



În conformitate cu prevederile art. .. alin. (.) din Legea nr. .../.... 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...../C../....

Data:.....

Prin contestația nr. FN/....., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr./....., depusă de SRL, cu sediul social în Municipiul nr. .., Sector ., înregistrată la Registrul Comerțului de pe lângă Tribunalul sub nr. J../...../...., cod unic de înregistrare RO....., reprezentată legal prin, împotriva Raportului Procedurii nr./..... și a tuturor actelor care au stat la baza acestuia, respectiv a actelor care au fost emise în temeiul acestuia de către autoritatea contractantă, anularea Adresei privind comunicarea rezultatului procedurii nr./..... ,privind procedura de licitație deschisă, online, de atribuire a contractului de furnizare având ca obiect „.....”, „.....” anunț participare simplificat CN...../....., cod CPV-., de către, cu sediul în Str. nr. ..., ..., sector ., în calitate de autoritate contractantă, s-a solicitat:

a) anularea adresei nr./....., privind comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, a Raportului procedurii nr./....., precum și a tuturor actelor care privesc modalitatea de evaluare a ofertei SRL;

b) obligarea Autorității contractante să adopte măsurile necesare restabilirii legalității procedurii de atribuire, cu consecința stabilirii caracterului neconform al ofertei depuse de SRL;

c) accesul la dosarul achiziției publice și fotocopierea documentelor pe considerate relevante.

.....S.R.L., înregistrată la RC sub nr. J../...../...., cod fiscal R....., cu sediul social în, Sectorul .. Bd., nr, reprezentată de Administrator, în calitate de ofertant câștigător al procedurii de atribuire în dezbatere, pentru contractul de furnizare având ca obiect „.....”, „.....”, depune *Cerere de intervenție voluntară* nr. .../..... înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. din, prin care solicită:

.. Admiterea cererii de intervenție;

.. Respingerea contestației formulată de către SRL ca nefondată;

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. .. alin. (.) din Legea nr. ../...., să soluționeze contestația de față, prin care SRL reclamă rezultatul procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică, învederând următoarele:

.. Contestatorul subliniază că, în data de, ... a publicat anunțul de participare nr. CN...../....., procedură organizată prin licitație deschisă, având ca obiect "Acord Cadru de furnizare .. complete ".....", ...". Contestatorul menționează că, ca răspuns la anunțul de participare nr. CN...../....., subscrisa a depus ofertă semnată cu semnătură electronică extinsă, bazată pe un certificat digital emis de un furnizor acreditat, respectând termenul limită de depunere a ofertelor. În comunicarea nr./....., autoritatea contractantă l-a informat pe contestator că oferta depusă de SRL la procedura de licitație deschisă a fost declarată admisibilă și implicit admisă, ocupând locul . în clasament cu punctajul total de ../.. puncte.

Contestatorul precizează că, conform aceleiași adrese, oferta câștigătoare a fost desemnată ca fiind cea depusă de SRL, cu un punctaj total de ... puncte. În acest context, ...SRL a solicitat accesul la dosarul achiziției publice, iar autoritatea contractantă i-a acordat posibilitatea de a studia parțial documentele la data de, refuzând să permită accesul la fișa tehnică a produsului ofertat de SRL.

Contestatorul subliniază că, în urma analizei declarației de confidențialitate privind partea/părțile din propunerea tehnică și financiară care au caracter confidențial depusă de SRL, consideră că decizia autorității contractante de a nu acorda acces la studierea întregului dosar este nelegală, încălcând prevederile art. ... alin (.) din Legea ../..... Conform acestei prevederi, autoritatea contractantă este obligată să permită 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, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii.

Contestatorul susține că SRL nu a prezentat nicio dovadă pentru susținerea caracterului confidențial al informațiilor declarate ca fiind secrete comerciale. În acest sens, în circumstanțele date, consideră că condițiile prevăzute de art .. lit. (e) din Legea nr. ../.... pentru a fi considerate confidențiale nu au fost îndeplinite cumulativ. Declarația de confidențialitate depusă de SRL conține o înșiruire de articole de lege și o precizare că motivele pentru care fișa tehnică a produsului, propunerea tehnică, declarația asigurare service și garanție și graficul de livrare și recepție sunt confidențiale sunt know-how-ul și secretul comercial.

Contestatorul subliniază că, conform Legii ../....., cu modificările și completările ulterioare, Autoritatea 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. Contestatorul consideră că, prin refuzul de a permite accesul la toate documentele propunerii tehnice depuse de SRL, autoritatea contractantă a încălcat și propriile condiții cuprinse la cap. IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice din fișa de date a achiziției, potrivit căreia "Operatorii economici indică și dovedesc în cuprinsul ofertei care informații din propunerea tehnică, elemente din propunerea financiară și/sau fundamentările/justificările de preț/cost sunt confidențiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Informațiile indicate de operatorii economici din propunerea tehnică, elemente din propunerea financiară și/sau fundamentările/justificările de preț/cost ca fiind confidențiale trebuie să fie însoțite de dovada care le conferă caracterul de confidențialitate, dovadă ce devine anexă la ofertă, în caz contrar nefiind aplicabile prevederile art. .. alin. (.) din Legea nr. ../....".

Contestatorul adaugă că conținutul documentației de atribuire, așa cum este întocmită de autoritatea contractantă, este obligatoriu atât pentru operatorii economici participanți la procedură care au obligația de a-și elabora ofertele în conformitate cu prevederile acesteia (art. ... din HG nr. ../....), cât și pentru autoritatea contractantă. Aceasta din urmă este obligată să respecte atât dispozițiile legale aplicabile în acest domeniu, cât și prevederile propriei documentații de atribuire care stabilește regulile ce trebuie respectate de ambele părți în derularea procesului competitiv.

Contestatorul menționează că, potrivit modificării aduse art. .. alin. (.) din Legea nr. ../.... prin OUG nr. ../....., informațiile indicate de ofertanți/operatorii economici ca fiind confidențiale pot fi doar cele care se încadrează în sfera datelor cu caracter personal, secretelor tehnice sau comerciale sau celor care sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. În plus, conform îndrumării privind analiza confidențialității ofertelor publicată de Agenția Națională pentru Achiziții Publice la adresa https://anap.gov.ro/web/ghiduri-documente-utile/J_legislația, operatorii economici au dreptul de a declara confidențiale doar anumite informații/elemente din cadrul propunerii tehnice și/sau financiare și/sau fundamentări/justificări de preț/cost. Această drept este însă condiționat de obligația operatorilor de a justifica caracterul confidențial al acestora întrucât sunt date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală.

Contestatorul subliniază că, din cuprinsul documentului emis de ANAP, prezentat în anexă, reiese cu claritate faptul că motivarea caracterului confidențial al informațiilor/elementelor din cadrul propunerii tehnice și/sau financiare și/sau fundamentărilor/justificărilor de preț/cost declarate nu implică doar o simplă declarație dată în acest sens, ci o argumentare temeinică și plauzibilă. Acest lucru se conformează prevederilor art. .. din Legea nr. ../...., coroborate cu cele ale art. ... alin. (.) din Anexa la HG nr. ../....., prin prezentarea motivelor concrete în temeiul cărora ofertantul dorește să păstreze confidențiale unele informații/elemente din cadrul propunerii tehnice și/sau din propunerea financiară, raportându-se la domeniul de activitate al acestuia. Mai mult, respectivele informații/elemente declarate confidențiale pot viza date cu

caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau date protejate de un drept de proprietate intelectuală.

Pe de altă parte, conform stipulațiilor art. .. alin. (.) din Legea ../...., autoritatea contractantă are obligația de a nu dezvălui informațiile/elementele din cadrul propunerii tehnice și/sau financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost transmise și indicate de operatorii economici ca fiind confidențiale, doar dacă aceștia au dovedit caracterul de confidențialitate al acestora conform art. .. alin. (.) din același act normativ.

Având în vedere cele prezentate, contestatorul solicită încuviințarea accesului la dosarul achiziției publice și fotocopierea documentelor pe care le consideră relevante, potrivit prevederilor art. .. din Legea nr. .../.....

.. Produsul oferat de către SRL nu respectă cerințele obligatorii impuse prin Caietul de Sarcini. Propunerea tehnică este neconformă, impunându-se ca oferta să fie respinsă.

Contestatorul subliniază că, potrivit jurisprudenței constante a CNSC, documentația acceptată implicit de toate societățile ofertante le impunea să îi urmeze cu strictețe prescripțiile, conform art. .. din Legea nr. ../.... - ofertantul depune oferta elaborată în conformitate cu informațiile și cerințele prevăzute în documentele achiziției, precum și art. ... alin. (.) din HG nr. .../.... - ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire și menționează că, prin depunerea ofertelor la procedură, se presupune că ofertanții și-au însușit documentația de atribuire fără rezerve, iar nicio abatere de la prescripțiile acesteia nu le poate fi scuzată, conform deciziei nr. din . martie a Curții de Apel Craiova, Secția de contencios administrativ și fiscal.

Contestatorul susține că, conform cerinței cuprinse la punctul . din caietul de sarcini cu privire la specificația tehnică a motorului termic și a instalațiilor conexe (pag. .), s-a solicitat ca cerință minimă obligatorie o capacitate cilindrică a motorului de maxim cmc. În urma analizei informațiilor cuprinse în propunerea tehnică a IRMAS GRUP, puse la dispoziție de autoritatea contractantă, contestatorul constată că ofertantul a prezentat în ofertă produsul "Stație electroalimentare mobilă GHS... BD-C" și că, referitor la modul în care oferta depusă de îndeplinește cerința minimă obligatorie privind valoarea maximă acceptată a capacității cilindrice, există certitudinea că motorul prezentat are o capacitate cilindrică de peste cmc.

Contestatorul solicită încuviințarea accesului la dosarul achiziției publice și fotocopierea documentelor pentru a putea demonstra că oferta depusă de SRL este neconformă în condițiile în care, în mod nelegal, autoritatea contractantă a restricționat accesul la propunerea tehnică a acestuia. De asemenea, se argumentează că SRL are un interes legitim în legătură cu procedura de achiziție publică, fiind oferta situată pe locul . conform comunicării și riscă să sufere un prejudiciu ca o consecință a actului nelegal al autorității contractante de declarare a ofertei depuse de SRL ca fiind admisibilă, în condițiile în care produsul oferat nu îndeplinește cerințele minime obligatorii impuse prin caietul de sarcini.

Prin adresa nr./..... înregistrată la Consiliu sub nr./....., autoritatea contractantă formulează *Punct de vedere*

la contestația depusă de SRL, solicitând să dispuneți respingerea acesteia ca nefondată, pentru următoarele motive:

Autoritatea contractantă menționează că(.....), în calitate de autoritate contractantă, a întocmit și aprobat documentația aferentă procedurii de încheiere a acordului-cadru de furnizare a .. complete „.....” compuse din grupuri electrogene pe remorcă auto. În temeiul prevederilor Legii nr. ../.... și H.G. nr. ../...., a inițiat procedura de licitație deschisă prin mijloace electronice, prin transmiterea în S.E.A.P. a anunțului de participare nr. CN...../....., având atașată Documentația de atribuire.

Autoritatea contractantă subliniază că criteriul de atribuire a fost cel mai bun raport calitate-preț.

Până la termenul limită de depunere a ofertelor, respectiv ora, pentru procedura de licitație deschisă prin mijloace electronice, organizată de în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare a .. complete „.....” compuse din grupuri electrogene pe remorcă auto, s-au înscris și au depus ofertă următorii operatori economici:

1. ... SRL;
2. ... SRL;
3. SRL;
4. SRL;
5. ... SRL.

Autoritatea contractantă menționează că, în urma procesului de evaluare desfășurat, ..., prin Raportul procedurii nr./....., a desemnat oferta prezentată de ofertantul SRL ca ofertă câștigătoare pentru procedura de achiziție publică inițiată de prin anunțul de participare publicat în SEAP cu nr. CN...../..... Aceasta are ca obiect încheierea Acordului cadru de furnizare a .. complete „.....” compuse din grupuri electrogene pe remorcă auto. Oferta a fost clasată pe primul loc în clasamentul rezultat după aplicarea criteriului de atribuire și verificarea documentelor suport aferente probării informațiilor prezentate în DUAE, obținând un punctaj total de ... puncte. Valoarea propunerii financiare a fost stabilită la maxim lei (la care se adaugă TVA).

După aprobarea Raportului procedurii nr./....., ... a postat în SEAP și a transmis prin poștă comunicările privind rezultatul procedurii:

- Adresa nr./..... către Societatea SRL privind declararea ofertei ca fiind câștigătoare;

- Adresa nr./..... către Societatea SRL.

.. Cu privire la primul motiv al contestației referitor la imposibilitatea de a studia dosarul achiziției publice, Autoritatea contractanta precizează:

Autoritatea contractantă subliniază că, odată cu documentele ofertei, IR/MS GRUP SRL a transmis Declarația privind partea/părțile din Propunerea tehnică și Financiară care au caracter confidențial din, în care se precizează "că următoarele părți/informații din propunerea tehnică și financiară au caracter confidențial:

- a) Fișa tehnică GNS ... BD-C
- b) Propunere tehnică
- c) Declarație asigurare service și garanție
- d) Grafic de livrare și recepție

Autoritatea contractantă menționează că pentru a nu prejudicia interesele legitime în ceea ce privește secretul comercial și dreptul de

proprietate intelectuală, având în vedere obligațiile prevăzute în cadrul art. .. alin. (.) din Legea nr. ../...., art. ... alin. (.) din HG nr. ../...., art. ... alin. (.) și alin. (.) din Legea nr. ../.... și art. .. alin. (.) și alin. (.) din Legea nr. ../...."

Privind includerea informațiilor din propunerea tehnică și din propunerea financiară în categoria informațiilor cu caracter confidențial, conform prevederilor art. ... alin. (.) din HG nr. ../...., motivele invocate au fost următoarele:

- Know-how-ul,
- Secretul comercial.

În urma analizării propunerii tehnice transmise în SEAP odată cu oferta, au reieșit următoarele informații:

- La pag. . echipele de service proprii și echipele de service partenere la nivel național (cu repartizarea pe regiuni geografice și cu precizarea numărului de echipe disponibile), rețeaua de dealeri și parteneri de service în Europa și internațional, pentru comercializarea și asigurarea serviceului și pieselor de schimb,

- La pag. .. specificații motor diesel, din care reies informații privind producătorul, țara de proveniență, website-ul,

- La pag. .. specificații generator/alternator, din care reies informații privind producătorul, țara de proveniență, website-ul,

- La pag. .. specificații modul de comandă, din care reies informații privind producătorul, țara de proveniență, website-ul,

- La pag. .. specificații remorca rutieră, din care reies informații privind producătorul, țara de proveniență, website-ul, fiecare pagină fiind marcată/indicată corespunzător/vizibil ca fiind confidențială, informații care pot fi incluse în categoria informațiilor comerciale.

Autoritatea contractantă subliniază că, în răspunsul la solicitarea de clarificare, în temeiul prevederilor art. ... alin. (.) din HG nr. ../...., referitoare la prețul aparent neobișnuit de scăzut, ...SRL a transmis informații cu privire la prețurile ce pot fi obținute de la furnizori, informații actuale, care se referă la anul Aceste informații includ detalii despre furnizori, prețurile de achiziție, durata de valabilitate a acestor prețuri, nivelul acestora pentru elementele ce intră în componența ansamblurilor și subansamblurilor ce vor fi livrate, condiții de livrare, modalități de plată, termene de garanție, etc. De asemenea, au fost furnizate informații privind stocurile de materii prime și materiale angrenate în executarea contractului, inclusiv informații despre valoarea acestora. Răspunsul a inclus și informații referitoare la nivelul de salarizare a personalului implicat, oferind detalii concrete precum nume, prenume, funcție, salariu încadrare, ore lucrate, concediu, salariu realizat, rețineri pentru CAS, sănătate, impozit, salariu net. Fiecare pagină a răspunsului a fost marcată/indicată corespunzător/vizibil ca fiind confidențială, informații care pot fi incluse în categoria informațiilor comerciale.

La solicitarea din data de privind accesul la fișa tehnică a ofertei câștigătoare, care are ca obiect încheierea acordului cadru de furnizare a cantității maxime de .. complete (CPV-./.....- .), ... a răspuns cu adresa nr. /..... prin care a comunicat că documentul solicitat a fost declarat de SRL ca fiind confidențial.

Autoritatea contractantă subliniază că i-a comunicat contestatoarei că i se permite accesul la dosarul achiziției în data de, având posibilitatea să consulte informațiile care nu au fost declarate ca fiind confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală.

Prin analizarea documentelor considerate confidențiale, autoritatea contractantă apreciază că acestea îndeplinesc condițiile definite de „secretul comercial” conform art. . pct. . din Directiva (UE) a Parlamentului European și a Consiliului din . iunie privind protecția know-how-ului și a informațiilor de afaceri nedivulgate (secrete comerciale). Astfel, documentele sunt secrete în sensul că nu sunt cunoscute la nivel general sau ușor accesibile, au valoare comercială și au fost protejate prin măsuri rezonabile de către persoana care deține controlul asupra lor.

Declararea documentelor ca fiind confidențiale a fost realizată de către operatorul economic SRL în conformitate cu prevederile legale aplicabile, respectiv art. .. alin. (.) din Legea nr. ../..., art. ... alin. (.) din HG nr. .../..., și cu îndrumarea ANAP privind analiza confidențialității ofertelor din

În contrast, în ceea ce privește declarația de confidențialitate a unor documente efectuată de către contestatoare, se constată că SRL nu a respectat prevederile legale menționate anterior, precum și îndrumarea ANAP privind analiza confidențialității ofertelor din, disponibilă la adresa <https://anap.gov.ro/web/ghiduri-documente-utile/>. Contestatoarea nu a prezentat motive concrete pentru păstrarea confidențialității anumitor informații.

Astfel, în cadrul propunerii sale, ...SRL nu a transmis nicio declarație pe proprie răspundere privind confidențialitatea documentelor. La solicitarea Comisiei de evaluare privind justificarea prețului aparent neobișnuit de scăzut nr. ...A/....., contestatoarea a furnizat documentele de răspuns marcate într-un chenar colorat, indicându-le ca fiind CONFIDENȚIALE, fără a susține în mod concret motivul pentru care aceste documente merită să fie considerate confidențiale. Contestatoarea insistă ca demersurile de a demonstra acest aspect să fie întreprinse de către concurentul său în cadrul procedurii.

Având în vedere aceste aspecte, autoritatea contractantă consideră că motivul prezentat de contestatoare nu este întemeiat, iar CNSC urmează să dispună respingerea acestuia.

.. Cu privire la cel de-al doilea motiv al contestației referitor la neconformitatea ofertei SRL, Autoritatea contractanta precizează:

La punctul . al "SPECIFICAȚIEI TEHNICE PENTRU ACHIZIȚIA PRODUSULUI" din Caietul de sarcini privind încheierea unui acord-cadru de furnizare a cantității maxime de .. complete "....." nr./....., Autoritatea contractantă menționează următoarele caracteristici constructive ale părților componente ale grupului electrogen:

.. CARACTERISTICI CONSTRUCTIVE ALE PĂRȚILOR COMPONENTE GRUPULUI ELECTROGEN	
.... MOTOR TERMIC ȘI INSTALAȚII ANEXE	
Descriere caracteristică/cerință	Caracteristică/Cerință minimă

..... Model, referențial tehnic (cod produs/part number), producător și țara de origine a producătorului motorului termic	Ofertantul va face mențiuni, în mod obligatoriu, cu privire la motor termic, astfel: model, referențial tehnic (utilizabil în procesul de achiziție a pieselor de schimb, pe durata de viață), producător și țara de origine a producătorului;
..... Puterea maximă în regim funcționare de intervenție	■ ... Kwm
..... Puterea maximă în regim funcționare în regim continuu	■ ... Kwm
..... Tip combustibil:	- motorină
..... Tip motor termic	- motor cu aprindere prin compresie, în . timp normă de poluare STAGE III
..... Turația nominală	- rot/min
..... Capacitatea cilindrică	- maxim cmc
..... Dimensiunea volantului	-
..... Consumul maxim în regim de încărcare de ..% din PRP	- .. litri/oră
..... Consumul maxim în regim de încărcare de ..% din PRP	- .. litri/oră
..... Consumul maxim în regim de încărcare de ...% din PRP	- .. litri/oră
..... Capacitatea totală a sistemului de ungere a motorului	- maxim .. litri
..... Instalația electrică: - pornire electrică, ..V cc/..V cc; - baterie acumulatori cu capacitate suficientă pentru a asigura minim . porniri succesive; - alternator ..Vcc/..V cc pentru încărcare baterie acumulatori în timpul funcționării;	- DA - DA - DA
..... Admisie aer: - filtru/e de aer;	- DA
..... Alimentare cu combustibil: - rezervor carburant cu indicator de nivel - capacitate rezervor carburant - filtru separator apă/carburant cu sistem de purjare; - filtru carburant	- DA - maxim ... litri (să asigure min. . ore de funcționare la ...% putere PRP. Ofertantul va indica și capacitatea/volumul rezervorului de carburant.) - DA - DA
..... Regulator de turație- electronic	- DA
..... Instalația de evacuare gaze de eșapament: - tobă de eșapament- atenuator de zgomot tip rezidențial	- DA, max. .. dB. (Zgomot măsurat la . m distanță de GE și la regimul de funcționare continuu al GE)
..... Motor termic răcit cu antigel	- DA
..... Preîncălzitor lichid de răcire motor termic la o temperatură optimă pentru a porni motorul și în condiții de ger/frig	- DA

Autoritatea contractantă precizează că cerința pentru capacitatea cilindrică a motorului este maxim cmc, fiind respectată în întregime de către operatorul economic S.C. S.R.L., conform documentului depus în cadrul ofertei tehnice. În conformitate cu documentele transmise de S.C. S.R.L., evaluate de Comisia de evaluare și prezentate la pag. .. din Propunerea tehnică încărcată în SEAP, se evidențiază capacitatea cilindrică a motorului, îndeplinind cerințele din caietul de sarcini.

Astfel, afirmațiile cu privire la faptul că oferta depusă de S.C. S.R.L. nu respectă cerința obligatorie privind valoarea maximă acceptată a capacității cilindrice, conform Caietului de sarcini, sunt nefondate. Contestăm, de asemenea, afirmația contestatoarei cu privire la faptul că ar fi ofertat produsul Stație electroalimentare mobilă GHS ... BD-C, menționând că aceasta nu corespunde probatoriului administrat în cauză, respectiv propunerii tehnice depuse de Irmas. Operatorul economic a ofertat produsul model GNS ... BDM-C, cu mențiunea că prin cerințele din caietul de sarcini nu s-a impus un anumit model.

De asemenea, informăm CNSC că ofertele S.R.L. și S.R.L. au fost declarate admisibile din punct de vedere al propunerilor tehnice prezentate și au fost punctate cu punctaj maxim la factorii de evaluare tehnici, diferențierea în clasament și, ca urmare, atribuirea încheierii acordului cadru s-a realizat în urma propunerii financiare mai avantajoase

prezentate de S.R.L. Menționăm că pentru ambele oferte a fost solicitată justificarea prețului aparent neobișnuit de scăzut.

Având în vedere cele prezentate detaliat în prezentul punct de vedere, ..., în calitate de autoritate contractantă, afirmă că a evaluat toate ofertele în mod egal, demonstrând aplicarea exemplară a principiilor care trebuie să stea la baza atribuirii contractelor de achiziție publică, conform art. . alin. (.) lit. a), b) și e) din Legea nr. ../.... privind achizițiile publice, respectiv principiile nediscriminării, tratamentului egal și proporționalității.

Față de cele prezentate, în temeiul art. .. alin. (.) din Legea nr. ../.... 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, se solicită respingerea contestației formulate de societatea S.R.L. ca nefondată.

Cu adresa înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. din, ...SRL, în calitate de ofertant câștigător al procedurii de atribuire în dezbatere, depune *Cerere de intervenție* prin care solicită: admiterea cererii de intervenție și respingerea contestației formulată de către SRL ca nefondată, pentru următoarele motive:

I. Motivele contestației

Intervenientul menționează că, prin contestație, ...SRL solicită anularea rezultatului procedurii și obligarea autorității contractante la declararea ca neconformă a ofertei noastre. Intervenientul evidențiază că singurele nemulțumiri ale contestatorului constau în faptul că (.) nu i s-a permis suficient acces la dosarul achiziției publice și (.) contestatorul are certitudinea că motorul ofertat nu respectă cerința din Caietul de sarcini privind capacitatea cilindrică de maxim cmc.

Intervenientul subliniază că contestatorul nu a probat această susținere, formulând o contestație vădit nefondată și neprobată. Se remarcă faptul că singura critică împotriva ofertei noastre este infirmată de oferta tehnică depusă, din care rezultă clar posibilitatea de a contesta că motorul are o capacitate cilindrică în conformitate cu limitele și specificațiile din Caietul de sarcini.

II. Admisibilitatea cererii de intervenție

Intervenientul aduce în atenție că intervine în cauza formată la Consiliu în calitate de câștigător al procedurii de licitație, având astfel un interes propriu pentru a păstra rezultatul procedurii, motiv pentru care intervenția noastră este admisibilă.

III. Netemeinicia și nedovedirea criticilor

Intervenientul subliniază că, cu privire la confidențialitate, consideră că a respectat legea, permitându-i contestatorului accesul la dosarul achiziției, cu excepția actelor tehnice pe care subsemnata apreciază că sunt motivat confidențiale.

Totodată, intervenientul argumentează că nu se poate admite că formularea unei contestații formale ar avea vocația să faciliteze contestatorului accesul la informații și documente considerate și declarate confidențiale în cursul procedurii de atribuire. Aceasta ar eluda rațiunea

legii care instituie o protecție fermă în acest sens, prejudiciind interesele comerciale și afectând concurența loială.

Intervenientul subliniază că obligația de confidențialitate, conform celor expuse, este garantată de legiuitor, inclusiv în domeniul achizițiilor publice. Se menționează că atât Legea nr. ../..., art. .. alin. (.), cât și Normele Metodologice din ..., art. ... alin. (.) și art. ... alin. (.), impun respectarea confidențialității asupra informațiilor transmise de operatorii economici și a conținutului ofertelor pe parcursul procesului de evaluare.

Se atrage atenția că, conform art. .. din Legea ../..., părțile au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu în aceleași condiții cu accesul la dosarele constituite la instanțele de judecată, cu excepția documentelor declarate și probate ca fiind confidențiale de către operatorii economici.

În ceea ce privește accesul la ofertă, intervenientul consideră că acesta poate fi permis strict în ceea ce privește critica îndreptată împotriva ofertei sale, mai precis capacitatea cilindrică a motorului. Având în vedere că există doar un singur motiv de contestație și completarea ulterioară a contestației cu altele este tardivă și ilegală, intervenientul susține că accesul ar putea viza strict datele tehnice ale motorului, deja prezentate integral în punctul de vedere al autorității contractante.

De asemenea, intervenientul aduce în atenție că, în punctul de vedere, autoritatea contractantă a prezentat deja din oferta tehnică datele referitoare la motor, făcând astfel inutil și lipsit de eficiență un acces suplimentar la oferta sa.

În ceea ce privește fondul contestației, intervenientul susține că modelul ofertat este stație electroalimentare mobilă GNS ... BDM-Carcasat și nu GHS ... BD-C, așa cum a susținut contestatorul, iar capacitatea acestuia este de cmc, conform prevederilor Caietului de sarcini. Intervenientul concluzionează că contestația este nefondată și nu există nicio probă în sprijinul acestui demers, solicitând respingerea contestației.

Cu adresa înregistrată la CNSC sub nr. /, ...SRL, depune *Concluzii scrise* cu privire la *Punctul de vedere* al Autorității contractante, precizând următoarele:

Contestatorul subliniază că, prin adresa nr. /, autoritatea contractantă a adus la cunoștință punctul său de vedere referitor la contestația nr. / formulată de SRL.

Referitor la aprecierile autorității contractante privind documentele declarate confidențiale de către SRL, contestatorul menționează că acestea se încadrează în categoria secretului comercial, iar astfel se îndeplinesc condițiile legale privind asigurarea confidențialității ofertei acestuia. Cu toate acestea, contestatorul aduce în atenție o contradicție în expunerile autorității contractante. Aceasta s-a referit la declararea confidențialității unor documente de către SRL, afirmând că subsemnata nu a respectat prevederile art. .. din Legea ../..., ale alin. (.) din HG ../..., precum și îndrumarea Agenției Naționale pentru Achiziții Publice privind analiza confidențialității ofertelor, publicată în data de Motivul invocat este absența prezentării unor motive concrete în temeiul cărora ofertantul dorește să păstreze confidențiale unele informații.

Având în vedere cele menționate mai sus, contestatorul subliniază că invocarea unor acte normative în temeiul cărora ofertantul dorește să păstreze confidențiale unele informații nu este considerată suficientă în această situație. Contestatorul argumentează că prevederile legale impun prezentarea unor dovezi care să confirme caracterul de confidențialitate al informațiilor, iar aceste dovezi ar trebui să fie anexate la oferta.

Contestatorul aduce în discuție îndrumarea ANAP, conform căreia *"Sunt secrete comerciale informațiile care îndeplinesc cumulativ următoarele cerințe (Art. .. lit. (e) din Legea nr. ../....) în sensul că nu sunt, ca întreg sau astfel cum se prezintă sau se articulează elementele acestora, cunoscute la nivel general sau ușor accesibile persoanelor din cercurile care se ocupă, în mod normal, de tipul de informații în cauză; au valoare comercială prin faptul că sunt secrete; au făcut obiectul unor măsuri rezonabile, în circumstanțele date, luate de către persoana care deține în mod legal controlul asupra informațiilor respective, pentru a fi păstrate secrete."*

Dovezi

Contestatorul subliniază că ofertantul ar trebui să poată demonstra că a luat măsuri rezonabile pentru protecția informațiilor declarate ca fiind secrete comerciale, prin intermediul unei politici interne de protecție a secretelor comerciale cunoscute și asumate de personalul companiei. Aceasta poate include:

- Modul în care a identificat la nivel organizațional secretele comerciale;
- Modul în care a pus în practică proceduri pentru protecția secretelor comerciale, pentru fiecare informație declarată ca fiind secret comercial;
- Modul în care a restricționat accesul la secretele comerciale;
- Existența unor clauze contractuale în contractele încheiate cu partenerii, furnizorii, clienții și angajații pentru protecția secretelor comerciale;
- Registrul acordurilor de confidențialitate încheiate cu partenerii, furnizorii, clienții și angajații pentru protecția secretelor comerciale;
- Documentele semnate de angajați la momentul angajării pentru păstrarea respectivului secret comercial sau la părăsirea locului de muncă, prin care se asigură că nu mai au acces la secretele comerciale (dacă este aplicabil, în funcție de tipul secretului comercial).

Contestatorul concluzionează că, astfel, dovezile care pot fi prezentate pentru susținerea caracterului confidențial al informațiilor declarate ca fiind secrete comerciale includ documentele, înscrisurile sau orice alt mijloc de probă care demonstrează măsurile întreprinse de către operatorul economic pentru protejarea respectivelor informații, conform detaliilor menționate mai sus cu titlu exemplificativ.

Contestatorul subliniază că, în prezenta situație, sunt incidente prevederile art. .. alin. (.) din Legea ../...., conform cărora autoritatea contractantă are obligația de a nu dezvălui informațiile/elementele din cadrul propunerii tehnice și/sau financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost transmise și indicate de operatorii economici ca fiind confidențiale. Aceasta este valabilă numai dacă operatorii respectivi au dovedit caracterul de confidențialitate al acestora, conform art. .. alin. (.) din același act normativ.

Conform prevederilor alin. (.), operatorii economici indică și dovedesc în cuprinsul ofertei care informații din propunerea tehnică, elemente din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost sunt confidențiale, întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Informațiile indicate de operatorii economici din propunerea tehnică, elemente din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost ca fiind confidențiale trebuie să fie însoțite de dovada care le conferă caracterul de confidențialitate, dovadă ce devine anexă la ofertă, în caz contrar nefiind aplicabile prevederile alin. (.).

În ceea ce privește documentele prezentate ca urmare a răspunsului la solicitarea comisiei de evaluare de justificare a prețului aparent neobișnuit de scăzut, marcate de subscrisa cu mențiunea confidențial, contestatorul precizează că prețurile prezentate reprezintă rezultatul negocierii dintre SRL și contractanți, iar acestea sunt păstrate confidențiale în urma unor raporturi comerciale consolidate pe o perioadă îndelungată. Contestatorul argumentează că toate documentele care atestă negocierile directe între părți reprezintă secrete comerciale.

Contestatorul adaugă că, în cazul în care autoritatea contractantă consideră că informațiile sau documentele transmise sunt incomplete sau lipsesc anumite documente, aceasta ar fi putut să solicite clarificări pentru a dovedi caracterul confidențial al propunerii financiare, în conformitate cu prevederile art. ... alin (.) din Legea ../...., cu modificările și completările ulterioare. Acest articol stipulează că *"în cazul în care informațiile sau documentele prezentate de către operatorii economici sunt incomplete sau eronate sau în cazul în care lipsesc anumite documente, autoritatea contractantă are dreptul de a solicita într-un anumit termen ofertanților/candidaților clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de aceștia în cadrul ofertelor sau solicitărilor de participare, cu respectarea principiilor tratamentului egal și transparenței"*.

Contestatorul atrage atenția că, în situația în care autoritatea contractantă a concluzionat că nu sunt îndeplinite condițiile legale menționate mai sus, ar fi putut să stabilească că documentele propunerii financiare prezentate ca urmare a răspunsului la solicitarea de clarificări să fie considerate neconfidențiale.

Având în vedere imposibilitatea obiectivă de studiere a documentației din dosarul achiziției, ...SRL a formulat contestația împotriva rezultatului acesteia, susținând că oferta câștigătoare nu îndeplinește toate condițiile tehnice impuse prin caietul de sarcini.

Solicitarea de acces la dosarul achiziției publice și fotocopiarea documentelor are ca scop verificarea autenticității fișei tehnice prezentate pentru echipamentul oferit, deoarece contestatorul are certitudinea că în cazul capacității cilindrice a motorului nu sunt prezentate date reale, așa cum va fi argumentat în continuare.

Contestatorul susține că orice decizie de admitere sau respingere a unei oferte trebuie să se bazeze pe o evaluare temeinică a acesteia, sub toate aspectele și pe probe concludente, nu pe elemente și informații insuficiente ori nesigure.

Prin consultarea catalogului de produse de pe site-ul SRL <https://...../ro/>, contestatorul constată că acest operator economic comercializează o gamă variată de echipamente electrogene. Aceste echipamente sunt realizate din componente furnizate de diverși producători, generatoarele fiind formate din motor, alternator, carcasă, precum și alte componente mai mici necesare funcționării.

Urmare consultării catalogului ofertantului, contestatorul constată că în cazul motoarelor Perkins este prezentat, printre altele, modelul GNS..P-C, unde GNS reprezintă generator, .. - puterea în kVA, P - motor Perkins. În cazul motoarelor SDEC, se prezintă, printre altele, modelul GNS .. S-C, unde GNS reprezintă generator, .. kVA, S - motor SDEC. Aceeași situație se regăsește în cazul motoarelor V-Volvo, I-Iveco, DS-Dorsan, și altele.

Contestatorul subliniază că, având în vedere cele prezentate, a ajuns la concluzia că echipamentul oferit de SRL este dotat cu motor pe baza documentelor la care a avut acces din dosarul licitației, în special „Declarația privind partea/partile din propunerea tehnică și financiară care au caracter confidențial”, în care se menționează „Fisa tehnica stație de electroalimentare mobilă GNS ... BD-C”.

Prin această declarație, contestatorul interpretează că:

- "GNS" se referă la generator,
- "... " indică puterea în KVA,
- "BD" indică motorul, cu o capacitate cilindrică de cmc.

Contestatorul argumentează că produsul oferit nu îndeplinește cerințele maxime obligatorii impuse prin caietul de sarcini, care specifică o capacitate cilindrică maximă de cmc.

Pentru a susține argumentația, contestatorul menționează că, în procesul de elaborare a ofertei, au solicitat oferte și de la alți distribuitori de motoare cu . cilindri și clasă de emisii poluante stagiul III A, conform cerințelor caietului de sarcini. Rezultatul a fost același, fiind primite fișe tehnice care indică o capacitate cilindrică de cmc.

Contestatorul adaugă că a contactat direct producătorul pentru a primi o ofertă și că, în urma analizei acesteia, au constatat că motorul are o capacitate cilindrică de cmc, depășind cerința maximă specificată în caietul de sarcini.

În susținerea argumentației, contestatorul furnizează documente primite de la producătorul și catalogul SRL, care conține informații despre produsele comercializate și caracteristicile tehnice menționate anterior.

Contestatorul reiterează rugămintea de a-i permite accesul la dosarul achiziției publice, atât de către autoritatea contractantă, cât și, subsidiar, de către Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor. Totodată, solicită fotocopierea documentelor relevante, în special a documentației tehnice a echipamentului oferit de SRL, pentru a demonstra neconformitatea ofertei și necesitatea respingerii acesteia în conformitate cu prevederile legale. Contestatorul susține că există o suspiciune rezonabilă că a modificat fișa tehnică a produsului pentru a se conforma cerințelor caietului de sarcini.

Cu adresa înregistrată la CNSC sub nr. /, ...SRL, depune Concluzii *scrise*, precizând următoarele:

Intervenientul subliniază că contestatorul, manifestând o rea-voință evidentă și având potențialul de a încălca legislația privind concurența neloială, exprimă dorința de a obține acces la informații confidențiale în scopul de a accesa furnizorii companiei SRL. Acești furnizori sunt societăți cu care subsemnatul menține relații de exclusivitate și reprezentare.

De asemenea, intervenientul remarcă că contestatorul, cu o rea-credință evidentă și fără niciun temei, continuă să facă referire la un produs inventat, GNS ... BD - C, pe care SRL nu l-a oferit în cadrul acestei proceduri și care nu se regăsește în gama noastră de produse. Compania noastră a oferit în schimb modelul GNS ... BDM - CARCASAT, conform documentelor prezentate de autoritatea contractantă în punctul de vedere depus la dosar.

Adițional, se atașează ca anexă adresa furnizorului nostru, confirmând faptul că echipamentul GNS ... BDM - CARCASAT, oferit în cadrul procedurii, respectă specificațiile tehnice. Este important de menționat că, din considerente de confidențialitate (numele furnizorului fiind blurat), evităm dezvăluirea informațiilor confidențiale și "know-how"-ului către competitorul nostru, ...SRL, pentru a preveni utilizarea acestora în alte licitații publice și în procesul de asamblare și vânzare a grupurilor electrogene.

Cu adresa înregistrată la CNSC sub nr. /, ...SRL, depune Concluzii *scrise*, precizând următoarele:

În urma studierii în data de a dosarului achiziției publice constituit la CNSC, contestatorul a constatat că SRL a întocmit fișa tehnică a produsului oferit astfel încât să corespundă cerințelor caietului de sarcini, acesta prezentând caracteristici tehnice ale componentelor echipamentelor care nu sunt reale, suspiciunile contestatorului cu privire la veridicitatea informațiilor cuprinse în fișa tehnică depusă de ofertantul declarat câștigător fiind confirmate de documentele emise de producătorul motorului, prezentate anexat.

În mod concret, față de valoarea de cmc declarată în fișa tehnică de ofertant cu privire la capacitatea cilindrică a motorului oferit marca M..G.D./. (valoare maximă admisă potrivit cerinței cuprinse la pct - motor termic și instalații anexe, pag. . din caietul de sarcini), conform informațiilor cuprinse la pag. . din fișa tehnică furnizată de unul dintre distribuitorii acestor motoare (conform print screen atasat), acesta are o capacitate cilindrică de cmc, neîndeplinind astfel cerințele minime obligatorii impuse prin caietul de sarcini.

De altfel, conform ofertei de motoare a producătorului, ce se găsește la adresa de internet [....](#), niciun motor Stagiul . A din seria .M.. de puterea cerută în kW, similar stagiului motorului prezentat în oferta de SRL, nu se încadrează în capacitatea cilindrică solicitată de autoritatea contractantă în caietul de sarcini.

Totodată, urmare studierii dosarului, contestatorul a constatat faptul că și în ceea ce privește consumul de combustibil SRL a prezentat date care nu corespund realității.

Astfel, pentru un consum maxim în regim de încărcare de ..% din PRP a fost prezentată o valoare de .. litri/ora (să corespundă valorii

maxime conform cerinței cuprinse la pag. . din caietul de sarcini), în condițiile în care, potrivit fișei tehnice a producătorului, motorul oferat are un consum la încărcare de ..% din PRP de ..,.. litri/ora, valoare ce depășește nivelul maxim impus de .. litri/ora conform pct. - motor termic și instalații anexe, pag. . din caietul de sarcini.

De asemenea, pentru un consum maxim în regim de încărcare de .. % din PRP a fost prezentată o valoare de .. litri/ora, valoarea reală a acestuia, astfel cum reiese cu claritate din datele cuprinse la pag. . din fișa tehnică a producătorului anexată, fiind de ..,.. litri/ora, valoare ce depășește nivelul maxim de .. litri/ora impus la pct. - motor termic și instalații anexe, pag. . din caietul de sarcini.

Pe cale de consecință, contestatorul apreciază că se impune declararea neconformității ofertei și cu privire la acest aspect pentru nerespectarea cerințelor minime obligatorii ale caietului de sarcini.

Comisia de evaluare avea obligația de a verifica conformitatea documentelor/informațiilor prezentate de ofertantul desemnat câștigător, în condițiile impuse prin caietul de sarcini.

Potrivit cerinței cuprinse la pag. . din caietul de sarcini, ofertanții aveau obligația de a prezenta în cadrul propunerii tehnice atât formularul de propunere tehnică cât și *„documente tehnice probante/suport ale formularului de propunere tehnică, anexate acestuia, de tipul: fise/prospecte tehnice, rapoarte/buletine tehnice eliberate de producătorii de ans./subans. sau de organisme abilitate, schite, parti din documentatia tehnica constructiva, alte mijloace probante-dupa caz. Documente tehnice probante/suport care demonstreaza indeplinirea de catre produsul oferat a cerintelor din caietul de sarcini/specificatiei tehnice pentru achizitie”*.

Urmare analizei dosarului achizitiei publice, contestatorul a constatat că SRL nu a depus odată cu oferta *„documente tehnice probante/suport ale formularului de propunere tehnică, anexate acestuia, de tipul: fise/prospecte tehnice, rapoarte/buletine tehnice eliberate de producătorii de ans./subans. sau de organisme abilitate”, respectiv “Documente tehnice probante/suport care demonstreaza indeplinirea de catre produsul oferat a cerintelor din caietul de sarcini/specificatiei tehnice pentru achizitie”*.

Conform prevederilor cuprinse la art. . alin (.) pct. .. lit. h) din Legea nr. ../..., cu modificările și completările ulterioare, oferta este definită ca fiind actul juridic prin care operatorul economic își manifestă voința de a se angaja din punct de vedere juridic într-un contract de achiziție publică. Oferta cuprinde propunerea financiară, propunerea tehnică, precum și alte documente stabilite prin documentația de atribuire.

Documentația de atribuire, alcătuită din fișa de date, caietul de sarcini, formularele necesare și modelul contractului de furnizare, la care se adaugă clarificările postate în SEAP, nu a fost contestată de niciun operator economic, drept pentru care toate prevederile ei și-au consolidat forța obligatorie atât pentru autoritatea contractantă, cât mai ales pentru operatorii economici participanți la procedura de atribuire.

Potrivit jurisprudenței constante a CJUE, în temeiul art. . din Directiva .././., unei autorități contractante îi revine sarcina de a respecta cu strictețe criteriile pe care ea însăși le-a stabilit” (Hotărârea din ..

octombrie, Manova, C-.../.., EU:C:.....:..., punctul .., și Hotărârea din . noiembrie, Cartiera dell'PAdda, C-../.., EU:C:.....:....., punctele .. și ..).

Lipsa documentelor tehnice solicitate, inclusiv în ceea ce privește documentația tehnică a producătorului componentei motor termic, nu poate fi considerată viciu de formă sau abatere tehnică minoră, reprezentând neconformități ale ofertei, în sensul art. ... alin. (.) lit. a) din Hotărârea Guvernului nr. .../....., cu modificările și completările ulterioare.

Având în vedere cele de mai sus, contestatorul probează că autoritatea contractantă a declarat în mod nelegal oferta înaintată de SRL ca fiind admisibilă/conformă, prin maniera superficială în care a evaluat îndeplinirea cerințelor tehnice obligatorii de către ofertantul declarat câștigător, inclusiv în ceea ce privește neprezentarea de către acesta a tuturor documentelor solicitate prin documentația de atribuire.

Pentru toate aceste considerente, contestatorul solicită admiterea contestației, astfel cum a fost formulată.

Cu adresa nr. /, înregistrată la Consiliu sub nr. /, autoritatea contractantă depune Concluzii scrise solicitând respingerea contestației formulată de SRL ca nefondată, admiterea cererii de intervenție accesorie formulată de SRL pentru motivele prezentate mai jos:

- Cu privire la CONCLUZIILE SCRISE transmise de SRL, autoritatea contractantă precizează:

I) În legătură cu presupusa contradicție cu privire la declararea confidențialității unor documente de către SRL, respectiv răspunsul la solicitarea de clarificare a prețului aparent neobișnuit de scăzut (Răspuns clarificare . financiar semnat, din în SEAP), contestatoarea încearcă să inducă în eroare prin denaturarea situației de fapt. În fapt, ... a sesizat doar lipsa oricăror demersuri DE DECLARARE ȘI DE DOVEDIRE a caracterului confidențial al documentului transmis de aceasta (adică nu a transmis nici măcar declarația prin care notifică autoritatea contractantă asupra caraterului confidențial al informațiilor transmise).

În concret, a fost aplicat același tratament, respectându-se principiul tratamentului egal al ofertanților, chiar și pentru documentele SRL, fără ca aceasta să întreprindă măsurile legale minim necesare. Legea nu distinge obligația autorității contractante de a solicita clarificări cu privire la modul de declarare a confidențialității informațiilor din oferte. Reiterează Autoritatea că a aplicat același tratament ambilor ofertanți.

Nemulțumirea contestatoarei față de rezultatul procedurii, defavorabil acesteia, determină prezentarea unor argumente nesustținute și nedovedite. Menționează Autoritatea, cum de altfel rezultă și din probatoriul administrat în cauză, că oferta financiară a SRL este mult mai scăzută decât a contestatoarei, însă ambele propuneri tehnice au primit punctaj maxim.

II) În legătură cu susținerile referitoare la concluziile contestatoarei SRL, conform cărora capacitatea cilindrică a motorului ofertat de concurentul său nu ar respecta cerințele impuse prin documentația achiziției, autoritatea contractantă reiterează faptul că din documentele depuse, ca parte a ofertei (Propunerea tehnica, pag. ..) analizate și evaluate de Comisia de evaluare, reiese cu claritate capacitatea cilindrică a motorului ofertat, adică cmc, pentru modelul

.M..G.D./. (fapt susținut și de documentul Nr.-EMEA-Rating-Card, la cap. ..HZ/..HZ REGULATED EMISSIONS ESP/PRP ENGINES- poz..., document transmis odată cu concluziile scrise din de către contestatoare).

În mod cu totul eronat, atât în concluziile scrise, cât și în documentul Nr. . Fișa tehnică producător, transmise de către SRL, se face referire la alt model de grup electrogen, respectiv .M..G.D./. din, care nu face obiectul ofertei SRL și, pe cale de consecință, nici obiectul analizei și evaluării Comisiei de evaluare.

Având în vedere cele prezentate anterior, susținute de documentele transmise Consiliului în dosarul achiziției, autoritatea contractantă invocă caracterul netemeinic, nefondat și nedovedit al afirmațiilor precum și al documentelor transmise de SRL în calitate de contestatoare, generate exclusiv de nemulțumirea cu privire la rezultatul negativ al participării la competiția de atribuire a acordului-cadru.

- Cu privire la cererea de intervenție accesorie a SRL, autoritatea contractantă apreciază că aceasta întrunește condițiile art. .. din CPC, urmând a fi admisă în principiu.

Totodată, având în vedere dispozițiile art. .. alin. (.) și art. .. din Legea nr..../.... coroborate cu prevederile art. .. alin. (.), art. .., art. .. și art. .. din CPC și faptul că în cadrul procedurii de atribuire SRL are calitatea de ofertant câștigător, iar cererea sa privește menținerea deciziei autorității contractante, aceasta solicită Consiliului să admită cererea de intervenție formulată.

Față de cele prezentate, în temeiul art. .. alin. (.) din Legea nr. .../.... 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, autoritatea contractantă solicită CNSC să respingă contestația formulată de SRL ca nefondată și să admită cererea de intervenție accesorie formulată de SRL.

Prin adresa înregistrată la CNSC cu nr./....., ...SRL depune, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr. Anexa . din, emisă de Banca Comercială Română SA, în valoare de, RON, potrivit dispozițiilor art. .. din Legea nr. .../....

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

....., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă, online, de atribuire a contractului de furnizare având ca obiect „.....”, ...” anunț participare simplificat CN...../....., cod CPV-., criteriul de atribuire stabilit fiind „cel mai bun raport calitate-preț”.

În Raportul procedurii nr./....., s-au consemnat următoarele:

Accesarea ofertelor a avut loc la adresa: e-licitatie.ro, în data de, ora .., în prezența membrilor comisiei de evaluare.

Așa cum rezultă din accesarea ofertelor, au depus ofertă următorii operatori economici:

- 1) ... S.R.L.

- 2) ... S.R.L.
- 3)
- 4)
- 5)

În urma evaluării propunerilor tehnice și financiare, ofertele au fost declarate admisibile și conforme de către comisia de evaluare.

După aplicarea criteriului de atribuire și stabilirea clasamentului ofertanților, clasamentul a fost următorul:

Denumire ofertant	Preț unitar conform Formular de oferta lei/cpl	Valoarea postată în SEAP (fără TVA) lei	CLASAMENT
...			I ... puncte
...			II ... puncte
...			III ... puncte
...			IV ... puncte
...			V ... puncte

Împotriva rezultatului procedurii de atribuire nr. /, a adresei privind comunicarea rezultatului procedurii nr. /, ... SRL a formulat contestația care face obiectul dosarului nr. /

În cauză, se reține că SRL a formulat cerere de intervenție accesorie, înregistrată la CNSC cu nr. /, conform art. .. alin. (.) din Legea nr. ... /, potrivit căruia *„Până la soluționarea contestației de către Consiliu, operatorii economici interesați să participe la procedura de atribuire, respectiv, după caz, operatorii economici participanți la procedura de atribuire, pot formula, cu înștiințarea părților cauzei, cerere de intervenție voluntară în litigiu, potrivit prevederilor Legii nr. ... / privind Codul de procedură civilă, republicată, cu modificările ulterioare, în termen de .. zile de la data publicării în SEAP a faptului că s-a formulat contestație (...).”*

Raportat la data publicării în SEAP a contestației formulate de SRL, respectiv, Consiliul constată că cererea de intervenție în discuție a fost depusă cu respectarea termenului de .. zile prevăzut de art. .. alin. (.) din Legea nr. ... /

În consecință, luând în considerare cele mai sus menționate, Consiliul va admite, în principiu, cererea de intervenție formulată de SRL, aceasta având interes să intervină în cauză, deoarece a fost desemnată câștigătoarea procedurii de atribuire, potrivit raportului procedurii nr. /, fiind incidente în cauză dispozițiile art. .. alin. (.) din Legea nr. ... / și art. .. și următoarele din cod procedură civilă.

În ceea ce privește fondul cauzei, analizând susținerile părților, coroborate cu înscrisurile aflate la dosarul cauzei și având în vedere dispozițiile legale în materie, Consiliul urmează să respingă ca nefondată contestația SRL, pentru considerentele ce se vor arăta în continuare.

În ceea ce privește criticile contestatorului referitoare la faptul că autoritatea contractantă i-a acordat posibilitatea de a studia parțial documentele la data de, refuzând însă să permită accesul la fișa

tehnică a produsului oferat de SRL, câștigătorul prezentei proceduri, se rețin următoarele:

În primul rând, în opinia Consiliului, dreptul de a contesta nu este prevăzut de lege pentru a obține cu orice preț câștigarea unei proceduri, indiferent de calitatea sau competitivitatea propriei oferte, în detrimentul drepturilor celorlalți participanți la procedură și fără respectarea altor norme legale. Contestarea are rolul de a remedia o vătămare care ar rezulta dintr-un act al autorității contractante, însă această vătămare trebuie să fie demonstrată, nu doar presupusă.

Cu toate acestea, contestatorul SRL presupune, fără niciun fundament factual sau juridic, că neacordarea accesului la părțile declarate confidențiale ale contracandidatului său, așa cum este prevăzut de norme legale imperative, reprezintă un comportament neadecvat al autorității contractante.

Ori, dispozițiile legale din materia achizițiilor publice permit declararea informațiilor din oferta depusă de un participant la o procedură de achiziție publică ca fiind confidențiale. Este adevărat că principiul transparenței și caracterul public al dosarului achiziției publice sunt acceptate în legislația specifică, însă oferta în ansamblul său reprezintă un produs intelectual, care poate furniza informații sensibile despre situația economică a ofertantului și capacitatea sa financiară și tehnică. Din acest motiv, s-a impus necesitatea de a proteja, în limitele legii, acele informații care ar putea afecta interesele comerciale ale operatorilor economici implicați în procedurile de atribuire a contractelor de achiziție publică.

Formularea unei contestații referitoare la ofertele cu care un operator economic se află în competiție, nu este și nu poate fi condiționată de accesul la ofertele depuse în integritate, din moment ce acestea au fost declarate ca fiind confidențiale.

Solicitarea de a avea acces la o ofertă depusă la o procedură de achiziție publică nu se poate substitui unor motive concrete de formulare a unei contestații iar formularea unor noi motive de contestare pe calea concluziilor scrise (formulate ulterior accesului la dosarul achiziției publice) are caracter inadmisibil, potrivit dispozițiilor art... alin.(.) din Legea nr.../.....

Consiliul mai reține că autorul contestației aduce un singur motiv concret prin care susține neconformitatea ofertei tehnice depuse de SRL, susținând că oferta nu ar îndeplini cerințele caietului de sarcini privind capacitatea cilindrică a motorului.

Potrivit documentelor aflate la dosarul cauzei, Consiliul reține că produsul oferat de SRL îndeplinește cerința din caietul de sarcini, acesta ofertând modelul GNS ... BDM – CARCASAT (conform documentelor depuse în oferta tehnică pag...-.. din dosarul achiziției publice) și nu produsul pe care contestatorul presupune că l-ar fi oferat acesta.

Consiliul nu poate reține ca întemeiate alegațiile contestatorului referitoare la suspiciunile acestuia privind faptul că informațiile conținute de fișa tehnică a produsului oferat de competitorul său nu ar fi reale, din moment ce din documentele prezentate, așa cum susține și autoritatea contractantă, reiese capacitatea cilindrică a motorului oferat, adică cmc pentru modelul .M..G.D./..

În ceea ce privește criticile suplimentare conținute de concluziile scrise depuse ulterior de contestator, acestea apar ca fiind inadmisibile, potrivit dispozițiilor art... alin.(.) din Legea nr.../...., conform căroră „*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*”.

În consecință, luând în considerare cele mai sus menționate, în temeiul art. .. alin. (.) din Legea nr. .../...., Consiliul va respinge ca nefondată contestația formulată de SRL.

În temeiul dispozițiilor art. .. alin. (.) din Legea nr. .../...., coroborate cu dispozițiile art. .. și urm. din Codul de procedură civilă, Consiliul va admite cererea de intervenție formulată de SRL.

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

CONSILIUL DISPUNE:

În temeiul dispozițiilor art. .. alin. (.) din Legea nr. .../...., respinge ca nefondată contestația formulată de SRL în contradictoriu cu autoritatea contractantă

În temeiul dispozițiilor art. .. alin. (.) din Legea nr. .../...., coroborate cu dispozițiile art. .. și urm. din Codul de procedură civilă, admite cererea de intervenție formulată de SRL.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. .. alin. (.) din Legea nr. .../.... și poate fi atacată cu plângere, în temeiul art. .. din același act normativ, în termen de .. zile de la comunicare.

...

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