

DECIZIE
BO2010_0790
Data: ■.2010

Prin contestația nr. ■/05.02.2010, înregistrată la CNSC cu nr. ■/05.02.2010, înaintată de Asocierea dintre SC ■ SRL, cu sediul în ■, înmatriculată la ORC sub nr. ■, având CUI ■ și SC ■ SRL, cu sediul în ■, înmatriculată la ORC sub nr. ■, având CUI ■, formulată împotriva fișei de date a achiziției întocmite de ■, cu sediul în ■, în calitate de autoritate contractantă în cadrul procedurii, cerere de oferte cu etapă finală de licitație electronică, organizată pentru atribuirea contractului având ca obiect „Achiziție anvelope, camere și bandaje – total 607 repere”, s-a solicitat Consiliului: anularea prevederilor Fișei de date a achiziției cu privire la dispozițiile nelegale cuprinse în cap. V, subcap. V.4, pct. 11 – capacitatea tehnică și/sau profesională „dovada că deține punct de lucru în ■ sau pe raza a maxim 20 km de ■”.

În baza documentelor depuse de părți, CNSC

DECIDE:

Admite contestația și dispune continuarea procedurii de atribuire prin modificarea documentației de atribuire, în sensul eliminării din conținutul Fișei de date a achiziției, cap. V.4 „Capacitate tehnică și/sau profesională”, punctul 11 și caietului de sarcini, punctul 8 *Ambalare, livrare, transport, recepție și garanție* a expresiei „dovada că deține punct de lucru în ■ sau pe raza a maxim 20 km de ■”.

Măsurile dispuse vor fi comunicate de îndată tuturor celor interesați (publicate în SEAP) și vor fi duse la îndeplinire de autoritatea contractantă în maxim 15 zile de la data luării la cunoștință a conținutului prezentei decizii.

Prezenta decizie este executorie, în conformitate cu dispozițiile art. 280 al. 1 din OUG 34/2006, aprobată prin Legea 337/2006.

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:
Asocierea dintre SC ■ SRL și SC ■ SRL a înaintat Consiliului contestația nr. ■/05.02.2010, înregistrată la CNSC cu nr. ■/05.02.2010, împotriva fișei de date a achiziției întocmite de ■, în

calitate de autoritate contractantă în cadrul procedurii, cerere de oferte cu etapă finală de licitație electronică, organizată pentru atribuirea contractului având ca obiect „Achiziție anvelope, camere și bandaje – total 607 repere”.

În fapt, contestatoarea afirmă că ■ va organiza pe 11.02.2010 o „licitație publică” pentru achiziția de anvelope, camere și bandaje. De asemenea, contestatoarea susține că intenționează să participe în asociere la licitația amintită.

Însă, față de cerința autorității contractante cuprinsă în Fișa de date a achiziției la cap. V, subcap. V.4, pct. 11 – *Capacitatea tehnică și/sau profesională*, respectiv „dovada că deține punct de lucru în ■ sau pe raza a maxim 20 km de ■”, contestatoarea apreciază că aceasta este o măsură discriminatorie, care limitează accesul la procedura de atribuire, favorizând doar operatorii economici care au sediul în ■ sau punct de lucru pe o rază de 20 km față de această localitate.

Văzând cele prezentate Consiliului, conform prevederilor coroborate ale art. 17 și ale art. 2 al. 2 din OUG 34/2006 precum și cele ale art. 41 din același act normativ, contestatoarea consideră că dreptul de participare la procedura de atribuire îi este îngrădit.

Prin adresa nr. ■/08.02.2010, înregistrată la CNSC sub nr. ■/09.02.2010, autoritatea contractantă a transmis Consiliului punctul de vedere față de contestație, amintind că:

Referitor la cerința de calificare stabilită prin Fișa de date a achiziției, autoritatea contractantă susține că aceasta nu este de natură să restricționeze participarea la procedura de atribuire, deoarece dacă s-ar fi dorit acest lucru, formularea cerinței ar fi fost următoarea: *punct de lucru doar pe raza teritoriului municipiului ■*.

În ceea ce privește limita de maxim 20 km față de ■, autoritatea contractantă susține că a fost stabilită din două motive: pentru a crea posibilitatea eventualilor participanți de a livra produsele într-un termen de maxim 48 ore (termen precizat în caietul de sarcini) și totodată, ținând cont de experiența sa anterioară, respectiv după ce au fost încheiate contracte cu ofertanți având sedii/puncte de lucru la mare distanță de ■, ce au creat dificultăți în livrarea produselor la timp.

În același timp, autoritatea contractantă precizează că art. 44 al. 1 din OUG 34/2006 acordă contestatoarei posibilitatea de asociere cu unul sau mai mulți operatori economici pentru a putea îndeplini în totalitate cerințele solicitate în documentația de atribuire.

Mai mult, autoritatea contractantă invocă și prevederile art. 190 din OUG 34/2006, afirmând că acestea facilitează participarea la procedura de atribuire a ofertanților prin susținerea acordată acestora de terțe persoane.

Față de cele expuse, autoritatea contractantă solicită Consiliului respingerea contestației depuse de Asocieria SC ■ SRL și SC ■ SRL, anexând punctului de vedere copia dosarului achiziției publice, precum și dovada transmiterii către contestatoare a punctului de vedere.

Față de pozițiile părților, din cercetarea documentelor aflate în dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

■, în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura, cerere de oferte cu etapă finală de licitație electronică, organizată pentru atribuirea contractului, având ca obiect „Achiziție anvelope, camere și bandaje – total 607 repere”, prin publicarea în SEAP a invitației de participare nr. ■/■.02.2010 precum și a documentației de atribuire aferente procedurii de atribuire.

Nemulțumită de conținutul documentației de atribuire, respectiv al fișei de date a achiziției, Asocieria dintre SC ■ SRL și SC ■ SRL a formulat contestație, învestind Consiliul în soluționarea acesteia, motivat de faptul că unele dintre cerințele impuse restricționează participarea în procedura de atribuire a operatorilor economici.

Astfel, critica contestatoarei împotriva cerinței din Fișa de date a achiziției, cap. V, subcap. V.4, pct. 11 – „Capacitatea tehnică și/sau profesională”, respectiv *dovada deținerii unui punct de lucru în ■ sau pe raza a maxim 20 km de ■*, este considerată de Consiliu întemeiată.

În conformitate cu prevederile art. 178 al. 2 din OUG 34/2006, „Autoritatea contractantă nu are dreptul de a solicita îndeplinirea unor cerințe minime referitoare la situația economică și financiară și/sau la capacitatea tehnică și profesională, care ar conduce la restricționarea participării la procedura de atribuire”.

În același timp, dispozițiile art. 8 al. 1 din HG 925/2006 impun: „Autoritatea contractantă nu are dreptul de a restricționa participarea la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică prin introducerea unor cerințe minime de calificare, care:

- a) nu prezintă relevanță în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează să fie atribuit;
- b) sunt disproporționate în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează să fie atribuit”.

Cu privire la acest aspect, Consiliul a luat act de faptul că atât prin Fișa de date a achiziției, la cap. V.4 „Capacitate tehnică și/sau profesională”, pct. 11 cât și prin caietul de sarcini, punctul 8 *Ambalare, livrare, transport, recepție și garanție*, autoritatea contractantă a impus condiția: *oferantul va face dovada că are punct de desfacere în ■ sau pe raza a maxim 20 km de ■*.

Totodată, Consiliul a avut în vedere faptul că obiectul contractului de achiziție publică este de furnizare a unor produse (anvelope, camere

și bandaje) ale căror caracteristici nu depind de distanța de la care sunt livrate. Mai mult, prin caietul de sarcini s-a precizat termenul maxim de livrare a produselor de la emiterea comenzii de către achizitor, de 48 ore, de la înaintarea comenzii din partea achizitorului beneficiar. Astfel că este responsabilitatea fiecărui operator economic asupra modului de organizare a activității în așa fel încât să demonstreze că poate livra produsele în termenul impus, în mod competitiv.

În condițiile în care, în conformitate cu prevederile art. 7 din HG 925/2006 „Criteriile de calificare și selecție, astfel cum sunt prevăzute la art. 176 din ordonanța de urgență, au ca scop demonstrarea potențialului tehnic, financiar și organizatoric al fiecărui operator economic participant la procedură, potențial care trebuie să reflecte posibilitatea concretă a acestuia de a îndeplini contractul și de a rezolva eventualele dificultăți legate de îndeplinirea acestuia, în cazul în care oferta sa va fi declarată câștigătoare”, Consiliul apreciază restrictivă cerința în cauză.

Pentru aceste motive, în temeiul prevederilor art. 278 alin. 2, 4 și 6 din OUG 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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul admite contestația înaintată de Asocieria SC ■ SRL și SC ■ SRL și dispune continuarea procedurii de atribuire prin modificarea documentației de atribuire, în sensul eliminării din conținutul Fișei de date a achiziției, cap. V.4 „Capacitate tehnică și/sau profesională”, pct. 11 și al caietului de sarcini, punctul 8 *Ambalare, livrare, transport, recepție și garanție* a expresiei „dovada că deține punct de lucru în ■ sau pe raza a maxim 20 km de ■”. Măsurile dispuse vor fi duse la îndeplinire de autoritatea contractantă în maxim 15 zile de la data luării la cunoștință a conținutului prezentei decizii și vor fi comunicate de îndată tuturor celor interesați (prin publicarea în SEAP).

PREȘEDINTE COMPLET

■

MEMBRU COMPLET

■

MEMBRU COMPLET

■

Redactată în 3 exemplare originale, conține 4 (patru) file.