



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 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 social în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ..., având CUI ..., împotriva rezultatului procedurii comunicat prin adresa nr. 7 din 13.06.2014, emisă de către ... cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având ca obiect „Achiziție utilaje întreținere de către ..., județul ...”, s-a solicitat:

- admiterea contestației și aplicarea măsurilor de remediere;
- anularea adresei autorității contractante nr. 7/13.06.2014, privind comunicarea rezultatului procedurii;
- reevaluarea ofertelor depuse;
- emiterea unui nou act privind atribuirea contractului de achiziție publică, după reevaluarea ofertelor sau anularea și reluarea achiziției publice.

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:

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 în parte contestația depusă de ... Anulează raportul procedurii și adresele de comunicare a rezultatului procedurii de achiziție publică, ca acte subsecvente ale raportului procedurii.

În baza art. 278 alin. (2) și (4) din ordonanța de urgență, obligă autoritatea contractantă ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, să reanalizeze oferta depusă de ..., cu respectarea dispozițiilor legale și a celor evocate în motivare.

Obligă autoritatea contractantă să comunice tuturor participanților încă implicați în procedura de atribuire măsurile luate în baza prezentei decizii.

În baza art. 278 alin. (5) din ordonanța de urgență, pentru considerentele din motivare, respinge ca nefondat capatul de cerere din contestația depusă de ... vizand anularea și reluarea achiziției publice.

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 de ..., în calitate de ofertant participant la procedura de licitație deschisă, organizată de către autoritatea contractantă ... în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având ca obiect „Achiziție utilaje întreținere de către ..., județul ...”, inițiată prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare nr. ... din 03.04.2014, a solicitat:

- admiterea contestației și aplicarea măsurilor de remediere;
- anularea adresei autorității contractante nr. 7/13.06.2014, privind comunicarea rezultatului procedurii;
- reevaluarea ofertelor depuse;

- emiterea unui nou act privind atribuirea contractului de achiziție publică, după reevaluarea ofertelor sau anularea și reluarea achiziției publice.

Prin adresa nr. 12026/.../.../25.06.2014, Consiliul a înștiințat autoritatea contractantă despre depunerea contestației de către ... la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor și, totodată, despre obligația acesteia de a transmite, în maxim 3 zile lucrătoare de la data expirării perioadei de așteptare dinaintea încheierii contractului, punctul de vedere cu privire la contestație. Prin aceeași adresă, Consiliul a solicitat autorității contractante ca, în același termen, să transmită:

- documentele privind constituirea garanției de participare la procedură, depuse de ...;

- corespondența referitoare la documentele privind constituirea garanției de participare la procedură, depuse de ... (dacă este cazul);

- orice documente considerate edificatoare în cauza supusă soluționării.

... a transmis, punctul său de vedere nr. 4362 din 27.06.2014, înregistrat la Consiliu cu nr. 21616 din 02.07.2014 cu privire la contestația depusă de ..., însoțit de copia dosarului achiziției publice.

În motivarea contestației sale, ... consideră nefondată decizia autorității contractante de respingere a ofertei sale ca fiind inacceptabilă conform art. 36 alin (1) lit. a) din H.G. 925/2006, având în vedere următoarele aspecte:

- societatea sa a constituit garanția de participare prin polița de asigurare emisă de societatea Carpatica Asig S.A., seria AGL, numărul 3000460 din 22.05.2014. Polița a fost emisă în sistemul electronic al asiguratorului. Polița depusă în cadrul licitației a fost printată de asigurator și semnată și ștampilată în original de către asigurat în favoarea autorității contractante. În cadrul ședinței de deschidere a plicurilor, comisia de evaluare a considerat că dovada garanției de participare a fost constituită, drept dovadă, oferta sa fiind deschisă și analizată atât din punct de vedere al eligibilității cât și tehnic și financiar. Conform Fișei de date a achiziției, Secțiunea III, Aliniatul 1), Punctul 1.1), Litera a): Garanție de participare „Ofertele care nu sunt însoțite de dovada constituirii Garanției de Participare în cuantumul și forma solicitate vor fi respinse la deschidere”. Conform Procesului verbal nr. 3/22.05.2014 oferta sa a fost acceptată, deschisă, analizată și declarată conforma din punct de vedere al eligibilității.

Contestatoarea precizează de asemenea că, atât în procesul verbal de deschidere cât și în comunicarea privind rezultatul procedurii, atât numărul cât și data emiterii garanției de participare sunt stipulate eronat, lucru ce dovedește slaba atenție a autorității contractante către oferta societății sale.

Astfel ... consideră oferta sa, ca fiind conformă din punct de vedere tehnic și având un preț mai scăzut decât al ofertantului competitor, ofertă pentru exact același echipament solicitat de autoritatea contractantă, ce a fost descalificată abuziv, fiind încălcate regulile bune și libere concurențe.

În punctul său de vedere asupra contestației depusă de ..., autoritatea contractantă precizează următoarele:

- a solicitat garanție de participare în cuantumul de: 2% din valoarea estimată a contractului de achiziție = 13.227,04 lei (6.613,52 lei pt. IMM). Modul de constituire al garanției de participare s-a solicitat în conformitate cu art. 86 HG nr. 925/2006 prin virament bancar/instrument de garantare emis în condițiile legii de o societate bancară/asigurare în favoarea autorității contractante. De asemenea, autoritatea contractantă a menționat în cadrul fișei de date a achiziției că documentul doveditor cu privire la constituirea garanției de participare se va depune în original la sediul autorității contractante cel mai târziu la data și ora limită stabilite pentru deschiderea ofertelor.

Tot în cadrul fișei de date a achiziției, la punctul III.1.1.a) Garanție de participare se menționează expres că ofertele care nu sunt însoțite de dovada constituirii garanției de participare în cuantum și forma solicitată vor fi respinse la deschidere.

- conform procesului verbal de deschidere din cadrul dosarului de achiziție până la data și ora limită a ofertelor s-au depus 2 oferte, după cum urmează:

1. S.C. IC Creative S.R.L. - cu adresa nr. 1/22.05.2014 ora 08:55;

2. ... - cu adresa nr. 2/22.05.2014 ora 09:08.

- la ședința de deschidere au participat ofertanții/reprezentanții acestora, așa cum au fost înregistrați în procesul-verbal de deschidere a ofertelor,

- plicurile, care conțineau ofertele, s-au deschis în ordinea depunerii, pentru fiecare plic în parte verificându-se și recunoscându-se integritatea lui;

- al doilea plic depus a fost cel al contestatorului ..., observându-se că Polița privind Asigurarea garanției de participare la licitație nr. 3000460 din 22.05.2014 – emisă de Carpatica Asig. SA a fost prezentată în copie. Autoritatea contractantă apreciază că

și-a îndeplinit obligația prevăzută de art. 33 alin. (1) din HG nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare, de a deschide ofertele și, după caz, alte documente prezentate de participanți, la data, ora și în locul indicate în anunțul de participare dar nu a găsit documentul Polița privind Asigurarea garanției de participare la licitație - nr. 3000460 din 22.05.2014 - emisă de Carpatica Asig. SA în original, așa cum a fost solicitat în cadrul fișei de date a achiziției, aspect menționat la punctul III. I.I .a) Garanție de participare.

- datorită faptului că garanția de participare nu a fost depusă în forma solicitată, comisia de evaluare a decis având în vedere prevederile art. 36 alin (1) lit. a din HG 925/2006 cu modificările și completările ulterioare, că oferta depusă de ... este declarată inacceptabilă datorită motivelor prezentate mai jos:

... - operatorul economic a constituit garanția de participare la procedură printr-o polița de asigurare, respectiv Polița privind Asigurarea garanției de participare la licitație - nr. 3000460 din 22.05.2014 - emisă de Carpatica Asig. SA, document prezentat în copie.

Documentul solicitat trebuia depus în original, conform Fișei de date a achiziției atașată anunțului de participare nr. .../03.04.2014, la următoarele puncte din aceasta:

- III. 1.1.a) Garanție de participare
- IV.4.3) Modul de prezentare a ofertei

Astfel, autoritatea contractantă consideră că a procedat în conformitate cu O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, art. 431 alin. (1) și (2).

Autoritatea contractantă precizează că în completarea celor de la alineatul precedent sunt și prevederile art. 84 - 86 din HG nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare, în sensul în care statuează obligația autorității contractante de a preciza în documentația de atribuire dacă pentru participarea la procedură este prevăzută obligația ofertanților de a constitui o garanție de participare, în scopul de a proteja autoritatea contractantă față de riscul unui eventual comportament necorespunzător al acestuia pe întreaga perioadă derulată până la încheierea contractului de achiziție publică sau a acordului-cadru. Dacă sunt permise mai multe modalități de constituire a garanției de participare, „prin virament bancar sau printr-un instrument de garantare emis în condițiile legii de o societate bancară ori de o societate de asigurări”, în privința cuantumului și valabilității acesteia, normele legale precizează expres că garanția de participare se constituie în

sumă fixă, „în cuantumul și pentru perioada prevăzută în documentația de atribuire”.

În cazul în care garanția de participare este constituită sub forma unui instrument de garantare emis de către o bancă sau o societate de asigurări și autoritatea contractantă deține copia unui astfel de document, aceasta nu poate emite pretenții asupra garanției de participare în cazul în care este necesar în conformitate cu legislația în vigoare decât dacă deține originalul documentului.

Autoritatea contractantă subliniază faptul că pe tot parcursul derulării procedurii de achiziție autoritatea contractantă a ținut să respecte principiile care stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică menționate la art. 2 alin. (2) din OUG 34/2006 cu modificările și completările ulterioare, printre care și principiul tratamentului egal în scopul garantării tratamentului egal și nediscriminării operatorilor economici. Autoritatea contractantă precizează că a ținut să stabilească și să aplice, în toate etapele procedurii de atribuire, reguli, cerințe și criterii identice pentru toți operatorii economici, astfel încât orice participant la procedură să beneficieze de șanse egale de a dobândi calitatea de contractant, în vederea obținerii unor efecte de instituire a unui cadru bazat pe „încredere, corectitudine și imparțialitate”.

Față de cele prezentate anterior, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației formulată de către ... ca fiind nefondată.

Ultimul document din dosarul nr. .../2014 este adresa nr. 4362 din 27.06.2014, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 21616 din 02.07.2014, prin care ... formulează punctul său de vedere față de contestația depusă de

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

Procedura de licitație deschisă a fost inițiată de ..., în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect „Achiziție utilaje întreținere de către ..., județul ...”, prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare nr. ... din 03.04.2014. Potrivit acestuia, criteriul de atribuire aplicat a fost „prețul cel mai scăzut”, valoarea estimată a contractului fiind de 661.352 lei, fără TVA.

Ofertele depuse în aplicarea acestei proceduri au fost deschise în cadrul ședinței desfășurate în acest scop, ocazie cu care a fost încheiat procesul-verbal nr. 3 din 22.05.2014.

Comisia de evaluare și-a finalizat activitatea prin întocmirea raportului procedurii nr. 6 din 13.06.2014.

Decizia privind rezultatul aplicării procedurii i-a fost comunicată ... prin adresa nr. 7 din 13.06.2014, respectiv faptul că oferta sa a fost declarata inacceptabila, potrivit art. 36 alin. (1) lit. a) din H.G. nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare, deoarece dovada constituirii garanției de participare s-a facut prin prezentarea în copie a politei de asigurare si nu în original, asa cum s-a cerut în fisa de date a achizitiei.

În adresa este mentionat si faptul ca a fost declarata castigatoare oferta depusa de S.C. IC Creative S.R.L. care a avut un pret de 654.700 lei, fără TVA si o valabilitate a ofertei de 90 de zile.

Împotriva deciziei autorității contractante, ... formulează contestație pentru motivele arătate anterior și solicită:

- admiterea contestației și aplicarea măsurilor de remediere;
- anularea adresei autorității contractante nr. 7/13.06.2014, privind comunicarea rezultatului procedurii;
- reevaluarea ofertelor depuse;
- emiterea unui nou act privind atribuirea contractului de achiziție publică, după reevaluarea ofertelor sau anularea și reluarea achiziției publice.

În fișa de date a achiziției, parte a documentației de atribuire elaborată de autoritatea contractanta în vederea derulării procedurii în cauză, s-a menționat că ofertanții urmează sa constituie garanția de participare, astfel:

„III.1.1.a) Garanție de participare

Da

Cuantumul GP este de: 2% din val est = 13.227,04 lei (6.613,52 lei pt IMM). In caz GP în altă valută, echivalența în lei se va calcula la curs lei/valută BCE cu 5 zile înainte de data limită de depunere a of. Depunerea GP este oblig Constituire: în cf cu art 86 HGR nr 925/2006 prin virament bancar/instrument de garantare emis în cond lg de o soc banc/asig în favoarea aut contr, Formular 4. Documentul se va dep în orig la sediul aut Contr cel mai târziu la data și ora limita stabilite pt. deschiderea ofertelor. Daca GP se constituie prin virament bancar, suma se va vira în contul: nr: RO97TREZ4072145020403XXX, deschis la Trez Pascani, CIF 4541386, cu cond confirmării de către banca până la data și ora limită stabilite pt. deschiderea of. Perioada de valabilitate - min 90 zile de la data limita de primire a of. În cazul extinderii perioadei de

valab a of, per de valab a garant va fi prelungita în mod corespunzător, art 6 alin (2) HG 925/2006. Restituirea GP - în 3 zile de la încheierea ctr cu of declarat castigator. Cf Art 2781)-(1) lit a) și alin 2 din OUG 34/2006, dacă of depune o contestație și CNSC respinge contestația ca nefondată, aut contr va retine din GP suma de 4.441,35 lei. În cazul of IMM GP se constituie în prop de 50% din cuantumul precizat. Of va prezenta până la data limită stabilită pentru depunerea ofertei și declarația pv încadrarea în categ IMM, Formularul 3. Dovada constituirii garanției de participare se va prezenta cel mai târziu la data și ora stabilite pentru deschiderea ofertelor. Grupul format excl din operatori econ încadrați în categoria IMM, pers fizice sau juridice care depun o oferta comună benef de aceeași red a GP. În cazul de asociere, GP trebuie const în numele asoc și să menționeze că acopera în mod solidar toți membrii grupului. GP emisa în alta lb va fi prezentată în orig și însoțită de traduc autorizată în lb română. Of care nu sunt însoțite de dovada constituirii GP în cuantum și forma solicitate vor fi respinse la deschidere.”*

... a prezentat, în dovedirea constituirii garanției de participare solicitată de autoritatea contractantă, polița privind asigurarea garanției de participare la licitație seria AGL nr. 3000460 din 22.05.2014, emisă de S.C. Carpatica Asig S.A. Acest document a fost prezentat în copie.

Potrivit art. 36 alin. (1) lit. a) din H.G. nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare, oferta este considerată inacceptabilă în situația în care se încadrează în categoria celor prevăzute la art. 33 alin. (3), iar potrivit art. 33 alin. (3) lit. b), în cadrul ședinței de deschidere nu este permisă respingerea niciunei oferte, cu excepția celor care nu sunt însoțite de garanția de participare, în cuantum, forma și având perioada de valabilitate solicitate în documentația de atribuire.

Așa cum s-a menționat mai înainte, autoritatea contractantă a decis respingerea ofertei depusă de ..., deoarece documentul doveditor al constituirii garanției de participare a fost prezentat în copie și nu în original.

Conform art. 84 din H.G. nr. 925/2006, garanția de participare se constituie de către ofertant în scopul de a proteja autoritatea contractantă față de riscul unui eventual comportament necorespunzător al acestuia pe întreaga perioadă derulată până la încheierea contractului de achiziție publică sau a acordului-cadru.

Având în vedere că în cauză, ... a făcut dovada constituirii garanției de participare care a îndeplinit, așa cum a reținut autoritatea contractantă, condițiile cerute de quantum, formă (tip de document) și perioadă de valabilitate, Consiliul reține că a fost atins scopul prevăzut de legiuitor pentru constituirea acestei garanții.

Decizia autorității contractante, în această situație, de a respinge oferta pentru că instrumentul de garantare a fost depus în copie și nu în original, este una care încalcă principiul proporționalității consacrat la art. 2 alin. (2) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Astfel, având în vedere că ofertanta contestatoare a făcut dovada constituirii garanției de participare, că astfel autoritatea contractantă este protejată față de riscul unui eventual comportament necorespunzător al acesteia pe întreaga perioadă derulată până la încheierea contractului de achiziție publică, decizia autorității nu asigură o corelație între deficiența de prezentare a garanției de participare și severitatea măsurii luate în consecință. Consiliul reține că în exercitarea rolului său activ, autoritatea contractantă putea și trebuia să ceară ... prezentarea originalului actului prin care a constituit garanția de participare, printr-o astfel de conduită nefiind creat un avantaj acestei ofertante, de vreme ce aceasta a făcut, la data limită de depunere a ofertelor, respectiv la data deschiderii acestora, dovada constituirii garanției cerută de autoritatea contractantă.

Date fiind cele expuse, Consiliul stabilește că este nelegală decizia autorității contractante în ceea ce privește oferta depusă de ...

Având în vedere că în cadrul ședinței de deschidere a ofertelor a fost deschisă și cea prezentată de ..., fiind consemnate, în procesul-verbal întocmit cu acea ocazie, elementele principale ale acestei oferte, precum și existența documentelor depuse de această societate, Consiliul reține că procedura poate fi remediată prin analizarea și evaluarea ofertei ... și poate fi dispusă continuarea procedurii de atribuire.

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 în parte contestația depusă de ... și să

anuleze raportul procedurii și adresele de comunicare a rezultatului procedurii de achiziție publică, ca acte subsecvente ale raportului procedurii.

În baza art. 278 alin. (2) și (4) din ordonanță, Consiliul va obliga autoritatea contractantă ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, să reanalizeze oferta depusă de ..., cu respectarea dispozițiilor legale și a celor evocate în motivare.

Autoritatea contractantă va fi obligată să comunice tuturor participanților încă implicați în procedura de atribuire măsurile luate în baza prezentei decizii.

Capătul de cerere vizând anularea și reluarea achiziției publice va fi respins ca nefondat, deoarece este posibilă remedierea și continuarea prezentei proceduri 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.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

Redactată în 4 (patru) exemplare, conține 10 (zece) pagini.