

ROMÂNIA



CONSILIUL SUPERIOR AL MAGISTRATURII

*"Consiliul Superior al Magistraturii
este garantul independenței justiției"
(art. 133 alin.1 din Constituție, republicată)*

Calea Plevnei, nr. 141B, sector 6, cod poștal
060011
Tel: 021-311.69.15
Fax: 021-311.69.01
Website: www.csm1909.ro

Nr. 1747/7610/10.12.2019

RĂSPUNS SOLICITARE CLARIFICARE

Ca urmare a solicitării de clarificări înregistrată cu nr.1741/7610/06.12.2019, privind documentația de atribuire pentru achiziția directă de cărți tipărite pentru Consiliul Superior al Magistraturii, se fac următoarele precizări:

Întrebare:

S.C....., este interesată să participe la selecția de oferte pentru achiziția a 3000 cărți, cod CPV 22110000-4, lansată de Consiliul Superior al Magistraturii.

Vă informăm că dl....., administratorul firmei, are în derulare un contract de prestări de servicii în proiectul TAEJ, în calitate de expert comunicare. Nu participă la luarea deciziilor sau la evaluarea ofertelor. Sarcina sa e de redactare ghiduri.

Vă rugăm să ne transmiteți în scris dacă această calitate de prestator de servicii încalcă art.59 și 60 din Legea 98/2016 și dacă societatea în cauză poate participa legal la procesul de achiziție publică, respectiv la procedura de selecție nr.1631/7610/28.10.2019.

Răspuns:

Din interpretarea dispozițiilor art. 59 și art. 60 din Legea nr. 98/2016 rezultă că existența unui conflict de interese, indiferent că este vorba de un conflict de interese real, aparent sau potențial, se evaluează prin raportare la următoarele elemente de bază:

- **membrii personalului autorității contractante** sau ai unui furnizor de servicii de achiziție care acționează în numele autorității contractante, **care sunt implicați în desfășurarea procedurii de atribuire sau care pot influența rezultatul acesteia;**

- **existența unui interes direct sau indirect financiar, economic sau un alt interes personal** din perspectiva persoanelor menționate mai sus;

- **afectarea imparțialității** persoanelor în luarea deciziei adoptate în exercitarea funcției sau chiar și perceperea interesului ca element care compromite imparțialitatea ori independența lor în contextul procedurii de atribuire, ca urmare a interesului.

ROMÂNIA



CONSILIUL SUPERIOR AL MAGISTRATURII

*"Consiliul Superior al Magistraturii
este garantul independenței justiției"
(art. 133 alin.1 din Constituție, republicată)*

Calea Plevnei, nr. 141B, sector 6, cod poștal
060011
Tel: 021-311.69.15
Fax: 021-311.69.01
Website: www.csm1909.ro

Sintetizând se poate concluziona că există conflict de interese atunci când persoanele cu atribuții de decizie, verificare/evaluare din cadrul autorității contractante au un interes **personal** direct sau indirect care **fie le-a afectat imparțialitatea** în exercitarea atribuțiilor privind procedura de achiziție sau **este de natură să creeze o astfel de aparență.**

La art. 60 din Legea nr. 98/2016 sunt enumerate exemplificativ anumite situații în care premisa acestei imparțialități este fie existența unor anumite relații de rudenie între persoanele precizate expres, fie deținerea de părți sociale, acțiuni, părți sociale, tot de către anumite persoane. Este vorba de persoanele menționate expres la lit. a), b), d), și e) din articolul menționat anterior. Aceste situații sunt identificabile în mod obiectiv fiind vorba de rudenie și existența unor titluri acțiuni etc.

De asemenea, o altă situație exemplificativă cu potențial de a declanșa un conflict de interese este prevăzută la art. 60 lit. c) din Legea nr. 98/2016 și constă în "participarea în procesul de verificare/evaluare a solicitărilor de participare/ofertelor a unei persoane despre care se constată sau cu privire la care există indicii rezonabile/informații concrete că poate avea, direct ori indirect, un interes personal, financiar, economic sau de altă natură, ori se află într-o altă situație de natură să îi afecteze independența și imparțialitatea pe parcursul procesului de evaluare".

Cu titlul preliminar precizăm faptul că pentru a fi incident conflictul de interese în acest caz autoritatea contractantă ar trebui să se afle în posesia unor dovezi de necontestat că participarea S.C..... ar conduce la distorsionarea concurenței în cadrul procedurii de achiziționare a cărților de specialitate ce fac obiectul anunțului nr. 1631/7610-2017-28.10.2019 și, totodată, să se afle în imposibilitatea de a remedia această situație.

Cu privire la o situație similară, arătăm faptul că în "Îndrumarul pentru Autoritățile Contractante privind Conflictele de Interese în Procesele de Achiziții Publice, în baza Legislației Naționale privind Achizițiile Publice și a Strategiei Naționale în domeniul Achizițiilor Publice" a fost citată jurisprudența CJUE, respectiv Hotărârrea pronunțată în dosarele reunite C-21/03 și C-34/03, Fabricom SA v. Belgium par. 36.

Astfel se arată că o persoană care a efectuat muncă de cercetare, studii sau acțiuni în legătură cu contracte publice de lucrări, de furnizare, sau de servicii, nu

ROMÂNIA



CONSILIUL SUPERIOR AL MAGISTRATURII

*"Consiliul Superior al Magistraturii
este garantul independenței justiției"
(art. 133 alin.1 din Constituție, republicată)*

Calea Plevnei, nr. 141B, sector 6, cod poștal
060011

Tel: 021-311.69.15

Fax: 021-311.69.01

Website: www.csm1909.ro

poate fi exclusă de la participarea la procedura de achiziții publice ca ofertant dacă i-a fost dată ocazia să demonstreze că experiența avută în faza anterioară ofertării în legătură cu achiziția respectivă, nu a fost de natură să-i creeze vreun avantaj și astfel să distorsioneze competiția.

Or în speță, spre deosebire de jurisprudența citată, nici măcar nu se poate pune problema de distorsionare a concurenței în condițiile în care obiectul celor două proceduri este diferit, respectiv redactare de ghiduri în calitate de expert în comunicare pe de o parte și achiziționare de cărți de specialitate pe de altă parte.

În raport de aceste precizări, calitatea de expert a dl.....în cadrul proiectului TAEJ nu este suficientă în sine pentru a genera o situație de incompatibilitate pentru S.C..... (administrată de dl) în cadrul unei alte proceduri de atribuire, cu alt obiect, declanșate tot de către Consiliul Superior al Magistraturii. În speță nu există date cu privire la existența vreunui interes personal în ceea ce privește persoanele desemnate din cadrul autorității contractante și nu există nici informații despre modalitatea cum ar fi afectată imparțialitatea acestor persoane chiar și în aparență.

A accepta punctul de vedere contrar ar presupune că din moment ce dl a încheiat un contract de prestări servicii cu Consiliul Superior al Magistraturii, în viitor nicio firmă administrată de acesta să nu mai poată participa la o procedură de achiziție derulată de Consiliul Superior al Magistraturii. Or o astfel de concluzie nu poate fi acceptată în condițiile în care autoritatea contractantă nu va identifica elemente concrete privind existența unui interes personal al persoanelor cu atribuții în desfășurarea procedurii, de natură a afecta imparțialitatea evaluării.

Președinte al Consiliului Superior al Magistraturii,
Judecător Lia SAVONEA

