

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

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin **contestația** înregistrată la... sub nr...., formulată de..., în calitate de lider al asocierii formată din... -..., cu sediul în....., nr....., înregistrată la... sub nr...., având cod unic de înregistrare R0..., reprezentată legal de administrator și convențional prin... .., cu sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură în ..., sector....., nr...., ..., ..., împotriva adresei de comunicare a rezultatului procedurii de atribuire nr.... și a raportului procedurii nr...., emise de către entitate contractantă...cu sediul în....., nr....., în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având ca obiect: „Achiziție stand verificare metrologică a contoarelor de apă” cod..., s-a solicitat:

1. **Suspendarea procedurii** până la soluționarea fondului cauzei, în conformitate cu prevederile art. 22 și 23 din Legea nr. 101/2016;

2.. .. nr.... și a adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr...., precum și a actelor subsecvente, potrivit cărora, oferta depusă de prezenta societate a fost declarată neconformă, iar oferta... a fost declarata câștigătoare.

3. Obligarea autorității contractante la reluarea procedurii și emiterea unui nou raport al procedurii, prin reevaluarea ofertei și a ofertantului..., prin aplicarea corectă a criteriului de atribuire din documentația tehnică, precum și a dispozițiilor legale din domeniul achizițiilor sectoriale.

4. Accesul la dosarul cauzei.

Prin adresa înregistrată la... sub nr....., cu sediul în..... nr....., înregistrată în... sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator și convențional prin avocat..., cu sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură în ..., str.... nr....., ap...., Sector..., formulează cerere de intervenție voluntară accesorie, prin care solicită respingerea contestației; obligarea contestatorului la plata cheltuielilor ocazionate cu prezentul demers; accesul la dosarul **cauzei**.

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

Contestatorul precizează că a depus o ofertă în cadrul procedurii de achiziție sectorială cu o valoare de..., fără TVA, prețul oferit de oferta declarată câștigătoare -..., fiind de....

Menționează că, prin adresa nr.... din..., autoritatea contractantă a emis o solicitare de clarificări, prin care i-a pus în vedere că, în DUAЕ, s-a strecurat o eroare materială, solicitând corectarea acesteia; în termen legal, a fost emis răspunsul la clarificări.

Arată că ulterior, autoritatea contractantă a emis o nouă solicitare de clarificări nr...., prin care a expus 15 puncte și a solicitat explicitarea respectării cerințelor din caietul de sarcini, subliniind faptul că prezintă relevanță cele de la pct. 5 și 9.

Menționează că a transmis o explicare detaliată, cu mențiunea că oferta depusă respectă cerințele tehnice ale documentației de atribuire.

În continuare, contestatorul redă răspunsurile aferente punctelor 5 și 9 din răspunsul la clarificări, arătând că, deși a oferit toate explicațiile necesare, autoritatea contractantă, în mod eronat și neargumentat, a respins oferta S.A., ca fiind neconformă.

Contestatorul arată că autoritatea contractantă a respins oferta S.A., motivat de faptul că nu au fost respectate standardele....:.... și... 4064-....:...., nu s-au regăsit fotografii relevante/ filme de prezentare pentru produsele oferite precum și pliante originale provenite de la producători.

Precizează că prin răspunsul la solicitarea clarificări a explicat, în mod clar, că standul propus respectă toate specificațiile tehnice solicitate prin caietul de sarcini, arătând că standardul de calitate EN-ISO-4064/..., se refera la „Contoare pentru apa potabilă rece și apă caldă”, sens în care, face trimitere la părțile pe care le cuprinde acest standard (1-5) și pe care și le asumă că le va respecta.

Subliniază, de asemenea, că, în finalul răspunsului, a declarat următoarele: „Ne angajăm să livram un stand pentru verificarea metrologica a contoarelor de apă, care să îndeplinească toate condițiile din caietul de sarcini cu nr.... ”.

În opinia contestatorului, autoritatea contractantă avea posibilitatea de a solicita clarificări suplimentare, potrivit dispozițiilor art. 105 alin. (7) și (8) din Legea nr. 99/2016, însă, apreciază că aceasta nu a respectat principiul proporționalității, nerealizând o evaluare obiectivă a ofertei în cauză.

În ceea ce privește cel de-al doilea motiv de respingere, contestatorul apreciază că acesta este unul abuziv și nu respectă principiile enunțate în cadrul art. 2 alin (2) din Legea nr. 99/2016.

Consideră că respingerea, ca neconformă, a unei oferte, motivat de faptul că nu s-ar fi atașat filmări, poze și pliante, precum și că unele dintre fișele tehnice ale unor componente nu s-ar regăsi și în limba română, reprezintă un motiv vădit disproportionat.

În ceea ce privește afirmația autorității contractante potrivit căreia,

nu a regăsit în oferta depusă, fișa tehnică a echipamentului și anexe documente relevante care să demonstreze caracteristicile tehnice solicitate, contestatorul precizează că a prezentat fișa tehnică a produsului ofertat cu caracteristicile tehnice comparative cu cele solicitate de autoritatea contractantă, la paginile 2 și 16 din propunerea tehnică.

În ceea ce privește critica potrivit căreia, nu au fost găsite fotografii relevante, filme de prezentare pentru produsele ofertate și pliante originale provenite de la producători, contestatorul menționează că standul pentru verificarea metrologică a contoarelor de apă este o instalație complexă care nu se produce în serie. Această instalație este un produs unicat, proiectat și executat conform cerințelor beneficiarului. Prezenta asocieră, proiectează și execută standuri pentru verificarea metrologică a contoarelor de apă, a contoarelor de energie termică în baza temelor de proiectare (caiete de sarcini) puse la dispoziție de beneficiar.

Susține că, în cazul de față și-a asumat, prin oferta depusă, să proiecteze și să fabrice un stand care să corespundă în totalitate caietului de sarcini, iar, documentele, fotografiile, filmele, pliantele etc. vor fi disponibile pe parcursul procesului de proiectare și fabricare și vor fi puse atunci la dispoziția autorității contractante.

Prin adresa nr....., înregistrată la... sub nr...., entitatea contractantă transmite dosarul achiziției publice, pe suport electronic (CD).

Ulterior, prin adresa nr....., înregistrată la... sub nr...., entitatea contractantă transmite punctul de vedere cu privire la contestația în cauză.

Față de criticile formulate de contestator, entitatea contractantă precizează, punctual, următoarele:

- declarația potrivit căreia, contestatorul se angajează să livreze un stand conform, pentru verificarea metrologică a contoarelor de apă, are un caracter pur declarativ, nefiind însoțită de niciun document tehnic, care să demonstreze, efectiv, conformitatea produsului ofertat cu standardele invocate;
- au fost emise solicitări de clarificări clare și detaliate, prin adresa nr....., care au vizat aspecte esențiale ale ofertei, aspectele fiind consemnate în procesul verbal nr....;
- ofertantul declarat câștigător nu a fost favorizat, ci, s-a ținut cont de calitatea documentației tehnice depuse; ofertantul declarat

câștigător a depus o ofertă completă, conținând certificate ISO, fișe tehnice și scheme de testare, care au permis verificarea conformității tehnice, în timp ce contestatorul a depus doar declarații de conformitate și angajamente generale, fără documente de susținere;

- neconformitățile constatate de comisia de evaluare vizează aspecte tehnice esențiale, respectiv lipsa dovezilor privind respectarea standardelor de măsurare și a performanței tehnice solicitate pentru standardul oferat; eventuala completare a acestor informații după depunerea ofertei, ar reprezenta o modificare a acesteia;
- au fost solicitate fotografiile pentru confirmarea existenței și a configurației tehnice a standardului oferat, cerința privind fotografiile, fiind clară și obligatorie;
- legea achizițiilor publice, permite ofertarea unor echipamente ce urmează a fi fabricate, însă, impune obligarea de a demonstra caracteristicilor tehnice ale acestora, la momentul evaluării ofertelor și nu ulterior;
- contestatorul nu a furnizat niciun element vizual, nici de natură orientativă, ceea ce a făcut imposibilă verificarea conformității tehnice;
- absența documentației vizuale a împiedicat comisia să confirme: respectarea configurației constructive (numărul și amplasarea contoarelor, traseul hidraulic, modul de măsurare); existența echipamentelor de siguranță (ventile, senzori, pompe etc.); respectarea cerințelor de ergonomie, acces și mentenanță impuse prin caietul de sarcini.

Întrucât, contestatorul a solicitat accesul la dosarul cauzei, prin adresa nr....., Consiliul i-a comunicat acestuia, termenul de studiere a dosarului și, implicit, de depunere a concluziilor scrise; acesta s-a prezentat la sediul... la data de...; nu a depus concluzii scrise, în urma studiului de dosar efectuat.

Prin adresa înregistrată la... sub nr....., formulează cerere de intervenție voluntară accesorie, prin care solicită cele precizate în partea introductivă a deciziei.

În ceea ce privește admisibilitatea cererii de intervenție... invocă prevederile art. 17 alin. (3) și (4) din Legea nr. 101/2016, precum și cele ale art. 61 alin. (3) cpc, subliniind totodată faptul că, în prezenta procedură, este ofertant declarat câștigător.

În ceea ce privește capătul de cerere din cuprinsul contestației, privind suspendarea procedurii, intervenientul solicită respingerea acestuia, motivat de faptul că este neîntemeiată.

Pe fondul cauzei, solicită respingerea contestației, ca neîntemeiată.

Consideră că, atât prin oferta depusă, cât și prin răspunsul la clarificări, contestatorul nu a făcut dovada respectării cerințelor din caietul de sarcini.

Totodată, apreciază că nedepunerea documentelor care însoțesc oferta tehnică, atrage respingerea ofertei, ca neconformă.

Întrucât, intervenientul a solicitat accesul la dosarul cauzei, prin adresa nr....., Consiliul i-a comunicat acestuia, termenul de studiere a dosarului și implicit de depunere a concluziilor scrise; acesta s-a prezentat la sediul... la data de...; ulterior, prin adresa înregistrată la... sub nr...., transmite concluzii scrise care nu vor fi redată aici, însă vor fi luate în considerare în soluționarea contestației.

Prin adresa nr....., înregistrată la... sub nr...., contestatorul depune, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din... eliberată de... -..., în cuantum de....

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

..., în calitate de entitate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă online, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având ca obiect: „Achiziție stand verificare metrologică a contoarelor de apă” cod..., elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând, în SEAP, anunțul de participare nr...., conform căruia valoarea estimată a procedurii este... fără TVA. Conform cap. II.... din anunț, criteriul de atribuire al contractului este „cel mai bun raport calitate-preț”.

Consiliul are în vedere că, în cauză..., ofertant în cadrul procedurii în analiză, a formulat cerere de intervenție, prin care solicită Consiliului respingerea contestației.....

Constatând că sunt îndeplinite cerințele impuse de art. 61 alin. (1) și (3) Cod procedură civilă și de art. 17 alin. (3) și (4) din Legea nr. 101/2016, în temeiul art. 63 și art. 64 alin. (2) Cod procedură civilă, Consiliul va admite în principiu cererea de intervenție formulată de... și va dispune introducerea în cauză, în calitate de intervenient, a acestuia.

Procedând la soluționarea cauzei, Consiliul reține că..., în calitate de lider al asocierii formată din... -..., a formulat prezenta contestație, nemulțumit de faptul că autoritatea contractantă i-a respins oferta, ca neconformă, rezultat comunicat prin adresa nr.....

Având în vedere criticile contestatorului, Consiliul le va analiza prin raportare atât la cerințele documentației de atribuire, cât și la legislația specifică în materie.

Astfel, potrivit cerințelor caietului de sarcini, entitatea contractantă a solicitat:

la pct. „2. Contextul realizării acestei achiziții de produse: (...)*achiziționarea unui stand pentru verificarea metrologica a contoarelor de apa rece cu dimensiunile cuprinse între DN15- DN 40mm*”.

la pct. „.... Cerințe generale ale echipamentului: Standul de verificare metrologică solicitat va fi proiectat pentru determinarea erorilor intrinseci (de indicație) a contoarelor de apă rece testate în conformitate cu OIML R49-1: 2013(E)....4.... 4064-I:.... (E) sau EN 1434-5:....”.

la pct. „....2. Standarde și calitate:

- Standul de verificare metrologică va fi proiectat în conformitate cu normele internaționale referitoare la instrumentele de măsurare, în principal EN...., OIML R49: 2013... 4064-...., 5:.... și... 4064-....:...., respectând Directiva privind instrumentele de măsurare (MID)... /32/UE.

- Bancul de test va fi proiectat pentru a atinge incertitudinea de măsurare combinată mai bună decât $1/5MPE$ ($k=2$) la volume tipice. Calculul incertitudinii se va face conform cerințelor EA- 04/02 M: 2013
- Producătorul va fi certificat conform sistemului de management al calitatii ISO....
- Componentele dispozitivelor de măsurare ale ansamblului de măsurare, cum ar fi pistonul, debitmetrele, termometrele, manometrele, care au influență asupra valorii măsurate (cu excepția balanțelor de cântărire, care trebuie calibrate numai după instalarea la locul de funcționare) vor fi calibrate și trasabile conform standardelor naționale, care realizează unități de măsură în conformitate cu... de Unități (SI)
- Toate piesele (țevi, rezervoare, vizoare, precum și cadrul mesei) vor fi fabricate fie din oțel inoxidabil (AISI304/304L sau mai bun), fie din alte materiale rezistente la coroziune (plastic, alamă). Toate materialele utilizate vor fi destinate utilizării cu apă potabilă.”

la pct. „....: Ofertanții au obligația de a prezenta în propunerea tehnică fisa tehnica a echipamentului, fise eliberate de producătorii acestora; se vor anexa documentației tehnice, de asemenea, fotografii relevante/filme de prezentare pentru produsele oferite, precum și pliante originale provenite de la producători (echipamente, alte dotări, etc.) și alte documente relevante care să demonstreze îndeplinirea caracteristicilor tehnice solicitate”.

Totodată, se reține faptul că, la secțiunea „IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice” din instrucțiunile pentru ofertanți publicate în SEAP sub identificatorul [CN1... /... 04] FisaDate_DF1....pdf, intitulate generic „fișa de date”, autoritatea contractantă a precizat: „Ofertantul va face dovada respectării tuturor cerințelor solicitate prin caietul de sarcini. Propunerea tehnică va fi prezentată în așa fel încât S.A.detalieze și S.A.demonstreze îndeplinirea tuturor cerințelor din Caietul de sarcini. Ofertantul va elabora propunerea tehnică, astfel încât S.A.se poată compara toate cerințele conținute în caietul de sarcini și anexele sale cu specificațiile din oferta. Ofertantul trebuie S.A.includă în oferta S.A.toate datele și informațiile specificate în caietul de sarcini și anexele sale în forma cerută dar și orice alte informații pe care acesta le considera necesare pentru clarificarea propunerii sale tehnice. Ofertantul are obligația de a face dovada conformității produselor care urmează S.A.fie livrate cu cerințele prevăzute în Caietul de sarcini.

(...)

Nota:

Documentele vor fi prezentate în limba română, cu mențiunea „conform cu originalul”. Documentele prezentate într-o altă limbă decât limba română, vor fi însoțite de traducere autorizată. Nu se admite copierea în tot a caietului de sarcini în cadrul propunerii tehnice, ofertanții având obligația de a proba conformitatea ofertei cu cerințele acestuia prin prezentarea propriei abordări asupra modului de îndeplinire a contractului și de rezolvare a eventualelor dificultăți legate de

îndeplinirea acestuia și prin prezentarea completă a specificațiilor tehnice ale produsului oferit inclusiv specificarea producătorului, a mărcii, a modelului și a nivelului de dotare ale produsului oferit.(...)Orice necorelare, omisiune ori neconformitate constatată în privința documentelor ofertei, în raport cu caietul de sarcini ori prevederile legislației în vigoare, inclusiv în cazul lipsei unui document aferent propunerii financiare/tehnice și/sau completarea greșită a unui document ori neprezentarea acestuia în forma solicitată poate conduce la declararea ofertei ca fiind neconformă”.

Din economia celor mai sus redată rezultă, în mod clar, că operatorii economici trebuiau să întreprindă anumite demersuri și să depună anumite documente/înscrișuri, inclusiv, fotografii relevante/filme de prezentare pentru produsele oferite, precum și plicante originale provenite de la producători (echipamente, alte dotări, etc.) și alte documente relevante, care să demonstreze îndeplinirea caracteristicilor tehnice solicitate.

În soluționarea contestației, Consiliul reține ca fiind relevante, următoarele dispoziții legale:

- art. 129 din HG nr. 394/2016: *Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire,*
- art. 3 alin. (1) lit. s) din Legea nr. 99/2016: *documentația de atribuire - documentul achiziției care cuprinde cerințele, criteriile, regulile și alte informații necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și explicită cu privire la cerințe sau elemente ale achiziției sectoriale, obiectul contractului sectorial și modul de desfășurare a procedurii de atribuire, inclusiv specificațiile tehnice sau documentul descriptiv, condițiile contractuale propuse, formatele de prezentare a documentelor de către candidați și ofertanți, informațiile privind obligațiile generale aplicabile;*
- art. 3 alin. (1) lit. rr) din Legea nr. 99/2016: *specificații tehnice -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 entității contractante;*
- Anexa la Ordinul președintelui... pentru... nr.... privind aprobarea structurii și conținutului Documentației standard de atribuire a contractului de achiziție publică/sectorială de produse, din....: (...)Caietul de sarcini face parte integrantă din documentația de atribuire și constituie ansamblul cerințelor pe baza cărora se elaborează de către fiecare ofertant propunerea tehnică. Caietul de sarcini conține, în mod obligatoriu, specificații tehnice.

Propunerea tehnică reprezintă modalitatea concretă pe care ofertantul o recomandă entității contractante în vederea îndeplinirii cerințelor sale tehnice stabilite în caietul de sarcini, în conformitate cu prevederile documentației de atribuire.

Potrivit cerințelor din fișa de date a achiziției coroborat cu cele formulate în caietul de sarcini, operatorii economici participanți aveau obligația să depună, în cadrul propunerii tehnice, fișa tehnică a echipamentului, fișe eliberate de producătorii acestora, fotografii relevante/filme de prezentare pentru produsele oferite, precum și plicante originale provenite de la producători (echipamente, alte dotări, etc.) și alte documente relevante care să demonstreze îndeplinirea

caracteristicilor tehnice solicitate, documente prezentate în limba română sau în traducere autorizată.

Cerințele caietului de sarcini cu privire la documentele relevante care să demonstreze îndeplinirea caracteristicilor tehnice solicitate, cele din fișa de date a achiziției/din nota de subsol, cu privire la modul de elaborare a propunerii tehnice sunt obligatorii, și nu formale, înscrisurile elaborate de entitatea contractantă nefiind contestate de către niciun operator economic interesat.

Mai mult, ofertanții nu au formulat obiecții cu privire la modul în care entitatea contractantă a solicitat demonstrarea conformității produselor oferite cu specificațiile din caietul de sarcini, prin urmare și-au însușit atât obligația de a demonstra conformitatea echipamentului oferit, inclusiv, prin depunerea de fotografii relevante/filme de prezentare pentru produsele oferite, precum și pliante originale provenite de la producători (echipamente, alte dotări, etc.) și alte documente relevante care să demonstreze îndeplinirea caracteristicilor tehnice solicitate, documente prezentate în limba română sau în traducere autorizată, cât și riscul respingerii ofertei, în cazul lipsei acestor înscrisuri.

Analizând propunerea tehnică depusă de contestator, aflată în fișierul „Formular nr.... tehnica int+ext.pdf”, Consiliul reține că aceasta constă în Formular 10 și Fișă tehnică privind corespondența propunerii tehnice cu specificațiile tehnice impuse (21 pagini).

Consiliul reține că, pe perioada de evaluare a ofertei contestatorului, entitatea contractantă, prin adresa nr.... din data de..., a solicitat clarificări contestatorului, „întrucât nu a regăsit respectarea următoarelor cerințe din caietul de sarcini”, printre care, la punctele 5 și 9, cu următorul conținut:

„5. Cap....2. Standarde și calitate

- *Standul de verificare metrologică va fi proiectat în conformitate cu normele internaționale referitoare la instrumentele de măsurare, în principal EN..., OIML R49: 2013... 4064-1, 2, 5:... și... 4064-...., respectând Directiva privind instrumentele de măsurare (M1D)... /32/UE.*

- *Bancul de test va fi proiectat pentru a atinge incertitudinea de măsurare combinată mai bună decât $1/5MPE$ ($k=2$) la volume tipice. Calculul incertitudinii se va face conform cerințelor EA-04/02 M: 2013.*

- *Producătorul va fi certificat conform sistemului de management al calității ISO....*

- *Componentele dispozitivelor de măsurare ale ansamblului de măsurare, cum ar fi pistonul, debitmetrele, termometrele, manometrele, care au influență asupra valorii măsurate (cu excepția balanțelor de cântărire, care trebuie calibrate numai după instalarea la locul de funcționare) vor fi calibrate și trasabile conform standardelor naționale, care realizează unități de măsură în conformitate cu... de Unități (SI)*

- *Toate piesele (țevi, rezervoare, vizoare, precum și cadrul mesei) vor fi fabricate fie din oțel inoxidabil (AISI304/304L sau mai bun), fie din alte materiale rezistente la coroziune (plastic, alamă). Toate materialele utilizate vor fi destinate utilizării cu apă potabilă.*

9. Cap 4. Note generale și de bune practice

.... Ofertanții au obligația de a prezenta în propunerea tehnică fișa tehnică a echipamentului, fișe eliberate de producătorii acestora; se vor anexa documentației tehnice, de asemenea, fotografii relevante filme de prezentare pentru produsele oferite, precum și pliante originale provenite de la producători (echipamente, alte dotări, ele.) și alte documente relevante care să demonstreze îndeplinirea caracteristicilor tehnice solicitate”.

Contestatorul a răspuns solicitării comisiei de evaluare, prin adresa nr....., astfel:

„5. Cap.....2 - Standarde și calitate

- Standul respectă standardele EN..., OIML R49: 2013, EN..., MID... /32/UE.*
- Standul asigură o incertitudine de măsurare combinată mai bună decât $1/5\text{MPE}(k=2)$ la volume tipice. Calculul incertitudinii se face în conformitate cu cerințele EA-04/02M2013.*
- Producătorul este certificat conform ISO... pentru managementul calității.*
- Toate componentele care iau influența asupra valorii măsurate (piston,, debimetrele, termometre, manometre etc.) vor fi calibrate și trasabile conform standardelor naționale de transmitere a unității de măsură.*

• Toate piesele sunt fabricate din oțel inoxidabil AISI 304/304L sau echivalente rezistente la coroziune (plastic, alamă) și sunt destinate utilizării cu apă potabilă”.

„9. Cap.... - Note generale și bune practici: În oferta tehnică depusă a fost prezentat standul cu caracteristicile tehnice oferite, comparativ cu caracteristicile tehnice solicitate. Standul oferit este fabricat de... în colaborare cu... și va fi proiectat și executat încât S.A.îndeplinească toate condițiile din caietul de sarcini. Menționăm ca standurile pentru verificarea metrologică a contoarelor de apă rece nu sunt produse de serie ci sunt unicate în conformitate cu cerințele beneficiarului ceea ce este și în cazul solicitării dvs.

În anexa 1 la prezentul răspuns se regăsește o Fișă de prezentare cu schema de principiu a standului oferit cât și fișe tehnice ale unor echipamente ce sunt utilizate în construcția standului”.

Analizând răspunsul contestatorului prin raportare la conținutul solicitării de clarificări și al documentației de atribuire, Consiliul reține că acesta, a oferit răspunsuri generice, constituite ca o promisiune nedovedită, fără a depune documente prin care să demonstreze conformitatea produsului oferit cu caracteristicile tehnice solicitate prin caietul de sarcini, respectiv, nu a anexat documentației tehnice, fotografii relevante/filme de prezentare pentru produsele oferite, precum și pliante originale provenite de la producători (echipamente, alte dotări, etc.) și alte documente relevante; de asemenea, nu a depus documente care să certifice că standul respectă standardele solicitate prin caietul de sarcini.

Consiliul constată că, deși entitatea contractantă a solicitat ca propunerea tehnică să fie elaborată în mod coerent, prin depunerea de documente/înscrișuri prin care ofertantul să demonstreze că toate caracteristicile standului de verificare metrologică a contoarelor de apă, care face obiectul procedurii, corespund realității, contestatorul, nici măcar ca urmare a solicitării de clarificări emise de entitatea contractantă, nu a înțeles să depună respectivele înscrișuri, motiv pentru

care, Consiliul consideră că acestuia îi lipsește o parte din propunerea tehnică, respectiv, o parte din ofertă.

Omisiunea depunerii înscrisurilor prin care să demonstreze conformitatea ofertei cu cerințele caietului de sarcini, solicitate prin documentația de atribuire, inclusiv, ca urmare a solicitării de clarificări adresate de entitatea contractantă, nu poate fi considerat viciu de formă care să fie îndreptat printr-o altă solicitare de clarificări, deoarece, în cazul contestatorului nu sunt întrunite condițiile prevăzute la art. 141 alin. (3) din HG nr. 394/2016, ca eventuala corectare să fi fost susținută în mod neechivoc de sensul și de conținutul altor informații existente, inițial în alte documente prezentate de ofertant.

În cadrul Hotărârii din..., CJUE s-a pronunțat în cauza C-336/12 astfel:

*„31 Principiul egalității de tratament și obligația de transparentă **se opun oricărei negocieri** între autoritatea contractantă și un ofertant în cadrul unei proceduri de atribuire a unor contracte de..., ceea ce implică faptul că, în principiu, o ofertă nu poate fi modificată după depunerea S.A.nici la inițiativa autorității contractante, nici la cea a ofertantului. În consecință, autoritatea contractantă nu poate solicita **lămuriri unui ofertant** a cărei ofertă **apreciază că** este imprecisă sau **neconformă** cu specificațiile tehnice din caietul de sarcini (a se vedea în acest sens Hotărârea din 29 martie..... și alții, C 599/10, punctele 36 și 37)”.*

În cazul în care, specificațiile tehnice din caietul de sarcini sau modalitatea de dovedire a conformității, informațiile din fișa de date ar fi fost considerate ca fiind contradictorii/eronate/ambiguu formulate sau abuzive, contestatorul avea dreptul de a contesta respectivele clarificări, potrivit prevederilor legale.

În soluționare, Consiliul reține faptul că entitatea contractantă a indicat în cadrul fișei de date modul în care trebuie elaborată propunerea tehnică, subliniind faptul că ofertanții au obligația de a întocmi oferta într-o manieră organizată, astfel încât, procesul de evaluare a ofertelor să permită identificarea facilă a corespondenței informațiilor cuprinse în ofertă cu specificațiile tehnice din caietul de sarcini.

Prin depunerea ofertei, asocierea... -..., și-a însușit conținutul întregii documentații de atribuire, deci, implicit și conținutul fișei de date a achiziției, al caietului de sarcini, motiv pentru care, avea obligația, potrivit art. 129 din HG nr. 394/2016, de a elabora oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire.

Legislația în domeniu prevede că o ofertă care nu satisface, în mod corespunzător, cerințele caietului de sarcini, este considerată, în conformitate cu dispozițiile art. 228 alin. (5) din Legea nr. 99/2016 coroborat cu art. 143 alin. (3) lit. a) din HG nr. 394/2016, o ofertă neconformă, iar, potrivit alin. (4) și (5) din același articol, doar *„ofertele care nu au fost respinse de comisia de evaluare în urma verificării și*

evaluării reprezintă oferte admisibile. Comisia de evaluare are obligația de a stabili oferta câștigătoare dintre ofertele admisibile”.

Din analiza ofertei depusă de către asocierea... -..., nu rezultă că aceasta a demonstrat că și-a asumat, altfel decât formal, responsabilitatea de a furniza standul de verificare metrologică a contoarelor de apă, care face obiectul contractului ce urmează a fi încheiat, cu toate caracteristicile stabilite de către entitatea contractantă.

Totodată, Consiliul reține că, prin comparație cu propunerea tehnică a contestatorului, în care se regăsesc doar declarații de conformitate și angajamente generale, fără documente în susținere, ofertantul declarat câștigător a depus, în ofertă, certificate ISO, fișe tehnice și scheme de testare, care au permis verificarea conformității tehnice; acceptarea ofertei contestatorului, în aceste condiții, ar fi dus la aplicarea unui tratament inegal ofertanților, fiind, astfel, eludat, principiul stabilit la art. 2 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 99/2016, în vigoare.

Raportat la cele evocate și ținând seama că printre atribuțiile comisiei de evaluare sunt și cele de verificare a conformității propunerilor tehnice ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini, de elaborare a solicitărilor de clarificări și/sau completări necesare în vederea evaluării ofertelor și de stabilire a solicitărilor de participare neadecvate, a ofertelor inacceptabile și/sau neconforme, precum și a motivelor care stau la baza încadrării acestora în fiecare din aceste categorii, așa cum este prevăzut la art. 133 alin. (1) lit. f), i) și j) din HG nr. 394/2016 cu modificările și completările ulterioare, Consiliul constată că această verificare s-a făcut prin raportare la prevederile documentației de atribuire și legislația incidentă și, pe cale de consecință, criticile contestatorului privind nelegalitatea verificării evaluării ofertei proprii sunt neîntemeiate, urmând a fi respinse.

În temeiul art. 26 alin.(6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge, ca nefondată, contestația formulată de..., în calitate de lider al asocierii formată din... -..., iar, pe cale de consecință, va admite cererea de intervenție formulată de....

Pentru aceste motive
în baza documentelor depuse de părți,

...

DECIDE:

Respinge, ca nefondată, contestația formulată de..., în calitate de lider al asocierii formată din... -..., iar, pe cale de consecință, admite cererea de intervenție formulată de....

Obligatorie.

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

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

Consilier de soluționare

...

Consilier de soluționare

...

Consilier de soluționare

...

Redactat practicaua deciziei

...

Redactată în 5 (cinci) exemplare originale, conține 11(unsprezece) pagini.