str. Stavropoleos nr. 6, sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980,
tel. +40-21-3104641, tel. +40-21-3104670, fax. +40-21-3104642,
e-mail: office@cnsc.ro, www.cnsc.ro, http://portal.cnsc.ro

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 sub nr...., depusă de..., cu... în....., ..., et...., camera... județul..., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator..., privind procedura simplificată organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect ..., de..., cu... *în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat:*

- admiterea contestației și anularea comunicării privind rezultatul procedurii nr.... din... și a raportul procedurii nr.... /..., precum și a procesului-verbal de evaluare a propunerilor... la care aceasta face trimitere, în partea privind respingerea ofertei sale, clasamentul ofertelor și desemnarea ofertei câștigătoare;
- obligarea autorității contractante la reevaluarea... a contestatoarei, cu declararea ei admisibilă, reluarea procedurii de la etapa evaluării propunerilor... și emiterea unui nou raport al procedurii, cu comunicarea noului rezultat;
- indicarea limitelor reevaluării: oferta contestatoarei, etapa evaluării propunerilor..., stabilirea clasamentului după criteriul prețului cel mai scăzut;
- în subsidiar, obligarea autorității contractante la solicitarea de clarificări... societatea sa înainte de o nouă decizie;
- încuviințarea cererii de suspendare a procedurii de atribuire, formulată separat și înaintată concomitent autorității contractante;
- accesul la documentele dosarului constituit la Consiliu și dreptul de a depune concluzii scrise.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care... critică decizia autorității contractante de respingere a ofertei sale, ca neconformă, comunicată prin adresa nr.... din... și raportul procedurii nr.... /..., solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul "….pdf", postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare simplificat nr..... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit în SEAP de... orice persoană interesată. Consiliul apreciază că sintetizarea de mai sus nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare, prin intermediul SEAP, întreaga contestație. Desigur, motivarea completă va fi avută în vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

Pe de altă parte, constrângerile ce țin de celeritatea soluționării cauzelor de... Consiliu (art. 24 din legea remediilor), pe fondul suprapunerii pe rol a mai multor dosare, inclusiv de complexitate notabilă, nu permit alocarea unei perioade nelimitate de timp pentru sintetizarea și redarea concisă în considerente a tuturor susținerilor părților, constrângeri de care inclusiv acestea trebuie să țină seama.

Prin adresa nr....., anexată contestației, contestatoarea a solicitat suspendarea procedurii până la soluționarea contestației.

Prin adresa înregistrată la Consiliu cu nr...., contestatoarea a informat Consiliu că nu se poate prezenta la studiu.

Prin adresa nr...., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de..., solicitând respingerea ca nefondată și neîntemeiată.

1. Autoritatea contractantă precizează că achiziția publică a fost aprobată de ordonatorul său de credite și inclusă în Lista obiectivelor de investiții pe anul 2026 cu finanțare integrală de la bugetul de stat pentru.... Includerea în Lista obiectivelor de investiții pe anul 2026 cu finanțare integrală de la bugetul de stat pentru..., aprobată de ordonatorul principal de credite din cadrul Ministerului Finanțelor și înregistrată la... sub nr.... s-a făcut în baza Notei de fundamentare a..., ...nr...., în care s-a stabilit următorul buget estimativ:

Direcția... - 1 buc. X...

Administrația... - 1 buc. x...

... - 1 buc.x....

2. Având in vedere cele prezentate mai sus, a menționat în documentația de atribuire, respectiv în referatul de necesitate nr...., în Strategia de contractare, Secțiunea 2 pct...., în fișa de date, pct. II.... și în Nota din subsolul formularului... anexat la Formularul 5 FORMULAR DE OFERTĂ..., o singură valoare estimată a achiziției:..., fără..., detaliată astfel:

	Valoare	Valoare

	estimata lei fara...	estimata lei cu...
... Direcția... - 1buc ...: Mun....., nr.... 2, județul...; Servicii incluse: -demontarea generatorului existent la...; - instalare și punere în funcțiune; - mentenanta în perioada de garanție.	....	...
... Administrația... - 1buc ...: Mun....., nr...., județul.... Servicii incluse: - instalare și punere în funcțiune; - mentenanta în perioada de garanție	....	...
... - 1buc ...: Mun...., biv...., nr...., județul.... Servicii incluse: - instalare și punere în funcțiune; - mentenanta în perioada de garanție.	....	...
Total	....	...

iar specificațiile tehnice au fost mentionate în caietul de sarcini nr.....

3. Prin urmare, autoritatea contractantă susține că a precizat valorile stabilite pentru fiecare locație prin nota de fundamentare și Lista obiectivelor de investitii pe anul 2026 cu finanțare integrală de la bugetul de stat pentru..., aducând la cunoștința tuturor posibililor ofertanți faptul că furnizarea celor 03 bucăți generatoare electrice implicau pentru fiecare locație în parte, atât caracteristici tehnice diferite, cât și activități conexe stabilite prin caietul de sarcini.

4. În situația în care posibilii ofertanți, după vizualizarea documentației de atribuire postată în SEAP (fișa de date, caiet de sarcini, formulare), aveau neclarități privind valoarea estimată a achiziției și a detalierii acesteia pentru fiecare din cele trei locații raportat la echipamentele cu caracteristici net diferite pe fiecare locație, exista posibilitatea solicitării de clarificări la documentația de atribuire înainte de data limită de depunere a ofertelor, mențiune făcută atât în strategia de contractare la punctul 1, cât și în fișa de date la punctul I.3, punând la dispoziție formularul 13 Solicitare de clarificări.

Întrucât niciunul dintre ofertanti nu a solicitat nicio clarificare la documentația de atribuire înainte de data limită de depunere a ofertelor și ceilalți ofertanți cu excepția contestatoarei, au formulat ofertele... astfel încât s-au încadrat în valoarea estimată a achiziției, inclusiv a valorilor detaliate pe fiecare sediu, autoritatea consideră că nu se justifică precizările contestatoarei de la pct. 4 din contestație.

6. Referitor la propunerea... și structura acesteia depusă de contestatoare, autoritatea precizează că fiecare dintre ofertanți își formulează propria ofertă.

7. De asemenea, achizitoarea precizează că pe parcursul evaluării tuturor ofertelor, comisia de evaluare a uzat de dreptul prevăzut la art. 209 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 de a solicita clarificări în cazul în care informațiile sau documentele prezentate de... operatorii economici au fost incomplete sau eronate sau în cazul în care le-au lipsesc anumite documente, cu respectarea principiilor tratamentului egal și transparenței.

În cazul contestatoarei, comisia de evaluare a solicitat clarificări privind documentul constituirii garanției de participare, deoarece în cuprinsul documentului s-a constatat o neconcordanță, o eroare privind data emiterii și data valabilității garanției de participare.

În cazul... depuse de contestatoare, comisia de evaluare nu a constatat nicio posibilă situație care ar necesita solicitarea de clarificări, iar comisia de evaluare nu are dreptul ca prin clarificările/completările solicitate să determine apariția unui avantaj evident în favoarea unui ofertant/candidat, întocmirea ofertei... inclusiv completarea formularelor de oferta financiara și a anexelor la acestea cad în sarcina fiecărui ofertant.

8. Conform prevederilor art. 3 alin. (1) lit. z) din Legea nr. 98/2016, documentația de atribuire cuprinde cerințele, criteriile, regulile și alte informații necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și explicită cu privire la cerințe sau elemente ale achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire, inclusiv specificațiile tehnice ori documentul descriptiv, condițiile contractuale propuse, formatele de prezentare a documentelor de... candidați/ofertanți, informațiile privind obligațiile generale aplicabile. Detalierea valorii estimate cu sume estimate stabilite pentru fiecare din cele 03 generatoare necesare pentru cele trei sedii, detaliere menționată în fișa de date, la Secțiunea IV...., pag 12, cât și în formularul de oferta... - pag 2 al Centralizatorului..., puse la dispoziția ofertanților reprezentau informații necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și explicită cu privire la sumele alocate pentru toate produsele și operațiunile necesare fiecărei locații.

Autoritatea contractantă consideră că sunt corecte precizările din raportul procedurii, "În temeiul prevederilor art. 215 alin 5 din Legea nr 98/2016, având în vedere faptul că... nu a respectat cerințele prezentate în documentele achiziției respectiv precizările din formularul de ofertă pus la dispoziție de autoritatea contractantă, comisia de evaluare a stabilit că oferta prezentată de.... este neconformă. (...) Oferta prezentată de.... este respinsă în temeiul art. 137 alin 1 din HG 395/2016".

9...., achizitoarea arată că a precizat în raportul procedurii că... nu a respectat cerințele prezentate în documentele achiziției, respectiv precizările din formularul de oferta pus la dispoziție de autoritatea contractantă. Conform prevederilor art. 215 alin. (1) și alin. (2) lit. b) din Legea nr 98/2016, autoritatea contractantă informează fiecare ofertant cu privire la deciziile luate în ceea ce privește rezultatul selecției și rezultatul procedurii, iar în cadrul comunicării privind rezultatul procedurii are obligația de a cuprinde fiecărui ofertant respins, motivele concrete care au stat la baza deciziei de respingere a ofertei sale. Analiza în detaliu o

ofertelor... a fost precizată în Procesul-verbal nr.... ... /..., detalii transpuse în comunicările... ofertanți.

De asemenea, autoritatea contractantă susține că motivele concrete care au stat la baza deciziei de respingere a ofertei contestatoarei au fost precizate în detaliu și cu trimitere la articolele din lege, în comunicarea nr... /..., postată în SEAP în data de.... Prin urmare, motivele invocate de contestatoare sunt nefondate și neîntemeiate.

Prin adresa nr...., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a transmis documentele necesare soluționării contestației în format letric și electronic, pe suport stick.

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

În vederea atribuirii contractului având ca obiect .....*,* în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura simplificată, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr.....

Din informațiile anunțului de participare simplificat amintit, s-a reținut că valoarea estimată a contractului de furnizare este de..., fără..., criteriul de atribuire este prețul cel ma*i scăzut, iar data lim*ită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru..., ora …:....

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii de atribuire, comunicat prin adresa nr.... din... și Raportul procedur*ii nr.... /..., prin care oferta sa a fost respi*nsă ca neconformă... a depus contestația în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea a constituit cauțiunea în... de..., conform art. 611 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de..., la data de....

În ceea ce privește cererea de studiere a dosarului cauzei a fost admisă solicitarea contestatoarei... de studiere, însă la invitația adresată privind studierea dosarului cauzei, contestatoarea nu a data curs.

Înainte de a proceda la analiza pe fond a aspectelor sesizate de societatea contestatoare, Consiliul găsește util expunerea câtorva elemente din cadrul documentației de atribuire, menite să înlesnească înțelegerea ei, cât și să îi circumstanțieze soluționarea.

Descrierea obiectului contractului de furnizare supus procedurii de atribuire în cauză se regăsește în fișa de date la pct*. II.... Descrierea achiziției...:*

II.... Descrierea succinta a contractului sau a achizitiei/achizitiilor

-Furnizarea a 03 bucati generatoare electrice pentru sediile..... si..., conform referatului de necesitate nr.... si Caietului de sarcini nr.... intocmit de Serviciul..., … din cadrul.... incluse: -demontarea generatorului existent la..., - instalare si punere in functiune si - mentenanta in perioada de garantie, pentru cele 3 buc. generatoare.

valoarea estimată a fost astfel comunicată:

II....) Valoarea totala estimata:

Valoarea estimata fara...:..., …; Moneda: RON

Consiliul apreciază a fi relevante precizările din cadrul fișei de date referitoare la modul de elaborare a... tehnice și a..., respectiv:

IV.… Modul de prezentare al…:

Actul prin care operatorul economic își manifesta vointa de a se angaja din punct de vedere juridic în relatia contractuala cu autoritatea contractanta, îl reprezinta formularul de oferta.

Formularul de oferta va fi elaborat conform formularului 5.

Propunerea... va fi criptată în sistemul electronic SEAP, in rubrica special dedicată "Oferta..." si reprezinta valoarea totală a ofertei exprimată în lei, fără..., cu maxim două zecimale, înscrisă în formularul de oferta precum și următoarele documente:

1. Formularul de... incluzând toate informațiile solicitate;
2. Centralizator de prețuri /buc;

... va elabora propunerea... astfel încât aceasta să furnizeze toate informațiile necesare cu privire la diversele condiții... și comerciale legate de formarea prețului ofertat (cum ar fi prețuri unitare aplicabile, exprimate în Lei, fără...), astfel încât să se poată proba asigurarea realizării tuturor activităților, cel puțin la nivelul calitativ solicitat prin caietul de sarcini, în marja prețului ofertat...., intră în obligația ofertanților să demonstreze, la prima cerere scrisă a comisiei de evaluare, faptul că au prevăzut în cadrul ofertei resurse... suficiente pentru a îndeplini toate activitățile ce trebuie întreprinse de aceștia pentru a-și îndeplini în mod corespunzător obligațiile în cadrul contractului.

Lipsa formularului de ofertă, precum si a anexelor la aceasta, conform formularelor, reprezintă lipsa..., respectiv lipsa actului juridic de angajare în contract, ceea ce poate atrage încadrarea ofertei în categoria ofertelor inacceptabile.

Valoarea ofertei... se va incadra in valoarea estimata de autoritatea contractanta.

Documentele de fundamentare a valorii... vor fi semnate cu semnatură electronică extinsă, bazată pe un certificat calificat, eliberat de un furnizor de servicii de certificare acreditat în condițiile legii și vor fi depuse prin mijloace electronice, fiind încărcate într-o secțiune dedicată a portalului SEAP, iar conținutul acestora va fi vizibil comisiei de evaluare după decriptarea....

Note:

• oferta are caracter obligatoriu din punctul de vedere al conținutului, pe toată perioada de valabilitate de 90 zile de la data depunerii ofertei, stabilită de... autoritatea contractantă și asumată de ofertant.

• propunerea... va cuprinde formularul de ofertă care va avea în anexe fundamentarea detaliată a prețului total ofertat.

• in cazul in care in urma stabilirii clasamentului final conform criteriului de atribuire, comisia de evaluare constata ca ofertele clasate pe primul loc au preturi egale, autoritatea contractanta va solicita clarificari prin intermediul SEAP, in vederea incarcarii electronice de catre operatorii economici de documente care contin noi preturi in sensul imbunatatirii ofertei initiale.

• evaluarea ofertelor se va realiza prin compararea propunerilor... în conformitate cu prev. Caietului de sarcini al achizitiei.

Criteriul de atribuire este pretul cel mai scazut aplicat asupra valorii totale a ofertei, dintre ofertele admisibile. In cazul in care in urma stabilirii clasamentului final conform criteriului de atribuire, comisia de evaluare constata ca ofertele clasate pe primul loc au preturi egale, autoritatea contractanta va solicita clarificari prin intermediul SEAP, in vederea incarcarii electronice de catre operatorii economici de documente care contin noi preturi in sensul imbunatatirii ofertei initiale.

Termen de valabilitate a ofertei: 90 zile de la data limita stabilita pentru depunerea ofertelor.

Valoarea totala estimata este detaliata astfel:

... - 1buc - valoare estimata=... fara...

...: Mun....., nr...., judetul...;

Servicii incluse:

-demontarea generatorului existent la...;

- instalare și punere în funcțiune;
- mentenanta în perioada de garanție.

... Administrația... - 1buc - valoare estimata=... fara...

...: Mun....., nr...., judetul....

Servicii incluse:

- instalare și punere în funcțiune;
- mentenanta în perioada de garanție

... - 1buc - valoare estimata=... fara...

...: Mun...., blv...., nr...., judetul....

Servicii incluse:

- instalare și punere în funcțiune;
- mentenanta în perioada de garanție

Achizitoarea a pus la dispoziția operatorilor economici și *Formularul 5 -... de prețuri:*

...
denumirea entitatii contractante și adresa completă)

Data întocmirii....
Data până la care oferta este valabilă...

Nr crt	...	... comerciala produs	Cantitate(buc.)	Pret unitar lei fara...
1	... - 1buc ...: Mun....., nr...., judetul...; Servicii incluse: -demontarea generatorului existent la...; - instalare și punere în funcțiune; - mentenanta în perioada de garanție.		...	
2	... Administrația... - 1buc ...: Mun....., nr...., judetul.... Servicii incluse: - instalare și punere în funcțiune; - mentenanta în perioada de garanție.		...	
3	... - 1buc ...: Mun...., blv...., nr...., judetul.... Servicii incluse: - instalare și punere în funcțiune; - mentenanta în perioada de garanție.		...	
	Valoare totala oferta, lei fara...			
	Valoare totala oferta, lei cu...			

Semnătura și ștampila ofertantului....
Ofertant (semnătură autoriză)

Nota:
Oferta financiara se va incadra in valoarea estimata de autoritatea contractanta detaliata astfel:

	Valoare estimata lei fara...	*Valoare estimata lei cu...*
... - 1buc *...: Mun....., nr...., judetul...;* *Servicii incluse:* *-demontarea generatorului existent la...;* *- instalare și punere în funcțiune;* *- mentenanta în perioada de garanție.*	....	...
... Administrația... - 1buc *...: Mun....., nr...., judetul....* *Servicii incluse:* *- instalare și punere în funcțiune;* *- mentenanta în perioada de garanție*	....	...
... - 1buc *...: Mun...., blv...., nr...., judetul....* *Servicii incluse:* *- instalare și punere în funcțiune;* *- mentenanta în perioada de garanție.*	....	...
Total	....	...

Potrivit actului de comunicare nr.... din... achizitoarea a reținut următoarele motive în decizia de respingere a ofertei contestatoarei:

În conformitate cu prevederile art. 214, alin. (1) din Legea nr. 98/2016, prin prezenta vă comunicam urmatoarele:

În urma analizei... depuse de..., s-a constatat ca in cuprinsul detalierii ofertei, valoarea ofertei pentru obiectivul... Direcția... ..... este de..., pentru obiectivul... Administrația ... este de..., pentru obiectivul... este de... iar autoritatea contractanta a alocat, pentru fiecare din cele trei locații unde se vor monta cele 3 generatoare electrice care fac obiectul prezentei achiziții, cate o suma

maxima de 107... fara... si acest fapt a fost precizat in documentația de atribuire si in formularul de oferta pus la dispoziție tuturor ofertanților.

... din subsolul formularului de oferta, autoritatea contractanta a mentionat detalierea valorii totale estimate a achizitei in suma de ... fara..., alocand pentru fiecare dintre cele trei generatoare electrice necesare in cele trei locații, suma maxima de.... tei fara....

.... nu a tinut cont de aceste precizări privind sumele maxime alocate pe fiecare obiectiv ale autoritatii contractante si a ofertat o suma mult mai mare pentru obiectivul... Direcția... .....

Conform prevederilor art. 215 alin 5 din Legea nr 98/2016, oferta este considerată neconformă dacă nu respectă cerințele prezentate în documentele achiziției.

Prin urmare, in temeiul prevederilor art. 215 alin 5 din Legea nr 98/2016, avand in vedere faptul ca... nu a respectat cerințele prezentate in documentele achiziției respectiv precizările din formularul de oferta pus la dispoziție de autoritatea contractanta, comisia de evaluare a stabilit ca oferta prezentata de.... este neconforma.

In temeiul prevederilor art. 137 alin 1 din HG 395/ 2016, autoritatea contractanta are obligația de a respinge ofertele inacceptabile, neconforme și neadecvate. Prin urmare oferta depusa de.... este respinsa ca fiind neconforma.

Din economia celor redate se reține faptul că membrii comisiei de evaluare au respins oferta... depusă de... ca fiind neconformă, pe considerentul că ofertanta nu a respectat valorile estimate defalcate pentru cele 3 generatoare privind sumele maxime alocate pe fiecare obiectiv ale autoritatii contractante și a ofertat o suma mult mai mare pentru obiectivul... Direcția... ....., respectiv:

Sediu	**Preț ofertat, lei fără...**	**... „detaliată" de autoritate**	**Diferență**
... (...5 kVA, cu demontare)	.....	....	+...,
... (165 kVA)	.....	....	....
... (50 kVA)	.....	....	-...,
Total	.....	...,	-...,

Analizând criticile aduse de contestatoare se reține faptul că argumentul decisiv avut în vedere de... în favoarea netemeiniciei respingerii ofertei se bazează pe faptul că nicio clauză a documentației de atibuire nu prevede că depășirea sumelor aferente celor 3 locații atrage respingerea ofertei.

Contestatoarea a mai susținut că standardul aplicabil... este cel privind fondurile disponibile pentru contract, astfel repartizarea prețului total între poziții rămâne o decizie comercială a ofertantului, iar autoritatea contractantă, care nu a comunicat vreo fundamentare a sumelor pe sediu, nu poate solicita o*fertanților să le respecte ca limite de admisibilitate.*

În replică la cele reclamate achizitoarea a invocat faptul că a precizat valorile stabilite pentru fiecare locație prin No*ta de fundamentare s*i Li*sta obiectivelor de investitii pe anul 2026 cu finanțare integrala de la bugetul de stat p*entru..., aducând la cunoștința tuturor ofertantilor faptul ca furnizarea celor 3 bucati generatoare electrice implicau pentru fiecare locație in parte, atat caracteristici tehnice diferite, cât și activități conexe stabilite prin caietul de sarcini. A adăugat și faptul că detalierea valorii estimate cu sume estimate stabilite pentru fiecare din cele 3 generatoare necesare pentru cele

trei sedii, este menționata în fișa de date la secțiunea IV...., cât și în formularul de oferta... - pag 2 al Centralizatorului..., *puse la dispoziția ofertanților. Astfel*, concluzia la care ajunge achizitoarea este aceea că aspectele consemnate reprezentau informații necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și explicită cu privire la sumele alocate de autoritatea contractanta pentru toate produsele si operațiunile necesare fiecărei locații.

Din examinarea documentației de atribuire Consiliul constată că niciunde nu se regăsește vreo cerință vizavi de respectarea valorilor defalcate comunicate ale celor 3 generatoare, sub sdancșiunea respingerii ofertelor.

Autoritatea contractantă a invocat faptul că depășirea valorilor individuale pe fiecare reper conduce la nerespectarea prevederilor art. 215 alin. (5) din Legea nr 98/2016, potrivit cărora oferta este considerată neconformă dacă nu respectă cerințele prezentate în documentele achiziției.

În lipsa unei mențiuni clare în sensul că *depășirea valorii estimate pentru fiecare generator în parte conduce la respingerea ofertei*, achizitoarea nu poate aplica reguli și sancțiuni în faza de evaluare.

Este adevărat că achizitoarea a comunicat valorile defalcate fiecare din cele 3 generatoare necesare pentru cele trei sedii, însă acest aspect nu conduce la sancționarea ofertei prezentate pe considerentul depășirii uneia dintre sume, însă contrar celor argumentate de autoritatea contractantă, așa cum a susținut și contestatoarea, documentația de atribuire nu plafonează expres prețurile defalcate (prin clauze producătoare de excludere), astfel că autoritatea contractantă nu poate respinge oferta pe motiv că s-au depășit valorile estimate pe repere, atâta timp cât prețul total global se încadrează în bugetul total alocat.

Potrivit legislației privind achizițiile... operatorii economici se bucură de deplina libertate de a-și stabili strategia comercială și politica de prețuri. Autoritatea contractantă are dreptul și obligația de a verifica dacă prețul total oferit este unul real și sustenabil (să nu fie neobișnuit de scăzut în sensul legii), însă nu are dreptul legal de a impune bareme sau limite valorice fixe pe elementele individuale de cost (profit, transport, manoperă, instalare).

Ofertanții dispun de deplină libertate comercială în configurarea prețurilor pe elementele componente. Faptul că generatorul nr.... și generatorul nr.... au prețuri mai mici decât estimările interne ale achizitoarei este compensat de prețul mai ridicat al generatorului nr..... Ceea ce interesează din punct de vedere legal este prețul total ce va fi plătit din fonduri..., ori acest preț total se încadrează în valoarea estimată globală.

Față de susținerile achizitoarei, contestatoarea a formulat susțineri apreciate de Consiliu ca fiind credibile și judicioase:

Repartizarea prețului între poziții ține de libertatea comercială a ofertantului, iar autoritatea nu poate transforma o simplă repartizare aritmetică într-o condiție de admisibilitate. Nu au fost solicitate clarificări cu privire la caracterul obligatoriu al sumelor pe sediu și autoritatea nu a publicat nicio precizare în acest sens.

(...)

... cere, pentru fiecare sediu, denumirea comercială a produsului și un preț unitar distinct. Cu excepția notei informative privind detalierea valorii estimate, formularul nu conține un plafon pe poziție și nu prevede sancțiunea depășirii.

Repartizarea prețului total între poziții rămâne o decizie comercială a ofertantului, iar autoritatea contractantă, care nu a comunicat vreo fundamentare a sumelor pe sediu, nu poate cere ofertanților să le respecte ca limite de admisibilitate. Dacă documentația ar fi ambiguă, ambiguitatea nu poate fi imputată ofertantului

(...)

Standardul aplicabil... este cel privind fondurile disponibile pentru contract. Potrivit art. 133 alin. (3) din HG nr. 395/2016, propunerea... trebuie să se încadreze în fondurile care pot fi disponibilizate pentru îndeplinirea contractului de achiziție publică respectiv și să nu se afle în situația art. 210 din Lege (preț neobișnuit de scăzut). Depășirea valorii estimate este reglementată distinct, ca ipoteză de inacceptabilitate, în art. 215 alin. (4) din Legea nr. 98/2016 și art. 137 alin. (2) lit. e)-f) din HG nr. 395/2016: referința este valoarea estimată comunicată prin anunțul de participare simplificat, iar oferta este inacceptabilă numai dacă prețul fără... depășește această valoare și, fie nu există posibilitatea disponibilizării de fonduri suplimentare (lit. e)), fie, deși există, se constată că acceptarea ofertei nu este posibilă în condițiile lit. f). Or, valoarea comunicată prin anunțul de participare simplificat este de..., iar prețul total al contestatoarei este de..., cu...% sub aceasta. Nu există depășire, iar autoritatea contractantă nu ar fi avut nevoie de fonduri suplimentare.

Neconformitatea presupune încălcarea unei cerințe, iar comisia de evaluare nu a indicat-o.

Singura cerință pe care achizitoarea a prevăzut-o a vizat:

Valoarea ofertei... se va incadra in valoarea estimata de autoritatea contractanta.

Așadar deși au fost precizate valorile estimate defalcate pe componente, nu s-a impus respectarea obligatorie a acestora, pe fiecare element component în parte, cu aplicarea unei sancțiuni pentru nerespectare.

Astfel, în lipsa unor constrângeri exprese impuse autorității/entității contractante prin acte normative specifice [ex. hotărâre de guvern privind aprobarea condițiilor de implementare a programului/a contractului de finanțare care să conțină prevederi exprese privind valoarea maximă (valoarea eligibilă) a fondurilor ce pot fi alocate de finanțator pentru diverse linii bugetare din cadrul bugetului proiectului] nu se poate reține justificarea că autoritatea contractantă este obligată să se încadreze în valorile defalcate comunicate.

Consiliul constată că achiziția de generatoare electrice implică atât o componentă de echipament (bunul propriu-zis), cât și componente accesorii (transport la locație, descărcare, racordare, punere în funcțiune, instruire, mentenanță și suport). În lipsa unor dispoziții legale contrare, modul în care... alege să își distribuie costurile (de pildă, integrând parțial costul logisticii în prețul de achiziție de la producător sau acceptând un profit minimal pentru a intra pe o piață nouă) reprezintă un element de oportunitate economică ce aparține exclusiv privatului.

Așa cum a susținut și contestatoarea, ceea ce este de interes pentru achizitoare, având... suport legal, în condițiile în care oferta corespunde cerințelor caietului de sarcini și documentației de atribuire, este ca prețul inclus de operatorul economic în propunerea... să nu depășească valoarea totală estimată, prețul propus să fie justificat și să fie rezultatul liberei concurențe.

Autoritatea contractantă nu poate sancționa ofertanta contestatoare în baza unei cerințe care nu a fost precizată expres în cuprinsul documentației de atribuire.

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.... 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" (... din 10 octombrie....., C-336/12, EU: C:...:..., punctul 40, și... din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU: C:...:..., punctele 42 și..... din 2 iunie....., C-.../15, EU: C:...: 404, punctul 39)".

..., 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 transparență - 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... din 6 noiembrie..., Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU: C:...:..., punctul 44 și jurisprudența citată)".

Aceeași instanță de la Luxemburg a statuat că obligația de transparență are ca scop în special să garanteze că este înlăturat riscul de arbitrar din partea autorității contractante (... de Justiție a... în cauza... și alții, C-599/10, EU: C: 2012:..., punctul 25, precum și jurisprudența acolo citată).

Așadar, din coroborarea celor expuse, rezultă obligația autorității contractante de a aplica întocmai cerințele impuse, în cazul de față, propunerea financiara trebuie să se încadreze în fondurile care pot fi disponibilizate pentru îndeplinirea contractului de achizitie publica respectiv, precum si, sa nu se afle in situatia prevazuta la art. 210 din Legea privind achizitiile... nr.....

Aceeași abordare a îmbrățișat și ANAP în cadrul... *privind utilizarea de limite procentuale pentru anumite elemente de preț în formularul de... unde s-au precizat, între altele* și următoarele:

Astfel, referitor la dreptul autorităților/entităților contractante **de a impune limite valorice sau procentuale aferente valorii anumitor operațiuni/activități din cadrul..., având în vedere jur**isprudența existentă și luând în considerare prevederile legale în vigoare, putem concluziona că:

- legislația achizițiilor... are preve**deri exprese doar** ceea în ceea ce privește stabilirea, de... autoritatea/entitatea contractantă, a valori**i totale estimate a contractului; nu exi**stă **prevederi legale care să** ofere dreptul autorității/entității contractante de a imp**une limite/praguri valorice/procentuale pentru anumite operațiuni/activități/componente din cadrul...;**

- prevederile legale **nu permit respingerea unei oferte în situația în care se depășesc limitele valorice pentru anumite activități,** dar oferta se încadrează în valoarea totală estimată comunicată prin anunțul de participare;

- legislația prevede că valorile **devizului general stabilite la momentul elaborării studiului de fezabilitate** (atât valoarea totală, cât și valoarea pe capitole, linii de deviz și

obiecte) **au doar un caracter estimativ** și impune ca devizul general să fie actualizat de... autoritatea/entitatea contractantă în conformitate cu valorile rezultate în urma procedurii deachiziție publică. Ast**fel, în lipsa unor constrângeri exprese impuse autorității/entității contractante prin acte normative specifice (e**x. hotărâre de guvern privind aprobarea condițiilor de implementare a programului/a contractului de finanțare care să conțină prevederi exprese privind valoarea maximă (valoarea eligibilă) a fondurilor ce pot fi alocate de finanțator pentru diverse linii bugetare din cadrul bugetului proiectului), nu **se poate reține justificarea că autoritatea/entitatea contractantă este obligată să se încadreze în valorile capitolelor subcapitolelor și obiectelor din devizul general elaborat la nivelul studiului de fezabilitate/DALI;**

- **în lipsa unor dispoziții legale contrare**, operatorul economic **are dreptul de a stabili atât cheltuielile indirecte, cât și profitul pe care intenționează să îl obțină, pe baza propriilor analize, în funcție de managementul propriu;**

- ceea ce interesează, având... suport legal, în condițiile în care oferta corespunde cerințelor caietului de sarcini și documentației de atribuire, este c**a prețul inclus de operatorul economic în propunerea... să nu depășească valoarea totală estimată, prețurile propuse să fie justificate și să fie rezultatul liberei concurențe;**

- **limitarea valorică/procentuală a valorii unei anumite activități/lucrări din cadrul..., în scopul evitării încărcării frontale a... de... ofertanți, are eficiență redusă. Pentru a contracara utilizarea unor astfe**l de practici de... ofertanți, se recomandă ca autoritățile/entitățile contractante să elaboreze și să utilizeze condiții de plată/grafice de plăți care să asigure operatorilor economici un flux de numerar adecvat;

- nu în ultimul rând, trebuie avut în vedere faptul că, din punct de vedere juridic, un contract, fie el rezultat în urma aplicării unei proceduri de achiziții..., prevede doar un preț care să fie plătit de achizitor, contr**actantului neputându-i-se impune condiții care țin de sursele de finanțare a contractului și/sau de disponibilitatea acestora la un moment dat.**

Cu titlu jurisprudențial în același sens s-a pronunțat Consiliu și în *Decizia nr..../…/... din...:*

[Așa cum a susținut și contestatoarea din analiza documentației de atribuire (caietul de sarcini și fișa de date a achiziției) se poate concluziona că, deși achizitoarea a precizat la c*ap II... Descrierea achiziției... modul* in care a fost stabilita valoarea estimată si din ce este alcatuita aceasta, însă fără a obliga sau impune ofertanților sa se încadreze pe liniile bugetare indicate din acest motiv autoritatea contractană nu a evidentiat vreun paragraf din cadrul documentației de atribuire in care se mentioneaza ca ofertanții sunt obligați sa respecte liniile bugetare.

Este firesc, mai cu seamă în perioade de criză economică, 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, cum s-a arătat anterior. 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 de referință, ar fi în măsură să facă o ofertă competitivă și, în același timp, serioasă și fiabilă, de care autoritatea contractantă trebuie să țină seama.

Singura cerință pe care achizitoarea a prevăzut-o a vizat că pr*opunerea financiara trebuie să se încadreze în fondurile care pot fi disponibilizate pentru îndeplinirea contractului de achizitie publica respectiv, precum si, sa nu se afle in situatia prevazuta la art. 210 din Legea privind achizitiile... nr.....*

Așadar deși au fost precizate valorile estimate defalcate pe componente, nu s-a impus respectarea obligatorie a acestora.

Astfel, în lipsa unor constrângeri exprese impuse autorității/entității contractante prin acte normative specifice (ex. hotărâre de guvern privind aprobarea condițiilor de implementare a programului/a contractului de finanțare care să conțină prevederi exprese privind valoarea maximă (valoarea eligibilă) a fondurilor ce pot fi alocate de finanțator pentru diverse linii bugetare din cadrul bugetului proiectului), nu se poate reține justificarea că autoritatea contractantă este obligată să se încadreze în valorile capitolelor subcapitolelor și obiectelor din devizul general elaborat la nivelul studiului de fezabilitate/DALI;

În lipsa unor dispoziții legale contrare, operatorul economic are dreptul de a stabili atât cheltuielile indirecte, cât și profitul pe care intenționează să îl obțină, pe baza propriilor analize, în funcție de managementul propriu.

(...)

Împrejurarea că propunerea... elaborată de contestatoare pentru unele capitole bugetare depășesc estimările proiectantului din devizul general nu este de natura a conduce la concluziile la care au ajuns membrii comisiei de evaluare și nu conduce la sancționarea ofertei depuse, atâta vreme cât, așa cum a explicat și contestatoarea cu ocazia răspunsului transmis, valoarea pe fiecare linie bugetară este rezultatul rulării listelor de cantități întocmite de... proiectant și puse la dispoziție ofertanților, nicăieri in cuprinsul documentației de atribuire nu regăsește cerința ca ofertele sa se încadreze pe linii bugetare și faptul că daca pretul pe o linie bugetara este mai mare, prețul pentru altă linie bugetară mai mic decât cel propus de proiectant, iar oferta depusa se situează la...% din valoarea estimată.]

În același sens este de amintit D*ecizia nr..../…/…/... fiind r*elevant de redat următoarele considerente:

Contrar celor concluzionate de achizitoare, Consiliul conchide că explicațiile furnizate de asociere răspund exigențelor unui răspuns concludent, potrivit art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016.

În stabilirea acestei soluții, Consiliul stabilește că divergența care trebuie lichidată ține de interpretarea rigorilor documentației de atribuire în referire la modalitatea de structurare a... și sancțiunea aplicabilă în caz de nerespectare a acestei modalități.

Astfel, în lumina rigorilor caietului de sarcini, mai sus redate, sancțiunea respingerii ofertei, ca neconformă, este legată direct de acțiunea de încadrare a valorii totale neeligibile și eligibile.

Ori, asocierea... s-a încadrat atât în valoarea totală a cheltuielilor eligibile prin consemnarea sumei de... (... potrivit caietului de sarcini), cât și valoarea cheltuielilor neeligibile prin consemnarea sumei de... (... potrivit caietului de sarcini) iar finanțarea nerambursabilă nu este expusă niciunei depășiri a sumelor eligibile aprobate - finalitatea pentru care a fost instituită cerința este pe deplin atinsă.

Autoritatea contractantă nu a prevăzut în mod expres extinderea sancțiunii respingerii pentru depășirea valorilor pe fiecare componentă în parte. Faptul că textul face trimitere la un tabel care, pe lângă totaluri, conține și linii intermediare pe capitole (..., 2.....) nu extinde automat sancțiunea respingerii la nivelul componentelor.

Dacă autoritatea contractantă ar fi dorit ca și valorile pe componente să fie plafoane maxime sub sancțiunea respingerii, avea obligația să precizeze explicit în text.

Principiul transparenței impune ca toate cerințele procedurii de atribuire să fie formulate în mod clar, precis și univoc.

O clauză care definește sancțiunea prin raportare la valoarea totală a cheltuielilor eligibile și neeligibile, dar..., indică valori maxime eligibile și neeligibile pe fiecare componentă, nu este clară și precisă. În acest caz, ambiguitatea trebuie interpretată în favoarea ofertantului (in dubio pro reo).

Relevanță în soluționare prezintă și răspunsul Autorității de Management pentru... -... nr...., depus în fața Consiliului ca mijloc probator, care la interpelarea asocierii contestatoare, a susținut (răspunsul nr....) că pentru capitolele din devizul general - Anexa 5 - cheltuieli eligibile nu există plafoane procentuale sau valorice.

În raport de cele anterior precizate motivul reținut de achizitoare în decizia de respingerea a ofertei..., nu poate fi reținut de Consiliul în soluționare ca fiind întemeiat.

Constatându-se faptul că respingerea ofertei pe motivul neconformării cu estimările pe componente, care nu au caracter obligatoriu, reprezintă o încălcare a principiului tratamentului egal și proporționalității, evaluarea realizată de achizitoarea a înregistrat abateri de la cadrul legal motiv pentru care se impune reevaluarea..., fiind conformă, sub aspectul încadrării în valoarea estimată totală, urmând a stabili clasamentul prin raportare strict la cerințele prevăzute în cadrul documentației de atribuire și la criteriul de atribuire stabilit, prețul cel mai scăzut.

Recapitulând aspectele anterior redate se impune anularea rezultatului evaluării și reevaluarea în ceea ce privește oferta..., de la etapa evaluării...,

cu respectarea celor precizate în motivare, în termen de 15 zile de la primirea prezentei.

Art. 1 alin. (4) din normele aprobate prin... Guvernului nr.... statuează că autoritatea contractantă este responsabilă pentru modul de atribuire a contractului de achiziție publică/acordului-cadru, cu respectarea tuturor dispozițiilor legale aplicabile, deci și a regulilor de elaborare a proceselor-verbale și a rapoartelor comisiei de evaluare, inclusiv în ceea ce privește concluziile verificărilor de ordin tehnic sau financiar.

Analiza actului atacat al autorității contractante, din punctul de vedere al legalității și temeiniciei, s-a efectuat prin prisma motivelor invocate de societatea contestatoare, în acord cu principiul disponibilității care guvernează și procedura...-jurisdicțională în fața Consiliului [art. 26 alin. (2) partea introductivă din legea remediilor și art. 9 alin. (2) C. proc. civ. - obiectul și limitele procesului sunt stabilite prin cererile și apărările părților]. Cu privire la aspectele care nu au format obiectul contestației, răspunderea juridică pentru declararea câștigătoare a unei anumite oferte revine autorității contractante, ținută de lege să verifice și să stabilească modul de îndeplinire de... ofertant/ofertă a tuturor cerințelor de calificare și specificațiilor tehnice stabilite în documentația de atribuire.

Solicitarea contestatoarei privind suspendarea procedurii de atribuire a rămas fără obiect urmare a pronunțării deciziei Consiliului și, în temeiul art. 22 și art. 23 din Legea nr. 101/2016....

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

În temeiul art. 22 și art. 23 din Legea nr. 101/2016, respinge, ca rămasă fără obiect, cererea de suspendare a procedurii de atribuire, formulată de....

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) 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, admite, în parte contestația formulată de..., în contradictoriu cu....

Anulează, în parte, *Procesul-verbal nr.... ... /... privind evaluarea propunerilor..., inclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile tehnice, inclusiv Raportul* procedurii *nr.... /..., în secțiunea dedicată evaluării of*ertei....

Obligă... la reevaluarea ofertei..., de la etapa evaluării..., cu respectarea celor precizate în motivare, în termen de 15 zile de la primirea prezentei.

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... alte persoane vătămate, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.