



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-129-22 Data: 17.03.2022

*privind contestația formulată de către „Progress Energy” SRL, înregistrată la
Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/124/22 la data de 07.03.2022,
pe marginea procedurii de achiziție publică restrânsă nr. RFQ_115*

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a recepționat spre examinare contestația nr. 02/124/22 din 07.03.2022, depusă de către „Progress Energy” SRL, adresa: or. , număr de identificare (IDNO):, e-mail: radil pe marginea documentației de atribuire la procedura de achiziție publică restrânsă nr. RFQ_115 privind „Achiziționarea panourilor PRA rele cu microprocesor”, inițiată de către ÎCS „Premier Energy Distribution” SA, adresa: mun. Chișinău, bd. A. Doga, 4, număr de identificare (IDNO): 1003600015231, tel.: 022431740, e-mail: furnizor@premierenergy.md.

În calitatea sa de persoană interesată, „Progress Energy” SRL solicită excluderea „Panoul PRA automatizare DGR” conform art. 800278” din motiv că „Soluția tehnică prezentată în fișierul FT_800278 pentru ”Panoul PRA automatizare DGR” este bazată pe sistemul ”CAMYP” dedicat pentru reglarea bobinei de stingere cu magnetizare complementară în curent continuu de tip PYOM, ambele fiind produse doar pe teritoriul Federației Ruse. Drept rezultat al discuțiilor cu producătorul bobinelor menționate și al analizei soluțiilor tehnice la scară largă am convenit că soluția solicitată este unică, fără a putea propune soluții alternative. Totodată atât producătorul de bobine OAO Раменский Электротехнический Завод ”Энергия” care este dealer oficial al soluției bazată pe sistemul ”CAMYP”, cât și dezvoltatorul sistemului ООО ”АСУ Газоочистка” nu prezintă ofertele tehnice și comerciale reieșind din incertitudinea condiționată de sancțiunile aplicate Rusiei inclusiv dificultăți (imposibilitate) logistice și posibilitatea transferului bancar privind livrarea echipamentelor”, aspect adus la cunoștința entității contractante prin solicitarea de clarificări din data de 28.02.2022, la care nu a primit răspuns la expirarea termenului de trei zile lucrătoare din momentul adresării clarificării și nu a fost înștiințată despre intenția acesteia de a prelungi termenul de depunere a ofertelor pentru operatorii economici.

Potrivit art. 87 alin. (1) și alin. (2) din Legea nr. 74 din 21.05.2020 privind achizițiile în sectoarele energiei, apei, transporturilor și serviciilor poștale, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor este o autoritate publică autonomă și independentă față de alte autorități publice, față de persoane fizice și juridice, care

examinează contestațiile formulate în cadrul procedurilor de achiziție sectorială, iar soluționarea contestațiilor privind atribuirea contractelor de achiziții sectoriale se realizează conform cap. X din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice.

Totodată, Agenția va lua în considerare următoarele prevederi din Legea nr. 74/2020:

- art. 57 alin. (4) „În cazul în care înainte de expirarea termenului-limită de depunere a ofertelor apare necesitatea de corectare a documentației de atribuire, entitatea contractantă va prelungi termenul de depunere a ofertelor pentru a permite potențialilor ofertanți să efectueze modificările necesare”;

- art. 58 alin. „(1) Orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări privind documentația de atribuire.

(2) Entitatea contractantă are obligația de a răspunde, în mod clar, complet și fără ambiguități, cât mai repede posibil, la orice solicitare de clarificare, într-o perioadă care nu trebuie să depășească, de regulă, 3 zile lucrătoare de la primirea unei astfel de solicitări din partea operatorului economic.

(3) Entitatea contractantă are obligația de a transmite fiecărui operator economic care a depus o cerere de participare răspunsurile la orice solicitare de clarificare, însoțite de întrebările aferente, luând măsuri pentru a nu dezvălui identitatea celui care a solicitat clarificările respective.

(4) Fără a aduce atingere prevederilor alin. (2), în măsura în care clarificările sunt solicitate în timp util, răspunsurile entității contractante la aceste solicitări trebuie să fie transmise operatorilor economici care au depus cereri de participare nu mai târziu de 6 zile înainte de data-limită stabilită pentru depunerea ofertelor.

(5) În cazul în care operatorul economic nu a transmis solicitarea de clarificare în timp util, punând astfel entitatea contractantă în imposibilitate de a respecta termenele prevăzute la alin. (4), aceasta din urmă este în drept să nu răspundă. În cazul în care entitatea contractantă decide transmiterea răspunsului la solicitarea de clarificare, aceasta are obligația de a extinde termenul de depunere a ofertelor, astfel încât să se respecte termenul prevăzut la alin. (4). În acest caz, extinderea termenului de depunere a ofertelor nu extinde dreptul de a solicita clarificări.

La caz, solicitarea clarificare invocată de contestator reprezintă de fapt o pretenție pe marginea documentației de atribuire și nicidecum o clarificare, or autoritatea contractantă a indicat în acest sens cerințe pe marginea cărora nu au fost formulate clarificări, ci obiecții din partea operatorului economic contestator, subsecvent solicitare de a fi prelungit termenul limită de depunere a ofertelor.

Astfel, 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.

Totodată, potrivit art. 85 alin. (17) din Legea nr. 131/2015, în situația incidenței unei excepții care împiedică examinarea în fond a contestației, Agenția se va expune pe marginea acesteia în termen de 10 zile, iar în conformitate cu art. 86 alin. (1) din Legea nr. 131/2015, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor se pronunță mai întâi asupra cazurilor de restituire a contestației, iar când se constată că acestea sunt întemeiate, nu se mai procedează la examinarea în fond a cauzei.

În același timp, art. 83 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 131/2015 prevede că operatorul 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 10 zile începând cu ziua următoare luării la cunoștință, în condițiile prezentei legi, a unui act al autorității contractante considerat ilegal, în cazul în care valoarea contractului care urmează să fie atribuit, estimată conform prevederilor art. 4, este egală cu sau mai mare decât pragurile prevăzute la art. 2 alin. (3) din Legea nr. 131/2015.

Astfel, pe de o parte chiar și „solicitarea de clarificări” invocată de contestator nu a fost transmisă entității contractante în timp util, iar pe de altă parte lipsa răspunsului entității contractante nu poate genera la caz începerea curgerii termenului de depunere a contestației, or legea menționată nu prevede procedura prealabilă pentru depunerea contestației înainte de a fi depusă la Agenție. Mai mult, din cuprinsul solicitării reiese în mod evident că ceea ce ar vătăma interesele contestatorului sunt prevederile documentației de atribuire, astfel încât trebuia să manifeste o minimă diligență și să le atace în termenul legal, fiind tardivă contestarea lor în acest moment, motiv pentru care legalitatea documentației de atribuire nu poate fi analizată pe fond de către Agenție. Purtarea unei corespondențe cu autoritatea contractantă, nu poate avea implicit ca efect prelungirea perioadei legale de formulare a contestației sau decalare a datei de la care începe să curgă aceasta. Altminteri, dacă s-ar admite interpretarea contrară, în sensul că orice solicitare de clarificări privind documentația de atribuire duce la prelungirea termenului de atac al acesteia, s-ar ajunge la eludarea termenului de contestare impus de legiuitor. Termenul legal ar ajunge să fie golit de orice fel de efect și, în acest fel, deturnat textul legii, dacă sub acoperirea unei adrese de solicitare de clarificări (care de fapt sunt pretenții la documentația de atribuire) operatorul economic ar putea să conteste ulterior clauzele din documentație, invocând curgerea termenului de la răspunsul primit la propria solicitare sau lipsa acestuia.

Mai mult, potrivit alin. (2) al articolului menționat mai sus depunerea contestației care se referă la acte ale autorității contractante care sînt emise sau au loc înainte de deschiderea ofertelor se efectuează cu respectarea termenelor prevăzute la alin.(1) din prezentul articol, **însă nu mai tîrziu de data-limită de depunere a ofertelor stabilită de către autoritatea contractantă**, și cu respectarea prevederilor art.35.

Concomitent, conform anunțului de participare publicat în Buletinul Achizițiilor Publice nr. 09 din 04.02.2022 - <https://tender.gov.md/ro/bap>, termenul limită de depunere și deschidere a ofertelor a fost stabilit pentru ora 12:00 data de 07.03.2022.

Contestația „Progress Energy” SRL a fost depusă cu utilizarea mijloacelor electronice prin intermediul portalului Agenției (https://ansc.md/ro/depunere_contestatie) la ora 12:28 la data de 07.03.2022, depășind termenul limită de depunere a ofertelor cu 28 minute.

Prin urmare, având în vedere cele constatate și luând în considerare că contestația a fost depusă la data de 07.03.2022 ora 12:28, se reține că aceasta nu este depusă în termenul reglementat de art. 83 alin. (2) din Legea nr. 131/2015 fiind depusă după termenul-limită de depunere a ofertelor stabilit de către autoritatea contractantă în anunțul de participare, ceea ce constituie un temei de decădere din dreptul de a contesta actele procedurale ale autorității contractante emise înainte de deschiderea ofertelor, în speță documentația de atribuire, fiind incidentă excepția de tardivitate, care împiedică examinarea în fond a contestației.

În aceste circumstanțe, Legea nr. 131/2015 reglementează fără echivoc la art. 83 alin. (6) că, contestația care a fost depusă cu nerespectarea termenelor prevăzute la alin. (1) și (2) din același articol este respinsă.

Reieșind din cele expuse, în conformitate cu prevederile, art. 80 alin. (1), art. 82, art. 83 alin. (1) și alin. (6), art. 86 alin. (2) din Legea nr. 131/2015, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor,

d e c i d e:

Se respinge ca tardivă contestația înregistrată cu nr. 02/124/22 din 07.03.2022, depusă de către „Progress Energy” SRL, pe marginea documentației de atribuire la procedura de achiziție publică restrânsă nr. RFQ_115 privind „Achiziționarea panourilor PRA rele cu microprocesor”, inițiată de către ÎCS „Premier Energy Distribution” SA.

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

Președintele completului

Serghei MERJAN

Membru

Eugenia ENI

Membru

Angela NANI