



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. ... înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ..., depusă de către SC I... SA, cu sediul în ..., ..., ..., având Cod Unic de Înregistrare ..., în calitate de lider al asocierii I... SA - ...SRL, formulată împotriva rezultatului procedurii comunicat prin adresa nr. 9900/14602/02.07.2015, pentru lotul 4, emis de ... SA, cu sediul în ..., ..., ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de „negociere cu publicarea unui anunț de participare”, în vederea atribuirii acordului-cadru având ca obiect „*Achiziție de contoare de energie ... și echipamente conexe pentru buna desfășurare a activității de măsurare în anul 2015*”, împărțită pe loturi, s-a solicitat anularea rezultatului de respingere a ofertei sale astfel cum a fost comunicat de autoritatea contractanta sub adresa în ce privește lotul 4, evaluarea de către autoritatea contractantă a răspunsului ofertantului la solicitarea 1/ din adresa de clarificări nr. 9900/12603/11.06.2015 și în considerarea documentelor anexate, în probațiune, prezentei contestații, și obligarea autorității contractante la continuarea procedurii prin luarea în considerare a ofertei asocierii formate din I... SA - ...SRL, cu privire la lotul 4, ca admisibilă și conformă.

În baza prevederilor legale aplicabile,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

În temeiul prevederilor art. 278 alin. (2), alin.(4) și alin.(6) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, admite contestația formulată de SC I... SA în contradictoriu cu ... SA.

Dispune anularea procesului-verbal de analiză nr. 9900/14369/30.06.2015 în partea care privește lotul 4 și a tuturor actelor subsecvente întocmite pentru respectivul lot.

Dispune continuarea procedurii pentru lotul 4 de la etapa solicitării de clarificări ofertantului SC I... SA, potrivit motivării prezentei, în termen de 10 zile de la comunicare.

Prezenta decizie este obligatorie pentru autoritatea contractantă, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (1) 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:

SC I... SA a formulat contestație împotriva rezultatului procedurii comunicat prin adresa nr. 9900/14602/02.07.2015, pentru lotul 4, emis de ... SA în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de „negociere cu publicarea unui anunț de participare”, în vederea atribuirii acordului-cadru având ca obiect „*Achiziție de contoare de energie ... și echipamente conexe pentru buna desfășurare a activității de măsurare în anul 2015*”, împărțită pe loturi, solicitând anularea rezultatului de respingere a ofertei sale astfel cum a fost comunicat de autoritatea contractanta sub adresa în ce privește lotul 4, evaluarea de către autoritatea contractantă a răspunsului ofertantului la solicitarea 1/ din adresa de clarificări nr. 9900/12603/11.06.2015 și în considerarea documentelor anexate, în probațiune, prezentei contestații, și obligarea autorității contractante la continuarea procedurii prin luarea în considerare a ofertei asocierii formate din I... SA - ... SRL, cu privire la lotul 4, ca admisibilă și conformă.

În fapt, contestatorul arată că oferta sa, depusă pentru lotul 4, a fost declarată neconformă în considerarea răspunsului său la adresa de clarificări a autorității contractante nr. 9900/12603/11.06.2015 pentru pct. 1/ în care s-au solicitat următoarele:

"1/ În conformitate cu cap. 15 al Anexei 6 - ST22, se solicita transmiterea anexelor I și MI- 003 MID la certificatul de Examinare CE de Tip, privind toate testele efectuate."

Răspunsul său la acest punct din adresa de clarificări transmis autorității contractante sub nr. 59/01- 07456/LD/16.06.2015

a fost:

"Referitor la solicitarea dumneavoastră, retransmitem atașat în Anexa 1 certificatul de examinare CE DESIGN nr. SK 09-001HD Rev. 3 și anexa la acest certificat, documente depuse în cadrul ofertei noastre. "

În adresa nr. 9900/14602/02.07.2015 emisă de autoritatea contractantă de comunicare a respingerii ofertei, în motivarea măsurii de respingere, autoritatea contractantă a reținut că:

„Pentru Lotul 4

(...)

Prin adresa de clarificări ... nr. 9900/12603/11.06.2015 s-au solicitat următoarele:

"1/ În documentația depusă, Certificatul de Examinare CE de Tip, conține doar testele privind influența variației de temperatură ambientală.

În conformitate cu cap. 15 al Anexei 6 - ST22, se solicita transmiterea anexelor I și MI-003 MID la certificatul de Examinare CE de Tip, privind toate testele efectuate".

În opinia contestatorului, transmiterea lacunară a cerinței de clarificări nr. 9900/12603/11.06.2015 (a se vedea diferența de text între pct. 1/ din solicitarea de clarificare din adresa nr. 9900/12603/11.06.2015 față de justificarea în legătură cu pct. 1/ din comunicarea 9900/14602/02.07.2015) a condus la o înțelegere eronată a solicitării de clarificare și a pus societatea sa, în calitate de lider al asocierii ofertante în imposibilitatea de formula un răspuns complet și corespunzător.

După comunicarea rezultatului, în lumina precizărilor regăsite pentru prima dată în adresa de comunicare a respingerii ofertei nr. 9900/14602/02.07.2015, contestatorul arată că înțelege cea ce s-a dorit a fi solicitat de către autoritatea contractantă prin adresa de clarificări nr. 9900/12603/11.06.2015 și drept urmare, depune anexat contestației, testele care au fost invocate pentru prima dată în mod explicit prin adresa de respingere a ofertei referită mai sus, respectiv:

- a) Test Report AFD. 01.1930-09 ; (4 pag)
- b) Test Report No. 468; (14 pag)
- c) Test Report 2009-07-02 No. (29.1) PB-60; (24 pag)
- d) Test Report No. 104; (8 pag)
- e) Test Report No. 106; (11 pag)

Fata de cele precizate prin prezenta contestație, contestatorul solicită anularea rezultatului de respingere a ofertei sale, astfel cum a fost comunicat de autoritatea contractantă sub adresa nr. 9900/14602/02.07.2015, în ce privește lotul 4, evaluarea de către autoritatea contractantă a răspunsului ofertantului la solicitarea 1/ din adresa de clarificări nr. 9900/12603/11.06.2015 și în

considerarea documentelor anexate, în probațiune, prezentei contestații, și obligarea autorității contractante la continuarea procedurii prin luarea în considerare a ofertei asocierii formate din I... SA - ... SRL, cu privire la lotul 4, ca admisibilă și conformă.

În punctul de vedere comunicat prin adresa nr. 9900/15712/22.07.2015, înregistrată la CNSC sub nr. 13678/22.07.2015, ... SA, în calitate de autoritate contractantă, solicită respingerea contestației ca nefondată și continuarea procedurii de achiziție publică.

Raportat la criticile contestatorului, autoritatea contractantă face următoarele precizări:

Prin Caietul de Sarcini, parte a Documentației de Atribuire publicată în SEAP (la Anexa 6 - din ST-22), sau solicitat următoarele cerințe tehnice:

"15.1. REFERENȚIALE

15.1.2. Contorul va îndeplini cerințe referitoare la exactitate din SR EN 62053- 21:2004 sau, după caz SR-EN 50470-1,3:2007.

15.1.3. Contorul va îndeplini cerințe referitoare la exactitate din SR EN 62053- 22:2004 sau, după caz SR-EN 50470-1,3:2007."

La Cap. 18 s-au solicitat prin Caietul de Sarcini următoarele:

"18.TESTELE PENTRU ACCEPTAREA CONTORULUI

18.4. Încercări

Încercările se vor realiza conform: SR EN 62052-11:2004, SR EN 62053-21:2004, și SR EN 62053-22:2004, SR EN 62053-23:2004, NML 5-2-97, N.M.L. 005-05 și N.T.M. 4-33- 83, CEI 62059, SR EN 50470-1:2007 SR EN 50470-2:2007 SR EN 50470-3:2007 după caz. Furnizorul va prezenta buletine de încercare care să ateste conformitatea echipamentului cu cerințele referențialului, la următoarele teste:

18.4.3.Încercări de exactitate

***18.4.3.1** Încercarea la pornire*

***18.4.3.2** Încercarea la mers în gol*

***18.4.3.3** Încercarea la influența temperaturii mediului ambient*

***18.4.3.4** Încercarea la mărimi de influență"*

În cauză, autoritatea contractantă subliniază faptul că, în măsura în care aceste cerințe nu au fost formulate foarte clar pentru operatorii economici, orice potențial ofertant avea posibilitatea de a solicita clarificări privind documentația de atribuire. La acest drept legal putea apela și contestatorul care a transmis 6 din cele 10 solicitări de clarificare primite de autoritatea contractantă, la care aceasta a răspuns prin intermediul SEAP.

În ideea în care prin oferta tehnică depusă contestatorul a răspuns parțial cerințelor menționate, membrii comisiei de evaluare au hotărât conform dispozițiilor art.201 alin. (1) din OUG nr.34/2006 să solicite o completare a documentelor prezentate de ofertant.

Astfel, prin adresa ... SA nr.9900/12603/11.06.2015, referitor la lotul 4, ofertantului I... SA i s-a solicitat și următoarea clarificare :

„1/ În documentația depusă, Certificatul de Examinare CE de Tip, conține doar testele privind Influenta variației de temperatura ambianta.

In conformitate cu cap. 15 al Anexei 6 -ST 22, se solicita transmiterea anexelor I si MI-003 MID la Certificatul de Examinare CE de Tip, privind toate testele efectuate."

Autoritatea contractantă învederează faptul că Certificatul de Examinare CE de Tip se emite de către un organism notificat, în conformitate cu DIRECTIVA 2004/22/CE A PARLAMENTULUI EUROPEAN ȘI A CONSILIULUI din 31 martie 2004 privind mijloacele de măsurare, directivă europeană transpusă în legislația românească prin HGR nr. 264/2006 privind stabilirea condițiilor de introducere pe piață și de punere în funcțiune a mijloacelor de măsurare.

Se mai arată că Anexa MI-003 CONTOARE DE ENERGIE ... ACTIVA a acestor acte normative, prevede :

„Cerințele relevante din anexa I, cerințele specifice și procedurile de evaluare a conformității prevăzute în prezenta anexa, se aplica în cazul contoarelor de energie ... activa destinate utilizării în aplicații rezidențiale, comerciale și de industrie ușoară."

De asemenea, autoritatea contractantă precizează că în solicitarea de clarificări, ofertantului i s-a specificat că, în documentația depusă, Certificatul de Examinare CE de tip conține doar testele privind influența variației de temperatură ambiantă (efectuate în conformitate cu cap.3 al anexei MI-003) și i s-a solicitat completarea documentației cu celelalte teste, efectuate în vederea punerii în circulație a mijlocului de măsurare.

În același sens, se arată că Anexa MI-003 conține următoarele cerințe specifice :

1. Exactitate - cerință îndeplinită de documentația depusă (Certificatul de Examinare de Tip CE SK 09-001 HD Rev.3 și anexa acestuia)

2. Condiții nominale de funcționare - cerința îndeplinită de documentația depusă (Certificatul de Examinare de Tip CE SK 09-001 HD Rev.3 și anexa acestuia)

3. Erori maxime tolerate - cerința îndeplinită de documentația depusă (Certificatul de Examinare de Tip CE SK 09-001 HD Rev.3 și anexa acestuia)

4. Efectul admis al perturbațiilor -

5. Adecvare.

În continuare, autoritatea contractantă menționează că la aceasta solicitare de clarificări, Ofertantul răspunde (fax nr.59/01-07456/LD/16.06.2015):

„Referitor la solicitarea dumneavoastră, retransmitem atașat în Anexa 1 certificatul de examinare CE DESIGN nr. SK 09-001HD Rev.3 și anexa la acest certificat, documente depuse în cadrul ofertei noastre”.

Așadar, se arată că deși i s-a precizat faptul că oferta tehnică este incompletă, ofertantul precizează că retransmite aceleași informații, fără a pune la dispoziția autorității contractante, rezultatul celorlalte teste necesar a fi efectuate în scopul introducerii pe piață și/sau punerii în funcțiune a mijloacelor de măsurare.

Față de cele mai sus precizate, membrii comisiei de evaluare au hotărât respingerea ofertei depusă de I... S.A. în asociere cu ENERGOTEHNICA S.R.L. pentru lotul 4, ca neconformă în baza art. 36 alin. (2) lit. a) din HG nr. 925/2006 și art. 79 alin. (1) din HG nr. 925/2006.

Prin adresa nr. 07526/24.07.2015, înregistrată la CNSC sub nr. 13983/24.07.2015, contestatorul formulează un răspuns la punctul de vedere comunicat de către autoritatea contractantă, susținând că această persistă și reiterează eroarea privind modul de formulare și transmiterea către societatea sa a întrebării de la pct. 1/ din adresa de clarificări nr. 9900/12603/11.06.2015.

În acest sens, se arată că, în punctul de vedere, autoritatea contractantă a reținut:

„prin adresa ... SA nr. 9900/12603/11.06.2015, referitor la lotul 4, ofertantului Itrarom SA i s-a solicitat și următoarea clarificare:

„1/ În documentația depusă, Certificatul de Examinare CE de Tip, conține doar testele privind Influența variației de temperatura ambianta.

In conformitate cu cap. 15 al Anexei 6 -ST 22, se solicita transmiterea anexelor I și MI-003 MID la Certificatul de Examinare CE de Tip, privind toate testele efectuate.”

Potrivit contestatorului, cele reținute de autoritatea contractantă în răspunsul citat mai sus nu concordă cu realitatea deoarece, prin adresa ... SA nr. 9900/12603/11.06.2015, referitor la lotul 4,, societății sale i s-a cerut următoarea clarificare:

„Lot 4:

1) În conformitate cu cap. 15 al Anexei 6-ST 22:

Transmiterea anexelor I și MI-003 MID la Certificatul de Examinare CE de Tip, privind toate testele efectuate”

În cauză, contestatorul învederează faptul că produsul ofertat de societatea sa are Certificat de Examinare CE de Tip emis în conformitate cu DIRECTIVA 2004/22/CE A PARLAMENTULUI EUROPEAN ȘI A CONSILIULUI din 31 martie 2004 privind

mijloacele de măsurare, directivă europeană transpusă în legislația românească prin HGR nr. 264/2006 privind stabilirea condițiilor de introducere pe piață și de punere în funcțiune a mijloacelor de măsurare. Mai arată că acest produs a fost testat de laboratoare autorizate și îndeplinește toate cerințele din Anexa MI-003, cu privire la Exactitate, Condiții normate de funcționare, Erori maxime tolerate, Efectul admis al perturbațiilor și Adecvare.

În considerarea documentelor din cadrul ofertei sale tehnice, a adresei de clarificări a autorității contractante nr. 9900/12603/11.06.2015, a răspunsului său nr. 59/01-07456/LD/ 16.06.2015, precum și a celor reținute prin contestație împreună cu documentele anexate acesteia, în special Anexa 6, contestatorul arată că își menține în totalitate solicitarea de admitere a contestației, astfel cum a fost formulată.

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

... SA a inițiat, în calitate de autoritate contractantă, procedura de „negociere cu publicarea unui anunț de participare”, în vederea atribuirii acordului-cadru având ca obiect „*Achiziție de contoare de energie ... și echipamente conexe pentru buna desfășurare a activității de măsurare în anul 2015*”, împărțită pe loturi, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând, în SEAP, anunțul de participare nr. .../....

În data de 21.04.2015 a fost întocmit procesul-verbal al ședinței de deschidere a candidaturilor nr. 9900/8402/, în care s-a consemnat depunerea a 5 candidaturi, loturile la care acestea au participat, documentele de calificare ale acestora.

Prin raportul intermediar privind calificarea candidaților nr. 9900/10746/19.05.2015, s-a decis calificarea tuturor candidaturilor depuse în cadrul procedurii.

În data de 26.05.2015, a fost întocmit procesul-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. 9900/11313, în care a fost consemnată depunerea propunerilor tehnice și financiare a candidaților declarați admiși la această etapă.

În data de 30.06.2015 a fost întocmit procesul-verbal de analiză nr. 9900/14369 în cuprinsul căruia s-a decis respingerea ofertei asocierii formate din I... SA - ... SRL, cu privire la lotul 4 și 5, precum și ofertele admise la următoarea etapă și pe cele respinse pentru fiecare lot în parte.

În raportul procedurii nr. 9900/15207/10.07.2015 comisia de evaluare a consemnat modul de derulare a procedurii precum și ofertele desemnate câștigătoare pentru fiecare lot în parte, cu excepția loturilor 4, 5, 8 și 19.

Împotriva deciziei de respingere a ofertei sale depuse în asociere cu ... SRL pentru lotul 4, SC I... SA a formulat

contestația ce face obiectul dosarului nr. .../2015.

Analizând susținerile părților, coroborate cu înscrisurile aflate la dosarul cauzei și având în vedere dispozițiile legale în materie, Consiliul urmează a admite contestația SC I... SA, pentru considerentele ce se vor arăta în continuare.

Prin contestația depusă, SC I... SA critică decizia autorității contractante de respingere a ofertei sale ca neconformă în temeiul art. 79 alin. (1) din HG nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare, considerând că solicitările de clarificări nu au respectat dispozițiile legale în materie, respectiv nu au fost suficient de clare și nu au definit cu precizie în ce consta, de fapt, solicitarea comisiei de evaluare.

Potrivit dispozițiilor art. 78 alin. (1) din HG nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare potrivit cărora *„Comisia de evaluare stabilește care sunt clarificările și completările formale sau de confirmare, necesare pentru evaluarea fiecărei oferte, precum și perioada de timp acordată pentru transmiterea clarificărilor. Comunicarea transmisă în acest sens către ofertant trebuie să fie clară, precisă și să definească în mod explicit și suficient de detaliat în ce constă solicitarea comisiei de evaluare”*.

Verificând documentele aflate la dosarul cauzei, Consiliul reține faptul că, deși autoritatea contractantă precizează că a transmis ofertantului contestator adresa ... SA nr.9900/12603/11.06.2015, referitor la lotul 4, prin care s-a solicitat și următoarea clarificare :

„1/ În documentația depusă, Certificatul de Examinare CE de Tip, conține doar testele privind Influenta variației de temperatura ambianta.

In conformitate cu cap. 15 al Anexei 6 -ST 22, se solicita transmiterea anexelor I si MI-003 MID la Certificatul de Examinare CE de Tip, privind toate testele efectuate", această susținere nu este întemeiată.

În fapt conținutul adresei ... SA nr.9900/12603/11.06.2015, referitor la lotul 4, a avut următorul conținut: *"1/ In conformitate cu cap. 15 al Anexei 6 - ST22, se solicita transmiterea anexelor I si MI-003 MID la certificatul de Examinare CE de Tip, privind toate testele efectuate."*

Astfel, Consiliul constată că, într-adevăr, adresa de solicitare de clarificări transmisă contestatorului SC I... SA conține o diferență de text față de cel invocat de autoritatea contractantă în comunicarea rezultatului procedurii și în punctul de vedere, diferență ce a condus la o înțelegere eronată a solicitării de clarificare.

Întrucât dispozițiile legale impun autorității contractante formularea de solicitări clare, precise și care să definească în mod explicit și suficient de detaliat în ce constă solicitarea comisiei de evaluare, Consiliul apreciază ca întemeiate criticile formulate de

contestatorul SC I... SA în ceea ce privește respingerea ofertei sale pentru lotul 4.

În opinia Consiliului, solicitările de clarificări (în speța de față și nu numai) nu reprezintă o încălcare a principiilor care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică prevăzute la art. 2 alin (2) din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare. De asemenea, în opinia Consiliului, dispozițiile art. 201 din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare și dispozițiile art. 35 din HG nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare, permit în mod evident „*completări ale documentelor prezentate de ofertanți (...) pentru demonstrarea îndeplinirii criteriilor de calificare sau pentru demonstrarea conformității ofertei cu cerințele solicitate*”.

Interesul oricărei autorități contractante este de a se edifica asupra situației reale privind îndeplinirea/neîndeplinirea cerințelor de calificare sau specificațiilor tehnice prin solicitări de clarificări temeinice și nu de a căuta motive formale de respingere a ofertelor.

În consecință, în aprecierea Consiliului, potrivit prevederilor legislative anterior menționate și potrivit principiilor care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică, **autoritățile contractante au obligația** ca prin solicitări de clarificări să se asigure asupra îndeplinirii/neîndeplinirii cerințelor de calificare sau asupra îndeplinirii/neîndeplinirii specificațiilor tehnice de către operatorii economici participanți la procedura și să accepte toate documentele relevante care pot determina o decizie corectă.

Prin urmare, Consiliul apreciază că în cauză se impun solicitări de clarificări privind oferta tehnică depusă de SC I... SA pentru lotul 4. Clarificările ce vor fi solicitate acestui ofertant de către membrii comisiei de evaluare trebuie să fie clare, precise și să definească în mod explicit și suficient de detaliat în ce constă solicitarea comisiei de evaluare pentru o evaluare completă și transparentă a propunerii tehnice. Această măsură este cu atât mai necesară cu cât contestatorul a depus la dosarul cauzei în probațiune documentele considerate lipsă din ofertă de către autoritatea contractantă.

Pentru considerentele anterior expuse, Consiliul va admite contestația formulată de către SC I... SA în contradictoriu cu ... SA și va dispune anularea procesului-verbal de analiză nr. 9900/14369/30.06.2015 în partea care privește lotul 4 și a tuturor actelor subsecvente întocmite pentru respectivul lot, precum și continuarea procedurii pentru lotul 4 de la etapa solicitării de clarificări ofertantului SC I... SA, potrivit motivării prezentei, în termen de 10 zile de la comunicare.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

...

MEMBRU COMPLET

...