



MINISTERUL FINANTELOR

Direcția generală de servicii interne și achiziții publice

Nr. 681633/17.05.2024

RĂSPUNS CONSOLIDAT

la solicitarea de clarificare primită din partea unor operatori economici cu privire la Scrisoare de intenție nr. Nr. 681171/07.05.2024 și anunțul ADV1424367/07.05.2024 pentru achiziția servicii de consultanță juridică pentru implementarea de acorduri-cadru de tip ISDA Master Derivative Agreement (negociere, încheiere) și realizarea de tranzacții cu instrumente financiare derivate, respectiv pentru swap pe rata dobânzii, swap valutar și swap pe valute încrucișate
2024_A2_002

Autoritatea contractantă răspunde după cum urmează:

Întrebarea nr. 1

Solicitare de clarificari în legătură cu modalitatea de prezentare a contractelor de asistență juridică sau a recomandărilor emise sau contrasemnate de beneficiari

În Specificațiile Tehnice se menționează:

(i) “[...] *Ofertanții vor prezenta documente care probează îndeplinirea cerințelor minime / cerințelor pentru obținerea punctajelor pentru factorii tehnici, cum ar fi: certificate constatatoare / contracte / procese-verbale de recepție / recomandari etc. emise sau contrasemnate de către beneficiarii serviciilor din care să reiasă finalizarea serviciilor prestate. [...]*” (pagina 3 din Specificațiile Tehnice)

(ii) “[...] *Documentele care dovedesc îndeplinirea cerinței minime / cerințelor pentru obținerea punctajelor pentru factorii tehnici de către personalul propus pentru implementarea contractului: CV-uri în format Europass, din care să reiasă anii de experiență în acordarea de consultanță pentru tranzacții cu instrumente financiare derivate, certificate / contracte / recomandări etc. emise sau contrasemnate de către beneficiarii serviciilor, din care să reiasă experiența în consultanță juridică pentru instrumente financiare derivate.[...]*” (pagina 4 din Specificațiile Tehnice)

Vă rugăm să ne precizați:

- (a) dacă pentru probarea îndeplinirii cerințelor minime / cerințelor pentru obținerea punctajului pentru factorii tehnici va fi acceptabilă și depunerea unei declarații pe proprie răspundere, semnată de reprezentantul participantului la achiziție ori de persoana care susține că a realizat/îndeplinit anumite mandate;
- (b) dacă pentru probarea îndeplinirii cerințelor minime / cerințelor pentru obținerea punctajului pentru factorii tehnici va fi acceptabilă de către personalul propus pentru implementarea contractului, este suficientă o declarație pe proprie răspundere semnată de persoanele ce au calitatea de personal propus.

În formularea acestei cereri de clarificare avem în vedere (i) pe de o parte, obligația secretului profesional, la nivelul avocatului, precum și a secretului bancar, precum și (ii)

Cauza C-46/15, Ambisig - Ambiente e Sistemas de Informação Geográfica SA împotriva AICP - Associação de Industriais do Concelho de Pombal, unde Curtea de Justiție a Uniunii Europene a reținut că:

“42 În schimb, normele care figurează într-un anunț de participare și potrivit cărora un operator economic poate să se prevaleze de o astfel de declarație unilaterală și în cazul în care demonstrează, prin intermediul unor elemente obiective care trebuie verificate de la caz la caz, existența unei dificultăți serioase care îl împiedică să obțină o astfel de certificare, din cauza, de exemplu, a relei credințe a achizitorului privat în cauză, sunt conforme cu principiul proporționalității în măsura în care aceste norme nu îi impun operatorului în cauză o sarcină a probei disproporționată în raport cu urmarirea aceluiași obiective.”

Răspuns la întrebarea nr.1

Așa cum este prevăzut în specificațiile tehnice la punctul 2 a) - Cerințe minime privind ofertantul

i) *“[...] Documentele prezentate trebuie să permită identificarea denumirii beneficiarului serviciilor, a obiectului contractului și a perioadei în care a fost acordată consultanța juridică.*

- *În situația în care ofertantul prezintă documente anonimizate, acestea trebuie să permită identificarea informațiilor de mai sus, în caz contrar, acestea nu vor fi luate în considerare la evaluarea ofertei.*
- *Autoritatea contractantă va asigura confidențialitatea documentelor/informațiilor marcate ca fiind confidențiale de către ofertanți. [...]*

Așa cum este prevăzut în specificațiile tehnice la punctul 2 b) - Cerințe minime privind echipa ce va fi implicat [] în derularea acordului-cadru

ii) *“[...] Documentele care dovedesc îndeplinirea cerinței minime / cerințelor pentru obținerea punctajelor pentru factorii tehnici de către personalul propus pentru implementarea contractului: CV-uri în format Europass, din care să reiasă anii de experiență în acordarea de consultanță pentru tranzacții cu instrumente financiare derivate, certificate / contracte / recomandări etc. emise sau contrasemnate de către beneficiarii serviciilor, din care să reiasă experiența în consultanța juridică pentru instrumente financiare derivate.[...]”*

Drept urmare, prezentarea unei declarații pe proprie răspundere, semnată de reprezentantul participantului la achiziție ori de către persoana care susține că a realizat/îndeplinit anumite mandate sau de către persoanele ce au calitatea de personal propus, nu este acceptată în procesul de evaluare a ofertelor.

Pentru asigurarea respectării principiilor prevăzute la art. 2 alin (2) din Legea 98/2016 privind achizițiile publice, autoritatea contractantă are nevoie de documente convingătoare care să ateste experiența similară a ofertanților. Pe baza acestora comisia de evaluare își va întemeia evaluarea și va stabili câștigătorul.

Întrebarea nr.2

Solicitare de clarificări în legătură cu metoda/modalitatea de calcul aplicată de Autoritate pentru calculul perioadei de 5 ani de experiență pentru personalul propus
În Scrisoare de Intenție se menționează:

“4. Ofertantul trebuie să facă dovada că cel puțin 2 persoane din echipa ce va fi implicată în derularea acordului-cadru au experiență de minimum 5 ani în acordarea de consultanță juridică pentru implementarea de acorduri-cadru ISDA Master Derivative Agreement (negociere, încheiere) și consultanța pentru realizarea de tranzacții cu instrumente financiare derivate, respectiv pentru swap pe rata dobânzii, swap valutar și swap pe valute încrucișate” (pagina 2 din Scrisoarea de Intenție)

(a) Avem rugăminta să ne detaliați (sau să exemplificați) cum va fi calculată perioada de 5 ani experiența în acordarea de consultanța juridică pentru implementarea de acorduri-cadru ISDA Master Derivative Agreement. Ce se va proba efectiv, durata negocierilor pentru încheierea unui ISDA Master Derivative Agreement? Similar pentru swap pe rata dobânzii, swap valutar și swap pe valute încrucișate?

Răspuns la întrebarea nr.2

În specificațiile tehnice la punctul 2 b) - Cerințe minime privind echipa ce va fi implicată în derularea acordului-cadru se precizează:

“[...]că documentele care dovedesc îndeplinirea cerinței minime / cerințelor pentru obținerea punctajelor pentru factorii tehnici de către personalul propus pentru implementarea contractului: CV-uri în format Europass, din care să reiasă anii de experiență în acordarea de consultanță pentru tranzacții cu instrumente financiare derivate, certificate / contracte / recomandări etc. emise sau contrasemnate de către beneficiarii serviciilor, din care să reiasă experiența în consultanță juridică pentru instrumente financiare derivate [...]”.

Documentele prezentate trebuie să permită autorității contractante identificarea perioadei în care a fost acordată consultanța juridică, care să acopere perioada alocată pentru negocierea și încheierea acordurilor-cadru ISDA Master Derivative Agreement, și respectiv pentru realizarea tranzacțiilor cu instrumente financiare derivate.

Întrebarea nr.3

Solicitări de clarificare în legătură cu anumite aspecte din Formularul nr. 1 aferent Procedurii

Având în vedere mențiunile în documentele Procedurii, respectiv:

(a) pct. 5. din Formularul nr. 1 aferent Procedurii: *„5. cunosc prevederile art. 61 alin. (1) din Regulamentul (UE, Euratom) 2018/1046 al Parlamentului European și al Consiliului din 18 iulie 2018 și legislația națională în vigoare cu privire la conflictul de interese și am luat la cunoștință de prevederile art. 326 [...]”*, în condițiile în care, raportat la obiectul și necesitatea mandatului, din asociere de avocați va face parte și o persoană juridică străină,

Vă rugăm să ne confirmați posibilitatea completării punctului 5. de mai sus de maniera următoare: *„5. cunosc prevederile art. 61 alin. (1) din Regulamentul (UE, Euratom) 2018/1046 al Parlamentului European și al Consiliului din 18 iulie 2018 și legislația națională în vigoare care îmi este aplicabilă cu privire la conflictul de interese și am luat la cunoștință de prevederile art. 326 [...]”*.

(b) pct. 2. din Formularul nr. 1 aferent Procedurii: *“2. din Certificatul constatator eliberat de Ministerul Justiției / Oficiul Registrului Comerțului (sau echivalent în cazul persoanelor juridice străine) sau din Extrasul din Registrul acționarilor, certificate de administrator, în cazul societăților pe acțiuni, rezultă că nu avem persoane care sunt*

soț/soție, rudă sau afin până la gradul al doilea inclusiv sau care se află în relații comerciale cu persoanele nominalizate în documentația de atribuire. În acest sens precizez următoarele informații relevante pentru verificarea potențialei situații de conflict de interese, după cum urmează:

1. *Lista cu membrii Consiliului de Administrație*
 - a. *[introduceți numele 1],*
 - b. *[introduceți numele 2] etc.”*

precizăm că societățile de avocați (1) nu sunt înregistrate la Oficiul Registrului Comerțului sau la Ministerul Justiției, astfel nu pot să obțină un certificat constatator eliberat de Ministerul Justiției / Oficiul Registrului Comerțului și (2) nu sunt societăți pe acțiuni, astfel nu au posibilitatea prezentării unui extras din registrul acționarilor, care să fie certificat de administrator. De asemenea, societățile de avocați nu au o structură alcătuită din Consiliul de Administrație, Organ de Conducere, Organ de Supraveghere. Față de aceste aspecte, subscrisa în calitate de ofertant interesat să participe la Procedura, nu poate completa pct.2 din Formularul nr. 1 aferent Procedurii, în mod corespunzător, existând riscul real al declarării Ofertei ca inadmisibile ori neconforme. În aceste condiții:

(a) **Vă solicităm să ne precizați** ce acte ori documente, ar trebui să depună o societate de avocați (inclusiv o societate de avocați din străinătate) în legătură cu pct. 2. din Formularul nr. 1 aferent Procedurii.

(b) **Va rugăm să ne precizați:** (i) care este modalitatea de completare și informațiile concrete care ar trebui incluse la pct. 2. din Formularul nr. 1 aferent Procedurii; (ii) dacă declarația, precum și verificările ce trebuie efectuate trebuie să cuprindă (1) doar avocații alocăți echipei de proiect sau (2) toți avocații din firma ofertantă? Menționăm că există firme/societăți (n.n. internaționale) de avocatură în care își desfășoară activitatea peste 1000 de avocați, iar o astfel de verificare ar fi atât impractică, cât și nenecesară, atât timp cât avocații respectivi nu ar fi implicați în proiect.

Răspuns la întrebarea nr.3

a) În condițiile în care, raportat la obiectul și necesitatea mandatului, din asociere de avocați va face parte și o persoană juridică străină, confirmăm posibilitatea compleării punctului 5 din Formularul nr.1 aferent procedurii de maniera următoare: „5. *cunosc prevederile art. 61 alin. (1) din Regulamentul (UE, Euratom) 2018/ 1046 al Parlamentului European și al Consiliului din 18 iulie 2018 și legislația națională în vigoare care îmi este aplicabilă cu privire la conflictul de interese și am luat la cunoștință de prevederile art. 326 [...]*”.

b) Având în vedere că societățile de avocați nu sunt înregistrate la Oficiul Registrului Comerțului sau la Ministerul Justiției, astfel nu pot să obțină un certificat constatator eliberat de Ministerul Justiției / Oficiul Registrului Comerțului și nu sunt societăți pe acțiuni, astfel nu au posibilitatea prezentării unui extras din registrul acționarilor, care să fie certificat de administrator și nu au o structură alcătuită din Consiliul de Administrație, Organ de Conducere, Organ de Supraveghere, **se renunță la punctul 2 din Formularul nr. 1 aferent Procedurii.**

Ofertanții români/străini vor depune declarația privind conflictul de interese în care se vor menționa doar avocații alocăți echipei de proiect

Întrebarea nr.4

Cerere de extindere/prelungire a termenului limită de depunere a ofertelor

Distinct față de cele de mai sus, având în vedere natura mandatului preconizat de Procedura (i.e. posibilitatea de a acorda consultanța juridică pe lege română și lege engleză/americană), iar construirea și pregătirea unei oferte presupune inclusiv asocierea cu o firmă/societate de avocatura specializată pe drept englez/american, dar și faptul că pregătirea documentației necesare depinde de răspunsul dvs. la clarificările necesare, vă solicităm respectuos extinderea/prelungirea termenului limită de depunere a ofertelor cu o săptămână, respectiv până 28 mai 2024.

Subliniem faptul că pregătirea documentației și depunerea unei oferte depinde, în mod esențial, de implicarea unei firme/societăți de avocați străine, demers ce va presupune inclusiv efectuarea de traduceri și/sau discuții de consorțiu, în raport de răspunsul dvs. la clarificarile adresate anterior.

Făță de aceste aspecte, avem respectuoasa solicitare de a admite cererea noastră și pe cale de consecință de a extinde termenul limita de depunere a ofertelor, precum și de a ne transmite răspunsul instituției dvs. cu privire la solicitările de clarificare într-un termen optim, de natura să permită părții internaționale participante la Procedură să realizeze toate demersurile necesare.

Răspuns la întrebarea nr.4

Suntem de acord cu extinderea/prelungirea termenului limită de depunere a ofertelor până la data de **28 mai 2024**.

Întrebarea nr.5

Cu privire la Modificări ale echipei inițiale propuse în oferta tehnică în Specificațiile tehnice se prevede la punctul 2, lit. b) *Cerințe minime privind echipa ce va fi implicată în derularea acordului -cadru*, faptul că înlocuirea unui membru al echipei se poate face numai cu o notificare scrisă cu 10 zile calendaristice înainte de înlocuire și cu acordul Ministerului de Finanțe ("MF").

Vă rugăm să clarificați dacă cerința de mai sus se aplică și în cazul în care (a) membrul relevant al echipei nu mai face parte din firmă sau din echipă, [b] dacă membrul echipei nu este o persoană cu o experiență relevantă de cel puțin 5 ani.

Răspuns la întrebarea nr.5

În specificațiile tehnice la pct.2 lit. b) - *Cerințe minime privind echipa ce va fi implicată în derularea acordului-cadru*, se precizează:

"[...] Ofertantul trebuie să facă dovada că cel puțin 2 persoane din echipa ce va fi implicată în derularea acordului-cadru au experiență de minimum 5 ani în acordarea de consultanță juridică pentru implementarea de acorduri-cadru ISDA Master Derivative Agreement (negociere, încheiere) și consultanță pentru realizarea de tranzacții cu instrumente financiare derivate, respectiv pentru swap pe rata dobânzii, swap valutar și swap pe valute încrucișate.

Un membru al echipei poate fi înlocuit pe parcursul derulării acordului-cadru/contractului-subsecvent numai cu acordul autorității contractante, în aceleași condiții ca cele prezentate în ofertă și doar cu notificarea prealabilă a beneficiarului cu minim 10 zile calendaristice înainte de data propusă pentru înlocuire. Notificarea va fi

în mod obligatoriu însoțită de documentele justificative asociate persoanei propuse, așa cum au fost acestea solicitate prin documentația de atribuire a acordului-cadru. Prestatorul are obligația de a se asigura că noul membru propus îndeplinește toate cerințele minime solicitate de Beneficiar pentru membrul echipei înlocuit și obține cel puțin același punctaj cu cel obținut de persoana înlocuită la momentul aplicării factorilor de evaluare. [...]

Aceste cerințe minime privind echipa ce va fi implicată în derularea acordului-cadru prevăzute în specificațiile tehnice la punctul 2, lit. b) se aplică și trebuie îndeplinite pentru ambele situații expuse.

Întrebarea nr.6

Termeni suplimentari la Acordul - cadru

Autoritatea de reglementare a ofertantului străin, membru în cadrul Asocierii, solicită acestuia din urmă furnizarea anumitor termeni sau informații cu privire la clienții săi, informații care nu se regăsesc la acest moment în proiectul de Acord-cadru de prestări servicii pus la dispoziție de MF ("Acordul-cadru").

Având în vedere posibilitatea părților contractante de a modifica clauzele contractului conform clauza 17 *Amendamente*, ulterior încheierii contractului, vă rugăm să confirmați dacă există posibilitatea de a adăuga termeni suplimentari la proiectul de Acord - cadru (e.g. informații privind protecția datelor etc.) și înainte de semnarea Acordului-cadru

Răspuns la întrebarea nr.6

Suntem de acord cu introducerea de clauze în conformitate cu art.17 *Amendamente* cu condiția ca acestea să fie formulate în termenul de solicitări de clarificări, respectiv cu 3 zile lucrătoare înainte de termenul limită fixat pentru depunerea ofertelor, până în data de 22.05.2024. Astfel modificările acceptate vor fi aduse la cunoștința tuturor operatorilor economici interesați de participarea la achiziție, fiind respectate principiile prevăzute la art. 2 alin (2) din Legea 98/2016 privind achizițiile publice și în conformitate cu Procedura proprie nr. 717.657/31.12.2019 pentru achiziția de servicii prevăzute în Anexa 2 la Legea nr. 98/2016 în baza căreia se desfășoară achiziția în cauză.

Având în vedere răspunsul la solicitările de clarificări de mai sus, se impune prelungirea termenului de depunere oferte. Noul termen de depunere al ofertelor va fi data de **28.05.2024 ora 23:59**.

Director general,
Cornelia NAGY