Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor

str. Stavropoleos nr. 6, sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980,
tel. +40-21-3104641, tel. +40-21-3104670, fax. +40-21-3104642,
e-mail: office@cnsc.ro, www.cnsc.ro, http://portal.cnsc.ro

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 înregistrată la... sub nr...., depusă de..., persoană juridică română, cu sediul..., bd.... nr...., bl....., ap.... și punct de lucru..., bd.... nr...., înregistrată la... sub numărul..., CUI R0..., atribut fiscal RO, reprezentată convențional prin avocat..., cu adresa de comunicare..., bd.... nr....., ap..... sector..., împotriva Raportului procedurii nr.... și a Comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire nr...., emise... cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată... vederea încheierii acordului-cadru de achiziție publică, online, având... obiect „...", cod..., de către, cu sediul..., bd.... nr...., Sector..... calitate de autoritate contractantă, s-a solicitat:

-anularea Raportului procedurii nr.... („Raportul procedurii"), a Comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire nr.... („Comunicarea privind rezultatul procedurii"), precum și a tuturor actelor subsecvente sau... legătură cu acestea, inclusiv, dar fără a... limita la comunicările rezultatului procedurii transmise ofertantului...;

-obligarea Autorității Contractante la reevaluarea... depusă de... - locul... clasamentul final și de... - locul I... clasamentul final, sub aspectul celor prezentate... prezenta contestație, cu consecința constatării caracterului inacceptabil și neconform al... și emiterea unui nou raport/rezultat legal al procedurii de atribuire.

Prin adresa nr..... înregistrată la... sub nr....., având sediul social....., nr....., având... și nr. de ordine la... sub nr..... calitate ofertant, reprezentată legal prin administrator... și convențional prin avocat..., titular al... -..., nr...., sector..., sediul ales... vederea comunicării tuturor actelor procedurale... prezenta cauză... calitate de ofertant câștigător al procedurii, a depus cerere de intervenție, prin care susține poziția autorității contractante privind contestația formulată de..., la aceeași procedură de licitație deschisă, intervenienta a solicitat:

-... temeiul art. 26 alin. 6 din Legea nr. 101/2016, respingerea contestației formulate de..... și, pe cale de consecință... temeiul art. 26 alin.

6 din Legea 101/2016, menținerea actelor emise de autoritatea contractantă... ceea ce privește declararea... fiind conformă, admisibilă și câștigătoare a...;

-... temeiul prevederilor art. 26 alin. 2 lit. a) din Legea 101/2016, anularea: (i) Procesului- verbal nr...., inclusiv a Anexei 2, de evaluare a propunerilor tehnice și a răspunsurilor la clarificări (act nr....); (ii) Procesului-verbal nr.... de evaluare a propunerilor tehnice și a răspunsurilor la clarificări (act nr....); (iii) a tuturor actelor care au stat la baza acestor procese-verbale sau sunt subsecvente, inclusiv (iv) a raportului procedurii nr.... și a tuturor actelor subsecvente și a celor care au stat la baza emiterii acestuia;... ceea ce privește declararea... fiind conformă și admisibilă a... depuse de..... nelegale;

-... temeiul prevederilor art. 26 alin. 2 lit. b) din Legea nr. 101/2016, obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere constând... reevaluarea..., de la etapa de analiză a propunerii tehnice, cu respectarea prevederilor legale și ale documentației de atribuire.

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

Consiliul a fost legal sesizat și... competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care ofertantul..., atacă Raportul procedurii nr.... și a Comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire nr...., solicitând cele precizate... partea introductivă a deciziei.

Contestatorul face o scurtă prezentare a situației de fapt, precizând că... cadrul procedurii de atribuire... a depus o... cu respectarea dispozițiilor legale... vigoare și a prevederilor documentației de atribuire publicată... SEAP, a răspuns... termen la solicitările de clarificări adresate de autoritatea contractantă... baza prevederilor art. 134 din HG 395/2016.

La data de... Autoritatea Contractantă a transmis..., prin e-mail, comunicarea privind rezultatul procedurii de atribuire nr...., din care reiese faptul că... contestatorului a fost declarată admisibilă, clasându-... însă pe locul II.

Contestatoarea apreciază... fiind netemeinică decizia autorității privind..., pentru motivele reținute... cuprinsul Raportului procedurii nr.... și a Comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire nr.....

Motivarea integrală a contestației... regăsește... fișierul „[CN1... /...6]....pdf” postat de autoritate... SEAP la..... cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr..... Reproducerea... cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu... justifică, din moment ce întreaga contestație poate... vizualizată liber și gratuit... SEAP de către orice persoană interesată. Sintetizarea de mai sus nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare prin intermediul SEAP întreaga contestație. Desigur, motivarea completă va... avută... vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

Prin adresa nr....., înregistrată la... sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de....

...

Un aspect esențial, ignorat... totalitate de contestator, îl reprezintă faptul că ofertantul declarat câștigător..., are calitatea de producător. Această împrejurare nu... una formală, ci are relevanță juridică directă... analiza

conformității..., întrucât... lipsa unor dovezi contrare, trebuie prezumat că un producător are capacitatea tehnică de a fabrica produsele... conformitate cu specificațiile asumate. Or, contestatorul nu face nicio dovadă din care să rezulte imposibilitatea tehnică a realizării produselor la parametrii declarați, limitându-... la a aprecia... mod pur subiectiv, că aceștia ar... „neplauzibili".

Or... absența unor dovezi contrare, autoritatea contractantă... îndreptățită să... bazeze pe documentele depuse de ofertanți, inclusiv pe fișele tehnice și declarațiile de conformitate, neexistând obligația legală de a efectua verificări suplimentare de tip experimental sau de laborator.... constantă... a reține că autoritatea contractantă nu are obligația de a verifica prin mijloace proprii fiecare parametru tehnic declarat... lipsa unor indicii serioase care să pună la îndoială veridicitatea acestora.... aceste condiții... mod corect, comisia de evaluare a analizat... prin raportare la documentele depuse, constatând că din conținutul acestora a reieșit respectarea cerințelor minime impuse prin documentația de atribuire.... esențial de subliniat că autoritatea contractantă nu are și nici nu poate avea obligația de a demonstra imposibilul, respectiv de a proba că un produs nu poate... realizat la parametrii declarați... lipsa unor indicii serioase... acest sens. Dimpotrivă, sarcina probei revine exclusiv contestatorului, care însă nu o îndeplinește.

... ceea ce privește afirmația conform căreia comunicările au fost exclusiv transmise via e-mail, contestatorul... mod vădit vrea să inducă... eroare, având... vedere că acestea au fost încărcate... SEAP (aspect ce poate... verificat), însă dintr-o eroare a sistemului, fișierul atașat era gol, dar din Text comunicare (generat automat) reiese clar rezultatul procedurii. De asemenea, chiar și textul e-mailului susține faptul că a fost o eroare a SEAP și prin urmare comunicările au fost trimise pe e-mail.

LEGALITATEA PROCESULUI DE EVALUARE...:

... ceea ce privește modul de evaluare a ofertelor, acesta s-a realizat cu respectarea deplină a dispozițiilor legale incidente, comisia de evaluare exercitându-și atribuțiile... limitele competentelor conferite de lege.

... speță, contestatorul își întemeiază întreaga argumentație pe ideea că autoritatea contractantă nu ar... realizat o verificare „structurată" a ofertelor și că analiza s-ar... limitat la capturi de ecran sau verificări insuficiente. Această susținere... însă lipsită de fundament juridic, întrucât legislația aplicabilă nu impune o anumită formă obligatorie sau standardizată a analizei tehnice, ci doar obligația de a verifica conformitatea ofertelor, obligație care... prezenta procedură, a fost îndeplinită. Simplul fapt că documentele interne ale comisiei nu reflectă modul de analiză... forma dorită de contestator nu echivalează cu inexistența evaluării, ci cel mult cu o nemulțumire subiectivă asupra modalității de consemnare a acesteia.

... ceea ce privește critica referitoare la lipsa unei dovezi fotometrice... impune o clarificare fundamentală. Cerința privind dovada fotometrică a fost eliminată... mod justificat din documentația de atribuire, prin răspunsul consolidat publicat... SEAP pe..., eficacitatea luminoasă a lămpii/corpului de iluminat urmând a... dovedită de fișa tehnică a produsului.... mod consecvent... întreaga documentație... face referire exclusiv la dovedirea conformității prin raportare la informațiile publice ale producătorului, respectiv prin trimitere la site-ul acestuia sau la documentele tehnice oficiale.

... acest sens, s-a avut... vedere faptul că solicitarea testelor fotometrice poate genera costuri suplimentare semnificative pentru ofertanți... special pentru operatorii economici de tip IMM sau pentru distribuitorii care nu dețin...

mod direct astfel de documentații pentru fiecare produs ofertat. Menținerea unei astfel de cerințe ar... putut conduce la limitarea participării și, implicit, la restrângerea concurenței, contrar principiului proporționalității, fapt ce reiese și din consultarea pieței la care și contestatorul a participat.

Totodată, autoritatea contractantă a apreciat că obiectul achiziției nu impune... mod necesar, prezentarea unor analize fotometrice detaliate... condițiile... care conformitatea produselor poate... demonstrată prin alte mijloace adecvate, precum fișe tehnice, declarații de conformitate sau alte documente relevante. Astfel, s-a urmărit menținerea unui echilibru între nivelul de detaliu al cerințelor tehnice și necesitatea de a nu introduce bariere nejustificate....

Mai mult decât atât, modificarea cerinței privind dovada fotometrică reprezintă o măsură necesară pentru respectarea principiilor nediscriminării și asigurării accesului liber la procedură. Trebuie avut... vedere faptul că o cerință de acest tip... de natură să restrângă nejustificat concurența, aspect confirmat inclusiv de practica anterioară a autorității contractante, respectiv procedura similară, care a fost anulată tocmai pentru că includea o astfel de cerință restrictivă. Prin urmare, eliminarea acesteia reprezintă o corecție legală și necesară, iar invocarea sa de către contestator... lipsită de temei.

... plus... impune a... reținut că modificarea cerinței... discuție a fost realizată prin intermediul unui răspuns consolidat, document publicat... SEAP, devenind astfel opozabil tuturor operatorilor economici interesați de participarea la procedură. Or, de la momentul publicării acestui document, contestatorul avea posibilitatea legală efectivă de a formula contestație... condițiile și termenele prevăzute de Legea nr. 101/2016... măsura... care aprecia că respectivele modificări sunt nelegale sau vătămătoare intereselor sale. Cu toate acestea, contestatorul a înțeles să nu își exercite acest drept procedural... termenul legal, optând, dimpotrivă, pentru continuarea participării la procedură. O atare conduită echivalează... mod neechivoc, cu acceptarea tacită a modificărilor aduse documentației de atribuire.

... consecință, formularea ulterioară a unor critici cu privire la aceste aspecte apare... fiind tardivă și inadmisibilă, întrucât nu poate... permis unui operator economic să conteste, ulterior depunerii..., condiții ale procedurii pe care le-a cunoscut și acceptat anterior, participând... mod voluntar... cadrul acesteia.

... NEREALITATE A... TEHNICĂ:

... ceea ce privește acuzația centrală a contestatorului, referitoare la... „supradeclarare" a eficacității luminoase la nivelul de 150 lm/W pentru produsele ofertate de..... observă că aceasta... construită exclusiv pe comparații realizate unilateral de contestator, prin raportare la surse externe, site-uri comerciale sau cataloage, necorelate cu produsele efectiv ofertate, fără a avea valoarea juridică a unor probe tehnice certe.

Or... materia achizițiilor publice, conformitatea tehnică... verifică prin raportare la documentele oficiale depuse... ofertă, respectiv documente indicate... Caietul de Sarcini, fișe tehnice, declarații ale producătorului sau alte documente asumate de ofertant. Contestatorul nu prezintă nicio expertiză independentă, nici un buletin de încercare și nicio certificare oficială care să infirme... mod direct datele prezentate de ofertantul declarat câștigător.... lipsa unor astfel de probe, simplele comparații cu produse

similare sau informații extrase de pe internet nu pot fundamenta o concluzie de neconformitate.

De altfel, chiar susținerea potrivit căreia valoarea de 150 Im/W ar... „neplauzibilă din punct de vedere tehnic" reprezintă o apreciere subiectivă, fără relevanță juridică. Faptul că anumite produse din piață au valori inferioare nu exclude existența unor produse cu performanțe superioare, iar autoritatea contractantă nu poate respinge o ofertă doar pentru că parametrii declarați depășesc media pieței.

... același context, contestatorul susține că toate cele 25 de produse ar avea... mod „suspect" aceeași eficacitate luminoasă, sugerând astfel caracterul nereal al.... Această afirmație ignoră însă chiar mecanismul de evaluare stabilit prin documentația de atribuire, care a impus ofertarea unei valori uniforme a eficacității luminoase pentru toate produsele... vederea acordării.... Prin urmare, faptul că ofertantul declarat câștigător a indicat o valoare identică pentru toate produsele nu reprezintă o anomalie, ci o conformare la cerințele procedurii. Mai mult decât atât trebuie avut... vedere faptul că și contestatorul a ofertat o eficacitate luminoasă identică pentru toate produsele.

... ceea ce privește susținerea referitoare la presupusa modificare a fișelor tehnice, aceasta..., de asemenea, neprobată. Contestatorul afirmă existența unor diferențe între documentele depuse... ofertă și anumite informații regăsite pe site-uri sau... cataloage, însă nu demonstrează că documentele depuse nu ar... autentice sau asumate de producător. Or, simpla existență a unor versiuni diferite ale unor documentații tehnice... mediul online nu poate conduce automat la concluzia falsificării sau... acestora... cadrul....

Produsele la care face referire..., respectiv panourile LED 1200x3... ST01541 și ST00751 sunt... mod clar, produse cu specificații tehnice semnificativ diferite:

• ST01541 are un flux luminos de... lm, un randament de 150 lm/W și o durată de viață de... de ore,

• ST00751 are un flux luminos de... lm, un randament de 1... lm/W și o durată de viață de... de ore,

fiind distincte din punct de vedere tehnic și au fost corect identificate și catalogate pe baza caracteristicilor lor specifice. Astfel, panourile LED reprezintă două produse diferite, fiecare având specificații tehnice distincte, inclusiv... ceea ce privește fluxul luminos, eficacitatea luminoasă și durata de viață a produsului. Fiecare produs... desemnat cu un cod propriu, iar acest lucru... justifică pe baza diferențelor semnificative între caracteristicile tehnice ale celor două produse.

Acuzațiile formulate de contestator sunt nefondate și de rea-credință, având... vedere că nu există nicio probă clară că ar... avut loc vreo modificare a produsului sau că... câștigătoare nu ar... respectat specificațiile tehnice stabilite... documentația de atribuire. Insinuarea că ofertantul câștigător ar... modificat intenționat detaliile tehnice ale produsului pentru a înșela autoritatea contractantă... nefondată și reprezintă o încercare de a manipula percepția asupra procedurii de achiziție.

Autoritatea contractantă subliniază că evaluarea ofertelor... realizează exclusiv pe baza documentelor prezentate și a informațiilor verificabile, iar simplele afirmații nesusținute de dovezi nu pot... reținute... elemente relevante... procesul decizional. Totodată... reține faptul că produsele ofertate

sunt comercializate sub marca „Starke", aceasta fiind o marcă aparținând ofertantului..., și nu un producător distinct.... acest context, documentația tehnică aferentă produselor... emisă și asumată de către deținătorul mărcii, respectiv..., care își asumă responsabilitatea pentru corectitudinea și conformitatea informațiilor furnizate.

... consecință, autoritatea contractantă apreciază că afirmațiile formulate nu sunt de natură să influențeze rezultatul evaluării tehnice... absența unor dovezi obiective care să le susțină.

... A UNOR INFORMAŢII...:

... ceea ce privește invocarea dispozițiilor referitoare la furnizarea de informații..., aceasta apare... fiind complet nejustificată... contextul dat. Pentru a... putea reține incidența unui asemenea temei de excludere... necesară existenta unor dovezi clare și neechivoce din care să rezulte nu doar caracterul inexact al informațiilor, ci și intenția de inducere... eroare a autorității contractante. Or... prezenta cauză nu există nicio astfel de dovadă, contestatorul limitându-... la simple suspiciuni, care nu pot fundamenta o măsură atât de gravă precum excluderea unui ofertant.

Contestatorul invocă, de asemenea, faptul că anumite neconcordanțe ar... fost „remediate"... etapa de clarificări, susținând că acestea ar reprezenta modificări nepermise ale.... Această susținere denotă o interpretare greșită a regimului juridic al clarificărilor.... realitate, clarificările sunt permise tocmai pentru a lămuri eventuale necorelări sau neconcordanțe între documente, atâta vreme cât acestea nu conduc la modificarea substanțială a.... speță, contestatorul nu demonstrează că ar... avut loc o modificare a... esențiali prin răspunsul la clarificările solicitate de comisia de evaluare, ci doar invocă existența unor diferențe între documente, fără a analiza dacă acestea sunt susținute de informații existente inițial... ofertă.... mod eronat, contestatorul califică răspunsurile la solicitările de clarificări... fiind modificări ale..., încercând să inducă ideea că ofertantul declarat câștigător și-ar... ajustat... ulterior depunerii.

... speță, clarificările furnizate nu au avut... efect modificarea... esențiali, ci doar corectarea unor erori materiale sau explicitarea unor informații deja susținute de fișele tehnice depuse. Astfel... privința diferențelor semnalate de contestator, acestea nu reprezintă modificări ale..., ci simple necorelări formale, inerente unui volum mare de documente tehnice, care au fost remediate... mod transparent și justificat. Referitor la diferențele privind dimensiunile produselor, contestatorul omite un aspect esențial, respectiv faptul că documentația de atribuire prevede marje de toleranță. Prin urmare, nu orice diferență de dimensiune constituie o neconformitate, atâta vreme cât produsul... încadrează... intervalul permis. Clarificările furnizate au avut tocmai rolul de a confirma că produsele ofertate respectă aceste marje și că dimensiunile sunt conforme, nefiind vorba despre o modificare a..., ci despre o verificare suplimentară pentru eliminarea oricărei ambiguități.

... același sens, trebuie analizate și diferențele aparent existente între anumite valori tehnice din documente, acestea fiind explicabile prin erori materiale sau prin existența unor versiuni diferite ale documentației tehnice, fără a afecta... mod real conformitatea produselor. Referitor la exemplul punctual privind durata de viață a produselor (...h vs. 15....0h), contestatorul califică această diferență drept o modificare substanțială, fără a demonstra însă că valoarea corectă nu ar... fost, de fapt, cea clarificată. Or... practica..... admite... mod constant că erorile materiale sau necorelările între

documente pot... clarificate... măsura... care există indicii că acestea nu reflectă voința reală a ofertantului.

... același registru al unei analize obiective și nediscriminatorii... impune a... subliniat că și ofertantul contestator..., a făcut obiectul unui număr semnificativ de solicitări de clarificări... etapa de evaluare tehnică, generate de existența unor necorelări evidente între informațiile din fișele tehnice și cele asumate prin... 7, unele dintre acestea vizând chiar diferențe dintre dimensiunea produselor (pentru produsele) și durata de viață (pentru produsele presupuse neconformități evidențiate de către ofertantul contestator... raport cu ofertantul.... De asemenea... menționează că, tot... depusă de ofertantul contestator, a existat un număr relevant de solicitări de clarificări care vizau necorelări evidente între valoarea fluxului luminos, respectiv eficacității luminoase (pentru produsele indicate... fișele tehnice ale produselor ofertate și cele regăsite pe producătorului site-ul. Valorile identificate pe site-ul... sunt inferioare celor din fișele tehnice, respectiv... cazul eficacității luminoase, a fost indicat un interval de... Im/W... timp ce... fișele tehnice a fost menționată valoarea de 120 Im/W. Or... spiritul principiilor proporționalității și al tratamentului egal, comisia de evaluare nu a calificat aceste neconcordanțe drept modificări ale..., ci le-a încadrat corect... sfera erorilor materiale sau a inadvertențelor formale, solicitând clarificări și analizând răspunsurile primite prin prisma documentelor justificative prezentate. Răspunsurile furnizate de... au fost considerate concludente, iar... a fost evaluată... continuare, fără a... aplica un tratament discriminatoriu sau excesiv formalist, ceea ce demonstrează fără echivoc că autoritatea contractantă a asigurat o evaluare echitabilă și uniformă pentru toți participanții la procedură.

Referitor la punctajul obținut de ofertantul..... valoare de... puncte (compus din... puncte pentru componenta financiară + 20 puncte pentru componenta tehnică „Eficacitate luminoasă" + 10 puncte pentru componenta tehnică „Garanție"), care i-a conferit locul I... clasament, conform contestației depuse de ofertantul..... susține că... ipoteza... care... nu ar... obținut niciun punct pentru factorul „Eficacitate luminoasă", clasamentul final al procedurii ar... fost complet diferit. Această afirmație... eronată. Chiar și... situația... care... ar... obținut 0 puncte pentru factorul „Eficacitate luminoasă", acesta ar... acumulat un total de... puncte (... puncte pentru componenta financiară + 10 puncte pentru „Garanție").... aceste condiții... s-ar... clasat... continuare pe locul I, întrucât și conform acestui scenariu ar... avut cel mai mare punctaj dintre toți ofertanții.

Mai mult decât atât, un element deosebit de relevant, pe care contestatorul îl omite... mod convenabil... faptul că un alt operator economic, respectiv..., ofertant... cadrul procedurii, a inclus... propunerea sa tehnică produse provenind de la producătorul..., depunând fișe tehnice preluate de pe site-ul oficial al acestuia. Aceste fișe tehnice prezentau însă caracteristici diferite față de cele depuse de însăși..... sensul că documentele prezentate de contestator evidențiau parametri superiori, generând astfel un potențial avantaj competitiv. Această conduită demonstrează... mod incontestabil, faptul că autoritatea contractantă a aplicat... mod riguros și uniform regulile procedurii.... aceste condiții, susținerile privind o pretinsă evaluare nelegală sau superficială sunt vădit lipsite de consistență... contextul... care chiar conduita procesuală a contestatorului a determinat necesitatea unor

verificări suplimentare din partea comisiei, tocmai pentru a asigura respectarea principiilor conformității și tratamentului egal între ofertanți.

... drept

Trebuie subliniat că evaluarea ofertelor și atribuirea punctajelor s-au realizat... strictă conformitate cu prevederile legale aplicabile, respectiv Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, precum și cu normele sale subsecvente, care stabilesc cadrul obligatoriu pentru procedurile de achiziție publică. Astfel, autoritatea contractantă a respectat integral principiile fundamentale prevăzute de lege... special principiul transparentei și principiul tratamentului egal, oferind tuturor operatorilor economici participanți aceleași condiții pentru depunerea documentelor care să ateste îndeplinirea factorilor de evaluare prevăzuți... caietul de sarcini.... acest context, fiecare ofertă a fost analizată și evaluată pe baza documentelor justificative depuse de operatorii economici, fără impunerea unor cerințe suplimentare față de cele prevăzute explicit... caietul de sarcini.

Conform art. 65 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, „Comisia de evaluare are obligația de a analiza și de a verifica fiecare ofertă atât din punctul de vedere al elementelor tehnice propuse, cât și din punctul de vedere al aspectelor financiare pe care le implică... aplicarea acestei prevederi, Comisia de evaluare a evaluat ofertele... mod obiectiv și nediscriminatoriu, respectând... totalitate documentația de atribuire.

De asemenea, conform art. 1... alin. (1) lit. I) din Legea nr. 98/2016, comisia are obligația de a aplica criteriul de atribuire și factorii de evaluare așa cum au fost prevăzuți... anunțul de participare/simplificat/de concurs.... conformitate cu aceste prevederi, punctajele au fost acordate corect și transparent, pe baza documentelor depuse, fără niciun fel de favorizare sau penalizare suplimentară.

CONCLUZII:

... concluzie, toate susținerile contestatorului sunt fie neprobate, fie construite pe interpretări eronate ale legislației aplicabile, nefiind de natură să răstoarne prezumția de legalitate a rezultatului procedurii.

... considerarea celor de mai sus... solicită respingerea contestației formulate de către..... neîntemeiată atât... fapt, cât și... drept, fiind fundamentată pe o serie de susțineri speculative, lipsite de suport probator și construite pe o interpretare subiectivă a documentației de atribuire și a modului de evaluare a ofertelor și... nefondată... conformitate cu prevederile art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, pentru motivele prezentate mai sus.

Prin adresa nr....., înregistrată la... sub nr..... a formulat cerere de intervenție cu privire la contestația depusă de....

... data de..., autoritatea contractantă a publicat... SEAP contestația formulată de... împotriva raportului procedurii.

Prin adresa înregistrată cu nr..... a solicitat accesul la documentele din dosarul achiziției publice, autoritatea contractantă punând la dispoziția... documentele achiziției care nu au fost declarate de ofertanți... fiind confidențiale, așa cum rezultă din adresa nr.....

10. Văzând susținerile din cuprinsul contestației, precum și... urmare a studierii actelor din dosarului achiziției... formulează prezenta cerere de intervenție... conformitate cu dispozițiile art. 17 alin. 3 din Legea nr. 101/2016... interiorul termenului de 10 zile de la momentul publicării... SEAP a contestației, prin care... solicită atât respingerea contestației, cât

și reevaluarea... depuse de..., de la etapa de analiză a propunerii tehnice, pentru motivele de fapt și de drept dezvoltate... continuare.

ADMISIBILITATEA... PRINCIPIU A CERERII DE INTERVENȚIE:

... temeiul art. 17 alin.3 din Legea nr. 101/2016, operatorii economici participanți la procedura de atribuire pot formula cerere de intervenție voluntară... litigiu, potrivit prevederilor Legii nr. 134/... privind Codul de procedură civilă, republicată, cu modificările ulterioare... termen de 10 zile de la data publicării... SEAP a contestației.

Potrivit art. 61 din N.C.P.C.:

"(1) Oricine are interes poate interveni într-un proces care... judecă între părțile originare.

(2) Intervenția... principală, când intervenientul pretinde pentru sine... tot sau... parte, dreptul dedus judecății sau un drept strâns legat de acesta.

(3) Intervenția... accesorie, când sprijină numai apărarea uneia dintre părți."

... ceea ce privește admisibilitatea cererii de intervenție... sensul susținerii poziției autorității contractante, la nivel doctrinar s-a stabilit că cererea de intervenție... interesul uneia dintre părți... admisibilă dacă intervenientul accesoriu justifică un interes propriu, urmărind obținerea unui folos pentru sine.

... a fost declarată admisibilă și s-a clasat pe locul I, având un punctaj total de... puncte... baza Raportului procedurii nr.... și prin adresele de comunicare a rezultatului, acte contestate de....

Prin urmare, interesul... cazul cererii de intervenție voluntară formulate... vederea susținerii autorității contractante... baza art. 17 alin. 3 din Legea 101/2016, raportat la art. 61 alin. 3 N.C.P.C.... unul evident, fiind actual, personal și legitim și are... vedere folosul practic urmărit de intervenient, si anume: (i) menținerea... fiind legale si temeinice, a actelor contestate de...; (ii) posibilitatea încheierii acordului-cadru cu Prin urmare... urmărește, asemenea autorității contractante, constatarea de către... a legalității procedurii de atribuire și, pe cale de consecință, respingerea contestației formulate de....

... consecință, cererea de intervenție formulată de... temeiul art. 17 alin. 3 din Legea 101/2016... admisibilă, atât din perspectiva susținerii poziției autorității contractante, cât și din perspectiva invocării neconformității... depuse de către contestator.

Pentru toate aceste motive... solicită admiterea... principiu a cererii de intervenție și... consecință, introducerea intervenientului... dosarul nr.... constituit pe rolul Consiliului.

Prin contestația formulată... criticată decizia autorității contractante de a declara admisibilă... intervenientului... solicitând reevaluarea... și constatarea pretinsului caracter inacceptabil și neconform al acesteia, contestatorul susținând... esență, următoarele:

- evaluarea tehnică realizată de comisia de evaluare ar... fost superficială;

-... ar... declarat performanțe tehnice nereale pentru produsele ofertate... realitate mai multe produse având eficacitate luminoasă mai mică decât cea declarată, motiv pentru care și punctajul tehnic ar... fost acordat greșit;

- unele produse ofertate de... nu îndeplinesc cerințele minime din caietul de sarcini;

- autoritatea contractantă a acceptat clarificări prin care... ar... modificat... mod nelegal... depusă inițial.

Așa cum... arată... cele ce urmează, contestația... una tendențioasă, exprimând doar nemulțumirea acestuia față de poziția ocupată de propria ofertă... clasamentul rezultat... urma derulării procesului de evaluare.

Contrar celor susținute de contestator... a fost evaluată de către comisia de evaluare cu respectarea cadrului legal și a principiilor care guvernează materia achizițiilor publice. Astfel, propunerea tehnică... conformă cu cerințele caietului de sarcini, răspunsul transmis la solicitarea de clarificări fiind concludent, criticile din contestație reprezentând doar simple afirmații neîntemeiate.

... ceea ce privește netemeinicia afirmației potrivit căreia „....1 Evaluarea tehnică... insuficient fundamentată și realizată cu nerespectarea obligațiilor legale ale comisiei de evaluare"... arată următoarele:

Cu titlu preliminar... precizează că potrivit dispozițiilor Cap. 3 Produsele solicitate din caietul de sarcini, pct.....1 Produsele solicitate, pentru demonstrarea îndeplinirii specificațiilor tehnice minime, ofertanții aveau obligația de a prezenta... mod distinct pentru fiecare produs, următoarele documente:

- Fișa tehnică, dosarul tehnic sau alte documente justificative a/al/ale produselor ofertate emise de producător

Fișa tehnică/dosarul tehnic sau alte documente justificative a/al/ale produselor trebuie să ateste producătorul și denumirea produsului ofertat și din care să rezulte că produsul ofertat îndeplinește cerințele minime conform specificațiilor tehnice menționate... prezentul caiet de sarcini. De asemenea, pentru autenticitatea documentelor prezentate, Fișele tehnice vor trebui să poată... accesate de membrii comisiei de evaluare a ofertelor, de pe site-ul Producătorului/Distribuitorului.

Din prevederile caietului de sarcini menționate, reiese că principalul mijloc pentru demonstrarea conformității produselor ofertate îl reprezintă fișa tehnică, dosarul tehnic sau alte documente justificative emise de producător, din care trebuie să rezulte îndeplinirea cerințelor minime.

Propunerea tehnică depusă de... respectă întocmai cerințele caietului de sarcini, anexele aferente fiecărui produs ofertat conținând fișe tehnice, manuale de instrucțiuni, certificate de garanție, declarații de conformitate, imagini ale produselor, precum și informații privind etichetarea.... cadrul Formularului nr.... sunt prevăzute... mod detaliat toate produsele ofertate, cu descrierile aferente și specificațiile tehnice asumate de ofertant, iar la pagina 41 din propunerea tehnică... regăsesc link-urile de acces pentru verificarea fiecărui produs, conform cerințelor din caietul de sarcini.

... ceea ce privește mențiunea potrivit căreia, „de asemenea, pentru autenticitatea documentelor prezentate, Fișele tehnice vor trebui să poată... accesate [...] de pe site-ul Producătorului/Distribuitorului", aceasta are... mod evident un caracter suplimentar de confirmare a autenticității documentelor depuse.

... aceste condiții, susținerea contestatorului potrivit căreia „comisia de evaluare nu a verificat dacă produsele ofertate de... corespund efectiv cerințelor, limitându-... la capturi de ecran" nu reprezintă altceva decât o afirmație gratuită, contrazisă de documentele întocmite pe parcursul procesului de evaluare.

... evident că... mod deliberat, contestatorul pornește de la o lectură trunchiată a documentației de atribuire și a documentelor întocmite de comisia de evaluare și prezintă... mod eronat, această modalitate suplimentară de verificare... reprezentând întregul proces de evaluare tehnică, ignorând existența proceselor-verbale... care... consemnată analiza conformității propunerilor tehnice cu caietul de sarcini.

Faptul că... Anexa... la PV nr..... regăsesc capturi de ecran rezultate din verificarea produselor ofertate de... nu numai că nu susține concluzia potrivit căreia evaluarea tehnică s-ar... limitat la simple căutări pe internet, ci, dimpotrivă, reflectă chiar respectarea cerinței obligatorii din documentația de atribuire.

... același sens, și Anexa... la PV nr...., intitulată „Verificare produse site -...", cuprinde capturi similare pentru produsele din... contestatorului; or... logica susținerilor acestuia, ar trebui admis că și... privința... evaluarea tehnică s-ar... redus la simple căutări pe internet, rezultând astfel că nici... cazul... contestatorului „comisia nu a efectuat o corelare structurată produs ofertat - cerință minimă - document justificativ al producătorului".

... realitate, anexele respective confirmă că această modalitate de verificare a fost utilizată pentru toate ofertele, și nu exclusiv... privința... depuse de....

Prin urmare, încercarea contestatorului de a reduce întreaga evaluare a propunerii tehnice la o serie de capturi de ecran din mediul online... mod vădit tendențioasă, comisia de evaluare îndeplinindu-și... mod corect obligația de verificare efectivă a conformității propunerii tehnice..., cu respectarea art. 1... alin. 1 lit. f) şi art. 133 alin. 2 din HG 395/2016 invocate chiar de....

... ceea ce privește netemeinicia afirmației potrivit căreia „....2... a prezentat... Tehnică o fișă tehnică a produselor modificată față de documentația originală a produsului, prin care a majorat cu 50% valoarea eficacității luminoase a produselor, inducând... eroare Autoritatea contractantă... arată următoarele:

Referitor la susținerile contestatorului potrivit cărora:

„... Tehnică a... include o valoare de 150 Im/W identică pentru toate cele 25 de produse

Comisia de evaluare a acordat punctajul maxim de 20 de puncte pentru factorul de evaluare „Eficacitate luminoasă" pe baza declarării valorii de 150 Im/W pentru toate cele 25 de produse ofertate - panouri LED, spoturi, corpuri liniare, tuburi T5, tuburi T8 și becuri.

O medie de 150 Im/W pentru toate aceste tipuri de produse... neplauzibilă din punct de vedere tehnic având... vedere faptul că tuburile și becurile LED au limitări constructive - disipare termică redusă, dimensiuni limitate, eficiență inferioară panourilor-și, prin urmare, nu pot atinge aceeași eficacitate... panourile LED",

așa cum rezultă din argumentele pe care le expune... continuare, aceste afirmații sunt neîntemeiate atât din punct de vedere al cerințelor documentației de atribuire, cât și din punct de vedere tehnic.

Un prim aspect important a... evidențiat... faptul că, potrivit dispozițiilor Cap. 3 Produsele solicitate din caietul de sarcini, pct.....2 Criteriul de atribuire, s-au impus următoarele:

Punctajul maxim ce poate... obținut de o ofertă admisibilă pentru componenta tehnică eficacitate luminoasă... de 20 de puncte.

Punctajul pentru factorul de evaluare "Eficacitate luminoasă"... acordă numai dacă... oferă aceeași eficacitate pentru toate produsele.

Ofertele care prezintă o "Eficacitate luminoasă" de 110 [lm]/W primesc 0 (zero) puncte, iar cele care prezintă o valoare mai mică de 110 [lm]/W vor respinse... neconforme.

Din prevederile caietului de sarcini menționate, rezultă că prin documentația de atribuire s-a prevăzut pentru factorul de evaluare „Eficacitate luminoasă" atât că produsele ofertate trebuie să aibă aceeași eficacitate, cât și că punctajul... acordă prin raportare la valoarea ofertată, autoritatea contractantă stabilind un prag minim de 110 lm/W, sub care... devine..., fără a institui însă și o limită maximă a valorii ce putea... propusă.

Or, cerințele din documentația de atribuire, cum sunt și cerințele... discuție, sunt obligatorii și nu formale, iar prin depunerea ofertelor la procedura... cauză, operatorii economici au acceptat și și-au însușit toate condițiile impuse de autoritatea contractantă, motiv pentru care aveau obligația... condițiile art. 123 din HG 395/2016, de a elabora... conformitate cu prevederile din documentația de atribuire.

... aceste condiții, susținerea... potrivit căreia nivelul de 150 lm/W ar..... sine, tehnic imposibil de atins pentru toate tipurile de produse ce fac obiectul acordului-cadru reprezintă o critică ce vizează... realitate, chiar modul de stabilire a factorului de evaluare... documentația de atribuire.

... subliniază faptul că... măsura... care contestatorul considera nelegală această cerință, prin omisiunea stabilirii unei limite maxime... condițiile impunerii aceleiași eficacități atât pentru tuburile și becurile LED, cât și pentru panourile LED, conduita diligentă era fie solicitarea de informații suplimentare autorității contractante, fie formularea unei contestații... termenul legal cu privire la conținutul documentației.

Or... lipsa solicitării de informații suplimentare sau a contestării documentației sub acest aspect, aceasta a rămas definitivă și a devenit opozabilă tuturor operatorilor economici, care au obligația de a... conforma întocmai acesteia, după depunerea și evaluarea ofertelor nemaiputând invoca pretinse deficiențe ale prevederilor acesteia.

Dincolo de împrejurarea că orice critică la adresa documentației... tardivă... acest moment, și de obligația ofertanților de a își asuma cerințele acesteia, important de reținut... faptul că... nu reușește să probeze această pretinsă imposibilitate tehnică.

Astfel, contestatorul nu indică nicio dovadă concretă care să susțină teza potrivit căreia valoarea de 150 lm/W ar... imposibil de atins pentru produsele ofertate, nefiind prezentate standarde tehnice, documente emise de producători sau orice alte înscrisuri obiective din care să rezulte... mod concret, faptul că „O medie de 150 Im/W pentru toate aceste tipuri de produse... neplauzibilă din punct de vedere tehnic".

De altfel, nu doar că aprecierile subiective ale contestatorului nu pot... probate de către acesta, dar ele sunt contrazise chiar de datele tehnice specifice pieței de profil... condițiile... care o eficacitate luminotehnică de acest ordin... încadrează... parametrii uzuali ai echipamentelor moderne de iluminat LED și nu prezintă un caracter excepțional ori atipic.

Mai mult decât atât, evoluțiile tehnologice actuale... domeniul surselor LED și al driverelor electronice permit atingerea unor valori egale sau chiar

superioare... funcție de configurația produsului, randamentul componentelor și condițiile de testare.

Acest lucru poate... dovedit cu ușurință printr-o verificare a site-urilor care comercializează produse de profil, sens... care... menționează următoarele exemple de produse: panou 170 lm/W, cu variante declarate la 150 lm/W.

... aceste condiții, simplul fapt că un anumit nivel de performanță nu... regăsește la nivelul produselor comercializate de contestator nu conduce la concluzia că acesta ar..., prin el însuși, imposibil de atins ori inexistent pe piață.

Prin urmare, produsele ofertate de..., având o eficacitate luminotehnică de 150 lm/W, sunt nu doar fezabile din punct de vedere tehnic, dar și... deplină concordanță cu prevederile documentației de atribuire, fapt demonstrat fără putință de tăgadă prin documentația tehnică relevantă (fișe tehnice, documentații de produs și specificații ale producătorului) din care rezultă toate caracteristicile asumate, inclusiv eficacitatea luminotehnică.

... baza acestor înscrisuri... mod justificat autoritatea contractantă a constatat conformitatea..., neputând... reținută existența vreunei neconformități, cu atât mai puțin... contextul... care valoarea uniform declarată reflectă tocmai modalitatea de conformare la exigențele impuse prin caietul de sarcini.

... esență, contestatorul încearcă să avanseze teza potrivit căreia... ar... depus, pentru toate cele 25 de produse ofertate, fișe tehnice modificate față de documentația originală a producătorului, prin care a majorat... mod fraudulos eficacitatea luminoasă și fluxul luminos al produselor... scopul obținerii... maxim pentru factorul eficacitate luminoasă; mai mult decât atât... opinia... unele produse ofertate de... nu ar îndeplini cerințele minime din caietul de sarcini.

Raționamentul eronat al contestatorului pleacă de la comparații între... și capturi de pe site-uri, pagini comerciale, cataloage sau fișe tehnice care indică alte valori decât cele ofertate de intervenient, toate criticile formulate de... fiind construite pe o premisă greșită, și anume pe asimilarea nejustificată a unor produse distincte de cele ofertate de intervenient, prezentate... mod tendențios... fiind identice cu produsele din propunerea tehnică....

... evident că... mod deliberat, contestatorul prezintă această confuzie intenționată... pe o situație reală, deși afirmațiile acestuia nu pornesc de la identificarea exactă a reperului ofertat, ci doar de la o comparație aproximativă, realizată prin raportare la produse diferite.

Relevant pentru demonstrarea faptului că produsele la care face referire contestatorul sunt altele decât cele ofertate de... că însuși... admite că documentele tehnice la care face referire conțin coduri de produs diferite, precizând... contestație că „... poate observa că singura diferență constă... codul produsului".

Or, tocmai această diferență... esențială, confirmând chiar lipsa identității dintre reperele comparate, codul de produs fiind tocmai criteriul de individualizare a unui produs concret... configurația sa tehnică specifică, definind varianta constructivă, parametrii... și documentația aferentă.

Prin urmare... constată că susținerile... sunt infirmate de chiar propriile afirmații, întreaga argumentație a contestatorului fiind vădit ilogică, câtă vreme acesta încearcă să ignore tocmai elementul esențial care stabilește identitatea tehnică a reperelor comparate.

Contrar celor susținute de contestator... evident că simpla apartenență la aceeași gamă, similitudinea de design, de carcasă, de imagine ori de denumire comercială nu echivalează cu identitatea tehnică, astfel încât... produselor ofertate... cadrul procedurii de către... nu poate... sub nicio formă dedusă prin raportare la alte produse din aceeași familie, la alte configurații comerciale sau la produse doar funcțional similare, selectate arbitrar de... pe baza unor asemănări exterioare sau a unor informații comerciale generale.

... încercarea de a-și susține afirmațiile eronate, contestatorul recurge, din nou, la aceeași abordare lipsită de rigoare, întemeindu-și criticile prin invocarea unor surse improprii, respectiv capturi de pe site-uri, pagini comerciale, cataloage si fise tehnice ale unor produse care nu au însă nicio legătură cu produsele ofertate de....

Or, capturile de pe site-uri si paginile comerciale nu pot constitui un reper tehnic concludent, întrucât acestea redau informații generale, prezentate... scop comercial, fără a asigura identificarea exactă a produsului prin raportare la codul ofertat.

Simplul fapt că produsele indicate de contestator apar pe platforme precum Hornbach...u... și aparțin gamei comercializate de..., nu înseamnă că ele sunt identice cu cele ofertate... procedură, câtă vreme același producător poate comercializa mai multe variante ale aceluiași tip de produs, cu performanțe diferite... funcție de componentele utilizate și de nivelul tehnologic al fiecărei configurații.

De asemenea, nici cataloagele și nici fișele tehnice invocate nu pot... considerate concludente... absența probei că acestea privesc exact același cod de produs; mai mult decât atât, cataloagele pot conține informații aferente unor generații anterioare ori unor configurații diferite, iar fișele tehnice au relevanță numai dacă aparțin aceluiași reper concret.

Totodată... impune a sublinia că noțiunea de produs „echivalent" nu presupune identitate absolută de parametri cu alte produse existente pe piață ori cu alte repere cum sunt cele selectate ulterior de contestator, ci aptitudinea produsului ofertat de a răspunde cerințelor documentației de atribuire.

Așa cum rezultă din argumentele expuse anterior... lipsa unei corespondențe certe între sursele invocate de contestator, codul exact al produsului ofertat de... și documentația tehnică aferentă acestuia, contestatorul nu reușește să probeze nici existența unei modificări a documentației tehnice și nici modificarea... produselor ofertate de....

Susținerea potrivit căreia... ar... majorat... mod fraudulos eficacitatea luminoasă și fluxul luminos al produselor ofertate... doar o afirmație defăimătoare, construită pe o comparație forțată între produse diferite.

Relevante pentru demonstrarea conformității... sunt exclusiv produsele individualizate prin codurile asumate... propunerea tehnică și care respectă integral specificațiile tehnice declarate, aspect care... demonstrat prin documentația tehnică, fiind totodată confirmat de autoritatea contractantă... cadrul procesului de evaluare.... subliniază faptul că produsele ofertate de... fac parte dintr-o gamă actualizată, care integrează tehnologii îmbunătățite, permițând atingerea tuturor performanțelor declarate... ofertă.

... ceea ce privește netemeinicia afirmației potrivit căreia „....3... a prezentat o fișă tehnică a produselor modificată față de documentația originală a produsului, prin care a majorat clasa de energie a produsului, inducând... eroare Autoritatea contractantă"... arată următoarele:

... ceea ce privește susținerea contestatorului cu privire la neconcordanța dintre fișa tehnică depusă pentru produsul tub LED T5 G5 9W 4...0K 6... mm (cod ST01551) și eticheta energetică a acestuia... arată faptul că acest aspect... total nerelevant, întrucât privește un element care... speță, nu a constituit nici o cerință minimă a caietului de sarcini, și nici un criteriu de evaluare a conformității tehnice.

Prin urmare, chiar... condițiile existenței unei diferențe de prezentare cu privire la clasa energetică, o asemenea împrejurare nu produce nicio consecință juridică... evaluarea..., întrucât eticheta energetică a fost solicitată a... prezentată doar la recepția produselor, aspectul invocat de contestator fiind deci lipsit de orice consecință asupra legalității evaluării.

Contestatorul încearcă să transforme o inadvertență lipsită de relevanță într-un motiv artificial de neconformitate, însă... absența unei cerințe exprese privind prezentarea sau îndeplinirea unei anumite clase energetice, aspectul invocat reprezintă... cel mai rău caz, o simplă eroare fără nicio consecință asupra admisibilității și conformității....

... ceea ce privește netemeinicia afirmației potrivit căreia „....4 Imposibilitatea tehnică a atingerii valorii de 150 Im/W la nivel de produs finit... arată următoarele:

Contestatorul afirmă că valoarea uniformă de 150 lm/W declarată de... pentru toate produsele finite ar... tehnic neplauzibilă, întrucât ignoră pierderile inerente de sistem și contrazice valorile reale din industrie, astfel încât... ar... trebuit..., iar depunerea unor fișe tehnice modificate, cu informații... ar atrage inclusiv incidența motivelor de excludere prevăzute de art.... alin. 1 lit. h) și i) din Legea 98/2016.

... ceea ce privește afirmația referitoare la... imposibilitate tehnică, aceasta... falsă... nereușind să o probeze.

Nu... vor mai relua argumentele deja prezentate care dovedesc că afirmațiile acestuia sunt contrazise chiar de informațiile publice de pe diverse site-uri comerciale, indicate, din care rezultă fără echivoc că pe piață... vând produse LED cu caracteristici de... lm/W și chiar superioare, exemplele selectate... mod convenabil de contestator nedovedind inexistența altor produse cu caracteristici tehnice diferite.

Prin urmare, afirmația potrivit căreia „valorile reale din industrie, confirmate de producători consacrați, sunt însă următoarele"... vădit inexactă, contestatorul indicând selectiv doar câteva exemple izolate și încercând să le prezinte denaturat... fiind regulă generală a pieței.

Împrejurarea că un anumit nivel de performanță nu... regăsește la nivelul produselor comercializate de contestator dovedește doar limitele perspectivelor comerciale ale acestuia.

Prin urmare, și afirmația contestatorului potrivit căreia „Valori peste... Im/W sunt rare și necesită condiții excepționale"... mod evident nefondată, raționamentul... ignorând... mod vădit tendențios, evoluțiile tehnologice actuale din domeniul iluminatului LED, respectiv progresul componentelor utilizate, al LED-urilor de generație nouă și al driverelor cu randament ridicat, care permit atingerea unor performanțe superioare ale produsului finit.

Simpla enumerare a unor pierderi posibile la nivelul driverului, opticii sau regimului termic nu dovedește, prin ea însăși, că valorile declarate de... ar... nereale, eficacitatea declarată... fiind susținută de documentația tehnică depusă și de specificațiile producătorului.

Or, conformitatea... examinează tocmai prin raportare la documentația tehnică a produsului... lipsa unor dovezi care să infirme specificațiile din documentația tehnică, susținerea... potrivit căreia valoarea de 150 lm/W ar... imposibilă din punct de vedere tehnic nu... altceva decât o simplă speculație.

... concluzie, produsele ofertate de... respectă integral specificațiile tehnice declarate, aspect confirmat... cadrul procesului de evaluare, susținerile contestatorului potrivit cărora „lipsa de conformitate ar... trebuit să conducă la respingerea..., conform art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016 coroborat cu art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016" fiind aberante.

... ceea ce privește afirmația potrivit căreia... ar... furnizat informații... cadrul procedurii, fapt care ar atrage inclusiv incidența motivelor de excludere, aceasta... doar o acuzație defăimătoare și neprobată, fiind întemeiată exclusiv pe simple speculații ale contestatorului.

Astfel cum s-a demonstrat anterior... nu a depus fișe tehnice modificate și nu a furnizat informații..., astfel încât susținerile... sunt... mod evident nefondate, neputând... reținută incidența dispozițiilor art.... alin. 1 lit. h) și i) din Legea 98/2016 invocate de contestator.

... ceea ce privește netemeinicia afirmației potrivit căreia „...„..."... arată următoarele:

Contestatorul încearcă să avanseze teza potrivit căreia... mod nelegal, comisia de evaluare a acordat... punctajul maxim pentru factorul „Eficacitate luminoasă" exclusiv... temeiul unor valori declarate și neverificate prin documente de tipul rapoartelor și certificatelor de laborator, iar fișele tehnice depuse ar... fost modificate, influențând astfel clasamentul final al procedurii.

... ceea ce privește susținerea... potrivit căreia nu s-au solicitat, pentru dovedirea eficacității luminoase, rapoarte și certificate de laborator... subliniază faptul că prin clarificările emise anterior depunerii ofertelor, autoritatea contractantă a stabilit că demonstrarea acestei cerințe... face prin fișa tehnică a producătorului; prin urmare, sub aparența unei critici privind evaluarea..., susținerea contestatorului constituie... fond, o contestare a documentației de atribuire.

Fără a mai reitera argumentele expuse din prezenta intervenție, din care rezultă că orice critică la adresa documentației... tardivă... acest moment, iar ofertanții au obligația de a își asuma și de a respecta întocmai cerințele acesteia... evident că acest raționament nu poate... reținut.

Dincolo de acest aspect, întreaga argumentație a... cu privire la presupusa punctare nelegală a... intervenientului... construită pe o premisă falsă, deja infirmată la punctele anterioare... cadrul cărora am demonstrat că nu a existat o modificare a fișelor tehnice, că eficacitatea luminoasă declarată corespunde produselor ofertate, documentația depusă reflectând întocmai caracteristicile tehnice ale acestora.

Prin urmare... absența premisei cu privire la... și modificarea fișelor tehnice, întregul raționament subsecvent al contestatorului rămâne lipsit de fundament, critica referitoare la modalitatea de acordare a... pentru factorul de evaluare „Eficacitate luminoasă" neputând... reținută.

... ceea ce privește netemeinicia afirmației potrivit căreia „..... arată următoarele:

Contestatorul reia ideile prezentate la secțiunile....1 -....4 din contestație, respectiv teza că produsele ofertate nu ar satisface... mod real

cerințele minime din caietul de sarcini privind eficacitatea luminoasă, valorile declarate fiind sistematic supradimensionate și nejustificabile tehnic, motiv pentru care acesta concluzionează că... trebuia....

Și... cazul acestei critici, similar cu situația de la punctul anterior, întregul raționament al... cu privire la presupusa neconformitate a... intervenientului... construit pe aceeași premisă eronată, deja infirmată la punctele anterioare... cadrul cărora s-a demonstrat că nu a existat o modificare a fișelor tehnice, că eficacitatea luminoasă declarată corespunde produselor ofertate, documentația depusă reflectând întocmai caracteristicile tehnice ale acestora.

Prin urmare... absența premisei esențiale, întreaga argumentație subsecventă a contestatorului... nefundamentată, teza referitoare la presupusa neconformitate a... neputând... reținută.

... ceea ce privește invocarea art. 137 alin. 3 lit. c) din HG 395/2016, aceasta... vădit nerelevantă, întrucât dispozițiile invocate privesc propunerea financiară și ipoteza unor prețuri care nu sunt rezultatul liberei concurențe, și nicidecum pretinse inadvertențe tehnice.

... ceea ce privește netemeinicia afirmației potrivit căreia „... COMISIA DE arată următoarele:

Contestatorul încearcă să avanseze teza potrivit căreia comisia de evaluare a calificat drept simple „vicii de formă" neconcordanțe care vizau elemente esențiale ale propunerii tehnice, deși acestea reprezentau modificări substanțiale ale..., care ar... de natură să atragă respingerea... și inacceptabilă.

Așa cum... va demonstra... cele ce urmează, susținerile contestatorului sunt simple afirmații nejustificate.

Astfel, pe parcursul procesului de evaluare a ofertelor, prin adresa nr....., autoritatea contractantă a solicitat... clarificări cu privire la lămurirea unor aspecte legate de propunerea tehnică depusă, printre care și următoarele:

„2. Pentru produsul de la poziția CIL 8 - LED - Integrată (corpuri) - Liniar - montaj aparent (aplicat) denumire comercială..., a fost identificată următoarea neconcordanță, astfel:

- ... nr.... a fost declarată dimensiunea de 600x62x27mm, iar... fișa tehnică a produsului ofertat... indicată dimensiunea 600x... x27mm;

Având... vedere neconcordanțele identificate... solicită clarificarea acestor aspecte si să retransmiterea documentelor aferente revizuite.

3. Pentru produsele de la pozițiile - cu sursă conținută - Bec/lampă LED - E27 Pară, denumire comercială... - cu sursă conținută - Bec/lampă LED - E27 Pară, denumire comercială..., a fost identificată următoarea neconcordanță, astfel:

- ... nr.... a fost declarată o durată de viață de... ore de funcționare, iar... fișa tehnică a produsului ofertat... indicată o durată de viață de... ore.

Având... vedere neconcordanțele identificate... solicită clarificarea acestor aspecte si să retransmiterea documentelor aferente revizuite. "

Intervenientul a răspuns... termen la solicitarea comisiei de evaluare, cu cerințele caietului de sarcini:

Răspuns la solicitarea nr....:

Dintr-o eroare de redactare... cadrul formularului 7 s-a indicat greșit dimensiunea de 600x62x26mm. Dimensiunea corectă a corpului de iluminat

aferent poziției și... asumată de către ofertant, unde la pagina 11 din propunerea tehnică, s-a făcut o scurta descriere a produselor ofertate.

Așa cum rezultă din răspunsul citat, intervenientul a furnizat comisiei de evaluare explicații concludente din care rezultă fără echivoc că necorelările semnalate au avut drept cauză erori materiale de redactare, demonstrând că... află... prezența unui viciu de formă întrucât corectarea inadvertențelor... susținută... mod neechivoc de alte informații existente inițial... ofertă.

Astfel... privința poziției, dimensiunea corectă a produsului ofertat rezultă deja din descrierea produsului de la pagina 11 a propunerii tehnice și din Anexa nr...., parte integrantă a acesteia;... mod similar, pentru pozițiile și, durata de viață de... ore era deja asumată expres... propunerea tehnică, la paginile 19 şi 20, și susținută și prin... nr.....

Or, caracterul de viciu de formă rezultă tocmai din împrejurarea că informația corectă exista... documentele... depuse inițial, astfel încât răspunsul la clarificări nu a avut rolul de a modifica... inițială, ci doar de corela informațiile din documentele deja depuse.

Prin urmare, afirmația contestatorului potrivit cărora „Or... absența unor informații existente inițial... alte documente ale..., acceptarea răspunsului ofertantului fără nicio altă verificare concretă a informațiilor existente... depusă inițial, denotă o evaluare superficială din partea comisiei de evaluare"... falsă, acesta ignorând... mod vădit tendențios, atât conținutul propunerii tehnice..., cât și răspunsul formulat la solicitarea de clarificări.

Totodată, prin corectarea acestor necorelări nu s-a produs niciun avantaj concurențial incorect... condițiile... care nu s-a modificat prețul..., nu s-au îmbunătățit performanțele tehnice inițiale, nu s-a schimbat identitatea produselor și nu s-a modificat poziția ofertantului... clasament.

... aceste condiții... evident că demersul autorității contractante de a solicita clarificări și de a accepta documentele revizuite reprezintă doar aplicarea legală a reglementării cu privire la viciile de formă, și nicidecum permiterea unei completări sau modificări substanțiale a..., așa cum... mod eronat susține contestatorul.

Mai mult decât atât... privind modul de tratare a abaterilor tehnice minore, viciilor de formă și a erorilor aritmetice... cadrul procesului de evaluare a ofertelor... arătă că, atunci când autoritatea contractantă... confruntă cu o ofertă care conține aspecte neclare, iar o cerere de clarificări poate asigura securitatea juridică... același mod precum respingerea imediată, pentru a... respecta principiul proporționalității, aceasta trebuie să solicite clarificări, nu să opteze pentru excluderea....

Totodată, sub aspectul egalității de tratament, conform aceleiași îndrumări ANAP, autoritatea poate solicita clarificarea unei oferte ori îndreptarea unei erori materiale vădite, cu condiția... această intervenție să nu poată... asimilată depunerii unei noi oferte.

Or, răspunsul... nu poate..... niciun caz, asimilat depunerii unei noi oferte, dimpotrivă, acesta doar a indicat punctual locurile din... depusă inițial din care rezultau informațiile corecte.

... mod evident, dispozițiile art. 134 alin. 6 invocat de contestator nu sunt incidente... speță, acestea având premisă o modificare de substanță a... intervenită pe..., respectiv o alterare a elementelor sale esențiale, și nu simpla remediere a unor necorelări interne ori erori de redactare, lipsite de impact asupra..., așa cum... cazul răspunsului transmis de intervenient.

Această distincție rezultă chiar din economia textului legal și din intenția legiuitorului, care, pe de o parte, a instituit o sancțiune pentru situațiile... care clarificările sunt utilizate... instrument de reconfigurare a..., iar pe de altă parte, a reglementat la alin. 7 și alin 10 al aceluiași articol, și la art. 135 alin. 3 din același act normativ, un regim permisiv aplicabil... cazul erorilor materiale, situație... care clarificările au rol strict explicativ, menite să asigure coerența... fără a-i schimba parametrii esențiali.

Prin urmare... ipoteza erorilor materiale (respectiv viciile de formă, abaterile tehnice minore și erorile aritmetice)... care... mod evident... încadrează... nu... incidentă sancțiunea de la alin. 6.

IV. DEZVOLTAREA MOTIVELOR DE FAPT ȘI DE DREPT PENTRU...

... urma studierii dosarului achiziției la sediul autorității contractante, s-au constatat multiple neconformități ale propunerii tehnice depuse de..., precum și faptul că autoritatea a validat răspunsurile neconcludente dar și modificările/completările nelegale aduse... de către..., cu încălcarea vădită a art. 133 si art. 134 alin. (4)-(5) din HG 395/2016.

Neconformitățile au rezultat din cele consemnate de comisia de evaluare... Anexa 2 la Procesul-verbal 8 nr.....

Preliminar... învederează că... a depus fișele tehnice și/sau... 7 revizuite cel puțin odată (cu modificarea specificațiilor tehnice) pentru cele 25 de produse ofertate, cu excepția doar a două poz.

Pentru poz.... a avut nevoie de mai multe runde de clarificări pentru a-și modifica și completa succesiv propunerea tehnică, refăcându-și practic....

Modificările și completările au fost tolerate și validate... mod repetat până... momentul... care... a devenit admisibilă - art. 209 din Legea nr. 98/2016 fiind golit complet de conținut, iar... beneficiind de un vădit avantaj injust... fața....

... a modificat repetat... (propunerea tehnică), alterând substanțial specificațiile tehnice ale produselor ofertate

... a „revizuit"..... mod repetat, cu modificări cantitative și calitative majore:

- puterea nominală alterată de la - fluxul luminos de la... la... lm
- dimensiunile de la Acestea reprezintă modificări substanțiale ale unor parametri, iar nu simple erori de redactare/vicii de formă.

... contrast... nu a suferit modificări la parametrii care influențează punctajul (eficacitatea luminoasă declarată de... a rămas 150 lm/W de la depunere - problema ridicată de... prin propria contestație fiind una legată de documentele justificative, practic una de credibilitate, iar nu de modificare post-depunere).

..... schimb, a alterat repetat specificațiile tehnice... 7, ceea ce reprezintă o modificarea propunerii tehnice interzisă de art. 134 alin. (6) din HG 395/2016.

... 7... de... - documentul central prin care ofertantul își asumă specificațiile tehnice ale produselor ofertate și pe baza căruia... evaluează și... punctează....

Modificările nelegale aduse de... aduse acestui formular prin clarificări au vizat parametri esențiali sunt următoarele, iar acestea... disting prin natură și gravitate de cele invocate... ceea ce privește...:

- Puterea nominală -:... 7 inițial declara 18W pentru ambele produse, dar... Fișa tehnică indica 8W.

Diferența de 10W (125%) nu poate... o eroare de redactare, deoarece: 18W... o valoare care corespunde unui alt produs real din gama... (tubul care... ofertat separat la pozițiile ceea ce sugerează o confuzie între produse, nu o greșeală de tastare; puterea nominală... un parametru fundamental care determină consumul energetic, fluxul luminos și eficacitatea -... primul lucru verificat într-o fișă tehnică; cerința din caietul de sarcini era „<8W", iar o valoare de 18W ar... făcut produsul neconform cu cerința minimă.

- Fluxul luminos - inițial declara... lm pentru becul LED 14W E27, dar... Fișa tehnică indica... lm. Cerința minimă din caietul de sarcini era >... lm. Deci valoarea... 7 inițial (... lm) era sub cerința minimă de... lm. Acceptarea rectificării la... lm prin clarificări a transformat un produs neconform într-unul conform - aceasta nu mai... o clarificare, ci o remediere a unei neconformități care ar... trebuit să atragă respingerea....
- Dimensiunile - CIL 5 şi CIL 6:... 7 inițial declara 600x600mm, iar fișa tehnică indica dimensiuni de 620x620x10mm cu decupaj 600x600mm. Prin clarificări... 7 a fost revizuit la 620x620mm. Această modificare afectează compatibilitatea produsului cu cerința din caietul de sarcini privind dimensiunea comercială (±10%) de 600x600mm, deoarece un panou cu dimensiunea efectivă de 620mm necesită un spațiu de montaj diferit.
- Temperatura de culoare - CIL 5:... 7 inițial declara 6...0K, iar fișa tehnică indica 4...0K. Cerința din caietul de sarcini era.../4200K (lumină neutră). Valoarea de 6...0K ar... făcut produsul neconform cu cerința de temperatură de culoare neutră -... o lumină rece, nu neutră. Rectificarea la 4...0K prin clarificări a schimbat categoria de produs (de la lumină rece la lumină neutră).

Art. 134 alin. (6) din HG nr. 395/2016 interzice modificarea conținutului propunerii tehnice prin clarificări, sub sancțiunea declarării... inacceptabilă. Toate modificările enumerate mai sus privesc parametri cu impact direct asupra conformității și/sau....

Conform art. 135 alin. (3), viciul de formă presupune... informația corectă să existe deja, neechivoc... alte documente ale.... Or, de exemplu... cazul CIL 25, valoarea... 7 (... lm) era sub cerința minimă - nu exista nicio „informație... inițial" care să susțină neechivoc conformitatea.

Din cele de mai sus rezultă diferența de abordare și de tratament ai ofertanților de pe primele două locuri.

... și-a modificat/completat nelegal și... mod repetat propunerea tehnică, deși primul răspuns oferit a fost neconcludent

Din Anexa 2 la PV 1644/..., rezultă că pentru produsele de la poz. 9, 10, 15 și 16... a avut nevoie de mai multe runde de clarificări pentru a-și corela (modifica și completa) documentele justificative depuse pentru dovedirea îndeplinirii cerințelor minime.

... 15 (... T8 8W lumină neutră), prima evaluare a constatat două neconcordanțe - puterea nominală declarată... 7 era de 18W, iar fișa tehnică indica 8W, plus diferența la durata de viață (50....0h... 7 vs. 45....0h... fișa tehnică).

La prima rundă de clarificări (răspuns din...), ofertantul a modificat puterea la 8W... 7, dar a creat o nouă neconcordanță: a declarat 45....0h... 7 revizuit... timp ce fișa tehnică retransmisă indica 50....0h.

Deci ofertantul a inversat valorile între cele două documente, demonstrând că nu corecta o eroare cunoscută, ci ajusta aleatoriu documentele. A fost necesară o a doua rundă de clarificări (răspuns din...)...

care ofertantul a corelat... final durata de viață la 45....0h... ambele documente.

... 16 (... T8 8W lumină rece), situația... și mai gravă.

Evaluarea inițială a constatat patru neconcordanțe simultane: fișa tehnică complet greșită (niciunul din câmpuri nu corespundea), puterea nominală de 18W... loc de 8W, temperatura de culoare de 6...0K... loc de 6500K, și durata de viață de 50....0h vs. 45....0h.

La prima rundă de clarificări, ofertantul a modificat fișa tehnică și temperatura de culoare, dar nu a modificat/adaptat puterea nominală, ci a lăsat-o la 18W... 7, deși fișa tehnică indica 8Adică exact aceeași eroare semnalată expres de comisie a rămas neremediată. Și durata de viață a suferit aceeași inversare... la CIL 15.

A fost necesară o a doua rundă de clarificări pentru a remedia deficiențe care fuseseră explicit identificate... prima solicitare.

Prin conduita... clarificarea propunerii tehnice pe marginea produselor CIL 15 și CIL 16, autoritatea încalcă art. 209 din Legea 98/2016 - răspunsul inițial fiind neconcludent și fiind sancționabil sub imperiul art. 134 alin. (5) din HG 395/2016. Acest viciu a dublat viciul... nelegale sancționabile sub art. 134 alin. (6) din HG 495/2016.

... 9 (Lampă liniară evaluarea inițială a constatat o neconcordanță privind CRI (>80... 7 vs. >82... fișa tehnică).

La prima rundă de clarificări, ofertantul a corectat CRI-ul, dar comisia a descoperit că... 7 revizuit, codul de produs era, iar link-ul aferent aceluiași produs indica codul.

Deci „..." vs. „6..." - o diferență care sugerează că produsul identificat pe site avea o dimensiune complet diferită (600mm vs. 1200mm).

A doua rundă de clarificări a fost necesară pentru... ofertantul să actualizeze site-ul propriu cu codul corect.

... 10 (Lampă liniară dustproof 44W), situația... identică cu CIL 9 - aceeași neconcordanță CRI corectată la prima rundă, apoi aceeași problemă de cod de produs descoperită (... reține constant că necesitatea unor clarificări repetate pentru aceleași deficiențe demonstrează că nu... află... prezența unor simple lămuriri ale unor aspecte neclare din..., ci... fața unei refaceri progresive a... tehnice.

... intră sub incidența art. 134 alin. (5)-(6) cel puțin... ceea ce privește abordarea clarificărilor pentru produsul la CIL 16, ofertantul nereușind să corecteze nici măcar deficiențele expres semnalate de comisie, ceea ce demonstrează că nu clarifică, ci reconstruiește....

Acest tipar de incapacitate repetată de a remedia neconcordanțele demonstrează că... inițială era fundamental deficitară, nu doar afectată de erori izolate. Unde a fost cazul..., spre deosebire de..., a înlăturat orice neconcordanțe din prima rundă de clarificări, ceea ce denotă erori punctuale, nu o ofertă structural....

... și-a alterat discreționar propriul site pentru a masca... propriilor produse

... 7 și fișele tehnice depuse rezultă explicit că... producătorul corpurilor de iluminat ofertate. Fișele tehnice sunt emise acesta, site-ul unde au fost constatate neconcordanțele... site-ul acestuia, iar codurile de produs sunt coduri interne ale... (prefix SW-).

Comisia a notat explicit, , că ofertantul „a actualizat informațiile publicate pe site-ul propriu" pentru a le corela cu fișa tehnică. Aceasta

înseamnă că producătorul și-a modificat documentația publică a produselor... timpul evaluării....

Un producător care își schimbă specificațiile publicate ale produselor... răspuns la o solicitare de clarificări dintr-o procedură de achiziție publică nu clarifică - el fabrică coerența post-factum. Aceasta ridică inclusiv întrebări privind buna-credință, relevante sub art.... alin. (1) lit. h)-i) din Legea 98/2016.

Modificarea site-ului a distrus elementul de verificare disponibil comisiei... ceea ce privește.... Înainte de clarificări, comisia putea constata o neconcordanță între fișa tehnică (120 lm/W) și site (... lm/W), ceea ce ridica un semnal de alarmă. După ce a actualizat site-ul, ambele surse indicau aceleași valori - dar nu pentru că valorile erau corecte, ci pentru că producătorul/ofertantul a eliminat discrepanța modificând sursa externă.

Această conduită echivalează cu distrugerea unei probe pe parcursul evaluării.

Eficacitatea luminoasă sub pragul minim de 110 lm/W:

Documentația de atribuire prevede la algoritmul de calcul pentru factorul tehnic „Eficacitate luminoasă": „Ofertele care prezintă o Eficacitate luminoasă de 0 (zero) puncte, iar cele care prezintă o valoare mai mică de 110 [lm]/W vor... respinse... neconforme."

Cerința de minim 110 lm... prevăzută și... Anexa 2 la caietul de sarcini... cerință tehnică minimă de eficiență luminoasă.

Comisia de evaluare a constatat explicit, la verificarea produselor..., că informațiile de pe site-ul producătorului indicau o eficacitate luminoasă de... lm/W pentru produsele

Aceste valori sunt sub pragul de conformitate de 110 lm/W impus de caietul de sarcini.

... a „remediat" această neconcordanță actualizând site-ul propriu la 120 lm/W. Dar aplicând exact același raționament pe care... îl invocă la pct. 25-26 din propria contestație (unde argumentează că valorile de pe site-ul producătorului Starke sunt cele reale, iar fișele tehnice modificate sunt nereale)... ajunge la concluzia că valorile reale ale produselor... sunt cele care figurau pe site la momentul evaluării:... lm/W.

Dacă valoarea reală... lm/W, atunci... ar... trebuit să fie... (pentru valori sub).

Referitor la criticile susținute de... față de..... reiterează distincția esențială... următoarea:... nu a modificat nimic... timpul evaluării - nici fișele tehnice, nici site-ul... ceea ce privește valoarea de 150 lm. Valorile asumate au rămas cele declarate inițial. Problema ridicată de... una ipotetică de credibilitate a valorilor declarate de..., nu de modificare nelegală a... - cum... cazul propriei sale propuneri tehnice.

Lipsa documentelor justificative obligatorii impuse prin caietul de sarcini.

Modificarea/completarea nelegală a... cu documente justificative.

Din pag. 14-15 a caietul de sarcini (pct.....1.)... deduc documentele justificative obligatorii care trebuiau anexate propunerii tehnice.

Secțiunea /... enumeră documentele justificative pe care ofertantul trebuia să le prezinte „pentru demonstrarea îndeplinirii specificațiilor tehnice minime... mod distinct pentru fiecare produs", conform secțiunii....1 din Caietul de Sarcini.

Comisia a constatat trei categorii de documente lipsă:

- Declarația de conformitate pentru becul LED E14 6W (CIL 23)

- Instrucțiunile de utilizare pentru panouri LED încastrate
- Link-urile către paginile producătorului

Așa cum rezultă și din art. 209 alin. (2) din Legea 98/2016 și art. 134 alin. (6), clarificările nu pot conduce la modificarea propunerii tehnice.

Transmiterea unor documente justificative noi (i.e. declarația de conformitate, instrucțiunile de utilizare) și crearea de noi referințe online (link-urile, cu actualizarea prealabilă a site-ului) nu pot... calificate drept clarificări ale unor informații existente, ci veritabile completări ale... tehnice.

... constantă... a reține că lipsa documentelor justificative obligatorii la momentul depunerii... atrage declararea..., iar depunerea lor ulterioară prin clarificări nu poate remedia această neconformitate ci reprezintă o încălcare a interdicției din art. 134 alin. (6) din HG 395/2016.

Declarațiile... fără diferențiere - produse neidentificabile

Codul... (...)... un cod numeric unic alocat fiecărui produs distinct pentru identificarea... lanțul comercial.

Caietul de sarcini impune la pct. b) din secțiunea....1, un „Document care atestă alocarea codului unic GTIN sau... pentru fiecare produs ofertat."

Comisia a constatat următoarele neconformități... „Declarația coduri..." depusă de...:

- Codurile... și... nu conțineau niciun element de diferențiere între descrierea articolelor pentru varianta lumină neutră (CIL 11) și varianta lumină rece (CIL 12). Aceasta înseamnă că din documentul depus nu... putea stabili care cod... corespunde cărui produs.
- Aceeași problemă - codurile... și... nu diferențiau între lumină neutră și lumină rece.

Aceste neconformități au mai multe implicații:

- Imposibilitatea verificării la recepție: codurile... sunt folosite la recepția cantitativă și calitativă a produselor. Dacă nu... poate stabili care cod... corespunde variantei de lumină neutră și care variantei de lumină rece, utilizatorii achizitori nu vor putea verifica dacă produsele livrate corespund celor comandate. Aceasta compromite întreaga procedură de recepție prevăzută la secțiunea 6 din Caietul de Sarcini.
- Sugestia că produsele nu erau diferențiate: faptul că producătorul (...) nu a putut diferenția... declarația... între varianta de lumină neutră și cea rece sugerează că la momentul depunerii..., produsele fie nu existau... două variante distincte, fie nu erau încă înregistrate cu coduri... separate. Aceste indicii ridică întrebări privind capacitatea ofertantului de a livra efectiv produse distincte conform caietului de sarcini.
- Fișele tehnice identice: comisia a notat adițional că fișele tehnice ale celor două variante (lumină neutră și lumină rece) puteau... diferențiate „doar prin faptul că... denumirea fișierului PDF... indicată temperatura de culoare" - adică conținutul documentelor era identic, singura diferență fiind numele fișierului.

Această constatare consolidează suspiciunea că... vorba de un singur produs prezentat... două produse distincte.

Cerința privind documentul care atestă alocarea codului... are rolul de a demonstra că fiecare produs ofertat... un produs real, identificabil și trasbil... lanțul comercial.

O... care nu diferențiază între produse distincte nu îndeplinește această cerință, iar rectificarea prin clarificări (la prima rundă, ofertantul a transmis o „..." revizuită) constituie o completare/modificare a..., nu o

clarificare concludentă, deoarece informația de diferențiere nu exista... niciun document depus inițial.

Pentru toate aceste considerente... temeiul art. 26 alin. 6 din Legea 101/2016... solicită Consiliului respingerea contestației formulate de.....

Prin adresa înregistrată la... sub nr..... a formulat concluzii scrise prin care solicită:

1) Admiterea contestației... integralitatea sa, cu consecințele solicitate... cuprinsul acesteia;

2) Respingerea,

(i) pe cale de excepție... inadmisibilă a cererii de intervenție principală (... interes propriu),

(ii) pe fond... neîntemeiată, a cererii de intervenție accesorie... interesul Autorității Contractante, formulate de....

Prin adresa nr....., înregistrată la... sub nr..... a formulat concluzii scrise, prin intermediul cărora solicită... prin decizia ce... va pronunța să... dispună admiterea... principiu a cererii de intervenție și... consecință, introducerea intervenientului... dosarul nr...., iar, pe fondul cauzei:

... ceea ce privește cererea de intervenție accesorie, solicită:

> ... temeiul art. 26 alin. 6 din Legea 101/2016, respingerea contestației formulate de..... și, pe cale de consecință... temeiul art. 26 alin. 6 din Legea 101/2016, menținerea actelor emise de autoritatea contractantă... ceea ce privește declararea... fiind conformă, admisibilă și câștigătoare a...;

... ceea ce privește cererea de intervenție principală, solicită:

> ... temeiul prevederilor art. 26 alin. 2 lit. a) din Legea 101/2016, anularea:

(i) Procesului-verbal nr...., inclusiv a Anexei 2, de evaluare a propunerilor tehnice și a răspunsurilor la clarificări (act nr....);

(ii) Procesului-verbal nr.... de evaluare a propunerilor tehnice şi a răspunsurilor la clarificări (act nr....);

(iii) a tuturor actelor care au stat la baza acestor procese-verbale sau sunt subsecvente, inclusiv

(iv) a raportului procedurii nr.... și a tuturor actelor subsecvente și a celor care au stat la baza emiterii acestuia;... ceea ce privește declararea... fiind conformă și admisibilă a... depuse de..... nelegale;

>... temeiul prevederilor art. 26 alin. 2 lit. b) din Legea 101/2016, obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere constând... reevaluarea..., de la etapa de analiză a propunerii tehnice, cu respectarea prevederilor legale și ale documentației de atribuire;

pentru următoarele considerente:

1. Prin cererea de intervenție formulată, a demonstrat că actele emise de autoritatea contractantă sunt corecte prin prisma deciziei de declarare drept admisibilă și câștigătoare a....

2. Expunerea stării de fapt și motivele concrete pe care a întemeiat cererea de intervenție sunt prezentate... detaliu... cuprinsul acesteia.

Prin adresa înregistrată la... sub nr..... depune dovada cheltuieli... cuantum de..., reprezentând onorariu avocațial.

Prin adresa înregistrată la... sub nr..... depune dovada cheltuieli... cuantum de..., reprezentând asistență juridică și contravaloare conform contract- expertiză tehnică extrajudiciară, respectiv Factura onorariu avocat seria MMTTII nr...., Factura onorariu expert tehnic seria ETH-26-62/....

Prin adresa înregistrată la... sub nr..... depune Concluzii scrise față de cererea de intervenție formulată de... și față de punctul de vedere al... pentru... la contestația formulată de..., solicitând respectuos... de Soluționare a Contestațiilor să dispună admiterea contestației..., astfel cum aceasta a fost formulată și să respingă cererea de intervenție formulată de....

Contestatorul a constituit cauțiunea... 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....

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă... vederea încheierii acordului-cadru de achiziție publică, online, având... obiect „...".

... Raportul procedurii nr...., s-a consemnat depunerea a 6 oferte, respingerea a 3 oferte, admisibilitatea celorlalte 3, printre care și a contestatorului..., acesta fiind clasat pe locul 2 cu un punctaj total de... puncte;... depusă de... a fost desemnată câștigătoarea procedurii de atribuire, cu un punctaj total de... puncte.

Nemulțumit fiind de rezultatul procedurii de atribuire, comunicat prin Raportului procedurii nr.... și a Comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire nr...., prin care... a fost declarată admisibilă, clasându-... pe locul II, a depus contestația... analiză, care formează obiectul dosarului nr.....

... un aspect prealabil, Consiliul va admite... principiu, cererea de intervenție formulată de..., aceasta are interes să intervină... cauză, deoarece... a fost desemnată câștigătoarea procedurii de atribuire, potrivit Raportul procedurii nr.... și a Comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire nr...., fiind incidente... cauză dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 și art. 61 și următoarele din cod procedură civilă.

Pe fondul contestației, Consiliul reține că..., ofertanta clasată pe locul al doilea, critică rezultatul procedurii, respectiv... câștigătoare, pe care o consideră....

Consiliul reține că societatea contestatoare invocă faptul că documentația ar... fost modificată prin Răspunsul consolidat la solicitările de clarificare nr.... (publicat... SEAP... data de...), la Anexa... - Cerinţe minime de performanţă, din Caietul de Sarcini, privind demonstrarea eficacităţii luminoase, respectiv prin care s-a eliminat cerinţa „susţinută de rezultate*le fotometrice" şi s-a înlocuit cu „s*usţinută de fişa teh*nică a produsului (emisă de producător şi accesibilă/vizualizabilă pe site-ul producătorului/ distribuitorului)". Consideră că, prin ace*astă modificare, ONAC a renunţat la ceea ce era o garanţie obiectivă a performanţei (testele fotometrice), menţinând drept singur mijloc de probă tocmai documentele care, după cum susține... contestație, au fost alterate de....

Consiliul nu poate lua... considerare suspiciunea contestatoarei, deoarece, pe de o parte, răspunsul la clarificarea respectivă nu a format obiectul unei contestații, iar pe de altă parte, chiar dacă modificarea ar... fost solicitată de contestatoare, acest lucru nu poate conduce la un proces de intenție împotriva autorității, fiind frecvente situațiile... care, prin răspunsuri la clarificări... simplifică probatoriul pentru dovedirea conformității....

Totodată, Consiliul are... vedere că, potrivit dispoziţiilor Cap. 3 *Produsele solicitate* din caietul de sarcini, pct.....1 Produsele solicitate, pentru demonstrarea îndeplinirii specificaţiilor tehnice minime, ofertanţii aveau

obligaţia de a prezenta... mod distinct pentru fiecare produs, următoarele documente:

1) Fişa tehnică, dosarul tehnic sau alte documente justificative a/al/ale produselor ofertate emise de producător:

Fisa tehnică/ dosarul tehnic sau alte documente justificative a/al/ale produselor trebuie să ateste producătorul si denumirea produsului ofertat si din care să rezulte că produsul ofertat îndeplineşte cerinţele minime conform specificaţiilor tehnice menţionate... prezentul caiet de sarcini. ***De asemenea, pentru autenticitatea documentelor prezentate, Fişele tehnice vor trebui să poată... accesate de membrii comisiei de evaluare a ofertelor, de pe site-ul Producătorului/Distribuitorului*****.**

Din prevederile caietului de sarcini, menţionate mai sus, rezultă că principalul mijloc pentru demonstrarea conformităţii produselor ofertate îl reprezintă fişa tehnică, dosarul tehnic sau alte documente justificative emise de producător, din care trebuie să rezulte îndeplinirea cerinţelor minime. De asemenea, din conținutul prevederii... cauză, rezultă că accesul la fișa tehnică de pe site-ul producătorului a fost prevăzut inițial... documentație, astfel că nu... poate reține o modificare dedicată..., așa cum susține contestatoarea.

Contestatoarea susține că verificarea produselor ofertate de... s-a limitat la căutări pe internet, fără o analiză tehnică reală, aspect ce rezultă din „nr....", evaluarea a constat... capturi de ecran din căutări pe site, efectuate pentru , folosind codurile, nefăcându-... o evaluare cerință cu cerință, a documentelor depuse... ofertă.

Contrar susținerii contestatoarei, Consiliul reține că... nr..... face o astfel de evaluare, cu trimitere la documentele din... depusă. Prin urmare, critica... nefondată.

O altă critică formulată de contestatoare are... vedere că... ar... prezentat... o fişă tehnică a produselor modificată faţă de documentaţia originală a produsului, prin care a majorat cu 50% valoarea eficacităţii luminoase a produselor, inducând... eroare autoritatea contractantă. Mai arată contestatoarea că... tehnică a... include o valoare de 150 lm/W identică pentru toate cele 25 de produse. Or, așa cum arată intervenienta, cerința uniformității eficacității luminoase, pentru toate produsele... una de conformitate. A susține la acest moment, că nu... posibilă o eficacitate constantă, pentru toate produsele, reprezintă o negare a corectitudinii documentației de atribuire, la care operatorii au achiesat, prin depunerea ofertelor.

Așa cum arată însăși contestatoarea, comisia de evaluare a acordat punctajul maxim de 20 de puncte pentru factorul de evaluare „Eficacitate luminoasă" pe baza declarării valorii de 150 lm/W pentru toate cele 25 de produse ofertate - panouri LED, spoturi, corpuri liniare, tuburi T5, tuburi T8 şi becuri, iar sub 110 lm/W pentru toate cele 25 de produse ofertate... era.... A susține la acest moment, că tuburile şi becurile LED au limitări constructive - disipare termică redusă, dimensiuni limitate, eficienţă inferioară panourilor - şi, prin urmare, nu pot atinge aceeaşi eficacitate... panourile LED, înseamnă că ofertanta respectivă nu... de acord cu cele stabilite de autoritate... documentație, echivalează, implicit, cu recunoșterea faptului că nici... nu ar putea îndeplini această cerință de uniformitate.

Consiliul nu are niciun motiv a considera că... ofertă, ar... fost depuse documente falsificate, cu atât mai mult cu cât intervenienta indică surse

de unde rezultă că există produse... gama unor producători cu eficacități luminoase diferite, deci producția... poate adapta cerințelor autorității contractante. Nu pot... avute... vedere nici documentele procurate de contestatoare din diverse surse, deoarece orice producător își poate ajusta producția... așa fel încât să răspundă nevoilor concrete ale autorității contractante, nefiind necesar... produsele din această procedură să fie furnizate și comercianților tradiționali.

Consiliul nu are niciun motiv a considera că... și-ar... falsificat documentele din propunerea tehnică. De altfel, dacă societatea contestatoare are o asemenea suspiciune, nimic nu o oprește să aleagă..., pentru verificarea unei asemenea fapte, contestația nefiind aptă a conduce la eliminarea unei oferte pe acest motiv, fără dovezi temeinice.

Consiliul reține aceeași concluzie față de toate produsele menționate... ofertă, din documentația depusă de ofertant rezultând... mod clar, că produsele îndeplinesc cerința referitoare la eficacitatea luminoasă de 150 lm/W.

Consiliul nu va lua... considerare... argument pentru admiterea contestației, raportul de expertiză extrajudiciară, această probă nefiind dispusă de organul administrativ-jurisdicțional și nu a fost obținută... condiții de contradictorialitate, prin participarea unui expert desemnat și a unui expert parte numit de intervenientă. Raportul are aceeași valoare juridică... și contestația însăși, exprimând punctul de vedere al contestatoarei. Acest document... bazează pe prezumția că ofertanta câștigătoare folosește... fabricarea produselor din... proprie, cipuri economice. Or acest aspect... o speculație, ce nu poate... reținută, din moment ce ofertantul s-a obligat la o anumită eficacitate luminoasă, o anumită durată de viață etc. Astfel, prezumția conform căreia componentele din produs nu permit o eficacitate luminoasă de 150 lm/W nu poate... reținută cu valoare de adevăr, mai cu seamă că domeniul din care face parte obiectul achiziției... unul dinamic... care evoluția tehnologică... rapidă. Consiliul are... vedere că la o simplă căutare... medii on-line... observă că LED-urile cu o eficacitate luminoasă de 150 lm/W nu sunt o raritate.... prezent, această valoare... una obișnuită pentru corpurile de iluminat industriale și comerciale, devenind tot mai accesibilă chiar și pentru iluminatul casnic. Astfel, potrivit site-ului..., acesta oferă corpuri de iluminat echipate cu cipuri Philips și drivere Inventronics, certificate de producător cu o eficiență de minimum 160 lm/W. Prin urmare, susținerea contestatoarei... contrazisă de realitatea pieței de profil.

Demn de remarcat... faptul că raportul de expertiză... sine, nu neagă posibilitatea teoretică de a dovedi eficacitatea luminoasă de 150 lm/W pentru toate corpurile ofertate, ci are... vedere doar procesul tehnologic și componentele de fabricație ale produselor, pe care, însă, nu le cunoaște, ci doar le prezumă.

... condițiile... care, din documentația depusă, rezultă că operatorul a prezentat această eficacitate luminoasă, pentru toate produsele, punctajul pentru factorul de evaluare,, eficacitate luminoasă" a fost acordat legal. De altfel, chiar contestatoarea arată că pentru dovedirea acestui factor... documentație nu s-au cerut rapoarte și certificate de laborator, ci documentația producătorului, solicitarea fiind... deplină concordanță cu prevederile art.... din Legea nr. 98/2016:,... cazul... care un operator economic nu deţine certificatele sau rapoartele de încercare prevăzute la art.

158 alin. (1) sau nu are posibilitatea de a le obţine... termenele stabilite, pentru motive care nu îi sunt imputabile, au**toritatea contractantă are obligaţia de a accepta şi alte mijloace de probă adecvate, cum ar... un dosar tehnic al producătorului... măsura... care astfel de mijloace de probă atestă faptul că lucrările, produsele sau serviciile executate/furnizate/prestate îndeplinesc cerinţele sau criteriile stabilite prin specificaţiile tehnice, factorii de evaluare sau condiţiile de executare a contractului''.**

Cu privire la susținerea contestatoarei referitoare la modificarea clasei energetice, Consiliul reține că... tabelul Anexa 2 Specificații tehnice, din cadrul documentației de atribuire, referitor la specificațiile tehnice ale corpurilor de iluminat, nu... menționează o anumită clasă energetică. Prin urmare, nefiind solicitată o astfel de specificație, faptul că... două documente diferite din ofertă... menționează clase diferite, nu reprezintă o neconformitate, ci, cel mult, o eroare de redactare, ce a fost corectată de ofertanta câștigătoare, neputându-... reține că ar... o modificare a propunerii tehnice, din moment ce nu există menționată o atare specificație pentru produsele ofertate.

Cu privire la schimbarea dimensiunilor pentru produsul..., Consiliul reține că, și... acest caz... o eroare materială... două documente din ofertă, respectiv... 7 și fișa tehnică, astfel, s-a indicat greșit dimensiunea de. Dimensiunea corectă a corpului de iluminat aferent poziției CIL 8 ofertat... de și... asumată de către ofertant, aspect confirmat de ofertanta câștigătoare... urma adresei nr....., prin care autoritatea contractantă a solicitat... clarificări cu privire la lămurirea acestui aspect, indicând propunerea tehnică depusă, pagina 11. Verificând corectitudinea informației, Consiliul reține că, la pag. 11 din propunerea tehnică, dimensiunile corpului de iluminat declarate sunt 6... ×... ×... mm, astfel că încadrarea... categoria viciilor de formă... corectă. Aceeași informație... regăsește și... anexa 8 la propunerea tehnică, ce cuprinde documentația tehnică a produsului.

Cu privire la durata de funcționare a unor repere, despre care contestatoarea susține a... o modificare nepermisă a..., Consiliul reține că prin aceeași solicitare de clarificări, menționată mai sus, autoritatea contractantă a solicitat clarificări, după cum urmează:,, Pentr*u produsele de la pozițiile CIL 24 - LED - cu sursă conținută -, a fost identificată următoarea neconcordanță, astfel:*

- *... nr.... a fost declarată o durată de viață de... ore de funcționare, iar... fișa tehnică a produsului ofertat... indicată o durată de viață de... ore.*

Având... vedere neconcordanțele identificate... solicită clarificarea acestor aspecte si să retransmiterea documentelor aferente revizuite''.

Astfel, chiar din conținutul solicitării, rezultă o discrepanță între documentele..., iar ofertanta câștigătoare a lămurit acest aspect, invocând informațiile existente... propunerea tehnică, la pag. 19 și 39, pentru CIL 24, și 20 și 39 pentru CIL 25, criticile fiind, astfel, nefondate, fiind corect încadrate... categoria viciilor de formă, astfel cum sunt acestea definite la art. 135 alin. (3) din Normele metodologice aprobate prin HG nr. 395/2016,,, (3)*... sensul dispoziţiilor alin. (1), viciile de formă reprezintă acele erori sau omisiuni din cadrul unui document a căror corectare/completare... susţinută... mod neechivoc de sensul şi de conţinutul altor informaţii existente iniţial... alte documente prezentate de ofertant sau a căror corectare/completare are rol de clarificare sau de confirmare, nefiind susceptibile de a produce un avantaj incorect... raport cu ceilalţi participanţi la procedura de atribuire''.*

... consecință, luând... considerare cele mai sus menționate... temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge... nefondată contestația formulată de..... contradictoriu cu

... ceea ce privește criticile formulate de intervenientă cu privire la... contestatoarei, Consiliul reține că acestea reprezintă reflexia... oglindă, a criticilor formulate... contestație. Or... condițiile... care Consiliul a reținut, prin raportare la situații similare, că susținerile din contestație, cu privire la... câștigătoare, nu sunt întemeiate... mod necesar, reține aceeași concluzie și... ceea ce privește criticile intervenientei referitoare la... contestatoarei.

Consiliul va respinge... nefondată, cererea de intervenție principală, neputându-... reține niciuna dintre criticile formulate de intervenientă.

Faptul că... a avut nevoie de mai multe solicitări de clarificări, pentru a-și demonstra conformitatea..., nu reprezintă... sine, un motiv de respingere a..., decizia de a reveni la solicitarea de clarificări fiind... marja de apreciere a autorității contractante. Astfel... situația... care... ofertă... regăseau aspecte ce puteau... ușor clarificate, respingerea... ar... fost o măsură disproporționată.

Astfel, intervenienta arată că... a „revizuit"... 7... mod repetat, cu modificări cantitative și calitative majore:

- puterea nominală alterată de la - fluxul luminos de la... la... lm
- dimensiunile de la 600x6... la

... fapt... urma acestor solicitări de clarificări, s-au corectat anumite vicii formale, și, așa cum arată autoritatea contractantă prin punctul de vedere formulat, aspect invocat de contestatoare, *"... spiritul principiilor proporţionalităţii si al tratamentului egal, comisia de evaluare nu a calificat aceste neconcordanţe drept modificări ale..., ci le-a încadrat corect... sfera erorilor materiale sau a inadvertenţelor formale, solicitând clarificări si analizând răspunsurile primite prin prisma documentelor justificative prezentate. Răspunsurile furnizate de... au fost considerate concludente, iar... a fost evaluată... continuare, fără a... aplica un tratament discriminatoriu sau excesiv formalist, ceea ce demonstrează fără echivoc că autoritatea contractantă a asigurat o evaluare echitabilă şi uniformă pentru toţi participanţii la procedură".*

Consiliul reține că, de principiu, practica națională și europeană au stabilit că un operator care nu a fost respins din procedură poate ataca cu o cerere incidentă cealaltă ofertă din procedură, ce... regăsește într-o situație similară. Astfel, faptul că neconformitățile invocate sunt o reflectare "... oglindă", nu transformă aceste critici... unele neîntemeiate.

Însă, dată fiind soluția pe fondul contestației, prin prisma considerentelor reținute, Consiliul are... vedere că... lipsită de interes pentru intervenientă analiza... clasată pe locul al doilea, deoarece o eventuală respingere a acesteia nu îi profită... niciun fel ofertantei câștigătoare. Prin urmare, Consiliul va respinge... lipsite de interes, criticile din cererea de intervenție principală.

Pe cale de consecință... temeiul dispozițiilor art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, coroborat cu dispozițiile art. 61 și următoarele din Codul de procedură civilă, Consiliul va admite cererea de intervenție accesorie formulată de... și va respinge intervenția principală.

Consiliul observă că deși la dosar... regăsește dovada cheltuielilor de judecată efectuate de intervenientă... cererile formulate de aceasta nu există un asemenea capăt de cerere. Având... vedere că depunerea facturilor nu...

de natură a acoperi lipsa cererii exprese, Consiliul reține că nu a fost învestit cu o atare cerere.

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

CONSILIUL DECIDE:

... temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, respinge... nefondată contestația formulată de..... contradictoriu cu... temeiul dispozițiilor art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, coroborate cu dispozițiile art. 61 și următoarele din Codul de procedură civilă, admite cererea de intervenție accesorie formulată de... și va respinge intervenția principală.

Prezenta decizie... obligatorie pentru părți... conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și poate... atacată cu plângere... temeiul art. 29 din același act normativ... termen de 10 zile de la comunicare.

Completul de soluționare a contestațiilor,

Președinte, Membru, Membru,

...

...

... 5 (cinci) exemplare originale.