



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-323-23 Data: 29.05.2023

privind soluționarea contestației formulate de către „Izvorul din Piatră” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/318/23 la data de 02.05.2023, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1679987771390 din 25.04.2023

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/318/23 din 02.05.2023, depusă de către „Izvorul din Piatră” SRL, adresa: mun., număr de identificare (IDNO): , e-mail: , pe marginea rezultatelor procedurii de achiziție publică nr. MD-1679987771390 din 25.04.2023, privind achiziția „Lucrări de renovarea drumurilor publice locale din raionul Rezina (4 loturi)”, inițiată de către Consiliul raional Rezina, adresa: r-nul Rezina, str. 27 August 1, număr de identificare (IDNO): 1007601011412, tel.: 025422058, e-mail: contactrezina@mail.ru ecrijanovschii@mail.ru.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat și desfășurat la data de 23.05.2023, ora 14:30, ședință deschisă la care au participat reprezentanții autorității contractante și ai operatorului economic desemnat câștigător.

Pretențiile contestatorului:

În calitatea sa de persoană interesată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1679987771390 din 25.04.2023, „Izvorul din Piatră” SRL formulează următoarele pretenții:

„În calitatea sa de persoană interesată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. 21076859ocds-b3wdp1-MD-1679987771390 din 25 aprilie 2023 , „IZVORUL DIN PIATRA” SRL menționează că a prezentat oferta privind lucrările renovării unui tronson de drum la drumul L 211R20 s. Cinișeuți-s. Buciușca cu toate actele solicitate de autoritatea contractantă în ordinea și în stricta corespundere cu cerințele indicate în punctual 16 al anunțului de participare publicat de autoritatea contractantă, care condiționează expres eligibilitatea operatorilor economici, criteriile de selecție, specifică cerințele eventual impuse și menționează informațiile (documentele)solicitate, oferind în acest sens și cel mai avantajos preț.

I. CIRCUMSTANȚE DE FAPT ȘI MOTIVE DE DREPT ALE CONTESTAȚIEI

În fapt, în cadrul procedurii de achiziție publică indicate, „IZVORUL DIN PIATRA” SRL a avut calitatea de ofertant, și corespunzător persoană interesată. În

data de 28.04.2023 am primit scrisoarea de înștiințare nr. 173 din 28.04.2023 în care a fost comunicat că oferta „IZVORUL DIN PIATRA” SR a fost evaluată cu preț majorat la Licitația nr. 21076859 ocds-b3wdp1-MD-1679987771390 .

În scrisoarea nr. 173 din 28.04.2023, autoritatea contractantă indică faptul că „câștigător” a fost desemnat operatorul economic SRL „Șahrevar” cu suma de 921998.22 lei MD fără TVA conform criteriului de evaluare cu cel mai mic preț.

Noi am examinat modul în care a fost depusă oferta operatorului desemnat câștigător și aici vrem să remarcăm că autoritatea contractantă urma să aprecieze oferta propusă de operatorul SRL „Șahrevar” nu doar prin prisma criteriului de evaluare cu cel mai mic preț ci și raportată la toate celelalte criterii impuse de Legea Achizițiilor publice în procedura de prezentare și apreciere a ofertelor. Avem obiecții asupra corectitudinii Autorității contractante care denotă un mod neuniform și discriminatoriu de abordare și interpretare a Legii Achizițiilor publice la procedura de apreciere a ofertelor , în raport cu diferiți participanți la procedura de achiziție public favorizând unul din participanți -SRL „Șahrevar” și defavorizând prin altă abordare a condițiilor de apreciere a ofertei pe SRL „Izvorul din Piatră,,.

*Subliniem Astfel că, oferta SRL „Șahrevar” nu a întrunit condițiile de calificare prevăzute de legislație , de documentația ce impune cerințele de participare și anunțul Autorității contractante. **Acest operator economic a participat la licitație fără să prezinte Anexa 7, fără să prezinte Certificatul de conformitate avizat și valabil conform cerinței punctului 16 impus de Autoritatea Contractantă, fără să prezinte Garanția ofertei (lipsește scrisoarea de la bancă), fără să demonstreze în anexa 12 experiența similar pentru drum din beton, fără să completeze corespunzător punctual 17 or aici Manualul calității este prezentat doar prima pagină și fără să îndeplinească punctual 24 neprezentând Declarația solicitată, or aceasta lipsește.***

Menționăm că, în asemenea condiții, în conformitate cu Legea Nr. 131 din 03.07.2015, privind achizițiile publice, art. 31, operatorului economic SRL „Șahrevar” urma să fie descalificat.

Totodată subliniem că, în conformitate Legea Nr. 131 din 03.07.2015, privind achizițiile publice, art. 17. Datele de calificare ale operatorilor economici

(5) Ofertantul/candidatul este descalificat în cazul în care nu suplimentează, nu prezintă clarificări sau nu completează informațiile sau documentele solicitate de autoritatea contractantă în termenele stabilite de aceasta. Astfel, în urma celor expuse mai sus și conform Documentației standard, Capitolul I, Secțiunea 3. Pregătirea/Elaborarea ofertelor:

pct. 51. Operatorul economic interesat de a participa la procedura de achiziție publică este obligat să depună până la expirarea termenului-limită stabilit de către autoritatea contractantă, o cerere de participare, în cazul aplicării prevederilor art. 33 alin. (7) și alin. (11) al Legii nr. 131/2015 privind achizițiile publice. În celelalte cazuri, aceasta se depune odată cu oferta.

pct. 52. Oferta cuprinde următoarele formulare:

- 1) Propunerea tehnică;
- 2) Propunerea financiară;
- 3) DUAЕ;
- 4) Garanția pentru ofertă, după caz.

ACTE CARE AU FOST ÎNCĂRCATE ÎN SISTEM PÂNĂ LA DATA ORA LIMITĂ
Menționăm că, potrivit art. 69 alin. (6) lit. b din Legea Achizițiilor Publice nr. 131/2015, autoritatea contractantă nu acceptă oferta în cazul în care oferta nu corespunde cerințelor expuse în documentația de atribuire.

În contextul celor expuse, solicităm Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor să soluționeze contestația cu privire la procedurile de achiziție publică nr. 21076859 ocds-b3wdp1-MD-1679987771390 din 25.04.2023, potrivit regulamentului de organizare și funcționare a acesteia, cu respectarea principiilor legalității, celerității, contradictorialității și a dreptului la apărare.

În temeiul art. 82 și art. 83 din Legea nr. 131/2015, solicită:

1. A admite prezenta contestație depusă de către „IZVORUL DIN PIATRA” SRL pe marginea rezultatelor procedurii de achiziție publică nr. 21076859 ocds- b3wdp1-MD-1679987771390(din 25.04.2023), inițiată de către Consiliul raional Rezina;

2. A anula Decizia nr.06 din 28.04.2023 a grupului de lucru pentru achizițiile publice de atribuire a contractului de achiziții publice din cadrul procedurii de achiziție publică nr.21076859 ocds-b3wdp1-MD-1679987771390 (din 25.04.2023), inițiată de către Consiliul Raional Rezina;

3. A obliga autoritatea contractantă Consiliul raional Rezina a reevalua ofertele primite în cadrul procedurii de achiziție publică nr.21076859 ocds-b3wdp1- MD-1679987771390 (din 25.04.2023).”

Argumentele autorității contractante:

Consiliul raional Rezina, prin punctul său de vedere, expus în scrisoarea înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 01/763/23 din 10.05.2023, în susținerea deciziei sale, comunică următoarele:

„Consiliul raional Rezina, prin punctul său de vedere expus în scrisoarea cu nr. 05/924/23 din 02.05.2023 în susținerea deciziei sale, comunică următoarele:

Grupul de lucru din cadrul Consiliului raional Rezina a examinat contestația depusă de către SRL „Izvorul din piatră” pe marginea rezultatelor evaluării procedurii de achiziție publică nr. 21076859 MD-1679987771390 din 25.04.2023 *Lucrări de renovarea drumurilor publice locale din raionul Rezina (4 loturi) Lot nr. 1 Lucrări de renovarea unui tronson la drumul L211 R20 s. Cinișeuți – s. Buciușca (s.Buciușca).*

Cu referire la argumentele prezentate de către contestator SRL „Izvorul din piatră” declarăm că solicitarea de anulare/reevaluare a achiziției sus menționată este neîntemeiată din următoarele motive:

- Criteriul de evaluare a ofertelor a fost cel mai mic preț, și în același timp oferta trebuie să corespundă solicitărilor stabilite de Beneficiar, fapt îndeplinit de către SRL „Șahrevar”.

- La etapa de evaluare ofertele depuse, în legătură cu prezentarea ofertei semnificativ de scăzută după preț de către SRL „Șahrevar” grupul de lucru pentru achiziții publice al Consiliului raional Rezina a solicitat justificarea prețului respectiv, fapt în care a fost îndeplinit în termen și în mod corespunzător de către ofertant (scrisoarea de justificare se anexează).

- Afirmarea Contestatorului că agentul economic declarat câștigător nu are garanția ofertei, vrem să menționăm că SRL ”Șahrevar” a depus nota de plată nr. 20 din 24 aprilie 2023 cu suma de 20168-00 lei/MD emisă de către BC „Moldincombank” S.A Rezina, în conformitate cu pct. 126 (2) al Regulamentului privind achizițiile publice de lucrări, HG nr. 638/2020.

- Conform DUAE Capitolul V. Indicații generale pentru criteriile de calificare și selecție pct. 5 Îndeplinirea tuturor criteriilor de selecție impuse, 5 A 1 Operatorul economic este în măsură să furnizeze în Sistemul informațional automatizat „Registrul de stat al achizițiilor publice” sau prin mijloace electronice, sau dacă e cazul, pe suport de hârtie autorității contractante: formularele, certificatele, avizele și alte documente indicate de către autoritatea/entitatea contractantă în anunțul de participare și în documentația de atribuire? Termen 3 zile de la solicitare, la care autoritatea contractantă prin scrisoarea nr. 173 a solicitat Anexa 7, Certificatele de conformitate conform pct. 16 a invitației de participare, experiența similară detaliat.

- Cu referire la declarația solicitată la punctul 24 din invitația de participare conform Ordinului MF nr. 145 din 24.11.2020, se solicită la semnarea contractului.

După depunerea contestației s-a studiat repetat informația și decizia grupului de lucru nu a fost revizuită.

Considerăm contestația neîntemeiată și solicităm respingerea ei.”

Punctul de vedere al operatorului economic desemnat câștigător:

„Șahrevar” SRL prin punctul său de vedere, înregistrat la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 01/758/23 din 10.05.2023, în susținerea poziției sale relatează:

„Согласно полученного запроса №05/924/23 от 02.05.2023, SRL Sahrevar готово предоставить развернутое мнение, относительно предъявленных претензионный требований компании S.R.L. IZVORUL DIN PIATRĂ, развернуто по каждому пункту.

1. Касаемо декларации из пкт.24:

SRL “Sahrevar” руководствуясь положениями приказа Министерства Финансов №145/2020 не приложило данную декларацию к пакету документов, так как в данном приказе четко определено следующее: «..В течение 5 дней с даты сообщения результатов процедуры государственных закупок победившему оференту/ассоциированному оференту представить Декларацию

закупающему органу и Агентству государственных закупок..». Таким образом на момент подачи документов событие, именуемое «результаты процедуры закупки», еще не наступило, таким образом обязательство по предоставлению данной декларации также не появилось, так как SRL “Sahrevar” учитывая “тайность” проведения закупок, не могло знать о своей потенциальной победе.

2. Касается Инструкции по качеству из пкт.17:

Закупающий орган запросил предоставить инструкцию по качеству зарегистрированную в Agenția pentru Supraveghere Tehnică, SRL Sahrevar, руководствуясь положениями закона о государственных закупках, а именно ч.2 ст. 17, которая гласит: «Закупающий орган принимает во внимание право экономического оператора на защиту его интеллектуальной собственности и коммерческой тайны.» Таким образом, не предоставив в полном виде инструкцию по качеству SRL “Sahrevar” воспользовался своим законным правом на защиту интеллектуальной собственности и коммерческой тайне, в связи с наличием в данной инструкции, различных внутренних положений, персональных данных, а также других данных, публикация которых в открытом доступе может навредить деятельности организации. Несмотря на наличие конфиденциальных данных в данном документе SRL “Sahrevar” готово предоставить его в полном виде, для рассмотрения и изучения заказчиком, или агентством по разрешению споров. В целом отстраняясь от данной ситуации можно представить, что у покупающего органа, отсутствуют специалисты в области строительства, и для него основным критерием правомочности данного документа будет регистрация в Agenția pentru Supraveghere Tehnică, о чем свидетельствуют штампы на титульном листе, который и был приложен к пакету документов.

3. Касается гарантии в обеспечение оферты из пкт.16:

SRL “Sahrevar” участвуя в двух лотах данной закупки в обеспечение своих оферт, сделало перечисление на расчетный счет покупающего органа в размере 1% от суммы. В подтверждение нами было загружено платежное поручение (ID документа: 1275aa46-203e-4e37-b2ab-19d48ade8883) о перечислении суммы 20 168,00 лей. Действующее законодательство, а в данном случае Постановление Правительства №638/2020 согласно статье 126, позволяет экономическим агентам использовать следующие виды гарантий в обеспечение оферты:

- «1) письмо о банковской гарантии;*
- 2) перечисление на счет покупающего органа;*
- 3) залог;*
- 4) аккредитив «stand-by»;*
- 5) другие формы, не противоречащие закону.»*

Руководствуясь данным нормативно правовым актом, SRL “Sahrevar” при подаче оферты воспользовалось вторым пунктом.

4. Касаемо не предоставления Апеха nr.7 :

По данному вопросу, заказчик обратился к SRL "Sahrevar" письмом №160 от 26.04.2023г.(полученное 27.04.2023г.), а SRL "Sahrevar" выразил сожаление о допущенной механической ошибке, и в кратчайший срок (в тот же день) предоставил данный документ в ответ на запрос заказчика (письмо №08-23 от 27.04.2023).

5. Касаемо опыта согласно Апеха nr.12:

Рассмотрев положения закона о государственных закупках №131/2015, а также положения стандартной документации к данной закупке, а именно пкт.40 который позволяет предоставить данные об опыте работы двумя путями: первое – любой контракт на аналогичные работы в размере не менее 75% за предыдущие 5 лет, или второе – совокупная стоимость всех контрактов за прошлый год должна быть равна стоимости данной закупки, или же должна превышать ее. Рассмотрев набор работ необходимых для выполнения данной закупки SRL "Sahrevar" в данном случае выбрало второй путь соответствия данному критерию, в связи с тем что данные работы можно разбить на два этапа, это устройство слоя износа(под слоем износа понимаются все виды покрытий, дорожной одежды, непосредственно воспринимающий воздействие колес автомобильного транспорта и погодно-климатических факторов) автомобильной дороги L 211 R20 – s. Cinișeuti – s. Viciușca (s. Viciușca), и последующее устройство гидротехнического сооружения водоотводного лотка. Исходя из вышеизложенного, SRL "Sahrevar" предоставило 3 Апеха nr.12 которые соответствуют данной потребности, более того SRL "Sahrevar" имеет намного больший опыт в дорожных работах, но который к сожалению не возможно законным образом учесть к данной закупке, в связи с давностью сроков. Убедиться в ранее имеющемся опыте возможно путем просмотра открытых источников, а именно tender.gov.md, раздел CONTRACTE ATRIBUITE, в котором можно найти более 40 заключенных контрактов, в более ранние года, на суммы, превышающие стоимость всей закупки.

6. Касаемо сертификатов качества на материалы:

Одно из требований заказчика отраженное в объявление о проведении закупки, согласно пкт.16 было предоставление сертификатов качества на основные используемые материалы. SRL "Sahrevar" предоставило на закупку сертификат на используемые материалы (ID документа: 38d91cda-28ab-4dba-ba18-8fbeb0cbe2a0), таким образом требование о предоставлении сертификатов было исполнено, о чем свидетельствует, отсутствие запроса дополнительных сертификатов в момент запроса Апеха nr.7, и обоснования цены. Более того, анализируя предложение наших оппонентов, мы также увидели один сертификат на материалы. Что конкретно наши оппоненты посчитали странным, в данном документе приложив аналогичный документ

нашему, нам не понятно, но мы с полной уверенностью и открытостью готовы предоставить дополнительные сертификаты по первому требованию.

В связи с вышеизложенным просим Вас оставить заявление компании S.R.L. IZVORUL DIN PIATRĂ без рассмотрения.

В случае принятия решение о рассмотрении жалобы, дополнительно хотим, чтобы Вы обратили внимание на ряд важных профессиональных проступков, допущенных компанией S.R.L. IZVORUL DIN PIATRĂ в рамках данной закупки, которые могли повлечь за собой не объективную оценку их оферты, а именно:

1. Согласно объявлению о государственной закупке, загруженному на платформу 28.03.2023, закупающий орган - заказчик запрашивает предоставления сертификата о регистрации предприятия или решения о создании предприятия, но S.R.L. IZVORUL DIN PIATRĂ вероятнее по незнанию предоставляет документ, который не требуется заказчиком, а необходимый документ все же не предоставляется. В данном случае Izvorul din Piatra SRL предоставляет решение о внесении изменений (ID документа: 0be3ee3b-76cb-4391-84e7-462c8150e6d7).

2. Согласно объявлению о государственной закупке, загруженному на платформу 28.03.2023, закупающий орган - заказчик запрашивает предоставления Инструкции по качеству (Manualul Calitatii), зарегистрированного в Agenția pentru Supraveghere Tehnică. S.R.L. IZVORUL DIN PIATRĂ предоставляет Инструкцию по качеству, но без отметки о регистрации в Agenția pentru Supraveghere Tehnică. (ID документа: 5705aa3d-51fe-4083-bc29-f49d9b44b0e2).

3. S.R.L. IZVORUL DIN PIATRĂ, декларирует в предоставленном документе DUAЕ ряд положений, которые вызывают некоторую обеспокоенность, а именно:

Согласно положениям закона о малых и средних предприятиях №179/2016, в Республике Молдова существует следующая градация предприятий:

«..а) микропредприятия – предприятия с численностью работников не более 9 человек, годовым оборотом до 18 миллионов леев или совокупным объемом принадлежащих им активов до 18 миллионов леев;

б) малые предприятия – предприятия с численностью работников не более 49 человек, годовым оборотом до 50 миллионов леев или совокупным объемом принадлежащих им активов до 50 миллионов леев;

с) средние предприятия – предприятия с численностью работников не более 249 человек, годовым оборотом до 100 миллионов леев или совокупным объемом принадлежащих им активов до 100 миллионов леев..»

Рассмотрев детальнее предоставленный документ на данную закупку, можно обратить внимание на пкт.4С.8 в котором офертант указывает что среднегодовая численность его сотрудников составляет 42 человека, а в пункте

4В.2 oferant указывает годовую сумму дохода за 2021 год в размере 38 045 915 лей. Изучив данные показатели и руководствуясь вышеизложенным законом, можно признать тот факт, что данное предприятие относится к разряду малых предприятий, но изучив пкт. 2А.12 – мы можем заметить, что oferant декларирует что их организация относится к средним предприятиям, хотя исходя из показателей таким не является. (ID документа: 1b56776c-97f8-46c2-a344-3737ec0431f6)

4. Также заказчик потребовал предоставить график выполнения работ согласно установленной формы, а именно Апеха nr. 10. Текущее законодательство предусматривает заполнение приложений полностью, но в случае с рядом заказчиков, требуется разбивка по видам работ, но не в данном случае. Oferant без дополнительных требований, производит разбивку по видам работ в своем графике, в котором указывает работы по доставке материалов, земляные работы, а также работы по устройству щебеночного основания. Oferant не указывает в своем графике выполнение работ по заливке бетонного основания, по устройству водоотводного лотка, а также другие мелкие технологические детали, отсутствие данных деталей в их расширенном графике ставит под вопрос корректность исполнения необходимого перечня работ. (ID документа: 1f8dbef7-a98b-4a1b-bf4d-f283feeee803)

5. Одним из требований заказчика было предоставление банковской гарантии в обеспечение оферты, в размере 1%. Oferant S.R.L. IZVORUL DIN PIATRĂ, предоставил гарантию эмитированную ВС "COMERTBANK" S.A. В целом гарантия соответствует всем стандартным требованиям, за исключением одного «но», oferant при заполнении заявления на выдачу гарантии ошибся, и запросил гарантию для другого заказчика (Primaria Rezia) на данные работы. Соответственно можно представить, что на момент проведения закупки, гарантия oferantom не была предоставлена. (ID документа: a76b68cf-3c2b-40df-a5e3-751d7b139659).

В завершении данного отзыва можно отметить тот факт, что Законом РМ о государственных закупках №131/2015, а именно из положения статьи 7 следует:

«Отношения в сфере государственных закупок регулируются на основе следующих принципов:

- a) эффективное использование государственных средств и сведение к минимуму рисковкупающих органов
- b) транспарентность государственных закупок;»

Кроме того, заказчик для эффективного использования государственных средств, вправе запрашивать дополнительные документы и разъяснения, в соответствии с пунктом 3 статья 69 этого же закона гласит:

«На этапе рассмотрения, оценки и сопоставления ofert закупующий орган вправе запрашивать от офферента лишь письменные пояснения по его офферте, если представленные информация и документы неполны, или, при необходимости, подтверждающие документы, относящиеся к ЕЕДЗ.»

Таким образом, исходя из различной практики в сфере государственных закупок, можно отметить главную цель это эффективное использование денежных средств, SRL “Sahrevar” предлагая свою кандидатуру позволяет заказчику сэкономить дополнительно 168 474,69 лей(сумма разницы между оффертой SRL “Sahrevar” и S.R.L. IZVORUL DIN PIATRĂ), таким образом некоторые формальные признаки нарушений если и усматриваются в поданной документации, то данные формальные признаки не влекут за собой последствия, из-за которых может быть нанесен ущерб, или не получена выгода заказчиком Consiliul Raional Rezina.”

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 „Izvorul din Piatră” SRL își exprimă dezacordul în raport cu decizia autorității contractante privind atribuirea contractului operatorului economic „Șahrevar” SRL, care în viziunea sa, nu ar corespunde cu cerințele din documentația de atribuire după cum urmează: *„Acest operator economic a participat la licitație fără să prezinte Anexa 7, fără să prezinte Certificatul de conformitate avizat și valabil conform cerinței punctului 16 impus de Autoritatea Contractantă, fără să prezinte Garanția ofertei (lipsește scrisoarea de la bancă), fără să demonstreze în anexa 12 experiența similară pentru drum din beton, fără să completeze corespunzător punctul 17, or aici Manualul calității este prezentat doar prima pagină și fără să îndeplinească punctul 24 neprezentând Declarația solicitată, or aceasta lipsește.”*

Procedând la examinarea în fond a contestației, Agenția atestă că Consiliul raional Rezina a publicat în Buletinul achizițiilor publice pe portalul guvernamental de acces online www.mtender.gov.md, la data de 28.03.2023, anunțul de participare la procedura de achiziție publică nr. MD-1679987771390 din 25.04.2023, privind achiziția „Lucrări de renovarea drumurilor publice locale din raionul Rezina (4 loturi)”, publicând concomitent și documentația de atribuire.

Cu privire la pretenția contestatorului față de forma și condițiile garanției pentru oferta depusă de către „Șahrevar” SRL și anume că *„lipsește scrisoarea de la bancă”*, Agenția va lua în considerare 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. (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. Art. 1 din legea menționată prevede că, oferta reprezintă act juridic prin care operatorul economic își manifestă voința de a se angaja din punct de vedere juridic într-un contract de achiziții publice, iar conform prevederilor art. 65 alin. 4) din aceeași lege, prezentarea ofertei presupune depunerea într-un set comun a propunerii tehnice, a propunerii financiare, a DUAЕ și, după caz, a garanției pentru ofertă.

Totodată, conform pct. 56 din Documentația standard pentru realizarea achizițiilor publice de lucrări, aprobată prin Ordinul nr. 69/2021, la caz documentația de atribuire, ofertantul depune garanția pentru ofertă conform Regulamentului privind achizițiile publice de lucrări, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 638/2020, iar conform prevederilor pct. 125 sub-pct. 1 din același Regulament, autoritatea contractantă stabilește în documentația de atribuire cerințele față de emitent, forma și alte condiții de bază ale garanției pentru ofertă, totodată, potrivit pct. 126 din același act normativ, 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.

Subsecvent, pct. 52 din Documentația standard pentru realizarea achizițiilor de lucrări, aprobată prin Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 69 din 07.05.2021, publicată de către autoritatea contractantă, stabilește că oferta cuprinde următoarele formulare:

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

În acest sens, analizând materialele dosarului achiziției în cauză, Agenția atestă că autoritatea contractantă la pct. 17 sub-pct. 6 din anunțul de participare, publicat pentru procedura de achiziție publică din litigiu, a solicitat „*Garanția pentru ofertă 1% din suma fără TVA – formularul garanției bancare completată în conformitate cu Anexa nr. 9 Scrisoare de garanție bancară*”, indicând modul de demonstrare a îndeplinirii cerinței „*Original. Confirmat prin aplicarea semnăturii electronice*”.

Examinând documentele aferente ofertei operatorului economic „Șahrevar” SRL, depuse prin intermediul SIA „RSAP”, Agenția constată că acesta, a prezentat garanția pentru ofertă, sub formă de transfer la contul autorității contractante, la caz, copia ordinului de plată nr. 19 din 24.04.2023 emis de către BC „Moldindconbank” SA, fapt ce nu corespunde formei solicitate potrivit pct. 17 sub-pct. 6 din anunțul de participare,

și contrar prevederilor art. 44 alin. (1) din Legea nr. 131/2015, potrivit căroră ofertantul are obligația de a elabora oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire.

În acest sens, se reține că art. 69 alin. (6) lit. b) din Legea nr. 131/2015, prevede expres că autoritatea contractantă nu acceptă oferta în cazul în care aceasta nu corespunde cerințelor expuse în documentația de atribuire.

Astfel, din normele învederate rezultă clar că autoritatea contractantă este obligată să evalueze oferta în strictă conformitate cu cerințele expuse în documentația de atribuire și nu pot fi admise abateri în acest sens. În acest context, Agenția reține că, documentația de atribuire, așa cum aceasta este întocmită de autoritatea contractantă, este obligatorie, atât pentru operatorii economici participanți la procedură, care au obligația de a-și elabora ofertele în conformitate cu prevederile acesteia, cât și pentru autoritatea contractantă, aceasta fiind ținută ca în desfășurarea procedurii de achiziție publică să respecte prevederile propriei documentații de atribuire, care stabilește regulile ce trebuie respectate de ambele părți în derularea procesului competitiv, iar prin depunerea ofertelor, operatorii economici și-au însușit conținutul întregii documentații de atribuire, deci implicit și cerințele expres detaliate în aceasta.

Totodată, Agenția reține faptul că autoritatea contractantă a solicitat constituirea garanției pentru ofertă conform „Anexei nr. 9 prin Scrisoare de garanție bancară”, fapt necontestat cu succes până la termenul-limită de depunere a ofertelor de către potențialii ofertanți, respectiv, ultimii, inclusiv ofertantul desemnat câștigător, tacit au acceptat întregul conținut al documentației de atribuire. În aceste condiții, decizia autorității contractante de a accepta oferta operatorului economic „Șahrevar” SRL care a prezentat garanția pentru ofertă în altă formă decât cea impusă prin documentația de atribuire, contravine legislației din domeniul achizițiilor publice.

În acest sens, Agenția nu va reține argumentele aduse de către „Șahrevar” SRL, atât în punctul de vedere remis în adresa Agenției pe marginea acestui aspect, cât și în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației, precum că: *„Действующее законодательство, а в данном случае Постановление Правительства №638/2020 согласно статье 126, позволяет экономическим агентам использовать следующие виды гарантий в обеспечение оферты: «1) письмо о банковской гарантии; 2) перечисление на счет закупяющего органа; 3) залог; 4) аккредитив «stand-by»; 5) другие формы, не противоречащие закону.» Руководствуясь данным нормативно правовым актом, SRL “Sahrevar” при подаче оферты воспользовалось вторым пунктом.*”, în condițiile în care, în anunțul de participare, autoritatea contractantă a solicitat expres „Garanția pentru ofertă” sub formă de „Scrisoare de garanție bancară”, aceasta fiind o cerință imperativă impusă prin documentația de atribuire.

La caz, potrivit informației indicate în SIA „RSAP” (MTender), la secțiunea „Clarificare și modificări” se constată că la întrebarea *„Buna ziua, va rugam sa publicați rechizitele bancare in vederea perfectării garanției prin transfer la contul*

autoritarii contractante”, autoritatea contractantă a publicat rechizitele bancare, însă, prin răspunsul publicat la etapa de clarificări, nu a indicat că potrivit pct. 17 sub-pct. 6 din anunțul de participare, solicitarea expresă a grupului de lucru cu privire la forma garanției pentru ofertă este „*Scrisoare de garanție bancară*”, iar modul de demonstrare a îndeplinirii cerinței „*Original. Confirmat prin aplicarea semnăturii electronice*”. Astfel, pe de o parte, întrebarea adresată de către potențialii ofertanți la etapa de pregătire a ofertelor, nu reprezintă în sine o clarificare în sensul elucidării sau modificării formei sau modului de îndeplinire a cerinței privind prezentarea garanției bancare, iar pe de altă parte, autoritatea contractantă nu a intervenit/publicat modificări, în acest sens, în anunțul de participare, astfel încât toți potențialii participanți să fie pe poziții egale.

Prin urmare, se atestă că operatorul economic desemnat câștigător nu a făcut uz de prevederile art. 35 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, conform cărora orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări privind documentația de atribuire, la caz, **privind modul de prezentare a garanției pentru ofertă și posibilitatea de prezentare și acceptare a garanției prin transfer la cont bancar**, clarificări ce ar fi disponibile tuturor ofertanților interesați, iar autoritatea contractantă să publice răspunsul în acest sens, astfel încât toți potențialii ofertanți să fie în condiții egale. Totodată, relevante sunt și prevederile art. 68 alin. (3) din aceeași lege, care prevăd că operatorul economic, înainte de a prezenta oferta, poate cere autorității contractante să confirme admisibilitatea emitentului garanției pentru ofertă sau a părții care o confirmă.

Astfel, având în vedere faptul că operatorul economic „Șahrevar” SRL, nu a prezentat garanția pentru ofertă în forma stabilită de către autoritatea contractantă, Agenția va admite pretențiile contestatorului la acest aspect, or acceptarea ofertei unui operator economic care nu a manifestat o diligență necesară, fie de a contesta cu succes eventualele cerințe nesatisfăcătoare ale documentației de atribuire, fie în a se conforma cerințelor documentației de atribuire și, respectiv a depune o garanție pentru ofertă conformă, ar fi contrară principiilor de tratament egal, imparțialitate, nediscriminare în privința tuturor ofertanților și operatorilor economici consfințite la art. 7 lit. h) din Legea nr. 131/2015, care depun minimul de diligență necesară întru prezentarea corespunzătoare a ofertelor.

În acest context, Agenția reține că, pe lângă întrunirea criteriului de atribuire aplicat pentru adjudecarea contractului, la caz, prețul cel mai mic, atât ofertanții cât și ofertele acestora, urmează să corespundă tuturor criteriilor, termenilor, condițiilor și specificațiilor din documentele de atribuire ale autorității contractante, or chiar dacă operatorul economic propune o ofertă ce corespunde criteriului de atribuire stabilit, dar care nu corespunde altor cerințe stabilite de către autoritatea contractantă în documentația de atribuire, acceptarea acesteia ar fi contrară principiilor de reglementare a achizițiilor publice menționate supra.

Suplimentar, în scopul respectării principiului celerității, reglementat de

prevederile art. 84 alin. (3) din Legea nr. 131/2015, Agenția nu va mai analiza celelalte pretenții formulate de către contestator în raport cu oferta desemnată câștigătoare, orice rezultat al respectivei analize fiind lipsit de eficiență. Or, reieșind din faptul că cerințele stipulate în documentația de atribuire sunt obligatorii și cumulative, iar acțiunea grupului de lucru de acceptare a ofertei „Șahrevar” SRL, în condițiile în care, forma garanției pentru oferta prezentată de către ultimul nu corespunde formei solicitate potrivit pct. 17 sub-pct. 6 din anunțul de participare, a fost apreciată de Agenție ca fiind neîntemeiată, o eventuală admitere sau respingere a următoarelor pretenții nu ar fi de natură să schimbe soluția pronunțată, cert fiind caracterul neconform al ofertei operatorului economic desemnat câștigător.

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. 02/318/23 din 02.05.2023, depusă de către „Izvorul din Piatră” SRL, pe marginea rezultatului procedurii de achiziție publică nr. MD-1679987771390 din 25.04.2023, privind achiziția „Lucrări de renovarea drumurilor publice locale din raionul Rezina (4 loturi)”, inițiată de către Consiliul raional Rezina;

2. Se anulează Decizia nr. 06/ocds-b3wdpMD-1679987771390 din 28.04.2023, aprobată în rezultatul desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1679987771390 din 25.04.2023, în partea ce ține de evaluarea ofertei „Șahrevar” SRL, inclusiv actele subsecvente acesteia;

3. Se obligă Consiliul raional Rezina, ca măsură de remediere, în termen de până la 15 zile din data primirii prezentei decizii, să reevalueze oferta operatorului economic „Șahrevar” SRL, depusă în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1679987771390 din 25.04.2023, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a prezentei decizii;

4. Se obligă Consiliul raional Rezina, 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, cu anexarea actelor 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

Steluța VINTILĂ

Membru

Eugenia ENI

Membru

Aliona OBOROCEANU