



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-695-21 Data: 04.10.2021

privind soluționarea contestației formulate de către „Fabianca” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/798/21 la data de 10.09.2021, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1628151083368 din 01.09.2021

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/798/21 din 10.09.2021, depusă de către „Fabianca” SRL, adresa: mun.

, număr de identificare (IDNO):

pe marginea rezultatelor desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1628151083368 din 01.09.2021, privind achiziția „Lucrări de reparație a încăperilor Instituției Publice Liceul Teoretic Grigore Vieru, din com. Băcioi, Blocul J + galeria (Centrul de Tineret)”, inițiată de către Primăria com. Băcioi, adresa: mun. Chișinău, com. Băcioi, str. Independenței, nr. 125, număr de identificare (IDNO): 1007601010220, tel.: 022383525, e-mail: primaria.bacioi2011@mail.ru, primaria@bacioi.md.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 27.09.2021, ora 09:15, 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-1628151083368 din 01.09.2021, „Fabianca” SRL formulează următoarele pretenții:

„La data de 01 septembrie 2021, Fabianca SRL a participat cu ofertă la licitația deschisă nr. ocds-b3wdp1-MD-1628151083368 din 01 septembrie 2021, organizată de către Primăria com. Băcioi, clasându-se pe locul doi după criteriul de preț.

La data de 01 septembrie 2021 am primit pe poșta electronică scrisoarea nr. 02/1-37/1157 (se anexează) prin care ni s-a solicitat să prezentăm justificarea prețurilor la materialele de construcții, cu anexarea certificatelor de conformitate corespunzătoare, de asemenea s-a solicitat descifrarea cheltuielilor de regie și beneficiu.

Drept urmare, la solicitarea Primăriei com. Băcioi am oferit răspuns pe poșta electronică la data de 03 septembrie 2021, ora 11:33, informații referitoare la:

- *Calculul cheltuielilor de regie;*
- *Calculul beneficiului;*
- *Certificate de conformitate pentru materiale;*

- *Contracte cu furnizorii;*
- *Oferte comerciale/conturi de la furnizori.*

La data de 06 septembrie 2021 am primit o scrisoarea de înștiințare cu nr. 02/1-37/1178 din data de 06 septembrie 2021 (se anexează) privind desemnarea câștigătorului Fabianca SRL, acumulând cel mai mare punctaj potrivit criteriilor de evaluare prenotat (cel mai bun raport preț-calitate), punctaj calculat 94,1%.

La data de 08 septembrie 2021, Fabianca SRL a primit o notificare pe poșta electronică privind anularea procedurii de achiziții publice prin scrisoarea nr. 02/1-37/1190 din 08 septembrie 2021 (se anexează) și decizia nr. 21042788 din 08 septembrie 2021 (se anexează) prin argumentarea că Agenția Achiziții Publice a remis către autoritatea contractantă raportul de monitorizare nr. 265 (nr. 27/259-988 din 07.09.2021) a conformității desfășurării procedurii de achiziție publică nr. ocds-b3wdp1-MD-1628151083368, prin care a solicitat Grupului de lucru pentru achiziții al Primăriei com. Băcioi anularea procedurii. Conform raportului de monitorizare nr. 265 (se anexează) din 07.09.2021, Agenția Achiziții Publice solicită anularea procedurii de achiziții publice invocând drept temei art. 71 alin. (1) lit. g) din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice. Presupusele abaterile grave de la prevederile legale care afectează rezultatul procedurii fac referire la aspecte de procedură și nicidecum la documentele elaborate de către entitatea Fabianca SRL.

Mai mult, considerăm raportul elaborat de Agenția Achiziții Publice unul lacunar iar argumentul de ordin normativ invocat pentru anularea procedurii, în speță art. 71 alin. (1) lit. g) din Legea nr. 131/2015 vizează acțiunile autorității contractante (Primăria com. Băcioi) și excedă competențele Agenției la etapa dată.

Totodată, atunci când Agenția consideră că procedura a fost viciată, considerăm judicios ca acest lucru să fie comunicat părților înainte de comunicarea rezultatelor finale. Or, odată ce agentul economic (aici Fabianca SRL) a fost informat cu privire la rezultatele procedurii, soluționarea ulterioară a contestațiilor este o competență atribuită exclusiv Agenției de Soluționare a Contestațiilor, potrivit prevederilor art. 71 alin. (2) al Legii nr. 131/2015.

În concluzie, considerăm că, temeiurile invocate în raportul de monitorizare menționat mai sus sunt neîntemeiate, respectiv nu pot servi drept temei de anulare a procedurii de achiziții publice.

Mai mult, considerăm că în această situație Fabianca SRL a respectat cu strictețe cerințele înaintate și normele legale, am prezentat un preț competitiv pentru lucrările licitației și am urmărit la rândul nostru corectitudinea derulării procedurilor. În această situație, prin concluziile prezentate în Raportul de monitorizare nr. 265 a conformității desfășurării procedurii de achiziții publice, considerăm că ne-au fost lezate drepturile, conținutul acestuia fiind echivoc și lipsit de argumente pertinente.

Solicităm anularea deciziei grupului de lucru privind anularea procedurii de achiziție nr.21042788 din 08 septembrie 2021 și menținerea deciziei de atribuire a contractului de achiziții publice nr.21042788 din 06 septembrie 2021.

Argumentele autorității contractante:

Primăria comunei Băcioi, prin punctul său de vedere, expus în scrisoarea nr. 02/1-37/1255 din 20.09.2021, comunică următoarele:

„Prin prezenta, Primăria comunei Băcioi, cu referire la scrisoarea DVS cu nr. 05/2410/21 din 10.09.2021, raportată la solicitarea de expunere a punctului de vedere pe marginea contestației depuse de către OE „Fabianca” SRL, în cadrul procedurii de achiziție publică numărul MD-1628151083368, cu privire la achiziția „Lucrări de reparație a încăperilor IP „Liceul Teoretic Grigore Vieru”, din com. Băcioi, Blocul „J” +galeria (Centrul de Tineret)”, vă comunică următoarele.

Grupul de lucru pentru achiziții a anulat procedura de achiziție prenotată în baza raportului de monitorizare nr. 265 din 07.09.2021, luând în considerație faptul că Agenția Achiziții publice este organul de control care monitorizează conformitatea desfășurării procedurii de achiziție publică. Mai mult, Agenția pentru Achiziții a solicitat expres anularea procedurii, întru respectarea principiilor de reglementare a relațiilor privind achizițiile publice.

Luând în considerație cele menționate supra, lăsăm la discreția ANSC soluționarea contestației depuse de către „Fabianca” SRL.”

Aprecierea Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor:

Potrivit art. 82 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 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 reține că „Fabianca” SRL își exprimă dezacordul cu decizia grupului de lucru privind anularea procedurii de achiziție publică nr. MD-1628151083368, bazându-se pe măsurile de remediere indicate în Raportul de monitorizare întocmit de către Agenția Achiziții Publice, menționând că raportul nominalizat nu constituie temei de anulare a procedurii de achiziție publică.

Din documentele dosarului achiziției publice, Agenția reține că Primăria com. Băcioi a publicat în Buletinul achizițiilor publice, de pe portalul guvernamental de acces online: www.mtender.gov.md, la data de 05.08.2021, un anunț de participare la procedura de achiziție publică nr. MD-1628151083368 din 01.09.2021, privind achiziția „Lucrări de reparație a încăperilor Instituției Publice Liceul Teoretic Grigore Vieru, din com. Băcioi, Blocul J + galeria (Centrul de Tineret)”.

Cu referire la pretențiile operatorului economic contestator privind anularea procedurii de achiziție din litigiu, se constată că potrivit pct. 3 al Deciziei nr. 21042788 din 08.09.2021, grupul de lucru a decis „Anularea procedurii de achiziție publică: În temeiul art. 71 alin. 1 lit. g” din următoarele considerente:

Argumentare : Agenția Achiziții Publice a remis către autoritatea contractantă raportul de monitorizare nr. 265 (nr. 27/259-988 din 07.09.2021) a conformității desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1628151083368, prin care a solicitat Grupului de lucru pentru achiziții al Primăriei com. Băcioi anularea procedurii respective

În acest sens, Agenția reține că legiuitorul a stabilit în mod exhaustiv la art. 71 alin. (1) din legea prenotată, temeiurile de anulare a procedurii de achiziție publică de către autoritatea contractantă. Prin urmare, aceasta din propria inițiativă este în drept de a anula procedura de atribuire a contractului de achiziții publice în cazul în care există un temei prevăzut în articolul sus-menționat și dacă ia această decizie înainte de data transmiterii comunicării privind rezultatul aplicării procedurii de achiziție publică. Totodată, alin. (2) din același articol prevede că, după data transmiterii comunicării privind rezultatul aplicării procedurii de achiziție publică, anularea procedurii, în cazurile prevăzute la alin. (1), se efectuează doar de către Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor, inclusiv în cazul în care a fost depusă o ofertă după data-limită de depunere a ofertelor, iar imposibilitatea depunerii în termen se datorează exclusiv acțiunilor sau inacțiunilor autorității contractante.

În context, se atestă că autoritatea contractantă a indicat în Decizia nr. 21042788 din 08.09.2021 ca temei de anulare a procedurii de achiziție publică prenotată, prevederile art. 71 alin. (1) lit. g) din Legea nr. 131/2015, care reglementează dreptul autorității contractante de a anula procedura de atribuire a contractului de achiziții publice, dacă ia această decizie înainte de data transmiterii comunicării privind rezultatul aplicării procedurii de achiziție publică, în cazul în care „există abateri grave de la prevederile legale care afectează rezultatul procedurii de atribuire sau face imposibilă încheierea contractului. Prin abateri grave de la prevederile legale se înțelege faptul că pe parcursul analizei, evaluării și/sau finalizării procedurii de atribuire se constată erori sau omisiuni, autoritatea contractantă aflându-se în imposibilitatea de a adopta măsuri corective fără ca acestea să conducă la încălcarea principiilor prevăzute la art. 7”. Respectiv, conform prevederilor normative nominalizate autoritatea contractantă poate face uz de acestea pentru cazuri când există erori sau omisiuni ce nu pot fi corectate de către grupul de lucru, care se prezumă că acționează cu diligență, fără ca prin aceste corectări să aducă atingere principiilor de reglementare a relațiilor privind achizițiile publice. Tot aici, este de menționat că autoritatea contractantă trebuie să fie în stare să justifice/motiveze decizia emisă, în special faptul că măsurile corective duc la încălcarea principiilor nominalizate la art. 7 din Legea nr. 131/2015, însă, la caz, se constată faptul că autoritatea contractantă nu a indicat în actul administrativ omisiunile și/sau erorile efectiv admise de către aceasta, inclusiv impactul acestora asupra rezultatului procedurii de achiziție publică respective, sau modul în care afectează atribuirea contractului de achiziție publică, menționând doar că „Agenția Achiziții Publice a solicitat anularea procedurii de achiziție respectivă”.

Astfel, cu referire la motivul invocat de către autoritatea contractantă privind anularea procedurii de achiziție publică contestată, se constată că articolul citat supra nu prevede expres ca temei de anulare raportul de monitorizare a Agenției Achiziții Publice și/sau solicitarea/concluziile ultimei în acest sens, însă autoritatea contractantă, având în vedere constatările din raportul menționat, din proprie inițiativă și în cazuri justificate, respectiv incidența temeiurilor de anulare, poate anula procedura de atribuire, fapt ce nu a fost argumentat prin prisma constatărilor expuse de către emitent. Mai mult ca atât, din materialele dosarului achiziției publice din speță, se atestă că în Raportul de monitorizare nr. 265, emis de Agenția Achiziții Publice se menționează că *„Agenția a întocmit și expediat prin intermediul e-mail-lui raportul de monitorizare nr. 236 din 12 august 2021 potrivit căruia autoritatea contractantă a fost informată despre abaterile de la legislația din domeniul achizițiilor publice și soluțiile de remediere a unor etape ale procedurii de achiziție publică. ... Respectiv, neremedierea de către autoritatea contractantă a abaterilor constatate, a determinat nerespectarea principiului asigurării concurenței și a proporționalității prevăzute la art. 7 lit. c) și i) ale Legii nr. 131/2015 privind achizițiile publice. ...”*, raportul nominalizat fiind emis pe marginea corectitudinii inițierii procedurii de achiziție publică, la care autoritatea contractantă a prezentat răspuns (Procesul-verbal din 16.08.2021 și Procesul-verbal din 18.08.2021), prin care a informat organul emitent despre faptul că, grupul de lucru *„consideră neîntemeiat raportul de monitorizare și decide de a nu modifica documentația de atribuire la procedura de achiziție ...”*, inclusiv argumentele care au stat la baza deciziei date, fiind astfel neclară și contradictorie decizia finală a grupului de lucru cu privire la anularea procedurii de achiziție publică contestată.

În acest context, Agenția reține că Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 82 din 06.07.2020 de modificare a Ordinului Ministrului Finanțelor nr. 193/2018 cu privire la înregistrarea contractelor de achiziții publice de către trezoreriile regionale, evidențiat de către Agenția Achiziții Publice în raportul său de monitorizare prevede următoarele:

În scopul asigurării executării prevederilor art.10 lit.c) din Legea nr.131/2015 privind achizițiile publice și pct.6 subpct.3) din Regulamentul cu privire la organizarea și funcționarea Agenției Achiziții Publice și efectivul-limită al acesteia, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr.134/2017.

ORDON:

1. Ordinul Ministrului Finanțelor nr.193/2018 cu privire la înregistrarea contractelor de achiziții publice de către trezoreriile regionale, se completează cu pct.3¹ cu următorul conținut: „3¹. Agenția Achiziții Publice asigură monitorizarea conformității desfășurării procedurilor de achiziții publice.

În cazul constatării abaterilor de la prevederile Legii nr.131/2015 privind achizițiile publice, Agenția Achiziții Publice întocmește Raportul de monitorizare, care se remite autorității contractante.

După prezentarea de către autoritatea contractantă a informației privind remedierea abaterilor depistate sau a explicațiilor justificate asupra refuzului de remediere a constatărilor din Raportul de monitorizare, Agenția Achiziții Publice procesează datele cu privire la contractele de achiziții publice.

În cazul refuzului remedierii abaterilor grave de la prevederile legale, care afectează rezultatul procedurii de atribuire, limitare a concurenței și în cazurile prevăzute de art.71 din Legea nr.131/2015 privind achizițiile publice, Agenția Achiziții Publice după procesarea datelor seizează organele competente ale statului.

2. Prezentul ordin intră în vigoare din data publicării.

Subsecvent, art. 14 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 stabilește că, autoritatea contractantă își exercită atribuțiile prin intermediul unui grup de lucru, creat în acest scop din funcționari și specialiști cu experiență profesională în domeniul achizițiilor publice, din cadrul autorității contractante, în limitele personalului scriptic. În același timp, potrivit

art. 15 alin. (1) din legea menționată, grupul de lucru sau, după caz, specialistul certificat are următoarele atribuții în domeniul achizițiilor publice:

- a) elaborează planuri anuale și trimestriale de efectuare a achizițiilor publice;
- b) întocmește anunțuri și/sau invitații în cadrul procedurilor de achiziție publică;
- c) elaborează documentația de atribuire și alte documente aplicabile în cadrul procedurilor de achiziție publică;
- d) inițiază și desfășoară proceduri de achiziție publică;
- e) asigură participarea largă a operatorilor economici la procedurile de achiziție publică;
- f) examinează, evaluează și compară ofertele operatorilor economici prezentate în cadrul procedurilor de achiziție publică;
- g) atribuie contracte de achiziții publice care sînt încheiate de autoritatea contractantă cu operatorii economici;
- h) întocmește dări de seamă privind rezultatul procedurilor de achiziție publică și le prezintă Agenției Achiziții Publice;
- i) monitorizează contractele de achiziții publice;
- j) păstrează și ține evidența tuturor documentelor întocmite și aplicate în cadrul procedurilor de achiziție publică.

Totodată, potrivit art. 15 alin. (2) din aceeași lege, autoritatea contractantă, prin intermediul grupului de lucru sau, după caz, al specialistului certificat în domeniul achizițiilor publice, este obligată:

- a) să asigure eficiența achizițiilor publice;
- b) să asigure obiectivitatea și imparțialitatea în cadrul procedurilor de achiziție publică;
- c) să asigure publicitatea și transparența procedurilor de achiziție publică.

De asemenea, conform pct. 30 subpct. 18) din Regulamentul cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 10 din 20.01.2021, membrii grupului de lucru sunt obligați să întreprindă măsuri de remediere a abaterilor constatate de către Agenția Achiziții Publice în rapoartele de monitorizare.

Astfel, reieșind din prevederile art. 15 din Legea nr. 131/2015 în coroborare cu prevederile art. 7 lit. k) din aceeași lege citate supra, Agenția reține că unicul responsabil de corectitudinea inițierii și desfășurării procedurii de achiziție publică este grupul de lucru, format în acest sens în cadrul autorității contractante, iar orice decizie a acestuia urmează a fi argumentată în fapt și în drept, ceea ce, la caz, nu a fost efectuat, fiind acceptate/executate măsurile de remediere impuse de Agenția Achiziții Publice fără a justifica decizia de anulare astfel cum acest fapt o impun imperativul Legii nr. 131/2015, acesta reprezentând un drept, dar și o obligație a autorității contractante, decizie care în consecință poate fi contestată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor și supusă controlului temeiniciei și legalității acesteia, iar din acest considerent Agenția va admite pretențiile contestatorului.

Reieșind din cele expuse, în conformitate cu prevederile art. 80 alin. (1), art. 82 alin. (1), art. 84 alin. (1) și art. 86 alin. (2) lit. a), alin. (3), alin. (4) și alin. (9) din Legea nr. 131/2015, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor,

d e c i d e:

1. Se admite contestația nr. 02/798/21 din 10.09.2021, depusă de către „Fabianca” SRL, pe marginea rezultatelor desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1628151083368 din 01.09.2021, privind achiziția „Lucrări de reparație a încăperilor Instituției Publice Liceul Teoretic Grigore Vieru, din com. Băcioi, Blocul J + galeria (Centrul de Tineret)”, inițiată de către Primăria com. Băcioi;

2. Se anulează Decizia nr. 21042788 din 08.09.2021 de anulare procedurii de achiziție publică nr. MD-1628151083368 din 01.09.2021, inclusiv toate actele subsecvente acesteia;

3. Se obligă Primăria com. Băcioi să continue procedura de achiziție publică nr. MD-1628151083368 din 01.09.2021, privind achiziția „Lucrări de reparație a încăperilor Instituției Publice Liceul Teoretic Grigore Vieru, din com. Băcioi, Blocul J + galeria (Centrul de Tineret)” în condițiile actelor normative din domeniu;

4. Se obligă Primăria com. Băcioi ca, în termen de până la 3 zile din data adoptării măsurilor de remediere dispuse prin prezenta decizie, să raporteze Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor cu privire la realizarea acestora.

Decizia este obligatorie pentru părți. Decizia poate fi atacată în ordinea contenciosului administrativ la Judecătoria Chișinău, sediul Râșcani (mun. Chișinău, strada Kiev nr. 3) în termen de 30 de zile de la data comunicării..

Președintele completului

Irina GUTNIC

Membru

Iacob PLĂMĂDEALĂ

Membru

Eugenia ENI