

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliul... de Soluționare a... sub nr...., formulată de..., cu sediul în....., nr....., birou 1..., înmatriculată la... cu nr...., având cod unic de înregistrare RO..., reprezentată legal prin administrator, împotriva documentației de atribuire, întocmită de către autoritatea contractantă... (...), cu sediul în..., nr....., în cadrul procedurii proprii, organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect: „...”, cod..., s-a solicitat admiterea acțiunii astfel cum a fost formulată cu rugămintea anulării procedurii și după analiza întregii argumentații stabilirea în sarcina achizitoarei a măsurilor *corespunzătoare de remediere a procedurii de atribuire*.

În luarea deciziei, **CONSILIUL**, legal investit, a avut în vedere următoarele:

În fapt, contestatorul precizează că nu este de acord cu unele cerințe restrictive privind îndeplinirea capacității tehnice ale ofertanților impuse cu caracter eliminatoriu și anume:

a) cerința nr. 5 din cadrul caietului de sarcini Capitolul - Obligații tehnice minimale privind operatorii economici - de natura:

„Termenul de livrare al produselor nu poate fi mai mare de... minute (se ia în considerare perioada scursă dintre momentul plecării de la locul de pregătire/depozitare și ultimul loc de livrare!),

și parte din criteriul de atribuire reprezentând componenta tehnică ca și factor de evaluare conform criteriului de atribuire „cel mai bun raport calitate-preț” identificată drept

b) „Lanțul scurt de aprovizionare-distanța de transport”, stabilită la 30% din valoarea ofertei (30 puncte), apreciat disproporțional față de obiectul contractului, natura și scopul satisfacerii necesității reale a achizitoarei,

c) deopotrivă și specificația impusă (tot cu caracter eliminatoriu):

„Pentru distanța de transport mai mare de 50 km de la sediu/punctul de lucru până la ultimul loc de distribuție, oferta va fi

considerată necorespunzătoare din punct de vedere tehnic, urmând a fi declarată neconformă și respinsă”.

Față de data limită de depunere a ofertelor, în speță..., raportat la data publicării în SEAP, respectiv..., contestatorul solicită anularea procedurii de atribuire.

Precizează că, raportat la cerințele criticate, societatea sa nu a depus ofertă, în caz contrar ar fi achiesat nepermis la prevederile vădit contrare cu natura și obiectul contractului.

Contestatorul reiterează faptul că este un operator economic autorizat pe piața..., consacrat și constant în participarea la astfel de proceduri de atribuire cu o experiență anterioară arhicunoscută având încheiate, derulate și finalizate un număr extrem de mare de contracte de achiziții publice în domeniu, deopotrivă, având în execuție și în prezent în portofoliul său un volum însemnat de contracte exact pe acest profil ce face obiectul achiziției prezente.

Pe fondul acțiunii, precizează că, după luarea la cunoștință de prevederile cerințelor stabilite în baza procedurii proprii publicate în SEAP la data de..., societatea sa, în calitate de operator economic autorizat și participant activ deopotrivă constant la astfel de atribuiri în domeniul serviciilor de catering a identificat cerințe restrictive (limitarea timpului de livrare) ce sunt, în același timp și elemente componente ale factorului de evaluare din structura criteriului de atribuire „calitate” (limita maximă de 50 km, în caz contrar oferta este neconformă), ce, prin ponderea alocată punctajului (30%) apreciază că au fost stabilite cu abatere de la dispozițiile și principiile legale și aici în mod predilect se referă la respectarea de către achizitoare a principiului proporționalității prin acordarea unei importanțe excesive și nejustificate a necesității reale, a naturii achiziției raportate la obiectul contractului, criteriu ce astfel cum a fost ales și anume „Lanțul scurt de aprovizionare” se poate puncta și verifica în fapt doar la nivelul ofertanților în relația acestora cu alți operatori economici furnizori de materii prime alimentare, eventual numărul și veriga intermediară de la locul de producție și până la procesator a serviciilor de catering.

Privitor la prima solicitare aferentă cerinței pe care o solicită a fi eliminată:

a) Conform caietului de sarcini Capitolul -Obligații tehnice minimale privind operatorii economici, ce depun oferte - cerința nr. 5 din cadrul caietului de sarcini Capitolul -Obligații tehnice minimale privind operatorii economici- de natura:

„Termenul de livrare al produselor nu poate fi mai mare de... minute (se ia în considerare perioada scursă dintre momentul plecării de la locul de pregătire/depozitare și ultimul loc de livrare!)

Modalitate de îndeplinire: Se va prezenta declarație pe proprie răspundere în acest sens, la nivel de ofertă, iar ulterior, la nivelul fiecărei livrări de produse”,

iar conform precizării de la pag. 13 s-a statuat că: „Propunerea tehnică se va prezenta astfel încât să se asigure posibilitatea verificării de către Comisia de evaluare a corespondenței propunerii tehnice cu cerințele tehnice și calitative prevăzute în caietul de sarcini. Ofertele care nu îndeplinesc toate solicitările din caietul de sarcini vor fi considerate neconforme”.

b) Tot prin caietul de sarcini la pag. 15-16 și următoarele prin Cap. 8 denumit CRITERIUL DE ATRIBUIRE punctul II intitulată Componenta tehnică -...% din total punctaj s-a stabilit:

„A. Lanțul scurt de aprovizionare -distanța de transport - 30 % (30 pct.)

Algoritm de calcul:

Pentru oferta cu distanța de transport cea mai mică de la sediu/punct de lucru până la cel mai îndepărtat loc de distribuție se acordă punctajul maxim între 0 - 10 km: 30 puncte. Pentru celelalte distanțe de transport punctajul se calculează astfel: $D_{transport}(n) = D_{transport}(\min) / D_{transport}(\max) * 30$, unde:

$D_{transport}(n)$ - punctajul obținut pentru distanța de transport de la sediu/punctul de lucru până la ultimul loc de distribuție, de către oferta admisibilă aflată sub evaluare. $D_{transport}(\min)$ -distanța cea mai mică de la sediu/punctul de lucru declarat în ofertă la ultimul punct de livrare;

$D_{transport}(\max)$ - distanța cea mai mare de la sediu/punctul de lucru declarat în oferta, la ultimul punct de livrare;

Pentru distanța de transport mai mare de 50 km de la sediu/punctul de lucru până la ultimul loc de distribuție, oferta va fi considerată necorespunzătoare din punct de vedere tehnic, urmând a fi declarată neconformă și respinsă.

Punctajul pentru fiecare factor de evaluare va fi calculat utilizând informațiile cuprinse în ofertă”.

Criticile sale asupra acestor aspecte, cele privitoare la limitarea termenului de livrare (a) cât și ponderea pe care o apreciază profund disproporționată față de scopul necesitatea, natura și obiectul contractului de 30% alocată distanței de transport între locul de producție/ procesare/preparare (sediu/punct de lucru al prestatorului) și locul livrării/ distribuirii pachetelor alimentare cuprinse între 0 (zero) km și maxim 50 Km, cu consecința inerentă a respingerii ofertei pentru condiții de neconformitate, le apreciază profund injuste, discriminatorii, limitative și eminamente disproporționate în maniera și modalitate de stabilire a acestora, descurajând concurența, competiția și participarea unui număr cât mai mare de ofertanți, încadrându-se în factori favorizanți doar acelui operator/acelor operatori economici avantajați de poziția și distanța geografică afectând de asemenea grav concurența reală, în schimbul facilitării concurenței zonale și conjuncturale.

Prevederile art. 2 din Legea nr. 98/2016 impun autorității contractante să nu aducă atingere, prin factorii de evaluare de natura limitării în livrare atât din punct de vedere a distanței limitată la maxim 50 Km și la timpul maxim... minute de la ambalare a suportului alimentar (hrană rece tip,, sandwich) pe care îi stabilește, principiilor liberei concurențe, nediscriminării, tratamentului egal și proporționalității, principii pe baza cărora orice operator economic interesat are dreptul de a participa la procedura de atribuire și de a i se atribui contractul licitat în condițiile în care are capacitatea de îndeplinire a lui.

În opinia sa, este important de reținut de către Consiliu că autoritatea contractantă, în mod greșit și eronat, a stabilit drept factor de evaluare „Lanțul scurt de aprovizionare” prevăzut de dispozițiile art. 188 alin. (3) lit. b) din Legea nr. 98/2016 și, anume „lanțul de aprovizionare - canale scurte de aprovizionare”, întrucât acest factor susnumit aparține zonei activității ofertantului „în amonte” ce stau la baza activității „din spate” a prestatorului prin care acesta se aprovizionează cu materii prime în obținerea produsului finit, deoarece, în sens propriu, achizițarea nu se „aprovizionează” cu pachete alimentare, obiectul și natura achiziționabilă vizează servicii de catering conform definiției legale a acestor prestații alimentare.

Apreciază restrictiv factorul calitate de natura timpului maxim de acoperire a livrării pachetelor alimentare de natura hranei reci și în niciun caz, „... caldă” (caz în care într-adevăr exigențele timpilor de livrare au un rol hotărâtor, major și determinant în asigurarea calității serviciului de catering) limitat la numai... minute până la destinație, recepție la locația autorității, întrucât, în mod esențialmente, nu se justifică un asemenea timp incontestabil de scurt de maniera acestor... minute.

Față de această impunere considerată disproporționată dorește ca membrii Consiliului să rețină că, în condițiile în care, autoritatea contractantă a ales acordarea unui pachet alimentar (hrană rece) impunerea unui termen de livrare de maxim... minute între momentul plecării autovehiculelor dotate cu sistem frigotehnic autorizate DSVSA și până la locul de livrare este eminemamente restrictiv pe fondul interpretării și aplicării greșite a normelor legale instituite de prevederile din Anexa 2 din Hotărârea nr.... din 30 decembrie... privind instituirea Programului... „...” în anul 2026, unde, la punctul 4, există reglementarea perioadei de consum a produselor alimentare.

4. Termene de consum

Produsele alimentare trebuie să respecte prevederile Regulamentului (CE) nr.... al Comisiei din 15 noiembrie... privind criteriile microbiologice pentru produse alimentare, cu modificările și completările ulterioare.

„Termenul maxim pentru consumul produselor transportate de la furnizor către unitățile școlare, respectiv elev sau preșcolar, după caz, va fi de:

- a) ziua producerii pentru masa caldă;
- b) 24 de ore de la momentul ambalării pentru sandviciuri.(...)”.

Contestatorul arată că, prin cerința legală mai sus enunțată la punctul 4 lit. b), s-a reglementat că termenul de... minute s-a stabilit și, deopotrivă, s-a impus, prin calcularea acestuia NU între momentul comenzii și locul de destinație, astfel cum a înțeles în mod eronat autoritatea contractantă, ci, în intervalul de... minute, interval calculat între momentul sosirii pachetului alimentar (ce coincide cu momentul livrării la locațiile beneficiarului de către autovehiculul special dotat frigorific) și până la momentul servirii acestora de către personalul anume desemnat al autorității contractante pentru fiecare unitate de învățământ preșcolar.

În acest sens, ca rezultat al acestei confuzii din partea autorității contractante de natura limitării termenului maxim de livrare la numai... minute, consideră că se introduce un criteriu artificial de admisibilitate a ofertei (citează: depășirea intervalului de... minute atrage respingerea ofertei) și limitare implicită a potențialilor operatori economici autorizați legal pentru servicii de catering ce printr-o distanță relativ mai mare 50 Km. (în caz contrar, oferta devine NECONFORMĂ, implicit, respinsă) între locul pregătirii/preparării pachetului alimentar rece și până la locul livrării efective conduce la limitarea participării prestatorilor situați și dincolo de limita geografică dar și o restricționare în participarea unui număr cât mai mare a operatorilor economici autorizați legali aflați dincolo de aria și zona geografică unde se află locațiile de livrare ale autorității contractante.

Contestatorul arată că, chiar autoritatea contractantă specifică în caietul propriu de sarcini, că:

- „Data limită de consum al pachetului alimentar transportat de la furnizor către unitățile școlare va fi de 24 de ore.

- Pentru depozitare în școli se vor folosi spații special amenajate pentru păstrarea produselor alimentare în condiții de igienă legal prevăzute, asigurate de școală.

- Produsele alimentare vor fi păstrate până la servire în condițiile indicate de producător, cu respectarea prevederilor legale”.

Cât timp:

- orice operator economic ofertant și eventual câștigător al procedurii de atribuire are înainte de toate angajamentele contractuale încheiate obligația respectării cadrului legal al activității desfășurate din perspectiva autorizării sanitar-veterinar și pentru siguranța alimentelor, ce vor păstra și vor prezenta organismelor de control competente documentele comerciale și tehnice privind produsele alimentare

distribuite, precum și documentele care să ateste calitatea și siguranța acestora,

- ofertantul are și obligația legală ca produsele alimentare să fie transportate de la locul împachetării/pregătirii acestora spre a fi livrate unităților școlare, numai prin mijloace auto speciale, autorizate/înregistrate sanitar-veterinar și pentru siguranța alimentelor, potrivit prevederilor legislației în vigoare.

- pachetele alimentare fiind ambalate/împachetate în sistem sigur și dincolo de orice risc,

stabilirea unui termen de maxim... minute inclusiv și limitarea la o distanță de maxim 50 km a ofertantului față de locul de distribuție în condițiile în care autovehiculului dotat cu instalație frig izotermat este, în mod incontestabil, atât o cerință, dar și factor de punctare în evaluarea calității, atât nelegală, cât și restrictivă, întrucât, prin impunerea unei astfel de condiții nu se constată decât că se încalcă atât principiul proporționalității cât și stabilirea unei ponderi (30%) care, pe lângă principiul mai sus edictat se creează și o reală discriminare între posibili participanți.

Chiar și în condițiile raportării la stabilirea unui asemenea factor de natura timpului maxim de livrare de... minute în raportare la prev. art. 187 alin. 4 și 5 lit. c) din Legea 98/2016 conform căruia:

„(5) Factorii de evaluare prevăzuți la alin. (4) pot viza, printre altele:

(...) c) serviciile postvânzare, asistența tehnică și condițiile de livrare, cum ar fi data livrării, procesul de livrare și termenul de livrare sau de finalizare”,

solicită Consiliul să observe că prevederile legale antementionate fac trimitere exclusivă la servicii -POSTVANZARE- și în niciun caz antevânzare, aspecte ce are rugămintea analizării stricte a acestor diferențe în interpretare și aplicare în cele 2 operațiuni în cauză.

Ca atare, trebuie reținut că și în situația în care Consiliul are altă poziționare față de cele criticate de către societatea sa și consideră netemeinice argumentele reale, factuale și pragmatice pe deplin legitime, nu într-o ultimă speranță, solicită Consiliului de a accepta modificarea de punctarea și pondere aplicată la un alt interval rezonabil, corect, practic și adaptat exact pe ce se intenționează a se achiziționa și potrivit rolului, intenției și naturii contractului atribuibil în urma demarării unei asemenea proceduri.

Pentru toate considerentele, criticile și motivele mai sus expuse, solicită Consiliului admiterea acțiunii, astfel cum a fost formulată cu rugămintea anulării procedurii și după analiza întregii argumentații stabilirea în sarcina autorității a măsurilor corespunzătoare de remediere a procedurii de atribuire.

În drept: dispozițiile art. 8 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare.

Prin adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr.... autoritatea contractantă transmite punctul său de vedere cu privire la contestație solicitând respingerea contestației.

Privitor la criticile formulate de contestator, arată că în Caietul de sarcini întocmit în acest sens au fost stipulate următoarele:

a) „Obligații tehnice minimale privind operatorii economici, ce depun oferte:

5. Termenul de livrare al produselor nu poate fi mai mare de... minute (se ia în considerare perioada scursă dintre momentul plecării de la locul de pregătire/depozitare și ultimul loc de livrare!)

Modalitate de îndeplinire: Se va prezenta declarație pe proprie răspundere în acest sens, la nivel de ofertă, iar ulterior, la nivelul fiecărei livrări de produse”.

b). „II. Componenta tehnică -...% din total punctaj

A. Lanțul scurt de aprovizionare - distanța de transport -30% (30 pct.)

Algoritm de calcul:

Pentru oferta cu distanța de transport cea mai mică de la sediu/punct de lucru până la cel mai îndepărtat loc de distribuție se acordă punctajul maxim între 0 - 10 km: 30 puncte. Pentru celelalte distanțe de transport punctajul se calculează astfel: $D_{transport}(n) = D_{transport}(\min) / D_{transport}(\text{meu}) * 30$, unde:

$D_{transport}(n)$ -punctajul obținut pentru distanța de transport de la sediu/punctul de lucru până la ultimul loc de distribuție, de către oferta admisibilă aflată sub evaluare. $D_{transport}(\min)$ -distanța cea mai mică de la sediu/punctul de lucru declarat în ofertă la ultimul punct de livrare;

$D_{transport}(\max)$ - distanța cea mai mare de la sediu/punctul de lucru declarat în oferta, la ultimul punct de livrare;

Pentru distanța de transport mai mare de 50 km de la sediu/punctul de lucru până la ultimul loc de distribuție, oferta va fi considerată necorespunzătoare din punct de vedere tehnic, urmând a fi declarată neconformă și respinsă.

Punctajul pentru fiecare factor de evaluare va fi calculat utilizând informațiile cuprinse în ofertă”.

Autoritatea contractantă precizează că, aceste cerințe au fost formulate întocmai în scopul de a reuși procurarea unor pachete alimentare, care să fie cât mai proaspete, benefice și sănătoase pentru copii, întocmai în spiritul programului prin care se realizează finanțarea, respectiv....

Susține că prin aceste prevederi se deservește interesul copiilor, în sensul că pachetele alimentare sunt distribuite în fiecare dimineață, iar acestea trebuie să fie procesate în aceeași zi, precum este stipulat și în caietul de sarcini.

Astfel, mai ales în cazul copiilor din grădinițe și clasele primare, care au program școlar doar până la ora 12..., copiii n-ar putea primi pachetele alimentare în timp util, în cadrul programei de educație.

Un alt aspect urmărit de către autoritatea contractantă este cel de protecție al mediului, prin punctarea lanțului scurt de aprovizionare/distribuție. Pe distanțe mai mici, poluarea mediului este și ea cu mult mai mică din toate punctele de vedere.

De asemenea, prin aceste cerințe s-a urmărit respectarea de către operatorii economici și a reglementarilor în materie de circulație, întrucât, având în vedere șirul de localități din raza de 50 km, cu restricțiile de circulație aferente, această distanță se poate parcurge undeva în jurul a... minute, în condițiile de siguranță a circulației rutiere.

În plus de cele arătate mai sus, atrage atenția asupra faptului că această procedură nu este una convențională, în sensul că este o procedură internă, aprobată prin HCL, în baza unei Proceduri interne și a unei documentații aprobate de asemenea prin HCL al Consiliului Local, în baza art. 68 alin. (1) și a art. 111 și 112 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice. Aceste hotărâri ale Consiliului Local au trecut, inclusiv, prin controlul de legalitate exercitat de Prefectură, astfel fiind concepute în conformitate cu reglementările legale.

Prin urmare, consideră că, cerințele de livrare de... minute, distanța de 50 km, precum și ponderea de 30% al criteriului de punctare nu sunt nelegale, fiind în concordanță cu legislația în materie, precum și cu documentele anterioare elaborate de autoritatea contractantă.

Autoritatea mai arată faptul că, în contradicție cu cele afirmate de contestator la pag. 3, unde pomeneste de „termenul de numai 4 zile acordat posibililor ofertanți”, de fapt, sunt 5 zile între data lansării anunțului și data de depunere a ofertelor, astfel, cum este prevăzut la pct.....3 din Procedura internă elaborată în temeiul dispozițiilor art. 68 alin. (1) și a art. 111 și 112 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, adoptate în vederea derulării achizițiilor de servicii dintre cele enumerate în Anexa nr. 2 la Legea nr. 98/2016 ale căror valoare estimată este egală sau sub pragul de... prevăzut de art. 7 alin. (1) lit. d) din lege, utilizată la nivelul....

În consecință, consideră că cerințele formulate, care constituie tema contestației depuse, dar care totodată sunt chiar argumentate din punct de vedere al legalității lor de către contestator, sunt întemeiate, respectă întocmai toate prevederile legale și urmăresc interesele copiilor, precum și cele de implementare a Programului... Masa....

Consideră că poziția contestatorului în cele câteva pagini, din care, uneori, nu prea se poate distinge nimic esențial, în anumite momente fiind în contradictoriu cu propriile afirmații, este aceea de a boicota și întârzia implementarea cu succes și în beneficiul copiilor a Programului... Masa....

Ca și concluzie finală, datorită motivelor amintite, solicită Consiliului respingerea/casarea contestației....

Prin corespondența înregistrată la CNSC sub nr.... autoritatea contractantă transmite dosarul achiziției în format letric.

Prin adresa nr...., înregistrată la Consiliu sub nr..... depune, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din data de..., emisă de..., în valoare de....

Analizând susținerile și documentele depuse la dosarul cauzei, **CONSILIUL constată următoarele:**

... (...), în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura proprie în vederea atribuirii contractului având ca obiect: „....”.

Prin contestația care face obiectul prezentei... critică documentația de atribuire, solicitând remedierea ei, pe motiv că prevederile acesteia sunt restrictive, discriminatorii și limitative, motiv pentru care, Consiliul va soluționa contestația luând în considerare atât prevederile legale incidente, cât și susținerile părților.

Astfel, cu privire la critica privind pretinsul caracter restrictiv al cerinței din caietul de sarcini stabilită la capitolul Obligații tehnice minimale privind operatorii economici, ce depun oferte(pag. 7): *„Termenul de livrare al produselor nu poate fi mai mare de... minute (se ia în considerare perioada scursă dintre momentul plecării de la locul de pregătire/depozitare și ultimul loc de livrare).*

Modalitate de îndeplinire: Se va prezenta declarație pe proprie răspundere în acest sens, la nivel de ofertă, iar ulterior, la nivelul fiecărei livrări de produse”,

Consiliul reține, ca fiind relevante, următoarele dispoziții legale:

HG nr. 1171/2025:

Art. 3 alin. (1) lit. c): *Suportul alimentar constă, după caz, într-o... caldă sau într-un pachet alimentar pe zi, după cum urmează (...) c) pachet alimentar, în situația în care nu există posibilitatea asigurării mesei calde în regim propriu sau de catering. Pachetul alimentar este păstrat, până la servire, în spații amenajate, în care sunt asigurate condițiile de manipulare și depozitare indicate de producător, în conformitate cu prevederile legale în vigoare privind igiena și siguranța produselor alimentare, condiții care să poată fi monitorizate și controlate.*

Anexa 2, pct.8: *Mâncarea livrată trebuie gătită în dimineața zilei în care se servește, păstrându-se în condiții sanitar-veterinare și pentru siguranța alimentelor, precum și în condiții igienico-sanitare și la temperaturi corespunzătoare, conform legislației în vigoare.*

Anexa 3:

pct....: *Produsele alimentare sunt livrate zilnic din unități autorizate/înregistrate sanitar-veterinar și pentru siguranța alimentelor. Furnizorul/prestatorul de servicii se va asigura că pe durata transportului până la livrare, produsele sunt menținute în condiții de*

temperatură care să nu permită multiplicarea microorganismelor. Dacă hrana nu este servită în unitățile de învățământ preuniversitar într-un interval de... de minute de la livrare, aceasta este păstrată până la servire în spații amenajate în care sunt asigurate condiții de manipulare și depozitare indicate de producător, în conformitate cu prevederile legislației în vigoare privind igiena și siguranța alimentelor. (...)

pct. 4. Termene de consum

Produsele alimentare trebuie să respecte prevederile Regulamentului (CE) nr.... al Comisiei din 15 noiembrie... privind criteriile microbiologice pentru produsele alimentare, cu modificările și completările ulterioare.

Termenul maxim pentru consumul produselor transportate de la furnizor către unitățile școlare, respectiv elev sau preșcolar, după caz, va fi de: (...)

b) 24 de ore de la momentul ambalării pentru sandviciuri.

În situația în care hrana nu este servită într-un interval de... de minute de la livrare, produsele alimentare sunt păstrate, până la servire, în spații amenajate, în care sunt asigurate condițiile de manipulare și depozitare indicate de producător, în conformitate cu prevederile legale în vigoare privind igiena și siguranța produselor alimentare, condiții care să poată fi monitorizate și controlate;

Pentru depozitare în școli se vor folosi spații special amenajate pentru păstrarea produselor alimentare în condiții de siguranță a alimentelor prevăzute de legislația în vigoare, asigurate de către beneficiar - unitatea de învățământ.

Produsele alimentare vor fi păstrate până la servire în condițiile indicate de producător, cu respectarea prevederilor legale în vigoare.

Din analiza prevederilor caietului de sarcini, Consiliul reține că autoritatea contractantă a impus operatorilor economici un timp de livrare a produselor de maxim... de minute sub sancțiunea respingerii ofertei.

Or, o astfel de condiție este restrictivă, datorită limitărilor geografice, în sensul că, operatori economici valoroși aflați la o distanță mai mare de... de minute nu ar putea participa la procedură, deși, ar putea depune ofertă, ar avea capacitatea executării contractului și ar propune un preț competitiv, în condițiile în care piața comună instituită prin... au la bază tocmai asigurarea unei egalități a agenților economici în cadrul UE, fără a se avea în vedere frontierele și distanțele, singurul criteriu de departajare între aceștia fiind necesar să fie unul obiectiv, și anume, modul în care pot îndeplini cerințele de fond ale documentației de atribuire.

În acest sens, **Directiva.../24/UE** a... și a Consiliului din 26 februarie... privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei 2...4/18/CE, prevede la pct. 1 din preambul, că «atribuirea contractelor

de achiziții publice de către sau în numele autorităților statelor membre trebuie să respecte principiile **Tratatului privind funcționarea... (TFUE), mai exact libera circulație a mărfurilor, libertatea de stabilire și libertatea de a furniza servicii, precum și principiile 'care derivă din acestea, cum ar fi egalitatea de tratament, nediscriminarea, recunoașterea reciprocă, proporționalitatea și transparența».**

Stabilirea unor factori de departajare a unor furnizori pe criteriul distanței, nu aduce nici o garanție autorității contractante că produsele alimentare aduse de la distanțe mai mici vor fi mai proaspete și de calitate mai bună decât cele aduse de la distanțe mai mari.

Mai mult, în condițiile în care, autoritatea contractantă a stabilit, în caietul de sarcini, frecvența livrării produselor alimentare (pag. 3) „Prestatorul se obligă să asigure zilnic pregătirea, prepararea și livrarea pachetului alimentar” și condițiile de depozitare (pag. 9) „Pentru depozitare în școli se vor folosi spații special amenajate pentru păstrarea produselor alimentare în condiții de igienă legal prevăzute, asigurate de școală. Produsele alimentare vor fi păstrate până la servire în condițiile indicate de producător(...)”, toate acestea sunt de natură a întări convingerea Consiliului, în ceea ce privește lipsa unei necesități/justificări reale de introducere a acestei cerințe și, în final, necesitatea eliminării acestuia.

Prin urmare, neexistând o justificare obiectivă a cerinței analizate și o legătură directă cu obiectul contractului de achiziție publică, s-a încălcat principiul proporționalității și din perspectiva dreptului.... Astfel, în cauza **T-...5/08... a statuat** că „...”.

Principiul proporționalității, prevăzut de art. 2 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 98/2016, trebuie avut în vedere la orice procedură de achiziție publică și trebuie aplicat, în mod concret, în fiecare caz, în funcție de particularitățile speței. Principiul proporționalității impune ca actele instituțiilor să nu depășească limitele a ceea ce este adecvat și necesar în scopul realizării obiectivelor urmărite, în cazul în care este posibilă o alegere între mai multe măsuri adecvate, trebuie să se recurgă la cea mai puțină constrângătoare, iar, inconvenientele cauzate nu trebuie să fie disproporționate în raport cu scopurile urmărite.

Raționamentul anterior se regăsește și în Decizia civilă nr.... din 24 mai... pronunțată de... și Decizia civilă nr.... - dosar nr...., pronunțată de....

Pentru considerentele enunțate, Consiliul va admite critica autorului contestației vizând timpul de livrare mai mic de... de minute și va obliga autoritatea contractantă la modificarea documentației de atribuire, în sensul eliminării acestuia.

Având în vedere criticile din contestația formulată de... vizând modalitatea de stabilire a unuia dintre factorii de evaluare tehnici, Consiliul reține că, potrivit celor consemnate în anunțul publicitate

ADV1... /..., autoritatea contractantă a menționat că a ales să aplice criteriul de atribuire „cel mai bun raport calitate - preț”, în cadrul căruia a alocat 30 de puncte factorului de evaluare tehnic cu denumirea „A. Lanțul scurt de aprovizionare -distanța de transport - 30 % (30pct.)

Algoritm de calcul:

Pentru oferta cu distanța de transport cea mai mică de la sediu/punct de lucru până la cel mai îndepărtat loc de distribuție se acordă punctajul maxim între 0 - 10 km: 30 puncte. Pentru celelalte distanțe de transport punctajul se calculează astfel: $D_{transport}(n) = D_{transport} (min) / D_{transport} (max) * 30$, unde: (...)

Pentru distanța de transport mai mare de 50 km de la sediu/punctul de lucru până la ultimul loc de distribuție, oferta va fi considerată necorespunzătoare din punct de vedere tehnic, urmând a fi declarată neconformă și respinsă.

Punctajul pentru fiecare factor de evaluare va fi calculat utilizând informațiile cuprinse în oferta.”-pag. 16.

Față de cele de mai sus, Consiliul reține prevederile art. 187 alin. (3) din Legea nr. 98/2016, potrivit căroră „Pentru determinarea ofertei celei mai avantajoase din punct de vedere economic în conformitate cu dispozițiile alin. (2), autoritatea contractantă are dreptul de a aplica unul dintre următoarele criterii de atribuire: a) cel mai bun raport calitate-preț (...).”.

Totodată, Consiliul va reține prevederile alin. (4) al normei juridice anterior menționată, conform căroră „(...) cel mai bun raport calitate-preț/calitate-cost se determină pe baza unor factori de evaluare care includ aspecte calitative, de mediu și/sau sociale, în legătură cu obiectul contractului de achiziție publică/acordului- cadru” și cele ale alin. (5), care exemplifică tipuri/categorii de informații ce pot face obiectul factorilor de evaluare tehnici astfel:

Art. 187 alin. (5): „Factorii de evaluare prevăzuți la alin. (4) pot viza, printre altele:

a) *calitatea, inclusiv avantajele tehnice, caracteristicile estetice și funcționale, accesibilitatea, conceptul de proiectare pentru toți utilizatorii, caracteristicile sociale, de mediu și inovatoare și comercializarea și condițiile acesteia;*

b) *organizarea, calificarea și experiența personalului desemnat pentru executarea contractului, în cazul în care calitatea personalului desemnat poate să aibă un impact semnificativ asupra nivelului calitativ de executare a contractului;*

c) *serviciile postvânzare, asistența tehnică și condițiile de livrare, cum ar fi data livrării, procesul de livrare și termenul de livrare sau de finalizare”.*

Consiliul reține faptul că, prin Legea nr. 86/2022, a fost modificată legislația din domeniul achizițiilor publice în sensul că permite, la art. 188 alin. (3) lit. b) și c) din Legea nr. 98/2016, factori de evaluare de

natura celor care fac obiectul prezentei contestații doar în cazul anumitor achiziții, prevăzute la art. 187 alin. (8) lit. c) din același act normativ prin sintagma „...”.

Totodată, se reține că, prin HG nr. 336/2023, a fost modificat HG nr. 395/2016 în sensul adăugării art. 32 alin. (6¹) cu textul *„Categoriile de produse care au impact asupra mediului, pe durata întregului ciclu de viață, sunt prevăzute în anexa nr. 2”*.

Anexa 2 la HG nr. 395/2016, anterior menționată, a fost introdusă prin același act normativ și conține o enumerare de 12 categorii de produse printre care se regăsesc cele care fac obiectul prezentei proceduri de atribuire (Alimente).

Pe de altă parte, însă, valoarea punctajului de 30% a factorului de evaluare tehnic *„Lanțul scurt de aprovizionare -distanța de transport”*, este apreciată de Consiliu ca fiind disproporționată, autoritatea contractantă distorsionând astfel rezultatul aplicării procedurii, în mod nepermis, defavorizând practic pe acei operatori care, deși au capacitatea de a îndeplini corespunzător contractul în discuție, nu pot obține un punctaj, corect, obiectiv și echidistant doar pentru că nu au șansa, avantajul și soarta aflării la o distanță cât mai scurtă față de achizitoare.

De asemenea, Consiliul reține că, distanța de 50 km stabilită drept condiție de conformitate a ofertei restricționează, în mod nejustificat, accesul operatorilor economici pe criterii geografice, făcând imposibilă participarea la procedură a operatorilor economici care se află la distanță mai mare de 50 km, stabilirea unor factori de departajare a unor furnizori pe criteriul distanței, neaducând nici o garanție autorității contractante că produsele alimentare aduse de la distanțe mai mici vor fi mai proaspete și de calitate mai bună decât cele aduse de la distanțe mai mari.

Prin urmare, având în vedere cele expuse pe parcursul considerentelor, Consiliul reține că autoritatea contractantă nu a aplicat corespunzător prevederile art. 50 din Legea nr. 98/2016, potrivit căreia *„(1) Autoritățile contractante nu vor concepe sau structura achizițiile ori elemente ale acestora cu scopul exceptării acestora de la aplicarea dispozițiilor prezentei legi ori al restrângerii artificiale a concurenței.*

(2) În sensul alin. (1), se consideră că există o restrângere artificială a concurenței în cazul în care achiziția ori elemente ale acesteia sunt concepute sau structurate cu scopul de a favoriza ori dezavantaja în mod nejustificat anumiți operatori economici”, criticile contestatorului privind ponderea factorului de evaluare *Lanțul scurt de aprovizionare -distanța de transport* și cele vizând neconformitatea ofertelor depuse în situația distanțelor de transport mai mari de 50 km de la sediu/punctul de lucru până la ultimul loc de distribuție, fiind pe deplin justificate.

Principiul proporționalității, prevăzut de art. 2 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 98/2016, trebuie avut în vedere la orice procedură de achiziție publică și trebuie aplicat, în mod concret, în fiecare caz, în funcție de particularitățile speței. Principiul proporționalității impune ca actele instituțiilor să nu depășească limitele a ceea ce este adecvat și necesar în scopul realizării obiectivelor urmărite, în cazul în care este posibilă o alegere între mai multe măsuri adecvate, trebuie să se recurgă la cea mai puțină constrângătoare, iar, inconvenientele cauzate nu trebuie să fie disproporționate în raport cu scopurile urmărite.

În acest sens, **Directiva.../24/UE a...** și a Consiliului din 26 februarie... privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei 2...4/18/CE, prevede la pct. 1 din preambul, că «atribuirea contractelor de achiziții publice de către sau în numele autorităților statelor membre trebuie să respecte principiile Tratatului privind funcționarea... (TFUE), mai exact libera circulație a mărfurilor, libertatea de stabilire și libertatea de a furniza servicii, precum și principiile 'care derivă din acestea, cum ar fi egalitatea de tratament, nediscriminarea, recunoașterea reciprocă, proporționalitatea și transparența».

În cauza T-...5/08... a statuat că „principiul proporționalității impune ca actele instituțiilor să nu depășească limitele a ceea ce este adecvat și necesar în scopul realizării obiectivelor urmărite, înțelegându-se că, în cazul în care este posibilă o alegere între mai multe măsuri adecvate, trebuie să se recurgă la cea mai puțin constrângătoare”.

Raționamentul anterior se regăsește și în Decizia civilă nr.... din 24 mai... pronunțată de... și Decizia civilă nr.... - dosar nr...., pronunțată de....

Consiliul reține că, deși sunt pertinente criticile contestatorului privind caracterul restrictiv al documentației de atribuire, la data pronunțării prezentei nu mai pot fi dispuse măsuri de remediere fără încălcarea principiilor statuate la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, deoarece, potrivit Raportului procedurii nr...., pag.2, pct...., data accesării ofertelor a fost..., ora 12, motiv pentru care, în temeiul art. 26 alin. (7) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, potrivit căruia „În cazul admiterii contestației, dacă se constată că nu pot fi dispuse măsuri de remediere care să permită continuarea legală a procedurii de atribuire, Consiliul dispune anularea procedurii de atribuire”, va dispune anularea procedurii de atribuire.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept expuse, în temeiul art. 26 alin. (2) și (7) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite contestația formulată de... în contradictoriu cu... (...) și va anula procedura de atribuire.

Pentru aceste motive
în baza documentelor depuse de părți,
... DE SOLUȚIONARE A...

...:

Admite contestația formulată de... în contradictoriu cu... (...) și anulează procedura de atribuire.

Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare.

**Complet de soluționare a...
în domeniul achizițiilor publice:**

Consilier de soluționare ...

...

.....

Consilier de soluționare

...

Redactat practicaua deciziei

...

... în 4 (patru) exemplare originale, conține 14 (patrusprezece) pagini