



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. ...

Data: .

Prin contestația nr. 10921/27.03.2023, înregistrată la CNSC cu nr. 16554/28.03.2023 (Dosar. nr. 808/2023), formulată de SRL, cu sediul în municipiul, județul, înregistrată la ... Comerțului sub nr., cod de înregist...e fiscală .. reprezentată legal prin administrator, dna și convențional de, din municipiul, str. .., sediu ales și pentru comunicarea tuturor actelor de procedură, împotriva rezultatului procedurii de atribuire, comunicat prin adresa nr. 3900/17.03.2023, emisă de, cu sediul în municipiul, ..., în calitate de ...ritate contractantă, în cadrul licitației deschise, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „Achiziționarea formularului DOVADA DE INSPECȚIE”, inițiată prin anunțul de participare nr. .., se solicită următoarele:

1. anularea ca nelegală a raportului procedurii nr. 140/17.03.2023, a actelor de evaluare care au stat la baza emiterii acestuia și a tuturor actelor subsecvente;

2. anularea adresei nr. 3900/17.03.2023 de comunicare privind rezultatul procedurii emise sub nr. 3900/17.03.2023;

3. obligarea ...rității contractante la reluarea procedurii de atribuire, din etapa evaluării ofertelor, în ceea ce privește oferta SC SRL, cu respectarea prevederilor legislației achizițiilor publice;

4. obligarea ...rității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea prezentei cauze.

Prin documentul nr. 216/10.04.2023, înregistrat la CNSC cu nr. 19607/11.04.2023, (dosar nr. 980/2023), ... SRL, cu sediul în municipiul, ..., înregistrată la ONRC sub nr., în calitate de ofertant câștigător în cadrul procedurii de atribuire organizată de R.A. privind achiziționarea formularului „Dovada de inspecție”, cu sediul pentru comunicarea actelor de procedură la Cabinet individual de avocat ..., din municipiul, ... în temeiul art. 8 alin. (1) lit.

a) și art. 17 alin. (3) din Legea 101/2016, a transmis o contestație și o cerere de intervenție accesorie.

I. pe calea contestației, care a format dosarul CNSC **nr. 980/2023**, a solicitat:

1. în principal, admiterea contestației și anularea în parte, ca nelegală a deciziei, a raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente emise de ...ritatea contractantă prin care oferta depusă de SRL, în calitate de ofertant secund, a fost declarată admisibilă, conformă și clasată pe locul secund și

2. obligarea ...autorității contractante la reevaluarea ofertei depuse de SRL, de la etapa evaluării propunerii tehnice, ținând cont de aspectele de neconformitate ale acesteia, cu menținerea deciziei și a raportului în privința declarării SRL drept operator câștigător;

3. în subsidiar, anularea procedurii de atribuire, în ipoteza în care nu pot fi dispuse măsuri de remediere care să permită desemnarea unei oferte admisibile și câștigătoare, în conformitate cu art. 212 alin. 1 lit. a) din Legea nr. 98/2016 și art. 143 alin. (3) din H.G. 395/2016;

4. obligarea SRL la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de prezenta contestație.

II. pe calea cererii de intervenție accesorie, a solicitat:

1. respingerea contestației formulate SRL, ofertant secund, privind decla...ea, ca neconformă, a ofertei depusă de SRL, ca ofertant câștigător, ca nefondată întrucât:

a. ... a respectat în totalitate principiul tratamentului egal între operatorii economici, ambii operatori economici prezentând clarificări în completarea informațiilor prezentate inițial în cadrul propunerii tehnice;

b. oferta depusă de SRL este admisibilă și conformă cu toate specificațiile caietului de sarcini,

c. oferta depusă de SRL nu prezintă indicii de existență privind o ofertă cu un preț aparent neobișnuit de scăzut și este viabilă din punct de vedere economic;

2. obligarea SRL la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de prezenta cerere de intervenție accesorie.

Prin cererea de intervenție voluntară accesorie în favoarea ...autorității contractante nr. 11025/02.04.2023, înregistrată la CNSC cu nr. 21290/21.04.2023, formulată în temeiul art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 (dosar nr. 980/2023), ... SRL a solicitat Consiliului ca, prin decizia pe care o va pronunța, să dispună următoarele:

1. Încuviințarea, în principiu, și admiterea pe fond a cererii de intervenție voluntară accesorie.

2. Respingerea, în principal, ca lipsită de interes și, în subsidiar, ca tardivă, a contestației formulate de SRL, cu consecința menținerii, ca temeinice și legale, a actelor administrative contestate, respectiv a deciziei, a raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente emise de ...ritatea contractantă prin care oferta depusă de SRL a fost declarată admisibilă și conformă;

3. Pe fond, respingerea, ca nefondată, a contestației formulată de SRL, cu consecința menținerii, ca temeinice și legale, a actelor administrative contestate, respectiv a deciziei, a raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente, emise de ...ritatea contractantă prin care oferta depusă de SRL a fost declarată admisibilă și conformă;

4. Obligarea contestatoarei SRL la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea prezentei cauze.

Totodată, în temeiul dispozițiilor art. 19 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, ... SRL a solicitat accesul la dosarul cauzei, pentru a formulă concluzii scrise cu privire la caracterul nefondat al criticilor formulate de contestatoarea SRL.

Pentru soluționarea unitară a contestațiilor, având în vedere că acestea au fost formulate în cadrul aceleiași proceduri de atribuire, Consiliul a procedat la conexarea lor, în conformitate cu dispozițiile art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016.

Contestațiile și cererile de intervenție vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 67 alin. (1) și art. 123 alin. (1) din Codul de procedură civilă.

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 SRL solicită cele menționate în partea introductivă a deciziei.

I. Contestatoarea menționează că, prin adresa nr. 3900/17.03.2023, ...ritatea contractantă i-a comunicat faptul că oferta societății sale s-a clasat pe locul II în clasamentul ofertelor admisibile, iar potrivit raportului procedurii nr. 140/17.03.2023, oferta câștigătoare este cea depusă de SRL.

Reclamând faptul că decizia ...autorității contractante de desemnare a ofertei SRL ca fiind câștigătoare a procedurii de atribuire este nelegală, petenta arată următoarele:

II. ... - RA a încălcat principiul tratamentului egal în evaluarea ofertei SRL.

Precizează că, astfel după cum rezultă din procesul verbal de evaluare nr. 84/09.02.2023, comisia de evaluare a transmis, atât societății sale, cât și ofertantului SRL câte o solicitare de clarificări cu privire la propunerile tehnice.

SC SRL susține că a răspuns concludent la solicitarea de clarificări primită, fapt consemnat de ...autoritatea contractantă și în procesul-verbal de evaluare nr. 90/14.02.2023, în timp ce SRL a oferit un răspuns neconcludent la solicitarea primită, împreună în care comisia de evaluare ar fi trebuit să dispună respingerea ofertei sale, ca inacceptabilă, având în vedere dispozițiile art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016.

Menționează că, în pofida acestui fapt, comisia de evaluare a revenit cu o nouă solicitare de clarificări către SRL, încălcând astfel

principiul tratamentului egal prevăzut de art. 2 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 98/2016, precum și dispozițiile exprese ale art. 209 alin. (2) din aceeași lege, această situație repetându-se și în ceea ce privește solicitările de clarificări cu privire la propunerile financiare.

Petenta arată că, potrivit procesului-verbal nr. 93/16.02.2023, achizitoarea a solicitat clarificări, atât societății sale, cât și ofertantului SRL, privind prețul ofertat și, din nou, ... SRL a răspuns concludent la solicitarea de clarificări, iar operatorul SRL „nu a explicat, nu a justificat și nu a detaliat valoarea scăzută a ofertei financiare, a tuturor componentelor elementelor de preț”, astfel cum însăși comisia de evaluare a reținut în cuprinsul procesului-verbal nr. 104/27.02.2023.

Apreciază că, în condițiile arătate, ...ritatea contractantă ar fi trebuit să dispună respingerea, ca inacceptabilă, a ofertei depusă de SRL.

Susținând că ...ritatea contractantă a încălcat principiul tratamentului egal și dispozițiile exprese ale art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, prin revenirea cu solicitare de clarificări la ofertantul SRL, contestatoarea face trimitere la jurisprudența ce vizează situații asemănătoare.

În opinia sa, aspectele dezvoltate anterior relevă faptul că achizitoarea a încălcat principiul tratamentului egal și dispozițiile art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 în evaluarea ofertei depuse de SRL, iar decizia de a nominaliza acest operator economic drept câștigător al procedurii este una nelegală.

III. Decizia ...rității contractante este nelegală, întrucât oferta SRL este neconformă și inacceptabilă.

Invocând și redând dispozițiile art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016, ale art. 134 alin. (5) și art. 137 alin. (3) din H.G. nr. 395/2016, contestatoarea susține că oferta SRL este neconformă având în vedere că:

(i) aceasta nu respectă cerințele caietului de sarcini referitoare la grosimea suportului ...colantului de hârtie;

ii) materialul propus de SRL pentru ...colantul de hârtie nu poate fi tipărit de imprimante inkjet sau laser, conform solicitării din caietul de sarcini;

(iii) prețurile ofertate în cadrul propunerii financiare nu sunt rezultatul liberei concurențe și nu au fost justificate de SRL;

(iv) prețurile ofertate de SRL în cadrul propunerii financiare sunt neobișnuit de scăzute și nu au fost justificate de acest ofertant.

În plus, petenta arată că oferta SRL este inacceptabilă față de faptul că:

i) ofertantul menționat nu a răspuns concludent la solicitările de clarificări formulate de comisia de evaluare;

(ii) oferta SRL nu îndeplinește condițiile de formă aferente elaborării și prezentării acesteia. Ofertantul nu a completat DUAE în conformitate cu cerințele stabilite de ...ritatea contractantă.

1. Oferta SRL este neconformă, având în vedere următoarele:

A. Propunerea tehnică a nu respectă cerințele caietului de sarcini referitoare la grosimea suportului ...colantului de hârtie

Contestatoarea menționează că, pentru suportul autocolantului de hârtie, la pagina 3 din caietul de sarcini, achizitoarea a inserat următoarele specificații tehnice:

„C) Caracteristicile tehnice pentru ...colant de hârtie și suportul său sunt:

j. Suport: Hârtie albă, acoperită cu un strat de silicon, gramaj minim 82 gr./mp conform ISO 536; grosime minim 90 micro, conform ISO 534; rezistența la rupere pe direcție longitudinală minim 6 kN/m, conform ISO 1924, rezistența la rupere pe direcție transversală minim 3 kN/m, conform ISO 1924”.

Petenta susține că, din propunerea tehnică depusă de SRL rezultă că acesta a precizat că grosimea suportului este de 84 microni (pag. 27 din propunerea tehnică, fișa tehnică a producătorului UPM ...): „Suport ... 83_FSC. Produs: Hârtie-suport albă, fără conținut de lemn. Gramaj: 82 gr./mp, ISO 536; Grosime: 84 μm, ISO 534; Rezistența la rupere, direcție longitudinală: 8,7 kN/m, ISO 1924; Rezistența la rupere, direcție transversală 3,8 kN/m, ISO 1924; Durabilitate: Produsul se comercializează ca, conform certificatului SGSCHCOC-004879, marca's”.

Subliniind că ofertarea unui suport mai subțire reprezintă o abatere gravă de la cerințele caietului de sarcini, iar în acest context ...ritatea contractantă avea obligația de a respinge oferta SRL ca neconformă, petenta menționează că, în pofida celor expuse, achizitoarea a solicitat clarificări ofertantului, punându-i în vedere să precizeze, ...re altele, „care este grosimea ...colantului după acoperire” (pagina 2 din procesul-verbal nr. 90/14.02.2023).

Menționează că această solicitare de clarificări se poate referi doar la acoperirea cu un strat de silicon, astfel cum s-a menționat în caietul de sarcini: „J. Suport: Hârtie albă acoperită cu un strat de silicon”.

..... SRL precizează că ofertantul a răspuns prin adresa nr. 1414/13.02.2023, menționând în mod expres că suportul hârtiei are grosimea de 84 microni, mai puțin de 90 microni, astfel cum ...ritatea solicitase în mod expres prin caietul de sarcini:

1. Grosimea totală a autocolantului, conform fisei tehnice a producătorului (pag 28 din oferta tehnică), este de 173 microni și este compusa din următoarele: ...colant din hârtie cu grosimea de 70 microni (pag. 27 din oferta tehnică); suport hârtie cu silicon cu grosimea de 84 microni (pagina 27 din oferta tehnică) și adeziv permanent de 19 microni, aceasta valoare rezultând din diferența de 173 microni total (...colant hârtie + adeziv permanent + suport hârtie cu silicon), (pagina 28 din oferta tehnică) și 70 microni (grosime autocolant hârtie) (pagina 27 din oferta tehnică) și 87 microni (suport hârtie cu silicon), (pagina 27 din oferta tehnică).

Deci, după acoperire, hârtia suport a ...colantului va avea grosimea totală de 103 microni (84 microni + 19 microni adeziv permanent).

De altfel, arată contestatoarea, deși comisia de evaluare solicitase să i se comunice „grosimea autocolantului după acoperire”, referindu-se la acoperirea cu silicon, ... SRL „menționează în mod complet eronat și strict în scopul inducerii în eroare a ...rității contractante” că „după acoperire, hârtia de suport a ...colantului va avea grosimea totală de 103 micrometri (84 micrometri + 19 micrometri adeziv permanent)”, referindu-se la acoperirea cu adeziv.

Subliniază faptul că rolul stratului de silicon este exact acela de a împiedica adezivul să se lipească pe suport (liner) și să asigure desprinderea facilă a materialului ...colant împreună cu adezivul de pe suport (liner).

..... SRL susține că aceleași explicații „complet eronate” au fost oferite de ofertantul SRL și prin răspunsul la următoarea solicitare de clarificare transmisă de autoritate cu privire la acest subiect, a cărei emitere s-a realizat cu încălcarea principiului tratamentului egal.

Astfel, prin adresa nr. 1415/15.02.2023, ... SRL a menționat, din nou, următoarele: „Așadar, grosimea ...autocolantului suport după acoperire este dată de suma celor două componente (19 micrometri adeziv și 84 micrometri suport), respectiv 103 micrometri, această valoare îndeplinind cerința ...rității contractante menționată în cadrul caietului de sarcini, și anume «Hârtie albă acoperită cu un strat de silicon, gramaj minim 82 gr./mp, conform ISO 536, grosime minim 90 micrometri conform ISO 534....»”.

Autoarea contestației susține că, din prevederile caietului de sarcini, rezultă foarte clar că achizițtoarea a solicitat ca grosimea suportului să fie de minim 90 de micrometri, iar nu grosimea suportului împreună cu cea a adezivului să aibă minim această grosime.

Pe de altă parte, arată că orice operator care activează în domeniul etichetelor și materialelor autoadezive știe că, în momentul în care se îndepărtează hârtia autocolantă de pe suport, adezivul rămâne pe hârtia autocolantă, nicidecum pe suport. Astfel, în momentul în care se măsoară suportul, adezivul nu este pe hârtia suport, ci pe autocolant, putându-se astfel măsura cu precizie grosimea hârtiei suport. Acest aspect rezultă și din prevederile ului ISO 534:2011 - „Hârtie și carton - Determinarea grosimii, densității și a volumului specific”, pe care însăși autoritatea contractantă l-a invocat, în cuprinsul caietului de sarcini, ca fiind cel în raport de care se stabilește grosimea hârtiei suport:

„3.1. Grosimea unei coli individuale: distanța dintre o suprafață a hârtiei sau cartonului și cealaltă, măsurată în timpul aplicării unei presiuni statice, folosind metoda de testare prezentă. (...).

5. Dispozitive de măsură:

5.1. Micrometru cu greutate inertă, conținând două palpatoare plane, paralele, circulare, între care se plasează coala de hârtie sau carton pentru măsurători. (...).

8. Prepara...ea specimenelor pentru testare:

8.1. Generalități: Preparați speciemenele pentru testare în aceleași condiții atmosferice ca și cele folosite la prepararea mostrei martor. Evitați zonele cu îndoituri, cute, crăpături sau alte defecte care ar putea influența rezultatele.

8.2 Grosimea unei coli individuale: Tăiați nu mai mult de două bucăți din fiecare specimen care a fost ales aleatoriu din mostrele disponibile, cu o dimensiune minimă de 60 x 60 mm. Asigurați-vă că dimensiunile piesei testate nu sunt atât de mari încât măsurătorile micrometrului să fie afectate de către corpul piesei care se extinde în afara palpatorului inferior în timpul efectuării măsurătorii. Când măsurați carton, nu folosiți spre testare piese cu dimensiuni mai mari de 100 x 100 mm. Aceste dimensiuni ale pieselor sunt în mod uzual satisfăcătoare pentru efectuarea de măsurători asupra hârtiei. (...).

9. Procedura:

9.3 Determinări:

9.3.1 Determinarea grosimii unei coli individuale: Procedați la efectuarea măsurătorii în aceleași condiții atmosferice în care au fost preparate mostrele.

Plasați micrometrul pe o suprafață orizontală, lipsită de vibrații și plasați piesa de măsurat între palpatoarele deschise ale micrometrului într-o poziție la cel puțin 20 mm depărtare de oricare dintre marginile piesei măsurate. Permiteți ca piesa testată să fie imobilizată de către palpatorul presator, permițând cu grijă ca palpatorul presator mobil să se deplaseze în mod constant și încet, cu o viteză de mai puțin de 3 mm/s către palpatorul fix în așa fel încât să se evite efectul de găurire.

Înregistrați valoarea măsurată după un interval de așteptare de 1 până la 2 secunde. Evitați inducerea oricărui stres manual asupra piesei testate sau micrometrului în timpul citirii măsurătorii. Efectuați o singură măsurătoare asupra piesei testate.

Repetăți procedura pentru restul pieselor de testat”.

Prin urmare, arată contestatoarea, procedura de testare prevăzută în ...ul ISO 534 include tăierea unei bucăți de material și măsurarea acesteia cu un micrometru. În mod evident, în momentul în care se taie o bucată din hârtia suport (liner), aceasta nu va conține și adezivul deoarece acesta rămâne lipit pe hârtia ...adezivă. Măsurătorile făcute conform ...ului se vor face pe linerul fără adeziv, iar valorile rezultate vor fi cele indicate de producător, respectiv, în cazul SRL, mai mici decât cele solicitate conform caietul de sarcini.

Afirmă că, faptul că, la stabilirea grosimii hârtiei de suport, nu se poate lua în calcul și grosimea adezivului, rezultă și din corespondența pe care a atașat-o contestației, prin care producătorul ... confirmă cele menționate de societatea sa.

Reiterează susținerea potrivit căreia ofertarea unui suport al ...colantului mai subțire decât minimul solicitat prin cerințele caietului de sarcini reprezintă o abatere gravă de la aceste cerințe.

În același context, arată că hârtia suport cu o grosime mai mare presupunea că produsul final (...colant de hârtie) va fi mai rigid, se va comporta mult mai bine în timpul manipulării, a introducerii colii în imprimantă, a tiparului propriu-zis, etc.

În plus, consideră că această abatere de la cerințele caietului de sarcini este de natură să-l favorizeze nejustificat pe ofertantul SRL în raport cu ceilalți ofertanți.

Astfel, învederează faptul că acceptarea hârtiei suport de 84 microni oferă un avantaj necuvenit atât din punctul de vedere al costului de achiziție, care poate fi semnificativ mai scăzut decât în cazul folosirii hârtiei suport mai groase, cât și din punctul de vedere al disponibilității, ținând cont că cei mai mulți producători de materiale ...adezive dețin materiale cu hârtie suport ... pe stoc sau în programe de producție rapidă, față de hârtia suport mai groasă, care necesită să fie produsă la comandă

specială, cu prețuri mai ridicate și condiții privind termenele de liv...e și cantitatea minimă produsă.

Mai mult, susține că, astfel după cum rezultă din corespondența atașată contestației, ... SRL a solicitat material cu caracteristicile prevăzute în caietul de sarcini inclusiv de la ..., societatea de la care a prezentat și SRL fișa tehnică, iar reprezentanții societății i-au confirmat că nu au construcție de material cu specificațiile solicitate.

Afirmă că obligarea operatorilor economici să ofere suportul ...colantului cu o grosime de minim 90 microni și, ulterior, acceptarea drept conformă a unei oferte care nu îndeplinește această cerință defavorizează alți potențiali participanți la licitație sau chiar îi împiedică să participe la licitație, această conduită a achizitoarei fiind în contradicție evidentă cu dispozițiile art. 1 alin. (2) din HG nr. 395/2016.

Având în vedere că, astfel după cum a arătat, oferta depusă de SRL nu îndeplinește cerințele prevăzute în caietul de sarcini din punctul de vedere al grosimii suportului ...colantului de hârtie, petenta consideră că ...ritatea contractantă avea obligația de a respinge oferta SRL ca neconformă, în temeiul dispozițiilor art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și ale art. 137 alin. (3) din H.G. nr. 395/2016 anterior menționate.

B. Materialul propus de SRL pentru ...colantul de hârtie nu poate fi tipărit de imprimante inkjet sau laser, conform solicitării din caietul de sarcini.

Menționând că, potrivit cerințelor caietului de sarcini, ...colantul de hârtie trebuie să poată fi tipărit de imprimante inkjet (cerneală) sau laser:

„B) autocolantul de hârtie și suportul său:

1.1. ...colant de hârtie care să poată fi tipărit de imprimante inkjet (cerneală) sau laser, în cadrul atelierelor care efectuează verificări tahografe și limitatoare de viteză. Textul tipărit de utilizatorul final (personalul atelierelor) trebuie să rămână lizibil timp de cel puțin 3 ani (nu trebuie să interacționeze chimic cu materialul ...colantului”,

contestatoarea susține că, din propunerea tehnică depusă de SRL rezultă că acest operator economic a oferit un autocolant de hârtie care nu respectă această caracteristică. Astfel, la pag. 27 din propunerea tehnică a SRL, constând în fișa tehnică a producătorului, se precizează următoarele:

„Față: ... NXT + FSC; Produs: Hârtie SC fără conținut de lemn cu suprafață dimensionată. Gramaj: 70 g/m², ISO 536; Grosime: 70 μm, ISO 534; Rezistența la rupere, direcție longitudinală: 5,5 kN/m ISO 1924/ 1; Rezistența la rupere, direcție transversală: 2,5 kN/m ISO 1924/1; Luminozitate: 95 %, ISO 2470/1; Rugozitate: 2,7 μm ISO 8791; Opacitate: 89 % ISO 2471; Gradul de alb: 133 % ISO 11475; Rigiditate, direcție longitudinală: 0,18 mNm ISO/DP 2493; Rigiditate, direcție transversală: 0,1 mNm ISO/DP 2493; Capacitatea de tipărire: offset, Durabilitate: Produsul se comercializează ca FSC Mix Credit, conform certificatului SGSCHCOC-004879, marca UPM ...'s FSC.

Precizează că, deși din punct de vedere tehnic, chiar și un material „nepotrivit” de tipul hârtiei offset, va suporta tiparul cu jet de cerneală sau laser, rezultatele vor fi mult inferioare.

În plus, arată petenta, câtă vreme achiziția a solicitat în mod expres ca autocolantul de hârtie să poată fi tipărit de imprimante inkjet (cerneală) sau laser, toți ofertanții, inclusiv SRL, aveau obligația de a respecta această cerință tehnică.

Mai mult decât atât, susține că ofertarea unui material care să respecte cerințele solicitate de ...ritatea contractantă în întregime, astfel cum a procedat societatea sa, este semnificativ mai dificilă și mai costisitoare față de varianta propusă de SRL, care a constatat într-un material disponibil mult mai facil, inferior calitativ și care are și costuri mai reduse.

Învederează faptul că hârtia destinată expres tiparului cu jet de cerneală sau laser este supusă unui tratament special care o face mai scumpă și care asigură:

(i) uniformitate a suprafeței mult superioară comparativ cu hârtia tip offset propusă de SRL, fapt ce asigură o definiție (claritatea marginilor și a elementelor de dimensiune mică) mult superioară față de tiparul laser/jet de cerneală pe o hârtie offset;

(ii) definiție mai bună a tiparului cu jet de cerneală, care va fi mult mai puțin absorbită în hârtie față de tiparul cu jet de cerneală pe o hârtie offset, care este mai absorbantă, rezultând în margini mai neregulate ale tiparului;

(iii) aderență crescută a particulelor de toner laser la suprafața hârtiei, care asigură o durabilitate a tiparului crescută față de tiparul laser pe o hârtie offset, care este mai neregulată (rugoasă) și nu asigură o aderență perfectă a tonerului, rezultând într-o durabilitate mai scăzută a tiparului laser pe hârtia offset.

..... SRL precizează că a atașat contestației și corespondența electronică cu reprezentanții ..., furnizorul societății SRL, din care rezultă că materialul propus de ofertant nu este viabil în cazul folosirii cu imprimante cu laser/tip inkjet.

În opinia contestatoarei, cele prezentate relevă faptul că propunerea tehnică a ofertantului SRL nu respectă cerințele caietului de sarcini și ar fi trebuit respinsă ca neconformă de către ...ritatea contractantă, în temeiul art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și ale art. 137 alin. (3) din H.G. nr. 395/2016.

C. Prețurile oferite în cadrul propunerii financiare nu sunt rezultatul liberei concurențe și nu au fost justificate de SRL.

În ceea ce privește modalitatea de întocmire a ofertei SRL, petenta precizează două aspecte deosebit de importante în ceea ce privește modalitatea de întocmire a propunerii financiare de către SRL.

- în primul rând, pentru a justifica prețul propunerii financiare, ... SRL a depus Contractul de închiriere nr. 550/15.03.2021, încheiat cu societatea ... SRL având ca obiect spațiul situat în str. ... nr. 64-66, sector 3, ..., menționând că acest contract îi asigură „toate echipamentele necesare producerii formularelor, precum

și personal specializat pentru efectuarea operațiunilor de tipărire, preștanțare, tăiere, aplicare hologramă, inseriere, ambalare, etichetare, depozitare", în schimbul unei chirii de numai 2.000 .../lună.

În opinia contestatoarei, invocarea unui astfel de preț de 2.000 .../lună pentru justificarea tuturor cheltuielilor cu echipamentele și cu salariile este derizorie, în raport cu valorile reale pe care aceste cheltuieli le presupun, iar întocmirea unei propuneri financiare în această modalitate reprezintă o practică în mod evident neconcurențială.

În plus, arată că în Codul fiscal sunt prevăzute, foarte clar și restrictiv, situațiile în care un agent economic poate factura costul produselor sau serviciilor sub prețul de cost.

Prin urmare, contestatoarea apreciază ca fiind evident faptul că, în prețul chiriei din contractul arătat, nu sunt incluse și cheltuielile cu personalul propriu, cheltuielile directe (energie, utilități, consumabile) sau cheltuielile indirecte (chirii, amortizări, reparații etc.) pe care societatea ... SRL le suportă și care ar fi trebuit luate în conside...e la întocmirea propunerii financiare în cadrul procedurii de atribuire.

De altfel, menționează că, după cum rezultă din informațiile publicate pe site-ul ANAF cu privire la ... SRL, cheltuielile totale pe care această societate le-a suportat în anul 2021 au fost în cuantum de 14.025.703 lei, echivalentul a aproximativ 2.805.140 ..., respectiv 233.760 .../lună, valoare incomparabil mai mare decât chiria mică achitată de SRL acestei societăți.

Susține că societatea menționată nu deține înregistrat la ... Comerțului niciun sediu secundar sau punct de lucru în afară de sediul din strada ... nr. 64-66, aspect confirmat de Raportul de furnizare informații nr. 656778/27.03.2023 pe care l-a anexat contestației.

Prin urmare, arată petenta, cheltuielile totale anuale în cuantum de 14.025.703 lei anterior menționate, suportate de ... SRL, nu ar putea să fie generate decât de activitățile desfășurate în sediul din strada ... nr. 64-66.

În al doilea rând, învederează faptul că, potrivit bilanțurilor anuale depuse de SRL în justificarea celor declarate prin DUAЕ, această societate apare a avea un singur salariat, respectiv 2 angajați la finalul anului 2021, iar, în mod evident, activitățile care fac obiectul acordului-cadru nu pot fi realizate de unul sau doi salariați.

Mai arată că, ... SRL apare a fi avut, în anul 2021, un număr mediu de 68 de salariați, astfel cum rezultă din informațiile publicate pe site-ul ANAF.

Concluzionează că aspectele analizate anterior demonstrează inclusiv că ... SRL are, în fapt, calitatea de subcontractant nedeclarat al SRL, ceea ce constituie un motiv suplimentar pentru care comisia de evaluare avea obligația de a respinge oferta acestei societăți.

Subliniază faptul că SRL a întocmit propunerea financiară cu luarea în considerare a tuturor cheltuielilor pe care societatea le suportă, inclusiv a celor cu echipamente și salarii, în timp ce SRL, așa cum

a arătat, a invocat un preț de 2.000 .../lună pentru justificarea tuturor acestor cheltuieli, practică complet neconcurențială și nelegală.

În opinia sa, raportat la cele arătate anterior, ...ritatea contractantă avea obligația de a respinge oferta SRL ca neconformă, în temeiul art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și al art. 137 alin. (3) lit. c) din H.G. nr. 395/2016.

D. Prețurile ofertate de SRL în cadrul propunerii financiare sunt neobișnuit de scăzute și nu au fost justificate de acest ofertant.

Contestatoarea susține că, din cuprinsul procesului-verbal nr. 93/16.02.2023, rezultă că autoritatea contractantă a solicitat clarificări atât societății sale, cât și ofertantului SRL cu privire la justificarea prețului propus în cadrul procedurii de atribuire.

Arată că, prin adresa nr. 1417/24.02.2023, ... SRL a depus următorul deviz:

«Cheltuieli cu materia primă: Cheltuieli cu autocolant de hârtie: 0,29 lei/bucata; Cheltuieli cu ...colant transparent simplu 0,61 lei/bucata; Cheltuieli cu holograma: 0,4 X lei/bucata; Cheltuieli diverse, neprevăzute și cheltuieli indirecte: Cheltuieli cu tipărire, preștantare, taiere, aplicare holograma, înseriere, ambalare, etichetare, depozitare: 0,68 lei/bucata; Cheltuieli cu transportul: 0,01 lei/bucata, Cheltuieli neprevăzute și indirecte: 0,24 lei/bucata; Profit: 0,34 lei/bucata; Total Formular „Dovada de inspecție”: 2,65 lei/ bucata».

De asemenea, afirmă că SRL a oferit autorității contractante următoarele explicații „deosebit de vagi”:

„În ceea ce privește procesul de producție, precizăm că toate materialele necesare (autocolant de hârtie, autocolant transparent simplu și holograma) sunt achiziționate de societatea noastră de la furnizori de pe piața internă (SC ... și SC ... SA).

Precizăm că furnizorii de materie primă ne livrează marfa în locația indicată de noi, și anume la punctul nostru de lucru din Str. ... nr., unde, ulterior, formularele vor fi tipărite, preștanțate, tăiate, aplicare holograma, înseriate, ambalate, etichetate, depozitate și livrate către sediul

Cu privire la cheltuielile diverse, neprevăzute și indirecte, menționăm că ne-am luat o marjă care ne asigură atât orice alt cost, care nu a putut fi prevăzut la momentul ofertării și care nu poate fi prevăzut nici la momentul actual.

În baza contractului de închiriere nr. din 15.03..... (atașat prezentului răspuns), societatea noastră deține un spațiu situat în Str. ... nr., sector 3, ..., având asigurate toate echipamentele necesare producerii formularelor, precum și personal specializat pentru efectuarea operațiunilor de tipărire, preștanțare, tăiere, aplicare holograma, înseriere, ambalare, etichetare, depozitare. Menționăm ca, personalul angajat pe baza de contracte de muncă respectă legislația muncii din ...ia și UE. Menționăm că transportul produselor în locațiile indicate de beneficiar se va efectua cu mijloace de transport autorizate.

Tot din cadrul cheltuielilor neprevăzute și indirecte vor fi asigurate și cheltuielile cu rapoartele de expertiză, eventualele creșteri ale cursului

valutar, criza economică, creșterea prețului unitar materii prime, creșteri prețuri energie, creșteri salariale, telefoane, deplasări etc.

Cheltuielile cu transportul de la depozit la locația beneficiarului, au fost luate în conside...e la formarea prețului ofertat”.

Contestatoarea susține că, din cuprinsul procesului-verbal nr. 104/27.02.2023, rezultă că autoritatea contractantă a reținut că operatorul economic SRL a oferit doar o „prezentare sumară, nedetaliată privind fundamentarea economică a modului de formare a prețului ofertat, nu sunt prezentate costurile generate de procesul tehnologic de producere al produsului, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului de producție implicat în realizarea produsului, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru”.

Prin urmare, petenta apreciază că, având în vedere că SRL a răspuns concludent la solicitarea de clarificări, în vederea respectării principiului tratamentului egal, comisia de evaluare ar fi trebuit să dispună respingerea, ca inacceptabilă, a ofertei SRL.

În pofida celor arătate, aceasta a decis revenirea cu o nouă solicitare de clarificări privind justificarea valorii de preț ofertată.

Autoarea contestației afirmă că nici prin răspunsul oferit la a doua solicitare de clarificări, prin adresa nr. 1423/03.03.2023, ... SRL nu a justificat valoarea de preț ofertată, acesta precizând următoarele:

*„d) Cheltuieli cu tipărire, prestanțare, tăiere, aplicare hologramă, inseriere, ambalare, etichetare, depozitare: acestea au fost raportate la contractul de închiriere nr. 550 din 15.03.2021, din cadrul căruia am alocat lunar aproximativ 74% din costul chiriei (diferența de 26% fiind acoperită din alte contracte aflate în derulare), respectiv $2.250 \text{ .../lună} * 74 \% = 1.665,00 \text{ .../lună/acord-cadru} * 4,9255 \text{ lei/...}$ (curs BNR la data de 20.01.2023, $1 \text{ ...} = 4,9255 \text{ lei}$) = 8.200,96 lei/luna/acord-cadru Suma de 8.200,96 lei/luna/acord-cadru * 48 luni = 393.646,08 lei/acord-cadru, pe care, dacă o împărțim la numărul de 580.000 bucăți formular «Dovada de Inspecție», rezulta un cost de 0,6787 lei/bucata, rotunjind la două zecimale rezulta costul de 0.68 lei/bucata.*

c) Cheltuieli cu transportul: Pentru a livra întreaga cantitate a acordului-cadru de 580.000 buc. formular «Dovada de Inspecție» în format A4 sunt necesare un număr estimat de maxim 16 livrări, fiecare liv...e are un cost de 362,50 lei/liv...e, compus din:/zi - cost închiriere mașina autorizată, conform contract de închiriere din data de 04.01.2022, respectiv lei (curs BNR la data de 2023, $1 \text{ ...} = 4,9255 \text{ lei}$) și 116,22 lei, cost estimat cu combustibilul aferent kilometrilor parcurși/liv...e, astfel pentru toate cele maxim 16 livrări estimate, rezultă un cost total estimat de 5.800 lei/acord-cadru ($362,50 \text{ lei/liv...e} * 16 \text{ livrări/ acord-cadru}$).

Deci, rezultă o valoare de 0,01 lei/bucată formular «Dovada de Inspecție».

f) Cheltuieli neprevăzute și indirecte: Societatea noastră practică, pentru cheltuielile neprevăzute și indirecte, o marjă cuprinsă în intervalul 10% - 12%, iar, pentru proiectul în discuție, a luat în conside...e un procent de 11,50 % din costurile cu materia primă, transport și cheltuieli diverse ($0,29 \text{ lei/bucata} + 0,61 \text{ lei/bucata} + 0,48 \text{ lei/bucata} + 0,68 \text{ lei/bucata} + 0,01 \text{ lei/bucata} = 2,07$

lei/bucata), având în vedere experiența pe care o are în implementarea contractelor similare/identice, și a eventualelor servicii juridice pentru redactarea unor răspunsuri la solicitările de clarificări și/sau contestații în fata CNSC sau a Curții de Apel Aplicând procentul de 11,50 % la 2,07 lei/bucata, rezultă 0,23805 lei/bucata, rotunjind la două zecimale rezultă un cost de 0,24 lei/bucata”.

Petenta afirmă că, astfel cum a arătat anterior, invocarea contractului de închiriere nr. 550/15.03.2021 și a unui preț de.../ lună pentru justificarea tuturor cheltuielilor cu echipamentele și cu salariile este derizorie în raport cu valorile reale pe care aceste cheltuieli le presupun.

În acest context, apreciază ca fiind evident că, în mod nelegal, ofertantul SRL nu a inclus, în cadrul propunerii financiare, și cheltuielile cu personalul, cheltuielile directe (energie, utilități, consumabile) sau cheltuielile indirecte (chirii, amortizări, reparații etc.) suportate în fapt în vederea realizării produselor ce fac obiectul acordului-cadru.

Reiterează faptul că, în procesul-verbal nr. 104/27.02.2023, însăși comisia de evaluare constatare, cu privire la propunerea financiară a SRL și la explicațiile oferite de acesta, că ofertantul menționat nu a prezentat „costurile generate de procesul tehnologic de producere al produsului, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului de producție implicat în realizarea produsului, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru”.

Concluzionează că, având în vedere că, prin adresa nr. 1423/03.03.2023, anterior citată, ... SRL a invocat prețul chiriei de 2000 .../lună în justificarea acestor cheltuieli, rezultă că această societate nu a răspuns în mod concludent solicitării de clarificări, ci doar a confirmat, prin răspunsul oferit, că propunerea sa financiară a fost întocmită nelegal și că aceasta nu include și cheltuielile cu personalul implicat în realizarea produsului, cheltuielile cu echipamentele și utilaje și celelalte costuri generate de procesul tehnologic de producere al produsului.

În consecință, consideră că achizitoarea avea obligația de a respinge oferta SRL ca neconformă, în temeiul art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și al art. 137 alin. (3) lit. g) din H.G. nr. 395/2016.

2. Oferta SRL este inacceptabilă.

A. SRL a oferit răspunsuri neconcludente la solicitările de clarificări.

Contestatoarea subliniază faptul că, astfel după cum a dezvoltat anterior, ... SRL a oferit răspunsuri neconcludente la solicitările de clarificări pe care autoritatea contractantă i le-a transmis, oricum „cu încălcarea principiului tratamentului egal”. Din răspunsurile oferite de SRL rezultă fără îndoială că oferta propusă nu respectă cerințele caietului de sarcini și, în plus, conține și prețuri neobișnuit de scăzute. Petenta apreciază că, raportat la prevederile art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016, oferta SRL este inacceptabilă și ar fi trebuit respinsă ca atare de către comisia de evaluare.

B. Oferta SRL nu îndeplinește condițiile de formă aferente elaborării și prezentării acesteia. Ofertantul nu a completat DUAЕ în conformitate cu cerințele stabilite de ...ritatea contractantă.

Contestatoarea susține că, în cuprinsul formularului DUAЕ completat, ofertantul a declarat că nu participă la procedura de atribuire împreună cu alții.

De asemenea, prin adresa de răspuns nr. 1417/24.02.2023 SRL a precizat următoarele: „Cu referire la respectarea obligațiilor prevăzute la art. 218 din Legea nr. 98/2016, menționăm că nu avem subcontractanți”.

a) Referitor la societatea ... SRL, contestatoarea arată că, în adresa de răspuns nr. 1417/24.02.2023, ... SRL a precizat că furnizorii de materie primă livrează marfa în locația indicată, și anume punctul de lucru din Str. ... nr. 64-66, unde, ulterior, formularele vor fi tipărite, preștanțate, tăiate, le va fi aplicată holograma, vor fi înseriate, ambalate, etichetate, depozitate și livrate către sediul

În devizul transmis de SRL în cadrul adresei nr. 1417/24.02.2023, la categoria cheltuieli cu materia primă, apar următoarele:

„Cheltuieli cu materia primă: cheltuieli cu ...colant de hârtie: 0,29 lei/bucata; Cheltuieli cu ...colant transparent simplu, Cheltuieli cu holograma 0,61 lei/bucata 0,48 lei/bucata; Cheltuieli diverse, neprevăzute și cheltuieli indirecte; Cheltuieli cu tipărire, preștanțare, tăiere, aplicare holograma, înseriere, ambalare, etichetare, depozitare:0,68lei/ bucata Cheltuieli cu transportul:0,01 lei/bucata; Cheltuieli neprevăzute și indirecte:0,24 lei/bucata; Profit: 0,34 lei/bucata; Total Formular „Dovada de inspecție”: 2,65 lei/ bucata”.

De asemenea, menționează că, pentru justificarea acestor prețuri, operatorul a atașat oferte de la ... SRL, din care redă mai jos, în extras, caracteristicile ...colantului transparent simplu furnizat de această societate:

„2. autocolantul transparent simplu cu următoarele caracteristici: ...colantul transparent cu dimensiunea de 110 x 60 mm și colțuri rotunjite. ...colantul transparent la o aplicare normală, nu se cutează. ...colantul transparent aderă bine la caroseria ...vehiculului, astfel încât să asigure o etanșare foarte bună a plăcii de montare față de umezeală, apă și, în special, la jeturile provenite de la instalațiile de spălare a autovehiculelor. ...colantul transparent trebuie să aibă minim 90% transparență și să asigure autoprotecție UV înscrisurilor tipărite pe placa de instalare/inspecție. ...colantul rezistă, fără să se dezlipească pe caroseriaautovehiculului și fără să se deterioreze, la solicitările termomecanice cauzate de variațiile de temperatură iarnă-vară pentru o perioadă de minimum 2 ani. Lipiciul ...colantului transparent nu interacționează chimic cu vopseaua autovehiculului și cu înscrisurile plăcii de instalare/inspecție indiferent de metoda de tipărire a datelor pe aceasta (laser/inkjet) de către utilizatorul final. După aplicarea pe vehicul, dacă se îndepărtează intenționat într-un interval de 2 ani. Autocolantul transparent

distruge marcasele/înscrisurile pe care le conține placa de instalare/inspecție. autocolantul este realizat din poliester transparent de grosime minim 90 microni, cu index înalt de refracție. Adezivul autocolantului va fi rezistent între - 45 și + 80 grade Celsius, de asemenea acest adeziv va rezista la apă, cât și la acțiunea solvenților uzuali diluați, cât și la alcool metilic concentrat.

Caracteristicile tehnice pentru autocolantul transparent sunt:

- a. Folie transparentă,
- b. Grosime 90 + 100 microni conform ISO 534,
- c. Transparență minim 90%,
- d. Abatere dimensională maxim 0.3 mm,
- e. Rezistență la adeziune inițial 450 ÷ 550 Nm,
- f. Rezistența la adeziune final 750 ÷ 900 Nm,
- g. Temperatura la care rezistă de la - 45°C până la +80°C.

Liv...ea ...colantului transparent se va face în rolă a câte 100 buc./rolă.

Preț ...colant transparent: 0.61 lei/buc. + TVA".

Contestatoarea subliniază faptul că, în cadrul ofertei de preț de mai sus sunt precizate următoarele: ...colant transparent cu dimensiunea de 110 x 60 mm și colțuri rotunjite; liv...ea ...colantului transparent se va face în rolă a câte 100 buc./rolă.

Susține că, analizând conținutul ofertei ... SRL, se poate constata că obiectul ofertei este reprezentat chiar de produsul finit solicitat de către ...ritatea contractantă, nu de materia primă necesară producerii ...colantului transparent.

...colantul transparent care urmează a fi achiziționat de la ... SRL este la dimensiunea finală solicitată în caietul de sarcini, stanțat cu colțuri rotunjite și, mai mult decât atât, livrat deja în role finale de 100 buc./rolă.

De altfel, susține că acest aspect rezultă și din faptul că, din tabelul cu cheltuielile transmis de către SRL, potrivit căruia cheltuielile cu ...colantul transparent simplu sunt declarate de SRL ca fiind în quantum de 0,61 lei/bucată, adică exact prețul ofertat de ... SRL pentru acest produs, fapt confirmat inclusiv de SRL prin adresa nr. 1423/03.03.2023: „b) Cheltuieli cu ...colant transparent simplu - valoarea de 0,61 lei/bucată este menționată în oferta de preț nr. 231/18.01.2023 a furnizorului SC ... SRL (depusă la răspunsul 1471 din data de 24.02.2023, la pagina 5)".

Prin urmare, contestatoarea apreciază că ... SRL este, în fapt, subcontractant al societății SRL, pe care aceasta nu l-a declarat ca atare în oferta depusă.

b) Referitor la societatea ... SRL.

Petenta reiterează faptul că ofertantul a invocat contractul de închiriere nr. 550/15.03.2021, încheiat cu societatea ... SRL având ca obiect spațiul situat în str. ... nr. 64-66, sector 3, ... și a menționat că acest contract îi asigură „toate echipamentele necesare producerii formularelor, precum și personal specializat pentru efectuarea operațiunilor de tipărire, prestanțare, tăiere, aplicare hologramă, inseriere, ambalare, etichetare, depozitare", în schimbul unei chirii de 2.000 .../lună.

În plus, conform contractului de închiriere nr. 550/ 15.03.2021: „În baza prezentului contract, Locatarul pune la dispoziția Locatarului spațiul amenajat și utilat pentru desfășu...ea de către Locatar a activităților de

tipărire cu personal propriu sau cu personalul Locatorului, în funcție de înțelegerea părților și conform dispozițiilor”.

Apreciază că, având în vedere: i) dispozițiile anterior citate din contractul de închiriere; ii) faptul că SRL a menționat că SRL îi pune la dispoziție personalul specializat și echipamentele necesare; iii) faptul că SRL apare a fi avut, în anul 2021, un număr mediu de 68 de angajați și cheltuieli lunare în cuantum de 233.760 .../lună; iv) faptul că, în mod evident, activitățile care fac obiectul acordului-cadru nu pot fi realizate de unul sau doi salariați, ... SRL realizează, în fapt, activitățile care fac obiectul acordului-cadru, având calitatea de subcontractant nedeclarat al ofertantului declarat câștigător.

Susține că, din toate aspectele prezentate anterior rezultă că SRL și SRL sunt în fapt subcontractanți ai SRL, pe care aceasta nu i-a declarat ca atare în oferta depusă, cu încălcarea dispozițiilor art. 55 din Legea nr. 98/2016.

Arătând că, potrivit Cap. IV.4.3 „Modul de prezentare al ofertei” din fișa de date, fiecare ofertant trebuie să depună „*DUAЕ completat de fiecare participant (ofertanți, asociați, terți, subcontractanți)*”, petenta consideră că, atât SRL, cât și SRL ar fi trebuit să depună, la rândul lor, DUAЕ și să demonstreze îndeplinirea cerințelor minime de calificare solicitate de ...ritatea contractantă.

În sprijinul susținerii sale, face trimitere la jurisprudența CNSC, precum și la dispozițiile art. 215 alin. (4) din Legea nr. 98/2016 și ale art. 137 alin. (2) din H.G nr. 395/2016.

Față de aspectele prezentate anterior, conchide că oferta SRL este inacceptabilă, iar decizia ...rității contractante de nominalizare a acestei oferte drept câștigătoare este nelegală și se impune a fi anulată.

În acest context, ... SRL solicită Consiliului obligarea ...rității contractante la reluarea procedurii de atribuire, din etapa evaluării ofertelor, în ceea ce privește oferta SRL, cu respectarea prevederilor legislației achizițiilor publice sectoriale.

Totodată, solicită admiterea contestației, astfel cum a fost formulată.

În drept, au fost invocate dispozițiile art. 1 alin. (1), art. 8 alin. (1) lit. a) și art. 10 din Legea nr. 101/2016, precum și a tuturor prevederilor legale invocate în cadrul contestației.

În probațiune, au fost depuse înscrisuri.

Prin punctul de vedere nr. 4865/03.04.2023, înregistrat la CNSC cu nr. 18402/04.04.2023, ... – SA a solicitat respingerea contestației formulată de SRL, ca nefondată și, pe cale de consecință, menținerea tuturor actelor care au stat la baza declarării câștigătoare a ofertei ...-... SRL ca fiind legale, respectiv a raportului procedurii nr. 140/17.03.2023 și a comunicărilor nr. 3899 și nr. 3900/17.03.2023 privind rezultatul procedurii. De asemenea, achizitoarea solicită respingerea capătului de cerere privind obligarea sa la plata cheltuielilor de judecată ale SC SRL pentru soluționarea contestației.

Menționează că SRL i-a transmis contestația prin e-mail, în data de 27.03.2023, după terminarea programului de lucru al ...-R.A. și în data de 28.03.2023, prin curier rapid în original, fără număr de înregist...e la CNSC, fiind înregistrată la ...-R.A. sub nr. 4458/28.03.2023.

Achizitoarea precizează că a întreprins măsurile prevăzute de art. 16 alin. (2) din Legea 101/2016, prin publicarea în SEAP, în data de 29.03.2023, la anunțul de participare nr. ..., spre informarea tuturor operatorilor economici interesați, a contestației formulată de SRL.

Totodată, învederează faptul că a decis, până la soluționarea contestației și comunicarea deciziei CNSC, suspendarea procedurii, decizie care a fost adusă la cunoștință operatorilor economici prin adresa ... nr. 4524/29.03.2023, postată în SEAP la anunțul de participare.

Organizatoarea procedurii menționează că a publicat documentația de atribuire în SEAP, la anunțul de participare nr., în data de 18.12.2022, pentru aplicarea unei proceduri de licitație deschisă în vederea atribuirii contractului de furnizare a produsului „Dovada de inspecție”, cu dată limită de depunere a ofertelor data de 20.01.2023, ora 15:00, operatorii economici având posibilitatea, să solicite clarificări sau informații suplimentare în legătură cu documentația de atribuire, însă, până la termenul limită de solicitări de clarificări, stabilit prin documentația de atribuire, nu au fost primite solicitări de clarificări.

Prezentând derularea procedurii, achizitoarea arată următoarele:

- Pentru participarea la procedură au depus oferte SC SRL și SC SRL, iar ambele oferte, au fost declarate admise pentru etapa de evaluare DUAE, ofertanții îndeplinind criteriile de calificare și selecție solicitate prin documentația de atribuire și astfel s-a trecut la etapa de evaluare tehnică.

- În urma analizei propunerilor tehnice, ambilor ofertanți li s-au solicitat clarificări referitoare la cerința din capitolul V al caietului de sarcini, litera H: *„În propunerea tehnică ofertantul va face o descriere amănunțită a hologramei care include și modul de vizualizare a elementelor de securitate propuse astfel:*

- Pentru SRL comisia de evaluare a decis să-i solicite ca ofertantul să facă descrieri referitoare la: modul de vizualizare a imaginilor combinate 3D cu 2D, a elementelor din imaginea hologramei, prin care acestea apar și dispar din hologramă în funcție de unghiul de vizualizare; modul de vizualizare al efectului de securitate „apare-dispare”, ce trebuie încorporat în hologramă și să precizeze culoarea laserului pentru elementul ce va proiecta o imagine ascunsă, dublă, diferită; modul de vizualizare al elementelor din anexele nr. 6 și 7 ale caietului de sarcini.

Ofertantul a răspuns la solicitarea de clarificări și comisia de evaluare a considerat, că explicațiile prezentate sunt lămuritoare și propunerea tehnică poate fi considerată conformă.

- Pentru SRL comisia de evaluare a decis să-i solicite ofertantului să precizeze care este grosimea ...colantului după acoperire, precum și să facă descrieri referitoare la: modul de vizualizare a imaginilor combinate 3D cu 2D, a elementelor din imaginea hologramei, prin care acestea apar și dispar din hologramă în funcție de unghiul de

vizualizare; modul de vizualizare pentru cele minim 10 inscripții de tip micro-text holografic de 35 de microni, vizibile numai la mișcarea în jurul unei axe a marcajului holografic a textului „... ..”; modul de vizualizare pentru nanotextul nedifractiv de 5 microni ce va conține textul „... ..”, imagini cu alb nedifractiv și microtext cu alb nedifractiv cu textul „... ..” cu înălțimea caracterelor de 125 microni, guilloche cu linii fine cu efect dinamic (mai multe planuri de imagine care pot apărea și dispărea în funcție de unghiul de privire); modul de vizualizare al efectului de securitate „apare-dispare” ce trebuie încorporat în hologramă și să precizeze culoarea laserului pentru elementul ce va proiecta o imagine ascunsă, dublă, diferită; modul de vizualizare al elementelor din anexele nr. 6 și 7 ale caietului de sarcini.

În răspunsul nr. 1414/13.02.2023, transmis de, referitor la grosimea ...colantului după acoperire, acesta a comunicat:

„1. Grosimea totală a ...colantului conform, fișei tehnice a producătorului (pag 28 din oferta tehnică) este de 173 microni și este compusă din următoarele: ...colant din hârtie cu grosimea de 70 microni (pag 27 din oferta tehnică); suport hârtie cu silicon cu grosimea de 84 microni (pagina 27 din oferta tehnică); adeziv permanent de 19 microni, această valoare rezultând din diferența de 173 microni total (...colant hârtie + adeziv permanent + suport hârtie cu silicon), (pagina 28 din oferta tehnică) și 70 microni (grosime ...colant hârtie) (pagina 27 din oferta tehnică) și 84 microni (suport hârtie cu silicon), (pagina 27 din oferta tehnică). Deci, după acoperire hârtia suport a ...colantului va avea grosimea totală de 103 microni (84 microni +19 microni adeziv permanent)”.

Achiziția menționează că, membrii comisiei de evaluare nu au putut identifica, din traducerea în limba ...ă a documentului „UPM ... Technical Information”, hârtia cu silicon cu grosimea de 84 microni, nu au înțeles ce reprezintă „Performanță - Grosime totală - 173 microni” și, în conținutul aceluiasi document, erau prezentate caracteristici pentru „... NXT+FSC - Hârtie SC fără conținut de lemn” grosime 70 microni și „... 83-FSC - Hârtie - suport albă fără conținut de lemn” grosime 84 microni, iar adezivul permanent de 19 microni nu se regăsea în conținutul documentului „UPM ... Technical Information”.

Precizează că, în acest sens, s-a decis în cadrul comisiei, pentru a se putea lua o decizie privind conformitatea propunerii tehnice cu cerințele caietului de sarcini, să se mai solicite ofertantului o clarificare cu referire la aceste aspecte, având în vedere în prevederile art. 209 alin. (1) din Legea 98/2016, care permit membrilor comisiei de evaluare, ca înainte de a lua o decizie privind admiterea sau respingerea unei oferte, să solicite unui ofertant clarificări, fără a impune un anumit număr de solicitări, precizând doar „cu respectarea principiilor tratamentului egal și transparenței”.

Subliniază faptul că, nicio dispoziție din legislația în materia achizițiilor publice nu stipulează că, în situația în care persoanele

desemnate din partea ...rității contractante, membrii comisiei de evaluare, dacă au nelămuriri, neclarități privind un document dintr-o ofertă sau un răspuns la o solicitare de clarificări, să i se interzică dreptul de a face solicitări pentru a putea decide dacă răspunsul este concludent, edificator, explicit, în vederea admiterii/respingerii unei oferte. Acesta a fost motivul pentru care, s-a stabilit o nouă solicitare de clarificări, decizie luată în unanimitate de către membrii comisiei de evaluare.

Prin adresa nr. 1415/15.02.2023, ofertantul a răspuns la solicitarea de clarificări și a explicat: „La pagina 28 din oferta tehnică, găsiți, la rubrica «Performanță» grosimea totală a celor trei componente din care este alcătuit întregul produs ofertat de către noi: 70 microni (...colant) + 19 microni (adeziv) + 84 microni (suport) = 173 microni (...colant + adeziv + suport).

Așadar, grosimea ...colantului suport după acoperire este dată de suma celor două componente (19 microni adeziv și 84 microni suport), respectiv 103 microni, această valoare îndeplinind cerința ...rității contractante menționată în cadrul caietului de sarcini, și anume «Hârtie albă acoperită cu un strat de silicon, gramaj minim 82 gr./mp conform ISO 536, grosime minim 90 microni conform ISO 534»

Menționăm că, în cadrul propunerii tehnice, am depus «Declarația privind conformitatea ofertei», prin care ne asumăm furnizarea produselor ce fac obiectul achiziției în conformitate cu legislația în vigoare, în contextul în care oferta noastră respectă în totalitate cerințele caietului de sarcini.

Atașat prezentului răspuns «Declarația privind conformitatea ofertei», depusă în cadrul propunerii tehnice la pagina 53.”

Din răspunsul transmis, comisia de evaluare a concluzionat că, produsul ofertat de SRL, în cazul în care oferta sa va fi declarată câștigătoare, va avea grosimea totală, a celor trei componente din care este alcătuit întregul produs ofertat, 173 de microni (...colant + adeziv + suport) și ...colantul suport după acoperire cu un strat de silicon va avea grosimea de 103 microni, considerând răspunsul concludent.

Astfel, arată achizitoarea, propunerile tehnice prezentate de către cei doi ofertanți au fost declarate admise pentru etapa de evaluare tehnică și, prin aplicarea punctajul pentru componenta tehnică a factorului de evaluare „Numărul de zile de liv...e de la transmiterea comenzii”, ambii ofertanți au primit un punctaj de 10 puncte pentru un termen de liv...e de 20 de zile.

- Procedura a continuat cu deschiderea ofertelor financiare și s-a constatat că ambele oferte financiare au prețul ofertat aparent neobișnuit de scăzut, raportat la valoarea estimată a acordului cadru care urmează a fi atribuit, respectiv:

- Valoarea ofertei financiare a ofertantului SRL a fost de 2.534.600,00 lei, fără TVA., cu un termen de liv...e de maxim 20 de zile de la primirea comenzii scrise din partea achizitorului, valabilă până la data de 20.06.2023 și un preț unitar pe produs de 4,37 lei, fără TVA, reprezentând 72,83 % din valoarea estimată a acordului-cadru.

- Valoarea ofertei financiare a ofertantului SRL a fost de 1.537.000,00 lei, fără TVA, cu un termen de liv...e de 20 de zile de la

data primirii comenzii scrise din partea achizitorului, valabilă pentru o durată de 150 de zile până la data de 20.06.2023 și un preț unitar pe produs de 2,65 lei, fără TVA, reprezentând 44,16 % din valoarea estimată a acordului-cadru.

- Comisia de evaluare a cerut ofertanților clarificări cu privire la valoarea ofertată, respectiv să explice și să prezinte dovezi concludente privind elementele prevăzute la art. 210 alin. (2) din Legea 98/2016 și art. 136 alin. (2) din H.G. nr. 395/2016.

Răspunsul ofertantului SRL a fost considerat concludent, iar, în ofertantul SRL, în răspunsul său, a prezentat „devizul privind modul de formare al prețului ofertat, respectiv fundamentarea economică a modului de formare a prețului” și a prezentat un tabel cu: valoare lei/bucată „Cheltuieli cu materia primă”, compuse din: „Cheltuieli cu ...colant de hârtie”, „Cheltuieli cu ...colant transparent simplu” și „Cheltuieli cu holograma”; valoare lei/bucată „Cheltuieli diverse, neprevăzute și cheltuieli indirecte”, compuse din: „Cheltuieli cu tipărire, preștanțare, tăiere, aplicare hologramă, inseriere, ambalare, etichetare, depozitare”, „Cheltuieli cu transportul” și „Cheltuieli neprevăzute și indirecte”; profit lei/bucată.

Cu privire la procesul de producție, ofertantul a justificat *„că toate materialele necesare (...colant de hârtie, ...colant transparent simplu și hologramă) sunt achiziționate de la furnizori de pe piața internă (S.C. ... și S.C. ... SA)”, aceștia livrând materia primă „la punctul de lucru din str. ... nr. 64-66, unde ulterior formularele vor fi tipărite, preștanțate, tăiate, aplicare hologramă, inseriate, ambalate, etichetate, depozitate și livrate către sediul ...”.*

Referitor la cheltuielile diverse, neprevăzute și indirecte, ofertantul a precizat că și-a luat *„o marjă care ne asigură atât orice alt cost care nu a putut fi prevăzut la momentul ofertării și care nu poate fi prevăzut nici la momentul actual”.*

A mai precizat că „în baza contractului de închiriere nr. 550 din 15.03.2021 (atașat prezentului răspuns), societatea noastră deține un spațiu situat în str. ... nr. 64-66, sector 3, ..., având asigurate toate echipamentele necesare producerii formularelor, precum și personal specializat pentru efectuarea operațiunilor de tipărire, preștanțare, tăiere, aplicare hologramă, inseriere, ambalare, etichetare, depozitare. Menționăm că, personalul angajat pe bază de contracte de muncă respectă legislația muncii din ...ia UE. Menționăm că transportul produselor în locațiile indicate de beneficiar se va efectua cu mijloace de transport ...rizate”.

A mai arătat că *„Tot din cadrul cheltuielilor neprevăzute și indirecte, vor fi asigurate și cheltuielile cu rapoartele de expertiză, eventualele creșteri ale cursului valutar, criza economică, creșterea prețului unitar materii prime, creșteri prețuri energie, creșteri salariale, telefoane, deplasări etc.”* și faptul că *„Cheltuielile cu transportul de la depozit la locația beneficiarului, au fost luate în conside...e la formarea prețului ofertat”* și *„în formarea prețului ofertat” au fost incluse cheltuielile cu transportul de la depozit la locația beneficiarului, iar în ceea ce privește*

profitul, a „prevăzut un profit pentru serviciile prestate”, conform Legii nr. 31/1990 privind înființarea societăților comerciale.

În răspunsul prezentat ofertantul a declarat că a „făcut dovada unei cunoașteri exacte a necesarului de resurse pe care societatea noastră trebuie să îl pună la dispoziția activităților aferente contractului care face obiectul prezentei proceduri de achiziție publică, în vederea atingerii rezultatelor asumate prin oferta depusă. Estimarea costurilor cu aceste resurse a fost efectuată realist, plecând de la prețurile pieței”.

Cu privire la prețul aparent neobișnuit de scăzut, ... SRL a precizat: «„Diferența dintre prețul mai mic ofertat și valoarea estimată de către ...ritatea contractantă pentru acest contract este rezultatul eficientizării costurilor ca urmare a experienței societății noastre, rezultat al procesului de producție dar și a unor premise legate de resursele de care dispun furnizorii în termen de personal, sedii administrative, echipamente și know-how” și faptul că „prețul este optimizat totodată datorită unui lanț de furnizare stabil pe care societatea noastră l-a fidelizat în timp, ținând seama că suntem activi pe piață de 20 ani și avem experiență în contracte similare precum Direcția pentru Evidența Persoanelor și Administ...ea Bazelor de date ... - R.A. etc. și constanță în prestarea unor astfel de servicii, ocazie cu care am reușit să fidelizăm lanțul nostru de furnizare și să ne optimizat costurile prin oferte preferențiale”.

De asemenea, ofertantul a declarat că „își asumă liv...ea produselor la valoarea ofertată, la ...ele de calitate solicitate în documentația de atribuire și asumate prin oferta depusă”, obligându-se astfel „să suporte toate costurile ce pot apărea în timpul derulării contractului”, precum și faptul că are un „contract de închiriere pentru transportul formularelor «Dovada de inspecție» de la punctul nostru de lucru la sediul beneficiarului”».

A declarat că la realizarea ofertei, a ținut cont de prevederile art. 51 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, (conform declarației prezentate în cadrul propunerii tehnice și conform ofertei tehnice prezentate), că nu are subcontractanți și nu beneficiază de ajutor de stat, subliniind: „având în vedere oferta depusă și documentele atașate prezentului răspuns, demonstrăm că avem posibilitatea îndeplinirii contractului, în condițiile de calitate impuse prin documentația de atribuire și conform ofertei financiare” și a atașat la răspunsul transmis ofertele de preț de la furnizorii ... SRL și ... SA și contractul de închiriere pentru transport.

...ritatea contractantă precizează că, având în vedere răspunsul ofertantului SRL mai sus redat, comisia de evaluare a considerat că, prin acesta ofertantul a făcut o prezentare sumară, nedetaliată privind fundamentarea economică a modului de formare a prețului ofertat, nu sunt prezentate costurile generate de procesul tehnologic de producere al produsului, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului de producție implicat în realizarea produsului, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru, motiv pentru care a decis să-i transmită o nouă solicitare de clarificări privind justificarea valorii de preț ofertată și ofertantul să prezinte anexa nr. 3 la contractul de închiriere a spațiului situat în str.

... SRL a răspuns la solicitarea de clarificări, comunicând:

„Cu privire la aspectele generale privind modul de formare al prețului ofertat, simpla existență a unui plafon legal nu echivalează cu existența unei oferte cu preț neobișnuit de scăzut”, „faptul că la data

aparitiei Legii 98/2016 privind achizițiile publice, cât și a normelor de aplicare ale acesteia așa cum au fost aprobate prin H.G. 395/2016, nu există un plafon reglementat pentru identificarea unei oferte cu preț aparent neobișnuit de scăzut", precizând că „inexistența pragului legislativ care poate justifica o ofertă cu preț aparent neobișnuit de scăzut la data apariției normelor metodologice indică faptul că simpla existență a unui prag nu echivalează în mod ...mat cu depunerea unei oferte cu preț aparent neobișnuit de scăzut din moment ce o astfel de ofertă corespunde prețurilor pieței iar documentele justificative prezentate sunt concludente în justificarea prețului ofertat".

Cu referire la „devizul privind modul de formare al prețului ofertat”, ... SRL a prezentat detalierea cheltuielilor prezentând modul cum au rezultat valorile componentelor prețului unitar, astfel:

„a) Cheltuielile cu ...colantul de hârtie - valoarea de 0,29 lei/bucată rezultă din următoarele calcule: Pentru a realiza 580.000 coli A4, sunt necesare 160.000 coli format 50 x 70cm (cu o marja de 10% aferentă pierderilor din procesul de producție), într-un format 50 x 70 cm intră 4 formate A4. Având în vedere oferta de preț de la ... SA (depusă la răspunsul 1471 din data de 24.02.2023, la pagina 6), care include deja o marjă de 10% pierderi aferente procesului de producție, prețul pentru o coală 50 x 70 cm este de 1,03 lei/coala, rezultând valoarea de 164.800 lei pentru realizarea întregului acord-cadru, deci pentru un formular «Dovadă de inspecție» în format A4 cheltuielile cu ...colantul de hârtie fiind de 0,28413 lei (164.800 lei/580.000 bucăți) rotunjind la două zecimale rezultă costul de 0,29 lei/bucată”.

b) Cheltuieli cu ...colant transparent simplu - valoarea de 0,61 lei/bucată este menționată în oferta de preț nr. 231/18.01.2023 a furnizorului ... SRL (depusă la răspunsul 1471 din data de 24.02.2023, la pagina 5).

c) Cheltuieli cu holograma - suma de 0,48 lei/bucată este menționată în oferta de preț nr. 231/18.01.2023 a furnizorului SC ... SRL (depusă la răspunsul 1471 din data de 24.02.2023, la pagina 4);

Deci, cheltuielile cu materia primă sunt de 1,38 lei/bucată (0,29 lei/bucată + 0,61 lei/bucată + 0,48 lei/bucată).

d) Cheltuieli cu tipărire, preștanțare, tăiere, aplicare hologramă, înscriere, ambalare, etichetare, depozitare - acestea au fost raportate la contractul de închiriere nr. 550 din 15.03.2021, din cadrul căruia am alocat lunar aproximativ 74%) din costul chiriei (diferența de 26% fiind acoperită din alte contracte aflate în derulare), respectiv $2.250 \text{ .../lună} * 74 \% = 1.665,00 \text{ .../lună/acord-cadru} * 4,9255 \text{ lei/...}$ (curs BNR la data de 20.01.2023, $1 \text{ ...} = 4,9255 \text{ lei}$) = 8.200,96 lei/lună/acord-cadru. Suma de 8.200,96 lei/lună/acord-cadru * 48 luni = 393.646,08 lei/acord-cadru, pe care dacă o împărțim la numărul de 580.000 bucăți formular «Dovadă de inspecție», rezultă un cost de 0,6787 lei/bucată, rotunjind la două zecimale rezultă costul de 0 68 lei/bucată.

e) Cheltuieli cu transportul: Pentru a livra întreaga, cantitate a acordului cadru de 580.000 buc formular «Dovadă de inspecție» în format A4 sunt necesare un număr estimat de maxim 16 livrări, fiecare liv...e are un cost de 362,50 lei/liv...e, compus din: 50 .../zi - cost închiriere mașină ...rizată, conform contract de închiriere din data de 04.01.2022, respectiv 246,28 lei (curs BNR la data de 20.01.2023, 1 ... = 4,9255 lei) și 116,22 lei cost estimat cu combustibilul aferent kilometrilor parcurși/liv...e, astfel pentru toate cele maxim 16 livrări estimate, rezultă un cost total estimat de 5.800 lei/acord cadru ($362,50 \text{ lei/liv...e} \times 16 \text{ livrări/acord-cadru}$). Deci, rezultă o valoare de 0,01 lei/bucată formular «Dovadă de inspecție».

f) Cheltuieli neprevăzute și indirecte: Societatea noastră practică, pentru cheltuielile neprevăzute și indirecte, o marjă cuprinsă în intervalul 10% - 12% , iar, pentru proiectul în discuție, a luat în conside...e un procent de 11,50 % din costurile cu materia primă, transport și cheltuieli diverse ($0,29 \text{ lei/bucată} + 0,61 \text{ lei/bucată} + 0,48 \text{ lei/bucată} + 0,68 \text{ lei/bucată} + 0,01 \text{ lei/bucată} = 2,07 \text{ lei/bucată}$), având în vedere experiența pe care o are în implementarea contractelor similare/identice, și a eventualelor servicii juridice pentru redactarea unor răspunsuri la solicitările de clarificări și/sau contestații în fața CNSC sau a Curții de Apel Aplicând procentul de 11,50 % la 2,07 lei/bucată, rezultă 0,23805 lei/bucată, rotunjind la două zecimale rezultă un cost de 0,24 lei/bucată.

Deci, cheltuielile diverse, neprevăzute și cheltuielile indirecte sunt de 0,93 lei/bucată ($0,68 \text{ lei/bucată} + 0,01 \text{ lei/bucată} + 0,24 \text{ lei/bucată}$).

Așadar, pentru realizarea unui singur formular de «Dovadă de inspecție», societatea noastră are un cost de 2,31 lei/bucată ($1,38 \text{ lei/bucată} + 0,93 \text{ lei/bucată}$), la acest cost se adaugă profitul societății noastre de 0,34 lei/bucată, profit pe care noi l-am dimensionat luând în calcul faptul că este un proiect pe o perioadă de 48 de luni, iar situația economică mondială se află într-o permanentă schimbare și incertitudine”. și a mai precizat că societatea „practică, pentru dimensionarea profitului, o marjă cuprinsă în intervalul 15% - 20%, iar, pentru proiectul în discuție, a luat în conside...e un procent de 16,40 % din costurile cu materia primă, transport și cheltuieli diverse ($0,29 \text{ lei/bucată} + 0,61 \text{ lei/bucată} + 0,48 \text{ lei/bucată} + 0,68 \text{ lei/bucată} + 0,01 \text{ lei/bucată} = 2,07 \text{ lei/bucată}$), astfel $2,07 \text{ lei/bucată} \times 16,40 \% = 0,33948 \text{ lei/bucată}$, rotunjind la două zecimale rezultă un profit de 0,34 lei/bucată” și la care a avut în vedere „faptul că derularea proiectului se va face pe o perioadă de 48 de luni într-un context economic incert, precum și faptul că, recent, a fost majorat impozitul pe dividende”.

De asemenea, ofertantul SRL a mai precizat elementele care compun etapele tehnologice de realizare a formularului și costurile pe care acestea le determină, prezentând:

„a) Etapa de tipărire ...colant hârtie: se va tipări ...colantul în formatul 50 x 70cm;

b) Etapa de preștanțare: se va preștanța ...colantul în același format 50 x 70cm;

c) Etapa de tăiere: se va tăia ...colantul de hârtie din formatul 50 x 70 cm, în formatul finit A4;

d) *Etapa de aplicare hologramă: se va aplica holograma pe formatul finit A4;*

e) *Etapa de inseriere: se vor inseria formatele A4 conform seriilor puse la dispoziție de ...ritatea contractantă;*

f) *Etapa de ambalare: se vor ambala în cutii de carton (500 buc/cutie);*

g) *Etapa de etichetare: se va eticheta cutia de carton atât pe latura mică cât și pe latura mare a cutiei, menționându-se intervalul seriilor/cutie aferente produsului «Dovadă de Inspecție»;*

h) *Etapa de depozitare: se vor depozita cutiile pe paleți de lemn, ulterior se vor sigila cu folie stretch;*

g) *Etapa de liv...e: se va închiria mașina ...rizată, conform contract de închiriere din 04.01.2022 pentru liv...ea produselor în condiții de siguranță la sediul ... din, ..., ...*

Cu referire la costurile pe care etapele menționate mai sus le determină, menționăm că acestea au fost raportate la contractul de închiriere nr. 550 din 15.03.2021, din cadrul căruia am alocat lunar aproximativ 74% din costul chiriei (diferența, de 26% fiind, acoperită din alte contracte aflate în derulare), respectiv $2.250 \text{ .../lună} * 74 \% = 1.665,00 \text{ .../lună/acord-cadru} * 4,9255 \text{ lei/... (curs BNR la data de 20.01.2023, } 1 \text{ ...} = 4,9255 \text{ lei)} = 8.200,96 \text{ lei/lună/acord-cadru}$, (atașând anexa 3 la contractul de închiriere).

Suma de $8.200,96 \text{ lei/lună/acord-cadru} * 48 \text{ luni} = 393.646,08 \text{ lei/acord-cadru}$, pe care dacă o împărțim la numărul de 580.000 bucăți formular «Dovadă de inspecție», rezultă un cost de 0,6787 lei/bucată, rotunjind la două zecimale rezultă costul de 0,68 lei/bucată».

Ofertantul a comunicat că, la estimările costurilor a avut în vedere „ofertele ferme și acceptate primite de la furnizorii interni de profil - ... SRL și ... SA”.

...ritatea contractantă precizează că, raportat la răspunsul transmis, comisia de evaluare a considerat că prezentarea justificării valorii ofertate, a detalierii elementelor ce compun valoarea ofertată în baza documentelor prezentate și a tuturor detaliilor și explicațiilor prezentate, poate fi considerată suficient de explicită și a considerat că răspunsul transmis poate fi admis ca fiind concludent.

Prin urmare, arată că răspunsurile ofertanților SRL și SRL, au fost considerate concludente și ofertele au fost admise pentru etapa de evaluare financiară și prin aplicarea punctajului și a algoritmului de calcul stabilit prin documentația de atribuire „cel mai bun raport calitate-preț”, punctajul obținut de către ofertanți pentru propunerea financiară a fost: SRL - pentru valoarea ofertei financiare de 2.534.600,00 lei, fără TVA, a primit un punctaj de 54,58 puncte, iar SRL - pentru valoarea ofertei financiare de 1.537.000,00 lei, fără TVA a primit un punctaj de 90 de puncte.

În urma punctajului total acordat (tehnic și financiar) clasamentul ofertelor, prin ordonarea descrescătoare a punctajelor obținute, a fost:

1. S.C. S.R.L. - cu un punctaj de 100 puncte și valoarea ofertei financiare de 1.537.000,00 lei iară T.V.A.
2. S.C. S.R.L. - cu un punctaj 64,58 puncte și valoarea ofertei financiare de 2.534.600,00 lei, fără T.V.A.

Achizitoarea menționează că, în urma aplicării criteriului de atribuire și a clasamentului rezultat, ofertantului SRL i s-au solicitat documentele justificative, care probează îndeplinirea celor asumate prin DUAЕ, iar, acesta, a transmis documentele declarate în DUAЕ, precum și cazierile judiciare, certificatele de atestare fiscală de la ANAF și de la direcția locală, certificatul constatator de la ONRC.

Mai menționează că, toate documentele au confirmat îndeplinirea criteriilor de calificare asumate prin declarația DUAЕ și ca urmare, comisia de evaluare a acordat calificativul „Admis” pentru etapa de evaluare îndeplinire DUAЕ, ofertei depuse de SRL.

Astfel, arată organizatoarea procedurii, oferta prezentată de SRL a fost declarată câștigătoare cu valoarea ofertei de 1.537.000,00 lei, fără TVA, un preț unitar pe produs de 2,65 lei, fără TVA și un punctaj de 100 de puncte (10 puncte componenta tehnică și 90 de puncte componenta financiară), iar, ulterior, a fost întocmit raportul procedurii nr. 140/17.03.2023, care a fost postat în SEAP și au fost transmise către ofertanți adresele privind comunicarea rezultatului procedurii.

Achizitoarea precizează că, în data de 17.03.2023, după terminarea programului de lucru al ..., a fost primită, prin e-mail, din partea ofertantului SRL, o cerere privind accesul la dosarul achiziției publice și fotocopierea/scanarea documentelor, cerere care a fost înregistrată la ... cu nr. 6757/17.03.2023 și, ca urmare a acesteia, documentele au fost transmise electronic ofertantului SRL

Față de criticile contestatoarei, autoritatea contractantă face următoarele precizări:

- La analiza propunerilor tehnice, prin răspunsul nr. 1414/13.02.2023 transmis de ofertantul SRL, privind informațiile referitoare la grosimea autocolantului, de la paginile 27 și 28 din propunerea tehnică, comisia de evaluare nu a putut identifica grosimea autocolantului.

Achizitoarea menționează că, astfel cum precizat și mai sus, comisia de evaluare nu a putut identifica din traducerea în limba ...ă a documentului „*UPM ... Technical Information*” hârtia cu silicon cu grosimea de 84 microni, nu a înțeles ce reprezintă „*Performanță - Grosime totală - 173 microni*” și, în conținutul aceluiași document, erau prezentate caracteristici pentru „... *NXT+FSC - Hârtie SC fără conținut de lemn*” grosime 70 microni și „... *83-FSC - Hârtie -suport albă fără conținut de lemn*” grosime 84 microni, iar adezivul permanent de 19 microni nu se regăsea în conținutul documentului „... *Technical Information*”.

Precizează că, în acest sens, s-a decis în cadrul comisiei, pentru a se putea lua o decizie privind conformitatea propunerii tehnice cu cerințele caietului de sarcini, să se mai solicite ofertantului o clarificare cu referire la aceste aspecte, având în vedere în prevederile art. 209 alin. (1) din Legea 98/2016, care permit membrilor comisiei de evaluare, ca înainte de a lua o decizie privind admiterea sau respingerea unei oferte, să solicite unui ofertant clarificări, fără a impune un anumit număr de solicitări,

precizând doar „cu respectarea principiilor tratamentului egal și transparenței”.

Subliniază faptul că, nicio dispoziție din legislația în materia achizițiilor publice nu stipulează că, în situația în care persoanele desemnate din partea ...rității contractante, membrii comisiei de evaluare, dacă au nelămuriri, neclarități privind un document dintr-o ofertă sau un răspuns la o solicitare de clarificări, să i se interzică dreptul de a face solicitări pentru a putea decide dacă răspunsul este concludent, edificator, explicit, în vederea admiterii/respingerii unei oferte. Acesta a fost motivul pentru care, s-a stabilit o nouă solicitare de clarificări, decizie luată în unanimitate de către membrii comisiei de evaluare.

Prin adresa nr. 1415/15.02.2023, ofertantul a răspuns la solicitarea de clarificări și a explicat: *„La pagina 28 din oferta tehnică găsiți la rubrica Performanță grosimea totală a celor trei componente din care este alcătuit întregul produs ofertat de către noi: 70 microni (...colant) + 19 microni (adeziv) + 84 microni (suport) = 173 microni (...colant + adeziv + suport).*

Astfel, arată achizitoarea, ofertantul a precizat că grosimea ...colantului suport, după acoperire, este dată de suma celor două componente, respectiv 103 microni, această valoare îndeplinind cerința caietului de sarcini, și anume „Hârtie albă acoperită cu un strat de silicon, gramaj minim 82 gr/mp conform ISO 536, grosime minim 90 microni conform ISO 534:2011, grosime, mai mare decât cea specificată în caietul de sarcini punctul C) j. - Caracteristici tehnice pentru ...colant de hârtie și suportul său”, iar comisia de evaluare a înțeles că, produsul ofertat de SRL, în cazul în care oferta sa va fi declarată câștigătoare, va avea grosimea totală de 173 de microni și ...colantul suport, după acoperire cu un strat de silicon va avea grosimea de 103 microni, considerând răspunsul concludent.

Precizează că, în ceea ce privește, propunerile financiare, având în vedere că valorile ofertelor financiare ale ambilor ofertanți, reprezentau mai puțin de 80% din valoarea estimată a achiziției, astfel cum se specifică și la art. 136 alin (4) din H.G. nr. 395/2016, au fost solicitate explicații cu privire la prețurile ofertate, explicații prevăzute la art. 210 alin (2) din Legea 98/2016, iar ofertantul SRL a răspuns prin adresa nr. 1417/24.02.2023, prezentând devizul privind modul de formare al prețului „respectiv fundamentarea economică a modului de formare a prețului”, în care erau incluse „Cheltuieli cu materia primă”, compuse din valorile „Cheltuieli cu ...colant de hârtie”, „Cheltuieli cu ...colant transparent simplu” și „Cheltuieli cu holograma”, „Cheltuieli diverse, neprevăzute și cheltuieli indirecte”, compuse din „Cheltuieli cu tipărire, preștanțare, tăiere, aplicare hologramă, inseriere, ambalare, etichetare, depozitare”, „Cheltuieli cu transportul”, „Cheltuieli neprevăzute și indirecte” și „Profit”, specificând, pentru fiecare cheltuială, valoarea, și din totalul cărora a rezultat valoarea ofertată de 2,65 lei a unui formular

tipizat, valoare, din care, înmulțită cu cantitatea maximă a acordului-cadru a rezultat valoare de 1.537.000,00 lei, fără TVA.

Achizitoarea învederează faptul că SRL a mai comunicat comisiei de evaluare că, „În ceea ce privește procesul de producție”, „toate materialele necesare (...colant de hârtie, ...colant transparent simplu și hologramă) sunt achiziționate (...) de la furnizori de pe piața internă (... SRL și ... SA)”, precizând că aceștia livrează marfa în locația punctului de lucru din strada ... nr. ..., unde produsele vor fi tipărite, preștanțate, tăiate, aplicată holograma, înseriate, ambalate, etichetate, depozitate și livrate către achizitor.

Pentru cheltuielile diverse, neprevăzute și indirecte, ofertantul a precizat că a luat „o marjă”, care să asigure orice alt cost care nu a putut fi prevăzut la momentul ofertării și care nu putea fi prevăzut nici la momentul solicitării, iar, cu privire la echipamentele necesare și a personalului specializat producerii formularului, a comunicat că acestea sunt asigurate în baza contractului de închiriere nr. 550/15.03.2023, iar personalul este angajat pe bază de contracte de muncă și transportul produselor se va efectua cu mijloace de transport autorizate.

Totodată, acesta a precizat că, din totalul cheltuielilor neprevăzute și indirecte, vor fi asigurate și cheltuielile cu rapoartele de expertiză, eventualele creșteri ale cursului valutar, criza economică, creșterea prețului unitar al materiilor prime, creșterea prețului energiei, creșteri salariale, telefonie, deplasări, etc., precum și faptul că, la formarea prețului, au fost luate în calcul cheltuielile cu transportul.

A mai menționat că a prevăzut un profit, conform Legii nr. 31/1990 și exprimarea costurilor a fost efectuată realist, plecând de la prețurile pieței.

...ritatea contractantă arată că membrii comisiei de evaluare au apreciat că răspunsul prezentat de SRL nu a fost detaliat suficient, pentru a putea lua o decizie cu privire la capacitatea ofertantului acestuia, dacă poate furniza produsele, cu respectarea caracteristicilor specificate în caietul de sarcini, nu a detaliat explicit fiecare componentă a prețului oferat și, conform celor menționate mai sus, având în vedere că legislația în materia achizițiilor publice nu prevede obligația comisiei de evaluare de a respinge o ofertă la primul răspuns la o solicitare de clarificări, au decis să mai solicite o clarificare ofertantului, cu detalierea componentelor prezentate și a tuturor elementelor de preț.

În consecință, prin adresa nr. 143/03.03.2023, ofertatul SRL a comunicat că „simpla existență a unui plafon legal nu echivalează cu existența unei oferte cu preț neobișnuit de scăzut” și faptul că Legea nr. 98/2016 și normele metodologice de aplicare, aprobate prin H.G nr. 395/2016, la data apariției, nu reglementau un plafon pentru identificarea unei oferte cu preț aparent neobișnuit de scăzut și conform art. 136 alin (1): „(...)”, „inexistența pragului legislativ care poate justifica o ofertă cu preț aparent neobișnuit de scăzut, la data apariției normelor metodologice indică faptul că simpla existență a unui prag nu echivalează în mod ...mat cu depunerea unei oferte cu preț aparent neobișnuit de scăzut din moment ce o astfel de ofertă corespunde prețurilor pieței”. În susținere a invocat practica recentă a CNSC, precizând că ...ritatea nu poate declara o ofertă ca fiind inacceptabilă din acest considerent în măsura în care sunt prezentate toate dovezile concludente și chiar, în jurisprudența CJUE s-a admis posibilitatea existenței unei oferte cu preț „0”, fără a fi echivalată cu o ofertă cu preț aparent neobișnuit de scăzut, rezultând că o ofertă nu poate fi respinsă fără ca

...ritatea să-i solicite ofertantului să explice prețul sau costurile, explicații prin care ofertantul să demonstreze că poate executa contractul.

Prin răspunsul transmis ofertantul SRL a detaliat cheltuielile menționate în devizul de cheltuieli astfel:

- Pentru cheltuielile cu materia primă, a prezentat: a. cheltuieli cu ...colantul de hârtie și calculele din care a rezultat valoarea acestora, la bază având oferta de preț de la ... SA, marja de 10% aferentă pierderilor din procesul de producție; b. cheltuieli cu ...colantul transparent, specificând că valoarea este menționată în oferta de preț nr. 231/18.01.2023 a furnizorului ... SRL; c. cheltuieli cu holograma, valoarea acestora fiind menționată în oferta de preț nr. 231/18.01.2023 a furnizorului ... SRL.

Prețurile specificate au fost regăsite în ofertele de la furnizori menționați și prezentarea cheltuielilor cu materia primă a fost considerată ca fiind explicită.

- Pentru cheltuielile diverse, neprevăzute și cheltuieli indirecte a prezentat:

a. cheltuieli cu tipărire, preștanțare, tăiere, aplicare hologramă, inseriere, ambalare, etichetare, depozitare, a justificat explicând că acestea au fost raportate la contractul de închiriere nr. 550/15.03.2023, a spațiului din str. ... și din costul chiriei de 2250 lei/lună, a alocat lunar aproximativ 74%, diferența fiind acoperită din alte contracte aflate în derulare; b. cheltuieli cu transportul a comunicat că, pentru a livra cantitatea maximă de 580.000 bucăți formulare, sunt necesare un număr estimativ de 16 livrări și a prezentat costul unei livrări, având ca bază de calcul contractul de închiriere mașină, din data de 04.01.2022 și costul estimat cu combustibilul aferent kilometrilor parcurși cu livrările, din care a rezultat valoarea componentei de transport; c. cheltuieli neprevăzute și indirecte, precizând că, pentru aceste cheltuieli, practică o marjă cuprinsă în intervalul 10-12%, iar pentru valoarea ofertată a luat o marjă de 11,50%) din costurile cu materia primă, transport și cheltuieli diverse, având ca bază experiența privind participările la proceduri de achiziții precum și eventualele „servicii juridice pentru redactarea unor răspunsuri la solicitările de clarificări și/sau contestații la CNSC sau la Curtea de Apel”; d. pentru profit a precizat că acesta a fost „luând în calcul faptul că este un proiect pe o perioadă de 48 de luni, iar situația economică mondială se află într-o permanentă schimbare și incertitudine” și a precizat că societatea practică, pentru dimensionarea profitului o marjă cuprinsă în intervalul 15- 20%, iar, pentru valoarea ofertată, a luat în calcul un procent de 16,40% din costurile cu materia primă, transport și cheltuieli diverse, prezentând calcule.

Referitor la elementele care compun etapele tehnologice de realizare a formularului și costurile pe care acestea le determină, ofertantul SRL a precizat etapele tehnologice și a făcut detalierea acestora, comunicând, referitor la costurile pe acestea le determină, că au fost raportate la contractul de închiriere nr. 550 din 15.03.2021, din cadrul

căruia a alocat 74% din costul chiriei, diferența de 26% fiind acoperită din alte contracte aflate în derulare și a prezentat calcule pentru aceste costuri.

Prin urmare, arată ...ritatea contractantă, comisia de evaluare a considerat explicațiile concludente și calculele prezentate corecte.

Menționează că, în justificarea transmisă, ofertantul SRL a mai comunicat că, dintr-o eroare materială, au fost menționate „prețurile pieței” în loc de „ofertele ferme și acceptate primite de la furnizorii interni de profil SC ... SRL și SC ... SA”. Ofertantul a transmis și anexa nr. 3 la contractul de închiriere.

Comisia de evaluare a analizat propunerea tehnică privind îndeplinirea cerințelor minime din caietul de sarcini și justificarea valorii ofertate, în baza documentelor prezentate de ofertant, a răspunsurilor la solicitările de clarificări și a documentelor prezentate, răspunderea pentru legalitatea și autenticitatea documentelor depuse la procedură revenind exclusiv ofertantului, iar acceptarea lor, ca fiind autentice sau legale, nu angajează nici o răspundere sau obligație a comisiei de evaluare în analiza ofertelor.

Achizitoarea învederează faptul că, în ceea ce privește criteriile de calificare, etapa de evaluare DUAЕ, la analiza declarației ofertantului, comisia de evaluare a analizat declarația și a constatat că ofertantul a completat corect cerințele solicitate de ...ritatea contractantă. Având în vedere că este o procedură de furnizare de produse, nu se poate impune ca cerință subcontractarea producerii produsului.

În sprijinul susținerii sale, a invocat dispozițiile art. 3 alin (1) lit. w) și yy) din Legea 98/2016 și, respectiv, art. 3 alin (1) lit. y) și zz) din care rezultă că „furnizorul este entitatea care pune la dispoziția unui contractant produse, inclusiv servicii de instalare sau amplasare a acestora, dacă este cazul, ori care prestează servicii către acesta, care nu are calitatea de subcontractant”, iar subcontractantul *„orice operator economic care nu este parte a unui contract de achiziție publică și care execută anumite părți ori elemente ale lucrărilor/serviciilor, răspunzând în fața contractantului de organizarea și derularea tuturor etapelor necesare în acest scop”*.

Subliniază faptul că, astfel cum este prevăzut la art. 53 alin. (1) din Legea 98/2016, subcontractantul este considerat participant la procedură, inclusiv cu respectarea dispozițiilor legale privind conflictul de interese și a tuturor informațiilor prevăzute de lege referitoare la subcontractare (completarea DUAЕ privind partea din contract care va fi subcontractantă, acordul de subcontractare, documente justificative de calificare ale subcontractantului, documente și informații referitoare la capacitatea tehnică și profesională privind partea de subcontractare), obligații care nu există în cazul unui furnizor.

Furnizorul este operatorul economic care pune la dispoziția achizitorului produsele/serviciile, pe când subcontractantul furnizează/prestează/execută în mod direct produse/servicii/lucrări, activități care sunt parte din obiectul contractului.

Prin urmare, arată autoritatea contractantă, ofertele prezentate de ofertanții și au fost analizate cu respectarea prevederilor art. 134 alin. (2) din H.G. nr 395/2016, precum și ale art. 209 alin (1) din Legea 98/2016.

În concluzie, consideră nefondată contestația formulată de SRL și solicită respingerea acesteia și, pe cale de consecință, menținerea tuturor actelor care au stat la baza declarării ofertei câștigătoare, ca fiind legale, respectiv a raportului procedurii de atribuire nr. 140/17.03.2023 și comunicările nr. 3899 și nr. 3900/17.03.2023 privind rezultatul procedurii.

Totodată, achizitoarea solicită respingerea capătului de cerere privind obligarea sa la plata cheltuielilor de judecată ale SRL pentru soluționarea contestației.

Menționează că documentația de atribuire, atașată anunțului de participare CN...../.....2022 poate fi descărcată din SEAP.

Prin documentul nr. 216/10.04.2023, înregistrat la CNSC cu nr. 19607/11.04.2023, ... SRL, în calitate de ofertant câștigător în cadrul procedurii de atribuire organizată de R.A. privind achiziționarea formularului „Dovada de inspecție”, în temeiul art. 8 alin. (1) lit. a) și art. 17 alin. (3) din Legea 101/2016 a transmis o contestație, formându-se dosarul nr. 980/2023 și cerere de intervenție accesorie, prin care solicită cele prezentate în partea introductivă a deciziei.

I. În prealabil, ... SRL învederează faptul că „Dovada de inspecție” atestă faptul că un tahograf și/sau un limitator de viteză a fost declarat admis la inspecția, repararea sau instalarea unui limitator de viteză conform celor descrise în caietul de sarcini, la capitolul „Contextul realizării acestei achiziții de produse”.

Menționează că, la finalizarea procedurii de inspecție, repa...e și instalare a unui tahograf și/sau limitator de viteză, ... emite formularul tipizat „Dovada de inspecție”.

Mai arată că procedura de inspecție, repa...e, instalare a unui tahograf include:

(1) eliberare formularului „Dovada de inspecție”, care include plăcuța de instalare/inspecție care se detașează după tipărirea „Dovezii de inspecție”;

(2) aplicarea plăcuței de instalare/inspecție pe stâlpul B al ...vehiculului sau în zona postului de conducere al autovehiculului;

(3) aplicarea autocolantului cu rolul de sigiliu peste plăcuța de instalare/inspecție.

Așadar, plăcuța și autocolantul atestă realizarea procedurilor specifice derulate de ..., în conformitate cu H.G. 899/2003, act normativ potrivit căruia activitatea de inspecție, instalare sau reparare a tahografelor se efectuează numai de către operatori economici autorizați de ... pentru a derula procedurile specifice ce implică aceste tahografe, cu scopul monitorizării vitezei autovehiculelor pe care sunt montate aceste

tahografe/limitatoare și respectării drepturilor de odihnă ale conducătorilor auto.

În final, susține petenta, scopul acestor operațiuni specifice cu aceste dispozitive îl reprezintă asigurarea și îmbunătățirea siguranței rutiere la nivel european.

Astfel, arată că dovada, plăcuța și autocolantul sunt necesare inter alia pentru prevenirea accidentelor rutiere prin monitorizarea vitezei, dar și a capacității de muncă a conducătorilor ... implicați în transportul de persoane și mărfuri. Descrierea scopului achiziției demonstrează necesitatea reală a achiziționării acestui tipizat, respectiv prevenirea accidentelor rutiere.

Prin urmare, apreciază petenta, orice interpretare a unor specificații tehnice ar urma să fie realizată prin prisma necesității ... de a urmări asigu...ea și îmbunătățirea siguranței rutiere prin verificarea riguroasă a acestor dispozitive, verificare, în urma căreia agenții autorizați sau atelierele ... derulează procedurile specifice de verificare ale acestor dispozitive și certifică întocmirea verificării prin aplicarea autocolantului pe autovehicul. În concreto, în cele din urmă, finalizarea acestor procedurii specifice este realizată prin aplicarea plăcuței și a ...colantului pe ...vehicul.

Conchide că aceste tipizate prezintă relevanță și asigură îndeplinirea scopului achiziției și satisfacerea necesității ..., iar orice altă interpretare a documentației și a produsului achiziționat excedează scopului achiziției și necesității ...

Învederând conduita legală a ..., ... menționează că, în cadrul evaluării propunerii tehnice, achizițarea a solicitat clarificări, cu respectarea principiului tratamentului egal, care permite accesul tuturor operatorilor economici în mod egal la procedurile de atribuire.

În acest sens, susține că procesul-verbal de evaluare a propunerii tehnice nr. 84/09.02.2023 relevă faptul că ... a necesitat un număr semnificativ de clarificări privind diverse elemente componente ale „Dovezii de inspecție” care urmau să fie solicitate de ...ritatea contractantă atât de la societatea sa, cât și de la ofertantul SRL, iar, ulterior, prin procesul-verbal nr. 90/14.02.2023, a continuat procesul de evaluare a propunerilor tehnice, iar, prin procesul-verbal nr. 93/16.02.2023, ... a solicitat ambilor operatori economici clarificări privind existența unor oferte cu preț aparent neobișnuit de scăzut, în condițiile în care ambele oferte includeau prețuri cu valori sub pragul legal în vigoare la momentul depunerii ofertelor.

Mai arată că, în cele din urmă, ... a revenit cu serie de solicitări de clarificări conform celor reținute prin procesele-verbale nr. 104/27.02.2023 și nr. 118/06.03.2023.

În opinia petentei, modalitatea de evaluare și de solicitare a clarificărilor nu reprezintă o încălcare a principiului tratamentului egal, întrucât, pe de o parte, nu există un număr minim de solicitări de clarificări în cadrul procedurii de licitație deschisă, așa cum există în prezent în cazul procedurii simplificate, iar pe de altă parte, principiul tratamentului egal implică faptul că situații comparabile nu trebuie să fie tratate în mod diferit, iar situații diferite nu trebuie să fie analizate în

aceeași modalitate, cu excepția cazului în care un asemenea tratament este justificat din punct de vedere obiectiv.

Susține că această concluzie privind modul de interpretare a principiului tratamentului egal dintre operatorii economici se desprinde dintr-o serie de hotărâri ale C.J.U.E. din care amintește: Hotărârea Curții (camera a doua) din data de 3 martie 2005 din cauza C-21/03, Fabricom SA, pct. 27, ECLI:EU:C:2005:127; Hotărârea Tribunalului de Primă Instanță (camera a doua) din data de 28 ianuarie 2009 din cauza T-125/06, Centro Studi Manieri/Consiliul, pct. 27, ECLI:EU:T:2009:19; Hotărârea Curții (camera a doua) din data de 9 septembrie 2004, din cauza C-304/01, Spania/Comisia, pct. 31, ECLI:EU:C:2004:495.

Subliniază faptul că solicitarea de clarificări corespunde flexibilității generale crescute acordate ...rităților contractante în baza Directivei 2014/24/UE, în contrast cu formalismul rigid de a nu reveni la adresa de solicitări de clarificări anterioară transmisă de ...ritatea contractantă, formalism care se opune bunei administrări a derulării procedurii de atribuire cât și principiului proporționalității.

Afirmă că, din moment de ... a solicitat ambilor operatori economici clarificări privind, atât unele elemente din propunerea tehnică, cât și privind potențiale oferte cu preț aparent neobișnuit de scăzut, fapt confirmat și de SRL, la pct. 4 al contestației, dar și la pct. 9, în privința aspectelor referitoare la un prețul aparent neobișnuit de scăzut, în speța analizată nu sunt incidente elemente care să indice încălcări ale principiului tratamentului egal.

În plus, învederează faptul că dispozițiile art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 impune drept condiție ca, prin intermediul solicitărilor de clarificări, să se fi creat un avantaj evident de către ...ritatea contractantă, ... Or, tocmai ca urmare a faptului că au fost solicitate clarificări ambilor operatori economici, nu sunt îndeplinite exigențele încălcării principiului tratamentului egal și ale articolului mai sus invocat. De altfel, arată petenta, în conflictul dintre un principiu și un articol din Legea nr. 98/2016 va avea prevalență articolul respectiv, principiul având per se doar rol interpretativ a unei situații nereglementare sau eventual lacunare.

Concluzionează că este excesiv a aprecia că revenirea cu o adresă de solicitare de către ... către SRL ar echivala per se cu încălcarea principiului tratamentului egal, din moment ce ...ritatea contractantă a apreciat răspunsul ca fiind concludent, însă, în același timp, a dorit să deruleze o evaluare a propunerii tehnice cât mai riguroasă.

În același sens, contestatoarea subliniază faptul că nu orice solicitare suplimentară de clarificări atrage o încălcare a principiului tratamentului egal, ci doar acele clarificări care reprezintă un avantaj evident.

Opinează că, admiterea susținerii SRL de la pct. 10 din contestație, ar echivala cu faptul că o ...ritate contractantă are dreptul să revină o singură dată cu o solicitare de clarificări, în cazul procedurii licitației deschise, în timp ce, în cazul procedurii simplificate, are dreptul

să revină cu o solicitare de două ori, interpretare ce ar contraveni chiar principiului echivalenței care presupune ca normele din dreptul național să nu fie mai puțin favorabile decât cele din dreptul unional sau în acest caz, prevederile de la solicitările de clarificări din materia procedurii simplificate să nu fie mai favorabile față de cele aplicabile în materia licitației deschise.

Afirmă că ... a depus diligențe specifice pentru a realiza o evaluare riguroasă, în condițiile în care ofertele depuse nu se aflau într-o situație comparabilă, atât din perspectiva elementelor propunerii tehnice, dar și a valorii propunerii financiare.

Astfel, arată că SRL a oferat un produs cu o valoare financiară de 2.534.600 lei, fără TVA, cu un preț unitar de 4,37 lei, fără TVA, în timp ce ofertantul SRL, a oferat un produs cu o valoare de 1.537.000 lei, la un preț unitar de 2,65 lei, fără TVA.

Prin urmare, petenta apreciază că, în situația în care, în mod obiectiv, ofertele nu se află în aceeași situație, pot interveni elemente obiective care să justifice un tratament egal diferit, astfel cum este valoarea financiară.

Precizează că, la data de 17.03.2023, ... a emis raportul procedurii nr. 140, potrivit căruia oferta SC SRL s-a clasat pe locul secund, iar oferta depusă de SRL a fost declarată câștigătoare, cu prețul total de 1.537.000 lei și un preț unitar de 2,65 lei, fără TVA, întrucât a obținut punctajul maxim de 100 de puncte.

Cu privire la cererea de intervenție, ... SRL a precizat următoarele:

Oferta sa este conformă și respectă toate specificațiile tehnice și scopul achiziției.

În acest sens, prezintă următoarele argumente:

4.1. Suportul ...colantului respectă grosimea minimă prevăzută în caietul de sarcini.

Precizează că ...colantul de hârtie cu elemente de securizare este alcătuit din trei straturi: suport din hârtie; silicon și adeziv, care se aplică peste suportul din hârtie; ...colantul de hârtie, care se aplică peste suportul cu silicon și adeziv și care, ulterior, se dezlipește pentru a fi lipit pe caroseria ...vehiculului, conform celor descrise în caietul de sarcini întocmit de ...;

Menționează că, pentru a ilustra cele descrise anterior, depune anexa 9 „Dovada de verificare cu ...colant” și anexa 10 „Dovada de verificare fără ...colant”.

..... SRL arată că, în propunerea tehnică, a prevăzut un suport din hârtie albă, acoperit cu strat de silicon, cu grosime de 84 microni. Grosimea se referă strict la hârtie, iar, prin adresa nr. 1415/15.02.2023, a arătat că suportul din hârtie albă se acoperă cu un strat de 19 microni de adeziv și silicon, rezultând, în total, 103 microni, fiind astfel îndeplinite specificațiile caietului de sarcini (grosime suport minim 90 microni).

Referitor la afirmația SRL potrivit căreia stratul de adeziv și silicon nu ar trebui luat în calcul la stabilirea grosimii suportului ...colantului, ci la stabilirea grosimii ...colantului întrucât adezivul rămâne pe ...colant după dezlipire, ... SRL susține că, în caietul de sarcini, nu

există nicio prevedere care să susțină o astfel de interpretare și nici nu există vreo justificare rezonabilă pentru care grosimea siliconului și cea a adezivului să fie avute în calcul de analiză grosimii ...colantului și nu a suportului.

Dimpotrivă, arată că în caietul de sarcini se stipulează „*grosimea suportului de hârtie acoperit cu silicon*” și „*grosimea ...colantului, fără silicon*”, ceea ce sugerează destul de clar că siliconul și adezivul ar trebui luate în calcul la stabilirea grosimii suportului, nu a ...colantului (pag. 3, paragraf V, litera C, pct. c, i, j).

În plus, afirmă că, și în ipoteza lipsei unor clauze clare, caietul de sarcini trebuie interpretat conform scopului real avut în vedere de ...ritatea contractantă, prin raportare la obiectul procedurii de achiziție publică, scop descris mai sus.

Prin urmare, susține că ...ritatea contractantă preferă ca ofertanții să scadă grosimea siliconului și adezivului din grosimea suportului ...colantului, care se aruncă, nu din grosimea ...colantului însăși, care este însăși obiectul principal al procedurii de achiziție publică.

..... SRL afirmă că singura sa omisiune constă în faptul că nu a delimitat grosimea stratului de silicon, de cea a adezivului, însă apreciază că efectuarea acestei separări și a măsurărilor specifice nu poate fi realizată, fiind vorba despre dimensiuni de ordinul micronilor.

Susține că nu putea oferi un suport al ...colantului de o grosime mai redusă, dar care să respecte totuși cerințele de densitate și dimensiuni, întrucât, practic, respectarea gramajului de 82 gr/mp și a dimensiunilor suportului și ...colantului presupun, implicit, respectarea grosimii acestora, fiind vorba despre un simplu calcul de fizică.

În acest sens, învederează că însăși ...ritatea contractantă, prin punctul său de vedere, confirmă faptul că grosimea totală este de 173 de microni și ...colantul suport, după acoperire cu acoperire cu un strat de silicon va avea grosimea de 103 microni.

Prin urmare, ... SRL arată că răspunsul său a fost considerat concludent, iar oferta sa a fost declarată câștigătoare.

4.2. ...colantul poate fi utilizat în imprimante laser și ink-jet.

..... SRL învederează faptul că fișa tehnică a producătorului ...colantului pe care l-a oferit conține mențiuni, în sensul că hârtia utilizată se pretează, inclusiv, pentru ...are cu tehnologia off-set. Această mențiune există pentru a sublinia calitatea ridicată a materialelor utilizate de societatea sa, în sensul că, pe lângă metodele clasice de ...are (ink-jet și laser), suportă și tehnologia off-set.

Susține că SRL cunoaște acest aspect, motiv pentru care a și recunoscut, la pct. 49 din contestație, faptul că hârtia utilizată de SRL poate fi ...ată ink-jet și laser.

Prin urmare, apreciază că argumentul petentei potrivit căruia imprimarea s-ar realiza la o calitate inferioară este fals, întrucât, dimpotrivă, calitatea superioară a hârtiei atrage o calitate îmbunătățită a imprimării.

..... SRL susține că, de altfel, utilizează deja acest tip de hârtie în raport cu ...ritatea contractantă și nu au existat niciodată problemele invocate de către contestatoarea SRL, fapt relevat de factura nr. 1680/05.04.2023, depusă în sprijinul susținerii sale în anexa nr. 11 din care rezultă că ... a achiziționat dovezi de verificare cu aceleași specificații.

În consecință, apreciază că dovezile de verificare corespund necesităților ...rității contractante, fapt confirmat și de avizul de însoțire seria 1065/05.04.2023, care atestă liv...ea acestor dovezi către ... chiar în decursul acestui an, când nu au existat reclamațiile sau neconformitățile pe care le pretinde ofertantul clasat pe locul al doilea.

Mai arată că, ... este singura în măsură să decida ce tip de hârtie este necesar și dacă acesta corespunde specificațiilor din caietul de sarcini.

Precizează că afirmațiile SRL au, în realitate, un produs diferit, iar, o ...ritate contractantă, nu poate fi obligată să achiziționeze un produs superior.

În sprijinul susținerii sale, face trimitere la jurisprudență.

De altfel, învederează CNSC, inclusiv faptul că inclusiv, din corespondența atașată contestației depusă de SRL, la anexa nr. 12, UPM ... confirmă, prin e-mailul din 23.03.2023, ora 12:35:18, faptul că și acesta este „ok” pentru ...are laser și inkjet.

(5) SRL afirmă că oferta sa este „viabilă” și nu prezintă indicii privind un preț aparent neobișnuit de scăzut

Susține că, prin răspunsurile la solicitările de clarificări, a identificat fiecare componentă de cost nu doar prețul chiriei, fapt indicat și de ... în punctul său de vedere.

În opinia sa, negocierea unei valori a chiriei avantajoase nu are drept efect existența unei oferte cu un preț aparent neobișnuit de scăzut.

În susținere, face trimitere la Notificarea emisă de A.N.A.P. la data de 12 mai 2022, în care este oferit chiar exemplu pretatorilor de servicii pentru încad...ea în noțiunea de furnizor unde se arată că: *„În termeni practici, furnizorii sunt persoane, organizații sau altă entitate care furnizează bunuri sau servicii, în scopul desfășurării adecvate a activității unei organizații, cum ar fi: producători, distribuitori, importatori de materii prime, materiale, semifabricate, echipamente, utilaje; prestatori de servicii (reparații, bănci, consultanță, medicale, sociale etc.); persoane fizice”*.

Prin urmare, apreciază că ... SRL se încadrează în categoria furnizorului, întrucât furnizează spațiul aferent. Or, oferirea unui spațiu spre închiriere se încadrează în prestare de servicii.

În acest sens, ... SRL susține că a depus, cu bună-credință contractul de închiriere aferent, unde a ...rizat un sediu secundar, fiind depus, ca document suport D.U.A.E., inclusiv certificatul constatator nr. 275288/12.03.2023, care atestă că are punctul de lucru înregistrat în locația respectivă, fapt omis de SRL în contestația sa.

Arată că, de altfel, toate componentele de preț au fost ulterior clarificate în mod concludent, iar SRL a citat din procesul-verbal antepenultim, nemulțumită fiind de faptul că SRL a reușit să își

eficientizeze activitatea, cei doi operatori economici fiind concurenți la mai multe proceduri de atribuire.

Susține că componenta de costuri diferită nu arată că societatea sa ar avea un preț aparent neobișnuit de scăzut, din moment ce a reușit să își ducă la îndeplinire, în mod corespunzător contractele de achiziție publică, astfel cum se poate observa și din documentul constatator nr. 3629067/16.05.2022, care atestă îndeplinirea obligațiilor asumate de către SRL într-o perioadă extrem de dificilă, astfel cum au fost ultimii doi ani.

(6) SRL susține că a completat, în mod corect, D.U.A.E., iar furnizorul nu trebuie declarat.

Precizează că SRL are calitatea de furnizor, întrucât furnizează materia primă, respectiv ...colant transparent simplu, iar nu subcontractant.

Învederează faptul că, din punctul de vedere al A.N.A.P., amintit anterior, rezultă faptul că furnizorii de materii prime nu sunt subcontractanți.

Susține că SRL prezintă situația de fapt în mod trunchiat, întrucât obiectul procedurii de atribuire este complex și include și o serie de servicii, care sunt prestate direct de SRL, cum ar fi inter alia: aplicare hologramă, inseriere, etichetare, ambalare etc.

Totodată, subliniază că, la rândul său, ... SRL este furnizor, astfel cum a arătat și anterior.

Prin urmare, conchide că, câtă vreme ... SRL îndeplinește cerințele de calificare singur, fapt confirmat prin D.U.A.E.-ul deja depus, este neclar punctul de vedere al SRL privind posibila decla...e a acestor entități ca fiind subcontractanți.

Argumentează că, fiind furnizori, ... SRL nu îi poate declara ca subcontractanți, însă ... este informată cu privire la locație, fluxul de producție și proveniența materiilor prime.

Prin urmare, ... SRL nu apreciază că este necesară decla...ea furnizorilor, ca fiind subcontractanți, din moment ce aceste elemente țin de modul de eficientizare a activității sale.

Dimpotrivă, opinează că diferența esențială dintre subcontractant și furnizor ține de obiectul principal al contractului așa cum este definit în fișa de date a achiziției, respectiv furnizarea formularului „Dovada de inspecție”, produs care, în ansamblul său, este furnizat de SRL prin prisma experienței dobândite în furnizarea de tipizate speciale, experiență care apare în DUAЕ-ul depus și pe care cele două entități nu o îndeplinesc.

Prin urmare, concluzionează că nu se poate aprecia că aceste entități sunt subcontractanți, ci furnizori, întrucât furnizează, fie spațiul, fie materii prime, însă know-ul aparține societății sale. Din acest considerent, aceste entități nu pot duce la îndeplinire obiectul acordului-cadru ce face obiectul prezentei proceduri de atribuire.

În subsidiar, ... SRL solicită Consiliului ca, în ipoteza în care apreciază că ambele oferte sunt neconforme, să dispună anularea

procedurii de atribuire conform 212 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 98/2016 și art. 143 alin. (3) din H.G. nr. 395/2016.

În probațiune, ... SRL a solicitat încuviințarea probei cu înscrisuri, iar, în cadrul acesteia, să-i fie solicitat ...rității contractante să depună dosarul achiziției, precum și orice altă probă pe care CNSC o consideră concludentă și utilă și/sau a cărei necesitate va rezulta din apărările formulate.

În drept, au fost invocate art. 2 din Legea nr. 98/2016; art. 136 alin. (1), art. 137 alin. (1), (2) și (3), art. 143 alin. (3) din H.G. nr. 395/2016; H.G. 899/2003 privind omologarea de tip a tahografelor; a senzorilor de mișcare, a modelelor de foaie de înregist...e sau de card de tahograf, precum și ...rizarea operatorilor economici care desfășoară activități de instalare, reparare sau inspecție a tahografelor utilizate în transporturile rutiere ori a limitatoarelor de viteză; Regulamentul 165/04-feb-2014 privind tahografele în transportul rutier, de abrogare a Regulamentului (CEE) nr. 3821/85 al Consiliului privind aparatura de înregist...e în transportul rutier și de modificare a Regulamentului (CE) nr. 561/2006 al Parlamentului ...pean și al Consiliului privind armonizarea anumitor dispoziții ale legislației sociale în domeniul transporturilor rutiere;

..... SRL precizează că dorește să ridice personal decizia pe care o va emite Consiliul.

În ceea ce privește contestația care face obiectul dosarului nr. 980/2023, ... SRL susține că oferta depusă de SRL este neconformă, întrucât:

- nu se conformează cu cerințele de la secțiunea C „Caracteristicile tehnice pentru ...colant de hârtie și suportul său”, deoarece nu respectă specificația referitoare la condițiile de depozitare la o temperatură de 10-40 grade Celsius, în condițiile în care ofertantul a depus declarația de la producătorul său VPF, în care a menționat: *„k. Termen de valabilitate: 2 ani 20-25°C, umiditate 40-45%. Temperaturi mai ridicate pot duce la scurgerea și penet...ea adezivului”*, deși, ... a solicitat, în caietul de sarcini, la pct. k.: *„Termen de valabilitate ...colant minim 12 luni de la data livrării, în condiții de depozitare (termen 10-40 grade Celsius și umiditate 40-50%)”*.

Astfel, susține contestatoarea SRL, ...colantul de hârtie nu va rezista la temperatura solicitată de ..., de 40 grade Celsius, temperatură care poate fi întâlnită în ateliere ..., unde au loc aceste inspecțiile avute în vedere de ..., fapt expres confirmat chiar de producătorul de la care SRL urmează să furnizeze ...colantul de hârtie.

Comparativ, subliniază faptul că SRL a depus declarația producătorului ..., în care a menționat faptul că: *„Termenul de valabilitate ...colant este de minim 18 luni, de la data livrării, în condiții de depozitare (temperatura 10-40 grade Celsius și umiditate 40-50%)”*.

- SRL nu a indicat, cu exactitate, modalitatea în care va aplica holograma, respectiv la rece sau la cald. Astfel, la secțiunea G „Securizarea plăcii de instalare din propunerea tehnică”, respectiv din Formularul 11, a indicat următoarele: *„Observație: SRL are tehnologia necesară pentru a aplica holograme, atât la rece, cât și la cald. În cazul în care vom fi declarați câștigători, vom confirma, înainte de*

semnarea acordului-cadru modalitatea de aplicarea a hologramei care va fi aleasă pentru acest proiect”.

În opinia contestatoarei, ... SRL ar fi trebui să identifice modalitatea de aplicarea a hologramei prin una din cele două modalități, odată cu depunerea propunerii tehnice, în aceeași manieră în care și SRL a indicat modalitatea în care se aplică această hologramă.

În acest sens, învederează faptul că, în cadrul procedurii de licitație deschisă, așa cum este și aceasta, nu sunt premise negocieri sau discuții între ofertanții și ...ritatea contractantă.

Astfel, susține petenta, confirmarea de către ofertantul clasat pe locul al doilea a modalității alese pentru aplicarea hologramei, înainte de semnarea acordului-cadru, echivalează cu încălcarea principiului tratamentului egal prevăzut Legea nr. 98/2016, din moment ce SRL, aflat în aceeași situație, a precizat expresis verbis care este modalitatea în care va interveni această aplicare. Dimpotrivă, afirmă că această omisiunea echivalează cu necompletarea propunerii tehnice întrucât, întrucât, deși ... permite ambele modalități (atât la cald, cât și la rece), ... SRL ar fi trebuit să indice, la momentul depunerii propunerii tehnice: fie una din cele două modalități, fie utilizarea ambelor modalități de aplicarea a hologramei.

Subliniază faptul că depunerea unei oferte sub rezerva completării anterior semnării acordului-cadru nu este permisă de legislația achizițiilor publice și nici de caietul de sarcini și fișa de date, așa cum au fost întocmite de ...

Precizează că, dimpotrivă, în adresa nr. 6667/23.02.2023 privind justificarea prețului aparent neobișnuit de scăzut, ... SRL a justificat prețul aparent neobișnuit de scăzut indicând aplicarea la cald a hologramei.

- explicațiile privind prețul aparent neobișnuit de scăzut sunt sumare și irelevante, întrucât în propunerea tehnică - F 11, ofertantul nu a indicat modalitatea de aplicarea a hologramei (la cald sau la rece), în timp ce în justificarea prețului aparent neobișnuit de scăzut a indicat costurile aplicării hologramei la cald. Această componentă de preț rezultată din aplicarea la cald a hologramei nu poate fi avută în vedere ca fiind suficientă pentru justificarea prețului aparent neobișnuit de scăzut, din moment ce SRL nu a indicat, în propunerea tehnică, modalitatea concretă de aplicare.

- Prin urmare, răspunsul la solicitarea de clarificări privind prețul aparent neobișnuit de scăzut, depus de SRL, nu este justificat în lipsa indicării modalității de aplicare a hologramei.

- Per a cont...io, ca acest răspuns să fi fost concludent, ofertantul ar fi trebuit să indice și costurile aplicării hologramei la rece.

- Or, ca urmare a acestei omisiuni, răspunsul la solicitarea privind prețul aparent neobișnuit de scăzut nu poate fi considerat concludent, în lipsa corelării cu propunerea tehnică F11, depusă de SRL, întrucât

fiecărei specificații tehnice îi corespunde un element de cost ce formează prețul total oferat.

Contestatoarea menționează că, în data de 4.04.2023, a depus cererea de acces la dosarul achiziției nr. 215, actele constând în propunerea tehnică a SRL, din care rezultă neconformitățile de mai sus, fiind comunicate de ... la data de 5 aprilie 2023, conform minutei nr. 192, iar, ulterior, ... SRL a formulat prezenta contestație.

Susține că oferta sa este conformă, în timp ce oferta clasată pe locul al doilea prezintă numeroase neconformități, care au fost trecute cu vederea de către ..., în cadrul evaluării propunerii tehnice, cu încălcarea principiului tratamentului egal, prevăzut de Legea nr. 98/2016.

II. SRL susține că interesul său în formularea contestației este legitim, actual și direct, prin prisma faptului că, în esență, în urma admiterii contestației formulată de SRL, ofertant secund, ar exista riscul ca oferta sa să fie declarată neconformă și inacceptabilă, cu consecința declarării ofertei SRL ca fiind conformă și câștigătoare.

Subliniază faptul că jurisprudența recentă C.J.U.E. din hotărârea Curții (Camera) din februarie 20.. din cauza C-532/20 -, coroborată cu practica recentă a C.N.S.C. publicată în B.O. 404, justifică formularea contestației sale.

..... SRL precizează că, prin admiterea contestației sale, oferta clasată pe locul al doilea ar urma să fie declarată neconformă, în urma reevaluării, în timp ce oferta sa ar deveni în mod definitiv „câștigătoare”, iar ...ritatea contractantă și-ar îndeplini necesitatea achiziționării acestor tipizate specifice și, implicit, obiectivului său de monitorizare a siguranței rutiere la nivel ...pean.

În subsidiar, în ipoteza în care Consiliul ar aprecia că a formulat o cerere de intervenție principală, ... SRL solicită „calificarea contestației drept cerere de intervenție principală”.

III. Pe fondul cauzei, reclamă faptul că SRL a depus o ofertă neconformă privind un aspect esențial al procedurii de atribuire

(1) Ofertantul clasat pe locul secund a încălcat specificația tehnică referitoare la temperatura de depozitare

Reiterând faptul că ...ritatea contractantă a solicitat o anumită temperatură de depozitare a ...colantului, ... SRL apreciază că, în contextul achiziției, temperatura de depozitare a ...colantului este un element esențial al specificațiilor tehnice de la care nu se poate deroga și care nu ar putea fi recalificat ca abatere minoră, întrucât temperatura afectează, în mod direct și nemijlocit, calitatea ...colantului, care se poate dezlipi.

În concreto, arată că ...ritatea contractantă a solicitat conformarea cu condiții de depozitare la o temperatură de 10 - 40 grade Celsius, iar producătorul de la care SRL urmează să achiziționeze acest produs a confirmat faptul că temperaturi mai ridicate de 25 de grade, față de 40 de grade solicitate, pot duce la scurgerea și penet...ea adezivului.

Subliniază faptul că această afirmație aparține chiar producătorului german, iar nu ofertantului, astfel că este indubitabil că această specificație solicitată de ... nu este respectată, iar oferta depusă de SRL urmează a fi declarată neconformă, în urma reevaluării de către ...

(2) Ofertantul SRL nu a indicat în mod expres modalitatea de aplicare a hologramei (la rece sau la cald) o dată cu depunerea propunerii tehnice, iar omisiunea completării, în propunerea tehnică, a modalității de aplicare a hologramei echivalează cu o propunere tehnică neconformă.

(3) Ofertantul SRL a oferit explicații sumare privind prețul aparent neobișnuit de scăzut raportat la specificațiile din propunerea tehnică

..... SRL consideră că, în strânsă corelație cu cele menționate anterior, justificarea privind prețul aparent neobișnuit de scăzut nu este concludentă din moment ce nu este prevăzută modalitatea de aplicare a hologramei.

Comparativ, învederează caracterul admisibil și conform al ofertei depuse SRL, ca ofertant câștigător.

Prin punctul de vedere nr. 5343/11.04.2023, înregistrat la CNSC cu nr. 19751/11.04.2023, ...ritatea contractantă – R.A. a invocat excepția tardivității depunerii contestației de către SRL (dosar nr. 980/2023) și a solicitat respingerea acesteia ca fiind tardiv formulată.

Achizitoarea menționează că SRL i-a transmis contestația prin e-mail, la data de 10.04.2023, după terminarea programului de lucru al ... și, în data de 11.04.2023, prin curier rapid în original, fără număr de înregist...e la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor, fiind înregistrată la ...-R.A. cu nr. 5301/11.04.2023.

În susținerea excepției invocate, ...ritatea contractantă arată următoarele:

- După comunicarea rezultatului procedurii și a publicării în SEAP a raportului procedurii, din partea SRL s-a primit o contestație, care a fost postată în SEAP la data de 27.03.2023, dată la care procedura de atribuire a fost suspendată până la soluționarea contestației de către CNSC și comunicarea Deciziei CNSC.

- La data de 03.04.2023, după terminarea programului de lucru al ...rității, ... a primit prin e-mail, adresa nr. 215/03.04.2023, înregistrată la ...ritatea contractantă cu nr. 4886/04.04.2023, prin care aceasta solicita, în conformitate cu prevederile art. 2 lit. d), art. 217 alin. (4), (5) și (6) din Legea 98/2016 și ale Legii nr. 544/2001 privind liberul acces la informații de interes public, accesul la toate documentele aflate în dosarul procedurii de achiziției.

- Cu adresa ... nr. 4886/04.04.2023, solicitanta a fost invitată la sediul ...-R.A., din, la data de 05.04.2023, începând cu orele 12:00, în scopul consultării dosarului achiziției, dată la care s-a încheiat minuta nr. 192/05.04.2023 și documentele solicitate i-au fost transmise în aceeași dată prin e-mail.

- În data de 10.04.2023, prin e-mail, după terminarea programului de lucru al ..., ... SRL a transmis contestația nr. 216/10.04.2023, care a fost înregistrată la ...- R.A. cu nr. 5301/11.04.2023.

- În conformitate cu prevederile art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, „Persoana care se consideră vătămată de un act al ...rității contractante poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului ...rității contractante, obligării acesteia la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum și pentru recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, în termen de: a) **10 zile**, începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul ...rității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziție publică/sectorial sau de concesiune este egală sau mai mare decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către Jurnalul Oficial al Uniunii ...pene a anunțurilor de participare, potrivit legislației privind achizițiile publice, legislației privind achizițiile sectoriale sau legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii. (...)”.

Pe cale de consecință, ...ritatea contractantă apreciază contestația formulată de SRL ca fiind depusă în afara termenului reglementat de dispozițiile art. 8 alin. (1) lit. b) 1) din Legea 101/2016, acesta expirând la data de 27.03.2023, motiv pentru care vă solicită respingerea contestației ca fiind tardiv formulată.

A precizat că dosarul achiziției a fost transmis la CNSC împreună cu punctul de vedere al ... nr. 4865/03.04.2023 referitor la contestația depusă de SRL, înregistrat la CNSC cu nr. 18028/04.04.2023.

Prin cererea de intervenție voluntară accesorie în favoarea ...rității contractante - R.A. nr. 11025/02.04.2023, înregistrată la CNSC cu nr. 21290/21.04.2023 (dosar nr. 980/2023), formulată în temeiul art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, ... SRL a solicitat Consiliului ca, prin decizia pe care o va pronunța, să dispună următoarele:

1. Încuviințarea, în principiu, și admiterea pe fond a cererii de intervenție voluntară accesorie.

2. Respingerea, în principal, ca lipsită de interes și, în subsidiar, ca tardivă, a contestației formulate de SRL, cu consecința menținerii, ca temeinice și legale, a actelor administrative contestate, respectiv a deciziei, a raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente emise de ...ritatea contractantă prin care oferta depusă de SRL a fost declarată admisibilă și conformă;

3. Pe fond, respingerea, ca nefondată, a contestației formulată de SRL, cu consecința menținerii, ca temeinice și legale, a actelor administrative contestate, respectiv a deciziei, a raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente, emise de ...ritatea contractantă prin care oferta depusă de SRL a fost declarată admisibilă și conformă;

4. Obligarea contestatoarei SRL la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea prezentei cauze.

Totodată, în temeiul dispozițiilor art. 19 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, ... SRL a solicitat accesul la dosarul cauzei, pentru a formulă concluzii scrise cu privire la caracterul nefondat al criticilor formulate de contestatoarea SRL.

I. Admisibilitatea în principiu a cererii de intervenție voluntară accesorie:

Invocând și redând dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 și ale art. 61 alin. (3) Cod proc. civ., intervenienta menționează că, la data de 10.04.2023, ofertantul declarat câștigător, ... SRL, a formulat contestație împotriva deciziei ...rității contractante de decla...e a ofertei SRL ca fiind admisibilă, împreju...e în care, aceasta din urmă are un interes legitim, personal și actual în formularea prezentei cererii de intervenție voluntară accesorie în favoarea ...rității contractante, în vederea menținerii caracterului conform și admisibil al propriei oferte, astfel cum a stabilit și ...ritatea.

În paralel, arată că, prin contestația care face obiectul dosarului nr. 808/2023 aflat pe rolul CNSC, ... SRL a contestat nelegalitatea declarării ofertei SRL drept câștigătoare a procedurii de atribuire din speță.

Intervenienta apreciază că deciziile comisiei de evaluare sunt temeinice și legale sub aspectul evaluării ofertei sale, astfel încât interesul său de a interveni în procedura de soluționare a contestației ce face obiectul prezentului dosar este evident, fiind îndeplinite toate condițiile prevăzute de art. 61 din Cod proc. civ.

Învederează faptul că, având în vedere că ...ritatea contractantă a publicat în SEAP contestația formulată de SRL în data de 11.04.2023, cererea sa este introdusă în termenul legal de 10 zile prevăzut de art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016.

Față de aceste considerente, solicită Consiliului să încuviințeze, în principiu, cererea de intervenție și să dispună introducerea sa în cauză, în calitate de intervenient și, după analizarea materialului probator, să admită cererea de intervenție, astfel cum a fost formulată, menținând ca temeinice și legale actele întocmite de către ...ritatea contractantă în legătură cu evaluarea ofertei SRL.

II. Contestația formulată de SRL este lipsită de interes.

Redând dispozițiile art. 2 alin. (1), art. 3 alin. (1) lit. f) din Legea nr. 101/2016 și ale art. 33 din Codul de proc. civ. intervenienta afirmă că, având în vedere că oferta SRL s-a clasat pe locul întâi, înaintea ofertei SRL, rezultă că SRL nu este vătămată de decla...ea ca admisibilă a ofertei situată pe locul al doilea, în sensul că aceasta nu a suferit, nu suferă și nu riscă să sufere un prejudiciu ca o consecință a actului ...rității contractante contestat, respectiv a raportului procedurii sau a celorlalte acte care au stat la baza emiterii acestuia.

Prin urmare, apreciază că promovarea contestației împotriva raportului procedurii nu produce niciun beneficiu contestatoarei SRL, aceasta nefiind vătămată în drepturile sale de o ofertă clasată inferior.

Menționează că SRL încearcă să justifice interesul în formularea contestației afirmând că „în esență, în urma admiterii contestației declarate de SRL, ofertant secund, ar exista riscul ca oferta SRL să fie declarată neconformă și inacceptabilă cu consecința declarării ofertei SRL, ca fiind conformă și câștigătoare,

întrucât SRL se află pe locul secund conform raportului de evaluare" (pagina 9 din contestație), aspecte care relevă că, în realitate, contestatoarea este nemulțumită și se consideră potențial vătămată de formularea de către SRL a contestației ce face obiectul dosarului nr. 808/2023, aflat pe rolul CNSC, iar nu de un act emis de ...ritatea contractantă.

Subliniază faptul că, în această situație, Legea nr. 101/2016 dă posibilitatea ofertantului declarat câștigător să formuleze cerere de intervenție voluntară accesorie, pentru a sprijini punctul de vedere al ...rității contractante și pentru a-și apăra propria ofertă, cerere pe care SRL a și formulat-o în dosarul anterior menționat.

De altfel, arată intervenienta, dacă se apreciază, totuși, că SRL este o persoană care se consideră vătămată de un act al ...rității contractante, respectiv de raportul procedurii, atunci această societate ar fi trebuit să formuleze contestația împotriva acestui raport de la momentul de la care a luat cunoștință de document, respectiv de la data de 17.03.2023.

În plus, apreciază că, societatea contestatoarea menționează în mod eronat că „prin depunerea contestației (...), oferta depusă de SRL ar urma să fie declarată neconformă, în urma reevaluării, în timp ce oferta depusă de SRL ar deveni în mod definitiv «câștigătoare»" (pagina 9 din contestație), întrucât, în realitate, contestația formulată de SRL nu produce niciun efect asupra ofertei depuse de această societate, ceea ce demonstrează lipsa de interes a acesteia în formularea contestației.

Susținând că interesul în formularea contestației se analizează în raport de actul vătămător emis de ...ritatea contractantă și de data la care persoana care se consideră vătămată a luat cunoștință de acest act, nefiind relevantă în acest sens conduita unor terțe persoane și formularea sau neformularea de către acestea a unei contestații, intervenienta solicită admiterea excepției lipsei de interes a SRL în formularea contestației ce face obiectul prezentului dosar și, în consecință, respingerea contestației ca fiind lipsită de interes.

III. Contestația formulată de SRL este tardivă.

..... SRL precizează că raportul procedurii nr. 140/17.03.2023 a fost comunicat ofertanților participanți la procedura de atribuire în data de 17.03.2023.

Redând dispozițiile art. 8 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, intervenienta afirmă că, în situația în care se apreciază că SRL se încadrează în noțiunea de persoană care se consideră vătămată de un act al ...rității contractante, respectiv de raportul procedurii, atunci această societate ar fi trebuit să formuleze contestația împotriva acestui raport în termen de 10 zile de la momentul la care a luat cunoștință de document, respectiv cel mai târziu la data de 27.03.2023.

De asemenea, arătând că, în contestația sa, ... SRL menționează că „la data de 4.04.2023, (...), a depus cererea de acces la dosarul achiziției nr. 215, actele constând în propunerea tehnică a SRL, din care rezultă neconformitățile de mai sus, fiind comunicate de ... la data de 5 aprilie 2023 conform minutei nr. 192" (pagina 8 din

contestație), intervenienta învederează faptul că, în primul rând, art. 8 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016 nu poate fi interpretat în sensul în care termenul de formulare a contestației începe să curgă în funcție de momentul la care operatorii formulează cererea de acces la dosarul achiziției, iar, în al doilea rând, contestatoarea avea posibilitatea de a formula cererea de acces la dosarul achiziției, imediat după ce a luat cunoștință de actul vătămător, reprezentat de raportul procedurii.

Față de aspectele prezentate anterior, ... SRL precizează că, în cazul în care se va considera că SRL are interes în formularea contestației, solicită admiterea excepției tardivității și, în consecință, respingerea ca tardivă a acestei contestații.

IV. Contestația formulată de SRL este nefondată. Oferta SRL este conformă și respectă, în totalitate, cerințele caietului de sarcini.

Intervenienta susține că afirmațiile contestatoarei cu privire la neconformitatea ofertei sale sunt complet eronate și nelegale, propunerea tehnică întocmită de SRL fiind în conformitate cu cerințele caietului de sarcini, sens în care arată următoarele:

1. ...colantul propus de SRL respectă caracteristicile tehnice solicitate de ...ritatea contractantă prin caietul de sarcini.

Menționând că, potrivit caracteristicilor tehnice solicitate de ...ritatea contractantă pentru ...colantul de hârtie și suportul său prevăzute la pagina 3 din caietul de sarcini, termenul de valabilitate pentru ...colant este de minim 12 luni, în condiții de temperatură de 10 - 40 grade Celsius și umiditate 40-50%: „C) Caracteristicile tehnice pentru ...colant de hârtie și suportul său sunt: k. Termen de valabilitate ...colant minim 12 luni de la data livrării în condiții de depozitare (temperatura 10-40 grade Celsius și umiditate 40-50%)”, intervenienta precizează că, în propunerea sa tehnică întocmită (pagina 6 din Formularul nr. 11 - Propunere tehnică), a confirmat, în mod specific, valorile solicitate prin caietul de sarcini în ceea ce privește caracteristicile tehnice ale ...colantului de hârtie și ale suportului său, inclusiv în ceea ce privește termenul de valabilitate și condițiile de depozitare, însă, dintr-o eroare de redactare, furnizorul ...colantului propus de SRL a menționat, în declarația pe care a pus-o la dispoziție, termenul de valabilitate și condițiile ... de depozitare pentru produsul din speță, respectiv termen de valabilitate de 2 ani, la o temperatură de 20 - 25°C și umiditate de 40-50%.

Arată că aceleași caracteristici au fost menționate și în fișa tehnică emisă de ..., furnizorul societății contestatoare pentru ...colantul de hârtie (pag 28 din propunerea tehnică a SRL): „Termenul de valabilitate: 48 de luni de la data fabricației, în condițiile de depozitare stabilite FINAT (temperatură +20-25°C și umiditate 40-50%). Depozitarea prelungită la temperaturi și/sau niveluri de umiditate mai mari decât cele menționate determină reducerea termenului de valabilitate a produsului”.

Invocând prevederile art. 135 alin. (3) din HG nr. 395/2016 potrivit căroră reprezintă vicii de formă „*acele erori sau omisiuni din cadrul unui document a căror corectare/completare este susținută în mod neechivoc de sensul și de conținutul altor informații existente inițial în alte documente prezentate de ofertant sau a căror corectare/completare are rol de clarificare sau de confirmare, nefiind susceptibile de a produce un avantaj incorect în raport cu ceilalți participanți la procedura de atribuire*”, intervenienta apreciază că, în situația în care ...ritatea ar fi considerat necesar, aceasta avea posibilitatea de a solicita clarificări cu privire la neconcordanțele existente între documentele depuse în cadrul propunerii tehnice, în scopul corectării viciilor de formă existente.

Mai arată că, în plus față de aspectele prezentate anterior, atașează cererii de intervenție declarația emisă de VPF, furnizorul ...colantului propus de SRL, prin care acesta garantează termenul de valabilitate solicitat de ...ritate prin caietul de sarcini, în condițiile de mediu specificate de aceasta: „Totuși, pentru această combinație de materiale, se poate oferi un termen de valabilitate de minim 12 luni de la data livrării, dacă este depozitată în condiții de 10-40°C și 40-50% umiditate relativă”.

Prin urmare, ... SRL apreciază că, având în vedere că a confirmat, în cadrul propunerii tehnice, caracteristicile tehnice solicitate de ...ritate pentru ...colant, rezultând astfel respectarea cerințelor caietului de sarcini, în mod legal ...ritatea contractantă a decis ca oferta sa este conformă.

Față de aspectele dezvoltate anterior, solicită respingerea contestației formulate de SRL cu privire la aceste aspecte, ca nefondată.

2. Motivul de contestație privind modalitatea de aplicare a hologramei este nefondat.

Menționând că, în contestație, ... SRL susține că SRL ar fi trebuit să identifice modalitatea de aplicare a hologramei, respectiv la cald sau la rece (pagina 7 din contestație), intervenienta apreciază că aceste afirmații sunt nefondate, câtă vreme prin documentația de atribuire ...ritatea contractantă nu a impus în sarcina ofertanților vreo modalitate de aplicare a hologramei, lăsând la latitudinea acestora această alegere (pagina 5 din caietul de sarcini): „Tipul/modalitatea aplicării: aplicată la rece (holograma nu va face corp comun cu hârtia) sau aplicare la cald cu zimțare la partea superioară și inferioară. Aplicare la cald, în registru (holograma face corp comun cu hârtia, iar elementele grafice din care este constituită holograma vor fi prezente în aceeași poziție în interiorul zonei holografice de pe fiecare placă). Nu se acceptă holograme de tip imagine continuă (wallpaper sau continuous image)”.

În plus, învederează faptul că, după cum rezultă și din răspunsul oferit prin adresa nr. 6667/23.02.2023 la solicitările de clarificări ale ...rității, ... SRL a întocmit propunerea financiară cu luarea în conside...e a modalității de aplicare a hologramei la cald, care presupune costuri egale sau mai mari decât metoda de aplicare a hologramei la rece.

Prin urmare, opinează că o eventuală alegere din partea ...rității contractante a aplicării hologramei la rece nu influențează în niciun mod oferta sa.

În acest context, susține că afirmațiile contestatoarei, conform cărora „răspunsul la solicitarea de clarificări privind prețul aparent neobișnuit de scăzut depus de nu este justificat, în lipsa indicării modalității de aplicare a hologramei” sunt eronate și nefondate.

De asemenea, menționează următoarele aspecte deosebit de importante:

i) specificațiile tehnice ale produsului livrat nu sunt influențate de metoda aleasă cu privire la aplicarea hologramei.

În ceea ce privește modalitatea de aplicare a hologramei, respectiv la cald sau la rece, din punct de vedere tehnic ambele variante conduc la același rezultat, respectiv aplicarea unui element de securitate holografic pe produsul tipărit final; elementele grafice solicitate de ...ritatea contractantă, ca făcând parte din hologramă, nu sunt influențate de modalitatea de aplicare a hologramei, acestea fiind incluse în materialul holografic consumabil, înainte de folosirea acestuia în echipamentul de aplicat holograme.

(ii) propunerea financiară depusă de SRL, în cadrul procedurii de atribuire, a fost întocmită cu luarea în conside...e a modalității de aplicare a hologramei la cald.

Această metodă presupune costuri egale sau mai mari față de aplicarea la rece, prin urmare alegerea modalității de aplicare la rece a hologramei nu crește și nu influențează costurile de producție.

Suplimentar față de aspectele prezentate anterior, menționează că anumite tehnologii pot fi mai potrivite în situația în care ...ritatea contractantă dorește, de exemplu, să introducă în viitor anumite elemente neaccesibile publicului, cum ar fi elemente de securitate ascunse, caz în care societatea sa are posibilitatea de a alege dintre variantele pe care le are la dispoziție pe cea mai potrivită cu intențiile ...rității contractante.

În plus, susține că existența mai multor tehnologii de aplicare a hologramei constituie o garanție în plus pentru ...ritatea contractantă că produsele pot fi executate de SRL, chiar și în situații neprevăzute ce pot afecta unele echipamente.

Concluzionează că, raportat la aspectele prezentate anterior, oferta depusă de societatea sa în cadrul procedurii de atribuire este conformă și respectă cerințele caietului de sarcini, context în care solicită respingerea contestației formulate de SRL cu privire la aspectele dezvoltate anterior, ca nefondată.

În drept, au fost invocate dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, precum și a tuturor prevederilor legale invocate în cadrul contestației.

În probațiune, au fost depuse înscrisuri.

Prin adresa nr. 10984/06.04.2023, înregistrată la CNSC cu nr. 18947/07.04.2023 (dosar nr. 808/2023), ... SRL a transmis

„Concluzii scrise” prin care solicită Consiliului ca, prin decizia pe care o va pronunța să dispună cele solicitate în contestație:

Pentru a dispune în acest sens învederează următoarele:

I. ...ritatea contractantă a încălcat principiul tratamentului egal în evaluarea ofertei SRL.

Contestatoarea susține că achizitoarea a încălcat principiul tratamentului egal și dispozițiile art. 209 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016 în evaluarea ofertei câștigătoare și a revenit cu solicitări de clarificări la această societate, deși răspunsurile pe care ofertantul le oferise la clarificări fuseseră neconcludente.

Reiterează faptul că ...ritatea contractantă a trimis atât societății sale, cât și SRL câte o solicitare de clarificări cu privire la propunerile tehnice.

Arată că, în timp ce SRL a răspuns concludent la solicitarea de clarificări primită, ... SRL a oferit un răspuns neconcludent, context în care ...ritatea contractantă ar fi trebuit să dispună respingerea ofertei ca inacceptabilă, potrivit dispozițiilor art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016.

În opinia sa, afirmațiile achizitoarei conform cărora prevederile art. 209 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 nu impun *„un anumit număr de solicitări, precizând doar «cu respectarea principiilor tratamentului egal și transparenței»”* sunt neîntemeiate în contextul în care:

(i) în virtutea respectării principiului tratamentului egal, dispozițiile exprese ale art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 interzic ...rității ca, prin clarificările solicitate, să determine apariția unui avantaj evident în favoarea unui ofertant;

(ii) în speță, s-a creat, în mod evident, un avantaj în favoarea ofertantului SRL, câtă vreme SRL a oferit un răspuns concludent, încă de la prima solicitare de clarificări, iar SRL nu a fost în măsură să răspundă concludent la această solicitare.

Totodată, învederează faptul că, deși este adevărat că legislația achizițiilor publice nu interzice dreptul ...rității contractante de a formula solicitări de clarificări, în cazul în care are nelămuriri cu privire la oferta depusă de unul dintre ofertanți, această legislație, prin dispozițiile legale anterior menționate, creează un cadru clar și limitat în care ...ritatea își poate exercita acest drept, cu respectarea principiului tratamentului egal.

De asemenea, subliniază că Legea nr. 98/2016 prevede dreptul ...rității de a solicita clarificări cu privire la informațiile sau documentele prezentate de către operatorii economici *„în cadrul ofertelor sau solicitărilor de participare”*, iar nu cu privire la răspunsul la solicitările de clarificări.

Altfel spus, legea achizițiilor publice nu prevede dreptul ...rității contractante de a face solicitări *„pentru a putea decide dacă răspunsul este concludent, edificator, explicit, în vederea admiterii/respingerii unei oferte”* așa cum menționează achizitoarea, ci, dimpotrivă, art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016 prevede că în cazul oferirii unui răspuns neconcludent, oferta va fi respinsă ca inacceptabilă.

Petenta precizează că această situație s-a repetat și în ceea ce privește solicitările de clarificări cu privire la propunerile financiare,

...ritatea contractantă solicitând clarificări atât societății sale, cât și operatorului economic SRL cu privire la justificarea prețului propus în cadrul procedurii de atribuire și, din nou, răspunsul oferit de SRL a fost concludent, iar în ceea ce privește operatorul SRL, comisia de evaluare a reținut că acesta „nu a explicat, nu a justificat și nu a detaliat valoarea scăzută a ofertei financiare, a tuturor componentelor elementelor de preț” .

Prin urmare, apreciază că, astfel cum a arătat anterior, ...ritatea contractantă ar fi trebuit să dispună respingerea, ca inacceptabilă, a ofertei SRL, în temeiul art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016.

În sprijinul susținerii sale, invocă jurisprudența ...peană: Hotărârea (SAG ELV Slovensko și alții, punctul 41, precum și Hotărârea [Manova], punctul 37; Hotărârea Curtii din 25 noiembrie 1986, Klensch și alții, 201/85 și 202/85, [EU:C: 1986:439], punctul 9, și Hotărârea Tribunalului din 17 martie 2005, AFCon Management Consultants și alții/Comisia, T-160/03, [EU: T:2005:107], punctul 91, precum și jurisprudența CNCS.

Față de aspectele dezvoltate anterior, conchide că achizițarea a încălcat principiul tratamentului egal și dispozițiile art. 209 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016 în evaluarea ofertei depuse de SRL, iar decizia de a nominaliza acest operator economic drept câștigător al procedurii este una nelegală.

II. Decizia ...rității contractante este nelegală - oferta SRL este neconformă și inacceptabilă.

..... SRL reia susținerile din contestație potrivit cărora oferta SRL este neconformă și inacceptabilă.

I. Oferta SRL este neconformă:

A. Propunerea tehnică a SRL nu respectă cerințele caietului de sarcini referitoare la grosimea suportului ...colantului de hârtie

..... SRL a ofertat un suport al ...colantului de hârtie, fără silicon, cu o grosime de 84 microni, deși, potrivit caracteristicilor tehnice, solicitate de ...ritatea contractantă, acest suport ar fi trebuit să fie acoperit cu silicon și să aibă o grosime minimă de 90 microni.

Deși ofertarea unui suport mai subțire reprezintă o abatere gravă de la cerințele caietului de sarcini, iar ...ritatea contractantă avea obligația de a respinge oferta SRL, ca neconformă, aceasta i-a solicitat clarificări ofertantului menționat, punându-i în vedere să precizeze, ...re altele „care este grosimea ...colantului după acoperire”, referindu-se, în mod evident, la acoperirea cu silicon, fapt pe care l-a și confirmat prin cele menționate prin punctul de vedere formulat (pagina 11).

Comisia de evaluare a înțeles că, produsul ofertat de SRL, în cazul în care oferta sa va fi declarată câștigătoare, va avea grosimea totală de 173 de microni și ...colantul suport, după acoperire cu un strat de silicon va avea grosimea de 103 microni, considerând răspunsul concludent.

În opinia contestatoarei, prin ambele răspunsuri la solicitările de clarificări ...ritatea contractantă a fost în mod evident indusă în eroare de SRL, acest ofertant menționând următoarele:

(i) că suportul hârtiei ofertate cu silicon are grosimea de 84 microni, deci mai puțin de 90 microni și că după acoperirea cu adeziv acesta va avea grosimea totală de 103 microni;

(ii) că grosimea ...colantului suport după acoperire este dată de suma celor două componente (19 microni adeziv și 84 microni suport), respectiv 103 microni;

(iii) că grosimea ...colantului suport, după acoperire, este dată de suma celor două componente (19 microni adeziv și 84 microni suport), respectiv 103 microni.

Reiterează faptul că ofertarea unui suport al ...colantului mai subțire decât minimul solicitat prin cerințele caietului de sarcini reprezintă o abatere gravă de la aceste cerințe, de natură să favorizeze nejustificat ofertantul câștigător, în raport cu ceilalți ofertanți: atât din punctul de vedere al costului de achiziție, care poate fi semnificativ mai scăzut decât în cazul folosirii hârtiei suport mai groase, cât și din punctul de vedere al disponibilității, ținând cont că cei mai mulți producători de materiale ...adezive dețin materiale cu hârtie suport ... pe stoc sau în programe de producție rapidă, față de hârtia suport mai groasă care necesită să fie produsă la comandă specială, cu prețuri mai ridicate și condiții privind termenele de liv...e și cantitatea minimă produsă.

În plus, subliniază faptul că hârtia suport cu o grosime mai mare presupunea că produsul final (...colant de hârtie) va fi mai rigid, se va comporta mult mai bine în timpul manipulării, a introducerii colii în imprimantă, a tiparului propriu - zis etc.

Mai mult decât atât, precizează că, astfel după cum rezultă din corespondența atașată contestației, ... SRL a solicitat material cu caracteristicile solicitate în caietul de sarcini, inclusiv de la UPM ..., societatea de la care a prezentat și SRL fișa tehnică, iar reprezentanții societății i-au confirmat că nu au construcție de material cu specificațiile solicitate.

Conchide că acceptarea drept conformă a unei oferte care nu îndeplinește cerința privind grosimea hârtiei suport defavorizează alți potențiali participanți la licitație sau chiar îi împiedică să participe la licitație și încalcă dispozițiile art. 1 alin. (2) din HG nr. 395/2016.

Prin urmare, apreciază că comisia de evaluare avea obligația de a respinge oferta SRL ca neconformă, în temeiul dispozițiilor art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și ale art. 137 alin. (3) din HG nr. 395/2016 anterior menționate.

B. Materialul propus de SRL pentru ...colantul de hârtie nu poate fi tipărit de imprimante inkjet sau laser, conform solicitării din caietul de sarcini

Petenta subliniază faptul că, întrucât ...ritatea contractantă a solicitat, în mod expres, ca ...colantul de hârtie să poată fi tipărit de imprimante inkjet (cerneală) sau laser, toți ofertanții, inclusiv SRL, aveau obligația de a respecta această cerință tehnică.

Susține că, potrivit corespondenței electronice cu reprezentanții UPM ... anexată contestației, furnizorul societății SRL, rezultă că materialul propus de acest ofertant nu este viabil în cazul folosirii cu imprimante cu laser/tip inkjet, împreună în care rezultă că propunerea sa tehnică nu respectă cerințele caietului de sarcini și ar fi trebuit respinsă ca neconformă de către ...ritatea contractantă, în temeiul art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și ale art. 137 alin. (3) din HG nr. 395/2016.

C. Prețurile oferite în cadrul propunerii financiare nu sunt rezultatul liberei concurențe și nu au fost justificate de SRL

Reiterând susținerile din contestație, petenta arată că cheltuielile totale generate de activitățile desfășurate în sediul din strada ... nr. 64-66 pe care ... SRL le-a suportat în anul 2021 au fost în cuantum de 14.025.703 lei, echivalentul a aproximativ 2.805.140 ..., respectiv 233.760 .../lună, valoare incomparabil mai mare decât chiria mică achitată de SRL acestei societăți .

În ceea ce privește numărul de salariați angajați în realizarea activităților care fac obiectul acordului-cadru, apreciază că, în mod evident aceste activități nu pot fi realizate de unul sau doi salariați, astfel cum apare a avea SRL .

În schimb, precizează că ... SRL a avut în anul 2021 un număr mediu de 68 de salariați, astfel cum rezultă din informațiile publicate pe site-ul ANAF, iar cheltuielile cu nivelul de salarizare al acestor 68 de salariați nu au fost incluse în propunerea financiară a SRL.

Reclamă faptul că, la întocmirea propunerii financiare, ... SRL a adoptat o practică complet neconcurențială și nelegală și a invocat un preț de 2.000 .../lună pentru justificarea tuturor cheltuielilor pe care le suportă în vederea realizării obiectului acordului-cadru, inclusiv a celor cu echipamente și salarii.

Raportat la cele prezentate, apreciază că ...ritatea contractantă avea obligația de a respinge oferta SRL, în temeiul art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și al art. 137 alin. (3) lit. c) din HG nr. 395/2016, conform cărora oferta este considerată neconformă, atunci când conține în cadrul propunerii financiare prețuri care nu sunt rezultatul liberei concurențe și care nu pot fi justificate.

D. Prețurile oferite de SRL în cadrul propunerii financiare sunt neobișnuit de scăzute și nu au fost justificate de acest ofertant.

Petenta reia susținerea din cuprinsul contestației potrivit căreia ofertantul SRL nu a răspuns în mod concludent solicitării de clarificări, ci doar a confirmat, prin răspunsul oferit, că propunerea sa financiară a fost întocmită nelegal și că aceasta nu include și cheltuielile cu personalul implicat în realizarea produsului, cheltuielile cu echipamentele și utilaje și celelalte costuri generate de procesul tehnologic de producere al produsului.

Concluzionează că, față de aspectele prezentate, comisia de evaluare avea obligația de a respinge oferta SRL în temeiul art.

215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și al art. 137 alin. (3) lit. g) din HG nr. 395/2016.

2. Oferta SRL este inacceptabilă, având în vedere următoarele:

A. Răspunsurile ofertantului la solicitările de clarificări au fost neconcludente.

B. Oferta SRL nu îndeplinește condițiile de formă aferente elaborării și prezentării acesteia. Ofertantul nu a completat DUAЕ în conformitate cu cerințele stabilite de ...ritatea contractantă

Reiterează faptul că, în cuprinsul formularului DUAЕ, ... SRL a declarat că nu participă la procedura de achiziție publică împreună cu alți operatori, aspect confirmat și prin adresa de răspuns nr. 1417/24.02.2023, emisă de această societate.

a) Referitor la societatea SRL:

Pentru justificarea cheltuielilor cu materia primă, respectiv cu ...colantul transparent simplu, ... SRL a atașat ...re altele oferta de la SRL, din care rezultă că: ...colantul transparent pe care această societate îl „furnizează” este adus deja la dimensiunea de 110 x 60 mm, solicitată în caietul de sarcini și are colțurile rotunjite, iar liv...ea ...colantului transparent se va face în rolă a câte 100 buc/rolă.

În consecință, arată contestatoarea, obiectul ofertei SRL este reprezentat chiar de produsul finit solicitat de către ...ritatea contractantă, nu de materia primă necesară producerii ...colantului transparent, aspect confirmat și de faptul că, din tabelul cu cheltuielile transmis de SRL, rezultă că cheltuielile cu ...colantul transparent simplu sunt în cuantum de 0,61 lei/bucată, adică exact prețul ofertat de SRL pentru acest produs.

Prin urmare rezultă că SRL este în fapt subcontractant al societății SRL, pe care aceasta nu l-a declarat ca atare în oferta depusă.

b) Referitor la SRL:

Contestatoarea susține că SRL are calitatea de subcontractant nedeclarat al ofertantului declarat câștigător, realizând în fapt activitățile care fac obiectul acordului-cadru, având în vedere următoarele:

i) dispozițiile contractului de închiriere nr. 550/15.03.2021 conform căroră „*locatorul SRL pune la dispoziția Locatarului spațiul amenajat și utilat pentru desfășu...ea de către Locatar a activităților de tipărire cu personal propriu sau cu personalul Locatorului în funcție de înțelegerea părților*”;

(ii) faptul că SRL pune la dispoziție societății SRL personalul specializat și echipamentele necesare, după cum a menționat inclusiv ofertantul;

(iii) faptul că SRL are un număr mediu de 68 de angajați și cheltuieli lunare în cuantum de 233.760 .../lună, informații obținute din sursele oficiale menționate anterior în concluziile scrise și în contestație;

(iv) faptul că, în mod evident, activitățile care fac obiectul acordului-cadru nu pot fi realizate de unul sau doi salariați,

Concluzionează că SRL și SRL sunt subcontractanți ai SRL, pe care aceasta nu i-a declarat ca atare în oferta depusă,

încălcând astfel următoarele dispoziții legale: art. 55, art. 137 alin. (2), art. 193 alin. (3) și art. 215 alin. (4) din Legea nr. 98/2016.

Conchide că SRL este inacceptabilă, iar decizia ...rității contractante de nominalizare a acestei oferte ca fiind câștigătoare este nelegală și se impune a fi anulată.

În drept, au fost invocate dispozițiile art. 1 alin. (1), art. 8 alin. (1) lit. a) și art. 10 din Legea nr. 101/2016, precum și ale tuturor prevederilor legale menționate în cadrul contestației.

Anexat concluziilor scrise, ... SRL a depus dovada achitării cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea prezentei cauze, respectiv:

- Factura Număr: SCA 5520 din 06.04.2023, în valoare totală de 19.663,31 lei, reprezentând Servicii juridice conform contractului de asistentă juridică nr. 3190915/24.03.2023, Abonament lunar - 04h00' x 125 .../oră, ore suplimentare - 23h40' x 120 .../oră, echivalent 3340.00 ... x 4.9316= 16471,54 lei + 3129,59 lei TVA, precum și cheltuieli conform anexă în valoare de 52,50 lei + 9,98 lei TVA.

- OP nr. 10796 din data de 06.04.2023, pentru suma de 16.663,61 lei.

Prin adresa nr. 11024/20.04.2023, înregistrată la CNSC cu nr. 21230/20.04.2023, (dosar nr. 808/2023), ... SRL a transmis „Concluzii scrise”, prin care solicită Consiliului ca, prin decizia pe care o va pronunța să admită contestația formulată și, în consecință, să dispună:

1. anularea ca nelegală a raportului procedurii nr. 140/17.03.2023, a actelor de evaluare care au stat la baza emiterii acestuia și a tuturor actelor subsecvente.

2. anularea adresei nr. 3900/17.03.2023 de comunicare a rezultatului procedurii,

3. obligarea ...rității contractante la reluarea procedurii de atribuire, din etapa evaluării ofertelor, în ceea ce privește oferta SRL, cu respectarea prevederilor legislației achizițiilor publice.

4. respingerea cererii de intervenție accesorie formulată de SRL ca nefondată.

5. respingerea ca inadmisibilă a cererii de obligare a SRL la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de cererea de intervenție accesorie.

6. obligarea ...rității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea cauzei.

Pentru a dispune în acest sens, contestatoarea învederează următoarele:

I. Prin cererea de intervenție formulată SRL încearcă să inducă în eroare Consiliul și denaturează, în mod voit, faptele.

Contestatoarea arată că, în încercarea de a arăta că ...ritatea contractantă nu ar fi încălcat principiul tratamentului egal în evaluarea propriei oferte, ... SRL face trimitere la dispozițiile art. 209 alin. (11) din Legea nr. 98/2016, pe care le interpretează, în mod evident, greșit,

astfel încât să îi susțină teza și, în plus, menționează eronat despre presupusa existență în speță a unor elemente obiective care ar justifica „un tratament egal diferit” (pagina 6 din cererea de intervenție).

Astfel, cu privire la oferta tehnică întocmită în cadrul procedurii de atribuire, respectiv la grosimea suportului ...colantului propus, ... SRL încearcă să inducă în eroare Consiliul și denaturează susținerile SRL din contestație.

De asemenea, reclamă faptul că SRL încearcă, în mod nelegal, să demonstreze conformitatea propriei oferte, prin trimitere la avize de însoțire și la facturi emise în cadrul altor proceduri de atribuire.

Petenta afirmă că, în ceea ce privește susținerile SRL cu privire la propunerea financiară întocmită de ofertantul câștigător și la faptul că aceasta conține prețuri nejustificate și care nu sunt obiectul liberei concurențe, intervenienta nu aduce pe fond niciun contraargument și se limitează să facă afirmații generale care nu sunt de natură să demonstreze cont...iul celor menționate de SRL prin contestație.

Concluzionează că cererea de intervenție accesorie formulată de SRL este nefondată, prin prisma următoarelor aspecte.

II. ...ritatea contractantă a încălcat principiul tratamentului egal în evaluarea ofertei SRL, iar susținerile intervenientei cu privire la acest aspect sunt nefondate.

Referitor la afirmațiile intervenientei potrivit cărora „este excesiv a aprecia că revenirea cu o adresă de solicitare (...) ar echivala per se cu încălcarea principiului tratamentului egal din moment ce ...ritatea contractantă a apreciat răspunsul ca fiind concludent însă în același timp a dorit să deruleze o evaluare a propunerii tehnice cât mai riguroasă” (pagina 5 din cererea de intervenție), ... SRL apreciază că acestea sunt eronate și contrazise de cele menționate chiar de ...ritatea contractantă.

Astfel, arată că, în punctul de vedere formulat în cazul prezentului dosar, însăși ...ritatea a menționat că a formulat a doua solicitare de clarificări în ceea ce privește propunerea tehnică a SRL întrucât primul răspuns nu fusese concludent.

De altfel, susține că, în speță ...ritatea contractantă decisese deja asupra faptului că răspunsul oferit de SRL la prima solicitare de clarificări fusese neconcludent, câtă vreme a stabilit că este necesară revenirea cu o nouă solicitare de clarificări la acest ofertant.

În opinia sa, față de aspectele prezentate anterior, ...ritatea contractantă ar fi trebuit să dispună respingerea ca inacceptabilă a ofertei SRL, în temeiul art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016.

Petenta apreciază că susținerile intervenientei, conform cărora „*nu există un număr minim de solicitări de clarificări în cadrul procedurii de licitație deschisă, așa cum există în prezent în cazul procedurii simplificate*” (pagina 4 din cererea de intervenție) și trimiterea la dispozițiile art. 209 alin. (1¹) din Legea nr. 98/2016 sunt eronate și menite să inducă în eroare.

Precizează că, din dispozițiile legale invocate de aceasta rezultă că ...ritatea are dreptul să solicite clarificări/completări de cel mult două ori pe parcursul procesului de evaluare și nu rezultă că ...ritatea poate

reveni cu o solicitare de clarificări dacă primul răspuns oferit de ofertant/candidat este neconcludent, această situație fiind acoperită de dispozițiile art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016.

Față de aspectele dezvoltate anterior, consideră că ...ritatea contractantă a încălcat principiul tratamentului egal și dispozițiile art. 209 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016 în evaluarea ofertei depuse de SRL, iar decizia de a nominaliza acest operator economic drept câștigător al procedurii este nelegală.

III. Decizia ...rității contractante este nelegală - oferta SRL este neconformă și inacceptabilă.

Contestatoarea susține că afirmațiile intervenientei din cererea de intervenție cu privire la conformitatea propriei oferte sunt complet eronate și menite strict să inducă în eroare Consiliul în soluționarea contestației.

Reia argumentația potrivit căreia oferta SRL prezintă mai mult elemente de neconformitate pe care le-a dezvoltat deja în cadrul contestației și a concluziilor scrise formulate anterior.

Referitor la afirmațiile SRL din cererea de intervenție, conform cărora ar fi propus același tip de hârtie și în alte proceduri derulate de ...ritatea contractantă, precum și dovezile de verificare și avizele de însoțire atașate cererii de intervenție, petenta consideră că sunt irelevante în raport de situația prezentă.

Susține că, prin cele afirmate în cererea de intervenție, ... SRL recunoaște faptul că nu poate proba conformitatea propriei oferte cu cerințele caietului de sarcini

Contestatoarea reiterează afirmațiile potrivit cărora faptul că materialul propus de SRL nu este viabil în cazul folosirii cu imprimante cu laser/tip inkjet rezultă, inclusiv din corespondența electronică cu reprezentanții ..., anexată contestației .

Precizează că reprezentantul ... a menționat, prin corespondența electronică, anterior menționată că „nu e viabil un ...”, însă, din nou, „în scopul de a induce în eroare”, ... SRL menționează, în mod complet eronat, că UPM ... a confirmat că „și acesta este «ok» pentru ...are laser și inkjet”, având în vedere că, în mod evident, reprezentantul furnizorului se referea la alt produs decât cel oferit de intervenientă.

Învederează că, în contradictoriu cu afirmațiile intervenientei, hârtia de tip offset are cea mai de jos calitate în clasamentul hârtiilor de tipar, fiind hârtia cea mai ieftină, cea mai rugoasă și cea mai puțin calitativă existentă în gama ..., dar și a altor producători.

Contestatoarea mai arată că, în cererea de intervenție, ... SRL afirmă că „... SRL se încadrează în categoria furnizorului, întrucât furnizează spațiul aferent” ignorând faptul că această societate îi pune la dispoziție și echipamente și personal specializat pentru îndeplinirea activităților ce fac obiectul acordului-cadru.

Mai mult, menționează că, deși intervenientă afirmă că „a reușit să își eficientizeze activitatea”, în realitate aceasta a reușit să își întocmească

propunerea financiară prin igno...ea marii majorități a cheltuielilor pe care le presupune executarea acordului-cadru, adoptând, în acest sens, o practică complet neconcurențială și nelegală.

Apreciază că, prin cererea de intervenție, ... SRL nu aduce niciun argument cu privire la privind cei doi subcontractanți nedeclarați, limitându-se la a invoca un punct de vedere al ANAP cu privire la încad...ea în noțiunea de „furnizor” și menționând pur declarativ că „aceste entități nu sunt subcontractanți, ci furnizori întrucât furnizează fie spațiul, fie materii prime, însă «know-ul» aparține” (pagina 15 din cererea de intervenție).

În contradicție cu cele menționate de intervenientă privitor la societățile SRL și SRL, contestatoarea redă două extrase de pe site-ul e-licitatie.ro din care rezultă că acestea sunt înregistrate în SEAP și au posibilitatea de a participa, în mod direct, la proceduri de licitație publică atunci când își doresc.

În opinia sa, din toate aspectele prezentate anterior rezultă că SRL și SRL sunt subcontractanți ai SRL, pe care aceasta nu i-a declarat ca atare în oferta depusă, încălcând astfel dispozițiile legale.

IV. Cererea SRL de obligare a SRL la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de formularea cererii de intervenție accesorie este inadmisibilă.

Învederând faptul că cererea de intervenție formulată de SRL reprezintă o cerere de intervenție voluntară accesorie, petenta solicită respingerea, ca inadmisibilă, a solicitării acesteia de obligare a sa la plata cheltuielilor efectuate cu formularea cererii de intervenție.

Subliniază faptul că soluția de respingere a cererii intervenientului accesoriu de obligare a contestatoarei la plata cheltuielilor de judecată către intervenient a fost adoptată în mod constant în practica CNSC.

În drept, au fost invocate dispozițiile art. 1 alin. (1), art. 8 alin. (1) lit. a) și art. 10 din Legea nr. 101/2016, precum și a tuturor prevederilor legale invocate în cadrul contestației.

Prin adresa nr. 217/24.04.2023, înregistrată la CNSC cu nr. 22066/25.04.2023, („dosar nr. 980/2023 ce urmează a se conexa la dosarul nr. 808/2023”), ... SRL, în temeiul art. 21 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 a transmis „Concluzii scrise”, prin care solicită următoarele:

I. Pe cale de excepție:

1. conexarea cererii de intervenție accesorie formulată de SRL, ofertant secund, din dosarul nr. 980/2023 la dosarul nr. 808/2023 1, în temeiul art. 17 alin. (2) din Legea 101/2016;

2. respingerea, în principal, a excepției lipsei de interes a contestației formulată de SRL, ca ofertant câștigător, invocată de SRL și, în subsidiar, respingerea excepției tardivității contestației formulată de SRL, ca ofertant câștigător, invocată de SRL;

II. pe calea contestației:

3. în principal, admiterea contestației și anularea în parte ca nelegală a deciziei, a raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente emise de ...ritatea contractantă, prin care oferta depusă de SRL, în

calitate de ofertant secund, a fost declarată admisibilă, conformă și clasată pe locul secund și

4. obligarea ...rității contractante la reevaluarea ofertei depuse de SRL de la etapa evaluării propunerii tehnice a ofertantului secund, ținând de cont de aspectele de neconformitate ale propunerii tehnice, cu menținerea deciziei și a raportului în privința declarării drept operator câștigător;

5. în subsidiar, anularea procedurii de atribuire, în ipoteza în care nu pot fi dispuse măsuri de remediere, care să permită desemnarea unei oferte admisibile și câștigătoare în conformitate cu art. 212 alin. (1) lit. a) din Legea 98/2016 și art. 143 alin. (3) din H.G. 395/2016,

6. obligarea SRL la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de prezenta contestație;

III. pe calea cererii de intervenție accesorie:

1. respingerea contestației formulate de SRL, ofertant secund, privind declarația ca neconformă a ofertei depusă de SRL, ca ofertant câștigător, ca nefondată întrucât:

a. ... a respectat în totalitate principiul tratamentului egal, între operatorii economici, ambii operatori economici prezentând clarificări în completarea informațiilor prezentate inițial în cadrul propunerii tehnice;

b. oferta depusă de SRL este admisibilă și conformă cu toate specificațiile caietului de sarcini,

c. oferta depusă de SRL nu prezintă indicii de existență privind o ofertă cu un preț aparent neobișnuit de scăzut și este viabilă din punct de vedere economic;

2. obligarea SRL la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de prezenta cerere de intervenție accesorie.

I. Ulterior prezentării situației de fapt, respectiv: procedura de atribuire, conduita legală a ... în cadrul etapei de evaluare a ofertelor și contestația ofertantului secund, ... SRL.

..... SRL reiterează faptul că modalitatea de evaluare și de solicitare a clarificărilor nu reprezintă per se o încălcare a principiului tratamentului egal, întrucât, pe de o parte, nu există un număr minim de solicitări de clarificări în cadrul procedurii de licitație deschisă, așa cum există în prezent în cazul procedurii simplificate, iar pe de altă parte, principiul tratamentului egal implică faptul că situații comparabile nu trebuie să fie tratate în mod diferit, iar situații diferite nu trebuie să fie analizate în aceeași modalitate, cu excepția cazului în care un asemenea tratament este justificat din punct de vedere obiectiv.

Subliniază faptul că această concluzie privind modul de interpretare a principiului tratamentului egal dintre operatorii economici se desprinde dintr-o serie de hotărâri ale C.J.U.E., decizii menționate în cadrul documentului nr. 216/10.04.2023.

Astfel, apreciază că se poate vorbi despre o încălcare a principiului tratamentului egal, din moment ce solicitările de clarificări cerute de ... au avut un conținut diferit, iar solicitarea de clarificări, în mod repetat, până

la edificarea ...rității contractante, corespunde flexibilității generale crescute acordate ...rităților contractante în baza Directivei 2014/24/UE, în contrast cu formalismul rigid de a nu reveni la adresa de solicitări de clarificări anterioară transmisă de ...ritatea contractantă, urmată de excluderea ofertelor în baza unor motivații pur formale.

Acest formalism se opune bunei administrări a derulării procedurii de atribuire cât și principiului proporționalității și, în cele din urmă, scopului reglementării de a obține eficiența economică și socială.

În opinia sa, din moment ce ... a solicitat ambilor operatori economici clarificări privind existența, atât a unor elemente din propunerea tehnică, cât și privind potențiale oferte cu preț aparent neobișnuit de scăzut, fapt confirmat și de SRL la pct. 4 și 9 din contestația din dosarul nr. 808/2023 - în speța analizată nu sunt incidente elemente concrete care să indice încălcări evidente ale principiului tratamentului egal.

Învederează că, în acest sens, CNSC s-a mai pronunțat chiar recent prin Decizia nr. 679/C6/501/2023/din 27.03.2023, în sensul că formularea de către o ...ritate contractantă a trei solicitări de clarificări, așa cum s-a întâmplat și în prezentul dosar, în cazul ofertelor depuse de SRL și SRL privind verificarea existenței unei oferte cu preț aparent neobișnuit de scăzut nu reprezintă per se o încălcare a principiului tratamentului egal.

De asemenea, reia susținerea potrivit căreia, art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 impune drept condiție ca, prin intermediul solicitărilor de clarificări, să se fi creat un avantaj evident de către ...ritatea contractantă.

În continuare, ... SRL reiterează criticile din contestația cu nr. 216/10.04.2023 și cererea de intervenție formulate în cadrul procedurii de atribuire conform căreia, în data de 27.03.2023, ... SRL a formulat în mod nelegal contestația ce face obiectul dosarului nr. 808/2023, deși oferta sa este neconformă.

II. Respingerea excepției lipsei interesului SRL de a formula contestație privind raportul, decizia și toate actele subsecvente

..... SRL susține că interesul său în formularea contestației este legitim, actual și direct, în sensul definiției incluse în art. 3 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 și arată că noțiunea de interes în materia achizițiilor publice este diferită față de noțiunea de interes din Codul de procedură civilă, întrucât derivă din dreptul unional, respectiv directiva de remedii - Directiva 89/665/CEE, cât și din jurisprudența C.J.U.E., urmată de jurisprudența C.N.S.C care a confirmat o interpretare extensivă a noțiunii de „interes procesual”.

Afirmă că, prin admiterea contestației depuse de SRL, oferta depusă de SRL ar urma să fie declarată neconformă, în urma reevaluării, în timp ce oferta depusă sa ar deveni, în mod definitiv, „câștigătoare”, iar ...ritatea contractantă și-ar îndeplini necesitatea achiziționării acestor tipizate specifice și, implicit, obiectivul său de monitorizare a siguranței rutiere la nivel ...pean.

Menționează că singura ipoteză în care SRL nu ar mai deține un interes procesual ar fi tocmai în ipoteza respingerii contestației

formulate de SRL, aspect în concordanță cu practica C.N.S.C. din Decizia nr. 677/C2/482/2023 din 27 martie 2023, cât și cu dispozițiile art. 3 din Legea nr. 101/2016, anterior menționat.

Prin urmare, solicită respingerea excepției interesului SRL, întrucât nu a fost exclus definitiv de la procedura de atribuire.

III. Respingerea excepției tardivității formulării contestației de către SRL privind raportul, decizia și toate actele subsecvente

În acest sens, arată că termenul de depunere a contestației nu a început să curgă mai devreme de data publicării în SEAP a contestației depusă de SRL, respectiv data de 2023.

..... SRL menționează că, ulterior, a solicitat ...rității contractante accesul la dosarul achiziției și a primit acest acces în data de 05.04.2023, motivele invocate în contestație vizând propunerea tehnică a SRL.

Precizează că, la data de 10.04.2023, a formulat contestația, în interiorul termenului de 10 zile prevăzut și de pct. 37 din hotărârea pronunțată în cauza....., de la data acordării accesului la propunerea tehnică a SRL.

IV. Pe fondul cauzei, ... SRL reia argumentele prezentate în contestație privind neconformitatea ofertei SRL prin prisma temperaturii de depozitare a ...colantului, respectiv:

(1) Ofertantul clasat pe locul al doilea a încălcat specificația tehnică referitoare la temperatura de depozitare de 10-40 grade Celsius.

Arătând că, prin cererea de intervenție accesorie, ... SRL a depus un înscris nou din partea producătorului din data de 14 aprilie 2023, în condițiile în termenul de depunere a ofertelor a fost 20.01.2023, apreciază că acceptarea acestui document, la acest moment, reprezintă o încălcare a principiului tratamentului egal, cât și a interdicției de a depune înscrisuri noi, ulterior termenului limită de depunere a ofertelor, în condițiile în care SRL a depus toate documentele în cadrul termenului limită.

Afirmă că nu se poate admite existența unei erori materiale privind temperatura de depozitare, din moment ce acest înscris provine chiar de la producătorul contractat de SRL, fiind atașat propunerii tehnice inițiale, în care chiar acest producător avertiza asupra riscului de deterio...e, în caz de nerespectare a condițiilor de depozitare.

În opinia sa, admiterea acestei soluții de depunere a acestei noi declarații ar echivala cu încălcarea principiului tratamentului egal.

În plus, arată SRL, procedura corectării viciilor de formă la care SRL face referire are loc la solicitarea ...rității contractante, în cursul perioadei de evaluare, conform art. 135 alin. (4) din H.G. 395/2016, iar nu în procedura de contestație în fața C.N.S.C.

Susține că admiterea posibilității de corectare, chiar la inițiativa operatorului economic, echivalează cu încălcarea tratamentului egal și reprezintă un avantaj incorect conform art. 135 alin. 3 din H.G. nr. 395/2016 față de SRL.

Afirmă că este neclar sau cel puțin discutabil cum poate exista o eroare materială între valoarea de 20-25 de grade Celsius și valoarea de 10-40 grade Celsius, în condițiile în care chiar producătorul avertiza privind pericolul deteriorării.

..... SRL consideră că nu poate surveni rolul de clarificare și/sau confirmare, în condițiile în care valorile de temperatură sunt diferite, iar producătorul a avertizat asupra pericolului deteriorării, prin adresa depusă o dată cu propunerea tehnică din data de 20.01.2023.

De altfel, arată că același furnizor își menține același punct de vedere privind temperatura de 20 - 25 grade Celsius și adaugă, la data de 14.04.2023, faptul că s-ar putea menține această durată de valabilitate chiar și la temperatura de 40 grade Celsius.

În opinia sa, această inconsecvență în declarații nu poate fi interpretată drept eroare materială, din moment ce este contradictorie și încalcă o cerință esențială, care contravine necesității ... de preveni accidentele și urmări siguranța rutieră atât pentru șoferi cât și pentru pasageri.

Menționează că, în urma acestei modificări a propunerii tehnice, se modifică clasamentul operatorilor economici conform art. 134 alin. (9), motiv pentru care o asemenea susținere nu poate fi admisă.

Susținând că SRL nu poate invoca, din punct de vedere procedural, pe calea intervenției accesorii, observații privind propunerea tehnică a SRL, câtă vreme nu a formulat argumentul referitor la condițiile de depozitare prin propria contestație, contestatoarea solicită decăderea acestuia din termenul de a invoca neconformitatea propunerii tehnice a SRL, raportat la specificul cererii de intervenție accesorii și la termenul de 10 zile în care se poate formula o contestație.

(2) Ofertantul SRL nu a indicat, în mod expres, modalitatea de aplicare a hologramei (la rece sau la cald), o dată cu depunerea propunerii tehnice, iar omisiunea completării, în propunerea tehnică, a modalității de aplicare a hologramei echivalează cu o propunere tehnică neconformă.

..... SRL afirmă că opțiunea de a completa această modalitate ulterior declarării sale drept ofertant câștigător reprezintă o adevărată negociere, care nu este permisă în cadrul licitației deschise, ci în cadrul unor proceduri specifice.

Astfel, arată petenta, opțiunea lăsată operatorilor economici de a indica una din cele două modalități de aplicare nu se confundă cu menționarea acestei opțiuni ulterior declarării sale drept câștigător, întrucât această opțiune trebuie să intervină până la termenul limită de depunere a ofertelor, iar nu ulterior așa cum afirmă ofertantul clasat pe locul al doilea.

În opinia sa, nu pot fi primite cele afirmate de SRL la pct. 46 din cererea de intervenție vizând elemente de securitate ascunse publicului sau o garanție în plus pentru ..., din moment ce astfel de afirmații sunt pur speculative și nu au suport probator.

(3) Ofertantul SRL a oferit explicații sumare privind prețul aparent neobișnuit de scăzut, raportat la specificațiile din propunerea tehnică

Reiterând cele afirmate mai sus, ... SRL susține că justificarea privind prețul aparent neobișnuit de scăzut nu este concludentă, din moment ce nu este prevăzută modalitatea de aplicare a hologramei.

V. Oferta depusă de SRL este conformă și respectă toate specificațiile tehnice și scopul achiziției

În acest sens, ... SRL reia susținerile din cuprinsul contestației.

În opinia sa, hârtia-suport nu prezintă relevanță pentru satisfacerea necesităților ..., astfel că grosimea acestui suport prezintă o importanță scăzută căreia SRL dorește să îi confere o importanță exagerată, fiind nemulțumit de clasarea sa ca ofertant secund din cauza diferenței de preț.

Dimpotrivă, arată petenta, mostra depusă inclusiv la C.N.S.C. de societatea sa confirmă dezlipirea ...colantului de pe hârtia-suport.

Prin urmare, consideră că ...ritatea contractantă preferă ca ofertanții să scadă grosimea siliconului și adezivului din grosimea suportului ...colantului, care se aruncă, nu din grosimea ...colantului însăși, care este însăși obiectul principal al procedurii de achiziție publică.

Precizează că singura omisiune din partea societății sale este că nu a delimitat grosimea stratului de silicon, de cea a adezivului așa cum dorește SRL, însă susține că efectuarea acestei separări și a măsurătorilor specifice nu poate fi realizată, fiind vorba despre dimensiuni de ordinul micronilor.

..... SRL afirmă că, de altfel, nu putea oferta un suport al ...colantului de o grosime mai redusă, dar care să respecte totuși cerințele de densitate și dimensiuni, întrucât, practic, respectarea gramajului de 82 gr/mp și a dimensiunilor suportului și ...colantului presupun implicit respectarea grosimii acestuia, respectiv a hârtiei-suport albe fiind vorba despre un simplu calcul de fizică.

Precizează că fișa tehnică a producătorului ...colantului oferat de către SRL conține mențiuni, în sensul că hârtia utilizată se pretează inclusiv pentru ...are cu tehnologia off-set, tocmai pentru a sublinia calitatea ridicată a materialelor utilizate de societate, în sensul că, pe lângă metodele clasice de ...are (ink-jet și laser), suportă și tehnologia off-set.

Consideră că argumentul că imprimarea s-ar realiza la o calitate inferioară este fals, întrucât, dimpotrivă, calitatea superioară a hârtiei atrage o calitate îmbunătățită a imprimării.

Reiterează afirmația potrivit căreia criticile SRL au în vedere în realitate un produs diferit, iar ...ritatea contractantă nu poate fi obligată să achiziționeze un produs superior. Contestatoarea SRL învederează Consiliului inclusiv faptul că, din corespondența atașată în contestația depusă de SRL, la anexa nr. 12 ... confirmă, prin e-mailul din 23.03.2023, ora 12:35:18, faptul că și acesta este „ok” pentru prin și inkjet.

Afirmă că, în realitate, ... SRL citează trunchiat, întrucât la pag. 5 a propunerii tehnice, ... SRL a precizat că ...colantul poate fi tipărit

atât de imprimante inkjet, cât și de laser, iar capacitatea de tipărire (offset, tipografie, flexografie) nu se confundă cu modalitatea de ...are: inkjet sau laser, fiind aspecte total diferite din punct de vedere tehnic.

(5) Oferta SRL este viabilă și nu prezintă indicii privind un preț aparent neobișnuit de scăzut.

În susținere, ... SRL reia susținerile din contestație, arătând că, în răspunsurile la solicitările de clarificări a identificat fiecare component de cost, nu doar prețul chiriei, fapt indicat și de ... prin punctul de vedere, iar negocierea unei valori a chiriei avantajoase nu are drept efect existența unei oferte cu un preț aparent neobișnuit de scăzut.

Subliniază faptul că, în notificarea emisă de A.N.A.P. la data de 12 mai 2022 este oferit chiar exemplu prestatorilor de servicii pentru încad...ea în noțiunea de furnizor și, prin urmare, ... SRL se încadrează în categoria furnizorului, întrucât furnizează spațiul aferent. Or, oferirea unui spațiu spre închiriere se încadrează în prestare de servicii.

Afirmă că toate componentele de preț au fost ulterior clarificate în mod concludent, iar SRL citează din procesul-verbal de evaluare antepenultim, nemulțumită fiind de faptul că SRL a reușit să își eficientizeze activitatea, cei doi operatori economici fiind concurenți la mai multe proceduri de atribuire.

Apreciază că, în esență, ... SRL afirmă niște presupuse costuri ale ... SRL, pentru a justifica un aparent preț neobișnuit de scăzut pe baza unor cifre generale preluate de pe site-ul A.N.A.F., ca și cum toate cheltuielile unei societăți ar fi aferente doar unui singur contract sau doar unui singur spațiu. Este de domeniul evidenței că o orice societate nu are derulare un singur contract, iar modalitatea în care SRL atribuie toate costurile ca fiind aferente doar pentru aducerea la îndeplinire a obiectului prezentei proceduri de atribuire este exagerată.

Mai arată că, ... SRL nu a probat că este necesar ca toți cei 68 de salariați să fie implicați în aducerea la îndeplinire a obiectului prezentei proceduri sau că suma de 233.760 .../lună este relevantă față de obiectul contractual din prezenta procedura de atribuire, fiind limpede că cifrele sunt scoase din context.

Consideră că, în realitate, prețul practicat de SRL este ridicat și nu oferta depusă de societatea sa este neobișnuit de scăzută.

(6) SRL susține că a completat în mod corect DUA-E-ul, iar furnizorul nu trebuie declarat, întrucât nu este implicat în procesele specifice de îndeplinire a obiectului contractului

Astfel, arată că ... SRL are calitatea de furnizor, întrucât furnizează materia primă, respectiv ...colant transparent simplu, iar nu de subcontractant.

În susținere menționează invocă practica Consiliului, potrivit căreia subcontractantul este implicat în procesele specifice de realizare a contractului și răspunde de organizarea și derularea tuturor etapelor necesare.

De altfel, menționează că obiectul procedurii și produsul finit nu îl reprezintă doar ...colantul simplu, ci include și asamblarea și/sau liv...ea efectivă ce revine SRL, însoțită de obligațiile specifice, incluzând

managementul contractului și asumarea răspunderii în fața ... pentru aducerea la îndeplinire în condiții optime a livrării „Dovezii de inspecție”.

Astfel, chiar din punctul de vedere al A.N.A.P. amintit anterior, rezultă faptul că furnizorii de materii prime nu sunt subcontractanți.

Petenta susține că SRL prezintă situația de fapt în mod trunchiat, întrucât obiectul procedurii de atribuire este complex și include și o serie de servicii care sunt prestate direct de SRL, cum ar fi inter alia aplicare hologramă, inseriere, etichetare, asamblare etc., pe care le omite în mod voit când descrie activitățile prestate de ... SRL.

Precizează că, la rândul său, ... SRL este furnizor, astfel cum a arătat și anterior.

Prin urmare, apreciază că nu se poate aprecia că aceste entități sunt subcontractanți, ci furnizori întrucât furnizează, fie spațiul, fie materii prime, însă know-how-ul aferent aparține SRL.

Dimpotrivă, arată că, afirmațiile SRL converg în direcția modificării ofertei SRL potrivit propriilor sale dorințe, căci ... SRL și ... SRL nu pot fi obligate să participe în mod direct la depunerea unei oferte în cadrul unei proceduri de atribuire în măsura în care nu doresc acest lucru.

În aceste condiții, ... SRL solicită Consiliului să constate că oferta sa nu este inacceptabilă.

VI. Anularea Procedurii de atribuire

În subsidiar, petenta reia solicitarea din cuprinsul contestației ca, în ipoteza în care Consiliul apreciază că ambele oferte sunt neconforme, să dispună anularea procedurii de atribuire, conform 212 alin. 1 lit. a) din Legea nr. „8/2016” și art. 143 alin. (3) din H.G. 395/2016.

VII. De asemenea, solicită obligarea SRL, ca și contestator, la suportarea cheltuielilor de judecată suportate de SRL, intervenient accesoriu în calitate de ofertant câștigător.

..... Precizează că a suportat cheltuieli de judecată cu formularea prezentei cereri intervenție și contestații, motiv pentru care se impune obligarea SRL la suportarea cheltuielilor de judecată.

În sprijinul solicitării sale, face trimitere la considerentele deciziei CNSC nr. 664/C7/539/2023 din 23.03.2023.

În dovedirea cheltuielilor de judecată SRL a atașat Factura nr. 26/03.04.2023, pentru suma de 9.205,14 lei, reprezentând C/v ono...iu conform contractului de asistență juridică nr. 052015/03.04.2023 constând în acordare asistență în redactarea cererii de intervenție și a oricăror documente procedurale în răspuns la contestația nr. 10921/27.03.2023 formulată de SRL în cadrul procedurii de atribuire, la un ono...iu fix de 1860 ... la un curs comunicat de Banca Națională a ...iei la data de și extrasul de cont de cont, emis de ING BANK NV Amsterdam, Suc. pentru suma de 9.205,14 lei.

Prin adresa nr. 218/24.04.2023, înregistrată la CNSC cu nr. 21914/25.04.2023, ... SRL a transmis „Concluzii scrise”, privind respingerea excepției lipsei de interes a SRL, invocată de

SRL, și respingerea excepției tardivității contestației invocată de SRL și ..., pentru următoarele considerente:

I. Respingerea excepției lipsei interesului SRL de a formula contestație privind raportul, decizia și toate actele subsecvente

1. SRL susține că interesul său în formularea contestației este legitim, actual și direct în sensul definiției incluse în art. 3 alin. (3) din legea 101/2016 și arată noțiunea de interes în materia achizițiilor publice este diferită față de noțiunea de interes din Codul de procedură civilă, întrucât derivă din dreptul unional, respectiv directiva de remedii - Directiva 89/665/CEE, cât și din jurisprudența C.J.U.E. urmată de jurisprudența CNSC, care „a confirmat o interpretare extensivă a noțiunii de «interes procesual».

În esență, arată petenta, noțiunea de interes se va raporta la caracterul util al Directivei 89/665/CEE, cât și la aplicarea principiului efectivității dreptului unional. Principiul efectivității sau a protecției jurisdicționale efective presupune să nu fie practic imposibilă sau excesiv de dificilă exercitarea dreptului unional.

Astfel, apreciază că, chiar și în cazul unui dubiu privind interesul, instanțele naționale ar trebui să soluționeze pe fondul cauzei, iar nu să respingă contestația prin admiterea excepției lipsei interesului.

În sprijinul susținerii sale face trimitere la considerentele C.J.U.E. din cauza Lombardi, C-333/18, ECLI:EU:C:2019:675, C.J.U.E.

Prin urmare, susține că este dificil de clarificat întotdeauna care ar fi prejudiciul suferit, așa cum pretinde SRL, astfel că interesul actual și personal al ofertanților ar trebui interpretat în mod larg ca urmare a apariției posibilității de anulare a procedurii sau de expi...e a valabilității unei oferte în absența prelungii acesteia până la soluționarea contestațiilor.

Mai arată că dispozițiile art. 3 din Legea nr. 101/2016 nu impun dovedirea unui prejudiciu sau beneficiu de către ofertantul câștigător, așa cum afirmă SRL la pct. 13 din cererea de intervenție, tocmai datorită dinamicii derulării unei proceduri de atribuire conform celor descrise la pct. 24 din cauza Lombardi.

În opinia petentei, în esență, în urma conexării celor două contestații și admiterii contestației declarate de SRL, ofertant clasat pe locul secund, ar exista riscul ca oferta SRL să fie declarată neconformă și inacceptabilă, cu consecința declarării ofertei SRL ca fiind conformă și câștigătoare.

În sprijinul susținerilor sale, învederează faptul că Jurisprudența recentă C.J.U.E. din hotărârea Curții (Camera) din februarie 20.. din cauza C-532/20 - coroborată cu practica recentă a CNSC, publicată în B.O. 404/2023, justifică interesul inclusiv din perspectiva posibilității de anulare a procedurii de atribuire, în condițiile în care au fost depuse doar cele două oferte.

Tocmai ca urmare a acestei posibilități, apreciază că SRL nu trebuie să demonstreze nici prejudiciul și nici beneficiul așa cum afirmă SRL, iar interesul nu se raportează la un act emis de ..., ci la necesitatea soluționării pe fond a contestațiilor așa cum afirmă

C.J.U.E., tocmai pentru a asigura caracterul util al oricărui remediu procesual.

Precizează că, prin admiterea contestației sale, oferta depusă de SRL ar urma să fie declarată neconformă, în urma reevaluării, în timp ce oferta depusă de SRL ar deveni, în mod definitiv, „câștigătoare”, iar ...ritatea contractantă și-ar îndeplini necesitatea achiziționării acestor tipizate specifice și implicit obiectivului său de monitorizare a siguranței rutiere la nivel ...pean.

În opinia sa, singura ipoteză în care SRL nu ar mai avea interes ar fi tocmai în ipoteza respingerii contestației formulate de SRL ce face obiectul dosarului nr. 808/2023, afirmație care este în concordanță cu practica C.N.S.C. din Decizia nr. 677/C2/482/2023/27 martie 2023, cât și cu art. 3 din Legea nr. 101/2016 menționat anterior.

Prin urmare, solicită respingerea excepției lipsei de interes a SL în formularea contestației, întrucât nu a fost exclus definitiv din cadrul procedurii de atribuire.

II. reiterează faptul că a formulat contestația în termen, până la data de 10 aprilie 2023, termen ce curge, cel mai devreme, de la data publicării contestației în S.E.A.P. - 29.03.2023 și cel mai târziu de la data acordării accesului la documente - 5.04.2023.

Precizează că societatea sa nu avea un interes procesual actual pentru a putea formula contestație anterior datei de 29.03.2023, data publicării în SEAP a contestației SRL, fiind ofertant câștigător.

În sprijinul susținerii sale, învederează că dispozițiile Legii nr. 101/2016 se completează cu cele ale Codului de procedură civilă, conform art. 68 din Legea nr. 101/2016, precum și cu jurisprudența unională care aduce clarificări suplimentare privind conceptul de „interes procesual” în lumina Directivei de remedii 89/665/CEE. Promovarea oricărei acțiuni judiciare este condiționată de existența unui interes procesual care trebuie să fie determinat, legitim, personal, născut și actual, aspecte care rezultă din dispozițiile art. 32, 33 din Codul de procedură civilă, care completează prevederile Legii nr. 101/2016, potrivit art. 68 din lege.

Astfel, arată că, întrucât a fost clasată pe locul întâi în clasamentul ofertelor, conform raportului procedurii nr. 140/17.03.2023, orice demers subsecvent privind contestarea acestui act administrativ ar fi fost lipsit de interes, întrucât nu ar fi adus niciun folos material sau de altă natură în absența contestației formulate de ofertantul secund, ... SRL, fapt expres reținut în cauza Lombardi, C-333/18, ECLI:EU:C:2019:675 de C.J.U.E..

Mai arată că, potrivit hotărârii Curții de Justiție a Uniunii ...pene din 24 februarie 2023, pronunțată în cauza C 532/20, ... SA v Compania, articolul 1 alineatul (1) al patrulea paragraf și alineatul (3), precum și articolul 2c din Directiva 92/13/CEE, trebuie interpretate în sensul că: „termenul în care adjudecatarul unui contract poate introduce o cale de atac împotriva unei decizii a entității contractante prin care se declară admisibilă, în cadrul deciziei de atribuire

a contractului respectiv, oferta unui ofertant necâștigător poate fi calculat luând ca punct de referință data primirii acestei decizii de adjudecare de către acest adjudecatar, chiar dacă, la acea dată, ofertantul respectiv nu introdusese sau nu introdusese încă o cale de atac împotriva acesteia.

Menționează că, în schimb, în cazul în care, cu ocazia notificării sau a publicării deciziei menționate, un rezumat al motivelor pertinente ale acesteia, precum informațiile referitoare la modalitățile de evaluare a ofertei menționate, nu a fost adus la cunoștința adjudecatarului menționat, termenul respectiv trebuie calculat luând ca punct de referință comunicarea unui astfel de rezumat către același adjudecatar.

Precizează că, în același sens, CNSC a decis că termenul de formulare a unei contestații de către ofertantul câștigător împotriva raportului procedurii nu curge de la data comunicării raportului, ci de la data la care contestatorul a avut acces la dosarul achiziție publice (Decizia CNSC publicată în B.P.I. 404/2023) în care se regăsesc motivele identificate în lumina decizie C.J.U.E, care clarifică faptul că termenul curge de la comunicarea motivelor care se regăsesc în conținutul propunerii tehnice.

Rațiunea acestei soluții se desprinde din considerente hotărârii pronunțate în cauza C-532/20, ... SA v Compania (31,32).

Reiterează faptul că, în cauză, a primit accesul la dosarul achiziției la data de 05.04.2023, Anexa nr. 1, iar contestația sa împotriva raportului procedurii a fost transmisă la data de 10.04.2023, deci în interiorul termenului de 10 zile prevăzut de art. 8 din Legea 101/2016, întrucât motivele de nelegalitate identificate de SRL se regăsesc în propunerea tehnică a ofertantului secund, iar nu în raportul procedurii și comunicarea deciziei emise în baza acestui raport.

De altfel, arată petenta, în absența contestației depuse de un ofertant clasat pe locuri inferioare, ofertantul câștigător nu are interes să studieze dosarul achiziției publice și oferta operatorului economic secund spre deosebire de operatorul economic secund.

În opinia sa, admiterea soluției cont...e pe care o afirmă SRL și ... ar transforma ofertanții câștigători în ...rități de control ai ...rităților contractante, în interiorul termenului de 10 de zile de la comunicarea raportului procedurii, întrucât, în acest raport nu se regăsesc motivele de contestare ale operatorilor clasați pe locurile inferioare, respectiv de decla...e a ofertelor lor ca fiind neconforme și/sau inacceptabile. În acest caz, în care nu se formulează o contestație de operatorii economici clasați pe locurile inferioare, este limpede că ofertantul câștigător nu ar avea interes să formuleze o contestație și implicit se află în termenul de a depune o contestație.

Precizează că acest termen curge de la data comunicării actului vătămător, conform pct. 37 al considerentelor deciziei din cauza, respectiv data acordării accesului la dosarul achiziției, ulterior formulării contestației de către ceilalți operatori economici, care, în acest caz, este propunerea tehnică neevaluată corespunzător, cu condiția ca această cerere de acces să fie formulată în interiorul termenului de 10 zile de la publicare contestației depuse operatorii economici clasați pe locurile inferioare în SEAP.

Subliniază că și în ipoteza în care CNSC ar considera că putea formula contestație de la momentul publicării contestației formulate de SRL, aceasta a fost publicată în SEAP la data de 2023, iar documentele anexă ale contestației au fost comunicate prin e-mail, abia la data de 2023, caz în care ultima zi de formulare a contestației era tot 10 aprilie 2023, dată la care SRL a formulat contestația ce face obiectul dosarului nr. 980/2023.

Față de cele mai sus, solicită respingerea excepției tardivității contestației formulată de către SRL, întrucât termenul de contestare s-a împlinit la data de 10 aprilie 2023, dată la care a formulat prezenta contestație.

În probațiune, atașează înscrisuri.

Prin adresa nr. 22088/808,980/C11/25.04.2023, Consiliul a invitat reprezentării contestatoarei SRL, în data de 26.04.2023, la sediul său, în vedere studierii documentelor dosarului cauzei, urmând ca eventualele concluzii scrise să fie depuse cel mai târziu la data de 27.04.2023.

Prin adresa nr. 11058/27.04.2023, înregistrată la CNSC cu nr. 22803/28.04.2023 (dosar nr. 808/2023), ... SRL a transmis „Concluzii scrise”, prin care solicită Consiliului ca, prin decizia pe care o va pronunța, să admită contestația formulată reiterând solicitările din contestație.

Pentru a dispune în acest sens, petenta învederează următoarele:

1. ...ritatea contractantă a încălcat principiul tratamentului egal în evaluarea ofertei SRL, susținerile intervenientei cu privire la acest aspect fiind nefondate

Reiterează faptul că, respectarea principiului tratamentului egal presupunea ca ...ritatea să nu revină cu o nouă solicitare de clarificări către SRL, adică să nu trateze diferit situații comparabile, cu atât mai mult cu cât prin această solicitare de clarificări s-a determinat apariția unui avantaj evident în favoarea intervenientei, cu încălcarea prevederilor art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

În opinia sa, afirmațiile SRL de la punctul 20 din concluziile scrise înregistrate la emitent cu nr. 217/24.04.2023, conform cărora „nu putem vorbi de o încălcare a principiului tratamentului egal din moment ce solicitările de clarificări solicitate de ... au avut un conținut diferit”, este falsă, având în vedere că ...ritatea contractantă a solicitat acestei societăți două clarificări referitor la grosimea ...colantului, prima la data de 10.02.2023 și a doua la data de 14.02.2023.

În ceea ce privește susținerea intervenientei SRL din aceleași concluzii scrise potrivit cărora „este excesiv o aprecia că revenirea cu o adresă de solicitare (...) ar echivala perse cu încălcarea principiului tratamentului egal din moment ce ...ritatea contractantă a apreciat răspunsul ca fiind concludent însă în același timp a dorit să deruleze o evaluare a propunerii tehnice cât mai riguroasă în condițiile în care prin solicitările de clarificări ... a solicitat noi informații și nu a revenit la cele

solicitarea transmisă inițial" (pagina 6 din concluziile scrise), contestatoarea apreciază că sunt eronate și contrazise de cele menționate chiar de ...ritatea contractantă, care a confirmat că primele răspunsuri oferite de au fost neconcludente, atât în ceea ce privește propunerea tehnică, cât și în ceea ce privește propunerea financiară.

Susține că, față de aspectele prezentate anterior, ...ritatea contractantă ar fi trebuit să dispună respingerea, ca inacceptabilă, a ofertei societății, în temeiul art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016.

În ceea ce privește afirmațiile intervenientei conform cărora: „Admiterea punctului de vedere formulat de de la pct. 10 din contestație ar echivala cu faptul că o ...ritate contractantă are dreptul să revină o singura dată cu o solicitare de clarificări în cazul procedurii licitației deschise, în timp ce, în cazul procedurii simplificate are dreptul să revină cu o solicitare de două ori" (pagina 6 din concluziile scrise nr. 217/24.04.2023), contestatoarea consideră că „sunt eronate și menite să inducă în eroare”.

Reiterează faptul că, din dispozițiile art. 209 alin. (1¹) din Legea nr. 98/2016 rezultă că ...ritatea are dreptul să solicite clarificări/completări de cel mult două ori, pe parcursul procesului de evaluare, în cazul procedurii simplificate, nu rezultă că ...ritatea poate reveni cu o solicitare de clarificări, dacă primul răspuns oferit de ofertant/candidat este neconcludent, în această situație impunându-se respingerea ofertei, ca inacceptabilă, în temeiul art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016.

Față de aspectele dezvoltate anterior, apreciază că ...ritatea contractantă a încălcat principiul tratamentului egal și dispozițiile art. 209 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016, în evaluarea ofertei depuse de societatea SRL, iar decizia comisiei de evaluare de a nominaliza acest operator economic drept câștigător al procedurii este una nelegală.

II. Decizia ...rității contractante este nelegală, întrucât oferta SRL este neconformă și inacceptabilă,

Petenta reiterează susținerile prezentate anterior privind neconformitatea și inacceptabilitatea ofertei câștigătoare.

În ceea ce privește afirmațiile intervenientei potrivit cărora „singura omisiune din partea este că nu a delimitat grosimea stratului de silicon de cea a adezivului, însă efectuarea acestei separări și a măsurătorilor specifice nu poate fi realizată, fiind vorba despre dimensiuni de ordinul micronilor" (pag. 11 din cererea de intervenție, pag. 13 din concluziile scrise), contestatoarea apreciază prin cele afirmate, intervenienta recunoaște faptul că nu poate proba conformitatea propriei oferte cu cerințele caietului de sarcini.

Menționează faptul că, în concluziile scrise nr. /24.04.2023, ... SRL menționează, exclusiv, în scopul inducerii în eroare, următoarele aspecte:

(i) „Pe cale de consecință, hârtia-suport nu prezintă relevanță pentru satisfacerea necesităților ..., astfel că grosimea acestui suport prezintă o importanță scăzută" (pct. 85 din concluzii);

(ii) „Prin urmare, ...ritatea contractantă preferă ca ofertanții să scadă grosimea siliconului și adezivului din grosimea suportului

...colantului, care se aruncă, nu din grosimea ...colantului însăși" (punctul 87 din concluzii);

Apreciază că, în primul rând, dacă pentru ...ritate nu prezenta importanță grosimea hârtiei suport, astfel cum sugerează SRL, atunci aceasta nu ar mai fi impus prin caietul de sarcini o anumită grosime a acestui suport sau ar fi lăsat la latitudinea ofertanților grosimea acestuia.

În al doilea rând, subliniază faptul că, deși ulterior aplicării ...colantului, suportul nu mai este necesar, până la momentul aplicării, acest suport are o serie de roluri foarte importante: asigură stabilitatea mecanică necesară procesării ...colantului; asigură stabilitatea dimensională și planeitatea necesară tipăririi în imprimante; asigură stabilitatea dimensională și menținerea planeității, în cazul fluctuațiilor de temperatură și de umiditate, aspect foarte important în contextul în care ...ritatea contractantă a solicitat condiții de depozitare diferite de cele uzuale în industrie, respectiv un interval de temperaturi mult extins față de temperaturile uzuale de depozitare.

Precizează că, prin actele de procedură redactate anterior, a arătat că adezivul nu trebuie luat în calcul la stabilirea grosimii suportului ...colantului de hârtie, lucru confirmat de conținutul caietului de sarcini publicat de ...ritatea contractantă unde se menționează explicit despre acoperirea funcțională cu „*silicon*” a suportului și nu cu „*silicon și adeziv*”.

Reiterează afirmația potrivit căreia SRL încearcă să inducă în eroare Consiliul cu privire la grosimea suportului ...colantului de hârtie oferat de afirmând că SRL ar fi susținut „că stratul de adeziv și silicon nu ar trebui luat în calcul la stabilirea grosimii suportului ...colantului, ci la stabilirea grosimii ...colantului întrucât adezivul rămâne pe ...colant după dezlipire” (pagina 11 din cererea de intervenție).

Menționează că, în același sens sunt formulate și afirmațiile intervenientei din concluziile scrise nr. 217/24.04.2023, conform cărora „*Dimpotrivă, caietul de sarcini reglementează «grosimea suportului de hârtie acoperit cu silicon» și «grosimea ...colantului, fără silicon», ceea ce sugerează destul de clar că siliconul și adezivul ar trebui luate în calcul la stabilirea grosimii suportului, nu a ...colantului (pag. 3, paragraful V, lit. C, pct. c, i, j din caietul de sarcini)*”.

Subliniază, din nou, faptul că adezivul nu trebuie luat în calcul la stabilirea grosimii suportului ...colantului de hârtie și că acest aspect nu rezultă și nici nu ar avea cum să rezulte din vreo prevedere a documentației de atribuire, afirmațiile SRL fiind efectuate strict în scopul inducerii în eroare.

În plus, arată că, dacă ...ritatea ar accepta, în această etapă a procedurii de atribuire, orice grosime a suportului ...colantului, acest lucru ar oferi un avantaj competitiv necuvenit, atât din punct de vedere al costului de achiziție, cât și din punctul de vedere al disponibilității, având în vedere că hârtia suport de 90 de microni nu este una Cei mai mulți

producători de materii prime nu dețin pe stoc sau în programe de producție rapidă hârtie suport de această grosime.

În opinia sa, obligarea ofertanților să ofere hârtia suport de 90 de microni ar putea defavoriza alți potențiali participanți la procedura de atribuire sau chiar i-ar putea împiedica să participe la procedură față de situația în care ...ritatea contractantă ar accepta și alte grosimi, fără ca acest lucru să fie specificat în caietul de sarcini.

Reiterează faptul că, având în vedere că oferta depusă de SRL nu îndeplinește cerințele solicitate de ...ritate prin caietul de sarcini din punctul de vedere al grosimii hârtiei suport, rezultă că ...ritatea contractantă avea obligația de a respinge oferta SRL ca neconformă, în temeiul dispozițiilor art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și ale art. 137 alin. (3) din HG nr. 395/2016 anterior citate.

În ceea ce privește materialul propus de SRL pentru ...colantul de hârtie, despre care susține că nu poate fi tipărit de imprimante inkjet sau laser, conform solicitării din caietul de sarcini, petenta învederează faptul că, prin concluziile scrise emise cu nr. 217/24.04.2023, ... SRL urmărește, din nou, să inducă în eroare Consiliul și menționează că „în realitate, ... SRL citează trunchiat, întrucât, la pag. 5 a propunerii tehnice, ... SRL a precizat că ...colantul poate fi tipărit, atât de imprimante inkjet, cât și de laser, iar capacitatea de tipărire (offset, tipografie, flexografie) nu se confundă cu modalitatea de ...are: inkjet sau laser, fiind aspecte total diferite din punct de vedere tehnic".

Precizează că, capacitatea de tipărire reprezintă exact modalitatea de ...are pe care producătorul ...colantului o consideră potrivită pentru produsul pentru care a emis fișa tehnică și arată, cu titlu de exemplu, că, în fișa tehnică emisă pentru un alt produs al, se menționează, în mod expres, că acesta poate fi tipărit de imprimante inkjet sau laser.

Ulterior reiterării argumentelor din înscrisurile depuse anterior, contestatoarea apreciază că oferta SRL nu respectă cerințele caietului de sarcini și ar fi trebuit respinsă ca neconformă de către ...ritatea contractantă, în temeiul art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și ale art. 137 alin. (3) din HG nr. 395/2016.

În ceea ce privește prețurile oferite în cadrul propunerii financiare de către ofertantul câștigător, petenta reia argumentația potrivit căreia acestea nu ar fi rezultatul liberei concurențe și nu ar fi fost justificate de SRL, motiv pentru care oferta acesteia ar fi trebuit respinsă, ca neconformă, de către comisia de evaluare, în temeiul art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și al art. 137 alin. (3) lit. g) din H.G. nr. 395/2016.

2. Oferta SRL este inacceptabilă.

Contestatoarea reiterează susținerile prezentate în înscrisurile anterioare potrivit cărora comisia de evaluare ar fi trebuit să respingă oferta SRL, ca inacceptabilă, în temeiul art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016, având în vedere că această societate a oferit răspunsuri neconcludente la solicitările de clarificări.

Referitor la afirmațiile intervenientei potrivit căreia „obiectul procedurii și produsul finit nu îl reprezintă doar ...colantul simplu, ci include și asamblarea și/sau liv...ea efectivă ce revine SRL, însoțită

de obligațiile specifice, incluzând managementul contractului și asumarea răspunderii în fața ... pentru aducerea la îndeplinire în condiții optime a livrării «Dovezii de inspecție», ... SRL apreciază că sunt lipsite de relevanță câtă vreme SRL, în calitate de producător, ar fi trebuit să efectueze toate activitățile necesare în scopul producerii ...colantului, inclusiv să prelucreze materia primă folosită.

Concluzionează că, având în vedere că, în realitate, în prezenta procedură de atribuire societățile ... SRL și ... SRL execută câte o parte din activitățile care fac obiectul acordului-cadru, rezultă că acestea se încadrează în definiția subcontractanților din Legea nr. 98/2016, iar afirmațiile cont...e ale intervenientei cu privire la acest subiect sunt eronate.

Afirmă că, în condițiile în care, în mod nelegal, intervenienta nu a declarat, în oferta sa, faptul că ... SRL și ... SRL sunt subcontractanți, oferta depusă de aceasta este inacceptabilă, iar decizia de atribuire este nelegală și se impune a fi anulată.

3. Petenta susține că cererea SRL de obligare a sa la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de formularea cererii de intervenție accesorie este în principal inadmisibilă și, în subsidiar, neîntemeiată

Precizează că soluția de respingere a cererii intervenientului accesoriu de obligare a contestatoarei la plata cheltuielilor de judecată către intervenient a fost adoptată în mod constant în practica CNSC, citată de SRL, în cadrul concluziilor scrise nr. 11024/20.04.2023.

Învederând faptul că cererea de intervenție formulată de SRL reprezintă o cerere de intervenție voluntară accesorie, ... SRL solicită, în principal, respingerea ca inadmisibilă a solicitării de obligare a sa la plata cheltuielilor efectuate cu formularea cererii de intervenție.

În plus, subliniază faptul că SRL nu a evidențiat valoarea cheltuielilor de judecată ocazionate de formularea cererii de intervenție accesorie distinct de valoarea cheltuielilor de judecată ocazionate de formularea contestației ce face obiectul dosarului nr. 980/2023.

În opinia sa, valoarea cheltuielilor de judecată ocazionate de formularea contestației ar fi trebuit solicitată de SRL distinct, iar achitarea acestor cheltuieli ar putea fi impusă, cel mult, în sarcina ...rității contractante, în cazul admiterii contestației.

În acest context, solicită, în subsidiar, „respingerea cheltuielilor de judecată solicitate de SRL în cadrul prezentului dosar, ca neîntemeiată”.

Anexat concluziilor scrise, ... SRL a depus dovada achitării cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea prezentei cauze, respectiv:

- Factura Număr: SCA 5520 din 06.04.2023, în valoare totală de 19.663,31 lei, reprezentând Servicii juridice conform contractului de asistentă juridică nr. 3190915/24.03.2023, Abonament lunar - 04h00' x 125 .../oră, ore suplimentare - 23h40' x 120 .../oră, echivalent 3340.00 ... x 4.9316= 16471,54 lei + 3129,59 lei TVA, precum și

cheltuieli conform anexă în valoare de 52,50 lei + 9,98 lei TVA. OP nr. 10796 din data de 06.04.2023, pentru suma de 19.663,61 lei, factura depusă și anterior;

- Factura Număr: SCA 5567 din 27.04.2023, în valoare totală de 4938,12 lei, reprezentând Servicii juridice conform contractului de asistentă juridică nr. 3190915/24.03.2023, Abonament lunar - - Procedură ..., ore suplimentare - 07h00' x 120 .../oră, echivalent 840 ... x 4.94016= 4149,68 lei + 788,44 lei TVA. OP nr. 10932 din data de 27.04.2023, pentru suma de 4938,12 lei.

Prin adresa nr. 11059/27.04.2023, înregistrată la CNSC cu nr. 22801/28.04.2023 (dosar nr. 980/2023, conexat la dosarul nr. 808/2023)), ... SRL a transmis „Concluzii scrise”, prin care solicită Consiliului ca, prin decizia pe care o va pronunța, să admită contestația formulată și, în consecință, să dispună următoarele:

1. Încuviințarea în principiu și admiterea pe fond a cererii de intervenție voluntară accesorie.

2. Respingerea, în principal, ca lipsită de interes și, în subsidiar, ca tardivă a contestației formulate de SRL, cu consecința menținerii, ca temeinice și legale, a actelor administrative contestate, respectiv a deciziei, a raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente emise de ...ritatea contractantă prin care oferta depusă de SRL a fost declarată admisibilă și conformă

3. Pe fond, respingerea ca nefondată a contestației formulate de SRL, cu consecința menținerii, ca temeinice și legale, a actelor administrative contestate, respectiv a deciziei, a raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente emise de ...ritatea contractantă prin care oferta depusă de SRL a fost declarată admisibilă și conformă.

4. Obligarea contestatoarei SRL la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea prezentei cauze, în cuantum de 7.759,91 lei.

Pentru a dispune în acest sens, învederează următoarele:

I. Contestația formulată de SRL este lipsită de interes

1. Afirmățiile SRL cu privire la faptul că aceasta justifică un interes în formularea contestației ce face obiectul dosarului nr. 908/2023 sunt eronate.

În susținere, petenta invocând și redând dispozițiile art. 2 alin. (1) Legea nr. 101/2016 și ale art. 3 alin. (1) lit. f) din Legea nr. 98/2016, precizează că existența interesului și a unui prejudiciu suferit ca urmare a actului ...rității contractante contestat sunt condiții exprese și interdependente care rezultă din aceste prevederi..

În acest context, apreciază ca fiind eronate afirmațiile SRL de la pct. 7 din concluziile scrise nr. 218/24.04.2023 conform cărora „art. 3 din Legea 101/2016 nu impune dovedirea unui prejudiciu sau beneficiu de către ofertantul câștigător, așa cum afirmă la pct. 13 din cererea de intervenție, tocmai datorită dinamicii derulării unei proceduri de atribuire conform celor descrise la pct. 24 din cauza Lombardi”.

Menționează că decizia CJUE pronunțată în cauza Lombardi nu își are aplicabilitatea în speță, având în vedere că, în cadrul respectivei cauze, nu s-a pus în discuție interesul adjudecatarului de a formula o contestație

împotriva unui alt ofertant la procedură. În cauza menționată s-a analizat în ce măsură normele naționale procedurale, care prevăd examinarea cu prioritate a acțiunii incidente formulate de un alt ofertant pot fi aplicate astfel încât să conducă la decla...ea ca inadmisibilă a acțiunii în excludere principale, Curtea reținând că:

„25. Principiul consacrat prin hotărârile menționate la punctul anterior; potrivit căruia interesele urmărite în cadrul unor acțiuni în excludere reciproce sunt considerate, în principiu, echivalente, se traduce, pentru instanțele sesizate cu aceste căi de atac prin obligația de a nu declara inadmisibilă acțiunea în excludere principală în aplicarea normelor procedurale naționale care prevăd examinarea cu prioritate a acțiunii incidente formulate de un alt ofertant”.

..... SRL susține că, în prezentul dosar, contestația formulată de SRL nu produce niciun efect asupra ofertei depuse de această societate, ceea ce demonstrează lipsa de interes a SRL în formularea contestației.

Menționează că, astfel cum a arătat deja și rezultă și din cele menționate de contestatoare prin concluziile scrise citate, în realitate această societate este nemulțumită și se consideră potențial vătămată de formularea de către SRL a contestației ce face obiectul dosarului nr. 808/2023, aflat pe rolul CNSC, iar nu de un act emis de ...ritatea Contractantă, situație în care Legea nr. 101/2016 dă posibilitatea ofertantului declarat câștigător să formuleze cerere de intervenție voluntară accesorie pentru a sprijini punctul de vedere al ...rității contractante și pentru a-și apăra propria ofertă.

Reiterează susținerea din documentele depuse anterior la Consiliu, potrivit căreia, întrucât SRL a fost clasată pe locul 1, înaintea ofertei SRL, rezultă că aceasta nu este vătămată de decla...ea ca admisibilă a ofertei clasată pe locul al doilea, în sensul că aceasta nu a suferit, nu suferă și nu riscă să sufere un prejudiciu ca o consecință a actului ...rității contractante contestat, respectiv a raportului procedurii sau a celorlalte acte care au stat la baza emiterii acestuia.

În acest sens, apreciază că interesul în formularea contestației se analizează în raport de actul vătămător emis de ...ritatea contractantă și de data la care persoana care se consideră vătămată a luat cunoștință de acest act, nefiind relevantă în acest sens conduita unor terțe persoane și formularea sau neformularea de către acestea a unei contestații.

Referitor la argumentul contestatoarei potrivit căruia „..... SRL nu avea un interes procesual actual pentru a putea formula contestație, anterior datei de 29.03.2023, data publicării în SEAP a contestației SRL, fiind ofertant câștigător” (pagina 5 din Concluziile scrise emise sub nr. 218/24.04.2023), subliniază faptul că, nici în prezent, ... SRL nu are un interes procesual „actual”, aspect care rezultă chiar din afirmațiile contestatoarei conform căroră „în esență, în urma admiterii contestației declarate de SRL, ofertant secund, ar exista riscul ca oferta SRL să fie declarată neconformă și inacceptabilă, cu consecința declarării

ofertei SRL ca fiind conformă și câștigătoare întrucât SRL se află pe locul secund conform raportului de evaluare" (pag. 9 din contestație).

Prin urmare, ... SRL solicită admiterea excepției lipsei de interes a SRL în formularea contestației ce face obiectul prezentului dosar și, în consecință, respingerea contestației ca fiind lipsită de interes.

II. Contestația formulată de SRL este tardivă.

..... SRL apreciază că, în situația în care se apreciază că SRL se încadrează în noțiunea de persoană care se consideră vătămată de un act al ...rității contractante, respectiv de raportul procedurii, atunci această societate ar fi trebuit să formuleze contestația împotriva acestui raport, în termen de 10 zile de la momentul la care a luat cunoștință de document, respectiv cel mai târziu la data de 27.03.2023.

Arătând că, în cadrul concluziilor scrise emise sub nr. 218/24.04.2023, ... SRL afirmă, în mod eronat, că „dreptul la contestație începe să curgă de la data accesului la dosarul achiziției, pentru a cunoaște motivele de nelegalitate întrucât actul vătămător este raportul coroborat cu propunerea tehnică și nu doar raportul". (pagina 6), ... SRL precizează că, astfel cum a arătat deja, dispozițiile art. 8 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016 nu pot fi interpretate în sensul în care termenul de formulare a contestației începe să curgă în funcție de momentul la care operatorii formulează cererea de acces la dosarul achiziției.

Susține că SRL avea posibilitatea de a formula cererea de acces la dosarul achiziției, imediat după ce a luat cunoștință de actul vătămător reprezentat de raportul procedurii.

De asemenea, reiterează faptul că, în măsura în care se consideră că SRL are în prezent un interes actual în a formula contestație împotriva raportului procedurii emis de ...ritate, aceasta avea același interes încă de la comunicarea actului menționat.

Față de aspectele prezentate anterior, ... SRL solicită Consiliului ca, în cazul în care va considera că SRL are interes în formularea contestației, să admită excepția tardivității și, în consecință, să respingă, ca tardivă, această contestație..

III. Contestația formulată de SRL este nefondată. Oferta SRL este conformă și respectă în totalitate cerințele caietului de sarcini.

În susținere, ... SRL reia argumentele din documentele transmise anterior Consiliului, respectiv:

1. ...colantul propus respectă caracteristicile tehnice solicitate de ...ritatea contractantă prin caietul de sarcini.

În plus, arată că inițial VPF, furnizorul ...colantului propus de SRL menționase, în declarația sa, termenul ... de valabilitate de 2 ani (deci dublu față de cel solicitat de ...ritate) în condițiile ... de depozitare, respectiv temperatura de 20 - 25°C și umiditate de 40- 50%, iar depunerea declarației din data de 14.04.2023 s-a făcut tocmai în scopul de a arăta că, în cazul existenței unor temperaturi de 10-40°C și 40-50% umiditate relativă, termenul de valabilitate oferit pentru produs este de 12 luni, nu de 24 luni cum fusese menționat inițial.

Susține că SRL citează, în mod greșit, declarația furnizorului VPF anterior menționată, afirmând că „De altfel, același furnizor își menține același punct de vedere privind temperatura de 20-25 grade și adaugă la data de 14.04.2023 faptul că s-ar putea menține această durată de valabilitate chiar și la temperatura de 40 grade Celsius”, iar, astfel după cum rezultă din cele menționate anterior, aceste afirmații sunt formulate cu evidentă rea-credință și în scopul de a induce în eroare Consiliul.

Învederează faptul că, prin declarația emisă de la data de 14.04.2023, acesta garantează termenul de valabilitate de 12 luni prevăzut în caietul de sarcini, în condițiile de mediu specificate de aceasta.

În opinia sa, afirmațiile SRL, conform cărora prezentarea unui astfel de document încalcă principiul tratamentului egal și interdicția de a depune înscrisuri noi sunt eronate, câtă vreme din dispozițiile art. 135 alin. (3) din H.G. nr. 395/2016 rezultă că în cazul unor vicii de formă sunt permise corectările/completările care au rol de clarificare sau confirmare.

Învederând faptul că, în cadrul propunerii tehnice, ... SRL a confirmat caracteristicile tehnice solicitate de ...ritate pentru ...colant, rezultând astfel respectarea cerințelor caietului de sarcini, consideră că, în mod legal, ...ritatea contractantă a decis că oferta sa este conformă.

Față de aspectele dezvoltate anterior, solicită respingerea contestației formulate de SRL cu privire la aceste aspecte ca nefondată.

2. Critica din cuprinsul contestației ... SRL privind modalitatea de aplicare a hologramei este nefondată.

Precizează că, în documentația de atribuire, ...ritatea contractantă nu a impus în sarcina ofertanților vreo modalitate de aplicare a hologramei, lăsând la latitudinea acestora această alegere (pag. 5 din caietul de sarcini) și, în plus, după cum rezultă și din adresa nr. 6667/23.02.2023 de răspuns la solicitările de clarificări ale comisiei de evaluare, ... SRL și-a întocmit propunerea financiară cu luarea în conside...e a modalității de aplicare a hologramei la cald, care presupune costuri egale sau mai mari decât metoda de aplicare a hologramei la rece.

Afirmă că o eventuală alegere din partea ...rității contractante a aplicării hologramei la rece nu influențează în niciun mod oferta întocmită de sa.

În acest context, apreciază ca fiind eronate și nefondate afirmațiile contestatoarei conform cărora *„în strânsă corelație cu cele menționate anterior la pct. 70, apreciem că justificarea privind prețul aparent neobișnuit de scăzut nu este concludentă din moment ce nu este prevăzută modalitatea de aplicare a hologramei”*.

De asemenea, reiterează faptul că specificațiile tehnice ale produsului livrat nu sunt influențate de metoda aleasă cu privire la aplicarea hologramei, ambele variante conducând la același rezultat, respectiv aplicarea unui element de securitate holografic pe produsul

tipărit final, iar alegerea SRL de a oferi ...rității posibilitatea de a alege între cele două modalități de aplicare a hologramei în funcție de circumstanțele existente pe durata executării acordului-cadru constituie o garanție în plus pentru ...ritatea contractantă și este complet legală.

Prin urmare, conchide că oferta sa respectă, inclusiv, cerințele tehnice de la secțiunea IV.4.1. „Modul de prezentare a propunerii tehnice”, a fișei de date conform cărora *„Nu vor fi acceptate oferte parțiale, ci doar oferte complete, care îndeplinesc toate cerințele prezentei documentații de atribuire”*, iar afirmațiile cont...e ale intervenientei cu privire la aceste aspecte sunt neîntemeiate.

Având în vedere cele expuse, ... SRL solicită respingerea contestației formulate de SRL, ca nefondată.

3. Motivul de contestație privind răspunsul SRL la solicitările de clarificări ale ...rității cu privire la prețul aparent neobișnuit de scăzut este nefondat.

Petenta menționează că, astfel cum a arătat anterior, și-a întocmit propunerea financiară cu luarea în conside...e a modalității de aplicare a hologramei la cald, astfel cum a și adus la cunoștința ...rității prin adresa nr. 6667/23.02.2023, precum și faptul că o eventuală alegere din partea ...rității contractante a aplicării hologramei la rece nu influențează în niciun mod propunerea sa financiară.

Prin urmare, consideră că afirmațiile SRL conform cărora „justificarea privind prețul aparent neobișnuit de scăzut nu este concludentă din moment ce nu este prevăzută modalitatea de aplicare a hologramei”, sunt eronate și nefondate.

IV. Obligarea contestatoarei la cheltuielile de judecată ocazionate de formularea cererii de intervenție.

..... SRL solicită obligarea contestatoarei la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de formularea cererii de intervenție în cuantum de 7.759,91 lei, conform documentelor justificative anexate prezentelor concluzii.

În drept, au fost invocate dispozițiile art. 1 alin. (1), art. 8 alin. (1) lit. a) și art. 10 din Legea nr. 101/2016, precum și prevederilor legale invocate în cadrul contestației.

Atașat concluziilor scrise, ... SRL a prezentat dovada cheltuielilor de judecată, depunând:

- Factura Număr: SCA 5569 din 27.04.2023, în valoare totală de 4232,68 lei, reprezentând Servicii juridice conform contractului de asistentă juridică nr. 3190915/24.03.2023, Abonament lunar – PROCEDURA ... – Dosar 980/2023, ore suplimentare - 06h00' x 120 .../oră, echivalent 720 eu217ro x 49401 +3556,87 lei + 675,81 lei TVA. OP nr. 10993 din 27.04.2023, pentru suma de 4232,68 lei;

- Factura Număr: SCA 5571 din 27.04.2023, în valoare totală de 3527,23 lei, reprezentând Servicii juridice conform contractului de asistentă juridică nr. 3190915/24.03.2023, Abonament lunar – PROCEDURA ... – Dosar 980/2023, ore suplimentare - 05h00' x 120 .../oră, echivalent a 600 ... x 4,9401 = 2964,06 lei + 563,17 lei TVA. OP nr.10935 din 27.04.2023, pentru suma de 3527,23 lei.

Prin corespondența înregistrată la CNSC sub nr. 23619/03.05.2023, ...ritatea contractantă a transmis solicitarea de accesa la dosarul cauzei, formulată de SRL și răspunsul la aceasta.

..... SRL a constituit cauțiunea în valoare de 36.000 lei, conform art. 611 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, prin recipisa de consemnare nr. 209019233/1 din 28.03.2023, emisă de Bank – Sucursala, înregistrată la CNSC cu nr. 16905/29.03.2023.

..... SRL a constituit cauțiunea în valoare de 36.000 lei, conform art. 611 alin. (1) din Legea nr. 101/20116, prin recipisa de consemnare nr. 209057310/1 din 11.04.2023, emisă de Bank – Sucursala, înregistrată la CNSC cu nr. 20208/13.04.2023.

Din analiza susținerilor părților și a documentelor existente la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

... .. SA, în calitate de ...ritate contractantă, a inițiat procedura de atribuire, prin licitație deschisă, a contractului de achiziție publică având ca obiect „*Achizitoarea formularului DOVADA DE INSPECȚIE*”, cod CPV 22822100, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr./.....2022, stabilind termenul limită de depunere a ofertelor sau a cererilor de participare pentru 2023, criteriul de atribuire „cel mai bun raport calitate-preț” și valoarea estimată, fără TVA, între 3.120.000 și 3.480.000 lei.

În cadrul procedurii de atribuire au depus oferte 2 operatori economici, respectiv SRL și SRL, aspect consemnat în procesul verbal nr. 47/25.01.2023.

După evaluarea ofertelor, ...ritatea contractantă a stabilit rezultatul procedurii, consemnat în raportul procedurii nr. 140/17.03.2023, potrivit căruia a fost declarată câștigătoare oferta depusă de SRL, în timp ce oferta depusă de SRL, declarată admisibilă, a fost poziționată pe locul 2 în clasamentul final.

Nemulțumit de acest rezultat al procedurii, comunicat prin adresa nr. 3900/17.03.2023, ... SRL a depus contestația care face obiectul Dosarului nr. 808/2023, criticând oferta declarată câștigătoare, depusă de SRL, despre care susține că ar fi trebuit respinsă.

De asemenea, nemulțumit de faptul că ...ritatea contractantă a stabilit că oferta depusă de SRL este admisibilă, ofertantul SRL a depus contestația care face obiectul Dosarului nr. 980/2023.

În ceea ce privește contestația formulată de SRL (Dosar nr. 808/2023), Consiliul constată următoarele:

În cadrul contestației, ...area acesteia susține că oferta depusă de SRL este neconformă și inacceptabilă, solicitând:

1. anularea ca nelegală a raportului procedurii nr. 140/17.03.2023, a actelor de evaluare care au stat la baza emiterii acestuia și a tuturor actelor subsecvente;

2. anularea adresei nr. 3900/17.03.2023 de comunicare privind rezultatul procedurii emise sub nr. 3900/17.03.2023;

3. obligarea ...rității contractante la reluarea procedurii de atribuire, din etapa evaluării ofertelor, în ceea ce privește oferta SC SRL, cu respectarea prevederilor legislației achizițiilor publice;

4. obligarea ...rității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea prezentei cauze,

și criticând următoarele aspecte:

- nu respectă cerințele caietului de sarcini cu privire la grosimea suportului ...colantului de hârtie;

- materialul propus pentru ...colantul de hârtie nu poate fi tipărit de imprimante inkjet sau laser, conform solicitări caietului de sarcini;

- prețurile ofertate în cadrul propunerii financiare nu sunt rezultatul liberei concurențe și nu au fost justificate;

- ofertantul nu a răspuns concludent la solicitările ...rității contractante;

- oferta nu îndeplinește condițiile de formă aferente elaborării și prezentării acesteia, necompletând DUAЕ în conformitate cu cerințele ...rității contractante.

Ca o chestiune prealabilă, Consiliul reține că, în cadrul Dosarului nr. 808/2023, ofertantul SRL, poziționat pe locul 1 în clasament și declarat câștigător, a transmis Consiliului prin e-mail, la data de 10.04.2023, cererea de intervenție (depusă în termen legal având în vedere faptul că ...ritatea contractantă a publicat contestația în SEAP la data de 29.03.2023, iar zilele de 8 și 9 aprilie 2023 au fost sâmbătă și duminică, zile nelucrătoare), prin care a solicitat respingerea contestației formulată de SRL ca nefondată.

În ceea ce privește demersul intervenientei SRL de a susține actul achizitoarei privind poziționarea ofertei sale pe locul 1, cererea de intervenție este încuviințată în principiu, în conformitate cu art. 64 din Codul de procedură civilă, dat fiind faptul că ...area acesteia dovedește interes legitim propriu în pricină.

Analizând critica potrivit căreia oferta depusă de SRL nu respectă cerințele caietului de sarcini cu privire la grosimea suportului ...colantului de hârtie, Consiliul constată următoarele:

În cadrul caietului de sarcini, cap. V specificație produs, lit. C) Caracteristicile tehnice pentru ...colant de hârtie și suportul său, Consiliul constată ca fiind relevante următoarele cerințe stabilite de ...ritatea contractantă:

„a. Hârtie albă necretată (mată),

b. Gramaj 70-80 gr/mp fără acoperire cu strat de silicon conform ISO 536,

*c. **Grosime 70-75 microni fără acoperire cu strat de silicon conform ISO 534,***

d. Gradul de alb minim 85-90% conform ISO 11475,

e. Opacitate minim 85-89% conform ISO 2471,

f. Luminozitate minim 95% conform ISO 2470/1,

g. Rezistența la rupere pe direcție longitudinală minim 5,5 kN/m conform ISO 1924/1,

h. Rezistența la rupere pe direcție transversală minim 2,5 kN/m conform ISO 1924/1,

i. Adeziv: Adeziv acrilic general permanent, cu temperatura de utilizare între -10/+ 80 grade Celsius,

j. **Suport: Hârtie albă acoperită cu un strat de silicon**, gramaj minim 82 gr./mp conform ISO 536, **grosime minim 90 microni** conform ISO 534, rezistența la rupere pe direcție longitudinală minim 6 kN/m conform ISO 1924, rezistența la rupere pe direcție transversală minim 3 kN/m conform ISO 1924,

k. Termen de valabilitate ...colant minim 12 luni de la data livrării în condiții de depozitare (temperatura 10-40 grade Celsius și umiditate 40-50%)”.

Din conținutul propunerii tehnice depusă de SRL, rezultă că produsul ofertat este produs de UPM ..., în legătură cu acesta fiind depuse următoarele documente:

- Declarație emisă de ... SRL, cu privire la ...colantul transparent cu rol sigiliu, în cadrul căreia se regăsesc specificații tehnice aferente acestuia material;

- Declarație emisă de UPM ..., producător al hârtiei marca ... NXT + FSC, în cadrul căreia sunt redată o serie de specificații tehnice, ...re care și

„Suport: Hârtie albă acoperită cu stat de silicon, gramaj minim 82 gr./mp ISO 536, **grosime minim 90 microni** conform ISO 534 (...);

- fișa tehnică a produsului, purtând antetul producătorului UPM, în cadrul căreia sunt menționate specificații tehnice relevante speței:

„**Față:** ... NXT+FSC

Produs: Hârtie SC fără conținut de lemn cu suprafață dimensionată (...)

Grosime 70 μm ISO 534

(...)

Adeziv: SP34 GREENTAC PLUS

(...)

Suport: ... 83-FSC

Produs: Hârtie-suport albă fără conținut de lemn

(...)

Grosime: 84 μm ISO 534

(...)

Performanță

Grosime totală – 173 μm (...). ”

În etapa de evaluare a propunerilor tehnice, prin adresa nr. 87/10.02.2023, ...ritatea contractantă, precizând că „nu este clară grosimea ...colantului după acoperire, 84 sau 90 microni”, precum și „Având în vedere cele menționate, precum și precizarea din capitolul V al caietului de sarcini, litera H: «În propunerea tehnică ofertantul va face o descriere amănunțită a hologramei care include și modul de vizualizare a

elementelor de securitate propuse», a solicitat ofertantului SRL să precizeze „care este grosimea ...colantului după acoperire”.

Prin adresa nr. 1414/13.02.2023, ofertantul SRL a răspuns solicitării ...rității contractante, precizând că „Grosimea totală a ...colantului conform fișei tehnice a producătorului (pagina 28 din oferta tehnică) este de 173 microni și este compusă din următoarele:

- ...colant din hârtie cu grosimea de 70 microni (pag. 27 din oferta tehnică);

- suport hârtie cu silicon cu grosimea de 84 microni (pagina 27 din oferta tehnică) și

- adeziv permanent de 19 microni, aceasta rezultând din diferența de 173 microni total (...colant hârtie + adeziv permanent + suport hârtie cu silicon), (pagina 28 din oferta tehnică) și 70 microni (grosime ...colant hârtie) (pagina 27 din oferta tehnică) și 84 microni (suport hârtie cu silicon) (pagina 28 din oferta tehnică).

Deci, după acoperire, hârtia suport a ...colantului va avea grosimea de 103 microni (84 microni + 19 microni adeziv permanent)”.

Acest răspuns a fost analizat de comisia de evaluare, care, în cadrul procesului verbal nr. 90/14.02.2023, a reținut că la paginile 27 și 28 ale propunerii tehnice se regăsește o traducere în limba ...ă a documentului „UPM ... Technical Information” din care nu se poate identifica „hârtie cu silicon cu grosimea de 84 microni”, precum și faptul că nu înțelege ce reprezintă „Performanță – Grosime totală – 173 microni”. De asemenea, membrii comisiei de evaluare au reținut că, în documentul „... ..”, sunt prezentate caracteristici pentru „... NXT + FSC – Hârtie SC fără conținut de lemn”, respectiv grosimea de 70 microni și „... 83 – FSC – Hârtie – suport albă fără conținut de lemn” respectiv grosimea de 84 microni și nu hârtie cu silicon, precum și faptul că ofertantul a menționat „adeziv permanent de 19 microni”, componentă care nu se regăsește în documentul „

...”.

Având în vedere aceste aspecte, comisia de evaluare a transmis ofertantului SRL solicitarea de clarificări nr. 91/ 14.02.2023 în cadrul căreia, ulterior redării concluziilor menționate în paragraful anterior, a precizat următoarele: „Revenim cu solicitarea de a lămuri grosimea ...colantului după acoperire și totodată să lămuriți aspectele menționate mai sus (...)”.

Ofertantul a răspuns acestei solicitări, precizând următoarele:

«Din fișa tehnică a produsului (pag 27-28 din oferta tehnică) reies clar următoarele:

conform descrierii dvs. din caietului de sarcini

„...colant de hârtie” este denumit în fișa tehnică a furnizorului ...: ... NXT+FSC și are grosimea de 70 microni.

„adeziv general permanent” este denumit în fișa tehnică a furnizorului ...: Adeziv SP 34 GREENTAC PLUS și are grosimea de 19 microni.

„suport: hârtie albă acoperită de un strat de silicon” este denumit în fișa tehnică a furnizorului ...: Suport ... 83-FSC și are grosimea de 84 microni.

La pagina 28 din oferta tehnică găsiți la rubrica Performanță grosimea totală a celor trei componente din care este alcătuit întregul produs ofertat de către noi:

70 microni (...colant) + 19 microni (adeziv) + 84 microni (suport) = 173 microni (...colant + adeziv + suport)

Așadar, grosimea ...colantului suport după acoperire este dată de suma celor două componente (19 microni adeziv și 84 microni suport), respectiv 103 microni, aceasta valoare îndeplinind cerința ...rității contractante menționată în cadrul caietului de sarcini, și anume «...., Hârtie albă acoperită cu un strat de silicon, gramaj minim 82 gr./mp conform ISO 536, grosime minim 90 microni conform ISO 534».

Menționăm că, în cadrul propunerii tehnice, am depus Declarația privind conformitatea ofertei, prin care ne asumăm furnizarea produselor ce fac obiectul achiziției în conformitate cu legislația în vigoare, în contextul în care oferta noastră respectă în totalitate cerințele caietului de sarcini."

Comisia de evaluare a apreciat ca fiind concludent acest răspuns, reținând că grosimea totală a celor trei componente din care este alcătuit întregul produs ofertat este de 173 microni (...colant + adeziv + suport) și ...colantul suport, după acoperire cu un strat de silicon, va avea grosimea de 103 microni.

Consiliul apreciază ca fiind eronată această concluzie a comisiei de evaluare, în condițiile în care, cerința din caietul de sarcini a stipulat ca suportul ...colantului, adică **„Hârtie albă acoperită cu un strat de silicon,”** să aibă **„grosime minim 90 microni conform ISO 534”**, iar ofertantul criticat a menționat, în răspunsul transmis, că *„din fișa tehnică a produsului (pag. 27-28 din propunerea tehnică) reies clar următoarele: conform descrierii dvs. din caietul de sarcini (...) «suport hârtie albă acoperită cu silicon» este denumit în fișa tehnică a furnizorului ...: Suport ... 83-FSC și are grosimea de 84 microni”*.

Din conținutul caietului de sarcini, rezultă în mod clar că ...ritatea contractantă a stabilit cerințe distincte în ceea ce privește suportul ...colantului (grosimea aferentă hârtiei acoperită cu silicon) și adezivul (în legătură cu care nu au fost stabilite cerințe cu privire la grosime). Astfel, din cerințele caietului de sarcini, rezultă că ...ritatea contractantă nu a stabilit o anumită grosime minimă pentru suportul ...colantului acoperit cu adeziv (adică o grosime a hârtiei albă acoperită cu silicon și adeziv), ci doar o grosime minimă a hârtiei cu silicon.

Ori, cerințele documentației de atribuire, inclusiv specificația tehnică cu privire la grosimea suportului ...colantului (minim 90 microni), nu au fost contestate în termen legal de niciun potențial ofertant, astfel că acestea au devenit obligatorii pentru ofertanți și ...ritatea contractantă. În speță, ofertanții aveau obligația să ofere produse care să respecte toate cerințele stabilite în caietul de sarcini, iar ...ritatea contractantă să evalueze ofertele cu respectarea regulilor stabilite de ea în documentația de atribuire.

Rezultă astfel, că prin informațiile furnizate în cadrul propunerii tehnice și a răspunsului la solicitările de clarificări, ... SRL nu a dovedit că produsul oferat are suportul ...colantului cu specificațiile solicitate de ...ritatea contractantă în ceea ce privește grosimea acestuia. Astfel, așa cum s-a reținut în prezenta motivare, ...ritatea contractantă a solicitat ca suportul ...colantului să fie hârtie albă „acoperită cu un strat de silicon cu grosime minim 90 microni”, iar ofertantul susține că produsul său respectă această specificație prin cumularea grosimii „suportului hârtie albă acoperită cu silicon” - 84 microni, cu grosimea adezivului – 19 microni.

Potrivit art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016, ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, iar potrivit art. 133 alin. (2) din același act normativ, propunerea tehnică trebuie să corespundă cerințelor minime prevăzute în caietul de sarcini, iar în speță, produsul oferat de SRL nu respectă specificația tehnică analizată, critica fiind întemeiată.

Susținerea contestatoarei referitoare la faptul că, prin solicitările repetate de clarificări care au vizat propunerea tehnică, s-ar fi încălcat principiul tratamentului egal nu poate fi reținută de Consiliu, motivat de faptul că, de principiu, un asemenea demers este de natură să sprijine comisia de evaluare în aflarea tuturor informațiilor necesare evaluării ofertelor, iar în speță, solicitările de clarificări au condus la stabilirea grosimii reale a suportului ...colantului, respectiv a hârtiei albă acoperită cu un strat de silicon.

Cu privire la critica potrivit căreia materialul propus de ofertantul declarat câștigător, pentru ...colantul de hârtie nu poate fi tipărit de imprimante inkjet sau laser, Consiliul constată următoarele:

În cadrul caietului de sarcini, la cap. V Specificație produs, lit. B - ...colantul de hârtie și suportul său, ...ritatea contractantă a stabilit că „1.1. ...colant de hârtie care **să poată fi tipărit de imprimante inkjet (cerneală) sau laser**, în cadrul atelierelor care efectuează verificări tahografe și limitatoare de viteză. Textul tipărit de utilizatorul final (personalul atelierelor) trebuie să rămână lizibil timp de cel puțin 3 ani (nu trebuie să interacționeze chimic cu materialul ...colantului)”.

Din conținutul propunerii tehnice depusă de SRL, respectiv Fișa tehnică ..., rezultă că, în legătură cu capacitatea de tipărire, s-a menționat „offset, flexografie, tipografie și matrice puncte”, neregăsindu-se informații concrete cu privire la respectarea cerinței impusă prin caietul de sarcini.

Ori, verificând activitatea membrilor comisiei de evaluare, Consiliul constată că acest aspect nu a fost clarificat cu ofertantul, critica fiind întemeiată din acest punct de vedere.

O altă critică a contestatoarei vizează faptul că prețurile ofertate de SRL în cadrul propunerii financiare nu sunt rezultatul liberei concurențe și nu au fost justificate, contestatoarea susținând că, pe de o parte, pentru a justifica prețul oferat, operatorul economic declarat câștigător a invocat contractul de închiriere încheiat cu ... SRL, cu o valoare de 2.000 ..., această valoare fiind derizorie în raport de valorile reale pe care le presupun cheltuielile care fac obiectul contractului, iar pe

de altă parte, ofertantul criticat ar avea prea puține persoane angajate pentru a realiza contractul. De asemenea, contestatoarea consideră că, în fapt, ... SRL ar fi trebuit declarat subcontractant.

În analizarea acestor critici, Consiliul reține că valoarea ofertată de SRL este de 1.537.000,00 lei, reprezentând aproximativ 44% din valoarea estimată a contractului. Ca urmare a constatării încadrării acestei oferte în prevederile art. 136 alin. (4) din HG nr. 395/2016, ...ritatea contractantă a solicitat ofertantului criticat, prin adresa nr. 95/17.02.2023, în temeiul art. 210 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 și art. 136 alin. (1) din HG nr. 395/2016, să explice „valoarea ofertată, să transmițeți explicații însoțite de dovezi concludente privind elementele prevăzute la art. 210 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 și art. 136 alin. (2) din HG nr. 395/2016”.

Prin adresa nr. 1417/24.02.2023, ... SRL a răspuns solicitării ...rității contractante, prezentând informații privind cheltuielile cu materia primă (...colant de hârtie, ...colant transparent simplu, hologramă), cheltuieli diverse, neprevăzute și cheltuieli indirecte, formulând susțineri cu privire la transport, profit, cheltuielile neprevăzute și indirecte și depunând oferte de preț de la ... SRL (pentru holograme și ...colant transparent) și ... SA (pentru hârtie ...colant), precum și contractul de închiriere nr. 550/15.03.2021, încheiat cu ... SRL cu privire la spațiul de lucru.

Comisia de evaluare a analizat acest răspuns și, potrivit mențiunilor din procesul verbal nr. 104/27.02.2023, a constatat că ofertatul a depus o *„prezentare sumară, nedetaliată privind fundamentarea economică a modului de formare a prețului ofertat, nu sunt prezentate costurile generate de procesul tehnologic de producere al produsului, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului de producție implicat în realizarea produsului, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru. Comisia de evaluare consideră că ofertantul (...) nu a explicat, nu a justificat și nu a detaliat valoarea scăzută a ofertei financiare, a tuturor componentelor elementelor de preț și consideră necesară o nouă solicitare de clarificări privind justificarea valorii de preț ofertată, cu detalierea și prezentarea cât mai obiectivă a componentelor elementelor de preț, astfel cum reglementează art. 210 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 și art. 136 alin. (2) din HG nr. 395/2016, precum și să prezinte Anexa 3 la contractul de închiriere al spațiului situat în str. ...”*.

În sensul celor reținute în procesul verbal nr. 104/27.02.2023, prin adresa nr. 107/28.02.2023, ...ritatea contractantă a solicitat clarificări ofertantului SRL în legătură cu mai multe aspecte punctuale, ...re care și cu privire la Anexa nr. 3 la contractul de închiriere a spațiului situat în str.

Prin adresa nr. 1423/03.03.2023, ofertantul a răspuns acestei solicitări, înaintând și Anexa nr. 3 la contractul de închiriere, iar comisia de evaluare a considerat concludent răspunsul sub acest aspect.

Analizând conținutul contractului de închiriere, respectiv faptul că valoarea acestuia este prea mică raportat la obiectul acestuia, Consiliul constată următoarele:

Din conținutul contractului de închiriere nr. 550/15.03.2021, încheiat între SRL (locatar) și SRL (locator), rezultă următoarele informații relevante speței:

- obiectul contractului este închirierea spațiului situat în str. ... nr. 64-66, sector 3, ... „pentru deschiderea de către locatar a unui punct de lucru la această adresă, unde își va putea desfășura activitățile comerciale, inclusiv cea de tipărire a produselor tipografice (imprimare) pentru clienții săi, ce corespunde codului CAEN 7311 – Activități ale agenților de publicitate”, spațiul fiind pus la dispoziția locatarului „amenajat și utilat pentru desfășu...ea (...) activităților de tipărire cu personal propriu sau cu personalul locatorului în funcție de înțelegerea părților și conform dispozițiilor în vigoare cu privire la normele de muncă și securitatea și protecția muncii (...). (prin prezentul contract, locatorul închiriază utilajele necesare fluxului producției de imprimare, în cantitățile de mai jos, conform tabelului din Anexa nr. 1. (...) Prezentul contract este consimțit și acceptat în schimbul plății unei chirii conform valorii din Anexa nr. 3 (...);

- în Anexa nr. 1 la contract sunt indicate utilajele necesare fluxului producției de imprimare;

- în Anexa nr. 3 la contract se menționează cuantumul chiriei ca fiind 2250 .../lună +TVA.

În legătură cu cheltuielile de tipărire, preștanțare, tăiere, aplicare hologramă, inseriere, ambalare, etichetare, depozitare, ofertantul criticat a menționat în cadrul răspunsului nr. 1423/03.03.2023, că acestea au fost raportate de contractul de închiriere nr. 550/15.03.2021, din cadrul căruia a alocat lunar aproximativ 74% din costul chiriei (1650 .../lună) (diferența de 26% fiind acoperită din alte contracte aflate în derulare), rezultând, prin raportare la durata acordului-cadru și numărul de bucăți ale formularului „Dovadă de inspecție”, un cost de 0,68 lei/bucată.

Față de cele reținute anterior, Consiliul apreciază ca fiind neîntemeiată critica ...arei contestației referitoare la valoarea scăzută a contractului de închiriere, în condițiile în care contractul de închiriere este o înțelegere între două părți, prețul stabilit reprezentând acordul de voință al părților, în legătură cu care doar părțile pot interveni. În aceste condiții, aprecierile referitoare la faptul că acest preț este prea mic nu pot fi reținute, singurele în măsură să stabilească proporționalitatea prețului chiriei fiind părțile contractului de închiriere. Acest preț nu poate constitui obiect al verificării ...rității contractante, în condițiile în care SRL este un terț față de prezenta procedură de atribuire.

Pe de altă parte, însă, în ceea ce privește susținerea contestatoarei referitoare la faptul că SRL și SRL ar fi trebuit declarați subcontractanți, Consiliul constată că aceasta este neîntemeiată, în condițiile în care potrivit art. 3 alin. (1) lit. yy) din Legea nr. 98/2016, „subcontractantul” este definit ca fiind „*orice operator economic care nu este parte a unui contract de achiziție publică și care execută anumite părți ori elemente ale lucrărilor/serviciilor, răspunzând în fața*

contractantului de organizarea și derularea tuturor etapelor necesare în acest scop. Punerea la dispoziție a unui utilaj sau furnizarea de materiale/bunuri în cadrul unui contract de achiziție publică nu este considerată subcontractare în sensul prezentei legi”, din documentele depuse în legătură cu cei doi operatori economici rezultând că ... SRL furnizează materialele necesare obținerii produsului ofertat, iar ... SRL pune la dispoziție spațiu, utilajele necesare și, după caz, personal, aceștia fiind, de fapt, furnizori [art. 3 alin. (1) lit. w) din Legea nr. 98/2016 – „entitatea care pune la dispoziția unui contractant produse, inclusiv servicii de instalare sau amplasare a acestora, dacă este cazul, ori care prestează servicii către acesta, care nu are calitatea de subcontractant”].

De altfel, în acest sens este și Notificarea emisă de A.N.A.P. la data de 12 mai 2022, potrivit căreia „În termeni practici, furnizorii sunt persoane, organizații sau altă entitate care furnizează bunuri sau servicii, în scopul desfășurării adecvate a activității unei organizații, cum ar fi: producători, distribuitori, importatori de materii prime, materiale, semifabricate, echipamente, utilaje; prestatori de servicii (reparații, bănci, consultanță, medicale, sociale etc.); persoane fizice”.

Susținerea contestatoarei referitoare la faptul că ofertatul criticat ar avea prea puține persoane angajate pentru a realiza contractul ce urmează a se încheia, nu poate fi reținută de Consiliu, motivat de faptul că, în cadrul documentației de atribuire nu au fost stabilite cerințe în acest sens.

Consiliul nu poate reține nici susținerile contestatoarei referitoare la operatorul economic ... SRL (cheltuieli anuale, personal, etc.), acestea fiind nerelevante speței, în condițiile în care, așa cum s-a reținut anterior, acest operator economic este un furnizor de servicii pentru ofertantul SRL, fiind un terț față de prezenta procedură de atribuire.

Cu privire la critica potrivit căreia ofertantul SRL nu a răspuns concludent la solicitările ...rității contractante, în condițiile în care i s-au cerut de două ori clarificări cu privire la justificarea prețului ofertat, însă prin răspunsul transmis ofertantul a confirmat că propunerea financiară a fost întocmită nelegal și nu include și cheltuielile cu personalul implicat în realizarea produsului, cheltuielile cu echipamentele și utilajele și celelalte costuri generate de procesul tehnologic de producere al produsului, Consiliul constată că aceasta este, în parte, întemeiată, având în vedere următoarele considerente:

Din conținutul solicitărilor de clarificări adresate ofertantului rezultă că acestea nu au avut același conținut, prima dintre ele având un caracter general [explicare valoarea ofertată, transmitere explicații însoțite de dovezi concludente privind elementele prevăzute la art. 210 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 și art. 136 alin. (2) din HG nr. 395/2016], iar cea de-a doua solicitare vizând aspecte concrete necesar a fi lămurite de ofertant (calculul diverselor cheltuieli, elementele care compun etapele tehnologice de realizare a formularului, justificarea valorilor din categoria cheltuieli

diverse, neprevăzute și indirecte, valoarea transportului, procentul aferent profitului, etc.).

Ori, legiuitorul nu a limitat, în cazul procedurilor de atribuire de tipul celei din prezenta speță, dreptul ...rității contractante de a solicita clarificări ofertanților în cursul procesului de evaluare, stăruirea în cunoașterea tuturor informațiilor necesare evaluării corecte a unei oferte neputând fi sancționată de Consiliu.

În ceea ce privește cheltuielile cu personalul implicat în realizarea produsului, Consiliul constată că acestea nu au fost evidențiate în cadrul răspunsului la solicitările de clarificări, neputând-se reține existența unei justificări cu privire la acest aspect. De altfel, din informațiile transmise de ofertant nu rezultă în mod clar cui aparține personalul care va realiza contractul, în condițiile în care, pe de o parte, din informațiile existente în contractul de închiriere nu rezultă cu certitudine dacă personalul care va fi implicat în realizarea contractului aparține ofertantului sau locatorului (*„cu personal propriu sau cu personalul locatorului în funcție de înțelegerea părților”*), iar pe de altă parte, în cadrul unuia dintre răspunsurile la solicitarea de clarificări se menționează că în baza contractului de închiriere, are asigurate „toate echipamentele necesare producerii formularelor, precum și personal specializat pentru efectuarea operațiunilor de tipărire (...)”, critica, sub acest aspect, fiind întemeiată.

Referitor la critica potrivit căreia oferta nu îndeplinește condițiile de formă aferente elaborării și prezentării acesteia, necompletând DUAE în conformitate cu cerințele ...rității contractante, întrucât nu au fost completate informații cu privire la subcontractanți deși, potrivit explicațiilor cu privire la prețul ofertat, rezultă că ... SRL și ... SRL ar fi trebuit declarați subcontractanți, Consiliul constată că, față de cele reținute în paragrafele anterioare cu privire la calitatea în procedură a celor doi ofertanți, de furnizori, aceasta este neîntemeiată.

Luând în conside...e aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 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 National de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul urmează să admită contestația depusă de SRL și să anuleze actele ...rității contractante privind decizia de decla...e admisibilă și câștigătoare a ofertei depusă de SRL, precum și comunicările privind rezultatul procedurii.

În baza art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va obliga ...ritatea contractantă, ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale, să facă aplicarea aspectelor de fapt și de drept, stabilite de Consiliu prin motivarea sa, în ceea ce privește oferta depusă de SRL.

În baza dispozițiilor art. 26 alin. (9) și art. 68 din Legea nr. 101/2016, Consiliul va obliga ...ritatea contractantă la plata către SRL a sumei de 14.000 lei, reprezentând parte din ono...iul avocațial în valoare de 28.951,98 lei (conform facturilor SCA 5520 din 06.04.2023, SCA 5567 din 27.04.2023 și SCA 5570 din 27.04.2023 și ordinelor de plată nr. 10796/ 06.04.2023, nr. 10932/27.04.2023 și, respectiv, nr.

10934/27.04.2023), dat fiind faptul că nu toate criticile contestatoarei au fost admise și complexitatea cauzei.

Contestația urmând a fi admisă, față de cele reținute mai sus cu ocazia soluționării ei, Consiliul încuviințează, în principiu, cererea de intervenție formulată de SRL și o va respinge, inclusiv capătul de cerere privind obligarea SRL la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea contestației.

În ceea ce privește contestația formulată de SRL (Dosar nr. 980/2023), Consiliul constată următoarele:

În cadrul contestației, ...area acesteia susține că oferta depusă de SRL este neconformă, solicitând:

1. în principal, admiterea contestației și anularea în parte, ca nelegală a deciziei, a raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente emise de ...ritatea contractantă prin care oferta depusă de SRL, în calitate de ofertant secund, a fost declarată admisibilă, conformă și clasată pe locul secund și

2. obligarea ...rității contractante la reevaluarea ofertei depuse de SRL, de la etapa evaluării propunerii tehnice, ținând cont de aspectele de neconformitate ale acesteia, cu menținerea deciziei și a raportului în privința declarării SRL drept operator câștigător;

3. în subsidiar, anularea procedurii de atribuire, în ipoteza în care nu pot fi dispuse măsuri de remediere care să permită desemnarea unei oferte admisibile și câștigătoare, în conformitate cu art. 212 alin. 1 lit. a) din Legea nr. 98/2016 și art. 143 alin. (3) din H.G. 395/2016;

4. obligarea SRL la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de prezenta contestație,

și criticând următoarele aspecte:

- nu respectă cerințele caietului de sarcini referitoare la condițiile de depozitare la o temperatură de 10-40 grade Celsius;

- nu a indicat cu exactitate modalitatea în care va aplica holograma, respectiv la rece sau la cald, ceea ce echivalează cu necompletarea propunerii tehnice;

- a oferit informații sumare cu privire la prețul aparent neobișnuit de scăzut raportat la specificațiile din propunerea tehnică.

Consiliul reține că, în cadrul Dosarului nr. 980/2023, ofertantul SRL, poziționat pe locul 2 în clasament, a transmis Consiliului prin e-mail, la data CNSC, la data de 20.04.2023, cererea de intervenție voluntară accesorie (depusă în termen legal având în vedere faptul că ...ritatea contractantă a publicat contestația în SEAP la data de 11.04.2023), prin care a solicitat respingerea contestației formulată de SRL ca nefondată.

În ceea ce privește demersul intervenientei SRL de a susține actul achizitoarei privind admisibilitatea ofertei sale și poziționarea acesteia pe locul 2 în clasament, cererea de intervenție este încuviințată în principiu,

în conformitate cu art. 64 din Codul de procedură civilă, dat fiind faptul că ...area acesteia dovedește interes legitim propriu în pricină.

În temeiul art. 26 alin.(1) din legea nr. 98/2016, analizând, cu prioritate, excepțiile invocate de părți cu privire la contestația formulată de SRL, respectiv tardivitatea contestației (invocată de ...ritatea contractantă) și lipsa de interes a SRL în formularea contestației (invocată de contestatoarea SRL), Consiliul constată că acestea se află în strânsă legătură astfel că vor fi analizate împreună.

În analiza acestor excepții, este necesar să se stabilească, în primul rând, data de la care începe să curgă termenul de contestare a deciziei ...rității contractante de a stabili ca fiind admisibilă oferta depusă de SRL.

Potrivit art. 8 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, persoana care se consideră vătămată de un act al ...rității contractante, poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului ...rității contractante, obligării acesteia la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum și pentru recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, la art. 3 alin. (1) lit. a) din același act normativ, legiuitorul definind act al ...rității contractante *„orice act, orice operațiune care produce sau poate produce efecte juridice, neîndeplinirea în termenul legal a unei obligații prevăzute de legislația în materie, omisiunea ori refuzul de a emite un act sau de a efectua o anumită operațiune, în legătură cu sau în cadrul unei proceduri de atribuire, fără a include achiziția directă care intră sub incidența Legii nr. 554/2004, prevăzute de art. 68 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, de art. 82 din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, cu modificările și completările ulterioare, sau de art. 50 din Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii, cu modificările și completările ulterioare”*, iar la lit. f) stabilind că se consideră persoană vătămată *„orice operator economic care îndeplinește cumulativ următoarele condiții: (i) are sau a avut un interes în legătură cu o procedură de atribuire; și (ii) a suferit, suferă sau riscă să sufere un prejudiciu ca o consecință a unui act al ...rității contractante, de natură să producă efecte juridice, ori ca urmare a nesoluționării în termenul legal a unei cereri privind o procedură de atribuire.”*.

Pe de altă parte, în privința interesului în formularea contestației, Consiliul reține ca relevante și prevederile Curții ...pene de Justiție din Cauza C-532/20 din 24.02.2022, fraza finală, potrivit căreia: *„Articolul 1 alineatul (1) al patrulea paragraf și alineatul (3), precum și articolul 2c din Directiva 92/13/CEE a Consiliului din 25 februarie 1992 privind coordonarea actelor cu putere de lege și actelor administrative referitoare la aplicarea normelor comunitare cu privire la procedurile de achiziții publice ale entităților care desfășoară activități în sectoarele apei, energiei, transporturilor și telecomunicațiilor, astfel cum a fost modificată prin Directiva 2014/23/UE a Parlamentului ...pean și a Consiliului din 26 februarie 2014, trebuie interpretate în sensul că termenul în care adjudecatorul unui contract poate introduce o cale de atac împotriva unei decizii a entității contractante prin care se declară admisibilă, în cadrul deciziei de atribuire a contractului respectiv, oferta unui ofertant*

necâștigător poate fi calculat luând ca punct de referință data primirii acestei decizii de adjudecare de către acest adjudecatar, chiar dacă, la acea dată, ofertantul respectiv nu introdusese sau nu introdusese încă o cale de atac împotriva acesteia. În schimb, în cazul în care, cu ocazia notificării sau a publicării deciziei menționate, un rezumat al motivelor pertinente ale acesteia, precum informațiile referitoare la modalitățile de evaluare a ofertei menționate, nu a fost, conform articolului 2c amintit, adus la cunoștința adjudecatarului menționat, termenul respectiv trebuie calculat luând ca punct de referință comunicarea unui astfel de rezumat către același adjudecatar”.

În speță, prin adresa nr. 3899/17.03.2023, ...ritatea contractantă a comunicat ofertantului SRL rezultatul procedurii, respectiv faptul că oferta sa a fost declarată câștigătoare, fără a-l informa, însă, pe ofertant cu privire la rezultatul evaluării celeilalte oferte depusă în procedură, astfel că nu se poate considera că termenul de contestare a unei decizii cu privire la cealaltă ofertă ar curge de la această comunicare.

Așa cum rezultă din prevederile de la art. 66 alin. (4) și (5) din HG nr. 395/2016, legiuitorul nu a stabilit că postarea în SEAP a raportului procedurii reprezintă o modalitate de informare a ofertanților cu privire la deciziile sale, ba mai mult, a prevăzut la alin. (5) că, după aprobarea raportului procedurii de atribuire, alături de postarea lui în SEAP, ...ritatea contractantă are obligația informării ofertanților cu respectarea prevederilor cap. IV secțiunea a 13-a „Informarea candidaților/ofertanților” din Lege (respectiv art. 215 din Legea nr. 98/2016).

A interpreta că, prin reglementarea postării în SEAP a raportului procedurii, legiuitorul a avut în vedere informarea participanților la procedură, moment de la care aceștia pot stabili în ce măsură îndeplinesc condițiile necesare atacării pe calea contestației a actelor ...rității contractante, ar lipsi de scop, finalitate și eficiență reglementarea de la art. 215 din Legea nr. 98/2016 care stabilește obligația ...rității contractante de a comunica participanților rezultatul procedurii de atribuire cât mai curând posibil, dar nu mai târziu de 3 zile de la emiterea deciziilor sale.

Că informarea stabilită de lege la art. 215 nu este doar o formalitate, ci este chiar actul prin care ...ritatea își comunică deciziile, pe care operatorul economic le poate contesta cu respectarea dispozițiilor Legii nr. 101/2016, rezultă și din următoarele dispoziții ale art. 3 din Legea nr. 101/2016:

„(1) În sensul prezentei legi, termenii și expresiile de mai jos semnifică, după cum urmează:

a) act al ...rității contractante - orice act, orice operațiune care produce sau poate produce efecte juridice, neîndeplinirea în termenul legal a unei obligații prevăzute de legislația în materie, omisiunea ori refuzul de a emite un act sau de a efectua o anumită operațiune, în

legătură cu sau în cadrul unei proceduri de atribuire, fără a include achiziția directă care intră sub incidența Legii nr. 554/2004, prevăzute de art. 68 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, de art. 82 din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, cu modificările și completările ulterioare, sau de art. 50 din Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii, cu modificările și completările ulterioare; (...)

f) persoană care se consideră vătămată - orice operator economic care îndeplinește cumulativ următoarele condiții:

(i) are sau a avut un interes în legătură cu o procedură de atribuire; și

(ii) a suferit, suferă sau riscă să sufere un prejudiciu ca o consecință a unui act al ...rității contractante, de natură să producă efecte juridice, ori ca urmare a nesoluționării în termenul legal a unei cereri privind o procedură de atribuire.

(3) În sensul alin. (1) lit. f) pct. (i) se consideră că o persoană are sau a avut un interes în legătură cu o procedură de atribuire dacă nu a fost încă exclusă definitiv de la respectiva procedură. O excludere este definitivă în cazul în care a fost notificată candidatului/ofertantului interesat și fie a fost considerată legală de către Consiliu/instanță, fie nu mai poate face obiectul unei căi de atac.”

De asemenea, potrivit art. 217 din Legea nr. 98/2016:

„(4) Ulterior finalizării procedurii de atribuire, dosarul achiziției publice are caracter de document public.

(5) Accesul persoanelor la dosarul achiziției publice potrivit alin. (4) se realizează cu respectarea termenelor și procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informațiile de interes public și nu poate fi restricționat decât în măsura în care aceste informații din cadrul propunerilor tehnice, propunerilor financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost au fost declarate și probate conform art. 57 alin. (4) ca fiind confidențiale, potrivit legii.

6) Prin excepție de la prevederile alin. (5), **după comunicarea rezultatului procedurii de atribuire**, ...ritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat la raportul procedurii de atribuire și la informațiile care nu fac parte din propunerile tehnice, propunerile financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost. ...ritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat și la informațiile din cadrul propunerilor tehnice și/sau la fundamentările/justificările de preț/cost care nu au fost declarate și probate de către ofertanți ca fiind confidențiale.”

Se observă, așadar, că de comunicarea rezultatului procedurii (așa cum este stabilită la art. 215 din lege) depinde și posibilitatea ofertanților de a avea acces la documentele indicate din dosarul achiziției, aflat la ...ritatea contractantă, acesta fiind, fără îndoială, un instrument pus la dispoziția ofertanților de către legiuitor și în scopul contestării în condițiile dispozițiilor de la art. 10 („Contestația se formulează în scris și trebuie să

conțină următoarele elemente: ...”), art. 11 alin. (1) („În situația în care Consiliul apreciază că în contestație nu sunt cuprinse toate informațiile prevăzute la [art. 10](#), acesta cere contestatorului ca, în termen de 3 zile de la înștiințare, să completeze contestația. În cazul în care contestatorul nu se conformează obligației impuse de Consiliu, contestația este anulată.”) și art. 21 alin. (3) („Este inadmisibilă prezentarea unor noi motive de contestare și/sau formularea unor noi capete de cerere pe calea concluziilor scrise sau orale ori a precizărilor la contestație ulterior termenului legal de formulare a acesteia.”) din Legea nr. 101/2016.

Din conținutul textelor de lege citate, se relevă că legiuitorul a stabilit postarea în SEAP a raportului procedurii ca expresie a respectării și aplicării principiului transparenței, consacrat la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, nicidecum ca modalitate legală de înștiințare a ofertanților cu privire la rezultatul procedurii, ultim caz în care ar fi înlăturat dispozițiile privind informarea ofertantului declarat câștigător (art. 214 din Legea nr. 98/2016), cât și a celorlalți ofertanți (art. 215 din lege) cu privire la deciziile adoptate.

De fapt, Consiliul constată că, potrivit informațiilor existente la dosarul cauzei, ulterior emiterii rezultatului procedurii, ... SRL a solicitat ...rității contractante, la data de 04.04.2023, acces la dosarul achiziției, iar ...ritatea contractantă i-a transmis „propunerea tehnică a SRL ...” la data de 05.04.2023.

Aplicând prevederile Deciziei Curții ...pene de Justiție în Cauza C-532/20, Consiliul constată că termenul legal de contestare a deciziei de stabilire ca admisibilă și poziționată pe locul 2 în clasament a ofertei depusă de SRL, începe să curgă de la data de 05.04.2023, dată de la care SRL a cunoscut modalitatea în care SRL a fost evaluată de către ...ritatea contractantă.

În aceste condiții, termenul de contestare [calculat prin aplicarea dispozițiilor art. 8 alin. (1) lit. a) coroborate cu art. 5 din Legea nr. 101/2016] a deciziei de stabilire ca admisibilă a acestei oferte, începe să curgă de la 06.04.2023 și se împlinește la data de 18.04.2023 (15-17 aprilie 2023 au fost zile de sărbătoare legală).

În aceste condiții, contestația transmisă de ofertantul SRL prin e-mail, la data de 10.04.2023, este în termen, dispozițiile art. 183 din Codul de procedură civilă stipulând că „ (1) Actul de procedură, depus înăuntrul termenului prevăzut de lege prin scrisoare recomandată la oficiul poștal sau depus la un serviciu de curierat rapid ori la un serviciu specializat de comunicare ori trimis prin fax sau e-mail, este socotit a fi făcut în termen. (...) (3) În cazurile prevăzute la alin. (1) și (2), recipisa oficiului poștal, precum și înregist...ea ori atestarea făcută, după caz, de serviciul de curierat rapid, de serviciul specializat de comunicare, de unitatea militară sau de administrația locului de deținere, pe actul depus, precum și mențiunea datei și orei primirii faxului sau a e-mail-ului, astfel cum acestea sunt atestate de către calculatorul sau faxul de primire al

instanței, servesc ca dovadă a datei depunerii actului de către partea interesată”.

În ceea ce privește interesul SRL în atacarea deciziei achizitoare de a declara admisibilă oferta SRL, Consiliul stabilește că acesta s-a născut la data la care a fost supusă contestării decizia ...rității contractante de a desemna câștigătoare oferta sa, prin atacarea ei de către SRL.

Astfel, în măsura în care, ca urmare a admiterii contestației SRL, oferta câștigătoare își pierde acest atribut, riscând chiar să fie declarată inadmisibilă, este evident interesul ...arei acesteia de a desființa actele ...rității contractante cu privire la oferta concurentului său, situație care, în prezenta cauza, poate conduce la anularea procedurii pentru lipsa unor oferte admisibile și eventuala ei reluare, ocazie ce îi profită SRL în contextul în care poate depune o nouă ofertă în procedura de atribuire reluată.

În orice caz, fiind supusă controlului de legalitate desemnarea ofertei câștigătoare a ofertei sale, ... SRL este ținut să întreprindă demersurile necesare pentru păst...ea actului decizional al achizitoare în privința ofertei sale (prin formularea unei cereri de intervenție cu privire la contestația înaintată de către SRL) și pentru înlătu...ea din competiție a ofertei concurente (prin formularea contestației prezente).

În contextul de fapt și de drept amintit, Consiliul stabilește interesul SRL în formularea contestației sale.

Având în vedere cele reținute în paragrafele anterioare, Consiliul va respinge excepția tardivității, invocată de ...ritatea contractantă și contestatoarea SRL, dar și excepția lipsei de interes în formularea contestației, invocată de SRL.

Procedând la analiza pe fond a contestației, Consiliul constată că o primă critică vizează faptul că oferta depusă de SRL nu respectă cerințele caietului de sarcini referitoare la condițiile de depozitare la o temperatură de 10-40 grade Celsius.

Analizând prevederile caietului de sarcini, Consiliul constată că la pct. C) Caracteristicile tehnice pentru ...colant de hârtie și suportul său, s-a prevăzut cerința: „*k. Termen de valabilitate ...colant minim 12 luni de la data livrării în condiții de depozitare (temperatura 10-40 grade Celsius și umiditate 40-50%)*”.

Din conținutul propunerii tehnice depusă de SRL rezultă că, în cadrul Formularului F11 – Prepunere tehnică - Introducere, s-a menționat, în legătură cu această cerință, „Termen de valabilitate ...colant minim 12 luni de la data livrării în condiții de depozitare (temperatura 10-40 grade Celsius și umiditate 40-50%)”, însă, în fișa tehnică a produsului ofertat emisă de producătorul hârtiei ...adezive (VPF), tradusă în limba ...ă, se menționează că „Termen de valabilitate: 2 ani 20-25°C umiditate 40-50%. Temperaturi mai ridicate pot conduce la scurgerea și penet...ea adezivului”.

Rezultă astfel, existența unei neconcordanțe între informațiile furnizate de ofertant cu privire la condițiile/termenul de valabilitate, în ceea ce pricește intervalul de temperatură, neconcordanță pe care,

potrivit în formațiilor din dosarul cauzei, comisia de evaluare nu a clarificat-o cu ofertantul.

În aceste condiții, Consiliul apreciază ca anterior adoptării unei decizii referitoare la conformitatea/neconformitatea ofertei criticate, membrii comisiei de evaluare să clarifice cu ofertantul, prin aplicarea dispozițiilor art. 209 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, modul în care este îndeplinită cerința analizată, clarificarea unei oferte neputându-se face prin intermediul contestației, critica fiind întemeiată.

O astfel de solicitare de clarificări nu este de natură să conducă la crearea unui avantaj evident în favoarea ofertantului, în condițiile în care, în propunerea tehnică există informații cu privire la intervalul de temperatură solicitat prin documentația de atribuire.

Cu privire la critica potrivit căreia ofertantul criticat nu a indicat cu exactitate modalitatea în care va aplica holograma, respectiv la rece sau la cald, ceea ce echivalează cu necompletarea propunerii tehnice, Consiliul constată că, în cadrul caietului de sarcini, la pct. G) Securizarea plăcii de instalare, s-au prevăzut următoarele:

„Tipul/modalitatea aplicării: aplicată la rece (holograma nu va face corp comun cu hârtia) sau aplicare la cald cu zimțare la partea superioară și inferioară. Aplicare la cald, în registru (holograma face corp comun cu hârtia iar elementele grafice din care este constituită holograma vor fi prezente în aceeași poziție în interiorul zonei holografice de pe fiecare placă). Nu se acceptă holograme de tip imagine continuă (wallpaper sau continuous image)”.

De asemenea, la pct. B) ...colantul de hârtie și suportul său, din caietul de sarcini, ...ritatea contractantă a precizat următoarele:

*«1.3.„Dovadă de inspecție” trebuie să aibă hologramă (pe suport argintiu), cu cel puțin sigla ..., textul „... ..”, harta ...iei și elemente împotriva copierii ne...rizate (anexele nr. 6 și 7). Holograma trebuie poziționată în zona plăcii de instalare în partea dreaptă zona mediană a plăcii. **Holograma trebuie să fie aplicată (lipită) ferm la rece sau la cald astfel încât să nu se desprindă de pe ...colant indiferent de imprimanta cu care se face tipărirea de către utilizatorul final».***

Analizând propunerea tehnică a ofertantului SRL (Formularul F11), Consiliul constată că acesta a precizat că „are tehnologia necesară pentru a aplica holograme, atât la rece, cât și la cald. În cazul în care vom fi declarați câștigători, vom confirma, înainte de semnarea acordului-cadru modalitatea de aplicarea a hologramei care va fi aleasă pentru acest proiect”.

Rezultă, astfel, că în cadrul propunerii tehnice, ofertantul, deși a susținut că deține ambele tehnologii pentru aplicarea hologramelor, nu a precizat care va fi modalitatea de aplicare a acestora în prezentul contract, rezervându-și dreptul ca, înainte de semnarea contractului să se stabilească concret tehnologia aleasă.

Pe de altă parte, din conținutul informațiilor comuniute de ofertantul criticat cu privire la prețul ofertat, respectiv adresa nr. 6667/23.02.2023,

rezultă că acesta l-a justificat prețul ofertat prin raportare la aplicarea la cald a hologramei.

Rezultă astfel, că din cadrul ofertei nu rezultă în mod clar care este tehnologia utilizată de ofertant pentru aplicarea hologramei, iar ...ritatea contractantă nu a clarificat cu ofertantul acest aspect.

În aceste condiții, Consiliul apreciază că, anterior adoptării unei decizii referitoare la conformitatea/neconformitatea ofertei criticate, membrii comisiei de evaluare să clarifice cu ofertantul, prin aplicarea dispozițiilor art. 209 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, modul în care este îndeplinită cerința analizată, nici această solicitare de clarificări nefiind de natură să producă un avantaj evident ofertantului având în vedere informațiile deja existente în ofertă.

Concluzionând, și sub acest aspect contestația este întemeiată.

Cu privire la ultima critică a contestatoarei, potrivit căreia ofertantul criticat a oferit informații sumare cu privire la prețul aparent neobișnuit de scăzut raportat la specificațiile din propunerea tehnică, întrucât nu a indicat modalitatea de aplicare a hologramei, Consiliul constată că această critică este în strânsă legătură cu critica anterioară, fiind necesar ca anterior stabilirii corectitudinii/incorectitudinii justificării prețului sub acest aspect că se stabilească care este, în realitate, tehnologia pe care ofertantul o va utiliza în prezentul contract pentru aplicarea hologramei.

Luând în conside...e aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 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 National de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul urmează să admită, în parte, contestația depusă de SRL și să anuleze actele ...rității contractante privind decizia de decla...e admisibilă și poziționare pe locul 2 a ofertei depusă de SRL, precum și comunicările privind rezultatul procedurii.

În baza art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va obliga ...ritatea contractantă, ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale, să facă aplicarea aspectelor de fapt și de drept, stabilite de Consiliu prin motivarea sa, în ceea ce privește oferta depusă de SRL.

În baza art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge capătul subsidiar de cerere privind anularea procedurii de atribuire, având în vedere că au putut fi dispuse măsuri de remediere, neimpunându-se măsura solicitată de contestatoare.

În baza dispozițiilor art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge cererea contestatoarei de obligare a SRL la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea contestației, întrucât, în speță, partea în cuplă nu este ofertantul SRL, ci ...ritatea contractantă.

Contestația urmând a fi admisă, față de cele reținute mai sus cu ocazia soluționării ei, Consiliul încuviințează, în principiu, cererea de intervenție formulată de SRL și o va respinge, inclusiv capătul de

cerere privind obligarea ... SRL la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea contestației.

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

CONSILIUL DECIDE:

Respinge excepția invocată de ...ritatea contractantă și SRL, privind tardivitatea contestației formulată de SRL, precum și excepția lipsei de interes a contestatoarei SRL în formularea contestației, invocată de SRL.

Admite contestația depusă de SRL (Dosar nr. 808/2023) și admite, în parte, contestația depusă de SRL (Dosar nr. 980/2023) și anulează actele ...rității contractante privind decizia de decla...e admisibile ale ofertelor depuse de SRL și SRL, de stabilire a rezultatului procedurii, precum și comunicările privind rezultatul procedurii.

Obligă ...ritatea contractantă, ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale, să facă aplicarea aspectelor de fapt și de drept, stabilite de Consiliu prin motivarea sa, în ceea ce privește ofertele depuse de SRL și de SRL.

Obligă ...ritatea contractantă la plata către SRL (Dosar nr. 808/2023) a sumei de 14.000 lei, reprezentând parte din ono...iul avocațial în valoare de 28.951,98 lei (conform facturilor SCA 5520 din 06.04.2023, SCA 5567 din 27.04.2023 și SCA 5570 din 27.04.2023 și ordinelor de plată nr. 10796/ 06.04.2023, nr. 10932/27.04.2023 și, respectiv, nr. 10934/27.04.2023).

Încuviințează, în principiu, cererea de intervenție formulată de SRL în Dosarul nr. 808/2023 și o respinge.

Respinge capătul subsidiar de cerere formulat de SRL (Dosar nr. 980/2023) privind anularea procedurii de atribuire.

Respinge cererea contestatoarei SRL (Dosar nr. 980/2023) de obligare a SRL la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea contestației.

Încuviințează, în principiu, cererea de intervenție formulată de SRL în Dosarul nr. 980/2023 și o respinge.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

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, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.