

D.U.A.E. – Abordare teoretică

Dana VEISS, Expert Achiziții Publice

Documentul unic european de achiziție, sau pe scurt DUAE (ESPD – European Single Procurement Document), reprezintă o declarație electronică pe proprie răspundere, care este completată și transmisă de către operatorii economici interesați în achizițiile produselor/serviciilor/lucrărilor, localizate în Uniunea Europeană. Comisia Europeană a adoptat DUAE în temeiul Directivelor 2014/UE și a publicat în Jurnalul Oficial al UE în data de **6 ianuarie 2016**.

În conformitate cu **articolele 193 - 195 din Legea 98/2016 și articolele 202 - 204 din Legea 99/2016**, DUAE se eliberează exclusiv în format electronic și se completează atât de către autoritățile/entitățile contractante, cât și de către operatorii economici participanți la procedurile de atribuire.

Făcând o paralelă cu legislația abrogată a achizițiilor publice, la **art. 11 alin. (4) din HG 925/2006**, se prevedea o astfel de declarație pe proprie răspundere, însoțită de o anexă în care operatorul economic trebuia să menționeze modul concret de îndeplinire a cerințelor de calificare.

Depunerea DUAE de către ofertant, în prima etapă de verificare a cerințelor de calificare și selecție, înlocuiește certificatele eliberate de autoritățile publice sau de alte părți, cu declarația pe proprie răspundere.

De subliniat faptul că, în cazul în care criteriile de calificare și de selecție sunt îndeplinite de către operatorul economic aflat într-o asocieră, sau care declară subcontractanți sau terți susținători, există obligația completării și depunerii a câte un formular DUAE pentru fiecare. De exemplu, dacă se declară în DUAE-ul operatorului că acesta are 2 subcontractanți, se vor depune 3 formulare DUAE, câte unul pentru fiecare.

Autoritatea contractantă are obligația să asigure informarea operatorilor economici, prin intermediul fișei de date a achiziției, în legătură cu obligativitatea depunerii DUAE odată cu oferta, sub sancțiunea respingerii acesteia din urmă ca inacceptabilă conform **art. 137 alin (2) lit. b) din H.G. nr. 395/2016**.

Conform notificării privind utilizarea DUAE în procedurile de atribuire a contractelor de achiziție publică/sectoriale, emisă de ANAP, autoritatea contractantă în etapa de analiză a conținutului DUAE, va ține cont de următoarele aspecte

*„a) **inadvertențe de formă** ale informațiilor cuprinse în secțiunile DUAE, atât ale ofertantului/candidatului, cât și ale subcontractantului/terțului susținător, în raport cu care există posibilitatea de a solicita clarificări;*

*b) **inadvertențe de fond**, respectiv erori / omisiuni ale informațiilor, în raport cu care nu există posibilitatea de a solicita clarificări.”*

În temeiul **dispozițiilor art. 134 alin. (1) din H.G. nr. 395/2016**, coroborate cu **art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 respectiv ale art. 221 alin. (2) din Legea nr. 99/2016** pentru **inadvertențele de formă** apărute în completarea DUAE de către ofertanți, comisia de evaluare **are dreptul** de a solicita clarificări, dacă informațiile sunt susținute de alte precizări existente la nivelul aceluiași DUAE sau a DUAE depus de subcontractant/terț susținător/asociat.

Operatorul economic, aflat în această situație va transmite un DUAE revizuit. În lipsa transmiterii unui DUAE revizuit, devin aplicabile prevederile **art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016 respectiv ale art. 140 alin. (4) din H.G. nr. 394/2016**, comisia de evaluare va declara oferta inacceptabilă.

În schimb, incidența prevederilor **art. 215 alin. (4) din Legea nr. 98/2016, respectiv art. 228 alin. (4) din Legea nr. 99/2016**, obligă comisia de evaluare **să nu solicite clarificări** privind DUAE, deci dacă DUAE-ul transmis conține **inadvertențe de fond**, respectiv se constată că informațiile completate de către ofertanți nu confirmă îndeplinirea cerințelor minime de calificare și/sau selecție, formulate de către autoritatea contractantă în fișa de date a achiziției, comisia de evaluare are obligația de a respinge aceste oferte.

Legea 98/2016, stabilește fără echivoc faptul că acest DUAE se va completa în mod exclusiv electronic, prin completarea unui formular electronic pus la dispoziție de către Comisia Europeană, la adresa de internet dedicată – **<https://ec.europa.eu/growth/tools-databases/espdl/filter>**.

Prin finalizarea unui document DUAE, se va genera o versiune în format *.pdf, care ar trebui folosită doar pentru evidențele proprii, și o versiune *.xml (criptată), care ar trebui publicată odată cu documentația de atribuire.

Prin **Notificarea nr. 237** (pentru autorități contractante) și **Notificarea nr. 240** (pentru operatorii economici), ANAP, prin intermediul paginii de internet www.anap.gov.ro și portalului SEAP www.e-licitatie.ro, pune la dispoziția celor implicați, **versiunea în format editabil** a DUAE.

Toate aceste prevederi și formate impuse, au dus la o și mai mare problematică și confuzie în rândul autorităților și operatorilor.

La ora actuală, pe SEAP, la adresa dedicată, www.e-licitatie.ro, fiecare autoritate contractantă, își publică acest document (DUAE) sub ce formă consideră sau știe. În cazul în care o autoritate alege în mod greșit să publice DUAE-ul în format *.pdf, operatorii economici interesați nu vor putea completa DUAE-ul corespunzător în pagina de internet dedicată, deoarece nu se va recunoaște formatul.

Modelul de formular, invocat la nivelul ghidului de utilizare DUAE transmis în SEAP fiind în format editabil, creează o și mai mare confuzie. Fiind editabil, **deci necriptat sau protejat**, poate fi modificat după bunul plac al celor implicați în procedură.

Nu putem totuși să nu remarcăm faptul că prevederile legale, care stabilesc ca acest formular trebuie să fie întocmit electronic, la o adresă de internet specifică, **intră în contradicție** cu notificările ANAP.

La o primă vedere, teoretic, pare că totul este simplu, că în sfârșit s-a găsit o cale de a rezolva birocrăția excesivă, de a nu impune tuturor operatorilor economici costurile generate în trecut de obligația prezentării la data deschiderii ofertelor, de tot felul de certificate și documente legale, în dovedirea eligibilității. Obligația prezentării de documente justificative, reducându-se doar în etapa finală și doar pentru potențialul operator economic câștigător.

Practica însă a dovedit că lipsa unor proceduri de completare a DUAE, atât pentru autoritățile contractante cât și pentru operatorii economici, a condus de multe ori la anularea procedurilor sau la descalificarea operatorilor economici.

Notă: Conținutul acestui articol nu reprezintă o consultanță juridică ci exprimă un punct de vedere, bazat pe experiența practică și teoretică a subsemnatei.