



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.cnsc.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 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 ... jud. ... înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ... având CIF ... reprezentantă de ... - ... împotriva documentației de atribuire, elaborată de către autoritatea contractantă ... cu sediul în ... în cadrul procedurii de licitație deschisă, desfășurată offline, cu etapă finală de licitație electronică, organizată în vederea atribuirii contractului de furnizare având ca obiect „Furnizare de produse de panificație pentru elevii din învățământul primar și gimnazial de stat precum și pentru preșcolarii din grădinițele de stat cu program normal de 4 ore din ... coduri CPV 15811300-9 – Cornuri (Rev.2); 15811000-6 – Produse de panificație (Rev.2); 60000000-8 – Servicii de transport (cu excepția transportului de deșeuri) (Rev.2), s-a solicitat modificarea documentației de atribuire, în sensul anulării alineatului punctului 4 din caietul de sarcini și anume: „*Având în vedere faptul că derularea contractului implică livrarea zilnică, în conformitate cu prevederile din Anexa I, pct. 7, lit. a), distribuitorul se va afla la o distanță de max. 25 km. de ... și reformularea acestuia pentru a permite participarea oricărui operator economic la procedura de achiziție publică.*”

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:

Admite contestația depusă de ... în contradictoriu cu ...

Obligă autoritatea contractantă ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, să modifice documentația de atribuire în sensul eliminării cerinței din caietul de sarcini, respectiv *„Având în vedere faptul că derularea contractului implică livrarea zilnică, în conformitate cu prev. din Anexa I, pct. 7, lit. a), distribuitorul se va afla la o distanță de max. 25 km. de ... și să comunice modificarea astfel efectuată tuturor operatorilor economici interesați de participarea la procedura de achiziție publică.*

Dispune continuarea procedurii de achiziție publică.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

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 depusă, ... în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura de licitație deschisă, desfășurată offline, cu etapă finală de licitație electronică, organizată de către autoritatea contractantă ... în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având ca obiect *„Furnizare de produse de panificație pentru elevii din învățământul primar și gimnazial de stat precum și pentru preșcolarii din grădinițele de stat cu program normal de 4 ore din ... coduri CPV 15811300-9 – Cornuri (Rev.2); 15811000-6 – Produse de panificație (Rev.2); 60000000-8 – Servicii de transport (cu excepția transportului de deșeuri) (Rev.2), inițiată prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare nr. ... din 13.08.2013, s-a solicitat modificarea documentației de atribuire, în sensul anulării alineatului punctului 4 din caietul de sarcini și anume: *„Având în vedere faptul că derularea contractului implică livrarea zilnică, în conformitate cu prevederile din Anexa I, pct. 7, lit. a), distribuitorul se va afla la o distanță de max. 25 km. de ... și reformularea acestuia pentru a permite participarea oricărui operator economic la procedura de achiziție publică.**

În ceea ce privește fondul cauzei, ... arată că, prin introducerea alineatului: „Având în vedere faptul că derularea contractului implică livrarea zilnică, în conformitate cu prevederile din Anexa I, pct. 7, lit. a), distribuitorul se va afla la o distanță de max. 25 km. de ..., autoritatea contractantă nu permite oricărui candidat accesul egal la procedura de atribuire, ducând la restrângerea concurenței între operatorii economici.

În continuare, contestatorul redă conținutul art. 2, art. 35, art. 36, art. 38, art. 41, respectiv art. 42 din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

De asemenea, ... consideră că, prin introducerea alineatului criticat, autoritatea contractantă face discriminare între operatorii economici, aceasta fiind o cerință nejustificată, din moment ce produsul de panificație are termen de valabilitate de 48 ore, de la data fabricației.

În vederea soluționării contestației susmenționate, Consiliul a solicitat autorității contractante, prin adresa nr. 16402/.../... din 21.08.2013, transmiterea dosarului achiziției publice în copie, precum și punctul de vedere cu privire la contestația în cauză.

Prin adresa nr. 3668 din 05.09.2013, înregistrată la Consiliu cu nr. 29788 din 05.09.2013, ... a transmis, punctul de vedere cu privire la contestația formulată de

În conținutul punctului de vedere, ... prezintă un scurt istoric al procedurii, reiterând criticile formulate de

Cu privire la restrângerea concurenței, autoritatea contractantă invocă art. 8 alin. (1) din HG nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare, arătând faptul că ... nu a motivat în ce măsură prevederea din caietul de sarcini nu reprezintă relevanță sau este disproporționată în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează a fi atribuit.

Pentru susținerea prevederii din caietul de sarcini, la care face referire contestatorul, autoritatea contractantă învederează faptul că aceasta se regăsește în Anexa I, pct. 7, lit. a) din HG nr. 714/2008 cu modificările și completările ulterioare, respectiv: Specificații tehnice/Modul de distribuție în școli și grădinițe lit. a): „zone cu distribuție zilnică: localități aflate la o distanță de maximum 25 km de sediul distribuitorului”.

De asemenea, ... admite faptul că în procesul de redactare a caietului de sarcini, din cauza unei omisiuni, solicitarea a fost prezentată fracționat, fapt pentru care aceasta va corecta respectiva omisiune, printr-o clarificare la documentația de

atribuire, în sensul că în loc de: „Având în vedere faptul că derularea contractului implică livrarea zilnică, în conformitate cu prev. din Anexa I, pct. 7. lit. a), distribuitorul se va afla la o distanță de max. 25 km. de ..., se va citi: „Având în vedere faptul că derularea contractului implică livrarea zilnică, în conformitate cu prev. din Anexa I, pct. 7. lit. a) din HG nr. 714/2008, cu modificările și completările ulterioare, sediul distribuitorului se va afla la o distanță de max. 25 km. de

Pe lângă faptul că cerința contestată este o cerință legală, aceasta se afla în strânsă legătură cu modul de derulare a contractului, având în vedere faptul că produsele furnizate se dau în consum în aceeași zi, nevoia ca fiecare elev prezent la cursuri să primească produsul de panificație, fiind una reală, concretă și mai ales imediată, iar un eventual refuz al produselor din cauza neconformităților calitative ar face practic imposibilă înlocuirea acestora în maxim 2 ore (așa cum se solicită prin caietul de sarcini) și implicit darea lor în consum, susține autoritatea contractantă.

Mai mult decât atât, aceasta precizează că cerința contestată este în strânsă corelație cu cerința minimă de calificare referitoare la „Capacitatea tehnică și/sau profesională”, în sensul că depozitul alimentar adecvat pentru recepția, depozitarea și livrarea de produse de panificație pe care ofertanții înțeleg să-l menționeze în „Lista utilajelor, instalațiilor, echipamentele tehnice de care poate dispune operatorul economic pentru îndeplinirea corespunzătoare a contractului” pentru demonstrarea îndeplinirii cerinței de calificare, trebuie să fie la o distanță de maxim 25 km față de ...

În plus, ... menționează că în nici un caz nu este de acord cu afirmația contestatorului, potrivit căreia: „autoritatea contractantă trebuia să ceară firmelor să dețină spațiu de depozitare produse de panificație la 25 km. de ..., arătând că pentru respectarea principiilor ce guvernează achizițiile publice, aceasta, pentru depozitul menționat în „Lista utilajelor, instalațiilor, echipamentele tehnice de care poate dispune operatorul economic pentru îndeplinirea corespunzătoare a contractului”, a solicitat prezentarea de documente relevante privind modul de dispunere asupra acestuia: „proprietate/contract de închiriere/angajament de punere la dispoziție ...”

Totodată, autoritatea contractantă susține că intenționează să aducă clarificări inclusiv cu privire la modul de îndeplinirea a cerinței contestate, în conformitate cu prevederile art. 278 alin. (5) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Expunând motivele prezentate anterior, aceasta a solicitat respingerea contestației depusă de ... ca nefondată și continuarea procedurii de atribuire.

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

Procedura de licitație deschisă, desfășurată offline, cu etapă finală de licitație electronică, a fost inițiată de ... în calitate de autoritate contractantă, în vederea încheierii contractului de achiziție publică având ca obiect „Furnizare de produse de panificație pentru elevii din învățământul primar și gimnazial de stat precum și pentru preșcolarii din grădinițele de stat cu program normal de 4 ore din ... prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare nr. ... din 13.08.2013. Potrivit acestuia, criteriul de atribuire aplicat a fost „prețul cel mai scăzut”, valoarea estimată a contractului fiind de 838.034,96 lei, fără TVA. Documentația de atribuire a fost publicată în SEAP odată cu anunțul de participare.

Împotriva documentației de atribuire elaborată de autoritatea contractantă în vederea derulării procedurii de achiziție publică în cauză, ... formulează contestație pentru motivele arătate anterior și solicită modificarea documentației de atribuire, în sensul anulării alineatului punctului 4 din caietul de sarcini și anume: *„Având în vedere faptul că derularea contractului implică livrarea zilnică, în conformitate cu prevederile din Anexa I, pct. 7, lit. a), distribuitorul se va afla la o distanță de max. 25 km. de ... și reformularea acestuia pentru a permite participarea oricărui operator economic la procedura de achiziție publică.*

În caietul de sarcini, parte a documentației de atribuire elaborată de autoritatea contractantă în vederea derulării procedurii de atribuire în cauză, la capitolul 4. – „Modul de distribuție în școli și grădinițe”, s-au solicitat, printre altele, următoarele:

„[...]

Având în vedere faptul că derularea contractului implică livrarea zilnică, în conformitate cu prev. din Anexa I, pct. 7, lit. a), distribuitorul se va afla la o distanță de max. 25 km. de ...

[...]”

Prin contestația sa, ... arată că este restrictivă cerința prevăzută în caietul de sarcini privind condiționarea operatorilor economici distribuitori de a se afla la o distanță de max. 25 km. de

...

Consiliul stabilește că cerința impusă de autoritatea contractantă privind condiționarea operatorilor economici distribuitori de a se afla la o distanță de maxim 25 km de ... este excesivă, operatorul economic distribuitor fiind obligat, pe de o parte, la respectarea celorlalte cerințe din caietul de sarcini, ce devine parte integrantă a contractului și anume să completeze mărfurile care lipsesc, sunt deteriorate (alterate) sau necorespunzătoare în termen de 2 ore de la refuzul acestor mărfuri de către achizitor, fără costuri pentru acesta din urmă, iar pe de altă parte, ținând cont de data-limită minimă de consum al produselor transportate de la furnizor către unitățile școlare care va fi de 48 de ore pentru produse de panificație (pct. 4 din anexa la HG nr. 714/2008, cu modificările și completările ulterioare).

Consiliul nu va reține, în soluționare, aprecierile autorității contractante privind corectarea modului de distribuție a produselor, cu dispozițiile aflate în Anexa I, pct. 7. lit. a) din HG nr. 714/2008, prin intermediul unei clarificări la documentația de atribuire, aceste dispoziții – modificate și completate prin HG nr. 761/2011 – referindu-se la modul de distribuție în școli și grădinițe a produselor lactate și nu la produsele ce fac obiectul procedurii de achiziție publică în cauză, adică produse de panificație.

Astfel, Consiliul reține că este fondată această critică din contestația depusă de ... cu privire la condiționarea operatorilor economici distribuitori de a se afla la o distanță de maxim 25 km de ...

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 contradictoriu cu ...

În baza art. 278 alin. (2) și (4) din ordonanța de urgență, Consiliul va obliga autoritatea contractantă ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, să modifice documentația de atribuire în sensul eliminării cerinței de la capitolul 4. – „Modul de distribuție în școli și grădinițe” din caietul de sarcini, respectiv *„Având în vedere faptul că derularea contractului implică livrarea zilnică, în conformitate cu prev. din Anexa I, pct. 7, lit. a), distribuitorul se va afla la o distanță de max. 25 km. de ... și să comunice modificarea astfel efectuată tuturor operatorilor*

economici interesați de participarea la procedura de achiziție publică.

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

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (3) din ordonanța de urgență.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

Redactată în 4 (patru) exemplare, conține 7 (șapte) pagini.