



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos, nr. 6, sector 3, ... România, CIF 20329980, CP 030084
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 ; +4 021 8900745 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art.266 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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr. ...

Data: ...

Prin contestația nr.... înregistrată la CNSC cu nr. ... formulată de ... cu sediul în Municipiul având CUI ... înregistrată la ORC sub nr. ... reprezentată legal de ... – director general, împotriva „declarației ofertei ...ca fiind admisibilă și acceptarea acesteia în etapa finală de licitație electronică”, de către autoritatea contractantă... cu sediul în, privind atribuirea, prin „cerere de oferte” offline a contractului de achiziție publică de servicii, având drept obiect: „Servicii de întreținere centrale termice spații de învățământ și cămine – cantine Universitatea din ... cod CPV 50720000-8, și având sursa de finanțare: „fonduri bugetare”, s-a solicitat: „anularea documentului prin care oferta ...a fost declarată admisibilă; verificarea de către CNSC a celor prezentate în contestație; anularea etapei de licitație electronică, în cazul în care aceasta a avut loc”.

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

DECIDE:

Respinge ca nefondată contestația formulată de ... în contradictoriu cu autoritatea contractantă...

Dispune continuarea procedurii de atribuire în cauză.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu prevederile art. 280 alin. (3) din OUG nr. 34/2006 aprobată prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare.

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:

Prin contestația nr.... înregistrată la CNSC cu nr. ... formulată de ... împotriva *„declarării ofertei ...ca fiind admisibilă și acceptarea acesteia în etapa finală de licitație electronică”*, de către autoritatea contractantă... privind atribuirea, prin *„cerere de oferte”* offline a contractului de achiziție publică de servicii, având drept obiect: *„Servicii de întreținere centrale termice spații de învățământ și cămine – cantine ... cod CPV 50720000-8, și având sursa de finanțare: „fonduri bugetare”, s-a solicitat: „anularea documentului prin care oferta ...a fost declarată admisibilă; verificarea de către CNSC a celor prezentate în contestație; anularea etapei de licitație electronică, în cazul în care aceasta a avut loc”*.

În fapt, ... contestă declararea ofertei ...ca fiind admisibilă și permiterea acesteia de a participa la etapa finală de licitație electronică, act de care a luat la cunoștință prin documentul denumit *„Inițiere licitație electronică”* publicat, de SEAP, în data de 20.05.2013.

În susținerea solicitărilor sale, contestatorul aduce următoarele argumente:

- în fișa de date a achiziției, capitolul III.2.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, cerința obligatorie era ca ofertantul să fie autorizat, astfel: *„Autorizații persoane juridice conform prevederilor Legii 64/2008 și Prescripției Tehnice colecția ISCIR PT CR4/2009, valabile la data limită de depunere a ofertelor, copie conform cu originalul. Cerința obligatorie: Autorizație ISCIR pentru reparare și întreținere aparate consumatoare de combustibil cu P = 400 KW, cazane de apă caldă cu P = 400 KW, cazane de abur de joasă presiune cu Q = 0,6 t/h. Cerința obligatorie: Autorizație ISCIR pentru reparare și întreținere cazane de apă caldă cu P > 400 KW, cazane de abur de joasă presiune cu Q > 0,6 t/h. Cerința obligatorie: Autorizație ISCIR pentru reparare și întreținere arzătoare de combustibili gazoși și lichizi. Cerința obligatorie: Autorizație ISCIR pentru reparare recipiente stabile sub presiune. Cerința obligatorie: Autorizație ISCIR pentru reparare și întreținere instalații de ardere și instalații de automatizare pentru cazane și instalații de automatizare pentru centrale termice”*;
- conform datelor existente pe site-ul ISCIR, ...deține autorizația conform PT C2 ISCIR, care îi dă dreptul de a efectua activități la arzătoare cu o putere până la 1500 Kw, deși în gama de echipamente ce fac obiectul contractului de achiziție publică sunt unele arzătoare care au puteri de 1600 Kw și 1800 Kw, rezultând astfel că nu îndeplinește cerința de calificare solicitată;

- datele referitoare la autorizațiile ISCIR deținute de ...au fost obținute ca urmare a accesării site-ului oficial al ISCIR, unde se precizează că ultima actualizare este pe 19.03.2013;
- cerința referitoare la autorizațiile ISCIR se regăsește la punctul III.2.1.b Capacitatea de exercitare a activității profesionale din fișa de date a achiziției, iar Ordinul 509/2011 al Președintelui ANRMAP stabilește că cerințele de calificare enunțate la acest capitol trebuie îndeplinite exclusiv de către ofertant, fără posibilitatea de a apela la subcontractanți sau la terți susținători;
- prin adresa nr. 262/17.05.2013, înregistrată la ISCIR sub nr. 4250/17.05.2013, ... a solicitat informații, pentru a se primi o confirmare oficială cu privire la autorizația ISCIR deținută de SC

Prin adresa nr. 284/03.06.2013, înregistrată la CNSC sub nr. 18005/03.06.2013, ... transmite înscrisul numit „*Concluzii scrise*”, cu privire la punctul de vedere emis de către autoritatea contractantă, precizând următoarele:

- cerința de calificare, referitoare la deținerea autorizației ISCIR conform PT C2-2010, nu face nici o referire la gama de putere, rezultând astfel obligația ca ofertanții să acopere toate cazanele ce fac obiectul contractului, trebuie îndeplinită de toți ofertanții, indiferent dacă această cerință a fost formulată sau nu cu respectarea prevederilor art. 8 din HG nr. 925/2006; interpretarea dată de autoritatea contractantă, conform căreia această autorizație nu este necesară prestării serviciilor cerute, nu poate fi luată în considerare, deoarece ar conduce la încălcarea principiilor art. 2 alin.(2) din OUG nr. 34/2006 și, implicit, la anularea procedurii, pentru erori care nu pot fi remediate;
- referitor la afirmația autorității contractante conform căreia: „*contestatorul face confuzie între puterea cazanelor, care este de 1600 kw și 1800 kw și puterea arzătoarelor*”, contestatorul precizează că, din punct de vedere tehnic, pentru a avea garanția că un cazan furnizează o anumită putere, arzătorul utilizat trebuie să aibă o putere cu minimum 10% mai mare decât cea a cazanului; ca urmare susținerile potrivit cărora ...nu îndeplinește cerința de calificare în cauză rămân valabile;
- adresa ISCIR la care face referire autoritatea contractantă nu are relevanță, deoarece nu se pune problema dacă ...are dreptul de a efectua serviciile solicitate, ci, dacă acesta îndeplinește cerințele de calificare, așa cum au fost acestea formulate.

În final, contestatorul solicită Consiliului obligarea autorității contractante la declararea ca inacceptabilă a ofertei în cauză și, în subsidiar, anularea procedurii.

În vederea soluționării contestației susmenționate, Consiliul a solicitat autorității contractante, prin adresa nr. 9899/.../... 24.05.2013, transmiterea dosarului achiziției publice în copie,

Întocmit conform precizărilor art. 213 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, cu modificările și completările ulterioare, precum și punctul de vedere cu privire la contestația în cauză, potrivit dispozițiilor art. 274 alin.(1) din același act normativ.

Prin adresa nr. 11372/30.05.2013, înregistrată la CNSC sub nr. 17769/30.05.2013, autoritatea contractantă transmite documentele solicitate, precum și punctul de vedere cu privire la contestația în cauză, solicitând Consiliului respingerea acesteia, ca nefondată, din următoarele considerente:

- criteriul de atribuire ales pentru prezenta procedură este „prețul cel mai scăzut”;
- conform procesului verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. 8571/29.04.2013, au fost depuse oferte de către următorii operatori economici:și ...;
- comisia de evaluare, numită prin Decizia nr. 517/26.04.2013, a analizat documentele de calificare și ofertele tehnice prin Procesele verbale înregistrate cu nr. 8895/08.05.2013, nr. 9604/17.05.2012 și nr. 9743/20.05.2013 și a constatat, din documentele trimise de către ofertanți, că operatorul economic ... a prezentat copia Autorizației cu nr.B/CR4/A,B,F,D/6/0324/0/ 23.09.2010 emisă de I.S.C.I.R. - INSPECȚIA TERITORIALĂ ... cu domeniul de autorizare: instalare, montare, reparare și întreținere, verificări tehnice în utilizare la arzătoare de combustibili gazeși și lichizi cu Pmax-1500KW; prin urmare, cerințele solicitate prin documentația de atribuire fiind îndeplinite, inclusiv cerința privind autorizațiile de reparare și întreținere la arzătoare de combustibili gazeși și lichizi;
- ca urmare a îndeplinirii cerințelor solicitate prin documentația de atribuire, comisia de evaluare a declarat admisibile să participe la faza de licitație electronică cele trei oferte prezentate în cadrul procedurii de atribuire, ofertanții intrând în faza de licitație electronică în data de ... ora 14:00.

În considerarea tuturor aspectelor de fapt și de drept, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca nefondată, deoarece puterea maximă a cazanelor din lista echipamentelor prezentate în caietul de sarcini este de 850 KW, iar contestatatorul prin afirmația conform căreia: „în gama de echipamente ce fac obiectul contractului de achiziție publică sunt unele arzătoare care au puteri de 1600 KW și 1800 KW”, face confuzie între puterea cazanelor, care este de 1600 KW și 1800 KW și puterea arzătoarelor. De asemenea, conform art. 78 și art. 79 din OUG nr. 34/2006, ... avea posibilitatea de a solicita clarificări la

documentația de atribuire, în perioada premergătoare depunerii ofertelor, respectiv: 16.04.2013-26.04.2013.

Totodată, autoritatea contractantă precizează că a solicitat la I.S.C.I.R., un punct de vedere privind dreptul ... de a efectua serviciile de întreținere și reautorizări la cazanele din centralele termice ale Universității din ... punct de vedere ce va fi pus la dispoziția Consiliului de îndată ce acesta va fi primit.

Mai mult decât atât, în conformitate cu prevederile art. 3 din Prescripția Tehnică I.S.C.I.R. PT C2-2010, prevederile Prescripției C2 se aplică arzătoarelor ce sunt montate și funcționează pe alte echipamente, și nu pe cazane de apă caldă și cazane de abur de joasă presiune, prin urmare, apreciază autoritatea contractantă, oferta ...îndeplinea condițiile de a fi calificată la etapa de licitație electronică.

În final, autoritatea contractantă precizează că faza de licitație electronică se desfășura la momentul depunerii contestației.

Ultimul document, aferent dosarului cauzei, îl reprezintă concluziile scrise nr. 284/03.06.2013, înregistrate la CNSC sub nr. 18005/03.06.2013, transmise de contestator.

Analizând actele existente la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

... a organizat, în calitate de autoritate contractantă, procedura de atribuire, prin „cerere de oferte” offline, cu etapă finală de licitație electronică, a contractului de achiziție publică de servicii, având drept obiect: „*Servicii de întreținere centrale termice spații de învățământ și cămine – cantine Universitatea din ...* cod CPV 50720000-8, și având sursa de finanțare: „*fonduri bugetare*”, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând, în SEAP, invitația de participare nr. ... conform căreia valoarea estimată este de 97.400 lei, fără TVA.

Conform cap. IV.2.1) din fișa de date a achiziției, criteriul de atribuire ales este: „*prețul cel mai scăzut*”.

În cuprinsul procesului - verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. 8571/29.04.2013, autoritatea contractantă a consemnat documentele depuse de către ofertanți, precum și ofertele financiare ale acestora, după cum urmează: ... - 97.365,00 lei fără TVA; ...- 97.396,00 lei fără TVA și ... - 97.350,00 lei fără TVA.

În data de 20.05.2013, operatorul SEAP a transmis ... invitația la etapa finală de licitație electronică (pagina 20 din dosarul achiziției, parte a dosarului cauzei), conform căreia au fost invitați la licitația electronică 3 participanți; ulterior luării la cunoștință a conținutului documentului anterior, ... a formulat contestația dedusă soluționării, susținând că „*potrivit datelor existente pe site-ul ISCIR, ...deține autorizația conform PT C2 ISCIR, care îi dă dreptul de a efectua*

activități la arzătoare cu o putere până la 1500kW, deși în gama de echipamente care fac obiectul contractului de achiziție publică sunt unele arzătoare care au puteri de 1600 kW și 1800 kW, rezultând astfel că nu îndeplinește cerința de calificare”.

Având în vedere cele de mai sus, Consiliul va analiza modalitatea în care autoritatea contractantă a evaluat oferta SC ..., luând în considerare atât prevederile documentației de atribuire cât și legislația incidentă, din domeniul achizițiilor publice.

În acest sens, Consiliul va lua în considerare, ca un prim aspect, că obiectul contractului care urmează a fi atribuit este, conform secțiunii II.1.1) din invitația de participare, „*Servicii de întreținere centrale termice spații de învățământ și cămine-cantine Universitatea din ...*”.

Totodată, Consiliul va lua în considerare că, la secțiunea III.2.1.b) *Capacitatea de exercitare a activității profesionale* din fișa de date a achiziției, autoritatea contractantă a solicitat „*Autorizații persoane juridice conform prevederilor Legii 64/2008 și Prescripției Tehnice colecția ISCIR PT CR4/2009, valabile la data limită de depunere a ofertelor, copii conform cu originalul. Cerință obligatorie: Autorizație ISCIR pentru reparare și întreținere aparate consumatoare de combustibil cu P = 400 KW, cazane de apă caldă cu P = 400 KW, cazane de abur de joasă presiune cu Q = 0,6 t/h.*

Cerință obligatorie: Autorizație ISCIR pentru reparare și întreținere cazane de apă caldă cu P > 400 KW, cazane de abur de joasă presiune cu Q > 0,6 t/h.

Cerință obligatorie: Autorizație ISCIR pentru reparare și întreținere arzătoare de combustibili gazeși și lichizi.

Cerință obligatorie: Autorizație ISCIR pentru reparare recipiente stabile sub presiune.

Cerință obligatorie: Autorizație ISCIR pentru reparare și întreținere instalații de ardere și instalații de automatizare pentru cazane și instalații de automatizare pentru centrale termice”.

Corelativ, Consiliul va reține că, potrivit art. 170 din OUG nr. 34/2006, „*ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire*” și, potrivit art. 72 alin. (2) lit. b) din HG nr. 925/2006, „*Atribuțiile comisiei de evaluare sunt următoarele:*

(...)

b) verificarea îndeplinirii criteriilor de calificare de către ofertanți/candidați, în cazul în care acestea au fost solicitate prin documentația de atribuire”.

Față de cele de mai sus, Consiliul va respinge ca irelevante alegațiile contestatorului, potrivit cărora „*...deține autorizația conform PT C2 ISCIR, care îi dă dreptul de a efectua activități la arzătoare cu o putere până la 1500 kW, deși în gama de echipamente ce fac*

obiectul contractului de achiziție publică sunt unele arzătoare care au puteri de 1600 kW și 1800 kW” deoarece, conform normelor legale anterioare, obligația ofertanților este de a elabora oferta „în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire”, iar cea a autorității contractante de a verifica modalitatea de îndeplinire a cerințelor din documentația de atribuire în raport de aceleași prevederi ale documentației de atribuire.

Ori, întrucât autoritatea contractantă nu a precizat în mod expres în fișa de date a achiziției puterea pentru care solicită autorizația ISCIR pentru arzătoare, limitându-se la formularea „Autorizație ISCIR pentru reparare și întreținere arzătoare de combustibili gazoși și lichizi”, iar contestatorul nu a solicitat clarificări privind acest aspect, în temeiul art. 78 din OUG nr. 34/2006 și nici nu a contestat documentația de atribuire, în termenele imperative, prevăzute la art. 256² din același act normativ, Consiliul apreciază că cerința de calificare „Autorizație ISCIR pentru reparare și întreținere arzătoare de combustibili gazoși și lichizi” a devenit opozabilă atât ofertanților cât și autorității contractante.

Mai mult, Consiliul apreciază că, prin analogie cu principiul de drept „*Ubi lex non distinguit, nec nos distinguere debemus*” (unde legea nu distinge, nici noi nu trebuie să distingem), cerința de calificare în cauză trebuie aplicată „*ad-literam*”, fără a face obiectul unor interpretări sau alterări.

Din studiul dosarului cauzei, Consiliul va reține că ... a prezentat copia Autorizației cu nr.B/CR4/ A,B,F,D/6/0324/0/23.09.2010 emisă de I.S.C.I.R. - INSPECȚIA TERITORIALĂ ... (pagina 16), cu domeniul de autorizare: instalare, montare, reparare și întreținere, verificări tehnice în utilizare la arzătoare de combustibili gazoși și lichizi cu Pmax-1500KW; apreciind, în acest sens, că autoritatea contractantă a stabilit, în mod corect, că ... îndeplinește cerința de calificare în cauză.

Având în vedere motivarea anterioară, Consiliul, în temeiul art. 278 alin. (5) din OUG nr. 34/2006, aprobată prin Legea nr. 337/2006 cu modificările și completările ulterioare, urmează să respingă, ca nefondată, contestația formulată de ... în contradictoriu cu autoritatea contractantă...

Pe cale de consecință, în temeiul art. 278 alin. (6) din ordonanța de urgență, va dispune continuarea procedurii de atribuire în cauză.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

Redactat în 4 (patru) exemplare originale, conține 8 (opt) pagini.