



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-684-22 Data: 25.10.2022**

*privind soluționarea contestației formulate de către „Fabianca” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/755/22 din data de 26.09.2022 pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1661499923966*

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/755/22 din 26.09.2022, depusă de către „Fabianca” SRL, adresa:, număr de identificare (IDNO):, tel.:, e-mail:, pe marginea rezultatelor desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1661499923966, privind achiziția „Lucrări de reparații curente a încăperilor administrative DGECT”, inițiată de către Direcția Generală Economie, Comerț și Turism a CMC, adresa: mun. Chișinău, str. Columna 106, număr de identificare (IDNO): 1020601000059, tel.: 022222327, e-mail: [smip.dgect@cmc.md](mailto:smip.dgect@cmc.md) .

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 06.10.2022, ora 15:15, ședință deschisă la care au participat reprezentantul contestatorului și al autorității contractante.

### **Pretențiile contestatorului :**

În calitate sa de persoană interesată, în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1661499923966 din 15.09.2022, „Fabianca” SRL formulează următoarele pretenții:

*„La procedura de achiziție în cauză au fost depuse două oferte, dintre care cea a contestatorului fiind cu cel mai mic preț:*

Ofertantul	Oferta final
<b>Fabianca</b> IDNO Codul: MD-IDNO-1004600001446	1 533 489.84 MDL achiziției fără TVA
<b>Eurogalex Prim</b> IDNO Codul: MD-IDNO-1008600035294	2 013 800.00 MDL achiziției fără TVA

*Deși oferta contestatorului este cu 576 372,19 lei mai mică decât cea a “Eurogalex Prim”, autoritatea contractantă a respins ilegal oferta contestatorului, atribuind contractul celuilalt ofertant.*

*Drept pretext pentru respingerea ofertei contestatorului autoritatea contractantă a invocat faptul că garanția pentru ofertă nu acoperă termenul solicitat. Acest lucru este fals.*

*Conform pct. 28 din anunțul de participare, termenul de valabilitate al ofertelor este de 45 de zile.*

*Termenul limită de depunere a ofertelor a fost 14.09.2022. Și deși ofertele au fost deschise la data de 15.09.2022, în urma licitației electronice desfășurate, termenul de valabilitate al ofertelor a început pe data de 14.09.2022 atunci când oferta a devenit valabilă. Iar licitația electronică și faptul deschiderii ulterioare a ofertelor nu afectează termenul de valabilitate al ofertelor.*

*Dacă am admite ad absurdum, că la termenul limită de depunere a ofertelor, oferta și respectiv garanția pentru ofertă nu sunt valabile, atunci ofertantul ar putea să își retragă oferta ulterior pînă la deschiderea ofertelor, inclusiv ca urmare a licitației electronice unde a văzut ce alte oferte de preț sunt, sau din ardoare a scăzut prea mult oferta. În acest caz, s-ar pierde esența termenului de valabilitate al ofertei și respectiv al garanției pentru ofertă, or ele au anume scopul de a lega ofertantul cu oferta depusă și de a-l trage la răspundere în caz că decide să nu contacteze cu condițiile ofertate.*

*Același mod de calculare a termenului de valabilitate al ofertei este indicat și în pct. 58 din Documentația standard pentru realizarea achizițiilor publice de lucrări, aprobată prin Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 69 din 07.05.2021, la caz documentația de atribuire, care prevede:*

*“58. Ofertantul are obligația, prin depunerea declarației privind valabilitatea ofertei (anexa nr. 8), de a menține oferta valabilă pe toată perioada de valabilitate prevăzută în documentația de atribuire. Termenul valabilității ofertei începe să decurgă din momentul termenului limită de depunere a ofertelor. Orice ofertă valabilă pentru o perioadă mai mică decât cea prevăzută în anexa nr. 2 se respinge de către grupul de lucru ca fiind necorespunzătoare.”*

*Aceeași abordare este urmată și în practica ANSC:*

*Totodată, autoritatea contractantă la pct. 27 din același anunț a indicat termenul de valabilitate al ofertelor de 30 de zile, iar în speță, urmează de reținut că termenul-limită de depunere al ofertelor a fost stabilit de către autoritatea contractantă pentru data de 06.08.2021.*

*Astfel, la acest aspect, Agenția va avea în vedere prevederile art. 68 alin. (1) din Legea nr. 131/2015, potrivit căruia în cazul achiziției de bunuri, servicii și lucrări,*

*operatorul economic va depune, odată cu oferta, și garanția pentru ofertă, iar autoritatea contractantă, în conformitate cu alin. (4) din articolul menționat, prevede în documentația de atribuire cerințele față de emitent, forma, cuantumul și alte condiții de bază ale garanției pentru ofertă.*

*De asemenea, potrivit pct. 58 din Documentația standard pentru realizarea achizițiilor publice de lucrări, aprobată prin Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 69 din 07.05.2021, la caz documentația de atribuire, ofertantul are obligația, prin depunerea declarației privind valabilitatea ofertei, de a menține oferta valabilă pe toată perioada de valabilitate prevăzută în documentația de atribuire. Termenul valabilității ofertei începe să decurgă din momentul termenului limită de depunere a ofertelor. Orice ofertă valabilă pentru o perioadă mai mică decât cea prevăzută în anexa nr. 2 se respinge de către grupul de lucru ca fiind necorespunzătoare.*

*În acest context, examinând oferta operatorului economic desemnat câștigător, Agenția atestă că acesta potrivit Declarației privind valabilitatea ofertei s-a angajat să mențină valabilă oferta din data de 06.08.2021 până la data de 20.10.2021, iar prin garanția bancară nr. 250 din 04.08.2021, emisă de către BC „Moldincombank” SA se obligă „Prezenta garanție este valabilă până la data de „02” septembrie 2021”. [Decizia ANSC Nr. 03D-595-21 din 24.08.2021, pag. 9]*

*Prin urmare, prima zi de valabilitate atât a ofertei cât și a garanției pentru ofertă este data de 14.09.2022. Astfel, a 45-a zi urmează să fie 28.10.2022. Iar garanția pentru ofertă depusă de contestator este valabilă pînă la data de 28.10.2022 (garanție bancara.signed.pdf) și prin urmare este consideră a fi conformă cerințelor stabilite de autoritatea contractantă.*

*Un alt aspect invocat de autoritatea contractantă este că, în virtutea art. 385 alin. (1) din Codul Civil, prima zi din termenul de valabilitate al ofertei nu se i-a în calcul.*

*Totuși, în cazul de față, raporturile juridice dintre participanții la o procedură de achiziție publică sunt raporturi de drept administrativ, iar Codul Civil se aplică în mod subsidiar. Or conform art. 5 alin. (3) și (4) din Legea nr. 100/2017 cu privire la actele normative:*

*“(3) Normele juridice speciale sînt aplicabile în exclusivitate anumitor categorii de raporturi sociale sau subiecți strict determinați. În caz de divergență între o normă generală și o normă specială, care se conțin în acte normative de același nivel, se aplică norma specială.*

*(4) Normele juridice derogatorii sînt diferite în raport cu reglementarea-cadru în materie și sînt aplicabile unei situații determinate. În caz de divergență între o normă generală sau specială și o normă derogatorie, care se conțin în acte normative de același nivel, se aplică norma derogatorie.”*

*Astfel, în cazul de față au prioritate normele speciale de drept administrativ aplicabile și anume cele prevăzute de Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice. Conform art. 68 alin. (4) din Legea respectivă “Autoritatea contractantă prevede în documentația de atribuire cerințele față de emitent, forma, cuantumul și alte condiții de bază ale garanției pentru ofertă, precum și cerințele față de operatorul economic care depune garanția pentru ofertă”. Iar conform pct. 58 din documentația de atribuire citat mai sus, termenul de valabilitate al ofertei deci și a garanției începe să decurgă din momentul termenului limită de depunere a ofertelor. Prin urmare, în cazul de față, autoritatea contractantă urma să aplice prevederea în cauză și să calculeze termenul de valabilitate al garanției începând cu ultima zi de depunere a ofertelor inclusiv.*

*Însă chiar și în măsură în care autoritatea contractantă face referință la prevederile Codului Civil, aceasta urma să aplice și prevederile acestuia în mod consecvent. Or prevederile Noului Cod Civil au caracter substitutiv și ele reglementează ceea ce părțile nu au reglementat, cu excepția unde se indică contrariul în mod expres. Această abordare liberală a fost îmbrățișată de legiuitor anume cu scopul de a permite părților la raporturile juridice civile și cu atât mai mult cele administrative să stabilească liber condițiile de reglementare a relațiilor dintre ele. Astfel, în conformitate cu art. 993 alin. (4) din Codul Civil,*

*“(4) Părțile contractante pot de asemenea să deroge de la dispozițiile legale cuprinse în celelalte articole ale prezentului cod, în legile speciale și alte acte normative care se referă la drepturile, obligațiile și alte efecte juridice produse de contract, inclusiv distribuirea riscurilor, dacă din modul de exprimare a dispoziției, din conținutul sau din contextul ei nu rezultă în mod neîndoielnic că dispoziția legală este imperativă.”*

*Art. 385 alin. (1) din Codul Civil nu este o dispoziție legală imperativă. Iar garanția pentru ofertă este un efect juridic produs de contractul dintre ordonator (operatorul economic) și garant (banca emitentă) privind eliberarea garanției bancare. Prin urmare art. 993 alin. (4) este aplicabil în speță. Iar autoritatea contractantă, în virtutea normelor legale citate mai sus a stabilit în mod expres modul în care se calculează termenul de valabilitate al ofertelor și garanțiilor pentru ofertă.*

*Iar în practica ANSC, inclusiv în decizia citată supra, ultima zi a termenului de depunere a ofertelor se ia în calcul la determinarea duratei de valabilitate a garanției pentru ofertă.*

*Astfel indiferent de modul de interpretare, garanția pentru ofertă emisă de contestator este conformă cerințelor expuse de autoritatea contractantă.*

*Ca urmare a celor menționate,*

*solicităm:*

- *anularea deciziei de atribuire a autorității contractante pentru procedura de achiziție publică cu nr MD-1661499923966;*
- *obligarea autorității contractante să reevalueze oferta “Fabianca” S.R.L. la procedura de achiziție publică cu nr. MD-1661499923966 cu constatarea admisibilității și conformității acesteia;*
- *a ne fi expediate toate înscrisurile expediate de către părți la procedura de contestație, de îndată ce sunt recepționate de către ANSC.”*

#### **Argumentele autorității contractante:**

Direcția Generală Economie, Comerț și Turism a CMC, prin punctul său de vedere, expus în scrisoarea nr. 09-11/07-5098 din 29.09.2022, în susținerea deciziei sale, comunică următoarele:

*„Ca urmare a solicitării nr. 05/2317/22 din 26.09.2022, parvenită de la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor, în temeiul art. 84 alin. (4) și alin. (9) din Legea 131 din 03.07.2015, Direcția generală economie, comerț și turism a CMC, în susținerea deciziei de atribuire a contractului de achiziționare a lucrărilor de reparații curente a încăperilor administrative DGECT, în favoarea S.R.L “Eurogalex Prim”, comunică următoarele:*

*Direcția generală economie, comerț și turism a CMC, în calitate de Autoritate Contractantă a examinat contestația înaintată S.R.L „Fabianca”. pe marginea rezultatelor procedurii de achiziție nr. ocds-b3wdp1-MD-1661499923966, publicată la data de 26.08.2022, pentru achiziționarea lucrărilor de reparații curente a încăperilor administrative DGECT, prin procedura: licitație deschisă. Astfel, menționăm că Grupul de lucru, în procesul evaluării ofertelor depuse, în contextul respingerii ofertei Contestatorului, s-a ghidat de următoarele:*

*Examinând oferta operatorului economic S.R.L „Fabianca” s-a atestat că garanția de ofertă nr. 10574/5 din 14.09.2022, emisă de BC “Eximbank” S.A, sucursala nr. 20, a cărei sumă, deși constituie necesarul valoric pentru garanția bancară, este valabilă doar până la data de 28.10.2022, respectiv nu acoperă perioada minimă de valabilitate, solicitată de autoritatea contractantă, cerință indicată în pct. 16 din Anunțul de participare, stabilită în temeiul pct. 125 subp. 3 din Regulamentul privind achizițiile publice de lucrări, aprobat prin Hotărârea de Guvern nr. 638 din 26.08. 2020. De asemenea, perioada de valabilitate a ofertei, specificată în declarația privind valabilitatea ofertei, până la data de 28.10.2022, nu este egală cu perioada minimă de valabilitate solicitată de autoritatea contractantă prin pct. 28 al Anunțului de participare. În contextul dat, menționăm că conform art. 385 alin. (1) din Codul Civil al R. Moldova nr. 1107 din 06.06.2002 “dacă începutul curgerii termenului este determinat de un eveniment sau*

*moment care va surveni pe parcursul zilei, atunci ziua survenirii evenimentului, sau momentului nu se ia în considerație la calcularea termenului.”, astfel termenul de valabilitate a ofertei, dar și a garanției pentru aceasta urma a fi calculat și stabilit până la data de 31.10.2022.*

*Cu referire la participantul S.R.L „Eurogalex Prim”, comunicăm că, conform Garanției de ofertă nr. LD2225600181 din 13.09.2022, emisă de BC „MAIB” S.A, sucursala “Alec Russo”, prezentată de S.R.L „Eurogalex Prim” este valabilă până la data 31.10.2022, astfel acoperind perioada minimă de valabilitate a ofertei, de 45 zile, iar perioada de valabilitate a ofertei, specificată în declarația privind valabilitatea ofertei, până la data de 31.10.2022, corespunde perioadei minime de valabilitate solicitată de autoritatea contractantă prin pct. 28 al Anunțului de participare.*

*Reieșind din cele expuse mai sus, Grupul de lucru, în cadrul ședinței din data de 21.09.2022 a decis descalificarea ofertei înaintate de S.R.L „Fabianca”, în valoare de 1 533 489,84 lei, în temeiul art. 69 alin. 6 pct. b) din Legea nr. 131 din 03.07.2015, rezultat al necorespunderii garanției pentru ofertă și a declarației privind valabilitatea ofertei, cerințelor stabilite în Anunțul de Participare.*

*Totodată, menționăm că în cadrul evaluării ofertelor, Grupul de lucru a atestat lipsa documentelor solicitate prin Anunțul de Participare, în cazul ambilor participanți, și anume:*

*În pachetul de documente prezentat de S.R.L „Fabianca” s-a atestat lipsa:*

*1. Graficului de executare a documentației de proiect (Anexa nr. 11 din documentația standard)*

*2. Declarație referitoare la efectivele medii anuale al personalului angajat și ale cadrelor de conducere în ultimii 3 ani.*

*3. Informației referitoare la studiile, pregătirea profesională și calificarea personalului de conducere, precum și ale persoanelor responsabile pentru execuția lucrărilor, inclusiv a arhitectului șef, inginerului șef și dirigintelui de șantier, atestați conform legislației, valabile la data deschiderii și evaluării ofertelor (confirmat prin certificat de atestare profesională) și cu o experiență similară în domeniul lucrării ce urmează să fie executată, conform anexei nr. 15 din documentația standard. A fost prezentată doar copia diplomei de licență a Universității tehnice a Moldovei a dirigintelui de șantier Brăguța Vadim.*

*În pachetul de documente prezentat de S.R.L „Eurogalex Prim” s-a atestat lipsa:*

*1. Graficului de executare a documentației de proiect (Anexa nr. 11 din documentația standard)*

*2. Informației cu privire la cifra de afaceri pentru anul 2021, nu mai mica de 5 000 000,00 lei.*

3. *Certificărilor de bună execuție pentru cele mai importante lucrări.*

4. *Declarației referitoare la efectivele medii anuale al personalului angajat și ale cadrelor de conducere în ultimii 3 ani.*

5. *Informației referitoare la studiile, pregătirea profesională și calificarea personalului de conducere, precum și ale persoanelor responsabile pentru execuția lucrărilor, inclusiv a arhitectului șef, inginerului șef și dirigintelui de șantier, atestați conform legislației, valabile la data deschiderii și evaluării ofertelor (confirmat prin certificat de atestare profesională) și cu o experiență similară în domeniul lucrării ce urmează să fie executată, conform anexei nr. 15 din documentația standard.*

*De asemenea, Grupul de lucru a depistat eroare în ceea ce privește:*

1. *numărului unic de identificare din pct. 2A.8 din DUAE*

2. *informația privind indicatorul de lichiditate generală pentru anul 2021, este calculată conform datelor din raportul financiar pentru anul 2020.*

*Luând în considerație că informația ce se conține în documentele lipsă este specificată în DUAE, Grupul de lucru, în temeiul art. 69 alin. (5) al Legii nr. 131 din 03.07.2015, a calificat lipsa documentelor de mai sus ca abateri neînsemnate de la prevederile documentației de atribuire, care nu afectează esența ofertei, și a decis în temeiul art.17 alin. (4) al Legii nr. 131 din 03.07.2015, solicitarea documentelor de la S.R.L „Eurogalex Prim”, care justifică îndeplinirea cerințelor corespunzătoare criteriilor de calificare și de selecție, în conformitate cu informațiile indicate în DUAE, și anume:*

1. *Informația, sub forma unei declarații, cu privire la cifra de afaceri pentru anul 2021 (care nu trebuie să fie mai mică de 5 000 000,00 lei).*

2. *Certificările de bună execuție pentru cele mai importante lucrări executate în ultimul an de activitate, care vor indica beneficiarii, indiferent dacă aceștia sunt autorități contractante sau clienți privați, valoarea, perioada și locul execuției lucrărilor și precizarea dacă au fost executate în conformitate cu normele profesionale din domeniu și dacă au fost duse la bun sfârșit (scrisori de recomandare).*

3. *Copia unui contract de antrepriză sau subantrepriză încheiat pe parcursul perioadei de 5 ani (2017-2021), a cărui valoare depășește 75 % din valoarea viitorului contract, precum și procesul verbal de recepție finală la expirarea perioadei de garanție, însoțit de certificări de bună execuție pentru cele mai importante lucrări din partea Beneficiarului.*

4. *Declarația referitoare la efectivele medii anuale ale personalului angajat și ale cadrelor de conducere în ultimii 3 ani.*

5. *CertIFICATELE DE ATESTARE TEHNICO-PROFESIONALĂ A SPECIALIȘTILOR AUTORIZAȚI ÎN:*

- *instalații de rețele încălzire, apeduct și canalizare;*

- *instalații de electrotehnice, automatizări;*

- instalații de rețele semnalizare, automatizare, telecomunicații.

De asemenea, în legătură cu atestarea erorilor, Grupul de lucru a solicitat:

1. Rectificarea numărului unic de identificare din pct. 2A.8 din DUAE, în conformitate cu numărul de identificare indicat în Extrasul de stat al persoanelor juridice nr. 7957 din 21.04.2021.

2. Rectificarea informației privind indicatorul de lichiditate generală pentru anul 2021, conform datelor din raportul financiar pentru anul 2021.

La data de 22.09.2022, în adresa DGECT a parvenit scrisoarea de răspuns din partea S.R.L. „Eurogalex Prim” (nr. 42 din 22.09.2022), cu următoarele documente atașate:

- Declarația cu privire la cifra de afaceri pentru anul 2021.

- Scrisoarea de recomandare nr. 02/1-23-371 din 11.02.2022, din partea Primăriei mun. Orhei pentru executarea lucrărilor de reparație capitală a Instituției Publice de Educație Timpurie nr. 12 din mun. Orhei, str. V. Cupcea 2, cu contractul de antrepriză atașat.

- Scrisoarea de recomandare nr. 389 din 28.09.2019, din partea IMSP Spitalul Raional Soroca “A Prisacari” pentru executarea lucrărilor de renovare a Centrului Perinatal de nivelul II a IMSP Spitalul Raional Soroca “A Prisacari”.

- Scrisoare de recomandare nr. 69 din 02.04.2019, din partea Primăriei Comunei Gotești pentru executarea lucrărilor de reparație capitală a Liceului Teoretic „V. Pârvan” din com. Gotești, r-nul Cantemir.

- Copia contractului de antrepriză nr. 9 din 13.03.2017 privind achiziția lucrărilor de reparație capitală a Liceului teoretic „V. Pârvan” din com. Gotești, r-nul Cantemir, în valoare de 21 458 100,00 lei, inclusiv TVA, care depășește 75 % din valoarea viitorului contract, însoțit de procesul verbal de recepție finală nr. 05T din 19.02.2019, la expirarea perioadei de garanție, însoțit de scrisoare de recomandare.

- Declarația referitoare la efectivele medii anuale ale personalului angajat și ale cadrelor de conducere în ultimii 3 ani.

- Certificatele de atestare tehnico-profesională a specialiștilor autorizați în:

- instalații de rețele încălzire, apeduct și canalizare;
- instalații de electrotehnice, automatizări;
- instalații de rețele semnalizare, automatizare, telecomunicații.

- DUAE rectificat la numărului unic de identificare din pct. 2A.8 din DUAE, în conformitate cu numărul de identificare indicat în Extrasul de stat al persoanelor juridice nr. 7957 din 21.04.2021.

- Informația rectificată privind indicatorul de lichiditate generală pentru anul 2021, conform datelor din raportul financiar pentru anul 2021.

*În cadrul ședinței Grupului de lucru din 22.09.2022, s-a constatat corespunderea documentelor prezentate cu informația stipulată în DUAE. Astfel, operatorul economic S.R.L “Eurogalex Prim” a fost desemnat câștigător.*

*Cu referire la pretențiile invocate în Contestația nr. 02/755/22 din 26.09.2022, Direcția generală economie, comerț și turism a CMC, vine cu următoarele argumente:*

*Decizia de atribuire în cadrul procedurii de achiziționare a lucrărilor de reparații curente a încăperilor administrative DGECT, prin procedura de achiziții: licitație deschisă, nr. procedură: ocds-b3wdpl-MD-1661499923966 este una întemeiată și în strictă conformitate cu legislația în vigoare.*

*La data de 23.09.2022, în adresa dlui Victor Boțolin, administrator S.R.L “Fabianca”, prin comunicat informativ i sa adus la cunoștință despre temeiurile descalificării ofertei și anume rezultat a necorespunderii garanției pentru ofertă și a declarației privind valabilitatea ofertei, cerințelor stabilite în Anunțul de Participare care nu țin de aspectul mărimii mai mari sau mai mici a ofertei.*

*Petiționarul susține că în cazul de față, raporturile juridice dintre participanți la o procedură de achiziții publice sunt raporturi de drept administrativ, ceea ce este adevărat, însă din motivele că în Legea nr.131/2015 privind achizițiile publice nu este expres indicat când începe să curgă termenul de valabilitate cât a ofertei atât și garanției în cazul determinării acestei de un eveniment sau moment care va surveni pe parcursul zilei, se aplică normele Codului Civil și anume art. 385 alin 1, nr. 1107 din 06.06.2002:*

*„Dacă începutul curgerii termenului este determinat de un eveniment sau moment în timp care va surveni pe parcursul zilei, atunci ziua survenirii evenimentului sau momentului nu se ia în considerare la calcularea termenului „Conform art. 8 alin. (1) Legea nr. 131 din 03.07.2015 privind achiziții publice „Relațiile privind achizițiile publice sînt reglementate de prezenta lege și de alte legi, de hotărîrile Guvernului adoptate în conformitate cu prezenta lege.”*

*Mai mult ca atât, din contextul contestației nu putem deduce careva argumente care ar fi motivate și fondate juridic privind încălcarea procedurii de achiziții publice.*

*Reieșind din cele expuse mai sus deducem că procedura de achiziționare a lucrărilor de reparații curente a încăperilor administrative DGECT, nr. procedură: ocds-b3wdpl-MD-1661499923966 a fost efectuată în strictă conformitate cu legislația în vigoare și solicităm în baza art. 86 alin. (2) Legea nr. 131 din 03.07.2015 privind achiziții publice, respingerea contestației ca neîntemeiată juridic și nefondată.”*

### **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 „Fabianca” SRL își exprimă dezacordul în raport cu decizia autorității contractante de respingere a ofertei acestuia, pe motiv că termenul de valabilitate a garanției pentru ofertă nu acoperă perioada minimă solicitată de autoritatea contractantă.

Procedând la examinarea în fond a contestației, Agenția reține că Direcția Generală Economie, Comerț și Turism a CMC a publicat în Buletinul achizițiilor publice pe portalul guvernamental unic de acces online: [www.mtender.gov.md](http://www.mtender.gov.md), la data de 26.08.2022, un anunț de participare la procedura de achiziție publică nr. MD-1661499923966, privind achiziția „Lucrări de reparații curente a încăperilor administrative DGECT”.

Cu referire la pretențiile înaintate de către „Fabianca” SRL Agenția va avea în vedere prevederile art. 68 alin. (1) din Legea nr. 131/2015, potrivit căreia în cazul achiziției de bunuri, servicii și lucrări, operatorul economic va depune, odată cu oferta, și garanția pentru ofertă, iar autoritatea contractantă, în conformitate cu alin. (2) al aceluiași articol prevede în documentația de atribuire, cerințele față de admisibilitatea emitentului garanției pentru ofertă sau a părții care o confirmă, în cazul existenței acesteia, față de forma și condițiile garanției pentru ofertă.

În context, potrivit pct. 52 din Documentația standard pentru realizarea achizițiilor de lucrări aprobată prin Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 69 din 18.06.2021, oferta cuprinde următoarele formulare:

- 1) Propunerea tehnică;
- 2) Propunerea financiară;
- 3) DUAE;
- 4) Garanția pentru ofertă, după caz (anexa nr. 9).

Totodată, pct. 56 din aceeași Documentație standard prevede că ofertantul depune garanția pentru ofertă conform Regulamentului privind achizițiile publice de lucrări, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 638/2020, respectiv pct. 126 din Regulamentul nominalizat prevede că, garanția pentru ofertă se exprimă în lei moldovenești sau în valută străină și este constituită după cum se menționează în documentația de atribuire, prin una dintre următoarele forme:

- 1) scrisoare de garanție bancară;
- 2) transfer pe contul autorității contractante;
- 3) cauțiune;
- 4) acreditivul „stand-by”;
- 5) alte forme care nu contravin legii.

De asemenea, potrivit pct. 58 din Documentația standard pentru realizarea achizițiilor publice de lucrări, indicată supra, ofertantul are obligația, prin depunerea declarației privind valabilitatea ofertei, de a menține oferta valabilă pe toată perioada de valabilitate prevăzută în documentația de atribuire. Termenul valabilității ofertei începe să decurgă din momentul termenului limită de depunere a ofertelor. Orice ofertă valabilă pentru o perioadă mai mică decât cea prevăzută în anexa nr. 2 se respinge de către grupul de lucru ca fiind necorespunzătoare.

Relevant speței, Agenția constată că, autoritatea contractantă a solicitat la pct. 16 subpct. 3 a anunțului de participare publicat în cadrul procedurii de achiziție publică din litigiu, „Garanția bancară pentru ofertă 2%”, indicînd ca modul de demonstrare îndeplinirii cerinței următoarele: „*Garanția bancară pentru oferta va fi emisă de o bancă comercială, cu termen de valabilitate conform perioadei de valabilitate a ofertei, conform Anexei nr. 9 din documentația standard sau prin transfer la contul autorității contractante, conform următoarelor date bancare: Beneficiarul plății: Direcția generală economie, comerț și turism a CMC Cod fiscal: 1020601000059 Contul de decontare: TREZMD2X Contul bancar: MD40TRPCDV518410A01650AA. În cazul unei asocieri, garanția pentru ofertă se depune de antreprenorul general (liderul asociației). În cazul extinderii perioadei de valabilitate a ofertei, perioada de valabilitate a garanției pentru ofertă se prelungește în mod corespunzător. În mod obligatoriu, confirmată prin semnătura electronică a Ofertantului.*”. Concomitent, la pct. 16 subpct. 11 din anunțul de participare, autoritatea contractantă a solicitat „Declarație privind valabilitatea ofertei (Anexa nr. 8 din documentația standard)”, indicînd, relevant speței „*Termenul de valabilitate a ofertei începe să decurgă din momentul termenului limită de depunere a ofertelor. Orice ofertă valabilă pentru o perioadă mai mică decât cea prevăzută în anunțul de participare se va respinge de către Grupul de lucru ca fiind necorespunzătoare. În mod obligatoriu, semnată electronic de către Ofertant*”. Totodată, la pct. 28 din același anunț, autoritatea contractantă a indicat „**Termenul de valabilitate a ofertelor de 45 de zile**”. În context, potrivit informației publicate pe portalul mtender.gov.md, relevant speței, „**termenul-limită pentru primirea ofertelor sau a cererilor de participare a fost stabilit de către autoritatea contractantă pentru data de 14.09.2022 / 16:30**”.

Astfel, conform art. 44 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 ofertantul are obligația de a elabora oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire, iar potrivit art. 69 alin. (6) lit. b) din legea prenotată, autoritatea contractantă nu acceptă oferta în cazul în care aceasta nu corespunde cerințelor expuse în documentația de atribuire.

La caz, examinând documentele ofertei operatorului economic „Fabianca” SRL, depuse prin intermediul SIA „RSAP”, Agenția constată că acesta a prezentat Garanția de ofertă nr. 10574/5, emisă la data de 14.09.2022 de către BC ”Eximbank” S.A., sucursala

nr. 20, cu nr. de ieșire 09/3555, în care termenul de valabilitate este indicat până la data de 28.10.2022.

**Beneficiar: Direcția generală economie, comerț și turism a CMC**

Oficiul Băncii: **BC „EXIMBANK” SA, sucursala nr. 20, mun. Chișinău, bd. Ștefan cel Mare și Sfânt 171/1**

**Data emiterii: 14.09.2022**

#### **GARANȚIE DE OFERTĂ Nr. 10574/5**

Stimați Domni,  
B.C. "Eximbank" S.A., număr de identificare de stat – cod fiscal 1002600010273, adresa: MD2004, Republica Moldova, mun. Chișinău, bd. Ștefan cel Mare și Sfânt, 171/1, numit în continuare Garant, a fost informată că „Fabianca” S.R.L. (numit în continuare „Ordonator”) urmează să înainteze oferta către Dvs. la data de **14.09.2022** (numită în continuare „ofertă”) pentru **lucrări de reparații curente a încăperilor administrative DGECT**, conform licitației publice nr. **ocds-b3wdp1-MD-1661499923966** din **14.09.2022**.

La cererea Ordonatorului, noi, B.C. "Eximbank" S.A., ne asumăm un angajament de plată față de **Direcția generală economie, comerț și turism a CMC**, numit în continuare Beneficiar, în sumă sau sume ce nu depășesc în total suma de **31 000-00 (treizece și unu mii) lei 00 bani**.

Angajamentul Garantului este valabil în una din următoarele situații:

- a) dacă după expirarea termenului de depunere a ofertei, Ordonatorul își retrage sau își modifică cererea;
- b) fiind anunțat de către autoritatea contractantă, în perioada de valabilitate a ofertei, despre adjudecarea contractului: (i) eșuează sau refuză să semneze formularul contractului; sau (ii) eșuează sau refuză să prezinte garanția de bună execuție, dacă se cere conform condițiilor procedurii de achiziție, ori nu a executat vreo condiție specificată în documentele de atribuire, înainte de semnarea contractului de achiziție.

Garantul își asumă angajamentul de a plăti Beneficiarului în limita sumei menționate mai sus, după primirea cererii de plată în scris a Beneficiarului garanției, fără prezentarea documentelor doveditoare, cu condiția menționării în cererea de plată a faptului realizării a uneia sau mai multor situații din cele expuse mai sus.

Orice plată efectuată pe această garanție, va avea ca efect reducerea proporțională a angajamentului Garantului.

Această garanție va expira în cazul în care ofertantul devine ofertant câștigător, la primirea de către noi a copiei înștiințării privind adjudecarea contractului, în urma emiterii Garanției de bună execuție eliberată către Dvs. la solicitarea Ordonatorului.

Prezenta garanție intră în vigoare la data **14.09.2022** este valabilă până la data de **28.10.2022** și expiră în totalitate în mod automat în cazul în care cererea Dvs. de plată scrisă, nu ne parvin până la această dată inclusiv, indiferent dacă prezenta Garanție ne este restituită sau nu.

Toate litigiile apărute pe parcursul realizării prezentei garanții, se soluționează în conformitate cu legislația în vigoare a Republicii Moldova.

În acest sens, Agenția reține că, depunerea garanției pentru ofertă are rolul de a proteja autoritatea contractantă de riscul unui eventual comportament necorespunzător din partea ofertanților pe parcursul procedurilor de achiziție publică. Obligativitatea acestora reprezintă garanții stabilite de prevederile legale în vederea ocrotirii intereselor autorităților contractante împotriva exercitării abuzive sau cu rea credință a drepturilor și obligațiilor de care beneficiază ofertanții participanți în cadrul unor proceduri de achiziție publică.

Tot aici, Agenția constată că, operatorul economic contestator, a prezentat în cadrul ofertei sale Anexa nr. 8 „Declarație privind valabilitatea ofertei”, în conținutul căreia, acesta indică:

Ne angajăm să menținem oferta valabilă, privind achiziționarea „Lucrări de reparații curente a încăperilor administrative DGECT” prin procedura de achiziție: Licitatie deschisa, pentru o durată de 45 zile (patruzeci și cinci de zile), respectiv până la data de 28.10.2022 (ziua/luna/anul), și ea va rămâne obligatorie pentru noi și poate fi acceptată oricând înainte de expirarea perioadei de valabilitate.

Astfel, urmare a examinării ofertei operatorului economic contestator, Agenția atestă că acesta, potrivit Declarației privind valabilitatea ofertei, s-a angajat să mențină valabilă oferta pentru o durată de 45 de zile, până la data de 28.10.2022, iar în garanția de ofertă nr. 10574/5 din 14.09.2022, depusă în cadrul procedurii de achiziție publică din litigiu este

indicat precum că „Prezenta garanție intră în vigoare la data de 14.09.2022, este valabilă până la data de 28.10.2022”.

Prin urmare, în contextul în care, autoritatea contractantă a indicat expres în documentația de atribuire, că termenul de valabilitate a ofertei de 45 de zile începe să decurgă din momentul termenului limită de depunere a ofertelor, iar în speță, termenul-limită pentru primirea ofertelor sau a cererilor de participare este stabilit expres de către autoritatea contractantă pentru data de 14.09.2022 / 16:30, Agenția va admite pretențiile contestatorului la aspectul dat, or reieșind din documentele prezentate, perioada de valabilitate a ofertei acestuia constituie 45 de zile și urmează să expire la data de 28.10.2022, ceea ce corespunde întocmai cerințelor stabilite de către autoritatea contractantă în documentația de atribuire aferentă procedurii de achiziție publică din litigiu.

Astfel, Agenția conchide că autoritatea contractantă urmează să evalueze oferta contestatorului prin prisma cerințelor din documentația de atribuire, ori cerințele din documentația de atribuire, așa cum acestea sunt formulate de autoritatea contractantă, sunt obligatorii, pentru ambele părți ale procesului competitiv, autoritatea contractantă fiind ținută ca în desfășurarea procedurii de achiziție publică să respecte prevederile propriei documentații de atribuire fără abateri în acest sens, precum și fără interpretarea și aplicarea subiectivă a regulilor inițial stabilite în această documentație.

Relevant speței, Agenția constată că, în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației din 06.10.2022, reprezentantul autorității contractate a menționat că „grupul de lucru a considerat irelevantă examinarea în profunzime a documentației care a fost prezentată de către operatorul economic deși cunosc că au mai fost careva carențe asupra cărora am considerat că nu este convenit să ne expunem în cazul în care noi respingem oferta din motivul necorespunderii perioadei de valabilitate”, totodată, concretizând că oferta „Fabianca” SRL nu a fost evaluată din punct de vedere a corespunderii/necorespunderii specificației tehnice și a întrunirii cerințelor de calificare.

În acest sens, Agenția conchide că, Direcția Generală Economie, Comerț și Turism a CMC urmează să aplice prevederile art. 17 alin. (4) și al Legii nr. 131/2015, pentru a solicita clarificări operatorul economic contestator prin care să constate dacă acesta întrunește cerințele de calificare, cât și a evalua oferta celui din urmă în conformitate cu imperativele documentației de atribuire publicate de către autoritatea contractantă în cadrul procedurii de achiziție publică din litigiu.

De asemenea, Agenția va reține și prevederile art. 7 lit. a) din Legea nr. 131/2015, potrivit cărora reglementarea relațiilor privind achizițiile publice se efectuează în baza principiului utilizării eficiente a banilor publici și minimizarea riscurilor autorităților contractante, în coroborare cu lit. h) din același articol, tratament egal, imparțialitate, nediscriminare în privința tuturor ofertanților și operatorilor economici, în condițiile în

care, autorității contractante îi revine obligația menținerii pe poziții egale a operatorilor economici ce s-au conformat cerințelor documentației de atribuire.

Reieșind din cele expuse, în conformitate cu prevederile art. 80 alin. (1), art. 82 alin. (1), 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. 02/755/22 din 26.09.2022, depusă de către „Fabianca” SRL pe marginea rezultatului desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1661499923966 din 15.09.2022, privind achiziția „Lucrări de reparații curente a încăperilor administrative DGECT”, inițiată de către Direcția Generală Economie, Comerț și Turism a CMC;

2. Se anulează Decizia nr. 01 din 23.09.2022 de atribuire a contractului în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1661499923966, inclusiv actele subsecvente acesteia;

3. Se obligă Direcția Generală Economie, Comerț și Turism a CMC, ca măsură de remediere, în termen de până la 10 zile de la primirea prezentei decizii, să evalueze/reevalueze oferta „Fabianca” SRL primită în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1661499923966, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a prezentei decizii;

4. Se obligă Direcția Generală Economie, Comerț și Turism a CMC, în termen de 3 zile din data adoptării măsurilor de remediere dispuse prin prezenta decizie, să raporteze Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor cu privire la realizarea acestora, anexând actele confirmative în acest sens.

*Decizia este obligatorie pentru părți. 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**

**Steluța VINTILĂ**

**Membru**

**Aliona OBOROCEANU**