



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-789-19 Data: 24.12.19

privind soluționarea contestației formulată de către „DSI Construct Grup” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/940/19 la data de 02.12.2019, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1569930182881 din 18.10.2019

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/940/19 din 02.12.2019, depusă de către „DSI Construct Grup” SRL, cu sediul în număr de identificare (IDNO): 1014600043629, tel.: e-mail: dsi.construct.grup@gmail.com, pe marginea rezultatelor desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1569930182881 din 18.10.2019, privind achiziționarea lucrărilor de reparație capitală a sediului Direcției Asistență Socială sect. Buiucani din str. Alba Iulia nr. 5/1, inițiată de către ÎM „Direcția Construcții Capitale” a Primăriei mun. Chișinău, cu sediul în mun. Chișinău, str. 31 August 1989 nr. 100, nr. de identificare (IDNO): 1002600047080, tel.: 069953437, e-mail: orion_napoleon_olea@yahoo.com.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 23.12.2019, ora 11:15, ședință deschisă la care au participat reprezentanții autorității contractante și operatorului economic desemnat câștigător.

Pretențiile contestatorului:

În calitatea sa de persoană interesată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1569930182881 din 18.10.2019, operatorul economic „DSI Construct Grup” SRL contestă decizia grupului de lucru privind atribuirea repetată a contractului de achiziții publice operatorului economic „Mihcons-Plus” SRL, or aceasta este, în opinia sa, vădit neîntemeiată din considerentul că ANSC a declarat oferta respectivă ca fiind neconformă. Prin urmare, acesta consideră că, întru asigurarea principiului tratamentului egal reglementat de Legea nr. 131/15, oferta „Mihcons-Plus” SRL urma a fi respinsă și evaluate celelalte oferte.

Totodată, contestatorul consideră decizia grupului de lucru privind respingerea ofertei sale, ca fiind neîntemeiată, or temeiurile de respingere invocate de către autoritatea contractantă sunt formale și lipsite de suport juridic.

Reieșind din cele expuse, contestatorul solicitată anularea deciziei și reevaluarea ofertei sale.

Argumentele autorității contractante:

ÎM „Direcția Construcții Capitale”, prin punctul său de vedere, expus în scrisoarea nr. 01-04/1180 din 11.12.2019, comunică că, la data de 25.11.2019, în rezultatul ședinței grupului de lucru, a fost întocmit procesul-verbal de reevaluare a ofertei „Mihcons-Plus” SRL, în urma căreia a fost emisă decizia grupului de lucru privind atribuirea contractului în temeiul art. 26 din Legea nr. 131/15, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a Deciziei ANSC nr. 03D-700-19 din 22.11.2019.

Referitor la oferta prezentată de contestator, aceasta menționează cu certitudine că în conformitate cu actele normative în vigoare din domeniul achizițiilor publice și potrivit art. 69 alin. (6) lit. b) din Legea nr. 131/15, autoritatea contractantă nu acceptă oferta în cazul în care aceasta nu corespunde cerințelor expuse în documentația de atribuire, iar pct. 137 subpct. 3) din Hotărârea Guvernului nr. 669 din 27.05.2016 pentru aprobarea Regulamentului privind achizițiile publice de lucrări, reglementează expres că grupul de lucru va respinge oferta care nu a fost elaborată și prezentată în conformitate cu cerințele cuprinse în documentația de atribuire.

Astfel, autoritatea contractantă comunică că, în conformitate cu Regulamentul cu privire la utilizarea Sistemului Informațional Automatizat „Registrul de stat al achizițiilor publice”, s-a decis descalificarea ofertelor necorespunzătoare și s-a oprit la oferta „Mihcons-Plus” SRL care dispune de cel mai bun raport calitate-preț. Prin urmare, s-a specificat că grupul de lucru creat în conformitate cu prevederile Regulamentului cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 667 din 27.05.2016, nu a considerat necesar evaluarea următoarelor oferte, din motiv că prețul acestora este semnificativ mai mare decât prețul ofertei câștigătoare.

Suplimentar, aceasta comunică că, la data de 26.11.2019, contestatorul a fost informat, prin intermediul poștei electronice, despre rezultatul formulat pe marginea deciziei înregistrate.

În acest sens, ÎM „Direcția Construcții Capitale” a reiterat prevederile *art. 77 alin. (1) lit. b) și alin. (6) din Legea nr. 131/15* care prevede că *„Orice operator economic vătămat poate sesiza Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor în vederea anulării actului și/sau recunoașterii dreptului pretins ori a interesului legitim prin depunerea unei contestații în termen de: 5 zile începând cu ziua următoare luării la cunoștință”*.

Reieșind din cele expuse, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca neîntemeiată, fără suport juridic și depusă cu nerespectarea termenelor prevăzute de lege.

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.

Referitor la excepția de tardivitate, invocată de către autoritatea contractantă, Agenția reține că operatorul economic „DSI Construct Grup” SRL a fost informat despre decizia grupului de lucru emisă pe marginea procedurii de achiziție publică în cauză, prin intermediul scrisorii de informare nr. 01-07/1123 din 25.11.2019, transmisă, după cum a comunicat autoritatea contractantă în punctul său de vedere, la data de 26.11.2019, prin intermediul poștei electronice.

Totodată, potrivit informațiilor publicate pe portalul guvernamental de acces online: www.mtender.gov.md, valoarea estimată a procedurii de achiziție publică nr. MD-1569930182881 din 18.10.2019 este de 2030550,0 lei fără TVA și, prin urmare, această valoare este mai mică de pragurile prevăzute la art. 2 alin. (3) din Legea nr. 131/15, ceea ce impune, potrivit art. 83 alin. (1) lit. b) din legea sus-menționată, respectarea termenului pentru contestare de 5 zile calendaristice, începând cu ziua următoare luării la cunoștință a actului contestat.

Relevante speței sunt prevederile art. 389 din Codul Civil al Republicii Moldova nr. 1107-XV din 06.06.2002, conform căruia, dacă ultima zi a termenului este o zi de duminică, de sâmbătă sau o zi care, în conformitate cu legea în vigoare, la locul executării obligației este zi de odihnă, termenul expiră în următoarea zi lucrătoare.

Astfel, în conformitate cu prevederile normative enunțate, calculând termenul în care contestatorul avea deschisă calea de atac pe marginea rezultatelor procedurii de achiziție publică nr. MD-1569930182881 din 18.10.2019 (Decizia nr. 2511 din 25.11.2019 de atribuire a contractului de achiziție), se atestă că termenul-limită în cazul dat, reprezintă data de 02.12.2019, prin urmare contestația nr. 02/940/19 din 02.12.2019 a fost depusă cu respectarea termenului legal stabilit în acest sens.

Procedând la examinarea în fond a contestației, Agenția reține că „DSI Construct Grup” SRL își exprimă dezacordul față de decizia autorității contractante emisă ca urmare a Deciziei ANSC nr. 03D-700-19 din 22.11.2019, prin care ÎM „Direcția Construcției Capitale” a desemnat repetat în calitate de câștigător operatorul economic „Mihcons-Plus” SRL, oferta căruia, potrivit deciziei ANSC, urma a fi respinsă ca fiind neconformă. Totodată, „DSI Construct Grup” SRL aduce critici referitor la motivele respingerii ofertei sale, care au fost indicate în scrisoarea de informare, or acestea au fost apreciate de către ultimul ca fiind formale și lipsite de suport juridic.

În acest sens, Agenția reține că prin Decizia nr. 03D-700-19 din 22.11.2019 s-a dispus reevaluarea ofertei „Mihcons-Plus” SRL primită în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1569930182881 din 18.10.2019, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a acesteia, în măsura în care Agenția a atestat faptul că, oferta operatorului economic desemnat câștigător nu corespunde caietului de sarcini și normativelor în vigoare. Astfel, s-a stabilit că operatorul economic menționat a modificat consumul de resurse și anume, în Devizul nr. 2-1-4 „lucrări de montaj electric”, la poziția nr. 18, simbolul 08-03-591-2, manopera a fost modificată de la

32,22 h-om conform normativelor, la 0,322 h-om, fapt ce contravine prevederilor pct. 20.3 din Documentația standard pentru realizarea achizițiilor publice de lucrări, aprobată prin Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 176 din 05.10.2018, care reglementează obligația ofertantului de a elabora oferta tehnică, astfel încât aceasta să respecte în totalitate cerințele prevăzute în caietul de sarcini.

Prin urmare, prin Decizia menționată, Agenția a constatat că decizia grupului de lucru privind atribuirea contractului de achiziție operatorului economic „Mihcons-Plus” SRL contravine prevederilor art. 69 alin. (6) lit. b) din Legea nr. 131/15, potrivit căroră autoritatea contractantă nu acceptă oferta în cazul în care aceasta nu corespunde cerințelor expuse în documentația de atribuire, cât și dispozițiilor pct. 137 subpct. 3) din Regulamentul privind achizițiile publice de lucrări aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 669 din 27.05.2016, care stipulează că grupul de lucru va respinge oferta care nu a fost elaborată și prezentată în conformitate cu cerințele cuprinse în documentația de atribuire.

În acest sens, Agenția va aprecia critic argumentele autorității contractante precum că *„ofertantul „Mihcons-Plus” SRL a concordat volumul și cantitatea lucrărilor necesare, costul ofertei fiind neschimbat”*, or potrivit art. 69 alin. (4) din Legea nr. 131/15, nu se admit modificări ale ofertei, inclusiv ale prețului ei, ce ar face ca oferta să corespundă unor cerințe căroră inițial nu le corespundea, în speță cantitatea/volumul lucrărilor.

Relevante speței sunt prevederile art. 44 alin. (1) din Legea nr. 131/15, potrivit căruia ofertantul are obligația de a elabora oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire, iar potrivit art. 69 alin. (2) din aceeași lege, la determinarea ofertei câștigătoare, autoritatea contractantă aplică criteriul de atribuire și factorii de evaluare prevăzuți în documentația de atribuire.

Prin urmare, din această prevedere rezultă clar că autoritatea contractantă este obligată să evalueze oferta în strictă conformitate cu cerințele expuse în documentația de atribuire și nu pot exista abateri în acest sens, or în conformitate cu alin. (6) din articol prenotat, autoritatea contractantă nu acceptă oferta în cazul în care aceasta nu corespunde cerințelor expuse în aceasta.

Totodată, conform art. 69 alin. (3) din Legea nr. 131/15 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 informația/scrisoarea operatorului economic „Mihcons-Plus” SRL prin care comunică că va executa lucrările conform caietului de sarcini fără a modifica suma ofertei sale, 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 completarea/ajustarea devizului-ofertă cu informația/cantitățile de lucrări care nu s-au

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 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 scrisoarea de garanție prezentată de către „Mihcons-Plus” SRL nu poate constitui parte componentă a viitorului contract de achiziții publice.

În concluzie, în atare situație, în rezultatul Deciziei ANSC nr. 03D-700-19 din 22.11.2019 și, reieșind din prevederile art. 86 alin. (11) din Legea nr. 131/15, coroborat cu dispozițiile art. 15 alin. (1) din aceeași lege, grupul de lucru, având obligația să ia în considerare constatările din partea motivată a deciziei prenotate, urma să reevalueze oferta „Mihcons-Plus” SRL, în vederea aprecierii acesteia ca neconformă ca urmare a necorespunderii cu cerințele caietului de sarcini și, drept consecință respingerea acesteia, iar ulterior, să evalueze/reevalueze/compare celelalte oferte primite în cadrul procedurii de achiziție publică contestată, ceea ce la caz nu s-a întâmplat, or, grupul de lucru, ignorând dispozitivul Deciziei ANSC menționate, a aprobat ilegal decizia de atribuire a contractului de achiziție publică aceluiași ofertant.

În context, Agenția apreciază că decizia grupului de lucru privind atribuirea în mod repetat a contractului de achiziție operatorului economic „Mihcons-Plus” SRL contravine dispozițiilor legale enunțate, fiind, în același timp, emisă contrar deciziei ANSC nr. 03D-700-19 din 22.11.2019, care, odată ce nu a fost suspendată sau anulată de către instanța judecătorească competentă, este executorie pentru părți, din care considerente, pretențiile contestatorului urmează a fi admise. Or, potrivit art. 86 alin. (11) din Legea nr. 131/15, Decizia Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor este obligatorie pentru părți. Contractul de achiziții publice încheiat cu nerespectarea deciziei Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor este lovit de nulitate absolută.

În context, urmează de reținut că Agenția, prin scrisoarea nr. 05/2396/19 din 29.10.2019, a solicitat expunerea punctului de vedere pe marginea primei contestații depuse de către același operator economic „DSI Construct Grup” SRL, a indicat expres că autoritatea contractantă urmează să examineze oportunitatea solicitării prelungirii termenului valabilității ofertelor în cadrul procedurii de achiziție publică din speță.

Totuși, la emiterea deciziei finale pe marginea contestației în cauză, Agenția va ține cont de faptul că potrivit documentației de atribuire, a fost indicată data de 18.10.2019, drept termen-limită de depunere a ofertelor, iar perioada de valabilitate a acestora potrivit pct. 23 din anunțul de participare, a fost stabilită 30 zile. În acest context, se constată că valabilitatea ofertelor depuse în cadrul procedurii de achiziție publică în cauză, a expirat la data de 16.11.2019, or autoritatea contractantă nu a solicitat prelungirea valabilității ofertelor, fapt confirmat și de către reprezentantul acesteia în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației.

Prin urmare, Agenția reține că perioada de valabilitate a ofertelor, implicit și a garanției pentru acestea trebuie stabilită sau prelungită astfel încât să cuprindă toate etapele procedurii de achiziție publică până la momentul încheierii contractului, autoritatea contractantă, în acest sens, fiind ținută să ia în considerare estimările privind perioada necesară pentru analiza și evaluarea ofertelor, precum și perioada legală prevăzută pentru soluționarea eventualelor contestații.

În consecință, se constată că începând cu data de 17.11.2019, ofertele operatorilor economici participanți nu mai produceau efecte juridice, valabilitatea cărora nu a fost prelungită exclusiv din vina autorității contractante, deoarece, ultima nu a ținut cont de faptul că Agenția în scrisoarea nr. 05/2396/19 din 29.10.2019, prin care a solicitat expunerea punctului de vedere pe marginea primei contestații depuse de către același operator economic „DSI Construct Grup” SRL, a indicat expres că autoritatea contractantă urmează să examineze oportunitatea solicitării prelungirii termenului valabilității ofertelor în cadrul procedurii de achiziție publică din speță.

Astfel, Agenția apreciază critic acțiunile grupului de lucru care nu a solicitat prelungirea valabilității ofertelor depuse în cadrul procedurii de achiziție publică în cauză, or decizia grupului de lucru de atribuire a contractului de achiziție publică nu este definitivă în condițiile în care, operatorii economici participanți au dreptul de a o contesta, fapt ce s-a întâmplat în cazul dat, iar potrivit prevederilor art. 86 alin. (2) și alin. (3) din Legea nr. 131/15, Agenția poate dispune măsuri de remediere în sensul reevaluării ofertelor.

În acest context, urmează de menționat că potrivit prevederilor pct. 2 din Regulamentul cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 667 din 27.05.2016, grupul de lucru reprezintă un grup de specialiști în cadrul autorității contractante care inițiază și desfășoară proceduri de achiziție publică pentru satisfacerea necesităților autorității contractante, din ce rezultă și scopul inițierii procedurilor de achiziții publice – satisfacerea necesităților autorității contractante.

Astfel, la caz, Agenția apreciază critic acțiunile autorității contractante care în mod necompetent și abuziv a tratat situațiile descrise supra, atribuind repetat contractul de achiziție publică aceluiași operator economic, contrar Deciziei ANSC și în condițiile în care oferta acestuia nu mai era valabilă, or, potrivit art. 7 lit. k) din Legea nr. 131/15, inițierea unei proceduri de achiziție publică, are loc exclusiv prin aplicarea principiului asumării răspunderii în cadrul procedurilor de achiziție publică, or aceasta este esențială pentru asigurarea profesionalismului, legalității, tratamentului egal, imparțialității și independenței deciziilor adoptate pe parcursul derulării acestui proces, principiul enunțat, presupunând, inclusiv și obligația de a raporta și de a răspunde pentru consecințele acțiunilor (inacțiunilor) și a deciziilor luate de către membrii grupului de lucru.

Prin urmare, din considerentele circumstanțelor din speță, Agenția constată că la acest moment, perioada de valabilitate a ofertelor fiind expirată și nefiind solicitată

prelungirea termenului de valabilitate al ofertelor și al garanțiilor pe marginea acestora, singura măsură posibilă este anularea procedurii de atribuire, situație ce face imposibilă dispunerea unor măsuri de remediere pe marginea acesteia. Omisiunea autorității contractante în acest sens, privind nesolicitarea prelungirii ofertelor se încadrează în prevederile art. 71 alin. (1) lit. g) din Legea nr. 131/15 „existența unor abateri grave de la prevederile legislative care afectează procedura de atribuire sau face imposibilă încheierea contractului”.

Suplimentar, în scopul respectării principiului celerității, reglementat de prevederile art. 84 alin. (3) din Legea nr. 131/15, Agenția nu va mai analiza pretențiile formulate de către contestator în legătură cu respingerea ofertei sale, orice rezultat al respectivei analize fiind lipsit de eficiență. Or, reieșind din faptul că autoritatea contractantă a admis o omisiune în partea ce ține de solicitarea de prelungire a perioadei de valabilitate a ofertelor, care face imposibilă dispunerea măsurilor de remediere pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1569930182881 din 18.10.2019, o eventuală admitere și/sau respingere a pretențiilor „DSI Construct Grup” SRL nu ar fi de natură să schimbe soluția pronunțată.

Reieșind din cele expuse și dat fiind faptul că măsuri de remediere nu mai pot fi dispuse, în conformitate cu prevederile art. 71 alin. (1) lit. g), art. 80 alin. (1), art. 82 alin. (1), art. 86 alin. (2) lit. a) și alin. (5) din Legea nr. 131/15, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor,

d e c i d e:

1. Se admite parțial contestația nr. 02/940/19 din 02.12.2019, depusă de către „DSI Construct Grup” SRL, pe marginea rezultatelor desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1569930182881 din 18.10.2019, privind achiziționarea lucrărilor de reparație capitală a sediului Direcției Asistență Socială sect. Buiucani din str. Alba Iulia nr. 5/1, inițiată de către ÎM „Direcția Construcției Capitale” a Primăriei mun. Chișinău;

2. Se anulează procedura de achiziție publică nr. MD-1569930182881 din 18.10.2019, privind achiziționarea lucrărilor de reparație capitală a sediului Direcției Asistență Socială sect. Buiucani din str. Alba Iulia nr. 5/1, inițiată de către ÎM „Direcția Construcției Capitale” a Primăriei mun. Chișinău.

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