



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-772-22 Data: 21.11.2022

privind soluționarea contestației formulate de către SC „Luxgaz” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/878/22 la data de 25.10.2022, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1664442586437

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/878/22 din 25.10.2022, depusă de către SC „Luxgaz” SRL, adresa: mun. Chișinău, or. Codru, str. Grenoble 128/8, număr de identificare (IDNO): 1004600011768, tel.: 078884888, e-mail: luxgaz@gmail.com, pe marginea rezultatelor procedurii de achiziție publică nr. MD-1664442586437 privind achiziția „Servicii de elaborare a Planului Urbanistic General al comunei Seliște, raionul Nisporeni”, inițiată de către Primăria com. Seliște, adresa: s. Seliște, r-nul Nisporeni, număr de identificare (IDNO): 1007601006520, tel.: 026446238, e-mail: primseliste@gmail.com.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat și desfășurat la data de 10.11.2022, ora 14:30, ședință deschisă la care au participat reprezentanții contestatorului și ai autorității contractante.

Pretențiile contestatorului:

În calitatea sa de persoană interesată, în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1664442586437, SC „Luxgaz” SRL formulează următoarele pretenții:

„Prin prezenta contestăm decizia autorității contractante de anulare a procedurii de achiziție publică or temeiurile invocate de aceasta nu sunt aplicabile.

La acest aspect relevant urmează de îndevederat prevederile art. 71 alin. (1) din Legea nr. 131/15, care reglementează expres că, autoritatea contractantă, din proprie inițiativă, anulează procedura de atribuire a contractului de achiziții publice, dacă ia această decizie înainte de data transmiterii comunicării privind rezultatul aplicării procedurii de achiziție publică, în următoarele cazuri:

- a) nu a fost depusă nici o ofertă;*
- b) numărul de ofertanți/candidați care întrunesc cerințele de calificare și selecție este mai mic decât numărul minim prevăzut pentru fiecare procedură, iar autoritatea nu a optat, conform prevederilor specifice, pentru continuarea procedurii de atribuire;*
- c) niciunul dintre ofertanți nu a întrunit condițiile de calificare prevăzute în documentația de atribuire;*
- d) au fost depuse numai oferte care: – sunt neadecvate, inacceptabile sau neconforme; – sunt prezentate după data-limită de depunere a ofertelor; – nu au fost elaborate și prezentate în conformitate cu cerințele cuprinse în documentația de*

atribuire; – conțin, în propunerea financiară, prețuri care nu sînt un rezultat al liberei concurențe și care nu sînt justificate temeinic; – conțin propuneri referitoare la clauzele contractuale, propuneri care sînt, în mod evident, dezavantajoase pentru autoritatea contractantă; – depășesc cu 30% valoarea estimată a achiziției, calculată conform prezentei legi; – au o valoare ce depășește pragul prevăzut de prezenta lege pentru procedura de achiziție publică desfășurată; – prin valoarea inclusă în propunerea financiară, depășesc valoarea fondurilor alocate pentru îndeplinirea contractului de achiziții publice;

e) s-a constatat comiterea unui act de corupție, unor acte conexe actelor de corupție sau fapte coruptibile confirmate prin hotărîre definitivă a instanței de judecată;

f) ofertele depuse, deși pot fi luate în considerare, nu pot fi comparate din cauza modului neuniform de abordare a soluțiilor tehnice și/sau financiare;

g) există abateri grave de la prevederile legale care afectează rezultatul procedurii de atribuire sau face imposibilă încheierea contractului. Prin abateri grave de la prevederile legale se înțelege faptul că pe parcursul analizei, evaluării și/sau finalizării procedurii de atribuire se constată erori sau omisiuni, autoritatea contractantă aflînduse în imposibilitatea de a adopta măsuri corective fără ca acestea să conducă la încălcarea principiilor prevăzute la art. 7.

În context, este de menționat că anularea procedurii de achiziție poate fi efectuată doar în condițiile art. 71 alin. (1) din Legea nr. 131/15, iar ce ține de un număr minim de ofertanți articolul nominalizat la lit. b) prevede expres faptul că autoritatea contractantă anulează procedura de atribuire a contractului de achiziții publice, dacă numărul de ofertanți/candidați care întrunesc cerințele de calificare și selecție este mai mic decât numărul minim prevăzut pentru fiecare procedură, iar autoritatea nu a optat, conform prevederilor specifice, pentru continuarea procedurii de atribuire.

Astfel, la art. 46 din aceeași lege sunt enumerate exhaustiv procedurile de achiziție publică, inclusiv instrumentele pentru atribuirea contractului de achiziție publică, iar imperativele cu privire la un număr minim de ofertanți/candidați sunt prevăzute doar pentru licitația restrînsă, dialogul competitiv, negocierea cu publicarea prealabilă a anunțului de participare, parteneriatul pentru inovare și acordul-cadru, cu opțiunea autorității contractante, fie de a anula, fie de a continua procedura de achiziție în cazurile în care nu este întrunit un număr minim de ofertanți/candidați prevăzut în anunțul de participare, conform prevederilor specifice din art. 51 alin. (11), art. 54 alin. (11), art. 55 alin. (16), art. 60 alin. (14), art. 61 alin. (14) din Legea nr. 131/15, corespunzătoare tipurilor de proceduri/modalități speciale de atribuire a contractelor de achiziții publice menționate.

Prin urmare, Legea nr. 131/15 impune stabilirea unui număr minim de candidați la procedurile din mai multe etape, prima fiind etapa de preselecție, precum și un număr minim de ofertanți cu care poate fi încheiat un acord-cadru, respectiv acestea cad sub incidența art. 71 alin. (1) lit. b) din legea citată, însă, la caz, autoritatea contractantă a desfășurat o procedură de cererea ofertelor de prețuri fără modalități speciale de atribuire pentru care legea nominalizată nu impune un număr minim de ofertanți.

Astfel, considerăm decizia autorității una neîntemeiată și pasibilă a fi anulată.

Totodată, pentru a nu tergiversa procedura de achiziție autoritatea contractantă urmează să își constate omisiune și să anuleze decizia de anulare în temeiul art. 69 alin. 11 din Legea nr. 131/2015.

Ca urmare a celor menționate solicităm:

- anularea decizie de anulare a procedurii de achiziție publică și obligarea autorității contractante să evalueze oferta cu respectarea prevederilor normative.”

Argumentele autorității contractante:

Primăria com. Seliște, prin punctul său de vedere, expus în scrisoarea nr. 151 din 26.10.2022, în susținerea deciziei sale, comunică următoarele:

„Prin prezenta, Primăria comunei Seliște, raionul Nisporeni la scrisoarea nr. 05/2641/22 din 26.10.2022 vă remite punctul său de vedere în privința contestației depuse de S.C. „LUXGAZ” SRL :

1. Decizia de anulare a procedurii de achiziție publice al grupului de lucru a primăriei comunei Seliște a fost luată, conform Legii achiziții publice nr. 131 art. 71 alin. 1 lit.(b) , unde este specificat că numărul de ofertanți / candidați care întrunesc cerințele de calificare și selecție este mai mic decât numărul minim prevăzut pentru fiecare procedură, iar autoritatea nu a optat, conform prevederilor specifice pentru continuarea procedurii de atribuire .

În acest context, grupul de lucru prin sintagma „ numărul minim prevăzut pentru fiecare procedură”, a subînțeles că este inclusă și procedura COP.

2. În urma verificării documentelor de calificare a ofertantului au mai fost depistate erori în devizele locale aferente ofertei nr. 4 (criteriul de calificare și de selecție) și anume :

- devizul - ofertă în grila „Denumirea lucrărilor îndeplinite” nr. 3 a fost inclus Regulamentul aferent Planului Urbanist General a com. Zîmbreni, r-nul Ialoveni și nu a comunei Seliște, r-nul Nisporeni.

- graficul de execuție în grila „Descrierea lucrare ” nr. 1, 2, 3 datele generale sunt pentru comuna Step –Soci, r-nul Orhei și nu pentru comuna Seliște, r-nul Nisporeni.

Scrisoare de corectare a erorilor comise de către ofertant nu a fost solicitată din motivul că grupul de lucru a decis anularea procedurii conform art. 71 alin. 1 lit.(b).”

Aprecierea Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor:

Potrivit art. 82 alin. (1) din Legea nr. 131/15, orice persoană care are sau a avut un interes în obținerea unui contract de achiziție publică și care consideră că în cadrul procedurilor de achiziție publică un act al autorității contractante a vătămat un drept al său recunoscut de lege, în urma cărui fapt a suportat sau poate suporta prejudicii, este în drept să conteste actul respectiv în modul stabilit de lege.

Analizând pretențiile formulate de către contestator, Agenția reține că SC „Luxgaz” SRL își exprimă dezacordul în raport cu decizia autorității contractante de anulare a procedurii de achiziție publică în litigiu, motivată prin faptul că „a participat doar un singur ofertant”.

Procedând la examinarea în fond a contestației, Agenția reține că Primăria comunei Seliște, a publicat în Buletinul achizițiilor publice pe portalul guvernamental de acces online www.mtender.gov.md, la data de 29.09.2022, anunțul de participare la procedura de achiziție publică prin cererea ofertelor de prețuri nr. MD-1664442586437 privind achiziția „Servicii de elaborare a Planului Urbanistic General al comunei Seliște, raionul Nisporeni”.

La caz, Agenția atestă că prin Decizia nr. 1 din 19.10.2022 de anulare a procedurii de atribuire, autoritatea contractantă în temeiul art. 71 alin. (1), lit. b, a anulat procedura de achiziție publică din litigiu, argumentând prin faptul că, „A participat doar un singur ofertant”.

Astfel, cu referire la pretențiile contestatorului pe marginea anulării de către autoritatea contractantă a procedurii în cauză, ultima indicând drept motiv neîntrunirea numărului minim de ofertanți/candidați, Agenția reține că temeiurile legale de anulare a procedurii de achiziție publică sunt prevăzute expres și exhaustiv la art. 71 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 respectiv, temeiul invocat de către autoritatea contractantă, în cazul procedurii de achiziție publică de servicii prin cererea ofertelor de prețuri, nu are la bază o argumentare legală și prin urmare nu poate constitui temei de anulare a procedurii de achiziție publică din speță, în sensul normei juridice menționate supra.

Or, prevederile art. 71 alin. (1) din Legea nr. 131/2015, reglementează că autoritatea contractantă, din proprie inițiativă, anulează procedura de atribuire a contractului de achiziții publice, dacă ia această decizie înainte de data transmiterii comunicării privind rezultatul aplicării procedurii de achiziție publică, în următoarele cazuri:

- a) nu a fost depusă nicio ofertă;
- b) numărul de ofertanți/candidați care întrunesc cerințele de calificare și selecție este mai mic decât numărul minim prevăzut pentru fiecare procedură, iar autoritatea nu a optat, conform prevederilor specifice, pentru continuarea procedurii de atribuire;
- c) niciunul dintre ofertanți nu a întrunit condițiile de calificare prevăzute în documentația de atribuire;
- d) au fost depuse numai oferte care:
 - sunt neadecvate, inacceptabile sau neconforme;
 - sunt prezentate după data-limită de depunere a ofertelor;
 - nu au fost elaborate și prezentate în conformitate cu cerințele cuprinse în documentația de atribuire;
 - conțin, în propunerea financiară, prețuri care nu sunt un rezultat al liberei concurențe și care nu sunt justificate temeinic;
 - conțin propuneri referitoare la clauzele contractuale, propuneri care sunt, în mod evident, dezavantajoase pentru autoritatea contractantă;
 - depășesc cu 30% valoarea estimată a achiziției, calculată conform prezentei legi;
 - au o valoare ce depășește pragul prevăzut de prezenta lege pentru procedura de achiziție publică desfășurată;
 - prin valoarea inclusă în propunerea financiară, depășesc valoarea fondurilor

alocate pentru îndeplinirea contractului de achiziții publice;

e) s-a constatat comiterea unui act de corupție, unor acte conexe actelor de corupție sau fapte coruptibile confirmate prin hotărâre definitivă a instanței de judecată;

f) ofertele depuse, deși pot fi luate în considerare, nu pot fi comparate din cauza modului neuniform de abordare a soluțiilor tehnice și/sau financiare;

g) există abateri grave de la prevederile legale care afectează rezultatul procedurii de atribuire sau face imposibilă încheierea contractului. Prin abateri grave de la prevederile legale se înțelege faptul că pe parcursul analizei, evaluării și/sau finalizării procedurii de atribuire se constată erori sau omisiuni, autoritatea contractantă aflându-se în imposibilitatea de a adopta măsuri corective fără ca acestea să conducă la încălcarea principiilor prevăzute la art. 7.

Prin urmare, anularea procedurii de achiziție publică poate fi efectuată doar în condițiile art. 71 alin. (1) din Legea nr. 131/2015, iar ce ține de un număr minim de ofertanți, articolul nominalizat la lit. b) prevede expres faptul că autoritatea contractantă anulează procedura de atribuire a contractului de achiziții publice, dacă numărul de ofertanți/candidați care întrunesc cerințele de calificare și selecție este mai mic decât numărul minim prevăzut pentru fiecare procedură, iar autoritatea nu a optat, conform prevederilor specifice, pentru continuarea procedurii de atribuire.

Astfel, la art. 46 din aceeași lege sunt enumerate exhaustiv procedurile de achiziție publică, inclusiv instrumentele pentru atribuirea contractului de achiziție publică, iar imperativele cu privire la un număr minim de ofertanți/candidați sunt prevăzute doar pentru licitația restrânsă, dialogul competitiv, negocierea cu publicarea prealabilă a anunțului de participare, parteneriatul pentru inovare și acordul-cadru, cu opțiunea autorității contractante, fie de a anula, fie de a continua procedura de achiziție în cazurile în care nu este întrunit un număr minim de ofertanți/candidați prevăzut în anunțul de participare, conform prevederilor specifice din art. 51 alin. (11), art. 54 alin. (11), art. 55 alin. (16), art. 60 alin. (14), art. 61 alin. (14) din Legea nr. 131/2015, corespunzătoare tipurilor de proceduri menționate.

În acest context, Agenția nu va lua în considerare argumentele autorității contractante expuse în punctul său de vedere prin scrisoarea nr. 151 din 26.10.2022 precum că *„decizia de anulare a procedurii de achiziție publice al grupului de lucru a primăriei comunei Seliște a fost luată, conform Legii achiziții publice nr. 131 art. 71 alin. 1 lit.(b), unde este specificat că numărul de ofertanți / candidați care întrunesc cerințele de calificare și selecție este mai mic decât numărul minim prevăzut pentru fiecare procedură, iar autoritatea nu a optat, conform prevederilor specifice pentru continuarea procedurii de atribuire .*

În acest context, grupul de lucru prin sintagma *„numărul minim prevăzut pentru fiecare procedură”*, a subînțeles că este inclusă și procedura cererii ofertelor de prețuri, or Legea nr. 131/2015 impune stabilirea unui număr minim de ofertanți la procedurile din mai multe etape, prima fiind etapa de preselecție, respectiv acestea cad sub incidența art. 71 alin. (1) lit. b) din Legea citată, însă, la caz, autoritatea contractantă a desfășurat o procedură de achiziție publică prin cererea ofertelor de prețuri pentru care Legea nr. 131/2015 și nici legislația secundară nu impune un număr minim de ofertanți.

Reieșind din cele supra menționate, Agenția conchide că autoritatea contractantă a anulat procedura de atribuire fără existența unui temei legal în acest sens, or, potrivit art. 7 lit. k) din Legea nr. 131/2015, inițierea și derularea unei proceduri de achiziție publică, are loc exclusiv prin aplicarea principiului asumării răspunderii în cadrul procedurilor de achiziție publică, or aceasta este esențială pentru asigurarea profesionalismului, legalității, tratamentului egal, imparțialității și independenței deciziilor adoptate pe parcursul derulării acestui proces, principiul dat, presupunând inclusiv și obligația de a raporta și a de răspunde pentru consecințele acțiunilor și deciziilor luate.

Reieșind din cele expuse, în conformitate cu prevederile art. 80 alin. (1), art. 82 alin. (1), art. 86 alin. (2) lit. a) din Legea nr. 131/2015, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor

d e c i d e:

1. Se admite contestația nr. 02/878/22 din 25.10.2022 depusă de către SC „Luxgaz” SRL, pe marginea rezultatelor procedurii de achiziție publică nr. MD-1664442586437 privind achiziția „Servicii de elaborare a Planului Urbanistic General al comunei Seliște, raionul Nisporeni”, inițiată de către Primăria comunei Seliște;

2. Se anulează Decizia nr. 1 din 19.10.2022 de anulare a procedurii de atribuire nr. MD-1664442586437 privind achiziția „Servicii de elaborare a Planului Urbanistic General al comunei Seliște, raionul Nisporeni”, inițiată de către Primăria comunei Seliște, inclusiv toate actele subsecvente acesteia;

3. Se obligă Primăria comunei Seliște ca măsură de remediere, în termen de până la 10 zile de la primirea prezentei decizii, să continue procedura de achiziție publică nr. MD-1664442586437, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a prezentei decizii, inclusiv finalizarea procedurii în conformitate cu cadrul normativ în materie de achiziții publice;

4. Se obligă Primăria comunei Seliște, 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.

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

Angela NANI

Membru

Gheorghe GHIDORA

Membru

Aliona OBOROCEANU