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 cu nr...., depusă de..., cu sediul în..... nr**.**..., bl. -, et...., cam 1..., înmatriculată la... sub nr...., având..., reprezentată legal de..., administrator, privind procedura de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului de Furnizare tractor cu remorcă, cod... Tractoare (Rev.2), de..., cu sediul în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă*, contestatoarea a solicitat:* anularea raportului procedurii nr.... și a comunicării nr.... privind rezultatul evaluării ofertei sale ca inacceptabilă și neconformă și, pe cale de consecință, respinsă; în principal, constatarea admisibilității și conformității ofertei sale; în subsidiar, obligarea autorității contractante la reluarea procedurii și reevaluarea ofertei sale prin considerarea informațiilor și documentelor constituind oferta depusă ca fiind conformă în dovedirea cerințelor documentației de atribuire, în speță a punctului 4 alin. (7) din caietul de sarcini nr....; anularea tuturor actelor procedurii anterioare, concomitente și/sau subsecvente raportului procedurii nr...., ce fundamentează adoptarea măsurilor din raportul procedurii nr.... și din comunicarea nr.... privind rezultatului procedurii de atribuire în ceea ce privește respingerea ofertei sale; obligarea autorității contractante la continuarea și finalizarea procedurii în raport de oferta sa, declarată admisibilă și conformă, cu respectarea prevederilor legale.

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 rezultatul procedurii de atribuire, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea consideră că, în mod greșit, a fost evaluată propunerea sa tehnică și respinsă oferta ca inacceptabilă și neconformă.

În fapt, oferta sa a fost declarată inacceptabilă și neconformă deoarece "*Caietul de Sarcini impunea în mod expres ca atelierul service să fie deținut de către furnizor (ofertant)*", conform comunicării nr..... Prevederea "expresă" cu ajutorul căreia autoritatea contractantă își justifică propria culpă este identificată la pct. 4 Atribuțiile și responsabilitățile părților din cadrul caietului de sarcini nr.....

Autoritatea contractantă nu indică în mod expres titlul de deținere, ci folosește cuvântul "deținut" în mod generic.

Contestatoarea arată că, atât la nivelul propunerii tehnice, cât și în cadrul răspunsului din data de..., a precizat clar și fără echivoc modul în care are acces la atelierul de service autorizat de producător/importator, prin:

1) Autorizația vânzare și service încheiată la data de... între..., în calitate de unic importator în România, și contestatoare, în calitate de reprezentant autorizat în România,

2) Acord de punere la dispoziție încheiat la data de... între..., în calitate de unic importator în România al brandului..., și contestatoare, în calitate de reprezentant autorizat în România.

Cât privește cerința în sine și interpretarea extrem de restrictivă dată de autoritatea contractantă, supune atenției următoarele:

i) Contractul ce face obiectul procedurii este unul exclusiv de furnizare, fapt dovedit de modul în care autoritatea contractantă a descris obiectul procedurii în anunțul de participare.

Într-un astfel de contract, obligația principală a furnizorului este livrarea fizică a produselor conform parametrilor tehnici ceruți.

Asigurarea mentenanței și a reparațiilor pe parcursul perioadei de garanție reprezintă o obligație accesorie, post-vânzare, care decurge direct din garanția comercială obligatorie a produsului. Ea decurge natural din calitatea de distribuitor sau partener al importatorului oficial. Activitățile de service din perioada de garanție nu reprezintă o execuție de părți din contract, ci un mecanism post-vânzare de asigurare a calității utilajului livrat. Astfel, serviciile de service în perioada de garanție reprezintă o obligație post-vânzare asumată de către furnizor, iar apelarea la rețeaua autorizată a producătorului/importatorului nu transferă calitatea de subcontractant către acele unități service. Introducerea obligatorie în DUAE ca subcontractanți a tuturor entităților din rețeaua tehnică de suport ar reprezenta o barieră artificială în calea.... Dovada îndeplinirii cerințelor privind service-ul se poate face prin orice mijloc legal (contract de prestări servicii, acord de colaborare etc.). Solicitarea ca operatorul economic să dețină în proprietate exclusivă sau să aibă angajat direct personalul service, refuzând acordurile comerciale valide, reprezintă o interpretare

restrictivă ce aduce atingere dreptului de participare al distribuitorilor autorizați.

Comisia de evaluare a realizat o confuzie juridică majoră, tratând activitatea de service ca pe o prestare de servicii independentă. Un distribuitor de utilaje are dreptul legal și comercial de a vinde un bun și de a garanta asistența tehnică prin rețeaua oficială a importatorului, fără a fi obligat să dețină în proprietate directă sau în organigramă un atelier de mecanică agricolă.

ii) Prevederea din caietul de sarcini: *Atelierul service autorizat de producător/importator, deținut de furnizor, trebuie să se găsească în proximitatea municipiului... e*ste, în fapt, o cerință de capacitate și nu o cerință tehnică, așa cum ar trebui să prevadă un caiet de sarcini de furnizare produse. Fiind o cerință de capacitate, aceasta trebuia să fie solicitată la cap. III..... Capacitatea tehnică și/sau profesională din cadrul anunțului de participare fiind supus rigorilor paragrafului Criterii privind capacitatea din cadrul Legii nr.....

În lipsa unei astfel de cerințe la nivelul anunțului de participare, criteriile de calificare și criteriile de selecție care se regăsesc în caietul de sarcini ori în documentația descriptivă și care nu sunt prevăzute în anunțul de participare/simplificat/de concurs sunt considerate clauze nescrise, conform art. 30 alin (6) din cadrul HG nr. 395/2016.

De vreme ce fișa de date a procedurii CN1... nu a impus operatorilor economici să prezinte dovezi de proprietate directă asupra unui service în... în faza de calificare, evaluarea acestui aspect ca element de calificare ascuns în caietul de sarcini este profund nelegală.

Prin autorizațiile/acordurile depuse... a garantat autorității contractante că tractorul ofertat va beneficia de service autorizat RAR, cu mașini de intervenție proprii și specialiști la fața locului (... și Brăila), îndeplinind perfect scopul caietului de sarcini. Decizia de respingere este pur formală, nelegală și bazată pe o calificare juridică greșită a relației dintre ofertant și importatorul oficial.

Contestatoarea consideră că respingerea ofertei sale pe baza unei interpretări pur formale și inventate de comisie, fără temei în textul legii, încalcă principiul transparenței, al proporționalității și cel al asigurării concurenței eficiente (art. 2 din Legea nr. 98/2016).

Astfel, decizia de respingere a ofertei depuse de... este vădit nelegală, fiind fundamentată pe o calificare juridică greșită a contractului, pe aplicarea unor cerințe nescrise în fișa de date și pe solicitarea nefondată de a declara importatorul oficial ca subcontractant.

Față de toate aceste argumente, solicită admiterea contestației astfel cum a fost formulată, anularea deciziei de respingere și reevaluarea ofertei sale și declararea ei conformă și acceptabilă.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul ”[CN1... /...093]... semnat.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...., autoritatea contractantă solicită Consiliului să respingă toate capetele

de cerere din contestația formulată în cadrul acestei proceduri ca nefondată și să mențină ca temeinice și legale atât raportul procedurii înregistrat la... sub nr...., cât și actele subsecvente încheiate.

Prezintă istoricul procedurii și arată că, prin adresa nr.... (postată în SEAP în aceeași dată), au fost solicitate clarificări de la....

Prin răspunsul transmis... declară că serviciile de service se vor realiza de importatorul.... Ofertantul a prezentat acordul de punere la dispoziție și... din data de..., încheiat între... și..., autorizația tehnică RAR pentru... și extras din certificatul constatator din care reiese punctul de lucru din sat.....

În ceea ce privește autorizația tehnică RAR nr.... deținută de..., aceasta nu se mai află în perioada de valabilitate, așa cum se observă de pe verso acesteia, aceasta apărând ca fiind valabilă doar în anul....

Avându-se în vedere zona de administrare a A.B.A...., prin caietul de sarcini, achizitoarea a solicitat în mod expres ca atelierul service autorizat de producător/importator deținut de furnizor să se găsească în proximitatea municipiului Iași, ceea ce reprezintă o cerință critică pentru garantarea continuității activității de gospodărire a apelor și a bunei funcționări a utilajelor achiziționate din fonduri publice.

Din analiza documentației depuse, comisia de evaluare a constatat că... nu deține în mod direct capacitatea tehnică de a asigura service-ul, arătând că acesta va fi realizat de către o entitate juridică distinctă (...).

Cadrul legal privind achizițiile publice reglementează în mod strict și limitativ modalitățile prin care un operator economic poate angaja resursele unei terțe entități pentru îndeplinirea cerințelor din caietul de sarcini. Astfel, entitatea care asigură service-ul trebuia declarată oficial fie ca subcontractant (art.... din Legea nr. 98/2016), fie ca terț susținător tehnic (art. 182 din Legea nr. 98/2016). Pentru oricare dintre aceste forme, era obligatorie depunerea în SEAP a formularelor specifice: acordul de subcontractare/angajamentul ferm de susținere și DUAE completat separat pentru acea firmă.

Un acord simplu de colaborare (în situația de față adresa prin care... menționează ca va asigura lucrările de service în perioada garanție și post garanție pentru echipamentele furnizate de...) reprezintă o convenție bipartită (între... și...), care guvernează doar raporturile lor comerciale private. În baza acestui document, firma de service nu are nicio obligație legală sau contractuală directă față de autoritatea contractantă. Dacă pe durata garanției tractorul sau remorca suferă o defecțiune majoră, autoritatea nu ar deține nicio pârghie juridică prin care să poată remedia fără costuri suplimentare defecțiunea.

În concluzie, prin prezentarea unui document lipsit de valoare juridică în sistemul achizițiilor publice, contestatoarea nu a demonstrat că deține capacitatea tehnică de a asigura service-ul și asistența tehnică în condițiile impuse de caietul de sarcini. Pe cale de consecință, comisia de evaluare a aplicat în mod corect dispozițiile legale, respingând oferta ca neconformă și inadmisibilă.

Așadar, ofertantul nu a demonstrat îndeplinirea cerinței de la pct. 4, alin. (7) din caietul de sarcini, nici în oferta inițială și nici în urma solicitării de clarificări nr.....

Comisia de evaluare a considerat răspunsul neconcludent și a declarat oferta inacceptabilă în temeiul articolului 134 alin. (5) din anexa la HG nr. 395/2016 și neconformă în temeiul articolului 137 alin. (3) lit. a) din Anexa la HG nr. 395/2016; a decis respingerea ofertei.

Documentele necesare soluționării cauzei au fost transmise prin adresa nr. ACZ/13031/..., înregistrată la Consiliu sub nr.....

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului de Furnizare tractor cu remorcă, cod... T*ractoare (Rev.2), prin publica*rea în SEAP a anunțului de participa*re* nr..... Din informațiile anunțului de participare amintit s-a reținut că valoarea estimată a contractului de furnizare este de..., fără TVA, criteriul de atribuire este cel mai bun raport-calitate preț, iar data limită de depunere a ofertelor a fost *stabilită pentru..., ora 15:...*.

Nemulțumită de respingerea ca inacceptabilă și neconformă a ofertei sale... a înaintat contestația înregistrată la Consiliu cu nr...., solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

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

Trecând la soluționarea contestației, Consiliul constată că aceasta este îndreptată împotriva deciziei de respingere a ofertei..., motivele respingerii comunicate cu adresa nr. ACZ/ 12236/... fiind următoarele: în urma evaluării ofertei depuse la procedura de atribuire mai sus menționată, oferta dumneavoastră a fost declarată inacceptabilă în temeiul articolului 134 alin. (5) din Anexa la HG nr. 395/2016, și neconformă în temeiul articolului 137 alin. (3) lit. a) din Anexa la HG nr. 395/2016, întrucât nu respectă cerințele prevăzute in documentația de atribuire (pct. 4, alin. 7 din Caietul de Sarcini).

Caietul de Sarcini impunea în mod expres ca atelierul service să fie deținut de către furnizor (ofertant). Din documentația transmisă și din răspunsul dumneavoastră la solicitarea de clarificare nr...., rezultă că activitatea de service urmează să fie realizată de către o altă entitate, respectiv importatorul oficial.... Deși ați invocat capabilitățile tehnice ale importatorului (...), societatea dumneavoastră nu a nominalizat acest operator economic ca subcontractant în cadrul ofertei inițiale, astfel încât să puteți beneficia în mod legal de resursele și dotările acestuia.

În soluționare se reține că, în caietul de sarcini, la cap. 4. *Atribuțiile și responsabilitățile Părților*, s-a solicitat:

Furnizorul trebuie să facă dovada că este autorizat de producător sau de către importatorul oficial din România pentru vânzarea și **servisarea acestui produs** (tractor) cu document dedicat pe care să fie trecut numărul de anunț SEAP. **Atelierul service autorizat de producător / importator, deținut de furnizor, trebuie să se găsească în proximitatea municipiului Iași.**

Totodată, la cap.... Servicii de mentenanță, s-a prevăzut:

Mentenanța preventivă trebuie înțeleasă ca totalitatea operațiunilor de întreținere și reparație ale unui echipament/produs care se efectuează pe parcursul ciclului de viață al acestuia, la intervale regulate cu scopul de a asigura funcționarea optimă a echipamentului/produsului, pentru a reduce riscurile de defectare și de deteriorare.

**Furnizorul <u>trebuie să dețină cel puțin o unitate service specializată</u> în domeniu, autorizată de către RAR, care să poată asigura pe toată perioada garanției și post garanției, realizarea mentenanței vehiculelor, respectiv realizarea operațiilor de întreținere și reparații.**

Unitatea service autorizată trebuie să dispună de personal de specialitate și să dețină dotările și - experiența necesară efectuării operațiunilor service aferente.

Prin adresa nr...., autoritatea contractantă a solicitat operatorului economic următoarele:

1. Având în vedere punctul.... alineat 2 din Caietul de Sarcini: „Furnizorul trebuie să dețină cel puțin o unitate service specializată în domeniu, autorizată de către RAR, care să poată asigura pe toată perioada garanției și post garanției, realizarea mentenanței vehiculelor, respectiv realizarea operațiilor de întreținere și reparații. Unitatea service autorizată trebuie să dispună de personal de specialitate și să dețină dotările și experiența necesară efectuării operațiunilor service aferente", vă rugăm să clarificați cum îndepliniți această cerință.

2. Având în vedere punctul 4 alineat 7 din Caietul de Sarcini: ”Atelierul service autorizat de producător/importator, **deținut de furnizor**, trebuie să se găsească în proximitatea municipiului Iași", vă rugăm să clarificați cum îndepliniți această cerință.

Ofertanta a răspuns următoarele:

1. [...]

Asa cum am aratat in cadrul propunerii tehnice depuse, unitatea service specializată în domeniu, autorizată de către RAR, care va asigura pe toată perioada garanției și post garanției, realizarea mentenanței vehiculelor, respectiv realizarea operațiilor de întreținere și reparații de care dispunem este unitatea... situate in TARLA 30, PARCELA 2/2/2/2,, JUDEȚUL... autorizata RAR CU Autorizația Tehnica nr.... Aceasta unitate dispune de un număr de 8 tehnicieni service, fiecare tehnician fiind dotat cu mașina de interventie service proprie si avand posibilitate de deplasare la locație solicitata de client. Acest sediu si numărul de tehnicieni îndeplinește solicitarea pct...., alineat 2 din caietul de sarcini.

Pentru inlaturarea oricărui dubiu, anexam ACORDUL DE PUNERE LA DISPOZIȚIE... din data de... incheiat intre... si....

... de punere la dispoziție... din data de... incheiat intre... si..... își exprimă acordul expres, ferm și neechivoc ca... să utilizeze unitățile de service și capacitățile aferente acesteia în scopul îndeplinirii obligațiilor ce îi revin în cadrul procedurii

de achiziție. Locațiile prezentului acord sunt valabile pentru:

- sediul din DN2B, km 118,...., acolo unde... deține

un service la toate standardele... precum si autorizat RAR cu numărul autorizației

..., dar si cu autorizatia RAR atașata, si un număr de 8 tehnicieni service, flecare tehnician fiind dotat cu mașina de interventie service proprie si avand posibilitate de deplasare la locație solicitata de client. Acest sediu si numărul de tehnicieni îndeplinește solicitarea pct...., alineat 2 din caietul de sarcini.

*Referitor: 2. Având în vedere punctul 4 alineat 7 din Caietul de Sarcini: „Atelierul service autorizat de producător/ importator, deținut de furnizor, trebuie să se găsească în proximitatea municipiului Iași", vă rugăm să clarificați cum îndepliniți această cerință.*

... de punere la dispoziție... din data de... încheiat intre... si..... își exprimă acordul expres, ferm și neechivoc ca... să utilizeze unitatile de

service și capacitățile aferente acesteia în scopul îndeplinirii obligațiilor ce îi revin în cadrul procedurii de achiziție. Locațiile prezentului acord sunt valabile pentru:

- sediul din DN28, nr....., acolo unde... deține un service la toate standardele... si un număr de 5 tehnicieni service, fiecare tehnician fiind dotat cu mașina de interventie service

proprie si avand posibilitate de deplasare la locație solicitata de client. Acest sediu si numărul de tehnicieni îndeplinește solicitarea pct. 4, alineat 7 din caietul de sarcini.
Subliniem faptul ca... este IMPORTATOR al tractoarelor...
in..., astfel cum am aratat in cadrul propunerii tehnice.
In completarea celor doua adrese de mai sus, menționam ca aria geografica a sediului A.B.A -... exista si centrul regional Vaslui, centrul regional Botoșani si centrul regional central din Ilfov care pot răspunde imediat la orice solicitare service, prezentul acord de... fiind valabil si pentru acestea.

În acordul de punere la dispoziție și..., încheiat între..., în calitate de importator, și..., în calitate de reprezentant, s-au prevăzut, între altele:

….

Este de amintit ș faptul că, în propunerea tehnică, ofertanta a depus autorizația de vânzare și service încheiată între cele două societăți în care se menționează următoarele:

…..

Analizând cele de mai sus, Consiliul constată că... nu deține o unitate de service specializată, astfel cum s-a cerut la cap.... din caietul de sarcini, documentația depusă făcând dovada că unitatea de service este deținută de....

Contractul încheiat între cele două societăți *de punere la dispoziție și... de că*tre... a unității service nu putea fi considerat un înscris pentru dovedirea deținerii unității se**rvice, fi**i**nd doar un contr**act care acordă dreptul de a utiliza unitățile service unde serviciile vor fi prestate de....

Mențiunile din caietul de sarcini referitoare la deținerea unei unități de service, cum este cazul în speță, conduc la concluzia că achizitoarea a urmărit să se asigure că aceste servicii vor fi prestate de ofertant prin unitatea de service deținută de acesta, aspect prevăzut cu claritate în caietul de sarcini și care nu poate fi înlăturat. Or, în speță, serviciile vor fi prestate de..., care nu are nicio calitate în procedură.

În plus, cerința din caietul de sarcini de la cap. 4 impunea ca *furnizorul să fie autorizat pentru "servisare*", or, în documentul care se regăsește la pag. 60/62 din propunerea tehnică, constând în adresa... către... se menționează: Confirmam prin prezenta ca vom asigura lucrarile de service **pe perioada de garantie si postgarantie pentru echipamentele furnizate de...., persoana juridica romana, cu sediul in... Et: 1** Ap:... 1 -....., inregistrata in... sub nr..... de la subscrisa, precum si de catre eventualii cumparatori subsecventi, care vor achizitiona echipamentele respective de la...., fiind prezentată autorizația tehnică a... pentru activitățile de reparații ale vehiculelor rutiere - A1; întreținere a vehiculelor rutiere - A2; activități de reglări funcționale ale vehiculelor rutiere - A3.

Din toată această cronologie, forul administrativ de jurisdicție extrage concluzia că ofertanta nu dispunea de autorizație pentru prestarea serviciilor de mentenanță incluse în obiectul viitorului contract de achiziție publică, context în care a considerat că poate veni cu un contract de p*unere la dispoziție și... încheia*t cu o altă societate, prezentând și autorizația respectivei societăți. O asemenea manoperă nu este permisă de legislația achizițiilor publice, întrucât... își asumă obligații în cadrul viitorului contract fără a avea vreo calitate la procedura de atribuire. Singurul operator economic participant la

procedură și singurul care are dreptul de a semna contractul cu... este..., care nu a declarat la procedură niciun subcontract și nici nu a depus documentele cerute de lege specifice subcontractanților.

Calitatea de importator a... nu îi conferă calitatea de ofertant individual, ofertant asociat, subcontractant sau terț susținător [art. 53 alin. (1) din legea achizițiilor publice] și nici de viitor semnatar al contractului cu autoritatea. În raport cu aceasta din urmă, societatea... nu își poate asuma nicio obligație contractuală, nefiind participant la licitație.

Legea nr. 98/2016, art. 3 alin. (1), face distincție clară între furnizor și subcontractant:

w) furnizor - entitatea care pune la dispoziția unui contractant produse, inclusiv servicii de instalare sau amplasare a acestora, dacă este cazul, ori care prestează servicii către acesta, care nu are calitatea de subcontractant;

yy) subcontractant/subantreprenor - orice operator economic care nu este parte a unui contract de achiziție publică și care execută anumite părți ori elemente ale lucrărilor/serviciilor, răspunzând în fața contractantului de organizarea și derularea tuturor etapelor necesare în acest scop. Punerea la dispoziție a unui utilaj sau furnizarea de materiale/bunuri în cadrul unui contract de achiziție publică nu este considerată subcontractare în sensul prezentei legi;

Furnizorii nu sunt subcontractanți și, implicit, *nu execută părți din contract*. Doar subcontractanții pot interveni în executarea obligațiilor contractuale, iar, la licitația organizată de... de..., o componentă a contractului este constituită din servicii de mentenanță (cap.... d*in caietul de sarcini)*. Este exclus ca, la licitația amintită, importatorul să dețină calitatea de furnizor (el nu prestează servicii pentru potențialul contractant...= ..., ci direct pentru organizatoarea procedurii, contrar definiției de mai sus), în sensul Legii nr...., după cum este exclus ca el să dețină calitatea de subcontractant, nefiind declarat astfel în cuprinsul ofertei. Elocventă în lămurirea diferenței este și poziția exprimată de... și... cu privire la interpretarea noțiunilor de furnizor și subcontractant în contractul de achiziție publică/sectorial (https: //anap.gov.ro/ro/notificare-cu-privire-la-interpretarea-notiunilor-de-furnizor-si-subcontractant-in-contractul-de-achizitie-publica-sectorial/).

Față de cele expuse, trebuie amintit că 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).

În raport de cele anterior redate se reține importanța conformării întru totul la regulile impuse de autoritate în documentația de atribuire, conformare ce reprezintă regula în sistemul de atribuire a contractelor de achiziție publică.

În jurisprudența sa, Curtea de Justiție a... a stabilit că autoritatea adjudecătoare trebuie să interpreteze criteriile în același fel pe parcursul întregii proceduri. Principiul egalității de tratament presupune ca toți participanții la o procedură de atribuire să beneficieze de aplicarea acelorași condiții impuse de autoritate, astfel încât să se garanteze că este înlăturat orice risc de favoritism și de arbitrar din partea autorității.

Principiile egalității de tratament și transparenței, care au drept semnificație în special faptul că ofertanții trebuie să se afle pe o poziție de egalitate atât în momentul în care își pregătesc ofertele, cât și în momentul în care acestea sunt evaluate de către autoritatea contractantă (a se vedea în acest sens... din 18 octombrie....., C-... /..., pct. 34, și... din 4 decembrie..., EVN și Wienstrom, C-448/01, pct. 47), constituie într-adevăr, temeiul directivelor privind procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice (... Universale-Bau și alții, C-470/99, pct. 91, și... din... iunie..., GAT, C-315/01, pct. 73), iar obligația autorităților contractante de a asigura respectarea acestora corespunde chiar esenței acestor directive (în acest sens sunt... din 17 septembrie....., C-513/99, pct. 81, și... din 3 martie..., Fabricom, C-21/03 și C-34/03, pct. 26).

Se reține că, potrivit dispozițiilor art. 65 alin. (2) și art. 133 alin. (1) din HG nr. 395/2016, comisia de evaluare are obligația de a analiza și de a verifica fiecare ofertă atât din punctul de vedere al elementelor tehnice propuse, cât și din punctul de vedere al aspectelor financiare pe care le implică. **Propunerea tehnică trebuie să corespundă cerințelor minime prevăzute în caietul de sarcini**. De asemenea, în baza art. 1... alin. (1) lit. f) din același act normativ, comisia de evaluare are atribuția verificării conformității propunerilor tehnice ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini.

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.

Contrar susținerilor contestatoarei, faptul că s-a solicitat prin caietul de sarcini ca furnizorul să **dețină cel puțin o unitate service specializată** în domeniu, autorizată de către RAR, care să poată asigura pe toată perioada garanției și post garanției, realizarea mentenanței vehiculelor, respectiv realizarea operațiilor de întreținere și reparații. [...**] Furnizorul trebuie să facă dovada că este autorizat** de producător sau de către importatorul oficial din România pentru vânzarea **și servisarea acestui prod**us (tractor) cu document

dedicat pe care să fie trecut numărul de anunț SEAP. Atelierul service autorizat de producător / importator**, deținut de furniz**or, trebuie să se găsească în proximitatea municipiului Iași, nu conduce la concluzia că ne aflăm în prezența unor clauze nescrise în sensul prevederile art. 30 alin. (6) din normele metodologice aprobate prin... nr.... [Criteriile de calificare și criteriile de selecție care se regăsesc în caietul de sarcini ori în documentația descriptivă și care nu sunt prevăzute în anunțul de participare/simplificat/de concurs sunt considerate clauze nescrise.], în speță fiind vorba despre descrierea în cadrul caietului de sarcini a serviciilor de mentenanță și a modului în care acestea urmează să fie prestate, inclusiv prin impunerea ca furnizorul să fie autorizat și pentru aceste servicii. Mai mult, nu se poate opune, la momentul evaluării și finalizării procedurii incidența unei clauze nescrise, câtă vreme însuși operatorul economic a urmărit să asigure îndeplinirea cerințelor în forma impusă, însă modalitatea în care a ales să asigure îndeplinirea contractului nu se circumscrie dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice.

..., autorizat pentru prestarea serviciilor specifice, potrivit propunerii tehnice și răspunsului la clarificări, urmează a presta servicii către autoritatea contractantă, astfel că, în mod corect, s-a considerat că acest operator trebuia declarat subcontractant.

Aplicând în mod corect prevederile art. 134 alin. (1) din normele metodologice aprobate prin... nr...., autoritatea contractantă a depus toate diligențele și a adresat clarificări pentru obținerea informațiilor și documentelor necesare stabilirii modului de îndeplinire a cerinței în discuție, răspunsul primit neîndeplinind exigențele unui răspuns concludent în raport de ceea ce s-a solicitat, situație care a atras respingerea ofertei.

Raportat la situația factuală și de drept expusă, va fi respinsă, ca nefondată, contestația....

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 nefondată, contestația formulată de..., în contradictoriu cu....

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,** |
|---|---|---|
| **...** | **...** | **...** |
| | **...** | **...** |