

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, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația nr..., înregistrată la... cu nr..., depusă de..., cu sediul în..... nr..., cod unic de înregistrare RO..., reprezentată legal prin... - administrator, privind procedura proprie organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect Servicii de catering conform prevederilor Programului național masă sănătoasă - anul 2025, de COMUNA... (PRIMĂRIA), cu sediul în..... nr....., în calitate de *autoritate contractantă*, *contestatoarea a solicitat*: a) admiterea contestației și b) anularea procedurii de achiziție.

...,

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... critică rezultatul procedurii de atribuire, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea precizează că oferta S.A.a fost respinsă pentru:

- neîndeplinirea cerinței "*Contractantul trebuie să faca dovada deținerii unui sistem de management al siguranței alimentelor eliberat de o instituție abilitată în acest sens. Notă: prezentarea incompleta sau lipsa documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fără posibilitatea de a cere clarificări la analiza ofertei financiare.*" A daugă că, în dovedirea îndeplinirii acestei cerințe, a depus (pag. 68 din cadrul ofertei tehnice) **declarație** privind deținerea unui sistem de biosecuritate ecologică integrat cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C, precum și o copie a **facturii** fiscale nr..... În baza acestor informații autoritatea contractantă a considerat că nu este îndeplinită cerința și a respins oferta, fără a solicita clarificări. Totodată, subliniază că, în documentația de **atribuire, nu a fost solicitat un document anume prin care să fie probată îndeplinirea acestei cerințe.**

- neîndeplinirea cerinței "*Oferta tehnică va mai fi însoțită și de o detaliere a fluxului tehnologic de la aprovizionare și până la livrare, cu evidențierea orelor de manoperă și a timpilor de execuție, și o dovadă a implementării unui sistem de*

calitate în domeniu alimentar. Notă: prezentarea incompletă sau lipsă a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconformă fără posibilitatea de a cere clarificări la analiza ofertei financiare". Pentru dovedirea îndeplinirii acestei condiții, contestatoarea afirmă că a detaliat în cadrul ofertei tehnice etapele de realizare, în anexa la oferta financiară a fost detaliat costul cu numărul... ore de manoperă, numărul... persoane implicate, precum și declararea surselor de furnizori (a se vedea dosarul achiziției). Precizează că nici la această cerință autoritatea contractantă nu a solicitat prezentarea unui document anume sau respectarea unui formular dat.

- *"lipsa documentelor pentru certificarea costului materiei prime"*. La elaborarea ofertei financiare a luat în calcul prețurile practicate de... &..., deoarece are cel mai mare lanț de aprovizionare. A specificat acest aspect în detalierea ofertei financiare. Precizează că micii întreprinzători și furnizori cu care colaborează acum și de la care poate obține prețuri concurențiale față de Metro, nu le pot da asigurări de menținere a prețului materiei prime până la finalul contractului care face obiectul procedurii. În acest context, consideră că maniera S.A. de elaborare a ofertei financiare este una corectă, care dă certitudinea autorității contractante că poate onora contractul în condiții optime. De asemenea, subliniază faptul că nu au fost solicitate clarificări de către autoritatea contractantă în vederea dovedirii cu extrase site web a prețurilor materiei prime.

Adiacent celor precizate mai sus, subliniază că adresa comunicării rezultatului procedurii transmise pe e-mail în data de... nu este datată și nu a fost înregistrată la sediul autorității contractante. Mai mult, autoritatea contractantă transmite, în încheierea acestei comunicări, cu încălcarea prevederilor art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, faptul că "Prezentă comunicare poate fi atacată în termen de maxim 3 zile de la comunicare" (legiuitorul prevede termenul de 7 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante considerat nelegal).

În data de..., a solicitat autorității contractante, în temeiul art. 217 alin. (5) și (6) din Legea nr. 98/2016, acces la dosarul achiziției. În aceeași zi, s-a comunicat, prin adresa nr....., că a avut acces la dosar, cu excepția documentelor declarate și probate ca fiind confidențiale, respectiv i s-a permis accesul doar la:

- Proces-verbal privind evaluarea garanției de participare și vizualizarea documentelor depuse;
- Raport procedură intermediar nr....;
- Raport procedură intermediar nr....;
- Raport procedură final nr.....

Astfel, la consultarea dosarului care a avut loc în data de..., a constatat următoarele aspecte:

Cu privire la raportul 1 nr....:

- autoritatea contractantă a solicitat clarificări, deoarece ofertantul... a prezentat certificatul fiscal cu datorii nr..... Nu s-a menționat în raport suma restantă la bugetul de stat, dacă este mai mică de... (atât cât permite legea ca excepție de participare la procedură);

- cu privire la experiența similară declarată de... - acesta nu a prezentat dovezi de îndeplinire a contractului cu...;

- autorizația sanitară veterinară pentru catering a punctului de lucru este eliberată pe... - raportat la această dată se poate pune în discuție experiența similară pentru catering;

- ... este declarată confidențială prin simpla declarație, fără să se prezinte dovezi privind drepturi de autor sau alte mențiuni privind GDPR (conform art. 57 alin. (4) din Legea nr. 98/2016);

- pentru documentele de calificare și oferta financiară nu reiese faptul că ofertantul... a depus declarație de confidențialitate. Cu toate acestea... nu i-a permis consultarea acestor documente, conform prevederilor legale.

Raportat la experiența similară declarată de..., din documentele consultate, s-a constatat că... a atribuit contractul pentru masa sănătoasă la sfârșitul lunii aprilie, pentru perioada mai - dec 2025; anunțul de participare este din 4239/...; contractul este din.... Suma contractului este de... cu TVA /... porții maxime= adică 106 zile până la... decembrie 2025 (ultima zi de școală din anul 2025). Prețul este de... cu TVA -... fără TVA.

În procedură, la paginile 12-13, se menționează:

"Ofertanții trebuie să demonstreze că în ultimii 3 ani (calculați până la data limită de depunere a ofertelor) au prestat servicii similare în valoare cumulată de cel puțin... cu TVA, în ultimii 3 ani, la nivelul a maxim 1 contract similar"

Contractul de la... în perioada 13 mai... nu are valoarea de minimum... cu TVA.

Dacă ofertantul... ar fi avut contract cu... și în 2024, atunci experiența similară se calculează de la data eliberării autorizației de funcționare ... - VA... /.... Acest contract s-a derulat până la....

Perioada...=... zile x... fără TVA x... elevi=... fără TVA.

Nu este îndeplinită condiția cerută prin documentație prin prezentarea unui singur contract cu valoare de... cu TVA

Cu privire la raportul 2 nr....:

- au fost solicitate clarificări de la... privind datoriile la bugetul de stat, deoarece prin răspunsul dat în... se prezintă o decizie de eşalonare (fără date suplimentare);

- au fost solicitate clarificări privind lista de prestări servicii pentru contract, aferent perioadei..., în valoare de... cu TVA. Contractul are nr..... Aceste date nu sunt conforme cu realitatea, deoarece contractul a fost încheiat până la data de.... Din anunțurile de publicitate postate pe site-ul... reiese că, pentru perioada..., au fost atribuite 2

(două) contracte de catering și nu unul, așa cum se solicită la experiența similară.

Cu privire la raportul 3 nr....:

- a fost prezentat un certificat fiscal fără datorii, emis în data de.... Din aceste documente reiese o neconcordanță între valoarea datoriilor din certificatul fiscal și valoarea din decizia de eşalonare, aspect care nu a fost luat în considerare de autoritatea contractantă la momentul evaluării documentelor și nici ulterior acestei etape;

- la experiența similară se prezintă facturi care dovedesc derularea contractului cu.... Existența facturilor nu justifică îndeplinirea contractului. În conformitate cu prevederile art. 166 din HG nr. 395/2016, dovada îndeplinirii sau, după caz, neîndeplinirii obligațiilor contractuale se face prin emiterea de către autoritatea contractantă beneficiară a unui document constatator. Legiuitorul nu prevede factura ca fiind document constatator.

Cu privire la cerința "Contractantul trebuie să facă dovada deținerii unui sistem de management al siguranței alimentelor eliberat de o instituție abilitată în acest sens. Notă: prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconformă fără posibilitatea de a cere clarificări la analiza ofertei financiare.", ofertantul... a prezentat certificat nr...., eliberat de.... este o societate comercială privată, nu este o instituție de stat abilitată să certifice sistemele de ultraviolete. Aceasta comercializează produse pentru diferite sectoare comerciale.

... nu deține autorizații sau avize speciale eliberate de instituțiile statului și nu reprezintă nicio instituție abilitată în avizarea activităților din sistemul de alimentație publică - în speța DSP sau DSV.

Contestatoarea subliniază că, deși în documentația de atribuire se menționează că nu se vor solicita clarificări privind oferta financiară, acestea au fost solicitate doar ofertantului....

Raportat la toate aspectele semnalate anterior, coroborat cu faptul că, pe tot parcursul evaluării ofertelor, autoritatea contractantă a considerat necesară solicitarea de clarificări doar ofertantului..., atitudine prin care au fost încălcate grav principiile achizițiilor publice stipulate de art. 2 din Legea nr. 98/2016, în considerarea prevederilor art. 16 alin. (1)-(2) din..., solicită admiterea contestației.

Prin adresa nr...., înregistrat la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă transmite punct de vedere, prin care solicită respingerea contestației:

- Pe cale de excepție, nefiind constituită cautiunea în termen;
- Pe fond, ca fiind nefondată.

I. Considerații cu privire la nerespectarea termenului de constituire a cautiunii

II. Cu privire la caracterul nefondat al contestației

Membrii comisiei de evaluare au realizat evaluarea inițială a ofertelor, în cadrul căruia s-a încheiat procesul verbal nr.... prin care s-au constatat următoarele:

- oferta tehnică depusă de... nu îndeplinește în totalitate cerințele documentației de atribuire, conform prevederilor menționate anterior a fost respinsă fără posibilitatea de a cere clarificări;
- oferta depusă de... necesita clarificări cu privire la documentele de calificare.

1. Referitor la critica: *„Respingerea ofertei subscrisei pentru neîndeplinirea cerinței ”Contractantul trebuie să faca dovada deținerii unui sistem de management al siguranței alimentelor eliberat de o instituție abilitată în acest sens. Nota: prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconformă fără posibilitatea de a cere clarificări la analiza ofertei financiare. (...)*

consideră că afirmațiile contestatoarei sunt nefondate, speculative și lipsite de documente probante, fiind formulate într-un mod subiectiv, cu scopul de a induce în eroare Consiliul și de a discredita legalitatea acțiunilor întreprinse în cadrul procedurii.

Achizitoarea prezintă extras din fisa de date a achiziției privind cerința reclamată.

Așadar, dovada deținerii unui sistem de management al siguranței alimentelor trebuia făcută printr-un document eliberat de o instituție abilitată în acest sens.

Astfel cum a menționat și în cadrul comunicării rezultatului procedurii:

a) *„Factura de achiziție nu reprezintă dovada deținerii unui sistem de management al siguranței alimentelor eliberat de o instituție abilitată în acest sens, respectiv cerința obligatorie conform prevederilor documentației de atribuire nu a fost îndeplinită.”*

b) Cu privire la Declarația privind deținerea unui sistem de biosecuritate ecologică integrate cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C, menționează că nici societatea... nu este o instituție abilitată în acest sens.

Oferta nu îndeplinește cerința obligatorie din documentația de atribuire, prin urmare este neconformă.

2. Referitor la critica adusă *„Respingerea ofertei subscrisei pentru neîndeplinirea cerinței ”Oferta tehnică va mai fi însoțită și de o detaliere a fluxului tehnologic de la aprovizionare și până la livrare, cu evidențierea orelor de manopera și a timpilor de execuție, și o dovada a implementării unui sistem de calitate în domeniu alimentar (...):*

- paginile indicate de către ofertant au fost verificate, dar în cuprinsul paginilor indicate nu se regăsește „o detaliere a fluxului tehnologic de la aprovizionare și până la livrare, cu evidențierea orelor de manopera și a timpilor de execuție, și o dovada a implementării unui sistem de calitate în domeniu alimentar”, așa cum era solicitat în cadrul documentației de atribuire;

- nu poate fi acceptat, sub nicio formă, interpretarea potrivit căreia o cerință formulată clar, explicit și cu caracter obligatoriu în documentația de atribuire ar putea fi ignorată, ofertantul limitându-se la o simplă descriere generală.

Comisia de evaluare nu avea obligația de a centraliza informațiile dispersate din diferite secțiuni ale ofertei sau de a corela cu oferta financiară. Responsabilitatea structurării coerente a documentației și a prezentării complete a informațiilor aparține exclusiv ofertantului.

Oferta este neconformă și nu corespunde cerințelor documentației de atribuire.

3. Referitor la critica: *„Respingerea ofertei subscrisei pentru ”lipsa documentelor pentru certificarea costului materiei prime”. Având în vedere contextul economic și politic actual, la elaborarea ofertei financiare am luat în calcul prețurile practicate de... &... deoarece are cel mai mare lanț de aprovizionare. Am specificat acest aspect în detalierea ofertei financiare (...)*”,

autoritatea contractantă menționează că nu înțelege logica acestei critici, întrucât contestatoarea confirmă că nu a atașat documente justificative privind costul materiei prime.

Deși a menționat că *”la elaborarea ofertei financiare am luat în calcul prețurile practicate de... &... ”*, nu a fost depusă nicio dovadă concretă (de exemplu oferte comerciale) care să susțină aceste afirmații.

În ceea ce privește susținerea conform căreia autoritatea contractantă nu a solicitat clarificări, aceasta reiterează extras din documentația de atribuire care prevede: *„cu privire la modul de elaborare a ofertei tehnice ca: prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconformă FĂRĂ posibilitatea de a cere clarificări la analiza ofertei financiare”*. Așadar, declarând oferta tehnică neconformă, nu se mai impunea necesitatea transmiterii solicitărilor de clarificări cu privire la oferta financiară.

4. Referitor la critica: *”Adiacent celor precizate mai sus, suubliniem faptul că adresa Comunicarea rezultatului procedurii transmise de mail subscrisei în data de... nu este datată și nu a fost înregistrată la sediul autorității contractante. Mai mult, autoritatea contractantă transmite în încheierea acestei comunicări, cu încălcarea prevederilor art. 8 alin.1 lit. b) din Legea 101/2016, faptul că ”Prezenta comunicare poate fi atacată în termen de maxim 3 zile de la comunicare” (legiuitorul prevede termenul de 7 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante considerat nelegal (...))”* nu se poate pune problema legalității documentului *„Comunicare rezultat procedură”*, întrucât acesta a fost emis în mod corect și justificat, în baza raportului procedurii nr...., fiind transmis ofertantului în aceeași zi, aspect confirmat prin captura de ecran atașată.

Cu privire la termenul de contestație menționat, prezintă următoarele aspecte:

- Procedura de achiziție este o procedură proprie, desfășurată offline, care nu se supune integral regulilor procedurii simplificate standard derulate prin platforma SEAP;

- Motivele care au stat la baza excluderii ofertantului au fost clare, explicite și bine fundamentate, iar neconformitatea ofertei societății... este incontestabilă;

- Având în vedere urgența determinată de începerea anului școlar și de necesitatea asigurării derulării în timp util a serviciilor ce fac obiectul contractului, s-a impus finalizarea rapidă a procedurii. În acest context, a fost menționat termenul de 3 zile pentru depunerea eventualelor contestații, cu scopul de a evita întârzieri în atribuirea contractului.

II. Cu privire la neconcordanțele sau presupusele neconformități ale ofertei..., autoritatea contractantă menționează următoarele:

1. Referitor la critica cu privire la experiența similară, această cerință este îndeplinită:

- operatorul economic a prezentat declarația privind lista principalelor prestări de servicii similare în ultimii 3 ani, respectiv contractul nr...., încheiat cu Comuna..., în valoare de... - valoare care depășește minimul solicitat prin documentația de atribuire de...;

- dintr-o eroare umană, în cadrul proceselor verbale de evaluare s-a trecut perioada de îndeplinire a contractului:...;

- deoarece oferta tehnică prezentată de... a fost declarată conformă, iar așa cum prevede documentația de atribuire, în cazul declarării ofertei tehnice conforme, se pot solicita clarificări cu privire la oferta financiară sau documentele DUAE, ofertantului i s-a solicitat prezentarea copiilor după contract;

- prin adresa de răspuns din..., ofertantul a prezentat copii după contractul nr...., unde este menționată perioada de derulare a contractului...;

- în vederea probării experienței similare, ofertantului i s-a solicitat dovada recepției, sau copie după orice alt document justificativ contrasemnat de către beneficiar, aferente contractului în cauză, pentru care acesta a prezentat facturi și extras din aplicația... din care rezultă dovadă îndeplinirii experienței similare;

- cu privire la presupusa neîndeplinire a cerinței privind experiența similară datorată autorizației de funcționare ... - VA... emisă în..., menționează că verificarea acestor aspecte în această fază depășește atribuțiunile sale, deoarece, prin documentație s-au specificat: *"Ulterior, ofertantului clasat pe locul I în clasamentul intermediar i se vor solicita documente justificative care S.A.demonstreze ca se îndeplinește condiția: copie după contracte, însoțite de dovada recepției, sau copie după orice alt document justificativ contrasemnat de către beneficiar"*;

- verificarea autorizației de funcționare ... nu cade în sarcina autorității contractante, ea reprezentând o condiție de eligibilitate pentru

atribuirea contractelor de catering, respectiv se presupune că autoritatea contractantă... a verificat acest aspect în momentul atribuirii contractului;

- în consecință, nu intră în atribuțiile autorității contractante reevaluarea conformității ofertei tehnice a operatorului... aferente contractului încheiat cu Comuna...;

- consideră că prezentarea strictă a documentelor solicitare prin documentația de atribuire în vederea demonstrării experienței similare este suficientă, cerința minimă fiind îndeplinită;

2. Referitor la critica cu privire la existența datoriilor la bugetul de stat prezentată de..., menționează că și această cerință este îndeplinită:

- în cadrul ofertei s-a regăsit copie după Certificat de atestare fiscală de la bugetul de stat nr.... - din care rezultă existența datoriilor la bugetul de stat;

- în conformitate cu prevederile art. 165 alin. (2) din Legea nr. 98/2016: *„Operatorul economic nu este exclus din procedura de atribuire dacă, anterior deciziei de excludere, își îndeplinește obligațiile prin plata impozitelor, taxelor sau contribuțiilor la bugetul general consolidat datorate ori prin alte modalități de stingere a acestora sau beneficiază, în condițiile legii, de eşalonarea acestora ori de alte facilități în vederea plății acestora, inclusiv, după caz, a eventualelor dobânzi ori penalități de întârziere acumulate sau a amenzilor”*;

- a solicitat clarificări operatorului economic;

- ofertantul a prezentat decizie de eşalonare a datoriilor. S-a observat o diferență între valoarea datoriilor din certificatul fiscal și valoarea din decizia de eşalonare, s-a revenit cu o nouă solicitare de clarificări;

- ofertantul a prezentat certificat de atestare fiscală nr...., data eliberării... - fără datorii la bugetul de stat.

În condițiile art. 165 alin. (2), cerința cu privire la lipsa datoriilor la bugetul de stat este îndeplinită.

3. Referitor la critica: *”Cu privire la cerința ”Contractantul trebuie să faca dovada detinerii unui sistem de management al siguranței alimentelor eliberat de o instituție abilitată în acest sens. Nota: prezentarea incompletă sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconformă fără posibilitatea de a cere clarificări la analiza ofertei financiare.” (...):*

- documentele prezentate de societatea..., respectiv certificatele nr.... și nr.... pentru implementarea sistemului de biosecuritate ecologică integrată cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C, respectă în totalitate cerința din documentația de atribuire, întrucât acestea atestă implementarea unui sistem de management.

Cu privire la critica referitoare la confidențialitatea ofertei prezentate de...:

- deși principiul transparenței procedurilor de achiziție publică

impune posibilitatea consultării ofertelor de către ceilalți ofertanți, acest drept nu este unul absolut, ci se exercită cu respectarea principiului protejării intereselor comerciale legitime ale operatorilor economici participanți;

- în acest sens, operatorul economic... a depus Declarația privind caracterul confidențial ofertei, prin care a precizat în mod concret motivele pentru care oferta trebuie considerată confidențială și a justificat că divulgarea acestor informații ar aduce atingere intereselor sale legitime;

- conform legislației din domeniul achiziției în vigoare, autoritatea contractantă are obligația de a proteja aceste informații și nu le poate dezvălui altor participanți la procedură;

- accesul la întreaga ofertă a operatorului economic... nu poate fi acordat, iar consultarea se poate realiza exclusiv asupra elementelor neconfidențiale ale dosarului achiziție;

- protejarea confidențialității ofertelor este un principiu esențial în procedurile de achiziții publice, reglementat expres prin Legea nr. 98/2016.

În consecință, autoritatea contractantă solicită Consiliului să constate că toate criticile formulate de către contestatoare sunt nefondate.

Documentele necesare soluționării cauzei au fost transmise, pe suport electronic, prin adresa nr...., înregistrată la Consiliu sub nr....

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

În vederea atribuirii contractului având ca obiect *Servicii de catering conform prevederilor Programului național masă sănătoasă - anul 2025*, COMUNA... (PRIMĂRIA), în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura proprie, prin publicarea pe site-ul propriu a anunțului de participare nr....

Din informațiile anunțului de participare amintit, s-a reținut că valoarea estimată a contractului de servicii este de... cu TVA, criteriul de atribuire este cel mai bun *raport calitate preț*, iar *data limită* de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru..., ora 10:....

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii de atribuire, comunicat prin adresa neînregistrată datată... și *Raportul procedurii nr....*, prin care oferta S.A. a fost respinsă ca neconformă și modalitatea de evaluarea a ofertei declarate câștigătoare... a depus contestația în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea a constituit cautiunea în sumă de..., conform art. 611 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de... -..., la data de....

Așadar contrar celor susținute autoritatea contractantă, potrivit căroră *cautiunea aferenta contestației a fost constituită și înregistrată la data de..., respectiv la 9 zile calendaristice de la data depunerii contestației*,

contestatoarea a constituit cautiunea în temrnl legal impus de art. 611 alin. (1)¹ lit. a) din Legea nr. 101/2016, neavând relevanță data înregistrării, ci data constituirii.

Potrivit actului neînregistrat datat... motivele reținute de membrii comisiei de evaluare în decizia de respingerea a ofertei contestatoarei... sunt următoarele:

În urma finalizării procesului de evaluare a ofertei pentru procedura mai sus menționată, va anunțăm ca oferta depusă de dvs a fost respinsă din următoarele considerente:

1. Documentația de atribuire indică: "Contractantul trebuie să facă dovada deținerii unui sistem de biosecuritate ecologică integrată cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C, eliberat de o instituție abilitată în acest sens (Nota: prezentarea incompletă sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fără posibilitatea de a cere clarificări la analiza ofertei financiare)", iar în urma evaluării ofertei tehnice depuse, la pagina 68 din cadrul ofertei tehnice s-a specificat ca ofertantul deține un sistem de biosecuritate ecologică integrată cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C implementată de firma..., iar în susținerea acestei afirmații a fost prezentată Factura nr. BIOC 1896/... pentru achiziția de Dispozitive de dezinfectie cu lumina ultravioletă UV-C. Se constată că factura nu reprezintă dovada deținerii unui sistem de management al siguranței alimentelor eliberat de o instituție abilitată în acest sens, respectiv cerința obligatorie conform prevederilor documentației de atribuire nu a fost îndeplinită.

2. Documentația de atribuire indică: "Oferta tehnică va mai fi însoțită și de o detaliere a fluxului tehnologic de la aprovizionare și până la livrare, cu evidențierea orelor de manoperă și a timpilor de execuție, și o dovadă a implementării unui sistem de calitate în domeniu alimentar. Nota: prezentarea incompletă sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fără posibilitatea de a cere clarificări la analiza ofertei financiare" iar în urma evaluării ofertei tehnice depuse s-a constatat lipsa acestor informații obligatorii, respectiv cerința obligatorie conform prevederilor documentației de atribuire nu a fost îndeplinită.

3. Totodată se constată lipsa documentelor pentru certificarea costului materiei prime, documente obligatorii în vederea stabilirii punctajului.

Prezentă comunicare poate fi atacată în termen de maxim 3 zile de la comunicare.

Din lecturarea actului de comunicare neînregistrat datat... se are în vedere că membrii comisiei de evaluare au reținut un număr de 3 motive de neconformitate în ceea ce privește îndeplinirea anumitor cerințe vizavi de modalitatea de elaborare a propunerii tehnice, care au condus la respingerea ofertei... fiind declarată neconformă întrucât oferta nu satisface cerințele caietului de sarcini.

Analizând criticile formulate de autoarea contestației, Consiliul constată că acestea vizează modalitatea de evaluare a ofertei depuse, evaluare pe care o apreciază ca fiind netemeinică.

Autoarea contestației reclamă faptul că, contrar celor reținute de autoritatea contractantă, a depus documente relevante, argumentând faptul că în documentația de atribuire nu a fost solicitat un document anume prin care să fie probată îndeplinirea cerințelor care au stat la baza respingerii ofertei. Contestatoarea a adăugat și faptul că autoritatea contractantă, fără a solicita clarificări, a considerat că nu sunt îndeplinite cerințele și a respins oferta depusă.

Se au în vedere și argumentele achizitoare aduse în replică la cele reclamate, respectiv faptul că oferta tehnică prezentată de ofertanta... a fost declarată neconformă, astfel nefiind necesară solicitarea unor

clarificari suplimentare, întrucât motivele de neconformitate reținute au vizat cerințele obligatorii din cadrul documentatiei de atribuire, față de care nu a existat posibilitatea de clarificare ulterioară.

Achizitoarea a adăugat faptul că întreaga procedura de atribuire s-a desfășurat cu respectarea strictă a principiilor prevăzute de Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, în special cele referitoare la transparență, tratament egal și nediscriminare, iar evaluarea ofertelor a fost realizată exclusiv în baza criteriilor stabilite prin documentatia de atribuire, fără a exista vreun demers sau intenție de a avantaja vreun operator economic.

Înainte de a proceda la analiza pe fond a aspectelor sesizate de societatea contestatoare, Consiliul găsește util expunerea câtorva elemente din cadrul documentației de atribuire, menite să înlăesnească înțelegerea ei, cât și să îi circumstanțieze soluționarea.

Obiectul contractului de servicii în cauză este astfel definit în *Anunțul de participare nr.... aferent procedurii* simplificate proprii organizate pentru atribuirea contractului de Servicii de catering conform prevederilor... „... ” - anul 2025:

b) tipul de contract:

Servicii din categoria „Serviciilor sociale și alte servicii specifice” din Anexa 2 din Legea 98/2016 - subcategoria „Servicii hoteliere și restaurante”.

c) Denumirea serviciilor care urmează să fie prestate și codul/codurile CPV

Servicii de catering conform prevederilor PROGRAMULUI NAȚIONAL „... ” - anul 2025 - pentru COMUNA..., pentru un numar de aproximativ 563 de elevi, din 5 institutii de invatamant elevi, din 5 institutii de invatamant

d) Valoarea estimată

Valoarea estimată cu TVA:..., 095.... Moneda: RON, adica maxim... cu TVA pe portie.

e) Cantitatea de produse care trebuie furnizată, dacă este cazul;

Servicii de catering conform prevederilor HG23/2025 - privind instituirea Programului national „Masa sanatoasa” - pentru COMUNA..., pentru un numar de aproximativ 563 de elevi, din 5 institutii de invatamant distribuiti astfel: (...)

Se rețin precizările din cadrul fișei de date vizavi de modalitatea de elaborare și întocmire a propunerii tehnice, respectiv:

IV.4 Prezentarea ofertei

IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice

....

Prin propunerea tehnica înaintată, ofertantul are obligația de a face dovada conformității serviciilor care urmează a fi prestate cu cerințele prevăzute în Caietul de sarcini.

În acest sens ofertantul va prezenta **Formularul de propunere tehnică din secțiunea formulare (formular T)**, completat corespunzător, conform instrucțiunilor din caietul de sarcini, ce va include/va fi însoțit de:

a) fișa tehnică a unui meniu săptămânal;

b) graficul de prestare a serviciilor întocmit pentru o săptămână;

c) lista persoanelor responsabile de prestarea serviciilor;

d) lista cu ambalajele folosite, însoțită de certificatele de calitate și conformitate a ambalajelor, lista cu mijloacele de transport, împreună cu autorizația sanitară veterinară pentru unitatea de preparare și mijloacele de transport;

e) Declarație pe proprie răspundere cu privire la respectarea reglementărilor obligatorii în domeniul social și al mediului.

Măsurile aplicabile de Ofertant pe perioada Contractului pentru asigurarea îndeplinirii obligațiilor din domeniul mediului ce derivă din îndeplinirea obiectului Contractului.

Oferta tehnica va mai fi insotita si de o detaliere a fluxului tehnologic de la aprovizionare si pana la livrare, cu evidențierea orelor de manopera si a timpilor de execuție, si o dovada a implementarii unui sistem de calitate in domeniu alimentar.

Nota: prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fara posibilitatea de a cere clarificari la analiza ofertei financiare.

În caietul de sarcini achizitoarea a precizat: Această secțiune a Documentației de Atribuire include ansamblul cerințelor pe baza cărora fiecare Ofertant va elabora Oferta (... și...) pentru serviciile de catering care fac obiectul viitorului contract de achiziție publică ce se va încheia în urma aplicării acestei proceduri.

În cadrul caietului de sarcini achizitoarea reiterează aceleași referințe privind modalitatea de elaborare a propunerii tehnice la secțiunea 9.... **ȘI PREZENTARE A...**, **atrăgând atenția și cu această ocazie** vizavi de lipsa posibilității de clarificare în cazul depunerii unei propuneri tehnice incomplete, respectiv:

Nota: prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fara posibilitatea de a cere clarificari la analiza ofertei financiare.

Achizitoarea a pus la dispoziția ofertanților *Formularul - T- Formularul de propunere tehnică* fiind aduse precizări vizavi de gradul de detaliere a modului de elaborare a propunerii tehnice fiind relevant de redat următoarele precizări care au însoțit cerințele solicitate a fi îndeplinite de înscrisurile solicitate: Neincluderea acestor informații in oferta duce la declararea ofertei ca neconforme si respingerea acesteia - fara posibilitatea de a solicita clarificari.

Din economia aspectelor mai sus redată în vederea atribuirii *contractului de servicii* supus procedurii în cauză, Consiliul are în vedere că autoritatea contractantă a depus toate diligențele necesare întocmirii unei documentații care să țină seama de toate aspectele pe care le implică contractul de servicii, luând în considerare specificul acestuia, astfel încât să poată fi asigurată derularea contractului.

Preliminar analizării aspectelor sesizate de reclamantă, este de remarcat că documentația de atribuire, alcătuită din fișa de date, caietul de sarcini, formularele necesare și modelul contractului de servicii, nu a fost contestată cu succes de niciun operator economic, drept care toate prevederile ei și-au consolidat forța obligatorie atât pentru autoritatea contractantă, cât și pentru operatorii economici participanți la procedura de atribuire (relevantă, în acest sens, este, de pildă, decizia civilă nr. 799 din... decembrie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust de 926443g). La acest moment, nu pot fi emise pretenții sau critici vizavi de prevederile documentației de atribuire, întrucât ar fi vădit tardive, raportat la termenul prescris de Legea nr. 101/2016 (a se vedea, cu titlu de exemplu, decizia civilă nr. 77 din 7 februarie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 39g63373e). „Conținutul documentației de atribuire, astfel cum a fost întocmită de entitatea contractantă, este obligatoriu atât pentru agenții economici participanți la procedură, care au obligația de a elabora ofertele în conformitate cu prevederile acesteia, cât și pentru entitatea contractantă, aceasta fiind obligată ca, în desfășurarea procedurii de achiziție, să respecte atât legislația aplicabilă în domeniu, cât și propria S.A. documentație de atribuire care stabilește regulile ce trebuie respectate *de* părțile implicate în derularea

procesului competitiv.” - sentința civilă nr.... 13/CA din 11 septembrie... a Curții de..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 672e8757.

În concluzie, documentația acceptată implicit de toate societățile ofertante le impunea să îi urmeze cu strictețe prescripțiile, sens în care dispune și art. 75 din Legea nr. 98/2016 - ofertantul depune oferta elaborată în conformitate cu informațiile și cerințele prevăzute în documentele achiziției, precum și art. 123 alin. (1) din normele aprobate prin... nr.... - ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire. Prin depunerea ofertelor la procedură, se presupune că ofertanții și-au însușit documentația de atribuire fără rezerve, ceea ce înseamnă că nu li se poate scuza nicio abatere de la prescripțiile ei, opozabile în cel mai mic detaliu (elocvente în acest sens sunt, de pildă, decizia nr.... 555 din 6 martie... a Curții de..., Secția de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 4d27ede4, decizia nr.... din 8 noiembrie 20... a Curții de..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 7g222g79, și decizia nr.... din 6 octombrie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 6e77d24g). Astfel cum un contract constituie legea părților, și documentația de atribuire, întovărășită de clarificările postate în SEAP, are aceeași valoare pentru părți, iar niciuna dintre ele nu îi poate ignora sau nesocoti clauzele (a se vedea decizia civilă nr.... 07 din 15 ianuarie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust... 24gd82).

Preliminar aspectelor reclamate de autoarea contestației, Consiliul prunțează faptul că autoritatea contractantă COMUNA..., respectiv să deruleze procedura de atribuire a contractului de servicii sus menționat prin procedură proprie așa cum aceasta este *prevăzută* la art. 68 lit h) din Legea nr. 98/2016:

(1) Procedurile de atribuire reglementate de prezenta lege, aplicabile pentru atribuirea contractelor de achiziție publică/acordurilor-cadru sau organizarea concursurilor de soluții cu o valoare estimată egală sau mai mare decât valorile prevăzute la art. 7 alin. (5), sunt următoarele:

(...)

h) procedura de atribuire aplicabilă în cazul serviciilor sociale și al altor servicii specifice;

În concluzie, autoritatea contractantă trebuie să aplice dispozițiile prevăzute la *Paragraful 9- Servicii sociale și alte servicii specifice*:

Art. 111. (1) Procedura de atribuire prevăzută la art. 68 alin. (1) lit. h), aplicabilă în cazul serviciilor sociale și al altor servicii specifice prevăzute în anexa nr...., este o procedură proprie, autoritatea contractantă având obligația respectării principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2).

Referitor la susținerile contestatoarei privind pretinsa nelegalitate a actului de comunicare pe considerentul Comunicarea rezultatului procedurii transmise de mail subscrisei în data de... nu este datată și nu a fost înregistrată la sediul autorității contractante. Mai mult, autoritatea contractantă transmite în încheierea acestei comunicări, cu încălcarea prevederilor art. 8 alin.1 lit.b) din Legea 101/2016, faptul că "Prezenta comunicare poate fi atacată în termen de maxim 3 zile de la comunicare" (legiuitorul

prevede termenul de 7 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante considerat nelegal (...)” se constată caracterul nefondat al acestora.

În stabilirea caestei finalități așa cum a susținut și achizitoarea nu se poate pune problema legalității documentului „Comunicare rezultat procedura”, întrucât acesta a fost emis în baza Raportului proceduri nr...., fiind transmis ofertantei... în aceeași zi, aspect confirmat prin captura de ecran existentă transmisă de achizitoare și aflată în copie la dosarul cauzei. Documentul transmis a fost semnat de către reprezentatul legal primar..., și transmis oficial pe adresa de corespondență a ofertantei. Mai mult, așa cum a argumentat și autoritatea contractantă solicitarea ulterioară a contestatoarei privind accesul la dosarul achizitiei constituie dovada luării la cunoștință a conținutului actului contestat.

Referitor la pretinsa nerespectare a termenului de contestare de 3 zile menționat în actul de comunicare, achizitoarea a argumentat următoarele:

- o Procedura de achiziție este o procedură proprie, desfășurată offline, care nu se supune integral regulilor procedurii simplificate standard derulate prin platforma SEAP;

- o Motivele care au stat la baza excluderii ofertantului au fost clare, explicite și bine fundamentate, iar neconformitatea ofertei societății... este incontestabilă.

- o Având în vedere urgența determinată de începerea anului școlar și necesitatea asigurării derulării în timp util a serviciilor ce fac obiectul contractului, s-a impus finalizarea cât mai rapidă a prezentei proceduri. În acest context, a fost menționat termenul de 3 zile pentru depunerea eventualelor contestații, cu scopul de a evita întârzieri în atribuire contractului, astfel încât elevii S.A. poate beneficia în cel mai scurt timp de pachetele alimentare.

Procedura de achiziție este o procedură proprie, desfășurată offline, care nu se supune integral regulilor procedurii simplificate standard derulate prin platforma SEAP;

Motivele care au stat la baza excluderii ofertantului au fost clare, explicite și bine fundamentate, iar neconformitatea ofertei societății... este incontestabilă.

Având în vedere urgența determinată de începerea anului școlar și necesitatea asigurării derulării în timp util a serviciilor ce fac obiectul contractului, s-a impus finalizarea cât mai rapidă a prezentei proceduri. În acest context, a fost menționat termenul de 3 zile pentru depunerea eventualelor contestații, cu scopul de a evita întârzieri în atribuire contractului, astfel încât elevii S.A. poate beneficia în cel mai scurt timp de pachetele alimentare.

Referințe vizavi de modalitatea de contestare se reăsesc detaliate în cadrul fișei de date:

VI.4 Proceduri de contestare

(1) Operatorii economici care se consideră vătămați într-un drept ori într-un interes legitim printr-un act al... în cadrul procedurii simplificate proprii pot formula contestație cu privire la pretinsa încălcare a dispozițiilor legislației în materia achizițiilor publice.

(2) Contestația se depune la sediul... în termen de 3 zile începând cu ziua următoare transmiterii actului în cauză.

(3) După primirea și înregistrarea contestației, COMUNA... poate adopta orice măsuri pe care le consideră necesare în vederea remedierii încălcărilor dispozițiilor legislației în materia achizițiilor publice, inclusiv suspendarea procedurii de atribuire sau revocarea unui act emis în cadrul respectivei proceduri.

(4) În termen de 5 zile lucrătoare de la înregistrare, COMUNA... transmite răspunsul operatorului economic interesat.

(5) COMUNA... poate atribui contractele de achiziție publică încheiate în urma desfășurării procedurii simplificate proprii doar după soluționarea tuturor contestațiilor.

(6) Operatorii economici nemulțumiți de răspunsul primit la contestație sau care nu au primit niciun răspuns la contestația formulată în termenul prevăzut la alin. (4), se

pot adresa instanței de contencios administrativ competente, cu respectarea dispozițiilor Legii contenciosului administrativ nr....

Așadar termenul de 3 zile indicat în documentația de atribuire viza situația în care contestația formulată se depune la autoritatea contestația se depune la sediul....

cu toate că procedura de atribuire nu obliga la respectarea în totalitate a prevederilor incidente în domeniul achizițiilor publice, autoritatea contractantă având obligația respectării principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, Consiliul va constata competența S.A.materială având în vedere că *procedură proprie* este prevăzută la art. 68 lit h) din Legea nr. 98/2016, iar potrivit art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016

Art. 12. - (1) Consiliul este competent să soluționeze contestațiile cu privire la procedurile de atribuire a contractelor prin complete specializate constituite potrivit regulamentului de organizare și funcționare aprobat potrivit art. 37 alin. (2).

Constatându-se faptul că actul de comunicare respectă dispozițiile precizate în cadrul documentației de atribuire, act față de care contestatoare a avut la cunoștință, criticile aduse sunt nefondate.

Primul motiv care a stat la baza deciziei de respingere a ofertei contestatoare... l-a reprezentat faptul că:

1. Documentația de atribuire indica: "Contractantul trebuie să faca dovada deținerii unui sistem de biosecuritate ecologica integrata cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C, eliberat de o institutie abilitata in acest sens (Nota: prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fara posibilitatea de a cere clarificari la analiza ofertei financiare)", iar in urma evaluarii ofertei tehnice depuse, la pagina 68 din cadrul ofertei tehnice s-a specificat ca ofertantul deține un sistem de biosecuritate ecologica integrate cu tehnologia luminii ultraviolet UV-C implementata de firma..., iar in susținerea acestei afirmații a fost prezentata Factura nr. BIOC 1896/... pentru achiziția de Dispozitive de dezinfectie cu lumina ultravioleta UV-C. Se constata ca factura nu reprezintă dovada deținerii unui sistem de management al siguranței alimentelor eliberat de o institutie abilitata in acest sens, repectiv cerința obligatorie conform prevederilor documentației de atribuire nu a fost îndeplinita

D in examinarea lucrărilor membrilor comisiei de evaluare Consiliul reține că analiza efectuta vizavi de... se regăsește consemnată în cadrul Raportului procedurii nr...., la secțiunea dedicată *Analiza tehnica a ofertei, concluzia la care au ajuns membrii* comisiei de evaluare fiind cea redată anterior.

Raționamentul conturat de autoarea contestației în favoarea faptului că în dovedirea îndeplinirii acestei cerințe a depus (pg. 68 din cadrul ofertei tehnice) declarație privind deținerea unui sistem de biosecuritate ecologică integrate cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C, precum și o copie a Facturii fiscale nr...., nu este judicios și nu va fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Contestatoarea reproșează achizitoarei faptul că în cadrul documentației de atribuire nu a fost solicitat un document anume prin care să fie probată îndeplinirea acestei cerințe, iar achizitoarea nu a adresat nicio solicitare de clarificare.

Cerința a cărei pretinsă neîndeplinire este reclamată se regăsește astfel formulată la nivelul caietului de sarcini:

.... Infrastructura tehnică necesară realizării activităților Contractului

(...)

Contractantul trebuie să faca dovada deținerii unui sistem de biosecuritate ecologica integrata cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C, eliberat de o institutie abilitata in acest sens.

(...)

Nota: prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fara posibilitatea de a cere clarificari la analiza ofertei financiare.

Lista cu aceste echipamente și dotări specifice prezentată de Ofertant în... trebuie să fie corespunzătoare scopului Contractului și să îndeplinească toate cerințele de funcționalitate și pentru utilizare stabilite prin legislația în vigoare, indiferent de forma de acces la infrastructura necesară pentru realizarea activităților în Contract.

Nota: prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fara posibilitatea de a cere clarificari la analiza ofertei financiare.

Analizând modalitatea de elaborarea și întocmire a cerinței privind dovada deținerii unui sistem de management al siguranței alimentelor, Consiliul reține că respectiva cerință trebuia să îndeplinească condiția ca dovada deținerii unui **sistem de biosecuritate ecologica integrata cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C** să fie **eliberat de o instituție abilitată în acest sens.**

Achizitoarea a atras atenția în mod explicit asupra faptului că nu există posibilitatea de a solicita clarificări vizavi de... depusă, stabilind și sancțiunea respingerii ofertei ca neconformă IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice: **Nota: prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fara posibilitatea de a cere clarificari la analiza ofertei financiare, aspect reiterat și în cazul cerinței reclamată** Lista cu aceste echipamente și dotări specifice prezentată de Ofertant în... trebuie să fie corespunzătoare scopului Contractului și să îndeplinească toate cerințele de funcționalitate și pentru utilizare stabilite prin legislația în vigoare, indiferent de forma de acces la infrastructura necesară pentru realizarea activităților în Contract.

Nota: prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fara posibilitatea de a cere clarificari la analiza ofertei financiare.

Din examinarea propunerii tehnice se reține faptul că ofertanta în vederea îndeplinirii cerinței a depus la pagina 68 următoarele înscrisuri:

- la pagina 68 din cadrul ofertei tehnice s-a specificat: Deținem din septembrie 2024 un sistem de biosecuritate ecologica integrate cu tehnologia luminii ultraviolet UV-C implementata de firma..., lider național pe acest segment. Anexăm factura pentru echipamentele necesare spațiului nostru de lucru;

- o copie a *Facturii fiscale nr.... potrivit căreia ofertanta a achiziționat de la... un dispozitiv de dezinfectie cu lumina ultravioleta UV-C... 165W, cu montare pe cadru mobil.*

Practic contestatoarea se prevalează de propria culpă vizavi de neîndeplinirea cerinței reclamate care viza Dovada deținerii unui sistem de management al siguranței alimentelor **eliberat de o institutie abilitata in acest sens** solicitând acceptarea faptului că declarația pe proprie răspundere privind deținerea unui sistem de biosecuritate ecologică integrate cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C, precum și o copie a *Facturii fiscale nr.... fac dovada îndeplinirii cerinței.*

Împrejurarea relatată de contestatoare vizavi de faptul că prin documentația de atribuire, autoritatea contractantă *nu a impus un document anume prin care să fie probată îndeplinirea acestei cerințe*, nu conduce la concluzia la care ajunge contestatoarea respectiv că înscrisurile depuse dovedesc îndeplinirea cerinței. Este adevărat că achizitoarea nu a impus un anume document tipizat, însă, achizitoarea a fixat încă de la început că se solicită *Dovada deținerii unui sistem de biosecuritate ecologica integrata cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C*, condiționat de următoarea cerință eliberat de o institutie abilitata in acest sens.

... este parte a ofertei elaborată pe baza cerințelor din caietul de sarcini sau, după caz, din documentația descriptivă.... reprezintă modalitatea concretă pe care ofertantul o recomandă autorității contractante în vederea îndeplinirii cerințelor sale tehnice stabilite în caietul de sarcini.

Toate riscurile ce decurg din întocmirea ofertei aparțin ofertanților, autoritatea contractantă trebuind să realizeze evaluarea ofertelor pe documente și informații care pot fi probate, și nu pe asigurările date de un ofertant.

În considerarea celor anterior reținute de Consiliu autoritatea formulează apărări pe care Consiliul le apreciază juste și concludente:

- Asadar dovada deținerii unui sistem de management al siguranței alimentelor trebuia făcută printr-un document eliberat de o institutie abilitata in acest sens.

- Astfel asa cum am mentionat si in cadrul Comunicarii rezultatului procedurii:

- a) „Factura de achizitie nu reprezinta dovada deținerii unui sistem de management al siguranței alimentelor eliberat de o institutie abilitata in acest sens, respectiv cerinta obligatorie conform prevederilor documentatiei de atribuire nu a fost indeplinita.”

- b) Cu privire la Declaratia privind deținerea unui sistem de biosecuritate ecologica integrate cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C mentionam ca nici societate... nu este o institutie abilitata in acest sens.

Se mai reproșează achizitoarei, tot cu ocazia formulării contestației faptul că achizitoarea nu a avut un rol activ nesolicitând clarificări.

Ori așa cum s-a precizat în nenumărate rânduri în cadrul documentației de atribuire achizitoarea a atras atenția asupra faptului că Nota: prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fara posibilitatea de a cere clarificari la analiza ofertei financiare.

Câtă vreme nu s-a acceptat de către achizitoare nicio completare, fiind menționat expres că prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fara posibilitatea de a cere clarificari la analiza ofertei financiare, nu poate fi dispusă în sarcina achizitoarei o măsură cu încălcarea documentației în forma pusă la dispoziția operatorilor economici.

În cazul în care aprecia cerințele ca fiind excesive, operatorul economic trebuia să le conteste în termenul legal, în caz contrar, urmând a se supune întocmai acestora, fără excepție.

Chiar mergând pe raționamentul contestatoarei vizavi de adresarea unei solicitări de clarificare, contrar celor susținute de

ofertantă, solicitarea de clarificări nu are scopul de a permite corectarea unor *omisiuni de fond* ale ofertei, ci de a permite doar clarificarea, completarea sau confirmarea informațiilor deja prezentate. În acest caz, informațiile esențiale lipsesc din cadrul propunerii tehnice.

Contrar celor susținute de autoarea contestației dacă contestatoarele ar fi fost diligentă și prudentă, ar fi putut din vreme să-și conserve dreptul la clarificarea aspectului în discuție sub aspectul înțelegerii înțelesului/întinderii cerinței.

Documentația de atribuire, alcătuită din fișa de date, caietul de sarcini și anexele, formularele necesare și modelul contractului de servicii, 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. La acest moment nu pot fi emise pretenții sau critici vizavi de prevederile documentației de atribuire, întrucât ar fi vădit tardive, raportat la termenul prescris de Legea nr. 101/2016 (art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la cele ale art.... C. proc. civ.).

De numeroase ori, instanțele de judecată au subliniat importanța respectării de către ofertanți a regulilor prestabilite în documentațiile de atribuire.

Faptul că autoritatea contractantă solicită informații concrete privind derularea lucrărilor și stabilește cerințe în referire la aspecte practice necesare a fi adaptate specificului obiectului supus procedurii de atribuire în cauză vizavi de dovada deținerii unui sistem de biosecuritate ecologică integrată cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C, eliberat de o instituție abilitată în acest sens, reprezintă o obligație corelativă de urmărire a derulării și finalizării în termen a serviciilor care urmează a fi prestate, conduita adoptată de autoritatea contractantă fiind în concordanță cu atribuțiile acesteia de achizitor.

În raport de cele mai sus reținute abordarea contestatoarei și întreaga pledoarie vizavi de întinderea/înțelesul cerinței reclamate și asupra faptului că *În baza acestor informații autoritatea contractantă a considerat că nu este îndeplinită cerința și a respins oferta, fără a solicita clarificări. Totodată subliniem faptul că în Documentația de atribuire nu a fost solicitat un document anume prin care să fie probată îndeplinirea acestei cerințe nu poate fi îmbrățișată de Consiliu ca fiind judicioasă, prin raportare la precizările documentației de atribuire.*

Însă, așa cum a fost mai sus redat, cerința în discuție **dovada deținerii unui sistem de biosecuritate ecologică integrată cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C, eliberat de o instituție abilitată în acest sens** a fost în mod clar, precis și neechivoc impusă prin documentația de atribuire, îndeplinind exigența pentru respectarea principului transparenței procedurii, într-o astfel de situație, CJUE statuând că în temeiul articolului 2 din Directiva... /18, unei autorități contractante îi revine sarcina de a respecta cu strictețe criteriile pe care ea

însăși le-a stabilit (Hotărârea din 10 octombrie..., Manova, C-336/12, EU: C:....:..., punctul 40, și Hotărârea din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU: C:....:..., punctele 42 și..., Hotărârea din

Subliniază Consiliul că procedurile de achiziție publică implică un anumit grad de formalism, care poate fi invocat în susținerea legalității unui motiv de respingere constând în nerespectarea unei solicitări a documentației de atribuire.

Așadar, criticile cu privire la întinderea/înțelesul cerinței reclamate, la acest moment sunt tardive. Era în sarcina ofertantei să analizeze riguros documentația de atribuire, prin depunerea ofertelor la procedură, se presupune că ofertanții și-au însușit documentația de atribuire fără rezerve, ceea ce înseamnă că nu li se poate scuza nicio abatere de la prescripțiile ei, opozabile în cel mai mic detaliu.

În jurisprudența S.A., Curtea de Justiție a... a stabilit că autoritatea adjudecătoare trebuie să interpreteze criteriile în același fel pe parcursul întregii proceduri. La punctul 34 din Hotărârea din 13 iulie..., Ingsteel și Metrostav (C-76/16, EU: C:....: 549), Curtea a reamintit că „principiul egalității de tratament impune ca ofertanții să dispună de aceleași șanse în formularea ofertelor lor și implică, așadar, ca aceste oferte să fie supuse acelorași condiții pentru toți ofertanții. Pe de altă parte, obligația de transparență, care constituie corolarul principiului egalității de tratament, are ca scop să garanteze absența riscului de favoritism și de arbitrar din partea autorității contractante. Această obligație implică formularea tuturor condițiilor și modalităților procedurii de atribuire în mod clar, precis și neechivoc în anunțul de participare sau în caietul de sarcini, astfel încât, în primul rând, să permită tuturor ofertanților informați în mod rezonabil și normal de diligenți să le înțeleagă conținutul exact și să le interpreteze în același mod și, în al doilea rând, să permită autorității contractante să verifice efectiv dacă ofertele prezentate de ofertanți corespund criteriilor care guvernează contractul în cauză (Hotărârea din 2 iunie..., Pizzo, C-... /15, EU: C:....: 404, punctul 36, precum și jurisprudența citată)”.

În cazul în care, în cadrul unei proceduri de „cerere de ofertă”, autoritatea contractantă definește condițiile pe care intenționează să le impună ofertanților, aceasta limitează exercitarea propriei puteri de apreciere și nu poate de altfel să se abată, față de vreun ofertant, de la

condițiile pe care le-a definit astfel fără să încalce principiul egalității de

tratament între ofertanți (Ordonanța președintelui... din 4 decembrie..... & Benefits/Comisia, T-... 9/14 R, EU: T:....:..., punctul 96, și... din 20 martie..... /Entreprise commune Fusion for Energy, T-415/10, EU: T:....: 141, punctul 80). Și autorităților contractante le revine obligația de a

garanta aplicarea dreptului Uniunii cu ocazia adoptării deciziilor lor și de a lăsa neaplicate, dacă este necesar, dispozițiile naționale care ar contraveni celor ale dreptului Uniunii care au efect direct (a se vedea, în acest sens, Hotărârea din 22 iunie..., Costanzo, 103/88, EU: C:....:..., punctele 30-33, Hotărârea din 14 octombrie..., Fuß, C-2... /09, EU: C:....: 609, punctele 61 și 63, Hotărârea din 4 decembrie..., Minister for Justice and Equality și Commissioner of... Síochána, C-3... /17, EU: C:....: 979, punctele 36 și 38, precum și Hotărârea din 21 ianuarie..., Banco de Santander, C-... 4/14, EU: C:....: 17, punctul...).

Astfel, luând la cunoștință despre precizările vizavi de documentele solicitate în vederea elaborării propunerii tehnice, era în sarcina ofertantei să depună diligențele necesare și să prezinte documentele solicitate prin documentația de atribuire.

În stabilirea acestei finalități, Consiliul are în vedere faptul că odată depășit termenul de contestare a documentației, raportat la dispozițiile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la cele corespondente din art.... alin. (1) C. proc. civ., Consiliului îi este interzis să o cerceteze și să se pronunțe inclusiv chiar sub aspectul legalității.

La acest moment al procedurii, comunicarea rezultatului procedurii, nu se mai pot emite pretenții vizavi de înțelegerea/întinderea unor cerințe din cuprinsul documentației de atribuire, ofertanta a luat la cunoștință despre cerința în discuție încă de la data publicării documentației de atribuire, respectiv la....

Odată depășit termenul de contestare a documentației, raportat la dispozițiile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la cele corespondente din art.... alin. (1) C. proc. civ., Consiliului îi este interzis să o cerceteze și să se pronunțe inclusiv sub aspectul legalității.

Dispozițiile art. 8 din Legea nr. 101/2016 prevăd:

Art. 8. - (1) Persoana care se consideră vătămată de un act al autorității contractante poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului autorității 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 autorității 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... al... a anunțurilor de participare, potrivit legislației privind achizițiile publice, legislației privind achizițiile sectoriale sau legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii;

b) 7 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziție publică/sectorială sau de concesiune este mai mică decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către... al... a anunțurilor de participare, potrivit legislației privind achizițiile publice, legislației privind achizițiile sectoriale sau legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.

(2) În cazul în care **contestația privește conținutul documentației de atribuire, publicată în sistemul electronic de achiziții publice, denumit în continuare SEAP, data luării la cunoștință este data publicării documentației de atribuire.**

Așadar, raportat la normele art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la cele ale art.... C. proc. civ., este incidentă tardivitatea reclamării cerințelor din documentația de atribuire.

Așa cum a fost reținut, Consiliul a precizat că prevederile documentației și-au consolidat forța obligatorie atât pentru autoritatea contractantă, cât și pentru operatorii economici participanți la procedura de atribuire.

Întinderea/înțelegerea asupra modului de îndeplinire a cerinței reclamate care a stat la baza deciziei de respingere a ofertei contestatoare nu mai poate face obiectul analizei Consiliului, la etapa rezultatului procedurii, inclusiv sub aspectul legalității respectivelor cerințe.

Dacă existau obiecțiuni de nelegalitate în privința conținutului documentației sau al clarificărilor solicitate de autoritatea contractantă, operatorii economici trebuiau să îl conteste înainte de expirarea termenului legal, iar nu să aștepte rezultatul procedurii pentru a îi reclama nelegalitatea. Prin întocmirea și depunerea propriei oferte în baza documentației primite de la autoritate, petenta a acceptat tacit și a dat eficiență tuturor clauzelor din respectiva documentație, inclusiv a celor pe care le apreciază nelegale, astfel că față de invocarea la această dată a nelegalității ei, raportat la normele art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la cele ale art.... C. proc. civ., este incidentă tardivitatea reclamării cerințelor din documentația de atribuire.

Astfel fiind, Consiliul constată a fi corectă decizia de respingere a ofertei... sub aspectul reclamat.

Un alt motiv care a stat la baza deciziei de respingere a ofertei... l-a reprezentat faptul că:

2. Documentația de atribuire indica: "Oferta tehnica va mai fi insotita si de o detaliere a fluxului tehnologic de la aprovizionare si pana la livrare, cu evidentierea orelor de manopera si a timpilor de executie, si o dovada a implementarii unui sistem de calitate in domeniu alimentar. Nota: prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fara posibilitatea de a cere clarificari la analiza ofertei financiare" iar in urma evaluarii ofertei tehnice depuse s-a constatat lipsa acestor informatii obligatorii, respectiv cerinta obligatorie conform prevederilor documentației de atribuire nu a fost indeplinita.

Argumentul adus de autoarea contestației în favoarea conformității propunerii tehnice se bazează pe faptul că pentru dovedirea îndeplinirii acestei condiții a detaliat în cadrul ofertei tehnice *etapele de realizare, în anexa la oferta financiara a fost detaliat costul cu numărul... ore de manoperă, numărul... persoane implicate, precum și declararea surselor de furnizori (a se vedea dosarul achiziției).*

Raționamentul conturat de autoarea contestației în favoarea faptului că cerința a cărei pretinsă neîndeplinire este reclamată se regăsește în cadrul propunerii financiare nu este judicios și nu va fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Așa cum a fost mai sus reținut, contestatoarea reproșează achizitoarei faptul că a detaliat în cadrul propunerii tehnice *etapele de realizare*, mai mult îndeplinirea cerinței se regăsește detaliată în cuprinsul propunerii financiare, și mai mult precizează faptul că nici la această cerință autoritatea contractantă nu a solicitat prin documentația de atribuire prezentarea unui document anume sau respectarea unui formular dat.

Cerința a cărei pretinsă neîndeplinire este reclamată se regăsește astfel precizată atât în cadrul fișei de date, cât și în cuprinsul caietului de sarcini:

Oferta tehnica va mai fi insotita si de o detaliere a fluxului tehnologic de la aprovizionare si pana la livrare, cu evidențierea orelor de manopera si a timpilor de execuție, si o dovada a implementarii unui sistem de calitate in domeniu alimentar.

Nota: prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fara posibilitatea de a cere clarificari la analiza ofertei financiare

Din economia modului de elaborare a cerinței Consiliul determină că cerința impunea prezentarea unui document distinct, structurat - *detaliere flux tehnologic de la aprovizionare si pana la livrare, cu evidențierea orelor de manopera si a timpilor de execuție, și o dovada a implementarii unui sistem de calitate in domeniu alimentar*, și nu doar mențiuni dispersate sau generalități (contrar celor susținute de contestatoare Subscrisa a detaliat în cadrul ofertei tehnice etapele de realizare).

Împrejurarea relatată de contestatoare vizavi de faptul că în anexa la oferta financiara a fost detaliat costul cu numărul... ore de manoperă, numărul... persoane implicate, precum și declararea surselor de furnizori (a se vedea dosarul achiziției) NU conduce la îndeplinirea cerinței reclamate care a vizat..., nefiind echivalentă cu detaliile solicitate, respectiv detaliere a fluxului tehnologic de la aprovizionare si pana la livrare, cu evidențierea orelor de manopera si a timpilor de execuție, si o dovada a implementarii unui sistem de calitate in domeniu alimentar.

Achizitoarea a atras atenția în mod expres asupra faptului că prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fara posibilitatea de a cere clarificari la analiza ofertei financiare.

Și față de afirmațiile contestatore vizavi de faptul că a detaliat în cadrul ofertei tehnice *etapele de realizare, în anexa la oferta financiara a fost detaliat costul cu numărul... ore de manoperă, numărul... persoane implicate, precum și declararea surselor de furnizori (a se vedea dosarul achiziției)* autoritatea formulează apărări pe care Consiliul le apreciază credibile și concludente, prin raportare la... depusă:

- Din nou contestatarul adopta o pozitie victimizata, incercand S.A.duca in eroare Consiliul cu privire la motivele reale ale excluderii acestuia din licitatie si anume neconformitatea ofertei tehnice.

- Paginile indicate de catre ofertant, au fost verificate, dar in cuprinsul paginilor indicate de catre ofertat NU se regaseste "o detaliere a fluxului tehnologic de la aprovizionare si pana la livrare, cu evidentiarea orelor de manopera si a timpilor de executie, si o dovada a implementarii unui sistem de calitate in domeniu alimentar", asa cum era solicitat in cadrul documentatiei de atribuire;

- Nu poate fi acceptat, sub nicio formă, interpretarea potrivit căreia o cerință formulată clar, explicit și cu caracter obligatoriu în documentația de atribuire ar putea fi ignorată, ofertantul limitându-se la o simplă descriere generală.

O simplă verificare a informațiilor disponibile în mediu online releva conținutul și structura unui flux tehnologic de la aprovizionare până la livrare. Cu toate acestea, ofertantul nu a prezentat în cadrul ofertei depuse informațiile corespunzătoare acestei cerințe, așa cum au fost solicitate în mod expres în documentația de atribuire.

Comisia de evaluare nu avea obligația de a centraliza informațiile dispersate din diferite secțiuni ale ofertei sau de a corela cu oferta financiară. Responsabilitatea structurării coerente a documentației și a prezentării complete a informațiilor aparține exclusiv ofertantului, care avea obligația S.A. să asigure ca oferta răspunde integral și punctual tuturor cerințelor din documentația de atribuire.

Considerentele anterior reținute de Consiliu vizavi de imposibilitatea adresării unor solicitări de clarificare rămân valabile și în acest caz.

Câtă vreme nu s-a acceptat de către achizițoare nicio completare, fiind menționat expres că prezentarea incompletă sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconformă fără posibilitatea de a cere clarificări la analiza ofertei financiare, nu poate fi dispusă în sarcina achizițoarei o măsură cu încălcarea documentației în forma pusă la dispoziția operatorilor economici.

Așa cum a fost anterior arătat în cazul în care aprecia cerințele ca fiind excesive, operatorul economic trebuia să le conteste în termenul legal, în caz contrar, urmând a se supune întocmai acestora, fără excepție.

Față de aspectele anterior reținute Consiliul constată caracterul nefondat al criticii aduse sub aspectul reclamat.

Astfel fiind, Consiliul constată a fi corectă decizia de respingere a ofertei... sub aspectul reclamat.

În condițiile date, cercetarea de către Consiliu și a celui de-al treilea motiv care au stat la baza deciziei de respingere a ofertei... este de prisos, ea neputând schimba situația ofertantei în sensul transformării acesteia în una admisibilă, considerentele anterior reținute anterior rămânând valabile.

Jurisprudențial, astfel cum s-a statuat irevocabil în decizia civilă nr... 514 din 30 noiembrie... a Curții de..., Secția a VIII-a de contencios administrativ și fiscal, „nu are nicio relevanță că autoritatea a declarat oferta petentei ca neconformă pentru șase motive și doar unul dintre cele șase a fost reținut de Consiliu sau de instanță, deoarece și un singur motiv, dacă este întemeiat, poate duce la constatarea ofertei ca neconformă.” Similar, în decizia civilă nr... 117 din... mai..., aceeași instanță a reținut că: „În mod judicios Consiliul a apreciat că, găsind întemeiat un singur motiv de respingere ca inacceptabilă a ofertei petentei, nu se mai impune analizarea și a celorlalte, câtă vreme cel analizat este apt prin el însuși a conduce la concluzia că oferta este inadmisibilă. Evident, în acest context, analizarea celorlalte motive ale contestației se constituia într-un demers inutil soluționării cauzei deduse judecătii.” Totodată, în decizia civilă nr... 29 din 14 ianuarie..., instanța a consemnat: „Atât timp cât oferta este declarată inacceptabilă pentru neîndeplinirea unei singure cerințe de calificare, chiar dacă le îndeplinește pe toate celelalte, ar fi fost inutil ca, Consiliul, să analizeze și restul motivelor invocate în cuprinsul contestației, vizând alte cerințe de calificare cu privire

la care autoritatea contractantă a reținut că nu au fost îndeplinite, un asemenea demers nemaiprezentând niciun interes pentru contestatoare.”

Recapitulând ansamblul considerentelor expuse, Consiliul reține că cerințele riguroase în materie de achiziții publice presupun întocmirea documentelor necesare în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, cunoscut fiind faptul că garantarea corectitudinii procedurii achizițiilor publice poate justifica respingerea ofertei pentru orice fel de încălcare a dispozițiilor legale în materie, care ar putea fi considerată de ofertant mai puțin importantă (în această direcție s-au pronunțat, de pildă..., Secția contencios administrativ și fiscal, în decizia nr.... din 12 ianuarie..., cod ReJust 39gd8e7....., Secția a IX-a de contencios administrativ și fiscal, în decizia civilă nr.... din 12 august..., cod ReJust 736ee28e, în decizia nr.... 405 din 17 iunie..., cod ReJust 28993ed2, în decizia nr.... 754 din 8 octombrie..., cod ReJust 845de6d9, și în decizia civilă nr.... 417 din 9 septembrie..., cod ReJust gg2g5696, și..., Secția de contencios administrativ și fiscal, în decizia nr.... din 16 mai..., cod ReJust... e).

Raportat la obiectivul general constând în prevenirea și sancționarea încălcării dispozițiilor legale în materia procedurilor de achiziție publică, nu i se poate reproșa autorității contractante că a analizat ofertele participanților la procedură în raport de cerințele minime de participare necontestate, sancționând neîndeplinirea acestora (... , Secția a IX-a de contencios administrativ și fiscal, decizia civilă nr.... din 1 aprilie..., cod ReJust 65ed4d74, și decizia civilă nr.... din 4 martie..., cod ReJust..., și..., Secția a III-a contencios administrativ și fiscal, decizia civilă nr.... din 21 decembrie..., cod ReJust...).

În concluzie, Consiliul achiesează la concluziile la care a ajuns autoritatea contractantă, respectiv de inacceptabilitate/neconformitate a ofertei depusă de... în cauza expusă și susține că ofertanții au obligația de a întocmi ofertele cu respectarea prevederilor documentației de atribuire, după cum rezultă din dispozițiile art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016, potrivit cu care „Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire (...)”.

În atari condiții, respingerea ofertei sale fiind legală, cele susținute de contestatoare sunt nefondate. Neexistând motive întemeiate pentru infirmarea măsurii luate de autoritate sau pentru anularea rezultatului procedurii de atribuire, Consiliul urmează să respingă criticile formulate de societatea contestatoare.

Se are în vedere că autoarea contestației formulează critici și vizavi de ofertanta declarată câștigătoare..., respectiv:

- *autoritatea contractantă a solicitat clarificari deoarece ofertantul... a prezentat certificat fiscal cu datorii nr... - nu s-a mentionat in Raport suma restanta la bugetul de stat, daca este mai mica decat... (atat cat permite legea ca exceptie de participare la procedura);*

- *cu privire la experiența similara declarată de... - acesta nu a prezentat dovezi de indeplinire a contractului cu...;*

- *autorizatia sanitar veterinara pentru catering a punctului de lucru este eliberata pe... cu nr VA... - raportat la această data, începând cu... se poate pune în discuție experienta similara pentru catering;*
- *propunerea tehnica este declarata confidentiala prin simpla declaratie fara S.A.se prezinta dovezi privind drepturi de autor sau alte mentiuni privind GDPR, etc. (conform art. 57 alin. (4) din legea nr. 98/2016);*
- *pentru documentele de calificare si oferta financiara nu reiese faptul că ofertantul... a depus declaratie de confidențialitate. Cu toate acestea... nu ne-a permis consultare acestor documente, conform prevederilor legale.*

Referitor la critica vizavi de pretinsa lipsă a certificatului fiscal cu datorii nr.... contestatoarea susține că fost prezentat un ertificat fiscal fără datorii emis în data de.... Din aceste documente reiese o neconcordanță între valoarea datoriilor din certficatul fiscal si valoarea din decizia de eşalonare, aspect care nu a fost luat în considerare de autoritatea contractată la momentul evaluării documentelor și nici ulterior acestei etape.

Față de susținerile contestatoarei autoritatea formulează apărări pe care Consiliul le apreciază juste și concludente:

- *în cadrul ofertei depuse de societatea..., s-a regasit copie dupa Certificat de atestare fiscala de la... - nr.... - dincarerezulta existententa datoriilor la bugetul de stat.*

- *în coformitate cu prevederile articolului 165 alin.(2) din Legea 98/2016: „Operatorul economic nu este exclus din procedura de atribuire dacă, anterior deciziei de excludere, își îndeplinește obligațiile prin plata impozitelor, taxelor sau contribuțiilor la bugetul general consolidat datorate ori prin alte modalități de stingere a acestora sau beneficiază, în condițiile legii, de eşalonarea acestora ori de alte facilități în vederea plății acestora, inclusiv, după caz, a eventualelor dobânzi ori penalități de întârziere acumulate sau a amenzilor”;*

- *coroborat cu articolul mentionat mai sus, autoritatea contractanta a solicitat clarificari operatorului economic prin adresa nr.....;*

- *prin adresa de raspuns din data de... ofertantul a prezentat decizie de esalonare a datoriilor. S-a observat o diferenta intre valoarea datoriilor din certificatul fiscal si valoarea din decizia de esalonare, respectiv s-a revenit cu o noua solicitare de clarificari nr....;*

- *prin adresa de raspuns din data de... Ofertantul a prezentat... Nr.... data eliberarii..., fara datorii la bugetul de stat.*

- *în conditiile articolului 165 alin. 2 cerinta cu privire lipsa datoriilor la bugetul de stat este indeplinita.*

Din lecturarea lucrărilor membrilor comisiei de evaluare, constatându-se faptul că până la data elaborării Raportului procedurii nr.... ofertanta... a prezentat urmare a solicitărilor de clarificare adresate anterior redate a prezentat Certificat de atestare fiscala nr.... data eliberarii... fără datorii la bugetul de stat așa cum a susținut și achizitoarea ofertanta a făcut dovada respectării dispozițiilor art. 165 alin. (2) din Legea nr. 98/2016:

(2) Operatorul economic nu este exclus din procedura de atribuire dacă, **anterior** deciziei de excludere, **își îndeplinește obligațiile prin plata impozitelor,**

taxelor sau contribuțiilor la bugetul general consolidat datorate ori prin alte modalități de stingere a acestora sau beneficiază, în condițiile legii, de eşalonarea acestora ori de alte facilități în vederea plății acestora, inclusiv, după caz, a eventualelor dobânzi ori penalități de întârziere acumulate sau a amenzilor.

Față de aspectele anterior reținute Consiliul constată caracterul nefondat al criticii aduse sub aspectul reclamat.

Referitor la critica vizavi de pretinsa neîndeplinire a cerinței de calificare vizând experiența similară se reține că argumentul adus de contestatoarea în favoarea criticii vizează faptul că ofertanta nu a prezentat *dovezi de indeplinire a contractului cu...*

În fapt ceea ce reclamă este faptul că, contractul încheiat cu... în perioada 13 mai..., nu are valoarea de minim... cu TVA. Se mai reclamă și împrejurarea că Dacă ofertantul... ar fi avut contract cu... si in 2024 atunci experienta similara se calculeaza de la data eliberarii autorizatiei de functionare ... - VA... /.... Contractul cu... s-a derulat pana la...

Din examinarea lucrărilor membrilor comisiei de evaluare Consiliul achiesează la concluzia la care a ajuns achizitoarea prin membrii comisiei de evaluare vizavi de îndeplinirea de către ofertanta... a cerinței privind experiența similară, fiind temeinice argumentele aduse de achizitoare în replică la cele reclamate:

- operatorul economic a prezentat în cadrul ofertei depuse, declarația privind lista principalelor prestări de servicii similare în ultimii 3 ani, respectiv contractul nr...., încheiat cu Comuna..., în valoare de... - valoarea care depășește minimul solicitat prin documentația de atribuire de...;

- dintr-o eroare umană, în cadrul Proceselor verbale de evaluare s-a trecut Perioada de îndeplinire a contractului:...;

- deoarece oferta tehnică prezentată de..., a fost declarată conformă, iar așa cum prevede documentația de atribuire, în cazul declarării ofertei tehnice conforme, se pot solicita clarificări cu privire la oferta financiară sau documente DUAЕ, ofertantului i s-a solicitat prezentarea copiilor după contract;

- prin adresa de răspuns din..., ofertantul a prezentat copii după contractul nr...., unde este menționată perioada de derulare a contractului...;

- în vederea probării experienței similare, ofertantului i s-a solicitat dovada recepției, sau copie după orice alt document justificativ contrasemnat de către beneficiar, aferent contractului în cauză, pentru care ofertantul a prezentat prin adresa de răspuns din data de... facturi și extras din aplicația... din care rezultă dovada îndeplinirii experienței similare;

- cu privire la presupusa neîndeplinire a cerinței privind experiența similară datorată autorizatiei de functionare ... - VA... emisă în..., menționăm că verificarea acestor aspecte în această fază depășește atribuțiile autorității contractante, deoarece prin documentație s-au specificat: " Ulterior, ofertantului clasat pe locul I în clasamentul intermediar i se vor solicita documente justificative care S.A.demonstreze că se îndeplinește condiția: copie după contracte, însoțite de dovada recepției,

sau copie dupa orice alt document justificativ contrasemnat de catre beneficiar”.

Consiliul constată că documentele depuse de oferanta reclamată, contractul și facturile anexate respectă exigențele documentației de atribuire: Ulterior, ofertantului clasat pe locul I în clasamentul intermediar I se vor solicita documente justificative care S.A.demonstreze că se îndeplinește condiția: copie după contracte, însoțite de dovada recepției, sau copie după orice alt document justificativ contrasemnat de către beneficiar.

Împrejurarea semnalată de contestatoare potrivit căreia *Autorizația sanitară veterinară pentru catering a punctului de lucru este eliberată pe... cu nr VA... - raportat la această dată, începând cu... se poate pune în discuție experiența similară pentru catering nu conduce la concluzia neîndeplinirii cerinței privind experiența similară.*

Relația contractuală și modalitatea de derularea a contractului de lucrări prezentat în dovedirea experienței similare este străină de prezenta procedură, în sensul că achiziția din prezenta cauză COMUNA... (PRIMĂRIA) nu poate decide și ulterior sancționa ofertanta... în cauză pe motiv invocat vizavi de valabilitatea Autorizației sanitare veterinare pentru catering a punctului de lucru.

Atribuțiile Consiliului, potrivit prevederilor legale, sunt de analizare, din punct de vedere al legalității și temeiniciei, a actelor emise de către autoritatea contractantă în cadrul procedurii de atribuire în cauză și atacate de către persoana vătămată.

Se are în vedere că actul supus criticilor în discuție nu emană de la autoritatea contractantă.

Constatarea și cercetarea modului de derulare al relațiilor contractuale dintre ofertant și autoritatea contractantă în contractele prezentate pentru dovedirea experienței similare, nu intră în sarcina membrilor comisiei de evaluare a ofertelor, atribuțiile acestora fiind expres reglementate de art. 1... alin. (1) din H.G. nr. 395/2016 și nu intră nici în competența de soluționare a Consiliului, așa cum a fost mai sus reținut.

În considerarea celor antemenționate sunt și susținerile achiziției care a precizat: Verificarea autorizației de funcționare ... nu cade în sarcina autorității contractante, ea reprezentând o condiție de eligibilitate pentru atribuirea contractelor de catering, respectiv se presupune că autoritatea contractantă... a verificat acest aspect în momentul atribuirii contractului.

În consecință nu intră în atribuțiile Autorității Contractante VALEA URSULUI reevaluarea conformității ofertei tehnice a operatorului... aferente contractului încheiat cu Comuna....

Considerăm că prezentarea strictă a documentelor solicitate prin documentația de atribuire în vederea demonstrării experienței similare, este suficientă, cerința minimă fiind îndeplinită.

Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și în ceea ce privește pretinsa neîndeplinire a cerinței: "Contractantul trebuie să facă dovada deținerii unui sistem de management al siguranței alimentelor eliberat de o instituție abilitată în acest sens. Nota: prezentarea incompletă sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconformă fără posibilitatea de a cere clarificări la analiza ofertei financiare", ofertantul... a prezentat certificat nr.... eliberat de.... este o societate

comerciala privata, NU este o institutie de stat abilitata S.A.certifice sistemele de ultraviolete. Aceasta comercializeaza produse pentru diferite sectoare comerciale.

... eliberate de institutiile statului si NU reprezinta nici o institutie abilitata in avizarea activitatilor din sistemul de alimentatie publica - in speta DSP sau DSV.

Cerința a cărei pretinsă neîndeplinire este reclamată se regăsește astfel formulată la nivelul caietului de sarcini:

.... Infrastructura tehnică necesară realizării activităților Contractului

(...)

Contractantul trebuie să faca dovada deținerii unui sistem de biosecuritate ecologica integrata cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C, eliberat de o institutie abilitata in acest sens.

(...)

Nota: prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fara posibilitatea de a cere clarificari la analiza ofertei financiare.

Din examinarea propunerii tehnice Consiliul reține că ofertanta... a depus Certificatele nr.... *pentru implementarea sistemului de... integrata cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C, care certifică faptul că... a implementat cu succes sistemul de "... ubtegrată cu tehnologia luminii integrate UV-C"* - .. și că dispozitivele cu lumină ultravioletă UV-C, montate în spațul ce aparține firmei... respectă toate reglementările și standardele de siguranță aplicabile.

Documentele depuse care îndeplinesc exigențele cerinței formulate în documentația de atribuire.

Față de cele anterior reținute Consiliul reține temeinicia argumentelor aduse de autoritatea contractantă în favoarea îndeplinirii cerinței reclamate de de către ofertanta..., potrivit cărora:

In cadrul documentatiei de atribuire au fost solicitate in mod expres urmatoarele cerinte:

- Contractantul trebuie să faca dovada deținerii unui sistem de management al sigurantei alimentelor eliberat de o institutie abilitata in acest sens.

Nota: prezentarea incompleta sau lipsa a documentelor de mai sus, duc la respingerea ofertei ca neconforma fara posibilitatea de a cere clarificari la analiza ofertei financiare.

- Contractantul trebuie să faca dovada deținerii unui sistem de biosecuritate ecologica integrata cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C, eliberat de o institutie abilitata in acest sens.

Aceste 2 cerinte sunt distincte si vizeaza aspecte complet diferite;

- Contestatarul critică cerința privind "Contractantul trebuie să faca dovada deținerii unui sistem de management al sigurantei alimentelor eliberat de o institutie abilitata in acest sens,, in sa in detalierea criticii aduce acuzații referitoare la cerinta privind „Contractantul trebuie să faca dovada deținerii unui sistem de biosecuritate ecologica integrata cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C, eliberat de o institutie abilitata in acest sens.

- Astfel, in continuare se prezinta Consiliului justificari pentru indeplinirea celei de-a doua cerinta, intrucat este evident obiectul criticii formulate.

- Astfel, Contestatarul incearca S.A.induca in eroare onoratul Consiliu, prin prezentarea unor supozitii si interpretari eronate referitoare la prevederile documentatiei de atribuire. In mod neintemeiat acesta sustine „... este o societate comerciala privata, NU este o institutie de stat abilitata S.A.certifice sistemele de ultraviolete”, in sa nicaieri in cuprinsul documentatiei de atribuire nu se prevazuta o astfel de conditie.

- Documentatia prevede: „Contractantul trebuie să faca dovada deținerii unui sistem de management al sigurantei alimentelor eliberat de o institutie abilitata in acest sens”.

- Conform unor informatiilor publice disponibile: „BIOCOMP este o companie producătoare specializată în lampi bactericide. Aceasta oferă un concept eficient și ecologic de biosecuritate la nivel mondial, prin dezinfectarea aerului și suprafețelor pentru aplicații medicale, alimentare, educaționale, de birou, zootehnice, cosmetice și casnice”.

- Documentele prezentate de societatea... respectiv certificatele nr.... pentru implementarea sistemului de... integrata cu tehnologia luminii ultraviolete UV-C, respecta in totalitatea cerinta din documentatia de atribuire, intrucat acestea atesta implementarea unui sistem de management.

- Asadar ne mentinem concluziile, cerinta: „Contractantul trebuie să faca dovada detinerii unui sistem de management al sigurantei alimentelor eliberat de o institutie abilitata in acest sens”- este indeplinita.

Contrar celor susținute de contestatoare, clarificarile solicitate pentru operatorul... nu au vizat aspect legate de..., propunerea tehnica a ofertantei... îndeplinește toate cerințele documentației de atribuire si a fost declarata conformă.

Contestatoarea formulează și critici privind nepermiterea de către autoritatea contractantă a studierii documentelor declarate confidențiale. Pentru documentele de calificare si oferta financiara nu reiese faptul că ofertantul... a depus declaratie de confidențialitate. Cu toate acestea... nu ne-a permis consultarea acestor documente, conform prevederilor legale.

Autoritatea contractantă a susținut că Operatorul economic... a depus Declarația privind caracterul confidențial ofertei, prin care a precizat în mod concret motivele pentru care oferta trebuie considerata confidențiala si a justificat că divulgarea acestor informații ar aduce atingere intereselor sale legitime.

Constatându-se faptul că la pagina 33 ofertanta... a depus declarație de confidențialitate privind ofertă depusă:

,declara oferta noastra cu caracter confidential fata de terte persoane (alti ofertanti sau persoane interesate, inscrise sau nu la actuala procedura) din urmatoarele motive: datele cu caracter personal, secretele tehnice si comerciale, drepturile de proprietate intelectuala, divulgarea de secrete (furnizori, preturi preferentiale de achizitie), certificari obtinute cu mari eforturi.

conduita achizitoarei de a nu pune la dispoziția contestatoarei documentele declarate confidențiale ale ofertantei reclamate se înscrie în dispozițiile legale incidente.

Față de aspectele anterior redacte Consiliul nu poate reține încălcarea vreunor obligații legale în ceea ce privește modul de evaluare, de către comisia de evaluare, a ofertei prezentate de... motiv pentru care respinge, ca nefondate, criticile formulate de autoarea contestației în acest sens și va menține rezultatul procedurii stabilit prin Raportului procedurii nr....

În atari condiții, așa cum a fost anterior reținut respingerea ofertei... fiind legală și de asemenea declararea câștigătoare a ofertei..., cele susținute de contestatoare sunt nefondate. Neexistând motive întemeiate pentru infirmarea măsurii luate de autoritate sau pentru anularea rezultatului procedurii de atribuire, Consiliul urmează să respingă criticile formulate de societatea contestatoare.

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

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge, ca nefondată, contestația formulată de... în contradictoriu cu COMUNA... (PRIMĂRIA).

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii 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.

PREȘEDINTE,

MEMBRU,

MEMBRU,

Redactată în 4 exemplare originale, conține... pagini.