



# CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

**C. N. S. C.**

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București, cod poștal 030084, România  
Tel: +4 021.310.46.41 Fax: +4 021.890.07.45 și +4 021.310.46.42 www.cnscc.ro

**În conformitate cu prevederile art. 266 alin. (2) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea,**

## DECIZIE

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

Data: ...

Prin contestația nr. ... înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ... depusă de ... cu sediul în ... CUI ... privind procedura de licitație deschisă pentru atribuirea contractului de furnizare de cartușe toner și servicii de reîncărcare a cartușelor de toner (lotul 2), coduri CPV 30125100-2 și 50300000-8, cu data de deschidere a ofertelor 08.08.2013, organizată de ... cu sediul în ... județul ... în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat obligarea autorității contractante la eliminarea anumitor cerințe cuprinse în documentația de atribuire, precum și suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea contestației sale. Prin decizia nr. ... Consiliul s-a pronunțat asupra capătului de cerere de suspendare a procedurii de atribuire, respingând-l ca rămas fără obiect. Pe rol, în prezent, se află celălalt capăt de cerere din contestație.

În baza legii și a documentelor depuse de părți,  
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

## DECIDE:

În baza art. 278 alin. (2) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare, pentru și în limita considerentelor evocate în motivarea

prezentei, admite contestația ... nr. ... în contradictoriu cu ... și obligă autoritatea contractantă să indice în caietul de sarcini că termenul de livrare a produselor este de 24 de ore de la primirea comenzii și să elimine din același caiet de sarcini condițiile de calificare ca ofertanții să facă dovada că dispun de un centru de service dotat corespunzător în orașul de reședință al autorității contractante, respectiv că dispun de minimum șapte tehnicieni service, în termen de cel mult zece zile de la data primirii prezentei decizii, iar actul de remediere va fi postat de îndată în Sistemul Electronic de Achiziții Publice.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (1) și (3) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006. Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de zece zile de la comunicare.

## MOTIVARE

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 266 alin. (1) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, să soluționeze contestația de față, prin care operatorul economic ... reclamă unele prevederi ale documentației de atribuire, solicitând remedierea corespunzătoare a lor, în cadrul procedurii de atribuire menționată mai sus. În motivare se învederează că autoritatea impune un termen de livrare a produselor de 6 de ore de la momentul lansării comenzii. Totodată, solicită ca ofertanții să facă dovada că dispun de un centru de service dotat corespunzător în orașul de reședință al autorității. Aceste condiții îngădesc libera concurența și accesul la procedură.

Astfel, prin impunerea termenului de livrare de 6 ore, autoritatea exclude accesul la licitație al operatorilor economici nerezidenți în ... Este evident că autoritatea "dedică" această procedură unui anumit operator economic din județ, în condițiile în care livrarea în 6 ore o poate realiza doar un operator local.

Se omite faptul că echipamentele pentru care se ofertează consumabilele din prezenta procedură au capacitatea de a genera rapoarte privind starea cartușului (cât toner mai există în cartuș, timpul estimat de consum etc.), context în care autoritatea nu poate invoca faptul că nu poate estima un consum mediu, astfel încât să permită tuturor operatorilor economici nerezidenți în ... să depună oferta (prin previzionarea și dimensionarea consumului/comenzilor).

În caietul de sarcini există cantități de cartușe ce se doresc achiziționate și cantități de cartușe ce se doresc reincarcate, "iar

*autoritatea contractanta forteaza trecerea contractului de furnizare, prin condițiile impuse în caietul de sarcini, și anume:*

*- să faca dovada că dispune de un centru de service dotat corespunzător in orașul de reședința al autoritatii contractante - lista echipamentelor si dotărilor necesare serviciilor de reincarcare;*

*- să faca dovada că dispune de personal de specialitate - minim 7 tehnicieni service - se va prezenta lista cu personalul responsabil de derularea contractului,*

*la un contract de service (in condițiile in care operatorul economic nu intervine asupra echipamentelor aflate in dotarea autoritatii)."*

Mai mult, contractul este unul de furnizare, nu de servicii.

Autoritatea impune condiții disproporționate in raport cu valoarea si complexitatea contractului.

Contestatoarea se angajează sa livreze și să reincarce cartușele in termenii si parametrii dați de factorii tehnologici.

În final se solicită obligarea autoritatii la stabilirea unui termen de livrare realist, care să nu impiedice depunerea ofertei de către operatorii economici din altă zonă decât ... termen de minimum 48 ore de la primirea comenzii, precum și la eliminarea cerințelor:

- dovada că dispune de un centru de service dotat corespunzător in orașul de reședința al autoritatii contractante - lista echipamentelor si dotărilor necesare serviciilor de reincarcare;

- dovada că dispune de personal de specialitate - minim 7 tehnicieni service - se va prezenta lista cu personalul responsabil de derularea contractului.

În punctul său de vedere asupra contestației, înregistrat la Consiliu cu nr. 24927/24.07.2013, autoritatea contractantă susține că este de acord cu un termen de livrare de 24 ore de la data primirii comenzii (exista firme de curierat care efectuează transport rapid in maximum 24 de ore in orice localitate din tara).

Referitor la cerința "dovada unui centru service dotat corespunzator in orasul de resedinta al autoritatii contractante", cerinta pe care autoritatea a considerat-o necesara si a impus-o pentru a scadea costurile de transport cu cartusele care urmeaza a fi reincarcate/refilate si ridicarea-predarea acestora catre furnizor in vederea reincarcarii), se propune ridicarea cartuselor de toner in vederea refilei (reincarcarii ) si livrarea acestora sa se faca de catre furnizor, prin delegat autorizat, la sediul autoritatii contractante, costurile de transport (ridicare cartuse in vederea incarcarii si retrimiterii lor incarcate la sediul autoritatii contractante) se vor include in valoarea de ofertare a serviciilor de reincarcare a cartuselor de toner. Se va completa formularul - Lista cuprinzand cantitatile de utilaje, instalatii si echipamente tehnice.

În privința personalului de specialitate, autoritatea propune completarea listei cu personalul de specialitate responsabil cu

derularea contractului si a personalului care va ridica si preda cartusele de toner de la si catre autoritatea contractanta.

În replică la punctul de vedere exprimat de autoritate, contestatoarea transmite Consiliului adresa nr. 338/4/25.07.2013, prin care combate remediile propuse de autoritate.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, după verificarea din oficiu a competenței, potrivit art. 131 alin. (1) C. proc. civ., și după deliberare, Consiliul reține că, prin anunțul de participare nr. ... publicat în Sistemul Electronic de Achiziții Publice – SEAP la 18.07.2013, autoritatea contractantă ... a inițiat o procedură de licitație deschisă în vederea achiziționării de hârtie albă pentru fotocopiatoare și xerografică (lotul 1) și cartușe toner și servicii de reîncărcare a cartușelor de toner (lotul 2), valoarea estimată a achiziției fiind de 141.500 lei, fără TVA. Documentația de atribuire a fost postată în SEAP la 18.07.2013, alături de anunțul de participare. Ulterior consultării acestei documentații, considerând că anumite cerințe impuse de autoritate pentru lotul 2 sunt restrictive și contravin dispozițiilor legale, ... a atacat-o în termenul legal la Consiliu, prin contestația care formează obiectul prezentei cauze.

Asupra aspectelor sesizate de petentă, Consiliul constată că, în caietul de sarcini aferent procedurii de atribuire (lotul 2), autoritatea contractantă a prevăzut, între altele, că furnizarea articolelor necesare se va face esalonat, in functie de necesitati, la sediul Direcției Silvice, în urma solicitării scrise sau telefonice a beneficiarului, fără a aduce cheltuieli suplimentare din partea beneficiarului. Termenul de livrare a articolelor necesare va fi de maximum 6 ore de la solicitarea beneficiarului. În urma contestării acestui termen, autoritatea a acceptat majorarea lui la 24 de ore, apreciind că există firme de curierat care, în acest interval, efectuează transport în orice localitate din țara. ... nu este de acord nici cu noul termen, considerat prea scurt și restrictiv.

Privite prin prisma normelor în vigoare, argumentele contestatoarei nu subzistă, motiv pentru care Consiliul nu poate achiesa la ele. Niciunde în actuala legislație nu se interzice expres autorității să solicite livrarea unor produse de uz curent (zilnic) în maximum 24 de ore de la comandă. Contrar părerii contestatoarei, termenul de 24 de ore este unul realist și rezonabil, fiind astfel stabilit încât și operatorii economici din afara județului ... să poată participa la licitație. Aspectul că ... nu are capacitatea de a livra beneficiarului consumabilele în maximum 24 de ore de la solicitare nu înseamnă că niciun alt operator economic din afara județului nu poate să execute livrarea în respectivul termen ori că el este unul nereal și restrictiv. De altminteri, la originea sistemului deschis de achiziții publice se află libera concurență între operatorii economici, care au tot interesul în a participa la licitații cu termene de livrare

cât mai competitive, pentru a își maximiza astfel șansele de a obține contractul supus licitației. Dacă toate furnizările din această țară ar trebui realizate în mai mult de 24 de ore, cum sugerează reclamanta, atunci sistemul în discuție ar deveni de prisos.

În speță, asupra problemei în divergență, Consiliul va ține seama de dispozițiile art. 35 alin. (2) din ordonanța de urgență privind achizițiile publice, potrivit cărora specificațiile tehnice cuprinse în caietul de sarcini urmăresc descrierea în mod obiectiv a produsului care se dorește a fi achiziționat, *în așa manieră încât să corespundă necesității autorității contractante*. Necesitatea sau oportunitatea primirii produselor cumpărate în maximum 24 de ore sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcție de necesitățile obiective și prioritățile comunicate de compartimentele din cadrul autorității contractante [art. 3 alin. (1) lit. a) și art. 4 alin. (3) lit. a) din Hotărârea Guvernului nr. 925/2006]. În cauză, autoritatea a reconsiderat termenul inițial de 6 ore, majorându-l la 24 de ore, interval pe care Consiliul îl găsește a fi în acord cu normele legale și nerestrictiv, în contextul în care un termen de 48 de ore, cum dorește contestatoarea, nu îi servește autorității contractante.

În circumstanțele concrete ale speței de față, având în vedere că achiziția este una de complexitate redusă și cu o valoare pe potrivă, nimic nu o oprește pe ... să recurgă la asociere sau subcontractare cu un operator economic situat în apropierea locului de livrare, astfel încât termenul de 24 de ore să nu mai constituie pentru aceasta o dificultate insurmontabilă.

Orice contract cu o autoritate publică centrală sau locală cuprinde clauze ce pot fi considerate exorbitante pentru particulari, dată fiind calitatea aparte a beneficiarului și destinația vizând interesul public a contractului. În consecință, și contractele de achiziție publică presupun anumite rigori pe care trebuie să le accepte cei care doresc să se implice într-o relație contractuală cu statul sau entitățile publice ale sale. Nimic nu oprește contestatorul să nu participe la licitația în curs dacă nu dorește să își asume clauzele exorbitante pe care le presupune orice contract administrativ, cum sunt cele enumerate la art. 2 lit. c) din Legea contenciosului administrativ nr. 554/2004.

În ceea ce privește următoarele prevederi ale caietului de sarcini:

*"Ofertantul trebuie să îndeplinească următoarele condiții:*

*[...]*

*2. Să faca dovada că dispune de un centru de service dotat corespunzător în orașul de reședință al autorității contractante – lista echipamentelor și dotarilor necesare serviciilor de reîncărcare*

*3. Să faca dovada că dispune de personal de specialitate – minim 7 tehnicieni service - se va prezenta lista cu personalul responsabil de derularea contractului",*

este de semnalat că aceste condiții reprezintă veritabile cerințe de calificare, în sensul cap. V, secțiunea a 2-a din ordonanța de urgență privind achizițiile publice, motiv pentru care ele trebuiau localizate în secțiunea corespunzătoare a documentației de atribuire, respectiv în fișa de date (și anunțul de participare), iar nu în caietul de sarcini, acesta fiind destinat specificațiilor tehnice ale obiectului achiziției (art. 35 din ordonanță). Reprezentând cerințe de calificare, le devin aplicabile rigorile legale aferente cerințelor de calificare. Raportat la aceste rigori, Consiliul stabilește că, într-adevăr, autoritatea contractantă a nesocotit dispozițiile legale pe linie de achiziție publică, în speță pe cele ale art. 33 alin. (3) din ordonanță, potrivit cărora "*cerințele/criteriile de calificare și/sau selecție, care se regăsesc în caietul de sarcini ori documentația descriptivă și care nu sunt preluate în fișa de date/invitația de participare/anunțul de participare, sunt considerate clauze nescrise*".

În speță, nici în fișa de date și nici în anunțul de participare nu se regăsesc cele două condiționări, respectiv dovada dispunerii de un centru de service dotat corespunzător în orașul de reședință al autorității contractante și dovada dispunerii de minimum șapte tehnicieni service, situație în care aceste condiționări trebuie considerate inexistente și eliminate din caietul de sarcini. Autoritatea trebuie să se limiteze doar la cerințele care figurează în fișa de date și anunțul de participare:

*"2. Prezentare formular - Declarație privind utilajele, instalațiile, echipamentele tehnice de care dispune operatorul economic pentru îndeplinirea corespunzătoare a contractului de servicii;*

*3. Prezentare formular - Lista cuprinzând cantitățile de utilaje, instalații și echipamente tehnice;*

*4. Prezentare formular - Declarație privind efectivul mediu anual al personalului angajat și al cadrelor de conducere",* nu la altele, mai detaliate și restrictive, cum sunt cele din caietul de sarcini, care restrâng în mod nejustificat sfera operatorilor economici acceptați la procedură.

Astfel fiind, în temeiul art. 278 alin. (2) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, Consiliul urmează a admite contestația ... nr. ... în limita motivării de mai sus, și dispune majorarea termenului de livrare a produselor la 24 de ore de la primirea comenzii și eliminarea din cuprinsul caietului de sarcini a condițiilor de calificare ca ofertanții să facă dovada că dispun de un centru de service dotat corespunzător în orașul de reședință al autorității contractante, respectiv că dispun de minimum șapte tehnicieni service. Actul de modificare a documentației va fi postat

de autoritate în SEAP, pentru a fi adus la cunoștința operatorilor economici interesați.

Redactată în patru exemplare, conține șapte pagini.

**PREȘEDINTE COMPLET,**

...

**MEMBRU,**

...

**MEMBRU,**

...