



# CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr.6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980  
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 Fax. +4 021 8900745 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. ... din ... înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ... din ... depusă de ... cu sediul în ... județul ... înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ... având CIF ... reprezentată convențional prin ... cu sediul în ... sediu ales pentru comunicarea actelor de procedură, împotriva documentației de atribuire elaborată de către ... cu sediul în ... în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, aplicată prin utilizarea parțială a mijloacelor electronice, respectiv cu etapă finală de licitație electronică, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect „Furnizare de făină albă de grâu ambalată în pachete unitare de 1 kg, achiziționată de pe piața comunitară din mijloacele financiare puse la dispoziție de Comisia Europeană, în cadrul aplicării Planului European de Ajutoare pentru Persoanele cele mai Defavorizate din România (PEAD) - 2013”, s-a solicitat admiterea contestației și obligarea autorității contractante la modificarea documentației de atribuire, în sensul eliminării din fișa de date a achiziției a „notei” referitoare la modalitatea de îndeplinire a cerinței privind experiența similară în cazul depunerii unei oferte comune.

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 considerentele evocate în motivare, admite contestația depusă de ...

În baza art. 278 alin. (2) și (4) din ordonanța de urgență, obligă autoritatea contractantă ca, de la primirea deciziei Consiliului, într-un termen care nu va fi mai scurt decât termenul de exercitare a căii de atac împotriva deciziei Consiliului, așa cum este prevăzut la art. 281 alin. (1), să modifice documentația de atribuire și anunțul de participare în sensul achiesării formulate, să aducă modificările astfel efectuate la cunoștința tuturor operatorilor economici interesați de participarea la procedură și, dacă este cazul, să stabilească o nouă dată de depunere a ofertelor cu respectarea prevederilor art. 71 din O.U.G. nr. 34/2006.

În baza art. 278 alin. (6) din ordonanța de urgență, dispune continuarea procedurii de achiziție publică, cu respectarea celor decise anterior.

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, aprobată prin Legea nr. 337/2006.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare potrivit art. 281 alin. (1) din ordonanța de urgență.

### **MOTIVARE:**

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

Prin contestația depusă, ... în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura de licitație deschisă, aplicată prin utilizarea parțială a mijloacelor electronice, respectiv cu etapă finală de licitație electronică, organizată de către autoritatea contractantă ... în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect „Furnizare de făină albă de grâu ambalată în pachete unitare de 1 kg, achiziționată de pe piața comunitară din mijloacele financiare puse la dispoziție de Comisia Europeană, în cadrul aplicării Planului European de Ajutoare pentru Persoanele cele mai Defavorizate din România (PEAD) - 2013”, inițiată prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare nr. ... din 26.03.2013, a solicitat admiterea contestației și obligarea autorității contractante la modificarea

documentației de atribuire, în sensul eliminării din fișa de date a achiziției a „notei” referitoare la modalitatea de îndeplinire a cerinței privind experiența similară în cazul depunerii unei oferte comune. Prin aceeași contestație, ... a solicitat suspendarea procedurii de atribuire în cauză, până la soluționarea pe fond a contestației sale. Cererea de suspendare a procedurii de atribuire în cauză a fost admisă, prin decizia Consiliului nr. ... din ...

... a transmis punctul său de vedere nr. 12126 din ... înregistrat la Consiliu cu nr. 11363 din ...

Prin adresa nr. 12451 din 10.04.2013, înregistrată la Consiliu cu nr. 11657 din 11.04.2013, autoritatea contractantă învederează că a procedat la eliminarea din cadrul fișei de date a achiziției a notei prezentată la cap. III.2.3) „Capacitatea tehnică și/sau profesională”, ce face obiectul contestației depuse.

Ulterior, autoritatea contractantă retransmite adresa nr. 12451 din 10.04.2013, înregistrată la Consiliu cu nr. 11695 din 11.04.2013, atașându-i acesteia adresa nr. 12450 din 10.04.2013 (1421 din 10.04.2013) și adresa nr. 12452 din 10.04.2013 (1426 din 10.04.2013).

În motivarea contestației sale, ... susține că solicitarea de îndeplinire: „*în totalitate de către unul din membrii asocierii*”, în cazul unei asocieri, a cerinței privind experiența similară de la cap. III.2.3) „Capacitatea tehnică și/sau profesională” din fișa de date a achiziției, este restrictivă.

Contestatoarea consideră că, astfel, autoritatea contractantă a încălcat dispozițiile art. 178 alin. (2) din O.U.G. nr. 34/2006 și art. 7 din H.G. nr. 925/2006.

În susținere, contestatoarea evocă prevederile art. 3 lit. p) și art. 190 alin. (3) din O.U.G. nr. 34/2006 și calificare și anexa 2 la Ordinul A.N.R.M.A.P. nr. 509/2011.

În opinia ... având în vedere că prin fișa de date a achiziției se permite ca pentru demonstrarea experienței similare să se depună: „*unul sau mai multe contracte/certificate/documente*”, precum și dispozițiile legale menționate, este evident, că „nota” prevăzută în cadrul capitolului privind cerința referită, potrivit căreia: „*în cazul asocierii cerința va fi îndeplinită în totalitate de către unul din membrii asocierii*”, este nelegală, fiind de natură să îngreudească accesul societății contestatoare la procedura de atribuire și să încalce principiul promovării concurenței.

În punctul său de vedere asupra contestației depusă de ... autoritatea contractantă solicită respingerea acesteia ca nefondată, având în vedere următoarele aspecte:

Autoritatea contractantă consideră că nu a încălcat dispozițiile art. 178 alin. (2) din O.U.G. nr. 34/2006, în prevederilor art. 7 din H.G. nr. 925/2006, și că a întocmit cerințele de calificare conform art. 188 alin. (1) din ordonanța de urgență a guvernului nr. 34/2006, având în vedere specificul, cantitatea și complexitatea produselor ce urmează a fi furnizate. Nota la cerința privind experiența similară, prevăzută în cadrul cap. III.2.3) „Capacitatea tehnică și/sau profesională” din fișa de date a achiziției, este legală, nu îngreunează accesul operatorilor economici la procedura de atribuire și nu încalcă principiul promovării concurenței, această notă având ca scop atenționarea operatorilor economici privind modul de îndeplinire a cerinței solicitate. În cazul unei asocieri, cerința din notă: *„va fi îndeplinită în totalitate de către unul din membrii asocierii”* este reglementată legal în Anexa 2 din Ordinul A.N.R.M.A.P. nr. 509/2011, în secțiunea „Capacitatea tehnică și profesională - Experiență similară”, fiind precizat că se cumulează numai în situația în care se solicită îndeplinirea cerinței printr-un număr maxim de contracte cumulate. Dacă se solicită cel puțin un contract (cazul de față) cerința va fi îndeplinită în totalitate de către unul din membrii asocierii.

În acest sens, autoritatea contractantă precizează că a solicitat îndeplinirea acestei cerințe pentru a nu limita la un număr fix (maxim) de contracte și pentru a da posibilitatea ofertanților care intenționează să se asocieze să stabilească singuri, numărul de contracte pe care îl pot prezenta în vederea îndeplinirii acestui criteriu de calificare, în condițiile respectării prevederilor legale din Ordinul A.N.R.M.A.P. nr. 509/2011.

Având în vedere cele prezentate, autoritatea contractantă consideră că stabilirea cerințelor de calificare s-a făcut cu respectarea prevederilor legale precum și a legislației achizițiilor publice în ce privește respectarea principiilor care stau la baza atribuirii contractului de achiziție, nefiind necesară modificarea fișei de date în sensul eliminării „notei” menționată.

... solicită soluționarea cu celeritate a contestației, motivat de faptul că programul din care face parte această procedură, respectiv Planul European de Ajutoare pentru Persoanele cele mai Defavorizate din România (PEAD) - 2013, este foarte important în absorbția de fonduri europene.

Prin adresa nr. 12451 din 10.04.2013 (1421 din 10.04.2013), autoritatea contractantă învederează că a adoptat măsuri de remediere a fișei de date a achiziției și anunțului de participare, conform prevederilor art. 256<sup>3</sup> din OUG nr. 34/2006, publicate în SEAP, astfel:

	Capitolul în care se fac modificările	Fișa de date inițială	Fișa de date remediată
1	<p>III.2.3.a) Capacitatea tehnică și/sau profesională , Cerința 1 Experiența similară.</p>	<p>Se solicită prezentarea unei liste, conform Formular F05, cu principalele livrări de produse efectuate în ultimii 3 ani, care să conțină obiectul contractelor, cantități, valoarea acestora, cantități, valoarea acestora, perioade de livrare, beneficiari. Se solicită ca lista să cuprindă cel puțin o livrare de produse alimentare împachetate în pachete unitare. Niveluri minime solicitate pentru experiența similară: Se solicită ca ofertanții să facă dovada că au livrat produse alimentare similare, împachetate în pachete unitare, prin prezentarea unuia sau mai multor contracte/certificate/documente emise sau contrasemnate de o autoritate ori de către clientul beneficiar, cu o valoare minimă totală de 60.146.590 lei. Se pot prezenta doar părțile relevante din contract/contracte, care să îndeplinească cerințele de experiență solicitată. În cazul în care beneficiarul este un client privat și, din motive obiective, operatorul economic nu are posibilitatea obținerii unei certificări/confirmări din partea acestuia, demonstrarea livrărilor de produse se realizează printr-o declarație a operatorului economic; Notă: pentru echivalență cu alte valute, se va avea în vedere cursul mediu anual</p>	<p>Se solicită prezentarea unei liste, conform Formular F05, cu principalele livrări de produse efectuate în ultimii 3 ani, care să conțină obiectul contractelor, cantități, valoarea acestora, cantități, valoarea acestora, perioade de livrare, beneficiari. Se solicită ca lista să cuprindă cel puțin o livrare de produse alimentare împachetate în pachete unitare. Niveluri minime solicitate pentru experiența similară: Se solicită ca ofertanții să facă dovada că au livrat produse alimentare similare, împachetate în pachete unitare, prin prezentarea unuia sau mai multor contracte/certificate/documente emise sau contrasemnate de o autoritate ori de către clientul beneficiar, cu o valoare minimă totală de 60.146.590 lei. Se pot prezenta doar părțile relevante din contract/contracte, care să îndeplinească cerințele de experiență solicitată. În cazul în care beneficiarul este un client privat și, din motive obiective, operatorul economic nu are posibilitatea obținerii unei certificări/confirmări din partea acestuia, demonstrarea livrărilor de produse se realizează printr-o declarație a operatorului economic; Notă: pentru echivalență cu alte valute, se va avea în vedere cursul mediu anual</p>

	<p><i>lei/valută comunicat de BNR pentru fiecare an în parte.</i>  <i>Notă: În cazul asocierii cerința va fi îndeplinită în totalitate de către unul din membrii asocierii, (conform Anexei nr. 2* din Ordinul ANRMAP nr. 509/2011 privind formularea criteriilor de calificare și selecție).</i>  <i>În cazul în care ofertantul e susținut pentru capacitatea tehnică, cerința privind experiența solicitată, va fi îndeplinită în întregime de către un singur susținător, (conform Anexei nr. 2* din Ordinul ANRMAP nr. 509/2011 privind formularea criteriilor de calificare și selecție).</i></p>	<p><i>lei/valută comunicat de BNR pentru fiecare an în parte.</i>  <i>În cazul în care ofertantul e susținut pentru capacitatea tehnică, cerința privind experiența solicitată, va fi îndeplinită în întregime de către un singur susținător, (conform Anexei nr. 2* din Ordinul ANRMAP nr. 509/2011 privind formularea criteriilor de calificare și selecție).</i></p>
--	---	---

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

... în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, aplicată prin utilizarea parțială a mijloacelor electronice, respectiv cu etapă finală de licitație electronică, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect „Furnizare de făină albă de grâu ambalată în pachete unitare de 1 kg, achiziționată de pe piața comunitară din mijloacele financiare puse la dispoziție de Comisia Europeană, în cadrul aplicării Planului European de Ajutoare pentru Persoanele cele mai Defavorizate din România (PEAD) - 2013”, prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare nr. ... din 26.03.2013, stabilind data limită pentru primirea ofertelor la 08.05.2013, ora 10:00, criteriul de atribuire „prețul cel mai scăzut”, valoarea estimată a contractului de achiziție publică fiind de 64.275.343,71 lei, fără TVA. Documentația de atribuire a fost postată în SEAP odată cu invitația de participare.

Împotriva documentației de atribuire elaborată de către autoritatea contractantă, ... formulează contestație pentru motivele arătate anterior și solicită admiterea contestației și obligarea autorității contractante la modificarea documentației de atribuire, în sensul eliminării din fișa de date a achiziției a „notei” referitoare la modalitatea de îndeplinire a cerinței privind experiența similară în cazul depunerii unei oferte comune.

În fișa de date a achiziției, la cap. III.2.3) „Capacitatea tehnică și/sau profesională”, autoritatea contractantă a solicitat:

*„Cerința nr. 1*

*[...]*

*Niveluri minime solicitate pentru experiența similară:*

*Se solicită ca ofertanții să facă dovada că au livrat produse alimentare similare, împachetate în pachete unitare, prin prezentarea unuia sau mai multor contracte/ certificate/documente emise sau contrasemnate de o autoritate ori de către clientul beneficiar cu o valoare minimă totală de 60.146.590 lei. Se pot prezenta doar părțile relevante din contract/contracte, care să îndeplinească cerințele de experiență solicitată.*

*[...]*

*Notă: În cazul asocierii cerința va fi îndeplinită în totalitate de către unul din membrii asocierii. (conform Anexei nr. 2\* din Ordinul ANRMAP nr. 509/2011 privind formularea criteriilor de calificare și selecție).*

*În cazul în care ofertantul e susținut pentru capacitatea tehnică, cerința privind experiența solicitată, va fi îndeplinită în întregime de către un singur susținător. (conform Anexei nr. 2\* din Ordinul ANRMAP nr. 509/2011 privind formularea criteriilor de calificare și selecție)”.*

În data de 11.04.2013, ... transmite Consiliului adresa nr. 12451 din 10.04.2013, în care arată că a luat măsuri de remediere a fișei de date a achiziției și a anunțului de participare, conform prevederilor art. 256<sup>3</sup> din OUG nr. 34/2006, publicate în SEAP, în sensul eliminării notei „În cazul asocierii cerința va fi îndeplinită în totalitate de către unul din membrii asocierii. (conform Anexei nr. 2\* din Ordinul ANRMAP nr. 509/2011 privind formularea criteriilor de calificare și selecție)”.

Având în vedere solicitarea contestatoarei de remediere a documentației de atribuire, în sensul eliminării din fișa de date a achiziției a „notei” referitoare la modalitatea de îndeplinire a cerinței privind experiența similară în cazul depunerii unei oferte comune, precum și achiesarea autorității contractante la această solicitare concretizată în măsura de remediere propusă, Consiliul reține că este întemeiată cererea contestatoarei.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, 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, Consiliul urmează să admită contestația depusă de ...

În baza art. 278 alin. (2) și (4) din ordonanță, Consiliul va obliga autoritatea contractantă ca, de la primirea deciziei Consiliului, într-un termen care nu va fi mai scurt decât termenul de exercitare a căii de atac împotriva deciziei Consiliului, așa cum este prevăzut la art. 281 alin. (1), să modifice documentația de atribuire și anunțul de participare în sensul achiesării formulate, să aducă modificările astfel efectuate la cunoștința tuturor operatorilor economici interesați de participarea la procedura și, dacă este cazul, să stabilească o nouă dată de depunere a ofertelor cu respectarea prevederilor art. 71 din O.U.G. nr. 34/2006.

În baza art. 278 alin. (6) din ordonanța de urgență, Consiliul va dispune continuarea procedurii de achiziție publică, cu respectarea celor decise.

**PREȘEDINTE COMPLET,**

...

**MEMBRU COMPLET,**

...

**MEMBRU COMPLET,**

...

...