



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-396-22 Data: 11.07.2022

privind soluționarea contestației formulate de către „Demavend” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/419/22 la data de 13.06.2022, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1651849615510

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/419/22 din 13.06.2022, depusă de către „Demavend” SRL, adresa: UTAG, s. Congaz, str. Gorkii 48/A, număr de identificare (IDNO): 1003611011448, tel.: 069306782, e-mail: demavend.com@gmail.com, pe marginea rezultatelor desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1651849615510 privind achiziția „Lucrări de reparație capitală a sistemelor de apeduct central la 2 subunități din cadrul Regimentului de rachete antiaeriene (Dănceni și Durlăști)”, inițiată de către Agenția Asigurare Resurse și Administrare Patrimoniu a Ministerului Apărării, adresa: mun. Chișinău, șos. Hîncești 84, număr de identificare (IDNO): 1006601001229, tel.: 078681682, e-mail: mihail.turanin@army.md.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 04.07.2022, ora 10:00, ședință deschisă la care au participat reprezentanții contestatorului, autorității contractante și ai operatorului economic desemnat câștigător.

Pretențiile contestatorului:

În calitate de persoană interesată, în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1651849615510, „Demavend” SRL formulează următoarele pretenții:

„Vrem să subliniem ca decizia grupului de lucru pentru achiziții al Autorității contractante privind atribuirea companiei Vipart Plus SRL este gresita, datorită faptului că în punctul 10 anunțului de participare privind achiziționarea Lucrări de reparație capitală a sistemelor de apeduct central la 2 subunități din cadrul Regimentului de rachete antiaeriene (Dănceni și Durlăști), a fost indicat ca „In cazul in care contractul este impartit pe loturi, un operator economic poate depune oferta” - PENTRU UN SINGUR LOT.

Suplimentar pe site-ul <https://achizitii.md/> in clarificari la intrebarea din 11 mai 2022, 10:43: „Buna ziua. Rugăm să concretizați, obiectul dat este împărțit în două loturi, deci operatorul economic poate participa doar la un singur lot? și garanția bancară pentru ofertă urmează a fi prezentată pentru fiecare lot împarte?”

Autoritatea contractanta Agenția Asigurare Resurse Și Administrare Patrimoniu A Ministerului Apărării oferă următorul răspuns: „Răspuns (11 mai 2022, 14:07):

„Bună ziua! Procedura este împărțită în două loturi. Conform prevederilor pct.10, din Anunțul de participare, „Un operator economic poate depune oferta pentru un singur Lot”. Valoarea Garanției pentru ofertă, trebuie să fie în cuantum de 2% din valoarea ofertei fără TVA.”

Compania Vipart Plus SRL a depus oferte pentru ambele loturi.

Operatorul Economic se va expune în mod obligatoriu asupra circumstanțelor de fapt și de drept prin care s-a încălcat un drept recunoscut de Lege

Ca urmare a celor menționate solicităm:

Anularea deciziei grupului de lucru pentru achiziții al Autorității contractante și obligarea acesteia de a reevalua obiectiv ofertele depuse, în conformitate cu prevederile art. 57 alin.4, art.69 alin.6 (a) al Legii Nr.131/2015.”

Argumentele autorității contractante:

Agenția Asigurare Resurse și Administrare Patrimoniu a Ministerului Apărării, prin punctul său de vedere, expus în scrisoarea nr. 70/879 din 16.06.2022, în susținerea deciziei sale, comunică următoarele:

„Agenția asigurare resurse și administrare patrimoniu a Ministerului Apărării, a examinat contestația depusă de participantul S.R.L. „Demavend”, în cadrul procedurii de achiziție publică nr. ocds-b3wdp1-MD-1651849615510 din 27.05.2021, privind achiziționarea lucrărilor de „Lucrări de reparație capitală a sistemelor de apeduct central la 2 subunități din cadrul Regimentului de rachete antiaeriene (Dănceni și Durlști)”, și în conformitate cu prevederilor art.84 alin.(9) din Legea nr.131 din 03.07.2015 „Privind achizițiile publice”, prezintă punctul de vedere pe marginea contestației prenotate.

Astfel, conform alegațiilor contestatorului, precum că Autoritatea contractantă nu a ținut cont de prevederile pct.10 (În cazul în care contractul este împărțit pe loturi, un operator economic poate depune oferta, PENTRU UN SINGUR LOT) din Anunțul de participare și nu a descalificat participantul clasat pe locul 1 din Lotul nr.1, S.R.L. „Vipart Plus” pe motiv că a depus ofertă pentru ambele Loturi, dar a fost desemnat câștigător pentru Lotul nr.1, comunicăm că contestatorul a interpretat eronat prevederile acestui punct. Autoritatea contractantă prin prisma acestei prevederi, s-a condus de prevederile art.7 lit. (c și i) din Legea nr.131 „Privind Achizițiile publice”, care stipulează că „Reglementarea relațiilor privind achizițiile publice se efectuează în baza următoarelor principii: c) asigurarea concurenței și combaterea practicilor anticoncurențiale în domeniul achizițiilor publice; și i) proporționalitate”, pentru a nu admite ca lucrările supuse achiziției, să fie executate de același operator economic.

Totodată, este de menționat că punctul 24 din același Anunț de participare, prevede că Criteriul de evaluare aplicat pentru atribuirea contractului este Oferta cu cel mai scăzut preț.

Mai mult decât atât, este de menționat că în cazul în care același operator economic depună ofertă (pentru ambele loturi precum cazul din speță S.R.L. „Vipart Plus”), iar ofertele acestuia ar fi fost clasate pe primul loc pentru ambele loturi, decizia Autorității contractante privind atribuirea Loturilor, ar fi fost pentru un singur Lot, reieșind din avantajul din punct de vedere economic pentru Autoritatea contractantă, ținându-se cont de prevederile art.7, lit. a), din Legea nr.131/2015 privind Achizițiile publice, care stipulează că „Reglementarea relațiilor privind achizițiile publice se efectuează în baza utilizării eficiente a banilor publici și minimizarea riscurilor autorităților contractante”.

Astfel, odată ce pentru Lotul nr.1, valoarea ofertei prezentate de S.R.L. „Vipart Plus”, a fost cel mai scăzut și nu au fost obiecții la Documentele prezentate, Autoritatea contractantă nu a avut nici un temei legal pentru a respinge oferta acestuia, în contextul în care Autoritatea contractantă este gestionarul banului public și după cum a fost menționat mai sus, potrivit prevederilor art.7, lit. a), din Legea prenotată, este responsabilă pentru utilizarea eficientă a banului public.

În context, este de menționat că Autoritatea contractantă nu avut intenția de a limita participarea operatorilor economici la concurs.

Ceea ce ține de întrebarea din 11 mai curent plasată în SIA RSAP, Autoritatea contractantă a dat răspunsul în concordanță cu cerințele expuse în Anunțul de participare la concurs. Odată ce răspunsul oferit, nu era suficient de clar pentru operatorul economic, acesta urma să plaseze precizare suplimentară la aceeași întrebare, sau să facă un apel în adresa persoanei responsabile de procedură, al cărui număr de telefon este atașat pe platforma de achiziție. Autoritatea contractantă este receptivă la întrebările operatorilor economici și niciodată nu a neglijat participanții, încercând să fie echidistantă, iar răspunsurile să fie formulate pe înțelesul tuturor.

Autoritatea contractantă în procesul de evaluare a manifestat de o abordare obiectivă la examinarea ofertelor.

În acest context, solicităm respingerea contestației înaintate de către S.R.L. „Demavend”, ca fiind neîntemeiată..”

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 vătămât 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, conform alin. (2) din articolul nominalizat supra, în sensul prevederilor alin. (1), prin act al autorității contractante se înțelege orice act administrativ, orice altă acțiune sau inacțiune care produce sau poate produce efecte juridice în legătură cu procedura de achiziție publică.

Analizând pretențiile formulate de către contestator, se atestă că „Demavend” SRL contestă decizia autorității contractante de a desemna în calitate de câștigător operatorul economic „Vipart Plus” SRL care nu ar fi respectat condițiile anunțului de participare depunând oferta pentru ambele loturi ale procedurii.

Procedând la examinarea în fond a contestației, Agenția reține că Agenția Asigurare Resurse și Administrare Patrimoniu a Ministerului Apărării a publicat în Buletinul achizițiilor publice pe portalul guvernamental de acces online: www.mtender.gov.md, la data de 06.05.2022, un anunț de participare la procedura de achiziție publică nr. MD-1651849615510 privind achiziția „Lucrări de reparație capitală a sistemelor de apeduct central la 2 subunități din cadrul Regimentului de rachete antiaeriene (Dănceni și Durlești)”.

Astfel, la soluționarea contestației, Agenția va lua în considerare prevederile art. 44 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 care prevede că, ofertantul are obligația de a elabora oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire, iar potrivit art. 69 alin. (2) din aceeași lege, la determinarea ofertei câștigătoare, autoritatea contractantă aplică criteriul de atribuire și factorii de evaluare prevăzuți în documentația de atribuire.

Prin urmare, din aceste prevederi rezultă că autoritatea contractantă este obligată să evalueze oferta în strictă conformitate cu cerințele expuse în documentația de atribuire și nu pot exista 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, relevante sunt și prevederile art. 39 din Legea nr. 131/2015 potrivit căruia:

(1) Autoritatea contractantă are dreptul de a recurge la atribuirea pe loturi a contractelor de achiziții publice și a acordurilor-cadru și, în acest caz, de a stabili dimensiunea și obiectul loturilor, cu condiția includerii acestor informații în documentația de atribuire.

(4) În cazul prevăzut la alin. (1), autoritatea contractantă precizează în anunțul de participare dacă ofertele pot fi depuse pentru unul, pentru mai multe sau pentru toate loturile.

(5) Autoritatea contractantă are dreptul, chiar și în cazul în care acceptă depunerea ofertelor pentru mai multe sau pentru toate loturile, să limiteze numărul de loturi care pot fi atribuite aceluiași ofertant.

(6) În situația prevăzută la alin. (5), autoritatea contractantă precizează în anunțul de participare numărul maxim de loturi care pot fi atribuite unui ofertant.

(7) Autoritatea contractantă are obligația de a indica în documentația de atribuire criteriile și regulile obiective și nediscriminatorii care se vor aplica pentru stabilirea loturilor ce vor fi atribuite aceluiași ofertant, în cazul în care, în urma aplicării criteriului de atribuire și a factorilor de evaluare, ar rezulta atribuirea către un ofertant a unui număr de loturi mai mare decât numărul maxim admis.

La caz, urmează a fi reținut faptul că procedura nr. MD-1651849615510 privind achiziția „Lucrări de reparație capitală a sistemelor de apeduct central la 2 subunități din cadrul Regimentului de rachete antiaeriene (Dănceni și Durlești)” a fost împărțită în 2 loturi după cum urmează:

Titlu Lucrări de reparație capitală a sistemelor de apeduct central din cadrul Regimentului de rachete antiaeriene (localitate Dănceni)	Numărul lotului 9331b291-2389-451e-96a1-cd6a7a84b1e4	Status Active
Titlu Lucrări de reparație capitală a sistemelor de apeduct central din cadrul Regimentului de rachete antiaeriene (localitatea Durlești)	Numărul lotului eb513b38-e763-4a81-b2b1-057e697e16e0	Status Active

Totodată, conform anunțului de participare la pct. 10 autoritatea contractantă a indicat expres că:

10. În cazul în care contractul este împărțit pe loturi, un operator economic poate depune oferta (se va selecta): PENTRU UN SINGUR LOT:

Prin urmare, Agenția constată faptul că autoritatea contractantă, pe de o parte, a împărțit contractul pe loturi, iar pe de altă parte, a indicat expres faptul că operatorii economici pot depune oferta doar pentru un singur lot.

În context, Agenția va admite pretenția contestatorului dat fiind faptul că ofertantul declarat câștigător, contrar cerințelor din anunțul de atribuire, a depus oferta pentru ambele loturi, iar autoritatea contractantă a evaluat discreționar oferta „Vipart Plus” SRL selectând în mod arbitrar oferta depusă pentru lotul nr. 1 și ignorând oferta acestuia depusă pentru lotul nr. 2, iar acest fapt vine în contradicție cu prevederile art. 16 din Codul administrativ care prevede la alin. (1) că dreptul discreționar al autorității publice reprezintă posibilitatea acesteia de a opta între mai multe soluții posibile corespunzătoare scopului legii atunci când aplică o dispoziție legală și prevederilor alin. (2) de la același articol conform căruia exercitarea dreptului discreționar nu permite desfășurarea unei activități administrative arbitrare.

În același context, urmează a fi concluzionat că ofertantul declarat câștigător prin depunerea ofertei la ambele loturi și, respectiv, acceptarea ofertelor depuse pentru ambele loturi beneficiază de un avantaj evident și neîntemeiat, în măsura în care acesta a dispus de șansa reală a de a-i fi atribuit contractul pentru cel puțin un lot din 2 existente, ceea ce la caz s-a și întâmplat, oferind prețul cel mai mic pentru primul lot.

Tot aici, relevante sunt argumentele contestatorului prin care susține că dacă cunoștea de intenția autorității contractante de a accepta oferte depuse pentru ambele loturi, acesta depunea corespunzător și o ofertă pentru lotul nr. 2, însă, conformându-se pct. 10 din anunțul de participare contestatorul nu a depus oferta pentru lotul nr. 2.

Astfel, operatorii economici în cauză nu au dispus de șanse egale de atribuire a contractului pentru un lot, în condițiile în care contestatorul a respectat condițiile documentației de atribuire și a depus oferta pentru unul, iar „Vipart Plus” SRL, ignorându-le, pe ambele loturi, evident având șanse mai mari.

În cele din urmă, Agenția concluzionează că documentația de atribuire potrivit art. 1 din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice reprezintă un document care cuprinde cerințele, criteriile, regulile și alte informații necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și explicită cu privire la cerințele sau elementele achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire, inclusiv specificațiile tehnice ori documentul descriptiv, condițiile contractuale propuse, formatele de prezentare a documentelor de către ofertanți/candidați, informațiile privind obligațiile generale aplicabile.

Astfel, la participarea în cadrul procedurilor de achiziții publice ofertanții mizează pe un comportament predictibil al autorității contractante care stabilind niște reguli în documentația de atribuire se prezumă că acestea urmează a fi respectate pe parcursul întregii proceduri de achiziție, iar la caz, Agenția Asigurare Resurse și Administrare Patrimoniu a Ministerului Apărării a deraiat de la propriile reguli stabilite în documentația de atribuire, acest fapt fiind în contradicție cu principiile de tratament egal, imparțialitate, nediscriminare în privința tuturor ofertanților și operatorilor economici, statuate la art. 7 lit h) din legea nominalizată mai sus.

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 02/419/22 din 13.06.2022, depusă de către „Demavend” SRL, pe marginea rezultatului desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1651849615510 privind achiziția „Lucrări de reparație capitală a sistemelor de apeduct central la 2 subunități din cadrul Regimentului de rachete antiaeriene (Dănceni și Durlești)”, inițiată de Agenția Asigurare Resurse și Administrare Patrimoniu a Ministerului Apărării;

2. Se anulează decizia de atribuire a contractului în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1651849615510, în partea ce ține de lotul nr. 1, inclusiv actele subsecvente acesteia;

3. Se obligă Agenția Asigurare Resurse și Administrare Patrimoniu a Ministerului Apărării, ca măsură de remediere, în termen de până la 10 zile de la primirea prezentei decizii, să reevalueze oferta oferta „Vipart Plus” SRL, prezentată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1651849615510, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a prezentei decizii;

4. Se obligă Inspectoratul Agenția Asigurare Resurse și Administrare Patrimoniu a Ministerului Apărării, în termen de până la 3 zile din data aplicării măsurilor de remediere impuse prin prezenta decizie, să raporteze Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor cu privire la realizarea acestora, prezentând documentele 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

Gheorghe GHIDORA

Membru

Angela NANI

Membru

Aliona OBOROCEANU