



# CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr.6 Sector 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980  
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642, +4 021 8900745 [www.cnsc.ro](http://www.cnsc.ro)

**În conformitate cu prevederile art. 266 alin. (2) din O.U.G. 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 Consiliu sub nr. ..., formulată de ..., cu sediul în ..., înmatriculată la O.R.C. sub nr. ..., având CIF ..., împotriva rezultatului procedurii, comunicat prin adresa nr. ..., emisă de ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de atribuire, prin „cerere de oferte”, a contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „Modernizare drumuri comunale (DC 39), comuna ..., județul ...”, cod CPV 45233120-6, tip de finanțare: fonduri bugetare, s-au solicitat următoarele:

„A. anularea adresei nr. 4400 din 11.12.2014 privind comunicarea rezultatului procedurii;  
B. anularea raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente acestuia;  
C. obligarea autorității contractante la continuarea procedurii de achiziție, reevaluarea documentelor de calificare considerate conforme și stabilirea ofertei câștigătoare dintre ofertele admisibile, conform criteriului de atribuire stabilit în documentația de atribuire.

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

## **DECIDE:**

Respinge ca nefondată contestația formulată de ..., în contradictoriu cu ...

Dispune continuarea procedurii de atribuire.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 din O.U.G. nr. 34/2006, 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 formulată, ... contestă rezultatul procedurii, comunicat prin adresa nr. 4400/11.12.2014, emisă de ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de atribuire, prin „cerere de oferte”, a contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „Modernizare drumuri comunale (DC 39), comuna ..., județul ...”, cod CPV 45233120-6, tip de finanțare: fonduri bugetare, solicitând următoarele:

„A. anularea adresei nr. 4400 din 11.12.2014 privind comunicarea rezultatului procedurii;

B. anularea raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente acestuia;

C. obligarea autorității contractante la continuarea procedurii de achiziție, reevaluarea documentelor de calificare considerate conforme și stabilirea ofertei câștigătoare dintre ofertele admisibile, conform criteriului de atribuire stabilit în documentația de atribuire.

Contestatorul precizează următoarele:

1. În fapt, în data de ..., autoritatea contractantă ..., prin publicarea prin intermediul SEAP a invitației de participare nr. ..., inițiază procedura de achiziție publică în cauză, în valoare estimată de 3.674.955,70 lei, fără TVA.

În termenul limită de depunere a ofertelor, respectiv la data de 06.10.2014, contestatorul a depus ofertă la sediul autorității contractante.

Conform Procesului-verbal întocmit la deschiderea ofertelor nr. ... din ..., au fost depuse trei oferte, al căror clasament este următorul:

1. ... - 3.506.945,11 lei fără TVA;

2. ... - 3.518.019,54 lei fără TVA;

3. ... - 3.573.025,27 lei fără TVA.

Oferta contestatorului a avut prețul cel mai mic, conform clasamentului de mai sus.

Conform Fișei de date a achizițiilor, Cap. II. 2.1.a), Cerința 1 și 2, contestatorul a prezentat Certificatul de atestare fiscală nr. 326921 din 30.10.2014, emis de Ministerul Finanțelor Publice, Agenția Națională de Administrare Fiscală, Direcția Generală Regională a Finanțelor Publice Iași, Administrația Județeană a Finanțelor Publice Bacău, de unde reies obligațiile de plată exigibile la data de 30.09.2014.

Prin adresa nr. 4145 din 18.11.2014, autoritatea contractantă i-a solicitat și prezentarea „Certificatului de atestare fiscală (privind plata contribuțiilor la Bugetul consolidat general) eliberat de ANAF sau echivalent din care să reiasă îndeplinirea obligațiilor exigibile în luna anterioară depunerii ofertelor, respectiv 31.10.2014”, cu termen de răspuns data de 21.11.2014, ora 10:00.

La această solicitare a răspuns în termen, respectiv prin adresa nr. 775 din 19.11.2014, prin care a pus la dispoziția autorității contractante un nou Certificat ANAF, nr. 326964, eliberat în data de 05.11.2014, din care rezultă îndeplinirea obligațiilor fiscale aferente lunii septembrie 2014. A motivat autorității contractante faptul că un nou Certificat ANAF din care să rezulte obligațiile de plată la data de 31.10.2014 se poate elibera numai după data de 25.11.2014, dată când se depun declarațiile aferente lunii octombrie 2014. La acel moment, era singurul certificat ANAF valabil.

2. Pe cale de consecință, în baza art. 36 alin. (1) lit. b) din H.G. nr. 925/2006 actualizată, oferta depusă de ... a fost considerată inacceptabilă, deoarece „a fost depusă de un ofertant care nu îndeplinește una sau mai multe dintre cerințele de calificare stabilite în documentația de atribuire”, iar în temeiul art. 79 alin. (1) din H.G. nr. 925/2006 actualizată, oferta a fost considerată și neconformă, deoarece explicațiile prezentate de către ofertant nu au fost concludente.

Autoritatea contractantă și-a motivat decizia și prin prisma prevederilor art. 112 din Ordonanța nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală actualizat.

Autoritatea contractantă nu a ținut cont de următoarea situație: obligațiile către bugetul de stat devin exigibile /scadente la data de 25 a lunii în curs. Cu alte cuvinte, datoriile către bugetul de stat aferente unei luni (de exemplu octombrie, așa cum s-a solicitat) trebuie plătite până la data de 25 a lunii următoare (adică

noiembrie). Dacă cel târziu la această dată sumele respective nu sunt achitate, atunci încep să se aplice penalizări, pentru că societatea este în întârziere.

Astfel, autoritatea contractantă a reținut greșit cadrul legal aplicabil în materie, invocând prevederi din Codul de procedură fiscală. Corect, cadrul legal aplicabil în materie este Codul fiscal.

Astfel, Certificatul de atestare fiscală, la Capitolul A. Obligații de plată, are în vedere ca obligații ce trebuie plătite către stat următoarele:

- a) impozitul pe profit;
- b) taxa pe valoarea adăugată;
- c) asigurările sociale aferente obligațiilor salariale.

Aceste obligații se plătesc fie lunar, fie trimestrial, mai puțin asigurările sociale care se plătesc lunar.

CAP. 5 Plata impozitului și depunerea declarațiilor fiscale din Codul fiscal, art. 34 Declararea și plata impozitului pe profit, statuează în mod clar următoarele:

*„... (1) Declararea și plata impozitului pe profit, cu excepțiile prevăzute de prezentul articol, se efectuează trimestrial, până la data de 25 inclusiv a primei luni următoare încheierii trimestrelor I - III. Definitivarea și plata impozitului pe profit aferent anului fiscal respectiv se efectuează până la termenul de depunere a declarației privind impozitul pe profit prevăzut la art. 35....”.*

Punctul 13<sup>1</sup> tot din cadrul acestui articol face următoarea precizare:

*„(13<sup>1</sup>) Contribuabilii care intră sub incidența prevederilor art. 16 alin. (3), pentru primul an fiscal modificat, aplică și următoarele reguli de declarare și plată a impozitului pe profit:*

*a) contribuabilii care declară și plătesc impozitul pe profit trimestrial și pentru care anul fiscal modificat începe în a doua, respectiv în a treia lună a trimestrului calendaristic, prima lună, respectiv primele două luni ale trimestrului calendaristic respectiv, vor constitui un trimestru, pentru care contribuabilul are obligația declarării și plății impozitului pe profit, până la data de 25 inclusiv a primei luni următoare încheierii trimestrului calendaristic respectiv. Aceste prevederi se aplică și în cazul în care anul fiscal modificat începe în a doua, respectiv în a treia lună a trimestrului IV al anului calendaristic;*

*b) contribuabilii care declară și plătesc impozitul pe profit anual, cu plăți anticipate efectuate trimestrial, pentru anul fiscal modificat continuă efectuarea plăților anticipate la nivelul celor stabilite înainte de modificare; în cazul în care anul fiscal modificat*

*începe în a doua, respectiv în a treia lună a trimestrului calendaristic, prima lună, respectiv primele două luni ale trimestrului calendaristic respectiv, vor constitui un trimestru pentru care contribuabilul are obligația declarării și efectuării plăților anticipate, în sumă de 1/12 din impozitul pe profit datorat pentru anul precedent, pentru fiecare lună a trimestrului, până la data de 25 inclusiv a primei luni următoare încheierii trimestrului calendaristic respectiv. Aceste prevederi se aplică și în cazul în care anul fiscal modificat începe în a doua, respectiv în a treia lună a trimestrului IV al anului calendaristic.”*

Titlul VI - Taxa pe valoarea adăugată, Cap. 13, Obligații, art. 156<sup>1</sup> Perioada fiscală, precizează următoarele:

*„ART. 156<sup>1</sup> Perioada fiscală*

*(1) Perioada fiscală este luna calendaristică.*

*(2) Prin excepție de la prevederile alin. (1), perioada fiscală este trimestrul calendaristic pentru persoana impozabilă care în cursul anului calendaristic precedent a realizat o cifră de afaceri din operațiuni taxabile și/sau scutite cu drept de deducere și/sau neimpozabile în România conform art. 132 și 133, dar care dau drept de deducere conform art. 145 alin. (2) lit. b), care nu a depășit plafonul de 100.000 euro al cărui echivalent în lei se calculează conform normelor, cu excepția situației în care persoana impozabilă a efectuat în cursul anului calendaristic precedent una sau mai multe achiziții intracomunitare de bunuri.*

*(3) Persoana impozabilă care se înregistrează în cursul anului trebuie să declare, cu ocazia înregistrării conform art. 153, cifra de afaceri pe care preconizează să o realizeze în perioada rămasă până la sfârșitul anului calendaristic. Dacă cifra de afaceri estimată nu depășește plafonul prevăzut la alin. (2), recalculat corespunzător numărului de luni rămase până la sfârșitul anului calendaristic, persoana impozabilă va depune deconturi trimestriale în anul înregistrării.*

*(4) întreprinderile mici care se înregistrează în scopuri de TVA, conform art. 153, în cursul anului, trebuie să declare cu ocazia înregistrării cifra de afaceri obținută, recalculată în baza activității corespunzătoare unui an calendaristic întreg. Dacă această cifră de afaceri recalculată depășește plafonul prevăzut la alin. (2), în anul respectiv perioada fiscală va fi luna calendaristică, conform alin. (1). Dacă această cifră de afaceri recalculată nu depășește plafonul prevăzut la alin. (2), persoana impozabilă va utiliza trimestrul calendaristic ca perioadă fiscală, cu excepția situației în care a efectuat în cursul anului calendaristic respectiv una sau mai multe*

achiziții intracomunitare de bunuri înainte de înregistrarea în scopuri de TVA conform art. 153.

(5) Dacă cifra de afaceri efectiv obținută în anul înregistrării, recalculată în baza activității corespunzătoare unui an calendaristic întreg, depășește plafonul prevăzut la alin. (2), în anul următor perioada fiscală va fi luna calendaristică, conform alin. (1). Dacă această cifră de afaceri efectivă nu depășește plafonul prevăzut la alin. (2), persoana impozabilă va utiliza trimestrul calendaristic ca perioadă fiscală cu excepția situației în care persoana impozabilă a efectuat în cursul anului calendaristic precedent una sau mai multe achiziții intracomunitare de bunuri.

(6) Persoana impozabilă care, potrivit alin. (2) și (5), are obligația depunerii deconturilor trimestriale trebuie să depună la organele fiscale competente, până la data de 25 ianuarie inclusiv, o declarație de mențiuni în care să înscrie cifra de afaceri din anul precedent și o mențiune referitoare la faptul că nu a efectuat achiziții intracomunitare de bunuri în anul precedent. Fac excepție de la prevederile prezentului alineat persoanele impozabile care solicită scoaterea din evidența persoanelor înregistrate în scopuri de TVA, conform art. 153, în vederea aplicării regimului special de scutire prevăzut la art. 152.

(6<sup>1</sup>) Prin excepție de la prevederile alin. (2)-(6), pentru persoana impozabilă care utilizează trimestrul calendaristic ca perioadă fiscală și care efectuează o achiziție intracomunitară de bunuri taxabilă în România, perioada fiscală devine luna calendaristică începând cu:

a) prima lună a unui trimestru calendaristic, dacă exigibilitatea taxei aferente achiziției intracomunitare de bunuri intervine în această primă lună a respectivului trimestru;

b) a treia lună a trimestrului calendaristic, dacă exigibilitatea taxei aferente achiziției intracomunitare de bunuri intervine în a doua lună a respectivului trimestru. Primele două luni ale trimestrului respectiv vor constitui o perioadă fiscală distinctă, pentru care persoana impozabilă va avea obligația depunerii unui decont de taxă conform art. 156A2 alin. (1);

c) prima lună a trimestrului calendaristic următor, dacă exigibilitatea taxei aferente achiziției intracomunitare de bunuri intervine în a treia lună a unui trimestru calendaristic.

(6<sup>2</sup>) Persoana impozabilă care potrivit alin. (6<sup>1</sup>) este obligată să își schimbe perioada fiscală trebuie să depună o declarație de mențiuni la organul fiscal competent, în termen de maximum 5 zile lucrătoare de la finele lunii în care intervine exigibilitatea achiziției

*intracomunitare care generează această obligație, și va utiliza ca perioadă fiscală luna calendaristică pentru anul curent și pentru anul următor. Dacă în cursul anului următor nu efectuează nicio achiziție intracomunitară de bunuri, persoana respectivă va reveni conform alin. (1) la trimestrul calendaristic drept perioadă fiscală. În acest sens va trebui să depună declarația de mențiuni prevăzută la alin. (6).*

*(7) Prin norme se stabilesc situațiile și condițiile în care se poate folosi o altă perioadă fiscală decât luna sau trimestrul calendaristic, cu condiția ca această perioadă să nu depășească un an calendaristic."*

În continuare, art. 156<sup>3</sup> Decontul special de taxă și alte declarații, la punctul 10<sup>1</sup> precizează următoarele:

*„... (10<sup>1</sup>) Persoanele impozabile care au aplicat sistemul TVA la încasare și al căror cod de înregistrare în scopuri de TVA a fost anulat potrivit prevederilor art. 153 alin. (9) lit. g) trebuie să depună o declarație privind taxa colectată care trebuie plătită, până la data de 25 inclusiv a lunii următoare celei în care a intervenit exigibilitatea taxei pentru livrări de bunuri/prestări de servicii efectuate înainte de anularea înregistrării în scopuri de TVA, dar a căror exigibilitate de taxă potrivit art. 134<sup>2</sup> alin. (3) - (8) intervine în perioada în care persoana impozabilă nu are un cod valabil de TVA."*

Titlul IX<sup>2</sup> Contribuții sociale obligatorii, CAP. 1 Contribuții sociale obligatorii privind persoanele care realizează venituri din salarii, venituri asimilate salariilor și venituri din pensii, precum și persoanele aflate sub protecția sau în custodia statului, la art. 296<sup>19</sup> prevede următoarele:

*„ART. 296<sup>19</sup> Depunerea declarațiilor*

*(1) Persoanele fizice și juridice prevăzute la art. 296\*3 Ut. e), la care își desfășoară activitatea sau se află în concediu medical persoanele prevăzute la art. 296\*3 lit. a) și b) și entitățile prevăzute la art. 296<sup>3</sup> lit. f) și g) sunt obligate să depună lunar, până la data de 25 inclusiv, a lunii următoare celei pentru care se datorează contribuțiile, declarația privind obligațiile de plată a contribuțiilor sociale, impozitului pe venit și evidența nominală a persoanelor asigurate.*

*(1<sup>1</sup>) Prin excepție de la prevederile alin. (1), plătitorii de venituri din salarii și asimilate salariilor prevăzuți la art. 58 alin. (2), în calitate de angajatori sau de persoane asimilate angajatorului, depun trimestrial Declarația privind obligațiile de plată a contribuțiilor sociale, impozitului pe venit și evidența*

nominală a persoanelor asigurate aferentă fiecărei luni a trimestrului, până la data de 25 inclusiv a lunii următoare trimestrului.

(1<sup>2</sup>) Depunerea trimestrială a declarației prevăzute la alin. (1) constă în completarea și depunerea a câte unei declarații pentru fiecare lună din trimestru.

(1<sup>3</sup>) Numărul mediu de salariați se calculează ca medie aritmetică a numărului de salariați din declarațiile prevăzute la alin. (1) depuse pentru fiecare lună din anul anterior.

(1<sup>4</sup>) Pentru persoanele și entitățile prevăzute la alin. (1<sup>1</sup>), venitul total se stabilește pe baza informațiilor din situațiile financiare ale anului anterior.

(1<sup>5</sup>) Persoanele și entitățile prevăzute la alin. (1<sup>1</sup>) pot opta pentru depunerea Declarației privind obligațiile de plată a contribuțiilor sociale, impozitului pe venit și evidența nominală a persoanelor asigurate în condițiile alin. (1), dacă depun declarația privind opțiunea până la data de 31 ianuarie inclusiv.

(1<sup>6</sup>) Persoanele și entitățile prevăzute la alin. (1<sup>1</sup>) care au optat pentru depunerea declarației în condițiile alin. (1) pot trece la regimul de declarare prevăzut la alin. (1<sup>1</sup>) începând cu luna ianuarie a anului pentru care s-a depus opțiunea.

(1<sup>7</sup>) Persoanele și entitățile prevăzute la alin. (1<sup>1</sup>), cu excepția persoanelor fizice autorizate, întreprinderilor individuale și persoanelor fizice care exercită profesii libere, precum și a asocierilor fără personalitate juridică constituite între persoane fizice care, potrivit legii, folosesc personal angajat, care se înființează în cursul anului, aplică regimul trimestrial de declarare începând cu anul înființării dacă, odată cu declarația de înregistrare fiscală, declară că în cursul anului estimează un număr mediu de până la 3 salariați exclusiv și, după caz, urmează să realizeze un venit total de până la 100.000 euro.

(1<sup>8</sup>) Ori de câte ori în cursul trimestrului persoanele prevăzute la art. 296<sup>3</sup> lit. a) și b) beneficiază de concedii și indemnizații de asigurări sociale de sănătate sau le încetează calitatea de asigurat, plătitorii de venituri din salarii și asimilate salariilor prevăzuți la art. 58 alin. (2), în calitate de angajatori ori de persoane asimilate angajatorului, depun declarația prevăzută la alin. (1) până la data de 25 inclusiv a lunii următoare celei în care a intervenit concediul medical sau încetarea calității de asigurat. În acest caz, declarația/declarațiile aferentă/aferente perioadei rămase din trimestru se depune/se depun până la data de 25 inclusiv a lunii următoare trimestrului. În cazul în care încetarea calității de



asigurat are loc în luna a doua a trimestrului, se vor depune atât declarația pentru prima lună a trimestrului, cât și cea pentru luna a doua, urmând ca după încheierea trimestrului să se depună numai declarația pentru luna a treia.

(1<sup>9</sup>) Persoanele prevăzute la art. 296<sup>3</sup> lit. a) și b) care își desfășoară activitatea în România și obțin venituri sub formă de salarii de la angajatori din state care nu intră sub incidența regulamentelor Uniunii Europene privind coordonarea sistemelor de securitate socială sau din state cu care România nu are încheiate acorduri ori convenții în domeniul securității sociale și care datorează contribuțiile sociale obligatorii pentru salariații lor depun declarația prevăzută la alin. (1), direct sau printr-un reprezentant fiscal/împuternicit, și achită contribuțiile sociale ale angajatorului și cele individuale, numai dacă există un acord încheiat în acest sens cu angajatorul; aceleași obligații le au și persoanele fizice române care obțin venituri din salarii, ca urmare a activității desfășurate la misiunile diplomatice și posturile consulare acreditate în România, în cazul în care misiunile și posturile respective nu optează pentru îndeplinirea obligațiilor declarative și de plată a contribuțiilor sociale.

(1<sup>10</sup>) Persoanele prevăzute la art. 296<sup>3</sup> Ut. a) și b), care își desfășoară activitatea în România și obțin venituri sub formă de salarii de la angajatori nerezidenți care nu au sediul social sau reprezentanță în România și care datorează contribuțiile sociale obligatorii pentru salariații lor, potrivit instrumentelor juridice internaționale la care România este parte, au obligația să depună declarația prevăzută la alin. (1) și să achite contribuțiile sociale ale angajatorului și pe cele individuale numai dacă există un acord încheiat în acest sens cu angajatorul.

(1<sup>11</sup>) Angajatorii prevăzuți la alin. (1<sup>9</sup>) și (1<sup>10</sup>) au obligația să transmită organului fiscal competent informații cu privire la acordul încheiat cu angajații.

(1<sup>12</sup>) Dacă între angajatorii prevăzuți la alin. (1A9) și (1A10) și persoanele prevăzute la art. 296A3 lit. a) și b) nu au fost încheiate acorduri, obligația privind achitarea contribuțiilor sociale datorate de angajatori, reținerea și virarea contribuțiilor sociale individuale, precum și depunerea declarației prevăzute la alin. (1) revine angajatorilor. Declarația se poate depune direct sau printr-un reprezentant fiscal/împuternicit.

(1<sup>13</sup>) În cazul în care angajatorii prevăzuți la alin. (1<sup>9</sup>) nu își îndeplinesc obligațiile menționate la alin. (1<sup>12</sup>), persoanele prevăzute la art. 296<sup>3</sup> lit. a) și b) care obțin venituri sub formă de

salarii de la acești angajatori depun declarația prevăzută la alin. (1) lunar, direct sau printr-un reprezentant fiscal/împuternicit, și achită contribuțiile sociale individuale, iar contribuțiile sociale ale angajatorilor cad în sarcina acestora.

(2) În situația persoanelor prevăzute la art. 296<sup>21</sup> alin. (1) lit. f) și i), pentru care plătitorul de venit are obligația reținerii la sursă a contribuțiilor sociale, declararea se face de către plătitorul de venit, prin depunerea Declarației privind obligațiile de plată a contribuțiilor sociale, impozitului pe venit și evidența nominală a persoanelor asigurate, potrivit prevederilor alin. (1) sau alin. (1<sup>1</sup>), după caz, cu respectarea prevederilor alin. (1<sup>8</sup>).

(3) \*\*\* Abrogat.

(4) Declarația prevăzută la alin. (1) se depune prin mijloace electronice de transmitere la distanță, pe portalul e-România, iar declarația privind opțiunea se depune pe suport hârtie, la sediul autorității fiscale competente.

(5) Prin excepție de la prevederile alin. (4), până la data de 1 iulie 2011, declarația prevăzută la alin. (1) se poate depune la organul fiscal competent sau la oficiile acreditate de Ministerul Finanțelor Publice, în format hârtie, semnat și ștampilat, conform legii, însoțit de declarația în format electronic, pe suport electronic.

(6) Modelul, conținutul, modalitatea de depunere și de gestionare a declarației prevăzute la alin. (1) se aprobă prin ordin comun al ministrului finanțelor publice, ministrului muncii, familiei și protecției sociale și ministrului sănătății.

(7) Evidența obligațiilor de plată a contribuțiilor sociale datorate de angajatori și asimilații acestora se ține pe baza codului de identificare fiscală, iar cea privind contribuțiile sociale individuale, pe baza codului numeric personal.

(8) Declarația prevăzută la alin. (1) va cuprinde cel puțin:

- a. codul numeric personal;
- b. numele și prenumele;
- c. date privind calitatea de asigurat;
- d. date referitoare la raporturile de muncă și activitatea desfășurată;
- e. date privind condițiile de muncă;
- f. date privind venituri/indemnizații/prestații;
- g. date de identificare a persoanei fizice sau juridice care depune declarația.

(9) Datele cu caracter personal cuprinse în declarația prevăzută la alin. (1) sunt prelucrate în condițiile prevăzute de Legea nr. 677/2001 pentru protecția persoanelor cu privire la

*prelucrarea datelor cu caracter personal și libera circulație a acestor date, cu modificările și completările ulterioare.*

*(10) Ministerul Administrației și Internelor, prin structurile competente, furnizează gratuit date cu caracter personal necesare punerii în aplicare a prezentului titlu, actualizate, pentru cetățenii români, cetățenii Uniunii Europene și ai statelor membre ale Spațiului Economic European, Elveția și pentru străinii care au înregistrată rezidența/șederea în România.*

*(11) Conținutul, modalitățile și termenele de transmitere a informațiilor prevăzute la alin. (9) se stabilesc prin protocoale încheiate între beneficiarii acestora și Direcția pentru Evidența Persoanelor și Administrarea Bazelor de Date sau Oficiul Român pentru Imigrări, după caz.”*

Cadrul legal aplicabil acestei spețe este următorul:

LEGEA nr. 571 din 22 decembrie 2003 (\*actualizata\*) privind Codul fiscal-actualizat, Hotărârea nr. 783 din 19 mai 2004; Ordonanța nr. 83 din 19 august 2004; Legea nr. 494 din 12 noiembrie 2004; O.U.G. nr. 138 din 29 decembrie 2004; Ordinul nr. 19 din 7 ianuarie 2005; Rectificarea nr. 19 din 7 ianuarie 2005; O.U.G. nr. 24 din 24 martie 2005; Legea nr. 96 din 14 aprilie 2005; O.U.G. nr. 30 din 28 aprilie 2005 respinsa de Legea nr. 226 din 11 iulie 2005; O.U.G. nr. 45 din 1 iunie 2005 respinsa de Legea nr. 227 din 11 iulie 2005; Legea nr. 163 din 1 iunie 2005; Legea nr. 164 din 1 iunie 2005; Legea nr. 210 din 4 iulie 2005; Legea nr. 247 din 19 iulie 2005; Ordinul nr. 1.016 din 18 iulie 2005; Hotărârea nr. 797 din 14 iulie 2005; O.U.G. nr. 203 din 22 decembrie 2005; Rectificarea nr. 797 din 14 iulie 2005; O.U.G. nr. 21 din 16 martie 2006; O.U.G. nr. 33 din 19 aprilie 2006; Legea nr. 317 din 14 iulie 2006; Legea nr. 343 din 17 iulie 2006; Hotărârea nr. 1.086 din 16 august 2006 abrogată de Hotărârea nr. 1.514 din 25 octombrie 2006; Rectificarea nr. 343 din 17 iulie 2006; Hotărârea nr. 1.514 din 25 octombrie 2006; O.U.G. nr. 110 din 21 decembrie 2006; O.U.G. nr. 22 din 28 martie 2007; Hotărârea nr. 667 din 28 iunie 2007; O.U.G. nr. 106 din 4 octombrie 2007; O.U.G. nr. 155 din 19 decembrie 2007; Ordinul nr. 2.463 din 21 decembrie 2007; Legea nr. 372 din 28 decembrie 2007; O.U.G. nr. 51 din 21 aprilie 2008; O.U.G. nr. 50 din 21 aprilie 2008; Hotărârea nr. 664 din 24 iunie 2008; O.U.G. nr. 94 din 24 iunie 2008; Ordinul nr. 1.984 din 26 iunie 2008; O.U.G. nr. 127 din 8 octombrie 2008; O.U.G. nr. 91 din 24 iunie 2008; O.U.G. nr. 200 din 4 decembrie 2008; Hotărârea nr. 1.697 din 17 decembrie 2008; Ordinul nr. 3.687 din 17 decembrie 2008; O.U.G. nr. 29 din 25 martie 2009; Ordinul nr. 614 din 31

martie 2009; O.U.G. nr. 34 din 11 aprilie 2009; Rectificarea nr. 34 din 11 aprilie 2009; O.U.G. nr. 46 din 13 mai 2009; Hotărârea nr. 960 din 20 august 2009; Ordinul nr. 2.524 din 20 august 2009; Hotărârea nr. 956 din 19 august 2009; O.U.G. nr. 109 din 7 octombrie 2009; Legea nr. 329 din 5 noiembrie 2009; Legea nr. 343 din 11 noiembrie 2009; Legea nr. 367 din 20 noiembrie 2009; Hotărârea nr. 1.626 din 29 decembrie 2009; Ordinul nr. 3.472 din 29 decembrie 2009; Legea nr. 22 din 2 martie 2010 abrogată de Legea nr. 76 din 6 mai 2010; Legea nr. 24 din 2 martie 2010; O.U.G. nr. 22 din 24 martie 2010; Legea nr. 76 din 6 mai 2010; O.U.G. nr. 54 din 23 iunie 2010; O.U.G. nr. 58 din 26 iunie 2010; Ordinul nr. 1.907 din 28 iunie 2010; O.U.G. nr. 59 din 30 iunie 2010 aprobată prin Legea nr. 88 din 6 iunie 2011; Legea nr. 168 din 14 iulie 2010; O.U.G. nr. 82 din 8 septembrie 2010; O.U.G. nr. 87 din 29 septembrie 2010; Legea nr. 188 din 14 octombrie 2010; O.U.G. nr. 117 din 23 decembrie 2010; Hotărârea nr. 1.347 din 23 decembrie 2010; O.U.G. nr. 49 din 31 mai 2011; Hotărârea nr. 642 din 22 iunie 2011; Ordonanța nr. 30 din 31 august 2011; Legea nr. 71 din 3 iunie 2011; Legea nr. 294 din 21 decembrie 2011; O.U.G. nr. 125 din 27 decembrie 2011; Ordinul nr. 22 din 6 ianuarie 2012/Ordinul nr. 28 din 10 ianuarie 2012; O.U.G. nr. 15 din 8 mai 2012; Rectificarea nr. 15 din 8 mai 2012; Hotărârea nr. 256 din 3 aprilie 2012; O.U.G. nr. 24 din 6 iunie 2012; Ordonanța nr. 15 din 23 august 2012; O.U.G. nr. 47 din 1 septembrie 2012; Legea nr. 177 din 18 octombrie 2012; O.U.G. nr. 63 din 30 octombrie 2012; Legea nr. 209 din 13 noiembrie 2012; Legea nr. 208 din 13 noiembrie 2012; O.U.G. nr. 82 din 4 decembrie 2012; O.U.G. nr. 87 din 12 decembrie 2012; Hotărârea nr. 1.309 din 27 decembrie 2012; Ordonanța nr. 1 din 9 ianuarie 2013; Ordonanța nr. 8 din 23 ianuarie 2013; Rectificarea nr. 8 din 23 ianuarie 2013; Hotărârea nr. 50 din 19 februarie 2013; Legea nr. 127 din 26 aprilie 2013; Legea nr. 168 din 29 mai 2013; Legea nr. 235 din 15 iulie 2013; Legea nr. 238 din 15 iulie 2013; Ordonanța nr. 16 din 30 iulie 2013; Ordonanța nr. 28 din 27 august 2013; Legea nr. 303 din 15 noiembrie 2013; O.U.G. nr. 88 din 18 septembrie 2013; Legea nr. 262 din 2 octombrie 2013; O.U.G. nr. 102 din 14 noiembrie 2013; Rectificarea nr. 102 din 14 noiembrie 2013; O.U.G. nr. 111 din 18 decembrie 2013; Legea nr. 187 din 24 octombrie 2012; O.U.G. nr. 8 din 26 februarie 2014; Hotărârea nr. 196 din 19 martie 2014; O.U.G. nr. 14 din 2 aprilie 2014; Legea nr. 69 din 12 mai 2014; O.U.G. nr. 46 din 26 iunie 2014; O.U.G. nr. 19 din 23 aprilie 2014;

Legea nr. 123 din 19 septembrie 2014; Decizia nr. 681 din 13 noiembrie 2014.

Toate prevederile legale mai sus menționate nu fac decât să întărească faptul că operatorul economic a fost de bună credință, a răspuns în termen solicitării autorității contractante, însă datorită prevederilor legale privind depunerea declarațiilor și termenelor de procesare a acestor informații, nu a fost posibilă prezentarea lor conform solicitării autorității contractante.

În cazul de față, solicitarea pentru emiterea certificatului s-a făcut după data inițierii procedurii, iar Comisia de evaluare trebuia să observe că certificatul a fost emis după ce a fost publicată invitația de participare și că ofertantul nu era în culpă. Nu se poate argumenta decizia autorității contractante prin împrejurarea că ofertantul putea să aștepte până aproape de termenul limită de depunere a ofertelor, și astfel să aibă o mai mare certitudine că în certificat va fi menționată data care ar fi satisfăcut cerința de calificare.

Prezentarea unor certificate fiscale care, deși au trecut o altă lună de referință, atestă inexistența datoriilor.

Referitor la îndeplinirea obligațiilor exigibile de plată a impozitelor și taxelor către stat, și art. 181 din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, instituie la lit. c) dreptul, și nu obligația, autorității contractante de a exclude din cadrul unei proceduri ofertanții care nu și-au îndeplinit aceste obligații.

Deoarece scopul prevederilor susmenționate este acela de a da posibilitatea autorității contractante să evite intrarea într-o relație contractuală cu un ofertant care are un comportament incorect în raport cu obligațiile (de natură fiscală) statuate prin lege, rezultă că pentru îndeplinirea condiției respective este esențial ca autoritatea contractantă să ia în considerare situația de fapt a ofertantului, respectiv existența sau inexistența acestor datorii la momentul solicitat prin documentație. Și să se raporteze la legislația aplicabilă în speța de față, nu la acte normative adiacente.

Pe cale de consecință, contestatorul consideră excesivă măsura de excludere a unui operator economic pentru singurul motiv că a prezentat la data ședinței de deschidere a ofertelor, un certificat fiscal cu o altă lună de referință, certificat care confirmă însă faptul că respectivul operator nu figurează cu debite față de buget, la data eliberării certificatului.

Pentru motivele arătate mai sus, contestatorul solicită admiterea contestației așa cum a fost formulată.

În drept, contestatorul invocă dispozițiile art. 255 din O.U.G. nr. 34/2006 actualizată.

Prin adresa nr. 4463/22.12.2014, înregistrată la Consiliu sub nr. 32798(23.12.2014, autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere cu privire la contestație, în care precizează următoarele:

Referitor la obiectul contestației, ... consideră excesivă „măsura de excludere a unui operator economic pentru singurul motiv că a prezentat la data ședinței de deschidere a ofertelor, un certificat fiscal cu o altă lună de referință, certificat care confirmă însă faptul că respectivul operator nu figurează cu debite față de buget, la data eliberării certificatului”.

Față de cele invocate de contestator, autoritatea contractantă face următoarele precizări:

În fișa de date a achiziției la cap. III.2.1.a) Situația personală a candidatului sau ofertantului, s-a impus următoarea cerință:

*„c)-Cerință obligatorie: Certificat de atestare fiscală (privind plata contribuțiilor la Bugetul consolidat general) eliberat de ANAF sau echivalent, în original/copie legalizată sau copie lizibilă cu mențiunea „conform cu originalul”.*

*Cerințele referitoare la obligațiile de plată sunt considerate ca fiind îndeplinite în măsura în care operatorii economici prezintă înlesniri la plata de genul eşalonărilor sau compensațiilor, aprobate de către organele competente în domeniu.*

*Notă:*

*(1) Ofertanții vor prezenta certificate din care să rezulte că nu au datorii scadente în luna anterioară celei în care este prevăzut termenul limită de depunere a ofertelor.*

*(2) În măsura în care procedura de emitere a acestor certificate nu permite confirmarea situației datoriilor la data solicitată, operatorii economici pot depune o declarație pe proprie răspundere potrivit art. 11 alin. (4) din H.G. nr. 925/2006”.*

În demonstrarea acestei cerințe ofertantul a prezentat Certificatul de atestare fiscală (ANAF) nr. 326921 din 30.10.2014 eliberat de Administrația Județeană a Finanțelor Publice Bacău din care rezultă că ofertantul nu figurează cu obligații de plată exigibile la data de 30.09.2014.

Termenul limită de depunere a ofertelor a fost 05.11.2014, situație în care ofertantul trebuia să facă dovada că nu figurează cu obligații de plată exigibile în sold în ultima zi a lunii anterioare, respectiv 31.10.2014.

Cu adresa nr. 4145/18.11.2014, având termen de răspuns 21.11.2014 ora 10:00, autoritatea contractantă a solicitat

oferantului sa prezinte „Certificat de atestare fiscală (privind plata contribuțiilor la Bugetul consolidat general) eliberat de ANAF sau echivalent, din care să reiasă îndeplinirea obligațiilor exigibile în luna anterioară depunerii ofertelor, respectiv 31.10.2014”.

La această solicitare de clarificări ofertantul a răspuns cu adresa nr. 776 din 19.11.2014, înregistrată la autoritatea contractantă cu nr. 4169 din 20.11.2014 ora 11:45, la care a atașat Certificatul de atestare fiscală (ANAF) nr. 326964 din 05.11.2014 eliberat de Administrația Județeană a Finanțelor Publice Bacău, din care rezultă că ofertantul nu figurează cu obligații de plată exigibile la data de 30.09.2014.

Mai mult, în răspuns și în contestația formulată, ofertantul a făcut următoarele afirmații: „Pentru luna oct. 2014 (31.10.2014), certificatul ANAF se poate obține, numai după data de 25.11.2014, când se depun declarațiile pentru luna oct. 2014. La această dată acesta este singurul certificat valabil”.

Față de cele afirmate de ofertant, autoritatea contractantă consideră că acestea nu se susțin din următoarele considerente:

Având în vedere că termenul limită de depunere a ofertelor a fost 05.11.2014 și luând în considerație Nota de la cerința nr. 2 litera c) (cap. III.2.1.a) Situația personală a candidatului sau oferantului) din fișa de date a achiziției, pentru îndeplinirea cerinței, ofertantul putea depune inițial o declarație pe proprie răspundere potrivit art. 11 alin. (4) din H.G. nr. 925/2006.

Totodată, contestatorul se află în eroare, deoarece autoritatea contractantă nu a solicitat Certificatul de atestare fiscal ANAF din care să rezulte îndeplinirea obligațiilor de plată aferente lunii octombrie după depunerea declarațiilor fiscale pentru luna octombrie 2014. În documentația de atribuire a fost solicitată ca cerință prezentarea Certificatului de atestare fiscal ANAF din care să rezulte îndeplinirea obligațiilor exigibile în luna anterioară depunerii ofertelor și neachitate până la data eliberării acestuia.

Mai mult, referitor la emiterea Certificatului de atestare fiscală, art. 112 din Ordonanța 92/2003 actualizată privind Codul de procedură fiscală, precizează:

(1) Certificatul de atestare fiscală se emite de organul fiscal competent la solicitarea contribuabililor. Certificatul se emite și din oficiu sau la solicitarea altor autorități publice, în cazurile și în condițiile prevăzute de reglementările legale în vigoare.

(2) Certificatul de atestare fiscală se eliberează pe baza datelor cuprinse în evidența pe plătitor a organului fiscal competent și cuprinde creanțele fiscale exigibile, existente în sold în ultima zi a

lunii anterioare depunerii cererii, denumită lună de referință, și neachitate până la data eliberării acestuia.

(3) În situația în care se emit certificate de atestare fiscală în primele 5 zile lucrătoare ale lunii, acestea vor cuprinde creanțele fiscale exigibile, existente în sold la sfârșitul lunii anterioare lunii de referință și neachitate până la data eliberării acestora.

(4) Certificatul de atestare fiscală se emite în termen de 5 zile lucrătoare de la data depunerii cererii și poate fi utilizat de persoana interesată pe o perioadă de până la 30 de zile de la data eliberării. În cazul persoanelor fizice, perioada în care poate fi utilizat este de până la 90 de zile de la data eliberării. Pe perioada de utilizare, certificatul poate fi prezentat de contribuabil, în original sau în copie legalizată, oricărui solicitant.

Solicitarea de clarificări a fost transmisă ofertantului în data de 18.11.2014, deci nu în primele 5 zile lucrătoare ale lunii.

În această situație și în conformitate cu prevederile art. 112 din Ordonanța 92/2003 privind Codul de procedură fiscal, ofertantul avea posibilitatea să solicite organului fiscal competent eliberarea Certificatului de atestare fiscal care să cuprindă creanțele fiscale exigibile, existente în sold în ultima zi a lunii anterioare depunerii cererii (31.10.2014) și neachitate până la data eliberării acestuia, așa cum s-a solicitat în fișa de date a achiziției, respectiv în solicitarea de clarificare.

Cerința este în concordanță cu art. 9 din Ordinul nr. 509/2011, privind formularea criteriilor de calificare și selecție, respectiv cu documentația standard formulată de ANRMAP din mai 2014, privind modalitatea de completare a fișei de date.

Mai mult, autoritatea contractantă a respectat întocmai principiile care stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică (nediscriminarea; tratamentul egal; recunoașterea reciprocă; transparența; proporționalitatea) solicitând tuturor ofertanților participanți la procedură Certificatul de atestare fiscală ANAF din care să reiasă îndeplinirea obligațiilor exigibile la data de 31.10.2014.

În concluzie, în conformitate cu prevederile art. 36 alin. (1) lit. b) din H.G. nr. 925/2006 actualizată, autoritatea contractantă a considerat că oferta depusă de ... este inacceptabilă, deoarece nu a îndeplinit cerința din fișa de date a achiziției cu privire la modalitatea de prezentare a Certificatului de atestare fiscală (privind plata contribuțiilor la Bugetul consolidat general) eliberat de ANAF.



Totodată, în temeiul art. 79 alin. (1) din H.G. nr. 925/2006 actualizată, oferta depusă a fost considerată și neconformă, deoarece explicațiile prezentate de ofertant nu au fost concludente.

În baza celor prezentate, a documentelor anexate, autoritatea contractantă își menține punctul de vedere din comunicarea privind rezultatul procedurii și consideră contestația ca fiind nefondată.

Prin adresa nr. 975/23.12.2014, înregistrată la Consiliu sub nr. 32807/23.12.2014, contestatorul a transmis „Concluzii scrise” în care precizează următoarele:

1. Conform Fișei de date a achizițiilor, Cap. II. 2.1.a), Cerința 1 și 2, contestatorul a prezentat Certificatul de atestare fiscală nr. 326921 din 30.10.2014, emis de Ministerul Finanțelor Publice, Agenția Națională de Administrare Fiscală, Direcția Generală Regională a Finanțelor Publice Iași, Administrația Județeană a Finanțelor Publice Bacău, de unde reies obligațiile de plată exigibile la data de 30.09.2014.

Prin adresa nr. 4145 din 18.11.2014, autoritatea contractantă a solicitat și prezentarea „Certificatului de atestare fiscală (privind plata contribuțiilor la Bugetul consolidat general) eliberat de ANAF sau echivalent din care să reiasă îndeplinirea obligațiilor exigibile în luna anterioară depunerii ofertelor, respectiv 31.10.2014”, cu termen de răspuns data de 21.11.2014, ora 10:00.

La această solicitare contestatorul a răspuns în termen, respectiv prin adresa nr. 775 din 19.11.2014, prin care a pus la dispoziția autorității contractante un nou Certificat ANAF, nr. 326964, eliberat în data de 05.11.2014, din care rezultă îndeplinirea obligațiilor fiscale aferente lunii septembrie 2014 și a motivat autorității contractante faptul că eliberarea unui nou Certificat ANAF din care să rezulte obligațiile de plată la data de 31.10.2014 se poate obține numai după data de 25.11.2014, dată când se depun declarațiile aferente lunii octombrie 2014. La acel moment, era singurul certificat ANAF valabil.

Autoritatea contractantă nu ține cont de faptul că operatorii economici depind de o autoritate a statului pentru eliberarea acestor certificate fiscale. În proporție de 70%, documentația de calificare cuprinde acte emise de autorități ale statului român. Astfel, contestatorul a făcut toate diligențele necesare pentru respectarea prevederilor din Fișa de date a achiziției.

La data de 5 noiembrie 2014, contestatorul a făcut dovada lipsei datoriilor către bugetul local și de stat. Cu toate acestea, explicațiile sale, susținute de textele de lege invocate în

contestație, au fost considerate neconcludente de către autoritatea contractantă.

Contestatorul consideră excesivă măsura de excludere a unui operator economic pentru singurul motiv că a prezentat la data ședinței de deschidere a ofertelor, un certificat fiscal cu o altă lună de referință, certificat care confirmă însă faptul că respectivul operator nu figurează cu debite față de buget, la data eliberării certificatului.

2. Pe cale de reciprocitate, autoritatea contractantă nu și-a respectat obligațiile de publicitate prevăzute de lege, în speță nerespectarea prevederilor art. 69<sup>2</sup> din O.U.G. nr. 34/2006 actualizată, cu privire la publicarea „... în SEAP a denumirii și datelor de identificare ale ofertantului/candidatului/ofertantului asociat/subcontractantului/terțului susținător, în termen de maximum 5 zile de la expirarea termenului-limită de depunere a candidaturilor/ofertelor, cu excepția persoanelor fizice, pentru care se publică numai numele....”.

Acest aspect are o strânsă legătură cu prevederile legislative referitoare la evitarea conflictului de interese.

Astfel, pe pagina de internet din SEAP aferentă acestei proceduri - invitația de participare numărul 366248, nici la Rubrica - „Documentație, clarificări și decizii” și nici la rubrica „Procese verbale/declarații” nu apare vreo comunicare de acest fel.

Pentru motivele arătate mai sus, contestatorul solicită admiterea contestației așa cum a fost formulată.

În drept, contestatorul invocă dispozițiile art. 255 din O.U.G. nr. 34/2006 actualizată.

Prin adresa nr. 68/08.01.2015, înregistrată la Consiliu sub nr. 211/08.01.2015, autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere cu privire la „Concluziile scrise” formulate de ..., în care arată că își menține punctul de vedere transmis prin adresa nr. 4463/22.12.2014, cu precizarea că acesta i-a fost adus la cunoștință și contestatoarei prin adresa nr. 4467/22.12.2014.

Ultimul document aferent dosarului cauzei este adresa nr. 68/08.01.2015, înregistrată la Consiliu sub nr. 211/08.01.2015, transmisă de autoritatea contractantă.

Analizând susținerile și documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de atribuire, prin „cerere de oferte”, a contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „Modernizare drumuri

comunale (DC 39), comuna ..., județul ...", cod CPV 45233120-6, tip de finanțare: fonduri bugetare. În acest sens, a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP invitația de participare nr. ... din data de ..., criteriul de atribuire stabilit fiind „prețul cel mai scăzut”.

Potrivit Procesului-verbal nr. 3594/05.11.2014 al ședinței de deschidere a ofertelor, au depus ofertă un număr de 3 operatori economici. În urma analizării și evaluării ofertelor depuse, două dintre ofertele depuse au fost respinse, printre care și cea depusă de ..., iar oferta depusă de către ... a fost declarată câștigătoare a procedurii de achiziție.

Ulterior evaluării ofertelor și comunicării rezultatului procedurii de către autoritatea contractantă, pentru motivele evocate anterior, ... a depus la Consiliu contestația de față.

Analizând criticile formulate de către societatea contestatoare în discuție, Consiliul constată că acestea se referă la modul în care autoritatea contractantă a analizat și apreciat oferta depusă de aceasta. Astfel sunt avute în vedere aspecte legate de faptul că ... nu a îndeplinit cerința referitoare la prezentarea certificatului fiscal care să ateste lipsa obligațiilor fiscale la bugetul general consolidat, la nivelul lunii anterioare celei în care este prevăzut termenul limită de depunere a ofertelor.

Trecând la analiza celor reclamate, Consiliul va enunța datele speței pe scurt astfel:

Referitor la cerința de calificare care vizează certificatul fiscal, Consiliul reține că autoritatea contractantă a solicitat în cadrul fișei de date a achiziției, parte a documentației de atribuire elaborată de autoritatea contractantă în vederea derulării procedurii de achiziție publică în discuție, printre cerințele minime de calificare obligatorii ce urmau a fi îndeplinite de către operatorii economici participanți la procedură și următoarea:

III.2) - CONDIȚII DE PARTICIPARE, punctul III.2.1.a) *„Situația personală a candidatului sau ofertantului”*

(...)

*Cerința 2*

*Declarații privind neîncadrarea în prevederile art. 181 din ordonanța O.U.G. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.*

*Operatorul economic va dovedi că nu se află în nici una din situațiile prevăzute la articolul 181 din OUG 34/2006, modificat și completat ulterior .*

*Operatorul economic/fiecare membru dintr-un grup de operatori economici, trebuie să dovedească îndeplinirea obligațiilor de plată a impozitelor, taxelor și contribuțiilor de asigurări sociale, în luna anterioară celei în care este prevăzut termenul limită de depunere a ofertelor, către bugetele componente ale bugetului general consolidat, în conformitate cu prevederile legale în vigoare în România sau în țara în care este stabilit.*

*Modalitatea de îndeplinire și aplicabilitatea în cadrul procedurii:*

*Operatorul economic/fiecare membru din asocierie va prezenta următoarele:*

*a) Declarație privind neîncadrarea în situațiile prevăzute la art. 181 din OUG nr. 34/2006 – Formular nr. 2, la care se vor anexa:*

*b) –Cerință obligatorie: Certificate de atestare fiscală privind plata impozitelor și taxelor locale, eliberat de administrația locală din zona administrativ-teritorială în care operatorul / operatorii economici își are / au sediul sau echivalent, în original/copie legalizată sau copie lizibilă cu mențiunea "conform cu originalul".*

*Nota: (1) Ofertanții vor prezenta certificate din care să rezulte că nu au datorii scadente în luna anterioară celei în care este prevăzut termenul limită de depunere a ofertelor.*

*(2) În măsura în care procedura de emitere a acestor certificate nu permite confirmarea situației datoriilor la data solicitată, operatorii economici pot depune o declarație pe proprie răspundere potrivit art.11 alin.(4) din HG nr.925/2006.*

*c)-Cerință obligatorie: Certificat de atestare fiscală (privind plata contribuțiilor la Bugetul consolidat general) eliberat de ANAF sau echivalent, în original/ copie legalizată sau copie lizibilă cu mențiunea „conform cu originalul”.*

*Cerințele referitoare la obligațiile de plată sunt considerate ca fiind îndeplinite în măsura în care operatorii economici prezintă înlesniri la plată de genul eşalonărilor sau compensațiilor, aprobate de către organele competente în domeniu.*

*Nota:(1) Ofertanții vor prezenta certificate din care să rezulte că nu au datorii scadente în luna anterioară celei în care este prevăzut termenul limită de depunere a ofertelor.*

*(2) În măsura în care procedura de emitere a acestor certificate nu permite confirmarea situației datoriilor la data solicitată, operatorii economici pot depune o declarație pe proprie răspundere potrivit art.11 alin.(4) din HG nr. 925/2006.*

*(3) Pentru terțul sustinator se solicită declarația privind neîncadrarea în prevederile art. 181 lit. a), c<sup>1</sup>) și d) din O.U.G. nr. 34/2006.”*

Analizând modul în care autoritatea contractantă a elaborat și întocmit cerința în discuție, Consiliul constată că autoritatea contractantă a impus respectarea îndeplinirii mai multor cerințe cumulative și nu alternative:

- operatorii economici vor prezenta certificate/documente care să ateste că și-au îndeplinit obligațiile de plată a impozitelor și taxelor;
- îndeplinirea acestor obligații să fie anterioară celei în care se vor depune ofertele (în luna anterioară celei în care este prevăzut termenul limita de depunere a ofertelor).

Pentru îndeplinirea acestei cerințe, exprese și imperative, societatea contestatoare a ales, din proprie voință, să depună Certificatul de atestare fiscală nr. 326921 din data de 30.10.2014, eliberat de Direcția Generală Regională a Finanțelor Publice Iași – Administrația Județeană a Finanțelor Publice Bacău, potrivit căruia se atestă faptul că ... nu figurează cu obligații de plată exigibile la bugetul de stat la data de 30.09.2014.

Rezultă „ipso facto” că operatorul economic contestator, la data depunerii/deschiderii ofertelor nu a îndeplinit condițiile cumulative impuse de către autoritatea contractantă și acceptate de către contestator prin necontestarea lor în termenul legal, în speță nu a făcut dovada că nu figurează în evidențele fiscale cu obligații de plată exigibile la data de 31.10.2014.

Față de certificatul prezentat, autoritatea contractantă a solicitat clarificări societății contestatoare vizavi de documentul în discuție, astfel cu actul nr. 4145/18.11.2014, autoritatea contractantă a solicitat ... printre altele și *„Certificat de atestare fiscală (privind plata contribuțiilor la Bugetul consolidat general) eliberat de ANAF sau echivalent, din care să rezulte îndeplinirea obligațiilor exigibile în luna anterioară depunerii ofertelor, respectiv 31.10.2014”*. Termenul acordat de autoritatea contractantă pentru transmiterea răspunsului la solicitarea de clarificări adresată a fost 21.11.2014, ora 10:00.

... a răspuns solicitării adresate de comisia de evaluare cu actul nr. 776/19.11.2014 , înregistrat la autoritatea contractantă sub nr. 41691/20 11.2014, astfel: *„Vă trimitem certificatul ANAF nr. 326964, eliberat în ziua de 05.11.2014, din care rezultă îndeplinirea obligațiilor fiscale aferente lunii septembrie 2014 (30.09.2014). pentru luna octombrie 2014 (31.10.2014), certificatul ANAF se poate obține, numai după data de 25.11.2014, când se depun declarațiile pentru luna octombrie 2014. La acea dată acesta este singurul certificat valabil”*. A atașat Certificatul de atestare fiscală nr. 326964 din 05.11.2014, eliberat de Direcția

Generală Regională a Finanțelor Publice Iași – Administrația Județeană a Finanțelor Publice Bacău, potrivit căruia se atestă faptul că ... nu figurează cu obligații de plată exigibile la bugetul de stat la data de 30.09.2014.

Raționamentul conturat de societatea contestatoare, potrivit căruia *„eliberarea unui nou Certificat ANAF din care să rezulte obligațiile de plată la data de 31.10.2014 se poate obține numai după data de 25.11.2014, dată când se depun declarațiile aferente lunii octombrie 2014”* nu este judicios în cauză și nu va reținut de Consiliu în soluționare ca fiind relevant din următoarele considerente:

- prin pct. 46 din H.G. nr. 834/2009, art. 77 din H.G. nr. 925/2006 a fost abrogat. Având în vedere abrogarea art. 77 și introducerea unei noi prevederi în cuprinsul H.G. nr. 925/2006, coroborate cu dispozițiile art. 170 din O.U.G. nr. 34/2006, Consiliul apreciază că participanții la o procedură de achiziție publică au obligația fie de a depune toate documentele de calificare solicitate în documentația de atribuire, fie de a depune o declarație în sensul respectării cerințelor minime impuse, aspecte menționate și de autoritatea contractantă în cadrul fișei de date a achiziției, așa cum a fost mai sus reținut, respectiv *„Nota:(1) Ofertanții vor prezenta certificate din care să rezulte că nu au datorii scadente în luna anterioară celei în care este prevăzut termenul limită de depunere a ofertelor.*

*(2) În măsura în care procedura de emitere a acestor certificate nu permite confirmarea situației datoriilor la data solicitată, operatorii economici pot depune o declarație pe proprie răspundere potrivit art. 11 alin.(4) din H.G. nr. 925/2006”;*

- așadar, în baza aceluiași modificări aduse de H.G. nr. 834/2009, conform art. 11 alin. (4) din H.G. nr. 925/2006, legiuitorul a acordat posibilitatea ofertanților ca pentru demonstrarea criteriilor de calificare prevăzute la art. 176 din ordonanța de urgență, să prezinte *„inițial doar o declarație pe propria răspundere semnată de reprezentantul său legal, prin care se confirmă că îndeplinește cerințele de calificare astfel cum au fost solicitate în documentația de atribuire”;*

- mai mult, riscul întocmirii ofertelor inclusiv prezentarea unor documente solicitate în cadrul documentației de atribuire cade în sarcina operatorului economic el neputând să își invoce propria culpă ca motiv al întocmirii inacceptabile a ofertei potrivit principiului *„nemo auditur propriam turpitudinem allegans”* iar pe de altă parte autoritatea contractantă a menționat în mod expres,

În cadrul fișei de date a achiziției, care sunt cerințele pe care orice operator economic participant trebuie să le îndeplinească;

- în speță, Consiliul apreciază că în cauză au incidență următoarele dispoziții legale:

➤ dispozițiile art. 112 din Cod de Procedură Fiscală, care stipulează că:

*„(1) Certificatul de atestare fiscală se emite de organul fiscal competent la solicitarea contribuabililor. Certificatul se emite și din oficiu sau la solicitarea altor autorități publice, în cazurile și în condițiile prevăzute de reglementările legale în vigoare. Prevederile art. 11 se aplică în mod corespunzător.*

*(2) Certificatul de atestare fiscală se eliberează pe baza datelor cuprinse în evidența pe plătitor a organului fiscal competent și cuprinde creanțele fiscale exigibile, existente în sold în ultima zi a lunii anterioare depunerii cererii, denumită lună de referință, și neachitate până la data eliberării acestuia.*

*(3) În situația în care se emit certificate de atestare fiscală în primele 5 zile lucrătoare ale lunii, acestea vor cuprinde creanțele fiscale exigibile, existente în sold la sfârșitul lunii anterioare lunii de referință și neachitate până la data eliberării acestora.*

*(4) Certificatul de atestare fiscală se emite în termen de 5 zile lucrătoare de la data depunerii cererii și poate fi utilizat de persoana interesată pe o perioadă de până la 30 de zile de la data eliberării. În cazul persoanelor fizice, perioada în care poate fi utilizat este de până la 90 de zile de la data eliberării. Pe perioada de utilizare, certificatul poate fi prezentat de contribuabil, în original sau în copie legalizată, oricărui solicitant”.*

Analizând Certificatul de atestare fiscală nr. 326921 din data de 30.10.2014, depus de ..., Consiliul constată faptul că din cuprinsul acestuia, reies obligațiile exigibile la data de 30.09.2014, prin urmare nu la data de 31.10.2014, așa cum a solicitat autoritatea contractantă prin fișa de date a achiziției, deoarece certificatul de atestare fiscală a fost emis în data de 30.10.2014 (ca urmare a cererii nr. 332237 din data de 29.10.2014) și conține, conform dispozițiilor art. 112 alin. (2) din Codul procedură fiscală, *„creanțele fiscale exigibile, existente în sold la sfârșitul lunii anterioare lunii de referință și neachitate până la data eliberării acestuia”.*

În acest sens, este de reținut că în condițiile în care data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită la data de 05.11.2014, și ținând cont de dispozițiile art. 112 alin. (2) și (3) din Codul procedură fiscală, pentru a îndeplini cerința solicitată de autoritatea

contractantă prin fișa de date a achiziției, în discuție, certificatul de atestare fiscală trebuia să ateste situația obligațiilor scadente la data de 31.10.2014, ceea ce ar fi fost posibil dacă s-ar fi solicitat eliberarea certificatului fiscal în discuție începând cu data de 06.11.2014.

Așa cum a fost mai sus reținut, la solicitarea autorității contractante, ... a transmis Certificatul de atestare fiscală nr. 326964 din 05.11.2014, eliberat de Direcția Generală Regională a Finanțelor Publice Iași – Administrația Județeană a Finanțelor Publice Bacău, potrivit căruia se atestă faptul că ... nu figurează cu obligații de plată exigibile la bugetul de stat la data de 30.09.2014.

Având în vedere că autoritatea contractantă a solicitat în data de 18.11.2014 clarificări societății contestatoare vizavi de *„Certificat de atestare fiscală (privind plata contribuțiilor la Bugetul consolidat general) eliberat de ANAF sau echivalent, din care să rezulte îndeplinirea obligațiilor exigibile în luna anterioară depunerii ofertelor, respectiv 31.10.2014”*, iar termenul acordat de autoritatea contractantă pentru transmiterea răspunsului la solicitarea de clarificări adresată a fost 21.11.2014, Consiliul constată că societatea contestatoare putea să solicite la autoritățile legale competente, începând cu 06.11.2014 un alt certificat de atestare fiscală prin care să se ateste că nu are obligații de plată a impozitelor și taxelor către bugetul general consolidat, la data de 31.10.2014, întrucât conform prevederilor art. 112 alin. (4) din O.U.G. nr. 92/2003 Codul de procedură fiscală, actualizat, *„certificatul de atestare fiscală se emite în termen de 5 zile lucrătoare de la data depunerii cererii” și „la solicitarea contribuabililor”*.

Totodată, în cadrul art. 9 alin. (3) din Ordinul nr. 509/2011, emis de către ANRMAP, se precizează că *„În situațiile de la art. 11 alin. (4) și (5) din Hotărârea Guvernului nr. 925/2006 pentru aprobarea normelor de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractelor de achiziție publică 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, autoritatea contractantă va lua în considerare, la verificarea îndeplinirii cerinței de calificare privind plata de către ofertant a impozitelor, taxelor și contribuțiilor de asigurări sociale, atât declarația pe propria răspundere prin care se confirmă îndeplinirea cerinței, cât și acele certificate de atestare fiscală prezentate de ofertant în urma solicitării primite din partea*



*autorității contractante, chiar dacă acestea sunt emise de autoritățile competente **ulterior datei de deschidere a ofertelor** și, eventual, atestă lipsa datoriilor ulterior respectivei date”.*

În considerarea celor antemenționate, este certificatul fiscal depus de ofertantul declarat câștigător al procedurii de atribuire, respectiv ..., care a solicitat eliberarea certificatului în speță în data de 10.11.2014 și a obținut certificatul fiscal care atestă obligațiile de plată exigibile la data de 31.10.2014.

Având în vedere prevederile art. 34 alin. (1) din H.G. nr. 925/2006, respectiv *„În cazul în care, în cadrul documentației de atribuire, a fost prevăzută obligația îndeplinirii unor criterii de calificare, astfel cum sunt acestea prevăzute la art. 176 din ordonanța de urgență, comisia de evaluare are obligația verificării modului de îndeplinire a acestor criterii de către fiecare ofertant în parte”* Consiliul constată că membrii comisiei de evaluare au ținut cont de cerințele obligatorii solicitate prin fișa de date a achiziției. De asemenea, autoritatea contractantă trebuie în etapa de evaluare/verificare a modului de îndeplinire a criteriilor de calificare să respecte principiile expres reglementate la art. 2 alin. (2) din O.U.G. nr. 34/2006 respectiv cel al nediscriminării, tratamentului egal, transparenței și asumarea răspunderii.

În cazul în care o ofertă nu îndeplinește una sau mai multe dintre cerințele de calificare stabilite în documentația de atribuire sau nu a prezentat conform prevederilor art. 11 alin. (4) – (5) documente relevante în acest sens este considerată, în conformitate cu dispozițiile art. 36 alin. (1) lit. b) din H.G. nr. 925/2006, o ofertă inacceptabilă, iar potrivit art. 37 din același act normativ doar *„ofertele care nu se încadrează în niciuna dintre situațiile prevăzute la art. 36 sunt singurele oferte care pot fi considerate admisibile. Oferta câștigătoare se stabilește numai dintre ofertele admisibile și numai pe baza criteriului de atribuire precizat în anunțul de participare și în documentația de atribuire”*. Comisia de evaluare are obligația, conform art. 81 din H.G. nr. 925/2006 de a respinge ofertele inacceptabile și ofertele neconforme.

Având în vedere cele mai sus menționate, Consiliul constată că ..., nu a făcut dovada îndeplinirii cerinței menționată în Fișa de date a achiziției, la Capitolul III.2) - CONDIȚII DE PARTICIPARE, punctul III.2.1.a) - Situația personală a candidatului sau ofertantului.

Sunt incidente și dispozițiile art. 79 alin. (1) din H.G. nr. 925/2006, oferta depusă fiind neconformă, întrucât explicațiile

prezentate de ofertant, la solicitarea comisiei de evaluare nu sunt concludente.

În acest context, Consiliul constată că în speță sunt incidente dispozițiile art. 170 din O.U.G. nr. 34/2006: *„Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire (...)”*, ori prin depunerea certificatelor fiscale în discuție este evident faptul că societatea contestatoare nu a dovedit îndeplinirea cerinței de calificare de la punctul III.2.1.a), așa cum a fost aceasta specificată în fișa de date a achiziției.

Raportat la cele evocate și ținând seama că printre atribuțiile comisiei de evaluare sunt și cele de verificare a îndeplinirii criteriilor de calificare, așa cum este prevăzut la art. 72 alin. (2) lit. b) din H.G. nr. 925/2006, Consiliul constată că această verificare s-a făcut cu rigurozitatea impusă de legislația în domeniu și a stabilit oferta câștigătoare doar din cadrul ofertelor admisibile.

În considerarea celor antemenționate, critica ... vizând nelegalitatea deciziei de respingere a ofertei acestuia apare ca neîntemeiată, Consiliul urmând să o respingă.

În ceea ce privește critica formulată de ... referitoare la faptul că autoritatea contractantă nu și-a respectat obligațiile de publicitate prevăzute de lege, în speță nerespectarea prevederilor art. 69<sup>2</sup> din O.U.G. nr. 34/2006 actualizată, cu privire la publicarea *„... în SEAP a denumirii și datelor de identificare ale ofertantului/candidatului/ofertantului asociat/subcontractantului/terțului susținător, în termen de maximum 5 zile de la expirarea termenului-limită de depunere a candidaturilor/ofertelor, cu excepția persoanelor fizice, pentru care se publică numai numele....”*, critică formulată în cadrul concluziile scrise, având nr. 975/23.12.2014 și depuse la Consiliu sub nr. 32807/23.12.2014, Consiliul constată că relativ la această critică, Consiliul reține tardivitatea acesteia, astfel de critici trebuind a fi invocate în interiorul termenului legal de contestare, iar nu după expirarea acestuia și prin intermediul unor concluzii scrise.

Așadar, completarea contestației cu noi acuzații la adresa autorității, în afara termenului legal de contestare a actului vătămător, este incompatibilă cu dispozițiile normative în vigoare. Este adevărat că ordonanța, în art. 275 alin. (6), recunoaște dreptul părților de a depune concluzii scrise în cursul procedurii, însă instituția juridică a concluziilor scrise nu se confundă cu cea a completării elementelor esențiale ale contestației, cum ar fi obiectul, motivarea sau chiar semnarea.

Astfel fiind, motivele suplimentare celor din contestația formulată de ... în cuprinsul "concluziilor scrise" depuse la Consiliu la 23.12.2014, vor fi înlăturate de acesta ca inadmisibile pe calea "concluziilor scrise" și nu vor fi reținute pentru analizare, depășind cadrul procesual cu care a fost investit.

Pot fi invocate în acest sens decizia Curții de Apel Bacău, Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, nr. 1550/2012, Curții de Apel Alba Iulia, Secția contencios administrativ și fiscal, nr. 4874/ 03.07.2012, și a Curții de Apel București, Secția a VIII-a de contencios administrativ și fiscal, nr. 1570/2011. În cea din urmă decizie, Curtea a reținut că „în mod corect Consiliul a considerat că petenta avea obligația să indice motivele pe care își întemeiază cererea, precum și dezvoltarea acestora, prin însăși contestația formulată, ori în mod separat, însă în cadrul termenului legal de formulare a acestora, respectiv 10 zile de data comunicării adresei atacate, cererea completatoare și modificatoare depusă de petentă fiind astfel inadmisibilă”.

Având în vedere toate aspectele de fapt și de drept mai sus evocate, Consiliul, în temeiul art. 278 alin. (5) și (6) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 va respinge ca nefondată contestația formulată de ..., în contradictoriu cu ... și va dispune continuarea procedurii de atribuire.

**PREȘEDINTE COMPLET**

...

**MEMBRU COMPLET**

...

**MEMBRU COMPLET**

...