**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 Consiliu... nr.... (transmisă prin e-mail în aceeași zi), formulată de către..... sediul în..... nr...., bl....., et....., sector..... nr...., sector... înregistrată la... sub nr...., având CUI R0..., reprezentată legal prin administrator, împotriva raportului procedurii nr..... loturile... și 20, emis de către autoritatea contractantă ..... sediul în....., nr....., în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având ca obiect: „...", cod..., s-a solicitat: anularea în parte a raportului procedurii mai sus menționat, în partea care privește loturile... și 20 și reevaluarea ofertei depuse... ambele loturi

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

Contestatorul precizează că a depus oferta... Lotul... - Guler cervical adult și... Lotul 20 - Guler cervical pediatrie în cadrul procedurii de atribuire organizate de Serviciul de.... Potrivit raportului procedurii și procesului-verbal nr.... din..., oferta a fost declarată neconformă... ambele loturi, în temeiul art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016... următoarea motivare: „ Lotul... - Guler cervical adult: „fixarea mentonieră (a bărbiei) neconformă, sistemul de menținere a bărbiei... ridică... mulează pe menton", Lotul 20 - Guler cervical copil: „fixarea mentonieră (a bărbiei) neconformă, sistemul de menținere a bărbiei... ridică... mulează pe menton".

Contestatorul susține că a demonstrat conformitatea produsului ofertat... cerințele minime stabilite de autoritatea contractantă, în documentația de atribuire.

În ceea ce privește motivarea autorității contractante, potrivit căreia, sistemul de menținere a bărbiei „... ridică" și „... mulează pe menton", contestatorul precizează că aceste elemente... figurează în documentația de atribuire ca cerințe tehnice minimale, măsurabile și

obligatorii, apreciind astfel că, în lipsa unei asemenea reglementări exprese, respingerea ofertei sale constituie o încălcare a prevederilor prevăzute la art. 1... alin. (1) lit. f) din HG nr. 395/2016.

Totodată, consideră că o asemenea conduită încalcă principiile transparenței, tratamentului egal, proporționalității și asumării răspunderii, consacrate de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

În ceea ce privește aplicarea dispozițiilor art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016, contestatorul consideră că... nelegală în lipsa unei neconcordanțe reale... cerințele caietului de sarcini.

Menționează de asemenea că mostrele... pot fi utilizate... a crea ori verifica cerințe tehnice care... regăsesc în propunerea tehnică și în caietul de sarcini.

Arată că în fișa de date a achiziției, la secțiunea privind contractele de achiziție de bunuri, autoritatea contractantă a prevăzut că „... va prezenta... conformitate, câte o mostră... lot ofertat, la solicitarea autorității contractante", iar mostrele ofertantului declarat câștigător rămân în custodia autorității contractante și constituie modele de referință... verificarea calității produselor contractate.

Astfel, menționează că această formulare... conferă comisiei de evaluare dreptul de a introduce exigente tehnice noi... ocazia testării empirice a mostrelor, noi cerințe tehnice referitoare la „ridicarea" sistemului mentonier ori la „mularea" pe menton, câtă vreme asemenea exigențe... sunt prevăzute în caietul de sarcini și... au fost asumate de ofertant în propunerea tehnică.

În susținere, invocă jurisprudența CNSC.

Conținutul integral al contestației poate fi consultat de către părțile cauzei, fiind disponibil... acces public prin accesarea fișierului „[...../..]....pdf.p7s" din anexa anunțului de participare publicat în SEAP.

Prin punctul de vedere nr...., înregistrat la CNSC nr...., autoritatea contractantă solicită respingerea ca neîntemeiată și nefondată a contestației.

Precizează că ulterior depunerii ofertelor, a solicitat operatorilor economici ofertanți, prezentarea mostrelor de produs... verificarea calității, autenticității produsului, corespondența... cerințele din caietul de sarcini.

Subliniază faptul că la punctul 4 din caietul de sarcini... regăsesc următoarele mențiuni: „La solicitarea autorității contractante... vor prezenta eșantioane - mostre... toate produsele ofertate de către operatorii economici, solicitare care va fi încărcată în SICAP (...). Autoritatea contractantă își rezervă dreptul de a respinge produsele necorespunzătoare calitativ, chiar dacă acestea au prețul cel mai mic".

În acest sens, arată că... a depus o ofertă la care a prezentat un produs neconform, respectiv: „guler cervical adult/pediatrie neconform - fixarea mentonieră a bărbiei neconformă, sistemul de menținere a bărbiei... ridică... mulează pe menton".

Ulterior, a fost emis Raportul procedurii nr.... și au fost transmise comunicări privind rezultatul procedurii, tuturor ofertanților.

Prin adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr...., autoritatea contractantă transmite dosarul achiziției publice, pe suport memory stick.

Întrucât în baza... nr....1 din..., Completul nr.... (la care a fost distribuit inițial dosarul CNSC nr....) s-a desființat, urmare a redistribuirii dosarelor Completului nr...., prezentul dosar, a fost redistribuit în mod aleatoriu, Completului nr...., astfel că, prin... nr.... din..., Completul 1 a preluat, spre instrumentare și soluționare, dosarul nr.....

Prin corespondența înregistrată la CNSC sub nr...., contestatorul depune, în original:

- recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din... emisă de..., în cuantum de..... lotul...;
- recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din... emisă de..., în cuantum de..... lotul ..

Analizând solicitările contestatorului, **CONSILIUL reține următoarele**:

....., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă, în vederea încheierii acordului cadru, având ca obiect: *„...", cod..., elaborând, în* acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând, pe în SEAP, anunțul de participare nr...., conform căruia valoarea estimată a procedurii... fără TVA.

Prin contestația care face obiectul prezentei... nemulțumit de faptul că autoritatea contractantă i-a respins oferta depusă în cadrul loturilor... și 20.

Având în vedere criticile din contestația formulată de..., Consiliul reține că autoritatea contractantă a enumerat, în caietul de sarcini, potrivit art. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016, specificațiile tehnice prin care a descris produsele aferente loturilor.... Guler cervical adu*lt și 20. Guler cerv*ical ped*iatric, astfel încât ace*stea să corespundă necesității sale.

Specificațiile tehnice anterior menționate... regăsesc la pag. 7/8 din fișierul [caiet de sarcini materiale sanitare.pdf], transmis de autoritatea contractantă la dosarul cauzei, astfel:

*„.... Guler cervical adult*

*Ajustabil pe doua coordonate;*

*Sa fie confecționat din material multistrat din polietilena de densitate mare... proiecție de... hipoalergenica, detașabil, care asigura protectie;*

*Sa fie radiotransparent raze X. CT, RMN*

*Sa fie prevăzut... sistem dublu de culisare si bloc...*

*... poată fixa la 4 dimensiuni diferite... funcție de inaltimea gatului pacientului adult:*

*Pe produs... specifice numărul lotului, data expirării si marcajul CE sau echivalent. Declarație de conformitate a produsului.*

*... de montat si de dimensionat*

*Greutate redusa*

*Prevăzut... sistem de prindere... centura din banda... de unica folosința.*

*20. Guler cervical pediatric*

*Sa fie ajustabil pe doua coordonate*

*Sa fie confecționat din material multistrat din polietilena de densitate mare... protecție de... hipoalergenica, detașabil, care asigura protecție*

*Sa fie radiotransparent raze X. CT, RMN*

*Sa fie prevăzut... sistem dublu de culisare si bloc...*

*... poată fixa la 3 dimensiuni diferite... funcție de înălțimea gatului pacientului copil*

*Pe produs... specifice numărul lotului, data expirării si marcajul CE sau echivalent. Declarație de conformitate a produsului.*

*... de montat si de dimensionat*

*Greutate redusa*

*Prevăzut... sistem de prindere... centura din banda... de unica folosința.“.*

În fișele tehnice depuse de contestator... cele două produse... regăsesc următoarele specificații tehnice:

Guler cervical adult

*„Ajustabil pe 2 (doua) coordonate;...*

*Confecționat dintr-un material multistrat din polietilena de densitate mare cuprinsa intre... si... g/cm3... protecție de... hipoalergica de densitate mica cuprinsa intre... si 0... g/cm3, detașabil, care sa asigure protecție -...*

*... conține latex (evidențiat... brosura de utilizare care însoțește... guler) -...*

*... broșura... instrucțiuni de utilizare... clar specificat ca gulerul... de unica utilizare;...*

*... radiotransparent raze X, CT, RMN -...*

*... sistem dublu de culisare si bloc...*

*... poate fixa la diferite dimensiuni ale inaltimii gatului pacientului (fara gat, scurt, normal, înalt) - 115 mm, 130 mm... mm, 1... mm -...*

*Fixarea pe oricare dintre cele 4 dimensiuni... confirmata printr-un click sonor si vizual, prin marcarea mărimii selectate... o culoare distincta fata de celelalte 3 -...*

*... guler... imprimate pe el instrucțiunile de folosire si marcajul CE;...*

*Construcția gulerului cervical de tip monobloc... zona bărbiei preformata;...*

*... de montat si de dimensionat;...*

*... greutate redusa;...*

*... sistem de prindere din velcro, lungimea scaiului... 20cm si latimea de minim 5cm -...*

*Sistemul de fixare a scaiului de pe guler... integrat... materialul gulerului si... lipit... a spori siguranța de utilizare -...*

*Grosimea spumei protectoare... minim 60mm... a asigura confortul pacientului -...*

*... fixata pe guler... minim 8 puncte diferite; pe partea dinspre bărbie fixarea... facă... minim 2 puncte situate pe lateralele bărbiei... o mai buna așezare pe conformația pacientului -...*

*... a proteja pacientul si... același timp... a asigura o fixare corecta a gulerului... depășește... mai mult de 1 cm peste rama plastica de sus a gulerului si mai mult de...cm peste rama plastica de jos a gulerului -...*

*Sistemele de fixare ale spumei... rânesc pacientul, adică... prezinta colturi sau forme care pot deranja*

*Prezinta o deschidere traheala... acces la carotida si la trahee si o deschidere posterioara... palparea coloanei cervicale, ușurarea ventilației, drenarea secrețiilor si vizualizarea zonei -...*

*dimensiuni... deschiderea traheala a gulerului... adult: minim 70/90; maxim 110/115 -...*

*dimensiuni... deschiderea posterioara a gulerului: 1.../65... 105/70 - lungimea sistemului*

*Deschidere suficienta... introducerea si fixarea tubului de oxigen sau a canulelor nazale -...*

*Lungimea totala a gulerului 560mm -...*

*lungimea sistemului de prindere: maxim 2... mm*

*greutatea maximă a gulerului: 120g*

*temperatura de depozitare cuprinsa intre minim -34°C si maxim 52°C*

*temperatura de utilizare cuprinsa intre minim -25°C si maxim...°C pe... guler trebuie sa fie clar marcata /etichetata denumirea producătorului, denumirea comerciala a produsului si codul acestuia-...".*

Guler cervical pediatric

*„Ajustabil pe 2 (doua) coordonate;...*

*Confecționat dintr-un material multistrat din polietilena de densitate mare cuprinsa intre... si... g/cm3... protecție de... hipoalergica de densitate mica cuprinsa intre... si 0... g/cm3, detașabil, care sa asigure protecție -...*

*... conține latex (evidențiat... broșura de utilizare care însoțește... guler) -...*

*... broșura... instrucțiuni de utilizare... clar specificat ca gulerul... de unica utilizare;...*

*... radiotransparent raze X, CT, RMN -...*

*... sistem dublu de culisare si bloc...*

*... poate fixa la diferite dimensiuni ale inaltimii gatului pacientului ((fără gât, mediu, mare) -... mm, 70 mm, 90 mm; -...*

*Fixarea pe oricare dintre cele 3 dimensiuni... confirmata printr-un click sonor si vizual, prin marcarea mărimii selectate... o culoare distincta fata de celelalte 2 -...*

*... guler... imprimate pe el instrucțiunile de folosire si marcajul CE;...*

*Construcția gulerului cervical de tip monobloc... zona bărbiei preformata;...*

*... de montat si de dimensionat;...*

*... greutate redusa;...*

*... sistem de prindere din velcro, lungimea scaiului... 20cm si lățimea de minim 5cm -...*

*Sistemul de fixare a scaiului de pe guler... integrat... materialul gulerului si... lipit... a spori siguranța de utilizare -...*

*Grosimea spumei protectoare... minim 60mm... a asigura confortul pacientului -...*

*... fixata pe guler... minim 8 puncte diferite; pe partea dinspre bărbie fixarea... facă... minim 2 puncte situate pe lateralele bărbiei... o mai buna așezare pe conformația pacientului -...*

*... a proteja pacientul si... același timp... a asigura o fixare corecta a gulerului... depășește... mai mult de 1 cm peste rama plastica de sus a gulerului si mai mult de...cm peste rama plastica de jos a gulerului -...*

*Sistemele de fixare ale spumei... rânesc pacientul, adică... prezinta colturi sau forme care pot deranja -...*

*Prezinta o deschidere traheala... acces la carotida si la trahee si o deschidere posterioara... palparea coloanei cervicale, ușurarea ventilației, drenarea secrețiilor si vizualizarea zonei -...*

*dimensiuni... deschiderea traheală a gulerului pediatric: minim 40/75; maxim 70/80;*

*dimensiuni... deschiderea posterioară a gulerului: 120/65; lungimea totala a gulerului: 474 mm -...".*

Totodată... reține de către Consiliu, potrivit celor consemnate în raportul procedurii și procesul-verbal nr.... din..., că autoritatea contractantă a declarat neconforme ofertele contestatorului depuse... loturile... și 20, în temeiul art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016... următoarea motivare:

- *Lotul... - Guler cervical adult: „fixarea mentonieră (a bărbiei) neconformă, sistemul de menținere a bărbiei... ridică... mulează pe menton".*
- *Lotul 20 - Guler cervical copil: „fixarea mentonieră (a bărbiei) neconformă, sistemul de menținere a bărbiei... ridică... mulează pe menton".*

Ulterior formulării contestației, autoritatea contractantă a transmis la dosarul cauzei punctul de vedere în care precizează motivele... care a respins oferta... cele două loturi, astfel:

*„(...) medicii, asistentele medicale, ambulanțierii care utilizează aceste materiale sanitare în activitatea de zi... zi, mai ales gulere cervicale utilizate în..., cunosc foarte bine ce presupune un produs conform, așa cum știu și ce înseamnă să folosești materiale de slabă calitate.*

*Din acest motiv, Caietul de sarcini cuprinde la punctul 4 următoarele mențiuni: 4. La solicitarea autorității contractante... vor prezenta eșantioane - mostre... toate produsele ofertate de către operatorii economici, solicitare care va fi încărcată în.... Autoritatea contractantă își rezervă dreptul de a respinge produsele necorespunzătoare calitativ, chiar dacă acestea au prețul cel mai mic.*

*Contestatoarea... a depus o ofertă la care a prezentat un produs neconform din punct de vedere al comisiei de evaluare, respectiv: „guler cervical adult/pediatrie neconform - fixarea mentonieră a bărbiei neconformă, sistemul de menținere a bărbiei... ridică... mulează pe menton".*

Din analiza înscrisurilor anterior menționate, Consiliul reține că autoritatea contractantă a respins oferta... loturilor... și 20, ca fiind

neconformă din punct de vedere al comisiei de evaluare, deoarece... a fost mulțumită de produsele depuse, ca mostre.

Consiliul reține că, în cadrul prezentei proceduri de atribuire, autoritatea contractantă a solicitat prezentarea de mostre, ca cerință de calificare privind capacitatea tehnică, la secțiunea III....) Capacitatea tehnica si profesionala din fișa de date, astfel:

*„Criteriu selecție:*

*Mostra, descrieri sau fotografii... certificare de autenticitate... contracte de furnizare.*

*Modalitatea de îndeplinire:*

*Informații si formalități necesare... evaluarea respectării cerințelor menționate.... va prezenta... conformitate, cate o mostră... lot ofertat, la solicitarea autorității contractante, solicitare care va fi încărcata... SICAP. Mostrele prezentate de către operatorul economic a cărei ofertă a fost declarată câștigătoare rămân în custodia autorității contractante si vor constitui modele de referință în funcție de care... verifică calitatea produselor contractate.”.*

*... de către operatorii economici participanți la procedura... informațiile aferente situației lor documentele justificative care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAE, urmează a fi prezentate câte 20 de mostre... lot până la data limita de depunere a ofertelor (...)”*

Consiliul reține că mostrele/eșantioanele sunt reglementate de art. 179 lit. l) din Legea nr. 98/2016, care stipulează faptul că *„Operatorul economic face dovada îndeplinirii cerințelor privind capacitatea tehnică și profesională prin prezentarea, după caz, a unora sau mai multora dintre următoarele informații și documente (...) eșantioane, descrieri sau fotografii ale produselor care urmează a fi livrate, a căror autenticitate trebuie certificată la solicitarea autorității contractante*”.

Din interpretarea prevederilor legale reproduse anterior, Consiliul reține că rolul solicitării mostrelor... demonstrarea conformității produselor ofertate... specificațiile tehnice din caietul de sarcini, ci, demonstrarea îndeplinirii cerințelor de calificare privind capacitatea tehnică a ofertantului de a duce la bun sfârșit contractul/acordul cadru, în conformitate... prevederile art. 172 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 98/2016, care dispune astfel:

*„Art. 172. - (1) Autoritatea contractantă... dreptul de a aplica în cadrul procedurii de atribuire numai criterii de capacitate referitoare la:*

*a) capacitatea de exercitare a activității profesionale;*

*b) situația economică și financiară;*

*c) capacitatea tehnică și profesională”.*

Din interpretarea cerințelor documentației de atribuire și a normelor juridice anterior citate, Consiliul va reține că scopul criteriilor de calificare... de a demonstra potențialul tehnic, financiar și organizatoric al fiecărui operator economic participant la procedură, potențial care ar trebui să reflecte posibilitatea concretă a acestuia de a îndeplini contractul și de a rezolva eventualele

dificultăți legate de îndeplinirea acestuia, în cazul în care, oferta sa va fi declarată câștigătoare.

Prin urmare, rolul cerinței de prezentare a unor mostre/eșantioane... de a dovedi faptul că operatorii economici participanți au experiență în domeniul furnizării produselor similare... ceea ce urmează a fi furnizat în urma încheierii contractului/acordului-cadru care face obiectul acestei proceduri, că au cunoștințele/experiența și capacitatea necesară derulării unui astfel de contract și că au mai furnizat, în trecut, astfel de produse.

Totodată, din analiza caietului de sarcini Consiliul reține că autoritatea contractantă a elaborat specificațiile tehnice într-o formă detaliată, prin impunerea unor caracteristici tehnice, situație în care, relevantă... ar fi verificarea empirică a unor mostre/eșantioane, ci, analiza înscrisurilor de natură tehnică provenite de la producător, prin care să fie confirmate caracteristicile produselor solicitate.

În mod evident, verificarea caracteristicilor tehnice ale unor produse utilizate în domeniul sensibil al protecției sănătății umane, cum sunt cele din prezenta procedură... un proces empiric, care să poate fi efectuat de către membrii comisiei de evaluare, datorită caracterului subiectiv al aprecierilor individuale, situație în care, dorința autorității contractante de a testa în cadrul unei probe practice produsele ofertate, ar avea drept unic rezultat crearea unor circumstanțe de avantajare sau dezavantajare a unor operatori economici... încălcarea prevederilor art. 49-50 din Legea nr. 98/2016, prin crearea condițiilor evaluării subiective a caracteristicilor acestora, în condiții contrare principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, în special, a principiului transparenței.

Consiliul mai reține și că, potrivit art. 21 alin. (2) din HG nr. 395/2016, procedura de licitație deschisă... inițiază prin publicarea, în SEAP, a unui anunț de participare, însoțit, în mod obligatoriu, de documentația de atribuire aferentă (obligativitatea rezultă din textul *„Autoritatea contractantă... obligația de a transmite spre publicare în SEAP (...) documentația de atribuire împreună... documentele-suport”*) iar, potrivit art.... alin. (1) din HG nr. 395/2016, operatorii economici au obligația de a transmite oferta numai în format electronic, prin intermediul SEAP.

Totodată... reține că, potrivit art. 62 alin. (1) din HG nr. 395/2016, eventualele clarificări solicitate de către autoritatea contractantă pe parcursul verificării conformității propunerilor tehnice... specificațiile tehnice din caietul de sarcini și răspunsurile aferente... transmit tot prin SEAP, în format electronic.

Rezultă că, în exercitarea atribuțiilor sale, prevăzute la art. 1... alin. (1) lit. f) din HG nr. 395/2016, de verificare a conformității propunerilor tehnice ale ofertanților... prevederile caietului de sarcini, autoritatea contractantă... obligată să... raporteze, î**n mod exclusiv,** la

înscrisurile depuse prin SEAP de către operatorii economici în oferte și în clarificările ulterioare, acest aspect asigurând transparența și trasabilitatea în cadrul procedurii de atribuire.

De la această regulă, privind evaluarea, exclusiv, a înscrisurilor transmise prin SEAP, există o singură excepție, stabilită la art. 63 din HG nr. 395/2016, însă, aceasta... referă la proba/încercarea/testarea produselor ofertate, ci... referă la transmiterea propunerii tehnice prin alte modalități, cum ar fi e-mail, fax, poștă, și doar în situațiile în care, transmiterea în SEAP... posibilă, din motive tehnice.

Prin urmare, verificarea conformității propunerilor tehnice prin testarea produselor ofertate... prevăzută în legislația din domeniul achizițiilor publice, ci... o cerință ce excede cadrului legal, de natură a îngreuna accesul la procedura de atribuire, pe considerente logistice și geografice, prin introducerea de condiții suplimentare care ar trebui îndeplinite de către ofertanți... privire la procurarea mostrelor înainte de atribuirea contractului, expedierea acestora etc.

Potrivit prevederilor legale anterior menționate, regula în domeniul achizițiilor publice... că autoritatea contractantă publică, în SEAP, caietul de sarcini în cadrul căruia... regăsesc specificațiile tehnice prin care descrie produsele, serviciile sau lucrările care îi sunt necesare, operatorii economici interesați depun tot în SEAP, în cadrul ofertei, pr*opunerea tehnică elaborată conform caietului de sarcini,* iar, co*misia de evaluare verifică conformitatea propunerii tehnice depusă în SEAP, prin compararea acesteia... propriul său caiet de sarcini.*

În cazul în care, constată că anumite înscrisuri depuse în cadrul propunerii tehnice au fost alterate, față de cele emise de către producător sau prezintă informații false, autoritatea contractantă... obligația de a sesiza organele de specialitate ale statului, sub aspecte prevăzute fie de Codul civil, drept contravenții, fie de Codul penal, ca infracțiuni.

Rolul mostrelor... de a demonstra comisiei de evaluare realitatea informațiilor asumate declarativ prin propunerea tehnică (acest rol fiind îndeplinit, de broșuri, fișe tehnice, pagini de catalog de la producător etc.), ci, de a demonstra că ofertantul a mai furnizat, în trecut, produse de același fel (similare) și... **identice... c**ele ofertate în cadrul respectivei proceduri.

Chiar și trecând peste aceste aspecte, care țin de legalitatea utilizării mostrelor ca probă a conformității produselor ofertate, Consiliul reține că motivul invocat de autoritatea contractantă, respectiv, faptul că «*... BIOMEDICAL S.R.L. a depus o ofertă la care a prezentat un produs neconform din punct de vedere al comisiei de evaluare, respectiv: „guler cervical adult/pediatrie neconform - fixarea mentonieră a bărbiei neconformă, sistemul de menținere a bărbiei... ridică... mulează pe menton.”*»*... î*și regăsește corespondent în specificațiile tehnice din caietul de sarcini.

Mai mult, Consiliul reține că, în caietul de sarcini... a fost formulată nicio cerință... privire la „f*ixarea mentonieră a bărbiei, (...) sistemul de menținere a bărbiei... ridică... mulează pe menton.”, sit*uație în care, activitatea autorității contractante a încălcat principiile transparenței, tratamentului egal și nediscriminării.

În stabilirea acestei concluzii, Consiliul... în vedere prevederile art. 154 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, care pun în sarcina autorității contractate obligația „(*...) de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare... a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă... privire la cerințele achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire”.*

... privire la obligația autorității de a informa în mod complet, corect și precis, operatorii economici... privire la modalitatea în care le vor fi evaluate ofertele, care decurge din principiile tratamentului egal și transparenței, s-a pronunțat și Curtea de Justiție a..., în cauza C-42/13, astf**el:**

*„42 Or, Curtea a hotărât deja că unei autorități contractante îi revine sarcina de a respecta... strictețe criteriile pe care ea însăși le-a stabilit, astfel încât aceasta ar avea obligația să excludă de la o achiziție un operator economic care... a comunicat un înscris sau o informație a cărei prezentare era impusă în documentele acestei achiziții sub sancțiunea excluderii (a... vedea în acest sens Hotărârea..., C 336/12, EU: C:...:..., punctul 40).*

*.... Această obligație strictă ce revine autorităților contractante derivă din **principiul egalității de tratamen**t și din **obligația de transparenț**ă care decurge de aici, cărora le sunt supuse autoritățile contractante, în temeiul articolului 2 din Directiva 2...4/18.*

*44. Astfel, pe de o parte, 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... toți ofertanții. Pe de altă parte, obligația de transparență... ca scop să garanteze absența riscului de favoritism și de arbitrar din partea autorității contractante. Aceasta implică formu**larea tuturor condițiilor și modalităților procedurii de atribuire în mod clar, precis și neechivoc în a**nunțul de participare sau în caietul de sarcini, astfel încât, în primul rând, să pe**rmită tuturor ofertanților informați în mod rezonabil și obișnuit de diligenți să le înțeleagă conținutul exact și s**ă 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”.*

Din analiza prevederilor legale și a jurisprudenței comunitare anterior reprodusă, Consiliul reține că procedurile de atribuire a contractelor de achiziție publică sunt caracterizate de un grad ridicat de predictibilitate, astfel încât, potențialii ofertanți să fie informați... privire la... amănunt care i-ar putea împiedica să acceadă la calitatea de ofertant desemnat câștigător și, implicit, la obținerea profitului rezultat din executarea contractului.

Acest aspect rezultă și din considerentele reținute de **CJUE** la punctul 39 din Hotărârea pronunțată în cauza **C-.../15,** potrivit cărora *„Astfel, conform unei jurisprudențe constante a Curții, în temeiul articolului 2 din Directiva 2...4/18, une**i autorități contractan**te îi revine sarcin**a de a respecta... strictețe criteriile pe care ea însăși lea stabil**it (a... vedea în special Hotărârea din 10 octombrie....., C336/12, EU: C:...:..., punctul 40, și Hotărârea din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C42/13, EU: C:...:..., punctele 42 și...)", cele de* la punctul *42* din aceeași hotărâre, în care a reiterat că „astfel c*um sa amintit la punctul 39 din prezenta hotărâre, autoritatea contractantă... obligația de a respecta... strictețe criteriile pe care ea însăși lea stabilit" și a preciz*at că „această c***onsiderație... atât mai importantă... cât miza... excluderea din procedură".**

Or, un astfel de amănunt îl reprezintă și pretenția autorității contractante la *„fixarea mentonieră a bărbiei, sistemul de menținere a bărbiei... ridică... mulează pe menton.", care* ar fi trebuit precizată cert, în caietul de sarcini și demonstrată prin înscrisuri/informații tehnice și obiective.

Dacă autoritatea contractantă ar fi precizat, în caietul de sarcini, despre fixarea mentonieră a bărbiei, ridicarea/mularea pe menton a sistemului de menținere a bărbiei... ar fi avut posibilitatea fie de a formula contestație privind documentația de atribuire, în scopul remedierii acesteia, fie de a depune ofertă în cadrul procedurii, asumându-și eventualul risc al respingerii ofertei.

Prin urmare, constatând că activitatea comisiei de evaluare excedează cadrul legal aplicabil și prevederile documentației de atribuire, Consiliul urmează, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016... modificările și completările ulterioare, să admită contestația formulată de... în contradictoriu... autoritatea contractantă ...., iar, pe cale de consecință, va anula raportul procedurii în partea aferentă loturilor... și 20 și actele subsecvente și va obliga autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei depusă de... în cadrul loturilor... și 20, reevaluare ce... va efectua de la etapa de verificare a conformității propunerii tehnice... specificațiile tehnice din caietul de sarcini... respectarea documentației de atribuire, prevederilor legale și considerentelor prezentei, în termen de 10 zile de la comunicarea deciziei.

... aceste motive
în baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A...
**...:**

Admite contestația formulată de... în contradictoriu... autoritatea contractantă ...., iar, pe cale de consecință, anulează raportul procedurii

în partea aferentă loturilor... și .. și actele subsecvente și obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei depusă de... în cadrul loturilor... și ..., reevaluare ce... va efectua de la etapa de verificare a conformității propunerii tehnice... specificațiile tehnice din caietul de sarcini... respectarea documentației de atribuire, prevederilor legale și considerentelor prezentei, în termen de 10 zile de la comunicarea deciziei.

Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii... 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 12 (douăsprezece) pagini