

DECIZIE

Nr. ■ BO2007_0089

Data: ■ 2007

Prin contestația nr. ■ din 31.08.2007, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ■ din 03.09.2007, depusă de S.C. ■ SRL, cu sediul în ■, înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. ■, CUI ■, împotriva procedurii de atribuire a contractului, organizată de ■, cu sediul în ■, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă derulată pentru atribuirea contractului de furnizare "echipamente de protecție balistică", contestatoarea a solicitat: fie modificarea prevederilor cerințelor tehnice generale din caietul de sarcini, în sensul acceptării ca dovadă a îndeplinirii cerințelor privitoare la rezistența balistică a buletinelor de tragere emise de producător, fie amânarea termenului de depunere a ofertelor și de desfășurare a licitației deschise până la data de 10.10.2007.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

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

DECIDE:

În baza art. 278 alin. (2) din OUG nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată prin Legea nr. 337/2006, admite, contestația nr. ■ din 31.08.2007, depusă de S.C. ■ SRL în contradictoriu cu ■.

Obliga autoritatea contractantă la amânarea termenului de depunere a ofertelor până la data de 10.10.2007, cu publicarea în SEAP a prelungirii și anunțarea operatorilor economici interesați, în termen de o zi, de la primirea deciziei.

Prezenta decizie este executorie și 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 10 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) lit. a) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, să soluționeze contestația de față.

Prin contestația nr. ■ din 31.08.2007, S.C. ■ SRL în contradictoriu cu ■, a solicitat: fie modificarea prevederilor cerințelor tehnice generale din caietul de sarcini, în sensul acceptării ca dovadă a îndeplinirii cerințelor privitoare la rezistența balistică a buletinelor de tragere emise de producător, fie amânarea

termenului de depunere a ofertelor și de desfășurare a licitației deschise până la data de 10.10.2007.

La solicitarea Consiliului, autoritatea contractanta a comunicat Consiliului prin adresa nr. ■ din 20.09.2007, punctul său de vedere asupra contestației și documentele dosarului achiziției publice.

În motivarea contestației, petenta susține că, în caietul de sarcini întocmit pentru această procedură sunt cuprinse și cerințele tehnice generale pe care trebuie să le îndeplinească produsele care vor forma obiectul contractului de furnizare, iar cele de la paragraful 3 al cerințelor tehnice generale, impun: "pentru evaluarea îndeplinirii cerințelor privitoare la rezistența balistică se vor lua în considerare buletine de tragere, care să ateste asigurarea nivelului pentru protecție solicitat prin specificația tehnică, emise de Laboratorul de încercări pentru protecție balistică și pirotehnice din cadrul ■, efectuate pe produsul oferat, în ultimele 6 luni".

La solicitarea de clarificare a dispozițiilor cerinței antementionate, autoritatea contractantă a răspuns prin adresa nr. ■/22.08.2007, precizând că testele trebuie efectuate înainte de licitație, pe mostre din cele 2 articole, vestă și cască, în laboratorul de încercări pentru protecție balistică și pirotehnice din cadrul ■, arătând și datele de contact ale laboratorului.

Urmare a acestei adrese, contestatoarea a trimis o altă solicitare de clarificare prin adresa nr. ■/24.08.2007, întrebând, având în vedere termenul scurt rămas până la data depunerii ofertelor (8 zile lucrătoare), dacă vor fi acceptate teste de protecție balistică realizate de producător, având în vedere că produsele sunt originare din Uniunea Europeană și că poate efectua dovada că produsele oferite sunt în inzestrarea armatei americane cu misiuni în Irak.

Răspunsul la această solicitare, dat de autoritatea contractantă prin adresa nr. ■ din 27.08.2007, a fost negativ, în sensul că singurele teste de balistică acceptate sunt cele efectuate de laboratorul de încercări pentru protecție balistică și pirotehnice din cadrul ■.

Petenta susține că produsele oferite urmează a fi importate dintr-o țară membră a Uniunii Europene și dată fiind natura echipamentelor - produse militare - importul acestora, pentru a fi puse la dispoziția laboratorului de încercări, presupune obținerea unor licențe speciale de la ANCEX și a unor documente de confirmare a naturii importului eliberate de către Ministerul ■. Ori, dat fiind timpul scurt rămas până la data depunerii ofertelor, 4 zile lucrătoare, precizează că se află în imposibilitatea obiectivă de a prezenta buletinele de tragere solicitate de autoritatea contractantă până la data limită de depunere a ofertelor, 05.09.2007, ora 10.00.

Invocând dispozițiile art. 35 alin. 5 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 prin Legea nr. 337/2006, conform cărora "specificațiile tehnice trebuie să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența între operatorii economici", consideră că introducerea în caietul de sarcini a cerinței ca testele balistice să fie efectuate de un singur laborator din România, în condițiile în care termenul scurt nu permite ofertanților de produse importate să procure produsele în scopul

menționat, reprezintă o îngrădire a accesului la procedura de atribuire și un obstacol nejustificat în înțelesul articolului mai sus menționat.

Citând prevederile art. 36 alin. 3 din același act normativ, conform caruia "un mijloc adecvat de a dovedi conformitatea cu specificațiile tehnice solicitate îl poate reprezenta dosarul tehnic al producătorului sau un raport de încercare/testare emis de un organism recunoscut, cum ar fi, după caz, un laborator neutru de încercări și calibrare sau un organism de certificare și inspecție care asigură respectarea standardelor europene aplicabile; autoritatea contractantă are obligația de a accepta certificate emise de organisme recunoscute în oricare dintre statele membre ale Uniunii Europene", apreciază că fiind abuzivă și pătinoasă cerința prevăzută în caietul de sarcini ca testele să fie efectuate doar de un laborator din România.

În drept, petenta a invocat dispozițiile art. 35, 36, 255, 266, 270 și următoarele 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 prin Legea nr. 337/2006.

În probațiune s-au depus, în xerocopie:

- caietul de sarcini;
- adresa nr. ■/22.08.2007 emisă de ■;
- adresa nr. ■/24.08.2007 emisă de S.C. ■ SRL;
- adresa nr. ■ din 27.08.2007 emisă de .

Prin punctul de vedere referitor la contestație, autoritatea contractantă susține că, a luat act de contestația depusă la Consiliu de firma SC ■ SRL, apreciind-o că fiind lovită de nulitate întrucât contravine prevederilor art. 272 alin.(2) din OUG nr. 34/2007, solicitând respingerea acesteia ca fiind tardivă, întrucât, SC ■ SRL a depus contestația înregistrată la Consiliu cu nr. ■/03.09.2007, iar documentul contestat (documentația de atribuire) a intrat în posesia firmei respective la data de 11.07.2007 ora 14.30, preluată fiind de delegatul ■. Pe parcursul procedurii nu au fost modificate prevederi ale documentației de atribuire, prin răspunsul la cererile de clarificare transmise operatorilor economici specificându-se în mod repetat faptul că se mențin cerințele din această documentație.

Raportat la dispozițiile art. 277 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, autoritatea a suspendat procedura de atribuire până la data soluționării contestației de către Consiliu, chiar dacă autoarea contestației nu și-a îndeplinit obligațiile stipulate de art. 271 alin. (2) prin care aceasta era obligată să înainteze autorității contractante o copie a contestației formulate.

Mentionează că, în baza comunicării Consiliului, transmisă prin fax și adresei înregistrată cu nr. ■/17.09.2007, au fost înștiințați toți cei 15 operatori economici care au achiziționat documentația de atribuire, despre suspendarea procedurii până la soluționarea contestației de către Consiliu, precum și reprezentantul Ministerului ■, observatorul desemnat prin avizul de verificare nr. ■/12.07.2007.

Informează Consiliul că, la solicitarea unor operatori economici, termenul de depunere a ofertelor a fost prelungit din data de 05.09.2007, data inițială de depunere a ofertelor, până pe 18.09.2007, prelungire care a fost comunicată

tuturor operatorilor economici care au cumpărat documentația de atribuire fiind acordată în scopul stimulării competiției și oferirii de șanse egale pentru toți competitorii. Consideră că termenul de aproximativ 2 luni de la data publicării anunțului până la data depunerii ofertelor este suficient atât pentru organizarea importului pentru un număr de echipamente, cât și pentru organizarea tragerilor la ■, laboratorul de încercări balistice al ■, institutie acreditata RENAR fiind singura entitate autorizată în Armata României pentru a efectua și elibera buletine de tragere, în conformitate cu prevederile standardelor militare în vigoare. Cerința ca toate echipamentele oferite să fie certificate prin buletine de tragere emise de ■ este aplicabilă tuturor ofertanților și reprezintă garanția că echipamentele îndeplinesc cerințele minimale cuprinse în specificația tehnică. Menționează de asemenea ca, echipamentele ce se vor achiziționa sunt destinate protejării vieții militarilor români aflați în diferite teatre de operații, inclusiv Irak și Afganistan, iar responsabilitatea protejării vieții acestora impune verificarea cu seriozitate a caracteristicilor reale de protecție oferite de echipamentele ce urmează a fi achiziționate.

Având în vedere aspectele susmenționate apreciază că sustinerile S.C. ■ S.R.L nu sunt întemeiate.

Din documentele depuse la dosarul cauzei de către parti, Consiliul a reținut următoarele:

Procedura de licitație deschisă derulată în vederea atribuirii contractului de furnizare „echipamente de protecție balistică, cod CPV 18133500-5 - căști militare și 18131100-7 - veste antiglont”, a fost inițiată prin publicarea, în Sistemul Electronic de Achiziții Publice – SEAP, a anunțului de participare nr. ■ din 07.07.2007, în al cărui conținut s-au prevăzut: valoarea estimată, fără TVA – între 1.900.000 și 11.000.000 RON; cantitatea totală - cască protecție din kevlar - 3012 cpl. și vestă antiglont nivel IV - 3015 cpl.; criteriul de atribuire a contractului - prețul cel mai scăzut; data limită de depunere a ofertelor - 05.09.2007, ora 10:00; data deschiderii ofertelor - 05.09.2007, ora 10:30.

În data de 03.09.2007, la solicitarea mai multor operatori economici, s-a prelungit data de depunere a ofertelor, publicându-se în SEAP, prin fișier atasat anunțului de participare nr. ■ din 07.07.2007, noua dată, astfel: “Erată la anunțul de participare nr. ■ din 07.07.2007 - Prezenta erată modifică termenele din anunțul susmenționat astfel: la pct. IV.3.4. – termenul limită pentru primirea ofertelor și a cererilor de participare va fi 18.09.2007, ora 10:00; la punctul IV.3.8. – condiții de deschidere a ofertelor: data va fi 18.09.2007, ora 10.30.”

Prin documentația de atribuire – caietul de sarcini, subcap. “cerințe generale”, nr. crt. 3, s-a precizat: “pentru evaluarea cerințelor privitoare la rezistența balistică se vor lua în considerare buletine de tragere, care să ateste asigurarea nivelului de protecție solicitat prin specificația tehnică, emise de Laboratorul de încercări pentru protecție balistică și pirotehnie din cadrul ■, efectuate pe produsul oferit în ultimele 6 luni”.

Fata de cerința respectivă, SC ■ SRL, la solicitarea de clarificări constând în “daca trebuie să prezentăm mostre din articolul veste antiglont la laboratorul ■ înainte de licitație”, prin adresa nr. ■ din 22.08.2007, autoritatea contractantă a răspuns că este necesar să se prezente mostre din cele două articole, vestă și cască, în cantitățile specificate de laborator.

Prin adresa nr. ■/24.08.2007, autoarea contestatiei, invocand neclaritatea cerintei impuse prin pct. 3 al caietului de sarcini – referitoare la prezentarea buletinelor de tragere, care sa ateste asigurarea nivelului de protectie solicitat prin specificatia tehnica, emise de Laboratorul de incercari pentru protectie balistica si pirotehnie din cadrul ■, efectuate pe produsul oferat in ultimele 6 luni, raportand-o la termenul scurt rămas până la data depunerii ofertelor (8 zile lucrătoare), intreaba dacă, vor fi acceptate testele de protecție balistică realizate de producător, având in vedere că produsele sunt originare din Uniunea Europeană și că poate efectua dovada că produsele oferate de petenta sunt in inzestrarea armatei americane cu misiuni in Irak.

Apreciaza, ca negativ, răspunsul dat la această solicitare de catre autoritatea contractantă prin adresa nr. ■ din 27.08.2007, in sensul că singurele teste de balistică acceptate sunt cele efectuate de laboratorul de incercări pentru protecție balistică și pirotehnice din cadru ■, cu toate ca, autoritatea contractanta a mentionat doar faptul ca “se mentine cerinta paragrafului trei din “cerinte tehnice generale” al caietului de sarcini, asa cum aceasta a fost formulata”.

Consiliul respinge exceptia tardivitatii depunerii contestatiei nr. ■ din 31.08.2007, ridicata de autoritatea contractanta, petitia raportandu-se la adresa nr. ■ din 27.08.2007, fapt pentru care, potrivit dispozitiilor art. 272 alin. (2) din OUG nr. 34/2006, acesta este depusa in termen.

Pe fond, Consiliul constata ca, in situatia factica data, solicitarii de “evaluare a cerintelor privitoare la rezistenta balistica prin luarea in considerare a buletinelor de tragere, care sa ateste asigurarea nivelului de protectie solicitat prin specificatia tehnica, emise de Laboratorul de incercari pentru protectie balistica si pirotehnie din cadrul ■, efectuate pe produsul oferat”, îi sunt aplicabile dispozitiile art. 188 alin. (1) lit. e) din OUG nr. 34/2006, potrivit carora “in cazul aplicarii unei proceduri pentru atribuirea unui contract de furnizare, in scopul verificarii capacitatii tehnice si/sau profesionale a ofertantilor/candidatilor, autoritatea contractanta are dreptul de a le solicita acestora, in functie de specificul, de cantitatea si de complexitatea produselor ce urmeaza sa fie furnizate si numai in masura in care aceste informatii sunt relevante pentru indeplinirea contractului, urmatoarele: e) mostre, [...] a caror autenticitate trebuie sa poata fi demonstrata in cazul in care autoritatea contractanta solicita acest lucru”, autoritatea contractanta dorind a verifica prin propriul laborator de incercari autenticitatea produselor furnizate, mentinand valabilitatea prezentarii tuturor documentelor care sa ateste conformitatea produselor, potrivit dispozitiilor lit. d) a aceluasi alineat, conform carora “autoritatea contractanta are dreptul de a le solicita certificate sau alte documente emise de organisme abilitate in acest sens, care sa ateste conformitatea produselor, identificata clar prin referire la specificatii sau standarde relevante”, categorie de documente in randul carora intra si testele de protectie balistica realizate de producator, pe baza carora acesta poate elibera certificari de conformitate cu documentatia de fabricatie.

Astfel, avand in vedere scopul urmarit de autoritatea contractanta si particularitatile achizitiei, cererea de modificare a prevederilor cerințelor tehnice generale din caietul de sarcini in sensul acceptarii, ca dovadă a îndeplinirii

cerințelor privitoare la rezistența balistică a buletinelor de tragere emise de producător, nu este justificată.

Considerand ca, susținerea contestatoarei potrivit careia, produsele oferite de aceasta urmează a fi importate dintr-o țară membră a Uniunii Europene iar pentru a fi puse la dispoziția laboratorului de încercări este necesar un termen corespunzător, în scopul promovării concurenței între operatorii economici, consacrată de art. 2 alin. (1) lit. a), în baza dispozițiilor art. 278 alin (2) din OUG nr. 34/2006, Consiliul va admite cererea de amânare a termenului de depunere a ofertelor și de deschidere a ofertelor până la data de 10.10.2007.

PREȘEDINTE COMPLET,

■

MEMBRU,

■

MEMBRU,

■