



MD-2001, mun. Chișinău, bd. Ștefan cel Mare și Sfânt 124, et. 4,
tel: 022 820652, fax: 022 820651, e-mail: contestatii@ansc.md

DECIZIE

Nr. 03d-720-19 Data: 02.12.2019

privind soluționarea contestației formulate de către „Primaterax-Nord” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/854/19 la data de 06.11.2019, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1571140411919 din 31.10.2019

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/854/19 din 06.11.2019, depusă de către „Primaterax-Nord” SRL, cu sediul în or. _____, număr de identificare (IDNO): _____, tel.: _____, e-mail: primaterax-nord@mail.ru, pe marginea rezultatelor desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1571140411919 din 31.10.2019, privind achiziționarea lucrărilor de construcție a zonei de control la postul vamal Costești (drum de acces și zid de protecție raze scaner), inițiată de către Serviciul Vamal, cu sediul în mun. Chișinău, str. N. Starostenco 30, număr de identificare (IDNO): 1006601000185, tel.: 022-574254; e-mail: andrian.cabac@customs.gov.md.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 15.11.2019, ora 10:00, ședință deschisă la care au participat reprezentanții contestatorului, ai autorității contractante și ai operatorului economic desemnat câștigător.

Pretențiile contestatorului:

În calitatea sa de persoană interesată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1571140411919 din 31.10.2019, „Primaterax-Nord” SRL contestă decizia grupului de lucru de a desemna operatorul economic „Medalmir” SRL ca fiind câștigător al procedurii de achiziție publică în cauză.

În acest sens, contestatorul susține că urmare a studierii ofertei acestuia a constatat că lipsesc următoarele documente obligatorii solicitate în anunțul de participare și anume:

1. Oferta, formularul F3.1;
2. DUAE;
3. Declarație de neîncadrare în situațiile ce determină excluderea de la procedura de atribuire, ce vin în aplicarea art. 18 din Legea nr. 131 din 03.07.2015, formularul F3.5;
4. Declarația de neimplicare în practici frauduloase și de corupere, formularul F3.6;

5. Declarație privind obligațiile contractuale față de alți beneficiari, formularul F3.8;

6. Lista subcontractanților și partea/părțile din contract care sunt îndeplinite de către aceștia, formularul F3.13;

7. Informații privind asocierea, formularul F3.14.

De asemenea, contestatorul comunică că ofertantul desemnat câștigător în formularul nr. 3 al devizului local, la compartimentul „manoperă” a micșorat numărul de ore a muncitorului cu 130,39 h/om.

Totodată, acesta susține că a atenționat autoritatea contractantă despre încălcările descrise, la care însă, nu a recepționat nici un răspuns.

Ca urmare a celor menționate, „Primaterax-Nord” SRL solicită anularea deciziei grupului de lucru și reevaluarea ofertei.

Argumentele autorității contractante:

Serviciul Vamal, prin punctul său de vedere, expus în scrisoarea nr. 28/09-18799 din 12.11.2019, comunică că în „Anunțul de participare” este expusă modalitatea de prezentare a documentelor ce demonstrează eligibilitatea operatorilor economici. Astfel, s-a menționat că „Medalmir” SRL a prezentat inițial toate actele solicitate pentru participare: oferta, garanția financiară și DUAE (inclusă în fișierul „costești vama f.3.5.7. (8 files merged). Semnat.pdf”). Totodată, autoritatea contractantă a informat că operatorul economic respectiv, după data de deschidere a ofertelor, a prezentat setul complet de acte, inclusiv cele enunțate în contestația „Primaterax-Nord” SRL. Cât privește conformitatea datelor din compartimentul „Manopera” al formularului nr. 3 al devizului local de resurse, s-a specificat că, ofertantul „Medalmir” SRL a confirmat că a comis o eroare de poziții, rectificarea căreia nu influențează clasamentul ofertelor prezentate la licitația deschisă în cauză, iar acesta își asumă responsabilitatea de a executa lucrările cu costul ofertei înaintat la concurs.

Reieșind din cele expuse, Serviciul Vamal consideră neîntemeiată contestația și solicită menținerea în vigoare a Deciziei de atribuire a contractului de achiziție.

Aprecierea Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor:

Potrivit art. 82 alin. (1) din Legea nr. 131/15 orice persoană care are sau a avut un interes în obținerea unui contract de achiziție publică și care consideră că în cadrul procedurilor de achiziție publică un act al autorității contractante a vătămat un drept al său recunoscut de lege, în urma cărui fapt a suportat sau poate suporta prejudicii, este în drept să conteste actul respectiv în modul stabilit de lege.

Analizând criticile formulate de contestator, Agenția constată că „Primaterax-Nord” SRL își exprimă dezacordul privind decizia autorității contractante de a desemna în calitate de câștigător – operatorul economic „Medalmir” SRL, din motiv că ultimul nu a prezentat toate documentele de calificare solicitate în anunțul de participare. De asemenea, contestatorul critică și faptul că operatorul economic

menționat a micșorat consumul de ore de manoperă pentru „muncitor” cu 130,39 h/om, fapt ce contravine normativelor în vigoare și cerințelor caietului de sarcini.

Procedând la examinarea în fond a contestației, Agenția reține că Serviciul Vamal a publicat în Buletinul achizițiilor publice pe portalul guvernamental de acces online: www.mtender.gov.md, la data de 15.10.2019, un anunț de participare la procedura de achiziție publică nr. MD-1571140411919 din 31.10.2019 privind achiziționarea lucrărilor de construcție a zonei de control la postul vamal Costești (drum de acces și zid de protecție raze scaner).

Referitor la pretențiile contestatorului privind neprezentarea de către ofertantul desemnat câștigător a tuturor documentelor solicitate la pct. 15 din anunțul de participare, Agenția va lua în considerare prevederile art. 65 alin. (4) din Legea nr. 131/2015, potrivit căruia prezentarea ofertei presupune depunerea într-un set comun a propunerii tehnice, a propunerii financiare, a DUAE și, după caz, a garanției pentru ofertă.

Astfel, examinând documentele ofertei operatorului economic „Medalmir” SRL depuse prin intermediul SIA „RSAP”, Agenția reține că, acesta a prezentat oferta în următorul conținut: propunerea financiară, propunerea tehnică, garanția bancară pentru ofertă, DUAE-ul, precum și documentele menționate de contestator ca fiind lipsă, cu excepția formularului F3.14 „Informații privind asocierea”. La acest aspect, Agenția a constatat că documentele nominalizate de contestator au fost atașate în SIA „RSAP” într-un singur fișier denumit „costești vama f.3.5.7. (8 files merged). Semnat.pdf”, care nu a fost analizat integral de către contestator, ceea ce și a determinat înaintarea pretențiilor respective. Cu referire la formularul F3.14, Agenția atestă că potrivit ofertei (formularul F3.1) operatorul economic „Medalmir” SRL participă în cadrul procedurii de achiziție publică în cauză în mod individual, cu atât mai mult, prin DUAE acesta declară la acest aspect că nu „participă la procedura de achiziții publice împreună cu alții”.

În context, Agenția reține explicațiile autorității contractante care a comunicat că „operatorul economic „Medalmir” SRL, după data de deschidere a ofertelor, a prezentat setul complet de acte, inclusiv cele enunțate în contestația „Primaterax-Nord” SRL. La acest aspect, în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației, autoritatea contractantă a concretizat că, reieșind din prevederile legale în vigoare, la etapa inițială a examinat și prin urmare a constatat cu referire la operatorul economic „Medalmir” SRL, existența documentelor obligatorii necesare de a fi prezentate până la termenul limită de depunere a ofertelor și anume: propunerea financiară, propunerea tehnică, garanția pentru ofertă și DUAE-ul. Astfel, având în vedere faptul că operatorul economic menționat a depus oferta prin intermediul SIA „RSAP”, însoțită de DUAE, grupul de lucru, fără a lua în considerare celelalte documente atașate de ofertant, a solicitat prezentarea tuturor documentelor de

calificare solicitate în anunțul de participare în conformitate cu informațiile cuprinse în DUAE.

În acest sens, sunt relevante prevederile art. 20 alin. (1) din Legea nr. 131/15, care reglementează că, la momentul depunerii cererilor de participare sau a ofertelor, autoritatea contractantă acceptă documentul unic de achiziții european, care constă într-o declarație pe proprie răspundere actualizată, ca dovadă preliminară în locul certificatelor eliberate de către autoritățile publice sau de către terți, care confirmă că operatorul economic în cauză îndeplinește următoarele condiții:

- a) nu se află în niciuna din situațiile de excludere menționate la art.19;
- b) îndeplinește criteriile privind capacitatea, astfel cum au fost solicitate de autoritatea contractantă;
- c) dacă este cazul, îndeplinește criteriile de selecție stabilite de autoritatea contractantă în conformitate cu prevederile prezentei legi.

De asemenea, pct. 11 din Documentația Standard pentru realizarea achizițiilor publice de lucrări, aprobată prin Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 176 din 05.10.2018 prevede că, pentru confirmarea datelor de calificare în cadrul procedurii de achiziții publice, operatorul economic va completa și va prezenta DUAE, în conformitate cu cerințele stabilite de autoritatea contractantă.

Prin urmare, Agenția atestă că în speță, la evaluarea ofertelor, autoritatea contractantă s-a condus de prevederile art. 20 alin. (8) din Legea nr. 131/15, care stipulează că înainte de atribuirea contractului de achiziții publice/acordului-cadru, cu excepția situației contractelor subsecvente atribuite în executarea unui acord-cadru, autoritatea contractantă solicită ofertantului clasat pe primul loc după aplicarea criteriului de atribuire să prezinte documente justificative actualizate prin care să demonstreze îndeplinirea tuturor criteriilor de calificare și selecție, în conformitate cu informațiile cuprinse în DUAE, cu excepția procedurilor desfășurate în mai multe etape, când documentele justificative sunt solicitate înainte de transmiterea invitațiilor pentru etapa a doua către candidații selectați, or „Medalmir” SRL a depus oferta prin intermediul SIA „RSAP”, însoțită de DUAE, prin care acesta declară pe proprie răspundere că îndeplinește cerințele solicitate de autoritatea contractantă în anunțul de participare precum și că va fi în măsură să furnizeze documentele solicitate de către autoritatea contractantă în anunțul de participare.

Astfel, luând în considerare constatările expuse, Agenția va respinge pretențiile contestatorului la acest aspect, or autoritatea contractantă a acționat în conformitate cu prevederile normative citate supra.

În ceea ce privește pretențiile „Primaterax-Nord” SRL cu referire la faptul că operatorul economic desemnat câștigător a micșorat manopera pentru „muncitor” cu 130,39 h/om, în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației, atât autoritatea contractantă, cât și ofertantul desemnat câștigător au comunicat că această discrepanță a fost determinată de o eroare la poziția nr. 12 din lista cu cantitățile de

lucrări. Examinând documentele aferente procedurii de achiziție publică contestate, prin prisma pretențiilor înaintate, Agenția reține că potrivit Caietului de sarcini, la poziția nr. 12 din Lista cu cantitățile de lucrări, a fost solicitată norma de deviz DG06A „Spargerea și desfacerea betonului de ciment pe suprafețe limitate, pentru pozarea cablurilor, conductelor, podețelor, gurilor de scurgere etc., executate în îmbrăcămînți carosabile” cu un volum de 28 m³, iar în devizul-ofertă a operatorului economic „Medalmir” SRL, la poziția respectivă este indicată norma de deviz DC06A „Protecția suprafețelor de beton de ciment proaspăt, cu produse chimice” și volumul de 28 m³.

Relevante speței sunt prevederile pct. 20 subpct. 1) și 5) din Regulamentul cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 667 din 27.05.2016, conform căroră grupul de lucru examinează și concretizează necesitățile autorității contractante de bunuri, lucrări și servicii, precum și elaborează documentația de atribuire și alte documente aplicabile în cadrul procedurilor de achiziție publică, cât și prevederile art. 40 alin. (1) din Legea nr. 131/15, conform căroră autoritatea contractantă are obligația de a stabili în documentația de atribuire orice cerință, criteriu, regulă și alte informații necesare pentru a asigura ofertantului o informare completă, corectă și explicită cu privire la modul de aplicare a procedurii de atribuire.

Totodată, potrivit prevederilor pct. 25.1 lit. b) din Documentația standard pentru realizarea achizițiilor publice de lucrări, ofertantul are obligația de a demonstra conformitatea propunerii de executare a lucrărilor cu cerințele prevăzute în caietul de sarcini și lista cu cantitățile de lucrări. În acest scop oferta tehnică va conține documentația de deviz (formularele nr. 3, nr. 5, nr. 7 corespunzător CPL.01.01-2012), conform Formularului de deviz nr. 1 – lista cu cantitățile de lucrări, în speță, caietul de sarcini al autorității contractante.

De asemenea, se reține că potrivit pct. 3.2.3 din documentul normativ CPL.01.01-2012 „Instrucțiuni privind întocmirea devizelor pentru lucrările de construcții-montaj prin metoda de resurse”, aprobat prin Ordinul Ministrului Dezvoltării Regionale și Construcțiilor nr. 6 din 23.01.2013, la întocmirea listelor cu cantitățile de lucrări, devizelor locale și calculelor, volumul lucrărilor se determină în baza documentației de proiect (sau în baza descrierii lucrărilor – pentru lucrările de reparație și de restaurare) conform normelor de deviz și regulilor de calcul a volumelor de lucru.

Prin urmare, luând în considerare aspectele de fapt și de drept expuse supra, Agenția atestă necorespunderea propunerii tehnice a ofertei desemnate câștigătoare cu cerințele caietului de sarcini elaborat de autoritatea contractantă, iar înlocuirea de către operatorul economic „Medalmir” SRL a unei norme de lucrări din devizul local, contravine prevederilor pct. 20.3 din documentația de atribuire, potrivit căruia ofertantul este obligat să elaboreze oferta tehnică, astfel încât aceasta să respecte în totalitate cerințele prevăzute în caietul de sarcini.

Cu referire la argumentele „Medalmir” SRL că modificarea normei de deviz s-a datorat unei „erori mecanice”, însă de fapt aceste norme sunt identice, Agenția reține prevederile art. 69 alin. (4) din Legea nr. 131/15, potrivit căruia nu se admit modificări ale ofertei, inclusiv ale prețului ei, ce ar face ca oferta să corespundă unor cerințe cărora inițial nu le corespundea, în speță poziția nr. 12 din Lista cu cantitățile de lucrări, pentru care a fost indicată norma de deviz „DG06A”. De asemenea, nu pot fi reținute afirmațiile operatorului economic desemnat câștigător, precum că aceste lucrări sunt „identice”, or examinând normele respective („DG06A”, care a fost solicitată de către autoritatea contractantă și „DC06A” indicată de către ofertant în devizul-ofertă), se atestă că acestea fac parte din categorii distincte și anume „Spargerea și desfacerea betonului de ciment ...(DG06A)”, respectiv „Protecția suprafețelor de beton de ciment...(DC06A)”.

În context, conform art. 69 alin. (3) din legea nominalizată, la etapa examinării, evaluării și comparării ofertelor, autoritatea contractantă are dreptul să solicite ofertantului doar explicații scrise asupra ofertei sale, dacă informațiile și documentele prezentate sunt incomplete, sau, după caz, documentele justificative aferente DUAE.

La acest aspect, Agenția reține că scrisoarea operatorului economic „Medalmir” SRL prin care comunică că „își asumă toată responsabilitatea de a îndeplini lucrările cu costul ofertei înaintat la concurs”, nu poate fi calificată ca fiind o clarificare a ofertei tehnice depuse, pentru a putea fi acceptată de grupul de lucru, în măsura în care nu s-a referit la un element prevăzut în oferta acestuia, dar a urmărit de fapt modificarea/ajustarea devizului-ofertă cu informația/categoria de lucrare ce nu s-a indicat inițial, iar în lipsa acesteia nu poate fi invocată corespunderea ofertei conform cerințelor specificate în documentația de atribuire.

În acest sens, pct. 144 din Regulamentul privind achizițiile publice de lucrări, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 669 din 27.05.2016 prevede că „oferta care a fost stabilită câștigătoare nu poate fi modificată și constituie parte integrantă a contractului de achiziție publică de lucrări ce urmează a fi încheiat... ”, respectiv autoritatea contractantă fiind pusă în cazul dat, în situația să încheie un contract cu condiții incomplete (lipsa unei lucrări) contrar necesităților sale, fiind expusă astfel la o posibilă conduită speculativă din partea ofertantului care poate schimba aceste elemente pe parcursul executării lucrărilor, or scrisoarea de garanție prezentată de către „Medalmir” SRL nu poate constitui parte componentă a viitorului contract de achiziții publice.

Astfel, luând în considerare constatările menționate supra, Agenția apreciază a fi neîntemeiată decizia grupului de lucru privind atribuirea contractului de achiziție operatorului economic menționat, or, potrivit prevederilor art. 44 alin. (1) din Legea nr. 131/15, ofertantul are obligația de a elabora oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire, iar conform dispozițiilor art. 69 alin. (6) lit. b) din

aceiași lege, autoritatea contractantă nu acceptă oferta în cazul în care aceasta nu corespunde cerințelor expuse în documentația de atribuire.

Reieșind din cele expuse, în conformitate cu prevederile art. 80 alin. (1), art. 82 alin. (1), art. 84 alin. (7), art. 86 alin. (2) lit. a), alin. (3), alin. (4) și alin. (9) din Legea nr. 131/15, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor,

d e c i d e:

1. Se admite parțial contestația nr. nr. 02/854/19 din 06.11.2019, depusă de către „Primaterax-Nord” SRL, pe marginea rezultatelor desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1571140411919 din 31.10.2019 privind achiziționarea lucrărilor de construcție a zonei de control la postul vamal Costești (drum de acces și zid de protecție raze scanner), inițiată de către Serviciul Vamal;

2. Se anulează decizia nr. 32 din 05.11.2019 de atribuire a contractului la procedura de achiziție publică nr. MD-1571140411919 din 31.10.2019, inclusiv actele subsecvente acesteia;

3. Se obligă Serviciul Vamal, ca măsură de remediere, în termen de până la 5 zile de la primirea prezentei decizii, să reevalueze oferta „Medalmir” SRL prezentată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1571140411919 din 31.10.2019, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a prezentei decizii;

4. Se obligă Serviciul Vamal, ca în termen de 3 zile din data adoptării deciziei de reevaluare, să raporteze Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor cu privire la realizarea remediilor impuse prin prezenta decizie.

Decizia este obligatorie pentru părți. Decizia poate fi atacată prin depunerea unei cereri în acest sens către Judecătoria Chișinău, sediul Râșcani (mun. Chișinău, str. Kiev 3) în termen de 30 de zile de la data comunicării.

Președintele completului

Alexandru CIUȘ

Membru

Iacob PLĂMĂDEALĂ

Membru

Petru OPREA