



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-796-19 Data: 30.12.19

privind soluționarea contestației formulate de către „SV-MOTOGRUP” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/937/19 la data de 02.12.2019, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1572966553038 din 19.02.2019

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/937/19 din 02.12.2019, depusă de către „SV-MOTOGRUP” SRL, cu sediul în număr de identificare (IDNO): 1011600027509, tel: e-mail: svmotogrup@gmail.com, pe marginea documentației de atribuire a procedurii de achiziție publică nr. MD-1572966553038 din 19.02.2019, privind achiziționarea unui tractor, inițiată de către Primăria or. Cricova, cu sediul în mun. Chișinău, or. Cricova, str. Chișinăului 90, număr de identificare (IDNO): 1007601010183, tel.: 022430290; e-mail: primariacricovei@gmail.com.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 06.12.2019, ora 11:00, ședință deschisă la care au participat reprezentanții contestatorului și ai autorității contractante.

Pretențiile contestatorului:

În calitatea sa de persoană interesată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1572966553038 din 19.02.2019, „SV-MOTOGRUP” SRL susține că în conformitate cu art. 72 din Legea nr. 131/15, contractul de achiziții publice se atribuie în temeiul principiilor respectării legii, ordinii de drept, bunelor moravuri, eticii profesionale și selectării ofertei celei mai avantajoase, iar potrivit art. 7 din aceeași lege, reglementarea relațiilor privind achizițiile publice se efectuează în baza principiului utilizării eficiente a finanțelor publice și minimizarea riscurilor autorităților contractante, transparența achizițiilor publice, asigurarea concurenței și combaterea concurenței neloiale în domeniul achizițiilor publice, tratament egal, imparțialitate, nediscriminare în privința tuturor ofertanților și operatorilor economici.

Contestatorul informează că, în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1568100722628 din 20.09.2019, oferta acestuia a fost respinsă, fiind desemnat câștigător un alt operator economic. Nefiind de acord cu decizia grupului de lucru a

autorității contractante, acesta a depus contestație, fiind examinată de către Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor la data de 16.10.2019. În acest context, „SV-MOTOGRUP” SRL, comunică faptul că urmare a examinării contestației Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor, la data de 24.10.2019 a emis Decizia nr. 03D-643-19 prin care s-a decis:

1. „Se admite parțial contestația nr. 02/743/19 la data de 27.09.2019, depusă de către „SV-MOTOGRUP” SRL, pe marginea rezultatelor desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD1568100722628 din 20.09.2019, privind achiziționarea de tractoare și accesorii, inițiată de către Primăria orașului Cricova;

2. Se anulează procedura de achiziție publică nr. MD-1568100722628 din 20.09.2019, privind achiziționarea de tractoare și accesorii, inițiată de către Primăria orașului Cricova în partea ce ține de lotul nr. 1 „Tractor”, inclusiv actele subsecvente acesteia în partea ce ține de lotul nominalizat”.

Astfel, contestatorul relatează că, urmare a emiterii deciziei menționate autoritatea contractantă a anulat procedura de achiziție publică sus-nominalizată.

Operatorul economic contestator susține că ulterior, la data de 05.11.2019, vizualizând informația plasată pe platforma electronică de achiziție, a constatat că de către Primăria or. Cricova a fost publicat un nou anunț de participare la procedura de achiziție publică nr. MD-1572966553038 din 19.02.2019, privind achiziționarea unui tractor. Astfel, nefiind de acord cu documentația de atribuire publicată de către autoritatea contractantă, acesta susține că, a contestat documentația de atribuire în partea ce ține de specificația tehnică solicitată.

Astfel, „SV-MOTOGRUP” SRL comunică faptul că la data de 25.11.2019, de către Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a fost emisă decizia nr. 03D-703-19 prin care a fost admisă contestația depusă de către acesta, iar autoritatea contractantă a fost obligată, ca măsură de remediere, în termen de până la 5 zile de la primirea deciziei, să modifice documentația de atribuire în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1572966553038 din 19.02.2019, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a deciziei.

În acest context, contestatorul informează că, la data de 28.11.2019 autoritatea contractantă a publicat modificările operate la documentația de atribuire la procedura de achiziție publică nr. MD-1572966553038 din 19.02.2019 și anume la pct. 7 din anunțul de participare cu următoarele specificații:

„Tractor universal, cu 4 contacte turbo diesel; Caracteristici la motor – Motorul 4 cilindri cu puterea min. 36,6 KW – max. 46,0 KW; Frecvența nominală min. 2400 rot/min – max. 3000 rot/min.; Volum la rezervorul de combustibil min. 60 l – max. 95 l; Caracteristici la transmisie – Cutie de transmisie: mecanică; Numărul de transmisii înainte/înapoi 16/8; Viteza de deplasare min. 31 km/h – max. 40 km/h; Transmisie 4x4; Ambreiaj: un disc uscat sau dublu uscat; Caracteristici frână – Tip:

cu discuri umede; Caracteristici la sistema de suport hidraulică – Capacitatea de ridicare min. 1150 kg – max. 2900 kg”.

Cu toate acestea, urmare a analizei documentației de atribuire din cadrul procedurii de achiziție publică prenotată, „SV-MOTOGROUP” SRL menționează că aceasta este parțial ilegală și neîntemeiată în partea ce ține de specificațiile tehnice solicitate de către autoritatea contractantă, invocând în acest sens prevederile art.15 alin. (2) lit. a), lit. b), lit. c), lit. d) și art. 37 alin. (3) din Legea nr. 131/15.

Prin urmare, contestatorul consideră că, în cazul dat, autoritatea contractantă, la redactarea specificațiilor tehnice, a încălcat dispoziția normei citate supra, deoarece aceasta a efectuat descrierea fizică a bunului solicitat, deși în cazul dat era posibilă descrierea performanțelor și/sau a cerințelor funcționale. Această omisiune, în opinia operatorului economic contestator, a fost făcută cu scopul de a oferi posibilitatea doar unei companii producătoare să fie desemnată câștigătoarea în cadrul procedurii de achiziție publică în cauză. La fel, acesta afirmă că, potrivit art. 37 alin. (4) din Legea nr. 131/15, specificațiile tehnice nu vor face referință la o anumită marcă comercială sau la un anumit agent economic, la un brevet, o schiță sau un tip de bunuri, de lucrări și de servicii, nu vor indica o origine concretă, un producător sau un operator economic concret, relatând că, în cazul în care nu există un mod suficient de exact de expunere a cerințelor față de achiziție, iar o astfel de referință este inevitabilă, caracteristicile vor include cuvintele „sau echivalentul”. Astfel, „SV-MOTOGROUP” SRL consideră că, în cazul dat, autoritatea contractantă a încălcat flagrant prevederile legislației în vigoare, motivând că, prin descrierea specificației tehnice, a făcut o referință la un anumit tip de bunuri, indicat mai sus, dezavantajând din start ceilalți posibili participanți, iar potrivit art. 37 alin. (5) din legea prenotată, specificațiile tehnice se vor baza pe standardele naționale și internaționale, pe reglementările tehnice și normativele naționale, după caz.

Prin urmare, operatorul economic contestator ține să menționeze faptul că Primăria or. Cricova nu a ținut cont de constatările din decizia Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor nr. 03D-703-19 din 25.11.2019, care este obligatorie pentru autoritatea contractantă.

De asemenea, contestatorul menționează că prin simpla modificare a unor specificații și anume ceea ce ține de capacitatea de ridicare, volumul rezervorului de combustibil și turațiile la motor, autoritatea contractantă nu a înlăturat încălcările constate în decizia Agenției, ori în partea ce ține de caracteristica motorului cu 4 contacte Turbo diesel și cutia de viteze 16/8, au rămas aceleași, ori anume aceste specificații demonstrează faptul că autoritatea contractantă face referire la un anumit produs și la o anumită marcă comercială a unui operator economic.

Astfel, ca urmare a celor relatate și în coroborare cu partea motivată a Deciziei nr. 03D-703-19 din 25.11.2019, operatorul economic contestator constată faptul că, autoritatea contractantă nu a ținut cont de constatările Agenției, și în mod ilegal,

contrar prevederilor legale, a publicat o documentație de atribuire făcând referire la produsul unui anumit operator economic.

Ca urmare a celor menționate, „SV-MOTOGRUP” SRL solicită admiterea contestației și anularea documentației de atribuire la procedura de achiziție publică nr. MD-1572966553038 din 19.12.2019, în partea ce ține de specificațiile tehnice, suspendarea procedurii de achiziție publică pe perioada examinării contestației.

Argumentele autorității contractante:

Primăria or. Cricova, prin punctul său de vedere, expus în scrisoarea nr. 05-5/1375 din 03.12.2019, consideră argumentele expuse în contestația „SV-MOTOGRUP” SRL drept neîntemeiate și pasibile de a fi respinse.

Autoritatea contractantă, menționează că reieșind din prevederile, art. 15 alin. (2) din Legea nr. 131/15, a efectuat în pct. 7 din anunțul de participare, o descriere detaliată maxim posibil, a performanțelor și a cerințelor funcționale ale tractorului care ar corespunde cerințelor acesteia. Totodată, aceasta susține că în conformitate cu Ghidul de specificații tehnice, (publicat pe pagina web a Agenției Achiziții Publice), specificațiile tehnice detaliate vor fi utilizate de către autoritățile contractante în situațiile în care este necesar un grad ridicat de precizie în descrierea cerințelor sau este posibilă descrierea cu precizie a obiectului ce răspunde necesităților autorității contractante, iar în acest caz, autoritatea contractantă are obligația de a include în caietul de sarcini, pe lângă caracteristicile descriptive, și indicații cantitative, cum ar fi valorile pentru nivelurile de performanță, mărime etc., care sunt:

fie un minim care trebuie să fie îndeplinit (nu mai mic de...);

fie un maxim care nu trebuie depășit (nu mai mare de...);

un diapazon al cerinței tehnice (de la... până la...).

În acest context, Primăria or. Cricova argumentează că, prin indicarea valorilor de performanță minime și maxime a specificațiilor tehnice ale tractorului, aceasta nu a efectuat altceva decât o descriere a performanțelor și a cerințelor funcționale ale tractorului pe care intenționează să-l achiziționeze (caracteristici de performanță a motorului, rezervorului de combustibil, a cutiei de transmisie, vitezei de deplasare, capacitatea de ridicare, etc.)

La caz, Primăria or. Cricova menționează și faptul că urmare a deciziei ANSC nr. 03D-703-19 din 25.11.2019 ca măsură de remediere, a modificat specificațiile tehnice, astfel încât să se încadreze și alte modele de tractoare puse la dispoziție pe paginile web oficiale ale producătorilor de tractoare, iar în acest sens asigurând respectarea principiului concurenței și utilizării eficiente a banilor publici conștinite în art. 7 lit. a) și lit. c) din Legea nr. 131/15.

Aceasta consideră că, „SV-MOTOGRUP” SRL cu rea-credință și contrar art. 82 alin. (1) din Legea nr. 131/15 a înaintat contestația, precum și alte contestații în cadrul procedurilor de achiziții publice inițiate și de alte autorități contractante, or dacă

bunurile (tractoarele) de care dispune contestatorul s-ar fi încadrat în specificațiile tehnice indicate de autoritatea contractantă, chiar și în cazul „descrierii fizice ale tractorului, deși era posibilă descrierea performanțelor și cerințelor funcționale” ale acestuia, fapt omis de către autoritatea contractantă (astfel cum invoca operatorul economic contestator), atunci cu certitudine acesta nu ar depune contestații în partea ce ține de specificațiile tehnice ale bunurilor ce urmează a fi achiziționate conform necesităților autorității contractante.

Reieșind din circumstanțele de fapt și de drept statuate supra, Primăria or. Cricova consideră că argumentele invocate de contestator sunt declarative și neîntemeiate, respectiv în conformitate cu art. 86 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 131/15, aceasta solicită respingerea contestației înaintate de către „SV-MOTOGROUP” SRL împotriva anunțului de participare/documentației de atribuire la procedura de achiziție publică nr. MD-1572966553038 din 19.12.2019.

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 pretențiile formulate de către contestator, Agenția constată că „SV-MOTOGROUP” SRL își exprimă dezacordul pe marginea documentației de atribuire/anunțului de participare a procedurii de achiziție publică din speță, în partea ce ține de specificațiile tehnice solicitate pentru tractor, care în viziunea acestuia ar fi restrictive, chiar și după efectuarea modificărilor impuse prin Decizia ANSC nr. 03D-703-19 din 25.11.2019. În același context, operatorul economic contestator consideră că în așa fel nu a fost respectată decizia prenotată.

Astfel, la cazul din speță, Agenția reține că, prin Decizia nr. 03D-703-19 din 25.11.2019, s-a dispus modificarea documentației de atribuire în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1572966553038 din 19.12.2019, reieșind din faptul că specificațiile tehnice ce au fost solicitate inițial de autoritatea contractantă în anunțul de participare publicat la data de 05.11.2019, puteau fi îndeplinite cumulativ doar de către tractorul de model „Belarus 622”.

În acest sens, este de menționat că în rezultatul Deciziei ANSC nr. 03D-703-19 din 25.11.2019 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 avea obligația să ia în considerare constatările din partea motivată a deciziei prenotate, respectiv urma să modifice specificațiile tehnice astfel, încât acestea să asigure necesitatea obiectivă a autorității contractante și totodată, să nu creeze obstacole nejustificate de natură să limiteze concurența între operatorii economici. Astfel,

analizând acțiunile efectuate de către autoritatea contractantă ca urmare a deciziei emise de către ANSC, se constată că aceasta a modificat unele specificații tehnice prevăzute inițial în anunțul de participare în partea ce ține de „Frecvența nominală”; „Volumul rezervorului de combustibil”; „Viteza de deplasare” etc. și a prezentat înscrisuri ce confirmă că în parametri tehnici solicitați ulterior modificării documentației de atribuire se pot încadra și alte modele de tractoare, nu doar modelul „Belarus 622”. Prin urmare, nu pot fi reținute argumentele operatorului economic contestator precum că specificațiile tehnice elaborate de autoritatea contractantă fac referire la un anumit produs, în măsura în care aceasta a modificat documentația de atribuire reieșind din constatările reflectate în decizia emisă de către Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor și a prezentat fișa tehnică a tractorului „Lovol TB 604”, a cărui parametri tehnici se încadrează în cerințele prevăzute în documentația de atribuire după modificare, fapt ce rezultă și din informațiile publicate pe pagina web a producătorului: <http://lovol.md/>. Prin urmare, reieșind din circumstanțele de fapt, Agenția apreciază că specificațiile tehnice indicate în anunțul de participare, ca urmare a modificărilor efectuate în baza deciziei ANSC, nu restricționează în mod nejustificat accesul operatorilor economici ce intenționează să depună o ofertă în cadrul procedurii de achiziție publică în cauză, or autoritatea contractantă a demonstrat prin probe plauzibile că există și alte modele de tractoare, care s-ar putea încadra în cerințele tehnice impuse de către aceasta, iar contestatorul la rândul său, nu a prezentat dovezi pertinente și convingătoare, ce ar combate probele prezentate de autoritatea contractantă, dar s-a limitat doar la declarații verbale invocate în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației, fără a fi bazate pe un suport probatoriu, ce ar putea demonstra cu certitudine că modificările operate de către grupul de lucru nu schimbă caracterul restrictiv și anticoncurențial al specificațiilor tehnice.

În acest context, urmează a fi menționat faptul că în cazul din speță, acțiunile grupului de lucru nu pot fi interpretate drept o neexecutare a Deciziei nr. 03D-703-19 din 25.11.2019, în măsura în care aceasta a respectat prevederile art. 86 alin. (11) din Legea nr. 131/15, modificând documentația de atribuire în așa mod, încât specificațiile tehnice întrunite cumulativ, pot fi îndeplinite și de către alți producători de tractoare, nu doar de către modelul „Belarus 622”, acest fapt fiind confirmat de către autoritatea contractantă prin fișele tehnice prezentate și prin pagina web enunțată supra. La caz, Agenția apreciază că autoritatea contractantă este abilitată direct prin efectul legii să impună cerințe de natura celor din speță, care, în esență să îi protejeze interesele și să determine buna gestiune a banilor publici. Or, atât timp cât astfel de condiții pot fi îndeplinite și de către alți ofertanți, iar operatorul economic contestator nu prezintă probe ce ar demonstra caracterul restrictiv și discriminatoriu al acestora, rezultă că autoritatea contractantă a respectat prevederile legale, inclusiv a asigurat o concurență reală în cadrul procedurii de achiziție publică în cauză. În

plus, este împotriva logicii, literei și spiritului întregii legislații a achizițiilor publice să se stabilească cerințe vizibil permissive pentru potențialii ofertanți, dar dezavantajoase pentru autoritatea contractantă, iar în cazul din speță, numai în scopul de a face procedura de achiziție publică accesibilă pentru operatorul economic „SV-MOTOGRUP” SRL.

Astfel, reieșind din prevederile art. 7 lit. a) din Legea nr. 131/15, ce reglementează expres principiul utilizării eficiente a banilor publici și minimizarea riscurilor autorităților contractante, Agenția va respinge pretențiile contestatorului, or autoritatea contractantă a demonstrat că există și alte modele de tractoare ce s-ar încadra în specificațiile tehnice formulate în anunțul de participare.

Reieșind din cele expuse, în conformitate cu prevederile art. 82 alin. (1), art. 83 alin. (4) și alin. (6), art. 86 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 131/15, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor,

d e c i d e:

Se respinge ca neîntemeiată contestația nr. 02/937/19 din 02.12.2019, depusă de către „SV-MOTOGRUP” SRL, pe marginea documentației de atribuire a procedurii de achiziție publică nr. MD-1572966553038, privind achiziționarea unui tractor, inițiată de către Primăria or. Cricova.

Decizia poate fi atacată în ordinea contenciosului administrativ la Judecătoria Chișinău, sediul Rîșcani (mun. Chișinău, str. Kiev 3) în termen de 30 de zile de la data comunicării.

Președintele completului

Petru OPREA

Membru

Irina GUTNIC

Membru

Eugenia ENI