

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

DECIZIE

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

Data: ...

Prin contestația nr. ..., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ..., formulată de ...SRL, cu sediul social în ..., Cod Unic de înregistrare ..., Număr de înregistrare la Registrul Comerțului ..., reprezentată legal prin ... - administrator, împotriva comunicării rezultatului procedurii nr. ... emis de autoritatea contractantă ..., cu sediul în ..., în cadrul procedurii simplificate, organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect „CONSOLIDAREA CAPACITĂȚII UNITĂȚII DE ÎNVĂȚĂMÂNT ÎN VEDEREA GESTIONARII CRIZEI COVID_19”, cod CPV Principal: 39330000-4 - Echipament de dezinfectare (Rev.2), s-a solicitat:

- admiterea contestației, astfel cum este formulată;
- obligarea autorității contractante la anularea adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. ..., postata în SEAP în data de ..., ora 11:28, și, pe cale de consecință, anularea raportului procedurii de atribuire, precum și a actelor subsecvente;
- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire prin reexaminarea/reevaluarea ofertei depusa de subscrisa pentru motivele pe care le vom învedera în continuare;
- continuarea procedurii de atribuire și finalizarea acesteia cu respectarea prevederilor legislației în vigoare în domeniul achizițiilor publice și a documentației de atribuire.

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ..., formulată de ... SRL, cu sediul social în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ..., având Cod de Identificare Fiscală ..., reprezentată legal de ..., în calitate de administrator, vizând contestația din dosarul nr. ..., publicată în Sistemul electronic de achiziții publice, denumit în continuare SEAP, în data de 30.03.2023, formulată de ...SRL, s-a solicitat Consiliului să dispună:

- admiterea în principiu a cererii de intervenție,

- respingerea contestației și menținerea raportului/rezultatului procedurii în ceea ce privește caracterul neconform și inacceptabil al ofertei depuse de ...SRL.

Pentru a se asigura pronunțarea unei soluții unitare, Consiliul a procedat la conexarea contestațiilor formulate în cadrul aceleiași proceduri de atribuire, în conformitate cu dispozițiile art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare.

Contestația și cererea de intervenție vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, precum și prevederile art. 67 alin. (1) din Codul de procedură civilă.

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

În conținutul contestației sale, ...SRL critică respingerea ca neconformă a ofertei sale.

Ca urmare a comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică de către autoritatea contractantă, prin adresa nr. ..., contestatoarea a fost informată că oferta prezentată de aceasta a fost declarată neconformă, ca urmare a evaluării din punct de vedere tehnic.

Prin adresa nr. ..., postată în SEAP de autoritatea contractantă motivează respingerea ca neconformă a propunerii tehnice invocând următoarele:

1. Aparatul ofertat „nu este prevăzut cu panou de control care să ofere posibilitatea programării pornirii automate la o anumită oră, conform cerințelor caietului de sarcini, «acesta funcționând în baza unei prize programabile»”;

2. „Din conținutul documentelor prezentate, inclusiv a fotografiilor, nu rezulta ca cele 3 generatoare funcționează independent și nu există niciun element din care să se evidențieze că este permisă generarea numai de ioni negativi și numai de ozon gazos, pentru fiecare generator în parte (nu produc controlat/automatizat ioni negativi)”

Cu privire la primul motiv de respingere a ofertei tehnice, contestatoarea apreciază că acesta este neîntemeiat, întrucât aparatul ofertat are un panou de control în care este integrată o componentă electronică (hardware) care dă posibilitatea de a programa, în baza unui software, pornirea automată a aparatului la o anumită oră. De asemenea, aparatul, în cazul în care se dorește, poate să fie pornit opțional și în baza unei prize programabile.

Cu privire la acest aspect, contestatoarea menționează că autoritatea contractantă nu i-a solicitat clarificări, deși avea obligația de a le solicita înainte de a respinge oferta, conform celor prevăzute la art. 127 alin. (1) lit. i) din H.G. nr. 395/2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu completările și modificările ulterioare și în conformitate cu prevederile art. 134 alin. (1) din același act normativ.

Cu privire la cel de-al doilea motiv de respingere, autoritatea contractantă, prin adresa nr. 55/13.02.2023, postată în SEAP, i-a solicitat să clarifice, printre altele, următorul aspect: „În broșura de prezentare a aparatului marca ... nu apar caracteristicile tehnice solicitate (sa fie prevăzut cu cel puțin 3 generatoare de ozon, cu funcționare simultan sau independent, atât pentru generarea de ozon, căi și ioni negativi etc.)”.

La această solicitare contestatoarea a formulat următorul răspuns: „Aparatul propus în oferta tehnică este dotat cu 3 generatoare de ozon care permit funcționarea simultană și independent.

Generarea de ozon se face prin 3 căi de descărcare electrică (Tehnologie ...).

Anexam prezentei note de clarificări declarație producător SC ... SRL, fotografiile aparatului fișa tehnică, Declarație de Conformitate, Declarație Producător SC ... SRL”.

Atât din fișa tehnică a produsului, cât și din declarația producătorului transmise reiese faptul că cele 3 generatoare funcționează independent (punctele 3 și 4 din fișa tehnică, respectiv punctele 2 și 3 din declarația producătorului).

Potrivit fișei tehnice și declarației producătorului, generatorul oferit de noi are integrat 3 generatoare de ozon.

În baza unei componente electronice (hardware) incluse în panoul de control și a unui software dedicat, utilizatorul aparatului are posibilitatea să bifeze câte generatoare de ozon urmează să genereze ozon pentru Generator:

1 generator de ozon (Generator 1)

2 generatoare de ozon (Generator 1 + Generator 2)

3 generatoare de ozon (Generator 1 + Generator 2 + Generator 3).

Această opțiune Hardware este implementată prin intermediul întrerupătorului ceas de pe panoul de control - funcția deschis.

Referitor la afirmația autorității contractante, potrivit căreia „Nu există nici un element din care să se evidențieze că este permisă generarea numai de ioni negativi și numai de ozon gazos pentru fiecare generator de ozon în parte (nu produc controlat automat ioni negativi)”, contestatoarea precizează că, inclusiv din fotografia cu panoul de control, depusă de aceasta în cadrul propunerii tehnice, se observă funcția generare separată de ozon gazos și ioni negativi.

În fotografia panoului de comanda generator nu se poate observa și componenta electronică internă (hardware) pentru comenzi separate pentru fiecare generator de ozon.

Însă, atât în fișa tehnică a aparatului, cât și în declarația emisă de producător, se precizează ca aparatul generează ozon gazos și ioni negativi pentru fiecare generator de ozon, implicit prin setările mecanico - electrice - electronice poate sa genereze:

- Ozon: pentru fiecare generator (multiplu);
- Anioni: pentru fiecare generator (multiplu);
- Ozon + Anioni: pentru fiecare generator (multiplu).

Contestatoarea menționează că documentele depuse în cadrul propunerii tehnice, reiese faptul că aparatul oferat îndeplinește cerințele minime solicitate de autoritatea contractantă, iar decizia de respingere a ofertei noastre este neîntemeiată.

Prin punctul de vedere nr. ..., înregistrat la Consiliu cu nr. ..., ... a solicitat respingerea contestației formulate de ...SRL și menținerea ca legale a documentelor emise de către autoritatea contractantă în cadrul procedurii.

Autoritatea contractantă menționează că oferta depusă de contestatoare este neconformă deoarece produsul oferat nu respectă cerințele minime din documentația de atribuire.

... precizează că documentul anexă - Raport producător (pag.18-20) anexat la contestație, transmis de ofertantul ...SRL, nu a fost prezentat în SEAP, în cadrul procedurii la secțiunea „Propunere tehnică” și nici în răspunsul la solicitările de clarificări, respectiv documentele anexa la acesta.

Prin documentația de atribuire s-a solicitat ca produsul:

- „Să fie prevăzut cu cel puțin trei generatoare de ozon și un ventilator, să producă cel puțin 180 gr/oră ozon gazos.
- Sistemul trebuie să producă controla/automatizat și cel puțin 1,000,000 ioni negativi/cm³ care să redea moleculele de oxigen în stare activă după utilizare, pentru un mediu sănătos și bogat în oxigen.
- Cele 3 generatoare de ozon, după caz, trebuie să permită funcționarea simultan sau independent (atât pentru generarea de ozon, cât și pentru generarea de ioni negativi).
- Suprafața potențială de dezinfecție de cel puțin 2000 mp/oră. Dezinfectarea unei nu trebuie să dureze mai mult de 3 minute.
- Să fie echipat cu panou de control prevăzut cu cronometru pentru reglarea timpului de funcționare. Posibilitatea programării pentru pornire automată la o anumită oră”.

Conform raportului procedurii și a proceselor verbale de evaluare nu reiese faptul că ofertantul a prezentat documente justificative privind

faptul că produsul oferat este prevăzut cu cel puțin trei generatoare de ozon și să producă cel puțin 180 gr/oră ozon gazos.

Raportat la aceste neconformități tehnice ale produsului oferat autoritatea contractantă are obligația de a respinge oferta conform mențiunilor din documentația de atribuire „Ofertele care nu respectă toate cerințele minime prezentate în caietul de sarcini vor fi declarate neconforme”.

În urma analizării de către comisia de evaluare a propunerii tehnice și a documentelor aferente prezentate de către ofertantul ...SRL, precum și al răspunsului la solicitarea de clarificări nr. ..., inclusiv a declarațiilor tehnice ale producătorului și a fotografiilor prezentate, care trebuie să fie în conformitate cu cerințele minime solicitate prin caietul de sarcini, a stabilit în baza procesului verbal nr. 2, înregistrat sub nr. ..., că oferta nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini, decizie pe care comisa de evaluare a luat-o, o susține ca legală și a fost menționată în raportul procedurii nr. ..., respectiv comunicarea nr. ... privind rezultatul procedurii adresată ofertantului ...SRL.

Astfel, în cadrul propunerii tehnice prezentate în SEAP, de către ofertantul ...SRL, nu au fost regăsite documentele conform cerințelor din caietul de sarcini: fișele tehnice ale produsului, fotografii relevante ale produsului oferat, inclusiv imaginea etichetei aplicate pe aparat cu marcajul CE și caracteristici tehnice, fiind solicitate clarificări în acest sens prin solicitarea de clarificări nr. 55/13.02.2023.

În urma analizării răspunsului la solicitarea de clarificări nr. ..., a fișierului cu denumirea FIȘA TEHNICĂ SP 180.pdf, care de fapt este o declarație a producătorului și al răspunsului ofertantului „Fotografiile produsului oferat se regăsesc în manualul de prezentare al produselor ..., anexat la propunerea tehnică”, comisia a luat în considerare aceste fotografii din manualul pentru aparatul ..., precum și fotografiile prezentate ca răspuns 2 la solicitarea de clarificări (...sp180.png, ...sp180.jpeg, ...-sp-180.png, ...-sp-180.jpg).

În urma analizării răspunsurilor, fișierului cu denumirea FIȘA TEHNICĂ SP 180.pdf, care de fapt este o declarație a producătorului, a fotografiilor prezentate comisia a stabilit ca informațiile prezentate de către ofertantul ...SRL, nu sunt concludente. Mai mult, din fotografiile prezentate, acest aparat nu este prevăzut cu un panou de control care să ofere posibilitatea programării la o anumită oră, conform cerințelor din caietul de sarcini, acesta funcționând în baza unei prize programabile” și nici nu există posibilitate de programare a funcționalității generatoarelor (1, 2 sau 3) atât pentru generare de ozon gazos, cât și pentru generare de ioni negativi.

În concluzie, imaginile prezentate ale produsului oferat, de către ofertant, nu oferă informații relevante privind îndeplinirea cerințelor autorității contractante.

Autoritatea contractantă precizează că acest echipament prezentat de către contestatoare în cadrul procedurii nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini.

Mai mult, contestatoarea prezintă ca anexă la contestație un raport de la producător, cu o imagine a altui echipament care nu a fost prezentat în cadrul procedurii.

În susținerea cererii sale de intervenție ... SRL face următoarele precizări:

De la momentul publicării documentației de atribuire, și până la data limită de depunere a ofertelor, posibili ofertanți au solicitat clarificări cu privire la documentație iar autoritatea contractantă a emis răspunsuri cu privire la aspectele solicitate.

După expirarea termenului de contestare a documentației de atribuire și după furnizarea răspunsurilor la clarificări formulate de către autoritatea contractantă, această Documentație împreună cu clarificările furnizate, devin obligatorii atât pentru autoritatea contractantă cât și pentru ofertant.

Mai mult, în etapa de evaluare a ofertelor, clarificările necontestate de către ofertanți devin definitive, iar aceștia au obligația de a răspunde în mod concludent, pentru a-și menține oferta acceptabile și conformă.

Autoritatea contractantă prin documentația de atribuire - caiet de sarcini, pag. 9 și pag. 10 a menționat în mod expres ce trebuie să prezinte ofertanții în cadrul propunerii tehnice ofertanții în cadrul propunerii tehnice.

Conform proceselor verbale de evaluare, ...SRL a oferat produsul ... 180, susținând faptul că acesta îndeplinește caracteristicile tehnice din caietul de sarcini.

Societatea intervenientă susține că la data limită de depunere a ofertelor, ...SRL, nu a prezentat fișa tehnică a produsului ...I80 și fotografii cu produsul oferat, din care să rezulte îndeplinirea caracteristicilor minime solicitate prin caietul de sarcini.

În cadrul propunerii tehnice, pentru justificarea caracteristicilor tehnice ale produsului oferat, ...SRL, a prezentat manualul de utilizare a produselor ..., dar din acest document nu au rezultat îndeplinirea caracteristicilor minime solicitate prin caietul de sarcini.

Având în vedere aceste aspecte, autoritatea contractantă a solicitat acestui ofertant clarificări, iar ...SRL a răspuns solicitării.

Autoritatea contractantă a evaluat răspunsul transmis și a constatat neconformitatea produsului oferat.

Analizând produsul oferat, respectiv generatorul de ozon prezentat în cadrul propunerii tehnice - se poate constata că acesta nu este prevăzut cu un panou de control prevăzut cu cronometru pentru reglarea timpului de funcționare dorit de utilizator și nu se poate programa funcționarea la o anumită oră.

Necesitatea unui panou de control prevăzut cu cronometru pentru reglarea timpului de funcționare dorit de utilizator, este solicitat de către autoritatea contractantă și prin prisma necesității îndeplinirii cerinței privind capacitatea produsului de „Dezinfectare a unei clase de 60 mp care nu trebuie să dureze mai mult de 3 minute”.

Analizând produsul prezentat se poate constata că acesta nu deține un panou de control prevăzut cu cronometru iar butonul/potențiometrul privind setarea timpului este direct predefinit -pe următoarele intervale de timp 10 min, 20 min, 30 de min etc. nefiind posibilă stabilirea exactă a unui interval de timp dorit de utilizator între aceste durate predefinite.

În privința programării duratei dorite de utilizator precum și a opțiunii programării pentru pornire automată la o anumită oră, inclusiv producătorul menționează faptul că produsul nu deține această funcție iar o posibilă programare a pornirii automate la o anumită oră se poate realiza doar printr-un element suplimentar „funcționând în baza unei prize programabile”.

Autoritatea contractantă prin cerințele din caietul de sarcini a solicitat ca produsul să dețină această opțiune și îndeplinirea ei să nu se realizeze printr-un alt element extern.

Mai mult, pentru a justifica îndeplinirea acestei cerințe, ofertantul prezintă un raport tehnic emis de producător, în cuprinsul căruia este prezentată o imagine a funcțiilor produsului.

În concluzie, produsul oferat este neconform deoarece nu îndeplinește cerința privind dotarea cu un panou de control prevăzut cu cronometru pentru reglarea timpului de funcționare dorit de utilizator și totodată nu deține nu poate fi programat să funcționeze la o anumită oră.

Intervenția precizează că al doilea motiv de neconformitate este cel privind îndeplinirea caracteristicilor tehnice privind dotarea cu 3 generatoare și posibilitatea ca cele trei generatoare trebuie să funcționeze simultan sau independent (atât pentru generarea de ozon, cât și pentru generarea de ioni negativi).

Raportul tehnic, prezentat de ofertant, vizează un alt produs ... SP180* care deține 3 căi de evacuare care ar putea face posibilă funcționarea independentă sau simultan atât pentru generarea de ozon, cât și pentru generarea de ioni negativi.

În concluzie, documentele de confirmare privind îndeplinirea caracteristicilor tehnice a produsului oferat, ... SP180 se referă la un alt produs ...*, iar produsul oferat nu îndeplinește caracteristicile tehnice solicitate prin caietul de sarcini.

Fișa tehnică emisă de către producător anexată contestației a fost semnată electronic de către acesta anterior datei de depunere a ofertelor (09.01.2023) și vizează produsul/echipamentul ... SP180.

Din această fișă tehnică asumată de producător la data de 09.01.2023, nu reiese îndeplinirea caracteristicilor solicitate prin documentația de atribuire.

Prin adresa nr. ..., înregistrată la Consiliu cu nr. ..., ...SRL formulează răspuns la punctul de vedere al autorității contractante și la cererea de intervenție depusă de ... SRL, prin care face următoarele clarificări:

Cu privire la punctul de vedere al autorității contractante:

Referitor la diferențele din cadrul imaginilor prezentate asupra produsului ofertat (...), contestatoarea menționează că Generator ... prezentat în imagini diferite nu se diferențiază din punct de vedere tehnic, ci diferențele sunt date de abordarea diferită a noului concept de design adoptat de către companie raportat la anul 2023. Cea de-a doua fotografie, transmisă în cadrul contestației este cea a lotului de producție lansat în luna martie 2023 de producător.

...SRL menționează că modificările aduse produsului, nu alterează caracteristicile acestuia, astfel încât să îl scoată din sfera concretă a specificațiilor tehnice solicitate, ci vin în completarea acestora, oferind un plus de performanță pentru același produs.

Mai mult decât atât, produsul Generator ..., astfel cum rezultă și din declarația producătorului depusă în cadrul răspunsului la clarificări, este un produs personalizabil, astfel încât acesta poate fi modificat în funcție de cerințele beneficiarului. ... este un producător de generatoare de ozon din România, din anul 1991, astfel că acesta poate produce echipamentele personalizat, fiind capabil să intervină în timpul procesului de producție și să producă echipamente care depășesc specificațiile generale din broșură/prospect.

Contestatoarea menționează că autoritatea contractantă își întemeiază motivul de respingere al ofertei pe analiza fotografiilor/ imaginilor, și nu pe analiza tuturor informațiilor și documentelor depuse de aceasta în cadrul propunerii tehnice.

Societatea contestatoare precizează, de asemenea, că nu există nici în cuprinsul documentației de atribuire, nici în legislația în materia achizițiilor publice, obligația pentru ofertanți de a oferi produse/ echipamente preexistente, de serie, aceștia având posibilitatea să și le configureze conform necesităților autorității contractante, motiv pentru care, având în vedere propunerea tehnică și declarația producătorului, că echipamentul ofertat îndeplinește cerințele prevăzute în caietul de sarcini, oferta trebuia declarată ca fiind conformă.

Referitor la cererea de intervenție depusă de ... SRL:

Prezența unor întrerupătoare, timer-e, pe panoul de comandă întotdeauna se suplinesc cu hardware interne montate pe panoul de comandă.

Aceste hardware integrate, împreună cu întrerupătoarele mecanice montate pe panoul de comandă, pot să dea posibilitatea de funcționare

separată sau concomitentă pentru generarea de ozon, anioni, timpi de funcționare, programe de funcționare la o anumită oră pentru generarea de ozon sau anioni, etc.

... fiind producătorul ...* își rezerva dreptul de a modifica design, panou de comandă, întrerupătoare, hardware, dimensiuni, greutate, etc., fără nici o notificare prealabilă, dar cu păstrarea riguroasă a solicitărilor venite din partea unui beneficiar (în acest caz societatea ...SRL).

Diferența de denumire dintre ... și ...* se datorează unui update de software care s-a făcut pentru hardware intern generator.

La data la care ...SRL a oferit produsul ..., acest produs era de câțiva ani în producție.

... și-a luat angajamentul să producă și să personalizeze aparatul 100% conform cerințelor caietului de sarcini.

Referitor la punctele 16-24 din cererea de intervenție:

Așa cum a declarat și în propunerea tehnică, atât contestatoarea, cât și producătorul, Generatorul ... este dotat cu 3 generatoare de ozon, adică descărcarea electrică se face în 3 căi de generare electrică, 3 căi de descărcare electrică însemnând 3 generatoare de ozon independente, integrate în Generator ... și care pot genera ozon în felul următor: Independent:

- Generator de ozon 1
- Generator de ozon 2
- Generator de ozon 3

Concomitent:

- Generator de ozon 1 + Generator de ozon 2
- Generator de ozon 1 + Generator de ozon 3
- Generator de ozon 2 + Generator de ozon 3
- Generator de ozon 1 + Generator de ozon 2 + Generator de ozon

3.

Generator de ozon care funcționează în baza unui:

1. Timer integrat, cu următoarele posibilități de funcționare:

- 0-120 min
- 3 min exact.
- Deschis.

Generatorul este dotat cu Hardware integrat în panoul de control al generatorului (montat în interiorul generatorului, prin urmare nu are cum să fie vizibil în exterior) și software dedicat pentru acest hardware, care dă posibilitatea ca generatorul să fie programat să pornească la un timp exact stabilit și pentru o perioadă de timp definită: Zi, Oră, Minut, Secundă.

Referitor la punctele 25-27 din cererea de intervenție

Imaginea unui generator ... (de generație veche) care avea o singură ieșire de ozon în exterior prezintă următoarele caracteristici:

Generatorul în interior era dotat cu o conectică mecanică de colectare a ozonului de la cele 3 generatoare de ozon prin tub de teflon de fi10mm și avea o singură ieșire de ozon.

E normal să nu se vadă în fotografiile aceste conectici interne.

La Generator ..., model 2023 s-a optat ca cele 3 generatoare de ozon interne să fie conectate la câte o ieșire de ozon independentă pentru fiecare generator de ozon.

La modelul vechi, generarea de ioni negativi se făcea prin comanda poziționată sub aparat, la fel ieșirea de anioni.

La model 2023, comanda pentru ioni negativi se face direct din panoul de control generator, ieșirea de anioni s-a menținut sub aparat.

Potrivit fișei tehnice și declarației producătorului, depuse în cadrul procedurii, generatorul oferit de noi are integrate 3 generatoare de ozon.

În concluzie, contestatoarea solicită admiterea contestației așa cum a fost formulată și respingerea cererii de intervenție, ca nefondată.

Consiliul constată că ...SRL a înaintat Consiliului contestația de față, depunând, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr. ... emisă de ... în data de 30.03.2023, stabilită potrivit art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, în cuantum de ... lei.

Privitor la cererea de intervenție voluntară depusă de ... SRL, văzând că această societate a dovedit un interes legitim în pricină prin promovarea cererii, fiind operator economic participant la procedura de achiziție publică [art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare], în conformitate cu art. 64 alin. (2) Cod procedură civilă, Consiliul încuviințează în principiu cererea de intervenție voluntară a acesteia, și dispune introducerea în cauză în calitate de intervenientă a ... SRL.

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura simplificată, în vederea atribuirii contractului având ca obiect „CONSOLIDAREA CAPACITĂȚII UNITĂȚII DE ÎNVĂȚĂMÂNT ÎN VEDEREA GESTIONĂRII CRIZEI COVID_19”, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare ..., criteriul de atribuire aplicat fiind „cel mai bun raport calitate-preț”. Valoarea totală estimată a contractului ce urmează a fi încheiat este de ... lei, fără TVA.

Împotriva rezultatului procedurii de atribuire și a raportului procedurii, ...SRL a înaintat Consiliului contestația în analiză, solicitând cele menționate în partea introductivă a deciziei.

Analizând contestația formulată de ...SRL, Consiliul reține că demersul său a fost determinat de faptul că autoritatea contractantă i-a respins oferta, nefiind îndeplinite cerințele caietului de sarcini.

În soluționarea acestei critici, Consiliul se va raporta la conținutul caietului de sarcini, unde la cap. 4. Cerințe tehnice, se solicită, printre altele: „Sistemul de dezinfectare portabil - aparat tip Nebulizator pentru dezinfecția spațiilor și a suprafețelor de bacterii și viruși, cu Ozon gazos, trebuie să îndeplinească următoarele caracteristici tehnice minime:

- (...) Să fie prevăzut cu cel puțin trei generatoare de ozon și un ventilator, să producă cel puțin 180 gr/oră ozon gazos.(...).

- Cele trei generatoare trebuie să permită funcționarea simultan sau independentă (atât pentru generarea de ozon, cât și pentru generarea de ioni negativi). (...).”, iar, la pct. 4.2: “Ofertele care nu respectă toate cerințele minime prezentate în caietul de sarcini vor fi declarate neconforme”.

De asemenea, în fișa de date a achiziției, la cap. IV.4.1 - Modul de prezentare al propunerii tehnice, se precizează:

„Se recomandă ca propunerea tehnică să cuprindă minim următoarele informații:

Descrierea produselor oferite; informații privind operațiunile cu titlu accesoriu necesar a fi realizate (Garanție; Livrare, ambalare, etichetare, transport și asigurare pe durata transportului; instalare și punere în funcțiune, instruire personal etc.), Documentații ce trebuie furnizate Autorității Contractante în legătură cu produsul; Recepția și plata produselor.

Se vor prezenta fotografii relevante ale produsului supus ofertei (inclusiv imaginea etichetei produsului cu marcajul CE și caracteristici tehnice), precum și Fișele tehnice ale produsului emise de producător, care trebuie să cuprindă toate informațiile necesare în vederea determinării corespondenței între echipamentul oferit și cerințele minime din caietul de sarcini. Ofertantul trebuie să declare conformitatea/neconformitatea cu cerința impusă de specificația tehnică, indicând, acolo unde este necesar, și documentul producătorului și pagina care atestă cele declarate (în coloana Observații din Fișa tehnică). La fișele tehnice se vor atașa și documentele la care se face referire în ea.(...).Orice necorelare, omisiune ori neconformitate constatată în privința documentelor ofertei, în raport cu caietul de sarcini ori prevederile legislației în vigoare, inclusiv în cazul lipsei unui document aferent propunerii financiare/tehnice și/sau completarea greșită a unui document ori neprezentarea acestuia conținând cel puțin informațiile solicitate, poate conduce la declararea ofertei ca fiind neconformă.”.

Verificând propunerea tehnică a societății ...SRL, Consiliul constată că, aceasta, a prezentat produsul „...”- generator de ozon - al cărui producător este ... SRL, pentru care a depus o broșură - care cuprinde informații generale despre diferitele tipuri de generatoare de ozon,

despre beneficiile aparatelor ..., despre ozon, despre modul de tratare al apei cu

De asemenea, în propunerea tehnică a contestatoarei, se regăsește o prezentare a generatorului de ozon ..., semnată cu semnătură electronică de către reprezentantul producătorului.

În propunerea tehnică a contestatoarei se mai regăsește și declarația de conformitate a producătorului și o declarație a producătorului (datată 16.02.2023), precum că broșura (fișa tehnică) a produsului detaliază parametrii tehnici esențiali ai produsului, broșura fiind una comercială.

Din lecturarea acestor documente, Consiliul constată că nu se regăsesc informații/precizări care să conducă la îndeplinirea cerinței ca aparatul în analiză să fie dotat cu cel puțin trei generatoare de ozon și un ventilator, precum și a cerinței conform căreia *„cele trei generatoare trebuie să permită funcționarea simultan sau independentă (atât pentru generarea de ozon, cât și pentru generarea de ioni negativi)”*.

De asemenea, Consiliul reține că, în cadrul propunerii tehnice a ...SRL, sunt menționate, sub formă tabelară, specificațiile tehnice ale produsului oferit, raportat la cele precizate în caietul de sarcini, din analiza cărora, constată că, în ceea ce privește caracteristica tehnică solicitată: *„Să fie prevăzut cu cel puțin trei generatoare de ozon și un ventilator”*, societatea ...SRL precizează: *„DA”* ; *Prevăzut cu un generator împărțit în 3 căi de descărcare electrică controlată uniformă*.

Față de cele arătate, Consiliul constată că produsul pe care l-a oferit societatea ...SRL nu respectă cerința caietului de sarcini, citată mai sus.

Totodată, Consiliul stabilește că nu sunt aplicabile dispozițiile art. 209 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, potrivit cărora: *„În cazul în care informațiile sau documentele prezentate de către operatorii economici sunt incomplete sau eronate sau în cazul în care lipsesc anumite documente, autoritatea contractantă are dreptul de a solicita într-un anumit termen ofertanților/candidaților clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de aceștia în cadrul ofertelor sau solicitărilor de participare, cu respectarea principiilor tratamentului egal și transparenței”*, deoarece, în acest caz, societatea ...SRL a precizat, foarte clar, în conținutul propunerii sale tehnice, că produsul este *„prevăzut cu un generator”*, astfel că solicitarea de clarificări nr. ..., pe acest aspect, adresată de autoritatea contractantă, este inutilă, caracterul neconform al acestui produs nemaiputând fi schimbat.

Folosirea singularului *„generator”*, chiar de către ...SRL, conduce la concluzia că produsul său nu deține decât un generator și nu trei, așa cum s-a cerut prin caietul de sarcini. Faptul că acest generator este

împărțit în 3 căi de descărcare electrică nu echivalează că cerința tehnică, foarte clară, ca produsul să fie dotat cu 3 generatoare de ozon.

Pe de altă parte, Consiliul reține că Raportul tehnic, atașat contestației, vizează un alt produs, ... SP180* care deține 3 căi de evacuare care ar putea face posibilă funcționarea independentă sau simultan atât pentru generarea de ozon, cât și pentru generarea de ioni negativi; luarea în considerare a acestui document, în evaluarea propunerii tehnice a contestatoarei, ar echivala cu transformarea ofertei acesteia, dintr-o ofertă neconformă, în una conformă.

În concluzie, Consiliul constată că, referitor la propunerea tehnică a societății ...SRL, sunt incidente dispozițiile art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016, care stipulează: *„În condițiile art. 215 [alin. \(5\)](#) din Lege, oferta este considerată neconformă în următoarele situații: a) nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini”,* întrucât acest ofertant nu a respectat art. 123 alin. (1) din același act normativ, respectiv: *„Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire (...)”,* caietul de sarcini făcând parte din documentația de atribuire, așa cum prevede art. 20 alin. (1) lit. b) din HG nr. 395/2016: *„Documentația de atribuire este alcătuită din următoarele: (...) b) caietul de sarcini (...)”*.

În condițiile date, cercetarea de către Consiliu și a celorlalte aspecte reclamate de contestatoare este de prisos, ea neputând schimba situația ofertei, în sensul transformării ei în una admisibilă. Astfel cum s-a statuat irevocabil în decizia civilă nr. 2514 din 30 noiembrie 2009 a Curții de Apel București, Secția a VIII-a de contencios administrativ și fiscal, *„nu are nicio relevanță că autoritatea a declarat oferta petentei ca neconformă pentru șase motive și doar unul dintre cele șase a fost reținut de Consiliu sau de instanță, deoarece și un singur motiv, dacă este întemeiat, poate duce la constatarea ofertei ca neconformă.”*

Similar, în Decizia civilă nr. 1117 din 19 mai 2011, aceeași instanță a reținut că: *„În mod judicios Consiliul a apreciat că, găsind întemeiat un singur motiv de respingere ca inacceptabilă a ofertei petentei, nu se mai impune analizarea și a celorlalte, câtă vreme cel analizat este apt prin el însuși a conduce la concluzia că oferta este inadmisibilă.*

Evident, în acest context, analizarea celorlalte motive ale contestației se constituia într-un demers inutil soluționării cauzei deduse judecății.”

Totodată, în decizia civilă nr. 129 din 14 ianuarie 2013, instanța a consemnat: *„Atât timp cât oferta este declarată inacceptabilă pentru neîndeplinirea unei singure cerințe de calificare, chiar dacă le îndeplinește pe toate celelalte, ar fi fost inutil ca, Consiliul, să analizeze și restul motivelor invocate în cuprinsul contestației, vizând alte cerințe de calificare cu privire la care autoritatea contractantă a reținut că nu au*

fost îndeplinite, un asemenea demers nemaiprezentând niciun interes pentru contestatoare."

Față de ansamblul considerentelor expuse, Consiliul reține că activitatea comisiei de evaluare s-a realizat cu respectarea dispozițiilor legale în domeniu, incidente, neconstatând motive care să conducă la reluarea procedurii și reevaluarea ofertei depusă de ...SRL, criticile autoarei contestației privind nelegalitatea deciziei autorității contractante vizavi de respingerea ofertei sale nu pot fi reținute, urmând a fi respinse, ca neîntemeiate.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept expuse în considerente, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge, ca nefondată, contestația formulată de ...SRL în contradictoriu cu

Pe cale de consecință, admite cererea de intervenție formulată de ... SRL.

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

Împotriva prezentei decizii se va putea formula plângere la instanța de judecată competentă, atât pentru motive de nelegalitate, cât și de netemeinicie, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate potrivit prevederilor art. 29 și 32 din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

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

CONSILIUL DECIDE:

Respinge, ca nefondată, contestația formulată de ...SRL în contradictoriu cu

Admite cererea de intervenție formulată de ... SRL.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei.

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 practicaua deciziei

...

Redactată în 5 (cinci) exemplare, conține 15 (cincisprezece) pagini.