



DIRECȚIA GENERALĂ ACHIZIȚII PUBLICE

Clarificare Nr. 6 la Documentația de atribuire

Subiect: Achiziția publică a serviciilor de asistență tehnică, în vederea realizării studiului de evaluare operațională și strategică, intitulat „ Actualizarea evaluării intermediare a Programului Operațional regional 2007 – 2013”

Nr. anunt: 132579/06.01.2012

Întrebare nr. 1

“4.3.1 Lansarea proiectului [...] Responsabilitatea pregătirii materialelor, documentelor, a mapelor pentru reuniune, locația, precum și orice alte elemente necesare organizării și desfășurării reuniunii de lansare sunt în sarcina și responsabilitatea exclusivă a Contractantului.

4.3.5. Reuniunea finală de comunicare a rezultatelor evaluării [...] Pregătirea materialelor necesare ședinței, locația, precum și oricare alte elemente necesare desfășurării acestei reuniuni, sunt în sarcina și responsabilitatea exclusivă a contractantului.

5.1. Managementul proiectului și aspecte organizaționale [...] Responsabilitatea pregătirii documentelor și a prezentărilor în cadrul reuniunilor CCP, precum și a oricăror altor materiale necesare pentru desfășurarea acestor ședințe, reprezintă responsabilitatea integrală și sarcina Contractantului și a echipei de experți evaluatori.”

Pentru o evaluare corectă a efortului financiar necesar implementării acestui proiect, vă rugăm să precizați numărul de reuniuni (de lansare/finală/CCP ... etc) necesare în acest proiect, durata fiecăreia și numărul estimat de participanți per reuniune.

Răspuns:

În Documentația de Atribuire, Secțiunea II - Caietul de sarcini: Specificații tehnice, la cap. 6.3 - Calendarul orientativ al principalelor repere ale procesului de evaluare, sunt precizate reuniunile care vor fi organizate în cadrul proiectului. Durata și numărul de participanți vor fi estimate de Evaluator în funcție de cele menționate la cap. 6.3 coroborat cu capitolele 4.3 - Alte activități specifice proiectului și 5.1- Managementul proiectului și aspecte organizaționale, din Caietul de Sarcini: Specificații tehnice.

Întrebare nr. 2

Referitor la procedura de licitație deschisă pentru atribuirea contractului de achiziție publică privind prestarea de servicii de asistență tehnică, în vederea realizării studiului de evaluare operațională și strategică, intitulat „Actualizarea evaluării intermediare a Programului operațional Regional 2007 – 2013”, cod CPV 79311200-9 (servicii de realizare de studii), vă adresăm următoarea solicitare de clarificări cu privire la contractul de prestări de servicii.

Pe cale de consecință, vă transmitem anexat versiunea de contract care conține recomandările noastre cu privire la documentul în cauză.

Față de cele de mai sus, vă rugăm să ne prezentați punctul dumneavoastră de vedere cu privire la aspectele menționate.

Răspuns:

1. Eliminarea alineatului (4) din Preambul.

Nu suntem de acord cu eliminarea alin. (4) întrucât este vorba despre o clauză uzuală întâlnită în toate contractele practicate. Potrivit art. 7 contractul este guvernat de legea română iar clauzele contractuale se pot completa cu prevederile legale relevante.

2. Modificarea art. 6 alineat (5), forma propusă fiind: „Achizitorul are dreptul de a emite pretenții asupra garanției de bună execuție, în limita prejudiciului creat **și dovedit**, dacă Prestatorul nu își îndeplinește sau își îndeplinește necorespunzător obligațiile asumate prin prezentul contract. Anterior emiterii unei pretenții asupra garanției de bună execuție, Achizitorul are obligația de a notifica acest lucru Prestatorului, precizând totodată obligațiile care nu au fost respectate și acordând acestuia un termen de 30 de zile pentru a executa obligațiile respective.”

Nu suntem de acord cu introducerea cuvântului *dovedit* ceea ce implică instanțele de judecată. Prejudiciul creat de neîndeplinirea sau îndeplinirea necorespunzătoare a obligațiilor de către prestator poate fi constatat de către Achizitor prin intermediul corespondentei purtate de-a lungul contractului, fără a fi necesară intervenția instanțelor judecătorești. De altfel, garanția nu se poate executa în lipsa unei justificări din partea Achizitorului, plata putând fi condiționată sau necondiționată. Potrivit art. 20 din contract prestatorul este de drept în întârziere prin simpla încălcare a obligațiilor din contractul ce urmează a fi atribuit.

3. Eliminarea alineatului (5), art. 8.

Suntem de acord cu propunerea potențialului ofertant de eliminare a mențiunii “Achizitorul are dreptul de a se opune justificat, alegerii făcute de Prestator cu privire la contul bancar (inclusiv instituția bancară selectată)” din moment ce oricum, în cazul în care îi va fi atribuit contractul este obligat de către OUG nr. 146/2002 să își deschidă un cont în Trezorerie. Nu suntem de acord cu eliminarea mențiunii “Achizitorul are dreptul de a se opune justificat, alegerii făcute de Prestator cu privire ... și sau auditorul independent, informând despre acest lucru Prestatorul în termen de maximum 5 zile de la cunoașterea de către Achizitor a motivelor care conduc la această opoziție.” precizându-se clar că respingerea acestuia va fi justificată.

4. Modificarea art. 10, alineatul (1) forma propusă fiind: „Prestatorul se obligă să presteze toate serviciile prevăzute în contract la standardele și/sau performanțele solicitate prin Caietul de sarcini: Specificații tehnice și/sau prezentate în propunerea tehnică, anexate la prezentul contract, respectiv **să realizeze studiul privind “Actualizarea evaluării intermediare a Programului Operațional Regional 2007-2013”**, precum și toate activitățile prevăzute prin documentele menționate pentru realizarea obiectivelor proiectului și a rezultatelor așteptate, la termenele și în condițiile **prevăzute în prezentul Contract precum și în anexele la prezentul Contract.**”

Suntem de acord cu o astfel de modificare.

5. Modificarea art. 10, alineatul 6.1 forma propusă fiind: „**Rapoartele de Evaluare** (versiunile parțiale, finală de lucru și finală) **vor fi prezentate de Prestator membrilor Comitetului de Coordonare a Proiectului**, spre dezbateri, conform celor menționate în Caietul de sarcini: Specificații Tehnice anexat la prezentul contract, iar după primirea comentariilor și punctelor de vedere ale acestora, versiunile consolidate ale raportului de evaluare vor fi transmise de Prestator Achizitorului.”

Nu suntem de acord cu tăierea sintagmei “precum și celor interesați” întrucât este de natură a greva dreptul achizitorului de a prezenta rapoartele de evaluare și altor persoane din minister, care nu fac parte din comitetul de coordonare a proiectului. Atenție nu se încalcă clauzele referitoare la confidențialitate, din moment ce rapoartele ar fi prezentate unor oficiali ai ministerului, instituție ce plătește serviciile aferente realizării rapoartelor de evaluare.

6. Modificarea art. 10, alineatul 9 forma propusă fiind: „Prestatorul se obligă să **sustină** Achizitorul împotriva oricărui.”

Nu suntem de acord cu înlocuirea cuvântului despăgubească cu susțină căci diminuează în mod cert răspunderea prestatorului.

7. Modificarea art. 10 prin adăugarea a două alineate noi (17) și (18) cu următorul conținut:

“ (17) Prestatorul nu este răspunzător, în nici un fel, pentru reclamații și acțiuni în justiție sau daune cauzate de:

a) decizia Achizitorului de a nu urma recomandările Prestatorului, de a anula orice act, decizie sau recomandare a Prestatorului sau de a cere Prestatorului să ducă la îndeplinire o decizie sau recomandare cu care Prestatorul nu este de acord sau față de care își exprimă rezerve serioase și comunică în scris acest lucru Achizitorului;

b) executarea inadecvată, de către Achizitor, agenții sau personalul acestuia, a instrucțiunilor sau recomandărilor Prestatorului.

(18) Documentele și dosarele de lucru sunt și rămân proprietatea Prestatorului iar acestea nu vor putea fi înstrăinate sau prezentate unor terți fără acordul scris prealabil al Prestatorului. La cerere, se va acorda acces la asemenea documente de lucru autorităților publice, inclusiv organismelor de reglementare, în baza autorității conferite acestora prin lege sau regulament, sub supervizarea personalului.,,

Nu suntem de acord cu introducerea alineatului (17), el fiind redundant, situația fiind prevăzută în alți termeni la art. 10, alin. (9) pct. ii.

Nu suntem de acord cu introducerea alin. (18) întrucât potrivit prevederilor art. 30, alin. (6) toate documentele utilizate pentru întocmirea rapoartelor vor fi proprietatea Achizitorului, evitându-se astfel posibilitatea unei duble finanțări sau a unei utilizări din partea Prestatorului de natură să prejudicieze interesele Achizitorului. Putem accepta ca documentele de lucru să fie folosite de către Prestator numai cu acordul prealabil al Achizitorului, conform prevederilor art. 30, alin. (6).

8. Modificarea art. 11 prin adăugarea alineatului (2) cu următorul conținut:

„ (2) Fără a afecta, aplicabilitatea prevederilor art. 20, alin. (4) din prezentul contract, dacă Achizitorul nu onorează facturile în termen de 30 de zile de la expirarea perioadei prevăzute convenite, Prestatorul are dreptul de a sista prestarea serviciilor și de a beneficia de reactualizarea sumei de plată la nivelul corespunzător zilei de efectuare a plății. După o perioadă de 30 de zile de la decizia Prestatorului de a sista prestarea serviciilor sau a diminua ritmul prestării, acesta poate solicitat rezilierea contractului, fără o altă formalitate sau intervenția unei instanțe judecătorești. Imediat ce Achizitorul onorează factura, Prestatorul va relua prestarea serviciilor în cel mai scurt timp posibil.

Nu suntem de acord cu introducerea alin. (2) întrucât pentru plata întârziată a facturilor există prevăzută o sancțiune deja în contract, prin urmare nu se impune și introducerea sistării prestării serviciilor. Ar fi o încălcare a principiului latin non bis in idem (nu de două ori pentru aceeași vină). Reactualizarea sumei de plată nu se aplică la acest contract din moment ce pretul contractului este ferm și nu există o formulă conform căreia se va reactualiza pretul.

9. Modificarea art. 11 prin adăugarea a trei alineate noi (3) și (4) cu următorul conținut:

„ (3) Achizitorul se angajează să respecte decizia profesională a Prestatorului și să nu interfereze sau să influențeze în nici un mod opiniile sale exprimate în cadrul documentelor pregătite de acesta din urmă. Eventualele comentarii referitoare la conținutul documentelor emise de Prestator vor fi discutate de către părți, urmând ca eventualele modificări aduse conținutului documentelor în cauză să fie agreeate de comun acord.

(4) Achizitorul nu va face publică nicio informație referitoare la datele personale ale persoanelor implicate din partea Prestatorului în orice mod în derularea contractului (e.g. CV-urile persoanelor implicate direct/indirect în derularea și implementarea contractului).

De asemenea, în conformitate cu dispozițiile art. 12 (1), litera c) din Legea nr. 544/2001, Achizitorul se angajează să nu facă publice informații referitoare la Prestator oferta sa și la orice materiale livrate de acesta în derularea prezentului contract, informații care ar fi de natură să aducă atingere drepturilor de proprietate intelectuală și/sau industrială precum și secretelor comerciale ale prestatorului precum și acele informații care ar putea să creeze premisele unor situații de concurență neloială, astfel cum aceasta este definită prin Legea nr. 11/1991, din partea unor terți, în legătură cu activitățile comerciale și de afaceri ale Prestatorului.”

Nu suntem de acord cu introducerea alin. (3) fiind vorba de o diminuare clară a prerogativelor achizitorului care cunoaste mult mai bine necesitatea contractului raportat la activitatea sa de bază.

Nu suntem de acord cu introducerea alin. (4) întrucât achizitorul cunoaste îndeaproape legislatia în materia accesului la informatiile publice neajungându-se la situatia de a divulga datele personale ale persoanelor implicate din partea Prestatorului în contract.

10. Modificarea art. 12 prin adăugarea a unui nou alineat (7) cu următorul conținut:

„(7) Achizitorul se obligă să recepționeze și să aprobe serviciile prestate și documentele transmise de către Prestator în termen de 15 zile de la data notificării privind executarea serviciilor, respectiv a predării rapoartelor sau documentelor livrate de către Prestator pe baza unui proces – verbal de recepție. Achizitorul va notifica prestatorul, în termenul sus menționat, cu privire la decizia sa asupra rapoartelor și/sau documentelor elaborate și înaintate de către Prestator, cu indicarea motivelor care stau la baza respingerii acestora, dacă este cazul, solicitării de amendamente și/sau completări. În cazul în care Achizitorul nu răspunde în termen de 30 de zile de la primirea documentelor/ rapoartelor respective, acestea vor fi considerate ca avizate favorabil de către Achizitorul, începând cu data expirării termenului indicat.”

Nu suntem de acord cu introducerea alin. (7), rapoartele urmând a fi aprobate potrivit prevederilor din caietul de sarcini. Nu suntem de acord cu impunerea unui termen atât de strâns în condițiile în care documentele vor fi aprobate în cadrul comitetului de coordonare a proiectului. Nu suntem de acord nici cu institutia aprobării tacite a rapoartelor, aceasta nu poate fi folosită în cadrul acestui contract având în vedere că reprezintă condiții de plată, în cazul unor rapoarte.

11. Modificarea alineatului (1), art. 14, forma propusă fiind: „Prestatorul este obligat să permită Comisiei Europene, Oficiului de Luptă Anti-Fraudă (OLAF) și Curții Europene de Conturi să verifice, prin examinarea documentelor originale cu ocazia vizitelor la fața locului, modul de implementare a contractului, precum și să efectueze un audit complet, dacă este necesar, pe baza oricăror și tuturor documentelor justificative, inclusiv contabile, relevante. Astfel de verificări pot fi efectuate oricând pe o perioadă de 10 ani de la efectuarea plății finale, **urmare a unei notificări prealabile a Prestatorului cu minim 10 zile înainte de realizarea verificărilor.**

Nu suntem de acord cu introducerea sintagmei unei notificări prealabile a Prestatorului cu minim 10 zile înainte de realizarea verificărilor, întrucât MDRT nu își poate asuma obligații pentru o terță persoană, care nu este parte semnatară a contractului. În plus, în materia controlului efectuat în temeiul OUG nr. 66/2011 în cazul în care sunt necesare controale la fața locului structura de control va notifica structura controlată cu 5 zile lucrătoare înainte de momentul efectuării controlului.

12. Modificarea alineatelor (8) și (9), art. 18, forma propusă fiind:

„(8) Dacă Achizitorul nu onorează facturile în termen de 30 zile de la expirarea perioadei prevăzute la art 18 alin. (1), Prestatorul are dreptul de a apela la clauzele prevăzute la art. 20 din prezentul contract.

(9) Coroborat cu prevederile înscrise la art. 10, alin.(1) și (7), precum și cu art. 18, alin. (2) și (3) din prezentul contract în cazul în care Prestatorul nu își îndeplinește obligațiile asumate prin prezentul contract, sau atunci când o acțiune sau omisiune a Prestatorului afectează, în opinia Achizitorului, buna execuție a contractului, sau, în situația în care rapoartele de proiect și/sau, rapoartele de evaluare (versiuni și final) nu sunt prezentate la termenele prevăzute în Caietul de sarcini: Specificațiile Tehnice anexate la prezentul contract, agreate cu Achizitorul, și/sau sunt în mod repetat, incomplete și/sau greșit întocmite din punct de vedere al formei și al conținutului, chiar și după rediscutarea lor între Achizitor și Prestator, sau conduc în mod clar la concluzia că ele nu corespund cerințelor Achizitorului și obiectivelor și rezultatelor așteptate ale proiectului, Achizitorul are dreptul de a suspenda în tot sau în parte, efectuarea plăților către Prestator, după notificarea acestuia, până la remedierea integrală de către acesta a cauzei / cauzelor care au determinat neefectuarea / amânarea / suspendarea plăților.”

Nu suntem de acord cu modificarea art. 18, alin. (8) și (9).

13. Modificarea alineatului (1), art. 20, forma propusă fiind:

“(1). În cazul în care Prestatorul, din vina sa exclusivă, nu prestează serviciile în conformitate cu condițiile și la termenele stabilite conform acestui contract, Achizitorul are dreptul de a percepe, fără ca prin aceasta să se aducă atingere altor drepturi ale sale conform contractului, majorări de întârziere pentru fiecare zi scursă între termenul la care obligația respectivă trebuia îndeplinită, conform contractului (exclusiv) și termenul efectiv de îndeplinire al acesteia (inclusiv). În aceste situații, Prestatorul este considerat ca fiind de drept în întârziere, fără să fie necesară îndeplinirea oricăror formalități, **cu excepția celor prevăzute, în cuprinsul art. 6, alineatul (5) din prezentul contract**, începând de la data împlinirii termenului la care acesta trebuia să își execute obligația, iar aplicarea de majorări de întârziere de către Achizitor nu absolvă Prestatorul de obligația de prestare a serviciilor respective.”

Nu suntem de acord cu modificarea acestuia din aceleași rațiuni expuse la punctul 2.

14. Modificarea alineatului (4), art. 20, forma propusă fiind:

“(4). În cazul în care Achizitorul, nu onorează facturile în termen de 30 de zile de la expirarea perioadei prevăzute la art. 18. alin (1), atunci Prestatorul are dreptul de a solicita, ca majorări de întârziere, o sumă echivalentă cu o cotă procentuală de 0,1% pe zi de întârziere din valoarea facturilor neachitate, exclusiv TVA, până la îndeplinirea efectivă a obligațiilor, dar nu mai mult decât valoarea sumei datorate pentru serviciile deja efectuate, respectiv a facturii neachitate, exclusiv TVA.”

Nu suntem de acord cu modificarea prevederilor alin. (4). MDRT este o instituție publică și are nevoie de o programare judicioasă a resurselor așa că termenul de 2 luni de la expirarea termenului de plată la dispoziția Prestatorului pentru a solicita majorări de întârziere este unul rezonabil.

15. Eliminarea alineatului (5), art. 20.

Nu suntem de acord cu eliminarea alin. (5) care prevede imposibilitatea prestatorului de a sista prestarea serviciilor, din aceleași considerente exprimate la punctul 8.

16. Modificarea art. 21, prin introducerea unui nou alineat (2), cu următorul conținut:

„Fără a afecta prevederile art. 22 alin. (7) din prezentul contract, în cazul în care Achizitorul nu onorează facturile în termen de 30 de zile de la expirarea perioadei prevăzute la art. 18 din prezentul contract, Prestatorul are dreptul de a sista prestarea serviciilor. Imediat ce Achizitorul onorează factura, prestatorul va relua prestarea serviciilor în cel mai scurt timp posibil.”

Nu suntem de acord cu introducerea alin. (2) din aceleași considerente de la punctul 8.

17. Modificarea art. 22, prin eliminarea lit. (b), alineatul (4).

Nu suntem de acord cu eliminarea lit. b de la alin. (4) ea regăsindu-se în Regulamentul CE nr. 1605/2002.

18. Modificarea art. 23, alineatul (2), forma propusă fiind:

“(2). Prestatorul este obligat să returneze orice sume care i-au fost plătite în exces față de valoarea finală certificată a contractului, în termen de 30 zile de la primirea unei notificări în acest sens din partea Achizitorului. În cazul în care nu se conformează acestei obligații, Achizitorul are dreptul de a aplica majorări de întârziere, în aceleași condiții cu cele prevăzute la art. 20 din prezentul contract. Oricare dintre plățile parțiale efectuate de către Prestator vor acoperi și majorarea astfel calculată.”

Nu suntem de acord cu modificarea termenului de returnare a sumelor plătite în exces față de valoarea finală certificată a contractului, de la 10 zile la 30 zile, deoarece este normal ca acestea să fie recuperate cât mai rapid.

19. Modificarea art. 24, alineatul (2), lit. (b) și (c), forma propusă fiind:

„b) Limita maximă a despăgubirilor ce vor fi acordate de Prestator, Achizitorului nu vor depăși prețul contractului.

c) despăgubirile ce vor fi acordate de prestator în baza acestui articol reprezintă răspunderea cumulată a prestatorului față de achizitor și față de alți beneficiari ai serviciilor, decurgând în orice manieră și pe orice bază, pentru orice pierdere sau prejudiciu direct decurgând din sau în legătură cu prezentul contract și serviciile prestate și suferit de către Achizitor (sau de către oricare asemenea altă parte), indiferent de modul în care este cauzată pierderea sau prejudiciul direct, inclusiv din neglijența prestatorului, dar nu din neîndeplinirea deliberată a obligațiilor, va fi limitată la suma reprezentând prețul plătit Prestatorului în conformitate cu art. 2 din prezentul contract.”

Nu suntem de acord cu aceste modificări, prin modificările aduse art. 24, se diminuează vădit nivelul despăgubirilor față de terti ministerul fiind nevoit să acopere orice sumă ce depășește valoarea contractului.

20. Modificarea art. 30, alineatul (6), forma propusă fiind:

„**(6).** Toate rapoartele și documentele precum hărți, diagrame, desene, specificații, planuri, statistici, calcule, baze de date, software și înregistrări suport sau orice materiale achiziționate, compilate sau pregătite de către Prestator în executarea acestui contract vor fi proprietatea Achizitorului, în afară de cazul în care prin contract se prevede altfel. Prestatorul se obligă să livreze aceste documente Achizitorului după finalizarea contractului și să nu le utilizeze pentru alte scopuri decât cele prevăzute în acest contract, cu excepția cazului în care Achizitorul îl autorizează în scris în acest sens. **Documentele și dosarele de lucru sunt și rămân proprietatea prestatorului iar acestea nu vor putea fi înstrăinate sau prezentate unor terți fără acordul scris prealabil al prestatorului. La cerere, se va acorda acces la asemenea documente de lucru autorităților publice, inclusiv organismelor de reglementare, în baza autorității conferite acestora prin lege sau regulament, sub supervizarea persoanei prestatorului”**

Nu suntem de acord cu completarea alin. (6) potrivit observațiilor de la punctul 7 (pentru alineatul 18).

21. Eliminarea alineatului (14), art. 30.

Nu suntem de acord cu eliminarea alin. (14) întrucât prin renunțarea la acel alineat nu se cunoaște care este modalitatea de rezolvare a unui potențial conflict referitor la necesitatea publicării unor informații. Contractul de prestări servicii intră sub incidența legislației achizițiilor publice, fiind prezumat a fi un contract administrativ, poziția de egalitate a drepturilor și obligațiilor părților unui contract de achiziție publică nefiind specifică contractelor administrative.