execuție piste decolare-aterizare sau suprafețe aeroportuare, drumuri naționale... autostrăzi.

Autoritatea contractantă precizează că ... & ... prin documentele prezentate, precum și în urma răspunsurilor la clarificările solicitate, nu a putut demonstra, sub nici o formă, prin documente ... emise de beneficiarii lucrărilor sau certificate de aceștia, așa cum este stipulat în fișa de date, respectiv că:

- terțul susținător, respectiv ..., cu nr. de înregistrare NIPC.. a participat la executarea lucrărilor stipulate în contractul „*proiectarea, construirea, finanțarea, operarea și mentenanța în regim cu taxa reală, pe o perioadă de 25 de ani, a concesiunii de autostrada „...”*”;

- terțul susținător, respectiv ..., cu nr. de înregistrare NIPC..... a executat lucrări în cadrul contractului „... - *proiectare detaliată și lucrări de construcție*” a căror valoare este de cel puțin ... euro fără TVA și al căror obiect este execuția și... modernizarea unor piste decolare - aterizare sau suprafețe aeroportuare, drumuri naționale... autostrăzi.

Împotriva acestei decizii autoritatea contractantă arată că ... în numele asocierii ... (lider)& ... a depus contestație la CNSC cu nr.. /... soluționată prin decizia nr. ... din ..., în care Consiliul a constatat că ... a făcut dovada experienței similare, în susținere învederând că:

„a) nu este obligatorie existența unui contract între societatea care oferă susținerea tehnică, ..., cu nr. de înregistrare NIPC 5...5 ...2... și ..., ... SA cu nr. de înregistrare NIPC 5...5 ...6 societate care de fapt a făcut parte din contractul de execuție al investiției „proiectarea, construirea, finanțarea, operarea și mentenanța în regim cu taxa reală, pe o perioadă de 25 de ani, a concesiunii de autostrada „...”, prezentat ca experiență similară.

b) în opinia Consiliului obiectul contractului „... - proiectare detaliată și lucrări de construcție” se încadrează în cerința privind lucrarea similară și anume îndeplinirea și finalizarea, în ultimii 5 ani a unui contract care să aibă cel puțin valoarea de ... euro fără T.V.A, al cărui obiect a fost execuția și... modernizarea unor piste decolare - aterizare sau suprafețe aeroportuare, drumuri naționale... autostrăzi.

Analizând aspectele învederate de Consiliu, autoritatea contractantă arată că, prin raportul nr ... a propus, în temeiul art. 2... și următoarele din OUG nr. ..., atacarea Deciziei CNSC nr. ... din ... cu plângere la instanța ... competentă.

Astfel, autoritatea contractantă arată că a fost depusă plângerea înregistrată la CURTEA DE APEL Secția de Contencios Administrativ și Fiscal cu nr.2....2, plângere în care a considerat ambele puncte de vedere ale Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor netemeinice, lipsite de fundament tehnic și nelegale, considerente argumentate astfel:

„a) Societatea ... care nu are în portofoliu nici o lucrare cu specificul solicitat ca experiență similară este susținută tehnic de ..., cu nr. de înregistrare NIPC 5...5 ...2...

Lucrarea prezentată ca experiență similară este executată de către ..., societate înregistrată în Costa Rica, la care ... cu nr. de înregistrare NIPC.... deține din acțiuni iar pentru terțul susținător, ..., nr. de înregistrare NIPC... nu au fost prezentate documente care să confirme că acesta a fost parte în contract.

Dintr-o prezentare a modului de organizare a grupului ... cu nr. de înregistrare NIPC..... reiese că terțul susținător ..., nr. de înregistrare NIPC..... aparține acestui grup.

Pentru ca terțul susținător să poată prezenta lucrarea respectivă ca experiență similară a sa ar fi trebuit, în mod obligatoriu, să prezinte certificări de bună execuție din partea beneficiarului... în care sunt indicate beneficiarii, indiferent dacă aceștia sunt autorități contractante sau clienți privați, valoarea, perioada și locul execuției lucrărilor și să precizeze dacă au fost efectuate în conformitate cu normele profesionale din domeniu și dacă au fost duse la bun sfârșit.

Chiar și în cazul în care subcontractantul nedeclarat face parte din același consorțiu... cu contractantul lucrării, fiind însă două societăți cu numere de înregistrare diferite, orice prestare de servicii și lucrării între aceste două entități ... diferite trebuie să se facă în baza unor documente ... care să ateste obiectul relațiilor comerciale.

În cazul în care execuția lucrărilor respective s-ar realiza în baza unui contract ferm între cele două entități ... atunci și beneficiarul investiției ar fi fost obligat să emită documente prin care să se certifice apartenența terțului susținător la execuția proiectului respectiv precum și calitative cu privire la lucrările executate.

De aceea, ideea că în interiorul unui consorțiu nu se impune existența vreunui contract între entitățile ... care aparțin acestuia și drept urmare o instituție publică, în calitate de autoritate contractantă, este obligată să ia în considerare simpla declarație a unui agent economic, fără certificări de susținere a celor declarate din partea beneficiarilor lucrării este de natură să contravină prevederilor legale ale O.U.G nr. 34/2006, respectiv art., alin.(..., litera a) dar să aducă și grave prejudicii autorității contractante datorită imposibilității de realizare a investiției.

b) Terțul susținător, respectiv ..., cu nr. de înregistrare NIPC 5...5 ...2... a executat lucrări în cadrul contractului „...”) - proiectare detaliată și lucrări de construcție”.

Pentru a putea fi luat în considerare ca experiență similară contractul respectiv ar fi trebuit să aibă cel puțin valoarea de ...

euro fără T.V.A, și ca obiect execuția și... modernizarea unor piste decolare-aterizare sau suprafețe aeroportuare, drumuri naționale... autostrăzi.

Prin toate documentele prezentate ofertantul nu a putut demonstra că în cadrul proiectului ... - proiectare detaliată și lucrări de construcție" s-au executat de către terțul susținător lucrări în valoare de ... euro fără T.V.A și al căror obiect este execuția și... modernizarea unor piste decolare-aterizare sau suprafețe aeroportuare, drumuri naționale... autostrăzi.

Prin documentele transmise nu reiese altceva decât că susținătorul a avut o participație în acest proiect de 5... și că au fost executate și lucrări de drumuri însă cu valori inferioare sumei de ... euro fără T.V.A.

De aceea concluzia consiliului precum că obiectul contractului „...” se încadrează în cerința execuția și... modernizarea unor piste decolare-aterizare sau suprafețe aeroportuare, drumuri naționale... autostrăzi, dar și valoarea lucrărilor de drumuri ar trebui echivalată cu 5... din valoarea lucrărilor de construcții este complet eronată și nefundamentată tehnic.

Într-un proiect de construire a unui pod lucrările de drumuri pot avea o pondere mică sau semnificativă în funcție de valorile celorlalte tipuri de lucrări din cadrul proiectului, însă în nici un caz nu se pot constitui într-un minim impus, în cazul nostru 5... din valoarea lucrărilor de construcții.

Totodată referitor la constatarea consiliului că autoritatea contractantă, prin reverificarea documentelor de calificare a depășit cele dispuse de consiliu în Decizia nr. .../..., încălcând principiile prevăzute la art. 2, alin.(2) din OUG nr. ... considerăm că și în cazul în care comisia de evaluare ar fi luat în considerare rezultatele evaluării inițiale, declarând admisă oferta unui candidat, în cazul de față asocierea ..., dacă ulterior se identifică documente edificatoare care conduc la certitudinea că aceea ofertă nu îndeplinește cerințele minime de calificare, comisia de evaluare are obligația să ia act de aceste dovezi și să adopte toate măsurile necesare astfel încât decizia finală să fie în conformitate cu situația de fapt și de drept.

Astfel această precizare a consiliului încalcă principiile fundamentale ale dreptului admitând în esență că o decizie greșită odată luată rămâne definitivă cu toate dovezile ulterioare care incriminează această decizie ca fiind eronată și nelegală cu atât mai mult în cazul în care decizia finală de atribuire a contractului nu fusese emisă”.

Autoritatea contractantă arată că în urma plângerii depuse la CURTEA DE APEL Secția de Contencios Administrativ și Fiscal, instanța a emis Decizia civilă nr. prin care s-a admis în parte plângerea, modificând în parte Decizia CNSC nr. ... din ... în

sensul că respinge contestația formulată de ... menținând celelalte dispoziții ale CNSC.

Astfel, autoritatea contractantă arată că, având la bază rapoartele intermediare nr. nr. A762..... A.....2...2, A...2....., A...22....., A...65... și A...2..... încheiate pe parcursul procesului de evaluare, precum și Decizia nr. ... a Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor și Certificatul de grefă privind Decizia civilă nr. a Curții de Apel ..., a hotărât în raportul procedurii nr. să mențină decizia prin care oferta declarată câștigătoare este cea depusă de asocieria

Autoritatea contractantă precizează că ... prin contestația nr. ... nu face altceva decât să reia exact aceleași motive invocate anterior și asupra cărora instanța, respectiv Curtea de Apel Secția de Contencios Administrativ și Fiscal, s-a pronunțat definitiv și irevocabil prin Decizia civilă nr., dispusă în dosarul nr.....2....2.

Autoritatea contractantă consideră că ... prin această contestație nu face altceva decât să obstrucționeze autoritatea contractantă în demararea investiției respective, întârzierea implementării proiectului conducând la pierderea finanțării ...atât pentru proiectul respectiv cât și pentru celelalte proiecte aprobate din același pachet de capabilități CP 5A.....62, punând ... și alte autorități din România, implicate în acest program, într-o situație total defavorabilă.

În ceea ce privește afirmația asocierii ... & ... referitoare la decriptarea ofertei financiare, autoritatea contractantă precizează că această ofertă financiară a fost vizibilă încă din faza descărcării documentelor postate în SEAP, ea fiind prezentată în graficul fizic și valoric, lucru similar și pentru ofertele financiare ale altor doi ofertanți ..., acest lucru neîmpiedicând însă comisia de evaluare să analizeze și să examineze cu corectitudine și imparțialitate toate documentele depuse de toți ofertanții.

Având în vedere cele antemenționate autoritate contractantă consideră corectă decizia luată și apreciază ca neîntemeiată, nejustificată și inadmisibilă contestația ... depusă în numele asocierii ... & ..., mai ales după emiterea Deciziei civile nr. a Curții de Apel ..., și din acest motiv contestația trebuie respinsă, fiind vorba practic de autoritate de lucru

În cererea de intervenție în interes propriu nr. înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 2..... ... solicită respingerea contestației pentru autoritate de lucru ... ca inadmisibilă și nefondată.

Intervenientul solicită respingerea contestației depusă de ... pe cale de excepție pentru autoritate de lucru ... (art. ...6... C. proc. Civ), având în vedere următoarele:

- deși contestatorul atacă cea de-a treia adresă de comunicare a rezultatului procedurii de atribuire, aceasta nu face altceva decât să reia criticile promovate în fața CNSC, asupra cărora Consiliul s-a pronunțat prin emiterea deciziei nr. ..., decizie atacată la Curtea de Apel ...și soluționată astfel: *Admite excepția inadmisibilității capătului de cerere având ca obiect anularea procedurii și respinge acest capăt de cerere ca inadmisibil. Admite în parte plângerea. Modifică în parte Decizia CNSC nr.....Cl în sensul că: Respinge contestația formulată de ... Admite cererea de intervenție în interes propriu formulată de Menține celelalte dispoziții ale deciziei CNSC. Irevocabilă. Pronunțată în ședință publică azi,*

Intervenientul arată că potrivit dispozițiilor art. 2...5 alin.(5) din OUG nr. ..., „Hotărârea pronunțată de instanță este definitivă și irevocabilă”. De asemenea, intervenientul arată că prin Decizia emisă de Curtea de Apel, aceasta a constatat că respingerea ofertei contestatorului de către autoritatea contractantă a fost legală. Prin urmare, calificarea ofertei contestatorului ca fiind inacceptabilă a fost determinată prin soluția pronunțată de Curtea de Apel, astfel încât o nouă analiză a ofertei contestatorului nu mai poate fi posibilă, decizia Curții de Apel fiind *definitivă și irevocabilă*.

Totodată, pentru motivele sus invocate, intervenientul solicită respingerea contestației ca inadmisibilă, motivat de faptul că această societate nu mai are calitatea de participant la procedură, respectiv nu mai deține calitate procesuală activă, admiterea de către Curtea de Apel a plângerii împotriva Deciziei CNSC nr. ..., echivalând cu excluderea societății contestatoarei din procedura de evaluare, respingerea ofertei de către autoritatea contractantă fiind legală.

În măsura în care Consiliul apreciază ca neîntemeiate excepțiile invocate, intervenientul solicită respingerea contestației ca nefondată, pentru următoarele motive:

- la data de ... a primit de la autoritatea contractantă adresa nr. A56...6, prin care i s-a comunicat că oferta sa a fost declarată câștigătoare, fiind invitați la semnarea contractului la data de 25.....

- în data de 25...., cu adresa nr.5..., autoritatea contractantă l-a înștiințat cu privire la depunerea unei contestații pe rolul CNSC de către ... - Lider al Asocierii ...&....

- contestația sus-menționată a fost soluționată de Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor prin decizia nr. .../... prin care s-a dispus: Admiterea contestației formulate de ... în calitate de lider al asocierii formată din ... și ..., în contradictoriu cu

Pe cale de consecință, autoritatea contractantă a fost obligată, în termen de ... zile de la primirea deciziei, să anuleze raportul procedurii de atribuire nr. A55..... și actele subsecvente acestuia și,

totodată a fost obligată la reluarea procedurii de atribuire de la etapa verificării documentelor de calificare. Cererea de intervenție în interes propriu, formulată de ..., în calitate de lider al asocierii format din ... a fost respinsă ca nefondată.

- Ulterior emiterii deciziei de către CNSC, autoritatea contractantă a procedat la punerea în aplicare a acesteia, reanalizând documentele de calificare ale ofertanților.

- Urmare a reevaluării realizate, autoritatea contractantă a comunicat ofertanților rezultatul procedurii de atribuire, societatea sa fiind desemnată câștigătoare, urmând ca, la data de să semneze contractul de achiziție publică.

- La data de, autoritatea contractantă i-a adus la cunoștință că au fost depuse contestații pe rolul CNSC de către ... și ..., procedura de atribuire suspendându-se până la data soluționării acestora de către Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor.

Referitor la contestația depusă de ... intervenientul arată că a făcut următoarele precizări în fața CNSC, pentru a demonstra netemeinicia celor susținute de ...:

- Contestatoarea a înțeles în mod greșit dispozițiile deciziei CNSC, fapt dovedit de afirmațiile acesteia, potrivit cărora autoritatea contractantă avea obligația de a anula Raportul procedurii de atribuire nr. A55..... și actele subsecvente acestuia și de a relua procedura de la etapa verificării documentelor de calificare, în sensul de a constata că oferta acesteia îndeplinește cerințele de calificare și cerințele caietului de sarcini, invocând în ... afirmațiilor sale acte subsecvente Raportului procedurii (Raportul intermediar nr. 5.....5.2.....2 și procesul-verbal nr. anulate prin dispozițiile deciziei CNSC. În aceste condiții, a considerat că apărările contestatoarei, fundamentate pe acte anulate urmare a unei Decizii CNSC nu pot fi reținute de către membrii Completului în soluționarea speței.

- În ceea ce privește motivul de respingere a ofertei depuse de Asocieria contestatoare, intervenientul susține că autoritatea contractantă a procedat corect în aprecierea ofertei depuse de ... - Lider al Asocierii ...&... ca fiind inacceptabilă, prin raportare la dispozițiile art. ... alin. ..., lit b) din HG nr. 925/2006, pentru următoarele considerente:

Potrivit cerinței nr. 2, pct. III.2.... a), autoritatea contractantă a solicitat operatorilor economici să facă dovada executării unui contract care să conțină lucrări de piste decolare-aterizare sau suprafețe aeroportuare, drumuri naționale... autostrăzi.

Pentru îndeplinirea acestei cerințe, Asocieria contestatoare, urmare a susținerii acordate de către terțul susținător - ..., a prezentat Contractul având ca obiect: Proiectarea, construirea,

finanțarea, operarea și mentenanța în regim cu taxă reală, pe o perioadă de 25 de ani, a concesiunii de autostradă "...".

Intervenientul precizează că din conținutul contractului se poate observa că susținătorul ... nu este parte semnatară a contractului, nefiind în niciun fel implicat în derularea acestuia. Așa cum reiese din preambulul contractului prezentat, intervenientul arată că partea semnatară a acestuia este ... Totodată, intervenientul menționează că la o analiză mai detaliată a documentelor existente în oferta asocierii contestatoare, se observă discrepanța existentă între societatea care a acordat susținerea tehnico-profesională și partea semnatară a contractului prezentat ca și experiență similară:

- ... - nr. înmatriculare 5...5...2..... (astfel cum este indicat în certificatul permanent cod de acces 6.....)

- ... - nr. înmatriculare 5...5...6..... (astfel cum reiese din contractul prezentat cu titlu de experiență similară).

Având în vedere existența a două numere de înmatriculare diferite, intervenientul învederează faptul că cele două societăți nu sunt identice, semnatarul contractului având ca obiect: Proiectarea, construirea, finanțarea, operarea și mentenanța în regim cu taxă reală, pe o perioadă de 25 de ani, a concesiunii de autostradă "...", fiind lipsit de orice calitate în procedura de atribuire organizată de autoritatea contractantă.

În opinia intervenientului contractul antemenționat ar fi făcut dovada îndeplinirii cerinței impuse prin fișa de date a achiziției cu privire la experiența similară, în măsura în care Angajamentul privind susținerea tehnică și profesională ar fi fost acordat...semnat de către În aceste condiții, intervenientul consideră că asocieria contestatoare nu îndeplinește cerința de calificare impusă prin fișa de date cu privire la experiența similară, motiv pentru care ofertei depuse de aceasta îi sunt incidente dispozițiile art. ... alin. (... lit. b) din HG nr. 925/2006, oferta depusă de aceasta fiind respinsă, în mod întemeiat de autoritatea contractantă.

Intervenientul precizează că apărările sale au la bază documentele la care societatea sa a avut acces, urmare a aprobării de către CNSC a cererii de studiu a dosarului nr. 25.....2.

De asemenea, intervenientul dorește să aducă la cunoștință importanța procedurii de atribuire desfășurată de autoritatea contractantă precum și riscul la care aceasta este expusă, în ceea ce privește pierderea fondurilor alocate.

Astfel, intervenientul arată că procedura care face obiectul litigiului dedus ... are la bază legislația în materia achizițiilor publice, însă, în plus, se impun a fi respectate și alte prevederi aferente Proiectului, respectiv ..., care permit autorității contractante atribuirea cu respectarea anumitor condiții, în cazul de

față Declarație de eligibilitate ...pentru operatorii economici străini. Intervenientul menționează că această cerință a fost socotită de către CNSC (în conținutul primei decizii emise) ca fiind nelegală, deși aceasta a fost impusă de autoritatea contractantă din motive lesne de înțeles. Trecând peste acest prim impediment în atribuirea contractului, intervenientul arată că autoritatea contractantă a pus în aplicare Decizia CNSC, fapt ce a condus la o a doua reevaluare, o a doua comunicare a rezultatului procedurii de atribuire. Și de această dată, ... a depus contestație, Consiliul soluționând contestația acestuia prin decizia nr.

În aceste condiții, intervenientul arată că de la data publicării anunțului de participare - ... și până în prezent, autoritatea contractantă nu a reușit să atribuiască contractul având ca obiect: Refacere... pistă decolare-aterizare

Referitor la decizia CNSC nr. ..., intervenientul susține că aceasta a fost desființată în mod corect de Curtea de Apel ..., pentru următoarele motive:

„- Aceasta reprezintă un paradox. CNSC, în conținutul primei decizii a dispus reevaluarea ofertelor, însă în conținutul celei de-a doua decizii (cea supusă plângerii), la pag. 2..., a precizat că s-a pronunțat doar pe motivul de respingere a ofertei contestatorului (declarația de eligibilitate NATO) și nu s-a pronunțat asupra celorlalte documente de calificare ale contestatorului. Admițând această ipoteză, nu se ... susținerile CNSC, în conformitate cu care autoritatea contractantă nu ar fi pus în aplicare dispozițiile deciziei nr. .../... Atâta timp cât CNSC nu s-a pronunțat asupra documentelor de calificare, de ce autoritatea contractantă, care are atribuții în acest sens, este trasă la răspundere pentru identificarea în oferta ... a unei neconformități?? Mergând pe raționamentul Consiliului, s-ar ajunge la concluzia absurdă de a obliga autoritatea contractantă să accepte o ofertă neconformă, pentru simplul fapt că motivul de neconformitate nu a fost sesizat de către Comisia de evaluare cu ocazia primei evaluări. De asemenea, CNSC, prin decizia emisă, nu face altceva decât să se pronunțe asupra unor cerințe de calificare, cunoscute și însușite de către toți operatorii economici...ofertanți, creând o situație ilegală, defavorizând ceilalți ofertanți.

- În ceea ce privește susținerea tehnico-profesională de care a beneficiat ..., intervenientul susține că acesta nu îndeplinește cerințele fisei de date a achiziției pct. nr. 2, III.2.... deoarece semnatarul contractului având ca obiect: Proiectarea, construirea, finanțarea, operarea și mentenanța în regim cu taxă reală, pe o perioadă de 25 de ani, a concesiunii de autostradă "... " este lipsit de orice calitate în procedura de atribuire, fiind vorba de o altă

societate comercială, fapt demonstrat de numărul de înregistrare diferit al celor două societăți.

- Referitor la susținerea Consiliului, respectiv "nu este obligatorie existența unui contract între cele două societăți, un exemplu în acest sens fiind legislația românească în materie care nu prevede obligativitatea declarării subcontractantului decât la cererea autorității contractante, iar execuția unor lucrări în interiorul consorțiului nu impune existența vreunui contract", intervenientul consideră că aceasta este nefundamentată, deoarece CNSC nu a făcut nicio referire exactă la o anumită prevedere legală, invocarea întregii legislații românești nefiind un temei suficient pentru dispunerea unei reevaluări în cadrul unei proceduri deja mult întârziată. Totodată, intervenientul consideră că invocarea cu titlu generic a inexistenței obligativității declarării subcontractantului nu este aplicabilă speței de față, aceasta tratând problema...materia susținerii tehnico-profesionale și nu cea a subcontractării".

În raport de cele expuse, intervenientul solicită admiterea cererii de intervenție și respingerea contestației depusa de ... - Lider al Asocierii ...&... și ..., cu consecința menținerii ca legală a comunicării rezultatului procedurii de atribuire nr.

Prin adresele nr.-C..... și nr.-C..... Consiliul a solicitat autorității contractante și contestatorului punctul de vedere cu privire la excepțiile invocate de ... în cererea de intervenție în interes propriu nr.

La această solicitare autoritatea contractantă a răspuns prin adresa nr. A...226..... înregistrată la Consiliu sub nr.6..... precizând că este de acord cu faptul că ... nu face altceva decât să reia aceleași motive invocate anterior și asupra cărora instanța, respectiv Curtea de Apel Secția de Contencios Administrativ și Fiscal, s-a pronunțat definitiv și irevocabil, prin decizia civilă nr,, dispusă în dosarul nr.2....2.

Autoritatea contractantă susține că aceleași motive invocate și în contestația nr. ... au fost respinse prin decizia, definitivă și irevocabilă, a Curții de Apel Secția de Contencios Administrativ și Fiscal, în soluționarea aspectelor invocate de contestator în cea de-a treia contestație fiind vorba practic de autoritate de lucru

Având în cele antemenționate, autoritatea contractantă solicită admiterea excepției.

În ceea ce privește calitatea de participant la procedură a ... autoritatea contractantă apreciază că excepția este nefondată, deoarece, prin decizia civilă nr., Curtea de Apel Secția de Contencios Administrativ și Fiscal s-a pronunțat asupra deciziei CNSC nr. ..., respingând contestația formulată de ... neretrăgând, însă, calitatea de participant la procedură a acesteia.

Așa cum a precizat în adresa nr. A..... înregistrată la Consiliu sub nr. 2..... referitor la valabilitatea garanției de participare a societății contestatoare, autoritatea contractantă învederează faptul că în data de 25.... .. i-a transmis, în original, scrisoarea de garanție bancară valabilă în perioada 25....-2..... perioadă ulterioară datei de depunere a contestației nr.

La solicitarea Consiliului nr.-C..... contestatorul a răspuns prin adresa nr. 5..... înregistrată la Consiliu sub nr. solicitând:

- respingerea excepției autorității de lucru ...;
- respingerea excepției lipsei calității procesuale active;
- pe fondul cauzei, admiterea contestației și înlăturarea apărărilor intervenientului.

A. Față de excepția autorității de lucru ... invocată de către intervenient, contestatorul arată faptul că acesta invocă prevederile art. ...6... C.proc.civ. „(...Nimeni nu poate fi chemat în ...ă pentru aceeași cauză, același obiect și de aceeași parte înaintea mai multor instanțe. (2) Această excepție se va putea ridica de părți sau de ... în orice stare a pricinii în fața instanțelor de fond. (...Dacă excepția este primită, dosarul se va trimite instanței care a fost mai întâi investită, iar în cazul când pricinile se află în ...a unor instanțe de grade deosebite, la instanța cu grad mai înalt” referitoare la autoritatea de lucru ... fără a mai menționa în continuare în ce mod se aplică speței aceasta prevedere legală.

Contestatorul precizează că, așa cum reiese din articolul de lege citat, este lucru ... atunci când a doua cerere de chemare în ...ă are același obiect, este întemeiată pe aceeași cauză și este între aceleași părți, făcută de ele și în contra lor în aceeași calitate.

Așadar, contestatorul arată că, conform dreptului intern pentru a putea fi reținută această excepție, trebuie întrunite cumulativ ... condiții esențiale: identitate de obiect, identitate de cauză și identitate de părți între cele două acțiuni. În plus, una din cele două acțiuni trebuie să fi fost soluționată anterior cel puțin în mod definitiv printr-o hotărâre

Contestatorul precizează că, în cazul de față, cauza este diferită, având în vedere că a contestat un alt act decât cele contestat anterior. În prezenta cauză, contestatorul precizează că a contestat o adresă ulterioară Deciziei civile nr. a Curții de Apel ..., și care adresă, mai mult se întemeiază pe „motivarea” respectivei decizii (care de altfel nu a fost redactată nici până în prezent).

În același timp însă, contestatorul arată că potrivit art. 2... din Constituția României, legislația națională trebuie interpretată în concordanță cu tratatele privind drepturile omului la care România este parte, iar, în situația existenței unor neconcordanțe, au

prioritate reglementările internaționale, cu excepția cazului în care Constituția sau legile interne conțin dispoziții mai favorabile. Or, Curtea Europeană a Drepturilor Omului, a statuat și în cauza SC ...contra României din iunie 2002 că obligația de a executa o hotărâre nu se limitează la dispozitiv.

Prin urmare, contestatorul afirmă că, atâta timp cât în dosarul nr. 2002/2002 aflat pe rolul Curții de Apel ...nu s-a redactat Decizia civilă nr. părțile nu cunosc decât dispozitivul acesteia, care este needificator în ceea ce privește motivele pentru care a fost admisă doar în parte plângerea autorității contractante, necunoscându-se nici întinderea modificărilor aduse deciziei CNSC nr. ...

Având în vedere cele antemenționate contestatorul consideră că autoritatea contractantă nu era îndreptățită să motiveze așa cum a făcut-o adresa nr. prin care i-a adus la cunoștință motivele respingerii ofertei sale, citând Decizia Curții de Apel ..., ca și cum autoritatea contractantă s-ar fi substituit instanței și ar fi cunoscut motivele pe care aceasta nici măcar nu le-a așternut pe hârtie.

Contestatorul se întreabă dacă instanța nu a redactat motivarea deciziei sale nici după două cereri de urgentare a redactării acesteia formulate de către societatea sa, atunci cum a avut autoritatea contractantă posibilitatea să prevadă această motivare și, mai mult, să i-o comunice cu atâta siguranță.

Pe de altă parte, contestatorul menționează că o instanță poate să admită (chiar și în parte, ca în cazul de față) plângerea...acțiunea, dar pentru cu totul alte motive decât cele invocate de reclamant. Contestatorul se întreabă de unde știe autoritatea contractantă că nu se află într-unul din aceste cazuri, cum poate fi sigură că instanța a preluat în totalitate motivele sale și nu are o altă motivație.

În plus, contestatorul învederează faptul că la data de 2002/2002 a formulat și depus cerere de revizuire a Deciziei Curții de Apel nr. formându-se astfel dosarul cu nr. cu termen de ...ă la 22.... (la primul termen de ...ă din 25.... solicitându-se amânarea datorită lipsei motivării deciziei atacate).

Contestatorul arată că potrivit Codului de procedură civilă (art. ...22 și urm.), revizuirea este cale extraordinară de atac, prin care, în cazurile expres prevăzute de lege, poate fi atacată o hotărâre ... irevocabilă pronunțată pe fond de o instanță de orice grad, cerându-se chiar instanței care a pronunțat hotărârea revizuită să o retracteze și să dea o nouă hotărâre. Revizuirea are un dublu rol:

- să desființeze o hotărâre irevocabilă pe baza unor împrejurări noi
- să se pronunțe o nouă hotărâre ...

Având în vedere prevederile legale antemenționate și existența pe rolul Curții de Apel a cererii de revizuire, contestatorul consideră că există posibilitatea desființării Deciziei Curții de Apel nr.

B. Față de excepția lipsei calității procesuale active, contestatorul arată că atâta timp cât societatea sa se află încă într-o procedură contencioasă constând în cererea de revizuire a Deciziei Curții de Apel nr. în dosarul cu nr. cu termen de ...ă la 22.... consideră că are calitate procesuală activă până la finalizarea soluționării tuturor proceselor ocazionate de procedura de achiziție publică în cauză.

Atât timp cât prin adresa nr. autoritatea contractantă i-a comunicat rezultatului procedurii de "licitatie deschisa online" pentru atribuirea contractului de execuție lucrări pentru proiectul - Refacere... pista decolare - aterizare ..., contestatorul consideră că are posibilitatea legală să conteste această adresă și că are, prin urmare, calitate procesuală activă în prezentul dosar.

Contestatorul arată că intervenientul l-a exclus cu de la sine putere din procedura de achiziție publică, fără a invoca niciun text de lege în sprijinul acestei teorii; prin urmare, aceasta excepție nu este întemeiată în drept, astfel că nu poate fi susținută.

Referitor la susținerea autorității contractante din punctul de vedere potrivit căreia comisia de evaluare a propus, în temeiul art. 2... și urm. din OUG nr. ..., atacarea Deciziei nr. ... din ... a CNSC la instanța ... competentă, contestatorul consideră această susținere neadeverată, întrucât niciun raport al autorității contractante nu concluzionează acest aspect. În acest sens, contestatorul solicită Consiliului să analizeze documentul depus de autoritatea contractantă și să constate că aceasta nu a avut nicio bază pentru atacarea Deciziei nr. ... din ... a CNSC.

Contestatorul menționează că, la cererea autorității contractante, a prelungit valabilitatea garanției de participare până la data de 2..... aspect comunicat prin adresa nr. înregistrată la autoritatea contractantă sub nr. A.....

Având în vedere cele antemenționate, contestatorul solicită:

- respingerea excepției autorității de lucru ...;
- respingerea excepției lipsei calității procesuale active;
- pe fondul cauzei, admiterea contestației și înlăturarea apărărilor intervenientului și:

a) Anularea deciziei prin care oferta sa a fost respinsă ca fiind considerată inacceptabilă, comunicată prin adresa sus-menționată,

b) Anularea deciziei prin care oferta depusă de Asocieria ... a fost desemnată oferta câștigătoare, comunicată prin adresa nr. din data de

c) Anularea Raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente acestuia,

d) Obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de achiziție și reevaluarea ofertei depuse de Asocieria ... - ..., precum și la stabilirea ofertei câștigătoare prin aplicarea corectă a criteriului de atribuire menționat în anunțul de participare și în fișa de date a achiziției.

Analizând susținerile părților și documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

... .. în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă online, pentru atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări, având ca obiect „Execuție de lucrări pentru proiectul -Refacere... pista decolare-aterizare ..., conform proiect tehnic”, cod CPV ...52...52.....-5. În acest sens a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP anunțul de participare nr. ..., criteriul de atribuire stabilit fiind „prețul cel mai scăzut”.

În Procesul-verbal de descărcare și dezarhivare a fișierelor care conțin documentele de calificare și propunerea tehnică înregistrat sub nr. A..... s-a consemnat depunerea a ...2 oferte.

În Raportul procedurii nr. A55....., comisia de evaluare a consemnat respingerea a șase oferte și admisibilitatea celorlalte șase oferte, precum și desemnarea ofertei depuse de ... ca fiind câștigătoare procedurii, cu o propunere financiară de5..... lei fără TVA.

Împotriva adresei nr. A5622..., reprezentând comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, ... a formulat contestația care a format obiectul dosarului nr. 25.....2 soluționată prin decizia nr. .../... prin care Consiliul:

- a admis contestația;
- a obligat autoritatea contractantă, în termen de ... zile de la primirea deciziei, pentru considerentele expuse în motivare, la anularea raportului procedurii de atribuire nr. A55..... și a actelor subsecvente acestuia și la reluarea procedurii de atribuire de la etapa verificării documentelor de calificare;

- a respins, ca nefondată, cererea de intervenție în interes propriu, formulată de ..., în calitate de lider al asocierii formată din

- a dispus continuarea procedurii de atribuire.

În raportul procedurii nr. A...2..... comisia de evaluare a consemnat respingerea a opt oferte și admisibilitatea celorlate patru oferte, precum și desemnarea ofertei depuse de ... ca fiind

câștigătoarea procedurii, cu o propunere financiară de5..... lei fără TVA.

Împotriva adreselor nr. A...25.....2.... și nr. A...25.....2...., reprezentând comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, ... și ... au formulat contestațiile ce au format obiectul dosarelor nr. și2 soluționate prin decizia nr. ... prin care Consiliul:

- a admis contestația formulată de ...;
 - a obligat autoritatea contractantă, în termen de ... zile de la primirea deciziei, pentru considerentele expuse în motivare, la anularea raportului procedurii de atribuire nr. ...2..... și a actelor subsecvente acestuia și la reluarea procedurii de atribuire, de la etapa aplicării criteriului de atribuire prevăzut în documentație;
 - a luat act de renunțarea la contestația formulată de ...
- a respins, ca nefondată, cererea de intervenție în interes propriu, formulată de ...- a dispus continuarea procedurii de atribuire în cauză.

Această decizie a fost atacată cu plângere la Curtea de Apel ...de către ... iar Curtea, prin decizia nr. pronunțată în dosarul nr.2....2:

- a admis excepția inadmisibilității capătului de cerere având ca obiect anularea procedurii și a respins acest capăt de cerere ca inadmisibil;
- a admis în parte plângerea;
- a modificat în parte decizia CNSC nr. ... în sensul că: a respins contestația formulată de ... a admis cererea de intervenție în interes propriu formulată de ..., a menținut celelalte dispoziții ale deciziei CNSC.

În noul raport al procedurii nr. comisia de evaluare, a menținut decizia prin care oferta declarată câștigătoare este cea depusă de ..., cu o propunere financiară de5..... lei fără TVA.

Împotriva adresei nr. reprezentând comunicarea rezultatului procedurii, ... a formulat contestația ce formează obiectul dosarului nr.

În temeiul art.2... alin.(... din O.U.G. nr...., cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va analiza cu întâietate excepția inadmisibilității contestației, respectiv excepția puterii de lucru ... invocată de intervenientul

Astfel, pentru a fi incidentă această excepție trebuie, conform art. ...2..... din vechiul Cod Civil rămas în vigoare în baza dispozițiilor art. 2..... lit. a) din Legea nr., ca ambele contestații să aibă același obiect, să fie întemeiate pe aceeași cauză și să urmeze între aceleași persoane, fiind formulate de ele și în contra lor în aceeași calitate.

Prin urmare, pentru a exista putere de lucru ... dedus într-un proces din hotărârea pronunțată într-un proces anterior, potrivit articolului menționat, trebuie să existe triplă identitate de părți, de obiect și de cauză.

Cu privire la elementul părți, se poate lesne observa existența identității, atât prima contestație cât și cea de a doua fiind formulată de ... în contradictoriu cu ... având calitatea de intervenient în interes propriu în ambele contestații.

În literatura de specialitate se arată că pentru a exista identitate de obiect nu este nevoie ca obiectul să fie formulat în ambele acțiuni în același mod, ci este suficient ca din cuprinsul acțiunilor să rezulte că este același. De aici rezultă și identitatea de cauză, precum și că pentru a exista identitate de obiect între două acțiuni este suficient ca din cuprinsul lor să rezulte că scopul final urmărit de reclamant este același în ambele acțiuni și, chiar dacă în primul litigiu s-a discutat numai pe cale incidentală un drept invocat de o parte, soluția dată de instanță are putere de lucru ... într-o nouă acțiune în care se încearcă valorificarea aceluiași drept.

Consiliul constată că, în speța de față, obiectul contestației vizând rezultatul procedurii este identic cu cel din contestația precedentă (contestație ce a făcut obiectul dosarului nr.....), cu ocazia soluționării căreia Consiliul a efectuat verificări cu privire la legalitatea hotărârii autorității contractante de a respinge oferta contestatorului și s-a pronunțat prin Decizia nr. ... din ..., în sensul admiterii criticilor formulate de contestator cu privire la rezultatul procedurii, și, pe cale de consecință, a anulării înscrisului contestat.

Această decizie însă a fost atacată cu plângere la Curtea de Apel ... de către ... iar Curtea, prin decizia nr. din data de ... pronunțată în dosarul nr.2....2 a admis în parte plângerea formulată și a modificat în parte decizia CNSC nr. ... în sensul că: a respins contestația formulată de ... a admis cererea de intervenție în interes propriu formulată de ... și a menținut celelalte dispoziții ale deciziei CNSC.

Decizia precitată a Curții de Apel ..., Secția de Contencios Administrativ și Fiscal, este definitivă și irevocabilă, cele statuate în dispozitivul acesteia beneficiind de autoritate de lucru În atari condiții, părțile din cauza ...ă de instanță, sunt obligate să respecte întocmai decizia pronunțată de Curte.

Ca o consecință a punerii în aplicare a deciziei nr. a Curții de apel ..., autoritatea contractantă a comunicat ... rezultatul procedurii de atribuire prin adresa nr. prin care oferta depusă de acest operator economic a fost respinsă ca inacceptabilă, motivele concrete de respingere fiind aceleași cu cele comunicate prin adresa nr. A...25.....2...., criticată de contestator prin

contestația anterioară și analizată în mod irevocabil de instanța de ...ă competentă.

Parcurgând prezenta contestație Consiliul reține că scopul final urmărit de ... este același cu cel din precedenta contestație, și anume reanalizarea, de către autoritatea contractantă, a ofertei sale și a celei desemnate a fi câștigătoare, respectiv oferta ...Astfel că, aducerea în discuție a acceptabilității ofertei sale (prin prisma modului în care s-a realizat reevaluarea ofertelor ca urmare a punerii în aplicare a Deciziei Curții de Apel ...) pe calea unei noi contestații în fața Consiliului nu poate fi luată în considerare deoarece asupra acestui aspect există soluție irevocabilă a instanței, fiind incidente dispozițiile art. ...2..... din vechiul Cod Civil, rămas în vigoare până la intrarea în vigoare a Legii nr., privind excepția puterii de lucru ... (în noua cerere fiind îndeplinită tripla identitate privind părțile, obiectul și cauza ce califică o astfel de situație de drept).

Efectele puterii de *lucru* ... prezintă un dublu aspect: un aspect negativ pentru partea ce a pierdut litigiul, în sensul că nu mai poate repune în discuție dreptul său într-un alt litigiu și un aspect pozitiv, pentru partea care a câștigat procesul, în sensul că se poate prevala de dreptul recunoscut într-o nouă ...ă.

Altfel spus, efectul pozitiv al lucrului ... se impune într-un al doilea proces care are legătură cu chestiunea litigioasă dezlegată anterior, fără posibilitatea de a mai fi contrazis. Principiul autorității de lucru ... corespunde necesității de stabilitate ... și ordine socială, fiind interzisă readucerea în fața instanțelor a chestiunii litigioase deja rezolvate și nu aduce atingere dreptului la un proces echitabil prevăzut de art. 6 din CEDO, deoarece dreptul de acces la ... nu este unul absolut, el poate cunoaște limitări, decurgând din aplicarea altor principii.

Pentru aceste considerente, în temeiul art. 2... alin.(... și alin. (5) din O.U.G. nr. ..., cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite excepția puterii de lucru ... invocată de intervenientul ... cu privire la contestația formulată de ... va respinge contestația ca inadmisibilă și va dispune continuarea procedurii.

Fără pronunțare asupra altor excepții sau asupra fondului cauzei.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

...

MEMBRU COMPLET

...