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..., în calitate de lider al asocierii... -..., cu sediul în. nr...., judeţul..., înregistrată în Registrul Comerţului sub nr...., având..., reprezentată convenţional de... - Cabinet de avocat, privind procedura de licitație deschisă organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect Achiziția serviciilor de spălare, uscare și călcare a inventarului moale din cadrul instituției, co*d... Servicii de colectare de rufe pentru spălat (Rev.2), de..... ., cu sediul în.....* nr....., în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat:

- anularea... procedurii nr.... şi a comunicării rezultatului procedurii nr....;
- declararea ofertei sale ca fiind conformă;
- reevaluarea ofertei depuse de ofertantul... şi declararea acesteia ca neconformă.

Prin cererea de intervenție nr...., înregistrată la Consiliu cu nr...., depusă de..., cu sediul în..... nr...., sector..., înregistrată în Registrul Comerţului sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator..., privind aceeași procedură de licitație deschisă, intervenienta a solicitat:

- admiterea în principiu a cererii de intervenţie;
- respingerea ca nefondată a contestaţiei formulate de...;
- menţinerea... procedurii nr.... şi a comunicării rezultatului procedurii nr.... ca fiind legale şi temeinice.

Contestația și cererea de intervenție vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 66 alin. (1), art. 67 alin. (1) și art. 123 alin. (1) C. proc. civ.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent... dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care ofertantul..., în calitate de lider al asocierii... -..., critică rezultatul procedurii, comunicat prin adresa nr..... și raportul procedurii nr...., solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

În fapt, contestatoarea arată că, prin comunicarea rezultatului procedurii nr...., autoritatea contractantă i-a comunicat că oferta sa a fost declarată neconformă şi inacceptabilă, în temeiul art. 134 alin. (5) teza a II a şi art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 359/2016, pe considerente legate de nerespectarea cerinţelor din caietul de sarcini şi a legislaţiei sanitare în vigoare, respectiv nerespectarea circuitelor epidemiologice, absenţa barierelor fizice obligatorii între zonele curate şi cele murdare, precum şi incapacitatea tehnică de a demonstra conformitatea echipamentelor cu standardele de dezinfecţie termică şi capacitate de procesare solicitate prin documentaţia de atribuire.

Prin raportul procedurii nr...., autoritatea contractantă a stabilit că, în urma evaluării tehnice şi financiare, oferta depusă de ofertantul... a fost declarată câştigătoare, cu preţul de..., fără TVA, respectiv că oferta asocierii a fost respinsă în etapa evaluării tehnice din cauza neconformităţii cu cerinţele caietului de sarcini.

1. Contestatoarea susține că oferta sa este, în realitate, conformă și trebuia considerată admisibilă

În acest sens, arată că autoritatea contractantă a respins oferta sa ca neconformă şi inacceptabilă pentru mai multe motive pe care le consideră neîntemeiate, după cum urmează:

.... Referitor la cerinţa unui circuit complet distinct al lenjeriei din secţiile de boli infecţioase/...

... de evaluare susţine că, în ceea ce priveşte asociatul...., schiţa orientativă prezentată prin răspunsul la clarificare nu evidenţiază clar traseul distinct al lenjeriei din secţiile de boli infecţioase/..., precum şi că accesul personalului se intersectează cu zona de rufe curate pentru ajungerea în zona de rufe murdare.

În fapt, petenta arată că, prin răspunsul la clarificări nr.... (... 1), a descris explicit circuitul distinct: maşina de spălat..., uscătorul... U4, calandrul... 3, utilajele fiind vizibile pe schiţa orientativă de la... 9.

Legislaţia (Ordinul... /..., Anexa 1, norma...) prevede obligatoriu vestiar-filtru la trecerea dintre zonele murdară şi curată (pentru schimb de uniformă, spălat pe mâini, dezinfectat) iar acesta este evidenţiat pe schiţă şi descris detaliat (inclusiv poze) în documentul Propunere tehnică vol. III - asociat ..._signed.pdf (pag. 2, 5) din oferta tehnică încărcat pe SEAP. La... 2 este precizat că există un circuit distinct pentru secţiile de boli transmisibile şi..., iar la... 5 are descrierea vestiarului filtru, inclusiv poze reprezentative. De asemenea, vestiarul filtru este evidenţiat la... 9 în schiţă, observându-se că este încastrat în peretele despărţitor.

Ordinul... din decembrie..., anexa 1 norma... spune căci ”La trecerea dintr-o zonă a spălătoriei în alta personalul este obligat să schimbe uniforma de lucru trecând prin vestiarul filtru", astfel încât intersecţia accesului personalului nu contravine normelor, deoarece trecerea se face obligatoriu prin vestiar-filtru cu schimbarea uniformei şi dezinfecţie.

.... Referitor la cerinţa separării totale a zonei murdare de zona curată prin perete igienic despărţitor şi vestiar-filtru

... de evaluare susţine că, în ceea ce priveşte asociatul...., în reprezentarea grafică prezentată nu este evidenţiat peretele igienic şi nu este indicat modul de funcţionare a filtrului personal.

Contrar acestor susţineri, vestiarul-filtru este încastrat în peretele despărţitor (schiţa pag. 9), iar peretele fizic igienic şi modul de funcţionare sunt descrise explicit în Propunere tehnică vol. III (pag. 1, 5...).

Petenta consideră că nu se poate desena „modul de funcţionare" pe o schiţă grafică, însă descrierea (scrisă) şi pozele prezentate sunt suficiente şi conforme cu cerinţele caietului de sarcini.

.... Referitor la cerinţa privind accesul din exterior către cele două zone prin intrări separate

... de evaluare susţine că, în ceea ce priveşte asociatul..., pe schiţa amplasamentului prezentată de acesta nu sunt evidenţiate uşile exterioare distincte de acces a personalului în zona curată/murdară.

Cu privire la aceste susţineri, arată că, de fapt, cerinţa vizează accesul textilelor, nu neapărat al personalului (personalul intră în zona curată prin vestiar-filtru). Pe schiţa de la... 9 a răspunsului 228/... sunt marcate clar:... zona murdară.... zona murdară şi Ieşire... curate, acelaşi lucru fiind menţionat explicit şi în... tehnică vol. III (pag. 1), iar schiţa completă a fost depusă încă prin ofertă (Propunere tehnică vol. II - lider, pag. 21).

Prin urmare, contestatoarea consideră că respingerea ofertei sale pentru lipsa unor detalii grafice, care nu sunt cerute expres de caietul de sarcini, este disproporţionată şi încalcă principiul proporţionalităţii şi tratamentului egal precum şi dispoziţiile art. 134 alin. (7) şi (8) şi art. 1... alin. (3) din HG nr. 395/2016 care arată că oferta nu poate fi declarată neconformă pentru abateri tehnice minore sau vicii de formă, atunci când elementele esenţiale sunt demonstrate prin documente scrise, poze şi specificaţii tehnice existente deja în ofertă, iar eventuala corectare/completare este susţinută şi de informaţii existente iniţial în alte documente prezentate de ofertant, sau a căror corectare/completare are rol de clarificare sau de confirmare.

1.4. Referitor la cerinţele de capacitate de spălare a... de spălare

... de evaluare contestă capacitatea de... kg/h prezentată prin clarificări, pe baza unor informaţii preluate de pe site-ul producătorului şi consideră răspunsul neconcludent şi nefăcând dovada îndeplinirii cerinţelor minime solicitate prin caietul de sarcini.

Contestatoarea consideră că aceste susţineri denotă neînţelegerea explicaţiilor privind capacitatea de spălare a..., astfel, capacitatea de 36 kg/ciclu este capacitatea de încărcare (cu rufe murdare) pe ciclu, în timp ce capacitatea de spălare orară rezultă din numărul... cicluri (...) pe intervalul de timp.

Calculul detaliat al capacităţii de spălare, ţinând cont de timpii de spălare conform Ordinului... /..., a fost prezentat încă din oferta iniţială (pag. 110 vol. II) şi în răspunsurile la clarificări (inclusiv răspunsul la clarificări din...).

Caietul de sarcini solicită specificaţiile tehnice ale maşinii (depuse la pag. 112), iar nu documente semnate de producător cu capacitatea orară exactă, aşa cum, în mod greşit, interpretează... de evaluare prin actul contestat.

Prin armare, consideră că respingerea ofertei sale ignoră explicaţiile tehnice clare şi documentele justificative transmise, este disproporţionată şi formalistă, încălcând principiile transparenţei, tratamentului egal şi proporţionalităţii.

În conformitate cu prevederile art. 134 din HG 395/2016, dacă considera informaţiile transmise insuficiente sau neclare... avea obligaţia de a solicita clarificări suplimentare înainte de a respinge oferta, iar nu de a veni cu cerinţe noi post-factum (document din partea producătorului, etc).

2. Oferta declarată câştigătoare depusă de ofertantul... este neconformă şi trebuia respinsă ca inacceptabilă

.... În ceea ce priveşte ofertantul declarat câştigător, autoarea contestației apreciază că a avut loc o modificare substanţială a ofertei prin clarificări, chestiune interzisă expres de prevederile art. 134 alin. (6) şi art. 1... alin. (3) din HG nr. 395/2016.

Astfel, la evaluarea propunerii tehnice (din...)... a constatat iniţial că capacitatea instalată la locaţia din Oradea era sub... kg/h (..., 5 kg/h), cerând clarificări operatorului ecoiomic. Ori, la clarificări, ofertantul a adus utilaje din alte locaţii (Braşov, Bucureşti), ceea ce constituie o modificare substanţială a ofertei, interzisă de legislaţie.

Ca documente justificative în sprijinul clarificărilor, ofertantul... a adus facturi - cu alte utilaje deţinute (în afara celor prezentate în oferta tehnică iniţială) în celelalte locaţii din ţară, atingând astfel pragul de procesare de... de kilograme pe oră. Ori, acest fapt reprezintă o modificare a ofertei tehnice, deoarece, în oferta tehnică, operatorul economic a adus utilajele pentru executarea contractului, acestea nefiind suficiente, iar la clarificări a venit cu alte utilaje din alte locaţii din proprietatea acestuia.

Oferta tehnică a fost modificată substanţial, prin clarificări, pentru a atinge capacitatea de procesare, în caz contrar nefiind admisibilă, ori, modificarea elementelor esenţiale (capacitate de procesare) echivalează cu o nouă ofertă, ceea ce încalcă prevederile legale menţionate.

.... Tot cu privire la ofertantul declarat câştigător, contestatoarea consideră că, calculul capacităţii de spălare este incorect şi nejustificat

... a acceptat capacităţi declarate ca fiind „pe oră" fără a verifica durata ciclurilor de spălare, ceea ce duce la o supraevaluare evidentă (ex.... 2... kg - capacitate de încărcare, nu de spălare orară), aplicând un standard diferit faţă de oferta sa (pct..... de mai sus).

Astfel, nu se poate înţelege cum a tras concluzia... de evaluare că 2... kg este capacitatea de spălare a maşinii pe oră, câtă vreme capacitatea respectivă, dată de fişa tehnică, este de încărcare a rufelor murdare, iar nu de spălare. Nu rezultă, pentru determinarea capacităţii de spălare, cât durează un ciclu de spălare sau câte cicluri de spălare are pe oră pentru a determina capacitatea de procesare pe ora.

Prin urmare, apreciază că aceste aspecte demonstrează tratament inegal şi discriminatoriu raportat la modalitatea de evaluare a ofertei sale, contrar prevederilor art. 2 lit. a) şi b) din Legea 98/2016.

Sub un ultim aspect, arată că își rezervă dreptul de a completa motivele de contestaţie referitoare la oferta depusă de ofertantul... după obţinerea accesului la dosarul achiziţiei, având în vedere împrejurarea că ofertantul menţionat a declarat ca confidenţiale toate documentele incluse în cadrul propunerii tehnice, fără a motiva şi mai ales a dovedi, în vreun fel, caracterul confidenţial al acestora.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de..., solicitând respingerea acesteia ca nefondată.

Autoritatea arată că în cadrul procedurii în cauză au fost depuse 2 oferte. După finalizarea evaluării ofertelor și transmiterea rezultatului procedurii de atribuire, ofertantul asocierea... și... a solicitat acces la dosarul procedurii de achiziție. Drept urmare, a procedat la transmiterea către acesta a tuturor documentelor din dosarul procedurii de achiziție publică, cu excepția celor indicate și demonstrate de către ofertantul... ca fiind confidențiale, mai exact a unor părți din cadrul propunerii tehnice.

1. Arătând ce documente au fost transmise ofertantului..., autoritatea apreciază că i-au fost puse la dispoziție toate informațiile din dosarul procedurii de achiziție. Din cuprinsul proceselor verbale de evaluare DUAE, tehnic, financiar și al documentelor justificative rezultă, în mod clar, toată activitatea de evaluare a ofertelor, fiind consemnat atât ceea ce s-a prezentat de către ofertanți, cât și ceea ce s-a solicitat prin clarificări și, totodată, răspunsurile aferente ale ofertanților. Din acest motiv, apreciază că toate informațiile aferente dosarului procedurii de achiziție au fost deja puse la dispoziția contestatoarei.

2. În ceea ce privește evaluarea propunerii tehnice a ofertantului desemnat ca fiind câștigător..., raportat la criticile contestatoarei, achizitoarea face următoarele precizări:

a) Așa cum rezultă din procesul verbal de evaluare tehnică... de evaluare a avut în vedere, pentru demonstrarea cerinței privind capacitatea de spălare a ofertantului, doar cele menționate de către acesta în cadrul ofertei sale la... 6 și 7. Rezultând o capacitate sub nivelul minim impus prin caietul de sarcini (... kg/oră), în conformitate cu prevederile legale... de evaluare a solicitat clarificări ofertantului.... În acest sens, invocă prevederile art. 1... lit. i) și art. 134 alin. (1) din HG nr. 395/2016.

De asemenea, autoritatea arată că ofertantul a răspuns în termenul stabilit, făcând precizarea că îndeplinește... minimă solicitată prin caietul de sarcini, deoarece are la dispoziție toate utilajele sale, inclusiv cele ce se găsesc la alte puncte de lucru/unități de producție din țară și indică, în acest sens, faptul că la paginile 153 - 155 din... tehnică a prezentat deja documente justificative pentru aceste utilaje (facturi de achiziție). Doar după verificarea documentelor indicate, din cadrul propunerii tehnice a ofertantului... a stabilit... ca fiind îndeplinită.

În aceste condiții, apreciază că nu se confirmă critica contestatoarei cu privire la modificarea ofertei de către..., deoarece prin răspunsul său acesta doar a clarificat modalitatea de îndeplinire a cerinței din caietul de sarcini, prin trimiterea la documente ce fuseseră deja incluse în cadrul ofertei sale tehnice și nu prin prezentarea altor documente justificative.

b). Referitor la capacitatea de spălare a utilajelor/echipamentelor indicate de către ofertanți... de evaluare, în cazul ambelor oferte depuse, așa cum rezultă din consemnările procesului verbal de evaluare tehnică, a avut în vedere cele menționate de către ofertanți, de documentele prezentate de către aceștia în cadrul ofertelor, iar atunci când a considerat că se impune a consultat și site-urile de specialitate ale producătorilor din domeniu.

Autoritatea precizează că, în evaluare, s-au aplicat aceleași criterii ambelor oferte, raportat la cerințele caietului de sarcini și că, în conformitate cu prevederile legale... de evaluare are dreptul de a consulta și de a obține informații și din alte surse oficiale (cum sunt site-urile de specialitate ale producătorilor din domeniu) fără a putea însă să procedeze la respingerea unei oferte pe baza acestor informații. Astfel că, în cazul în care nu s-au confirmat cele menționate de către ofertanți... de evaluare nu a procedat la respingerea ofertei respective, ci a procedat la solicitarea de clarificări.

În ceea ce privește utilajele/echipamentele indicate de către... pentru prestarea serviciilor, autoritatea arată că... procesului verbal de evaluare... a reținut următoarele (chiar dacă în cadrul ofertei tehnice sunt indicate mai multe utilaje pe care ofertantul le are la dispoziție): 1 buc. -... - producție Germania - capacitate 2... kg; 2 buc. -... - producție Germania - capacitate 63 kg; 1 buc. -... - producție Germania - capacitate 45 kg; 2 buc.... - producție Germania - capacitate... Kg; 1 buc.... - producție Germania - capacitate 11 Kg; 1 buc.... - producție

Germania - capacitate... Kg;... de spălare cu barieră igienică alcătuit din 18 camere Vega - producție Germania - capacitate... kg./oră; mașină de spălat cu centrifugare ... model FA 250 BW - 25 kg; mașină de spălat cu centrifugare ... model FA...0 BW -... kg; mașină de spălat cu centrifugare... ... model FA 8... BW - 80 kg; Mașină de spălat cu centrifugare ... model FA... BW - 250 kg.

Calculând capacitatea totală de spălare a utilajelor (a celor menționate) rezultă că este deja îndeplinită... minimă de... de kg/oră. De asemenea, la... 153, la poziția 020 (articolul...57), din factura cu numărul..., este dovedită achiziția, de către firma..., a unui Sistem de spălare industrială PowerTransPT 36-16, care are o capacitate de spălare echivalentă de... de kg/oră. Acest utilaj nu a fost luat în calcul deoarece ofertantul deja îndeplinise condițiile solicitate.

Drept urmare, apreciază că nici această critică a contestatoarei nu se confirmă.

3. În ceea ce privește evaluarea propunerii tehnice a ofertantului asocierea formată din... și..., achizitoarea face următoarele precizări:

a) Referitor la... - Prestatorul este obligat să facă dovada existenței în spălătorie a unui circuit complet distinct al lenjeriei care provine din Spitale de.../secțiile de cel al lenjeriei provenite din alte unități sanitare - consideră a fi deosebit de importante reținerile comisei de evaluare din cadrul procesului verbal de evaluare tehnică, conform cărora asociatul... nu a prezentat în cadrul ofertei o schiță sau un plan de situație pentru locul de prestare al serviciilor ce fac obiectul procedurii de achiziție. Mai mult, acest aspect este confirmat chiar de către contestatoare, prin răspunsul la solicitarea de clarificare a..., deoarece doar în cadrul răspunsului său aceasta prezintă ”o schiță orientativă” a amplasamentului:

”În fapt, prin răspunsul la clarificări nr.... (... 1) am descris circuitul distinct: mașina de spălat..., uscătorul... U4, calandrul... 3, utilajele fiind vizibile pe schița orientativă de la... 9”.

Achizitoarea apreciază că, în aceste condiții, rezultă în mod clar că, în ceea ce-l privește pe asociatul..., demonstrarea îndeplinirii acestei cerințe a existat doar la nivel declarativ, fără să existe documente justificative în acest sens, în cadrul ofertei.

De altfel, prin răspunsul său ofertantul a și recunoscut acest aspect, iar prezentarea ”schiței orientative” a amplasamentul echivalează, în fapt, cu o completare a ofertei, ea nefiind susținută de alte documente din cadrul ofertei.

Analizând răspunsul ofertantului rezultă că în ceea ce îl privește pe ofertantul asociat..., operator economic care și el va trebui să presteze același tip de activități ca și liderul asocierii, din reprezentarea grafică orientativă prezentată prin răspunsul la clarificare, reiese că nu este evidențiat în mod clar traseul/circuitul complet distinct pentru lenjeria din secțiile de boli transmisibile și... de cea din celelalte secții ale....

Mai mult, conform reprezentării grafice anexate rezultă că accesul personalului în cadrul amplasamentului se intersectează cu zona de rufe curate pentru ajungerea în zona rufe murdare.

Raportat la faptul că pentru a putea presta partea ce-i revine din contract, ofertantul asociat... trebuie să respecte aceleași reguli și normative ca și liderul asocierii, coroborat cu răspunsul și informațiile anterior menționate, autoritatea apreciază că, în mod corect... de evaluare a constatat nerespectarea prevederilor caietului de sarcini, răspunsul ofertantului fiind neconcludent.

b). Referitor la... - Separarea zonei murdare de cea curată să fie totală printr-o barieră fizică - perete igienic, fapt ce împiedică contaminarea lenjeriei curate de cea murdară cu potențial infecțios. Separarea celor două zone (zona murdară și zona curată) să fie totală cu perete despărțitor construit și vestiar filtru între zone - autoritatea consideră a fi deosebit de importante reținerile..., din cadrul procesului verbal de evaluare tehnică, conform cărora asociatul... nu a prezentat în cadrul ofertei o schiță sau un plan de situație pentru locul de prestare al serviciilor ce fac obiectul procedurii de achiziție.

Analizând răspunsul acestuia rezultă că în ceea ce îl privește pe ofertantul asociat..., operator economic care și el va trebui să presteze același tip de activități ca și liderul asocierii (conform acord de asociere), din reprezentarea grafică orientativă prezentată prin răspunsul la clarificare, nu este evidențiată în mod clar bariera fizică - perete igienic, ce împiedică contaminarea lenjeriei curate de cea murdară cu potențial infecțios.

Conform reprezentării grafice anexate rezultă doar menționarea existenței unui filtru personal trecere zona murdară curată, fără a fi indicat modul de funcționare a acestui filtru și de trecere prin zidul despărțitor. În fapt, reprezentarea grafică la care face referire contestatoarea, reprezintă un document minimalist ce nu permite, în realitate, clarificarea/identificarea elementelor solicitate prin caietul de sarcini.

Raportat la faptul că pentru a putea presta partea ce-i revine din contract, ofertantul asociat... trebuie să respecte aceleași reguli și normative ca și liderul asocierii, coroborat cu răspunsul și informațiile anterior menționate, autoritatea apreciază că, în mod corect... de evaluare a constatat nerespectarea prevederilor caietului de sarcini, răspunsul ofertantului fiind neconcludent.

c) Referitor la... - Prestatorul este obligat conform legislației în vigoare să asigure accesul din exterior către cele două spații funcționale: cea murdară și cea curată prin doua intrări separate - autoritatea consideră a fi deosebit de importante reținerile Comisei, din cadrul procesului verbal de evaluare tehnică, coroborate cu prevederile caietului de sarcini prin care la pag. 8-9, se menționează următoarele:

”2. Prestatorul este obligat să facă dovada existenței în spălătorie a unui circuit complet distinct al lenjeriei care provine din Spitale de... de cel al lenjeriei provenite din alte unități sanitare -....

Nerespectarea acestei cerințe duce la descalificarea ofertantului. Ofertantul va da o declarație pe proprie răspundere ca în cadrul spălătoriei sale exista circuit complet distinct al lenjeriei care provine din secții de boli infecțioase și va depune planul de situație cu evidențierea circuitelor".

3. Separarea zonei murdare de cea curată să fie totală printr-o barieră fizică - perete igienic, fapt ce împiedică contaminarea lenjeriei curate de cea murdară cu potențial infecțios. Separarea celor două zone (zona murdară și zona curată) să fie totală cu perete despărțitor construit și vestiar filtru între zone. Se dovedește prin depunere schiței spălătoriei unde este evidențiat peretele despărțitor și vestiarul filtru dintre zone...., nerespectarea ei duce la respingerea ofertei.

4. Prestatorul este obligat conform legislației în vigoare să asigure accesul din exterior către cele două spații funcționale: cea murdară și cea curată prin două intrări separate - se depune schița cu evidențierea acestora."

Astfel, în ceea ce îl privește pe ofertantul..., pe schița/schema amplasamentului, prezentată doar prin răspunsul la solicitarea de clarificare, nu sunt evidențiate cele solicitate, respectiv uși exterioare, distincte, de acces ale personalului în zona murdară și în zona curată. În fapt, reprezentarea grafică la care face referire contestatoarea, reprezintă un document minimalist ce nu permite, în realitate, clarificarea/identificarea elementelor solicitate prin caietul de sarcini.

Raportat la faptul că pentru a putea presta partea ce-i revine din contract, ofertantul asociat... trebuie să respecte aceleași reguli și normative ca și liderul asocierii, coroborat cu răspunsul și informațiile anterior menționate, autoritatea apreciază că, în mod corect... de evaluare a constatat nerespectarea prevederilor caietului de sarcini, răspunsul ofertantului fiind neconcludent.

d) Referitor la... - Capacitatea de spălare a mașinilor de spălat cu bariera septică va fi de minim 2...0kg/h pentru asigurarea cantităților zilnice și pentru acoperirea în situații neprevăzute - achizitoarea consideră a fi foarte important faptul că, în cadrul ofertei tehnice, tocmai proprietarul echipamentului, asociatul..., menționează în două secțiuni distincte din oferta sa tehnică (... 22 si... 28) că... de spălare are o capacitate de... de kg/oră.

Totodată, acesta explică în ce constă procesul de spălare, la paginile 18 - 20 din oferta sa tehnică, unde... (Propunere... vol III - asociat ..._signed) și prezintă certificatul/documentul aferent "Programului 16 - Lenjerie... (sânge)" pentru... PT36-13, emis de către Tehnician service CHT:..., care specifică că programul respectiv are un tact de 180 secunde pentru spălarea de la K1 la K 13 (cuva 1 la cuva 13), timp minim de spălare principală de 13 min, cu o capacitate de încărcare pe cuvă de... de kg.

În plus, la paginile 20 -22..., din oferta tehnică (Propunere... vol III - asociat ..._signed) prezintă certificatul/documentul aferent "Programului 15 - Lenjerie..." pentru... PT36-13, emis de către Tehnician service CHT:..., care specifică că programul respectiv are un tact de 180 secunde pentru spălarea de la K1 la K 13 (cuva 1 la cuva 13), timp minim de spălare principală de 13 min, cu o capacitate de încărcare pe cuvă de... de kg.

În răspunsul la solicitarea de clarificare cu nr.... a autorității, asocierea ... și..., a răspuns în termenul legal și a anexat în conținut un program de spălat (... 6) -” Programul 20 -... haine lucru Bloc... alb”, unde tactul... PT36-13 este de 64 de secunde, cu o capacitate de încărcare pe cuvă de 36 de kg.

... a prezintat în oferta tehnică, la..., o procedură internă a asociatului..., unde este prezentat... de spălare... PT 36-13, și unde acesta prezintă datele care au stat la baza calculului capacităților de spălare ale..., și analizând comparativ rezultă anumite diferențe, respectiv tactul pentru program de 70 secunde și o capacitate de încărcare pe cuva de 36 kg.

..., referindu-se la același... de spălare, a menționat și o capacitate de spălare de... kg/oră, ceea ce implică o diferență mai mult decât considerabilă.

Prin urmare, autoritatea apreciază că era îndreptățită... de evaluare să verifice această capacitate a unui singur echipament, inclusiv pe site-urile de specialitate ale unor producători cu activitate în domeniul de referință. Pentru că cele declarate de către... nu au putut fi confirmate, au fost solicitate clarificări ofertantului cu referire la: orice documente justificative, emise, semnate sau contrasemnate de către producătorul echipamentului care să confirme capacitatea de... de kg/oră a ”... de spălare cu bari*era igienică și 13 camere... - producție Germania”.*

Ofertantul a răspuns în termen, transmițând următoarele:

- Adresa de răspuns;
- Declarație de conformitate distribuitor;
- Declarație de conformitate producător;
- Factura privind achiziția.

Analizând documentele prezentate... a reținut că, în continuare, nu se confirmă de către distribuitor sau producător o capacitate a... PT36-13 de... kg pe oră.

Din documentele emise de către distribuitor și producător rezultă o încărcătură nominală de 36 de kg, un timp minim pentru procesul de spălare (integral) de 10 minute, la o temperatură de 70o C. Ori, conform Ordinului nr.... din 7 decembrie..., în ceea ce privește lenjeria provenită de la spitale, numai etapa de spălare principală prevede un timp de minim 10 minute, la o temperatură de 90o C. Totodată, din analiza cuprinsului anexei la Declarația de conformitate, emisă de către distribuitor, rezultă că secțiunea Dozaj în cuvă (ml/kg) este blurată.

În urma analizei datelor puse la dispoziția... de evaluare de către..., se constată că, în ipoteza în care capacitatea de încărcare a unei cuve este de... kg, conform informațiilor comunicate de proprietarul... de spălat, capacitatea declarată de spălare de... kg/oră nu poate fi realizată. Astfel, raportat la un număr de..... cicluri/oră și o încărcare de... kg/ciclu, rezultă o capacitate maximă de..., 9 kg/oră, diferită de cea de... kg.

Totodată, în condițiile în care durata unui tact tehnologic necesar procesului de spălare a lenjeriei de..., astfel cum este prezentată de... în... tehnică (pag. 18-22), este de 180 de secunde, rezultă că realizarea unui număr de..... șarje/oră nu este fezabilă din punct de vedere tehnic.

Referitor la „Programul 20 -... haine lucru Bloc... alb” al... de spălat, prezentat în răspunsul la solicitarea de clarificări, se constată că tactul tehnologic indicat este de 64 de secunde, valoare semnificativ inferioară - de aproximativ trei ori mai mică - comparativ cu tactul de 180 de secunde declarat de către... pentru „Programul 16 - Lenjerie... (sânge)” și „Programul 15 - Lenjerie...”, programe destinate în mod specific procesării lenjeriei provenite din unități spitalicești.

Coroborând răspunsul și informațiile anterior menționate, autoritatea apreciază că, în mod corect... de evaluare a constatat nerespectarea prevederilor caietului de sarcini, răspunsul ofertantului fiind neconcludent.

În considerarea tuturor celor menționate la punctul 3, apreciază ca fiind fondată și legală decizia... de evaluare de respingere a ofertei prezentate de către asocierea... și... în condițiile în care ofertantul nu demonstrează îndeplinirea cerințelor caietului de sarcini deoarece răspunsurile sale sunt neconcludente.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a transmis documentele necesare soluționării contestației în format electronic, pe suport stick.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea a formulat următoarea cerere:

”Prin prezenta formulez o cerere conform Legii nr.544/... privind liberul acces la informatiile de interes public. Doresc să primesc o copie de pe următoarele documente aferente dosarului.../2, Achizitia serviciilor de spălare., uscare și călcare a inventarului moale din cadrul institutiei..... Beiuș:

-... tehnică a... și toate documentele prin care... a constatat conformitatea acesteia cu cerintele caietului de sarcini

- Documentele din oferta... privind dotările, utilajele, spațiile autorizate, mijloacele de transport, personalul și procedurile operaționale declarate pentru executarea acordului cadru

- Orice verificări, note, concluzii, capturi, informații obținute din surse externe sau corespondența purtată de... de evaluare care au stat la baza declarații ofertei... ca admisibilă, conformă și câștigătoare.

Doresc ca informaţiile solicitate să îmi fie furnizate, în format electronic, la următoarea adresă de e-mail:....

Sunt dispus să plătesc taxele aferente serviciilor de copiere a documentelor solicitate (dacă se solicită copii în scris)”.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea a formulat următoarea cerere:

”Prin prezenta formulăm o cerere conform Legii 544/... privind liberul acces la informațiile de interes public. Dorim să primim o copie de pe documentele aferente dosarului.../2, Achiziţia serviciilor de spălare, uscare și călcare a inventarului moale din cadrul instituţiei..... .

-... tehnică a... și toate documentele prin care... a constatat conformitatea acesteia cu cerinţele caietului de sarcini

- Documentele din oferta... privind dotările, utilajele, spațiile autorizate declarate pentru executarea acordului cadru.

Menţionăm că avem un interes pentru a analiza respectivele documente în vederea dovezilor respectării caietului de sarcini, iar simpla lor declarare ca fiind confindenţiale, prin DECLARAŢIA DE CONFIDENŢLALITATE a..., care a fost depusă în cadrul procedurii şi primită de la autoritatea contractantă, dar fără a se depune vreo probă, nu se justifică. Ori, conform Art.... din Legea 101/2016, la cerere, părțile cauzei au acces la documentele dosarului cu excepţia documentelor pe care operatorii economici le declară și probează ca fiind confidențiale. Considerăm că în respectiva declaraţie.... doar declară o listă de documente ca fiind confidențiale fără nici o probă".

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea a transmis documentele privind studierea dosarului achiziției publice de către... la sediul autorității.

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr..... a solicitat:

- admiterea în principiu a cererii de intervenţie;
- respingerea ca nefondată a contestaţiei formulate de...;
- menţinerea... procedurii nr.... şi a comunicării rezultatului procedurii nr.... ca fiind legale şi temeinice.

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

În vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect *Achiziția serviciilor de spălare, uscare și călcare a inventarului moale din cadrul instituției,* cod... Servicii de colectare de rufe pentru spălat (Rev.2)..... ., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr.....

Din informațiile anunțului de participare amintit, s-a reținut că valoarea estimată a acordului-cadru de servicii este de..., fără TVA, criteriul de atribuire este prețul cel mai *scăzut, iar data limi*tă de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru..., ora 15:....

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii de atribuire, comunicat prin adresa nr..... și Raportul pro*cedurii nr....., în calitate de lider* al asocierii... -..., a depus contestația în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

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

În soluționarea cauzei, Consiliul are în vedere că, după depunerea contestației..., înregistrată la Consiliu sub nr..... a formulat Cererea de intervenție, transmisă Consiliului, pe *e-mail, la data de.....*..

Cu privire la admiterea în principiu a cererii de intervenție formulată de..., Consiliul are în vedere că, în ceea ce o privește pe intervenientă, interesul acesteia este evident în condițiile în care oferta sa este declarată câștigătoare în cadrul procedurii de atribuire, conform... procedurii nr...., *motiv pentru care, în conformitate cu a*rt. 64 Cod procedura civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de... și o califică drept accesorie, deoarece sprijină poziția

autorității contractante cu privire la rezultatul procedurii de atribuire, intervenția vizează menţinerea ca fiind temeinice și legale a actelor autorității contractante, fără a solicita desființarea vreunui act emis de aceasta.

În raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 care stipulează: Până la soluționarea contestației de către Consiliu, operatorii economici interesați să participe la procedura de atribuire, respectiv, după caz, operatorii economici participanți la procedura de atribuire pot formula cerere de intervenție voluntară în litigiu... prevederilor Legii nr.... privind Codul de procedură civilă, republicată, cu modificările ulterioare, în termen de 10 zile de la data publicării în SEAP a contestației. În cazul procedurilor a căror inițiere nu se realizează prin publicare în SEAP, termenul de 10 zile se calculează de la data comunicării contestației, și având în vedere că autoritatea contractantă a publicat în SEAP contestația formulată de..., la data de..., Consiliul constată că cererea de intervenție, transmisă CNSC, contestatoarei și autorității contractante la..., prin mijloace electronice, a fost formulată în cadrul termenului legal anterior amintit.

În conformitate cu art. 17 alin. (3) și art. 68 din Legea nr. 101/2016, coroborate cu prevederile art. 61 alin. (3), art. 63, 65 și 67 din Codul de..., Consiliul va analiza cererea de intervenție depusă de..., împreună cu contestația formulată de....

În cele ce urmează, Consiliul se va pronunța asupra criticilor contestatoarei legate de modul de asigurare a accesului la dosarul achiziției de către autoritatea contractantă și de modul în care s-a asigurat accesul la dosarul constituit la Consiliu.

Consiliul a luat în considerare prevederile art.... din Legea nr. 101/2016... cărora (1) La cerere, părţile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, în aceleaşi condiţii în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanţele de judecată... prevederilor Legii nr...., republicată, cu modificările ulterioare, cu excepţia documentelor pe care operatorii economici le declară şi probează ca fiind confidenţiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice şi/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce priveşte secretul comercial şi proprietatea intelectuală.

(2) Accesul la documentele dosarului constituit la Consiliu... alin. (1) nu este condiţionat de accesul la documentele aflate la autoritatea contractantă... legislaţiei privind achiziţiile publice sau legislaţiei privind achiziţiile sectoriale ori legislaţiei privind concesiunile de lucrări şi concesiunile de servicii.

(3) În sensul alin. (1), documentele sunt marcate sau indicate de către ofertanţi, în mod explicit şi vizibil, ca fiind confidenţiale. Consultarea documentelor confidenţiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al respectivilor ofertanţi.

Consiliul a admis solicitarea contestatoarei de studiere a dosarului cauzei.

... art. 57 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice:

(1) Fără a aduce atingere celorlalte prevederi ale prezentei legi sau dispoziţiilor legale privind liberul acces la informaţiile de interes public ori ale altor acte normative care reglementează activitatea autorităţii contractante, autoritatea contractantă are obligaţia de a nu dezvălui informaţiile din... tehnică, elementele din... financiară şi/sau fundamentări/justificări de preţ/cost transmise de operatorii economici indicate şi dovedite de aceştia ca fiind confidenţiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Caracterul confidenţial

se aplică doar asupra datelor/informaţiilor indicate şi dovedite ca fiind date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală.

(2) Dispoziţiile alin. (1) nu afectează obligaţiile autorităţii contractante prevăzute la art. 145 şi 215 în legătură cu transmiterea spre publicare a anunţului de atribuire şi, respectiv, comunicarea rezultatului procedurii de atribuire către candidaţi/ofertanţi.

(3) Autoritatea contractantă poate impune operatorilor economici anumite cerinţe în vederea protejării caracterului confidenţial al informaţiilor pe care aceasta le pune la dispoziţie pe durata întregii proceduri de atribuire.

(4) Operatorii economici indică şi dovedesc în cuprinsul ofertei care informaţii din... tehnică, elemente din... financiară şi/sau fundamentări/justificări de preţ/cost sunt confidenţiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Informaţiile indicate de operatorii economici din... tehnică, elemente din... financiară şi/sau fundamentări/justificări de preţ/cost ca fiind confidenţiale trebuie să fie însoţite de dovada care le conferă caracterul de confidenţialitate, dovadă ce devine anexă la ofertă, în caz contrar nefiind aplicabile prevederile alin. (1).

La art. 217 din Legea nr. 98/2016 legiuitorul a prevăzut următoarele:

„Art. 217:

(1) Autoritatea contractantă are obligaţia de a întocmi dosarul achiziţiei publice pentru fiecare contract de achiziţie publică/acord-cadru încheiat, respectiv pentru fiecare sistem dinamic de achiziţii lansat.

(2) Dosarul achiziţiei publice se păstrează de către autoritatea contractantă atât timp cât contractul de achiziţie publică/acordul-cadru produce efecte juridice, dar nu mai puţin de 5 ani de la data încetării contractului respectiv.

(3) În cazul anulării procedurii de atribuire, dosarul se păstrează cel puţin 5 ani de la data anulării respectivei proceduri.

(4) Ulterior finalizării procedurii de atribuire, dosarul achiziţiei publice are caracter de document public.

(5) Accesul persoanelor la dosarul achiziţiei publice... alin. (4) se realizează cu respectarea termenelor şi procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informaţiile de interes public şi nu poate fi restricţionat decât în măsura în care aceste informaţii din cadrul propunerilor tehnice, propunerilor financiare şi/sau fundamentările/justificările de preţ/cost au fost declarate şi probate conform art. 57 alin. (4) ca fiind confidenţiale... legii.

(6) Prin excepţie de la prevederile alin. (5), după comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăşi o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat la raportul procedurii de atribuire şi la informaţiile care nu fac parte din propunerile tehnice, propunerile financiare şi/sau fundamentările/justificările de preţ/cost. Autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăşi o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat şi la informaţiile din cadrul propunerilor tehnice şi/sau la fundamentările/justificările de preţ/cost care nu au fost declarate şi probate de către ofertanţi ca fiind confidenţiale.

(7) Conţinutul dosarului achiziţiei publice se stabileşte prin normele metodologice de aplicare a prezentei legi.”

Dispozițiile art. 123 alin. (1) din normele metodologice aprobate prin H.G. nr. 395/2016 prevăd următoarele*:* „(1) Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentaţiei de atribuire şi indică, motivat, în cuprinsul acesteia care informaţii din... tehnică şi/sau din... financiară sunt confidenţiale, clasificate sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală, în baza legislaţiei aplicabile.”

Consiliul reține că ofertantele, asocierea... -... și... au depus declarații de confidențialitate, declarând în mod similar confidențiale...

tehnică. În plus asocierea contestatoare a declarat confidențială și... financiară.

Luând act de documentele aflate la dispoziția sa și susținerile părților, Consiliul a decis să nu pună la dispoziţia contestatoarei care și-a manifestat dorința de a studia dosarului cauzei, documentele declarate confidențiale (... tehnică) a contracandidatei acesteia....

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

În ceea ce privește documentele întocmite de autoritatea contractantă respectiv procesele-verbale de evaluare, acestea au fost puse la dispoziția autoarei contestației atât de autoritatea contractantă cât și de Consiliu.

Referitor la criticile aduse de contestatoare privind *neprobarea* de către ofertanta contracandidată a caracterului confidențial al *propunerii tehnice* Consiliul reține temeinicia celor susținute de achizitoare, respectiv:

În cadrul procedurii de achiziție au fost depuse două oferte astfel:

- Asocierea formată din... și...;
- ....

După finalizarea evaluării ofertelor și transmiterea rezultatului procedurii de atribuire, ofertantul... și... a solicitat acces la dosarul procedurii de achiziție. Drept urmare, Autoritatea Contractantă a procedat la transmiterea către acesta a tuturor documentelor din dosarul procedurii de achiziție publică, cu excepția celor indicate și demonstrate de către ofertantul... ca fiind confidențiale, mai exact a unor părți din cadrul propunerii tehnice.

1. Menționăm că s-au transmis, conform prevederilor legale, către... următoarele documente:

În aceste condiții, apreciem că ofertantului... și..., contestatoare, i-au fost puse la dispoziție toate informațiile din dosarul procedurii de achiziție. Din cuprinsul proceselor verbale de evaluare DUAE, tehnic, financiar și al documentelor justificative rezultă, în mod clar, toată activitatea de evaluare a ofertelor, fiind consemnat atât ceea ce s-a prezentat de către ofertanți cât și ceea ce s-a solicitat prin clarificări și, totodată, răspunsurile aferente ale ofertanților. Din acest motiv, apreciem că toate informațiile aferente dosarului procedurii de achiziție au fost deja puse la dispoziția contestatoarei de către Autoritatea Contractantă.

De asemenea, Consiliul are în vedere și jurisprudența europeană, cauza C-54/21..... căreia Curtea a stabilit că legislația națională nu poate impune ca ofertele depuse de operatorii economici să fie publicate integral, sens în care face vorbire de transmiterea informațiilor într-o formă rezumată, deci acele informații vor fi comunicate, ori acestea au fost deja comunicate contestatoarei, procesele-verbale de evaluare elaborate de membrii... de evaluare fiind puse la dispoziția ofertantelor în integralitate.

Relevant este și faptul că legislația națională, în concordanță cu legislația comunitară, nu stabilește o obligație de comunicare integrală a ofertelor către operatorii economici din procedură, dar permite accesul la informații, către operatori comunicându-se un rezumat și reține că dispozitivul hotărârii de mai sus stabilește o marjă de apreciere largă pentru autoritățile contractante de a decide ce documente divulgă contracandidaților, în niciun caz neputând fi vorba de o comunicare integrală a ofertelor de către autoritatea/entitatea contractantă celui care solicită acest lucru.

Totodată, Consiliul va lua în considerare și faptul că jurisprudența europeană (cauza C-9... /...) stabilește că obligația de a furniza ofertantului respins informații suficiente pentru a-i garanta dreptul la o cale de atac eficientă trebuie să fie evaluată comparativ cu dreptul altor operatori economici la protecția informațiilor confidențiale și a secretelor comerciale ale acestora"

Contrar celor susținute de autoarea contestației vizavi de neprobarea de contracandidata sa a documentelor declarate confidențiale (... tehnică), Consiliul face apel la informațiile cuprinse în pagini de internet oficiale ale...:

.

Secretele comerciale:

Practica păstrării confidențialității asupra informațiilor comerciale („know-how") are o tradiție seculară. În multe țări există instrumente legale pentru a proteja secretele comerciale, fie că sunt sau nu definite ca parte a DPI. Nivelul de protecție acordat informațiilor confidențiale nu poate fi comparat cu alte domenii ale dreptului proprietății intelectuale, cum sunt brevetele, drepturile de autor și mărcile, dar poate, în principiu, să se aplice pe termen nelimitat, mai degrabă decât pentru o perioadă limitată. Protecția secretelor comerciale diferă de la un stat la altul mai mult decât alte domenii ale dreptului proprietății intelectuale și poate fi chiar mai avantajoasă și mai ieftină decât solicitarea protecției oficiale a brevetelor. Din..., a existat un cadru juridic al UE, și anume Directiva (UE).../9... privind protecția know-how-ului și a informațiilor de afaceri nedivulgate (secrete comerciale) împotriva dobândirii, utilizării și divulgării ilegale.

Secretele comerciale pot include o cantitate vastă de informații și cunoștințe care nu sunt protejabile sau care nu pot fi protejate corespunzător prin brevete, ca de exemplu:

-invenții aflate în faze incipiente

-procese de fabricație

-liste de furnizori și clienți

Informațiile protejate de secrete comerciale pot fi strategice pe termen lung (de ex., rețete sau compuși chimici) ori pe termen scurt (de ex. rezultatele unui studiu de marketing, o denumire de marcă, prețul și data lansării unui produs nou sau prețul oferit în cadrul unei licitații).

Punerea la dispoziția societăților competitoare a unor informații cu privire la resursele umane şi/sau tehnice, informaţii privind managementul costurilor, furnizori, colaboratori, oferte şi discount-uri, date bancare etc., afectează interesele comerciale ale societății, prin divulgarea *secretului comercial*. Astfel, o dată luate la cunoștință asemenea informații de către competitorii săi, aceștia vor dobândi un avantaj evident în privința elaborării și depunerii ofertelor în cadrul unor proceduri de atribuire viitoare cu obiect similar, pe această cale fiind afectate inclusiv principiile tratamentului egal, promovării concurenței

între operatorii economici și al asigurării integrității desfășurării procesului de achiziție publică.

... jurisprudenței CJUE (... din 14 februarie..., cauza C-.../06... c. Etat belge, în prezenta... & Co), în etapa căilor de atac, obligația de respectare a confidențialității informațiilor se transmite de la autoritatea/entitatea contractantă către organismul responsabil cu soluționarea respectivei căi de atac - C.N.S.C., acesta din urmă fiind obligat să asigure menținerea unei concurențe loiale, precum și protecția intereselor legitime ale operatorilor economici.

Modul de a proceda al Consiliului este în acord cu principiul tratamentului egal și se circumscrie celor reținute la pct. 55 din... de Justiție a... din 14 februarie..., cauza C-.../06, având ca obiect o cerere de pronunțare a unei hotărâri preliminare formulată în temeiul articolului 234 CE, a cărei acțiune principală a avut ca obiect dreptul la protecția informațiilor confidențiale, prin care Curtea a reținut că: (...) Este de competența acestui org**anism să decidă în ce măsură și... căror moda**lități se impune garantarea confidențialității și a secretului acestor informații, în lumina cerințelor unei protecții juridice efective și a respectării dreptului la apărare al părților la litigiu și, în cazul unei căi de atac în fața unei instanțe sau al unei căi de atac în fața unui alt organism care este o instanță sau tribunal în înțelesul articolului 234 CE, pentru ca procedura, în ansamblul său, să respecte dreptul la un proces echitabil.

Într-o atare situație, Consiliul determină că în exercitarea atribuțiilor legale, autoritatea contractantă și Consiliul au ținut seama de solicitarea formulată de... privind respectarea caracterului confidențial al documentelor declarate confidențiale, conform celor menț*io*nate anterior în considerentele expuse, dat fiind dispozițiile legiuitorului, care a prevăzut la art.... alin. (3) din Legea nr. 101/2016: „În sensul alin. (1), documentele sunt marcate sau indicate de către ofertanți, în mod explicit și vizibil, ca fiind confidențiale. Consultarea documentelor confidențiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al respectivilor ofertanți". Un astfel de acord din partea ofertantei contracandidate nu a fost pus la dispoziția contestatoarei....

Cum s-a arătat anterior, au fost puse la dispoziție cu ocazia studiului a documentelor de calificare, a propunerii financiare, a proceselor-verbale în integralitate și raportul procedurii, nefiind asigurat accesul la informațiile și înscrisurile din cadrul propunerii tehnice a ofertantei....

În exercitarea atribuțiilor legale, autoritatea contractantă și Consiliul au ținut seama de solicitarea formulată de... privind respectarea caracterului confidențial al documentelor declarate confidențiale, conform celor menți*on*ate anterior în considerentele expuse, dat fiind dispozițiile legiuitorului.

În raport de cele anterior reținute constatându-se că, în exercitarea atribuțiilor legale, autoritatea contractantă și Consiliul au ținut seama de solicitarea formulată de... privind respectarea caracterului confidențial al documentelor declarate confidențiale, cererea contestatoa*r*ei de repunere în termenul *de motivare a contestaţiei motivat* de refuzul autorităţii

contractante de a-i asigura accesul la documentele declarate confidențiale de ofertanta concurentă este neîntemeiată.

Înainte de a proceda la analiza pe fond a aspectelor sesizate de societatea contestatoare, Consiliul găseşte util expunerea câtorva elemente din cadrul documentaţiei de atribuire, menite să înlesnească înţelegerea ei, cât şi să îi circumstanţieze soluţionarea.

Ca o chestiune prealabilă, dată fiind natura litigiului, actul atacat și solicitările adresate Consiliului, soluționarea contestației se va raporta la următoarele dispoziții legale privind achizițiile publice:

- *din Legea nr. 98/2016:*

- art. 3 alin. (1) lit. rr) - specificațiile tehnice reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesității autorității contractante;

- art. 154 - Autoritatea contractantă are obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire;

- art. 155 alin. (6) - Specificațiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici;

- 156 alin. (2) - cu excepția cazului în care acest lucru este justificat de obiectul contractului, specificațiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic și nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producție specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau produse.

- *din H.G. nr. 395/2016*:

- art. 20 alin. (10) - Caietul de sarcini conține, în mod obligatoriu, specificații tehnice care reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, astfel încât să corespundă necesității autorității contractante".

Astfel, raportat la prevederile legale anterior menționate, Consiliul constată că documentația de atribuire trebuie să conțină toate informațiile necesare operatorilor economici interesați de participarea la procedura de atribuire cu privire la cerințele achiziției și modul de desfășurare a acesteia, iar prevederile documentației de atribuire nu trebuie să restricționeze, în mod nejustificat, participarea operatorilor economici interesați la procedura de atribuire.

Prin urmare, contestatoarea, în susținerea demersului său la Consiliu, are obligația de a proba pretinsa neîndeplinire a cerințelor

criticate, prin prezentarea unor mijloace de probă pertinente și concludente, fiind pe deplin aplicabile în acest caz prevederile art. 249 din Codul de procedură civilă... cărora „cel care face o susținere în cursul procesului trebuie să o dovedească, în afară de cazurile anume prevăzute de lege”.

Acestei obligații a contestatoarei, de a face proba afirmațiilor sale, îi corespunde obligația autorității contractante de a proba și justifica pretinsa neconformitate a ofertelor depuse vizavi de specificațiile tehnice reclamate, astfel că în verificările sale Consiliul se va raporta la dispozițiile art. 154 din Legea nr. 98/2016... căruia „Autoritatea contractantă are obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire”, întrucât documentația de atribuire trebuie să conțină toate informațiile necesare operatorilor economici interesați de participarea la procedura de atribuire cu privire la cerințele achiziției și modul de desfășurare a acesteia, și în mod corelativ se va raporta la dispozițiile art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016... cărora ofertanții au obligația de a întocmi ofertele cu respectarea prevederilor documentației de atribuire, după cum rezultă din dispozițiile amintite „...”.

În consecință, în evaluarea temeiniciei cererilor adresate Consiliului, acesta va avea în vedere faptul că solicitările trebuie justificate și probate obiectiv, cu dovada fermă a *caracterului conform/neconform,* simpla pretindere a conformității/neconformității nefiind suficient pentru a determina nelegalitatea actului atacat. În egală măsură, în stabilirea legalității actului atacat al autorității contractante va fi avută în vedere și proba pe care achizitoarea o realizează cu privire la stabilirea conformității tehnice cu specificațiile tehnice din cadrul documentației de atribuire.

Obiectul contractului de servicii îl constituie încheierea unui acord -cadru de prestare servicii de spălare, uscare și călcare a inventarului moale din cadrul..... ..

La pct. II..... D*escrierea succinta a contractului sau a achizitiei/achizitiilor s*-au precizat următoarele:

Prezenta achiziție are ca obiect contractarea serviciilor de spălare, uscare și călcare a inventarului moale (lenjerii de pat, fețe de pernă, halate, pături, alte materiale... utilizate în activitatea medicală) din cadrul... „...”.

Necesitatea achiziției este determinată de desfășurarea continuă a activităților medicale și de obligația instituției de a asigura condiții corespunzătoare de igienă și siguranță sanitară, în conformitate cu normele legale în vigoare privind prevenirea infecțiilor asociate asistenței medicale.

... nu dispune de capacități proprii adecvate pentru realizarea în regim intern a serviciilor de spălare, uscare și călcare a inventarului moale, respectiv dotări tehnice conforme, spații autorizate și personal specializat. Lipsa acestor servicii sau realizarea lor în condiții necorespunzătoare ar putea conduce la creșterea riscurilor epidemiologice și la afectarea calității actului medical.

Prin încheierea unui... de achiziții publice cu un operator economic autorizat se asigură:

• respectarea normelor de igienă și sănătate publică;
• continuitatea activității medicale;
• reducerea riscului de contaminare și infecții nosocomiale;
• utilizarea eficientă și judicioasă a fondurilor publice.

Achiziția este necesară, oportună și justificată, fiind indispensabilă pentru buna funcționare a... „...".

Procedura de achiziție reprezintă o soluție eficientă, oportună și legală pentru menținerea standardelor medicale și pentru evitarea bloc... în activitatea curentă a unității sanitare pentru perioada următoare, respectiv....

Achizitoare a precizat și următoarele:

IV.... Informatii privind un acord-cadru sau un sistem dinamic de achizitii:

Pot fi depuse oferte pentru: Acord-cadru

Acord cu un singur operator

Durata acordului cadru: 4 ani

Justificarea acordului cadru care depaseste pragul de 4 ani: Nu este cazul

Frecventa si valoarea contractelor ce vor fi atribuite: Se vor incheia 4 contracte subsecvente.

... proce*durii nr.... oferta depusă de asocierea co*ntestatoare... -... a fost declarată neconformă și inacceptabilă și a fost respinsă, iar oferta depusă de... a fost declara ă câștigătoare a procedurii de atribuire.

... actului de comunicare nr.... motivele reținute de membrii... care au stat la baza deciziei de respingere au fost următoarele:

Oferta dumneavoastră a fost respinsă de către... de evaluare ca fiind neconformă şi inacceptabilă în conformitate cu prevederile art 134, alin 5, teza a I I-a, coroborat cu prevederile art 137, alin 3, lit a din HG 395/2016, pentru motivele prezentate în continuare

1. Referitor la cerinţa Prestatorul este obligat sa facă dovada existentei în spălătorie a unui circuit complet distinct al lenjeriei care provine din Spitale de Boli Infecţioase/secţiile de cel al lenjeriei provenite din alte unităţi sanitare.

... de evaluare:

"Analizând răspunsul ofertantului rezultă că în ceea ce il priveşte pe ofertantul asociat..., operator economic care si el va trebui sa presteze acelaşi tip de activităţi ca şi liderul asocierii, din reprezentarea grafică orientativă prezentată prin răspunsul la clarificare, nu este evidenţiat in mod clar traseul/ circuitul complet distinct pentru lenjeria din secţiile de boli transmisibile şi... de cea din celelalte secţii ale....

Mai mult, conform reprezentării grafice anexate rezultă că accesul personalului în cadrul amplasamentului se intersectează cu zona de rufe curate pentru ajungerea in zona rufe murdare.

Raportat la faptul că pentru a putea presta partea ce-i revine din contract, ofertantul asociat... trebuie să respecte aceleaşi reguli şi normative ca şi liderul asocierii, coroborat cu răspunsul şi informaţiile anterior menţionate... de evaluare este ţinută să constate nerespectarea prevederilor Caietului de sarcini. întrucât răspunsul este neconcludent."

2. Referitor la cerinţa Separarea zonei murdare de cea curata sa fie totală printr-o bariera fizica - perete igienic, fapt ce împiedica contaminarea lenjeriei curate de cea murdară cu potenţial infecţios. Separarea celor doua zone (zona murdara şi zona curată) sa fie totală cu perete despărţitor construit şi vestiar filtru între zone.

... de evaluare:

"Ofertantul recunoaşte şi de acesta dată omiterea prezentării planului/ schiţei de amplasament care să demonstreze îndeplinirea prevederilor Caietului de sarcini.

Analizând răspunsul acestuia rezultă că în ceea ce il priveşte pe ofertantul asociat..., operator economic care si el va trebui sa presteze acelaşi tip de activităţi ca şi liderul asocierii (conform Acord de asociere), din reprezentarea grafică orientativă prezentată prin răspunsul la clarificare, nu este evidenţiat, in mod clar, bariera fizică - perete igienic, ce împiedica contaminarea lenjeriei curate de cea murdară cu potenţial infecţios.

Mai mult, conform reprezentării grafice anexate rezultă doar menţionarea existenţei unui filtru personal trecere zona murdară curată, fără a fi indicat modul de funcţionare a acestui filtru si de trecere prin zidul despărţitor.

Raportat la faptul că pentru a putea presta partea ce-i revine din contract, ofertantul asociat... trebuie să respecte aceleaşi reguli şi normative ca şi liderul asocierii, coroborat cu răspunsul şi informaţiile anterior menţionate... de evaluare este ţinută să constate nerespectarea prevederilor Caietului de sarcini, întrucât răspunsul este neconcludent."

3. Referitor la cerinţa Prestatorul este obligat conform legislaţiei în vigoare să asigure accesul din exterior către cele doua spaţii funcţionale: cea murdară şi cea curată prin doua intrări separate.

... de evaluare:

"... contrar celor menţionate in răspunsul sau, prezintă abia acum o schiţă completă a amplasamentului, în ofertă având prezentate părţi/ secţiuni din schiţa la care face referire.

În cadrul schiţei prezentate, ca răspuns la clarificare... de evaluare identifică zona uşilor de acces exterioare.

În ceea ce îl priveşte pe ofertantul..., pe schiţa/schema amplasamentului prezentată nu sunt evidenţiate cele solicitate, respectiv uşi exterioare, distincte, de acces ale personalului în zona murdară şi în zona curată.

Raportat la faptul că pentru a putea presta partea ce-i revine din contract, ofertantul asociat... trebuie să respecte aceleaşi reguli şi normative ca şi liderul asocierii, coroborat cu răspunsul şi informaţiile anterior menţionate... de evaluare este ţinută să constate nerespectarea prevederilor Caietului de sarcini. întrucât răspunsul este neconcludent."

4. Referitor la cerinţele: a). Maşinile de spălat şi... de spălat (dacă există) sunt obligatoriu cu bariera septica si încastrate in peretele despărţitor dintre cele doua zone ale spălătoriei, pentru evitarea contaminării lenjeriei. Capacitatea de spălare a maşinilor de spălat cu bariera septica va fi de minim 2...0kg/h pentru asigurarea cantităţilor zilnice si pentru acoperirea in situaţii neprevăzute.

b). Maşinile de spălat sa fie de capacitate mare, minim 2 tone/h- capacitate de spălare articole..... de spălare de capacitate mare, pentru livrarea unui serviciu rapid şi asigurarea cantităţilor zilnice solicitate de autoritatea contractantă.

... de evaluare:

"Prin răspunsul transmis ofertantul precizează că neconcordanţa este rezultatul unei erori materiale si clarifică capacitatea pentru echipamentul -... PT36-13 ca fiind de... kg/h.

... de evaluare, analizând caracteristicile tehnice disponibile pe site-urile producătorilor, reţine că aceasta capacitate, indicată de către ofertant, nu se confirmă.

Drept urmare, se vor solicita documente justificative in acest sens.

... a solicitat clarificări ofertantului, în sensul că solicitat "orice documente justificative, emise, semnate sau contrasemnate de către producătorul echipamentului care să confirme capacitatea de... de kg /oră a... de spălare cu bariera igienica si 13 camere... - producţie Germania".

Ofertantul a răspuns în termen, transmiţând următoarele:

- Adresa de răspuns;
- Declaraţie de conformitate distribuitor;
- Declaraţie de conformitate producător;
- Factura privind achiziţia.

Analizând documentele prezentate... reţine că, în continuare, nu se confirmă de către distribuitor sau producător o capacitate a tunelui... PT36-13 de... kg pe oră. Mai mult, din documentele emise de către distribuitor si producător rezultă o încărcătură nominala de 36 de kg, un timp minim pentru procesul de spălare (integral) de 10 minute, la o temperatură de 70° C.

Ori, conform Ordinului nr.... din 7 decembrie..., în ceea ce priveşte lenjeria provenită de la spitale, numai etapa de spalare principală prevede un timp de minim 10 minute, la o temepratură de 90°C. Totodată... reţine că în cuprinsul anexei la Declaraţia de conformitate emisa de către distribuitor, secţiunea Dozaj în cuvă (ml/kg), este blurată. Raportat la cele prezentate de ofertant, coroborat cu cele solicitate... reţine răspunsul ofertantului ca fiind unul neconcludent, acesta nefăcând dovada îndeplinirii cerinţelor minime solicitate prin Caietul de sarcini."

1. Referitor la pretinsa îndeplinire a cerinţei P*restatorul este obligat sa facă dovada existentei în spălătorie a unui circuit complet distinct al lenjeriei care provine din Spitale* *de Boli Infecţioase/secţiile de cel al lenjeriei provenite din alte unităţi sanitare* argumentele aduse în favoarea criticilor aduse se bazează pe următoarele aspecte:

-... *de evaluare susţine că, în ceea ce priveşte asociatul...., schiţa orientativă prezentată prin răspunsul la clarificare nu evidenţiază clar traseul distinct al lenjeriei din secţiile de boli infecţioase/..., precum şi că accesul personalului se intersectează cu zona de rufe curate pentru ajungerea în zona de rufe murdare;*

- in fapt, prin răspunsul la clarificări nr.... (... 1) am descris explicit circuitul distinct: maşina de spălat..., uscătorul... U4, calandrul... 3, utilajele fiind vizibile pe schiţa orientativă de la... 9;

- legislaţia (Ordinul... /..., Anexa 1, norma...) prevede obligatoriu vestiar-filtru la trecerea dintre zonele murdară şi curată (pentru schimb de uniformă, spălat pe mâini, dezinfectat) iar acesta este evidenţiat pe schiţă şi descris detaliat (inclusiv poze) în documentul Propunere tehnică voi. III - asoc iat ..._signed.pdf (pag. 2, 5) din oferta tehnică încărcat pe SEAP. La... 2 este precizat că există un circuit distinct pentru secţiile de boli transmisibile şi..., iar la... 5 avem descrierea vestiarului filtru, inclusiv poze reprezentative. De asemenea, vestiarul filtru este evidenţiat la... 9 în schiţă, observându-se că este încastrat în peretele despărţitor;

*- Ordinul... din decembrie..., anexa 1 norma... spune La tre*cerea dintr-o zonă a spălătoriei în alta personalul este obligat să schimbe uniforma de lucru trecând prin vestiarul filtru", ast*fel încât intersecţia accesului personalului nu contravine normelor, deoarece trecerea se face obligatoriu prin vestiar-filtru cu schimbarea uniformei şi dezinfecţie.*

Se vor reține și precizările achizitoarei în replică la cele reclamate, respectiv faptul că, referitor la... unui circuit complet distinct al lenjeriei din secţiile de boli infecţioase/..., respectiv faptul că... procesului- verbal de evaluare tehnică, asociatul... nu a prezentat în cadrul ofertei o schiță sau un plan de situație pentru locul de prestare al serviciilor ce fac obiectul procedurii de achiziție. Acest aspect este confirmat chiar de către contestatare, prin răspunsul său la solicitarea de clarificare a..., deoarece doar în cadrul răspunsului său acesta prezintă ”o schiță orientativă” a amplasamentului.

Astfel, concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că raportat la faptul că, pentru a putea presta partea ce-i revine din contract, ofertantul asociat... trebuie să respecte aceleași reguli și normative ca și liderul asocierii, coroborat cu răspunsul și informațiile anterior menționate, apreciem că, în mod corect... de evaluare a constatat nerespectarea prevederilor caietului de sarcini, răspunsul ofertantului fiind neconcludent.

... a cărei prinsă neîndeplinire este reclamată se regăsește astfel formulată la nivelul caietului de sarcini:

2. Prestatorul este obligat sa facă **dovada existentei în spălătorie a unui circuit complet distinct al lenjeriei care provine din Spitale de Boli Infecţioase de cel al lenjeriei provenite din alte unităţi sanitare - Cerinţa....**

Nerespectarea acestei cerinţe duce la descalificarea ofertantului. Ofertantul va da o declaraţie pe proprie răspundere ca în cadrul spălătoriei sale exista circuit complet distinct al lenjeriei care provine din secţii de boli infecţioase **şi va depune planul de situaţie cu evidenţierea circuitelor.**

Se are în vedere că, pe parcursul derulării etapei de evaluare a ofertelor, achizitoarea a adresat prin intermediul adresei nr..... asocierii... -... printre altele și următoarea solicitare de clarificare:

1 Prin caietul de sarcini s-a solicitat astfel:

Prestatorul este obligat sa facă dovada existentei în spălătorie a unui circuit complet distinct al lenjeriei care provine din Spitale de Boli Infecţioase/secţiile de cel al lenjeriei provenite din alte unităţi sanitare - Cerinţa....

Din analiza ofertei tehnice prezentate de către dvs. rezultă următoarele:

-... declară în cadrul propunerii tehnice, voi. I... 55, că "in cadrul spălătoriilor asocier*ii exista circuit complet distinct al lenjeriei care provine din secţii de boli infecţioase iar planul de situaţie cu evidenţierea circuitelor este depus la oferta tehnică ";*

-... declară în cadrul propunerii tehnice, vol. II... 23 că "aceasta va fi procesată separat în maşina de spălat WM8, uscate în uscătorul U1, călcate pe calandrul C2, conform planului de situaţie depus anterior";

- Ofertantul... declară în cadrul propunerii tehnice, voi. III... 2 că "pentru secţiile de boli transmisibile şi..., în spălătorie este organizat un circuit complet distinct de al celorlalte secţii ale..., cu utilizarea de maşini de spălat diferite in funcţie de provenienţa textilelor", fără a fi indicat pe o schemă/ schiţă (asociatul... nu prezintă plan de situatie/schemă/schită).;

Astfel că, vă solicităm să clarificaţi cum demonstraţi îndeplinirea cerinţei din caietul de sarcini, în condiţiile în care fiecare dintre membrii asocierii va presta activităţile/serviciile specifice obiectului contractului de achiziţie.

... -... a transmis răspunsul cu actul nr.... precizând următoarele:

Ofertantul... declară în... vol. III - . la... că există în spălătoria acestuia un circuit complet distinct pentru secţiile de boli transmisibile si... de celelalte secţii ale..., fiind omisă dintr-o eroare materială schema/schiţa cu evidenţierea acestuia. Circuitul se formează din masina de spălat..., Uscătorul manual... U4, Calandrul... 3.

Anexăm prezentei documentele justificative suport care clarifică demonstraţia îndeplinirii cerinţei - planul spălătoriei.

- Circuitul complet distinct face parte integrantă din infrastructura tehnică a spălătoriei si a fost deja menţionat în cadrul propunerii tehnice în....
- Omiterea acestuia din schiţa anexată iniţial reprezintă o omisiune de natură exclusiv grafică, fără a afecta conţinutul tehnic al ofertei si fără a indica inexistenţa sistemului.
- În vederea unei mai bune înţelegeri, ataşăm o reprezentare grafică orientativă, aceasta având rol exclusiv de clarificare şi corelare a informaţiilor deja prezentate în ofertă.

Subliniem că prezenta clarificare nu aduce modificări propunerii tehnice, ci are caracter explicativ, în conformitate cu dispoziţiile legale aplicabile în materia clarificărilor.

Răspunsul furnizat de asocierea... -... a fost analizat la data de... ocazie cu care a fost elaborat Procesul-verbal nr.... privind evaluare*a conformitatii propunerilor tehnice cu, prevederile caietului de sarcini si, dupa caz, cu factorii de evaluare, concluzia la care au ajuns membrii... de evaluare fi*ind următoarea:

"Analizând răspunsul ofertantului rezultă că în ceea ce il priveşte pe ofertantul asociat..., operator economic care si el va trebui sa presteze acelaşi tip de activităţi ca şi liderul asocierii, din reprezentarea grafică orientativă prezentată prin răspunsul la clarificare, nu este evidenţiat in mod clar traseul/ circuitul complet distinct pentru lenjeria din secţiile de boli transmisibile şi... de cea din celelalte secţii ale....

Mai mult, conform reprezentării grafice anexate rezultă că accesul personalului în cadrul amplasamentului se intersectează cu zona de rufe curate pentru ajungerea in zona rufe murdare.

Raportat la faptul că pentru a putea presta partea ce-i revine din contract, ofertantul asociat... trebuie să respecte aceleaşi reguli şi normative ca şi liderul asocierii, coroborat cu răspunsul şi informaţiile anterior menţionate... de evaluare este ţinută să constate nerespectarea prevederilor Caietului de sarcini. întrucât răspunsul este neconcludent."

Raționamentul conturat de autoarea contestației în favoarea faptului că răspunsul furnizat la solicitarea de clarificări este concludent, nu este judicios și nu va fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Așa cum a fost mai sus reținut, contestatoarea reproșează achizitoarei faptul că Ordinul... din decembrie..., anexa 1 norma... prevede că la trecerea dintr-o zonă a spălătoriei în alta personalul este obligat să schimbe uniforma de lucru trecând prin vestiarul filtru, astfel încât interse*cţia accesului personalului nu con*travine normelor, deoarece trecerea se face obligatoriu prin vesti ar-filtru cu schimbarea uniformei şi dezinfecţie.

Contestatoarea susține și netemeinicia aprecierii răspunsului ca fiind neconcludent, întrucât prin răspunsul la clarificări nr.... (... 1) a descris explicit circuitul distinct: maşina de spălat..., uscătorul... U4, calandrul... 3, utilajele fiind vizibile pe schiţa orientativă de la... 9.

Practic asocierea contestatoare se prevalează de propria culpă vizavi de neîndeplinirea cerinței reclamate care viza **depunerea planului de situaţie cu evidenţierea circuitelor s**olicitând acceptarea faptului că așa cum a comunicat și în răspunsul furnizat: Circuitul complet distinct face parte integrantă din infrastructura tehnică a spălătoriei si a fost deja menţionat în cadrul propunerii tehnice în.... Omiterea acestuia din schiţa anexată iniţial reprezintă o omisiune de natură exclusiv grafică, fără a afecta conţinutul tehnic al ofertei si fără a indica inexistenţa sistemului.

Asocierea contestatoarea a adăugat în favoarea îndeplinirii cerinței faptul că În vederea unei mai bune înţelegeri, ataşăm o reprezentare grafică orientativă, aceasta având rol exclusiv de clarificare şi corelare a informaţiilor deja prezentate în ofertă.

Însă, achizitoarea a fixat încă de început că se solicită ofertanților proba existentei în spălătorie a unui circuit complet *distinct* al lenjeriei care provine din Spitale de Boli Infecţioase de cel al lenjeriei provenite din alte unităţi sanitare, respectiv depunerea planului de situaţie cu evidenţierea circuitelor, precizând explicit că cerinţa este.... Mai departe achizitoarea a stabilit și sancțiunea Nerespectarea acestei cerinţe duce la descalificarea ofertantului

Împrejurarea relatată de contestatoare atât cu ocazia răspunsului transmis, cât și ulterior cu ocazia formulării contestației vizavi de îndeplinirea cerinței, pe considerentul că intersecţia accesului personalului nu contravine normelor, deoarece trecerea se face obligatoriu prin vesti ar-filtru cu schimbarea uniformei şi dezinfecţie, nu este de natură a conduce la îndeplinirea cerinței, câtă vreme așa cum a fost anterior reținut... privind dovada existenței în spălătorie a unui circuit complet distinc*t al len*jeriei care provine din Spitale de Boli Infecţioase de cel al lenjeriei provenite din

alte unităţi sanitarePrestatorul este obligat sa facă dovada **existentei în spălătorie a unui circuit complet distinct al lenjeriei care provine din Spitale de Boli Infecţioase de cel al lenjeriei provenite din alte unităţi sanitare a fost** expres precizată în documentația de atribuire.

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

Documentația de atribuire, alcătuită din fișa de date, caietul de sarcini și anexele, formularele necesare și modelul contractului de servicii nu a fost contestată de niciun operator economic, drept pentru care toate prevederile ei și-au consolidat forța... atât pentru autoritatea contractantă, cât mai ales pentru operatorii economici participanți la procedura de atribuire. La acest moment nu pot fi emise pretenții sau critici vizavi de prevederile documentației de atribuire, întrucât ar fi vădit tardive, raportat la termenul prescris de Legea nr. 101/2016 (art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la cele ale art.... C. proc. civ.).

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

Însă, așa cum a fost mai sus redat... în discuție (Prestatorul este obligat sa facă dovada **existentei în spălătorie a unui circuit complet distinct al lenjeriei care provine din Spitale de Boli Infecţioase de cel al lenjeriei provenite din alte unităţi sanitare - Cerinţa...) a fost în mod** clar, precis și neechivoc impusă prin documentația de atribuire, îndeplinind exigența pentru respectarea principiului transparenței procedurii, într-o astfel de situație, CJUE statuând că în temeiul articolului 2 din Directiva.../18, unei autorități contractante îi revine sarcina de a respecta cu strictețe criteriile pe care ea însăși le-a stabilit (Hotărârea din 10 octombrie..., Manova, C-336/12, EU: C:...:..., punctul 40, și Hotărârea din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU: C:...:..., punctele 42 și..., Hotărârea din

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

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

În jurisprudența sa, Curtea de Justiție a... a stabilit că autoritatea adjudecătoare trebuie să interpreteze criteriile în același fel pe parcursul întregii proceduri. La punctul 34 din Hotărârea din 13 iulie..., Ingsteel și Metrostav (C-76/16, EU: C:...: 549), Curtea a reamintit că „principiul

egalității de tratament impune ca ofertanții să dispună de aceleași șanse în formularea ofertelor lor și implică, așadar, ca aceste oferte să fie supuse acelorași condiții pentru toți ofertanții. Pe de altă parte, obligația de transparență, care constituie corolarul principiului egalității de tratament, are ca scop să garanteze absența riscului de ...ism și de arbitrar din partea autorității contractante. Această obligație implică formularea tuturor condițiilor și modalităților procedurii de atribuire în mod clar, precis și neechivoc în anunțul de participare sau în caietul de sarcini, astfel încât, în primul rând, să permită tuturor ofertanților informați în mod rezonabil și normal de diligenți să le înțeleagă conținutul exact și să le interpreteze în același mod și, în al doilea rând, să permită autorității contractante să verifice efectiv dacă ofertele prezentate de ofertanți corespund criteriilor care guvernează contractul în cauză (Hotărârea din 2 iunie....., C-.../15, EU: C:...: 404, punctul 36, precum și jurisprudența citată)”.

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

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

La acest moment al procedurii, clarificarea adresată/comunicarea rezultatului procedurii nu se mai pot emite pretenții vizavi de înțelegerea/întinderea unor cerințe din cuprinsul documentației de atribuire.

Autoarea contestației prin intermediul contestației formulează în fapt, *critici privind documentația de atribuire*. Aprecierile contestatoarei vizavi de modul de înțelegere/interpretare a conținutului cerințelor din cadrul documentației de atribuire vizavi de... reclamată nu pot fi primite de Consiliu în soluționare atâta vreme cât la acest moment al procedurii, respectiv la etapa solicitării clarificărilor adresate pe parcursul evaluării ofertelor depuse/ comunicarea rezultatului procedurii, ofer*t*anta a luat la cunoștință despre... în discuție încă de l*a* data publicării documentației de atribuire, respectiv la.....

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

Pe de altă parte, se are în vedere faptul că, așa cum a susținut și achizitoarea, prin membrii... de evaluare în cadrul procesului verbal de evaluare tehnică, asociatul... nu a prezentat în cadrul ofertei o schiță sau un plan de situație pentru locul de prestare al serviciilor ce fac obiectul

procedurii de achiziție, acest aspect fiind confirmat prin răspunsul său la solicitarea de clarificare prin care asocierea contestatoare prezintă ”o schiță orientativă” a amplasamentului.

Așadar în ceea ce-l privește pe asociatul..., demonstrarea îndeplinirii acestei cerințe a existat doar la nivel declarativ, fără să existe documente justificative în acest sens, în cadrul ofertei, iar prezentarea ”schiței orientative” a amplasamentul echivalează în fapt, cu o completare a ofertei, ea nefiind susținută de alte documente din cadrul ofertei.

Mai mult, față de situația creată autoritatea formulează apărări pe care Consiliul le apreciază credibile și concludente:

Analizând răspunsul ofertantului rezultă că în ceea ce îl privește pe ofertantul asociat..., operator economic care si el va trebui sa presteze același tip de activități ca și liderul asocierii, din reprezentarea grafică orientativă prezentată prin răspunsul la clarificare, nu este evidențiat in mod clar traseul/circuitul complet distinct pentru lenjeria din secțiile de boli transmisibile și... de cea din celelalte secții ale....

Mai mult, conform reprezentării grafice anexate rezultă că accesul personalului în cadrul amplasamentului se intersectează cu zona de rufe curate pentru ajungerea in zona rufe murdare.

Raportat la faptul că pentru a putea presta partea ce-i revine din contract, ofertantul asociat... trebuie să respecte aceleași reguli și normative ca și liderul asocierii, coroborat cu răspunsul și informațiile anterior menționate, apreciem că, în mod corect... de evaluare a constatat nerespectarea prevederilor Caietului de sarcini, răspunsul ofertantului fiind neconcludent.

Constatându-se faptul că asocierea contestatoare nu a făcut dovada îndeplinirii cerinței unui circuit complet distinct al lenjeriei din secţiile de boli infecţioase/... nici cu ocazia elaborării ofertei, nici prin intermediuul răspunsului furnizat la solicitarea de clarificare adresată și nici chiar cu ocazia formulării contestației, Consiliul achiesează la... la care a ajuns achizitoare, prin membrii comisie de evaluare vizavi de neconcludența răspunsului furnizat și pe cale de consecință de neîndeplinirea cerinței reclamate.

2. Referitor la pretinsa îndeplinire a cerinţei separării totale a zonei murdare de zona curată prin perete igienic despărţitor şi vestiar-filtru, argumentele aduse în favoarea criticilor aduse se bazează pe următoarele aspecte:

-... de evaluare susţine că, în ceea ce priveşte asociatul...., în reprezentarea grafică prezentată nu este evidenţiat peretele igienic şi nu este indicat modul de funcţionare a filtrului personal;

- contrar acestor susţineri, vestiarul-filtru este încastrat în peretele despărţitor (schiţa pag. 9), iar peretele fizic igienic şi modul de funcţionare sunt descrise explicit în Propunere tehnică voi. III (pag. 1, 5...);

- considerăm că nu se poate desena „modul de funcţionare" pe o schiţă grafică, însă descrierea (scrisă) şi pozele prezentate sunt suficiente şi conforme cu cerinţele caietului de sarcini.

... a cărei prinsă neîndeplinire este reclamată se regăsește astfel formulată la nivelul caietului de sarcini:

3. **Separarea zonei murdare de cea curata sa fie totală printr-o bariera fizica - perete igienic, fapt ce împiedica contaminarea lenjeriei curate de cea murdară**

cu potenţial infecţios. Separarea celor doua zone (zona murdara şi zona curată) sa fie totală cu perete despărţitor construit şi vestiar filtru între zone. Se dovedeşte prin depunere schiţei spălătoriei unde este evidenţiat **peretele despărţitor si vestiarul filtr**u dintre zone. CERINŢA..., nerespectarea ei duce la respingerea ofertei.

Se are în vedere că, pe parcursul derulării etapei de evaluare a ofertelor, achizitoarea a adresat prin intermediul adresei nr..... asocierii... -... printre altele și următoarea solicitare de clarificare:

Prin caietul de sarcini s-a solicitat astfel:

Separarea zonei murdare de cea curata sa fie totală printr-o bariera fizica - perete igienic, fapt ce împiedica contaminarea lenjeriei curate de cea murdară cu potenţial infecţios. Separarea celor doua zone (zona murdara şi zona curată) sa fie totală cu perete despărţitor construit şi vestiar filtru între zone.

Din analiza ofertei tehnice prezentate de către dvs. rezultă următoarele:

-... depune, în cadrul propunerii tehnice, voi. II... 9, schiţa Spaţiului zonei murdare, unde se poate observa peretele despărţitor şi vestiarul filtru cu doua uşi (colţul dreapta sus).;

- Ofertantul... declară în cadrul propunerii tehnice, vol. III... 1 că " Delimitarea zonei murdare de cea curata se face conform normelor sanitare in vigoare, spălătoria fiind astfel construita încât exista o separare totala (fizica, prin perete despărţitor) intre zona destinata tuturor proceselor tehnologice ce au legătura cu materialele... murdare si zona destinata proceselor tehnologice ce au legătura cu materialele... curate si dezinfectate", fără a indica daca are vestiar filtru şi fără a prezenta o schema/schiţă.;

Astfel că, vă solicităm să clarificaţi cum demonstraţi îndeplinirea cerinţei din caietul de sarcini, în condiţiile în care fiecare dintre membrii asocierii va presta activităţile/serviciile specifice obiectului contractului de achiziţie.

... -... a transmis răspunsul cu actul nr.... precizând următoarele:

Ofertantul... declară în... vol. III - ASOCIAT ..._SIGNED la... 5 că există în spălătoria acestuia un vestiar filtru cu 2 uşi, una din zona murdară, cealaltă din zona curată, care este inclusă în peretele despărţitor dintre zonele curată şi murdară. Anexăm prezentei documentele justificative suport care clarifică demonstraţia îndeplinirii cerinţei - planul spălătoriei.

- Vestiarul filtru face parte integrantă din infrastructura tehnică a spălătoriei şi a fost deja menţionat în cadrul propunerii tehnice în....
- Omiterea acestuia din schiţa anexată iniţial reprezintă o omisiune de natură exclusiv grafică, fără a afecta conţinutul tehnic al ofertei şi fără a indica inexistenţa sistemului.
- În vederea unei mai bune înţelegeri, ataşăm o reprezentare grafică orientativă, aceasta având rol exclusiv de clarificare şi corelare a informaţiilor deja prezentate în ofertă.

Subliniem că prezenta clarificare nu aduce modificări propunerii tehnice, ci are caracter explicativ, în conformitate cu dispoziţiile legale aplicabile în materia clarificărilor. Faţă de cele prezentate, apreciem că cerinţa prevăzută la pct. 3 şi 4 din caietul de sarcini este pe deplin îndeplinită, iar documentele transmise în prezenta etapă au rol exclusiv de clarificare şi confirmare a celor deja asumate prin oferta tehnică depusă.

Răspunsul furnizat de asocierea... -... a fost analizat la data de... ocazie cu care a fost elaborat Procesul-verbal nr.... privind evaluare*a conformitatii propunerilor tehnice cu, prevederile caietului de sarcini si, dupa caz, cu factorii de evaluare, concluzia la care au ajuns membrii... de evaluare fi*ind următoarea:

...

Ofertantul recunoaşte şi de acesta dată omiterea prezentării planului/ schiţei de amplasament care să demonstreze îndeplinirea prevederilor Caietului de sarcini.

Analizând răspunsul acestuia rezultă că în ceea ce il priveşte pe ofertantul asociat..., operator economic care si el va trebui sa presteze acelaşi tip de activităţi ca şi liderul asocierii (conform Acord de asociere), din reprezentarea grafică orientativă prezentată prin răspunsul la clarificare, nu este evidenţiat, in mod clar, bariera fizică - perete igienic, ce împiedica contaminarea lenjeriei curate de cea murdară cu potenţial infecţios.

Mai mult, conform reprezentării grafice anexate rezultă doar menţionarea existenţei unui filtru personal trecere zona murdară curată, fără a fi indicat modul de funcţionare a acestui filtru si de trecere prin zidul despărţitor.

Raportat la faptul că pentru a putea presta partea ce-i revine din contract, ofertantul asociat... trebuie să respecte aceleaşi reguli şi normative ca şi liderul asocierii, coroborat cu răspunsul şi informaţiile anterior menţionate... de evaluare este ţinută să constate nerespectarea prevederilor Caietului de sarcini, întrucât răspunsul este neconcludent."

Considerentele anterior reținute de Consiliu cu ocazia primului aspect reclamat rămân valabile și în acest caz, fiind în strânsă legătură cu primul motiv.

Așa cum a fost anterior reținut, în cadrul procesului-verbal de evaluare tehnică s-a precizat faptul că asociatul... nu a prezentat în cadrul ofertei o schiță sau un plan de situație pentru locul de prestare al serviciilor ce fac obiectul procedurii de achiziție.

În punctul său de vedere autoritatea contractantă a combătut la obiect fiecare dintre argumentele din partea contestatoarei, apărări pe care Consiliul le apreciază judicioase:

Analizând răspunsul acestuia rezultă că în ceea ce îl privește pe ofertantul asociat..., operator economic care si el va trebui sa presteze același tip de activități ca și liderul asocierii (conform Acord de asociere), din reprezentarea grafică orientativă prezentată prin răspunsul la clarificare, nu este evidențiată în mod clar bariera fizică - perete igienic, ce împiedica contaminarea lenjeriei curate de cea murdară cu potențial infecțios.

Conform reprezentării grafice anexate rezultă doar menționarea existenței unui filtru personal trecere zona murdară curată, fără a fi indicat modul de funcționare a acestui filtru si de trecere prin zidul despărțitor. În fapt, reprezentarea grafică la care face referire contestatoarea, reprezintă un document minimalist ce nu permite, în realitate, clarificarea/identificarea elementelor solicitate prin Caietul de sarcini.

Constatându-se faptul că asocierea contestatoare nu a făcut dovada îndeplinirii cerinței separării totale a zonei murdare de zona curată prin perete igienic despărţitor şi vestiar-filtru, nici cu ocazia elaborării ofertei, nici prin intermediuul răspunsului furnizat la solicitarea de clarificare adresată și nici chiar cu ocazia formulării contestației, Consiliul achiesează la... la care a ajuns achizitoarea, prin membrii... de evaluare vizavi de neconcludența răspunsului furnizat și pe cale de consecință de neîndeplinirea cerinței reclamate.

3. În strânsă legătură cu motivul reținut anterior este și motivul reținut de membrii... de evaluare vizavi de neîndeplinirea cerinţei privind accesul din exterior către cele două zone prin intrări separate.

Așa cum reiese din actul de comunicare a rezultatului procedurii, membrii... de evaluare au reținut în ceea ce priveşte asociatul..., faptul că pe schiţa amplasamentului prezentată de acesta nu sunt evidenţiate uşile exterioare distincte de acces a personalului în zona curată/murdară.

... a cărei prinsă neîndeplinire este reclamată se regăsește astfel formulată la nivelul caietului de sarcini:

4. Prestatorul este obligat conform legislaţiei în vigoare să asigure accesul din exterior către cele doua spaţii funcţionale: cea murdară şi cea curată prin doua intrări separate - se depune schiţa cu evidenţierea acestora.

(...)
2. Standardele serviciilor şi zonarea operaţională a spălătoriei
(...)
... Personalul care trece din zona murdară in zona curată, o va face numai printr-o camera...ă de decontaminare prevăzută cu doua uşi, ce nu pot fi deschise simultan, corespunzând, una zonei murdare, iar cealaltă zonei curate. In această cameră, se va spăla pe mâini, se va dezinfecta îşi va schimba echipamentul.

Se are în vedere că, pe parcursul derulării etapei de evaluare a ofertelor, achizitoarea a adresat prin intermediul adresei nr..... asocierii... -... printre altele și următoarea solicitare de clarificare:

3. Prin caietul de sarcini s-a solicitat astfel:
Prestatorul este obligat conform legislaţiei în vigoare să asigure accesul din exterior către cele doua spaţii funcţionale: cea murdară şi cea curată prin doua intrări separate.
Din analiza ofertei tehnice prezentate de către dvs. rezultă următoarele:
- Din schiţele anexate de către ofertantul... nu se pot observa uşile exterioare care să asigure accesul in cele doua zone: zona curata şi zona murdara;
- Ofertantul... declară în cadrul propunerii tehnice, voi. III... 1 că "Hala de producţie este împărţita, in doua sectoare: zona curata si zona murdara, cu acces din exterior in cele doua spatii funcţionale, prin intrări separate" fără a depune o schiţă sau alte documente justificative în acest sens;
Astfel că, vă solicităm să clarificaţi cum demonstraţi îndeplinirea cerinţei din caietul de sarcini.

... -... a transmis răspunsul cu actul nr.... precizând următoarele:

... declară că există în spălătorie câte o... din exterior atât pentru zona murdară cât şi pentru zona curată. Anexăm prezentei schiţa deja depusă în documentaţia de atribuire cu evidenţierea următoarelor aspecte:
- în colţul din stânga jos, în peretele gri (vezi Legenda -... LINDAB CU BATA MINERALA BAZALTICA (10CM) -... CM, C1(CA2a) - ....ro
REI 15 MIN), între cele două cântare evidenţiate pe schiţă prin pătratele CANTAR, se găseşte uşa tip U5, cu lăţime 3m şi înălţime 4m care are acces în exterior.
- în colţul din stânga jos, în peretele gri (vezi Legenda -... LINDAB CU BATA MINERALA BAZALTICA (10CM) -... CM, C1(CA2a) - REI 15 MIN), între cele două cântare evidenţiate pe schiţă prin pătratele CANTAR, se găseşte uşa tip U1, cu lăţime 1m şi înălţime...m care are acces în exterior.
- în colţul din dreapta jos, în peretele gri (vezi Legenda -... LINDAB CU BATA MINERALA BAZALTICA (10CM) -... CM, C1(CA2a) - REI 15 MIN), în colţul clădirii înainte de CANTAR se găseşte uşa tip U5, cu lăţime 3m şi înălţime 4m care are acces în exterior.
- în colţul din stânga jos, în peretele gri (vezi Legenda -... LINDAB CU BATA MINERALA BAZALTICA (10CM) -... CM, C1(CA2a) - REI 15 MIN), în colţul clădirii înainte de CANTAR se găseşte uşa tip U1, cu lăţime 1m şi înălţime...m care are acces în exterior.
Ofertantul... declară că există în spălătorie câte o... din exterior atât pentru zona murdară cât şi pentru zona curată. Anexăm prezentei documentele justificative suport cu evidenţierea celor două uşi exterioare - planul spălătoriei.
- Uşile exterioare de acces fac parte integrantă din infrastructura tehnică a spălătoriei şi au fost deja menţionate în cadrul propunerii tehnice în....
- Omiterea acestora din schiţa anexată iniţial reprezintă o omisiune de natură exclusiv grafică, fără a afecta conţinutul tehnic al ofertei şi fără a indica inexistenţa sistemului.
- În vederea unei mai bune înţelegeri, ataşăm o reprezentare grafică orientativă, aceasta având rol exclusiv de clarificare şi corelare a informaţiilor deja prezentate în ofertă.
Subliniem că prezenta clarificare nu aduce modificări propunerii tehnice, ci are caracter explicativ, în conformitate cu dispoziţiile legale aplicabile în materia clarificărilor.

Răspunsul furnizat de asocierea... -... a fost analizat la data de... ocazie cu care a fost elaborat Procesul-verbal nr.... privind evaluare*a conformitatii propunerilor tehnice cu, prevederile caietului de sarcini si, dupa caz, cu factorii de evaluare, concluzia la care au ajuns membrii... de evaluare fi*ind următoarea:

... de evaluare:

"... contrar celor menţionate in răspunsul sau, prezintă abia acum o schiţă completă a amplasamentului, în ofertă având prezentate părţi/ secţiuni din schiţa la care face referire.

În cadrul schiţei prezentate, ca răspuns la clarificare... de evaluare identifică zona uşilor de acces exterioare.

În ceea ce îl priveşte pe ofertantul..., pe schiţa/schema amplasamentului prezentată nu sunt evidenţiate cele solicitate, respectiv uşi exterioare, distincte, de acces ale personalului în zona murdară şi în zona curată.

Raportat la faptul că pentru a putea presta partea ce-i revine din contract, ofertantul asociat... trebuie să respecte aceleaşi reguli şi normative ca şi liderul asocierii, coroborat cu răspunsul şi informaţiile anterior menţionate... de evaluare este ţinută să constate nerespectarea prevederilor Caietului de sarcini. întrucât răspunsul este neconcludent."

Raționamentul conturat de autoarea contestației în favoarea faptului că r*espingerea ofertei pentru lipsa unor detalii grafice, care nu sunt cerute expres de caietul de sarcini, este disproporţionată şi încalcă principiul proporţionalităţii şi tratamentului egal, n*u este judicios și nu va fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Din examinarea schiței/schema amplasamentului, prezentată doar prin răspunsul la solicitarea de clarificare, Consiliul achiesează la concluzia la care a ajuns achizitoarea respectiv faptul că nu sunt evidențiate cele solicitate, r*espectiv uși exterioare, distincte, de acces ale personalului în zona murdară și în zona curată.* În fapt, reprezentarea grafică la care face referire contestatoarea, reprezintă un document minimalist ce nu permite, în realitate, clarificarea/identificarea elementelor solicitate prin caietul de sarcini.

Argumentele aduse de contestatoare vizavi de faptul că cerinţa vizează accesul textilelor, nu neapărat al personalului (personalul intră în zona curată prin vestiar-filtru). Pe schiţa de la... 9 a răspunsului 228/... sunt marcate clar:... zona murdară.... zona murdară şi Ieşire... curate (...) nu vor fi reținute ca fiind judicioase, prin raportare la... care a vizat în mod expres existența unor uși exterioare, distincte, de acces ale personalului în zona murdară și în zona curată.

Contrar celor susținute de contestatoare vizavi de Considerăm că respingerea ofertei noastre p**entru lipsa unor detalii grafice, care nu sunt cerute expres de caietul de sarcini (...), C**onsiliul subliniază că procedurile de achiziție publică implică un anumit grad de formalism, care poate fi invocat în susținerea legalității unui motiv de respingere constând în nerespectarea unei solicitări a documentației de atribuire.

Constatându-se faptul că asocierea contestatoare nu a făcut dovada îndeplinirii cerinței privind accesul din exterior către cele două zone prin intrări separate, nici cu ocazia elaborării ofertei, nici prin intermediuul răspunsului furnizat la solicitarea de clarificare adresată și nici chiar cu ocazia formulării contestației, Consiliul achiesează la... la care a ajuns achizitoarea, prin membrii... de evaluare vizavi de neconcludența răspunsului furnizat și pe cale de consecință de neîndeplinirea cerinței reclamate.

În condițiile date, cercetarea de către Consiliu și a celui de al patrulea motiv care a stat la baza deciziei de respingere a ofertei asocierii... -... este de prisos, ea neputând schimba situația ofertantei în

sensul transformării acesteia în una admisibilă, considerentele anterior reținute anterior rămânând valabile.

Jurisprudențial, astfel cum s-a statuat irevocabil în decizia civilă nr. 2...4 din 30 noiembrie... a Curții de..., Secția a VIII-a de contencios administrativ și fiscal, „nu are nicio relevanță că autoritatea a declarat oferta petentei ca neconformă pentru șase motive și doar unul dintre cele șase a fost reținut de Consiliu sau de instanță, deoarece și un singur motiv, dacă este întemeiat, poate duce la constatarea ofertei ca neconformă.” Similar, în decizia civilă nr. 1117 din... mai..., aceeași instanță a reținut că: „În mod judicios Consiliul a apreciat că, găsind întemeiat un singur motiv de respingere ca inacceptabilă a ofertei petentei, nu se mai impune analizarea și a celorlalte, câtă vreme cel analizat este apt... el însuși a conduce la concluzia că oferta este inadmisibilă. Evident, în acest context, analizarea celorlalte motive ale contestației se constituia într-un demers inutil soluționării cauzei deduse judecății.” Totodată, în decizia civilă nr. 129 din 14 ianuarie..., instanța a consemnat: „Atât timp cât oferta este declarată inacceptabilă pentru neîndeplinirea unei singure cerințe de calificare, chiar dacă le îndeplinește pe toate celelalte, ar fi fost inutil ca, Consiliul, să analizeze și restul motivelor invocate în cuprinsul contestației, vizând alte cerințe de calificare cu privire la care autoritatea contractantă a reținut că nu au fost îndeplinite, un asemenea demers nemaiprezentând niciun interes pentru contestatoare.”

Recapitulând ansamblul considerentelor expuse, Consiliul reține că cerințele riguroase în materie de achiziții publice presupun întocmirea documentelor necesare în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, cunoscut fiind faptul că garantarea corectitudinii procedurii achizițiilor publice poate justifica respingerea ofertei pentru orice fel de încălcare a dispozițiilor legale în materie, care ar putea fi considerată de ofertant mai puțin importantă (în această direcție s-au pronunțat, de pildă..., Secția contencios administrativ și fiscal, în decizia nr.... din 12 ianuarie..., cod ReJust 39gd8e778..., Secția a IX-a de contencios administrativ și fiscal, în decizia civilă nr.... din 12 august..., cod ReJust 736ee28e, în decizia nr.... din 17 iunie..., cod ReJust 28993ed2, în decizia nr. 1754 din 8 octombrie..., cod ReJust 845de6d9, și în decizia civilă nr. 1417 din 9 septembrie..., cod ReJust gg2g5696, și..., Secția de contencios administrativ și fiscal, în decizia nr.... din 16 mai..., cod ReJust...e).

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

În concluzie, Consiliul achiesează la... la care a ajuns autoritatea contractantă, respectiv de inacceptabilitate/neconformitate a ofertei depusă de asocierea... -... în cauza expusă și susține că ofertanții au obligația de a întocmi ofertele cu respectarea prevederilor documentației

de atribuire, după cum rezultă din dispozițiile art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016... cu care „Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire (...)”.

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

Autoarea contestației formulează și critici vizavi de ofertanta declarată câștigătoare....

Astfel sunt reclamate următoarele aspecte:

- *<u>în ceea ce priveşte ofertantul declarat câştigător, apreciem că a avut loc o modificare substanţială a ofertei prin clarificări, chestiune interzisă expres de prevederile art. 134 alin. 6 şi art. 1... alin. 3 din HG nr. 395/2016:</u>*

- astfel, la evaluarea propunerii tehnice (din...)... a constatat iniţial că capacitatea instalată la locaţia din Oradea era sub... kg/h (..., 5 kg/h), cerând clarificări operatorului ecoiomic. Ori, la clarificări, ofertantul a adus utilaje din alte locaţii (Braşov, Bucureşti), ceea ce constituie o modificare substanţială a ofertei, interzisă de legislaţie.

- ca documente justificative în sprijinul clarificărilor, ofertantul.... aduce facturi - cu alte utilaje deţinute (în afara celor prezentate în oferta tehnică iniţială) în celelalte locaţii din ţară, atingând astfel pragul de procesare de... de kilograme pe oră. Ori, acest fapt reprezintă o modificare a ofertei tehnice, deoarece, în oferta tehnică, operatorul economic a adus utilajele pentru executarea contractului, acestea nefiind suficiente, iar la clarificări a venit cu alte utilaje din alte locaţii din proprietatea acestuia.

- oferta tehnică a fost modificată substanţial, prin clarificări, pentru a atinge capacitatea de procesare, în caz contrar nefiind admisibilă, ori, modificarea elementelor esenţiale (capacitate de procesare) echivalează cu o nouă ofertă, ceea ce încalcă prevederile legale menţionate.

- *<u>tot cu privire la ofertantul declarat câştigător, considerăm că calculul capacităţii de spălare este incorect şi nejustificat:</u>*

-... a acceptat capacităţi declarate ca fiind „pe oră" fară a verifica durata ciclurilor de spălare, ceea ce duce la o supraevaluare evidentă (ex.... 2... kg - capacitate de încărcare, nu de spălare orară), aplicând un standard diferit faţă de oferta subscrisei (a se vedea pct..... de mai sus).

- astfel, nu se poate înţelege cum a tras concluzia... de evaluare că 2... kg este capacitatea de spălare a maşinii pe oră, câtă vreme capacitatea respectivă, dată de fişa tehnică, este de încărcare a rufelor murdare, iar nu de spălare. Nu rezultă, pentru determinarea capacităţii de spălare, cât durează un ciclu de spălare sau câte cicluri de spălare avem pe oră pentru a determina capacitatea de procesare pe ora;

- prin urmare, apreciem că aceste aspecte demonstrează tratament inegal şi discriminatoriu raportat la modalitatea de evaluare a ofertei noastre, contrar prevederilor art. 2 lit. a şi b din Legea 98/2016.

Raționamentul conturat de contestatoare în favoarea p*retinsei modificării a propunerii tehnice* nu este judicios și nu va fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Așa cum rezultă din procesul-verbal de evaluare tehnică... de evaluare a avut în vedere pentru demonstrarea cerinței privind capacitatea de spălare a ofertantei reclamate..., cele menționate de către acesta în cadrul ofertei sale la... 6 și 7. Rezultând o capacitate sub nivelul minim impus prin caietul de sarcini (... kg/oră), membrii... de evaluare au adresat ofertantei prin intermediul adresei nr.....vă solicităm să clarificaţi cum demonstraţi îndeplinirea cerinţei din caietul de sarcini, referitoare la capacitatea de spălare a maşinilor de spălat cu bariera septica (va fi de minim 2...0kg/h), la care ofertanta... a furnizat următorul răspuns:

2. Cu privire la capacitatea de spălare de minim... kg/oră

Menţionăm că, în cadrul propunerii tehnice, a fost prezentată structura şi dotarea punctului de lucru Oradea, ca locaţie supusă vizitei, fără ca această prezentare să limiteze capacitatea operaţională a subscrisei exclusiv la acest punct de lucru.

Totodată, subliniem că cerinţa privind capacitatea de spălare este formulată la nivelul prestatorului, fără a exista o prevedere expresă în caietul de sarcini care să condiţioneze îndeplinirea acesteia exclusiv la nivelul unei singure locaţii sau al punctului de lucru supus vizitei.

în aceste condiţii, apreciem că evaluarea îndeplinirii cerinţei trebuie realizată prin raportare la capacitatea operaţională a operatorului economic în ansamblu, respectiv la totalitatea resurselor tehnice şi logistice deţinute şi utilizate integrat în cadrul activităţii.

Subscrisa deţine şi operează mai multe unităţi de producţie (inclusiv Oradea, Braşov şi Bucureşti), organizate într-un sistem operaţional unitar, care permite redistribuirea fluxurilor de lucru şi asigurarea continuităţii serviciului, inclusiv în situaţii neprevăzute, în concordanţă cu scopul cerinţei din caietul de sarcini.

Astfel, capacitatea cumulată disponibilă depăşeşte pragul de... kg/oră solicitat, fiind susţinută de utilajele existente în cadrul tuturor unităţilor de producţie.

În vederea demonstrării acestei capacităţi, va transmitem ca documente justificative (facturi de achiziţie) aferente utilajelor existente în celelalte unităţi de producţie, care atestă capacitatea instalată se regăsesc la pag 153 -155 in propunere... - documente doveditoare depuse in licitatie. Precizăm că aceste echipamente erau existente şi funcţionale la momentul depunerii ofertei, prezenta având caracter exclusiv de clarificare şi probare a capacităţii deja deţinute, fără a reprezenta o modificare a propunerii tehnice.

Faţă de cele de mai sus, considerăm că cerinţa este îndeplinită, iar o eventuală interpretare în sensul limitării acesteia la un singur punct de lucru ar reprezenta o restrângere nejustificată a modului de îndeplinire a cerinţei, în absenţa unei prevederi exprese în documentaţia de atribuire.

Din economia răspunsului furnizat Consiliul reține că ofertanta a argumentat îndeplinirea cerinței minimă solicitată prin caietul de sarcini deoarece are la dispoziție toate utilajele sale, inclusiv cele ce se găsesc la alte puncte de lucru/unități de producție din țară și indică, în acest sens, faptul că la paginile 153 - 155 din... tehnică a prezentat deja documente justificative pentru aceste utilaje (facturi de achiziție).

Împrejurarea relatată de contestatoare vizavi de faptul că ofertantul a adus utilaje din alte locaţii (Braşov, Bucureşti), ceea ce constituie o modificare substanţială a ofertei, interzisă de legislaţie.

Ca documente justificative în sprijinul clarificărilor, ofertantul.... aduce facturi - cu alte utilaje deţinute (în afara celor prezentate în oferta tehnică iniţială) în celelalte locaţii din ţară, atingând astfel pragul de procesare de... de kilograme pe oră. Ori, acest fapt reprezintă o modificare a ofertei tehnice, deoarece, în oferta tehnică, operatorul economic a adus utilajele

pentru executarea contractului, acestea nefiind suficiente, iar la clarificări a venit cu alte utilaje din alte locaţii din proprietatea acestuia.

nu este de natura concluziei la care ajunge contestatoare vizavi de modificarea propunerii tehnice, atâta vreme cât așa cum rezultă din răspunsul furnizat și documentele depuse în... tehnică, ofertanta reclamată a clarificat modalitatea de îndeplinire a cerinței din caietul de sarcini, prin trimiterea la documente ce fuseseră deja incluse în cadrul ofertei sale tehnice și nu prin prezentarea altor documente justificative.

Toate elementele avute în vedere de autoritatea contractantă existau la data depunerii ofertei şi puteau fi verificate în mod direct prin consultarea propunerii tehnice, respectiv:

-... 16- prezentarea unităţii de producţie Bucureşti;

-... 17 şi următoarele - descrierea fabricii Oradea;

- paginile 153-155 - facturile aferente utilajelor existente în celelalte unităţi de producţie.

Așadar nu a fost modificată capacitatea tehnică ofertată, nu a fost completată... tehnică, nu a fost depus niciun înscris nou.

Singura operaţiune realizată prin răspunsul la clarificări a constat în indicarea documentelor deja existente în oferta iniţială şi în explicarea relevanţei acestora pentru demonstrarea îndeplinirii cerinţelor caietului de sarcini.

Prin urmare, evaluarea realizată de autoritatea contractantă s-a întemeiat exclusiv pe documentele existente în oferta iniţială, iar răspunsul la clarificări a avut rolul de a facilita identificarea şi corelarea acestora.

În aceste condiţii, nu poate fi reţinută existenţa vreunei încălcări a dispoziţiilor art. 134 alin. (6) din HG nr. 395/2016, întrucât nu a existat nicio modificare a conţinutului propunerii tehnice şi niciun avantaj concurenţial obţinut prin etapa clarificărilor (prin răspunsul la solicitarea de clarificări nu a fost modificat conţinutul propunerii tehnice şi nu au fost depuse documente noi, ci au fost doar identificate şi corelate înscrisurile existente în oferta depusă iniţial).

În considerarea celor antemenționate, deopotrivă de valide sunt și apărările aduse chiar de societatea câștigătoare intervenientă care formulează apărări pe care Consiliul le apreciază credibile și concludente:

O simplă comparare a propunerii tehnice iniţiale cu răspunsul la solicitarea de clarificări demonstrează că nici existenţa unităţilor de producţie, nici documentele justificative privind utilajele acestora şi nici capacitatea tehnică a subscrisei nu au fost introduse pentru prima dată în etapa clarificărilor.

Din contră, existenţa unităţii de producţie din Bucureşti rezultă chiar din... tehnică depusă iniţial, unde aceasta este prezentată expres la... 16, fiind indicate investiţia realizată, amplasamentul şi fotografia facilităţii industriale.

În continuarea acestei prezentări generale, începând cu... 17 din... tehnică, este descrisă în detaliu fabrica din Oradea, împrejurare firească în contextul în care aceasta reprezenta unitatea din care urmau să fie prestate serviciile şi care a făcut obiectul vizitei autorităţii contractante. Faptul că descrierea tehnică detaliată priveşte fabrica din Oradea nu poate conduce la concluzia că subscrisa şi-ar fi limitat capacitatea operaţională exclusiv la

această unitate şi nici că celelalte facilităţi industriale nu existau sau nu puteau fi avute în vedere la evaluarea îndeplinirii cerinţelor documentaţiei de atribuire.

În acelaşi sens, facturile aferente utilajelor existente în celelalte unităţi de producţie nu au fost depuse în etapa clarificărilor, ci existau deja în oferta iniţială, fiind anexate propunerii tehnice la paginile 153-155.

Acest aspect este precizat chiar de subscrisa în răspunsul la solicitarea de clarificări, unde am arătat în mod expres că respectivele facturi „se regăsesc la pag. 153-155 în... tehnică - documente doveditoare depuse în licitaţie", precizând totodată că răspunsul are „caracter exclusiv de clarificare şi probare a capacităţii deja deţinute, fără a reprezenta o modificare a propunerii tehnice".

Prin urmare, chiar înscrisul pe care contestatoarea îşi întemeiază critica demonstrează contrariul susţinerilor sale.

Consiliul poate verifica cu uşurinţă acest aspect prin simpla consultare a propunerii tehnice, unde va constata că:

- la... 16 este prezentată unitatea de producţie din Bucureşti;
- începând cu... 17 este prezentată fabrica din Oradea;
- la paginile 153-155 se regăsesc facturile utilajelor invocate în răspunsul la clarificări.

Rezultă fără echivoc că nici existenţa fabricii Bucureşti şi nici documentele justificative aferente acesteia nu au fost introduse prin răspunsul la clarificări.

în realitate, răspunsul transmis autorităţii contractante nu a făcut altceva decât să indice locul în care aceste înscrisuri se regăseau deja în oferta iniţială şi să explice modul în care acestea demonstrează îndeplinirea cerinţei privind capacitatea minimă solicitată.

Contestatoarea confundă prezentarea tehnică a punctului de lucru din care urma să fie executat contractul cu demonstrarea capacităţii tehnice a operatorului economic.

Prezentarea detaliată a fabricii din Oradea nu înseamnă că subscrisa şi-a limitat capacitatea tehnică exclusiv la această unitate şi nici că autoritatea contractantă nu putea evalua capacitatea operatorului economic raportat la ansamblul resurselor tehnice existente.

Dimpotrivă, existenţa celorlalte unităţi de producţie rezulta chiar din oferta iniţială, iar documentele justificative aferente acestora se aflau deja la dosarul achiziţiei.

În aceste condiţii, afirmaţia contestatoarei... căreia prin răspunsul la clarificări s-ar fi depus documente justificative noi este lipsită de suport factual şi este infirmată chiar de succesiunea cronologică a înscrisurilor existente în procedură.

(...)

Susţinerea...	**Unde se verifică**
Fabrica Bucureşti a fost invocată doar la clarificări	... tehnică, pag. 16
Facturile au fost depuse la clarificări	... tehnică, pag. 153-155
Oradea era singura fabrică ofertată	... tehnică: pag. 16 (Bucureşti), pag. 17 şi urm. (Oradea)
Au fost depuse documente noi	Răspunsul la clarificări: se precizează expres că facturile sunt „documente doveditoare depuse în licitaţie"

Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și în ceea ce privește p*retinsul calcul incorect și nejustificat al capacității de spălare.*

Achizitoarea a argumentat îndeplinirea cerinței reclamate astfel:

În ceea ce privește utilajele/echipamentele indicate de către... pentru prestarea serviciilor, conform procesului verbal de evaluare... a reținut următoarele (chiar dacă în cadrul ofertei tehnice sunt indicate mai multe utilaje pe care ofertantul le are la dispoziție): 1 buc. -... - producție Germania - capacitate 2... kg; 2 buc. -... - producție Germania - capacitate 63 kg; 1 buc. -... - producție Germania - capacitate 45 kg; 2 buc.... - producție Germania - capacitate... Kg; 1 buc.... - producție Germania - capacitate 11 Kg; 1 buc.... - producție

Germania - capacitate... Kg;... de spălare cu barieră igienică alcătuit din 18 camere Vega - producție Germania - capacitate... kg./oră; mașină de spălat cu centrifugare ... model FA 250 BW - 25 kg; mașină de spălat cu centrifugare ... model FA...0 BW -... kg; mașină de spălat cu centrifugare... ... model FA 8... BW - 80 kg; Mașină de spălat cu centrifugare ... model FA... BW - 250 kg. Calculând capacitatea totală de spălare a utilajelor (a celor menționate) rezultă că este deja îndeplinită... minimă de... de kg/oră.

De asemenea, la... 153, la poziția 020 (articolul...57), din factura cu numărul..., este dovedită achiziția, de către firma..., a unui Sistem de spălare industrială PowerTransPT 36-16, care are o capacitate de spălare echivalentă de... de kg/oră. Acest utilaj nu a fost luat în calcul deoarece ofertantul deja îndeplinise condițiile solicitate.

Argumentul decisiv adus de contestatoare în favoarea criticii se bazează pe faptul că... a acceptat capacităţi declarate ca fiind „pe oră" fară a verifica durata ciclurilor de spălare, ceea ce duce la o supraevaluare evidentă (ex.... 2... kg - capacitate de încărcare, nu de spălare orară), aplicând un standard diferit faţă de oferta subscrisei (a se vedea pct..... de mai sus).

Așa cum a susținut și autoarea intervenției, argumentul contestatoarei privind neîndeplinirea cerinței porneşte de la premisa că cerinţa privind capacitatea minimă de procesare de... kg/oră trebuia demonstrată exclusiv prin raportare la fabrica din Oradea.

O astfel de abordare nu poate fi primită în soluționare, câtă vreme... documentației de atribuire... a fost astfel formulată:

5. Maşinile de spălat şi... de spălat (dacă există) sunt obligatoriu cu bariera septica si in castrate in peretele despărţitor dintre cele doua zone ale spălătoriei, pentru evitarea contrasignării lenjeriei. Capacitatea de spălare a maşinilor de spălat cu bariera septica va fi de minim 2...0kg/h pentru asigurarea cantităţilor zilnice si pentru acoperirea in situaţii neprevăzute (CERINŢA....) Se vor ataşa specificaţiile tehnice ale maşinii.

Evaluarea fiecărei oferte se raportează numai la cerințele care îi sunt aplicabile din documentația de atribuire, **nu** la altele (sau la aceleași, însă diminuate ori majorate).

Pe de altă parte, dispozițiile coroborate ale Legii nr. 99/... și HG nr. 394/2016, stabilesc în sarcina autorităților contractante obligația ca, în evaluarea ofertelor, să aplice propria documentație de atribuire care guvernează licitația, documentație rămasă definitivă prin neatacare.

O astfel de interpretare a fost în mod constant subliniată de jurisprudența CJUE, aceasta statuând că „în temeiul articolului 2 din Directiva.../18, unei autorități contractante îi revine sarcina de a respecta cu strictețe criteriile pe care ea însăși le-a stabilit" (Hotărârea din 10 octombrie..., Manova, C-336/12, EU: C:...:..., punctul 40, și Hotărârea din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU: C:...:..., punctele 42 și..., Hotărârea din 2 iunie....., C-.../15, EU: C:...: 404, punctul 39)".

Totodată, conform considerentelor expuse în cauza... „principiul egalității de tratament impune ca ofertanții să dispună de aceleași șanse în formularea ofertelor lor și implică, așadar, ca aceste oferte să fie supuse acelorași condiții pentru toți ofertanții. Pe de altă parte, obligația de transparență - care constituie corolarul principiului egalității de tratament, are ca scop să garanteze absența riscului de ...ism și de arbitrar din partea autorității contractante. Această obligație implică formularea tuturor condițiilor și modalităților procedurii de atribuire în mod clar, precis și neechivoc în anunțul de participare sau în caietul de sarcini, astfel încât, în primul rând, să permită tuturor ofertanților informați în mod rezonabil și obișnuit de diligenți să le înțeleagă conținutul exact și să le interpreteze în același mod și, în al doilea rând, să permită autorității contractante să verifice efectiv dacă

ofertele prezentate de ofertanți corespund criteriilor care guvernează contractul în cauză (a se vedea în acest sens Hotărârea din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU: C:...:..., punctul 44 și jurisprudența citată)".

... din 14 iunie..., Medipac - Kazantzidis, C-6/05, EU: C: 2...7:..., CJUE a precizat că obligația de transparență „interzice autorității contractante să respingă o ofertă care respectă cerințele anunțului privind cererea de ofertă întemeindu-se pe motive care nu au fost prevăzute în acest anunț care sunt invocate ulterior depunerii acestei oferte" (punctul 54).

Deosebit de relevantă va fi reținută concluzia Curții de Justiție a... regăsită în Hotărârea din 16 aprilie..., cauza C-...8/14, având ca obiect o cerere de decizie preliminară formulată de..., în procedura... împotriva... de...:

Articolul 23 alineatul (8) din Directiva.../18/CE a... şi a Consiliului din 31 martie... privind coordonarea procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții publice de lucrări, de bunuri şi de servicii, astfel cum a fost modificată prin Regulamentul (UE) nr.... al... din 30 noiembrie..., nu este aplicabil unui contract de achiziții publice a cărui valoare nu atinge pragul de aplicabilitate prevăzut de această directivă. În cadrul unui contract de achiziții publice care nu intră sub incidența directivei menționate, dar care prezintă un interes transfrontalier cert, aspect a cărui verificare este de competența instanței de trimitere, normele fundamentale şi principiile generale ale..., în special principiile egalității de tratament şi nediscriminării, precum şi obligația de transparență care rezultă din acestea trebuie interpretate în sensul că autoritatea contractantă nu poate respinge o ofertă **care îndeplineşte cerințele anunțului de participare pe baza unor motive care nu sunt prevăzute în anunțul menționat.**

Așadar rezultă faptul că autoritatea contractantă a solicitat demonstrarea existenţei unei capacităţi minime de procesare de... kg/oră la nivelul prestatorului, fără a prevedea în niciun loc obligaţia ca această capacitate să fie asigurată exclusiv printr-o singură unitate de producţie sau exclusiv prin punctul de lucru care urma să fie vizitat.

Față de cele mai sus reținute Consiliul apreciază ca fiind temeinică analiza membrilor... care au evaluat capacitatea tehnică ofertantei... prin raportare la ansamblul resurselor tehnice şi logistice existente şi dovedite prin documentele depuse în ofertă, concluzionând că cerinţa minimă privind capacitatea de procesare este îndeplinită.

Față de cele anterior reținute nu poate reține încălcarea vreunor obligații legale în ceea ce privește modul de evaluare a propunerii tehnicedepusă de..., motiv pentru care constată netemeinicia criticilor aduse în acest sens.

Recapitulând ansamblul considerentelor anterior reținute, Consiliul nu poate reține încălcarea vreunor obligații legale în ceea ce privește modul de evaluare, de către... de evaluare, a ofertei prezentate de..., autoritatea contractantă respectând prevederile legale aplicabile şi asumându-şi răspunderea asupra deciziilor luate în cadrul procedurii de atribuire, rezultatele evaluărilor efectuate fiind consemnate în procesele-verbale intermediare şi fiind luate în considerare în decizia de atribuire a

contractului de achiziție publică, motiv pentru care respinge, ca nefondate, criticile formulate de autoarea contestației în acest sens și va menține rezultatul procedurii stabilit prin Raportul procedurii nr.....

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge, ca nefondată, contestația formulată de..., în calitate de lider al asocierii... -..., în contradictoriu cu..... .

Pe cale de consecință, față de soluția de respingere a contestației Consiliul va admite cererea de intervenție formulată de....

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

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

În conformitate cu art. 64 Cod procedura civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de... și o admite.

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

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

PREȘEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
...	**...**	**...**
...	**...**	**...**

Redactată în 5 exemplare originale, conține 38 pagini.