

**În atenția potențialilor ofertanți la achiziția unei aplicații software pentru gestionarea deciziilor interne și a acțiunilor în justiție, inclusiv instruirea personalului ANCOM pentru utilizarea aplicației (cod CPV: 72212000-4)  
Anunț publicitate nr. 28120/08.02.2016**

În urma solicitării de clarificări înregistrată la ANCOM sub nr. SC-5407/19.02.2016, vă aducem la cunoștință solicitările de clarificări adresate în cadrul achiziției sus menționate, precum și răspunsul la acestea:

**1) Întrebare:** referitor la prevederea din Solicitarea de oferte (denumită în continuare „Prevederea”, respectiv:

*„Pentru depășirea termenului asumat, prestatorul va datora penalități de întârziere de 0,15% din valoarea contractului, fără TVA, pentru fiecare zi de întârziere în îndeplinirea corespunzătoare a oricărei obligații, penalități ce vor fi pretinse și/sau deduse și reținute de către ANCOM din obligațiile de plată a prețului, fără nicio formalitate prealabilă de punere în întârziere.*

*În cazul în care penalitățile de întârziere nu pot fi deduse din preț, prestatorul are obligația de a le plăti în termen de maxim 10 (zece) zile de la solicitarea ANCOM.”*

Vă rugăm să admiteți modificarea acesteia în sensul arătat în cele ce urmează, motivat de următoarele aspecte:

- în primul rând, penalitățile de întârziere în quantum de 0,15% sunt excesive și abuzive în raport de prevederile Legii 72/2013 privind măsurile de combaterea întârzierii în executarea obligațiilor de plată a unor sume de bani rezultând din contracte încheiate între profesioniști și între aceștia și autorități contractante;
- penalitățile de întârziere ar trebui să se raporteze la obligațiile neîndeplinite, întrucât numai cu privire la acestea Prestatorul s-ar putea afla în culpă. Considerăm abuzivă raportarea procentului penalităților de întârziere la întreg prețul contractului, indiferent dacă prestatorul a îndeplinit sau nu o parte din obiectul respectivului contract;
- mecanismul de aplicare a penalităților de întârziere ar trebui să fie precedat de punerea în întârziere a Prestatorului și acordarea unui termen de remediere. În acest sens, s-ar putea dovedi buna credință a Achizitorului.

În sensul celor arătate, vă rugăm să admiteți următoarea formulare

*“Pentru depășirea termenului asumat, prestatorul va datora penalități de întârziere de 0,04% din valoarea obligației neîndeplinite fără TVA, pentru fiecare zi de întârziere în îndeplinire a corespunzătoare a oricărei obligații, penalități ce vor fi pretinse și/sau deduse și reținute de către ANCOM din obligațiile de plată a prețului, fără nicio formalitate prealabilă de punere în întârziere, în cazul în care Prestatorul nu îndeplinește obligații în cadrul termenului de remediere acordat, termen care nu poate fi mai mic de 10 zile lucrătoare de la data recepționării notificării de către Prestator.*

*În cazul în care penalitățile de întârziere nu pot fi deduse din preț, prestatorul are obligația de a le plăti în termen de maxim 10 (zece) zile de la solicitarea ANCOM”.*

**Răspuns 1):** Referitor la penalitățile de întârziere menționate în Solicitarea de Oferte, precizăm următoarele:

Obiectul achiziției directe, astfel cum este menționat în Solicitarea de oferte și în Caietul de sarcini – Anexa nr. 1 este constituit din dezvoltarea, implementarea și punerea în funcțiune

a unei aplicații software pentru gestionarea deciziilor interne și a acțiunilor în justiție, prin urmare, se solicită realizarea unei soluții „la cheie” în totalitate funcțională cu respectarea cerințelor solicitate.

În acest context, luând în considerare specificul obiectului achiziției, penalitățile de întârziere nu se pot aplica și nu pot fi cuantificate prin raportare la „valoarea obligațiilor neîndeplinite”, deoarece nu se pot stabili în mod separat valorile activităților aferente livrării aplicației software. Așa cum am menționat, esențială pentru autoritatea contractantă este realizarea „la cheie” a aplicației software care să respecte condițiile din Caietul de sarcini.

Mai menționăm că penalitățile de întârziere, în quantumul solicitat prin Solicitarea de oferte nu contravin în vreun fel prevederilor Legii nr. 72/2013 privind măsurile pentru combaterea întârzierii în executarea obligațiilor de plată a unor sume de bani rezultând din contracte încheiate între profesioniști și între aceștia și autorități contractante. Astfel, clauza privind penalitățile de întârziere nu se regăsește printre situațiile de clauze abuzive reglementate expres în cuprinsul actului normativ menționat mai sus, iar în conformitate cu prevederile art. 4 coroborat cu dispozițiile art. 8, teza finală din același act normativ și potrivit dreptului comun, părțile sunt libere să stabilească nivelul „dobânzii” pentru întârzierea în îndeplinirea obligațiilor și, numai în cazul în care acest nivel nu este stabilit, se va aplica dobânda legală.

Mai adăugăm cu caracter general că penalitățile de întârziere reprezintă o modalitate de a proteja interesele instituției noastre în calitate de autoritate contractantă de un comportament necorespunzător al unui operator economic pe parcursul derulării contractului de achiziție publică în cazul îndeplinirii cu întârziere a obligațiilor asumate prin oferta depusă. Aplicarea penalităților de întârziere este o măsură justificată pentru a proteja autoritatea contractantă de ofertanții de rea credință care declară doar formal că vor respecta termenele și obligațiile solicitate de autoritate, pentru a obține declararea ofertei ca fiind corespunzătoare. Un ofertant care participă cu bună credință la o achiziție publică analizează cu atenție posibilitatea reală de a respecta termenele și condițiile din caietul de sarcini, iar în cursul derulării contractului nu va fi afectat în vreun fel de sancțiunile menționate cu caracter preventiv în cuprinsul acestuia. Penalitățile de întârziere se vor solicita numai în cazul încălcării culpabile a obligațiilor asumate prin contractul de achiziție publică și, prin urmare, un ofertant de bună credință care respectă obligațiile asumate nu va fi afectat de aceste sancțiuni contractuale.

În concluzie, pentru motivele arătate mai sus, nu putem accepta propunerea formulată de dumneavoastră.

## 2) Întrebare: În legătură cu prevederea din Solicitarea de Oferte, respectiv:

*“Pentru aplicația dezvoltată și implementată, perioada de garanție acordată este de cel puțin 12 luni și curge de la data semnării fără obiecțiuni a procesului-verbal de recepție a aplicației software”*

*vă rugăm să admiteți următoarea modificare:*

*“Pentru aplicația dezvoltată și implementată, perioada de garanție acordată este de cel puțin 12 luni și curge de la data semnării fără obiecțiuni a procesului-verbal de recepție a aplicației software sau de la data la care acesta trebuia semnat, în situația în care nu există motive justificate de ne semnare a acestuia”.*

Solicitarea de mai sus este motivată de faptul că din diverse motive poate fi întârziat procesul de semnare a Procesului verbal de recepție a aplicației software, fără ca în paralel să existe vreo solicitare de remediere a serviciilor prestate de către Achizitor.

**Răspuns 2):** Referitor la solicitarea dumneavoastră menționată că în cuprinsul contractului se va introduce un articol cu următorul conținut:

*Certificarea de către Achizitor a faptului că serviciile prestate corespund specificațiilor prevăzute în Caietul de sarcini - Anexa nr. 1 și în Propunerea tehnică - Anexa nr. 2 la prezentul Contract iar aplicația software a fost realizată cu respectarea condițiilor prevăzute în aceste documente se face prin semnarea fără obiecțiuni de către reprezentanții autorizați ai*

**Achizitorului** a procesului – verbal de recepție a aplicației software, în termen de 5 (cinci) zile de la data comunicată de **Prestator** cu privire la finalizarea tuturor serviciilor care fac obiectul **Contractului**. **Achizitorul** nu poate refuza semnarea procesului verbal de recepție în cazul în care **Prestatorul** demonstrează că soluția informatică funcționează și respectă în totalitate cerințele din Caietul de sarcini și din Propunerea tehnică.

Considerăm că această clauză acoperă în totalitate problemele semnalate la pct. 2 din solicitarea de clarificări.