



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

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

În conformitate cu prevederile art. 266 alin. (2) din OUG nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr. .../.../...

Data: ...

Prin contestația nr. 373/06.07.2015, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 12478/06.07.2015, formulată de SC S... SA, cu sediul în ..., ..., înregistrată la ORC sub nr. ..., având CUI:..., împotriva rezultatului procedurii, comunicat prin adresa nr. 62629/30.06.2015, emis de către .., cu sediul în ..., ..., cod poștal 900590, județul ..., în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având drept obiect: „...”, cod CPV 66516100-1, s-a solicitat: *„admiterea contestației; anularea rezultatului procedurii, așa cum a fost acesta comunicat prin adresa nr. 62629/30.06.2015; obligarea autorității contractante să procedeze la reevaluarea ofertelor care au fost întocmite cu respectarea prevederilor legale.”*

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

DECIDE:

Admite contestația formulată de ... în contradictoriu cu SC ...A, anulează raportul procedurii și actele subsecvente și dispune reevaluarea ofertei depusă de ..., potrivit prevederilor legale, ale documentației de atribuire și a celor reținute în motivare, în termen de 10 zile de la comunicare.

Dispune continuarea procedurii de atribuire cu respectarea celor dispuse anterior.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu prevederile art. 280 din OUG 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 nr. 373/06.07.2015, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 12478/06.07.2015, formulată de .., cu sediul în ..., .., înregistrată la ORC sub nr. ..., având CUI:..., împotriva rezultatului procedurii, comunicat prin adresa nr. 62629/ 30.06.2015, emis de către, în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având drept obiect: „Încheiere polițe de asigurare auto RCA”, cod CPV 66516100-1, s-a solicitat: *„admiterea contestației; anularea rezultatului procedurii, așa cum a fost acesta comunicat prin adresa nr. 62629/30.06.2015; obligarea autorității contractante să procedeze la reevaluarea ofertelor care au fost întocmite cu respectarea prevederilor legale.”*

În fapt, contestatorul menționează că în procesul verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. 59430/22.06.2015, autoritatea contractantă a consemnat elementele principale ale fiecărei oferte, operatorii economici care au depus oferte și care au depus oferte, precum și reprezentanții prezenți la ședința de deschidere a ofertelor; de asemenea, în finalul procesului verbal, se menționează că membrii comisiei de evaluare urmează să analizeze în detaliu ofertele, în conformitate cu documentația de atribuire.

Ulterior, prin adresa nr. 62629/30.06.2015, autoritatea contractantă a transmis comunicarea rezultatului procedurii, prin care se arată că oferta depusă s-a clasat pe locul II și a fost declarată necâștigătoare. Totodată, în cuprinsul aceleiași adrese se

menționează că oferta declarată câștigătoare este cea depusă de SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE, cu o valoare de 56.040 lei.

Contestatorul consideră că autoritatea contractantă a desemnat oferta declarată câștigătoare fără a verifica în prealabil documentele depuse de acesta, decizia acesteia fiind nelegală, din următoarele considerente:

- în fișa de date a achiziției, la cap. III.2 Condiții de participare, sunt prevăzute condițiile ce trebuie îndeplinite de operatorii economici pentru a participa la procedură;
- pct. III.2.1.b referitor la Capacitatea de exercitare a activității profesionale impune participanților la procedură să prezinte un Certificat Constatator eliberat de ORC din care să rezulte că operatorul economic are ca obiect principal sau secundar de activitate prestarea serviciilor solicitate prin documentația de atribuire, respectiv Asigurare de răspundere civilă RCA, precum și autorizarea obținută de la ASF pentru anul 2015, privind asigurarea obligatorie de răspundere civilă pentru prejudicii produse prin accidente de vehicule, în conformitate cu legea nr. 32/2000.

În opinia contestatorului, cele două condiții anterior menționate nu au fost îndeplinite de către SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL, astfel încât oferta acestuia trebuia respinsă ca inacceptabilă, în baza dispozițiilor art. 36 alin. (1) lit. b) din HG nr. 925/2006.

În susținerea afirmațiilor sale, contestatorul subliniază faptul că obiectul prezentului contractul este: „*servicii de asigurare de răspundere civilă auto RCA*”, prin urmare, ofertanții trebuiau să aibă calitatea de asigurator autorizat de ASF în vederea emiterii de polițe de răspundere civilă auto obligatorie. De asemenea, contestatorul invocă și prevederile art. 2 din legea nr. 32/2000, precizând că acesta face o distincție extrem de clară în acest sens, definind principalii termeni ce guvernează activitatea de asigurare.

Raportat la cele mai sus menționate, contestatorul menționează că ofertantul declarat câștigător al procedurii nu are calitatea de asigurator și nu poate presta în mod direct activitatea de asigurare. Conform definițiilor date de Legea nr. 32/2000, SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL este autorizat de către ASF nu pentru emiterea în mod direct a unor polițe de asigurare, ci doar să negocieze în numele clienților săi, încheierea unor contracte de asigurare; acest aspect se reflectă de altfel și în obiectul de activitate cu care această societate se regăsește înscrisă la ORC ..., respectiv intermedierea contractelor de asigurare – reasigurare. În

condițiile date, devine incident art. 36 alin. (1) lit. b) din HG nr. 925/2006, conform căruia SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL este inacceptabilă, deoarece nu îndeplinește condițiile de participare reglementate în documentația de atribuire, respectiv fișa de date a achiziției pct. III.2.1.b) capacitatea de exercitare a activității profesionale, ofertantul nedepunând înscrișuri relevante în acest sens.

În vederea soluționării contestației în cauză, prin adresa nr. 6829/...-.../13.07.2015, Consiliul solicită autorității contractante dosarul achiziției publice, precum și documentele de calificare depuse de ofertantul declarat câștigător al procedurii, în copie certificată, în conformitate cu dispozițiile art. 274, 213 și 256³ din OUG nr. 34/2006.

Prin adresa nr. 64945/07.07.2015, înregistrată la CNSC sub nr. 12676/08.07.2015, autoritatea contractantă transmite punctul de vedere cu privire la contestația în cauză, solicitând Consiliului respingerea ca nefondată a acesteia, din următoarele considerente ce vor fi expuse mai jos.

Astfel, în ceea ce privește oferta depusă de SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL, autoritatea contractantă menționează că acesta a prezentat următoarele documente:

- certificat de înregistrare, cu nr. J13/680/26.02.2008 și CUI: 23375050, activitatea principală COD CAEN: 6622 – Activități ale Agențiilor și Brokerilor de Asigurări;
- certificat de înmatriculare în registrul brokerilor de asigurare RBK-475/16.04.2008;
- certificat constatator de la ONRC cu activitatea principală COD CAEN 6622 - Activități ale Agențiilor și Brokerilor de Asigurări;
- împuternicirea dată de SC ALLIANZ-ȚIRIAC ASIGURĂRI SA pentru SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL care îl va reprezenta la prezenta procedură de atribuire organizată de SC RAJA ... SA, în care SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL va prezenta oferta financiară pe baza tarifelor impuse de SC ALLIANZ-ȚIRIAC ASIGURĂRI SA și îl va reprezenta în toate acțiunile presupuse de procedură;
- contractul nr. 270/22.09.2008 încheiat între SC ALLIANZ-ȚIRIAC ASIGURĂRI SA în calitate de asigurator și SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL în calitate de broker, având ca obiect: *„intermedierea încheierii contractelor de asigurări între asigurator și clienții brokerului, prevăzute în anexa nr. 1 la prezentul contract; împuternicirea de a emite documente de asigurare în numele SC ALLIANZ-ȚIRIAC ASIGURĂRI SA;*

împuternicirea de a colecta primele corespunzătoare asigurărilor emise în numele SC ALLIANZ-JIRIAC ASIGURĂRI SA”;

- decizia nr. 35 emisă de Comisia de Supraveghere a Asigurărilor prin care SC ALLIANZ-JIRIAC ASIGURĂRI SA este autorizată în vederea desfășurării activității în domeniul asigurărilor, în conformitate cu prevederile Legii nr. 32/2000, emisă în data de 29.10.2001;
- adresa emisă de Autoritatea de Supraveghere Financiară, către SC ALLIANZ-JIRIAC ASIGURĂRI SA, prin care se ia notă cu privire la tarifele de Prima RCA, înregistrată sub nr. DA02617/28.11.2014 și înregistrată al SC ALLIANZ-JIRIAC ASIGURĂRI SA cu nr. 38549/02.12.2014.

În final, autoritatea contractantă precizează că a decis suspendarea procedurii, până la soluționarea cauzei.

Prin adresa nr. 68529/20.07.2015, înregistrată la CNSC sub nr. 13573/21.07.2015, autoritatea contractantă transmite dosarul achiziției publice, precum și documentele de calificare depuse de ofertantul declarat câștigător al procedurii, în copie certificată, în conformitate cu dispozițiile art. 274, 213 și 256³ din OUG nr. 34/2006.

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura „cerere de oferte”, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având drept obiect: „*Încheiere polițe de asigurare auto RCA*”, cod CPV 66516100-1, prin publicarea în SEAP a invitației de participare nr. .../..., elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă.

Conform cap. II.2.1 din anunțul de participare, valoarea estimată a achiziției, este de 209.740 lei fără TVA.

Garanția de bună conduită depusă de către contestator este în valoare de 2097,40 lei.

De asemenea, potrivit cap. IV.2.1, criteriul de atribuire ales, este: „*prețul cel mai scăzut*”.

În Procesul-verbal de deschidere a ofertelor nr. 59430/22.06.2015, s-a consemnat depunerea a 4 oferte, însoțite de documentele de calificare.

În urma evaluării ofertelor, comisia de evaluare a declarat oferta depusă de SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL ca fiind câștigătoare a procedurii de atribuire, în timp ce oferta depusă de

..., deși admisibilă, nu a fost declarată câștigătoare, urmare a aplicării criteriului de atribuire clasându-se pe locul II, aspecte consemnate în Raportul final al procedurii nr. 62627/30.06.2015.

Analizând criticile aduse de SC S... SA, Consiliul constată că acestea vizează în principal aspecte legate de modul în care comisia de evaluare a analizat oferta depusă de SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL.

În Fișa de date a achiziției, parte a documentației de atribuire elaborată de autoritatea contractantă în vederea derulării procedurii de achiziție publică în discuție, au fost menționate cerințele de calificare ce urmau a fi îndeplinite de către operatorii economici participanți la procedură. Între acestea, autoritatea contractantă a stabilit la pct. III.2.1.b) „Capacitatea de exercitare a activității profesionale”, ca ofertanții să prezinte: *„persoane juridice/fizice române. Se va prezenta: Certificat constatator, eliberat de Oficiul Registrului Comerțului, în original sau copie lizibilă conformă cu originalul, din care să reiasă ca ofertantul are **ca obiect de activitate principal sau secundar prestarea serviciilor solicitate prin prezenta documentație de atribuire sau se aplica III.2.1.a) Varianta B (...)** Autorizare pe anul 2015 de la Autoritatea de Supraveghere Financiară privind asigurarea obligatorie de răspundere civilă pentru prejudicii produse prin accidente de vehicule în conformitate cu prevederile Legii nr. 32/2000 se solicită: Documente din care să rezulte autorizarea pentru încheierea de polițe RCA pe anul 2015”*.

Analizând cerința autorității contractante, astfel cum a fost formulată în cadrul fișei de date a achiziției, rezultă faptul că aceasta a dorit ca operatorii economici participanți să aibă înscris în certificatul constatator codul CAEN aferent prestării serviciului de asigurare nu și cel aferent activității de intermediere în asigurări.

Pentru îndeplinirea acestor cerințe, SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL a ales prin propria manifestare de voință să depună următoarele înscrisuri:

- împuternicire dată de SC Allianz Țiriac Asigurări SA din care rezultă că *„în calitate de reprezentant al nostru SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL va prezenta oferta pe baza tarifelor noastre și ne va reprezenta în toate acțiunile presupuse de procedura de participare”*, dată la data de 18.06.2015 – fila 414 din dosarul achiziției depus de autoritatea contractantă;
- certificatul de înregistrare seria B nr. 2507583 emis de Oficiul Registrului Comerțului de pe lângă Tribunalul ... din care

- rezultă obiectul de activitate principal al SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL, respectiv codul CAEN 6622 – activități ale agenților și broker-ilor de asigurări – fila 415 din dosarul achiziției depus de autoritatea contractantă;
- certificatul de înmatriculare în registrul brokerilor de asigurare nr. RBK-475/16.04.2008 emis de Comisia de Supraveghere a Asigurărilor din care rezultă că obiectul de activitate al SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL este broker de asigurare – conform prevederilor Legii nr. 32/2000 - fila 416 din dosarul achiziției depus de autoritatea contractantă;
 - decizia nr. 307 privind autorizarea funcționării ca broker de asigurare a SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL emisă de Comisia de Supraveghere a Asigurărilor din care rezultă la art. 1 că „*este autorizată să funcționeze ca broker de asigurare având ca obiect de activitate numai activitatea de broker de asigurare conform Legii nr. 32/2000*” – filele 417-418 din dosarul achiziției depus de autoritatea contractantă;
 - certificat constatator nr. 43001/16.06.2015 eliberat de Oficiul Registrului Comerțului de pe lângă Tribunalul ... din care rezultă obiectul de activitate principal al SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL, respectiv codul CAEN 6622 – activități ale agenților și broker-ilor de asigurări iar cap. Sedii și/sau activități autorizate conform art. 15 din L359/2004 este indicat și codul CAEN 6621 – activități de evaluare a riscurilor de asigurare și a pagubelor – filele 419-424 din dosarul achiziției depus de autoritatea contractantă;
 - declarația privind calitatea de participant la procedură dată de SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL din care rezultă că participă la prezenta procedură în nume propriu - - fila 428 din dosarul achiziției depus de autoritatea contractantă;
 - contractul nr. 270/22.09.2008 – încheiat între SC Allianz Țiriac Asigurări SA în calitate de asigurător și SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL în calitate de broker – filele 431-437 din dosarul achiziției depus de autoritatea contractantă;
 - actul adițional nr. 4823/08.10.2014 la contractul nr. 270/22.09.2008;
 - adresa nr. DA 02617/28.11.2014 emisă de Direcția Asigurări Obligatorii – Sectorul Asigurări-Reasigurări din cadrul Autorității de Supraveghere Financiară din care rezultă că s-a luat notă de tarifele de primă RCA practicate de SC Allianz Țiriac Asigurări SA – fila 440 din dosarul achiziției depus de autoritatea contractantă;

- decizia nr. 35 privind autorizarea desfășurării activității în domeniul asigurărilor în conformitate cu prevederile Legii nr. 32/2000 a SC Allianz Tiriac Asigurări SA – filele 441-442 din dosarul achiziției depus de autoritatea contractantă:

Analizând aceste înscrisuri, depuse de către SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL, Consiliul reține următoarele:

- activitatea principală a SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL conform codificării (Ordin 337/2007) este codul CAEN 6622 – activități ale agenților și broker-ilor de asigurări iar la punctele de lucru ale acestui operator este autorizat și codul CAEN 6621 – activități de evaluare a riscurilor de asigurare și a pagubelor codul CAEN 6621 – activități de evaluare a riscurilor de asigurare și a pagubelor;

În cadrul caietului de sarcini, SC ...A precizează că se dorește achiziționarea de „*servicii de asigurare de răspundere civilă auto – RCA*”.

Desfășurarea acestei activități este prevăzută de codul CAEN 6512 – „*Alte activități de asigurări (exceptând asigurările de viață)*” în clasificarea stabilită prin Ordinul Președintelui Institutului Național de Statistică nr. 337/2007 care actualizează vechea clasificare stabilită prin Ordinul nr. 601/2002, este prevăzută de codul CAEN 6603 și care include: activitățile de asigurare-reasigurare pentru: accidente; foc; sănătate; proprietate; transport rutier, maritim și aerian; pierderi financiare din riscuri.

În cadrul certificatului constatator depus la dosar nu se regăsește printre obiectele înscrise acest cod CAEN sau alt cod CAEN prin care să se dovedească îndeplinirea acestei cerințe de calificare și selecție impusă de către autoritatea contractantă, ci se regăsesc doar codurile CAEN 6621 – activități de evaluare a riscurilor de asigurare și a pagubelor și 6622 – activități ale agenților și broker-ilor de asigurări coduri și care reprezintă actualizarea vechii clasificări stabilită prin Ordinul 601/2002 și care include: activitățile implicate sau strâns legate de administrarea fondurilor de asigurări sau pensii, altele decât cele ale intermedierei financiare, *incluzând serviciile intermediarilor, agențiilor și agenților de asigurări (agenții de intermediere care negociază și încheie contracte de asigurare pentru societățile de asigurare sau reasigurare, ori care prestează alte servicii privind încheierea și executarea unor asemenea contracte)*; servicii de consultații în domeniile asigurării și garanțiilor pentru pensii; servicii de dispatch (bonificația care se acordă de către armatorul unei nave navlositorului, pentru timpul economisit la încărcarea sau

descărcarea acesteia) și de evaluare a pagubelor; servicii actuariale și serviciile statisticienilor specialiști în calcule financiare de probabilități, cu aplicație, în special, în materie de asigurări; servicii referitoare la proprietățile calamitate; alte servicii auxiliare, referitoare la asigurări și garanțiile pentru pensii.

Consiliul reține, în soluționarea contestației, faptul că, în conformitate cu dispozițiile art. 207 Cod Civil „în cazul activităților care trebuie autorizate de organele competente, dreptul de a desfășura asemenea activități se naște numai din momentul obținerii autorizației respective, dacă prin lege nu se prevede altfel. Actele și operațiunile săvârșite fără autorizațiile prevăzute de lege sunt lovite de nulitate absolută, iar persoanele care le-au făcut răspund nelimitat și solidar pentru toate prejudiciile cauzate, independent de aplicarea altor sancțiuni prevăzute de lege”. Scopul persoanei juridice determină conținutul capacității sale de folosință. Întinderea capacității de folosință a societății comerciale este dată, sintetic de „obiectul de activitate”.

Având în vedere că necesitatea autorității contractante, expres detaliată în cadrul caietului de sarcini, constă în „servicii de asigurare de răspundere civilă auto – RCA” în cadrul căruia au fost stabilite în mod expres care sunt obligațiile prestatorilor, și ținând cont de principiul „specialia generalibus derogant”, Consiliul reține prevederile legilor speciale, respectiv art. 11 alin. (1) din legea 32/2000: „(1) Activitatea de asigurare în România poate fi exercitată numai de:

a) persoane juridice române, constituite ca societăți pe acțiuni și/sau societăți mutuale, autorizate de Comisia de Supraveghere a Asigurărilor potrivit procedurii reglementate la art. 12;

b) asigurători sau reasigurători autorizați în statele membre, care desfășoară activitate de asigurare sau de reasigurare pe teritoriul României în conformitate cu dreptul de stabilire și libertatea de a presta servicii;

c) sucursale aparținând unor societăți-mamă guvernate de legi dintr-un stat terț, autorizate de Comisia de Supraveghere a Asigurărilor, potrivit procedurii prevăzute la art. 12 și cu respectarea condițiilor stabilite potrivit cap. III²;

d) filiale ale unor asigurători sau reasigurători din state terțe, autorizați de Comisia de Supraveghere a Asigurărilor, potrivit procedurii reglementate la art. 12;

e) asigurători sau reasigurători care adoptă forma de companie europeană pe acțiuni (SE - Societas Europaea)”.

Față de aceste aspecte, raportat la cerința de calificare impusă în mod expres și imperativ de către autoritatea contractantă în cadrul fișei de date a achiziției, cerință necontestată de către niciun operator economic interesat, Consiliul reține faptul că SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL nu a demonstrat prin certificatul constatator emis de Oficiul Registrului Comerțului de pe lângă Tribunalul ..., prezentat în ofertă că are obiectul principal sau secundar de activitate prestarea serviciilor solicitate, deci că este autorizat să desfășoare/presteze serviciile de asigurare ce se doresc a fi achiziționate de către SC ...A ci doar că, poate presta activitate de broker de asigurare activitate care implică negocierea pentru clienții săi, persoane fizice sau juridice, asigurați ori potențiali asigurați, încheierea contractelor de asigurare sau de reasigurare și acordă asistență înainte și pe durata derulării contractelor ori în legătură cu regularizarea daunelor, după caz.

Mai mult, pentru a sublinia cerința ca operatorii economici participanți să aibă înscris în certificatul constatator codul CAEN aferent prestării serviciului de asigurare și nu intermedierea încheierii contractelor de asigurare, autoritatea contractantă a stabilit și cerința ca operatorii economici participanți la procedură în calitate de ofertanți să dețină și să depună „*Autorizare pe anul 2015 de la Autoritatea de Supraveghere Financiară privind asigurarea obligatorie de răspundere civilă pentru prejudicii produse prin accidente de vehicule în conformitate cu prevederile Legii nr. 32/2000 se solicită: Documente din care să rezulte autorizarea pentru încheierea de polițe RCA pe anul 2015*”.

Astfel în speță sunt aplicabile prevederile art. 21 din Norma nr. 23/2014 privind asigurarea obligatorie de răspundere civilă pentru prejudicii produse prin accidente de vehicule a Președintelui Autorității de Supraveghere Financiară care dispune „(1) **Asiguratorii RCA au obligația de a stabili tarifele de primă pe categorii de riscuri omogene, pe perioade de un an, calculate pe baze actuariale general acceptate, pentru limitele de despăgubire stabilite în baza prevederilor art. 24. (...) (3) **Limitele de despăgubire stabilite de către fiecare asigurator RCA, precum și tarifele de primă stabilite conform prezentei norme se notifică Autorității de Supraveghere Financiară cel târziu cu 30 de zile înainte de începerea perioadei în care acestea pot fi practicate, împreună cu o declarație a actuarului responsabil pentru calculul primei de asigurare cu privire la corectitudinea acestuia, însușită și semnată de conducătorul executiv al societății. Calculul actuarial trebuie să conțină prima de risc, incluzând****

*estimarea frecvenței daunei și daunei medii, pentru fiecare categorie de risc pentru care este calculat tariful de primă. (...) (8) **Nerespectarea de către asigurătorii RCA a prevederilor prezentului articol se poate sancționa cu retragerea autorizației de a practica asigurarea obligatorie RCA, conform art. 39 din Legea nr. 32/2000, cu modificările și completările ulterioare, și normelor emise în aplicarea acestei legi***".

Rezultă „eo ipso” că doar asigurătorii, care potrivit prevederilor art. 2 pct. 5 din legea 32/2000 „persoana juridică română autorizată în condițiile prezentei legi să exercite activități de asigurare, sucursala sau filiala unui asigurător dintr-un stat terț, precum și sucursala unei societăți de asigurare sau a unei societăți mutuale dintr-un stat membru, care a primit o autorizație de la autoritatea competentă a statului membru de origine” au obligația de a stabili anual tarifele și de a le notifica ASF sancțiunea fiind retragere autorizației de a practica asigurarea obligatorie RCA nu și brokerii, motivat de faptul că aceștia doar intermediază încheierea contractelor de asigurare între asigurător și clienți, astfel cum rezultă și din cadrul art. 2 contractul nr. 270/11.09.2008 depus de ofertantul SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL.

Având în vedere obligațiile operatorilor economici impuse de autoritatea contractantă pentru derularea contractului, Consiliul reține că pentru a avea capacitatea de exercițiu în domeniul prestării serviciilor de asigurare, operatorii economici trebuie aibă depusă certificatul constatator în care să fie înscris ca obiect de activitate principal sau secundar prestarea serviciilor de asigurare și documente din care să rezulte autorizarea pentru încheierea de polițe RCA pe anul 2015.

Astfel riscul, ca în cadrul procedurii să participe și chiar să câștige procedura un operator economic care nu poate executa în bune condiții contractul, datorită faptului că în cadrul fișei de date a achiziției nu au fost impuse participanților anumite condiții de participare, aparține autorității contractante.

Mai mult ofertantul are obligația, potrivit art. 170 din OUG nr. 34/2006 de a elabora oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire.

Riscul întocmirii ofertelor cade în sarcina operatorului economic el neputând să își invoce propria culpă ca motiv al întocmirii neconforme a ofertei potrivit principiului „*nemo auditur propriam turpitudinem allegans*”.

În cazul în care cerințele prevăzute în Fișa de date a achiziției nu erau justificate tehnic, sau dacă considera că autoritatea

contractantă a inclus cerințe contradictorii, abuzive sau neclare, operatorii economici interesați puteau solicita, autorității contractante clarificări, în temeiul dispozițiilor art. 78 din OUG nr. 34/2006 sau putea contesta respectivele cerințe de calificare și selecție în termenul legal potrivit art. 255 coroborat cu art. 256² din același act normativ.

Prin necontestarea în termenul legal a cerinței din caietul de sarcini, aceasta și-a consolidat forța obligatorie atât pentru autoritatea contractantă, cât mai ales pentru operatorii economici interesați în participarea la procedura de atribuire.

Prin depunerea ofertei, SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL și-a însușit și acceptat conținutul întregii documentații de atribuire, deci implicit și conținutul fișei de date a achiziției, inclusiv cerința expresă de a prezenta certificatul constatator emis de ORC în care să existe codurile CAEN referitoare la prestării serviciilor solicitate și documente din care să rezulte autorizarea pentru încheierea de polițe RCA pe anul 2015.

De asemenea legislația în domeniu prevede că în cazul în care o ofertă nu îndeplinește una sau mai multe dintre cerințele de calificare este considerată, în conformitate cu dispozițiile art. 36 alin. (1) lit. b) din HG 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 HG nr. 925/2006 de a respinge ofertele inacceptabile și ofertele neconforme.

Analizând înscrisurile depuse de SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL în raport cu cerințele de calificare stabilite în mod expres în cadrul fișei de date a achiziției Consiliul reține faptul că modalitatea în care autoritatea contractantă a ales să verifice îndeplinirea cerinței de calificare referitoare la îndeplinirea capacității de exercitare a activității profesionale este una pur formală având în vedere următoarele aspecte:

- în această etapă a procedurii de evaluare, autoritatea contractantă nu poate adăuga cerinței noi de calificare și selecție care nu au fost aduse la cunoștința operatorilor economici interesați, anterior elaborării și depunerii ofertelor;

- prin elaborarea unor cerințe de calificare restrânse/limitative (dar necontestate de către niciun operator economici interesat) și care pot fi îndeplinite doar de către o anumită categorie de operatori economici – respectiv asigurători, în condițiile în care serviciul necesar autorității contractante putea fi îndeplinit și de către o altă categorie de operatori economici – respectiv brokeri de asigurări, autoritatea contractantă și-a asumat astfel și riscurile aferente.

Raportat la cele evocate și ținând seama că printre atribuțiile comisiei de evaluare sunt și cele de verificare a îndeplinirii criteriilor de calificare de către ofertanți astfel cum au fost solicitate în cadrul documentației de atribuire, așa cum este prevăzut la art. 72 alin. (2) lit. b) din Hotărârea Guvernului nr. 925/2006, Consiliul constată că această verificare nu s-a făcut cu rigurozitatea impusă de legislația în domeniu și, pe cale de consecință, critica contestatorului privind nelegalitatea evaluării ofertei depusă de SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL este fondată, urmând să fie admisă.

Raportat la cele reținute în motivare, Consiliul, în temeiul prevederilor art. 278 alin. (2) și (4) din OUG nr. 34/2006, va admite contestația formulată de SC S... SA în contradictoriu cu SC ...A, anulează raportul procedurii și actele subsecvente și dispune reevaluarea ofertei depusă de SC DEXASIG BROKER DE ASIGURARE SRL, potrivit prevederilor legale, ale documentației de atribuire și a celor reținute în motivare, în termen de 10 zile de la comunicare.

În temeiul art. 278 alin. (6) din OUG nr. 34/2006, va dispune continuarea procedurii de atribuire cu respectarea celor dispuse anterior.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

MEMBRU COMPLET

...

...

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține 14 (paisprezece) pagini.