



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-509-20 Data: 24.07.2020

privind soluționarea contestației formulată de către „Capital” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/635/20 la data de 13.07.2020, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1592993521087 din 06.07.2020

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/635/20 din 13.07.2020, depusă de către „Capital” SRL, adresa: mun. _____, număr de identificare (IDNO): _____, tel.: _____, e-mail: _____, pe marginea rezultatelor desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1592993521087 din 06.07.2020, privind achiziționarea lucrărilor de reparații capitale a unor sectoare de iluminat stradal din s. Grimăncăuți, r-nul Briceni, inițiată de către Primăria s. Grimăncăuți, adresa: s. Grimăncăuți, r-nul Briceni, număr de identificare (IDNO): 1007601010817, tel: 024748192; e-mail: dogotari.tamara@mail.ru.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 23.07.2020, ora 14:15, ședință deschisă la care au participat reprezentantul contestatorului, al autorității contractante și al operatorului economic desemnat câștigător.

Pretențiile contestatorului:

În cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1591173728309 din 19.06.2020, „Capital” SRL formulează următoarele pretenții:

„În fapt, relatăm că la data de 06.07.2020, „Capital” SRL, a prezentat pachetul de documente, potrivit caietului de sarcini pentru a participa la licitația în vederea executării lucrărilor de reparații capitale a unor sectoare de iluminat stradal din s. Grimăncăuți, r-nul. Briceni.

La data de 09.07.2020 „Capital” SRL a constatat că drept câștigător al concursului este „Atlas Montaj” SRL, prin scrisoarea primită din partea autorității contractante.

În timpul desfășurării procedurii de cerere a ofertelor de prețuri s-a constatat că Primăria s. a încălcat prevederile Legii nr. 131/2015, acceptând o ofertă neconformă din următoarele considerente: Operatorul economic desemnat învingător a prezentat garanția pentru ofertă în valoarea de 1% valabilă până pe data de 10 iulie 2020. Pentru a întruni cerințele autorității contractante valabilitatea garanției menționate trebuia să

fie valabila 60 zile, luând în calcul că data limită de depunere a ofertei a fost 06.07.2020, respectiv valabilitatea ei trebuia să fie până la data de 03 septembrie 2020 inclusiv. Având în vedere cele menționate putem concluda că operatorul economic desemnat învingător, a prezentat o garanție cu o valabilitate care nu întrunește întocmai cerințele specificate în documentația de atribuire.

Art. 44 alin. (1) din Legea nr. 131 din 03.07.2015 dispune că operatorul economic are obligația de a elabora oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire. Față de acest aspect, constatăm că lucrările propuse de operatorul economic desemnat câștigător nu se conformează specificațiilor obligatorii expres stabilite în documentația de atribuire.

Art. 57 alin. (4) din Legea nr. 131 din 03.07.2015 este prevăzut că este declarată câștigătoare oferta care satisface toate cerințele conform criteriului de atribuire prevăzut în anunțul de participare. La art. 69 alin. (6) este specificat că autoritatea contractantă nu acceptă ofertă în cazul în care: b) oferta nu corespunde cerințelor expuse în documentația de atribuire.

Autoritatea contractantă a încălcat prevederile art. 15 alin. (2) din Legea nr. 131 din 03.07.2015 și anume: nu a asigurat obiectivitatea și imparțialitatea în cadrul procedurilor de achiziție publică.

În urma celor expuse considerăm motivat a anula rezultatele licitației în vederea executării lucrărilor de reparații capitale a unor sectoare de iluminat stradal din s. Grimăncăuți, r-nul. Briceni și a obliga forța contractantă la reevaluarea ofertelor participante la licitație.

Ca urmare a celor menționate, „Capital” SRL solicită:

- admiterea prezentei contestații spre examinare;
- anularea rezultatelor procedurii de cerere a ofertelor de prețuri;
- obligarea forței contractante la reevaluarea ofertelor participante la licitație.”

Argumentele autorității contractante:

Primăria s. Grimăncăuți, prin punctul său de vedere expus în scrisoarea nr. 175 din 02.07.2020, cu referire la contestația depusă de către „Capital” SRL, menționează următoarele: „Prin prezenta, Primăria s. Grimăncăuți Vă informează că, agentul economic „Atlas Montaj” SRL a prezentat o nouă garanție bancară, care corespunde cerințelor”.

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 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.

Analizând criticile formulate de către contestator, Agenția constată că acesta își exprimă dezacordul cu decizia autorității contractante de a desemna câștigătoare oferta

prezentată de către „Atlas Montaj” SRL, care nu poate fi acceptată din considerentul că ultimul a prezentat garanția bancară pentru ofertă în mărime de 1% din valoarea ofertei fără TVA cu termenul de valabilitate al acesteia mai mic decât cel solicitat.

Procedând la examinarea în fond a contestației, Agenția reține că Primăria s. Grimăncăuți a publicat în Buletinul achizițiilor publice pe portalul guvernamental de acces online: www.mtender.gov.md, la data de 24.06.2020 un anunț de participare la procedura de achiziție publică nr. MD-1592993521087 din 06.07.2020, privind achiziționarea lucrărilor de reparații capitale a unor sectoare de iluminat stradal din s. Grimăncăuți, r-nul Briceni, potrivit căruia la pct. 15 subpct. 4) a fost solicitată cerința: „Scrisoare de garanție bancară. Formularul F3.2 Scrisoarea de garanție bancară pentru ofertă în cuantum de 1% din suma ofertei fără TVA. Aplicat semnătura electronică de către operatorul economic”. Se mai reține, că potrivit pct. 23 din documentul menționat, precum și conform pct. 4.8 din FDA, autoritatea contractantă a solicitat termenul de valabilitate al ofertelor – 30 de zile, totodată urmează de menționat că termenul-limită pentru depunerea ofertelor a fost stabilit data de 06.07.2020.

În acest sens, la adoptarea deciziei, Agenția va lua în considerare 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. (4) din articolul menționat, prevede în documentația de atribuire cerințele față de emitent, forma, cuantumul și alte condiții de bază ale garanției pentru ofertă.

Totodată, Agenția va reține și prevederile art. 66 alin. (2) din legea prenotată, potrivit căreia ofertele se deschid la timpul specificat în documentația de atribuire ca dată-limită de depunere a ofertelor sau la timpul specificat ca dată-limită a termenului prelungit, indiferent de numărul de ofertanți, în conformitate cu procedurile stabilite în documentația de atribuire.

De asemenea, Agenția denotă că efectele juridice ale garanției pentru ofertă, apar din momentul depunerii ofertei, astfel, potrivit art. 68 alin. (4) lit. a) din Legea nr. 131/2015, 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, în cazul în care operatorul economic retrage sau modifică oferta **după expirarea termenului de depunere al ofertelor**. Totodată, aceasta rezidă în însăși esența garanției pentru ofertă – un instrument legal constituit de către ofertant în scopul de a proteja autoritatea contractantă față de riscul unui eventual comportament necorespunzător al acestuia pe întreaga perioadă derulată până la încheierea contractului de achiziție publică.

Analizând documentele anexate la oferta depusă de către operatorul economic desemnat câștigător, Agenția atestă că acesta, până la termenul-limită de depunere al ofertelor, a prezentat formularul F3.1 în care indică la pct. 3 următoarele: „Ne angajăm să menținem această ofertă valabilă pentru o durată de 30 (treizeci) de zile, respectiv până la data de 05.07.2020...”, fiind anexată și scrisoare de garanție bancară, cu numărul

de ieșire nr. 2015500107, eliberată de către BC „Moldova Agroindbank” SA, Sucursala Glodeni, în care este indicat că „Prezenta garanție este valabilă până la data de 03 iulie 2020”. De asemenea, la ofertă a fost atașat „Amendamentul nr. 1 la Garanția de ofertă nr. 2015500107 din 03.06.2020”, care datează din data de 02.07.2020, în care este stipulat: „În tot textul Garanției de ofertă sintagma „Prezenta garanție este valabilă până la data de 03 iulie 2020” se substituie cu sintagma „Prezenta garanție este valabilă până la data de 10 iulie 2020”.

În acest sens, se constată că această perioadă nu corespunde termenului solicitat de autoritatea contractantă în anunțul de participare, or reieșind din faptul că termenul-limită de depunere și deschidere al ofertelor a fost data de 06.07.2020, garanția pentru ofertă urma să fie valabilă până la data de 04.08.2020, inclusiv. Astfel, se constată a fi neîntemeiată acțiunea autorității contractante de acceptare a garanției pentru ofertă cu un termen mai mic decât termenul de valabilitate al acesteia, indicat în documentația de atribuire, or, potrivit IPO 27.1 din Documentația Standard pentru realizarea achizițiilor publice de lucrări, aprobată prin Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 176 din 05.10.2018, în speță documentația de atribuire, „Ofertantul depune garanția pentru ofertă. Quantumul garanției pentru ofertă este prevăzut în punctul 4.3 din FDA. Perioada de valabilitate a garanției pentru ofertă trebuie să fie egală cu perioada de valabilitate a ofertei (punctul 4.8 din FDA), în caz contrar oferta se va respinge”, concomitent și pct. 27.2 din aceeași documentație standard, „Garanția pentru ofertă se exprimă în lei și poate fi prezentată în formele prevăzute în punctul 4.2 din FDA. Ofertele care nu sunt însoțite de dovada constituirii garanției pentru ofertă sau garanția pentru ofertă este perfectată cu abateri de la formularul F3.2, vor fi respinse”. Mai mult ca atât, se atestă că participantul vizat își menține oferta valabilă „până la data de 05.07.2020”, respectiv relevante sunt prevederile pct. 22.1 din Documentația standard menționată, ofertantul are obligația de a menține oferta valabilă pe o perioadă indicată în punctul 4.8 din FDA, iar potrivit pct. 22.2 dispune că, orice ofertă valabilă pentru o perioadă mai mică decât cea prevăzută în prezentul punct va fi respinsă de grupul de lucru, ca fiind necorespunzătoare, or valabilitatea ofertei urma să fie menținută până la data de 04.08.2020.

În acest sens, având în vedere cele constatate și potrivit prevederilor legale citate, pretențiile contestatorului pe marginea acestui subiect urmează a fi admise.

Prin urmare, documentația de atribuire, așa cum aceasta a fost întocmită de autoritatea contractantă, este obligatorie, atât pentru operatorii economici participanți la procedură, care au obligația potrivit art. 44 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 de a-și elabora ofertele în conformitate cu prevederile sale, 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, fără a putea accepta ulterior depunerii ofertelor, condiții care excedă regulilor inițial stabilite în cadrul documentației de atribuire.

În această ordine de idei, nu pot fi reținute argumentele autorității contractante expuse în punctul său de vedere că „*agentul economic „Atlas Montaj” SRL a prezentat o nouă garanție bancară, care corespunde cerințelor*”, în condițiile în care acesta prin amendamentul prezentat, chiar și rectificat de către bancă, își modifică oferta inițială, fapt ce contravine art. 69 alin. (4) din legea prenotată, conform căruia autoritatea contractantă nu va admite modificări ale ofertei, inclusiv ale prețului ei, ce ar face ca oferta să corespundă unor cerințe cărora inițial nu le corespundea, respectiv încalcă și principiul consfințit la art. 7 lit. h) din aceeași lege, tratament egal, imparțialitate, nediscriminare în privința tuturor ofertanților și operatorilor economici, în măsura în care ceilalți participanți au depus minimul de diligență necesară întru prezentarea corespunzătoare a ofertelor.

Reieșind din cele expuse, în conformitate cu prevederile art. 80 alin. (1), art. 82 alin. (1), art. 84 alin. (1) și 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. 02/635/20 din 13.07.2020, depusă de către „Capital” SRL, pe marginea rezultatelor desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1592993521087 din 06.07.2020, privind achiziționarea lucrărilor de reparații capitale a unor sectoare de iluminat stradal din s. Grimăncăuți, r-nul. Briceni, inițiată de către Primăria s. Grimăncăuți;

2. Se anulează decizia nr. 1 din 06.07.2020 de atribuirea a contractului de achiziții publice în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1592993521087 din 06.07.2020, inclusiv actele subsecvente acesteia;

3. Se obligă Primăria s. Grimăncăuți, ca măsură de remediere, în termen de până la 5 zile de la primirea prezentei decizii, să reevalueze oferta „Atlas Montaj” SRL, prezentată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1592993521087 din 06.07.2020, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a prezentei decizii;

4. Se obligă Primăria s. Grimăncăuți, în termen de până la 3 zile din data adoptării măsurilor de remediere dispuse prin prezenta decizie, să raporteze Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor cu privire la realizarea acestora.

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

Alexandru CIUȘ

Membru

Irina GUTNIC

Membru

Petru OPREA