

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 Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., depusă de..., cu sediul în..., bd.... nr....., înregistrată la... sub nr...., având..., reprezentată legal de administrator... și convențional de... de Avocați "... și...", prin avocat..... procedura simplificată, organizată în vederea atribuirii contractului de Furnizare diverse produse alimentare de bază... Paște 2026, cod... Diverse produse alimentare (Rev.2), de... și..., cu sediul în..... nr....., în calitate de *autoritate contractantă*, *contestatoarea a solicitat: anularea comunicării rezultatului procedurii nr....*, respectiv mențiunile prin care oferta sa a fost declarată neconformă; anularea raportului procedurii nr.... și a tuturor actelor subsecvente, în ceea ce privește respingerea ofertei sale și declararea admisibilă și câștigătoare a ofertei...; obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei sale și a ofertei..., cu respectarea legislației și a considerentelor deciziei și continuarea procedurii; obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea demersului judiciar.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care... critică decizia de a declara oferta sa neconformă.

Contestatoarea apreciază că autoritatea contractantă a respins oferta sa în mod nelegal și neîntemeiat.

Astfel, în comunicarea rezultatului procedurii și în raportul procedurii se invocă ca temei al respingerii ofertei următoarele prevederi legale art. 137 alin. (2) lit. b) și art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016. După cum rezultă din actele amintite, autoritatea

contractantă a considerat că nu s-au respectat prevederile documentației de atribuire, respectiv cele cuprinse în fișa de date, secțiunea III.....

Potrivit fișei de date a achiziției, autoritatea contractantă a prevăzut expres că documentele justificative... deținerea lichidităților (extras bancar, linii de credit etc.) se vor prezenta doar de către ofertantul clasat pe primul loc.

Contestatoarea susține că nu avea obligația de a face dovada cash flow-ului în acea etapă procedurală. Autoritatea contractantă a instituit o obligație prematură și neprevăzută aplicabilă societății sale, ulterior, considerând răspunsul la clarificări ca neconcludent, a respins oferta ca neconformă.

În cadrul procedurilor simplificate evaluarea ofertelor se realizează inițial pe baza declarațiilor (ex....), iar documentele justificative se solicită ulterior, exclusiv ofertantului clasat pe primul loc.

Autoritatea contractantă a inversat acest mecanism, solicitând și evaluând documente justificative înainte de stabilirea clasamentului final.

Motivul invocat de către autoritatea contractantă nu este întemeiat, încălcându-se principiile transparenței, tratamentului egal, al proporționalității și al eficienței utilizării a fondurilor publice și art. 134 alin. (1) din HG nr. 395/2016, prin faptul că au fost solicitate clarificări, deși oferta contestatoarei avea un caracter conform și acceptabil.

Respingerea ofertei sale este nelegală, pe de o parte, nu avea obligația de a proba cash flow-ul în acea etapă, pe de altă parte, sancțiunea este disproporționată. Chiar dacă răspunsul la clarificări a fost considerat insuficient, nu se poate sancționa ofertantul... neîndeplinirea unei obligații neprevăzute sau premature.

Contestatoarea afirmă că a clarificat îndeplinirea cerinței prin clarificările furnizate și a depus bilanțul contabil pe exercițiul final anterior, cu toate că cerința este cerută a fi demonstrată numai de ofertantul clasat pe primul loc.

Respingerea ofertei și justificarea din comunicare nu sunt în concordanță cu prevederile documentației de atribuire, pe care autoritatea însăși le-a stabilit și de care este ținută în evaluarea ofertelor. Formularea cerinței... cash flow-ul prevede că documentele justificative se vor depune doar de ofertantul clasat pe primul loc.

În altă ordine de idei, autoritatea contractantă a respins oferta ca neconformă, deși lipsa cash flow-ului ține de capacitatea economică și financiară și nu poate constitui motiv de neconformitate a ofertei.

Procedura este viciată prin modul în care autoritatea contractantă a încălcat prevederile art. 20 alin. (5) din Normele metodologice care impun autorității corelarea informațiilor solicitate în... cu cerința stabilită prin documentația de atribuire.

Esențial este ca informația să existe în ofertă și să fie la dispoziția membrilor comisiei de evaluare.

Situațiile financiare pe ultimul exercițiu financiar încheiat depuse odată cu răspunsul la clarificări demonstrează capacitatea societății de a duce la îndeplinire obligațiile asumate prin oferta depusă.

... este parte a unui grup de societăți cu peste 30 de ani de experiență în activitatea de..., logistică și distribuție de produse alimentare la nivel național și internațional, având spații de depozitare și o rețea de logistică performantă.

Stocurile de produse alimentare sunt reflectate și bilanțul și balanțele depuse, în conturile de stocuri.

Din balanța aferentă lunii decembrie... în Clasa 5 Conturi de Trezorerie (... 7-8 din balanța la decembrie...) rezultă că dispunea de o linie de credit la... de... cu mult peste... estimată a contractului.

Din balanța aferentă lunii decembrie 2025 în Clasa 5 Conturi de Trezorerie (... 7-8 din balanța la decembrie 2025) rezultă că dispunea de o linie de credit la... de..., cu mult peste... estimată a contractului.

Aceste disponibilități bănești sunt confirmate de actele adiționale încheiate cu... la..., respectiv... și..., extras de cont linie de credit decembrie 2025.

Prin referirea la bilanțul depus unde apare linia de credit acordată de... făcut dovada cash flow-ului.

Contestatoarea apreciază că a furnizat un răspuns concludent la solicitarea de clarificări, confirmând îndeplinirea cerinței solicitată. Respingerea ofertei este excesivă față de maniera de formulare a cerinței din documentația de atribuire.

Admiterea punctului de vedere al autorității contractante ar însemna dovada unui formalism excesiv și ar reprezenta o încălcare a principiului proporționalității stipulat de art. 2 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 98/2016 pe care autoritatea contractantă trebuie să-l respecte în derularea procedurii de atribuire, alături, evident, de celelalte principii din materia achizițiilor publice.

... aceste considerente, nu se putea reține că oferta sa este neconformă, cum în mod nelegal a procedat autoritatea contractantă.

Prin maniera de evaluare a ofertei sale, autoritatea contractantă a încălcat principiile în materia achizițiilor publice, încălcând art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare.

În raport de criteriul de atribuire, prețul cel mai scăzut, prin eliminarea neîntemeiată a ofertei contestatoarei, autoritatea contractantă a adjudecat aceleași produse la un preț mult mai mare, aproape de... estimată a achiziției.

Măsura respingerii ofertei... este cu atât mai injustă cu cât, față de eficiența utilizării fondurilor publice, menținerea actualului rezultat al procedurii de achiziție publică ar conduce la încheierea contractului de achiziție publică cu un ofertant care are o valoare financiară mult mai mare decât cea a contestatoarei (... oferta câștigătoare față de...

oferta...), fondurile publice fiind afectate într-un mod nejustificat, incorect și illogic.

Ofertantul... nu a demonstrat îndeplinirea criteriilor... capacitatea economică și financiară conform prevederilor documentației de atribuire și art. 196 din Legea nr. 98/2016, nu a dovedit că are cash flow-ul solicitat, iar răspunsurile sale la clarificări nu au fost concludente.

Având în vedere cele ce preced, solicită admiterea contestației.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr..... și... transmite punctul său de vedere asupra contestației, prin care solicită respingerea acesteia.

Arată că, având în vedere că obiectul contractului îl reprezintă „Furnizarea diverselor produse alimentare de bază... Paște 2026”, a solicitat tuturor ofertanților prezentarea unora dintre documentele suport..., în ideea de a accelera perioada de evaluare a ofertelor. Aceasta solicitare s-a făcut potrivit prevederilor art. 196 alin. (1) din Legea nr. 98/2016... achizițiile publice.

Faptul că, la o solicitare de clarificări, un ofertant nu transmite un răspuns concludent nu poate fi imputat comisiei de evaluare. Dacă solicitarea de clarificări poate fi... un ofertant neclară/ambiguă, acesta poate invoca prevederile art. 134 alin. (4) din HG nr. 395/2016.

În mod legal, comisia de evaluare a solicitat prezentarea documentelor care demonstreu îndeplinirea cerinței prevăzute în fișa de date a achiziției, cerință pe care o redă.

În urma analizării răspunsului transmis, interpretarea comisiei de evaluare a fost aceea că ofertantul... nu a prezentat documente care să dovedească îndeplinirea cerinței... cash flow-ul solicitat.

În contestația formulată... aduce în discuție documente pe care nu le-a prezentat sau menționat în oferta depusă și în răspunsul său la solicitarea de clarificări. Astfel, prezintă acte adiționale (din..., din.....) la un contract de credit (linie de credit) încheiat cu... în.... De asemenea, face referire la „stocuri de marfa suficiente” (fără vreo detalieri) care - în opinia sa - demonstrează capacitatea de a furniza produsele ce fac obiectul achiziției publice.

Este evident că, în răspunsul său, contestatoarea nu a prezentat documente relevante... dovedirea îndeplinirii acestei cerințe.

Mai mult, apreciază că nici în contestația depusă documentele prezentate... linia de credit nu sunt relevante, ele nedemonstrând clar că, la data solicitării, dispune de cash flow-ul solicitat.

Referitor la oferta depusă de..., arată că evaluarea tuturor ofertelor s-a efectuat cu respectarea strictă a principiilor care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică.

... ofertantul..., comisia de evaluare a constatat că nu sunt motive de respingere a ofertei depuse. Oferta a fost considerată admisibilă și, pe baza clasamentului întocmit, câștigătoare a procedurii de achiziție publică.

Având în vedere cele de mai sus, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației formulate de... și soluționarea cu celeritate a cauzei.

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

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr..... contestatoarele transmise note scrise.

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

... și..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura simplificată în vederea atribuirii contractului având ca obiect Furnizare diverse produse alimentare de bază... Paște 2026, cod... *Diverse produse alimentare (Rev.2)*, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr...., data limită de depunere a ofertelor fiind..., ora.... estimată a contractului de furnizare este..., fără TVA.

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii... a depus contestația în analiză, solicitând cele precizate în... introductivă a deciziei.

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

Trecând la soluționarea contestației, Consiliul constată că, prin fișa de date a achiziției, s-a solicitat:

III....) Capacitatea economica si financiara

... si/sau nivel(uri) minim(e) necesare... evaluarea respectarii cerintelor mentionate:

Alte cerințe economice sau financiare

Criteriu selectie:

Alte cerințe economice sau financiare

Modalitatea de indeplinire:

Ofertantul clasat pe locul I trebuie sa demonstreze ca la momentul solicitării documentelor suport... va avea acces sau are disponibile resurse reale, negrevate de datorii, depozite bancare, linii de credit confirmate de bănci ori alte resurse financiare, în original, suficiente... a realiza un cash flow de executie contractului de minim... fara TVA.

Modalitatea de indeplinire

Se va completa... de către operatorii economici participanți la procedura de atribuire cu informațiile aferente situației lor (Ofertantul trebuie sa faca dovada detinerii de lichiditati in val de..... a asigura desfasurarea contractului in bune conditii).

Documentele justificative care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea..., urmează să fie prezentate, la solicitarea autorității contractante, doar de către ofertantul clasat pe primul loc în clasamentul intermediar întocmit la finalizarea evaluării ofertelor.

Prin adresa nr....., autoritatea contractantă a solicitat... economic să clarifice următoarele:

1) Va solicitam sa clarificati motivul... care... dumneavoastra nu va fi în măsură să furnizeze un certificat cu privire la plata contribuțiilor la asigurările sociale și plata impozitelor, avand in vedere faptul ca in cadrul... de... (...) prezentat, la... II:... referitoare la operatorul economic, litera B:... ECONOMIC, s-a mentionat clar faptul ca "Operatorul economic NU va fi în măsură să furnizeze un certificat cu privire la plata contribuțiilor la asigurările sociale și plata impozitelor sau să furnizeze informații...."

2) Avand in vedere ca in cadrul fisei Fisei de date al capitolul III.....a)... contractele de achiziție de bunuri: executarea de livrări de tipul specificat se solicita:

Referințe despre livrări specificate:

Se va demonstra faptul ca ofertantul a furnizat in ultimii 3 ani produse similare.

Modalitatea de indeplinire

Trebuie precizate informații cum ar fi: numărul și data contractului/achizitiei invocat drept experiență similară..., beneficiarul, data și numărul documentului de recepție, precum și ponderea și/sau activitățile... care a fost responsabil.", vă solicităm să prezentați un... revizuit, completat corespunzător... experienta similara mentionata cu toate datele solicitate.

3)... a asigura desfășurarea corespunzătoare a procedurii, în conformitate cu prevederile art. 196 din Legea 98/2016 va solicitam sa prezentati documentele justificative la zi prin care să demonstrati îndeplinirea criteriilor... capacitatea economica si financiara - Alte cerințe economice sau financiare.

Ofertanta a răspuns în data de..., astfel:

Ca urmare a solicitării dumneavoastră de clarificări..., în calitate de ofertant în cadrul procedurii menționate mai sus, vă transmite următoarele precizări:

1. Referitor la confirmarea plății taxelor și impozitelor

Menționăm că selectarea opțiunii „NU” în cadrul formularului..., la secțiunea... capacitatea de a furniza certificate fiscale, a fost rezultatul unei erori materiale de completare, fără a reflecta situația reală a... economic.

Confirmăm prin prezenta că.... îndeplinește integral obligațiile... plata contribuțiilor la asigurările sociale, precum și plata impozitelor și taxelor către bugetul de stat și bugetul local.

În susținerea acestei declarații anexăm următoarele documente justificative:

- Certificat de atestare fiscală emis de ANAF, care atestă lipsa obligațiilor fiscale restante;

- Certificat... plata impozitelor și taxelor locale, emis de autoritatea publică locală.

2. Referitor la experiența similară

(...)

3. Referitor la capacitatea economică și financiară

... demonstrarea îndeplinirii criteriilor... capacitatea economică și financiară, conform prevederilor documentației de atribuire și art. 196 din Legea nr. 98/2016, anexăm:

- Bilanțul contabil anual... ultimul exercițiu financiar încheiat, împreună cu recipisa de depunere.

4. Precizare... fișierele...

(...)

Prin adresa nr....., autoritatea contractantă a comunicat... rezultatul procedurii, astfel:

În conformitate cu prevederile art. 215, alin (1) din Legea 98/2016, ca urmare a finalizării..., prin prezenta comunicare vă aducem la cunostință că în urma evaluării ofertelor și aplicării criteriului de atribuire la ofertele depuse în cadrul procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică mai sus menționat, oferta dumneavoastră a fost respinsă, aceasta fiind respinsă din următoarele motive:

Prin adresa nr....., comisia de evaluare a solicitat clarificări ofertantului după cum urmează:

(...)

În urma evaluării răspunsurilor la solicitările de clarificări transmise de ofertantul.... în termenul solicitat semnate cu semnătură electronică, bazată pe un certificat digital emis de un furnizor acreditat, comisia de evaluare a concluzionat faptul că oferta trebuie respinsă, având în vedere legislația în vigoare.

În urma verificării documentelor depuse conform punctului 3) din cadrul solicitării de clarificări „documentele justificative la zi prin care să demonstrați îndeplinirea criteriilor... capacitatea economică și financiară - Alte cerințe economice sau financiare”, solicitare ce se referă la capitolul III.....a) Alte cerințe economice sau financiare din fișa de date și anume - Cash flow în valoare de..., comisia a constatat faptul că ofertantul a prezentat Bilanțul contabil anual... ultimul exercițiu financiar încheiat, împreună cu recipisa de depunere, așa cum menționează și în adresa de înaintare a răspunsului de clarificări

3. Referitor la capacitatea economică și financiară

... demonstrarea îndeplinirii criteriilor... capacitatea economică și financiară, conform prevederilor documentației de atribuire și art. 196 din Legea nr. 98/2016, anexăm:

- Bilanțul contabil anual... ultimul exercițiu financiar încheiat, împreună cu recipisa de depunere. "

A fost alegerea ofertantului modul de ofertare și modul în care să justifice cele solicitate de autoritatea contractantă, astfel cum a fost mai sus reținut, și voința acestuia de a nu depune elemente edificatoare în susținerea îndeplinirii cerinței, iar acest aspect nu poate fi imputat autorității contractante.

Ofertanții trebuie să îndeplinească toate cerințelor minime prevăzute în documentație de atribuire (Fișa de date).

Autoritatea contractantă are obligativitatea ca în evaluarea ofertelor să țină cont inclusiv de prevederile art. 2, alin (2) din Legea 98/2016, cu modificările și completările ulterioare.

"(2) Principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică și a organizării concursurilor de soluții sunt:

- a) nediscriminarea;
- b) tratamentul egal;
- c) recunoașterea reciprocă;
- d) transparența;
- e) proporționalitatea;
- f) asumarea răspunderii. "

Răspunsul este neconcludent, bilanțul contabil anual nu demonstrează faptul ca ofertantul are cash flow solicitat.

Acceptând un bilanțul contabil anual... demonstrarea unui cash flow, sau retransmitand o solicitare de clarificari... prezentarea de noi documente, autoritatea contractanta ar incalca principiile care stau la baza atribuirii contractelor, atat fata de ofertanții ce au transmis documentele solicitate cat si fata de posibili ofertanți ce nu au depus oferte intrucat aceștia nu aveau capacitatea necesara... a îndeplini aceasta cerința.

Ofertantul trateaza cu superficialitate atat documentația depusa de autoritatea contractanta cat si solicitarea de clarificari, deoarece acesta nu demonstrează modalitatea de îndeplinire a cerinței de calificare... cash flow-ul, astfel cum a impus autoritatea contractantă prin fișa de date.

Având in vedere neîndeplinirea in totalitate a cerințelor solicitate prin fisa de date, oferta este respinsa, avand in vedere legislația in vigoare, mai exact in conformitate cu:

- art. 137, alin. (2), litera b) din H.G. 395/2016: *"în condițiile art. 215 alin. (5) din Lege, oferta este considerată neconformă în următoarele situații: b) a fost depusă de un ofertant care nu îndeplinește unul sau mai multe dintre criteriile de calificare stabilite în documentația de atribuire sau nu a completat... în conformitate cu cerințele stabilite de autoritatea contractantă; "*

- art. 134, alin. (5) din H.G. 395/2016: *"(5) în cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta în cadrul ofertei sau solicitării de participare, potrivit dispozițiilor art. 209 din Lege, iar candidatul/ofertantul nu transmite în termenul precizat de comisia de evaluare clarificările/completările solicitate sau clarificările/completările transmise nu sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă"*

coroborate cu

- art. 215 alin. 5 din Legea 98/2016... achizițiile publice: (5) *Oferta este considerată neconformă dacă nu respectă cerințele prezentate în documentele achiziției... "*

Aceasta decizie se bazeaza pe jurisprudenta in cazuri similare.

Consiliul constată, astfel cum a susținut și... contestatoare, că, deși autoritatea contractantă a prevăzut expres că documentele justificative... deținerea lichidităților (depozite bancare, linii de credit confirmate de bănci ori alte resurse financiare) se vor prezenta doar de către ofertantul clasat pe primul loc, aceasta solicită în etapa evaluării... a asigura desfășurarea corespunzătoare a procedurii, în conformitate cu prevederile art. 196 din Legea 98/2016 (...) documentele justificative la zi prin

care să demonstrați îndeplinirea criteriilor... capacitatea economică și financiară - Alte cerințe economice sau financiare.

Mai mult, trebuie subliniat că cerința din fișa de date a achiziției indică expres momentul la care trebuie să se demonstreze accesul la resursele disponibile, negrevate de datorii, respectiv **Ofertantul clasat pe locul I trebuie să demonstreze că la momentul solicitării documentelor suport... va avea acces sau are disponibile resurse reale, negrevate de datorii (...).**

Potrivit art. 196 alin. (1) Autoritatea contractantă **poate** solicita candidaților/ofertanților să depună toate sau o parte dintre documentele justificative ca dovadă a informațiilor cuprinse în..., în orice moment pe durata desfășurării unei proceduri de atribuire, dacă acest lucru este necesar... a asigura desfășurarea corespunzătoare a procedurii. Documentele solicitate vor trebui depuse de către candidați/ofertanți, sub sancțiunea excluderii, în termen de cel mult 5 zile lucrătoare de la primirea solicitării din... autorității contractante, cu posibilitatea de prelungire cu maximum 5 zile lucrătoare, la solicitarea motivată a candidatului/ofertantului respectiv.

(2) Înainte de atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru, cu excepția situației contractelor subsecvente atribuite în executarea unui acord-cadru, autoritatea contractantă, în **termen de o zi lucrătoare de la momentul stabilirii ofertantului clasat pe primul loc după aplicarea criteriului de atribuire**, respectiv în termen de o zi lucrătoare de la emiterea avizului conform, în situația în care documentația este supusă controlului ex-ante conform Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 98/... funcția de control ex-ante al procesului de atribuire a contractelor/acordurilor-cadru de achiziție publică, a contractelor/acordurilor-cadru sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, aprobată prin Legea nr. 186/2018, cu modificările și completările ulterioare, solicită acestuia să prezinte documente **justificative actualizate prin care să demonstreze îndeplinirea tuturor criteriilor de calificare și selecție**, în conformitate cu informațiile cuprinse în..., cu excepția procedurilor desfășurate în mai multe etape, când documentele justificative sunt solicitate înainte de transmiterea invitațiilor... etapa a doua către candidații selectați, acordând ofertantului/candidatului un termen de până la 7 zile lucrătoare... a răspunde la solicitarea de clarificare, sub sancțiunea respingerii ofertei ca inacceptabilă. Acest termen poate fi prelungit la solicitarea justificată a ofertantului/candidatului, cu cel mult 3 zile lucrătoare.

Într-adevăr, potrivit art. 196 alin. (1) din lege, autoritatea contractantă poate solicita toate sau o parte din documentele justificative, oricând pe parcursul desfășurării procedurii, însă, pe lângă faptul că nu trebuia omisă prevederea expresă din documentație a momentului la care urma a fi făcută dovada resurselor disponibile, trebuia să se aibă în vedere și faptul că documentele actualizate urmau a fi depuse de ofertantul clasat pe primul loc.

De asemenea, trebuie observat că solicitarea autorității contractante a fost una generală, fără a indica expres că se dorește

depunerea încă de la etapa... a dovezii deținerii cash-flow-ului necesar derulării contractului și, mai mult, în urma transmiterii răspunsului ofertantului nu s-a solicitat expres această dovadă.

Relevant... autoritatea contractantă era să verifice modul de îndeplinire a cerințelor de calificare, respectiv cash-flow-ul... economic, nu să respingă operatorii economici... nedepunerea unor dovezi nesolicitate expres.

Câtă vreme cash-flow-ul este un criteriu care poate fi verificat în mod obiectiv o solicitare suplimentară nu ar fi avantajat în niciun fel ofertanta, dimpotrivă, prin modul de evaluare a ofertelor, autoritatea contractantă a încălcat principiul proporționalității, alegând respingerea unei oferte... lipsa unei dovezi care putea fi obținută și care ar fi putut reflecta situația concretă a... economic.

Așadar, dincolo de faptul că, după cum a remarcat și contestatoarea, autoritatea contractantă a instituit o obligație prematură, a apreciat răspunsul la clarificări neconcludent, deși cash-flow-ul era un element care putea fi verificat în mod obiectiv.

De altfel, autoarea contestației a indicat unde ar fi putut fi verificate, în cadrul documentelor depuse atașat răspunsului, informațiile despre resursele disponibile, or, achizitoarea nu a adresat nicio întrebare expresă în referire la aceste aspecte, dimpotrivă a ales varianta eliminării din competiție a... economic.

Sanțiunea aplicată a fost disproportională, întrucât chiar dacă răspunsul la clarificări a fost considerat insuficient, achizitoarea trebuia să solicite clarificări exprese.

Autoritatea contractantă nu poate crea premisele respingerii ofertelor prin distorsionarea în etapa de evaluare a ofertelor a cerinței formulate la nivelul documentației, imprimând acesteia un alt sens decât cel enunțat inițial.

Prin contestație... a arătat că are mai mult de 80% din produsele ce fac obiectul pachetelor pe stoc, fiind prim furnizor, fără intermediari și a dus la bun sfârșit 2 contracte, similare, cu aceeași autoritate contractantă. Stocurile de produse alimentare sunt reflectate și bilanțul și balanțele depuse, în conturile de stocuri.

Din balanța aferentă lunii decembrie... în Clasa 5 Conturi de Trezorerie (... 7-8 din balanța la decembrie...) rezultă că subscrisa dispunea de o linie de credit la... de... cu mult peste... estimată a contractului.

Din balanța aferentă lunii decembrie 2025 în Clasa 5 Conturi de Trezorerie (... 7-8 din balanța la decembrie 2025) rezultă că subscrisa dispunea de o linie de credit la... de..., cu mult peste... estimată a contractului.

Aceste disponibilități bănești sunt confirmate de actele adiționale încheiate cu... la..., respectiv... și..., extras de cont linie de credit decembrie 2025, pe care le anexăm prezentei contestații.

Prin referirea la bilanțul depus unde apare linia de credit acordată de... făcut dovada cash-flow-ului.

Or, toate aceste elemente ar fi putut fi cu ușurință lămurite prin intermediul unor solicitări de clarificări.

Numai în urma obținerii tuturor informațiilor relevante și a documentelor în susținere, achizitoarea putea decide asupra existenței sau nu a cash-flow-ului impus prin fișa de date a achiziției.

Admiterea punctului de vedere al autorității contractante ar însemna dovada unui formalism excesiv și ar reprezenta o încălcare a principiului proporționalității stipulat de art. 2 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 98/2016, cum s-a arătat mai sus.

Măsura de respingere a ofertei încalcă principiul proporționalității care, potrivit... din 10 decembrie....., cu sediul în Anvers (Belgia)/Comisia, cauza T-195/08, punctul 57), impune ca actele

instituțiilor să nu depășească limitele a ceea ce este adecvat și necesar în

scopul realizării obiectivelor urmărite, înțelegându-se că, în cazul în care

este posibilă o alegere între mai multe măsuri adecvate, trebuie să se

recurgă la cea mai puțin constrângătoare, iar inconvenientele cauzate nu trebuie să fie disproporționate în raport cu scopurile urmărite (... din 5 mai.....' Union și alții, C-157/96, Rec., p. I-2211, punctul...). Acest

principiu impune autorității contractante, atunci când aceasta se

confruntă cu o ofertă ambiguă, iar o cerere de precizări cu privire la conținutul ofertei menționate ar putea asigura securitatea juridică în același mod precum respingerea imediată a ofertei în cauză, să solicite precizări candidatului vizat, mai degrabă, decât să opteze... respingerea pură și simplă a ofertei acestuia (a se vedea în acest sens.../ Comisia, punctul 56 de mai sus, punctul...).

În același sens este și... din 10 octombrie..., Solelec și alții/Parlamentul, T-281/16, EU: T:....: 711.

Totodată, trebuie amintit că, în jurisprudența sa, Curtea de Justiție a... a stabilit că autoritatea adjudecătoare trebuie să interpreteze criteriile în același fel pe parcursul întregii proceduri. Principiul egalității de tratament presupune ca toți participanții la o procedură de atribuire să beneficieze de aplicarea acelorași condiții impuse de autoritate, astfel

încât să se garanteze că este înlăturat orice risc de favoritism și de arbitrar din... autorității.

Se constată astfel a fi fondate criticile vizavi de decizia de respingere a ofertei contestatoarei, fiind necesară reevaluarea acestei oferte.

În ceea ce privește oferta câștigătoare, aparținând societății..., se reține că, prin adresa nr...., s-au solicitat acesteia următoarele clarificări:

1) Având în vedere că în cadrul fisei Fisei de date al capitolul III.....a) Alte cerințe economice sau financiare se solicita:

Cash flow:

Ofertantul clasat pe locul I trebuie să demonstreze că la momentul solicitării documentelor suport... va avea acces sau are disponibile resurse reale, negrevate de datorii, depozite bancare, linii de credit confirmate de bănci ori alte resurse financiare, în original, suficiente... a realiza un cash flow de execuție contractului de minim... fără TVA.

Modalitatea de îndeplinire

(...)

2) Având în vedere că în cadrul fisei Fisei de date al capitolul III.....a)... contractele de achiziție de bunuri: executarea de livrări de tipul specificat:

Referințe despre livrări specificate:

Se va demonstra faptul că ofertantul a furnizat în ultimii 3 ani produse similare.

Modalitatea de îndeplinire

Trebuie precizate informații cum ar fi: numărul și data contractului/achiziției invocat drept experiență similară..., beneficiarul, data și numărul documentului de recepție, precum și ponderea și/sau activitățile... care a fost responsabil.", va solicităm să clarificați nementiunea în cadrul... de... (...) prezentat, la...: Criterii de selecție, litera C: CAPACITATEA TEHNICĂ ȘI PROFESIONALĂ a unei experiențe similare

Vă rugăm să corectați formularul prin transmiterea unui... revizuit completat conform solicitării autorității contractante.

3)... a asigura desfășurarea corespunzătoare a procedurii, în conformitate cu prevederile art. 196 din Legea 98/2016 va solicităm să prezentați documentele justificative la zi prin care să demonstrați îndeplinirea criteriilor... capacitatea economică și financiară - Alte cerințe economice sau financiare

(...).

În răspunsul transmis, a fost depusă, între altele, dovada cash-flow-ului necesar derulării contractului.

În lipsa indicării unor elemente concrete în cadrul contestației vizavi de modul de îndeplinire de către această societate a criteriilor... capacitatea economică și financiară, considerat a fi contrar solicitărilor documentației, criticile contestatoarei vizavi de oferta câștigătoare se constată a fi neîntemeiate.

Raportat la situația factuală și de drept expusă, Consiliul va admite, în parte, contestația formulată de... și va dispune reevaluarea ofertei

acestei societăți. Va fi respinsă solicitarea de reevaluarea a ofertei câștigătoare.

Va fi respinsă, de asemenea, solicitarea de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor determinate de soluționarea contestației, nefiind depuse dovezi în susținerea cererii.

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

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016... 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... organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor... considerentele evocate în motivarea prezentei, admite, în parte, contestația formulată de..., în contradictoriu cu... și..., și anulează raportul procedurii de atribuire nr...., în... ce privește oferta contestatoarei, procesele-verbale subsecvente, în... ce privește oferta contestatoarei, și comunicările... rezultatul procedurii. Obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei..., în termen de 15 zile de la primirea deciziei, cu respectarea celor din motivare, a documentației de atribuire și a dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice. Rezultatul procedurii va fi comunicat operatorilor economici în termenul legal.

În temeiul art. 26 alin. (6) din lege, respinge, ca nefondată, solicitarea de anulare a actelor... reevaluarea ofertei... și dispunerea reevaluării acestei oferte.

Respinge solicitarea de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor determinate de soluționarea contestației.

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

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare... părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

PREȘEDINTE,

...
...

MEMBRU,

...
...

MEMBRU,

...
...