



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București, cod poștal 030084, România
Tel: +4 021.310.46.41 Fax: +4 021.890.07.45 și +4 021.310.46.42 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 cu modificări și completări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea,

DECIZIE

Nr. ... / 12

Data: ...

Prin contestația nr. 2754/... înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ... depusă de ... cu sediul în având CUI ... privind procedura de cerere de oferte, cu fază finală de licitație electronică, organizată de ... cu sediul în județul ... în calitate de autoritate contractantă, în vederea încheierii, pe loturi, a acordului-cadru având ca obiect „Furnizare gaze medicale și servicii accesorii livrării în bune condiții și conforme legislației”, coduri CPV 24111500-0 *Gaze medicale* (Rev. 2) și 98390000-3 *Alte servicii* (Rev. 2), s-a solicitat anularea deciziei de declarare a ofertei sale ca neconformă și a tuturor actelor subsecvente, obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertelor admisibile, la reluarea etapei de licitație electronică, la emiterea unui nou raport de evaluare și la comunicarea către ofertanți a deciziei, iar în subsidiar, anularea procedurii de achiziției publice.

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

DECIDE:

În temeiul art. 278 alin. (5) și (6) 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, respinge ca nefondată contestația formulată de ... în contradictoriu cu ... și dispune continuarea procedurii.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (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:

Prin contestația depusă, ... arată că, în data de 13.12.2013, a primit rezultatul procedurii, oferta sa fiind respinsă ca neconformă în baza art. 36 alin. (2) lit. a) din HG nr. 925/2006, deoarece nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini, astfel:

- ofertantul nu și-a însușit anexa nr. 1 la caietul de sarcini cu cantitățile previzionate ale gazelor medicale pentru acord-cadru pe 2 ani;
- oferta financiară nu cuprinde cantitățile previzionate de servicii din anexa nr. 1.

Sunt invocate prevederile art. 36 alin. (2) lit. a) și se arată că, în conformitate cu prevederile art. 35 din ordonanță, caietul de sarcini conține în mod obligatoriu specificații tehnice, iar nu specificații de natură financiară.

Astfel că, prin adresa comunicată, i s-a precizat că oferta financiară nu cuprinde cantitățile previzionate în caietul de sarcini și nicidecum că nu și-a însușit specificațiile tehnice cuprinse în acesta.

Contestatoarea susține că, prin oferta financiară și-a însușit prevederile documentației de atribuire și a întocmit oferta cu precizarea faptului că „*prețurile de mai sus includ taxele de încărcare, verificare, transport și chirii aferente livrării de oxigen medicinal lichefiat și comprimat*”.

Mai mult, contestatoarea subliniază că autoritatea contractantă avea posibilitatea de a analiza oferta subcontractorului pentru transport.

În cazul în care autoritatea contractantă ar fi avut dubii în privința ofertei sale, ar fi putut solicita clarificări, având în vedere prevederile art. 11 alin. (3) din HG nr. 925/2006, în lipsa clarificărilor, fiind încălcate principiile după care se derulează achizițiile publice.

Totodată, autoarea contestației subliniază faptul că autoritatea contractantă a comunicat în 09.12.2013 prelungirea perioadei de evaluare a ofertelor pentru încă 30 zile.

În punctul său de vedere nr. 287/09.01.2014, înregistrat la Consiliu cu nr. 807/10.01.2014, asupra contestației, ... a arătat că autoarea contestației nu a ofertat cantitățile de servicii solicitate în conformitate cu obiectul achiziției: *gaze medicale și servicii accesorii livrării în bune condiții și conforme legislației* menționate în fișa de date a achiziției la capitolul II.2.1.

De asemenea, la capitolul II.1.5 “Descrierea succintă a achiziției” din fișa de date a achiziției, se menționează “achiziție gaze medicale și servicii accesorii livrării în bune condiții a acestora conform caiet de sarcini atașat în SEAP”.

... nu a depus oferta în conformitate cu obiectul achiziției respectiv nu a ofertat cantitățile de servicii solicitate de autoritatea contractantă în anexa nr. 1 la caietul de sarcini.

Raportat la criticile contestatoarei, autoritatea contractantă consideră că aceasta nu face deosebirea între preț și preț unitar, având în vedere că "prețul va fi cel la destinația finală și va cuprinde toate cheltuielile inclusiv transportul, taxe etc."

Totodată, se arată că autoarea contestației este singura care nu a înțeles solicitarea autorității contractante, fiind cerută prin caietul de sarcini încărcarea de tuburi proprietate spital (la prețul de achiziție) și încărcarea de tuburi de oxigen proprietate ofertant (pentru care se adaugă chiria), în ofertă existând un singur preț care ar trebui plătit și pentru tuburile pentru care nu trebuia plătită chirie. De asemenea, de reținut este și faptul că oxigenul medicinal comprimat are TVA 9%, în timp ce, serviciile conexe au TVA 24%. Aceste elemente ce implică fonduri publice trebuie identificate pentru a respecta prevederile legale în vigoare.

În ceea ce privește solicitarea de clarificări invocată de contestatoare, autoritatea contractantă a susținut că oferta financiară are caracter ferm și nu poate fi modificată după deschiderea ofertelor, oferta depusă de contestatoare nefiind întocmită conform anexei nr. 1 la caietul de sarcini, conținând doar pozițiile nr. 1 și 2 din anexa amintită, fapt ce a condus la respingerea ofertei.

Comisia de evaluare nu a putut identifica în cadrul ofertei contestatoarei elementele financiare care aceasta consideră că nu au fost analizate.

În aceste condiții s-a hotărât respingerea ofertei în temeiul prevederilor art. 36 alin. (2) din HG nr. 925/2006, pentru motivele indicate în comunicare.

Totodată, autoritatea contractantă supune atenției faptul că a decis suspendarea procedurii începând cu data de 20.12.2013 și implicit s-a amânat faza finală de licitație electronică până la soluționarea contestației.

În aceste condiții, s-a solicitat respingerea contestației ca netemeinică și nelegală.

Documentele necesare soluționării cauzei au fost atașate punctului de vedere înregistrat la Consiliu sub nr. 807/10.01.2014.

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

În vederea încheierii, pe loturi, a acordului-cadru având ca obiect „Furnizare gaze medicale și servicii accesorii livrării în bune condiții și conforme legislației”, coduri CPV 24111500-0 *Gaze medicale* (Rev. 2) și 98390000-3 *Alte servicii* (Rev. 2), ... în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de cererea de oferte, cu fază finală de licitație electronică, prin publicarea invitației de participare nr. ... Din informațiile acestui document s-a reținut că valoarea estimată a acordului-cadru este cuprinsă între 422.200-558.000 lei, fără TVA (386.300-505.800 lei, pentru lotul 1, 35.900-52.700 lei, pentru lotul 2), depunerea ofertelor a fost la 14.11.2013, iar criteriu de atribuire este „prețul cel mai scăzut”.

Ședința de deschidere a ofertelor a fost consemnată în procesul-verbal nr. 14406/14.11.2013, iar rezultatul intermediar al evaluării ofertelor (înainte de etapa de licitație electronică) în procesul-verbal nr. ...

Ulterior luării la cunoștință de rezultatul intermediar al procedurii pentru lotul 1, comunicat cu adresa nr. ... a depus la Consiliu contestația în analiză, solicitând anularea deciziei de declarare a ofertei sale neconformă și a tuturor actelor subsecvente, obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertelor admisibile, la reluarea etapei de licitație electronică, la emiterea unui nou raport de evaluare și la comunicarea către ofertanți a deciziei, iar în subsidiar, anularea procedurii de achiziției publice.

Referitor la critica contestatoarei formulată împotriva rezultatului intermediar al procedurii prin care oferta sa a fost respinsă ca neconformă în temeiul art. 36 alin. (2) lit. a) din HG nr. 925/2006, s-a reținut că, prin adresa nr. ... care cuprinde acest rezultat, s-a motivat respingerea pe faptul că „ofertantul nu și-a însușit anexa nr. 1 la caietul de sarcini cu cantitățile previzionate ale gazelor medicale pentru acord cadru pe 2 ani; oferta financiară nu cuprinde cantitățile previzionate de servicii din anexa nr. 1”.

În referire la obiectul contractului care urmează a se atribui, s-a indicat în cadrul fișei de date la pct. II.1.5) „Descrierea succintă a contractului sau a achiziției/achizițiilor”: „Achiziție gaze medicale și servicii accesorii livrării în bune condiții a acestora conform caiet de sarcini atașat în SEAP”, iar la pct II.2.1) „Cantitatea totală sau domeniul” din cadrul aceluiași document: „Cantitățile sunt precizate în caietul de sarcini atașat în SEAP. Autoritatea contractantă va încheia contracte subsecvente în funcție de necesități și fondurile disponibile. Contractele subsecvente pot fi încheiate lunar sau anual, contractele subsecvente lunare și anuale fiind estimative. Cantitățile și valorile estimative ptr. Contractele subsecvente se regăsesc în caietul de sarcini atașat”.

În ceea ce privește elaborarea propunerii financiare, la pct. IV.4.2 din fișa de date s-a precizat: „... se va prezenta sub forma modelului de ofertă atașat pentru fiecare lot în parte și va fi urmată de un tabel în Excel ce va cuprinde: denumire produs, cantitate maximă, preț unitar fără TVA. Prețul va fi cel la destinația finală și va cuprinde toate cheltuielile inclusiv transportul, taxe etc. Oferta are caracter obligatoriu, din punctul de vedere al conținutului, pe toată perioada de valabilitate solicitată de către autoritatea contractantă. Ofertantul va elabora propunerea financiară astfel încât aceasta să furnizeze toate informațiile solicitate cu privire la preț, precum și la alte condiții financiare și comerciale legate de obiectul contractului de achiziție publică ...”.

Prin Anexa 1 la caietul de sarcini cu cantitățile previzionate a gazelor medicale pentru acord-cadru pe 2 ani, pentru lotul 1 „oxigen”, s-au precizat următoarele categorii de costuri și cantități minime și maxime pentru acestea: 1. oxigen medical lichid min. 99,5% - 110.000 Nmc, 135.000 Nmc; 2. oxigen medical în butelii mici – 1.000 Nmc, 1.600 Nmc; 3. taxă închiriere rezervor criogenic dotat cu vaporizator și

reductor de presiune – 12 buc., 24 buc.; 4. taxă transport suplimentar oxigen medicinal lichid – 24 transporturi, 40 transporturi; 5. taxă îmbuteliere butelii gaze medicinale proprietate client – 1.000 butelii, 1.600 butelii; 6. tarif închiriere butelii – 29.000 butelii x zile, 32.000 butelii x zile; 7. taxă transport butelii – 40 transporturi, 80 transporturi.

Totodată, în referire la obiectul procedurii, prin caietul de sarcini, s-a indicat: „A. Achiziționarea de gaze medicinale și stocarea pentru a asigura funcționarea spitalului pe o perioadă de 20-30 zile. Termenul de livrare 48 ore de la transmiterea comenzii scrise sau telefonice pentru gaze îmbuteliate și 72 ore pentru oxigen medical lichid. B. Componenta loturilor și cantitățile minime și maxime pentru 2 ani sunt conform tabelului din anexa 1. Condiții minime impuse de autoritatea contractantă pentru: 1. Oxigen medicinal lichid ... ofertantul va livra oxigenul medicinal lichid cu mijloc de transport propriu și autorizat la sediul achizitorului; oxigenul medicinal lichid va fi ambalat în rezervoare criogenice și stocat în recipiente criogenice instalate și autorizate corespunzător, la temperatura/presiunea corespunzătoare stării lichide a oxigenului, cu respectarea prescripțiilor tehnice colecția ISCIR; ofertantul trebuie să pună la dispoziția unității contractante o instalație de stocare formată din ... 2. Oxigen medicinal gazos în butelii ... oxigenul în stare gazoasă va fi ambalat în recipiente sub presiune proprietatea autorității contractante sau proprietatea furnizorului la peste 150 bar., cu respectarea prescripțiilor tehnice din colecția C5 ISCIR; butelie de oxigen medicinal puse la dispoziția autorității contractante vor fi fără regulator de presiune și cu regulator de presiune integrat”.

În cadrul ofertei, ... a prezentat pentru lotul 1, formularul de ofertă cu valoarea corespunzătoare lotului, precum și anexa la formularul de ofertă în care a detaliat valoarea ofertată pe „oxigen medical lichid min. 99,5%” și „oxigen medical în butelii mici”, corespunzătoare cantităților maxime solicitate de autoritatea contractantă. S-a indicat în cadrul anexei amintite că prețurile indicate includ taxele de încărcare, verificare, transport și chirii aferente livrării de oxigen medicinal lichefiat și comprimat.

Constatând că autoarea contestației a prezentat în propunerea financiară doar 2 din cele 7 componente indicate în anexa 1 la caietul de sarcini, respectiv „oxigen medical lichid min. 99,5%” și „oxigen medical în butelii mici”, Consiliul consideră că în mod corect a fost respinsă ca neconformă în temeiul art. 36 alin. (2) lit. a) din HG nr. 925/2006 [*Oferta este considerată neconformă în următoarele situații: a) nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini*], critica contestatoarei din acest punct de vedere fiind nefondată.

Fiind impusă prezentarea propunerii financiare cu respectarea prevederilor caietului de sarcini, inclusiv a anexei 1 corespunzătoare categoriilor de costuri care fac obiectul contractului care urmează a se atribui, achiziție gaze medicale și servicii accesorii livrării în bune condiții a acestora, inclusiv a cantităților maxime solicitate, ofertantul, în conformitate cu prevederile art. 170 din OUG nr. 34/2006, avea obligația întocmirii ofertei în consecință.

Faptul susținut de contestatoare că, în conformitate cu art. 35 din ordonanță, caietul de sarcini ar trebui să conțină specificații tehnice, și nu specificații de natură financiară, nu o poate disculpa pe autoarea contestației de nerespectarea prevederilor acestui document, critica sa în referire la acest aspect depășind cu mult termenul de contestare. Caietul de sarcini a fost publicat în SEAP în cadrul documentației de atribuire, împreună cu invitația de participare nr. ... astfel că potrivit prevederilor art. 256² alin. (2) din OUG nr. 34/2006, 05.11.2013 se consideră a fi data când ofertantul a luat cunoștință de conținutul acestui document. Calculat potrivit prevederilor art. 3 lit. z) din ordonanța termenul de contestare a caietului de sarcini prevăzut de art. 256² alin. (1) lit. b) din același act normativ se împlinea la data de 11.11.2013, contestația înaintată Consiliului în data de ... depășind cu mult acest termen.

Pe de altă parte, faptul că a precizat în cuprinsul propunerii financiare, în cadrul centralizatorului de prețuri – lot 1, că prețurile indicate includ taxele de încărcare, verificare, transport și chirii aferente livrării de oxigen medicinal lichefiat și comprimat, iar în cadrul propunerii tehnice se regăsesc informații conform specificațiilor tehnice din caietul de sarcini, nu poate suplini nerespectarea de către ofertant a anexei 1 a caietului de sarcini.

Câtă vreme obiectul contractului care se va atribui privește achiziția de gaze medicale și servicii accesorii livrării în bune condiții a acestora conform caiet de sarcini atașat în SEAP, iar în anexa 1 a caietului de sarcini sunt evidențiate distinct produsele care se vor achiziționa, precum și serviciile accesorii livrării respectivelor produse (precum taxe de închiriere, taxe de transport, taxă de îmbuteliere), contestatoarea avea obligația întocmirii propunerii financiare cu evidențierea acestor categorii de cheltuieli (art. 170 din ordonanță - *Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire*).

În sensul celor constatate, este reținut și acordul de subcontractare nr. 241/13.11.2013, încheiat de ... cu SC Yuksek Internațional Transport SRL, având ca obiect: 1. transport oxigen lichid la sediul beneficiarului de mijloace de transport care să respecte legislația aplicabilă în vigoare (ADR de transport); 2. transport oxigen medical gazos în butelii dedicate, la sediul beneficiarului cu mijloace de transport care să respecte legislația aplicabilă în vigoare (ADR de transport).

Prin urmare, având în vedere cele reținute, inclusiv oferta subcontractorului pentru „valoarea lucrărilor și serviciilor” corespunzătoare obiectului acordului de subcontractare, Consiliul consideră că o solicitare de clarificare în privința propunerii financiare prezentate nu era posibilă fără încălcarea principiilor care stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică.

Prevederile art. 11 alin. (3) din HG nr. 925/2006 [*În cazul în care există incertitudini sau neclarități în ceea ce privește anumite documente prezentate, autoritatea contractantă are dreptul de a solicita detalii, precizări sau confirmări suplimentare atât de la ofertantul/candidatul în cauză, cât și de la autoritățile competente care pot furniza informații în acest sens. În orice situație, autoritatea contractantă are obligația de a*

asigura o perioadă rezonabilă de timp pentru furnizarea precizărilor/confirmărilor solicitate], invocate de contestatoare sunt pentru situația existenței de incertitudini sau neclarități ale unora dintre documentele ofertei, ceea ce nu are aplicabilitate cazului de față. Nu există nicio incertitudine asupra faptului că ofertantul a evidențiat în cadrul propunerii financiare 2 dintre cele 7 componente prevăzute în anexa 1 a caietului de sarcini.

O solicitare de clarificare în sensul prezentării unei propuneri financiare care să detalieze toate cele 7 componente ale anexei caietului de sarcini ar fi creat ofertantului un avantaj în detrimentul celorlalți, cu încălcarea prevederilor art. 201 alin. (2) din OUG nr. 34/2006 [*Autoritatea contractantă nu are dreptul ca prin clarificările/completările solicitate să determine apariția unui avantaj evident în favoarea unui ofertant/candidat*], cu atât mai mult cu cât, în cuprinsul ofertei, nu există informații privind valoarea respectivelor componente (exceptând valoarea totală a celor două categorii de transport a oxigenului, potrivit ofertei de preț și acordului de subcontractare prezentate).

Cât privește susținerea contestatoarei în referire la faptul că autoritatea contractantă i-a comunicat în 09.12.2013 prelungirea perioadei de evaluare a ofertelor pentru încă 30 zile, sunt avute în vedere prevederile art. 200 alin. (2)-(4) din OUG nr. 34/2006, potrivit cărora, *În cazuri temeinic motivate, autoritatea contractantă poate prelungi o singură dată perioada de evaluare, cu excepția situațiilor în care autoritatea contractantă revaluează ofertele ca urmare a unei decizii a Consiliului, a unei hotărâri judecătorești sau a recomandărilor observatorilor Unității pentru Coordonarea și Verificarea Achizițiilor Publice. (3) Motivele temeinice se prezintă într-o notă justificativă, aprobată de conducătorul autorității contractante care este parte a dosarului achiziției publice. (4) Prelungirea perioadei de evaluare se aduce la cunoștința operatorilor economici implicați, în termen de maximum două zile de la expirarea termenului prevăzut la alin. (1).*

Astfel, fiind reglementată posibilitatea prelungirii, o singură dată a perioadei de evaluare a ofertelor, notificarea transmisă contestatoarei în data de 09.12.2013 nu contravine niciunei prevederi existente, cu atât mai mult cu cât este susținută de nota justificativă întocmită în acest sens în care sunt indicate motivele care au condus la această măsură.

Având în vedere cele constatate, în temeiul art. 278 alin. (5) și (6) 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 respinge ca nefondată contestația formulată de ... în contradictoriu cu ... și dispune continuarea procedurii.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

...

MEMBRU COMPLET,

Redactată în 4 exemplare originale, cuprinde 8 (opt) pagini.