

Către: **CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR**

Adresa: Municipiul București, Sector 3, Str. Stavropoleos nr. 6

e-mail: office@cnsr.ro

Spre știința: **ORAȘUL BAI A SPRI E**

Adresa: Str. P-ța Libertății nr. 4, Baia Sprie, jud. Maramureș, având cod de identificare fiscală 3694918

e-mail: achiziții@baiasprie.ro

fax: +40 0262260059

Referitor la:

Procedura de achiziție publică „Furnizare 9 Autobuze urbane hybrid, pentru transportul urban în cadrul proiectului «ASIGURAREA MOBILITĂȚII ÎN ORAȘUL BAI A SPRI E PRIN MODERNIZAREA SISTEMULUI DE TRANSPORT PUBLIC ÎN COMUN ȘI PIETONALIZAREA ZONEI CENTRALE A ORAȘULUI», organizată în temeiul Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice de către Orașul Baia Sprie în calitate de autoritate contractantă.

DOMNULE PREȘEDINTE,

Subscrisa **MERCEDES-BENZ TRUCKS & BUSES ROMANIA S.R.L.**, având sediul social în **Oras Voluntari, Sos. București Nord Nr. 15-17-19-21-23-25, Clădirea Swan Office & Technology Park, et. 4, Jud. Ilfov, înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. 123/1901/2019 și CUI: RO 41032150, reprezentată legal prin Valeriu Zaharia și Anca Popescu în calitate de Administratori, reprezentată conventional prin SCA IONESCU ȘI SAVA, având sediul procesual ales pentru comunicarea tuturor actelor de procedură în Municipiul București, Sector 3, Str. Paleologu nr. 24, persoana mandatată cu primirea corespondenței fiind dna. Anca Iiglea, e-mail: office@ionescusava.ro**

Având în vedere procedura de achiziție publică „Furnizare 9 Autobuze urbane hybrid, pentru transportul urban în cadrul proiectului «ASIGURAREA MOBILITĂȚII ÎN ORAȘUL BAI A SPRI E PRIN MODERNIZAREA SISTEMULUI DE TRANSPORT PUBLIC ÎN COMUN ȘI

Pagina 1 din 19

PIETONALIZAREA ZONEI CENTRALE A ORAȘULUI», având anunțul de participare nr. CN1029704/01.04.2021 (denumită în continuare „Procedura”), organizată în baza Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice de către Orașul Baia Sprie în calitate de autoritate contractantă (denumită în continuare „Autoritatea contractantă”),

În temeiul dispozițiilor art. 8 și urm. 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 (denumită în continuare „Legea 101/2016”),

formulăm prezenta:

CONTESTAȚIE

Prin care vă solicităm ca, prin hotărârea pe care o veți pronunța, să dispuneți:

În principal:

1. Anularea parțială a Raportului procedurii nr. 9174/30.08.2021 comunicat de autoritatea contractantă în SEAP la data de 30.08.2021 și a Comunicării nr. 9176/30.08.2021 privind rezultatul procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică, în ceea ce privește respingerea ofertei **MERCEDES-BENZ TRUCKS & BUSES ROMÂNIA S.R.L.** ca inacceptabilă, precum și anularea oricăror acte juridice subsecvente emise de autoritatea contractantă în cadrul procedurii;
2. Obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei subscrisei din punctul de vedere al admisibilității, cu consecința declarării ofertei subscrisei drept conformă și admisibilă;
3. Obligarea autorității contractante să republice Raportul procedurii și toate actele subsecvente cu respectarea confidențialității informațiilor și elementelor tehnice și financiare din oferta subscrisei, inclusiv cu cenzurarea datelor cu caracter personal ale reprezentanților subscrisei și să înlăture publicațiile actuale referitoare la aceleași acte de procedură.

În subsidiar:

4. **Anularea parțială a Raportului procedurii nr. 9174/30.08.2021 comunicat de autoritatea contractantă în SEAP la data de 30.08.2021 și a Comunicării nr. 9176/30.08.2021 privind rezultatul procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică, în ceea ce privește declararea ofertei tehnice a MHS TRUCK & BUS S.R.L. ca fiind admisibilă, precum și anularea oricăror acte juridice subsecvente emise de autoritatea contractantă în cadrul procedurii;**
5. **Obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei depuse de ofertantul MHS TRUCK & BUS S.R.L. din punctul de vedere al admisibilității, cu consecința declarării ofertei acestuia drept inacceptabilă pentru neîndeplinirea cerinței tehnice eliminatorii privind asigurarea microclimatului pe timp de vară;**

având în vedere următoarele:

1. CONTESTAȚIA ESTE FORMULATĂ ÎN TERMENUL PREVĂZUT DE LEGE

1. În ceea ce privește termenul pentru formularea contestației pe cale administrativ-jurisdicțională, dispozițiile art. 8 alin. (1) lit. a) din Legea 101/2016 prevăd că persoana care se consideră vătămată de un act al autorității contractante poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului autorității contractante, obligării acesteia la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum și pentru recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, în termen de:
 - a) 10 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziție publică/sectorial sau de concesiune este egală sau mai mare decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către Jurnalul Oficial al Uniunii Europene a anunțurilor de participare, potrivit legislației privind achizițiile publice, legislației privind achizițiile sectoriale sau legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.
2. De asemenea, potrivit art. 7 alin. (1) lit. b) din Legea 98/2016, autoritatea contractantă are obligația publicării unui anunț de participare și/sau de atribuire în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene în cazul achizițiilor a căror valoare estimată, fără TVA, este egală sau mai mare decât următoarele praguri valorice:

- b) 649.895 LEI, pentru contractele de achiziție publică/acordurile-cadru de produse și servicii.
3. Potrivit mențiunilor cuprinse la pct. II.1.5 din Fișa de date, valoarea estimată, fără TVA, a Procedurii este de 10.901.862 LEI, atrăgând astfel obligația publicării unui anunț de participare în J.O.U.E.

Autoritatea contractantă a îndeplinit această obligație prin publicarea în J.O.U.E a anunțului nr. 2020/S 197-474618.

4. Așadar, pentru formularea contestației este incident termenul de 10 zile prevăzut la art. 8 alin. (1) lit. a) din Legea 101/2016.
5. În acest sens menționăm că Raportul procedurii nr. 9174/30.08.2021 (în continuare „**Raportul procedurii**”) a fost publicat de autoritatea contractantă în SEAP la data de 30.08.2021, iar Comunicarea nr. 9176/30.08.2021 privind rezultatul procedurii (în continuare „**Comunicarea rezultatului procedurii**”) a fost publicată în SEAP la data de 30.08.201.
6. Prin urmare, termenul pentru contestarea Raportului procedurii și a Comunicării privind rezultatul procedurii se împlinește la data de 09.09.2021, iar termenul pentru contestarea Comunicării rezultatului procedurii se împlinește la data de 10.09.2021.

II. PREZENTAREA SINTETICĂ A PROCEDURII ȘI A ELEMENTELOR RELEVANTE PENTRU SOLUȚIONAREA PREZENTEI CONTESTAȚII

7. Orașul Baia Sprie, în calitate de autoritate contractantă, a desfășurat o procedura de atribuire prin licitație deschisă online având ca obiect achiziția a 9 autobuze urbane hybrid în cadrul proiectului „**ASIGURAREA MOBILITĂȚII ÎN ORAȘUL BAIJA SPRIE PRIN MODERNIZAREA SISTEMULUI DE TRANSPORT PUBLIC ÎN COMUN ȘI PIETONALIZAREA ZONEI CENTRALE A ORAȘULUI**”.
8. În acest scop, autoritatea contractantă a publicat în SICAP anunțul de participare nr. CN1029704/01.04.202109.10.2020 și în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene anunțul cu nr. 2021/S 065-163227.



9. Prin documentația de atribuire, respectiv la capitolul II.1 „*Condiții tehnice eliminatorii*”, autoritatea contractantă a stabilit, printre altele, următoarele condiții tehnice eliminatorii¹:

| Condiții interioare | |
|---|---|
| Asigurarea microclimatului pe timp rece | <p>Autobuzul va fi dotat cu agregat de preîncălzire a agentului termic cu instalație comună cu instalația de răcire a motorului (putere minimă 30 kW). Funcționarea agregatului de preîncălzire va fi programabilă electronic și va fi integrată cu sistemul general de climatizare atât pe timp rece cât și călduros. Sistemul de comandă a agregatului de preîncălzire trebuie să fie integrat cu sistemul general de gestiune și diagnosticare electronică al autobuzului. Sistemul va fi dotat cu contor digital pentru înregistrarea timpului de funcționare. Instalația de încălzire trebuie să asigure în salonul pasagerilor o temperatură de minimum +15°C respectiv minimum +18°C la postul de conducere, la o temperatură a mediului exterior de -15°C. Încălzirea postului de conducere și degivrarea parbrizului se va realiza din instalația comună de răcire a motorului și a agregatului de preîncălzire.</p> <p>Distribuția aerului cald (rece) va fi uniformă pe toate zonele postului de conducere (distribuție tridimensională) dar și cu posibilitatea selectării zonei de distribuție a aerului cald (rece). Încălzirea parbrizului va asigura vizibilitatea normală și va exclude aburirea sau givrarea acestuia la temperatura de -33°C. Ventilatoarele din componenta aerotermelor atât în salon cât și la postul de conducere vor avea motoare fără perii sau colector.</p> |
| Asigurarea microclimatului pe timp de vară | <p>Pentru asigurarea microclimatului în compartimentul pasagerilor și al postului de conducere, pe timp de vară, autobuzul va fi dotat cu 2 (două) instalații independente de aer condiționat, una pentru compartimentul călători (de minimum 24 kW) și una pentru postul de conducere</p> |

¹ A se vedea în acest sens paginile 11 - 12 din caietul de sarcini.

| | |
|--|---|
| | <p>(de minimum 3 kW). Sistemul va oferi posibilitatea reglării atât a temperaturii cât și a debitului de aer separat pentru salon și separat pentru postul de conducere.</p> <p>Pentru evacuarea aerului viciat (și eliminarea condensului) autobuzul va fi prevăzut cu cel puțin un ventilator acționat de un motor electric fără perii și colector. Pentru asigurarea ventilației naturale autobuzul va fi prevăzut cu minimum 5 ferestre laterale cu deschidere prin culisare sau rabatare și două trape de aerisire cu acționare manuală sau electrică.</p> |
|--|---|

10. Cu privire la îndeplinirea acestor condiții tehnice autoritatea contractantă ne-a comunicat solicitări de clarificări, după cum urmează:
- a) cererea de clarificări nr. 7110 din 28.06.2021, la care subscrisa am răspuns în termen, respectiv la data de 01.07.2021;
 - b) cererea de clarificări nr. 7944 din 21.07.2021, la care subscrisa am răspuns în termen, respectiv la data de 23.07.2021.
11. Ulterior solicitărilor de clarificări, autoritatea contractantă a emis Raportul procedurii, prin care oferta subscrisei a fost încadrată ca fiind inacceptabilă în baza art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016, care prevede că „În cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta în cadrul ofertei sau solicitării de participare, potrivit dispozițiilor art. 290 din Lege, iar candidatul/ofertantul nu transmite în termenul precizat de comisia de evaluare clarificările/completările solicitate sau clarificările/completările transmise nu sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă.” și a respins oferta în temeiul art. 137 alin. (1) din H.G. nr. 395/2016, potrivit căruia: „comisia de evaluare are obligația de a respinge ofertele inacceptabile și neconforme.”
12. De asemenea, cu privire respingerea ofertei subscrisei ca fiind inacceptabilă, în cuprinsul Comunicării privind rezultatul procedurii, autoritatea contractantă a menționat următoarea „motivație”: „Ofertantul prin răspunsul la clarificări privind oferta tehnică, văzând documentele atașate, comisia de evaluare constată că

ofertantul prin răspunsul la clarificări nu îndeplinește anumite condiții cuprinse în cap. II «condiții tehnice eliminatorii» din caietul de sarcini.»

13. Totodată, din cuprinsul Raportului procedurii rezultă că a participat la Procedură, în calitate de ofertant, și operatorul economic MHS TRUCK & BUS S.R.L. a cărui ofertă:

- a fost declarată ca fiind admisibilă din punct de vedere al respectării cerințelor tehnice prevăzute în documentația de atribuire, după o serie de solicitări de clarificări din partea autorității contractate printre care și cu privire la cerințele tehnice eliminatorii privind „asigurarea microclimatului pe timp rece” și „asigurarea microclimatului pe timp de vară”²;
- a fost respinsă ca inacceptabilă întrucât „nu îndeplinește criteriile de calificare din documentația de atribuire, nedemonstrând informațiile invocate în documentul DUAE deus la prezenta procedură, respectiv cerința privind experiența similară, cerință obligatorie/eliminatorie care este declarată ca fiind îndeplinită de terțul susținător (MAN TRUCK & BUS SE) care a declarat în documentul DUAE un contract privind îndeplinirea cerinței în care nu este parte (nu este vânzător).”³

14. În final, autoritatea contractantă a decis să anuleze Procedura în temeiul art. 212 alin. (1) lit. a) din Legea 98/2016, potrivit căruia: „Autoritatea contractantă are obligația de a anula procedura de atribuire a contractului de achiziție publică/acordului-cadru în următoarele cazuri:

a) *dacă nu a fost depusă nicio ofertă/solicitare de participare admisibilă.”*

III. NELEGALITATEA SOLUȚIEI DE RESPINGERE A OFERTEI DEPUSE DE SUBSCRISA CA INACCEPTABILĂ

15. Înainte de a expune motivele de nelegalitate ale actelor contestate prin prezenta, se impune a sublinia că Procedura în cauză nu este prima procedură de achiziție publică la care societatea noastră participă în calitate de ofertant.

16. Dimpotrivă, subscrisa Mercedes-Benz Trucks & Buses Romania S.R.L., în calitate de reprezentant al producătorului vehiculelor comerciale Mercedes-Benz și Setra,

² A se vedea paginile nr. 21 – 27 din Raportul procedurii.

³ A se vedea pagina nr. 42 din Raportul procedurii.



respectiv societatea Daimler Trucks AG, activăm în piața din România sub diferite forme de organizare de peste 15 ani.

17. În acest interval de timp, societatea noastră a participat și a câștigat numeroase proceduri de achiziție publică, furnizând peste 2.000 de autobuze și autocare (cu titlu de exemplu, menționăm că am furnizat autobuze către următoarele autorități contractante: Municipiul București, Municipiul Cluj-Napoca, Municipiul Sibiu, Orașul Sinaia etc.).
18. În toate aceste proceduri au fost descrise principalele caracteristici și performanțe ale vehiculelor și a echipamentelor acestora, însă niciodată autoritățile contractante nu au constrâns soluția tehnică în vederea obținerii acestora, ci au lăsat în sarcina ofertanților/producătorilor să aleagă soluția tehnică care asigură îndeplinirea cerințelor prevăzute în documentația de atribuire.
19. În prezenta Procedură, autoritatea contractantă a declarat oferta tehnică depusă de subscrisa ca fiind inacceptabilă întrucât, în opinia acesteia, nu ar satisface cerințele tehnice cu privire la „asigurarea microclimatului pe timp rece” și asigurarea microclimatului pe timp de vară”.
20. Contrar opiniei autorității contractante, oferta subscrisei îndeplinește cerințele tehnice prevăzute în cuprinsul documentației de atribuire, după cum vom explica în continuare.
21. În ceea ce privește prima condiție, vă rugăm să aveți în vedere că autoritatea contractantă a prevăzut în caietul de sarcini că „Autobuzul va fi dotat cu agregat de încălzire auxiliar (preîncălzitor) a agentului termic cu instalație comună cu instalația de răcire a motorului (putere minimă 30kW)” și că „Sistemul va fi dotat cu contor digital pentru înregistrarea timpului de funcționare”⁴.
22. Așadar, sistemul trebuie să înregistreze timpul de funcționare al agregatului de încălzire auxiliar (preîncălzitor) a agentului termic (întrucât funcționarea acestui agregat implică consum de combustibil), iar ulterior această informație să poată fi accesată.
23. Însă, nicăieri în cuprinsul documentației de atribuire autoritatea contractantă nu a prevăzut cerințe specifice din care să rezulte modalitatea în care trebuie să fie

⁴ A se vedea paginile nr. 11-12 și 20 din caietul de sarcini.



citită/accesată informația privind timpul de funcționare al agregatului de încălzire auxiliară, respectiv dacă dorește ca această informație să fie afișată în timp real ori dacă dorește ca informația să fie disponibilă într-o anumită formă, într-un anumit moment sau unei anumite persoane (conducătorului auto, operatorului service, managerului de flotă etc.).

24. De asemenea, în caietul de sarcini, la capitolele în cuprinsul cărora autoritatea contractantă a prevăzut informațiile care trebuie afișate în zona postului de conducere și a tabloului de bord nu se regăsește cerința privind afișarea timpului de funcționare al agregatului de încălzire auxiliară.⁵
25. Astfel cum rezultă cu claritate atât din cuprinsul ofertei depuse de subscrisa, cât și din răspunsurile pe care le-am dat la solicitările de clarificări, sistemul de încălzire suplimentară al autobuzului ofertat, pe lângă programatorul de funcționare al preîncălzitorului, **este dotat cu un sistem digital care contorizează timpul de funcționare al preîncălzitorului.**
26. Această informație este stocată și poate fi accesată de orice persoană interesată din cadrul autorității contractante ori a operatorului de transport public (de către șofer ori de către persoane cu atribuții privind urmărirea consumurilor de combustibil) cu ajutorul dispozitivului de diagnoză pe care subscrisa îl livrăm împreună cu autobuzele.
27. În ceea ce privește a două condiție, respectiv „asigurarea microclimatului pe timp de vară”, autoritatea contractantă a prevăzut în cuprinsul caietului de sarcini că „pentru asigurarea microclimatului în compartimentul pasagerilor și al postului de conducere, pe timp de vară, autobuzul va fi dotat cu 2 (două) instalații independente de aer condiționat, una pentru compartimentul călători (de minimum 24 kW) și una pentru postul de conducere (de minimum 3 kW). Sistemul va oferi posibilitatea reglării atât a temperaturii cât și a debitului de aer separat pentru salon și separat pentru postul de conducere.”⁶
28. Din cuprinsul Raportului procedurii rezultă că autoritatea contractantă apreciază că oferta subscrisei este inacceptabilă întrucât instalația de climatizare pentru asigurarea microclimatului în salonul pasagerilor și cea pentru asigurarea

⁵ A se vedea paginile nr. 10-11 și 19 din caietul de sarcini.

⁶ A se vedea pagina nr. 12 și 21 din caietul de sarcini.



- microclimatului în compartimentul postului de conducere, ar avea anumite elemente constructive comune.
29. Având în vedere experiența îndelungată a subscrisei în domeniul autovehiculelor, putem spune că instalația de climatizare reprezintă una din caracteristicile importante în special pentru autobuzele urbane, luând în considerare numărul mare de persoane transportate, precum și durata de timp petrecută în mijlocul de transport (aproximativ 8 ore/zi petrecute de șofer la bordul autobuzului, în timp ce pasagerii petrec un timp semnificativ mai mic).
30. Tocmai de aceea autobuzele oferite de subscrisa sunt proiectate astfel încât să fie acordată o atenție deosebită sistemului de climatizare pentru postul de conducere, oferind posibilități complexe în ceea ce privește reglarea atât a temperaturii, cât și a debitului de aer, total independent față de sistemul de climatizare pentru salonul pasagerilor.
31. Fără a detalia exhaustiv, precizăm că o instalație de climatizare este compusă din următoarele elemente principale:
- sursa de putere (motorul termic al vehiculului sau acumulatorul vehiculului care este încărcat prin intermediul motorului termic, în cazul soluției de climatizare electrică);
 - compresorul instalației de climatizare (având rolul de a asigura fluxul agentului refrigerant în instalație);
 - conducte de transport pentru agentul refrigerant (cu lungimi variate de min. 12 metri);
 - condensator (care are rolul de a asigura condensarea agentului refrigerant);
 - vaporizatoare (care asigură răcirea debitului de aer transferat către salonul pasagerilor/postul de conducere);
 - unitate de comandă (îndeplinește funcția de reglare a temperaturii și a debitului de aer).
32. La toate autobuzele actuale, transmiterea tuturor comenzilor, inclusiv cele către echipamentele sistemului de aer condiționat, se realizează printr-un canal unic de date (magistrala CAN), responsabil de gestiunea integrală a tuturor agregatelor vehiculului.



33. În acest context se impune a fi subliniat că producătorii de autobuze/vehicule nu fabrică ei înșiși sistemele de climatizare, ci le achiziționează de la entități recunoscute pentru experiența lor în proiectarea și fabricarea acestor instalații.
34. Or, din considerente tehnice⁷ și economice⁸, toți producătorii de instalații de climatizare – deci implicit toți producătorii de vehicule – utilizează elemente constructive comune pentru instalațiile de climatizare (compresor, condensator și elemente de comandă – unitate de comandă și magistrală de transmisie date), **fiind distincte elementele constructive care permit funcționarea independentă a instalațiilor de climatizare în cele două zone, respectiv salonul pasagerilor și compartimentul postului de conducere (vaporizatoare distincte pentru postul de conducere și pentru salonul pasagerilor, sisteme de reglare a temperaturii și a volumului de aer separate pentru cele două zone).**
35. Așadar, instalațiile de climatizare ale autobuzului ofertat de subscrisa, chiar dacă prezintă elemente constructive comune, sunt independente una de cealaltă, **permițând în funcție de comenzile șoferului fie să funcționeze în același timp, fie una să fie pornită și alta oprită, și sunt independente în ceea ce privește reglarea temperaturii și a debitului de aer.**
36. De altfel, în caietul de sarcini, se prevede că autobuzul trebuie să fie dotat cu două instalații independente de aer condiționat, iar cerința este explicitată în propoziția imediat următoare prin care se menționează că „Sistemul (n.n. deci la singular) va oferi posibilitatea reglării atât a temperaturii cât și a debitului de aer separat pentru salon și separat pentru postul de conducere”. Or, dacă cerința inițială ar fi presupus două instalații fără niciun element comun, precizarea din propoziția următoare ar fi fost lipsită de orice sens (evident, două instalații fără absolut niciun element comun – deci inclusiv fără panou de control comun - nu ar putea oricum permite reglarea printr-un singur gest a temperaturii și a debitului de aer aferent ambelor instalații).
37. Așadar, noțiunea de „*indepedență*” în înțelesul documentației de atribuire, așa cum este lămurită prin însuși caietul de sarcini, nu se referă la faptul că autobuzul

⁷ Din punct de vedere tehnic, echiparea unui autobuz cu două instalații de climatizare paralele, inclusiv circuite paralele de circulație a agentului refrigerant pe distanțe atât de lungi, generează complexitate tehnică și dublează riscul de defecțiune cauzând o imobilizare mai mare a autobuzului.

⁸ Din punct de vedere economic, numai proiectarea și integrarea a două instalații de climatizare paralele ar genera costuri mai mari decât valoarea de piață a autobuzului. De asemenea, creșterea numărului de echipamente duce implicit la creșterea costurilor de producție și mentenanță, deci costurile de întreținere ar fi semnificativ mai mari pentru beneficiarul final (în speță o autoritate contractantă).



trebuie să fie dotat cu două instalații care să nu aibă niciun element constructiv comun, ci se referă la faptul că „sistemul” trebuie să permită reglarea, în mod independent, a temperaturii și a debitului de aer separat pentru salonul călătorilor și separat pentru postul de conducere.

38. Or, oferta noastră satisface această cerință tehnică, existând independență între instalația aferentă salonului pentru pasageri și instalația aferentă postului de conducere chiar dacă cele două au și elemente constructive comune (compresor, condensator).
39. Vă rugăm să rețineți că **nicăieri în cuprinsul documentației de atribuire autoritatea contractantă nu a prevăzut că cerința tehnică discutată presupune lipsa oricărui element comun între cele două instalații, ci a prevăzut necesitatea unei independențe în sensul explicat chiar de autoritate (posibilitatea reglării temperaturii și a debitului de aer separat pentru cele două zone ale autobuzului).**
40. Prin urmare, oferta pe care am depus-o în cadrul Procedurii este admisibilă, întrucât îndeplinește cerințele tehnice eliminatorii privind „asigurarea microclimatului pe timp rece” și „asigurarea microclimatului pe timp de vară”, în mod nelegal și netemeinic autoritatea contractantă considerând că oferta noastră este inacceptabilă.
41. În materia contractelor de achiziție publică, așa cum operatorii economici sunt obligați să elaboreze oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, conform art. 123 alin. (1) din H.G. nr. 395/2016, așa și autoritatea contractantă, prin comisia de evaluare, are obligația să se conformeze art. 127 alin. (1) lit. f) din același act normativ, potrivit căruia comisia de evaluare are printre atribuții „**verificarea conformității propunerilor tehnice ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini.**”
42. Totodată, procedurile de achiziții publice sunt guvernate de o serie de principii care își au izvorul în dreptul european, printre care și principiul transparenței.
43. În acest sens, art. 18 alin. (1) din Directiva 2014/24/UE se prevede că „autoritățile contractante îi tratează pe operatorii economici în mod egal și fără discriminare și acționează într-o manieră transparentă și proporțională.”



44. Transpunând în dreptul intern principiile care stau la baza achizițiilor publice, legiuitorul național a adoptat, printre altele, următoarele norme legale:

- art. 2 alin. (2) din Legea 98/2016, care prevede că principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică și a organizării concursurilor de soluții sunt: nediscriminarea, tratamentul egal, recunoașterea reciprocă, **transparența**, proporționalitatea și asumarea răspunderii;
- art. 49 alin. (1) din Legea 98/2016, potrivit căruia autoritățile contractante au obligația să acorde operatorilor economici un tratament egal și nediscriminatoriu și să **acționeze într-o manieră transparentă și proporțională**;

45. Principiul transparenței este definit în doctrină⁹ ca fiind acel principiu în temeiul căruia se garantează că toți participanții la achizițiile publice vor avea acces, în mod complet și de o manieră accesibilă, la documentația de atribuire și deciziile luate de autoritatea contractantă în cadrul procedurii de achiziție publică.

46. Tot cu privire la principiul transparenței, în cauza T-50/05 *Evropaiki Dynamiki – Proigmena Systemata Tilepikoinonion Pliroforikis kai Tilematikis AE vs. Comisia Europeana*, Curtea de Justiție a Uniunii Europene a reținut următoarele:

„58. Acest principiu al transparenței are ca scop, în esență, să garanteze că este înlăturat riscul de favoritism și de comportament arbitrar din partea autorității contractante. Acesta presupune ca toate condițiile și modalitățile procedurii de atribuire să fie formulate clar, precis și univoc în anunțul de participare sau în caietul de sarcini

59. Prin urmare, principiul transparenței presupune ca toate informațiile tehnice relevante pentru buna înțelegere a anunțului de participare sau a caietului de sarcini să fie puse, de îndată ce este posibil, la dispoziția tuturor întreprinderilor participante la o procedură de achiziții publice, astfel încât, pe de o parte, să permită tuturor ofertanților mediu informați și care dau dovadă de o diligență normală să înțeleagă conținutul exact al acestora și să le interpreteze în același fel și, pe de altă parte, să dea posibilitatea autorității contractante să verifice dacă ofertele ofertanților corespund efectiv criteriilor care guvernează contractul în cauză”.

⁹ D. Cîmpoeru, *„Achiziții publice. Concesiuni. Parteneriat public-privat. Remedii și căi de atac.”*, Ed. C.H. Beck, București, 2020, pg. 27.



47. Prin urmare, aplicarea principiului transparenței presupune:
- formularea tuturor informațiilor cu privire la procedura de achiziție în mod clar, precis, univoc în anunțul/invitația de participare și în documentația de atribuire, oferind operatorilor economici 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;
 - asigurarea vizibilității regulilor, oportunităților, proceselor, înregistrărilor și rezultatelor aferente procedurii de achiziție publică
48. Așadar, deși autoritatea contractantă avea obligația să respecte în mod strict documentația de atribuire întocmită de ea însăși și să verifice conformitatea propunerilor tehnice ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini, în etapa de evaluare a ofertelor tehnice autoritatea contractantă a înțeles să interpreteze în mod arbitrar și netransparent cerințele tehnice eliminatorii cu privire la asigurarea microclimatului pe timp rece și pe timp de vara, în contradicție cu prevederile caietului de sarcini.
49. Concret, dacă autoritatea contractantă dorea ca timpul de funcționare al preîncălzitorului să fie afișat într-o anumită manieră sau dacă dorea ca instalațiile care asigură microclimatul pe timp de vară să nu prezinte niciun element constructiv comun, avea obligația să prevadă aceste cerințe tehnice în mod expres în cuprinsul documentației de atribuire (presupunând că ele ar fi fost și justificate), astfel încât să poată fi cunoscute de operatorii economici interesați să participe la Procedură.
- Însă, în cuprinsul documentației de atribuire (caietului de sarcini) nu se regăsește nicio mențiune în acest sens.
50. Pe cale de consecință, maniera arbitrară și abuzivă în care autoritatea contractantă a înțeles să evalueze propunerea tehnică a subscrisei este nelegală, încălcând atât prevederile documentației de atribuire, cât și transparența Procedurii.
51. În aceste condiții, restabilirea legalității poate fi asigurată doar prin anularea Raportului procedurii și a Comunicării privind rezultatul procedurii și obligarea



autorității contractante la reevaluarea ofertei subscrisei din punctul de vedere al admisibilității, cu consecința declarării ofertei subscrisei drept conformă și admisibilă.

IV. NELEGALITATEA RAPORTULUI PROCEDURII ÎN CEEA CE PRIVEȘTE DECLARAREA OFERTEI TEHNICE DEPUSE DE MHS TRUCKS & BUS S.R.L. CA FIIND ADMISIBILĂ

52. În măsura în care modalitatea în care autoritatea contractantă a interpretat noțiunea de independență a instalațiilor de climatizare pe timp de vară este validă, respectiv că acestea nu trebuie să aibă niciun element constructiv comun, atunci și propunerea tehnică a ofertantului MHS TRUCK & BUS S.R.L. (în continuare „MAN”) este inacceptabilă.
53. Astfel, din Raportul procedurii rezultă că autoritatea contractantă a comunicat către MAN solicitarea clarificări nr. 7109/28.06.2021 prin care a cerut acestui operator economic, printre altele, să detalieze/explice propunerea sa privind instalația de aer condiționat pentru asigurarea microclimatului pe timp de vară, modul de funcționare a acesteia și schema instalației de climatizare pentru postul de conducere, dar și prezentarea condițiilor interioare.¹⁰
54. La această solicitare de clarificări MAN a răspuns după cum urmează:

„(...) Totodată, vă aducem la cunoștință faptul că autobuzul este echipat cu două instalații de aer condiționat INDEPENDENTE. Cele două instalații de climatizare (instalația de aer condiționat pentru compartimentul călători și instalația de aer condiționat pentru șofer) nu au circuite sau agregate comune iar în cazul unei defecțiuni la compresorul instalației de climatizare a compartimentului de călători nu va fi afectată funcționalitatea instalației de climatizare pentru postul de conducere și invers.”¹¹

55. Tot din Raportul procedurii rezultă că, după o altă solicitare de clarificări comunicată către MAN, autoritatea contractantă a încadrat oferta acestui operator economic ca fiind admisibilă în baza art. 134 alin. (8) din H.G. 395/2016.

¹⁰ A se vedea pagina nr. 21 a Raportului procedurii.

¹¹ A se vedea pagina nr. 23 a Raportului procedurii.



56. Însă, așa cum am explicat anterior (a se vedea în acest sens paragrafele 31-34 de mai sus), din informațiile pe care noi le deținem rezultă că niciun producător de instalații de climatizare nu fabrică instalații complet independente, deci fără să existe elemente constructive comune între instalația aferentă salonului pentru pasageri și instalația aferentă postului de conducere.
57. Prin urmare, inclusiv sistemul de climatizare al autobuzului oferit de MAN presupune existența unor elemente comune ale instalațiilor aferente celor două zone.
58. În măsura în care Consiliul va aprecia că interpretarea autorității contractante este validă, respectiv că instalațiile de climatizare pentru asigurarea microclimatului pe timp de vară nu trebuie să aibă niciun element comun, **atunci și propunerea tehnică depusă de MAN trebuie respinsă ca fiind inacceptabilă întrucât nu satisface această cerință tehnică.**
59. Mai mult decât atât, dacă autoritatea contractantă a declarat admisibilă propunerea tehnică a MAN, deși instalațiile de climatizare pe timp de vară aferente autobuzului oferit de acest operator prezintă elemente constructive comune, **atunci înseamnă că autoritatea contractantă a încălcat principiul asigurării unui tratament egal, favorizând oferta depusă de MAN.**
60. Într-o asemenea ipoteză, pentru restabilirea legalității se impune anularea Raportului proceduri și obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei depuse de MAN din punctul de vedere al admisibilității, cu consecința declarării ofertei acestuia drept inacceptabilă.

V. AUTORITATEA CONTRACTANTĂ A ÎNCĂLCAT OBLIGAȚIA DE A NU DEZVĂLUI INFORMAȚIILE ȘI ELEMENTELE PE CARE SUBSCRISA LE-AM DECLARAT CA FIIND CONFIDENȚIALE

61. Dispozițiilor art. 57 alin. (1) teza I din Legea 98/2016 prevăd că, fără a aduce atingere celorlalte prevederi ale acestui act normativ sau dispozițiilor legale privind liberul acces la informațiile de interes public ori ale altor acte normative care reglementează activitatea autorității contractante, autoritatea contractantă are obligația de a nu dezvălui informațiile din propunerea tehnică, elementele din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost transmise de operatorii economici indicate și dovedite de aceștia ca fiind confidențiale întrucât



sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală.

62. De asemenea, potrivit art. 57 alin. (4) din același act normativ, operatorii economici indică și dovedesc în cuprinsul ofertei care informații din propunerea tehnică, elemente din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost sunt confidențiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Informațiile indicate de operatorii economici din propunerea tehnică, elemente din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost ca fiind confidențiale trebuie să fie însoțite de dovada care le conferă caracterul de confidențialitate, dovadă ce devine anexă la ofertă, în caz contrar nefiind aplicabile prevederile alin. (1).
63. Totodată, potrivit art. 123 alin. (1) din H.G. 395/2016, ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire și indică, motivat, în cuprinsul acesteia care informații din propunerea tehnică și/sau din propunerea financiară sunt confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală, în baza legislației aplicabile.
64. Având în vedere aceste prevederi legale, subscrisa am depus în cadrul Procedurii o declarație privind părțile din propunerea tehnică și financiară care au caracter confidențial, precizând că au acest caracter următoarele:
- a) caietul de sarcini comentat + anexe ale acestuia (specificația tehnică a produsului, broșuri ale produsului, certificate de omologare, certificat CoC, scheme, schițe, declarații, buletine, fișe tehnice, certificatul SORT, alte certificate și autorizări, planuri de mentenanță, descrieri procese și proceduri, contracte de service etc.);
 - b) formular ofertă financiară + anexele acestuia;
 - c) răspunsurile depuse la eventualele solicitări de clarificări venite din partea autorității, după data depunerii ofertelor și implicit documentele atașate la acestea ca anexe.
65. În acest sens am detaliat pe larg motivele pentru care respectivele documente/informații au caracter confidențial.
66. Cu toate acestea, autoritatea contractantă a menționat în cuprinsul Raportului procedurii o serie de informații/date confidențiale, după cum urmează:



- a) la pagina nr. 11 a Raportului procedurii a menționat datele personale ale reprezentanților subscrisei, respectiv nume, prenume, data și locul nașterii, numărul de telefon, adresa de domiciliu, date personale a căror menționare în cuprinsul Raportului procedurii nu era necesară și nu era justificată de un interes obiectiv;
 - b) răspunsurile subscrisei la clarificări, integrale, în cuprinsul cărora sunt menționate elemente de natură tehnică cu privire la asigurarea microclimatului pe timp rece și pe timp de vară, sistemul de diagnosticare și sculele speciale, remedierea defecțiunilor în perioada de garanție.
 - c) consumul de combustibil conform test SORT.
67. Încălcând obligația de confidențialitate care îi incumbă conform legii, conduita autorității contractante este de natură să prejudicieze interesele noastre legitime în ceea ce privește secretul comercial și dreptul de proprietate intelectuală, precum și datele cu caracter personal ale reprezentanților noștri.
68. Concret, fiind publicate în cuprinsul Raportului procedurii, respectivele informații de natură tehnică pot fi folosite de competitorii subscrisei (inclusiv de MAN, căruia i-a fost comunicat Raportul procedurii) în cadrul unor alte proceduri de achiziție publică sau chiar în ipoteza în care autoritatea contractantă va organiza o nouă procedură de achiziție publică având cerințe tehnice similare celei din prezenta Procedură.
69. Pe cale de consecință, pentru a fi remediată această situație cu caracter prejudicial pentru societatea noastră, vă solicităm să dispuneți obligarea autorității contractante să elimine publicațiile actuale referitoare la Raportul procedurii și la toate actele subsecvente cu respectarea confidențialității informațiilor și elementelor tehnice și financiare din oferta subscrisei, inclusiv a datelor cu caracter personal ale reprezentanților subscrisei.



Având în vedere motivele de fapt și de drept expuse în cuprinsul prezentei, vă solicităm ca, prin decizia pe care o veți pronunța, să dispuneți:

În principal:

- 1. Anularea parțială a Raportului procedurii nr. 9174/30.08.2021 comunicat de autoritatea contractantă în SEAP la data de 30.08.2021 și a Comunicării nr.**

9176/30.08.2021 privind rezultatul procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică, în ceea ce privește respingerea ofertei MERCEDES-BENZ TRUCKS & BUSES ROMÂNIA S.R.L. ca inacceptabilă, precum și anularea oricăror acte juridice subsecvente emise de autoritatea contractantă în cadrul procedurii;

2. Obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei subscrisei din punctul de vedere al admisibilității, cu consecința declarării ofertei subscrisei drept conformă și admisibilă;
3. Obligarea autorității contractante să republice Raportul procedurii și toate actele subsecvente cu respectarea confidențialității informațiilor și elementelor tehnice și financiare din oferta subscrisei, inclusiv cu cenzurarea datelor cu caracter personal ale reprezentanților subscrisei și să înlăture publicațiile actuale referitoare la aceleași acte de procedură.

În subsidiar:

4. Anularea parțială a Raportului procedurii nr. 9174/30.08.2021 comunicat de autoritatea contractantă în SEAP la data de 30.08.2021 și a Comunicării nr. 9176/30.08.2021 privind rezultatul procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică, în ceea ce privește declararea ofertei tehnice a MHS TRUCK & BUS S.R.L. ca fiind admisibilă, precum și anularea oricăror acte juridice subsecvente emise de autoritatea contractantă în cadrul procedurii;
5. Obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei depuse de ofertantul MHS TRUCK & BUS S.R.L. din punctul de vedere al admisibilității, cu consecința declarării ofertei acestuia drept inacceptabilă pentru neîndeplinirea cerinței tehnice eliminatorii privind asigurarea microclimatului pe timp de vară;

În drept, ne prevalăm de toate dispozițiile legale invocate în cuprinsul prezentei.

Probe: înscrisurile care fac parte din dosarul achiziției ce va fi depus de autoritatea contractantă.

Cu stimă,

MERCEDES-BENZ TRUCKS & BUSES ROMANIA S.R.L.

Prin SCA IONESCU ȘI SAVA



Pagina 19 din 19

UNIUNEA NAȚIONALĂ A BAROURILOR DIN ROMÂNIA

BAROUL BUCUREȘTI

Forma de exercitare a profesiei SCA IONESCU ȘI SAVA

ÎMPUTERNICIRE AVOCATIALĂ



Seria B 6382109 / 2021 PETROI A., MĂȘU A., STOICA B., PETREA P.

Domnul/doamna avocat IONESCU A.G., IONESCU R.C., NEAGU A., NICA A., TACHE A., CIODARU S. se împuternicește de către clientul MERCEDES-BENZ TRUCKS & BUSES ROMANIA SRL

În baza contractului de asistență juridică nr. 2482182 din 2020, să exercite următoarele activități: Reprezentare, depunere și ridicare cereri și înscrisuri, ordine și reprezentare - Procedura de achiziție Orzul Boia Sprie

și să asiste/să reprezinte clientul în fața CONSILIUL NAȚIONAL PENTRU SOLUȚIONAREA CONTESTĂȚILOR

Data 09.09.2021

CLIENT / REPREZENTANT, (semnătura)

Atest identitatea părților, conținutul și data contractului de asistență juridică în baza căruia s-a eliberat împuternicirea

FORMA DE EXERCITARE A PROFESIEI IONESCU R.C. Avocat (semnătura și stampila)

Seemnătura nu este necesară în situația în care forma de exercitare a profesiei de avocat aleasă de către părțile a conținutul și data contractului de asistență juridică în baza căruia s-a eliberat împuternicirea.

Seemnătura și stampila și prezentarea stampilei nu sunt necesare în situația în care împuternicirea avocată este semnată de către client sau reprezentantul acestuia.