

Către: **CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR („CNCS”)**
Mun. București, Str. Stavropoleos nr. 6, Sector 3
Fax: 021.310.46.42, office@cncs.ro

Spre știință: **MUNICIPIULUI CRAIOVA**
Craiova, str. Târgului, nr. 26, jud. Dolj, cp 200632
Tel/fax: +40 251415907/ +40 251411561; e-mail:
padurarumioara@primariacraiova.ro

Ref.: Procedura de licitație deschisă având ca obiect „*Achiziție 22 Autobuze electrice noi de călători, operabile în condiții de șes, 22 stații de încărcare lentă și 8 stații de încărcare rapidă*”, anunț de participare nr. CN1068382/29.04.2024

DOMNULE PREȘEDINTE,
ONORAT CONSILIU,

Subscrisa, **BMC TRUCK & BUS SA**, cu sediul în comuna Ciorogârla, satul Ciorogârla, Șos. București nr. 24, jud. Ilfov, având CUI 14442959, înmatriculată în Registrul Comerțului sub nr. J23/190/2002 (denumită în continuare „**BMC**”), reprezentată legal de Președintele Consiliului de Administrație, Dl. Sinan Kilic,

reprezentată convențional de **SCA Țuca Zbârcea & Asociații**, cu sediul profesional în București, Șos. Nicolae Titulescu nr. 4-8, America House, Aripa de Vest, etaj 8, sector 1, 011141, adresă la care vă solicităm să dispuneți comunicarea tuturor actelor de procedură conform art. 158 C. pr. civ.¹, e-mail: ionut.serban@tuca.ro ; vlad.birta@tuca.ro ,

în temeiul art. 8 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016,
formulăm

CONTESTAȚIE

prin care solicităm:

1. **anularea Raportului procedurii nr. 380821/31.10.2024, în ceea ce privește declararea drept conformă și acceptabilă, precum și câștigătoare a ofertei KARSAN OTOMOTIV SANAYI VE TICARET A.S.;**
2. **anularea comunicărilor privind rezultatul procedurii de atribuire;**

¹ Față de prevederile art. 10 lit. a) din Legea nr. 101/2016, indicăm și următoarele coordonate de contact ale SCA Țuca Zbârcea & Asociații: tel.: 021 204 88 90, fax: 021 204 88 99, e-mail: vlad.birta@tuca.ro, iar față de art. 158 alin. (1) C. pr. civ., indicăm persoanele însărcinate cu primirea corespondenței: avocații Ionuț Șerban și Vlad Birta și asistentele recepție - Alina Radu și Alice Dinu.

DOMNULUI PREȘEDINTE AL CONSILIULUI NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

3. anularea tuturor actelor care au fundamentat emiterea actelor precizate la punctele 1-2, precum și a tuturor actelor subsecvente;
4. obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei KARSAN OTOMOTIV SANAYI VE TICARET A.S. în sensul:
 - a. verificării caracterului acceptabil și conformității ofertei KARSAN OTOMOTIV SANAYI VE TICARET A.S. cu cerințele documentației de atribuire, având în vedere considerentele deciziei Consiliului care urmează a fi pronunțată și prevederile legale aplicabile; și
 - b. respingerii ca neconformă a ofertei KARSAN OTOMOTIV SANAYI VE TICARET A.S.;
5. obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de prezentul demers procesual.

Totodată, în temeiul art. 19 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, solicităm **acordarea accesului neîngrădit la dosarul constituit la CNSC**, inclusiv (i) la informațiile din oferta completă de participare a KARSAN OTOMOTIV SANAYI VE TICARET A.S., care nu au fost indicate și probate în mod corespunzător ca având caracter confidențial, precum și (ii) la procesul-verbal de evaluare tehnică și actele care stau la baza acestuia, cu privire la care autoritatea contractantă a refuzat accesul BMC, conform procesului-verbal nr. 390861 din data de 5.11.2024.

I. SCURTĂ EXPUNERE A SITUAȚIEI DE FAPT

1. Prin anunțul de participare nr. CN1068382/29.04.2024, municipiul Craiova a publicat procedura de atribuire având ca obiect „*Achiziție 22 Autobuze electrice noi de călători, operabile în condiții de ses, 22 stații de încărcare lentă și 8 stații de încărcare rapidă*”, cu o valoare estimată de 57.936.169,40 lei.
2. În procedură s-au înscris societățile BMC TRUCK&BUS SA; KARSAN OTOMOTIV SANAYI VE TICARET A.S. („Karsan”), ATP TRUCKS AUTOMOBILE SRL („ATP”), AUTOMECANICA și NEW KOPEL CAR IMPORT („New Kopel”).
3. În urma verificării condițiilor de participare și a cerințelor minime asociate, patru dintre cele cinci oferte au fost declarate admisibile, oferta formulată de Automecanica fiind declarată inacceptabilă.
4. Urmare a evaluării propunerilor tehnice, oferta ATP a fost declarată inacceptabilă și neconformă, iar celelalte trei oferte rămase au fost considerate a îndeplini cerințele minime din caietul de sarcini.
5. În urma aplicării criteriului de atribuire cel mai bun raport calitate - preț și acordării punctajelor aferente factorilor de evaluare, clasamentul ofertelor a fost următorul:

Nr. crt.	Denumire ofertant	Punctaj obținut ca urmare a aplicării algoritmului de calcul indicat în secțiunea II.2.5 – Criterii de atribuire din Fișa de date a achiziției		
		Preț ofertă lei fără TVA	Punctaj total obținut	Clasament
1.	KARSAN OTOMOTIV SANAYI VE TICARET A.S.	57.750.000,00	99,06 puncte	I
2.	BMC TRUCK & BUS S.A	56.386.000,00	97,30 puncte	II
3	NEW KOPEL CAR IMPORT SRL	56.455.555,00	90,42 puncte	III

6. În consecință, autoritatea contractantă a emis raportul procedurii nr. 380821/31.10.2024 (publicat în SEAP la data de 31.10.2024) și a transmis participanților comunicările referitoare la rezultatul procedurii de atribuire.
7. Oferta Karsan a fost declarată nelegal câștigătoare, în condițiile în care aceasta nu respecta cerințele tehnice impuse prin caietul de sarcini.

Ofertant	Punctaj tehnic	Punctaj financiar	Punctaj total
KARSAN OTOMOTIV SANAYI VE TICARET A.S	60 puncte, detaliat astfel: 15 puncte <u>Componenta tehnică 1</u> : P2. Consumul de energie electrică pentru tracțiune: 0,701 kWh/100 km 10 puncte : <u>Componenta tehnică 2</u> : P3. Perioada de garanție extinsă a autobuzelor: 4 ani 10 puncte: <u>Componenta tehnică 3</u> : P4. Perioada de livrare autobuze: 6 luni 10 puncte: <u>Componenta tehnică 4</u> : P5. Autonomia autobuzelor: 589,27 km 15 puncte <u>Componenta tehnică 5</u> : Numărul suplimentar de călători transportați: 13 persoane	39,06 puncte, detaliat astfel: preț minim ofertat 56.386.000,00/ 57.750.000,00 x 40	99,06 puncte
BMC TRUCK & BUS S.A	57,3 puncte, detaliat astfel: 14,11 puncte <u>Componenta tehnică 1</u> : P2. Consumul de energie electrică pentru tracțiune: 0,745 kWh/100 km 10 puncte : <u>Componenta tehnică 2</u> : P3. Perioada de garanție extinsă a autobuzelor: 4 ani 10 puncte: <u>Componenta tehnică 3</u> : P4. Perioada de livrare autobuze: 6 luni 8,19 puncte: <u>Componenta tehnică 4</u> : P5. Autonomia autobuzelor: 482,7 km 15 puncte <u>Componenta tehnică 5</u> : Numărul suplimentar de călători transportați: 19 persoane	40 puncte, detaliat astfel: preț minim ofertat 56.386.000,00/ 56.386.000,00 x 40	97,30 puncte

8. În continuare, vom arăta că actele emise de către achizitor sunt nelegale, întrucât oferta Karsan este neconformă, fiind încălcate prevederile documentației de atribuire și dispozițiile legale referitoare la: (i) puntea motorului și (ii) răcirea motorului.

II. ARGUMENTAȚIA ÎN DREPT. NECONFORMITATEA OFERTEI KARSAN

A. AUTOBUZELE OFERTATE DE KARSAN NU ÎNDEPLINESC TOATE CONDIȚIILE SOLICITATE ÎN CAIETUL DE SARCINI REFERITOARE LA PUNTEA MOTOARE

9. În cuprinsul Documentației de atribuire, Anexe la Caietul de sarcini, Anexa 2, în Secțiunea 3.3.1 este specificat expres că „nu se va accepta modelul de punte motoare cu reductor planetar în butucul roții”
10. În cazul autobuzelor ofertate de Karsan, puntea motoare este cu reductor planetar în butucul roții.
11. Existența reductorului planetar în butucul roții reiese din Certificatul de Omologare Vehicul EC (e6*2007/46*0535) al autobuzului electric ofertat de Karsan.
12. La punctul 4.2., pagina 10/19 din Certificatul de Omologare Vehicul EC (e6*2007/46*0535) se menționează în clar: Type (mechanical, hydraulic, electric, etc): Planetary gear.

INFORMATION DOCUMENT		Doc No : L KRS-V
2007/46/EC		Org Date : 28.07.2020
2020/853		Ext No :
L KRS-V		Ext Date :
		Page : 10/19
3.3.1. Type (winding excitation)	Drive axle: Electric portal axle ZF AVE 130 with two asynchronous electric motors near the wheels	
3.3.1.1. Maximum hourly output ... kW	174 kW (2x87 kW) according to ECE R85 (30 minutes power)	
3.3.1.1.1. Maximum net power(43) ... kW (manufacturer's declared value)	250 kW (2x125 kW)	
3.3.1.1.2. Maximum 30min power(43) ... kW (manufacturer's declared value)	174 kW (2x87 kW)	
3.3.1.2. Operating voltage ... V	580-750 V	
3.3.2. RESS		
3.3.2.4. Position	Batteries are integrated into the vehicle's roof construction	
3.4. Combinations of Propulsion Energy Converters	N/A	
3.4.1. Hybrid Electric vehicle: yes/no(4)	No	
3.4.2. Category of Hybrid Electric Vehicle: off Vehicle Charging/Off Vehicle Charging (4)	N/A	
3.4.3.1.1. Pure electric: yes/no(4)	N/A	
3.5.6. CO2 emissions and fuel consumption certification (for heavy-duty vehicles, as specified in Article 8 of Commission Regulation (EU) No 2017/2400)	N/A	
3.5.10. Declared maximum RDE values (if applicable) Complete RDE trip: NOX	N/A	
Particles (number)		
Urban RDE trip: NOX		
Particles (number)		
3.6.5. Lubricant temperature minimum: K	N/A	
maximum: K		
4. TRANSMISSION (76)		
4.2. Type (mechanical, hydraulic, electric, etc)	Planetary gear	
4.5. Gearbox	N/A	
4.5.1. Type	N/A	
Manual/Automatic/CVT (continuously variable transmission)/Flextronic/Autonomous/Other/Wheel hub(4)		
4.6. Gear ratios	Fixed reduction 22,66	
4.7. Maximum vehicle speed (n km/h) (77)	80 km/h	
4.8. Type (mechanical, hydraulic, electric)	YES	
4.8.1. Approval mark	VDO DTCO 1381 e1*382185*1791/2008*84*08	
4.11. Gear Shift Indicator (GSI)	N/A	
4.11.1. Acoustic indication available: yes/no(4)	N/A	
If yes, description of sound and sound level at the driver's ear in dB(A) (Acoustic indication absolute sound level)		

13. Această pagină de mai sus este parte integrantă a Certificatului de Omologare Vehicul EC (e6*2007/46*0535) și nu trebuie să lipsească din oferta Karsan.
14. Spre deosebire de autobuzul electric ofertat de Karsan, a cărui punte motoare este prevăzută cu reductor planetar în butucul roții, autobuzul electric oferit de S.C. BMC TRUCK&BUS S.A. are punte motoare fără reductor planetar în butucul roții și acest lucru este dovedit prin Certificatul de Omologare (e9*2007/46*6635) după la ofertă. Atașat extras din Certificatul de Omologare

(e9*2007/46*6635) care dovedește lipsa reductorului planetar în butucul roții la autobuzul electric ofertat de S.C. BMC TRUCK&BUS S.A.

15. Având în vedere aceste aspecte, autoritatea contractantă ar fi trebuit să declare oferta Karsan drept neconformă pentru neîndeplinirea condițiilor referitoare la puntea motorului.

B. AUTOBUZELE OFERTATE DE KARSAN NU ÎNDEPLINESC CONDIȚIILE REFERITOARE LA RĂCIREA MOTORULUI

16. În cuprinsul Documentației de atribuire, Anexe la Caietul de sarcini, Anexa 2, în secțiunea 3. Caracteristici tehnice generale ale agregatelor, subansamblelor și componentelor, Subpunctul 3.1. Unitatea electrică de tracțiune, este specificat expres că motorul de tracțiune/hub-urile vor fi cu răcire exterioară cu aer autoventilat.

3. Caracteristici tehnice generale ale agregatelor, subansamblelor și componentelor

3.1 Unitatea electrică de tracțiune

Soluția constructivă a unității electrice de tracțiune a autobuzelor electrice poate fi din punct de vedere constructiv:

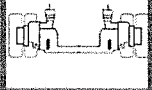






- Cu motor electric de tracțiune cuplat la roți printr-un reductor mecanic diferențial;
- Cu motoare electrice de tracțiune înglobate în roțile de pe puntea din spate (tip „hub”). Se admite și soluția a două motoare electrice cuplate prin reductoare mecanice roțile de pe puntea motoare pentru a elimina problemele legate de șocuri și vibrații;

Motoarele electrice de tracțiune/hub-urile vor asigura condițiile prevăzute în cele ce urmează:

- Motorul de tracțiune/hub-urile vor fi motoare electrice asincrone/sincrone trifazate cu randament ridicat, alimentate de la un inverter. Motoarele/hub-urile vor avea o construcție simplă, robustă și ușor de întreținut, cu răcire exterioară cu aer autoventilat și cu o durată de funcționare de minim 500.000 km fără intervenții de întreținere și reparații;
- Transmisia mișcării la roți se va realiza prin reductor mecanic diferențial. Se admite și motor cu magneți permanenți, cu o garanție din partea producătorului că magneții nu se demagnetizează și motorul nu își pierde caracteristicile pe toată durata de utilizare a autobuzelor electrice (minim 12 ani). Motorul/hub-urile vor funcționa și ca generator electric, în regimul de frânare electrică, situație în care acestea vor recupera până la minim 80 % din energia de frânare. Frânarea electrică recuperativă de energie va genera energie electrică pe perioadele de frânare, sau de coborâre a unor pante, energie care va fi utilizată local pentru alimentarea unor sisteme electrice auxiliare, sau va fi înmagazinată în baterii în cazul în care energia recuperată depășește nivelul consumului instantaneu;
- Motorul de tracțiune/hub-urile vor fi fără perii, realizate cu lagăre izolate electric, fără întreținere și echipate cu senzori pentru sesizarea depășirii temperaturii normale de funcționare, montați în stator;
- Motorul de tracțiune/hub-urile vor avea un circuit de aer pentru răcire realizat astfel încât apa care noapte nătrunde accidental să nu intre în contact cu bobinaele.

17. Motoarele electrice de tracțiune (hub-urile) care echipează autobuzele electrice Karsan nu sunt răcite cu aer autoventilat.
18. Sistemul de răcire al motoarele electrice de tracțiune (hub-urilor) care echipează autobuzele electrice Karsan este doar cu lichid, nerespectând cerințele din caietul de sarcini.
19. Drept dovadă, la o procedura de licitație publică anterioară, demarată de aceeași autoritate contractantă în anul 2020, oferta Karsan (cu același tip și aceeași specificație constructivă de autobuz) a fost respinsă ca neconformă, tocmai pe motivul că răcirea motorului este cu lichid, în condițiile în care și la acea procedură se solicita răcirea cu aer autoventilat, exact ca în prezenta procedura.

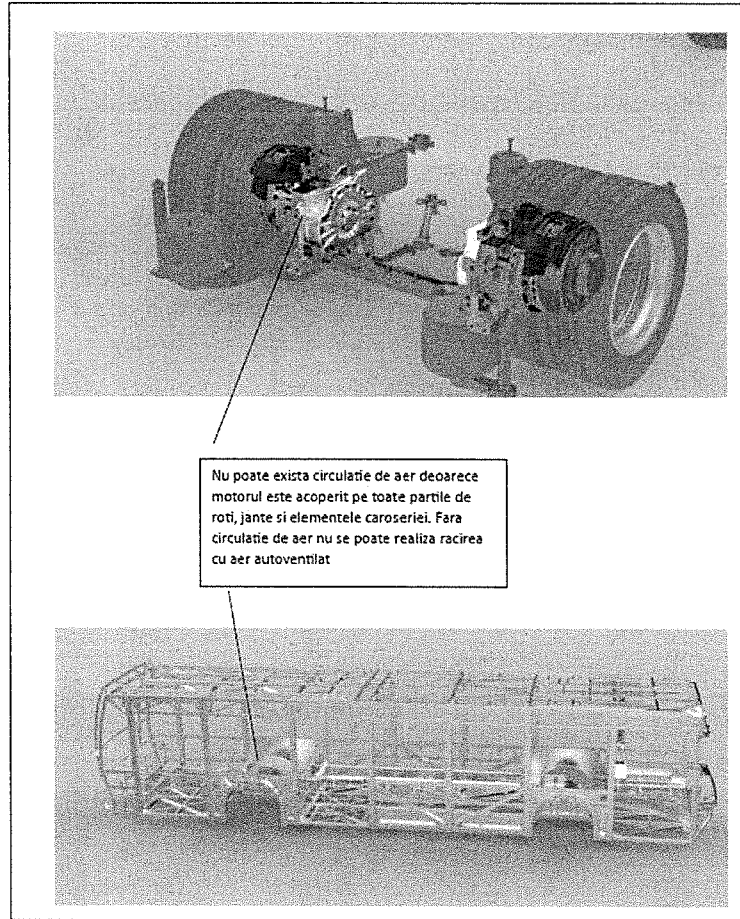
20. Anadolu Automobil Rom SRL face parte din grupul Karsan² și reprezintă societatea prin care grupul Karsan, participă la licitațiile din România, alături de societatea Karsan Otomotiv Sanayi Ve Ticaret A.S., prin ofertarea aceluiași tipuri de autobuze.
21. Motoarele electrice care echipază autobuzul Karsan, nici nu pot fi răcite cu aer autoventilat, având în vedere următoarele motive:
- Autobuzele electrice marca Karsan sunt echipate cu punte motoare spate tip ZF AVE 130, astfel cum reiese din Certificatul de Omologare Vehicul EC (e6*2007/46*0535);
 - Motoarele electrice (hub-urile) care echipază autobuzele marca Karsan sunt înglobate în puntea motoare spate tip ZF AVE 130;
 - Potrivit fișei tehnice a punții motoare tip ZF AVE 130, motoarele electrice înglobate în puntea motoare tip ZF AVE 130 sunt răcite cu lichid;

Achse-Bezeichnung Axle designation	Achslast max. Axle load max.	Readdrehzahl max. Wheel speed max.	Reifengröße ¹ Tire size ¹	Felgenreife ² Wheel size ²	Bremse Brakes	Kühlflüssigkeit Cooling liquid
 AVE 130	 13000	 485 1/min	 275/70 R22.5	 22.5" x 8.25"	 Scheibenbremse/ disc brake	 Wasser/Glykol 50/50 water/glycol 50/50
	13000	618 1/min	275/70 R22.5	22.5" x 8.25"	Scheibenbremse/ disc brake	Wasser/Glykol 50/50 water/glycol 50/50

22. Din punct de vedere tehnic, în cazul autobuzelor Karsan, cu motoare hub situate în butucul roților punții spate, nu este posibilă răcirea cu aer, deoarece nu există și nu poate exista circulație de aer. Motorul este practic acoperit din toate părțile de roți, jante și elementele structurii autobuzului care nu permit circulația aerului și, ca atare, nu pot asigura răcirea motorului cu aer. Astfel, când roțile, jantele, puntea și structura autobuzului blochează circulația aerului, aerul nu poate prelua căldura generată de motor și rămâne, ca singura variantă de răcire, răcirea cu lichid în circuit specific, așa cum este cazul autobuzelor oferite de Karsan.
23. Imaginile de mai jos sunt preluate din prezentarea oficială Karsan³:

² <https://www.karsan.com/ro/reea-de-distribuitori-i-service/romania/anadolu-automobil-rom>

³ Consultat la pe pagina de Youtube a Karsan: <https://www.youtube.com/watch?v=s5G8Fptzd-U&t=78s>



24. De altfel, la alte proceduri de atribuire anterioare, Karsan a atașat ofertei sale planul de mentenanță al autobuzului (care cuprinde inclusiv mentenanța motoarelor electrice), din care reiese că motoarele sunt răcite cu lichid.

Tabela de întreținere periodică

Activitate de întreținere	An c/m/l	2005	2006	2007	2008	2009	2010	2011	2012	2013	2014	2015	2016	2017	2018	2019	2020	2021	2022	2023	2024	2025	2026	2027	2028	2029	2030
		VERIFICAREA ȘI REGLAREA ILUMINĂRII INTERIOARE ȘI LĂMPILOR DE SEMNALIZARE	La fiecare 6 luni	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X
VERIFICAȚI ȘI CURĂȚAȚI FILTRUL A/C ȘI ÎNLOCUIȚI-LI DACĂ ESTE NECESAR	La fiecare 6 luni	-	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X
VERIFICAȚI NIVELUL DE REFRIGERANT AL UNITĂȚII DE AER CONDIȚIONAT ȘI COMPLETAȚI DACĂ ESTE NECESAR	La fiecare 6 luni	-	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X
CURĂȚAREA FILTRULUI DE POLLEN. SCHIMBAȚI DACĂ ESTE NECESAR	ÎN FIECARE AN	-	-	X	-	X	-	X	-	X	-	X	-	X	-	X	-	X	-	X	-	X	-	X	-	X	-
VERIFICAȚI FILTRUL DE COMBUSTIBIL AL UNITĂȚII DE PRÎNCIPALIZARE (DIESEL) ÎNLOCUIȚI DACĂ ESTE NECESAR	ÎN FIECARE AN	-	-	X	-	X	-	X	-	X	-	X	-	X	-	X	-	X	-	X	-	X	-	X	-	X	-
CURĂȚAREA RADIATORULUI MOTORULUI ELECTRIC	LA FIECARE 2 ANI	-	-	-	X	-	-	X	-	-	X	-	-	X	-	-	X	-	-	X	-	-	X	-	-	X	-
VERIFICAȚI NIVELUL ȘI GRADUL DE RĂCIRE AL AMESTECULUI DE LICHID DE RĂCIRE (MOTOR ELECTRIC)	La fiecare 6 luni	-	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X	X
SCHIMBAREA AMESTECULUI DE LICHID DE RĂCIRE (MOTOR ELECTRIC)	LA FIECARE 2 ANI	-	-	-	X	-	-	X	-	-	X	-	-	X	-	-	X	-	-	X	-	-	X	-	-	X	-

Consumabile		
Articol de întreținere	Material	Cantitate / Cantitate
Lichid hidraulic de direcție	STANDARD ATF D II	4,5 lt
Ungerea lagărelor superioare și inferioare ale ușii	NLGI 2 EP COMPLEX DE LITIU	-
Ungerea axei spate - tracțiune planetară	SAE 75W-85 (REGIUNI RECE)	1,4 lt
	SAE 80W-90 (REGIUNI CALDE)	1,4 lt
Ungerea axei spate - sateliți	SAE 75W-85 (REGIUNI RECE)	1,2 lt
	SAE 80W-90 (REGIUNI CALDE)	1,2 lt
Ungerea rulmenților compacti ai axei spate (unitate butuc)	COMPLEX DE LITIU NLGI 2 EP (CLASA 12G)	-
Ungerea butucurilor punții spate	RENOLIT LX-PEP 2 (CLASA 12H)	-
Verifică nivelul agentului frigorific al unității de aer condiționat (agent frigorific al unității de răcire în zona șoferului, baterie) și completează dacă este necesar.	R407C	7,5
Lubrifiere uscată puntea față	COMPLEX DE LITIU NLGI 2 EP (CLASA 12G)	-
Amestec de lichid de răcire (motor electric)	ASTM D 3306 TIP 3 sau ASTM D 6210 TIP 3-FF	11,3 lt
Mediu de răcire TMS	ASTM D 3306 TIP 3 sau ASTM D 6210 TIP 3-FF	35 lt

25. Motorul autobuzelor oferite de Karsan este răcit deci cu lichid (apă), iar nu cu aer autoventilat, astfel cum este solicitat prin documentația de atribuire.
26. În concluzie, caracteristicile tehnice ale autobuzelor oferite de Karsan, respectiv cele referitoare la existența reductorului planetar înglobat în butucul roții și răcirea pe bază de lichid a motorului, demonstrează neconformitatea ofertei tehnice depusă de Karsan, care ar fi trebuit respinsă ca atare.

C. ACCESUL NEÎNGRĂDIT LA ACTELE DOSARULUI

27. Pe această cale solicităm accesul neîngrădit la dosarul constituit la CNSC, inclusiv la informațiile din oferta completă de participare a KARSAN OTOMOTIV SANAYI VE TICARET A.S., care nu au fost indicate și probate în mod corespunzător ca având caracter confidențial. De asemenea, solicităm accesul la procesul-verbal de evaluare tehnică și la actele care stau la baza acestuia, cu privire la care autoritatea contractantă a refuzat accesul BMC (a se vedea procesul-verbal nr. 390861 din data de 5.11.2024⁴).
28. Astfel, potrivit art. 19 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, „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. 134/2010, 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”.
29. Din interpretarea sistematică a acestor prevederi, se desprind următoarele concluzii:
 - regula o constituie liberul acces al părților cauzei la documentele dosarului;
 - cu titlu de excepție, operatorii economici pot declara anumite documente drept confidențiale, întrucât cuprind, de exemplu, 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;

⁴ Anexa 6.

- în acest caz de excepție, caracterul confidențial trebuie demonstrat prin mijloace de probă, nefiind suficient să fie doar afirmat.
30. Așadar, cadrul legal aplicabil nu instituie o prezumție în sensul caracterului confidențial al ofertelor în ansamblul lor, astfel încât accesul la informațiile din oferte nu este prezumat a fi restricționat. Simpla referire la confidențialitatea ofertei în întregime nu poate împiedica accesul celorlalte părți la respectivele documente, fiind necesar să se probeze (i) caracterul lor confidențial și (ii) maniera în care ar fi prejudiciate interesele legitime ale operatorilor economici în cazul permiterii accesului la acestea. Pentru a putea fi invocat, riscul de a aduce atingere interesului protejat trebuie să fie previzibil în mod rezonabil, iar nu pur ipotetic (Hotărârea din 16 decembrie 2008, cauza C-213/07 privind o cerere de pronunțare a unei hotărâri preliminare formulată de Symvoulio tis Epikrateias, Grecia)⁵.
31. În acest sens în jurisprudența în materie s-a statuat că „[a]vând în vedere principiile și scopurile ce stau la baza procedurii achizițiilor publice, declarate de legiuitor la art. 2 din ordonanță, respectiv promovarea concurenței între operatorii economici, nediscriminarea, asigurarea transparenței și integrității procesului de achiziție publică, asigurarea utilizării eficiente a fondurilor publice, rezultă că o astfel de procedură angrenează informații eminamente de interes public, astfel încât excepțiile de la acest caracter trebuie să fie temeinic justificate”⁶ [Curtea de Apel Pitești, Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, Decizia nr. 3191/R-CONT din 21 octombrie 2013].
32. Similar, s-a reținut că „declararea drept confidențiale a tuturor informațiilor din adresa de răspuns la clarificări în ce privește oferta financiară, fără a se indica nici măcar generic rațiunile care ar justifica o atare măsură, nu constituie o măsură justificată obiectiv, potrivit dispozițiilor legale citate, ci una care pune practic contestatoarea în imposibilitatea susținerii contestației, lipsind de conținut dreptul la formularea unei contestații” [subl. ns.] [Curtea de Apel Pitești, Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, Decizia nr. 3191/R-CONT din 21 octombrie 2013].
33. Așadar, în ipoteza refuzului accesului la un document al ofertei, sarcina probei caracterului confidențial revine operatorului economic care invocă secretul ofertei.
34. Subliniem necesitatea ca testul privind caracterul confidențial al documentelor la care solicităm accesul să fie efectuat în mod individual. Astfel cum s-a reținut în mod constant în jurisprudență, restricționarea accesului la documentele depuse în cadrul procedurilor de achiziții publice poate fi realizată exclusiv în urma efectuării unei analize efective prin raportare la fiecare document solicitat în parte. În acest sens, a fost considerată nelegală abordarea potrivit căreia „actele depuse de ofertantul câștigător au fost considerate confidențiale în bloc, fără o analiză fundamentată a motivelor care au justificat o astfel de apreciere. O serie de acte declarate confidențiale nu conțineau nici o informație referitoare la aspecte care ar fi putut avea relevanță pe planul concurenței, refuzul de furnizare a acestora fiind nejustificat. (...) Acest articol (n.n. - art. 24 din OUG 34/2006) vorbește, după cum se poate observa, de existența unor aspecte obiective care conduc la concluzia că dezvăluirea informațiilor ar putea conduce la prejudicierea intereselor legitime ale operatorului economic. Or în speță nu s-au identificat astfel de aspecte obiective și refuzul de furnizare a informațiilor a privit în bloc oferta tehnică și financiară a candidatului declarat câștigător.” [Hotărârea nr. 687 din 11 februarie 2016 a Curții de Apel București].
35. În speța de față, în urma solicitării subscrisei de consultare a dosarului achiziției, autoritatea contractantă ne-a pus la dispoziție documentele de calificare și solicitările de clarificări adresate ofertantului declarat câștigător. Ne-a fost refuzat accesul la procesul-verbal de

⁵ D.D. Șerban. *Jurisprudență în materia achizițiilor publice*, vol. V, Ed. Hamangiu, București, 2015, p. 477.

⁶ D.D. Șerban. *Jurisprudență în materia achizițiilor publice*, vol. V, Ed. Hamangiu, București, 2015, p. 476-477.

evaluare tehnică (împreună cu documentația pe care se fundamentează), întrucât acesta ar conține informații din propunerea tehnică a ofertantului declarat câștigător, fiind încadrate în categoria documentelor confidențiale.

36. Or, procesul-verbal de evaluare tehnică a stat la baza declarării conforme a ofertei Karsan și face parte din dosarul achiziției, iar refuzul autorității se referă în mod generic la documente care ar justifica confidențialitatea ofertei Karsan, fără a anexa aceste documente.
37. Așadar, nu numai că nu s-a probat temeinicia caracterului confidențial al documentelor solicitate, dar nici măcar nu ni s-a pus la dispoziție declarația de confidențialitate a câștigătorului ofertei.
38. Contrar poziției autorității contractante, prevederile actuale ale art. 19 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 dispun că părțile nu au acces la documentele pe care operatorii economici le declară și probează ca fiind confidențiale.
39. Prin urmare, solicităm Consiliului să permită accesul subscrisei la toate documentele ofertei declarate câștigătoare, inclusiv la procesul-verbal de evaluare tehnică și documentația tehnică, cu privire la care această din urmă societate nu a făcut în mod corespunzător dovada caracterului confidențial.
40. Confidențializarea în bloc a tuturor informațiilor transmise de către un ofertant nu reprezintă o modalitate legală de respectare a dispozițiilor privind confidențialitatea și a intereselor legitime ale operatorilor economici. Procedând astfel, autoritatea contractantă încalcă principiile fundamentale care reglementează procedura de achiziții publice, respectiv promovarea concurenței între operatorii economici, nediscriminarea, asigurarea transparenței și integrității procesului de achiziție publică, asigurarea utilizării eficiente a fondurilor publice.
41. Totodată, având în vedere că nu se poate analiza conformitatea încadrării documentelor drept confidențiale în lipsa unei declarații de confidențialitate, a fost încălcat flagrant dreptul subscrisei la o cale de atac efectivă și eficientă⁷.
42. Nu toate informațiile cuprinse în oferta ofertantului declarat câștigător, precum și din procesul-verbal de evaluare tehnică, pot fi încadrate în categoria celor secretizate, astfel că solicităm Consiliului să permită accesul neîngrădit la documentele respective, în vederea respectării caracterului de document public al dosarului achiziției publice și a dreptului subscrisei la o cale de atac efectivă. În măsura în care acestea cuprind doar parțial informații confidențiale (probate ca atare), acestea pot fi cenzurate punctual, prin anonimizare.
43. În caz contrar, beneficiul confidențializării ar fi transformat în mod nejustificat din excepție în regulă, aducându-se o atingere nepermisă reglementărilor referitoare la informațiile de interes public.

În drept: art. 8 din Legea nr. 101/2016, art. 154 și 209 din Legea nr. 98/2016, art. 32 și art. 134-137 din Anexa la HG nr. 395/2016, precum și celelalte prevederi legale menționate în cuprinsul cererii.

În probațiune: înscrisuri.

⁷ Conform Hotărârilor pronunțate în Cauzele C-200/14 și C-288, „în ceea ce privește principiul efectivității, acesta se opune instituirii unor modalități procedurale care ar face excesiv de dificilă sau imposibilă în practică exercitarea drepturilor întemeiate pe ordinea juridică a Uniunii”.

TZ/A

BMC TRUCK & BUS SA

prin SCA ŢUCA ZBÂRCEA & ASOCIAŢII

