



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

Str. Stavropoleos nr. 6, Sector 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642; +4 021 8900745, www.cnscl.ro

În conformitate cu prevederile art. 266 alin. (2) din OUG nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. .../.../...

Data: ...

Prin contestația nr. 987/21.12.2015, înregistrată la Consiliu sub nr. 24747/24.12.2015, S.C. ...S.A., cu sediul în municipiul ..., str. ..., județul ..., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CUI ..., a contestat caietul de sarcini elaborat în cadrul procedurii de atribuire prin „licitație deschisă”, a contractului de achiziție publică de furnizare având ca obiect „Echipament și încălțăminte de serviciu - DS ...”, respectiv cel aferent lot 2 - „...”, lot 3 - „...”, lot 4 - „Pantofi primăvară-toamnă (femei-bărbați)” și lot 5 - „...”, coduri CPV 18222000-1, 18230000-0, 18813300-4 (Rev.2), organizată de, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ..., județul ... și a solicitat refacerea caietului de sarcini în privința fișelor tehnice și modificarea termenului de livrare.

În baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE

Admite contestația formulată de S.C. ...S.A., cu sediul în municipiul ..., str. ..., județul ..., în contradictoriu cu, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ...

Dispune modificarea documentației de atribuire, respectiv a cerințelor din caietul de sarcini, astfel:

- Lotul 2 - Ghete căptușite (femei - bărbați) specificațiile tehnice „waterproof” și „Gore Tex, Air Tex sau See Tex” vor avea următorul conținut: „waterproof sau echivalent” și „Gore Tex, Air Tex sau See Tex sau echivalent” ;

- Lotul 3 - .../munte (bărbați) specificațiile tehnice „waterproof” și „Gore Tex, Air Tex sau See Tex” vor avea următorul conținut:

„waterproof sau echivalent” și „Gore Tex, Air Tex sau See Tex sau echivalent” ;

- Lotul 4 – Pantofi de primăvară toamnă (femei – bărbați), specificațiile tehnice „waterproof” și „Gore Tex, Air Tex sau See Tex” vor avea următorul conținut: „waterproof sau echivalent” și „Gore Tex, Air Tex sau SeeTex sau echivalent”.

- eliminarea din caietul de sarcini, pag., 8 a mențiunii „(windprof, water prof – Gore Tex, Air Tex, Seetex-etc)” din cuprinsul prevederii *„Fiecare produs va fi marcat cu însemnele producătorului materialului utilizat la confecționare (windprof, water prof – Gore Tex, Air Tex, Seetex-etc) sau de certificate care să ateste acest lucru emise de producător”*.

În temeiul dispozițiilor art. 278 alin. (4) și (6) din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare, dispune continuarea procedurii, după efectuarea modificărilor mai sus menționate în documentație de atribuire și publicarea acestora în SEAP.

Termenul pentru aducerea la îndeplinire a dispozițiilor prezentei decizii este de 10 zile de la primirea acesteia.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

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

MOTIVARE

Prin contestația nr. 987/21.12.2015, înregistrată la Consiliu sub nr. 24747/24.12.2015, formulată de S.C. ...S.A., în contradictoriu cu, în calitate de autoritate contractantă, împotriva caietului de sarcini elaborat în cadrul procedurii de atribuire prin „licitație deschisă”, a contractului de achiziție publică de furnizare având ca obiect „Echipament și încălțăminte de serviciu - DS ...”, respectiv lot 2 – „...”, lot 3 – „...”, lot 4 – „Pantofi primăvară-toamnă (femei-bărbați)” și lot 5 – „...”, coduri CPV 18222000-1, 18230000-0, 18813300-4 (Rev.2), s-a solicitat refacerea caietului de sarcini în privința fișelor tehnice și modificarea termenului de livrare.

Contestatoarea consideră faptul că fișele tehnice pentru produsele care urmează a fi achiziționate de către autoritatea contractantă au fost întocmite cu nerespectarea dispozițiilor art. 35 și art. 38 din OUG nr. 34/2006, arătând astfel că sintagmele „membrană Gore Tex, Air-Tex, Seetex”, „cauciuc tip Vibram”, „branțuri Air - Active Dry”, „greutăți maxime de ... g/per, 800 g/per, 550 g/per, 330 g/per”, marcarea cu producătorului materialului utilizat la confecționare, respectiv windproof, waterproof - Gore Tex, Air Tex, Seetex, nu respectă prevederile Ordinului nr. 1305/2005, excluzând astfel din procedură participarea producătorilor de încălțăminte din România.

Contestatoarea apreciază că descrierea în detaliu a unui tip de încălțăminte, fără a se raporta la un standard ce reglementează tipul de

încălțăminte de lucru, evidențiază faptul că autoritatea contractantă favorizează anumiți comercianți în defavoarea producătorilor români.

De asemenea, contestatoarea aduce la cunoștință că pentru conformitatea materiilor prime, aceasta poate fi verificată pe bază de analize de laborator, efectuate de Institutul Național de Cercetare Dezvoltare Pentru Protecția Muncii „Alexandru Darabont”.

O altă critică adusă de către contestatoare vizează stabilirea unui termen extrem de scurt pentru livrarea produselor, și anume 15 zile calendaristice de la emiterea comenzii, termen în care, în opinia sa, oricărui producător i-ar fi imposibil să se aprovizioneze cu materii prime și materiale, să confecționeze și să livreze aceste produse.

În final, contestatoarea evidențiază că există instituții ale statului care păstrează cel puțin 5 ani aceleași specificații tehnice pentru a da posibilitatea tuturor producătorilor și/sau comercianților de a se pregăti (din punct de vedere tehnic) și a se prezenta la licitație.

În dovedirea contestației sale, S.C. ...S.A. a depus la dosarul cauzei, în copie, un set de înregistrări.

Prin adresa nr. 13218/... .../28.12.2015, Consiliul a încunoscintat autoritatea contractantă că S.C. ...AȘ a depus contestație, solicitându-i, între altele, înaintarea documentelor necesare, în conformitate cu dispozițiile art. 274 din OUG nr. 34/2006, între care, și dosarul achiziției publice definit de art. 213 alin. (1) din aceeași ordonanță.

Autoritatea contractantă a răspuns prin adresa nr. 15941/05.01.2016, înregistrată la Consiliu sub nr. 943/13.01.2016, comunicând punctul de vedere referitor la contestație, precum și dosarul achiziției publice.

În punctul său de vedere, autoritatea contractantă evidențiază că prin caietul de sarcini a solicitat, pentru fabricarea încălțăminte, mai multe tipuri de materiale, de o calitate mai bună, enumerând astfel Gore Tex, Air-Tex, Seetex, cauciuc tip Vibram, fiind folosite de mai mulți producători de echipament de teren, în condiții dificile.

În ceea ce privește critica contestatoarei referitoare la nerespectarea dispozițiilor art. 35 și art. 38 din OUG nr. 34/2006 și cele ale Ordinului nr. 1305/2005, autoritatea contractantă face precizarea că materialele menționate în caietul de sarcini au fost solicitate pentru a descrie, din punct de vedere tehnic, produsul dorit a fi achiziționat. De asemenea, se arată că a fost respectat și Ordinul nr. 1305/2005, însă, în vederea desfășurării activității de teren în condiții normale, au fost solicitate câteva caracteristici în plus privind calitatea produselor existente pe piață în anul 2016.

Față de cele menționate, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației.

Din documentele depuse la dosarul cauzei și din susținerile părților, Consiliul reține următoarele:

Autoritatea contractantă a inițiat procedura de atribuire, prin „licitație deschisă”, a contractului de achiziție publică de furnizare având

ca obiect „Echipament și încălțăminte de serviciu - DS ...”, coduri CPV 18222000-1, 18230000-0, 18813300-4 (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. .../..., stabilind data de deschidere a ofertelor la 16.02.2016, criteriul de atribuire „prețul cel mai scăzut” și valoarea estimată, fără TVA, de 938,469 lei.

Procedura de atribuire ce face obiectul cauzei este divizată în 10 loturi, contestatoarea S.C. ...S.A. contestând următoarele loturi: lot 2 – „...”, lot 3 – „...”, lot 4 – „Pantofi primăvară-toamnă (femei-bărbați)” și lot 5 – „...”.

Împotriva prevederilor documentației de atribuire, aferente loturilor 2, 3, 4 și 5, respectiv a fișelor tehnice din caietul de sarcini și a termenului de livrare, a formulat contestație S.C. ...S.A. prin care solicită anularea caietului de sarcini „în privința fișelor tehnice” și a termenului de livrare.

Criticile formulate de către contestatoare privesc informațiile din fișele tehnice, fișe tehnice la întocmirea cărora, după cum afirmă, au fost încălcate prevederile art. 35 și 38 din O.U.G. nr. 34/2006 și Ordinului Ministrului nr. 1305/2005.

În susținerea criticilor contestatoarea susține că la întocmirea caietului de sarcini au fost introduse „condiționări”, respectiv membrană Gore Tex, Air – Tex, Seetex; cauciuc tip Vibram; brânțuri Air – Active Dry; greutate maxime de ... g/per, 800g/per, 550g/per, 330g/per; marcarea cu însemnele producătorului materialului utilizat la confecționare – windproof, waterproof – Gore Tex, Air Tex, Seetex), specificații care nu se regăsesc în Ordinul Ministrului nr. 1305/2005, și care conduc la excluderea din cadrul procedurii de atribuire a producătorilor de încălțăminte din România.

Analizând specificațiile tehnice criticate, Consiliul constată că în speță sunt aplicabile următoarele prevederi legale:

- art. 35 din O.U.G. nr. 34/2006 potrivit căroră, *„(1) Caietul de sarcini conține, în mod obligatoriu, specificații tehnice.*

(2) Specificațiile tehnice reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, în așa manieră încât să corespundă necesității autorității contractante.

(3) Specificațiile tehnice definesc, după caz și fără a se limita la cele ce urmează, caracteristici referitoare la nivelul calitativ, tehnic și de performanță, cerințe privind impactul asupra mediului înconjurător, siguranța în exploatare, dimensiuni, terminologie, simboluri, teste și metode de testare, ambalare, etichetare, marcarea și instrucțiuni de utilizare a produsului, tehnologii și metode de producție, precum și sisteme de asigurare a calității și condiții pentru certificarea conformității cu standarde relevante sau altele asemenea. În cazul contractelor pentru lucrări, specificațiile tehnice pot face referire, de asemenea, și la prescripții de proiectare și de calcul al costurilor, la verificarea, inspecția și condițiile de recepție a lucrărilor sau a tehnicilor, procedeele și metodelor de execuție, ca și la orice alte condiții cu caracter tehnic pe

care autoritatea contractantă este capabilă să le descrie, în funcție și de diverse acte normative și reglementări generale sau specifice, în legătură cu lucrările finalizate și cu materialele sau alte elemente componente ale acestor lucrări.

(4) Specificațiile tehnice se definesc astfel încât să corespundă, atunci când este posibil, necesităților/exigențelor oricărui utilizator, inclusiv ale persoanelor cu dizabilități.

(5) Specificațiile tehnice trebuie să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența între operatorii economici.

(6) Fără a aduce atingere reglementărilor tehnice naționale obligatorii, în măsura în care acestea sunt compatibile cu dreptul comunitar, autoritatea contractantă are obligația de a defini specificațiile tehnice:

a) fie prin referire, de regulă în următoarea ordine de prioritate, la standarde naționale care adoptă standarde europene, la omologări tehnice europene, la standarde internaționale sau la alte referințe de natură tehnică elaborate de organisme de standardizare europene; în cazul în care acestea nu există, atunci specificațiile tehnice se definesc prin referire la alte standarde, omologări sau reglementări tehnice naționale privind utilizarea produselor sau proiectarea, calculul și execuția lucrărilor. Orice astfel de referire trebuie să fie însoțită de mențiunea sau echivalent;

b) fie prin precizarea performanțelor și/sau cerințelor funcționale solicitate, care trebuie să fie suficient de precis descrise încât să permită ofertanților să determine obiectul contractului de achiziție publică, iar autorității contractante să atribuie contractul respectiv;

c) fie atât prin precizarea performanțelor și/sau cerințelor funcționale solicitate, astfel cum sunt acestea prevăzute la lit. b), cât și prin referirea la standardele, omologările tehnice, specificațiile tehnice comune, prevăzute la lit. a), ca mijloc de prezumție a conformității cu nivelul de performanță și cu cerințele funcționale respective;

d) fie prin precizarea performanțelor și/sau cerințelor funcționale solicitate, astfel cum sunt acestea prevăzute la lit. b), pentru anumite caracteristici, și prin referirea la standardele sau omologările tehnice, prevăzute la lit. a), pentru alte caracteristici”;

- art. 38 din O.U.G. nr.34/2006, potrivit căroră,

(1) Se interzice definirea în caietul de sarcini a unor specificații tehnice care indică o anumită origine, sursă, producție, un procedeu special, o marcă de fabrică sau de comerț, un brevet de invenție, o licență de fabricație, care au ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau a anumitor produse.

(2) Prin derogare de la prevederile alin. (1), se admite o astfel de indicație, dar numai în mod excepțional, în situația în care o descriere suficient de precisă și inteligibilă a obiectului contractului nu este posibilă prin aplicarea prevederilor art. 35 și 36 și numai însoțită de mențiunea sau echivalent”.

Verificând conținutul caietului de sarcini Consiliul constată că în ceea ce privește tipul de membrană, respectiv membrană Gore Tex, Air – Tex, Seetex, aceste specificații se regăsesc în cazul loturilor 2, 3 și 4, astfel:

- Lotul 2 – Ghete căptușite (femei – bărbați), „*CONFECȚIONARE – ghetetele se confecționează din piele box impermeabilizată, tratată 100% waterproff (pentru impermeabilitate totală la apă) cu căptușeală din blana sintetică sau similar, iar la interior care să conțină membrană Gore Tex, Air Tex sau See Tex pentru confort climatic și respirabilitate, evaporarea transpirației, rezistentă la apă. Pielea încălțămintei va fi hidrozistentă, având o grosime de minim 2.0 mm, cu fețe de culoare maro închis sau negru;*

Încălțămintea va fi tratată 100% waterproof (pentru impermeabilitate totală la apă), în acest sens căptușeala interioară va avea membrană tip Gore Tex, Air-Tex sau Seetex”;

- Lotul 3 – .../munte (bărbați), „*CONFECȚIONARE – bocancii se confecționează din piele box impermeabilizată, tratată 100% waterprof (pentru impermeabilitate totală la apă) cu căptușeala interioară care să conțină membrană Gore Tex, Air Tex sau See Tex pentru confort climatic și respirabilitate, evaporarea transpirației, rezistență la apă. Pielea încălțămintei va fi hidrozistentă, având o grosime de minim 2.0 mm, cu fețe de culoare neagră sau maro”;*

- Lotul 4 – Pantofi de primăvară toamnă (femei – bărbați), „*CONFECȚIONARE – pantofii se confecționează din 100% piele naturală de bovine, cu grosime cuprinsă minim 2.0 mm, tratată prin procedee chimice pentru impermeabilizare, tratată 100% waterproof (pentru impermeabilitatea totală la apă), cu căptușeala interioară care să conțină membrană Gore Tex, Air – Tex sau Seetex”.*

Consiliul va reține în analiza criticilor aduse acestor specificații tehnice dispozițiile art. 38 din O.U.G. nr. 34/2006, potrivit cărora:

„(1) Se interzice definirea în caietul de sarcini a unor specificații tehnice care indică o anumită origine, sursă, producție, un procedeu special, o marcă de fabrică sau de comerț, un brevet de invenție, o licență de fabricație, care au ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau a anumitor produse.

(2) Prin derogare de la prevederile alin. (1), se admite o astfel de indicație, dar numai în mod excepțional, în situația în care o descriere suficient de precisă și inteligibilă a obiectului contractului nu este posibilă prin aplicarea prevederilor art. 35 și 36 și numai însoțită de mențiunea sau echivalent”.

În analiza cerințelor din caietul de sarcini, prevăzute de către autoritatea contractantă pentru loturile 2, 3 și 4, Consiliul constată că la stabilirea acestora au fost încălcate dispozițiile art. 38 din O.U.G. nr. 34/2006, citate anterior, cât și prevederile art. 35 alin. (5) din același act normativ potrivit cărora „*Specificațiile tehnice trebuie să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca*

efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența între operatorii economici”.

Prin urmare, criticile formulate cu privire la acest aspect vor fi admise iar autoritatea contractantă obligată să adauge mențiunea „sau echivalent” astfel:

- Lotul 2 – Ghete căptușite (femei – bărbați) specificațiile „waterproof sau echivalent” și „Gore Tex, Air Tex sau See Tex sau echivalent” ;

- Lotul 3 – .../munte (bărbați) specificațiile „waterproof sau echivalent” și „Gore Tex, Air Tex sau See Tex sau echivalent” ; și

- Lotul 4 – Pantofi de primăvară toamnă (femei – bărbați), specificațiile „waterproof sau echivalent” și „Gore Tex, Air Tex sau SeeTex sau echivalent”

Este criticat de asemenea și faptul că autoritatea contractantă a stabilit ca specificație tehnică „cauciuc tip Vibram”.

Verificând prevederile caietului de sarcini, Consiliul constată că autoritatea contractantă a stabilit pentru:

- Lotul 2 – Ghete căptușite (femei-bărbați) „Talpa e confecționează din cauciuc special (tip Vibram sau sisteme echivalente) cu rezistență sporită la rupere și abraziune, fiind prinsă pe ansamblul superior al bocancului prin injectare directă”;

- Lotul 3 - .../munte (bărbați) „-tapla – se confecționează din cauciuc special (tip Vibram sau sisteme echivalente) cu rezistență sporită la rupere și abraziune, fiind prinsă pe ansamblul superior al bocancului prin injectare directă”;

- Lotul 4 – Pantofi de primăvară toamnă (femei – bărbați) „Talpa din cauciuc special (tip vibram sau sisteme echivalente), cu straturi în structură, pentru flexibilitate și rezistență, izolare termică și hifroizolare și absorbția șocurilor”.

Având în vedere cele constatate, respectiv modul în care a fost stabilită specificația tehnică, Consiliul va respinge ca nefondată critica având în vedere că aceasta a fost stabilită cu respectarea dispozițiilor art. 38 din O.U.G. nr. 34/2006, potrivit cărora:

„(1) Se interzice definirea în caietul de sarcini a unor specificații tehnice care indică o anumită origine, sursă, producție, un procedeu special, o marcă de fabrică sau de comerț, un brevet de invenție, o licență de fabricație, care au ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau a anumitor produse.

(2) Prin derogare de la prevederile alin. (1), se admite o astfel de indicație, dar numai în mod excepțional, în situația în care o descriere suficient de precisă și inteligibilă a obiectului contractului nu este posibilă prin aplicarea prevederilor art. 35 și 36 și numai însoțită de mențiunea sau echivalent”.

Astfel, având în vedere faptul că specificația tehnică „tip Vibram” este însoțită de mențiunea „sau sisteme echivalente”, Consiliul constată că specificația tehnică se încadrează în dispozițiile art. 35 alin. (5) din O.U.G. nr. 34/2006, potrivit cărora „Specificațiile tehnice trebuie să

permite oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire și u trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența între operatorii economici”.

Consiliul reține că au fost formulate critici și cu privire la specificația tehnică potrivit căreia produsele (încălțăminte) trebuie să aibă branțuri Air – Active Dry.

Cu privire la această specificație tehnică, în urma verificării prevederilor caietului de sarcini, Consiliul constată că autoritatea contractantă a solicitat o astfel de specificație tehnică doar în cazul lotului 3 – .../munte (bărbați), respectiv „- *branțurile vor avea structura specială atât pentru ventilație cât și pentru a oferi o bună amortizare (de tip Air-Active Dry sau sisteme echivalente)*”.

Consiliul reține că, așa cum s-a constatat și în analiza criticii anterioare, autoritatea contractantă a respectat dispozițiile art. 38 din O.U.G. nr. 34/2006, în sensul precizării „sau sisteme echivalente”, situație în care specificația tehnică nu este restrictivă astfel încât aceasta permite participarea la procedura de atribuire atât a ofertanților care pot oferi bocanci cu branțuri Air-Active Dry cât și a ofertanților care pot oferi bocanci cu branțuri pentru care au fost folosite tehnologii echivalente.

S.C. ...S.A. contestă și faptul că, pentru cele 4 loturi, respectiv loturile 2, 3, 4 și 5, autoritatea contractantă a stabilit greutatea maximă.

În urma verificării specificațiilor tehnice din caietul de sarcini, Consiliul constată că:

- Lotul 2 – Ghete căptușite (femei – bărbați) „*Produsul va fi de tip ușor, având o greutate maximă de ... g (pentru o gheată din mărimea 42), flexibil și silențios*”;

- Lotul 3 – .../munte (bărbați) „*Produsul va fi de tip ușor, greutatea maximă 800g (pentru un bocanc din mărimea 42), flexibil și silențios*”;

- Lotul 4 – Pantofi de primăvară toamnă (femei-bărbați) „*Greutate – maxim 550 grame/pereche*”;

- Lotul 5 – Pantofi de vară (femei – bărbați) „*Greutatea va fi de maxim 330 grame/pereche*”.

În analiza criticilor aduse specificației tehnice privind greutatea produselor Consiliul va reține ca relevante dispozițiile art. 35 din O.U.G. nr. 34/2006, potrivit cărora „(1) *Caietul de sarcini conține, în mod obligatoriu, specificații tehnice. (2) Specificațiile tehnice reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv în așa manieră încât să corespundă necesității autorității contractante*”.

Pe lângă faptul că autoritatea contractantă are dreptul de a stabili specificațiile tehnice funcție de propriile nevoi, Consiliul constată că în finalul caietului de sarcini, autoritatea contractantă a adus la cunoștința ofertanților faptul că „*Prevederile prezentului caiet de sarcini sunt minimale*”. Prin urmare, autoritatea contractantă a stabilit o cerință minimă, respectiv o greutate maximă pentru produse, astfel încât să corespundă necesităților sale, având în vedere că încălțăminte urmează

a fi utilizată de personalul silvic în zone greu accesibile, împrejurare față de care greutatea încălțămintei este o cerință importantă.

Față de cerința stabilită de către autoritatea contractantă ofertanții au posibilitatea de a oferi diverse greutăți ale produselor cu condiția de a nu se depăși greutatea maximă stabilită, o astfel de cerință neputând fi considerată restrictivă, motiv pentru care criticile aduse cu privire la acestea vor fi respinse ca nefondate.

Este criticată de asemenea și cerința din caietul de sarcini potrivit căreia ofertantul trebuie să asigure, conform cap. III „Condiții obligatorii”, *„Fiecare produs va fi marcat cu însemnele producătorului materialului utilizat la confecționarea (Windprof, Water prof- Gore Tex, Air Tex, Seetex-etc) sau de certificate care să ateste acest lucru emis de producător”*.

În soluționarea criticii Consiliul reține că potrivit dispozițiilor art. 38 din O.U.G. nr. 34/2006, citate anterior, se interzice definirea în caietul de sarcini a unor specificații tehnice care indică o anumită origine, sursă, producție, un procedeu special, o marcă de fabrică sau de comerț, un brevet de invenție, o licență de fabricație, care au ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici, o astfel de cerință este posibilă, prin excepție, însoțită de mențiunea echivalent.

Consiliul constată că cerința criticată respectiv mențiunea „windprof, water prof – Gore Tex, Air Tex, Air Tex, Seetex – etc”, reprezintă, în fapt, o exemplificare a unor tehnologii utilizate de producătorii materialelor folosite la confecționarea încălțămintei, or în situația în care, așa cum s-a reținut în soluționarea criticilor anterioare, autoritatea contractantă nu are dreptul de a impune o anumită tehnologie, cu atât mai mult nu poate stabili în sarcina ofertanților ca aceștia să marcheze produsele cu astfel de însemne, ci doar ca produsul să fie marcat cu însemnele producătorului materialului, indiferent de denumirea acestuia.

Față de cele constatate anterior, Consiliul va admite criticile contestatoarei urmând să oblige autoritatea contractantă la eliminarea mențiunii *„(Windprof, Water prof- Gore Tex, Air Tex, Seetex-etc)”* din caietul de sarcini cât și din întreaga documentație de atribuire.

Contestatoarea critică, de asemenea, și faptul că autoritatea contractantă a stabilit un termen de livrare foarte scurt, respectiv 15 zile calendaristice de la emiterea comenzii, termen care, în opinia sa, este extrem de scurt și pune producătorii în situația de nu se putea aproviziona cu materii prime și materiale pentru a putea confecționa și livra aceste produse.

În ceea ce privește această critică, Consiliul constată că prin clarificarea nr. 1, înregistrată la autoritatea contractantă sub nr. 15758/23.12.2015, postată în SEAP în data de 24.12.2015 ([CN.../005]), a fost adus la cunoștința operatorilor economici faptul că *„termenul de livrare a produselor de 15 zile calendaristice de la emiterea notei de comandă de către beneficiar pentru fiecare lot de produse*

contractat, se corectează la 30 zile calendaristice de la emiterea notei de comandă”.

Analizând critica, Consiliul o va respinge ca nefondată având în vedere faptul că autoarea contestației deși susține că termenul de livrare de 15 zile nu poate fi respectat invocând imposibilitatea aprovizionării cu materii prime și materiale și confecționarea produselor în interiorul acestuia, nu depune nicio dovadă în acest sens, așa cum stabilesc prevederile art. 249 din Codul de procedură civilă, potrivit căroră „*Cel care face o susținere în cursul procesului trebuie să o dovedească, în afară de cazurile anume prevăzute de lege*”.

Mai mult decât atât, termenul a fost modificat în sensul majorării lui de la 15 zile la 30 de zile, modificare a documentației de atribuire care a fost postată în SEAP în data de 24.12.2015, fiind adusă astfel la cunoștința tuturor operatorilor interesați.

Prin urmare, contestatorul a putut lua la cunoștință de termenul de 30 de zile, iar o eventuală nemulțumire cu privire la noul termen stabilit, prin actul autorității contractate, respectiv Clarificarea nr. 1, putea fi contestat în termenul stabilit de art. 256² din O.U.G. nr. 34/2006.

În luarea deciziei de respingere a criticilor aduse termenului de livrare Consiliul reține că în cadrul unui contract de furnizare, termenul de livrare este unul dintre elementele esențiale ale contractului, element care nu poate fi eliminat din cadrul documentației de atribuire. La stabilirea acestuia autoritatea contractantă trebuie să țină seama în primul rând de nevoile sale cât și de timpul necesar producătorilor de încălțăminte, ca în prezenta speță, de a putea respecta un astfel de termen.

Pentru considerentele anterior expuse, în temeiul dispozițiilor art. 278 alin. (2) din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite contestația formulată de către S.C. ...S.A. în contradictoriu cu și va dispune modificarea documentației de atribuire astfel:

- Lotul 2 – Ghete căptușite (femei – bărbați) specificațiile tehnice „waterproof” și „Gore Tex, Air Tex sau See Tex” vor avea următorul conținut: „waterproof sau echivalent” și „Gore Tex, Air Tex sau See Tex sau echivalent” ;

- Lotul 3 – .../munte (bărbați) specificațiile tehnice „waterproof” și „Gore Tex, Air Tex sau See Tex” vor avea următorul conținut: „waterproof sau echivalent” și „Gore Tex, Air Tex sau See Tex sau echivalent” ;

- Lotul 4 – Pantofi de primăvară toamnă (femei – bărbați), specificațiile tehnice „waterproof” și „Gore Tex, Air Tex sau See Tex” vor avea următorul conținut: „waterproof sau echivalent” și „Gore Tex, Air Tex sau SeeTex sau echivalent”.

- eliminarea din caietul de sarcini, pag. 8, a mențiunii „(windprof, water prof – Gore Tex, Air Tex, Seetex-etc)” din cuprinsul prevederii „*Fiecare produs va fi marcat cu însemnele producătorului materialului utilizat la confecționare (windprof, water prof – Gore Tex, Air Tex,*

Seetex-etc) sau de certificate care să ateste acest lucru emise de producător”.

Termenul pentru aducerea la îndeplinire a dispozițiilor prezentei decizii este de 10 zile de la comunicarea acesteia.

În temeiul dispozițiilor art. 278 alin. (4) și (6) din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va dispune continuarea procedurii, după efectuarea modificărilor mai sus menționate în documentația de atribuire și publicarea acestora în SEAP.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

Redactată în 4 exemplare originale, conține 11 (unsprezece) pagini.