



În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr....., depusă de..., cu sediul în..... **nr...., Clădirea A4, sector...**, înmatriculată la... sub nr...., având..., reprezentată legal de... - director general, privind procedura de licitație deschisă, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect furnizare Frigidere cu data logger destinate monitorizării temperaturii aferente Programului național de dotare cu echipamente a cabinetelor medicilor de familie sau pentru *cabinetele medicale asociate, în cadrul - PNRR, Componenta C12-Sănătate, cod... Frigidere și congelatoare (Rev.2), de... ..., cu sediul în..., bd.... nr...., sector...*, în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat Consiliului: în principal, să dispună obligarea autorității contractante la reevaluarea propunerii tehnice cu consecința anulării rezultatului procedurii în măsura în care se constată neconformitatea ofertei declarate câștigătoare depuse în cadrul procedurii de către asocierea... -... și declararea acesteia ca neconformă; reevaluarea ofertei sale și declararea acesteia admisibilă, întrucât îndeplinește cerințele documentației de atribuire, iar motivele pentru care a fost considerată neconformă sunt neîntemeiate; analizarea caracterul real al confidențialității invocate în cadrul procedurii de către ofertantul declarat câștigător și să dispună, în măsura în care aceasta se dovedește nejustificată, punerea la dispoziția sa a documentelor relevante într-o formă neconfidențializată în mod corespunzător, având în vedere că declararea generică a confidențialității, fără o verificare efectivă din partea autorității contractante a condus la restrângerea nelegală a

accesului la informații esențiale pentru verificarea conformității ofertelor și pentru exercitarea dreptului la apărare.

Prin cererea de intervenție nr...., înregistrată la Consiliu cu nr...., depusă de..., lider al asocierii... -..., în dosarul nr...., cu sediul în..... nr..... Park, Corpul 011, etaj... 9 și 10, județul..., înmatriculată la... Comerțului sub nr...., având CUI..., reprezentată de... (reprezentant împuternicit), intervenienta a solicitat:

1. Admiterea în principiu și în fond a cererii de intervenție accesorie, ca admisibilă, întemeiată și justificată prin interesul direct în menținerea rezultatului procedurii;

2. Cu prioritate, analizarea legalității și temeiniciei măsurii de respingere a ofertei depuse de... ca neconformă;

3. Constatarea legalității și temeiniciei măsurii autorității contractante de respingere a ofertei... ca neconformă și, pe cale de consecință, respingerea ca neîntemeiate a criticilor formulate de contestatoare cu privire la propria ofertă;

4. Admiterea excepției lipsei de interes a... în ceea ce privește criticile formulate împotriva ofertei depuse de asociere;

5. Respingerea ca lipsite de interes a tuturor criticilor și solicitărilor formulate de... împotriva ofertei declarate câștigătoare, inclusiv a solicitărilor privind reevaluarea ofertei asocierii interveniente, declararea acestora ca neconformă, înlăturarea confidențialității documentelor ofertei și anularea rezultatului procedurii din această perspectivă;

6. Menținerea ca legal și temeinic a raportului procedurii, precum și a tuturor actelor subsecvente emise de autoritatea contractantă;

7. Respingerea contestației formulate de..., în integralitate.

În subsidiar:

8. În ipoteza în care Consiliul va aprecia că se impune analizarea pe fond a criticilor formulate împotriva ofertei asocierii interveniente, respingerea acestora ca nefondate și neîntemeiate;

9. constatarea caracterului justificat al confidențialității documentelor depuse de intervenientă și respingerea solicitării... privind punerea la dispoziție a documentelor declarate confidențiale într-o formă neconfidențializată;

10. menținerea deciziei autorității contractante privind admisibilitatea și conformitatea ofertei depuse de asocierea... -..., precum și menținerea rezultatului procedurii.

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliu cu nr...., depusă în dosarul nr...., de..., cu sediul în..... nr....., înmatriculată la... Comerțului sub nr...., având..., reprezentată de avocat..., cu sediul procesual ales pentru comunicarea tuturor actelor de procedură în comuna..... nr....., contestatoarea a solicitat:

1. Anularea raportului procedurii nr.... și a adresei subsecvente de comunicare a rezultatului nr..., sub aspectul măsurii de declarare neconformă și respingere a ofertei sale;

2. Obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei sale, cu recunoașterea conformității formale, tehnice și administrative a acesteia, prin luarea în considerare a mijloacelor de probă atașate contestației, documente ce au fost afectate de eroarea tehnică de indexare a platformei naționale SEAP;

3. Anularea actelor administrative subsecvente prin care oferta asocierii... -... a fost declarată admisibilă și desemnată câștigătoare a procedurii de atribuire, ca urmare a încălcării flagrante a obligației de verificare legale și corecte a sustenabilității economice a prețului;

4. Obligarea autorității contractante la respectarea dispozițiilor art.... alin. (3) din Legea nr. 101/2016, în sensul acordării accesului neîngrădit la documentele cuprinse în propunerea tehnică și propunerea financiară ale asocierii câștigătoare, eliminând protecția de confidențialitate acordată nelegal de către comisia de evaluare;

5. Obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată, onorariu avocat, la care va renunța dacă autoritatea va lua măsuri de remediere în termenul legal.

Prin cererea de intervenție nr..., înregistrată la Consiliu cu nr..., depusă de..., lider al asocierii... -..., în dosarul nr..., intervenienta a solicitat:

1. Conexarea dosarului cu dosarul nr.... având ca obiect contestația formulată de..., în măsura în care Consiliul nu a dispus deja conexarea, având în vedere identitatea de procedură și strânsa legătură dintre cauze, cu pronunțarea unei singure decizii;

2. Admiterea în principiu și în fond a cererii de intervenție accesorii;

3. Constatarea legalității și temeiniciei măsurii de respingere a ofertei... ca neconformă;

4. Admiterea excepției lipsei de interes a... cu privire la criticile formulate împotriva ofertei depuse de asocierea... -... și, pe cale de consecință, respingerea ca lipsite de interes a acestor critici;

5. Menținerea ca legale și temeinice a raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente emise de autoritatea contractantă;

6. Respingerea, în integralitate, a contestației formulate de....
În subsidiar:

7. În măsura în care Consiliul va aprecia că se impune analizarea pe fond a criticilor formulate împotriva ofertei intervenientei, solicită respingerea acestora ca neîntemeiate, menținerea caracterului justificat al confidențialității documentelor depuse și menținerea rezultatului procedurii, respectiv a desemnării ofertei depuse de asocierea... -... ofertă câștigătoare.

Conform prevederilor art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, contestațiile care fac obiectul dosarelor nr.... și 2572/2026 au fost

conexate, pentru a se pronunța o soluție unitară, deoarece acestea sunt formulate în cadrul aceleiași proceduri de atribuire.

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

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzelor conexate, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestațiile de față, prin care... (în dosarul nr....) și... (în dosarul nr....), critică rezultatul procedurii de atribuire, solicitând cele menționate în partea introductivă a deciziei.

În cadrul primei contestații formulate în cadrul procedurii, obiect al **dosarului nr..... a solicitat** cele menționate în partea introductivă a deciziei.

Sub aspectul confidențialității ofertei asocierii...-..., arată că aceasta a prezentat o simplă declarație pe propria răspundere, fără a aduce argumente reale și plauzibile în susținerea confidențialității.

În temeiul art. 22 din Legea nr. 101/2016 și art.... din Legea nr. 98/2016, solicită Consiliului acordarea dreptului de a consulta documentele din dosar, inclusiv, dar fără a se limita la: propunerile tehnice și financiare ale ofertantului desemnat câștigător, în integralitatea lor sau în forma neconfidențializată în mod justificat; răspunsurile la clarificările formulate de acesta; rapoartele de evaluare întocmite de autoritatea contractantă (raportul procedurii, rapoarte intermediare, note justificative); orice alte documente care au stat la baza deciziilor contestate, necesare pentru verificarea legalității evaluării și pentru exercitarea dreptului la apărare.

Cu privire la admitere și reevaluarea ofertei sale... arată că autoritatea contractantă a stabilit pentru produsul „Data logger temperatură frigider” cerința tehnică minimă privind comunicarea, respectiv „USB sau echivalent”. În același timp, documentația de atribuire a prevăzut acordarea de punctaj suplimentar pentru funcționalitatea constând în transmiterea alarmelor prin notificare push, e-mail sau SMS, această cerință fiind opțională, dar recompensată în cadrul evaluării. Oferta sa a inclus produsul TESTO 162 T2, un sistem modern și avansat de monitorizare, care permite măsurarea și înregistrarea continuă a temperaturii, configurarea parametrilor de funcționare, accesarea și exportarea datelor, monitorizarea permanentă a valorilor măsurate, transmiterea automată a notificărilor în cazul depășirii limitelor și administrarea centralizată a datelor. Din punct de vedere tehnic, soluția ofertată este superioară cerințelor minime și răspunde în mod direct funcționalităților pentru care documentația prevede acordarea de punctaj suplimentar.

Cu toate acestea, oferta a fost declarată neconformă pe motiv că produsul utilizează comunicație WLAN și infrastructură cloud, funcțiile avansate fiind realizate prin platforma.... O astfel de abordare este apreciată profund eronată, nelegală și discriminatorie, întrucât respinge o funcționalitate modernă și performanță pentru care documentația acordă punctaj suplimentar, în timp ce ofertantul declarat câștigător este premiat pentru aceeași funcționalitate.

Consideră că autoritatea contractantă a ignorat în mod nejustificat sintagma „sau echivalent”, prevăzută expres în documentația de atribuire. Cerința tehnică nu impunea utilizarea exclusivă a comunicației USB, nu limita soluțiile tehnice la o anumită tehnologie și permitea ofertarea unor soluții alternative, atât timp cât acestea îndeplineau funcțiile urmărite. Produsul oferit îndeplinește integral funcțiile necesare, respectiv măsurarea, înregistrarea, configurarea, accesarea și exportarea datelor, precum și alarmarea în cazul depășirii limitelor.

Afirmă că autoritatea contractantă nu a efectuat o analiză efectivă a echivalenței funcționale a soluției oferite, limitându-se la o evaluare formală bazată exclusiv pe tehnologia utilizată, fără a verifica îndeplinirea funcțiilor urmărite prin caietul de sarcini.

De asemenea, invocă introducerea unor cerințe suplimentare inexistente în documentația de atribuire.

Din raportul procedurii rezultă că oferta sa a fost respinsă, deoarece utilizează comunicație WLAN/Wi-Fi, infrastructură cloud, servicii software dedicate, iar funcțiile avansate sunt disponibile prin platformă cloud, implicând o licență software. Niciuna dintre aceste condiții nu apare în caietul de sarcini. Documentația nu conține interdicții privind utilizarea WLAN/Wi-Fi, a infrastructurii cloud, a software-ului dedicat sau a licențelor software. De asemenea, nu există obligația funcționării exclusiv locale sau fără utilizarea unor platforme informatice. Autoritatea contractantă a evaluat oferta prin raportare la cerințe inexistente, încălcând principiile transparenței și tratamentului egal.

Precizează că nu a ignorat și nici nu a contestat cerința privind existența unui data logger. Dimpotrivă, în etapa solicitărilor de clarificări, a propus acceptarea unei soluții integrate de monitorizare continuă a temperaturii, bazată pe tehnologii moderne de comunicație și monitorizare centralizată. O astfel de soluție permite colectarea automată a datelor, monitorizarea în timp real, transmiterea imediată a alertelor și administrarea centralizată a informațiilor, reducând intervențiile manuale și simplificând activitățile de exploatare. Prin răspunsul transmis în cadrul procedurii, autoritatea contractantă a precizat că „*Data logger este obligatoriu conform cerințelor PNRR*”, motiv pentru care s-a conformat integral acestei solicitări și a oferit un produs care include data logger, conform structurii impuse prin documentația de atribuire.

Prin răspunsurile la solicitările de clarificări, autoritatea contractantă a reinterpretat cerința „USB sau echivalent” în sens restrictiv, excluzând soluțiile bazate pe comunicații WLAN/WiFi și infrastructură cloud. Această abordare echivalează cu o modificare a documentației de atribuire, în condițiile în care cerința inițială permitea explicit soluții echivalente, fiind astfel încălcate principiile transparenței și tratamentului egal.

În continuare, arată că documentația de atribuire acordă punctaj suplimentar pentru funcționalitatea de notificare push, e-mail sau SMS. Aceste funcționalități presupun în mod necesar transmiterea informațiilor la distanță, existența unei infrastructuri de comunicații, utilizarea unor servicii software și procesarea datelor printr-o platformă informatică. Din punct de vedere tehnic și operațional, notificările de tip push, e-mail sau SMS nu pot fi realizate printr-un sistem bazat exclusiv pe acces local prin USB, ci necesită soluții moderne de monitorizare și alarmare la distanță.

Se constată astfel o contradicție evidentă între criteriile de evaluare, care recompensează funcționalități moderne de monitorizare la distanță, și motivele de respingere, care sancționează tocmai tehnologia necesară pentru aceste funcționalități.

Autoritatea contractantă a invocat existența unei licențe software și posibile costuri după expirarea garanției. Acest argument este nelegal deoarece: documentația nu interzice licențele software; nu solicită funcționare gratuită pe termen nelimitat; nu prevede evaluarea costurilor post-garanție; contestatoarea arată că suportă integral costurile licenței pe întreaga perioadă de garanție de... luni, fără costuri pentru autoritate.

Evaluarea s-a făcut pe baza unor costuri ipotetice, neprevăzute în documentație.

Deși obiectul achiziției vizează echipamente destinate utilizării în cabinete medicale, pentru monitorizarea temperaturii unor produse sensibile (precum vaccinuri sau medicamente), autoritatea contractantă nu a prevăzut cerințe tehnice specifice unui astfel de mediu, cum ar fi standarde minime privind monitorizarea continuă, alertarea automată sau trasabilitatea datelor.

Soluția ofertată de permite monitorizarea în timp real, alertarea imediată în cazul depășirii limitelor și accesul permanent la date, caracteristici care răspund direct necesității de a preveni compromiterea produselor sensibile și de a asigura un control eficient al temperaturii. Prin urmare, evaluarea realizată de autoritatea contractantă nu este corelată cu scopul real al achiziției, fiind bazată pe o interpretare formală și restrictivă a cerințelor tehnice, în detrimentul unei analize funcționale a soluțiilor oferite.

Cu privire la neconformitatea ofertei operatorului economic... -..., arată că, din informațiile disponibile, rezultă că produsul ofertat de asociere utilizează comunicații wireless și permite monitorizare la

distanță, funcționalități similare celor invocate de autoritatea contractantă ca motive de respingere în cazul ofertei sale. Autoritatea a justificat respingerea ofertei sale prin utilizarea comunicației WLAN și a infrastructurii cloud, însă, în mod paradoxal, ofertantul declarat câștigător a indicat în propria propunere tehnică existența comunicațiilor USB și WiFi.

Pentru a putea verifica în mod real dacă oferta ... prezintă aceleași neconformități sau chiar neconformități suplimentare, este necesar accesul la întregul dosar al achiziției, inclusiv la documentele pe care operatorul economic le-a declarat confidențiale în mod generic, în baza unei simple declarații de confidențialitate, fără nicio justificare concretă și fără dovezi emise de producător care să confirme caracterul confidențial al acestora. O astfel de etichetare formală nu poate limita dreptul la o cale de atac efectivă și nici nu poate împiedica verificarea legalității și conformității ofertei declarate câștigătoare.

Mai mult, contestatoarea observă că autoritatea contractantă nu a aplicat în mod uniform propriile criterii de evaluare a conformității tehnice.

Astfel, pentru anumite caracteristici tehnice ale produsului declarat câștigător, precum domeniul de măsurare și precizia de măsurare, au fost acceptate valori diferite de cele prevăzute în caietul de sarcini. Spre exemplu, documentația tehnică solicita un domeniu de măsurare de -50 °C până la +150 °C, fără a preciza că acesta reprezintă o valoare minimă și fără formulări de tip „minimum”, „cel puțin” sau „sau superior”. Cu toate acestea, produsul declarat câștigător este prezentat cu un domeniu de măsurare de -2... °C până la +2... °C, autoritatea contractantă apreciind în mod implicit că această caracteristică satisface cerința tehnică.

Solicită verificarea riguroasă a modului în care autoritatea a evaluat oferta declarată câștigătoare în raport cu aceleași cerințe tehnice.

Totodată, susține că, din analiza informațiilor publice disponibile, rezultă că produsul ofertat de asocierea declarată câștigătoare reprezintă un frigider electrocasnic standard, destinat uzului casnic, fără caracteristici specifice unui echipament utilizat în mediul medical sau pentru monitorizarea controlată a temperaturii produselor sensibile.

Un astfel de echipament nu este proiectat pentru a asigura monitorizare continuă, trasabilitate a datelor sau alertare automată în cazul depășirii limitelor de temperatură, funcționalități esențiale în contextul utilizării în cabinete medicale, unde menținerea unui regim controlat de temperatură este critică. În aceste condiții, produsul ofertat nu asigură conformitate implicită cu cerințele privind monitorizarea temperaturii, fiind necesară integrarea unor soluții suplimentare pentru a atinge nivelul minim funcțional urmărit prin achiziție.

Aceste funcționalități răspund în mod direct scopului achiziției, respectiv asigurarea unei monitorizări sigure, continue și controlate a

temperaturii în echipamente destinate utilizării în mediul medical. În aceste condiții, acceptarea unui echipament electrocasnic standard, lipsit de funcționalități avansate de monitorizare, concomitent cu respingerea unei soluții tehnice superioare din punct de vedere funcțional și tehnologic, evidențiază o lipsă evidentă de coerență în evaluare și absența unei analize fundamentate tehnic.

Invocă, de asemenea, neconformități privind acordul de asociere al ofertantului declarat câștigător, lipsa certificatelor ISO din dosarul ofertantului declarat câștigător și lipsa certificatului constatator al asociatului

Concluzionează că autoritatea contractantă: a interpretat în mod restrictiv și eronat cerința „USB sau echivalent”, eliminând în fapt noțiunea de echivalență tehnică; a introdus criterii suplimentare neprevăzute în documentația de atribuire, precum restricționarea utilizării comunicațiilor WLAN/WiFi, a infrastructurii cloud sau a software-ului dedicat; a aplicat în mod contradictoriu criteriile de evaluare, punctând funcționalități moderne ce presupun comunicații la distanță, dar sancționând tehnologia necesară pentru acestea; a fundamentat respingerea ofertei pe costuri ipotetice și nesolicitate; nu a aplicat aceleași criterii în evaluarea ofertei declarate câștigătoare, deși aceasta utilizează tehnologii similare.

Această aplicare neuniformă a acelorași cerințe tehnice evidențiază caracterul discriminatoriu al evaluării. Evaluarea realizată nu reflectă realitățile tehnice și comerciale ale pieței, în care soluțiile moderne de monitorizare sunt standard, iar utilizarea unor echipamente fără funcționalități dedicate nu răspunde scopului urmărit prin achiziție.

În ansamblu, aceste elemente confirmă că evaluarea ofertelor a fost realizată prin aplicarea unor criterii neunitare și a unor interpretări restrictive, cu consecința încălcării principiilor tratamentului egal, nediscriminării și transparenței.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul "[CN1... /...92] Contestatie 1 pentru SEAP.pdf", publicat de autoritate în SEAP în data de..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr.....

Prin punctul de vedere nr...., înregistrat la Consiliu sub nr..... Național pentru... solicită respingerea contestației ca nefondată și neîntemeiată.

Prealabil, solicită ca... să își precizeze/clarifice/ reformuleze primul capăt de cerere: *"obligarea Autorității Contractante la reevaluarea propunerii tehnice cu consecința anulării rezultatului procedurii în măsura în care se constată neconformitatea ofertei declarate câștigătoare depuse în cadrul procedurii de Achiziție inițiate prin anunțul de participare (CN1...) de către asocierea... și..., declarată câștigătoare, și declararea acesteia ca neconformă, având în vedere aspectele de neconformitate criticate prin prezenta Contestație"*.

Prezintă, pe scurt, istoricul procedurii și arată că oferta depusă de către contestatoare a fost respinsă pentru următoarele motive: *"oferta tehnică nu respectă în mod corespunzător cerințele impuse în Caietul de sarcini*

privind data logger-ul oferat", întrucât: soluția oferată este dependentă de o infrastructură cloud; funcțiile avansate sunt condiționate de utilizarea platformei cloud; soluția implică utilizarea unei licențe pentru operarea înregistrărilor online de date, ceea ce generează costuri suplimentare.

În ceea ce privește criticile:

- interpretarea eronată a cerinței "USB sau echivalent";*
- introducerea unor cerințe suplimentare inexistente în documentația de atribuire;*

- contradicția dintre criteriile de evaluare și motivele de respingere*

solicită respingerea acestora întrucât, în Anexa nr.... la caietul de sarcini, Ministerul Sănătății a stabilit ca această comunicare să fie efectuată prin "USB sau echivalent"; "echivalent" presupune acele metode alternative de comunicare bazate pe distanță și lățime de bandă:

1. Comunicații cu fir (directe)

- UART/Serial (RS-232 / RS-...): folosit des în electronică și industrial pentru conexiuni stabile pe distanțe lungi. Necesită un adaptor...-USB pentru calculatoarele moderne.

- Ethernet (LAN): ideal pentru transferuri rapide de date la distanțe mari și conexiuni de rețea stabile.

- ...: standard robust, utilizat pe scară largă în domeniul auto și echipamente industriale pentru comunicare pe magistrală.

2. Comunicații fără fir (Wireless)

- Bluetooth /... (BLE): perfect pentru conectarea perifericilor (mouse, tastatură, căști) și dispozitivelor IoT pe distanțe scurte (până la 10-15 metri).

- Wi-Fi: permite comunicarea prin rețeaua locală la viteze mari, ideal pentru imprimante smart, sisteme de automatizare sau transferuri de fișiere mari.

- NFC / RFID: folosit pentru distanțe extrem de mici (câțiva centimetri), ideal pentru plăți, autentificare sau scanare de etichete.

- Radiofrecvență (RF) pe...3 MHz /... MHz: excelent pentru transmiterea de date cu consum redus de energie (senzori, telecomenzi) pe distanțe de până la câteva sute de metri.

A avut în vedere că între USB și WLAN există anumite diferențe pe care le prezintă tabelar.

Autoritatea contractantă arată că a stabilit prin răspunsul consolidat nr.... că nu se doresc asemenea metode de comunicare. Acest răspuns, deși putea fi contestat în temeiul Legii nr...., operatorul economic a stat în pasivitate, astfel încât la acest moment este tardiv a fi invocat.

Între "criteriile de evaluare și metodele de respingere" nu există nicio contradicție, ele fiind efectuate în conformitate cu prevederile legale și documentația aferentă (inclusiv răspunsul consolidat).

Cu privire la "*caracterul nefondat/nelegal al argumentului privind licențele și costurile ulterioare*", autoritatea contractantă face precizarea

că operatorul economic nu se poate subroga nevoilor și/sau costurilor Ministerului Sănătății.

În ceea ce privește "*lipsa corelării cerințelor tehnice cu destinația medicală a echipamentelor*", achizițtoarea aduce la cunoștință că această susținere este tardiv formulată.

Cu privire la "*neconformitatea ofertei operatorului economic Asocierea -... și....*":

- > *neadekvarea produsului oferat de declaratul câștigător la scopul achiziției* - solicită respingerea acestei susținerii ca tardiv formulată, întrucât este o critică ascunsă a documentației;

- > *neconformități privind acordul de asociere al ofertantului declarat câștigător* - solicită respingerea acestei apărări având în vedere că acordul de asociere a fost încheiat în conformitate cu cerințele autorității;

- > *lipsa certificărilor ISO* - certificatele ISO se regăsesc în dosarul electronic, paginile 1213...;

- > *lipsa certificatului constatator* - certificatele constatatoare se regăsesc în dosarul electronic, paginile 1793 -2131.

În ceea ce privește confidențialitatea, solicită Consiliului să aibă în vedere prevederile art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016 și art. 57 alin. (1) și (4) din Legea nr. 98/2016.

Comisia de evaluare a analizat declarațiile de confidențialitate și le-a admis ca fiind confidențiale, astfel încât nu puteau fi puse la dispoziția operatorului economic.

În concluzie, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației formulată de către... ca neîntemeiată și nefondată, și menținerea ca temeinic și legal a raportului procedurii.

Prin cererea de intervenție nr...., înregistrată la Consiliu cu nr...., depusă în dosarul nr....., lider al asocierii... -..., a solicitat cele menționate în partea introductivă a deciziei.

Invocă excepția lipsei de interes a contestatoarei... în formularea criticilor privitoare la oferta sa, în situația în care va fi menținută concluzia autorității privind respingerea ofertei contestatoarei.

De asemenea, aduce argumente în susținerea deciziei autorității contractante de respingere a ofertei..., apreciind că soluția propusă nu este echivalentă.

Afirmă că nu și-a justificat confidențialitatea ofertei în mod generic, ci a fost motivată prin documente suport.

Consideră neîntemeiate criticile formulate cu privire la oferta sa, întrucât... pornește de la o analogie falsă între propria soluție și soluția câștigătoarei. Adaugă că data logger-ul oferat respectă cerințele tehnice obligatorii.

Sunt prezentat detaliat argumente în susținerea celor afirmate.

Societatea... s-a prezentat la sediul Consiliului, în data de..., pentru studiul dosarului achiziției publice. Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., a transmis concluzii scrise.

Cu adresa înregistrată la Consiliu sub nr..... a răspuns concluziilor scrise formulate de...

În cadrul celei de-a doua contestații formulate în cadrul procedurii, **obiect al dosarului nr..... a solicitat** cele menționate în partea introductivă a deciziei.

Invocă viciul de legalitate al raportului procedurii generat de ignorarea disfuncționalității tehnice a platformei SEAP, abuzul de formă al comisiei de evaluare și încălcarea principiilor tratamentului egal și proporționalității în raport cu art. 209 din Legea nr. 98/2016.

Astfel, susține că autoritatea a reținut în mod eronat neconformitatea propunerii sale tehnice, invocând absența fizică din platforma electronică a documentelor de suport, respectiv certificatul CE, raportul de testare, FTS, manualul de utilizare în limba română și ghidul Data logger-ului.

Această măsură de excludere este lovită de o profundă nelegalitate, fiind fundamentată pe o greșită stabilire a situației de fapt și pe un formalism excesiv care excede limitelor stabilite de legislația achizițiilor publice.

Faptul că interfața de vizualizare pusă la dispoziția autorității prezintă o lipsă a fișierelor aferente pozițiilor intermediare cuprinse între numerele de ordine 31 și 44 reprezintă o disfuncționalitate tehnică majoră de indexare și stocare a bazei de date a platformei naționale, un eveniment tehnic imprevizibil ce se circumscrie cazului fortuit și care înlătură de drept culpa operatorului economic.

De asemenea, invocă încălcarea imperativă a principiului echivalenței tehnice consacrat de art. 156 din Legea nr. 98/2016 și eliminarea nelegală a soluției Data logger ... IoT pe baza unor criterii speculative. Astfel, autoritatea contractantă a dispus descalificarea propunerii sale tehnice și sub aspectul soluției tehnice propuse pentru sistemul de Data logger, invocând în mod speculativ un pretins risc privind apariția unor *„costuri suplimentare frecvente generate de actualizările necesare infrastructurii Cloud”*.

Acest motiv de respingere este lipsit de orice fundamentare juridică și contractuală, în realitate, nu este vorba de niciun cost.

În fapt, propunerea financiară depusă a fost formulată cu respectarea riguroasă a condițiilor... (...), stabilind un preț unitar ferm, fix și intangibil pe întreaga durată de execuție.

În structura internă a acestui preț au fost înglobate contractual toate costurile aferente drepturilor de licențiere, stocării securizate a datelor pe..., actualizărilor software periodice și serviciilor de mentenanță tehnică pentru o perioadă garantată de... de luni (5 ani), conform specificațiilor clare cuprinse în... de... IoT anexat contestației. Asumarea riscului economic și comercial legat de evoluția componentelor software aparține în exclusivitate contestatoarei, în calitatea sa de contractant.

Un alt motiv nelegal reținut de comisia de evaluare în cuprinsul actului atacat vizează certificarea..., comisia susținând că textul certificatului nu conține în mod expres mențiunea domeniului de activitate „aparate electrocasnice”.

Această interpretare consideră că reprezintă o aplicare greșită a normelor de drept administrativ și o ignorare a naturii tehnice a bunului oferat.

Certificatul nr.... atestă implementarea sistemului de management al calității pentru activitatea sa principală de furnizare și distribuție de echipamente (laborator), încadrându-se perfect în limitele clarificate de autoritatea contractantă prin Erata publicată la data de....

Solicitarea comisiei ca certificatul ISO al unui distribuitor să poarte mențiunea specifică a cuvântului „electrocasnice” pentru un echipament medical reprezintă o adăugare nelegală la caietul de sarcini și o încălcare flagrantă a principiului proportionalității.

În continuare invocă vicierea fondului evaluării prin admiterea unei oferte câștigătoare care prezintă un preț anormal de scăzut și nesustenabil economic, cu încălcarea art. 210 din Legea nr. 98/2016 și a art. 136 din HG nr. 395/2016

Raportul procedurii nr.... este afectat de un viciu structural de nelegalitate pe fond, ca urmare a declarării ca admisibilă și câștigătoare a ofertei depuse de asocierea... -..., la o valoare ce reprezintă doar 33...% din valoarea estimată a acordului-cadru. În fapt, este o imposibilitate matematică, economică și logistică evidentă ca un preț redus cu peste 66% din valoarea de piață calculată de autoritatea contractantă să poată acoperi costul intrinsec de fabricație al frigiderelor medicale, al sistemelor de data logger, stocarea și, mai ales, distribuția fizică, fragmentată, securizată termic și livrată în condiții DDP la un număr de... de puncte de livrare distincte pe întreg teritoriul național, în special în zonele rurale. Această obligație logistică masivă trebuia executată sub sancțiunea penalităților zilnice punitive stabilite prin matricea rigidă SLA din Anexa nr.... la contract.

Totodată, invocă viciul de procedură constituit de refuzul nelegal al accesului la dosarul achiziției și abuzul de drept în exercitarea confidențialității și inoperabilitatea clauzei contractuale conform art.... din Legea nr. 101/2016 și jurisprudenței CJUE (CAUZA C-9... /...)

Suține inexistența totală a dovezii unui drept de proprietate intelectuală. Deturnarea prevederilor art. 57 din Legea nr. 98/2016 și a art. 123 din HG nr. 395/2016. Caracterul artificial și simulat al calificării informațiilor ca fiind „secrete de afaceri”

Asocierea câștigătoare a solicitat, iar autoritatea contractantă a aprobat în mod nelegal, secretizarea generalizată în alb a paginilor 18-87 din propunerea tehnică invocând în mod generic protecția unor „drepturi de proprietate intelectuală și secrete comerciale” în raport cu producătorul chinez... *Ltd.*

Această măsură constituie un viciu de procedură major și o încălcare directă a normelor de ordine publică ce reglementează transparența procedurilor finanțate din fonduri europene PNRR.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul "[CN1... /...93] Contestatie 2.pdf -...", publicat de autoritate în SEAP în data de..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr. "[CN1... /....

Prin punctul de vedere nr...., înregistrat la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă solicită respingerea contestației... ca nefondată și neîntemeiată.

Arată că oferta depusă de către contestatoare a fost respinsă întrucât: oferta tehnică era incompletă - lipsă documente; oferta tehnică nu respectă în mod corespunzător cerințele impuse în caietul de sarcini privind data logger-ul ofertat; certificatul ISO depus nu este emis pentru partea din contract pe care urmează să o realizeze.

În ceea ce privește *"viciul de legalitate al raportului procedurii generat de ignorarea disfuncționalității tehnice a platformei SICAP, abuzul de formă al comisiei de evaluare și încălcarea principiilor tratamentului egal și al proporționalității invocate în raport cu art. 209 din legea nr. 98/2016"*, achizitoarea arată următoarele: în cazul unei disfuncționalități tehnice a platformei, SEAP ar fi informat utilizatorii atât prin intermediul platformei (pe prima pagină), cât și prin email, ceea ce în prezenta speță, nu s-a întâmplat. Aduce la cunoștința operatorului economic că Autoritatea de Digitalizare a României prin... din cadrul Direcției Suport putea asigura suportul și consultanță de specialitate pentru utilizarea... de Achiziții Publice.

Autoritatea contractantă, la data prevăzută în platformă pentru deschiderea ofertelor, vizualizează și descarcă documentele încărcate de către operatorul economic, astfel încât la vizualizarea documentelor din cadrul Secțiunii documente de ofertă tehnică din SEAP, comisia de evaluare a constatat existența unui singur fișier, respectiv: [CN1... /...44] *formular propunere tehnica onac.pdf.p7s*. În situația de față, operatorul economic interpretează în mod eronat art. 209 din Legea nr. 98/2016, întrucât: autoritatea contractantă nu putea ști care a fost intenția acestuia. Lipsa documentelor/neîncărcarea acestora nu reprezintă o abatere tehnică minoră sau o eroare materială vădită; solicitarea de clarificare nu ar fi avut temei juridic, iar depunerea acestor documente ar fi însemnat completarea ofertei;

... privind modul de tratare a abaterilor tehnice minore, viciilor de formă și a erorilor aritmetice în cadrul procesului de evaluare a ofertelor.

Formularea unor posibile clarificări *ar fi condus la completări ale unor documente și informații care nu au fost prezentate inițial*, ce ar fi permis contestatorului *elaborarea ofertei într-o perioadă mai îndelungată decât cea prevăzută în anunțul de participare și cu*

nerespectarea principiilor tratamentului egal și al nediscriminării față de ceilalți ofertanți care au depus oferta în termen.

Eventualele clarificări și informații suplimentare transmise de operatorii economici ca urmare a solicitărilor comisiei de evaluare nu trebuie să conducă la modificări ale caracteristicilor de bază ale ofertei.

Cu privire la *"încălcarea imperativă a principiului echivalenței tehnice consacrat de art. 156 din Legea nr. 98/2016. Eliminarea nelegală a soluției data logger kildar IoT pe baza unor criterii speculative"*, achizițarea solicită respingerea criticii. Astfel, arată că, în Anexa nr.... la caietul de sarcini, Ministerul Sănătății a stabilit ca această comunicare să fie efectuată prin "USB sau echivalent".

Prin propunerea tehnică, operatorul economic a oferat:

1. *"Comunicare:... din cadrul instituției, care trimite date în fiecare minut, sunt afișați pe ecranul de stare. Sistemul bazat pe cloud trimite S/VIS- uri, e-mailuri, aplicații mobile și notificări de apel către utilizatorii săi, în funcție de situațiile de alarmă."* Soluția oferată utilizează un sistem de monitorizare bazat pe cloud, în cadrul căruia datele sunt transmise continuu prin infrastructură de rețea și gestionate prin servicii externe de *comunicații și notificare*.

... utilizați, conform celor declarate: transmit date în mod continuu; utilizează un sistem bazat pe cloud; riscul accesării datelor stocate de către terțe părți neautorizate; generează notificări prin SMS, e-mail, aplicații mobile și apeluri; presupun utilizarea unor servicii externe de comunicații și procesare a datelor. Astfel, soluția oferată reprezintă un sistem de monitorizare online și alertare remote, bazat pe infrastructură cloud și servicii de comunicații externe, care implică servicii suplimentare de comunicații și notificare și care modifică fundamental arhitectura și modul de operare al produsului solicitat, fiind o soluție tehnică distinctă, bazată pe un alt principiu de funcționare și exploatare și care nu poate fi *considerată echivalentă din punct de vedere funcțional și operațional cu cerința solicitată*.

În ceea ce privește *"deturnarea criteriilor de calificare prin adăugiri nelegale la documentația de atribuire. Eroarea privind regimul juridic al bunului și aplicarea eronată a eratei din data de... aferentă certificării..."*, solicită respingerea întrucât standardul specifică cerințele pentru un sistem de management al calității atunci când o organizație: are nevoie să demonstreze capacitatea sa de a furniza consecvent produse și servicii care satisfac cerințele clientului și cerințele legale și reglementate aplicabile; urmărește să crească satisfacția clientului prin aplicarea eficace a sistemului, inclusiv a proceselor pentru îmbunătățirea sistemului și asigurarea conformității cu cerințele clientului și cu cerințele legale și reglementate aplicabile.

Din certificatul... nr.... prezentat, reiese că acesta este emis pentru următoarele domenii de activitate: comercializare și distribuție combustibil convențional și neconvențional cu grad redus de poluare; activități de transport mărfuri generale și mărfuri periculoase și activități de laborator; comercializarea combustibililor gazoși, prin conducte; comercializare și depozitare bitum rutier și emulsie bituminoasă;

producție bitum rutier și emulsie bituminoasă; activități de amestecare de motorină cu biodiesel; și nu pentru "furnizare și distribuție de echipamente (laborator)", așa cum în mod fals susține contestatoarea.

În ceea ce privește "vicierea fondului evaluării prin admiterea unei oferte câștigătoare care prezintă un preț anormal de scăzut și nesustenabil economic, cu încălcarea art. 210 din Legea nr. 98/2016 și a art. 136 din HG nr. 395/2016", achizitoarea invocă prevederile art. 210 din Legea nr. 98/2016.

Precizează că a solicitat clarificări și, urmare a răspunsului, a evaluat informațiile și documentele furnizate de către ofertantul a cărui ofertă are un preț aparent neobișnuit de scăzut și a considerat prețul ca fiind justificat, ținând seama de elementele menționate la art. 210 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

În justificarea prețului, asocierea a depus o serie de înscrisuri din care rezultă modul de formare a prețului pentru oferta depusă.

În conformitate cu prevederile art. 136 alin. (2) din HG nr. 395/2016, cu modificările și completările ulterioare, membrii asocierii au anexat dovezi concludente cu privire la elementele prevăzute la art. 210 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, respectiv ofertele de preț de la producători. În acest sens, membrii asocierii au depus înscrisuri, iar comisia de evaluare a constatat că preturile practicate de membrii asocierii sunt sustenabile, eliminând astfel riscul ca prezenta ofertă să nu poată fi susținută și să aibă ca efect o executare necorespunzătoare a contractului.

În ceea ce privește confidențialitatea, solicită a se avea în vedere prevederile art. 217 alin.(6) din Legea nr. 98/2016 și art.57 alin. (1) și (4) din Legea nr. 98/2016.

În concluzie, solicită respingerea contestației formulate de către... ca neîntemeiată și nefondată și menținerea ca temeinic și legal a raportului procedurii.

Documentele necesare soluționării cauzelor conexe au fost depuse de autoritatea contractantă cu adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr.....

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr...., formulată în dosarul nr....., lider al **asocierii**... -..., a solicitat cele menționate în partea introductivă a deciziei.

Invocă excepția lipsei de interes a contestatoarei... în formularea criticilor aduse asocierii cu trimitere la cele prezentate în cadrul intervenției din dosarul nr.....

Susține că oferta... a fost respinsă în mod temeinic și legal.

Referitor la prețul ofertat de asociere, arată că... nu cunoaște structura de cost a asocierii, relațiile cu furnizorii, puterea de negociere, condițiile logistice sau economiile de scară de care beneficiază.

De asemenea, consideră neîntemeiate criticile privind confidențialitatea documentelor, prezentând argumente în acest sens.

... a formulat răspuns la cererea de intervenție depusă de..., prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr.....

... la răspunsul... a fost transmisă prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr.....

Prin adresa nr....C9/..... a fost invitată la sediul Consiliului pentru studierea dosarului cauzei, însă nu a dat curs invitației. Conform documentelor aflate la dosarul cauzei adresa Consiliului a fost primită de contestatoare în data de 13/..., la adresele de e-mail... și..., indicate în contestație.

Prin adresa nr....., Consiliul a solicitat Autorității pentru... să comunice, dacă... a depus, în cadrul secțiunii dedicate propunerii tehnice, documentele de suport ale acesteia, respectiv certificatul CE, raportul de testare, FTS, manualul de utilizare în limba română și ghidul Data logger-ului. Totodată, s-a cerut să se comunice dacă platforma SEAP a întâmpinat dificultăți tehnice în data de....

Autoritatea pentru... a răspuns cu adresa înregistrată la Consiliu sub nr.....

Cu adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr..... Național pentru... a depus concluzii scrise.

Autoritatea contractantă a studiat dosarul cauzei în data de....

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

... Național pentru..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect furnizare Frigidere cu data logger *destinate monitorizării temperaturii aferente Programului național de dotare cu echipamente a cabinetelor medicilor de familie sau pentru cabinetele medicale asociate, în cadrul - PNRR, Componenta C12-Sănătate, cod... Frigidere și congelatoare (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr....., data limită de depunere a ofertelor fiind..., ora.... Valoarea estimată a acordului-cadru de furnizare este..., fără TVA; valoarea estimată a celui mai mare contract subsecvent este..., fără TVA.*

Nemulțumite de rezultatul procedurii de atribuire... și... au înaintat contestațiile în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

... a constituit cautiunea în conformitate cu art. 611 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, în sumă de..., prin recipisa de consemnare nr....., eliberată de..., la data de....

... a constituit cautiunea în conformitate cu art. 611 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, în sumă de..., prin recipisa de consemnare nr....., eliberată de..., la data de....

În soluționarea cauzei, Consiliul are în vedere că, după depunerea contestațiilor, au fost formulate cereri de intervenție de către..., lider al asocierii... -..., în cadrul ambelor dosare.

Cu privire la admiterea în principiu a cererilor de intervenție formulate de societatea amintită, Consiliul are în vedere că, în ceea ce o privește pe intervenientă, interesul acesteia este evident în condițiile în

care oferta sa a fost declarată câștigătoare în cadrul procedurii de atribuire, conform raportului procedurii nr.... În conformitate cu art. 64 Cod procedura civilă, încuviințează în principiu cererile de intervenție ca cereri de intervenție accesorii în interesul autorității contractante, în condițiile în care intervențiile vizează menținerea ca fiind temeinice și legale a actelor acesteia.

Raportat la dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 potrivit căreia „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....34/... 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”, cererile de intervenție au fost transmise prin e-mail, în termen legal, în data de..., către Consiliu, societățile contestatoare și autoritatea contractantă, contestațiile fiind publicate în SEAP în data de..., respectiv....

Preliminar, vizavi de modul în care s-a asigurat accesul la dosarul achiziției de către autoritatea contractantă și la dosarul cauzelor conexe de către Consiliu, se reține că, la sediul Consiliului s-a prezentat... în data de..., deși a primit, în data de..., invitația pentru studierea dosarului la sediul Consiliului, astfel cum rezultă din confirmările aflate la dosar, nu a dat curs invitației.

Analizând declarațiile de confidențialitate depuse de cele trei ofertante, se constată că... nu a declarat informații confidențiale, în declarație menționând „Nu este cazul”;... a declarat confidențiale propunerea tehnică integral, din propunerea financiară: modul de calcul al prețului; documente justificative ale formării prețului și prețurile unitare și detaliile aferente acestora;... a declarat confidențiale propunerea tehnică pag. 18-87 și propunerea financiară integral.

Ținând seama de obiectul contractului care este un contract de furnizare *Frigidere cu data logger destinate monitorizării temperaturii* și de documentele depuse în cadrul propunerilor tehnice și financiare, precum și de lipsa probelor în susținerea caracterului confidențial declarat, Consiliul a pus la dispoziția... atât documentele de evaluare întocmite de autoritatea contractantă, cât și ofertele competitorilor. S-a apreciat că, întrucât propunerile tehnice cuprind fișe tehnice și elemente de descriere a produselor, iar propunerea financiară oferte de la furnizori al căror caracter confidențial nu a fost probat, dezvăluirea acestora nu poate produce vreun prejudiciu interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală, cum dispune art.... alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

În ceea ce privește conduita autorității contractante, rezultă din explicațiile aduse și modul de a proceda că nu a fost efectuată o analiză amănunțită a informațiilor declarate confidențiale și nu s-a stabilit

caracterul confidențial prin raportare la elemente probante depuse de ofertanți în susținere, ci s-au luat în considerare declarațiile de confidențialitate, care însă cuprind invocări formale, generale, fără justificarea efectivă a caracterului confidențial al informațiilor.

Modul de a proceda al autorității contractante a fost acoperit, în cazul..., cu ocazia studierii dosarului cauzei la Consiliu, aceasta formulând ulterior studiului concluzii scrise care vor fi avute în vedere în analiză. În ceea ce privește ofertanta..., aceasta a fost invitată la sediul Consiliului pentru studierea dosarului, însă nu s-a prezentat, astfel că o măsură de obligare a autorității în acest sens nu se mai impune.

Trecând în continuare la soluționarea primei contestații formulate în cadrul procedurii de..., Consiliul constată că aceasta este îndreptată împotriva deciziei de respingere a ofertei sale și de declarare câștigătoare a ofertei asocierii...-....

Vizavi de oferta contestatoarei, se reține că aceasta a fost respinsă ca neconformă, în baza prevederilor art. 215 alin.(5) din Legea nr. 98/2016 și art.137 alin. (3) lit a) din HG nr. 395/2016, cu modificările și completările ulterioare, și anume: nu satisface în mod corespunzător următoarele cerințe din caietului de sarcini privind specificațiile tehnice ale Data loggerului ofertat, motivele respingerii comunicate cu adresa nr..... fiind următoarele:

În documentul Anexa 1 la CS_Specificatii.tehnice_Frigidere+Data logger, autoritatea contractantă a precizat specificațiile solicitate pentru Data logger temperatura frigider, printre care:

1)Comunicare: USB sau echivalent

2)Stocarea datelor

... consolidat..._..._Frigidere si data logger postat în SEAP în data de...: [CN1... /...18]_Raspuns.consolidat_...4J)...2026_Frigidere si data logger_fs_sgn.pdf., autoritatea contractantă nu a acceptat „soluția echivalentă, de monitorizare smart a temperaturii, bazată pe conexiune WiFi, în care datele sunt transmise către un server securizat (cloud) și potfi accesate ulterior printr-o aplicație web de pe telefon, tabletă sau computer..., ”, cerința privind comunicația USB vizând asigurarea unei conexiuni locale, directe, stabile și independente de infrastructuri externe de comunicații, care să permită accesul la datele înregistrate fără dependență de rețea wireless, conexiune internet, servere externe sau platforme software proprietare.

Din documentul prezentat de către ofertant Tehnic CN1090612 reiese că s-a ofertat: comunicare WLAN - echivalent.

În fișa tehnică a producătorului Data logger-ului ofertat, la pag. 1, este precizat:

"Înregistratoarele ordine de date testo 162 fac parte din sistemul online de înregistrare a datelor testo 1.... Acestea înregistrează valorile măsurate (temperatură, umiditate și CO2) și le trimit direct către testo... prin intermediul unei conexiuni WLAN."

Din literatura de specialitate: WLAN (...) este o rețea locală fără fir, bazată pe unde radio, care permite dispozitivelor (laptopuri, telefoane) sa se conecteze la internet sau între ele, fără cabluri fizice, funcționând adesea ca o extensie a unei rețele cablate. Aceasta este cunoscută popular sub numele de Wi-Fi și folosește standarde precum IEEE...

Soluția ofertată introduce dependențe externe și condiționări suplimentare privind achiziționarea unei licențe valabile pentru operarea sistemului, care implică costuri suplimentare frecvente având în vedere că versiunile de cloud se actualizează extrem de frecvent, actualizările fiind un proces continuu și automatizat.

Având în vedere că în Răspunsul consolidat..._..._Frigidere și data logger autoritatea contractantă a răspuns la solicitarea de clarificări transmisă chiar de către ofertant, răspuns prin care nu a acceptat o soluție echivalentă bazată pe un alt principiu de funcționare și exploatare, respectiv: "bazată pe conexiune WiFi", iar în Propunerea tehnică ofertantul a

ofertat ceea ce nu s-a acceptat, respectiv: comunicarea prin WiFi, "în care datele sunt transmise către un server securizat (cloud) și pot fi accesate ulterior printr-o aplicație web de pe telefon, tabletă sau computer ", s-a solicitat ofertantului să clarifice:

- dacă se pot accesa datele fără internet sau cloud,
- modul de funcționare integral prin USB al înregistratorului de date pentru funcțiile de bază de măsurare,
- înregistrare, configurare și export date, fără dependență de servicii cloud, infrastructuri externe sau servicii software dedicate, confirmat de producător,
- din punct de vedere funcțional și operațional echivalența dintre comunicarea WLAN și comunicarea USB solicitată,
- care sunt costuri suplimentarele ex. licență, abonament etc) pe care le implică serviciile cloud.

În data de... ora 08: 18, ofertantul a răspuns Comisiei de evaluare la solicitarea de clarificări nr.... postată în SEAP în data de... la Secțiunea SOLICITĂRI DE CLARIFICARE/ÎNTREBĂRI, în termenul solicitat, respectiv până la data de... ora..., postând în SEAP răspunsul, semnat cu semnătură electronică bazată pe un certificat digital emis de un furnizor acreditat, în care a precizat următoarele:

1.Referitor la posibilitatea accesării datelor fără internet sau cloud

Ofertantul a precizat: "Accesarea datelor fără internet sau cloud Soluția ofertată testo 162 T2 este concepută de producător ca sistem modern de monitorizare online, bazat pe comunicație WLAN și platforma testo..., accesarea datelor și funcțiile avansate de monitorizare realizându-se prin intermediul conexiunii internet/cloud.

Menționăm că, în lipsa conexiunii Cloud, echipamentul funcționează ca un instrument local de indicare/măsurare, fără beneficiile sistemului inteligent de monitorizare online.", ceea ce este în contradicție cu:

- cerința autorității contractante, respectiv Răspunsul consolidat prin care nu se acceptă soluții de tip WiFi prin care datele sunt transmise către un server cloud și accesate ulterior prin aplicații web;

- cele precizate de către ofertant la răspunsul nr.... privind modul de funcționare integral prin USB: "Soluția ofertată nu utilizează conceptul clasic de data logger autonom cu descărcare manuală periodică prin USB" și

- cele ce reies din fișa tehnică oficială a producătorului Data logger-ului ofertat - Tehnic CN1..., respectiv: transmiterea datelor se realizează către „testo...” prin conexiune WLAN, rezultă că soluția ofertată este dependentă de infrastructură cloud și conexiune internet și nu reiese posibilitatea realizării transferului local direct al datelor prin interfață USB, independent de conexiunea WLAN, fără utilizarea infrastructurii cloud sau a serviciilor/licențelor asociate.

Ca urmare, **ofertantul nu a demonstrat îndeplinirea cerinței privind accesarea datelor fără internet sau cloud, astfel Data logger-ului ofertat nu este conform specificațiilor tehnice solicitate în documentația de atribuire.**

2.Referitor la modul de funcționare integral prin USB al înregistratorului de date pentru funcțiile de bază de măsurare, înregistrare, configurare și export date, fără dependență de servicii cloud, infrastructuri externe sau servicii software dedicate, confirmat de producător

Ofertantul a precizat: „Interfața USB este destinată configurării inițiale și realizării setărilor pentru conectarea echipamentului la infrastructura WLAN/Cloud.

Soluția ofertată nu utilizează conceptul clasic de data logger autonom cu descărcare manuală periodică prin USB, ci o arhitectură modernă de monitorizare automată și continuă prin WLAN și Cloud, ceea ce elimină:

- necesitatea deplasărilor pentru colectarea manuală a datelor;
- riscul omisiunii descărcării periodice;
- intervențiile repetitive asupra echipamentului. ".

Potrivit răspunsului ofertantului: interfața USB nu este utilizată pentru operare autonomă a echipamentului și nici pentru accesarea sau exportul datelor independent de infrastructura WLAN/Cloud, având rol limitat la configurarea inițială. Astfel, coroborând răspunsul nr.... al ofertantului cu informațiile din fișa tehnică oficială a producătorului Data logger-ului ofertat - Tehnic CN1..., rezultă că funcționarea echipamentului este dependentă de infrastructura WLAN și platforma cloud, fără a rezulta o funcționalitate independentă de operare locală prin USB.

Ca urmare, **ofertantul nu a demonstrat îndeplinirea cerinței privind funcționarea și accesarea datelor fără dependență de cloud sau infrastructuri**

externe, astfel Data logger-ului oferat nu este conform specificațiilor tehnice solicitate în documentația de atribuire.

3.Referitor la echivalența din punct de vedere funcțional și operațional dintre comunicarea WLAN și comunicarea USB solicitată

Ofertantul a precizat: "Din punct de vedere operațional, toate funcțiile urmărite prin cerința privind comunicația USB sunt îndeplinite:

- măsurare;
- înregistrare;
- configurare;
- acces și export al datelor.

Comparativ cu o soluție bazată exclusiv pe USB, sistemul oferat oferă însă avantaje operaționale semnificative:

- transmitere automată și continuă a datelor;
- monitorizare permanentă în timp real;
- acces simultan la date de pe PC, tabletă sau telefon;
- acces remote fără prezență fizică la echipament;
- notificări automate la depășirea limitelor prin push/e-mail/SMS;
- administrare centralizată a tuturor punctelor de măsurare;
- eliminarea conectării manuale prin cablu USB pentru descărcarea datelor.

În cazul unei soluții clasice bazate exclusiv pe USB:

- transferul datelor se realizează doar local, prin conectare fizică la echipament;
- descărcarea datelor este manuală și periodică;
- nu există monitorizare continuă în timp real;
- nu există alarmare automată la depășirea limitelor;
- reacția la incidente depinde de verificarea manuală a echipamentului și descărcarea ulterioară a datelor.

Precizăm că funcționalitățile de alarmare automată și monitorizare în timp real: "Modalitate de semnalare pentru alarme prin notificare push și e-mail sau SMS (opțional)." care constituie inclusiv factor de evaluare în cadrul procedurii, nu pot fi realizate printr-o soluție clasică bazată exclusiv pe comunicație USB, fără infrastructură activă de comunicație și transmitere date. Prin urmare, soluția oferată oferă un nivel superior de automatizare, siguranță operațională și capacitate de reacție comparativ cu soluțiile clasice USB."

Potrivit răspunsului ofertantului: din punct de vedere operațional, funcțiile urmărite prin cerința privind comunicația USB sunt îndeplinite (măsurare, înregistrare, configurare și acces/export date), însă într-o arhitectură bazată pe comunicație WLAN și platformă cloud, cu transmitere automată a datelor și acces remote.

Potrivit răspunsului nr.... coroborat cu răspunsul nr.... ale ofertantului: acesta a precizat în mod expres că:

- „Soluția oferată nu utilizează conceptul clasic de data logger autonom cu descărcare manuală periodică prin USB”;

- „accesarea datelor și funcțiile avansate de monitorizare realizându-se prin intermediul conexiunii internet/cloud”,

descriind o arhitectură tehnică diferită de modelul USB clasic, bazată pe:

- transmitere automată către cloud;
- monitorizare în timp real;
- acces remote prin internet;
- administrare centralizată prin platformă cloud;
- notificări automate prin aplicații externe,

rezultând că soluția propusă nu utilizează conceptul de data logger autonom cu descărcare locală prin USB și astfel, nu reprezintă o echivalare funcțională a unei comunicații USB, ci o soluție tehnică diferită, bazată pe infrastructură de comunicație WLAN și servicii cloud.

Din fișa tehnică oficială a producătorului Data logger-ului oferat - Tehnic CN1..., rezultă faptul că echipamentul este conceput ca „online/cloud data logger”, cu transmiterea datelor către platforma „...” prin WLAN, iar funcționalitățile de stocare, administrare și acces sunt dependente de această infrastructură.

Comunicația USB solicitată prin clarificări presupune o soluție de operare locală, independentă de infrastructuri externe, în timp ce soluția oferată presupune o arhitectură dependentă de infrastructură WLAN și cloud.

Ca urmare, **ofertantul nu a demonstrat îndeplinirea cerinței privind echivalența din punct de vedere funcțional și operațional dintre comunicarea WLAN și**

comunicarea USB solicitată, astfel Data logger-ului oferat nu este conform specificațiilor tehnice solicitate în documentația de atribuire.

Mai mult, dezavantajele soluției oferate confirmate de informațiile din fișa tehnică oficială a producătorului Data logger-ului oferat - Tehnic CN1..., sunt:

- dependență de existența și funcționarea unei infrastructuri WiFi;
- dependență de conectivitate internet;
- utilizarea unei platforme externe administrate de producător;
- riscul accesării datelor stocate de către terțe părți neautorizate;
- existența unor componente software și servicii suplimentare față de cerința solicitată;
- riscuri suplimentare privind disponibilitatea serviciului și securitatea transferului datelor.

4.Referitor la costurile suplimentare(de ex. licență, abonament etc) pe care le implică serviciile cloud

Oferantul a precizat: "Conform documentației producătorului, funcțiile extinse de monitorizare online prin platforma... necesită o licență de monitorizare a datelor. Software-ul pentru analiza datelor este furnizat pe baza de licență anuală (subscription). Costul estimativ pentru această licență este de.../an pentru fiecare dispozitiv.

Precizăm că, în cadrul ofertei noastre, costul licenței/ abonamentului necesar funcționării platformei cloud este inclus și asigurat de către subscrisa pe întreaga perioadă de garanție de... luni, fără costuri suplimentare pentru autoritatea contractantă. Beneficiarul va avea astfel acces complet la toate funcționalitățile avansate ale sistemului pe întreaga perioadă oferată. "

Totodată, acesta a precizat în mod expres că:

• funcțiile extinse de monitorizare online prin platforma testo... necesită o licență de monitorizare a datelor";

• „ Software-ul pentru analiza datelor este furnizat pe baza de licență anuală (subscription) ";

• există un „cost estimativ pentru această licență" calculat anual/dispozitiv, confirmând că:

• funcționarea completă a sistemului este condiționată de existența unei licențe/subscription pentru platforma cloud;

• costurile aferente utilizării serviciilor cloud sunt recurente (anuale), conform documentației producătorului;

• ofertantul acoperă aceste costuri exclusiv pe perioada garanției, fără a elimina existența lor structurală.

Astfel, ofertantul a confirmat existența unui singur mod de funcționare bazat pe servicii cloud cu licențiere/subscription, care implică costuri recurente generate de necesitatea menținerii licenței/subscription pentru accesul la funcționalitățile complete ale platformei cloud, după expirarea perioadei de garanție acoperite de ofertant, acesta suportând temporar costurile aferente serviciilor cloud, iar soluția oferată nu demonstrează o funcționare independentă de astfel de servicii, astfel Data logger-ului oferat nu este conform specificațiilor tehnice solicitate în documentația de atribuire.

Ca urmare, din documentația tehnică prezentată de ofertant și din răspunsurile la clarificări rezultă că produsul oferat reprezintă o soluție tehnică diferită față de cea solicitată de autoritatea contractantă, bazată pe un alt principiu de funcționare și exploatare decât cel acceptat prin clarificările publicate în SEAP, respectiv:

• echipamentul oferat utilizează comunicație WLAN și platforma „...";

• funcțiile de monitorizare, analiză și acces la date sunt realizate prin infrastructura cloud;

• interfața USB are rol limitat la configurarea inițială a echipamentului;

• soluția oferată nu utilizează conceptul de data logger autonom cu descărcare locală periodică prin USB;

• funcționarea completă a sistemului presupune utilizarea unei licențe/subscription pentru serviciile cloud.

Totodată, prin răspunsurile la solicitările de clarificări, ofertantul nu a demonstrat:

• existența unei funcționalități autonome de operare și acces local al datelor;

• echivalența funcțională și operațională între comunicația WLAN oferată și comunicația USB solicitată;

• funcționarea sistemului independent de infrastructura cloud și de serviciile licențiate asociate.

În consecință, **oferta tehnică nu demonstrează conformitatea cu toate cerințele tehnice solicitate în anexa caietului de sarcini și în Răspunsul consolidat, răspunsurile ofertantului confirmând dependența soluției de infrastructură WLAN/Cloud și servicii software licențiate externe.**

Precizări: În conformitate cu prevederile art.... din HG 395/2016, cu modificările și completările ulterioare: „oferta are caracter obligatoriu, din punctul de vedere al conținutului, pe toată perioada de valabilitate stabilită de către autoritatea contractantă și asumată de ofertant”. Cu alte cuvinte, o ofertă rămâne valabilă astfel cum a fost depusă de ofertant pe durata prescrisă în documentația de atribuire.

În cadrul documentului Propunere tehnică - Formularul nr.... pus la dispoziție de către autoritatea contractantă, este precizat în mod clar:

"Precizări privind completarea Formularului de propunere tehnică:

- Ofertele care nu satisfac corespunzător cerințele din Caietul de Sarcini vor fi considerate NECONFORME.

Nerespectarea documentației de atribuire, nu reprezintă o abatere tehnică minoră, ci conduce la respingerea ofertei ca neconformă. Astfel, culpa de a prezenta o ofertă care nu respectă cerințele documentației de atribuire nu poate fi decât a operatorului economic care este răspunzător de modul în care întocmește oferta și care trebuie să înțeleagă solicitările autorității contractante și să răspundă în consecință acesteia, astfel încât oferta să fie completă și conformă cu solicitările autorității.

Având în vedere că oferta tehnică prezentată nu respectă în mod corespunzător cerințele impuse în Caietul de sarcini privind Data logger-ul ofertat, întrucât:

- comunicarea, stocarea, administrarea, analizarea și accesarea datelor înregistrate: soluția ofertată este dependentă de o infrastructură cloud, ce reprezintă o soluție tehnică distinctă, bazată pe un alt principiu de funcționare și exploatare, fiind exact soluția tehnică exclusă prin Răspunsul consolidat publicat de autoritatea contractantă în SEAP;

- funcțiile avansate ale sistemului nu sunt disponibile autonom/local ci sunt condiționate de utilizarea platformei cloud;

- soluția implică utilizarea unei licențe de tip subscription pentru operarea înregistratoarelor online de date în „...”, ceea ce generează costuri recurente asociate utilizării sistemului după expirarea perioadei de garanție acoperită de ofertant,

În conformitate cu prevederile art.215 alin.(5) din Legea nr. 98/2016 și art. 137 alin. (1) și alin.(3) lit. a) din HG nr. 395/2016, cu modificările și completările ulterioare, oferta depusă de operatorul economic... a fost respinsă, fiind considerată neconformă.

Analizând motivele de respingere coroborat cu susținerile părților, se constată că litigiul în cază privește soluția ofertată de..., soluție apreciată superioară cerințelor minime din caietul de sarcini de către contestatoare, în timp ce autoritatea contractantă a încadrat-o ca și neconformitate a ofertei, în raport de cerințele minime, astfel cum au fost clarificate prin răspunsul consolidat din....

În discuție este cerința din caietul de sarcini referitoare la “comunicarea USB sau echivalent”, clarificată prin răspunsul consolidat nr...., publicat în SEAP în data de..., astfel:

Solicitare 2: Referitor la cerința privind „data logger de temperatură pentru frigider - parametri tehnici și funcționali”, dorim să menționăm că **soluțiile moderne utilizate în prezent sunt sistemele de monitorizare continuă**, care oferă un nivel superior de siguranță și conformitate față de data loggerele standard.

În acest sens, vă rugăm să aveți în vedere și acceptarea unei soluții echivalente, de monitorizare smart a temperaturii, bazată pe conexiune WiFi, în care datele sunt transmise către un server securizat (cloud) și pot fi accesate ulterior printr-o aplicație web de pe telefon, tabletă sau computer. Aceste sistem asigură:

- monitorizare continuă și automată a temperaturii
- acces în timp real la date, de la distanță
- înregistrare și stocare securizată a datelor (fără intervenție manuală)
- alarme și notificări imediate în caz de abateri
- trasabilitate completă și documentație conform cerințelor de audit

Nu se accepta cerința. Data logger este obligatoriu conform cerințelor PNRR.

Așadar, încă din etapa aferentă documentației de atribuire, autoritatea contractantă a adus la cunoștința operatorilor economici că nu sunt acceptate soluțiile bazate pe conexiune Wifi, în care datele sunt transmise către un server securizat (cloud).

În acest context, trebuie amintit, cum s-a subliniat constant în practica Consiliului și a instanțelor de judecată, că documentația de atribuire, alcătuită din fișa de date, caietul de sarcini, formularele necesare și modelul contractului de lucrări, împreună cu clarificările aduse acesteia, necontestată în termenul legal, își consolidează forța obligatorie atât pentru autoritatea contractantă, cât și pentru operatorii economici participanți la procedura de atribuire (relevantă, în acest sens, este, de pildă, decizia civilă nr....99 din... decembrie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust de926443g). La momentul transmiterii rezultatului procedurii, nu pot fi emise pretenții sau critici vizavi de prevederile documentației de atribuire, întrucât ar fi vădit tardive, raportat la termenul prescris de Legea nr. 101/2016 (a se vedea, cu titlu de exemplu, decizia civilă nr....7 din 7 februarie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 39g6...3e). „Conținutul documentației de atribuire, astfel cum a fost întocmită de entitatea contractantă, este obligatoriu atât pentru agenții economici participanți la procedură, care au obligația de a elabora ofertele în conformitate cu prevederile acesteia, cât și pentru entitatea contractantă, aceasta fiind obligată ca, în desfășurarea procedurii de achiziție, să respecte atât legislația aplicabilă în domeniu, cât și propria sa documentație de atribuire care stabilește regulile ce trebuie respectate de părțile implicate în derularea procesului competitiv.” - sentința civilă nr....13/CA din 11 septembrie... a Curții de..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 672e8757.

În concluzie, documentația acceptată implicit de toate societățile ofertante le impunea să îi urmeze cu strictețe prescripțiile, sens în care dispune și art. 75 din Legea nr. 98/2016 - ofertantul depune oferta elaborată în conformitate cu informațiile și cerințele prevăzute în documentele achiziției, precum și art. 123 alin. (1) din normele aprobate prin... nr.... - ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire. Prin depunerea ofertelor la procedură, se presupune că ofertanții și-au însușit documentația de atribuire fără rezerve, ceea ce înseamnă că nu li se poate scuza nicio abatere de la prescripțiile ei, opozabile în cel mai mic detaliu (elocvente în acest sens sunt, de pildă, decizia nr....555 din 6 martie... a Curții de..., Secția de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 4d27ede4, decizia nr.... din 8 noiembrie 20... a Curții de..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 7g222g79, și decizia nr.... din 6 octombrie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 6e77d24g). Astfel cum un contract constituie legea părților, și documentația de atribuire, întovărășită de clarificările postate în SEAP, are aceeași valoare pentru părți, iar niciuna dintre ele nu îi poate ignora

sau nesocoti clauzele (a se vedea decizia civilă nr....7 din 15 ianuarie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust...24gd82).

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

Pe de altă parte, dispozițiile coroborate ale Legii nr. 98/2016 și HG nr. 395/2016, stabilesc în sarcina autorităților contractante obligația ca, în evaluarea ofertelor, să aplice propria documentație de atribuire care guvernează licitația, documentație rămasă definitivă prin neatacare.

O astfel de interpretare a fost în mod constant subliniată de jurisprudența CJUE, aceasta statuând că „în temeiul articolului 2 din Directiva 2...4/18, unei autorități contractante îi revine sarcina de a respecta cu strictețe criteriile pe care ea însăși le-a stabilit” (Hotărârea din 10 octombrie..., Manova, C-336/12, EU: C:....:..., punctul 40, și Hotărârea din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU: C:....:..., punctele 42 și..., Hotărârea din....., C-.../15, EU: C: 2016: 404, punctul 39)".

Totodată, conform considerentelor expuse în cauza... „principiul egalității de tratament impune ca ofertanții să dispună de aceleași șanse în formularea ofertelor lor și implică, așadar, ca aceste oferte să fie supuse acelorași condiții pentru toți ofertanții. Pe de altă parte, obligația de transparentă - care constituie corolarul principiului egalității de tratament, are ca scop să garanteze absența riscului de favoritism și de arbitrar din partea autorității contractante. Această obligație implică formularea tuturor condițiilor și modalităților procedurii de atribuire în mod clar, precis și neechivoc în anunțul de participare sau în caietul de sarcini, astfel încât, în primul rând, să permită tuturor ofertanților informați în mod rezonabil și obișnuit de diligenți să le înțeleagă conținutul exact și să le interpreteze în același mod și, în al doilea rând, să permită autorității contractante să verifice efectiv dacă ofertele prezentate de ofertanți corespund criteriilor care guvernează contractul în cauză (a se vedea în acest sens Hotărârea din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU: C:....:..., punctul 44 și jurisprudența citată)".

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

Fiind ținut de excepția tardivității, Consiliul nu poate interveni asupra documentației de atribuire, în forma rămasă definitivă, astfel că evaluarea ofertei... se va face prin raportare la cerința minimă impusă.

În cazul în care aprecia că în mod nelegal autoritatea contractantă nu a acceptat prin documentație soluții moderne - sistem de monitorizare continuă, societatea contestatoare trebuia să critice documentația în termenul legal de la data publicării documentației.

Din analiza contestației, se poate observa că, încă de la început, societatea contestatoare a susținut că oferta sa a inclus produsul TESTO 162 T2, un sistem modern și avansat de monitorizare, care permite măsurarea și înregistrarea continuă a temperaturii, configurarea parametrilor de funcționare,

accesarea și exportarea datelor, monitorizarea permanentă a valorilor măsurate, transmiterea automată a notificărilor în cazul depășirii limitelor și administrarea centralizată a datelor. Din punct de vedere tehnic, **soluția oferată este superioară cerințelor minime și răspunde în mod direct funcționalităților pentru care documentația prevede acordarea de punctaj suplimentar.**

Or, superioritatea invocată de petentă privește aceleași elemente aduse în discuție și în cadrul clarificării la documentația de atribuire, superioritate care nu a fost acceptată de autoritatea contractantă.

În ceea ce privește factorul de evaluare "*semnalizare Semnalare vizuală/sonoră = 0 puncte; ii. Notificare pe telefon (SMS) sau e-mail = 10 puncte*", se poate observa că acesta face referire la notificările prin telefon sau e-mail și posibilitatea punctării acestora, însă decizia de respingere a avut la bază o cerință minimă referitoare la comunicarea, stocarea, analizarea și accesarea datelor, stabilită expres a fi prin USB sau echivalent. De altfel, în discuție nu este simplul acces la internet, ci faptul că soluția propusă de contestatoare, apreciată superioară, presupune dependența de o infrastructură cloud, platformă administrată de producător, componente software și servicii suplimentare, licențe/abonament, după cum s-a reținut și în comunicarea privind rezultatul procedurii.

Contrar susținerilor contestatoarei, autoritatea contractantă a făcut verificări detaliate în ceea ce privește echivalența soluției oferite, solicitând..., prin adresa nr....., următoarele:

Din documentul prezentat de către Dvs. Tehnic CN1... reiese că ați oferit: comunicare WLAN

- echivalent.

În fișa tehnică a producătorului Data logger-ului oferit, la pag. 1, este precizat:

"Înregistratoarele online de date testo 162 fac parte din sistemul online de înregistrare a datelor testo 1....

Acestea înregistrează valorile măsurate (temperatură, umiditate și CO2) și le trimit direct către testo... prin intermediul unei conexiuni WLAN."

Din literatura de specialitate: WLAN (...) este o rețea locală fără fir, bazată pe unde radio, care permite dispozitivelor (laptopuri, telefoane) să se conecteze la internet sau între ele, fără cabluri fizice, funcționând adesea ca o extensie a unei rețele cablate. Aceasta este cunoscută popular sub numele de Wi-Fi și folosește standarde precum IEEE...

Soluția oferită introduce dependențe externe și condiționări suplimentare privind achiziționarea unei licențe valabile pentru operarea sistemului, care implică costuri suplimentare frecvente având în vedere că versiunile de cloud se actualizează extrem de frecvent, actualizările fiind un proces continuu și automatizat.

(...)

Vă solicităm să clarificați:

- dacă se pot accesa datele fără internet sau cloud;
- modul de funcționare integral prin USB al înregistratorului de date pentru funcțiile de bază de măsurare, înregistrare, configurare și export date, fără dependență de servicii cloud, infrastructuri externe sau servicii software dedicate, confirmat de producător;
- din punct de vedere funcțional și operațional echivalența dintre comunicarea WLAN și comunicarea USB solicitată;

- care sunt costurile suplimentare (de ex: licență, abonament etc) pe care le implică serviciile cloud.

Răspunsul ofertantei a fost următorul:

1. Accesarea datelor fără internet sau cloud

Soluția oferită de testo 162 T2 este concepută de producător ca sistem modern de monitorizare online, bazat pe comunicație WLAN și platforma testo..., accesarea datelor și funcțiile avansate de monitorizare realizându-se prin intermediul conexiunii internet/cloud.

Menționăm că, în lipsa conexiunii Cloud, echipamentul funcționează ca un instrument local de indicare/măsurare, fără beneficiile sistemului inteligent de monitorizare online.

2. Modul de funcționare integral prin USB

... este destinată configurării inițiale și realizării setărilor pentru conectarea echipamentului la infrastructura WLAN/Cloud.

Soluția oferită nu utilizează conceptul clasic de data logger autonom cu descărcare manuală periodică prin USB, ci o arhitectură modernă de monitorizare automată și continuă prin WLAN și Cloud, ceea ce elimină:

- necesitatea deplasărilor pentru colectarea manuală a datelor;
- riscul omisiunii descărcării periodice;
- intervențiile repetitive asupra echipamentului.

3. Echivalența funcțională și operațională WLAN vs. USB

Din punct de vedere operațional, toate funcțiile urmărite prin cerința privind comunicația USB sunt îndeplinite:

- măsurare;
- înregistrare;
- configurare;
- acces și export al datelor.

Comparativ cu o soluție bazată exclusiv pe USB, sistemul oferit oferă însă avantaje operaționale semnificative:

- transmitere automată și continuă a datelor;
- monitorizare permanentă în timp real;
- acces simultan la date de pe PC, tabletă sau telefon;
- acces remote fără prezență fizică la echipament;
- notificări automate la depășirea limitelor prin push/e-mail/SMS;
- administrare centralizată a tuturor punctelor de măsurare;
- eliminarea conectării manuale prin cablu USB pentru descărcarea datelor.

În cazul unei soluții clasice bazate exclusiv pe USB:

- transferul datelor se realizează doar local, prin conectare fizică la echipament;
- descărcarea datelor este manuală și periodică;
- nu există monitorizare continuă în timp real;
- nu există alarmare automată la depășirea limitelor;
- reacția la incidente depinde de verificarea manuală a echipamentului și descărcarea ulterioară a datelor.

Precizăm că funcționalitățile de alarmare automată și monitorizare în timp real:

“Modalitate de semnalare pentru alarme prin notificare push si e-mail sau SMS (optional).”, care constituie inclusiv factor de evaluare în cadrul procedurii, nu pot fi realizate printr-o soluție clasică bazată exclusiv pe comunicație USB, fără infrastructură activă de comunicație și transmitere date. Prin urmare, soluția oferită oferă un nivel superior de automatizare, siguranță operațională și capacitate de reacție comparativ cu soluțiile clasice USB.

4. Costuri suplimentare aferente serviciilor cloud

Conform documentației producătorului, funcțiile extinse de monitorizare online prin platforma testo... necesită o licență de monitorizare a datelor. Software-ul pentru analiza datelor este furnizat pe baza de licență anuală (subscription). Costul

estimativ **pentru această licență este de.../an pentru fiecare dispozitiv.**

Precizăm că, în cadrul ofertei noastre, **costul licenței/abonamentului necesar funcționării platformei cloud este inclus și asigurat de către subscrisa pe întreaga perioadă de garanție de... luni, fără costuri suplimentare pentru autoritatea contractantă. Beneficiarul va avea astfel acces complet la toate funcționalitățile avansate ale sistemului pe întreaga perioadă ofertată.**

În fișa tehnică de la producător, s-au menționat între altele: Înregistratoarele online de date testo 162 fac parte din sistemul online de înregistrare a datelor testo 1.... Acestea înregistrează valorile măsurate (temperatură, umiditate și CO₂) și le trimit direct către testo... prin intermediul unei conexiuni WLAN. (...)
Trebuie achiziționată o licență valabilă pentru operarea înregistratoarelor online de date în testo... (licență de monitorizare a datelor).

Coroborând informațiile din răspunsul la clarificări cu cel din propunerea tehnică prezentată se poate concluziona asupra corectitudinii deciziei autorității contractante în a considera că soluția ofertată de contestatoare nu reprezintă o soluție echivalentă, fiind o soluție bazată pe accesul la o platformă externă prin intermediul unei licențe, care implică costuri și ulterior expirării perioadei de garanție, operatorul economic asigurând costurile doar pe perioada garanției.

Petenta și-a bazat solicitările sale de acceptare a soluției propuse prin faptul că ar reprezenta o soluție superioară, or, nu se poate vorbi de o superioritate a soluției care să fie acceptată de autoritatea contractantă, câtă vreme din punct de vedere tehnic și funcțional accesul se realizează într-o manieră care, separat de faptul că nu asigură o comunicație USB sau echivalentă, presupune dependența de o anumită platformă externă, care generează costuri suplimentare pentru beneficiar. Superioritatea produsului nu poate fi analizată într-un mod general, fără raportare la necesitățile achiziției impuse prin caietul de sarcini.

Autoritatea contractantă nu poate fi obligată să achiziționeze produse care nu asigură necesitatea sa, maniera considerată superioară de către contestatoare neacoperind nevoile beneficiarului.

De altfel, nici cu ocazia depunerii contestației, petenta nu a demonstrat echivalența soluției propuse și nici nu a susținut că nu ar presupune dependența de o platformă externă și, implicit, costuri suplimentare pentru beneficiar, cum s-a reținut în motivul de respingere a ofertei.

Astfel fiind, se constată că în mod corect a fost respinsă oferta...

În ceea ce privește criticile vizând oferta câștigătoare, Consiliul va analiza prioritar excepția lipsei de interes a criticilor, invocată de intervenientă.

Astfel, se reține că, potrivit art. 2 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 *Orice persoană care se consideră vătămată într-un drept al său ori într-un interes legitim printr-un act al unei autorități contractante sau prin nesoluționarea în termenul legal a unei cereri poate solicita anularea actului, obligarea autorității contractante la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere,*

recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, pe cale administrativ-jurisdicțională sau judiciară, potrivit prevederilor prezentei legi.

La art. 3 alin. (1) lit. f) din același act normativ este definită persoana care se consideră vătămată, ca fiind *orice operator economic care îndeplinește cumulativ următoarele condiții:*

- (i) are sau a avut un interes în legătură cu o procedură de atribuire; și*
- (ii) a suferit, suferă sau riscă să sufere un prejudiciu ca o consecință a unui act al autorității contractante, de natură să producă efecte juridice ori ca urmare a nesoluționării în termenul legal a unei cereri privind o procedură de atribuire.*

În hotărârea... de Justiție din... iunie..., cauza C-249/01, având ca obiect o cerere de pronunțare a unei hotărâri preliminare formulată de Bundesvergabeamt (Austria), în procedura Werner Hackermüller împotriva Bundesimmobiliengesellschaft mbH (BIG) și... mbH für den... (WED), s-a reținut că art. 1 alin. (3) din Directiva 89/665 nu se opune ca respectivele căi de atac să fie disponibile pentru persoanele care doresc să obțină un anumit contract public numai dacă au fost sau riscă să fie lezate de încălcarea pe care o invocă. Articolul precitat permite statelor membre să îngreueze din două considerente dreptul de acces la procedurile privind căile de atac în legătură cu atribuirea de contracte de achiziții publice: pe de o parte, prin necesitatea existenței unui interes al reclamantului pentru contractul de achiziții publice în cauză, iar pe de altă parte, prin necesitatea ca reclamantul să fi fost lezat, respectiv să existe riscul de a fi lezat.

De asemenea, s-au avut în vedere considerentele hotărârii CJUE în cauza C-131/16, Archus și Gama, potrivit cărora:

50 Trebuie amintit, în această privință, că articolul 1 alineatul (3) din Directiva 92/13 prevede că statele membre trebuie să asigure accesul la căile de atac, în temeiul unor norme detaliate pe care trebuie să le stabilească în acest sens, cel puțin oricărei persoane care are sau care a avut vreun interes în obținerea unui anumit contract și care a fost prejudiciată sau riscă să fie prejudiciată printr-o presupusă încălcare.

... Fiind chemată să interpreteze dispozițiile echivalente ale articolului 1 alineatul (3) din Directiva 89/665/CEE a Consiliului din 21 decembrie... privind coordonarea actelor cu putere de lege și a actelor administrative privind aplicarea procedurilor care vizează căile de atac față de atribuirea contractelor de achiziții publice de produse și a contractelor publice de lucrări (JO..., L 395, p. 33, Ediție specială, 06/vol. 1, p. 237), Curtea a statuat deja că, în cadrul unei proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice, ofertanții au un interes legitim care înseamnă excluderea ofertei celorlalți în scopul obținerii contractului (a se vedea în acest sens Hotărârea din 4 iulie..., Fastweb, C-1.../12, EU: C:...: 448, punctul 33, Hotărârea din..., PFE, C-689/13, EU: C: 2016:...9, punctul..., precum și Hotărârea din..... Gebäudebetreuung und Caverion Österreich, C-355/15, EU: C: 2016: 988, punctul 29), indiferent care ar fi numărul participanților la procedură și numărul participanților care au introdus căi de atac (a se vedea în acest sens Hotărârea din..., PFE, C-689/13, EU: C: 2016:...9, punctul 29).

52 Astfel, pe de o parte, excluderea unui ofertant poate conduce la obținerea de către un alt ofertant a contractului direct în cadrul aceleiași proceduri. Pe de altă parte, în ipoteza unei excluderi a tuturor ofertanților și a deschiderii unei noi proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice, fiecare dintre ofertanți ar putea să participe și, astfel, să obțină în mod indirect contractul (a se vedea Hotărârea din..., PFE, C-689/13, EU: C: 2016:...9, punctul...).

53 Principiul jurisprudențial astfel stabilit prin Hotărârea din 4 iulie..., Fastweb (C-1.../12, EU: C:...: 448), și prin Hotărârea din..., PFE (C-689/13, EU: C: 2016:...9), își găsește aplicarea în situația în discuție în cauza principală.

54 Astfel, în cadrul unei proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice în care au fost depuse două oferte și în care autoritatea contractantă **a adoptat două decizii simultane, de respingere a ofertei unuia dintre ofertanți și, respectiv, de atribuire a contractului în favoarea celui alt, instanța de trimitere este sesizată de ofertantul respins cu o cale de atac îndreptată împotriva acestor două decizii**. În cadrul acestei căi de atac, ofertantul respins invocă excluderea ofertei ofertantului câștigător pentru lipsa conformității acesteia cu specificațiile caietului de sarcini.

(...)

58 În schimb, în cauza principală, Archus și Gama au formulat o cale de atac împotriva deciziei prin care era exclusă oferta lor și împotriva deciziei de atribuire a contractului, **adoptate simultan**, și, prin urmare, nu pot fi considerate ca fiind excluse definitiv din procedura de atribuire a contractului de achiziții publice. Într-o asemenea situație, noțiunea „un anumit contract” în sensul articolului 1 alineatul (3) din Directiva 92/13 poate viza, dacă este cazul, eventuala inițiere a unei noi proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice.

59 Din considerațiile care precedă rezultă că Directiva 92/13 trebuie să fie interpretată în sensul că, într-o situație precum cea în discuție în cauza principală - în care, în cadrul unei proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice, au fost prezentate două oferte, iar autoritatea contractantă a adoptat două decizii simultane, de respingere a ofertei unuia dintre ofertanți și, respectiv, de atribuire a contractului în favoarea celui alt -, ofertantul exclus, care formulează o cale de atac împotriva acestor două decizii, trebuie să poată solicita excluderea ofertei ofertantului câștigător, astfel încât noțiunea „un anumit contract” în sensul articolului 1 alineatul (3) din Directiva 92/13 **poate viza, dacă este cazul, eventuala inițiere a unei noi proceduri de atribuire a unui contract de achiziții publice**.

În cauză... a criticat ambele decizii, cea de respingere a ofertei sale și cea de declarare câștigătoare a ofertei asocierii..., astfel că sunt aplicabile cele mai sus reținute. Mai mult, oferta asocierii este singura ofertă admisibilă, astfel că menținerea deciziei de respingere a ofertei... nu determină pierderea interesului în criticarea câștigătoarei, interesul său putând fi cel de anulare a procedurii, prin eliminarea din competiție a singurei oferte admisibile. Astfel fiind, va fi respinsă excepția lipsei de interes în atacarea câștigătoarei procedurii.

De asemenea, Consiliul va respinge excepția inadmisibilității concluziilor scrise depuse de..., excepție invocată de intervenientă prin raportare la art. 21 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, ținând seama de faptul că societatea contestatoare a fost împiedicată să formuleze o contestație completă, întrucât nu i s-a asigurat accesul la informații și documente din oferta..., accesul asigurându-se cu ocazia studierii dosarului la sediul Consiliului, în data de..., concluziile scrise fiind depuse în data de.... Prin concluziile scrise... a dezvoltat și completat criticile din contestație, astfel că cele criticate vor fi analizate împreună în cele ce urmează.

Mergând mai departe cu soluționarea primelor critici din contestație, se reține că s-a susținut de către contestatoare că produsul

oferat de asocierea... -... utilizează comunicații wireless și permite monitorizarea la distanță, funcționalități similare celor invocate pentru respingerea ofertei sale.

În cererea de intervenție, asocierea câștigătoare a explicat că data logger-ul oferat îndeplinește cerința „Comunicare: USB sau echivalent”, fiind indicată în mod expres comunicarea prin USB și WiFi. Așadar, oferta subscrisei nu substituie cerința privind data logger-ul cu o soluție externă de tip cloud/subscription, ci propune un data logger care include modalitatea de comunicare solicitată și care respectă cerințele tehnice din caietul de sarcini.

Diferența este esențială: în cazul subscrisei, USB-ul nu este o simplă interfață formală sau decorativă, ci o modalitate efectivă de utilizare a data logger-ului. Prin intermediul conexiunii USB și al software-ului instalabil pe PC, utilizatorul poate importa datele din logger, poate configura funcțiile de măsurare și înregistrare și poate importa/ exporta date în formate precum CSV și PDF.

Prin concluziile scrise înregistrate la Consiliu sub nr...., depuse urmare studierii dosarului cauzei... a susținut:

Din documentația tehnică depusă de ofertant pentru produsul TP5..... rezultă existența unei funcționalități de configurare și monitorizare la distanță prin platforma TLINK, fiind menționată expres sintagma „Subiect abonament (pentru configurare TLINK la distanță)”.

Din documentele depuse în ofertă nu rezultă însă în mod clar dacă această funcționalitate presupune existența unui abonament sau a unei licențe cu costuri suplimentare ori dacă toate serviciile necesare funcționării platformei sunt incluse în prețul oferat.

Contestatoarei i-au fost solicitate clarificări cu privire la costurile aferente platformei cloud, iar aceasta a demonstrat, prin documente emise de producător, existența licenței/abonamentului necesar funcționării soluției oferate.

În schimb, din documentele aflate la dosarul achiziției nu rezultă că autoritatea contractantă ar fi solicitat ofertantului.... clarificări similare, deși documentația tehnică depusă de acesta conține referiri la un „abonament” asociat funcționalității de acces la distanță.

În aceste condiții, apreciem că evaluarea ofertei a fost incompletă, întrucât autoritatea contractantă nu a verificat dacă funcționalitatea oferată implică costuri suplimentare pe durata utilizării produsului și dacă aceste eventuale costuri sunt incluse în prețul ofertei financiare.

Nu susținem că platforma TLINK presupune în mod necesar costuri suplimentare pentru configurația oferată și nici că oferta declarată câștigătoare ar fi neconformă din acest motiv. Critica formulată privește exclusiv lipsa unei verificări efective și aplicarea unui standard diferit de evaluare. În condițiile în care existența unei platforme cloud, a unor servicii software și a eventualelor costuri asociate a constituit un element esențial al evaluării ofertei contestatoarei, autoritatea contractantă avea obligația să efectueze aceeași verificare și în cazul platformei TLINK. Or, din raportul procedurii și din documentele aflate la dosarul achiziției nu rezultă că asemenea verificări au fost efectuate.

În consecință, solicităm verificarea modului în care autoritatea contractantă a analizat existența eventualelor servicii, licențe, abonamente ori costuri recurente asociate funcționalității de configurare și monitorizare la distanță prin platforma TLINK și dacă aceste aspecte au fost avute în vedere la evaluarea conformității și a prețului ofertei.

Autoritatea contractantă a explicat în concluziile scrise înregistrate la Consiliu sub nr...., că... funcționează numai cu ajutorul..., pe când produsul ofertantului Asocierea:... și... are opțională platforma TLINK pentru configurarea și monitorizarea la distanță, funcțiile de bază ale data logger-ului (măsurare,

înregistrare, configurare și export de date) realizându-se independent, prin USB, fără a necesita abonament sau platformă cloud.

Verificând propunerea tehnică a câștigătoarei prin raportare la cele de mai sus, Consiliul constată că, la pag. 14, s-a prevăzut pentru cerința minimă "comunicare USB sau echivalent" îndeplinirea conform informațiilor din fișa tehnică a produsului, pag. 2. În fișa tehnică a produsului s-a indicat conexiune USB type C, setări:..., export date format PDF, CSV. De asemenea, la performanță hardware a produsului, pag. 71 din propunerea tehnică, s-a indicat: USB, export date, gazdă de configurare și încărcare.

Prin adresa nr....., autoritatea contractantă a solicitat asocierii următoarele: vă solicităm să detaliați modul de funcționare integral prin USB al înregistratorului de date pentru funcțiile de bază de măsurare, înregistrare, configurare și export date, fără dependență de servicii cloud, infrastructuri externe sau servicii software dedicate, confirmat de producător, și să precizați dacă serviciile cloud implică costuri suplimentare (de ex: licență, abonament etc).

În cadrul răspunsului nr.... din adresa înaintată autorității, asocierea a explicat următoarele:

Răspuns nr....

Modul de functionare prin USB presupune:

- Conectarea logger-ului la PC prin cablul inclus în configurație;
- ...-ul respectiv, se instalează un... (are rol de driver practic) și încă un software - ambele gratuite, ambele furnizate o dată cu produsul cu licență permanentă;
- După instalare, în software se pot importa / exporta date, se pot configura funcții de măsurare, înregistrări, update-uri etc.;
- Dacă, la un anumit moment, apare un update de firmware pentru echipament, utilizatorul poate realiza update-ul prin acest software.
- Nici software-ul, nici platforma cloud nu necesită un abonament sau vreun cost suplimentar, așa cum și producătorul confirmă prin Declarația atașată.

A fost atașată declarația producătorului cuprinzând Descrierea modului de operare prin conexiunea USB:

- ✓ Prin cablul furnizat, utilizatorul poate conecta înregistratorul de date la PC;
- ✓ PC-ul trebuie să aibă o conexiune USB bună și trebuie să aibă instalat instrumentul USB furnizat de noi;
- ✓ Cea mai recentă versiune a instrumentului USB va fi furnizată gratuit;
- ✓ După instalarea software-ului și după asigurarea unei conexiuni USB bune, utilizatorul poate importa date din înregistrator, configura funcțiile de măsurare, înregistrările, etc.;
- ✓ Utilizatorul poate, de asemenea, importa/exporta date din înregistrator în diferite formate de fișiere, cum ar fi fișiere CSV și PDF;
- ✓ Dacă, la un moment dat, va fi disponibil un nou firmware pentru înregistrator, acesta poate fi actualizat și prin intermediul instrumentului USB;
- ✓ Software-ul este gratuit și va fi furnizat oricărui client care achiziționează înregistratorul nostru de date TP5.....

În ceea ce privește platforma noastră cloud, aceasta nu implică costuri suplimentare pentru utilizatorul final, datorită faptului că este furnizată gratuit.

Se poate observa din cele de mai sus că sunt neîntemeiate susținerile contestatoarei, în sensul în care soluția propusă de asocierea... -... asigură funcțiile de bază ale data logger-ului în mod

independent, prin USB, fără costuri suplimentare (abonament sau platformă cloud), cum este cazul soluției propusă de...

Deși a avut acces la propunerea tehnică a asocierii câștigătoare... nu a adus explicații și probe din care să rezulte neconformitatea soluției propuse de....

În ceea ce privește intervalul de măsurare, declarat în propunerea tehnică a câștigătoarei ca fiind "(-2..·)-(+2..·)" mai mare decât cel impus, "(-5..·)-(+..·)", din nou, autoarea contestației face simple afirmații că este depășită limita impusă, fără însă a aduce contraargumente și probe vizavi de aprecierea intervalului ca fiind superior celui cerut.

De asemenea, contestatoarea a invocat neadecvarea produsului asocierii câștigătoare la scopul achiziției, susținând că a fost oferat un frigider electrocasnic standard, destinat uzului casnic, fără caracteristici specifice unui echipament utilizat în mediul medical sau pentru monitorizarea controlată a temperaturii produselor sensibile.

Se poate constata din cele reclamate, astfel cum a susținut și intervenienta, că... nu a indicat cerința minimă care nu ar fi respectată de frigiderul oferat. Nu a explicat care ar fi acele cerințe tehnice specifice frigiderelor medicale specializate care ar fi trebuit îndeplinită de produsul oferat.

Consiliul nu poate analiza întreaga propunere tehnică a câștigătoarei și să stabilească cerințele minime neîndeplinite, câtă vreme petenta însăși nu le-a indicat în cuprinsul contestației.

Critica este formulată într-un mod general, în sensul în care frigiderul oferat ar fi unul standard, și nu unul cu specific medical, fără a fi individualizate care sunt acele specificații tehnice minime care individualizează un produs specializat și care nu au fost îndeplinite de produsul asocierii.

Corespondența produsului cu scopul achiziției se verifică prin raportare la cerințele minime impuse în documentația de atribuire, nu la alte cerințe suplimentare neavute în vedere de autoritate. Dacă aprecia că era necesară includerea în caietul de sarcini a unor specificații minime pentru frigidere specializate, contestatoarea ar fi trebuit să solicite completarea/modificarea documentației în termenul legal de la data publicării documentației, la momentul rezultatului procedurii neputând fi verificată evaluarea ofertelor decât din perspectiva cerințelor documentației de atribuire.

În aceste condiții, critica se constată a fi neîntemeiată.

În continuare, societatea contestatoare invocă neconformități privind acordul de asociere.

... 3 - Acord de asociere pus la dispoziție de autoritatea contractantă s-a prevăzut:

... Asociații au convenit să desfășoare în comun următoarele activități:

a) participarea la procedura de licitație deschisă organizată de... Național pentru... pentru atribuirea acordului-cadru centralizat în numele Ministerului Sănătății, având ca obiect Achiziția de echipamente: frigider și data logger

b) derularea în comun a contractului de achiziție publică în cazul desemnării ofertei comune ca fiind câștigătoare, dar în mod specific, fiecare asociat va executa următoarele activități:

1) Asociatul (denumire operator economic)

va

executa

2) Asociatul (denumire operator economic)

va

executa

... Alte activități ce se vor realiza în comun:

1) _____

2) _____

... Contribuția financiară/tehnică/profesională a fiecărei părți la îndeplinirea acordului-cadru este:

1) _____ % S.C. _____

2) _____ % S.C. _____

... Repartizarea beneficiilor sau pierderilor rezultate din activitățile comune desfășurate de asociați se va efectua proporțional cu cota de participare a fiecărui asociat, respectiv:

1) _____ % S.C. _____

2) _____ % S.C. _____

Acordul de asociere între... și... a cuprins următoarele informații:

2. Obiectul acordului:

... Asociații au convenit să desfășoare în comun următoarele activități:

a) participarea la procedura de licitație deschisă organizată de... Național pentru Achiziții Centralizate pentru atribuirea acordului-cadru centralizat în numele Ministerului Sănătății, având ca obiect Achiziția de echipamente: frigider și data logger

b) derularea în comun a contractului de achiziție publică în cazul desemnării ofertei comune ca fiind câștigătoare, dar în mod specific, fiecare asociat va executa următoarele activități:

1).... va executa activitățile de livrare, ambalare, etichetare, transport, garanție și suport tehnic.

2).... va executa activitățile de livrare (parțial), instalare, punere în funcțiune, testare și instruire.

... Alte activități ce se vor realiza în comun:

1) Implementarea contractului

... Contribuția financiară/tehnică/profesională a fiecărei părți la îndeplinirea acordului cadru este:

1) 75% -....

2) 25% -....

... Repartizarea beneficiilor sau pierderilor rezultate din activitățile comune desfășurate de asociați se va efectua proporțional cu cota de participare a fiecărui asociat, respectiv:

1) 75% -....

2) 25% -....

Ținând seama de faptul că a fost respectat formularul pus la dispoziție de autoritatea contractantă și au fost enumerate activitățile executate de cei doi asociați nu se poate identifica nemulțumirea contestatoarei vizavi de acordul de asociere prezentat.

Vizavi de certificatele ISO prezentate, Consiliul constată că, la pag. 1213 din dosarul electronic, astfel cum a fost transmis de autoritate, a fost depus pentru... certificatul privind sistem de management al calitatii... în conformitate cu cerințele standardului.../ISO 9...1:... pentru următoarele domenii de activitate: Comercializarea produselor electrocasnice, electronice, IT&C, medicale, de mobilier, destinate persoanelor fizice și companiilor private și publice, service în garanție și postgaranție, cu valabilitate până la data de....

... a fost depus certificarea conform cerințelor standardului.../ISO 9...1:... pentru următoarele domenii de activitate: import, depozitare, distribuție, comercializare, montare, instalare, punere în funcțiune, dezafectare, instruire și service aparatură medicală, mobilier medical, software medical, aparatură de laborator (ivd și non ivd), reactivi și consumabile de laborator, aparate și platforme pentru purificarea și dezinfectarea aerului de bacterii și virusuri; sisteme de sterilizare aer și suprafețe, inclusiv nosocomiale; distribuție de scheme de testare a competenței pentru laboratoare medicale, valabil până la data de... (pag. 1214 din dosarul electronic).

Certificatele constatatoare de la... au fost depuse la pag. 2126-2131... și la pag. 1793 - 2106 pentru....

Întrucât documentele la care a făcut referire contestatoare se regăsesc în dosarul transmis de autoritate, se concluzionează asupra caracterului nefondat al criticilor mai sus cercetate.

Referitor la rolul..., cum a arătat și autoritatea contractantă, produsul oferit este marca ..., model ..., informații care se regăsesc în formularul de propunere tehnică.

Din partea..., producătorul frigiderului ..., au fost depuse... de conformitate.../RF0693, în care se declară conformitatea produsului cu legislația relevantă europeană.

Așadar, documentele din partea... au fost depuse având în vedere calitatea sa de producător al produsului oferit, astfel că nu exista vreo obligație suplimentară de verificare din partea autorității.

De altfel, intervenienta a explicat în răspunsul său nr.... că... acționează ca producător de brand, putând pune pe piață echipamente sub marca ..., fabricate inclusiv în China.

Referitor la faptul că echipamentul nu este destinat utilizării medicale, rămân valabile cele de mai sus, în sensul în care operatorul economic nu a indicat care sunt specificațiile tehnice din documentație care nu au fost respectate.

În ceea ce privește modul de îndeplinire a cerinței privind experiența similară de către asocierea câștigătoare, Consiliul constată că, prin fișa de date a achiziției, cap. III.....a) Capacitatea tehnică și/sau profesională, s-a solicitat:

Informații și/sau nivel(uri) minim(e) necesare pentru evaluarea respectării cerințelor menționate:

Pentru contractele de achiziție de bunuri: executarea de livrări de tipul specificat

Criteriu selecție:

Referințe despre livrări specificate

Modalitatea de îndeplinire:

Ofertanții (... individuali sau Asocieri de...) trebuie să demonstreze principalele livrări de produse similare în ultimii 3 ani (perioada se va calcula prin raportare la data limită de depunere a ofertelor), conținând cantități, valori, perioade de livrare, beneficiari. Prag valoric minim solicitat:...

Cerința se va demonstra la nivelul unui contract sau a maxim 15 contracte de furnizare.

Prin contracte de furnizare de „produse similare” se înțelege livrarea de: aparate frigorifice (ex: combine, congelatoare, frigidere, lăzi frigorifice, vitrine frigorifice etc.) și/sau data logger.

(..)

La nivelul DUAE trebuie precizate informații cum ar fi: numărul și data contractului invocat drept experiență similară, tipul/categoriile de produse, valoarea și denumirea produsului contractat, beneficiarul contractului, ponderea și/sau activitățile pentru care a fost responsabil conform contractului, data și numărul documentului de recepție.

În formularul DUAE au fost înscrise de către... următoarele informații:

Descriere: Furnizare aparate frigorifice, pondere 1...%, document de recepție: recomandare nr....

Valoare:...

Moneda: RON

Data început: 15/03/...

Data sfârșit:...

Beneficiari:...

În cadrul documentelor suport DUAE a fost depusă recomandarea nr...., în care au fost detaliate toate facturile cu informații aferente despre produsele furnizate și valoarea lor, făcându-se trimitere și la nr. contractului încheiat între... și...

Urmare solicitărilor de clarificări ale autorității a fost depus contractul de vânzare-cumpărare nr...._..., încheiat între cele două societăți.

Având în vedere că nu a fost limitat modul de dovedire a cerinței privind experiența similară, ținând seama de faptul că a fost depusă recomandarea din partea beneficiarului care confirmă furnizarea corespunzătoare a produselor și în recomandare au fost cuprinse informații despre facturile aferente și valoarea lor, în completare fiind depus și contractul încheiat de părți, autoritatea contractantă nu avea motive să nu ia în considerare documentele.

De altfel, operatorul economic contestator nu a depus vreo minimă dovadă că nu ar fi fost livrate respectivele produse.

Astfel fiind, criticat se constată a fi nefondată.

Vizavi de aplicarea neunitară a criteriului privind utilizarea platformelor de monitorizare și existența serviciilor asociate rămân valabile cele de mai sus, Consiliul constatând că soluția propusă de asocierea câștigătoare nu presupune, ca în cazul celei ofertate de contestatoare, costuri suplimentare sau dependențe de alte platforme

și, în plus, s-a explicat mai sus modul de îndeplinire a cerinței de către produsul ofertat de câștigătoare a cerinței vizând comunicarea USB.

Un ultim set de critici aduse de... privește prețul neobișnuit de scăzut ofertat de asocierea... -....

Consiliul reține că, prin adresa nr....., s-au solicitat asocierii justificarea prețului neobișnuit de scăzut.

Raspuns nr...

În ceea ce privește solicitarea dvs. cu privire la justificarea pretului prezentat, având în vedere art. 210 și art. 209) din Legea 98/2016 privind achizițiile publice, coroborat cu art. 134 din H.G. nr 395/2016 privind normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice”, dorim să vă precizăm faptul că... a avut o cifră de afaceri de... în anul..., cifră de afaceri ce permite negocieri cu orice producător sau furnizor.

În aceste condiții... este lider în ceea ce privește negocierile cu acești diversi furnizori și producători, mai ales în ceea ce privește oferirea de produse în cantități mari, la preturi concurențiale. Preturile finale stabilite pentru produsele care fac parte din oferta noastră sunt datorate unor costuri care pot fi susținute din resursele proprii ale societăților.... nu beneficiază de avantaje economice sau ajutor de la stat.

De asemenea, având în vedere prezenta magazinelor... în majoritatea orașelor din România, gama extrem de variată a produselor oferite, cât și politica orientată către preturi scăzute, toate acestea întăresc condițiile deosebit de favorabile de care beneficiem.

Pentru o mai bună clarificare a celor de mai sus, vă transmitem fundamentarea economică a modului de formare a prețului pentru produsele oferite către dumneavoastră împreună cu următoarele documente justificative:

1. Oferta de pret de la producătorul.... pentru frigiderul
2. Oferta de pret de la producătorul..., LTD pentru datalogger ... TP5....

Au fost atașate ofertele de preț.

Față de cele de mai sus, în primul rând, trebuie subliniat că, întrucât suntem în prezența unui contract de furnizare produse, fundamentarea prețului pentru situația în care operatorul economic ofertant nu este producător se putea realiza prin intermediul ofertelor de preț, astfel cum s-a și întâmplat în cauză.

În al doilea rând, se remarcă faptul că, deși s-a asigurat accesul contestatoarei la documentele depuse de asocierea câștigătoare... a formulat criticile într-un mod general, formal, fără a identifica în concret care sunt deficiențele evaluării în raport cu fundamentarea transmisă și care sunt motivele pentru care nu puteau fi luate în considerare justificările transmise.

Ținând seama de cele reclamate în modul general din contestație, fără a minimaliza importanța ofertării unui preț justificat și care să privească toate componentele nu poate fi ignorat faptul că autoritatea contractantă a solicitat clarificări operatorului economic câștigător, cum s-a arătat anterior, răspunsurile considerându-le suficiente și concludente pentru a conchide că prețul a fost justificat.

Consiliul apreciază că o măsură de sancționare a autorității contractante cu anularea actelor întocmite nu se impune, dat fiind că nu a fost demonstrat de către... că prețul ofertat de asocierea câștigătoare

nu poate asigura îndeplinirea contractului la parametrii cantitativi și calitativi prevăzuți în caietul de sarcini.

Se reține că autoritatea contractantă are obligația să respecte principiul legal al eficienței utilizării fondurilor publice, iar nu să respingă o ofertă al cărei preț nu este neobișnuit de scăzut, este unul justificabil și nu influențează negativ executarea obligațiilor contractuale asumate. Chiar și în cazul unei oferte cu un preț aparent neobișnuit de scăzut, în lumina prevederilor legale în vigoare, contestatoarea trebuie să demonstreze că ofertanta reclamată nu poate asigura îndeplinirea contractului la parametrii impuși prin documentația pusă la dispoziție.

Simplul preț neobișnuit de scăzut al ei este o condiție obligatorie, *însă nu și suficientă*, legiuitorul impunând pe lângă aceasta și condiția ca ofertanta să nu poată asigura executarea corespunzătoare a contractului licitat, condiție a cărei îndeplinire trebuie probată de cel care o invocă. În speță, însă, contestatoarea nu aduce vreo dovadă plauzibilă din care să reiasă imposibilitatea asocierii... de a îndeplini obligațiile contractuale în forma în care și le-a asumat prin oferta depusă.

Este firesc ca ofertanții să practice prețuri cât mai reduse - la toate sau doar la unele elemente ale ofertei -, pentru a-și maximiza astfel șansele de a obține contractul supus licitației. Având structuri de costuri diferite, putând beneficia de economii de scară importante sau intenționând să își reducă marjele de profit pentru a putea penetra mai eficient pe piața..., sunt în măsură să elaboreze o ofertă competitivă și, în același timp, serioasă și fiabilă, de care autoritatea contractantă trebuie să țină seama.

Art. 210 din Legea nr. 98/2016 urmărește să prevină situațiile în care autoritatea atribuie contractul unui ofertant ce nu este în măsură să îl execute în limitele pe care și le-a asumat prin ofertă, dispoziția legală fiind edictată în favoarea autorităților contractante, pentru protejarea lor (respectiv a bugetelor publice pe care le gestionează și a serviciilor publice pe care le prestează).

În soluționare, Consiliul reține faptul că operatorii economici, în elaborarea ofertei financiare, trebuie să țină cont de toate prevederile legale în vigoare, nefiindu-le permis să propună prețuri care nu sunt rezultatul liberei concurențe sau care nu pot fi justificate, iar autoritățile contractante au obligația de a verifica dacă ofertele primite țin cont de toate actele normative incidente. Oferta depusă reprezintă angajamentul asumat de către ofertantă în scopul realizării obiectului contractului, iar prețul nu este un element pur formal, realitatea și sustenabilitatea lui trebuie să fie verificate de comisia de evaluare, în baza respectării principiilor asumării răspunderii, tratamentului egal și nediscriminării și confirmate de ofertanți prin documentele înaintate autorității contractante.

Justificarea prețului ofertat înseamnă prezentarea de elemente concrete de formare a prețului însoțite de documente care să conțină

costurile avute în vedere pentru îndeplinirea contractului în cauză și care să permită, în final, verificarea corectitudinii prețului ofertat.

În cazul analizat, autoritatea contractantă și-a îndeplinit obligațiile prevăzute de dispozițiile legale și a solicitat justificarea prețului ofertat, ulterior analizând răspunsul la clarificări și ofertele care au însoțit răspunsul.

Ținând seama de modul în care s-a solicitat prezentarea propunerii financiare, precum și de faptul că nu a fost demonstrată de către... imposibilitatea derulării în mod corespunzător a contractului la prețul ofertat de asocierea câștigătoare, Consiliul determină că sunt corecte concluziile comisiei de evaluare, constatându-se caracterul neîntemeiat al criticilor din contestație.

În considerarea celor prezentate, va fi respinsă, ca nefondată, contestația formulată de...

Fiind respinsă contestația, pentru motivele expuse, va fi admisă cererea de intervenție formulată de..., lider al asocierii... -....

Trecând la soluționarea celei de-a doua contestații formulate în cauză de..., Consiliul constată că, prin aceasta, sunt formulate critici împotriva deciziei de respingere a ofertei sale și a deciziei de desemnare câștigătoare a ofertei asocierii... -....

Prioritar, vizavi de excepția inadmisibilității sau rămânerii fără obiect a cererii de intervenție ca urmare a pasivității procesuale a autorității contractante, se reține că, prin concluziile scrise, achizitoarea a explicat că a înregistrat contestația în data de..., astfel că putea formula punctul de vedere până la data de.... La dosarul cauzei punctul de vedere a fost transmis, prin e-mail, în data de.... Cererea de intervenție a fost transmisă de... în data de.... Astfel fiind, termenul de 5 zile pentru transmiterea punctului de vedere a fost respectat de autoritate, cererea de intervenție fiind depusă ulterior, astfel că excepția va fi respinsă.

Pe fondul cauzei, în ceea ce privește oferta..., aceasta a fost respinsă, ca neconformă, în baza prevederilor art.215 alin.(5) din Legea nr. 98/2016 și art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016, cu modificările și completările ulterioare, comunicându-i-se, prin adresa nr....., următoarele:

i)nu satisface în mod corespunzător următoarele cerințe din caietului de sarcini privind specificațiile tehnice ale Data logger-ului ofertat:

In documentul Anexa 1 la....tehniceFrigidere+Data logger, autoritatea contractantă a precizat specificațiile solicitate pentru Data logger temperatura frigider - registrator de date pentru temperaturi, printre care:

1)Comunicare: USB sau echivalent

... consolidat..._Frigidere si data logger postat în SEAP în data de...: [CN1... /...18]

Raspuns.consolidat..._Frigidere și data logger_fs_sgn.pdf., autoritatea contractantă nu a acceptat „ soluția echivalentă, de monitorizare smart a temperaturii, bazată pe conexiune WiFi, în care datele sunt transmise către un server securizat (cloud) și pot fi accesate ulterior printr-o aplicație web de pe telefon, tabletă sau computer....", cerința privind comunicația USB vizând asigurarea unei conexiuni locale, directe, stabile și independente de infrastructuri externe de comunicații, care să permită accesul la datele înregistrate fără dependență de rețea wireless, conexiune internet, servere externe sau platforme software proprietare.

... tehnică s-a oferat:

"Comunicare:... din cadrul institutiei, care trimit date în fiecare minut, sunt afișați pe-ecranul de stare. Sistemul bazat pe cloud trimite SMS-uri, e-mailuri, aplicații mobile și notificări de apel către utilizatorii săi, în funcție de situațiile de alarmă. "

Soluția oferată utilizează un sistem de monitorizare bazat pe cloud, în cadrul căruia datele sunt transmise continuu prin infrastructură de rețea și gestionate prin servicii externe de comunicații și notificare.

... utilizați, conform celor declarate:

- transmit date în mod continuu;
- utilizează un sistem bazat pe cloud;
- riscul accesării datelor stocate de către terțe părți neautorizate;
- generează notificări prin SMS, e-mail, aplicații mobile și apeluri;
- presupun utilizarea unor servicii externe de comunicații și procesare a datelor.

Astfel, soluția oferată reprezintă un sistem de monitorizare online și alertare remote, bazat pe infrastructură cloud și servicii de comunicații externe, care implică servicii suplimentare de comunicații și notificare și care modifică fundamental arhitectura și modul de operare al produsului solicitat, fiind o soluție tehnică distinctă, bazată pe un alt principiu de funcționare și exploatare și care nu poate fi considerată echivalentă din punct de vedere funcțional și operațional cu cerința solicitată.

Ca urmare, comunicarea datelor înregistrate de către Data logger-ului oferat nu respectă răspunsul la solicitarea de clarificări și astfel, Data logger-ului oferat nu este conform specificațiilor tehnice solicitate în documentația de atribuire.

2) Stocarea datelor:

... consolidat..._..._Frigidere si data logger postat în SEAP în data de...: [CN1... /...18]_Raspuns.consolidat..._..._Frigidere și datalogger_fs_sgn.pdf., autoritatea contractantă nu a acceptat „ soluția echivalentă, de monitorizare smart a temperaturii, bazată pe conexiune WiFi, in care datele sunt transmise către un server securizat (cloud) și pot fi accesate ulterior printr-o aplicație web de pe telefon, tabletă sau computer...." cerința privind comunicația USB vizând asigurarea unei conexiuni locale, care permite transferul și păstrarea directă a datelor în infrastructura proprie a utilizatorului, fără utilizarea unor servicii externe de stocare și fără dependență de platforme cloud administrate de terți.

... tehnică s-a oferat: "Sistemul bazat pe cloud trimite SMS-uri, e-mailuri, aplicații mobile și notificări de apel către utilizatorii săi, în funcție de situațiile de alarmă." Astfel, stocarea, administrarea și accesarea datelor sunt bazate pe infrastructură cloud și servicii de comunicații externe administrate de producător prin care:

- stocarea și gestionarea datelor nu se realizează local, ci prin infrastructură externă;
- accesul la date depinde de disponibilitatea serviciilor cloud și a conexiunii de rețea;
- riscul accesării datelor stocate de către terțe părți neautorizate;
- funcționarea sistemului implică servicii suplimentare de comunicații și notificare, care implică costuri suplimentare frecvente având în vedere că versiunile de cloud se actualizează extrem de frecvent, actualizările fiind un proces continuu și automatizat și care nu pot fi considerate echivalente din punct de vedere tehnic și operațional cu cerința solicitată.

Ca urmare, stocarea datelor înregistrate de către Data logger-ului oferat și accesarea acestora nu respectă răspunsul la solicitarea de clarificări și astfel, Data logger-ului oferat nu este conform specificațiilor tehnice solicitate în documentația de atribuire.

ii)ofertantul nu deține certificare conform standardului... pentru partea din contract pe care o realizează:

La Secțiunea III....b) Standarde de asigurare a calitatii si de protectie a mediului din Fișa de date aferentă Anunțului de participare din SEAP, prin Clarificare_Oficiu_Erată_Automată_DF1....pdf-Clarificare generată automat ca armare a modificărilor aduse documentației de atribuire, publicată în SEAP în data de..., autoritatea contractantă a solicitat:

Documentele justificative care probează îndeplinirea cerinței vor fi prezentate de ofertantii clasați pe primele 3 locuri în clasamentul intermediar întocmit la finalizarea evaluării ofertelor: - certificat valabil la momentul prezentării, emis de un organism de certificare acreditate care să ateste respectarea de către operatorul economic a standardului... 9...1:....

În cazul depunerii unei oferte comune, fiecare asociat trebuie să dețină astfel de certificate, pentru partea din contract pe care o realizează."

Prin răspunsul din... la solicitarea de clarificări, ofertantul a prezentat adresa/... însoțită de certificatul... nr...., ce este emis pentru următoarele domenii de activitate - activități principale:

- comercializare și distribuție combustibil convențional și neconvențional cu grad redus de poluare,
- activități de transport mărfuri generale și mărfuri periculoase
- activități de laborator.
- comercializarea combustibililor gazoși, prin conducte,
- comercializare și depozitare bitum rutier și emulsie bituminoasă,
- producție bitum rutier și emulsie bituminoasă,
- activități de amestecare de motorină cu biodiesel,

din care nu reiese că ofertantul... este certificat pentru partea din contract pe care urmează să o realizeze, respectiv: comerț și livrare aparate electrocasnice/aparate electrice de uz casnic/alte mașini și echipamente (pentru frigidere industriale/comerciale), etc.

Ca urmare, ofertantul nu a făcut dovada implementării unui sistem de management al calității conform standardului SREN... pentru partea din contract pe care urmează să o realizeze, conform solicitării documentației de atribuire.

Precizări: În conformitate cu prevederile art.... din HG 395/2016, cu modificările și completările ulterioare:

„oferta are caracter obligatoriu, din punctul de vedere al conținutului, pe toată perioada de valabilitate stabilită de către autoritatea contractantă și asumată de ofertant”. Cu alte cuvinte, o ofertă rămâne valabilă astfel cum a fost depusă de ofertant pe durata prescrisă în documentația de atribuire.

În cadrul documentului Propunere tehnică - Formularul nr.... pus la dispoziție de către autoritatea contractantă, este precizat în mod clar:

" Precizări privind completarea Formularului de propunere tehnică:

- Ofertele care nu satisfac corespunzător cerințele din Caietul de Sarcini vor fi considerate NECONFORME.

Nerespectarea documentației de atribuire, nu reprezintă o abatere tehnică minoră, ci conduce la respingerea ofertei ca neconformă. Astfel, culpa de a prezenta o ofertă care nu respectă cerințele documentației de atribuire nu poate fi decât a operatorului economic care este răspunzător de modul în care întocmește oferta și care trebuie să înțeleagă solicitările autorității contractante și să răspundă în consecință acesteia, astfel încât oferta să fie completă și conformă cu solicitările autorității.

Având în vedere că:

1) oferta tehnică prezentată de către ofertant este incompletă, nefiind prezentate toate documentele care erau obligatorii să fie prezentate la ofertare, respectiv:

- Certificat de conformitate CE (emise de organisme notificate)/Declarație de conformitate CE emise de producător pentru echipamentele oferite care să ateste că acestea respectă cerințele UE,

- Raport de testare a capacității,

- Manual de utilizare în limba română,

- Fișa tehnică pentru frigiderul oferit,

- ... pentru Data logger-ul oferit, pentru: Frigider (minibar) model ... și registrator de date pentru temperaturi.

2) oferta tehnică prezentată nu respectă în mod corespunzător cerințele impuse în Caietul de sarcini privind Data logger-ul oferit, întrucât:

- comunicarea datelor: soluția oferită este bazată pe o infrastructură cloud și servicii de comunicații externe, care implică servicii suplimentare de comunicații și notificare și care modifică fundamental arhitectura și modul de operare al produsului solicitat fiind o soluție tehnică distinctă, bazată pe un alt principiu de funcționare și exploatare;

- stocarea datelor înregistrate, administrarea, analizarea și accesarea acestora ulterior: soluția oferită modifică fundamental modul de stocare, administrare și acces la datele înregistrate, introducând dependențe externe la un server securizat (cloud) prin conectare la internet care implică costuri suplimentare frecvente având în vedere că versiunile de cloud se actualizează extrem de frecvent, actualizările fiind un proces continuu și automatizat;

3) din certificatul... nr.... reiese că ofertantul nu este certificat pentru partea din contract pe care urmează să o realizeze, respectiv: comerț și livrare aparate electrocasnice/aparate electrice de uz casnic/alte mașini și echipamente (pentru frigidere industriale/ comerciale), etc.

În cele ce urmează, Consiliul se va pronunța asupra motivului de respingere vizând încărcarea incompletă în SEAP a propunerii tehnice.

Astfel, din accesarea folder-ului cuprinzând propunerea tehnică a societății..., astfel cum a fost transmis în format electronic de autoritatea contractantă, rezultă că a fost încărcat Formularul de propunere tehnică.

În finalul formularului s-a făcut mențiunea:

Anexe la... (parte integrantă din...)

1. Certificat de conformitate CE (emise de organisme notificate) / Declarație de conformitate CE emise de producător pentru echipamentele oferite care să ateste că acestea respectă cerințele UE,

2. Manual de utilizare în limba română;

3. Fișa tehnică în limba română care va cuprinde specificațiile tehnice ale fiecărui echipament cu utilizare medicală oferit, care va demonstra conformitatea cu cerințele Caietului de Sarcini.

4. Documentațiile tehnice care demonstrează îndeplinirea cerințelor din Caietul de Sarcini, certificate și semnate pentru conformitate cu originalul (cataloge, pliante, prospecte sau fișe/ cărți tehnice ale producătorului, manuale de utilizare etc.), însoțite de traducere autorizată în limba română, dacă este cazul.

5. Alte documente și informații relevante pentru evaluarea corespunzătoare a propunerii tehnice;

6. Opisul documentelor ofertei.

Însă aceste documente nu au fost depuse.

Așadar, documentele la care s-a făcut referire în propunerea tehnică și pe baza cărora urma a fi verificată îndeplinirea specificațiilor tehnice nu au fost depuse.

Astfel, în propunerea tehnică nu se regăsesc: Certificat de conformitate CE (emise de organisme notificate)/Declarație de conformitate CE emise de producător pentru echipamentele oferite care să ateste că acestea respectă cerințele UE, raport de testare a capacității, manual de utilizare în limba română, fișa tehnică pentru frigiderul oferit, sistem Ghid pentru Data logger-ul oferit, pentru: Frigider (minibar) model ... și registrator de date pentru temperaturi.

În cuprinsul contestației... a susținut că a parcurs toate etapele tehnice necesare încărcării și transmiterii... în sistemul electronic. Dovada certă și incontestabilă a transmiterii datelor o constituie Recipisa electronică generată în mod automat de platforma SICAP la momentul finalizării operațiunii de depunere. Acest înscris electronic atestă o trasabilitate și o secvențialitate matematică neîntreruptă a numerelor de ordine alocate fișierelor transmise de subscrisă, fiind alocate în mod succesiv poziții de la numărul de ordine... până la numărul de ordine 46.

Faptul că interfața de vizualizare pusă la dispoziția Autorității Contractante prezintă o lipsă a fișierelor aferente pozițiilor intermediare cuprinse între numerele de ordine 31 și 44 reprezintă o disfuncționalitate tehnică majoră de indexare și stocare a bazei de date a platformei naționale, un eveniment tehnic imprevizibil ce se circumscrie cazului fortuit și care înlătură de drept culpa operatorului economic.

Pentru lămurirea situației ivite, prin adresa nr....., Consiliul a solicitat Autorității pentru... să comunice, dacă... a depus, în cadrul secțiunii dedicate propunerii tehnice, documentele de suport ale acesteia, respectiv certificatul CE, raportul de testare, FTS, manualul de utilizare în limba română și ghidul Data logger-ului. Totodată, s-a cerut

să se comunice dacă platforma SEAP a întâmpinat dificultăți tehnice în data de....

Autoritatea pentru... a răspuns cu adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., în care a arătat următoarele: La nivelul procedurii de atribuire mai sus menționate, societatea... (...), a efectuat o singură acțiune de adăugare și salvare document de ofertă tehnică în data de... ora 14: 23, în secțiunea specifică Documente de ofertă tehnică, care corespunde fișierului denumit formular propunere tehnica onac.pdf.p7s, căruia sistemul i-a atribuit codul unic de document [CN1... /...44]. Totodată, precizăm că în secțiunea Documente de ofertă tehnică nu se regăsesc alte fișiere sau documente, distincte de fișierul menționat anterior, cu denumirea „certificat CE”, „raport de testare”, „FTS”, „manual de utilizare în limba română” ori „ghidul Data logger-ului”.

În data de... platforma SEAP a funcționat la parametri tehnici optimi, neexistând impedimente de ordin tehnic care să afecteze accesul utilizatorilor la SEAP sau utilizarea acestuia.

Accesând în... de... documentul [CN1... /...44], ca și autoritatea contractantă, Consiliul constată depunerea formularului de propunere tehnică, fără anexele acestuia. Autoritatea pentru... a confirmat că nu au fost depuse alte documente.

În aceste condiții, în mod corect, a fost respinsă oferta..., propunerea tehnică prezentată fiind incompletă.

Contrar susținerilor autoarei contestației, autoritatea contractantă nu avea obligația să solicite clarificări, întrucât, potrivit art. 134 alin. (5) din normele metodologice aprobate prin... nr...., obligația există pentru clarificările formale sau de confirmare, ceea ce nu este cazul în speță.

Completarea propunerii tehnice cu documentele mai sus amintite ar presupune o completare semnificativă a ofertei care nu poate fi acceptată, întrucât ar fi condus la încălcarea principiului tratamentului egal și avantajarea operatorului economic.

Situația descrisă nu se încadrează nici la categoria abaterilor tehnice minore nici la vicii de formă, dat fiind că nu există o abatere cantitativă a propunerii tehnice care ar putea fi cuantificată și nu putem vorbi despre un viciu de formă de formă, astfel cum este definit la art. 135 alin. (3) din normele metodologice aprobate prin... nr...., întrucât în discuție nu sunt erori sau omisiuni din cadrul unui document a căror corectare/completare este susținută în mod neechivoc de sensul și de conținutul altor informații existente inițial în alte documente prezentate de ofertant sau a căror corectare/completare are rol de clarificare sau de confirmare, nefiind susceptibile de a produce un avantaj incorect în raport cu ceilalți participanți la procedura de atribuire, ci de lipsa integrală a unor documente esențiale în evaluarea ofertei.

În plus, nu au existat riscuri de transmitere legate de imposibilitatea tehnică a sistemului electronic, după cum rezultă din adresa Autorității pentru..., astfel că sunt aplicabile prevederile art. 125 din normele metodologice potrivit cărora *Riscurile transmiterii ofertei, inclusiv forța majoră sau cazul fortuit, cad în sarcina operatorului economic care transmite respectiva ofertă.*

În ambianța celor de mai sus, se constată că în mod corect oferta... a fost respinsă, depunând o ofertă incompletă.

În plus, Consiliul constată a fi corect reținut și motivul de respingere legat de lipsa certificatelor... pentru partea din contract pe care urmează să o execute.

Astfel, se reține că, prin fișa de date a achiziției, s-au solicitat, la cap. III.....b) Standarde de asigurare a calitatii si de protectie a mediului - Informatii si/sau nivel(uri) minim(e) necesare pentru evaluarea respectarii cerintelor mentionate, următoarele:

Certificate emise de organisme independente cu privire la standardele de asigurare a calității

Criteriu selectie:

Certificate emise de organisme independente despre standarde de asigurare a calității

Modalitatea de indeplinire:

Ofertanții vor prezenta, pentru activitatea principală, dovada implementării unui sistem de management al calității în conformitate cu...u echivalent, sau alte probe sau dovezi prezentate de operatorul economic respectiv, în măsura în care probele/dovezile prezentate confirmă asigurarea unui nivel corespunzător al managementului calității.

Modalitatea de îndeplinire: Se va completa DUAE de către operatorii economici participanți la procedura de atribuire.

Documentele justificative care probează îndeplinirea cerinței vor fi prezentate doar de către ofertantul clasat pe primul loc în clasamentul intermediar întocmit la finalizarea evaluării ofertelor:

- certificat valabil la momentul prezentării, emis de un organism de certificare acreditate care să ateste respectarea de către operatorul economic a standardului....

În cazul depunerii unei oferte comune, fiecare asociat trebuie să dețină astfel de certificate, pentru partea din contract pe care o realizează.

În urma solicitărilor de clarificări ale autorității contractante... a depus certificatul nr.... valabil până la data de..., privind respectarea condițiilor standardului ISO 9...1:... pentru domeniile: Comercializare și distribuție combustibil convențional și neconvențional cu grad redus de poluare. Activități de transport mărfuri generale și mărfuri periculoase. Activități de laborator. Comercializarea combustibililor gazoși, prin conducte. Comercializare și depozitare bitum rutier și emulsie bituminoasă. Producție bitum rutier si emulsie bituminoasă. Activități de amestecare de motorină cu biodiesel.

Cum a reținut și autoritatea contractantă, din documentul prezentat, rezultă că ofertantul nu este certificat pentru ceea ce urmează să execute, respectiv: *comerț și livrare aparate electrocasnice/aparate electrice de uz casnic/alte mașini și echipamente (pentru frigidere industriale/comerciale) etc.*

Prin contestație s-a susținut că certificatul atestă implementarea sistemului de management al calității pentru activitatea principală de furnizare și distribuție de echipamente (laborator), însă contrar susținerilor acesteia domeniul este "Activități de laborator", nu furnizare echipamente de laborator.

Rolul certificatului ISO este demonstrarea sistemului calității de la nivelul operatorului economic. Or, câtă vreme s-a solicitat ca în cazul unei asocieri fiecare asociat să trebuie să dețină o astfel de certificate, pentru partea din contract pe care o realizează, în cazul unui ofertant unic acesta execută integral contractul având ca obiect furnizare

echipamente (frigidere). Certificarea sistemului calității pentru domeniile enumerate în certificatul prezentat nu prezintă vreo relevanță pentru autoritatea contractantă raportat la obiectul contractului.

Consiliul concluzionează asupra respingerii în mod corect a ofertei..., pentru motivele mai sus cercetate, astfel că nu va mai fi analizat și motivul de respingere a ofertei legat de modul de îndeplinire a cerinței "comunicare USB", caracterul neconform neputând fi modificat.

În ceea ce privește oferta desemnată câștigătoare, rămân valabile cele mai sus reținute în soluționarea contestației formulate de..., vizavi de excepția lipsei de interes invocată de intervenientă, și, de asemenea, rămân valabile cele de mai sus, în sensul în care au fost aduse critici formale și generale referitoare la prețul ofertat de asocierea... -... și nu a fost dovedită imposibilitatea derulării contractului la prețul propus.

În considerarea celor prezentate, va fi respinsă, ca nefondată, contestația....

În consecință, va fi respinsă cererea de obligare a autorității contractante la plata a cheltuielilor efectuate cu soluționarea contestației. De altfel, contestatoarea nu a depus dovezi în susținerea cererii.

Fiind respinsă contestația, pentru motivele expuse, va fi admisă cererea de intervenție formulată de..., lider al asocierii... -....

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

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

Respinge cererea de obligare a autorității contractante la plata a cheltuielilor efectuate cu soluționarea contestației formulată de....

În temeiul art. 64 Cod procedură civilă, încuviințează în principiu cererile de intervenție formulate de..., lider al asocierii... -..., și le admite.

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

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

PREȘEDINTE,

MEMBRU,

MEMBRU,