

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr. ...

Data: ...

Prin contestația nr. 164/18.10.2024, înregistrată la CNSC sub nr. ..., formulată de ... SRL, cu sediul în municipiul ..., având CUI RO..., înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. ..., reprezentată legal de director general ..., împotriva adresei nr. 864/08.10.2024 privind comunicarea rezultatului procedurii, precum și a actelor subsecvente, documente emise de către ..., cu sediul în ..., str. ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii proprii, derulată în vederea atribuirii contractului având ca obiect **„Servicii de catering - pregătirea, prepararea și livrarea zilnică a suportului alimentar tip hrană caldă însoțit de un fruct pentru 50 de copii *21 zile * 15 luni din Școala Gimnazială «...”**, cod CPV 55524000-9, anunț nr. 843/27.09.2024 publicat pe site-ul propriu, respectiv „...”, s-au solicitat următoarele:

„- anularea Comunicării nr.864/08.10.2024 prin care ni s-a adus la cunoștință clasarea ofertei noastre pe locul2 și nerecomandarea acesteia pentru acordarea contractului;

- anularea Raportului procedurii (necomunicat pana la acest moment) si a actelor subsecvente acestuia;

Obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei depuse de ofertantul clasat pe locul I ,cu respectarea legislației aplicabile și a considerentelor deciziei pe care urmează să o pronunțați, inclusive asupra caracterului inacceptabil/neconform al acesteia și continuarea procedurii”.

În luarea deciziei, CONSILIUL, legal investit, a avut în vedere următoarele:

Prezentând situația de fapt, contestatorul susține că a depus ofertă în cadrul procedurii, iar în data de 14.10.2024, a primit adresa nr. 864/08.10.2024 prin care i s-a comunicat faptul că oferta sa a ocupat locul 2, fără a-i fi comunicat un alt document din care să rezulte modalitatea de finalizare a procedurii.

Considerând că acest rezultat este nelegal, arată că oferta care s-a clasat pe primul loc, declarată câștigătoare, este neconformă, deoarece nu îndeplinește toate cerințele documentației de atribuire.

Subliniază că motivul esențial de neconformitate al acestei oferte este reprezentat de lipsa autorizației sanitare pentru activitatea de catering, conform ordinului nr. 57/2010, modificat prin ordinul nr. 107/2019 pentru aprobarea Normei Sanitar Veterinare și pentru Siguranța Alimentelor privind procedura de autorizare sanitară veterinară a unităților care produc, procesează, depozitează, transportă și/sau distribuie produse de origine animală.

Contestatorul precizează că la capitolul X din caietul de sarcini – *„Cerințe privind capacitatea tehnică și profesională”*, autoritatea contractantă a prevăzut expres obligativitatea depunerii acestei autorizații, valabilă la momentul prezentării și pe toată durata contractului, iar societatea sa deține autorizația sanitară veterinară nr. „205/14.093.2024” pentru obiectivele-unitate tip catering.

Referindu-se la ofertantul declarat câștigător, contestatorul are suspiciunea că acesta deține numai un document de înregistrare sanitară veterinară și pentru siguranța alimentelor pentru unitățile de vânzare cu amănuntul, iar simpla înregistrare în evidențele DSVSA nu poate fi asimilată cu existența autorizației pentru activitatea de catering, emisă potrivit ordinelor nr. 57/2010 și nr. 107/2019.

În acest sens, ... SRL invocă caracterul obligatoriu al documentației de atribuire și consideră că oferta declarată câștigătoare trebuia respinsă ca neconformă în temeiul art. 215 alin. (5) din Legea cu nr. 98/2016 și al art. 137 alin. (3) lit. a) din H.G. 395/2016, cât și ca inacceptabilă, în temeiul art. 137 alin. (2) lit. b) din același act normativ, deoarece nu a îndeplinit o cerință esențială a caietului de sarcini.

Totodată, menționează că valoarea ofertei ce a fost declarată câștigătoare, de 708.750,00 lei, fără TVA, nu este semnificativă, întrucât în alcătuirea punctajului total componenta financiară deține o pondere de 30%.

În concluzie, ... SRL solicită admiterea contestației.

În drept au fost invocate dispozițiile art. 8 și urm. din Legea nr. 101/2016, iar în probațiune au fost atașate înscrisuri.

În probațiune, prin adresa nr. 7809/24.10.2024, înregistrată la CNSC sub nr. ..., autoritatea contractantă ... a transmis, în copie certificată, documente din dosarul achiziției publice, precum și dovada îndeplinirii obligației prevăzute în sarcina sa la art. 16 alin. (3) din Legea nr. 101/2016.

Prin adresa nr. 164/18.10.2024, înregistrată la CNSC sub nr. ..., ... SRL a transmis, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 210689923/1 din 21.10.2024, eliberată de ..., în valoare de 14.850,00 lei.

Analizând susținerile și documentele depuse la dosarul cauzei, **Consiliul constată următoarele:**

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura proprie în vederea atribuirii contractului având ca obiect „**Servicii de catering - pregătirea, prepararea și livrarea zilnică a suportului alimentar tip hrană caldă însoțit de un fruct pentru 50 de copii *21 zile * 15 luni din ...**”, sens în care a publicat anunțul nr. 843/27.09.2024 pe site-ul propriu, respectiv „...”, conform căruia valoarea estimată a contractului este de 742.395,00 lei, fără TVA, iar criteriul de atribuire este „*cel mai bun raport calitate-preț*”, având 7 factori de evaluare.

Procedând la analiza actualei contestații formulată de către ... SRL, Consiliul reține că acesta este nemulțumit de rezultatul procedurii de atribuire comunicat prin adresa nr. 864/08.10.2024, motiv pentru care Consiliul va soluționa contestația care face obiectul prezentei, analizând aspectele criticate, raportat la conținutul documentelor achiziției, care pot fi regăsite accesând link-ul - <https://www..../>, și la prevederile legale incidente.

Astfel, raportat la criticile ... SRL, formulate prin contestația depusă la prezenta procedură, cu privire la oferta desemnată câștigătoare, și anume ... SRL, Consiliul reține că, în opinia respectivului contestator, formulată la nivelul acestor critici, „*Motivul esențial de neconformitate a ofertei declarate câștigătoare **suspectam ca este lipsa autorizației sanitare veterinare pentru activitatea de catering, conform Ordinului nr. 57/2010, modificat prin Ordinul 107/2019 pentru aprobarea Normei Sanitar Veterinare si pentru Siguranța Alimentelor privind procedura de autorizare sanitara veterinara a unitatilor care produc, proceseaza, depoziteaza, transporta si/sau distribuie produse de origine animala.***”.

Pornind de la aceste critici, Consiliul, în urma analizei documentelor achiziției, reține că autoritatea contractantă a solicitat expres, în cadrul caietului de sarcini, la Cap. X, următoarele cerințe:

„X. Cerințe privind capacitatea tehnică și profesională

> **Autorizația (DSV) sanitar veterinară și pentru siguranța alimentelor pentru activitatea de catering. Unitatea de tip catering este definită în Ordinul nr. 107/2019 pentru modificarea și completarea Normei sanitare veterinare privind procedura de autorizare sanitară veterinară a unităților care produc, procesează, depozitează, transportă și/sau distribuie produse de origine animală, aprobată prin Ordinul președintelui Autorității Naționale Sanitare Veterinare și pentru Siguranța Alimentelor **nr. 57/2010 - valabilă la momentul prezentării și pe toată durata contractului.****

Mai mult, în cadrul anunțului de participare, care poate fi regăsit accesând link-ul - <https://www..../>, autoritatea contractantă a prevăzut expres următoarele:

„VIII. Modul de prezentare și depunere a ofertei

Data limită de depunere a ofertelor este data de 07.10.2024, ora 12:00.

(...)

Oferta se va întocmi într-un exemplar original.

Documentele de calificare, oferta tehnică și oferta financiară vor fi numerotate, semnate și stampilate pe fiecare pagină.

Ofertanții vor depune un opis al documentelor depuse.

Criterii de calificare și selecție: Conform Caietului de sarcini, Fisei de date atașate anunțului.

Oferta depusă după data și ora limită pentru depunerea ofertelor sau la alta adresă va fi respinsă și returnată nedeschisă.

Notă!

Cerințele precizate în Caietul de sarcini și Fisa de date sunt obligatorii.

(...)

IMPORTANT!

Ofertantul **trebuie să dețină** AUTORIZAȚIE DSV (înregistrat sanitar-veterinar și pentru siguranța alimentelor pentru activitatea de catering) **valabilă la momentul prezentării și pe toată durata contractului.**

Conform prevederilor art. 2 lit. a) și lit. d) și art. 25¹ din Norma Sanitară Veterinară privind procedura de autorizare sanitar-veterinară și pentru siguranța alimentelor a unităților care produc, procesează, depozitează, transportă și/sau distribuie produse de origine animală,

anexă la **Ordinul nr. 57/2010**, cu modificările și completările ulterioare,

„Articolul 2 - În înțelesul prezentei norme sanitare veterinare, următorii termeni și expresii se definesc astfel:

a) **autorizație sanitar-veterinară și pentru siguranța alimentelor** - documentul emis de direcția sanitar-veterinară și pentru siguranța alimentelor județeană, respectiv a municipiului București, care atestă că activitățile din unitățile care produc, procesează, depozitează, transportă și/sau distribuie produse de origine animală, prevăzute în anexa nr. 1, îndeplinesc condițiile sanitare veterinare de funcționare stabilite de legislația veterinară a Uniunii Europene și de cea națională;

(...)

d) **număr de autorizare sanitar-veterinară și pentru siguranța alimentelor** - **numărul unic acordat unității de către autoritatea sanitară veterinară competentă pentru activitățile din unitățile supuse controlului sanitar-veterinar**, care este compus din:

(i) indicativul județului urmat de codul cifric acordat de direcția sanitar-veterinară și pentru siguranța alimentelor județeană, respectiv a municipiului București, pentru categoriile de unități cuprinse în anexa nr. 1 pct. II; **sau**

(ii) **din codul cifric acordat de structura cu atribuții în domeniul siguranței alimentelor de origine animală din cadrul Autorității Naționale Sanitare Veterinare și pentru Siguranța Alimentelor, pentru categoriile de unități autorizate pentru schimburi intracomunitare cuprinse în anexa nr. 1 pct. I.;**

Numerele de autorizare sanitar-veterinară și pentru siguranța alimentelor acordate de către structura cu atribuții în domeniul siguranței alimentelor de origine animală din cadrul Autorității Naționale Sanitare Veterinare și pentru Siguranța Alimentelor **sunt alcătuite după cum urmează:**

1. **cod cifric sau litera A urmată de cod cifric, pentru activitățile desfășurate în unitățile de** carne roșie, carne de pasăre, **catering**, unități de producere a cheagului și unități de obținere a produselor înalt rafinate;

(...)

Articolul 25¹ - **Unitățile de tip catering definite conform pct. I lit. A pct. 5** din anexa nr. 1, unitățile de fabricare a înghețatei din produse de origine animală, precum și unitățile autorizate sanitar-veterinar și pentru siguranța alimentelor **care dețin și document de înregistrare sanitar-veterinară și pentru siguranța alimentelor** pentru producerea și/sau depozitarea și comercializarea produselor de origine nonanimală **trebuie să obțină autorizația sanitar-veterinară și pentru siguranța alimentelor** în care sunt specificate toate activitățile desfășurate, **până la data de 1 ianuarie 2022.**”.

Conform **pct. I.** lit. A. pct. 5. din **Anexa nr. 1** la Norma Sanitară Veterinară sus precizată, „5. **unitate tip catering** - unitate cu spații, dotări și instalații adecvate **în care se desfășoară activități pentru recepția de materii prime de origine animală** din unități autorizate sanitar-veterinar și pentru siguranța alimentelor și **materii prime de origine nonanimală**

*provenite din unități înregistrate sanitar-veterinar și pentru siguranța alimentelor **și obținerea de alimente gata pentru consum în vederea valorificării în spațiul intracomunitar și/sau țări terțe și către alte unități autorizate sanitar-veterinar și pentru siguranța alimentelor**; unitatea de tip catering poate valorifica alimentele gata pentru consum și către unități înregistrate sanitar-veterinar și pentru siguranța alimentelor, precum și către consumatorul final.”*

Astfel, Consiliul, analizând documentele dosarului cauzei, constată că autoritatea contractantă nu a transmis un punct de vedere cu privire la criticile ... SRL, sus menționate.

Mai mult, analizând oferta ... SRL, operatorul economic desemnat câștigător la prezenta procedură, Consiliul reține că aceasta a prezentat **un document de înregistrare sanitară veterinară și pentru siguranța alimentelor pentru unitățile de vânzare cu amănuntul** (pentru obiectivul Catering, menționat în respectivul document), cu nr. VA 10902/07.08.2024, precum și **două autorizații sanitar veterinare, pentru mijloacele de transport al produselor de origine animală**, cu nr. 2495/06.04.2023 (pentru autoutilitara cu nr. de înmatriculare BZ 69 YCE) și cu nr. 2576/09.01.2024 (pentru autoutilitara cu nr. de înmatriculare BZ 59 YCE).

Or, în aceste condiții, este evident, mai ales prin prisma prevederilor art. 25¹ din Norma Sanitară Veterinară anexă la Ordinul nr. 57/2010, sus citate, că niciunul dintre documentele anterior menționate, prezentate de ... SRL, **nu** reprezintă o **autorizație (DSV) sanitar veterinară și pentru siguranța alimentelor pentru activitatea de catering**, astfel cum a fost aceasta solicitată expres în documentele achiziției (prin raportare la prevederile ordinului precizat în acest paragraf).

Cu toate acestea, Consiliul constată că, prin criticile formulate cu privire la acest aspect, contestatorul ... SRL **nu indică, precizează sau argumentează un fundament probatoriu real** (inclusiv raportat la date publice, puse la dispoziție de Autoritatea Națională Sanitar Veterinară și pentru Siguranța Alimentelor), care să confirme, fără echivoc, faptul că ... SRL nu deține o astfel de autorizație, în schimb își axează motivarea acestor critici pe susțineri generice cum ar fi „**Avem**

suspiciunea (certitudinea fiind îngreunată de faptul că autoritatea contractantă nu a pus la dispoziție raportul procedurii conform legii) **ca ofertantul declarat câștigător deține numai un document de înregistrare sanitară veterinară și pentru siguranța alimentelor pentru unitățile de vânzare cu amănuntul**”.

Consiliul subliniază faptul că, **prin modul de analiză și de evaluare, comisia de evaluare trebuia să aibă certitudinea că oferta în discuție îndeplinește cerințele solicitate expres, inclusiv cerința în discuție**, fiind eliminate orice inadvertențe, **precum și să confere securitate juridică sporită deciziilor sale prin solicitarea de clarificări clare din punctul de vedere al obiectului**, motivate, prin raportare la prevederile documentelor achiziției și cu un termen de răspuns adaptat,

or, din analiza raportului procedurii de atribuire **nu** rezultă că respectiva comisie a procedat în acest fel, și anume că a solicitat clarificări ... SRL cu privire la modul de îndeplinire a cerinței în cauză, privind deținerea unei autorizații (DSV) sanitară veterinară și pentru siguranța alimentelor pentru activitatea de catering,

de altfel constatarea sau infirmarea existenței acestei autorizații, în contextul evaluării, din punct de vedere tehnic, al ofertelor depuse, nefiind consemnată în respectivul raport atât în cazul ofertei ... SRL cât și în cazul ofertei ... SRL.

În tot acest context, Consiliul va admite criticile ... SRL, formulate prin prezenta contestație, cu privire la oferta desemnată câștigătoare, și anume oferta ... SRL, în sensul reevaluării ofertei respective raportat la modul de îndeplinire a cerinței privind deținerea **autorizației (DSV) sanitară veterinară și pentru siguranța alimentelor pentru activitatea de catering**, astfel cum a fost solicitat în mod expres în documentele achiziției.

Cu privire la jurisprudența națională, invocată de către contestatorul ... SRL, în susținerea criticilor în discuție, ca putere a lucrului judecat, Consiliul subliniază faptul că trimiterile la practica judiciară sunt relative la pricinile soluționate anterior, nu constituie izvor de drept și nici nu pot obliga la emiterea unei noi decizii într-un anumit sens, deoarece precedentul judiciar nu constituie izvor de drept în sistemul românesc, aspecte pe care respectivul contestator trebuia să le cunoască.

Potrivit Legii nr. 101/2016, în activitatea sa, Consiliul se supune numai legii, deciziile acestuia fiind pronunțate în temeiul legii. În aceeași direcție sunt și normele art. 26 din Regulamentul de organizare și funcționare al Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, care statuează independența completului de soluționare a contestațiilor, deciziile pronunțate fiind bazate pe stricta aplicare și respectare a legii, iar nu pe deciziile pronunțate anterior.

Raționamentul anterior se regăsește și în considerentele Deciziei nr. 2/19.01.2015 pronunțată de Înalta Curte de Casație și Justiție - Completul pentru dezlegarea unor chestiuni de drept, în care s-a reținut faptul că „*Ab initio, Înalta Curte observă că în sistemul de drept românesc jurisprudența **nu constituie izvor de drept**, instanțele judecătorești **nefiind ținute de soluțiile pronunțate anterior** de alte instanțe. Hotărârile judecătorești **au aplicabilitate numai la speță, efectele lor neputând fi extinse la cauze similare** cu care instanțele au fost învestite*”.

Având în vedere toate aspectele de fapt și de drept mai sus evocate, în temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite contestația depusă de ... SRL, în contradictoriu cu autoritatea contractantă ..., și, pe cale de consecință,

va anula în parte raportul procedurii, în ceea ce privește oferta ... SRL, și actele subsecvente, și

va obliga autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei ... SRL , începând cu propunerea tehnică a respectivului ofertant, reevaluare care se va efectua potrivit documentației de atribuire, a prevederilor legale și a celor reținute în motivare în termen de 10 zile de la comunicare.

Pentru aceste motive
în baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Admite contestația depusă de ... SRL, în contradictoriu cu autoritatea contractantă ..., și, pe cale de consecință,

anulează în parte raportul procedurii, în ceea ce privește oferta ... SRL, și actele subsecvente, și

obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei ... SRL , începând cu propunerea tehnică a respectivului ofertant, reevaluare care

se va efectua potrivit documentației de atribuire, a prevederilor legale și a celor reținute în motivare în termen de 10 zile de la comunicare.

Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare.

**Complet de soluționare a contestațiilor
în domeniul achizițiilor publice:**

Consilier de soluționare

...

PREȘEDINTE

...

Consilier de soluționare

...

Redactat practicaua deciziei

...

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține ... pagini.