

În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) 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. 188/C7/3109

Data: 25.01.2023

I. Prin contestația nr. 01/16.12.2022, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 62091/19.12.2022, formulată de către S.R.L., în calitate de lider al asocierii S.R.L. –, cu sediul în, ..., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CUI ..., împotriva rezultatului procedurii de atribuire organizată de către, cu sediul în, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul licitației deschise, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având ca obiect *„Acord cadru de furnizare Pachet de campare pentru intervenții operative, compus din următoarele cantități maxime de produse: 3.246 cpl. corturi, 293.137 buc. paturi, 285.955 buc. păaturi, 135.679 buc. saci de dormit, 430.787 buc. saltele pat, 830.691 buc. cearșafuri, 402.586 buc. fețe pernă, 430.928 buc. perne, 152.000 buc. treninguri și 152.000 buc. tricouri”*, se solicită:

- admiterea contestației;
- anularea adresei atacate și a deciziei autorității contractante comunicată prin intermediul acesteia, ca netemeinice și nelegale;
- anularea Raportului procedurii nr. 14940/07.12.2022, în părțile conținând decizia de respingere a ofertei sale și în cea constituită de capitolul „Concluzii” prin care s-a stabilit rezultatul procedurii de atribuire;
- obligarea autorității contractante la reanalizarea și reevaluarea ofertei sale cu respectarea regulilor documentației de atribuire, a legislației în materie aplicabilă și la finalizarea legală a procedurii de atribuire.

II. Prin cererea de intervenție FN/28.12.2022, înregistrată la Consiliu sub nr. 64148/29.12.2022, formulată de către ...S.R.L., cu sediul în înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr., având CUI se solicită:

- respingerea ca nefondată a contestației formulate de asocieria S.R.L. și (Serbia) S.R.L., împotriva deciziei autorității contractante comunicată cu adresa nr. 14983/08.12.2022;
- menținerea deciziei autorității contractante contestată, ca fiind temeinică și legală;
- menținerea Raportului procedurii nr. 14940/07.12.2022, conținând decizia de respingere a ofertei asocierii S.R.L. și (Serbia) S.R.L. și a deciziei prin care s-a stabilit rezultatul procedurii de atribuire;
- respingerea solicitării de obligare a autorității contractante de a proceda la reanalizarea și reevaluarea ofertei asocierii S.R.L. și (Serbia) S.R.L.;
- atribuirea contractului către ...S.R.L., operator economic a cărui ofertă a fost declarată admisă de autoritatea contractantă.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care S.R.L. critică decizia de respingere a ofertei sale ca inacceptabilă.

I. Prin adresa *nr. 1/16.12.2022*, înregistrată la Consiliu sub nr. 62091/19.12.2022, ...S.R.L., lider al asocierii S.R.L. &, în temeiul dispozițiilor art. 8 din Legea nr. 101/2016, formulează *contestație* împotriva deciziei autorității contractante comunicată cu adresa nr. 14983/08.12.2022, prin care i-a comunicat că oferta sa a fost respinsă, ca inacceptabilă, solicitând:

- admiterea contestației;
- anularea adresei atacate și a deciziei autorității contractante comunicată prin intermediul acesteia, ca netemeinice și nelegale;
- anularea Raportului procedurii nr. 14940/07.12.2022, în părțile conținând decizia de respingere a ofertei sale și în cea constituită de capitolul „Concluzii” prin care s-a stabilit rezultatul procedurii de atribuire;
- obligarea autorității contractante la reanalizarea și reevaluarea ofertei sale cu respectarea regulilor documentației de atribuire, a legislație în materie aplicabilă și la finalizarea legală a procedurii de atribuire.

Contestatoarea afirmă că decizia autorității contractante prin care oferta comună depusă de asocieria ...S.R.L. & este netemeinică și nelegală, motivul de respingere fiind:

„(...) În urma analizei unitare (tratament egal) pe această speță, s-a constatat că documentele suport NU au confirmat cele declarate de asociați în DUAE, cerința privind

Capacitatea de exercitare a activității profesionale NU a fost îndeplinită cumulativ de către Asocieria ...S.R.L. & ..., în speță NU a reieșit corespondența între obiectele de activitate ale Asocierii prevăzute în documentele transmise și obiectul acordului-cadru (pentru toate cele 10 produse ale pachetului de campare)".

Asocieria contestatoare susține că afirmația autorității contractante este falsă, netemeinică și abuzivă.

Regula documentației de atribuire de referință cu relevanță pentru cauză și la care autoritatea contractantă era obligată să se raporteze în analiza capacității de exercitare a activității profesionale a asocierii a fost impusă prin *pct. III.1.1) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, inclusiv cerințele privind înscrierea în registrele profesionale sau comerciale:*

Op care depun of tb să dovedească forma de înregistrare în condițiile legii din țara de rezidență, din care să reiasă că op este legal constituit, ca nu se afla în niciuna dintre situațiile de anulare a constituirii precum și faptul că are capacitatea prof de a realiza activ care fac obiectul acordului cadru.

(...)

Modalitatea de îndeplinire: Completarea DUAE conform art. 193 alin 1 din Legea nr. 98/2016.

Cerința se aplică inclusiv pentru asociați/terț susținători care completează informațiile aferente situației lor la nivelul unui DUAE distinct.

(...)

Doc justific prin care op demonstrează îndeplinirea cerinței:

Certificat constatator emis de ONRC. Obiectul ctr tb să aibă corespondent în codul CAEN din Certificatul Constatator emis de ONRC; înf cuprinse în Certificatul constatator emis de ONRC tb fie reale/valide la momentul prezentării.

Obiectul acordului-cadru obiect al procedurii a fost definit, astfel:

„Acord cadru de furnizare Pachet de campare pentru intervenții operative, compus din următoarele cantități maxime de produse: - 3.246 cpi. Corturi; - 293.137 buc. Paturi; - 285.955 buc. Pături; -135.679 buc. saci de dormit; - 430.787 buc. saltele pat; - 830.691 buc. Cearșafuri; - 402.586 buc. fețe pernă; - 430.928 buc. Perne; - 152.000 buc. Treninguri; -152.000 buc. Tricouri"

Contestatoarea precizează că, prin referire la codificarea CPV astfel cum aceasta este reglementată de Regulamentul (CE) nr. 2195/2002 al Parlamentului European și al Consiliului din 5 noiembrie 2002 privind Vocabularul comun privind achizițiile publice (CPV), cu trimitere la Regulamentul (CE) nr. 2151/2003 al Comisiei, obiectul contractului a fost încadrat astfel:

Cod CPV principal: 33192120-9 Paturi de spital (Rev.2)

Coduri CPV secundare: 18331000-8 Tricouri (Rev.2) 18412100-1 Treninguri (Rev.2) 39143112-4 Saltele (Rev.2) 39511100-8 Paturi (Rev.2) 39512100-5 Cearșafuri (Rev.2) 39512500-9 Fete de pernă (Rev.2) 39516120-9 Perne (Rev.2) 39522530-1 Corturi (Rev.2) 39522540-4 Saci de dormit (Rev.2).

Tipul contractului a fost precizat la pct. II.1.3) al anunțului de participare ca fiind contract de „Furnizare/Cumpărare”, calitatea viitorului contractant fiind cea de furnizor, definit astfel în proiectele de acord-cadru, respectiv, contract subsecvent din documentația de atribuire - persoană care pune la dispoziția autorității contractante produse.

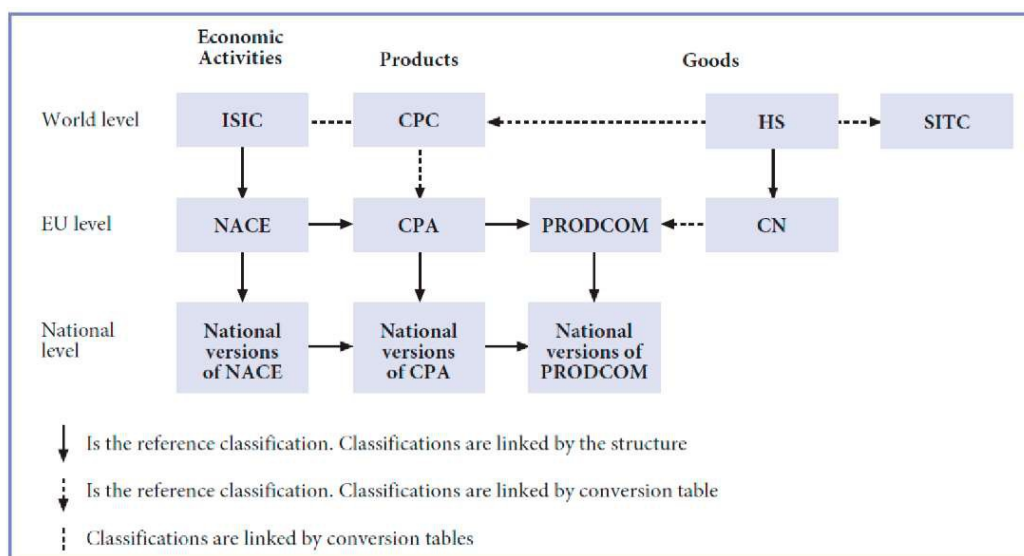
Potrivit nomenclatorului de referință în domeniul achizițiilor publice, adoptat prin Regulamentul (CE) nr. 2.195/2002 al Parlamentului European și al Consiliului din 5 noiembrie 2002 privind Vocabularul

comun privind achizițiile publice (CPV), art. 1 alin. (3) „Tabelele de corespondență orientative între CPV și nomenclaturile Clasificării produselor aferente activităților din cadrul Comunității Economice Europene (CPA), Clasificării centrale a produselor (CPC Prov.) a Națiunilor Unite, Nomenclatorului statistic al activităților economice din Comunitatea Europeană (NACE Rev. 1) și Nomenclaturii combinate (NC) sunt prevăzute în anexele II, III, IV și V”.

Anexa nr. IV a Regulamentului (CE) nr. 2.195/2002 constituită de „TABEL DE CORESPONDENȚĂ ÎNTRE CPV ȘI NACE rev. 1”, actualizată/revizuită prin „Modificare la Anexa IV la Regulamentul (CE) nr. 2195/2002” a Regulamentului nr. 2151/2003 de modificare a Regulamentului (CE) nr. 2195/2002 al Parlamentului European și al Consiliului privind Vocabularul comun privind achizițiile publice (CPV) conține corespondența NACE - CPV doar pentru Secțiunea F - Construcții.

Contestatoarea subliniază că, în conformitate cu clasificarea activităților din economia națională - CAEN Rev. 2 aprobată prin Ordinul președintelui INS nr. 337/2007, aceasta reprezintă transpunerea/preluarea Clasificării NACE (rev.2) astfel cum aceasta se regăsește publicată pe site-ul.

Tabelul de corespondență al clasificării NACE (rev.) cu celelalte clasificări statistice este precizat în Clasificarea NACE (rev.2) publicată pe site-ul Eurostat astfel:



Contestatoarea afirmă că din tabelul de corespondență rezultă fără echivoc faptul că nu există instituită corespondență între clasificarea NACE/CAEN și clasificarea CPV decât în ceea ce privește Secțiunea F - Construcții, astfel cum aceasta este realizată de Anexa nr. IV a Regulamentului (CE) nr. 2.195/2002 - „Tabel de corespondență între CPV ȘI NACE rev. 1” revizuită prin Regulamentul nr. 2151/2003.

Lipsa corespondenței CAEN - CPV pentru furnizarea de produse rezultă fără echivoc din preambulul Clasificării activităților din economia

națională - CAEN Rev. 2 aprobată prin Ordinul INS nr. 337/2007, subcap „Relația cu clasificările de produse” - obiect al contractului din procedură, conform căruia:

CPSA 2008

Clasificarea produselor și serviciilor asociate activităților, elaborată în conformitate cu prevederile art. 4 din Hotărârea Guvernului nr 53/1999 privind aprobarea Clasificării produselor și serviciilor asociate activităților - CPSA.

Legătura între CPSA 2008 și CAEN Rev. 2 apare în cadrul codului CPSA. La toate nivelurile din CPSA 2008, codificarea primelor 4 cifre este identică cu cele 4 cifre ale clasei corespunzătoare din CAEN Rev. 2.

PRODROM

Nomenclatorul de produse și servicii industriale este elaborat de Institutul Național de Statistică și este utilizat pentru anchetele statistice de producție. Nomenclatorul PRODROM este armonizat cu nomenclatorul PRODCOM utilizat în cadrul Comunității Europene și reprezintă o detaliere a acestuia.

Legătura CAEN Rev. 2 cu PRODROM este asigurată la nivel de 4 cifre (clasă), întrucât pozițiile PRODROM au fost realizate prin detalierea subclaselor elementare CPSA 2008.

TVIR

Tariful vamal de import al României, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 120/1993 privind detalierea și clasificarea mărfurilor în Tariful vamal la import al României de la 6 la 8 cifre, cu modificările ulterioare, asigură un raport de 1:1 cu NC Nomenclatorul combinat utilizat în Uniunea Europeană.

TVIR este corelat cu PRODROM (fiecare poziție PRODROM are atașat unul sau mai multe coduri TVIR) asigurându-se comparabilitatea rezultatelor din sfera producției cu cele din sfera comerțului exterior,

fiind evident astfel că nu există o corespondență oficială între clasificarea CAEN și CPV, cu excepția Secțiunii F - construcții, care nu are nicio legătură cu procedura contestată.

În preambulul aceluiași document, cu privire la „Scop comercial sau necomercial”, se precizează: În structura CAEN Rev. 2 distincția dintre scop comercial sau necomercial (market și nonmarket) nu reprezintă un considerent. Deși există unele clase care în mod normal sunt nonmarket, pot exista altele câteva care sunt de obicei efectuate atât de societăți comerciale, cât și de instituții de stat.

Contestatoarea adaugă că obiectul și tipul contractului - furnizare/cumpărare - de cantități relativ mari de produse se încadrează în Codificarea CAEN la „Secțiunea G - comerț cu ridicata și cu amănuntul; repararea autovehiculelor și motocicletelor”, identică cu Secțiunea G a clasificării NACE (rev.), comerț cu ridicata care este definit de art. 4 lit. c) din Ordonanța Guvernului nr. 99/2000 privind comercializarea produselor și serviciilor de piață comerțului cu ridicata astfel: „comerț cu ridicata/de gros - activitatea desfășurată de comercianții care cumpără produse în cantități mari în scopul revânzării acestora în cantități mai mici altor comercianți sau utilizatori profesionali și colectivi”.

....S.R.L. menționează că niciunde în „Secțiunea G - comerț cu ridicata și cu amănuntul; repararea autovehiculelor și motocicletelor” a codificării CAEN nu se regăsesc referiri exprese la activitatea de comerț cu produse precum *Tricouri; Treninguri; Saltele; Paturi; Cearșafuri; Fete de perna; Perne; Corturi; Saci de dormit*, comercializarea tuturor produselor respective încadrându-se în clasa CAEN 4690 - „Comerț cu ridicata nespecializat”, cu privire la care clasificarea CAEN precizează:

„Această clasă include: - comerțul cu ridicata al diverselor produse fără nici o specializare”.

Aceasta subliniază că, față de cele arătate, la elaborarea ofertei comune, pentru îndeplinirea cerinței pct. III.1.1) *„Capacitatea de exercitare a activității profesionale, inclusiv cerințele privind înscrierea în registrele profesionale sau comerciale”*, asocierea sa a prezentat:

- asigurarea activității cod CPV principal al contractului - 33192120-9 Paturi de spital (Rev.2) s-a efectuat prin prezentarea Extrasului privind înregistrarea agentului economic, emis de Agenția pentru Registre Economice din Republica Serbia pentru asociatul (Sinofarm SRL Belgrad) - în care activitatea NACE principală este Cod 3250 - Producerea de instrumente și materiale medicale și stomatologice, care include, printre altele, și „paturi de spital cu dispozitive mecanice”;

- asigurarea activității cod CAEN specifică comercializării cu ridicata a tuturor produselor din componența „Pachetului de campare pentru intervenții operative” din obiectul acordului-cadru este realizată prin liderul de asociere ...S.R.L. conform Certificatului constatator emis de Oficiul Național al Registrului Comerțului sub nr. 783803/29.08.2022, care, printre altele, conține și activitatea autorizată conform art. 15 din Legea nr. 359/2004 - cod CAEN 4690 - Comerț cu ridicata nespecializat, la sediul secundar de la punctul de lucru din Comuna Clinceni, dar și prin activitatea cod CAEN 4618 - Intermedieri în comerțul specializat în vânzarea produselor cu caracter specific, n.c.a, conținută de același certificat constatator.

Prin urmare, contestatoarea apreciază că cerința privind *„Capacitatea de exercitare a activității profesionale, inclusiv cerințele privind înscrierea în registrele profesionale sau comerciale”* a fost îndeplinită de către asocierea ...S.R.L. & întocmai cum aceasta a fost impusă prin documentația de atribuire, din Certificatele constatatoare emise de ONRC (Romania)/ARE (Serbia) rezultând deplina corespondență a obiectului contractului cu codurile CAEN conținute de respectivele certificate.

Faptul că cerința a fost îndeplinită rezultă chiar din conținutul actului atacat și al Raportului procedurii, acte în care autoritatea contractantă se limitează la a afirma că *„cerința privind Capacitatea de exercitare a activității profesionale NU a fost îndeplinită cumulativ de către Asocierea ...S.R.L. &, în speță NU a reieșit corespondența între obiectele de activitate ale Asocierii prevăzute în documentele transmise și obiectul acordului-cadru (pentru toate cele 10 produse ale pachetului de campare)”*, referindu-se în mod ambiguu la *„toate cele 10 produse ale pachetului de campare”*, fără a fi fost în măsură să precizeze cu rigoare acele produse care nu și-au regăsit corespondența în activitățile cod CAEN conținute de certificatele constatatoare prezentate de asociere, dar, mai ales, care ar fi fost acele coduri CAEN care ar fi trebuit să fie

incluse în respectivele certificate, încât cerința să fi fost considerată îndeplinită.

Contestatoarea relevă faptul incontestabil corespunzător căruia niciunde în „Secțiunea G - comerț cu ridicata și cu amănuntul; repararea autovehiculelor și motocicletelor” a Clasificării activităților din economia națională - CAEN Rev. 2 nu se regăsesc referiri și încadrări exprese a vreunei activități de comerț cu produse precum *Tricouri; Treninguri; Saltele; Paturi; Cearșafuri; Fete de perna; Perne; Corturi; Saci de dormit*, comerțul cu respectivele produse fiind astfel „comerț cu ridicata al diverselor produse fără nici o specializare”, activitate care se încadrează în clasa CAEN 4690 - „Comerț cu ridicata nespecializat”, Certificatul său ONRC probând incontestabil includerea unei astfel de activități în obiectul său de activitate și solicită a se reține conduita abuzivă, pârinitoare și nelegală a autorității contractante la evaluarea ofertelor, *„dar și tendința evidentă și probată prin chiar raportul procedurii de manipulare a rezultatului procedurii spre favorizarea unui anumit ofertant, fapte pentru care reiterăm solicitarea de admitere a contestației noastre astfel cum aceasta a fost formulată”*.

II. Prin adresa FN/28.12.2022, înregistrată la Consiliu sub nr. 64148/29.12.2022, ...S.R.L., în temeiul art. 17 alin. (3), art. 26 alin. (6) și (10) din Legea 101/2016, art. 55, art. 61 alin. (3), art. 63 și art. 148 alin. (1) din Legea nr. 134/2010, formulează *cerere de intervenție voluntară* prin care solicită:

- respingerea ca nefondată a contestației formulate de asocieria S.R.L. și (Serbia) S.R.L., împotriva deciziei autorității contractante comunicată cu adresa nr. 14983/08.12.2022;

- menținerea deciziei autorității contractante contestată, ca fiind temeinică și legală;

- menținerea Raportului procedurii nr. 14940/07.12.2022, conținând decizia de respingere a ofertei asocierii S.R.L. și (Serbia) S.R.L. și a deciziei prin care s-a stabilit rezultatul procedurii de atribuire;

- respingerea solicitării de obligare a autorității contractante de a proceda la reanalizarea și reevaluarea ofertei asocierii S.R.L. și (Serbia) S.R.L.;

- atribuirea contractului către ...S.R.L, operator economic a cărui ofertă a fost declarată admisă de autoritatea contractantă.

Intervenienta susține că asocieria S.R.L. și (Serbia) S.R.L. a depus în cadrul procedurii o ofertă care nu a răspuns integral cerințelor și exigențelor documentației de atribuire.

În procedura evaluării ofertelor, comisia de evaluare a solicitat asocierii S.R.L. și (Serbia) S.R.L. două calificări, la care a răspuns neconcludent și neconform cu informațiile cuprinse în DUAE. Decizia autorității contractante prin care a respins oferta comună depusă de asocieria ...S.R.L. & este temeinică și legală.

Intervenienta adaugă că, prin referire la codificarea CPV, obiectul contractului a fost încadrat astfel:

Cod CPV principal: 33192120-9 Paturi de spital (Rev.2)

Coduri CPV secundare: 18331000-8 Tricouri (Rev.2) 18412100-1 Treninguri (Rev.2) 391431 12-4 Saltele (Rev.2) 3951 1100-8 Paturi (Rev.2)

39512100-5 Cearșafuri (Rev.2) 39512500-9 Fete de perna (Rev.2) 39516120-9 Perne (Rev.2) 39522530-1 Corturi (Rev.2) 395225404 Saci de dormit (Rev.2).

CPV - acronimul de la Common Procurement Vocabulary este un simbol numeric specific unei anumit produs sau serviciu - adoptat prin Regulamentul (CE) nr. 213/2008 al Comisiei, este utilizat din data de 17.09.2008 și este în continuare valabil.

Codul CPV stabilește un singur sistem de clasificare pentru achizițiile publice cu scopul de a standardiza referințele utilizate de autoritățile și entitățile contractante pentru a descrie obiectul contractelor de achiziții publice.

Tipul contractului a fost precizat la pct. 11.1.3) al anunțului de participare ca fiind contract de „Furnizare/Cumpărare”, calitatea viitorului contractant fiind cea de furnizor definit astfel în proiectele de acord-cadru, respectiv, contract subsecvent din documentația de atribuire - persoană care pune la dispoziția autorității contractante produse.

Societatea intervenienta afirmă că în contestația formulată de S.R.L., în mod fals și eronat se invocă nomenclatorul de referință în domeniul achizițiilor publice, adoptat prin Regulamentul (CE) nr. 2.195/2002 al Parlamentului European și al Consiliului din 5 noiembrie 2002 privind Vocabularul comun privind achizițiile publice (CPV).

Regulamentul (CE) nr. 213/2008 al Comisiei din 28 noiembrie 2007 de modificare a Regulamentului (CE) nr. 2195/2002 al Parlamentului European și al Consiliului privind Vocabularul comun privind achizițiile publice (CPV) și a Directivelor 2004/17/CE și 2004/18/CE ale Parlamentului European și ale Consiliului în ceea ce privește procedurile de achiziții publice, în ceea ce privește revizuirea CPV stabilește că: "Pentru a facilita utilizarea CPV, ar trebui ca acesta să fie orientat mai degrabă pe produse, decât pe materiale. În consecință, caracteristicile produselor din Vocabularul principal stabilite în actuala anexă I la Regulamentul (CE) nr. 2195/2002 ar trebui transferate la Vocabularul suplimentar din aceeași anexă, iar diviziunile din actualul vocabular orientate strict pe materiale ar trebui redistribuite în alte diviziuni".

Aceasta precizează că, în realitate, dispozițiile legale aplicabile din Regulamentul (CE) nr. 213/2008 au stabilit că Anexa IV se înlocuiește cu textul din anexa III la prezentul regulament.

Ca urmare a revizuirii CPV, au fost actualizate, de asemenea, tabelele de corespondență din anexele III, IV și V la Regulamentul (CE) nr. 2195/2002, care reflectă corespondența dintre CPV și, respectiv, Clasificarea centrală provizorie a produselor (CPC prov.) a Organizației Națiunilor Unite, Nomenclatorul statistic al activităților economice din Comunitatea Europeană (NACE Rev. 1) și Nomenclatura Combinată (NC). Din motive de claritate, acestea au fost înlocuite, iar în anexa IV

revizuită în *Tabel de corespondență între CPV ȘI NC* sunt înscrise pentru toate produsele prevăzute în documentația de atribuire coduri CPV și NC.

Clasificarea activităților din economia națională - CAEN Rev. 2 din 20.04.2007 - parte integrantă din Ordinul 337/2007 (în vigoare de la 01 ianuarie 2008) reprezintă Integrarea clasificărilor la nivel internațional.

...S.R.L. menționează că decursul ultimului deceniu, a avut loc o revizuire completă a clasificărilor statistice internaționale, iar noile clasificări au fost elaborate ca un sistem integrat de clasificări statistice. Astfel, diversele clasificări ale produselor au fost armonizate și au fost corelate cu clasificările activităților economice, pe criteriul originii economice. Pe lângă această integrare la nivel mondial (în principal, sub auspiciile Organizației Națiunilor Unite), alte organizații regionale, de pildă Uniunea Europeană sau țările Americii de Nord, și-au aliniat, în grade diferite, clasificările proprii la clasificările mondiale. Aceasta a dat naștere unui sistem integrat în care diversele clasificări au fost armonizate și corelate la nivel mondial, la nivelul Uniunii Europene și fiecare țară a realizat sistemul național corespunzător.

Intervenienta afirmă că, având în vedere raportul 1:1 dintre CAEN Rev. 2 și NACE Rev. 2, rezultă următoarele:

- CAEN Rev. 2 este o clasificare detaliată a ISIC Rev. 4;
- primul nivel din ISIC Rev. 4 (secțiune) este identic cu cel din CAEN Rev. 2;
- la nivel de diviziune, CAEN Rev. 2 este identic cu ISIC Rev. 4;
- la nivel de grupă și clasă, ISIC Rev. 4 este detaliat de CAEN Rev. 2 în conformitate cu cerințele impuse de NACE Rev. 2.

Având în vedere necesitățile impuse de evoluția economiei românești și principiile de armonizare cu clasificările europene, Institutul Național de Statistică a elaborat versiunea revizuită a CAEN, respectiv CAEN Rev. 2.

Această versiune asigură un raport de 1:1 între CAEN Rev. 2 și NACE Rev. 2 (implementat la nivel european începând cu 1 ianuarie 2008), raport necesar având în vedere atât politica de globalizare, cât și dorința de a mări convergența dintre clasificările europene și cele utilizate în țările din America de Nord.

Prin această realizare se asigură armonizarea totală cu cerințele acquis-ului comunitar în domeniul clasificărilor economice.

Din experiența utilizării clasificării CAEN, a reieșit că economia României nu prezintă particularități față de economia Uniunii Europene și, în consecință, menținerea unor diferențe între CAEN Rev. 2 și NACE Rev. 2 nu se justifică.

CAEN Rev. 2 este implementat începând cu 1 ianuarie 2008 prin ordinul 337/2007, în conformitate cu prevederile art. 5 pct.2 din Hotărârea Guvernului nr. 656/1997 privind aprobarea Clasificării activităților din economia națională - CAEN.

Intervenienta punctează că cerința anunțului de participare și a documentației de atribuire privind „Capacitatea de exercitare a activității profesionale, inclusiv cerința privind înscrierea în registrele profesionale sau comerciale” nu a fost îndeplinită de către asocieria ...S.R.L. & așa cum a fost impusă prin documentația de atribuire.

Din singura corespondență purtată între ...S.R.L. & și autoritatea contractantă, privind obiectul contractului cu codurile CAEN conținute de Certificatele constatatoare emise de ONRC (Romania)/ARE (Serbia) rezultă faptul că cerința privind înscrierea în registrele profesionale sau comerciale nu a fost îndeplinită, iar în conținutul Raportului procedurii autoritatea contractantă constată că „cerința privind Capacitatea de exercitare a activității profesionale NU a fost îndeplinită cumulativ de către Asocieria ...S.R.L. &, în speță NU a reieșit corespondența între obiectele de activitate ale Asocierii prevăzute în documentele transmise și obiectul acordului-cadru (pentru toate cele 10 produse ale pachetului de campare)”.

Intervenienta arată că asocieria ...S.R.L. & a considerat că este necesară și suficientă corespondența dintre Codul CPV principal: 33192120-9 Paturi de spital (Rev.2) și codul CAEN Rev.2 - grupa 469 - clasa 4690 (cod CAEN Rev. 1 5190) cod ISIC Rev.4 - 4690

Pentru Codurile CPV secundare:

- 18331000-8 Tricouri (Rev.2) 18412100-1 Treninguri (Rev.2) 391431 12-4 Saltele (Rev.2) 3951 1100-8 Paturi (Rev.2) 39512100-5 Cearșafuri (Rev.2) 39512500-9 Fete de perna (Rev.2) 39516120-9 Perne (Rev.2)
- 39522530-1 Corturi (Rev.2) 395225404 Saci de dormit (Rev.2).

Totodată, intervenienta consideră că asocieria ...S.R.L. & nu a prezentat documentele solicitate de autoritatea contractantă în scopul demonstrării/justificării faptului că obiectul contractului/achiziției (pachet de campare pentru intervenții operative-10 produse: paturi, saltele, corturi, păături, perne, fete pernă, cearșafuri, saci de dormit, treninguri și tricouri) are corespondent în codul CAEN/echivalent în țara de rezidență pentru toate cele 10 produse. Având în vedere faptul că forma de participare la procedură este asocieria, autoritatea contractantă a stabilit că ofertanții asociați trebuie să îndeplinească cumulativ această cerință.

Pentru evaluarea unitară a modului de îndeplinire de către ofertanți/asocieri a cerinței privind Capacitatea de exercitare a activității profesionale, Comisia de Evaluare a solicitat ca document justificativ: Certificat constatator emis de Oficiul Național al Registrului Comerțului/Document echivalent emis în țara de rezidență, însoțit de traducerea în limba română de către traducători autorizați. În conținutul documentului solicitat era necesar să fie menționată denumirea activității și codul CAEN/echivalent. Rolul documentului solicitat era să se demonstreze/justifice faptul că obiectul contractului/achiziției (pachet de campare pentru intervenții operative-10 produse: paturi, saltele, corturi,

pături, perne, fete pernă, cearșafuri, saci de dormit, treninguri și tricouri) are corespondent în codul CAEN/echivalent în țara de rezidență.

Urmare analizării documentelor justificative, intervenienta afirmă că s-a constatat că pentru s-a depus extrasul nr. 8000073128061/04.05.2022 (valabil la momentul prezentării, conform declarației pe proprie răspundere al reprezentantului legal), din care nu a reieșit corespondența dintre obiectul contractului prezentat și codul activității și descrierea acestuia din extras.

...S.R.L (asocierea ...S.R.L -) a postat răspunsul nr. 1/14.11.2022 în SEAP, înregistrat la ANRSPS cu nr. 440A/14.11.2022, conform căruia: "Raportându-ne doar la codul CPV principal al contractului. constatăm că acesta se încadrează în categoria mobilierului medical,...în concluzie, așa cum se observă din codul CAEN al, există o corespondență directă între obiectul contractului prezentat, codul activității (codul CPV principal) și codul CAEN al societății. Adicional față de aspectele prezentate mai sus, aspecte ce demonstrează corespondența directă dintre obiectul contractului și codul CAEN principal al societății, vă prezentăm anexat documentul privind modificarea și completarea actului constitutiv din 21.03.2013 în care se regăsesc toate codurile CAEN pe care societatea este avizată să desfășoare activitate. Conform Legii societăților comerciale din Serbia, o societatea comercială autorizează o singură activitate principală, putând totodată să desfășoare orice altă activitate din actul constitutiv."

Comisia de evaluare a analizat răspunsul ...S.R.L și documentele anexate stabilind următoarele:

- la ...S.R.L - lider, figurează ca activitate secundară, codul CAEN nr. 4642 - Comerț cu ridicata al îmbrăcăminte și încălțăminte, fiind singura activitate care are corespondent cu o parte a obiectului contractului (treninguri și tricouri).

- la - asociat, Comisia de Evaluare a analizat documentul emis de organismul abilitat, respectiv Extrasul nr. 8000075726487 din 09.11.2022 și a constatat că în acesta figurează codul CAEN nr. 3250 Fabricarea de dispozitive, aparate și instrumente medicale și stomatologice-pături de spital cu dispozitive mecanice care are corespondent cu o parte a obiectului contractului (pături).

Intervenienta adaugă că autoritatea contractantă a constatat că documentele suport nu confirmă cele declarate de asociați în DUAЕ, cerința privind Capacitatea de exercitare a activității profesionale NU a fost îndeplinită cumulativ de către asocierea ...S.R.L -

În urma celor prezentate, comisia de evaluare a declarat oferta ...S.R.L inacceptabilă în conformitate cu prevederile art. 137 alin. (2) lit. b) din HG nr. 395/2016 - Proces Verbal nr. 450A/22.11.2022.

Având în vedere toate aspectele analizate, intervenienta consideră că procesul de evaluare și de desemnare a ofertei câștigătoare respectă principiile transparenței, al tratamentului egal, al proporționalității și asumarea răspunderii, principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică conform art. 2 din Legea nr. 98/2016.

În raport de toate argumentele prezentate, ...S.R.L. solicită:

- respingerea ca nefondată a contestației formulate de asocierea S.R.L. și ...(Serbia) S.R.L., împotriva deciziei autorității contractante comunicată cu adresa nr. 14983/08.12.2022;

- menținerea deciziei autorității contractante contestată, ca fiind temeinică și legală;

- menținerea Raportului procedurii nr. 14940/07.12.2022, conținând decizia de respingere a ofertei asocierii S.R.L. și (Serbia) S.R.L. și a deciziei prin care s-a stabilit rezultatul procedurii de atribuire;

- respingerea solicitării de obligare a autorității contractante de a proceda la reanalizarea și reevaluarea ofertei asocierii S.R.L. și (Serbia) S.R.L.;

- atribuirea contractului către ...S.R.L, operator economic a cărui ofertă a fost declarată admisă de autoritatea contractantă în temeiul art. 19 din Legea 101/2016.

Prin adresa nr. 15504/20.12.2022, înregistrată la Consiliu sub nr. 62990/21.12.2022, ... (A.N.R.S.P.S.) formulează *punct de vedere* referitor contestația formulată de S.R.L., solicitând respingerea contestației formulate de către S.R.L.

Autoritatea contractantă precizează că, până la termenul limită de depunere a ofertelor, s-au înscris următorii operatori economici:

- ...S.R.L.;
- ... S.R.L.;
- ... S.R.L.;
- ...S.R.L.;
- ... S.R.L.;
- ... S.R.L.;
- ... S.R.L.;
- ... S.R.L.;
- ... Impex S.R.L.;
- ... S.R.L.;
- ... S.R.L.;
- S... S.R.L.;
- ... S.R.L.;
- ... S.R.L.;
-

Operatorii economici care au depus oferte în termenul limită sunt:

- ...S.R.L.;
- ... S.R.L.;
- ... S.R.L.;
- ...S.R.L.

În urma procesului de evaluare desfășurat, A.N.R.S.P.S., prin Raportul procedurii nr. 14940/07.12.2022, a desemnat oferta prezentată de asocierea ...S.R.L. (leader) cu ...ca ofertă câștigătoare pentru procedura de achiziție publică inițiată prin anunțul de participare publicat

în SEAP cu nr. CN1047331/21.09.2022, care are ca obiect încheierea *Acordului cadru de furnizare Pachet de campare pentru intervenții operative*, ofertă care a fost clasată pe primul loc în clasamentul rezultat după aplicarea criteriului de atribuire și verificarea documentelor suport aferente probării informațiilor prezentate în DUAЕ. Punctaj total de 100 puncte. Propunerea financiară: Valoarea maximă 366.768.279,84 lei.

După aprobarea Raportului procedurii nr. 14940/07.12.2022, A.N.R.S.P.S. a postat în SEAP și a transmis prin poștă comunicările privind rezultatul procedurii:

- adresa nr. 14981/08.12.2022 către ...S.R.L. privind declararea ofertei ca fiind câștigătoare;

- adresa nr. 14982/08.12.2022 către S.R.L. privind declararea ofertei ca inacceptabilă;

- adresa nr. 14983/08.12.2022 către S.R.L. privind declararea ofertei ca inacceptabilă;

- adresa nr. 14986/08.12.2022 către ... S.R.L. privind declararea ofertei ca inacceptabilă.

Prin anunțul de participare și fișa de date din cadrul documentației de atribuire a fost impusă următoarea cerință obligatorie:

La pct. III.1.1.b) „Capacitatea de exercitare a activității profesionale” din fișa de date a achiziției: „Operatorii economici ce depun oferta trebuie să dovedească o formă de înregistrare în condițiile legii din țara de rezidență, din care să reiasă că operatorul este legal constituit și că nu se află în niciuna din situațiile de anulare a constituirii precum și faptul că are capacitatea profesională de a realiza activitățile ce fac obiectul Acordului- cadru”.

De asemenea, obiectul contractului trebuie să aibă corespondent în codul CAEN din certificatul constatator emis de ONRC, informațiile cuprinse în certificatul constatator emis de ONRC trebuie să fie reale/valide la momentul prezentării.

Autoritatea contractantă afirmă că ofertantul trebuia să îndeplinească condiția existenței în obiectul de activitate a codurilor CAEN corespondente obiectului acordului-cadru, respectiv desfășurarea activității de *Comerț cu ridicata cu excepția comerțului cu autovehicule și motociclete*, diviziunea CAEN 46.

Produsele ce fac obiectul Acordului-cadru au corespondent în diviziunea CAEN 46, grupa CAEN 464 „Comerț cu ridicata al bunurilor de consum”, respectiv codurile CAEN:

- 4641 comerț cu ridicata al produselor textile;

- 4642 comerț cu ridicata al îmbrăcăminte și încălțăminte;

- 4647 comerț cu ridicata al mobilei, covoarelor și a articolelor de iluminat.

Așadar, achizițtoarea precizează că cerința conform căreia obiectul de activitate al ofertantului să aibă corespondent în obiectul acordului-cadru este îndeplinită dacă ofertantul este autorizat să desfășoare activitățile acordului-cadru, respectiv contractelor subsecvente.

Raționamentul de mai sus se regăsește și în jurisprudența Curții de Apel București, în acest sens este Decizia Civilă nr. 1455/29.03.2017.

Analizând documentația depusă, autoritatea contractantă transmite că a constatat că singurul ofertant care îndeplinea condiția era ... (asocierea ...-lider /...S.R.L.-asociat). Sub acest aspect, orice afirmație a contestatoarei este nefondată, întrucât înscrisurile depuse dovedesc în mod evident că această contestatoare îndeplinea parțial condiția.

Prin contestația formulată, contestatoarea susține la pct. „Niciunde în SECȚIUNEA 0 - COMERȚ CU RIDICATA ȘI CU AMĂNUNTUL; REPARAREA AUTOVEHICULELOR ȘI MOTOCICLETELOR a codificării CAEN nu se regăsesc referiri exprese la activitatea de comerț cu produse precum Tricouri; Treninguri; Saltele; Paturi; Cearșafuri; Fete de perna; Perne; Corturi; Saci de dormit, comercializarea tuturor produselor respective încadrându-se în clasa CAEN 4690 - „Comerț cu ridicata nespecializat”, cu privire la care clasificarea CAEN precizează: „Această clasă include: comerțul cu ridicata al diverselor produse fără nicio specializare”.

Obiectul Acordului-cadru reprezintă furnizare produse textile, articole de îmbrăcăminte, precum și mobilier, ceea ce reprezintă bunuri de consum, respectiv produse specializate ce își găsesc corespondent în grupa CAEN 464 - Comerț cu ridicata al bunurilor de consum.

Grupa CAEN 469 - Comerț cu ridicata nespecializat, respectiv codul CAEN 4690 - Comerț cu ridicata nespecializat presupune comerțul cu diverse produse fără nici o specializare, respectiv produse care nu se regăsesc în grupele de mai sus.

Codul CAEN 4641 - Comerț cu ridicata al produselor textile include:

- vânzarea cu ridicata a firelor;
- vânzarea cu ridicata a țesăturilor;
- vânzarea cu ridicata a lenjeriei de pat și de masă etc.;
- vânzarea cu ridicata de articole de mercerie: ace, ata de cusut

etc.

Autoritatea contractantă menționează că acest cod CAEN (4641) are corespondență cu următoarele produse din pachet: cearșafuri, fețe de pernă, perne, pături, corturi, saci de dormit.

Fiecare produs din cele 6 sus menționate au prevăzute condițiile tehnice de calitate în caietul de sarcini, fiecare într-un anumit standard, avut în vedere în analiza indicatorului tehnic de calitate al produsului, respectiv:

-pentru cearșafuri: SR EN ISO 5077:2008 „Materiale textile. Determinarea modificărilor dimensionale la spălare și uscare”;

-pentru fețe pernă: SR EN ISO 5077:2008 „Materiale textile. Determinarea modificărilor dimensionale la spălare și uscare”;

-pentru perne: SR EN ISO 5077:2008 „Materiale textile. Determinarea modificărilor dimensionale la spălare și uscare”;

-pentru pături: SR EN ISO 6330:2012 „Materiale textile. Metode casnice de spălare și uscare pentru încercarea materialelor textile”;

-pentru corturi: SR 9569:2008 „Țesături. Determinarea rezistenței la pătrunderea apei. (încercarea la presiune hidrosatică)”;

-pentru saci de dormit: SR EN ISO 5077:2008 „Materiale textile. Determinarea modificărilor dimensionale la spălare și uscare”.

Furnizarea produselor cearșafuri, fete de pernă, perne, pături, corturi, saci de dormit, în cadrul procedurii de achiziție (vânzare-cumpărare) are corespondent în codul CAEN 4641 - Comerț cu ridicata al produselor textile.

Codul CAEN 4642 - Comerț cu ridicata al îmbrăcămintei și încălțămintei include:

- comerțul cu ridicata al îmbrăcămintei, inclusiv îmbrăcăminte pentru sport;
- comerțul cu ridicata al accesoriilor pentru îmbrăcăminte ca: mănuși, cravate, bretele, etc.;
- comerțul cu ridicata al încălțămintei;
- comerțul cu ridicata al articolelor din blană;
- comerțul cu ridicata al umbrelor.

Acest cod CAEN (4642) are corespondență cu următoarele produse din pachet: Treninguri și Tricouri.

De asemenea, autoritatea contractantă precizează că, din descrierea produselor, efectuată pe larg în caietul de sarcini, atât treningul cât și tricoul sunt produse din categoria îmbrăcăminte.

Codul CAEN 4647 - Comerț cu ridicata al mobilei, covoarelor și a articolelor de iluminat include:

- comerțul cu ridicata al mobilei de uz casnic;
- comerțul cu ridicata al covoarelor;
- comerțul cu ridicata al articolelor de iluminat.

Acest cod CAEN (4647) are corespondență cu următoarele produse din pachet, respectiv: Saltele pat și paturi.

Fiecare produs din cele 2 sus menționate au prevăzute caracteristici/condiții tehnice de calitate în caietul de sarcini, respectiv standard-ul SR EN 1725: 2004 „Mobilier de uz casnic - Paturi și saltele. Cerințe de siguranță și metode de încercare”.

De asemenea, din descrierea produselor, efectuată pe larg în caietul de sarcini, atât saltelele pat cât și paturile sunt produse din categoria mobilier de uz casnic.

Astfel, din cele precizate, autoritatea contractantă apreciază că rezultă că cele 10 produse cearșafuri, fete de pernă, perne, pături, corturi, saci de dormit, treninguri, tricouri, saltele pat și paturi au corespondență în următoarele coduri CAEN:

- Comerț cu ridicata al produselor textile
- Comerț cu ridicata al îmbrăcămintei și încălțămintei
- Comerț cu ridicata al mobilei, covoarelor și a articolelor de iluminat.

Analizând documentația, rezultă că dintre toți ofertanții, doar ofertantul clasat pe locul I avea în Certificatul Constatator emis de

ONRC/organism echivalent coduri CAEN corespondente în obiectul Acordului-cadru.

Față de cele prezentate, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, autoritatea contractantă solicită Consiliului să respingă contestația formulată.

Prin adresa nr. 1/22.12.2022, înregistrată la Consiliu sub nr. 63139/22.12.2022, ...S.R.L., în temeiul principiilor contradictorialității și cel al dreptului la apărare consacrate de art. 15 din Legea nr. 101/2016, formulează *răspuns* la punctul de vedere al autorității contractante nr. 15504/20.12.2022 privind contestația sa prin care reiterează solicitarea de admitere a contestației așa cum aceasta a fost formulată, corespunzător următoarelor argumentări contradictorii punctul de vedere în referință, astfel:

Contestatoarea afirmă că susținerea achizitoarei este o adevărată „improvizație”, invocată post factum, constituită de inducerea unor confuzii între unele dintre noțiunile clar și distinct definite de Clasificarea activităților din economia națională - CAEN Rev. 2 aprobată prin Ordinul președintelui INS nr. 337/2007, astfel:

(1) Faptul că susținerea este improvizație post factum este dovedit de Raportul procedurii, în care, cu privire la ofertantul a cărui ofertă a fost singura declarată admisibilă încă de la etapa de calificare, se regăsește mențiunea conform căreia: „Codurile, CAEN/NACE, ale activităților identificate la ASOCIEREA ...-lider / ...SRL-asociat sunt următoarele:

4641 - Comerț cu ridicata al produselor textile;

4642 - Comerț cu ridicata al îmbrăcăminte și încălțăminte;

4647 - Comerț cu ridicata al mobilei, covoarelor și a articolelor de iluminat;

4690.04 - Comerț cu ridicata efectuat cu o altă țară în magazine nespecializate (comerț cu ridicata cu diverse mărfuri).

În urma analizei unitare (tratament egal) pe această speță. Comisia de evaluare a constatat că documentele suport confirmă cele declarate de asociați în DUAE, cerința privind Capacitatea de exercitare a activității profesionale fiind îndeplinită de către ASOCIEREA ...-lider / ...SRL, în mod cumulativ pentru toate cele 10 produse prevăzute în obiectul achiziției (pachet de campare pentru intervenții operative)- Proces Verbal nr. 450A/22.11.2022",

Contestatoarea arată că autoritatea contractantă, prin punctul de vedere formulat, exclude cu desăvârșire, prin negare, aptitudinea clasei CAEN 4690 în îndeplinirea cerinței minime de calificare privind „Capacitatea de exercitare a activității profesionale, inclusiv cerințele privind înscrierea în registrele profesionale sau comerciale”.

Astfel, în condițiile în care Raportul procedurii nu este anulat, autoritatea contractantă nu putea, pe calea punctului de vedere, să excludă clasa CAEN 4690 pe care, prin respectivul raport, a validat-o ca fiind corespondentă a obiectului achiziției și pe baza căreia a calificat unul dintre ofertanți și i-a descalificat pe alții, împotriva faptului că, în cazul nostru, respectiva activitate era una autorizată.

(2) Faptul că apărarea constituită de trimiteri la standarde de material ar fi aptă să determine corespondența dintre obiectul contractului și codificarea CAEN rev. 2 din obiectul de activitate al

ofertanților este o „improvizație” este dovedită prin noțiunile clar și distinct definite de Clasificarea activităților din economia națională - CAEN Rev. 2 aprobată prin Ordinul președintelui INS nr. 337/2007, constituite de:

PRODUS - Un produs este rezultatul activității economice. Este termenul generic aplicat bunurilor și serviciilor;

PRODUS SEMIFABRICAT - Produse realizate printr-o serie de prelucrări, dar necesitând o prelucrare ulterioară, înainte de a fi gata pentru întrebuințare. Ele pot fi vândute altor fabricanți pentru prelucrarea ulterioară;

PRODUS FINIT - Produse pentru care prelucrarea s-a încheiat.

Activitate de comerț cu ridicata care se încadrează în Secțiunea G a Clasificării activităților din economia națională - CAEN Rev. 2 - „Secțiunea G - comerț cu ridicata și cu amănuntul; repararea autovehiculelor și motocicletelor”, de natura evidenței fiind faptul că autoritatea contractantă intră în lanțul comercial pentru a cumpăra *produsele finite* - paturi de spital, tricouri, treninguri, saltele, păaturi, cearșafuri, fete de perna, perne, corturi și saci de dormit. Aceasta nu cumpără *produse semifabricate* de genul „materiale textile”, „țesături”, „prelate” etc., care sunt produse semifabricate incluse în produsele finite, produselor semifabricate fiindu-le aplicabile standardele invocate spre determinarea stabilității, durabilității, rezistenței, siguranței în utilizare etc., încât autoritatea contractantă să fie îndreptățită la a aprecia speculativ corespondența obiectului achiziției cu activitățile cod CAEN din obiectul de activitate al profesioniștilor ofertanți.

Mai mult, contestatoarea apreciază că definirea paturilor în documentația de atribuire a fost efectuată distinctiv ca fiind cod CPV principal: 33192120-9 Paturi de spital (Rev.2), cu echivalent distinct în codificarea CAEN și nicidecum mobilier de uz casnic, uzul casnic fiind doar cel incident definiției inechivoce dată de DEX.

În situația în care produsele din obiectul achiziției nu sunt definite în mod explicit în „Secțiunea G - comerț cu ridicata și cu amănuntul; repararea autovehiculelor și motocicletelor a Clasificării activităților din economia națională - CAEN Rev. 2 (perne, păaturi, saci de dormit etc.), acestea sunt „produse fără nici o specializare” astfel cum acestea sunt incluse în clasa CAEN 4690 Comerț cu ridicata nespecializat, cu privire la care clasificarea CAEN prevede: „Această clasă include: comerțul cu ridicata al diverselor produse fără nici o specializare”, specializare care se referă strict la clasificarea CAEN, fără a lăsa loc de speculații de genul celor încercate de autoritatea contractantă prin invocarea denumirii standardelor aplicabile specificațiilor tehnice proprii produselor semifabricate incluse în produsele finite din obiectului acordului-cadru.

Prin urmare, contestatoarea consideră că, la verificarea modului de îndeplinire a cerinței de calificare privind „Capacitatea de exercitare a activității profesionale, inclusiv cerințele privind înscrierea în registrele profesionale sau comerciale” autoritatea contractantă era obligată să se limiteze strict la regula documentației de atribuire impusă de maniera:

„(...) Doc justific prin care op demonstrează îndeplinirea cerinței: Certificat constatator emis de ONRC. Obiectul ctr tb să aibă corespondent în codul CAEN din Certificatul Constatator emis de ONRC; inf cuprinse în Certificatul constatator emis de ONRC tb fie reale/valide la momentul prezentării”, obiectul contractului fiind constituit de cod CAEN 4690 „comerț de produse fără nici o specializare” distinctă în cadrul „SECȚIUNII G - comerț cu ridicata și cu amănuntul; repararea autovehiculelor și motocicletelor a Clasificării activităților din economia națională - CAEN Rev. 2, pentru toate produsele fără specializare, clasa CAEN 4642 Comerț cu ridicata al îmbrăcăminte și încălțăminte, care include comerțul cu ridicata al îmbrăcăminte, inclusiv îmbrăcăminte pentru sport, și clasa CAEN 3250 Fabricarea de dispozitive, aparate și instrumente medicale și stomatologice, care include paturile de spital.

Contestatoarea subliniază că încercările speculative ale autorității contractante de a stabili echivalențe după propriile aprecieri ale Clasificării CAEN cu normative tehnice, altele decât cele prevăzute expres de clasificările statistice recunoscute la nivel internațional, european și național, precum diverse standarde tehnice aplicabile produselor semifabricate, spre a înfrânge astfel cerința de calificare în forma în care aceasta a fost impusă prin anunțul de participare, cu consecința deturnării rezultatului procedurii, sunt potrivnice a numeroase Hotărâri pronunțate de CJUE în soluționarea de cereri de decizii preliminare formulate în temeiul articolului 267 TFUE, hotărâri care sunt obligatorii pentru instanțele naționale din statele membre, fiind astfel izvor de drept:

Față de ce arătate, fiind evident că autoritatea contractantă interpretează în mod cu totul arbitrar codurile CAEN prin care este definit obiectul de activitate al ofertanților spre asigurarea corespondenței cu obiectul contractului, dar și faptul că încearcă să treacă sub tăcere tratamentul privilegiat aplicat prin raportul procedurii, act administrativ realizat, unuia dintre ofertanți în detrimentul altora, contestatoarea reiterează solicitarea de admitere a contestației așa cum aceasta a fost formulată.

Prin adresa nr. 1/03.01.2023, înregistrată la Consiliu sub nr. 76/03.01.2023, ...S.R.L., în temeiul principiilor contradictorialității și cel al dreptului la apărare consacrate de art. 15 din Legea nr. 101/2016, formulează *răspuns* la cererea de intervenție voluntară formulată de către ...S.R.L., prin care solicită respingerea, ca neîntemeiată, a cererii de intervenție și reiterează solicitarea de admitere a contestației sale așa cum aceasta a fost formulată.

Contestatoarea subliniază că singura observație căreia i se cuvine un răspuns este cea constituită de afirmația conform căreia „(...) în contestația formulată de asocierile S.C. SRL și S.C. (Serbia) SRL în mod fals și eronat se invocă nomenclatorul de referință în domeniul achizițiilor publice, adoptat prin Regulamentul (CE) nr. 2.195/2002 al Parlamentului European și al Consiliului din 5 noiembrie 2002 privind Vocabularul comun privind achizițiile publice (CPV). Regulamentul (CE) nr. 213/2008 al

Comisiei din 28 noiembrie 2007 de modificare a Regulamentului (CE) nr. 2195/2002 al Parlamentului European și al Consiliului privind Vocabularul comun privind achizițiile publice (CPV) și a Directivelor 2004/17/CE și 2004/18/CE ale Parlamentului European și ale Consiliului în ceea ce privește procedurile de achiziții publice (...)",

Pe care o consideră afirmație fără nicio relevanță practică, întrucât:

- titlul Regulamentului (CE) nr. 213/2008, acesta este un act normativ comunitar de modificare a Regulamentului (CE) nr. 2195/2002 al Parlamentului European și al Consiliului privind Vocabularul comun privind achizițiile publice (CPV) și a Directivelor 2004/17/CE și 2004/18/CE ale Parlamentului European și ale Consiliului în ceea ce privește procedurile de achiziții publice, în ceea ce privește revizuirea CPV, nefiind un act normativ de abrogare a respectivului regulament, fapt pentru care afirmația „în mod fals și eronat (...)” este neavenită, referința la Regulamentul (CE) nr. 2.195/2002 al Parlamentului European și al Consiliului din 5 noiembrie 2002 privind Vocabularul comun privind achizițiile publice (CPV) vizând forma consolidată, în vigoare a respectivului act normativ, incluzând toate modificările și completările sale ulterioare;

- afirmația intervenientei este contrară chiar definiției dată CPV de art. 3 alin. (1) lit. r) din Legea nr. 98/2016, conform căreia: „CPV - nomenclatorul de referință în domeniul achizițiilor publice, adoptat prin Regulamentul (CE) nr. 2.195/2002 al Parlamentului European și al Consiliului din 5 noiembrie 2002 privind Vocabularul comun privind achizițiile publice (CPV)", definiție care face trimitere expresă la regulamentul precizat în acțiune, referința fiind astfel în deplin acord cu legislația națională în materia achizițiilor publice, în forma în vigoare.

Contestatoarea precizează că Regulamentul (CE) nr. 213/2008 al Comisiei din 28 noiembrie 2007 de modificare a Regulamentului (CE) nr. 2195/2002 al Parlamentului European și al Consiliului privind Vocabularul comun privind achizițiile publice (CPV) și a Directivelor 2004/17/CE și 2004/18/CE ale Parlamentului European și ale Consiliului în ceea ce privește procedurile de achiziții publice, în ceea ce privește revizuirea CPV, invocat de intervenientă, la art. 1 pct. 4 conține prevederea conform căreia: „Anexa IV se înlocuiește cu textul din anexa III la prezentul regulament', Anexa III referită fiind constituită de TABELUL DE CORESPONDENȚĂ ÎNTRE CPV ȘI NACE REV. 1, care conține corespondența doar pentru „NACE Rev. 1 Secțiunea F - Construcție" cu codificarea CPV, începând cu pag. 301, Clasa NACE „45.11 Demolare și terasamente" și terminând cu pag. 325, clasa NACE „45.50 Închirierea de echipamente de construcție cu operator", fără a conține vreo corespondență între cele două clasificări statistice privitoare la celelalte secțiuni ale codificării NACE.

Din schema de corespondență redată și în contestație, contestatoarea opinează că rezultă cu claritate faptul că legăturile structurale directe sunt între codificarea ISIC - la nivel internațional, NACE - la nivel european și CAEN, versiunea națională a NACE, pentru

celelalte clasificări legăturile urmând a se efectua prin intermediul tabelelor de corespondență.

În lipsa vreunui tabel oficial de corespondență între comerțul cu produsele din obiectul procedurii, definite prin indicarea codurilor CPV și Clasificarea activităților din economia națională - CAEN Rev. 2, privind obiectul de activitate al ofertanților, autoritatea contractantă era obligată să respecte prevederile Clasificării activităților din economia națională - CAEN Rev. 2 aprobată prin Ordinul INS nr. 337/2007.

Fiind vorba despre „vânzare fără transformare” a produselor din obiectul procedurii, susținerile autorității contractante și intervenientei conform cărora corturile, sacii de dormit, saltele, corturile etc. s-ar încadra în clasa CAEN 4641 este arbitrară, de vreme ce conținutul respectivei clase „4641 Comerț cu ridicata al produselor textile” este precizat în clasificarea CAEN astfel: „Această clasă include: vânzarea cu ridicata a firelor; vânzarea cu ridicata a țesăturilor; vânzarea cu ridicata a lenjeriei de pat și de masă etc.; vânzarea cu ridicata de articole de mercerie: ace, ață de cusut etc. Această clasă exclude: comerțul cu ridicata al fibrelor textile, vezi 4676”, fiind de natura evidenței că, de vreme ce vânzarea cu ridicata este vânzare fără transformare, atât autoritatea contractantă, cât și intervenienta afirmă în mod eronat că sacii de dormit, corturile, saltelele etc. sunt fire, țesături sau articole de mercerie încât să fi fost proprii clasei CAEN 4641.

În situația în care nici autoritatea contractantă și nici intervenienta nu sunt în măsură să producă vreo dovadă că, în raport de obiectul contestatoarei de activitate definit prin clasele CAEN conținute de Certificatul constatator eliberat de ONRC, acesteia i-ar fi interzisă sau prohibită activitatea de comerț cu ridicata al produselor din obiectul procedurii, ...S.R.L. susține că autoritatea contractantă era obligată la conformarea prevederilor Clasificării activităților din economia națională - CAEN Rev. 2 aprobată prin Ordinul INS nr. 337/2007, conform cărora, cu privire la Secțiunea G comerț cu ridicata și cu amănuntul; repararea autovehiculelor și motocicletelor, edictează astfel: „Această secțiune include comerțul cu ridicata și cu amănuntul (adică vânzarea fără transformare) a oricărui tip de mărfuri și prestarea serviciilor auxiliare vânzării mărfurilor”, cu limitare la acele clase CAEN din GRUPELE 464 Comerț cu ridicata al bunurilor de consum și 469 Comerț cu ridicata nespecializat, care includ produsele din obiectul procedurii.

În situația în care, în niciuna dintre clasele grupei CAEN 464 nu se regăsesc în mod explicit definite produse precum saltele, păături, saci de dormit, corturi, acestea intră în grupa 469 „469 Comerț cu ridicata nespecializat”, clasa CAEN „4690 Comerț cu ridicata nespecializat”, relativ la care Clasificarea CAEN rev.2 prevede: „Această clasă include: comerțul cu ridicata al diverselor produse fără nici o specializare”, specializările fiind cele definite de Clasificarea CAEN în descrierile fiecărei clase, descrieri în care produsele antementionate nu se regăsesc precizate în mod explicit, fiind astfel diverse produse fără nici o specializare.

Față de cele arătate, contestatoarea solicită a se constata că susținerea intervenientei conform căreia activitatea cod clasa CAEN 46.90 nu îi era necesară pentru a răspunde cerinței de calificare privind „capacitatea de exercitare a activității profesionale” echivalează cu neîndeplinirea cerinței, situație în care oferta respectivă ar fi trebuit apreciată în consecință. Or, o astfel de susținere este evident că este invocată pro causa doar spre a se justifica respingerea nelegală, abuzivă și arbitrară a ofertei sale în scopul deturnării rezultatului procedurii de atribuire în favoarea intervenientei.

Contestatoarea reiterează solicitările de respingere, ca nefondată, a cererii de intervenție formulată de către ...S.R.L. și de admitere a contestației sale astfel cum aceasta a fost formulată.

Din înscrisurile aflate la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarea situație de fapt:

În calitate de autoritate contractantă, ... a inițiat o licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului de furnizare, având ca obiect *„Acord cadru de furnizare Pachet de campare pentru intervenții operative, compus din următoarele cantități maxime de produse: 3.246 cpl. corturi, 293.137 buc. paturi, 285.955 buc. păaturi, 135.679 buc. saci de dormit, 430.787 buc. saltele pat, 830.691 buc. cearșafuri, 402.586 buc. fețe pernă, 430.928 buc. perne, 152.000 buc. treninguri și 152.000 buc. tricouri”*, cod CPV 33192120-9 Paturi de spital (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr.

Conform anunțului de participare și a documentației de atribuire, criteriul de atribuire este *„cel mai bun raport calitate-preț”*, iar valoarea estimată a contractului de furnizare este între 205.822.503 și 411.641.736 lei fără TVA.

Analizând conținutul dosarului cauzei, Consiliul constată că S.R.L. a transmis recipisa de consemnare nr. 208683941/2, eliberată de CEC BANK Sucursala Gara de Nord la data de 20.12.2022, din care rezultă consemnarea cauțiunii în valoare de 2.000.000,00 lei, pe seama și la dispoziția C.N.S.C., corespunzătoare dosarului nr. 3109/2022.

Astfel, Consiliul constată că S.R.L. a constituit cauțiunea în cuantumul și în termenul prevăzut la art. 61¹ din Legea nr. 101/2016.

În soluționarea cauzei, Consiliul are în vedere, ca o chestiune prealabilă, faptul că, după depunerea contestației de către S.R.L., ...S.R.L. a depus *Cerere de intervenție voluntară FN/28.12.2022*, înregistrată la Consiliu sub nr. 64148/29.12.2022, solicitând respingerea contestației formulată de către societatea contestatoarea și menținerea actelor emise de autoritatea contractantă.

Cu privire la admiterea în principiu a cererii de intervenție formulată de ...S.R.L., Consiliul are în vedere că în ceea ce îl privește pe intervenient, interesul acestuia este evident în condițiile în care oferta sa ocupă locul I, conform *Raportului procedurii nr. 14940/07.12.2022* motiv

pentru care va admite, în principiu, cererea de intervenție formulată de acesta și o califică ca fiind accesorie, în condițiile în care intervenția vizează menținerea deciziei autorității contractante, în conformitate cu prevederile 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 Cod proc. civ.

În raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 care stipulează că *„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, potrivit prevederilor Legii nr. 134/2010 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 către S.R.L., la data de 19.12.2022, Consiliul constată că cererea de intervenție este formulată în cadrul termenului legal.

În conformitate cu prevederile art. 67 din Codul de Procedură Civilă, coroborat cu cele ale art. 68 din Legea nr. 101/2016, Consiliul va analiza cererea de intervenție a ofertantei ...S.R.L., împreună cu contestația formulată de S.R.L.

În conformitate cu dispozițiile art. 15 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, procedura de soluționare a contestațiilor se desfășoară cu respectarea principiilor legalității, celerității, contradictorialității, asigurării dreptului la apărare, imparțialității și independenței activității administrativ-jurisdicționale. Pe cale de consecință, Consiliul va lua în considerare apărările și argumentele aduse de petenți formulate și înregistrate la Consiliu până la data emiterii prezentei decizii.

Potrivit *Procesului-verbal nr. 384A/25.10.2022 al ședinței de deschidere* la prezenta procedură au fost depuse 4 oferte, printre care și oferta asocierii contestatoare S.R.L. -

În urma derulării procesului de evaluare a ofertelor, oferta depusă de asocieria S.R.L. - a fost respinsă ca ofertă inacceptabilă, iar oferta depusă de asocieria ...- ...S.R.L. a fost declarată câștigătoare, toate aceste aspecte se regăsesc în cuprinsul *Raportului procedurii nr. 14940/07.12.2022*.

Analizând criticile formulate de autoarea contestației, asocieria S.R.L. -, Consiliul constată că sunt reclamate aspecte legate de modul de evaluare a ofertei depuse de oferta depusă de autoarea contestației, precum și aspecte legate de oferta depusă de asocieria ...- ...S.R.L., declarată câștigătoare.

Consiliul apreciază util a reda conținutul actului de comunicare a rezultatului procedurii nr. 14983/08.12.2022 respectiv:

"Prin prezenta, vă facem cunoscut faptul că în urma analizării și verificării ofertei depuse de dumneavoastră la procedura de licitație deschisă, inițiată de ANRSPS prin anunțul de participare publicat în SEAP cu nr. CN1047331/21.09.2022, care are ca obiect încheiere Acord cadru de furnizare Pachet de campare pentru intervenții operative, compus din următoarele cantități maxime de produse: 3.246 cpl. corturi, 293.137 buc. paturi, 285.955 buc. păaturi, 135.679 buc. saci de dormit, 430.787 buc. saltele pat, 830.691 buc. cearșafuri, 402.586 buc. fețe pernă, 430.928 buc. perne, 152.000 buc. treninguri și 152.000 'buc. tricouri (CPV 18331000-8, 33192120-9, 18412100-1, 39143112-4, 39511100-8, 39512100-5, 39512500-9, 39516120-9, 39522530-1, 39522540-4, aceasta a fost declarată inacceptabilă în conformitate cu prevederile art. 137, alin (2), lit. b) din HG nr. 395/2016: "a fost depusă de un ofertant care nu îndeplinește unul sau mai multe dintre criteriile de calificare stabilite în documentația de atribuire sau nu a completat DUAE în conformitate cu cerințele stabilite de autoritatea contractantă".

Motivele concrete care au stat la baza deciziei sunt următoarele:

Cu adresa 411 A/01.11.2022 s-a solicitat S.R.L să depună, în conformitate cu prevederile art. 196 alin (1) din Legea 98/2016, o parte dintre documentele justificative ca dovadă a informațiilor cuprinse în DUAE. Printre altele, pentru demonstrarea îndeplinirii cerinței din Fișa de Date de la pct, III. 1. l.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, s-a solicitat:

"Certificat constatator emis de Oficiul National al Registrului Comerțului. Obiectul contractului trebuie să aibă corespondent în codul CAEN din Certificatul Constatator emis de ONRC; informațiile cuprinse în Certificatul constatator emis de ONRC trebuie să fie reale/valide la momentul prezentării.

În cazul ofertanților străini, document echivalent emis în țara de rezidență, însoțit de traducerea în limba română de către traducători autorizați.

Având în vedere asocierea S.R.L - condiția va fi îndeplinită individual de fiecare membru al asocierii pentru partea din contract pe care o realizează.

Pentru evaluarea unitară a modului de îndeplinire de către ofertanți (asociere) a cerinței de la pct. III. 1.1 .b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, s-au avut în vedere următoarele:

1. În acord cu principiile (transparenței și al tratamentului egal) prevăzute în legislația în domeniul achizițiilor publice, documentația de atribuire a prevăzut transparent toate cerințele precum și modalitatea de îndeplinire a acestora.

2. Documentația de atribuire a prevăzut faptul că îndeplinirea cerinței privind Capacitatea de exercitare a activității profesionale, trebuie demonstrată prin prezentarea de către ofertanți a documentului justificativ emis/obținut de la entitatea/organismul abilitat/abilitat.

2.1. Documentul justificativ solicitat: Certificat constatator emis de Oficiul National al Registrului Comerțului/Document echivalent emis în țara de rezidență, însoțit de traducerea în limba română de către traducători autorizați.

2.2. Conținut document solicitat: denumirea activității și codul CAEN/echivalent.

2.3. Rol document solicitat: Demonstrarea/justificarea faptului că obiectul contractului/achiziției (pachet de campare pentru intervenții operative-10 produse: paturi, saltele, corturi, păaturi, perne, fețe pernă, cearșafuri, saci de dormit, treninguri și tricouri) are corespondent în codul CAEN/echivalent în țara de rezidență. În situația de față, având în vedere faptul că forma de participare la procedură este asocierea, ofertanții asociați trebuie să îndeplinească cumulativ această cerință.

3. Documentele și informațiile prezentate de către ofertanți (asociere).

4. Ordin nr. 300/549/2021 pentru aprobarea listei țărilor care se încadrează în categoriile prevăzute la art. 3 alin. (1) lit. ii) pct. (iii)-(v) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice.

5. <https://www.onrc.ro>

....S.R.L (asocierea S.R.L -) a postat răspuns nr. 1/08.11.2022 în SEAP, înregistrat la ANRSPS cu nr. 417A/08.11.2022; astfel:

-...S.R.L- lider- a prezenta Certificatul constatator nr. 783803/29.08.2022, emis de ONRC.

-....- asociat- a depus extrasul nr. 8000073128061/04.05.2022, emis de Agenția pentru Registre Economice APR Republica Serbia. Cu adresa 422A/09.11.2022 s-a solicitat clarificare (termen limită de răspuns: 14.11.2022), astfel:

"Urmare analizării documentelor justificative, s-a constatat că pentru s-a depus extrasul nr. 8000073128061/04.05.2022 (valabil la momentul prezentării, conform declarație pe proprie răspundere din 08.11.2022 al reprezentantului legal), din care nu reiese corespondența dintre obiectul contractului prezentat și codul activității și descrierea acestuia din extras.

În acest sens, solicităm pentru clarificarea corespondenței sus menționate (obiect contract-cod activitate și descriere) transmiterea Certificatului constatator sau a documentului echivalent complet, însoții de traducere în limba română de un traducător autorizat."

...S.R.L (asocierea S.R.L - ...) a postat răspuns nr. 1/14.11.2022 în SEAP, înregistrat la ANRSPS cu nr. 440A/14.11.2022, conform căruia:

"Astfel, obiectul contractului procedurii prezente se reflectă în codurile CPV selectate, respectiv:

- • Cod CPV principal: 33192120-9 Paturi de spital (Rev.2)
- • Coduri CPV secundare: 18331000-8 Tricouri (Rev.2) 18412100-1 Treninguri (Rev.2) 39143112-4 Saltele (Rev.2) 39511100-8 Paturi (Rev.2) 39512100-5 Cearșafuri (Rev.2) 39512500-9 Fele de perna (Rev.2) 39516120-9 Perne (Rev.2) 39522530-1 Corturi (Rev.2) 39522540-4 Saci de dormit (Rev.2)

Raportându-ne doar la codul CPV principal al contractului, constatăm că acesta se încadrează în categoria mobilierului medical.

Mai departe, așa cum se observă din Extrasul nr. 8000073128061 din 04.05.2022, emis de Agenția pentru Registre Economice, codul CAEN principal al ...este:

3250 - Fabricarea de dispozitive, aparate și instrumente medicale și stomatologice, acest cod CAEN cuprinzând inclusiv activitatea de fabricare a mobilierului medical, respectiv a paturilor de spital.

Conform Nomenclatorului CAEN disponibil pe site-ul Oficiului Național pentru Registrul Comerțului (<https://www.onrc.ro/index.php/ro/caen>):

3250 Fabricarea de dispozitive, aparate și instrumente medicale și stomatologice

Această clasă cuprinde aparatura de laborator, instrumente chirurgicale și medicale, dispozitive și accesorii chirurgicale, echipamente și aparate stomatologice, articole ortodontice, proteze dentare și dispozitive ortodontice.

Tot aici este inclus și mobilierul medical1

Această clasă include:

- fabricarea de pânze chirurgicale și catgut
- fabricarea de plombe dentare și cimenturi utilizate în stomatologie (cu excepția adezivilor sau cimentului pentru proteze), ceară dentară și alte gipsuri dentare
- fabricarea de cimenturi pentru reconstrucția osoasă
- fabricarea de cuptoare din laboratoarele dentare
- fabricarea de aparatură de laborator pentru curățire cu ultrasunete
- fabricarea de sterilizatoare de laborator
- fabricarea de aparate de distilat și centrifugă de laborator
- fabricarea de mobilier medical, chirurgical, stomatologic sau de uz veterinar:
- mese pentru operații
- paturi de spital cu dispozitive mecanice
- scaune stomatologice
- fabricarea de plăci și șuruburi pentru oase, seringi, ace pentru acestea, catetere, canule etc.
- fabricarea de instrumente stomatologice (inclusiv scaunele stomatologice având încorporat echipamentul stomatologic)
- fabricarea de dinți artificiali, punți dentare etc., în laboratoare stomatologice
- fabricarea de dispozitive ortopedice și proteze -fabricarea de ochi din sticlă fabricarea termometrelor medicale fabricarea de articole oftalmice, ochelari de vedere, ochelari de soare, lentile șlefuite conform rețetei, lentile de contact, ochelari de protecție fabricarea de stimulatori cardiace.

.... este ofertant asociat în cadrul asocierii constituite pentru prezenta procedura de atribuire, realizând o parte din activitățile contractului, în speță furnizarea paturilor din pachetul de campare.

In concluzie, așa cum se observă din codul CAEN al ..., există o corespondență directă între obiectul contractului prezentat și codul activității (codul CPV principal) și codul CAEN. Al societății. Adicional față de aspectele prezentate mai sus, aspecte ce demonstrează corespondența directă dintre obiectul contractului și codul CAEN principal al societății, vă prezentăm anexat documentul privind modificarea și completarea actului constitutiv din 21.03.2013 în care se regăsesc toate codurile CAEN pe care societatea este avizată să desfășoare activitate.

Conform Legii societăților comerciale din Serbia, o societatea comercială autorizează o singură activitate principală, putând totodată să desfășoare orice altă activitate din actul constitutiv."

La răspuns au fost anexate următoarele documente:

- Extras nr. 8000075726487 din 09.11.2022, emis de Agenția pentru Registre Economice, însoțit de traducere autorizată în limba română - similar cu extrasul anterior, astfel informațiile fiind reale și valide. Situația societății poate fi consultată online pe site-ul Agenției pentru Registre Economice: <https://apr.gov.rs/>;

- Documentul privind modificarea și completarea actului constitutiv din 21.03.2013, însoțit de traducere autorizată în limba română.

Codurile, CAEN/NACE, ale activităților identificate la ...S.R.L - lider/- asociat:

- la ...S.R.L după analizarea documentului emis de organismul abilitat, respectiv Certificatul constatator nr. 783803/29.08.2022 s-a constatat că în acesta figurează ca activitate secundară, codul CAEN nr. 4642 - Comerț cu ridicata al îmbrăcăminte și încălțăminte, fiind singura activitate care avea corespondent cu o parte a obiectului contractului (treninguri și tricouri).

- la după analizarea documentului emis de organismul abilitat, respectiv Extrasul nr. 8000075726487 din 09.11.2022 s-a constatat că în acesta figurează codul CAEN nr. 3250 Fabricarea de dispozitive, aparate și instrumente medicale și stomatologice-paturi de spital cu dispozitive mecanice care avea corespondent cu o parte a obiectului contractului (paturi).

În urma analizei unitare (tratament egal) pe această speță, s-a constatat că documentele suport NU au confirmat cele declarate de asociați în DUAE, cerința privind Capacitatea de exercitare a activității profesionale NU a fost îndeplinită cumulativ de către ASOCIEREA ...S.R.L -, în speță NU a reieșit corespondența între obiectele de activitate ale ASOCIERII prevăzute în documentele transmise și obiectul acordului cadru (pentru toate cele 10 produse ale pachetului de campare).

În urma celor prezentate, oferta ...S.R.L (Asocierea ...S.R.L- lider/....- asociați a fost declarată inacceptabilă în conformitate cu prevederile art. 137 alin (2) lit. b) din HG nr. 395/2016.

Oferta ...S.R.L (Asocierea ...S.R.L- lider/....- asociat) a fost respinsă în temeiul prevederilor art. 137 alin. (1) din HG nr. 395/2016, având în vedere faptul că oferta a fost declarată inacceptabilă în conformitate cu prevederile art. 137, alin (2), lit. b) din HG nr. 395/2016."

Așadar din economia celor mai sus redate, Consiliul constată că motivul reținut de achizitoare, prin membrii comisiei de evaluare care a stat la baza deciziei de respingere a fost acela al neîndeplinirii cerinței privind *Capacitatea de exercitare a activității profesionale* de către asocierea ...S.R.L -, în speță din documentele depuse nu a reieșit corespondența între obiectele de activitate ale asocierii și obiectul acordului cadru (pentru toate cele 10 produse ale pachetului de campare).

Se are în vedere că pe parcursul derulării etapei de evaluare membrii comisiei de evaluare au adresat asocierii contestatoare S.R.L.

-, următoarele solicitări de clarificare:

- prin intermediul adresei nr. 411 A/01.11.2022 următoarele:

"În conformitate cu prevederile art. 196 alin (1) din Legea 98/2016, vă solicităm să depuneți o parte dintre documentele justificative, ca dovadă a informațiilor cuprinse în DUAЕ, astfel pentru demonstrarea îndeplinirii cerințelor din Fișa de Date de la :

- pct. III.I.I.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale-se solicită:

Certificat constatator emis de Oficiul Național al Registrului Comerțului. Obiectul contractului trebuie să aibă corespondent în codul CAEN din Certificatul Constatator emis de ONRC; informațiile cuprinse în Certificatul constatator emis de ONRC trebuie să fie reale/valide la momentul prezentării.

În cazul ofertanților străini, document echivalent emis în țara de rezidență, însoțit de traducerea în limba română de către traducători autorizați.

Având în vedere asocierea ...S.R.L - ..., condiția va fi îndeplinită individual de fiecare membru al asocierii pentru partea din contract pe care o realizează.

(...)."

- asocierea contestatoare S.R.L. - ..., a furnizat răspuns la solicitarea adresată cu actul nr. 1/08.11.2022:

"Pentru pct. III.I.I.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, vă transmitem:

- Pentru SC ...SRL - Certificat constatator emis de Oficiul Național al Registrului Comerțului nr. 783803/29.08.2022 și Declarație pe propria răspundere privind faptul că nu au intervenit modificări de la data emiterii certificatului ONRC până în prezent.

- Pentru - Extras al Agenției pentru Registre Economice din 04.05.2022 (echivalent al certificatului constatator ONRC) însoțit de traducere autorizată în limba română și Declarație pe propria răspundere privind faptul că nu au intervenit modificări de la data emiterii extrasului până în prezent."

- ulterior prin intermediul adresei nr. 422 A/09.11.2022 următoarele:

"Urmare analizării documentelor justificative, s-a constatat că pentru s-a depus extrasul nr. 8000073128061/04.05.2022 (valabil la momentul prezentării, conform declarație pe proprie răspundere din 08.11.2022 al reprezentantului legal), **din care nu reiese corespondența dintre obiectul contractului prezentat și codul activității și descrierea acestuia din extras.**

În acest sens, solicităm pentru clarificarea corespondenței sus menționate (obiect contract-cod activitate și descriere) transmiterea Certificatului constatator sau a documentului echivalent complet, însoțit de traducere în limba română de un traducător autorizat."

- asocierea contestatoare S.R.L. - ..., a furnizat răspuns la solicitarea adresată cu actul nr. 1/14.11.2022:

"Referitor la corespondența dintre obiectul contractului prezentat și codul activității, menționăm că, potrivit dispozițiilor art. 16 alin. (2) din Anexa la H.G. nr. 395/2016, obiectul achiziției publice se pune în corespondență cu codul/codurile CPV care îl descriu cât mai exact, relevantă în acest context fiind activitatea ce caracterizează scopul principal al contractului.

Astfel, obiectul contractului procedurii prezente se reflectă în codurile CPV selectate, respectiv:

- Cod CPV principal: 33192120-9 Paturi de spital (Rev.2)

- Coduri CPV secundare:

18331000-8 Tricouri (Rev.2) 18412100-1 Treninguri (Rev.2) 39143112-4 Saltele (Rev.2) 39511100-8 Paturi (Rev.2) 39512100-5 Cearșafuri (Rev.2) 39512500-9 Fete de perna (Rev.2) 39516120-9 Perne (Rev.2) 39522530-1 Corturi (Rev.2) 39522540-4 Saci de dormit (Rev.2)

Raportându-ne doar la codul CPV principal al contractului, constatăm că acesta se încadrează în categoria mobilierului medical.

Mai departe, așa cum se observă din Extrasul nr. 8000073128061 din 04.05.2022, emis de Agenția pentru Registre Economice, codul CAEN principal al este: 3250 - Fabricarea de dispozitive, aparate și instrumente medicale și stomatologice, acest cod CAEN cuprinzând inclusiv activitatea de fabricare a mobilierului medical, respectiv a paturilor de spital.

Conform Nomenclatorului CAEN disponibil pe site-ul Oficiului Național pentru Registrul Comerțului (<https://www.onrc.ro/index.php/ro/caen>):

3250 Fabricarea de dispozitive, aparate și instrumente medicale și stomatologice

Această clasă cuprinde aparatura de laborator, instrumente chirurgicale și medicale, dispozitive și accesorii chirurgicale, echipamente și aparate stomatologice, articole ortodontice, proteze dentare și

dispozitive ortodontice.

Tot aici este inclus și mobilierul medical.

Această clasă include:

-fabricarea de pânze chirurgicale și catgut

-fabricarea de plombe dentare și cimenturi utilizate în stomatologie (cu excepția adezivilor sau cimentului pentru proteze), ceară dentară și alte gipsuri dentare

-fabricarea de cimenturi pentru reconstrucția osoasă -fabricarea de cuptoare din laboratoarele dentare

-fabricarea de aparatură de laborator pentru curățire cu ultrasunete -fabricarea de sterilizatoare de laborator -fabricarea de aparate de distilat și centrifugă de laborator -fabricarea de mobilier medical, chirurgical, stomatologic sau de uz veterinar: -mese pentru operații -paturi de spital cu dispozitive mecanice -scaune stomatologice

-fabricarea de plăci și șuruburi pentru oase, seringi, ace pentru acestea, catetere, canule etc. -fabricarea de instrumente stomatologice (inclusiv scaunele stomatologice având încorporat echipamentul stomatologic)

-fabricarea de dinți artificiali, punți dentare etc., în laboratoare stomatologice -fabricarea de dispozitive ortopedice și proteze -fabricarea de ochi din sticlă -fabricarea termometrelor medicale

-fabricarea de articole oftalmice, ochelari de vedere, ochelari de soare, lentile șlefuite conform rețetei, lentile de contact, ochelari de protecție -fabricarea de stimulatoare cardiace.

.... este ofertant asociat în cadrul asocierii constituite pentru prezenta procedura de atribuire, realizând o parte din activitățile contractului, în speță furnizarea paturilor din pachetul de campare.

În concluzie, așa cum se observă din codul CAEN al, există o corespondență directă între obiectul contractului prezentat și codul activității (codul CPV principal) și codul CAEN. al societății.

Adițional față de aspectele prezentate mai sus, aspecte ce demonstrează corespondența directă dintre obiectul contractului și codul CAEN principal al societății, vă prezentăm anexat documentul privind modificarea și completarea actului constitutiv din 21.03.2013 în care se regăsesc toate codurile CAEN pe care societatea este avizată să desfășoare activitate. Conform Legii societăților comerciale din Serbia, o societatea comercială autorizează o singură activitate principală, putând totodată să desfășoare orice altă activitate din actul constitutiv.

„Articolul 4

Activități

O societate comercială are activitatea sa principală, care este înregistrată în conformitate cu actul de înregistrare, dar poate desfășura și toate celelalte activități neinterzise de lege, indiferent dacă acestea au fost prevăzute în actul constitutiv sau actul constitutiv al societății.

Un act separat poate condiționa înregistrarea sau desfășurarea unei anumite activități de existența unei aprobări prealabile, a unui acord sau a unei alte decizii a unei autorități competente.

Decizia privind schimbarea activității predominante se ia de adunarea generală a societății, a asociaților generali, adică a comanditarilor."

Varianta în engleză a Legii societăților comerciale din Serbia poate fi consultată aici:

<https://www.paraaraf.rs/propisi/companies-act-of-serbia.html>

Vă transmitem alăturat următoarele documente:

- Extras nr. 8000075726487 din 09.11.2022, emis de Agenția pentru Registre Economice, însoțit de traducere autorizată în limba română - similar cu extrasul anterior, astfel informațiile fiind reale și valide. Situația societății poate fi consultată online pe site-ul Agenției pentru Registre Economice: <https://apr.gov.rs/> - Documentul privind modificarea și

completarea actului constitutiv din 21.03.2013, însoțit de traducere autorizată în limba română."

- răspunsurile furnizate de asocieria S.R.L. -, au fost analizate la data de 22.11.2022, ocazie cu care a fost încheiat *Procesul-verbal nr. 450A/22/11/2022 privind evaluarea garanției de participare, a informațiilor din DUAE și a documentelor care îl însoțesc, precum și îndeplinirea cerințelor de calificare*, concluzia la care au ajuns membrii comisiei urmare a analizei efectuate a fost de declarare a ofertei depuse de asocieria S.R.L. -, ca ofertă inacceptabilă, în temeiul prevederilor art. 137 alin (2) lit. b) din H.G. nr. 395/2016 și pe cale de consecință respingerea ofertei asocierii în cauză, potrivit dispozițiilor art. 137 alin. (1) din H.G. nr. 395/2016.

Raționamentul conturat de asocieria contestatoare potrivit căruia *"Niciunde în „SECȚIUNEA G - COMERȚ CU RIDICATA ȘI CU AMĂNUNTUL; REPARAREA AUTOVEHICULELOR ȘI MOTOCICLETELOR" a codificării CAEN nu se regăsesc referiri exprese la activitatea de comerț cu produse precum Tricouri; Treninguri; Saltele; Paturi; Cearșafuri; Fețe de pernă; Perne; Corturi; Saci de dormit, comercializarea tuturor produselor respective încadrându-se în clasa CAEN 4690 - „Comerț cu ridicata nespecializat", cu privire la care clasificarea CAEN precizează: „Această clasă include: - comerțul cu ridicata al diverselor produse fără nici o specializare"* nu este judicios în cauză și nu va fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Obiectul acordului-cadru de furnizare a cărui atribuire face obiectul procedurii în cauză îl reprezintă furnizare produse textile, articole de îmbrăcăminte, precum și mobilier, astfel cum este precizat în fișa de date, la pct. II.1 ***Obiectul achiziției***

"Acord cadru de furnizare Pachet de campare pentru intervenții operative, compus din următoarele cantități maxime de produse:

3.246 cpl. corturi, 293.137 buc. paturi, 285.955 buc. pături, 135.679 buc. saci de dormit, 430.787 buc. saltele pat, 830.691 buc. cearșafuri, 402.586 buc. fețe pernă, 430.928 buc. perne, 152.000 buc. treninguri și 152.000 buc. tricouri.

Obiectul Acordului-cadru reprezintă furnizare produse textile, articole de îmbrăcăminte, precum și mobilier, ceea ce reprezintă *bunuri de consum*, cum în mod judicios a precizat și achizitoarea.

Cerința a cărei neîndeplinire este reclamată se regăsește la secțiunea III dedicată condițiilor de participare, pct. III.1.1.b) ***Capacitatea de exercitare a activității profesionale:***

"Informații și formalități necesare pentru evaluarea respectării cerințelor menționate:

Op care depun of tb sa dovedească forma de înregistrare în condițiile legii din tara de rezidenta, din care sa reiasă ca op este legal constituit, ca nu se afla în niciuna dintre situațiile de anulare a constituirii precum si faptul ca are capacitatea prof de a realiza activ care fac obiectul acordului cadru.

Modalitatea de îndeplinire: Completarea DUAE conform art. 193 alin 1 din Legea nr. 98/2016.

Cerința se aplica inclusiv pentru asociați/terț susținători care completează informațiile aferente situației lor la nivelul unui DUAE distinct.

Doc justific prin care op demonstrează îndeplinirea cerinței:

- Certificat constatator emis de ONRC. **Obiectul contractului trebuie să aibă corespondent în codul CAEN din Certificatul Constatator emis de ONRC**; înf cuprinse în Certificatul constatator emis de ONRC tb fie reale/valide la momentul prezentării. Autoritatea își rezervă dreptul de a solicita of să depună, în orice moment pe durata desfășurării procedurii de atribuire, toate sau o parte dintre doc justif ca dovadă a înf din DUAЕ, dacă acest lucru este necesar pentru a asigura desfășurarea corespunzătoare a procedurii.- În cazul of străini, doc echivalent emis în țara de rezidență, însoțit de traducerea în limba română de către traducători autorizați. Of clasat pe primul loc, după aplicarea criteriului de atribuire are obligația de a prezenta doc justif actualizate prin care sa demonstreze îndeplinirea tuturor criteriilor de calificare în conf cu înf din DUAЕ. Doc justif tb depus si de terți susținători. În cazul unei of comune condiția va fi îndeplinită individual de fiecare membru al asocierii pentru partea din contract pe care o realizează.”

Analizând modul de elaborare și întocmire a cerinței vizavi de capacitatea de exercitare a activității profesionale, se constată că aceasta a solicitat ofertanților probarea *capacității de exercitare a activității profesionale* prin depunerea certificatului constatator emis de ONRC, iar corespondența solicitată de achizitoare a vizat **obiectul contractului** și **codul CAEN**, înscris în cuprinsul certificatului constatator emis de ONRC. Așadar condiția conform căreia obiectul de activitate al ofertantului să aibă corespondent în obiectul acordului-cadru este îndeplinită dacă ofertantul este autorizat să desfășoare activitățile acordului-cadru, respectiv contractelor subsecvente.

Așadar este important de punctat rigoarea acordată de autoritatea contractantă vizavi de **probarea capacității de exercitare a activității profesionale**, iar întinderea/înțelegerea asupra modului de îndeplinire a cerinței nu mai poate face obiectul analizei Consiliului, la această etapă în care se află procedura de atribuire, respectiv etapa de comunicare a rezultatului, inclusiv sub aspectul legalității respectivei cerințe.

Sunt incidente următoarele dispoziții legale din Codul civil, respectiv dispozițiile art. 206 privitor la capacitatea de folosință:

„(1) Persoana juridică poate avea orice drepturi și obligații civile, afară de acelea care, prin natura lor sau potrivit legii, nu pot aparține decât persoanei fizice.

(2) Persoanele juridice fără scop lucrativ pot avea doar acele drepturi și obligații civile care sunt necesare pentru realizarea scopului stabilit prin lege, actul de constituire sau statut.

(3) Actul juridic încheiat cu încălcarea dispozițiilor alin. (1) și (2) este lovit de nulitate absolută”.

Așadar, scopul persoanei juridice determină conținutul capacității sale de folosință. Întinderea capacității de folosință a societății comerciale este dată, sintetic de „*obiectul de activitate*”, stabilit la înființarea societății comerciale.

Potrivit prevederilor Hotărârii nr. 656/1997 privind aprobarea Clasificării activităților din economia națională – CAEN obiectul de activitate al persoanelor juridice va fi exprimat în conformitate cu Clasificarea Activităților din Economia Națională - grupe, clase CAEN. Nerespectarea normelor legale privitoare la capacitatea de folosință a persoanei juridice și deci încheierea unui act juridic civil cu încălcarea principiului specialității capacității de folosință se sancționează cu nulitatea absolută.

Semnificația codului CAEN care reprezintă acronimul utilizat pentru a desemna clasificarea statistică națională a activităților economice din România își are dezlegarea în cadrul Hotărârii nr. 656/1997 privind aprobarea Clasificării activităților din economia națională – CAEN.

Dispozițiile art. 4. prevăd următoarele: "- (1) *Încadrarea de către Comisia Națională pentru Statistică a unei unități prevăzute la art. 3 într-o entitate de clasificare potrivit CAEN - secțiune, subsecțiune, diviziune, grupă sau clasă - nu presupune crearea de drepturi sau obligații pentru unitatea respectivă.*"

Clasificarea activităților din economia națională (CAEN) asigură identificarea tuturor activităților și codificarea lor într-un sistem unitar. Aceasta permite organizarea, raționalizarea și informatizarea fluxurilor informaționale economico-sociale, crearea facilităților de prelucrare pentru integrarea în sistemele național și internațional de prezentare și analiză a informațiilor.

Din economia susținerilor părților sunt relevant de reținut următoarele aspecte:

"Clasificarea activităților din economia națională - CAEN¹ Rev. 2 din 20.04.2007 - parte integrantă din Ordinul 337/2007 (în vigoare de la 01 ianuarie 2008) reprezintă Integrarea clasificărilor la nivel internațional.

În decursul ultimului deceniu, a avut loc o revizuire completă a clasificărilor statistice internaționale, iar noile clasificări au fost elaborate ca un sistem integrat de clasificări statistice. Astfel, diversele clasificări ale produselor au fost armonizate și au fost corelate cu clasificările activităților economice, pe criteriul originii economice. Pe lângă această integrare la nivel mondial (în principal, sub auspiciile Organizației Națiunilor Unite), alte organizații regionale, de pildă Uniunea Europeană sau țările Americii de Nord, și-au aliniat, în grade diferite, clasificările proprii la clasificările mondiale. Aceasta a dat naștere unui sistem integrat în care diversele clasificări au fost armonizate și corelate la nivel mondial, la nivelul Uniunii Europene și fiecare țară a realizat sistemul național corespunzător.

Având în vedere necesitățile impuse de evoluția economiei românești și principiile de armonizare cu clasificările europene, Institutul Național de Statistică a elaborat versiunea revizuită a CAEN, respectiv CAEN Rev. 2.

Această versiune asigură un raport de 1:1 între CAEN Rev. 2 și NACE Rev. 2 (implementat la nivel european începând cu 1 ianuarie 2008), raport necesar având în vedere atât politica de globalizare, cât și dorința de a mări convergența dintre clasificările europene și cele utilizate în țările din America de Nord.

Prin această realizare se asigură armonizarea totală cu cerințele acquis-ului comunitar în domeniul clasificărilor economice.

Din experiența utilizării clasificării CAEN, a reieșit că economia României nu prezintă particularități față de economia Uniunii Europene și, în consecință, menținerea unor diferențe între CAEN Rev. 2 și NACE Rev. 2 nu se justifică.

CAEN Rev. 2 este implementat începând cu 1 ianuarie 2008 prin ordinul 337/2007, în conformitate cu prevederile art. 5 pct.2 din Hotărârea Guvernului nr. 656/1997 privind aprobarea Clasificării activităților din economia națională - CAEN.

Atât contestatoarea, intervenienta cât și autoritatea contractantă precizează faptul că obiectul și tipul contractului - furnizare/cumpărare se încadrează în Codificarea CAEN la „SECȚIUNEA G - COMERȚ CU RIDICATA ȘI CU AMĂNUNTUL; REPARAREA AUTOVEHICULELOR ȘI MOTOCICLETELOR", identică cu Secțiunea G a clasificării NACE (rev.) - „Wholesale and retail trade; repair of motor vehicles and motorcycles",

comerț cu ridicata care este definit de art. 4 lit. c) din Ordonanța Guvernului nr. 99/2000 privind comercializarea produselor și serviciilor de piață comerțului cu ridicata astfel: *„comerț cu ridicata/de gros - activitatea desfășurată de comercianții care cumpără produse în cantități mari în scopul revânzării acestora în cantități mai mici altor comercianți sau utilizatori profesionali și colectivi”*.

Contrar celor susținute de contestatoare, precum că: „Niciunde în SECȚIUNEA G - COMERȚ CU RIDICATA ȘI CU AMĂNUNTUL; REPARAREA AUTOVEHICULELOR ȘI MOTOCICLETELOR a codificării CAEN nu se regăsesc referiri exprese la activitatea de comerț cu produse precum Tricouri; Treninguri; Saltele; Paturi; Cearșafuri; Fete de perna; Perne; Corturi; Saci de dormit, comercializarea tuturor produselor respective încadrându-se în clasa CAEN 4690 - „Comerț cu ridicata nespecializat”, cu privire la care clasificarea CAEN precizează: „Această clasă include: ■ comerțul cu ridicata al diverselor produse fără nicio specializare”, verificând codificarea CAEN, care simbolizează acronimul folosit pentru a desemna clasificarea statistică națională a activităților economice din România (*Clasificarea activităților din economia națională - CAEN Rev. 2 din 20.04.2007*) Consiliul reține ca fiind judicioase precizările achizitoarei potrivit cărora obiectul Acordului-cadru care reprezintă furnizare produse textile, articole de îmbrăcăminte, precum și mobilier, ceea ce reprezintă bunuri de consum, respectiv produse specializate ce își găsesc corespondent în grupa **CAEN 464 - Comerț cu ridicată al bunurilor de consum, respectiv:**

“46 Comerț cu ridicata cu excepția comerțului cu autovehicule și motociclete

Această diviziune include comerțul cu ridicata, pe cont propriu sau pe bază de tarif sau contract (intermediari), referitor la comerțul cu ridicata intern, precum și la comerțul cu ridicata internațional (import/export).

(...)

464 Comerț cu ridicata al bunurilor de consum

Această grupă include comerțul cu ridicata al bunurilor de consum, inclusiv textile.

4641 Comerț cu ridicata al produselor textile

Această clasă include:

- vânzarea cu ridicata a firelor
- vânzarea cu ridicata a țesăturilor
- vânzarea cu ridicata a lenjeriei de pat și de masă etc.
- vânzarea cu ridicata de articole de mercerie: ace, ață de cusut etc.

Această clasă exclude:

- comerțul cu ridicata al fibrelor textile, vezi 4676

4642 Comerț cu ridicata al îmbrăcăminte și încălțăminte

Această clasă include:

- comerțul cu ridicata al îmbrăcăminte, inclusiv îmbrăcăminte pentru sport
- comerțul cu ridicata al accesoriilor pentru îmbrăcăminte ca: mănuși, cravate, bretele, etc.

- comerțul cu ridicata al încălțăminte
- comerțul cu ridicata al articolelor din blană
- comerțul cu ridicata al umbrelor

Această clasă exclude:

- comerțul cu ridicata al bijuteriilor, vezi 4648
- comerțul cu ridicata al articolelor din piele, vezi 4649
- comerțul cu ridicata al încălțăminte de sport, cum ar fi clăpări, vezi 4649

(...)

4647 Comerț cu ridicata al mobilei, covoarelor și articolelor de iluminat

Această clasă include:

- comerțul cu ridicata al mobilei de uz casnic

- comerțul cu ridicata al covoarelor
- comerțul cu ridicata al articolelor de iluminant."

Din examinarea detalierii grupei **CAEN 464 - Comerț cu ridicata al bunurilor de consum** se constată temeinicia identificării/corespondenței realizate de achizitoare a produselor ce fac obiectul acordului-cadru cu codurile CAEN:- 4641- Comerț cu ridicata al produselor textile; - 4642- Comerț cu ridicata al îmbrăcăminte și încălțămintei și - 4647 - Comerț cu ridicata al mobilei, covoarelor și a articolelor de iluminat, respectiv:

"Obiectul Acordului-cadru reprezintă furnizare produse textile, articole de îmbrăcăminte, precum și mobilier, ceea ce reprezintă bunuri de consum, respectiv produse specializate ce își găsesc corespondent în grupa CAEN 464 - Comerț cu ridicata al bunurilor de consum.

Grupa CAEN 469 - Comerț cu ridicata nespecializat, respectiv codul CAEN 4690 - Comerț cu ridicata nespecializat presupune comerțul cu diverse produse fără nici o specializare, respectiv produse care nu se regăsesc în grupele de mai sus.

Codul CAEN 4641 - Comerț cu ridicata al produselor textile include:

- vânzarea cu ridicata a firelor;
- vânzarea cu ridicata a țesăturilor;
- vânzarea cu ridicata a lenjeriei de pat și de masă etc.;
- vânzarea cu ridicata de articole de mercerie: ace, ata de cusut etc.

Menționăm că acest cod CAEN (4641) are corespondență cu o următoarele produse din pachet: cearșafuri, fețe de pernă, perne, pături, corturi, saci de dormit.

Fiecare produs din cele 6 sus menționate au prevăzute condițiile tehnice de calitate în caietul de sarcini, fiecare într-un anumit standard, avut în vedere în analiza indicatorului tehnic de calitate al produsului, respectiv:

- pentru cearșafuri: SR EN ISO 5077:2008 „Materiale textile. Determinarea modificărilor dimensionale la spălare și uscare”;
- pentru fețe pernă: SR EN ISO 5077:2008 „Materiale textile. Determinarea modificărilor dimensionale la spălare și uscare”;
- pentru perne: SR EN ISO 5077:2008 „Materiale textile. Determinarea modificărilor dimensionale la spălare și uscare”;
- pentru pături: SR EN ISO 6330:2012 „Materiale textile. Metode casnice de spălare și uscare pentru încercarea materialelor textile”;
- pentru corturi: SR 9569:2008 „ Țesături. Determinarea rezistenței la pătrunderea apei. (încercarea la presiune hidrosatică)”;
- pentru saci de dormit: SR EN ISO 5077:2008 „Materiale textile. Determinarea modificărilor dimensionale la spălare și uscare”.

Furnizarea produselor cearșafuri, fețe de pernă, perne, pături, corturi, saci de dormit, în cadrul procedurii de achiziție (vânzare-cumpărare) are corespondent în codul CAEN 4641 - Comerț cu ridicata al produselor textile.

Codul CAEN 4642 - Comerț cu ridicata al îmbrăcăminte și încălțămintei include:

- comerțul cu ridicata al îmbrăcăminte, inclusiv îmbrăcăminte pentru sport;
- comerțul cu ridicata al accesoriilor pentru îmbrăcăminte ca: manusi, cravate, bretele,

- etc.;
- comerțul cu ridicata al încălțămintei;
- comerțul cu ridicata al articolelor din blană;
- comerțul cu ridicata al umbrelor.

Acest cod CAEN (4642) are corespondență cu următoarele produse din pachet: Treninguri și Tricouri.

De asemenea, din descrierea produselor, efectuată pe larg în caietul de sarcini, atât treningul cât și tricoul sunt produse din categoria îmbrăcăminte.

c). Codul CAEN 4647 - Comerț cu ridicata al mobilei, covoarelor și a articolelor de iluminat include:

- comerțul cu ridicata al mobilei de uz casnic;
- comerțul cu ridicata al covoarelor;
- comerțul cu ridicata al articolelor de iluminant.

Acest cod CAEN (4647) are corespondență cu următoarele produse din pachet, respectiv: saltele pat și paturi.

Fiecare produs din cele 2 sus menționate au prevăzute caracteristici/condiții tehnice de calitate în caietul de sarcini, respectiv standard-ul SR EN 1725: 2004 „Mobilier de uz casnic - Paturi și saltele. Cerințe de siguranță și metode de încercare”.

De asemenea, din descrierea produselor, efectuată pe larg în caietul de sarcini, atât saltelele pat cât și paturile sunt produse din categoria mobilier de uz casnic.

Astfel, din cele precizate la lit. a), b) și c) rezultă că cele 10 produse cearșafuri, fețe de pernă, perne, pături, corturi, saci de dormit, treninguri, tricouri, saltele pat și paturi au corespondență în următoarele coduri CAEN:

- 4641- Comerț cu ridicata al produselor textile;
- 4642- Comerț cu ridicata al îmbrăcăminții și încălțămintei;
- 4647- Comerț cu ridicata al mobilei, covoarelor și a articolelor de iluminat.”

Este important de reținut faptul că achizitoarea nu a indicat în mod expres codurile CAEN care trebuiau să se regăsească în cuprinsul certificatului constatator emis de organele abilitate, singura cerință care trebuia îndeplinită de ofertanți era aceea a **corespondenței** dintre **obiectul contractului** și **codul CAEN**, înscris în cuprinsul certificatului constatator emis de ONRC, în considerarea celor menționate autoritatea contractantă, a reținut în cazul ofertantei codul CAEN nr. 3250 Fabricarea de dispozitive, aparate și instrumente medicale și stomatologice-paturi de spital cu dispozitive mecanice care are corespondent cu o parte a obiectului contractului (paturi) astfel cum rezultă din Extrasul nr. 8000075726487 din 09.11.2022m, în timp ce în cazul ofertantei ...- Codul CAEN 4647 - Comerț cu ridicata al mobilei, covoarelor și a articolelor de iluminat care are corespondență cu următoarele produse din pachet, respectiv: saltele pat și paturi.

În atari condiții, ofertanții trebuiau să probeze *capacitatea de exercitare a activității profesionale* prin depunerea certificatului constatator emis de ONRC, iar corespondența solicitată de achizitoare a vizat **obiectul contractului** și **codul CAEN**, înscris în cuprinsul certificatului constatator emis de ONRC.

Așadar condiția conform căreia obiectul de activitate al ofertantului să aibă corespondent în obiectul acordului-cadru este îndeplinită dacă ofertantul este autorizat să desfășoare activitățile acordului-cadru, respectiv contractelor subsecvente, nefiind necesar ca anumite coduri să fie stipulate în mod expres în documentația de atribuire, în condițiile în care probarea capacității profesionale reprezintă o cerință legală a cărei nerespectare conducea la constatarea imposibilității de prestare licită a activității de furnizare a acordului-cadru, respectiv *furnizare produse textile, articole de îmbrăcămintă, precum și mobilier*, relevante în acest sens fiind prevederile art. 3 alin. (5) lit. l) din Legea nr. 265/2022 privind registrul comerțului și pentru modificarea și completarea altor acte normative cu incidență asupra înregistrării în registrul comerțului , conform căroră „l) autorizarea funcționării - asumarea de către solicitant a responsabilității privind legalitatea desfășurării activităților declarate prin depunerea declarației-tip pe propria răspundere.

Așa cum a fost anterior reținut membrii achizitoarei au avut un rol activ și identificând în certificatele constatatoare depuse de membrii asocierii faptul că sunt acoperite doar o parte dintre 10 produse din obiectul contractului de furnizare, respectiv codurile **CAEN nr. 4642** - Comerț cu ridicata al îmbrăcăminte și încălțăminte, fiind singura activitate care avea corespondent cu o parte a obiectului contractului (*treninguri și tricouri*) astfel cum rezultă din *Certificatul constator nr. 783803/29.08.2022* al ...S.R.L. și **CAEN nr. 3250** *Fabricarea de dispozitive, aparate și instrumente medicale și stomatologice-paturi de spital cu dispozitive mecanice* care are corespondent cu o parte a obiectului contractului (*paturi*) astfel cum rezultă din Extrasul nr. 8000075726487 din 09.11.2022 al, au solicitat asocierii S.R.L. - pentru clarificarea corespondenței dintre **obiectul contractului și codul CAEN** (cod activitate și descriere transmiterea certificatului constator sau a documentului echivalent complet).

Din examinarea răspunsului transmis de asocieria contestatoare, se are în vedere faptul că asocieria a justificat corepondența dintre obiectul contractului și codul CAEN înscris în Extrasul nr. 8000075726487 din 09.11.2022 prin raportare *"doar la codul CPV principal al contractului, constatăm că acesta se încadrează în categoria mobilierului medical.*

Mai departe, așa cum se observă din Extrasul nr. 8000073128061 din 04.05.2022, emis de Agenția pentru Registre Economice, codul CAEN principal al ...este:

3250 - *Fabricarea de dispozitive, aparate si instrumente medicale si stomatologice, acest cod CAEN cuprinzând inclusiv activitatea de fabricare a mobilierului medical, respectiv a paturilor de spital.*

Conform Nomenclatorului CAEN disponibil pe site-ul Oficiului Național pentru Registrul Comerțului

În continuare așa cum a fost anterior redat, asocieria ofertantă a detaliat componența codului 3250.

Sunt juste precizările contestatoarei, din cuprinsul răspunsului nr. 1/114.11.2022, respectiv faptul că este ofertant asociat în cadrul asocierii constituite pentru prezenta procedura de atribuire, realizând o parte din activitățile contractului, în speță furnizarea paturilor din pachetul de campare, acest aspect fiind reținut și de membrii comisiei de evaluare în analiza efectuată.

În situația analizată, membrii comisiei de evaluare luând act de faptul că în certificatele constatatoare depuse de membrii asocierii sunt acoperite doar o parte dintre 10 produse din obiectul contractului de furnizare, în mod judicios au stabilit neîndeplinirea cerinței, atâta vreme cât justificările oferite nu au fost susținute/validate de informații existente în cuprinsul documentelor/înscrierilor depuse.

Toate riscurile ce decurg din întocmirea ofertei aparțin ofertanților, autoritatea contractantă trebuind să realizeze evaluarea ofertelor pe documente și informații care pot fi probate.

Riscul întocmirii răspunsului la solicitările de clarificări la fel ca și cel al întocmirii ofertelor cade în sarcina operatorului economic, el neputând să își invoce propria culpă ca motiv al nejustificării celor solicitate, potrivit principiului „*nemo auditur propriam turpitudinem allegans*”.

În concluzie, în raport cu cele mai sus reținute, Consiliul constată neconcludența răspunsului formulat, prin raportare la cerințele din cadrul solicitării de clarificare adresate și a celor prevăzute în cuprinsul documentelor depuse.

Așadar societatea contestatoare la momentul depunerii documentelor de calificare și ulterior prin răspunsul la clarificările solicitate nu a probat îndeplinirea cerinței vizavi de corespondența dintre obiectul contractului și codurile CAEN înscrise în cuprinsul certificatului constatator emis de ONRC.

Sușinerile contestatoarei vizavi de faptul că, în condițiile în care autoritatea contractantă ar fi dorit să limiteze cerința de calificare privind „*Capacitatea de exercitare a activități profesionale*” la codurile CAEN 4641, 4642 și 4647, aceasta era obligată să includă o astfel de limitare în documentația de atribuire, detalieri care, potrivit art. 181 din același act normativ, era obligatorie de inclus și în anunțul de participare” nu sunt întemeiate.

În stabilirea acestei finalități Consiliul are în vedere faptul că practic, în speță, contestatoarea se prevalează de propria culpă, respectiv de inacceptabilitatea ofertei (în condițiile în care cerința privind capacitatea de exercitare a activității profesionale nu a fost îndeplinită, respectiv nu a reieșit corespondența între obiectele de activitate ale asocierii prevăzute în documentele transmise și obiectul acordului cadru pentru toate cele 10 produse ale pachetului de campare) solicitând acceptarea ei pe considerentul că, în cuprinsul documentației de atribuire achizitoarea nu a precizat în mod expres codurile CAEN aferente obiectului contractului.

Nici argumentul adus de asocierea contestatoare (cu ocazia formulării contestației) în favoarea faptului că “asigurarea activității cod CAEN specifică comercializării cu ridicata a tuturor produselor din componența „Pachetului de campare pentru intervenții operative” din obiectul acordului-cadru este realizată prin liderul de asociere ...S.R.L. conform Certificatului constatator emis de Oficiul Național al Registrului Comerțului sub nr. 783803/29.08.2022, care, printre altele, conține și activitatea autorizată conform art. 15 din Legea nr. 359/2004 - **cod CAEN 4690 - Comerț cu ridicata nespecializat**, la sediul secundar de la punctul de lucru din Comuna

Clineni, dar și prin activitatea cod CAEN 4618 - Intermedieri în comerțul specializat în vânzarea produselor cu caracter specific, n.c.a, conținută de același certificat constatator” nu este temeinic și de natură să conducă la îndeplinirea cerinței privind corespondența dintre **obiectul contractului și codul CAEN**, din următoarele considerente:

- așa cum a fost anterior reținut, obiectul acordului-cadru îl reprezintă furnizare produse textile, articole de îmbrăcăminte, precum și mobilier, ceea ce reprezintă bunuri de consum, fiind temeinice susținerile achizitoarei precum că obiectul contractului cuprinde produse specializate ce își găsesc corespondent în diviziunea CAEN 46, grupa CAEN 464 „Comerț cu ridicata al bunurilor de consum”, respectiv codurile CAEN:

- 4641- Comerț cu ridicata al produselor textile;
- 4642 - Comerț cu ridicata al îmbrăcămintei și încălțămintei;
- 4647-Comerț cu ridicata al mobilei, covoarelor și a articolelor de iluminat, cele 10 produse care fac parte din obiectul acordului-cadru de furnizare regăsindu-se în cuprinsul detalierii respectivelor coduri CAEN amintite;

- grupa CAEN 469 - *Comerț cu ridicata nespecializat*, respectiv codul CAEN 4690 - *Comerț cu ridicata nespecializat* presupune comerțul cu diverse produse fără nici o specializare, respectiv produse care nu se regăsesc în grupele de mai sus.

În raport de aspectele mai sus reținute, Consiliul achiesează la concluzia la care a ajuns autoritatea contractantă, respectiv de inacceptabilitate a ofertei depusă de asocieria S.R.L. – ..., 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 H.G. nr. 395/2016, potrivit cu care „Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire (...)”.

Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și în ceea ce privește criticile referitoare la oferta depusă de asocieria ...- ...S.R.L.

Se are în vedere că autoarea contestației reclamă că procesul de evaluare, așa cum este consemnat în raportul procedurii de atribuire, nu reflectă respectarea principiului transparenței și al tratamentului egal, motivat de pretinsa neîndeplinirea a cerinței reclamate privind corespondența dintre obiectul contractului și codurile CAEN înscrise în cuprinsul certificatului constatator emis de ONRC și de către asocieria declarată câștigătoare.

Din examinarea documentelor aflate la dosarul cauzei, Consiliul constată că cerința privind capacitatea de exercitare a activități profesionale a fost îndeplinită de către asocieria ...SRL - ...S.R.L, prin depunerea Certificatului constatator nr. 1059097/01.11.2022 emis de Oficiul Național al Registrului Comerțului (...) și a Certificatului de

activitate nr. 395988-0/16.10.2022, emis de Camera de Comerț Istanbul (...S.R.L.) unde se regăsesc următoarele coduri CAEN:

-4641- Comerț cu ridicată al produselor textile- pentru comercializarea cu ridicată a următoarelor produse ce fac obiectul contractului: paturi, cearșafuri, fete de perna, perne, saci de dormit și corturi;

-4642 - Comerț cu ridicată al îmbrăcăminte și încălțăminte- pentru comercializarea cu ridicată a următoarelor produse ce fac obiectul contractului: treninguri și tricouri;

- 4647 — Comerț cu ridicată al mobile, covoarelor și articolelor de iluminat- pentru comercializarea cu ridicată a următoarelor produse ce fac obiectul contractului: saltele și paturi;

- 46.90.04 - Comerț cu ridicată efectuat cu o altă țară în magazine nespecializate (comerț cu ridicată cu diverse mărfuri).

Aspectele mai sus reținute se regăsesc precizate în cuprinsul *Procesului-verbal nr. 450A/22/11/2022 privind evaluarea garanției de participare, a informațiilor din DUA E și a documentelor care îl însoțesc, precum și îndeplinirea cerințelor de calificare, precum și în cuprinsul Raportului procedurii nr. 14940/07.12.2022.*

În mod similar nu vor fi reținute precizările contestatoarei potrivit căroră *"dacă pentru ASOCIEREA ...- lider/...SRL s-a reținut, ca valabil pentru îndeplinirea cerinței, codul CAEN 4690.04 - Comerț cu ridicată efectuat cu o altă țară în magazine nespecializate (comerț cu ridicată cu diverse mărfuri), deși nici în codificarea CAEN nu există o subgrupă 4690.04 (...) pentru asocierea noastră - ...S.R.L - - respectiva activitate cod CAEN 4690 - Comerț cu ridicată nespecializat, deși este activitate autorizată conform art. 15 din Legea nr. 359/2004 la unul dintre punctele de lucru, nu a fost reținută ca fiind corespondentă obiectului acordului-cadru din procedura de atribuire",* autoritatea contractantă nu a menționat codul **CAEN 4690** în raportul procedurii, ci codul CAEN 4690.04, ca fiind codul CAEN aferent activității principale desfășurate de, potrivit Certificatului de activitate nr 395988-0/16.10.2002 emis de Camera de Comerț Istanbul.

În raport cu cele anterior reținute rezultă că asocierea ...- ...S.R.L. are în Certificatul Constatator emis de ONRC/organism echivalent coduri CAEN corespondente în obiectul acordului-cadru.

Luând în considerare cele mai sus precizate, decizia de declarare câștigătoare a ofertei depusă de asocierea ...- ...S.R.L. se dovedește a fi întemeiată, iar criticile aduse evaluării acesteia nefondate, motiv pentru care, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul respinge ca nefondată contestația formulată de către S.R.L., lider al asocierii S.R.L. -, în contradictoriu cu

În ceea ce privește Cererea de intervenție FN/28.12.2022, înregistrată la Consiliu sub nr. 64148/29.12.2022, formulată de către ...S.R.L, având în vedere soluția de respingere adoptată cu privire

la contestația formulată de S.R.L., pe cale de consecință, Consiliul admite această cerere de intervenție.

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

CONSILIUL DECIDE:

Respinge contestația formulată de către S.R.L. – S.R.L., cu sediul social în municipiul, în contradictoriu cu, cu sediul în municipiul, ca nefondată.

Admite cererea de intervenție FN/28.12.2022, înregistrată la Consiliu sub nr. 64148/29.12.2022, formulată de către ...S.R.L., cu sediul în

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

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.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

.....

Redactat în 5 (cinci) exemplare originale, conține 36 (treizecișase) pagini.