



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-18-19 Data: 14.01.19

privind soluționarea contestației formulată de către „5AQ INVEST” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/711/18 la data de 21.12.2018, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1543586385862 din 16.12.2018

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația înregistrată cu nr. 02/711/18 din 21.12.2018, depusă de către „5AQ INVEST” SRL, cu sediul în _____ nr. de identificare (IDNO): 1008600004663, tel. _____ e-mail: invest@5aq.md, pe marginea rezultatului desfășurării procedurii de achiziție publică prin cererea ofertelor de prețuri nr. MD-1543586385862 din 16.12.2018, privind achiziționarea lucrărilor de construcții complete sau parțiale și lucrări publice, inițiată de către Direcția de Poliție a mun. Chișinău, cu sediul în mun. Chișinău, str. Tighina 6, tel.: 069235958, e-mail: alexandru.bistieru@igp.gov.md.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 09.01.2019, ora 11:30, 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-1543586385862 din 16.12.2018, „5AQ INVEST” SRL comunică că a participat la procedura de achiziție publică menționată pentru lotul nr. 2 privind efectuarea lucrărilor de reparație a sălii de sport și lotul nr. 4 privind executarea lucrărilor de reparații a scărilor. Acesta relatează că la data de 20.12.2018 a depistat că oferta sa nu a fost acceptată din cauza că nu a prezentat:

1. Formularul privind experiența similară;
2. Lista lucrărilor efectuate în ultimul an de activitate;
3. Declarația privind subcontractanții.

În acest context, operatorul economic contestator susține că nu este de acord cu decizia autorității contractante și o consideră pasibilă de a fi anulată, deoarece în conformitate cu prevederile art. 6 lit. c) din Legea nr. 131/15 este stabilit că, reglementarea relațiilor privind achizițiile publice se efectuează în baza principiului de asigurare a concurenței și combaterea practicilor anticoncurențiale în domeniul

achizițiilor publice. Astfel, contestatorul susține că începând cu 1 octombrie 2018, a fost schimbată modalitatea de depunere a ofertelor pentru participarea la procedurile de achiziții publice.

În acest sens, acesta comunică că a fost stabilită încărcarea obligatorie în mod electronic a ofertei și a documentelor care însoțesc oferta pe platformele electronice. Operatorul economic încarcă ofertele pentru procedurile de achiziție publică pe portalul guvernamental unic de acces online: www.mtender.gov.md, care este în proces de perfecționare și deseori nu funcționează corespunzător.

„5AQ INVEST” SRL, menționează că a pregătit toate documentele necesare, solicitate de către autoritatea contractantă, dar din motive tehnice, aceste formulare nu s-au încărcat corespunzător pe platforma de achiziții.

De altfel, contestatorul consideră că pentru simplificarea participării la procedurile de achiziții publice electronice, a fost instituit „Documentul Unic de Achiziție European” (în continuare – DUAЕ), care cuprinde în sine informații privitor la criteriile de calificare ale operatorilor economici. În conformitate cu prevederile art. 18 alin. (1) din legea prenotată, la momentul depunerii cererilor de participare sau a ofertelor, autoritatea contractantă acceptă DUAЕ, care constă într-o declarație pe proprie răspundere actualizată, ca dovadă preliminară în locul certificatelor eliberate de către autoritățile publice sau de către terți, care confirmă că operatorul economic în cauză îndeplinește următoarele condiții:

- a) nu se află în nici una din situațiile de excludere menționate la art. 18;
- b) îndeplinește criteriile privind capacitatea, astfel cum au fost solicitate de autoritatea contractantă;
- c) dacă este cazul, îndeplinește criteriile de selecție stabilite de autoritatea contractantă în conformitate cu prevederile prezentei legi.

Contestatorul consideră că reieșind din prevederile legale, prezentarea DUAЕ a fost instituit pentru reducerea numărului de documente necesare a fi depuse pentru participarea la procedurile de achiziție publică, iar datorită acestui document ofertanții nu mai trebuie să furnizeze probe documentare complete și în formate diferite, astfel cum se utilizau anterior în procedurile de achiziții publice, ceea ce reprezintă o simplificare semnificativă a accesului la oportunitățile de ofertare transfrontaliere.

Astfel, în ceea ce ține de motivele invocate de autoritatea contractantă, privind anularea ofertei „5AQ INVEST” SRL, precum lipsa formularului privind experiența similară, operatorul economic contestator menționează că, la depunerea ofertei pe portalul guvernamental unic de acces online: www.mtender.gov.md, operatorul economic a încărcat un DUAЕ, care prevede la capitolul IV (Criterii de Calificare), pct. C – capacitatea tehnică și sau profesională în care este inclusă experiența similară a ofertantului, cu indicarea tuturor datelor necesare pentru evidențierea corespunderii capacității tehnice a ofertantului.

Totodată, la capitolul II (Informații referitoare la operatorul economic), pct. D – Informații privind subcontractanții pe ale căror capacități operatorul economic nu se bazează, contestatorul susține că a bifat opțiunea corespunzătoare, indicând că nu există subcontractanți.

De altfel, operatorul economic contestator menționează că potrivit art. 16 alin. (4) din Legea nr. 131/15 este stipulat că, în cazul în care informațiile sau documentele prezentate de către ofertant/candidat sunt incomplete sau eronate, autoritatea contractantă solicită ofertantului/candidatului în cauză să suplimenteze, să clarifice sau să completeze informațiile sau documentele corespunzătoare, respectând principiul transparenței și cel al tratamentului egal. În acest sens, acesta relatează că autoritatea contractantă era obligată să solicite clarificări privind lipsa formularelor indicate de către aceasta în anunțul de participare și Fișa de Date a Achiziției, întrucât „5AQ INVEST” SRL a propus oferta cea mai avantajoasă.

În același context, operatorul economic contestator comunică că art. 16 alin. (5) Legea nr. 131/15 dispune că ofertantul 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 (minimum 3 zile lucrătoare sau, în cazul în care procedura folosită este cererea ofertelor de prețuri, minimum o zi lucrătoare). Autoritatea contractantă are obligația de a asigura, în orice situație, un termen rezonabil în funcție de complexitatea solicitării de prezentare, suplimentare, clarificare și/sau completare. În acest sens, operatorul economic declară că era pregătit să suplimenteze documentele lipsă, pentru a demonstra corespunderea tuturor criteriilor de calificare pentru a executa lucrările de reparație la sediile Direcției de Poliție. Astfel, la adoptarea deciziei de anulare a ofertei prezentate de către „5AQ INVEST” SRL, ultimul susține că autoritatea contractantă nu a luat în considerare prevederile legale cu privire la modificările în vigoare din 01.10.2018 și nu a solicitat completarea actelor de calificare a ofertei, încălcând în acest sens prevederile legale și dreptul ofertantului la libera concurență.

Având în vedere cele menționate mai sus și ținând cont de faptul că au fost invocate motive neîntemeiate de către autoritatea contractantă, iar decizia de anulare a ofertei contestatorului este una ilegală, acesta solicită anularea deciziei Direcției de Poliție a mun. Chișinău și declararea ofertei sale drept calificată.

Argumentele autorității contractante:

Direcția de Poliție a mun. Chișinău, prin punctul său de vedere expus în scrisoarea nr. 34/20-2 din 02.01.2019, informează că la luarea deciziei pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1543586385862 din 16.12.2018, au stat următoarele prevederi legale:

- art. 69 alin. (4) și (6) din Legea nr. 131/15:

(4) 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.

(6) Autoritatea contractantă nu acceptă oferta în cazul în care: b) oferta nu corespunde cerințelor expuse în documentația de atribuire;

- Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 176 din 05.10.2018 cu privire la aprobarea Documentației standard pentru realizarea achizițiilor publice de lucrări:

1) pct. 20.2: Toate documentele menționate în punctul 20.1 din IPO vor fi completate fără nici o modificare sau abatere de la original, spațiile goale fiind completate cu informația solicitată. Completarea defectuoasă a formularelor poate atrage respingerea ofertei ca fiind necorespunzătoare;

2) pct. 38.3: În cazul în care există discrepanțe între informațiile prezentate în DUAЕ de către operatorul economic și cele prevăzute în invitația/anunțul de participare de către autoritatea contractantă, oferta se va respinge și se va examina DUAЕ următorului ofertant;

3) pct. 38.5: În cazul în care documentele furnizate de către operatorul economic nu corespund cerințelor/condițiilor confirmate prin DUAЕ, autoritatea contractantă va respinge oferta, fiind stabilită ca ofertă neconformă;

4) pct. 39.5: Dacă oferta, inclusiv formularele care o însoțesc, nu corespunde cerințelor prestabilite în invitația/anunțul de participare sau aceasta nu este completată, semnată și ștampilată în modul corespunzător, ea va fi respinsă de către autoritatea contractantă, și nu poate fi rectificată cu scopul de a corespunde cerințelor, prin corectarea sau extragerea devierilor sau rezervelor necorespunzătoare, excepție constituind doar corectarea greșelilor aritmetice.

Reieșind din cele expuse, autoritatea contractantă menționează că operatorul economic „5AQ INVEST” SRL nu a prezentat următoarele:

- Declarație privind experiența similară (Formularul F3.9);
- Declarație privind lista principalelor lucrări executate în ultimul an de activitate (Formularul F3.10);
- Lista subcontractanților și partea/părțile din contract care sunt îndeplinite de către aceștia (Formularul F3.13).

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 constată că acestea se referă la motivele descalificării sale din motivul lipsei unor documente de

calificare în partea ce ține de capacitatea sa tehnică și profesională, totodată, acesta susține că a făcut dovada întrunii cerințelor respective, informație confirmată prin completarea și depunerea DUAЕ, iar la rândul său, autoritatea contractantă a omis solicitarea suplimentară a documentelor lipsă.

În acest context, procedând la examinarea în fond a contestației, 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 03.12.2018, un anunț de participare la procedura de achiziție publică nr. MD-1543586385862 din 16.12.2018, privind achiziționarea lucrărilor de construcții complete sau parțiale și lucrări publice, potrivit căruia la pct. 15 subpct. 18 a fost solicitat prezentarea DUAЕ, încărcând în acest sens formularul standard pre completat.

La caz se reține că la procedura de achiziție publică din speță, oferta operatorului economic „5AQ INVEST” SRL s-a clasat pe primul loc după preț cu o valoare de 630860,93 lei, fără TVA, pentru lotul nr. 2, și respectiv, pentru lotul nr. 4 în valoare de 335761,27 lei, fără TVA.

Astfel, la soluționarea contestației, Agenția va avea în vedere dispozițiile art. 1 din Legea nr. 131/15, care definește noțiunea de DUAЕ ca fiind „Document unic de achiziții european – document furnizat în format electronic prin utilizarea formatului standard aprobat de Ministerul Finanțelor, constând în declarația pe proprie răspundere a operatorului economic cu privire la îndeplinirea criteriilor de calificare și selecție”. În acest context, se reține că, prin Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 177 din 09.10.2018 a fost aprobat formularul standard al Documentului unic de achiziții european, (în continuare – DUAЕ).

Concomitent, potrivit art. 20 alin. (1) lit. b) din legea prenotată este stipulat că la momentul depunerii cererilor de participare sau a ofertelor, autoritatea contractantă acceptă DUAЕ, care constă într-o declarație pe proprie răspundere actualizată, ca dovadă preliminară în locul certificatelor eliberate de către autoritățile publice sau de către terți, care confirmă că operatorul economic în cauză îndeplinește criteriile privind capacitatea, astfel cum au fost solicitate de autoritatea contractantă, coroborat cu pct. 11.2 din Documentația standard pentru realizarea achizițiilor de lucrări, aprobată prin Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 176 din 05.10.2018, care dispune că pentru confirmarea datelor de calificare în cadrul procedurii de achiziții publice, operatorul economic va completa și va prezenta DUAЕ, în conformitate cu cerințele stabilite de autoritatea contractantă.

În acest sens, având în vedere prevederile legale menționate, se constată că operatorul economic contestator a prezentat la procedura de achiziție publică din speță documentul DUAЕ completat, astfel cum a fost solicitat de către autoritatea contractantă, care, totodată, corespunde și cu formularul standard aprobat prin Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 177 din 09.10.2018.

Astfel, urmare a examinării documentului DUAЕ, încărcat de către contestator, se constată că acesta a completat secțiunile cu privire la informațiile despre care autoritatea contractantă susține că lipsesc. În acest sens, Agenția reține criticile contestatorului cu privire la faptul că autoritatea contractantă nu a examinat cu diligența necesară documentul DUAЕ, or potrivit pct. 38.1 din documentația standard prenotată se dispune că examinarea documentelor de către autoritatea contractantă se va efectua în baza informațiilor prezentate de către operatorii economici în DUAЕ, parte componentă a documentației de licitație, prin care se menționează că îndeplinește criteriile referitoare la situația economică și financiară și/sau capacitatea tehnică și profesională stabilite de autoritatea contractantă în anunțul de participare sau în documentația de atribuire, iar pct. 38.3 din aceeași documentație standard prevede că doar în cazul în care există discrepanțe între informațiile prezentate în DUAЕ de către operatorul economic și cele prevăzute în invitația/anunțul de participare de către autoritatea contractantă, oferta se va respinge și se va examina DUAЕ următorului ofertant.

Totodată, urmează de menționat, că potrivit art. 20 alin. (7) din Legea nr. 131/15, autoritatea contractantă poate solicita ofertanților să depună toate sau o parte din documentele justificative ca dovadă a informațiilor cuprinse în DUAЕ, în orice moment pe durata desfășurării unei proceduri de achiziții publice, dacă acest lucru este necesar pentru a asigura desfășurarea corespunzătoare a procedurii, coroborat cu alin. (8) din același articol, înainte de atribuirea contractului de achiziții publice autoritatea contractantă solicită ofertantului clasat pe primul loc după aplicarea criteriului de atribuire să prezinte documente justificative actualizate prin care să demonstreze îndeplinirea tuturor criteriilor de calificare și selecție, în conformitate cu informațiile cuprinse în DUAЕ.

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. 131/15, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor,

d e c i d e:

1. Se admite contestația nr. nr. 02/710/18 din 21.12.2018, depusă de către „5AQ INVEST” SRL, pe marginea rezultatului desfășurării procedurii de achiziție publică prin cererea ofertelor de prețuri nr. MD-1543586385862 din 16.12.2018, privind achiziționarea lucrărilor de construcții complete sau parțiale și lucrări publice, inițiată de către Direcția de Poliție a mun. Chișinău;

2. Se anulează decizia nr. 1023 din 16.12.2018 de atribuire a contractului de achiziții publice la procedura de achiziție publică nr. MD-1543586385862 din 16.12.2018, în partea ce ține de lotul nr. 2 și lotul nr. 4, inclusiv actele subsecvente acesteia;

3. Se obligă Direcția de Poliție a mun. Chișinău ca măsură de remediere, în termen de până la 5 zile de la primirea prezentei decizii, să reevalueze ofertele primite în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1543586385862 din 16.12.2018, în partea ce ține de lotul nr. 2 și lotul nr. 4, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a prezentei decizii;

4. Se obligă Direcția de Poliție a mun. Chișinău să raporteze Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor cu privire la realizarea remediilor impuse prin prezenta decizie.

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

Președintele completului



Iacob PLĂMĂDEALĂ

Membru



Eugenia ENI

Membru



Petru OPREA