



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

Str. Stavropoleos nr. 6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 Fax. +4 021 8900745 www.cnsc.ro

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. 129/C9/2754

Data: 19.01.2021

Prin contestația nr. 33/08.12.2020, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. privind procedura simplificată, organizată de în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului având ca obiect furnizare *Echipament sală de forță*, cod CPV 37440000-4 *Echipament de fitness* (Rev. 2), contestatoarea a solicitat obligarea autorității contractante la modificarea specificațiilor tehnice minimale solicitate pentru banca reglabilă în multiple poziții de la 0 la 90, gantere (7,5 kg), aparat multifuncțional cu 4 posturi de lucru, aparat comercial de fitness, bicicleta, din anexa corespunzătoare caietului de sarcini, conform motivării contestației; obligarea autorității contractante la modificarea termenului de livrare, respectiv prelungirea acestuia; în subsidiar, anularea procedurii de atribuire, în temeiul art. 26 alin. (2) lit. c) din Legea nr. 101/2016, în cazul în care nu mai este posibilă remedierea documentației de atribuire.

**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 SC SRL critică documentația de atribuire, solicitând cele menționate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea susține că autoritatea contractantă a întocmit specificațiile tehnice minimale solicitate în mod restrictiv, pentru a putea fi oferite doar de către un singur operator.

Conform caietului de sarcini *Criteriul de atribuire utilizat pentru atribuirea contractului: prețul cel mai scăzut al ofertelor care îndeplinesc în totalitate cerințele minimale și obligatorii ale specificațiilor tehnice*, astfel că trebuie îndeplinite în totalitate cerințele minimale și obligatorii ale specificațiilor tehnice, trebuie livrate exact aceste produse.

În acest sens, contestatoarea consideră că au fost încălcate prevederile art. 50 alin. (1) și art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016.

Contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la modificarea specificațiilor tehnice minimale solicitate pentru banca reglabilă în multiple poziții de la 0 la 90, din anexa corespunzătoare la caietul de sarcini, pentru a permite ofertarea mai multor tipuri de bănci cu aceeași destinație, cerințe funcționale și de performanță descrise în caietul de sarcini, nu doar a echipamentului agreat după care a fost întocmit caietul de sarcini și, prin urmare, unicul echipament conform cu cerințele caietului de sarcini, cu îngrădirea gravă a liberei concurențe între operatorii economici.

Astfel solicită alternativ cu cerințele tehnice restrictive ale caietului de sarcini, care descriu, în fapt, doar un singur echipament, disponibil la un singur operator economic, obligarea autorității contractante să permită și ofertarea unei soluții tehnice alternative care satisface funcțional și ca și performanțe solicitările din specificațiile tehnice minimale ale acestui echipament.

Prezintă în cuprinsul contestației modelul propus ce îndeplinește aceleași caracteristici, dar cerințele restrictive nu permit ofertarea acestuia.

Banca de antrenament WBX-2200 face parte din noua gamă a aparatelor profesionale de la TOORX. Este un echipament profesional proiectat și construit special pentru a satisface nevoile de intensitate ridicată, cum ar fi săli de sport, centre de fitness, hoteluri și asociații sportive. Date tehnice: Structura tubulară din oțel armat cu secțiune ovală 10x5 cm - grosime 3 mm Suprafața acoperită cu pulbere dublă epoxidică, rezistență la zgârieturi Greutate maximă suportată (greutăți utilizator + sarcini): 400 Kg; Capacitate maximă de încărcare: 265 Kg; Spătar și scaun cu captușeală foarte confortabilă Grosime șezut: 6.5 cm; Greutatea maximă a utilizatorului este de 135 kg; Reglare șezut - 3 nivele; Reglare spătar- 8 nivele. Caracteristici: roți și mâner pentru transport incluse; dimensiunile produsului 135x83x42 cm.

Produsul acesteia care respectă cerințele de performanță și funcționalitate din caietul de sarcini, dar nu și specificațiile tehnice restrictive și inutile din cadrul acestuia, are aceeași eficiență și

funcționalitate ca și produsul concurent agreat după care a fost întocmit caietul de sarcini.

Solicită obligarea autorității contractante la modificarea specificațiilor tehnice minimale solicitate pentru gantere (7,5 kg) pentru a permite ofertarea mai multor tipuri de bănci cu aceeași destinație, cerințe funcționale și de performanță descrise în caietul de sarcini, nu doar a echipamentului agreat după care a fost întocmit caietul de sarcini și, prin urmare, unicul echipament conform cu cerințele caietului de sarcini, cu îngrădirea gravă a liberei concurențe între operatorii economici.

Face trimitere la site-ul <https://www.efitsolution.ro/lebart-112/xline-xr103-cross-over-cable-machine.html>.

Solicită alternativ cu cerințele tehnice restrictive ale caietului de sarcini, care descriu, în fapt, doar un singur echipament, disponibil la un singur operator economic, să fie obligată autoritatea contractantă să permită și ofertarea unei soluții tehnice alternative care satisface funcțional și ca și performanțe solicitările din specificațiile tehnice minimale ale acestui echipament.

În continuare, contestatoarea prezintă model de produs care îndeplinește aceleași caracteristici, dar cerințele restrictive nu permit ofertarea acestuia.

Solicită obligarea autorității contractante să modifice specificațiile tehnice minimale solicitate pentru aparat comercial de fitness, pentru a permite ofertarea mai multor tipuri de bănci cu aceeași destinație, cerințe funcționale și de performanță descrise în caietul de sarcini, nu doar a echipamentului agreat după care a fost întocmit caietul de sarcini.

De asemenea, solicită obligarea autorității contractante să modifice specificațiile tehnice minimale solicitate pentru bicicletă pentru a permite ofertarea mai multor tipuri de bănci cu aceeași destinație, cerințe funcționale și de performanță descrise în caietul de sarcini.

Contestatoarea solicită obligarea autorității la modificarea termenului de livrare, respectiv prelungirea acestuia.

În acest sens, arată că termenul maximum de livrare a produselor este de 7 zile calendaristice de la semnarea contractului de către ambele părți; termen ce îngrădește accesul altor participanți. Există un singur ofertant care ar putea aduce produsele într-un termen atât de scurt, respectiv, unul care are produsele pe stoc.

În final, contestatoarea solicită, în cazul în care nu se decide anularea procedurii, obligarea autorității contractante la prelungirea termenului pentru depunerea ofertelor, astfel încât potențialii ofertanți să își poată întocmi oferta conform noilor cerințe tehnice.

Autoritatea contractantă nu a transmis punct de vedere asupra contestației, astfel că devin aplicabile dispozițiile art. 18 din Legea nr. 101/2016 (1) În termen de 5 zile de la data la care a primit contestația, autoritatea contractantă are obligația de a transmite Consiliului și contestatorului, din oficiu, punctul său de vedere asupra contestației. (2) Autoritatea contractată are obligația de

a transmite Consiliului, în termenul prevăzut la alin. (1), o copie a dosarului achiziției publice, achiziției sectoriale sau al concesiunii, precum și dovada înaintării punctului de vedere către contestator și orice documente considerate edificatoare, cu excepția anunțurilor de participare publicate în SEAP și a documentației de atribuire, atunci când aceasta este disponibilă și poate fi descărcată direct din SEAP. (3) **Lipsa punctului de vedere nu împiedică soluționarea contestației, în măsura în care s-a făcut dovada comunicării acesteia către autoritatea contractantă.** Lipsa punctului de vedere al autorității contractante atrage decăderea ei din dreptul de a mai propune probe și de a invoca excepții, în afara celor de ordine publică, dacă legea nu prevede altfel.

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

....., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura simplificată, în vederea atribuirii unui contract având ca obiect furnizare *Echipament sală de forță*, cod CPV 37440000-4 *Echipament de fitness* (Rev. 2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr. SCN1079703/03.12.2020. Din informațiile anunțului de participare simplificat, se reține că valoarea estimată a contractului este de 347.575,65 lei, criteriul de atribuire este "prețul cel mai scăzut", iar data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru 11.12.2020, ora 15⁰⁰.

.... a investit Consiliul cu soluționarea contestației care formează obiectul prezentei cauze. Societatea a constituit cautiunea în sumă de 6.951,51 lei, conform prevederilor art. 61¹ alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă recipisa de consemnare nr. 206703116/1 din 14.12.2020, eliberată de CEC Bank SA Victoria.

Trecând la soluționarea contestației, Consiliul constată că, în caietul de sarcini, au fost solicitate, între altele, următoarele produse cu caracteristicile tehnice aferente, astfel:

Banca reglabila in multiple pozitii de la 0 la 90. Banca este folosita la exercitiile cu gantere. Cu ajutorul spatariului si scaunului reglabil utilizatorii pot lucra diverse grupe musculare, cum ar fi pectoralii, deltoizii sau bicepsii brahiali (1 bc/centru x 5 centre).

Banca reglabila Multibank MBX-610

Lungime 130 cm Latime 64 cm Inaltime 44 cm / 111 cm Sarcina 500 kg Captusire / rezistenta Spatar L 80 x W 25 x 5.5 cm Sezut L 37 x W 25 x 5.5 cm Dimensiuni zona utilizabila L x W 123.5 cm x 25 cm Spatar ajustabil 9 pozitii, 0 ° _10 ° _20 ° _30 ° _40 ° _50 ° _60 ° _70 ° _80 ° Sezut ajustabil 4 pozitii Greutate 29 kg Culoare Negru.

Gantere (7,5 kg) sunt folosite pentru diferite exerciții de forță în sălile de fitness, atât pentru partea superioară cât și cea inferioară (2bc/centru x 5 centre).

Gantera compacta IFS Hex din cauciuc 7.5 kg

Gantere hexagonale din cauciuc IFS, Ø30 mm, 130mm, Material: Otel învelit în cauciuc Prindere ferma, cu capete care nu se detasează Cauciuc gros de 1 cm, extrem de robust Aderenta ergonomică, maner cromat cu striatii Diametru maner: 30 mm Latime maner prindere: 130 mm Protejează podeaua / pardoseala, Culoare: Negru.

Aparat multifunctional cu 4 posturi de lucru-se pot face exercitii pentru dezvoltarea tricepsului, bicepsului dar si exercitii de ramat sau tras pentru dezvoltarea muschilor spatelui (1 bc/centru x 5 centre).

LeBart XLINE Cross over cable machine XR103 Dimensiuni LxWxH: mm 3263 x 930 x 2336.

Aparat comercial de fitness destinat cresterii conditiei fizice si imbunatatirii functiei cardiovasculare. Exerciitiul este unul de tip ramat, actionand si asupra partii inferioare a corpului, miscarea culisanta a scaunului permitand utilizatorului sa lucreze si musculatura coapselor in paralel cu cea a spatelui si bratelor. Aparatul nu necesita alimentare electrica, functionand din sursa de energie generata de ventilatoare. Aparatul este foarte usor de depozitat, putand fi demontat in 2 bucati. Aparatul este dotat cu monitor de tip PM5 care monitorizeaza miscarea (2 bc/centru x 5 centre).

Generator Air Rower. Este un echipament cardio extrem de eficient in arderea rapida de calorii si este popular in sălile de crossfit, fitness si studiourile de personal training. Acesta antrenează numeroase grupe musculare cum ar fi: • Picioare • Abdomen (core) • Brate • Spate (in special dorsali) • Pectorali • Coapse.

Analizând specificațiile tehnice din caietul de sarcini cu cele de pe site-ul www.efitsolution.ro indicat de contestatoare, Consiliul constată că, într-adevăr, acestea sunt identice.

La următoarele adrese web, indicate în contestație:

Bancă: <https://www.efitsolution.ro/atx-138/atx-multibank-mbx-610.html>

Gantere hexagonale: <https://www.efitsolution.ro/gantere/set-gantere-hexagonale-din-cauciuc-ifs-%C3%B830-mm-130mm-5-20-kg-5-30-kg-5-40-kg-5-50-kg.html>

Aparat multifuncțional cu 4 posturi de lucru: <https://www.efitsolution.ro/lebart-112/xline-xr103-cross-over-cable-machine.html>

Aparat comercial de fitness: <https://www.efitsolution.ro/cross-training/xebox-v3-generator-air-rower-rowing-machine.html>

Bicicletă: <https://www.efitsolution.ro/npg/npg-air-bike-exercise-bike-airbike.html>

s-au regăsit specificațiile tehnice minime din caietul de sarcini.

Prin impunerea unor specificații tehnice proprii produselor aparținând anumitor producători, această concluzie rezultând din redactarea identică a specificațiilor din caietul de sarcini cu cele ale produselor indicate, autoritatea contractantă a favorizat în mod evident producătorul și distribuitorii acestora, fiind încălcate următoarele norme legale imperative în vigoare din Legea nr. 98/2016:

- art. 2 alin. (2) lit. a) și b): Principiile care stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică sunt nediscriminarea și tratamentul egal;

- art. 155 alin. (6): Specificațiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici;

- art. 156 alin. (2): Cu excepția cazului în care acest lucru este justificat de obiectul contractului, specificațiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic și nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producție specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau produse.

Raportat la specificațiile tehnice din caietul de sarcini rezultă în mod evident că autoritatea contractantă favorizează produsele anumitor producători care sunt comercializate pe site-ul www.efitsolution.ro.

Întrucât autoritatea contractantă nu a prezentat punct de vedere asupra contestației și, implicit, nu a prezentat documente și argumente relevante din care să reiasă că toate specificațiile impuse sunt comune mai multor mărci care produc produsele ce urmează a fi achiziționate, Consiliul apreciază că au fost nesocotite dispozițiile normative de mai sus, în speță fiind discriminați producătorii care fabrică produse cu alte caracteristici tehnice, care acoperă necesitățile autorității, aflați în imposibilitatea câștigării contractului. De altfel, nu am fi în fața unei proceduri competitive deschise dacă se cumpără produse doar de la un anumit producător.

Dacă produsele au performanțe egale sau superioare, demonstrate de operatorul economic, autoritatea nu poate respinge oferta pe considerente ce țin de specificațiile tehnice.

De asemenea, Consiliul observă că, în loc să fie date anumite intervale pentru greutate și dimensiuni, autoritatea contractantă a utilizat dimensiuni fixe, care restricționează participarea la procedură.

Cum a arătat și contestatoarea, autoritatea contractantă trebuia să urmărească performanțele produsului, nu dimensiuni fixe care nu permit participarea la procedură decât a unui anumit producător.

Câtă vreme mai mulți producători pot furniza echipamente care acoperă necesitățile autorității contractante, impunerea unor caracteristici tehnice specifice unui singur producător nu se justifică și, mai mult, conduce la restricționarea participării la procedură a tuturor operatorilor economici care au echipamente cu performanța necesară.

Dacă îndeplinirea cumulativă a tuturor specificațiilor tehnice conduce la ofertarea unui singur produs este evident că suntem în prezența unei restrângeri clare a concurenței.

Răspunsul autorității contractante din clarificarea publicată în SEAP în data de 09.12.2020, în sensul că, în caietul de sarcini, s-a prevăzut: *Specificatiile tehnice de mai jos, care indica o eventuala origine/sursa sau productie, marci de fabrica sau de comert licente de fabricatie, vor fi considerate ca având mentiunea "sau echivalent", eventualele mentiuni fiind pastrate pentru a ajuta în elaborarea ofertei*, nu determină concluzia corectitudinii elaborării caietului de sarcini prin copierea unor specificații tehnice care conduc la anumite produse. Mențiunea "sau echivalent", raportat la dimensiunile fixe impuse de achizițoare, nu poate avea ca efect înlăturarea caracterului restrictiv al cerințelor.

Referitor la termenul maxim de livrare a produselor prevăzut în caietul de sarcini, respectiv 7 zile calendaristice de la semnarea contractului de către ambele părți, Consiliul constată, de asemenea, că este restricționată participarea la procedură, fiind favorizați acei operatori economici care deja au pe stoc produsele.

Așadar, autoritatea contractantă va fi obligată să modifice caietul de sarcini, astfel încât să nu fie restricționată participarea operatorilor economici la procedură. De asemenea, va fi obligată la acordarea unui termen de livrare considerabil, care să nu limiteze participarea la procedură doar a acelor operatori economici care au deja produsele în stoc.

Fiind dispuse măsuri de remediere în sensul celor de mai sus, Consiliul va respinge ca nefondat capătul subsidiar de cerere privind anularea procedurii.

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, în parte, contestația ..., în contradictoriu cu ... și obligă autoritatea contractantă la modificarea specificațiilor tehnice pentru produsele banca reglabilă în multiple poziții de la 0 la 90, gantere (7,5 kg), aparat multifuncțional cu 4 posturi de lucru, aparat comercial de fitness și bicicleta, precum și a termenului de livrare a produselor, astfel încât să fie permisă participarea cât mai multor operatori economici la procedură. Modificările vor fi efectuate în termen de 15 zile de la primirea deciziei și vor fi aduse la cunoștința operatorilor economici în cadrul aceluiași termen, prin publicarea lor în SEAP. Autoritatea contractantă va stabili un nou termen pentru depunerea ofertelor.

...

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva ei 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 7 pagini