

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 alin. (1) 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. 1305/C9/1305

Data: 17.06.2021

Prin contestația nr. 3418/27.05.2021, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 27734/28.05.2021, depusă de ... privind procedura simplificată, organizată de, în calitate de autoritate contractantă, în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect *furnizare cartușe toner, părți și accesorii pentru mașini de fotocopiat și imprimante (drum unit, fotoconductor) și kit-uri de mentenanță*, cod CPV 30125100-2 – *Cartușe de toner (Rev. 2)*, contestatoarea a solicitat remedierea aspectelor prevăzute în raportul procedurii de atribuire nr. 1133718/26.05.2021, publicat în SEAP la data de 27.05.2021, și comunicarea rezultatului procedurii de atribuire publicată în SEAP la data de 27.05.2021, în sensul obligării autorității contractante să țină cont în evaluarea ofertelor de motivarea deciziei Consiliului nr. 921/C9/764 din 06.05.2021.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care ... atacă rezultatul procedurii de atribuire, solicitând cele menționate în partea introductivă a deciziei.

În susținerea sa, contestatoarea invocă motivarea deciziei Consiliului nr. 921/C9/764 din 06.05.2021.

Apreciază că autoritatea contractantă, înainte de a stabili că oferta SC ... îndeplinește cerințele caietului de sarcini, trebuia să verifice existența rapoartelor de testare aferente fiecăruia dintre produsele echivalente oferite, dacă sunt emise de un organism acreditat în momentul efectuării conformității și să fie creditat și în prezent, dacă înscrisurile au conținutul care să ateste respectarea standardelor și să consemneze rezultatul care să ateste respectarea standardelor și să consemneze rezultatul acestei analize în cadrul raportului procedurii.

Prin adresa nr. 1133919/04.06.2021, înregistrată la Consiliul sub nr. de ... a transmis punctul său de vedere privind contestația formulată de .. SRL, solicitând respingerea acesteia ca nefondată.

Autoritatea contractantă prezintă istoricul achiziției în cauză, iar în ceea ce privește solicitările contestatoarei de a declara oferta depusă de SC .. ca fiind neconformă, precizează că a ținut cont de decizia Consiliului nr. 921/C9/764/06.05.2021, astfel:

În cadrul propunerii tehnice depuse, SC .. a prezentat următoarele:

- Fișa tehnică a produselor oferite inclusiv cele echivalente, cuprinzând detalii despre producătorul acestora și standardele ISO pe care acestea le dețin;
- Certificat de garanție pentru produsele oferite;
- Certificat de calitate, origine, conformitate pentru produsele oferite;
- Certificat de conformitate ..
- Certificat de garanție și calitate pentru produsele oferite;
- Tabel detalii producător (..
- Lista principalelor livrări în ultimii 3 ani;
- Documente doveditoare experiență similară;
- Rapoarte de testare pentru produsele oferite;
- Certificate ISO deținute de producătorul ..
- Declarație privind competența organismului de certificare/autorizare ABEK 9001 BT;
- Declarație a organismului de certificare/autorizare ABEK 9001 BT privind respectarea standardelor ISO/IEC 19752:2004, ISO 19798:2007, ISO/IEC 24711:2007 și ISO/IEC 24712:2007 de către .. KFT.

Autoritatea contractantă arată că a reanalizat inclusiv caietul de sarcini 718759/19.11.2020, constatând că, în cuprinsul acestuia, nu au fost solicitate rapoarte de încercare/testare, conform standardelor ISO/IEC 19752:2004, ISO/IEC 19798:2007, ISO/IEC 24711:2007, limitându-se la solicitarea Certificatului de calitate și conformitate sau Declarația de conformitate, la care se anexează copie a documentelor de conformitate emise de către producător pentru a face dovada conformității fiecărui produs oferit.

Mai mult, autoritatea contractantă reduce riscul de a primi produse echivalente neconforme prin următoarele prevederi ale caietului de sarcini:

- "dacă se constată că produsele livrate pe perioada derulării contractului sunt necorespunzătoare calitativ, sunt defecte sau prezintă vicii de fabricație, vor fi înlocuite în termen de 48 de ore (2 zile lucrătoare) de la data notificării transmise de beneficiar, pe cheltuiala furnizorului. În caz contrar, furnizorul consumabilului va plăti cheltuielile aferente reparării echipamentului".
- în cazul în care calitatea printării nu este corespunzătoare, ex: prezintă caractere neclare, linii orizontale albe peste caractere, linii orizontale de cerneală întinsă peste caractere sau culori șterse sau

necorespunzătoare, furnizorul va înlocui în termen de 48 de ore de la notificare produsele ce prezintă probleme cu produse de calitate corespunzătoare;

- în cazul în care nu se poate printa cu produsele furnizate, imprimanta nerecunoscând cartușul respectiv, furnizorul va înlocui în termen de 48 de ore de la notificare produsul cu unul nou;
- în cazul constatării oricăror defecțiuni la imprimante datorate utilizării produselor echivalente, furnizorul va fi obligat la înlocuirea produsului echivalent cu altele noi, compatibile cu echipamentele în cauză, în termen de 48 ore de la notificare transmisă de beneficiar în acest sens”.

Rapoartele de încercare/testare în conformitate cu standardele ISO/IEC 19752:2004, ISO/IEC 19798:2007, ISO/IEC 24711:2007, ca mijloc de probare a conformității produselor echivalente, au fost introduse în documentația de atribuire prin răspunsul consolidat la solicitările de clarificări nr. 1130131/20.01.2021, ca urmare a solicitării de clarificări nr. 1130002/14.01.2021 a contestatoarei; ori, autoritatea contractantă nu se limitează la rapoartele de încercare/testare ca mijloc unic de probă a conformității produselor cum este specificat prin răspunsul consolidat la solicitările de clarificări: ”ofertantul trebuie să prezinte rapoarte de testare în conformitate cu ISO/IEC 19752:2004, ISO/IEC 19798:2007, ISO/IEC 24711:2007 sau alte certificări echivalente pentru fiecare cartuș, care să conțină datele de contact ale producătorilor produselor din care să rezulte capacitatea produsului pentru fiecare produs ofertat”.

Față de cele de mai sus, autoritatea contractantă consideră că nu restricționează dreptul de a participa la procedură a operatorilor mici și mijlocii, care pot fi producători sau retaileri ale produselor solicitate, respectând principiile care stau la baza achizițiilor publice, potrivit Legii nr. 98/2016.

În acest sens, apreciază că, nu poate fi considerată exemplu de jurisprudență decizia Consiliului nr. 90/C1/28345,2860/14.01.2021, deoarece există prevederi distincte ale caietului de sarcini. Nu este specificat în documentația de atribuire faptul că rapoartele de testare trebuiesc actualizate la o anumită dată sau efectuate pe un anumit tip de echipament.

Nu este specificat în documentația de atribuire faptul că rapoartele de testare trebuie actualizate la o anumită dată sau efectuate pe un anumit tip de echipament.

Comisia de evaluare nu putea declara oferta SC .. SRL ca fiind neconformă doar pentru faptul că rapoartele de testare au fost emise în perioada 2018-2019, dacă ar fi fost specificată în documentația de atribuire o anumită dată limită la care rapoartele de încercare/testare să fi fost emise, prin analogie comisia de evaluare, ar fi trebuit să declare

oferta depusă de SC .. SRL ca fiind neconformă, deoarece rapoartele de testare depuse sunt emise în perioada 2017-2020. Seriile echipamentelor de testare nu sunt relevante dacă au fost respectate condițiile impuse de standardele ISO/IEC 19752:2004, ISO/IEC 19798:2007, ISO/IEC 24711:2007.

Solicitarea de clarificări s-a făcut în baza prevederilor art. 209 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, conform procesului-verbal nr. 1133471/19.05.2021.

În urma reevaluării ofertelor și a răspunsurilor la solicitările de clarificări ale ofertanților, comisia de evaluare a declarat neconforme ofertele prezentate de SC ..

SC . a depus ca răspuns la solicitările de clarificări declarații ale organismului de certificare/autorizare .. Ungaria, prin care se atestă conformitatea rapoartelor de încercare/ testare efectuate de ., astfel comisia de evaluare a considerat aceste documente ca fiind cerificări echivalente.

Drept urmare, au fost declarate câștigătoare ofertele depuse de ...n documentația de atribuire fiind prevăzut faptul că acordul-cadru se poate încheia cu maxim 3 operatori economici.

În final, autoritatea contractantă invocă dispozițiile art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, considerând că susținerile contestatoarei nu sunt argumente juridice care să justifice admiterea contestației și, pe cale de consecință, solicită respingerea acesteia ca nefondată.

Dosarul achiziției și documentele necesare cauzei au fost înregistrate la Consiliul sub nr. 29070/04.06.2021.

.. transmis adresa nr. 3448/09.06.2021, înregistrată la Consiliu sub nr. 30112/10.06.2021, referitor la cele prezentate de autoritatea contractantă.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

.....n calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura simplificată, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect *furnizare cartușe toner, părți și accesorii pentru mașini de fotocopiat și imprimante (drum unit, fotoconductor) și kit-uri de mentenanță*, cod CPV 30125100-2 – *Cartușe de toner (Rev. 2)*, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr. SCN1080929/11.01.2021. Din informațiile anunțului de participare simplificat, Consiliul a reținut că valoarea estimată a acordului-cadru care urmează a fi încheiat este de 631.939,00 lei, fără TVA, iar termenul limită pentru depunerea ofertelor a fost 25.01.2021, ora 15:00.

... a investit Consiliul cu soluționarea contestației care formează obiectul prezentei cauze. Contestatoarea a constituit cauțiunea în sumă de 12.638,78 lei, conform prevederilor art. 61¹ alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă recipisa de consemnare nr. 207234445/1 din 28.05.2021, eliberată de CEC Bank SA, Sucursala Victoria.

În cadrul procedurii, a fost depusă anterior de către .. contestația nr. 3303/02.04.2021, înregistrată la Consiliu cu nr. 17149/ 02.04.2021, admisă prin decizia nr. 921/C9/764 din 06.05.2021.

În cadrul deciziei, s-au reținut, între altele:

În speța de față, ... declarat:

Ca producător de consumabile marca . declarăm pe propria răspundere conform OG. 21/1992 modificată prin HG. 394/1995 și HG.786/1996, modificată și completată prin Legea 37/2002, ca produsele Ma.t corespund normelor de calitate și securitate specifice tipurilor de aparate pentru care sunt utilizate, va garantăm ca produsele oferite au capacitatea de imprimare echivalentă cu produsele originale și produsele noastre au în componență numai piese noi (inclusiv componentele și subansamblele fixe și mobile), nefolosite anterior (nu sunt reîncărcate sau remanufacturate, recondiționate) și nu se pornește de la un cartuș OEM pentru obținerea produselor oferite conform ISO/IEC 19752/2004, ISO/IEC 19798/2000 pentru tonere, ISO/IEC 24711 și ISO/IEC 24712/2006 pentru cartușe.

Toate consumabilele ". împotriva defectelor sau a viciilor de fabricație. În cazul în care se constată, la instalarea pe echipament existența unor defecte sau vicii ascunse de fabricație distribuitorul va repara/inlocui produsul în cauză în termene legale. Nu fac obiectul garanției, consumabilele depozitate în condiții necorespunzătoare (temperatura, umiditate) cele instalate necorespunzător sau în alte echipamente decât cele pentru care sunt destinate, cele utilizate împreună cu site materiale consumabile necorespunzătoare, cele manipulate necorespunzător (lovite, zgăriate, expunere directă la lumina solară, la lichide, etc) cât și cele ce au suferit modificări fizice (reumplere).

Totodată, cum s-a reținut și în Decizia nr. 90/C1/2835, 2860 din data de 14.01.2021, și la procedura de față, toate rapo...R.L. sunt emise de ABEK9001 Bt, pentru care nu a fost depusă nicio dovadă a certificării/autorizării în vederea efectuării testelor, astfel cum s-a solicitat prin caietul de sarcini, ci doar o copie a unui certificat constatator emis de registrul comerțului din Ungaria în care sunt menționate date generale despre respectivul operator economic (denumire, sediul, sucursale), domeniul de activitate principal și cele secundare, acționariat etc.

La fel ca în decizia amintită, Consiliul constată că propunerea tehnică depusă de . SRL nu cuprinde nicio dovadă a certificării/autorizării organismului emitent în vederea efectuării testelor.

De asemenea, cum a arătat contestația în concluziile scrise, din rapoartele de testare rezultă că toate imprimantele, indiferent de producător, au serii identice care încep cu MA.

Aceste aspecte ar fi trebuit lămurite de autoritatea contractantă.

Rapoartele de testare sunt emise în perioada 2018-2019 și nu conțin nicio prezentare comparativă pentru produse compatibile cu cele originale.

Pentru acest motiv și pentru nedepunerea rapoartelor din partea unui laborator acreditat, se constată că, în mod eronat, autoritatea contractantă a desemnat admisibilă și câștigătoare oferta . SRL, cu încălcarea prevederilor art. 207 lit. a) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, potrivit căreia *Autoritatea contractantă stabilește oferta câștigătoare pe baza criteriului de atribuire și a factorilor de evaluare precizați în invitația de participare/anunțul de participare și în documentele achiziției, dacă sunt îndeplinite în mod cumulativ următoarele condiții:*

a) oferta respectivă îndeplinește toate cerințele, condițiile și criteriile stabilite prin anunțul de participare și documentele achiziției, având în vedere, dacă este cazul, dispozițiile art. 162;

b) oferta respectivă a fost depusă de un ofertant care îndeplinește criteriile privind capacitatea și, dacă este cazul, criteriile de selecție și nu se află sub incidența motivelor de excludere.

Altfel spus, înainte de a stabili că oferta . SRL îndeplinește cerințele caietului de sarcini, autoritatea contractantă trebuia să verifice existența rapoartelor de testare aferente fiecăruia dintre produsele echivalente oferite, dacă acestea sunt emise de un organism acreditat *în momentul efectuării evaluării conformității și să fie acreditat și în prezent*, dacă înscrisurile au conținutul care să ateste respectarea standardelor și să consemneze rezultatul acestei analize în cadrul raportului procedurii.

Trecând la soluționarea contestației, Consiliul constată că, prin adresa nr. 1133474/19.05.2021, s-a solicitat . testelor.

Ofertanta a prezentat o declarație din partea managerului societății ABÉK9901BT în care s-a arătat că, *în Ungaria, măsurătorile în timpul procedurii de verificare a conformității produselor pot fi efectuate în mod liber de către orice organizație care dispune de mijloacele necesare. Baza competenței societății o constituie activitatea membrului său cu studii superioare în domeniul Metrologiei.*

De asemenea, a fost atașată declarația metrologului societății că societatea . a efectuat măsurătorile conform standardelor de mai jos (...). Metodele de măsurare au fost efectuate în mod regulat și documentat, în conformitate cu standardele Uniunii Europene.

Se observă din cele de mai sus că, nici în urma solicitărilor de clarificări, nu a fost depusă dovada certificării/autorizării organismului emitent în vederea efectuării testelor, declarația societății ABÉK9901BT neputând fi considerată suficientă.

Contrar susținerilor autorității contractante, cerințele referitoare la conformitate au fost impuse prin răspunsul la clarificări nr. 1130131/20.01.2021, publicată în SEAP în data de 22.01.2021, în care s-au precizat următoarele:

- Ofertantul (calificat) va prezenta în copie **certificate sau alte documente emise de organisme abilitate** în acest sens, documente care să ateste conformitatea fiecăruia dintre produsele oferite, din care să rezulte faptul că produsele echivalente pot fi folosite fără niciun fel de restricție de ordin tehnic sau de calitate a imprimării pe echipamentul respective;

- Ofertantul va prezenta o declarație completată de producătorul produselor prin care acesta declară că produsele marca _____ (echivalent) sunt produse noi, de ultimă generație, nereîncărcate, neremanufacturate și că în procesul de fabricație al produselor marca _____ (echivalent) nu se folosesc cartușe goale de tip OEM. Declarația se va prezenta în original sau copie legalizată;

- Ofertantul trebuie să prezinte rapoartele de testare în conformitate cu ISO/IEC 19752, ISO/IEC 19798, ISO/IEC 24711 sau alte certificări echivalente pentru fiecare cartuș, care să conțină datele de contact ale producătorului produselor, din care să rezulte capacitatea produsului pentru fiecare produs oferit;

Prin organisme abilitate se înțelege organismul de evaluare a conformității și organismul național de acreditare care emite certificatul de acreditare pentru organismul de evaluare a conformității, în sensul art. 158 din Legea nr. 98/2016. Organismul de evaluare a conformității trebuie să fie acreditat în momentul efectuării evaluării conformității și să fie acreditat și în prezent.

Câtă vreme documentația de atribuire a fost completată/modificată cu aceste cerințe, autoritatea contractantă nu le poate ignora în evaluarea ofertelor.

Așadar, având în vedere cele reținute în decizia nr. 921/C9/764 din 06.05.2021 și documentele depuse de .., se reține că această ofertă trebuia respinsă de achizitoare în temeiul art. 137 alin. (3) lit. a) din normele metodologice aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016 *În condițiile art. 215 alin. (5) din Lege, oferta este considerată neconformă în următoarele situații: a) nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini și art. 134 alin. (5) În cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta în cadrul ofertei sau solicitării de participare, potrivit dispozițiilor art. 209 din Lege, iar candidatul/ofertantul nu transmite în termenul precizat de comisia de evaluare clarificările/completările solicitate sau clarificările/completările transmise nu sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă.*

Nu pot fi reținute ca fiind relevante cele invocate de achizitoare referitoare la faptul că încheierea acordului-cadru cu un singur operator economic conduce la lipsa concurenței și achiziționarea produselor la un preț mai ridicat, câtă vreme acordul-cadru trebuie încheiat cu operatorii economici care depun oferte admisibile, ceea ce nu este cazul ofertei ..

În considerarea celor prezentate, Consiliul va admite contestația formulată de .. și va dispune reevaluarea ofertei

Pentru aceste motive,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) 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, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite contestația formulată de ... SRL, în contradictoriu cu ...și anulează raportul procedurii de atribuire nr. 1133718/26.05.2021 și comunicările privind rezultatul procedurii. Obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei ... și stabilirea rezultatului procedurii în termen de 15 zile de la primirea deciziei. Rezultatul procedurii va fi comunicat operatorilor economici în termenul legal.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva deciziei se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate, conform art. 29 din Legea nr. 101/2016.

Redactată în 4 exemplare, conține 8 pagini