



MD-2001, mun. Chișinău, bd. Ștefan cel Mare și Sfint 124, et.4,
tel: 022 820652, fax: 022 820651, e-mail: contestatii@ansc.md

Nr. 05/728/19 din 19.04.19

La nr. _____ din _____

**Direcția principală sănătății și protecției
sociale UTA Găgăuzia**
mun. Comrat, str. Третьякова 42

Dita EstFarm SRL
mun. Chișinău str. Burebista 23

Prin prezenta, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor remite copia deciziei nr. 03D-205-19 din 19.04.19 privind examinarea contestației depuse de către SRL "Dita EstFarm" pe marginea procedurii de achiziție nr. MD-1551260896756 din 19.03.2019, inițiată de către Direcția principală sănătății și protecției sociale UTA Găgăuzia privind achiziționarea alimentelor pentru copii – amestec de lapte uscat pentru anul 2019.

Anexă: 10 file.

Director general
Anatolie ZAGORODNÎI



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. 030-205-19 Data: 19.04.19

privind soluționarea contestației formulate de către „Dita EstFarm” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/197/19 la data de 29.03.2019, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1551260896756 din 19.03.2019

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/197/19 din 29.03.2019, depusă de către „Dita EstFarm” SRL, cu sediul în mun. Chișinău str. Burebista 23, număr de identificare (IDNO): 1002600046359, tel.: 022405379, e-mail: reghina.tudosan@dita.md, pe marginea rezultatelor desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1551260896756 din 19.03.2019, privind achiziționarea alimentelor pentru copii – amestec de lapte uscat pentru anul 2019, inițiată de către Direcția principală sănătății și protecției sociale UTA Găgăuzia, cu sediul în UTA Găgăuzia, mun. Comrat, str. Третьякова 42, număr de identificare (IDNO): 1007601000322, tel.: 076723986, e-mail: dsgagauzia@mail.ru.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 09.04.2019, ora 13:30, ședință deschisă la care au participat reprezentanții contestatorului, ai autorității contractante și ai operatorului economic desemnat câștigător.

Pretențiile contestatorului:

În calitatea sa de persoană interesată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1551260896756 din 19.03.2019, „Dita EstFarm” SRL menționează că au fost solicitate produse pentru nutriția copiilor de la 0 până la 12 luni cu corespunderea tuturor cerințelor și parametrilor tehnici indicați în documentația de atribuire.

Contestatorul informează că potrivit deciziei grupului de lucru din 26.03.2019, oferta sa nu a fost acceptată în pofida îndeplinirii tuturor cerințelor, în același timp acesta aduce mai multe critici privind oferta operatorului economic câștigător:

- poziția nr. 1: Mâncare pentru copii – amestec de lapte uscat, destinat pentru nutriția copiilor de la naștere până la 6 luni.

Operatorul economic contestator afirmă că ofertantul câștigător Sales House „Hendrix Bail” SRL a oferit pentru poziția dată, produsul Nestogen 1, de 350 g, care nu corespunde specificației tehnice după conținutul lipidelor în suta de grame de amestec uscat. Astfel, acesta aduce următoarele argumente comparative:

Specificația tehnică deplină solicitată de autoritatea contractantă	Sales House „Hendrix Bail” SRL	„Dita Estfarm” S.R.L.
	Nestogen 1, 350 g	Similac Classic 1, 300 gr
Lipide: nu mai puțin de 25,2 gr în 100 g de amestec uscat	24,8 gr/100 g amestec uscat	26,3 g/100 g amestec uscat

- poziția nr. 2: Mâncare pentru copii – amestec de lapte uscat, destinat pentru nutriția copiilor de la 6 până la 12 luni.

La această poziție, contestatorul susține că operatorul economic câștigător a oferit produsul Nestogen 2, de 350 g, care nu corespunde specificației tehnice după mai multe criterii: valoarea energetică, conținutul proteinelor și lipidelor în suta de grame de amestec uscat. Întru susținerea celor afirmate, acesta prezintă tabelul cu informația comparativă a ofertelor:

Specificația tehnică deplină solicitată de autoritatea contractantă	Sales House „Hendrix Bail” SRL	„Dita Estfarm” SRL
	Nestogen 2, 350 g	Similac Classic, 300 g
Valoarea energetică: nu mai puțin de 505-515 kcal în 100g de amestec uscat	483,9 kcal/100 g de amestec uscat	511 kcal/100 g de amestec uscat
Proteine: 11,0 g/100g de amestec uscat și mai mult	10,2 g/100 g de amestec uscat	11,8 g/100 g de amestec uscat
Lipide: nu mai puțin de 26,0 g în 100g	21,5 g/100 g de amestec uscat	27,0 g/100 g de amestec uscat

- poziția nr. 3: Mâncare pentru copii – amestec de lapte uscat hipoalergenic adaptat, de pregătire momentană, destinat pentru nutriția copiilor de la 0 până la 12 luni.

La această poziție, „Dita EstFarm” SRL susține că operatorul economic câștigător a oferit produsul NAN Confort Triplu 400 g, care conține oleina de palmier, derivat al uleiului de palmier. Contestatorul afirmă că componentul dat formează cu ioni de calciu compuși complecși insolubili, care se elimină din organism cu masele fecale, făcându-le mai groase și cu o frecvență de eliminare mai mică. Aceasta duce la micșorarea absorbției de calciu a acizilor grași și mineralizarea insuficientă a oaselor scheletului în formare.

În același timp, contestatorul afirmă că produsul NAN Confort triplu 400 g, propus de ofertantul câștigător conține o cantitate mare de lactoză (42,6 g/100 g de amestec uscat), având în vedere că poziția dată este solicitată pentru nutriția copiilor hiperalergenici de la 0 până la 12 luni. În continuare contestatorul aduce un șir de argumente ce vin să susțină ideea acestuia în sensul că cantitatea mare de lactoză în produsul respectiv ar dăuna copiilor nou-născuți „hiperalergenici”, prezentând și asupra acestui aspect o tabelă comparativă:

Specificația tehnică deplină solicitată de autoritatea contractantă	Sales House „Hendrix Bail” SRL	„Dita Estfarm” SRL
	NAN Comfort triplu, 400 gr	Similac Hipoalergenic, 300 gr
Lactoză	42,8 g/100 g în amestec uscat	Nu mai mult de 1,5 g/100 g de amestec uscat

Astfel, operatorul economic contestator consideră că Direcția principală sănătății și protecției sociale UTA Găgăuzia prin desemnarea câștigătorului, a admis o ofertă care nu corespunde cerințelor înaintate și a manifestat o discriminare față de sine, ignorând cerințele caietului de sarcini și favorizând un operator economic, care a dus într-un final la încălcarea principiului tratamentului egal față de operatorii economici participanți în cadrul procedurii de achiziție publică în cauză.

Ca urmare a celor menționate, contestatorul solicită anularea rezultatelor licitației deschise din speță și reevaluarea ofertelor.

Argumentele autorității contractante:

Direcția principală sănătății și protecție socială UTA Găgăuzia, prin punctul său de vedere expus în scrisoarea nr. 01/1-13/168 din 08.04.2019, consideră neîntemeiată contestația depusă de către „Dita EstFarm” SRL, din următoarele motive:

- în conformitate cu art. 14 din Legea nr. 131/15, pct. 20 subpct. 6) și 7) din Regulamentul cu privire la activitatea grupul de lucru pentru achiziții, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 667 din 27.05.2016, grupul de lucru examinează, evaluează și compară ofertele operatorilor economici prezentate în cadrul procedurilor de achiziție publică și atribuie contracte de achiziții publice care sunt încheiate de autoritatea contractantă cu operatorii economici. Astfel, autoritatea contractantă menționează că oferta operatorului economic „Dita EstFarm” SRL a fost respinsă, din motivul necorespunderii criteriului de atribuire – cel mai mic preț, totodată, aceasta informează că nu a avut posibilitatea de a evalua oferta acestuia, din cauza că nu a fost posibil vizualizarea documentelor pe platforma electronică: www.achizitii.md.

- necorespunderea produsului Nestogen cu privire la valoarea energetică, lipide și proteine sunt ne semnificative și grupul de lucru nu vede temei de a nu atribui contractul de achiziții operatorului economic Sales House „Hendrix Bail” SRL, și consideră că procurarea produselor analogice la un preț mai mare nu are sens.

De asemenea, autoritatea contractantă consideră că „Dita EstFarm” SRL a omis termenul legal de depunere a contestației, care este de 5 zile din ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante pe care îl consideră ilegal, conform art. 83 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 131/15. Totodată, aceasta comunică că operatorul economic contestator a fost informat despre decizia grupului de lucru la 22.03.2019, prin intermediul SIA „RSAP” (MTender). Astfel, Direcția principală sănătății și protecție socială UTA Găgăuzia afirmă că, contestația a fost depusă pe 29.03.2019, iar termenul legal de depunere a acesteia a expirat pe 27.03.2019.

În contextul celor expuse și ghidată de art. 80 din Legea nr. 131/15, autoritatea contractantă solicită respingerea ca fiind neîntemeiată contestația depusă de către „Dita EstFarm” SRL.

Argumentele operatorului economic desemnat câștigător:

Sales House „Hendrix Bail” SRL consideră ca fiind neîntemeiată contestația înaintată de „Dita EstFarm” SRL și solicită respingerea acesteia, întrucât criteriul de atribuire al contractului, conform pct. 19 din anunțul de participare, este „cel mai mic preț”, iar prețul propus de către acesta este cel mai mic – 1489236,00 lei comparativ cu cel propus de „Dita EstFarm” SRL – 1513383,00 lei.

Contrar argumentelor contestatorului referitor la nerespectarea specificațiilor tehnice pentru bunurile propuse, operatorul economic câștigător comunică că acestea corespund întocmai tuturor cerințelor prevăzute în Hotărârea Guvernului nr. 338/2011, pentru aprobarea Regulamentului sanitar privind formulele de început și formulele de continuare ale preparatelor pentru sugari și copii mici, cu modificările ulterioare (în continuare Regulament sanitar), care transpune Directiva 2006/141/CE a Comisiei din 22 decembrie 2006 privind formulele de început și formulele de continuare ale preparatelor pentru sugari, respectiv ale preparatelor pentru copii de vârstă mică și de modificare a Directivei 1999/21/CE, publicată în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene L 401 din 30 decembrie 2006 și Regulamentul (CE) nr. 1243/2008 al Comisiei din 12 decembrie 2008 și Directiva 2013/46/CE a Comisiei.

Totodată, în cazul coliziunii specificațiilor tehnice și prevederilor actului normativ (în cazul dat Regulamentul sanitar, aprobat prin Hotărârea Guvernului), operatorul economic câștigător consideră că forța juridică primordială îl are actul juridic.

În consecință, operatorul economic câștigător aduce unele argumente întru susținerea ofertei sale:

- poziția nr. 1: Mâncare pentru copii – amestec de lapte uscat, destinat pentru nutriția copiilor de la naștere până la 6 luni, specificația tehnică întocmită de autoritatea contractantă prevede prezența lipidelor – nu mai puțin de 25,2 g/100g de amestec uscat, iar în Regulamentul Sanitar este stabilit ca 4,4 – 6,0 gr/100 kcal, ce constituie 22,1 – 30,2 g/100g. Astfel, în produsul Nestogen propus, prezența lipidelor constituie 24,8 g/100g, care corespunde întocmai parametrilor stabiliți la nivel legislativ;

- poziția nr. 2: Mâncare pentru copii – amestec de lapte uscat, destinat pentru nutriția copiilor de la 6 până la 12 luni, specificația tehnică întocmită de autoritatea contractantă, prevede valoare energetică 505 – 515 kcal/100g de amestec uscat, iar Regulamentul sanitar reglementează că indicatorul dat are limitele: 60 – 70 kcal/100g de amestec uscat, ceea ce corespunde 443,27 – 517,15 kcal/100g. Produsul Nestogen 2 corespunde cu indicatorii 483,9 kcal/100g și se încadrează în limitele legale; prezența proteinei – mai mult de 11 g/100g de amestec uscat, iar în Regulamentul sanitar acest indicator deviază între 1,8 – 3,5 g/100 kcal, ceea ce corespunde 8,74 – 17,0 g/100g. Produsul Nestogen 2 cu indicatorii 10,2 g/100g corespunde pe deplin limitelor legale; prezența lipidelor – nu mai puțin de 26 g/100g de amestec uscat, iar în Regulamentul sanitar acest parametru are limite de 4,0 – 6,0 g/100 kcal, ceea ce corespunde la 19,41

– 29,12 g/100g. Produsul Nestogen 2 cu indicatorii de 21,5 g/100g se încadrează în această limită;

- poziția nr. 3: Mâncare pentru copii – amestec de lapte uscat hipoalergenic adaptat, de pregătire momentană, destinat pentru nutriția copiilor de la 0 până la 12 luni, specificația tehnică întocmită de autoritatea contractantă, enumeră substanțele prezente a căroră este necesară în compoziție. În formulele produsului propus toate substanțele indicate de către autoritatea contractantă sunt prezente. Cu toate acestea, contestatorul analizează compoziția formulei produsului NAN Confort Triplu, invocând niște argumente absolut neîntemeiate, care pot constitui obiectul unor dezbateri științifice, dar nicidecum argumente în contestarea deciziei autorității contractante.

În acest context, operatorul economic câștigător consideră că abaterile de la specificația tehnică indicate de contestator, nu contravin legislației Republicii Moldova, în special Regulamentului sanitar, și nu pot constitui temei pentru anularea rezultatelor achiziției sau în vederea reevaluării ofertelor la procedura de achiziție publică în cauză.

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.

Reieșind din faptul că autoritatea contractantă susține că contestația în cauză a fost depusă cu nerespectarea termenilor legali reglementați în acest sens și, având în vedere dispozițiile art. 86 alin. (1) din Legea nr. 131/15, Agenția va examina cu prioritate excepția de tardivitate invocată de către Direcția principală sănătății și protecției sociale UTA Găgăuzia.

Astfel, Agenția reține că, potrivit art. 31 alin. (1) din Legea nr. 131/15, autoritatea contractantă are obligația de a informa operatorii economici implicați în procedura de atribuire despre deciziile referitoare la rezultatul selecției, la rezultatul procedurii de atribuire a contractului de achiziții publice sau de încheiere a acordului-cadru, la admiterea într-un sistem dinamic de achiziție, la rezultatul concursului de soluții ori, după caz, la anularea procedurii de atribuire și eventuala inițiere ulterioară a unei noi proceduri, în scris și cât mai curând posibil, dar nu mai târziu de 3 zile lucrătoare de la emiterea acestora.

Totodată, Agenția nu va reține argumentele autorității contractante expuse în punctul de vedere și susținute în cadrul ședinței deschise de examinare a contestației, precum că a publicat informația despre rezultatele procedurii de achiziție publică nr. MD-1551260896756 din 19.03.2019 în SIA „RSAP” (MTender), ce ar prezuma că operatorul economic contestator a luat cunoștință despre decizia grupului de lucru la data de 22.03.2019, or, în acest caz, acțiunile autorității contractante, contravin prevederilor alin. (2) al articolului menționat supra, potrivit căruia, comunicarea prin

care se realizează informarea prevăzută la alin. (1) **este transmisă prin mijloace electronice la adresele indicate de către ofertanți în ofertele acestora.**

Mai mult ca atât, Agenția constată că autoritatea contractantă a transmis în adresa operatorului economic contestator la data de 26.03.2019 scrisoarea de informare nr. 01/1-13/129 din aceeași dată, prin mijloace electronice. Prin urmare, termenul de prescripție pentru depunerea contestației începe să curgă din ziua următoare luării la cunoștință, în speță data de 27.03.2019.

În contextul constatărilor de fapt și de drept menționate supra, Agenția reține că contestația formulată de „Dita EstFarm” SRL a fost depusă cu respectarea termenului legal reglementat la art. 83 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 131/15.

Procedând la examinarea în fond a contestației și urmare a analizei criticilor formulate de către contestator, Agenția constată că acestea vizează în principal oferta desemnată câștigătoare, care nu ar corespunde specificațiilor tehnice din documentația de atribuire pentru toate cele trei poziții din ofertă.

Astfel, din documentele dosarului achiziției publice, Agenția reține că autoritatea contractantă a publicat în Buletinul achizițiilor publice pe portalul guvernamental unic de acces online: www.mtender.gov.md, la data de 28.02.2019, un anunț de participare la licitația deschisă nr. MD-1551260896756 din 19.03.2019, privind achiziționarea alimentelor pentru copii – amestec de lapte uscat pentru anul 2019, potrivit căruia s-a solicitat 3 poziții: amestec de lapte uscat, destinat pentru nutriția copiilor de la naștere până la 6 luni; amestec de lapte uscat, destinat pentru nutriția copiilor de la 6 până la 12 luni; amestec de lapte uscat hipoalergenic adaptat, de pregătire momentană, destinat pentru nutriția copiilor de la 0 până la 12 luni. Relevant speței, se mai reține că potrivit descrierilor tehnice aferente pozițiilor menționate, au fost impuse următoarele cerințe:

- pentru poziția nr. 1, indicatorii principali de conținut: lipide – nu mai puțin de 25,2 g în 100 g de amestec uscat;
- pentru poziția nr. 2, indicatorii principali de conținut: valoarea energetică – numai puțin de 505 – 515 kcal în 100 g de amestec uscat; proteine: 11,0 g/100g de amestec uscat și mai mult; lipide: nu mai puțin de 26,0 g în 100 g.
- pentru poziția nr. 3, indicatorii principali de conținut: lapte degresat – 66%, maltodextrină, zer de lapte demineralizat, lactoză; Amestec de uleiuri vegetale (de rapiță cu conținut redus de acid erucic, floarea-soarelui, floarea-soarelui cu conținut de acid oleic înalt, nucă de cocos).

La soluționarea contestației, Agenția va avea în vedere că potrivit art. 37 alin. (1) din Legea nr. 131/15, specificațiile tehnice ale bunurilor, lucrărilor și serviciilor solicitate de autoritatea contractantă vor reprezenta o descriere exactă și completă a obiectului achiziției, astfel încât fiecare cerință și criteriu, stabilite de autoritatea contractantă, să fie îndeplinite. Astfel, reieșind din dispozițiile legale citate supra, Agenția apreciază că oportunitatea achiziționării de bunuri de o anumită calitate, precum și specificațiile tehnice impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte în funcție de necesitățile obiective ale acesteia, relevante în acest

caz fiind dispozițiile pct. 20 sub-pct. 1) din Regulamentul cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 667 din 27.05.2016.

Drept urmare, prin intermediul Formularului tipizat al ofertei (F3.1), din Documentația standard pentru realizarea achizițiilor publice de bunuri, aprobată prin Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 173 din 05.10.2018, ofertantul declară că au fost examinate și nu există rezervări față de documentele de atribuire, inclusiv modificările acesteia precum și se angajează să furnizeze, în conformitate cu documentele de atribuire și condițiile stipulate în specificațiile tehnice și preț, anumite bunuri. Astfel, prin depunerea ofertelor, operatorii economici și-au însușit conținutul întregii documentații de atribuire, deci implicit și cerințele expres detaliate în aceasta. Mai mult, prin necontestarea în termenul legal a documentației de atribuire, aceasta și-a consolidat forța obligatorie atât față de operatorii economici interesați în elaborarea ofertelor, cât și față de autoritatea contractantă în evaluarea acestora.

În acest context, întru considerarea dispozițiilor legale menționate, Agenția a verificat prin prisma pretențiilor invocate de către contestator, atât oferta operatorului economic declarat câștigător, cât și acțiunile grupului de lucru întreprinse la evaluarea acesteia și a stabilit următoarea situație de fapt.

Sales House „Hendrix Bail” SRL, oferă: pentru poziția nr. 1 – bunul „Nestogen 1” cu un conținut de lipide de 24,8 g la 100 g de amestec uscat; pentru poziția nr. 2 – bunul „Nestogen 2” cu următorii indici de conținut, valoarea energetică – 483,9 kcal/100g de amestec uscat, proteine – 10,2 g/100g de amestec uscat, lipide – 21,5 g/100g de amestec uscat; pentru poziția nr. 3 – bunul „NAN Confort triplu” cu următorii indici de conținut lactoză, uleiuri vegetale (de floarea-soarelui cu conținut de acid oleic înalt, de cocos, de rapiță cu conținut redus de acid erucic, de floarea soarelui, oleină de palmier, ulei de *Mortierella Alpina*).

Astfel, raportat la cele evocate și ținând seama că printre obligațiile grupului de lucru pentru achiziții sunt și cele de evaluare a ofertelor tehnice din punct de vedere al modului în care acestea corespund cerințelor din documentația de atribuire, Agenția constată că această verificare nu s-a efectuat cu rigurozitatea impusă de legislația în domeniu, întrucât specificațiile tehnice indicate de operatorul economic desemnat câștigător în formularul F4.1 nu corespund cu specificațiile tehnice solicitate de autoritatea contractantă în documentația de atribuire, or, potrivit pct. 33.1 din Documentația standard prenotată, aprecierea corespunderii unei oferte de către autoritatea contractantă urmează a fi bazată pe conținutul ofertei.

Prin urmare, criticile contestatorului privind neregularitatea evaluării ofertei depuse de operatorul economic desemnat câștigător sunt întemeiate, respectiv urmează a fi admise pretențiile acestuia cu referire la necorespunderea specificațiilor tehnice la pozițiile nr. 1 și nr. 2, iar la poziția nr. 3, doar în partea ce ține de prezența oleinei de palmier în conținutul produsului, întrucât, nu se regăsește un astfel tip de ulei din lista celor indicate de autoritatea contractantă în anunțul de participare, în speță: „Amestec

de uleiuri vegetale (de rapiță cu conținut redus de acid erucic, floarea-soarelui, floarea-soarelui cu conținut de acid oleic înalt, nucă de cocos)”. Cât privește pretențiile ce se referă la conținutul lactozei în cantitate de 42,8 g/100g de amestec uscat, acestea sunt respinse de Agenție în măsura în care limitele conținutului de lactoză nu au fost prevăzute expres în documentația de atribuire.

Astfel, Agenția apreciază faptul că documentația de atribuire, așa cum aceasta este întocmită de autoritatea contractantă, este obligatorie, atât pentru operatorii economici participanți la procedură, care potrivit art. 44 alin. (1) din Legea nr. 131/15 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.

În concluzie, având în vedere că specificațiile tehnice solicitate de autoritatea contractantă sunt cumulative, iar dat fiind faptul că potrivit pct. 19 din anunțul de participare a procedurii de achiziție publică din speță, modalitatea de efectuare a evaluării indicată de autoritatea contractantă este: „pe unic lot, folosind criteriul cel mai mic preț”, Agenția reține că o dată ce pozițiile din lotul contestat nu corespund cu specificațiile tehnice solicitate, pe cale de consecință, nu corespunde întreaga ofertă a participantului pentru întregul lot și, respectiv, potrivit pct. 33.3 din Documentația standard menționată, dacă o ofertă nu este conformă cerințelor din documentele de atribuire, ea va fi respinsă de către autoritatea contractantă.

Subsecvent, nu pot fi reținute argumentele autorității contractante expuse în punctul de vedere și confirmate ulterior în cadrul ședinței deschise de examinare a contestației, precum că abaterile de la specificațiile tehnice sunt neînsemnate, iar procurarea bunurilor analogice la un preț mai mare nu are sens, întrucât potrivit art. 69 alin. (5) din Legea nr. 131/15, abaterea neînsemnată presupune o deviere ce poate fi înlăturată fără a afecta esența ofertei, însă, la caz, în aprecierea Agenției devierile constatate în oferta câștigătorului nu pot fi înlăturate fără a modifica oferta inițială, iar acceptarea în aceste condiții a ofertei respective, contravine dispozițiilor alin. (4) din același articol. Astfel, prin impunerea unor cerințe tehnice în documentația de atribuire, dar ulterior acceptarea unei oferte neconforme acestor specificații, se constată încălcarea principiului tratamentului egal în privința tuturor ofertanților și operatorilor economici, consfințit la art. 7 lit. h) din legea prenotată, în măsura în care contestatorul sau alți potențiali ofertanți ar fi putut participa la licitația deschisă menționată cu asemenea indici de conținut ofertați de către operatorul economic desemnat câștigător, în speță sub minimele documentației de atribuire, dar care ar fi putut să ofere un preț mai avantajos.

Concomitent, având în vedere că specificațiile tehnice ale bunurilor ce se achiziționează indicate în documentația de atribuire se încadrează în Hotărârea Guvernului nr. 338 din 11.05.2011 pentru aprobarea Regulamentului sanitar privind formulele de început și formulele de continuare ale preparatelor pentru sugari și copii

mici, cu modificările ulterioare, Agenția va respinge argumentele operatorului economic desemnat câștigător, aduse în acest sens, precum că produsele oferite corespund indicatorilor de conținut reglementați în regulamentul menționat, în măsura în care autoritatea contractantă, în scopul achiziționării alimentelor pentru copii, a inițiat o procedură de achiziție publică în conformitate cu prevederile Legii nr. 131/15, care stabilește temeiurile juridice de organizare și desfășurare a licitației deschise din speță. Prin urmare, la evaluarea ofertelor, aplicabile sunt dispozițiile documentației de atribuire, regulă ce decurge nemijlocit din dispozițiile art. 37 alin. (1) din Legea nr. 131/15 citate supra.

Cât privește argumentele autorității contractante referitor la faptul că nu a avut posibilitate de a evalua oferta operatorului economic contestator, din cauza că nu a fost posibil vizualizarea documentelor, Agenția remarcă faptul că pe portalul SIA „RSAP” (MTender), în fila „Evaluarea ofertelor”, la compartimentul „Statutul și decizia Grupului de lucru”, în privința contestatorului „Dita EstFarm” SRL este stabilit statutul „În așteptare”. La acest aspect, Agenția reține că, potrivit pct. 35 din Termenii Generali de Utilizare a sistemului MTender pentru Clienți și Operatorii economici, în procedurile electronice de licitație cu criteriile de atribuire a celui mai mic preț și cel mai mic cost fără licitație electronică pentru atribuirea contractului, MTender va debloca și va publica online documentele electronice ale ofertei electronice a operatorului economic cu cel mai mic preț sau cel mai mic cost în formularul de ofertă. În cazul în care operatorul economic care a prezentat cel mai mic preț sau cel mai mic cost nu este calificat pentru a executa Contractul sau dacă Propunerea Tehnică este considerată ca fiind în mod substanțial necorespunzătoare cu Documentația de Atribuire și a fost respinsă prin decizia Grupului de lucru, MTender va debloca pentru evaluare cea de-a doua ofertă clasată și așa mai departe.

Prin urmare, Agenția nu va admite argumentele în cauză ale autorității contractante, or atât timp cât oferta „Dita EstFarm” SRL are statutul „în așteptare” autoritatea contractantă nu a avut posibilitatea tehnică de a vizualiza și respectiv de a analiza oferta integrală a contestatorului.

Reieșind din cele expuse, în conformitate cu prevederile art. 80 alin. (1), art. 82 alin. (1), art. 86 alin. (2), alin. (3), alin. (4) și alin. (9) din Legea nr. 131/15, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor,

d e c i d e:

1. Se admite contestația nr. 02/197/19 din 29.03.2019 depusă de către „Dita EstFarm” SRL, pe marginea rezultatelor desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1551260896756 din 19.03.2019, privind achiziționarea alimentelor pentru copii – amestec de lapte uscat pentru anul 2019, inițiată de către Direcția principală sănătății și protecției sociale UTA Găgăuzia;

2. Se anulează decizia nr. 1 din 25.03.2019 de atribuire a contractului de achiziții publice în cadrul procedurii de achiziții publice nr. MD-1551260896756 din 19.03.2019, inclusiv actele subsecvente acesteia;

3. Se obligă Direcția principală sănătății și protecției sociale UTA Găgăuzia, ca măsură de remediere, în termen de până la 7 zile de la primirea prezentei decizii, să reevalueze ofertele prezentate în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1551260896756 din 19.03.2019, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a prezentei decizii;

4. Se obligă Direcția principală sănătății și protecției sociale UTA Găgăuzia să raporteze Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor cu privire la realizarea remediilor impuse prin prezenta decizie în termen de 5 zile din data adoptării de către grupul de lucru a deciziei în acest sens.

Decizia este obligatorie pentru părți. Decizia poate fi atacată în instanța judecătorească competentă.

Președintele completului

Iacob PLĂMĂDEALĂ

Membru

Angela NANI

Membru

Petru OPREA