



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-292-23 Data: 17.05.2023

privind soluționarea contestației formulate de către „Cimtermic” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/279/23 la data de 18.04.2023, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1678965572203

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/279/23 din 18.04.2023, depusă de către „Cimtermic” SRL, adresa: or. Cimișlia, str. Alexandru cel Bun, 135, ap. 22, număr de identificare (IDNO): 1007605004579, e-mail: cimtermic@mail.ru, pe marginea rezultatului procedurii de achiziție publică nr. MD-1678965572203, privind achiziția „Lucrări de pavarea trotuarului pe strada Ștefan cel Mare (Hotel)”, inițiată de către Primăria or. Cimișlia, adresa: or. Cimișlia, bd. Ștefan cel Mare 14, număr de identificare (IDNO): 1007601005914, tel.: 024124135, e-mail: achizitii@cimislia.md.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat și desfășurat la data de 12.05.2023 ora 11:00, 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-1678965572203, „Cimtermic” SRL formulează următoarele pretenții:

„A) ASPECTE INTRODUCTIVE

De fapt, SRL „Cimtermic”, în calitatea s-a de operator economic, a participat la procedura de achiziții publice lansată de către Primăria Cimișlia, avînd ca obiect „Lucrari de pavarea trotuarului pe strada Stefan cel Mare (Hotel)”.

Prin scrisoarea nr. 02/li-364 din 11.04.2023a primăriei or. Cimișlia, am fost informați că a fost desemnată ofeta cîștigătoare – SRL „AGACHI-COM” aferent procedurii de licitație nominalizată.

Ne fiind de acord cu rezultatele procedurii de achiziție care am fost informați, SRL „Cimtermic” formulează prezenta contestație, pe calea apărării drepturilor sale pe cale administrativă, deoarece actul administrativ contestat, în speță, decizia grupului de

lucru de adjudecare a contractului către SRL „Agachi-Com” a fost emisă cu încălcarea vădită a normelor de drept în materia achizițiilor publice.

Considerăm că autoritatea contractantă a emis repetat o decizie nefondată și ilegală, or, oferta câștigătorului este neconformă cerințelor autorității contractante, circumstanță care urma să fie luată în vedere de către grupul de lucru la evaluarea și compararea ofertelor, care însă au fost ignorate ceea ce a dus la adoptarea unei decizii ilegale și pasibile anulării, reieșind din următoarele motive verosimile.

B) TEMEIUL DE DREPT AL CONTESTAȚIEI.

Potrivit prevederilor art. 17 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, pentru constatarea datelor de calificare în cadrul procedurilor de achiziție publică, operatorul economic va prezenta documentele eliberate de autoritățile competente stabilite de autoritatea contractantă în cadrul procedurilor de achiziție publică.

În funcție de obiectul achiziției publice, în sensul art. 1, și de tipul procedurii alese conform art. 46 alin. (1), autoritatea contractantă are obligația de a stabili pentru fiecare procedură în parte criteriile de calificare și selecție, precum și documentele-suport, prevăzute de legislația în vigoare, necesare pentru a fi prezentate de către operatorii economici.

Potrivit alin. (3) din articolul menționat, autoritatea contractantă evaluează datele de calificare ale operatorului economic conform modului și criteriilor expuse în documentația de atribuire.

/obiecțiile privind oferta desemnată câștigătoare/

C) întocmirea defectuasă a ofertei tehnice

SRL „AGACHI-COM” în caietul de sarcini la poziția №6 (DE10A) – nu a indicat beton sub bordure – 1,93 m³; b) Poziția №13 (DE11A) – lipsește beton sub bordure – 2,01 m³.

Exercitînd un simplu calcul, se atestă că, total: $1,93 + 2,01 = 3,94$ m³ iar 1 m³ de beton C12/15 costa mediu pe piață 1460 lei/m³; respectiv, $3,94 \text{ m}^3 \times 1460 = 5752,40$ lei deviere care au fost excluși din oferta financiară, iar oferta tehnică nu conține elemente esențiale pentru executarea viitorului contract.

În așa fel, SRL „AGACHI-COM” a propus oferta financiară cu 159000 lei fara TVA; $159000 \times 1,2 = 190800$ lei cu TVA iar, $190800 \times 1\%$ procent admis de lege = 1908,0 lei.

Astfel, potrivit pct. 133 din HG 638/2020, este indicat că, Autoritatea contractantă are dreptul să considere oferta conformă dacă aceasta conține abateri neînsemnate de la prevederile documentației de atribuire, erori sau omiteri ce pot fi înlăturate fără a afecta esența acesteia, iar potrivit pct. 134 este prescris că, în sensul pct. 133, în cadrul achizițiilor publice de lucrări, prin abateri neînsemnate se consideră abaterile minore din oferta tehnică/financiară ce întrunesc cumulativ următoarele condiții: 1) reprezintă corectări ale unor abateri tehnice minore, iar o eventuală modificare a prețului total al

ofertei, indusă de aceste corectări, nu schimbă clasamentul inițial al ofertanților; 2) cuantificarea teoretică în valoare monetară a respectivei abateri/omisiuni nu depășește 1% din prețul total al ofertei;

În acest sens, suma devierii este 5752,40 lei, iar 1% admisibil al devierii din speță ar fi suma de 1908,0 lei, prin urmare, eroare este gravă și nu poate fi acceptată de către grupul de lucru, fapt ignorat de către autoritatea contractantă la adoptarea deciziei sale.

Potrivit pct. 52 din Documentația standard pentru realizarea achizițiilor de lucrări aprobată prin Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 69 din 18.06.2021, stipulează că oferta cuprinde următoarele formulare:

- 1) Propunerea tehnică;
- 2) Propunerea financiară;
- 3) DUAE;
- 4) Garanția pentru ofertă, după caz.

Astfel, conform art. 44 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 ofertantul are obligația de a elabora oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire, iar potrivit art. 69 alin. (6) lit. b) din legea prenotată, autoritatea contractantă nu acceptă oferta în cazul în care aceasta nu corespunde cerințelor expuse în documentația de atribuire.

F) lipsa experienței similare.

În conformitate cu pct. 7 din anunțul de participare, autoritatea contractantă a solicitat prezentarea Declarație privind experiența similară Ofertantul trebuie să demonstreze că a finalizat în ultimii 5 ani un contract ce au avut ca obiect execuția unor lucrări similare cu cele ce fac obiectul contractului ce urmează a fi atribuit a cărui valoare să nu fie mai mică de 75% din valoarea viitorului contract, cu anexarea obligatorie a contractului nominalizat și a procesului verbal de terminare a lucrărilor și cu completarea anexei nr. 12 în acest sens.

Pentru demonstrarea experienței similare solicitate de autoritatea contractantă, operatorul economic desemnat câștigător, a prezentat o declarație privind experiența similară Anexa nr. 12, însă nu a anexat nici o dovadă (contract și proces verbal de executie a lucrărilor respective).

Respectiv, oferta SRL „Agachi-Com” este neconformă cerințelor autorității contractante.

Temeiul contestației și dreptul vătămat

În drept, potrivit art. 72 a Legii nr. 133/2015, 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 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 prezenta lege.

În speță, SRL „Cimtermic” este pe poziția nr. 2 conform criteriului de selecție cel mai mic preț, după oferta care a fost desemnată câștigătoare, în acest sens, nealure în vedere de către grupul de lucru a circumstanțelor pe care le-am descris mai sus, a servit la încălcarea drepturilor companiei noastre prin ce am fost privați nejustificat de dreptul la o concurență loială, corectă și echitabilă față de toți participanții.

Reieșind din cele expuse, solicităm:

- Anularea rezultatelor procedurii de evaluare a ofertelor depuse în cadrul procedurii de lansată de autoritatea contractantă Primăria Cimișlia, avînd ca obiect – „Lucrari de pavarea trotuarului pe strada Ștefan cel Mare (Hotel) ”;

- reevaluarea ofertei desemnate câștigătoare cu adoptarea unei decizii de constatare a caracterului neconform a acesteia, și dispunerea evaluării ofertei SRL „Cimtermic”.”

Argumentele autorității contractante:

Primăria or. Cimișlia, prin punctul său de vedere, expus în scrisoarea nr. 02/1i-406 din 26.04.2023, în susținerea deciziei sale, comunică următoarele:

„La data de 16 martie 2023 a fost inițiată procedura de achiziție „Lucrări de pavare a trotuarului pe strada Ștefan cel Mare (Hostel) ” prin procedura „Cerere Ofertă de Prețuri” cu Nr: ocde-b3wdp1-MD-1678965572203, Cod CPV: 45200000-9.

La data de 10.04.2023 in adresa operatorilor economici participanți la procedura de achiziții publice menționată a fost expediată scrisoarea nr. 02/1i – 364 din 10.04.2023 privind informarea despre atribuirea contractului de achiziții publice (se anexează).

Prin contestația depusă de către „Cimtermic” SRL, contestatarul invocă faptul că grupul de lucru a ignorat faptul că în poziția 6 (DE10A) și respectiv poziția 13 (DE11A) ofertantul declarat câștigător nu a indicat beton sub bordure ceea ce a adus la o deviere financiară de 5742,40 lei. Totodată contestatorul face referire la pct. 133 din HG 638/2020 unde este indicat Autoritatea contractantă are dreptul să considere oferta conformă dacă aceasta conține abateri neînsemnate de la prevederile documentației de atribuire, erori sau omiteri ce pot fi înlăturate fără a afecta esența acesteia, iar potrivit pc. 134. în sensul pct. 133, în cadrul achizițiilor publice de lucrări, prin abateri neînsemnate se consideră abaterile minore din oferta tehnică/financiară ce întrunesc cumulativ următoarele condiții:

1) reprezintă corectări ale unor abateri tehnice minore, iar o eventuală modificare a prețului total al ofertei, indusă de aceste corectări, nu schimbă clasamentul inițial al ofertanților;

2) cuantificarea teoretică în valoare monetară a respectivei abateri/omisiuni nu depășește 1% din prețul total al ofertei;

3) cuantificarea teoretică în valoare monetară a respectivei abateri/omisiuni nu depășește suma de 10000 de lei din prețul total al ofertei.

În acest sens contestatorul face abstracție de alin. 3) al p. 134, ori suma presupusei devieri constituie conform calculelor contestatorului 5752,40 lei, respectiv grupul de lucru a procedat perfect legal considerînd aceasta ca abatere neînsemnată.

Cu privire la contestarea lipsei experienței similare aducem la cunoștință că grupul de lucru a expediat în adresa agentului economic câștigător scrisoarea nr. 02/li-333 din 04.04.2023 prin care sa solicitat actele justificative ce ar demonstra: experienta similară executată în ultimii 5 ani, care să se conțină cel puțin un contract de lucrări similare a cărui valoare să nu fie mai mică de 75% din valoarea viitorului contract, cu prezentarea obligatorie a contractului și copia procesului verbal la terminarea lucrărilor și alte acte ce lipseau (se anexează)

Astfel in decurs de 3 zile lucratoare, „Agachi-Com” SRL a oferit răspuns, prezentând toate documentele solicitate. (se anexeaza).

Reieșind din cele expuse supra, Grupul de lucru în domeniul achizițiilor publice, solicită de a respinge contestația agentului economic „Cimtermic” SRL ca fiind neîntemeiată.”

Punctul de vedere al operatorului economic desemnat câștigător:

„AGACHI-COM” SRL, prin punctul său de vedere, înregistrat la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 01/657/23 din 20.04.2023, în susținerea deciziei grupului de lucru pentru achiziții, relatează următoarele:

„SRL „AGACHI-COM”, participant la licitația ocds-b3wdp1-MD-1678965572203 COP (licitație electronică), declară că nu suntem de acord cu afirmațiile de contestare prezentate de SRL „Cimtermic” privind achiziția: „Lucrari de pavarea trotuarului pe str. Stefan cel Mare (Hotel)”.

Motivul contestației afirmate de SRL „Cimtermic” fiind: SRL „AGACHI-COM” in caietul de sarcini la poziția No6 (DE10A) - nu a indicat beton sub bordure - 1,93 m3; b) Pozitia No. 13 (DE11A) - lipsește beton sub bordure - 2,01 m3. „Conform caietului de sarcini SRL „AGACHI-COM” urmează să achiziționeze nisip, ciment și apă cu care să formeze betonul instalat sub bordure, totodată a fost înscris ca motiv al contestației: „Pentru demonstrarea experienței similare solicitate de autoritatea contractantă, operatorul economic desemnat cîștigător, a prezentat o declarație privind experienta similar Anexa nr. 12, însă nu a anexat mici o dovadă (contract și proces verbal de execuție a lucrărilor respective).”. De fapt SRL „AGACHI-COM” a anexat ca dovadă contractele de antrepriză, procesele verbale și suplimentar scrisorile de recomandare întocmite de autoritățile contractante la finalizarea obiectelor în cauză, la cererea Primăriei Cimișlia prin intermediul poștei electronice.”

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 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 atestă că „Cimtermic” SRL își exprimă dezacordul în raport cu decizia autorității contractante privind atribuirea contractului operatorului economic „AGACHI-COM” SRL, invocând că, oferta câștigătorului nu este conformă cerințelor din documentația de atribuire, din motiv că în devizul ofertă la pozițiile nr. 6, norma de deviz DE10A, și nr. 13 norma de deviz DE11A nu a fost indicat beton sub bordura, în volum de 3,94 m³. Concomitent, contestatorul aduce critici precum că abaterea din devizul ofertă al operatorului economic câștigător, nu poate fi acceptată de autoritatea contractantă prin prisma prevederilor pct. 133 din Hotărârea Guvernului 638/2020, din motiv că depășește 1% din prețul total al ofertei, menționând că suma devierii este de 5 752,40 lei, iar eroarea admisibilă ar fi suma de 1 908,0 lei.

Totodată, contestatorul susține că operatorul economic declarat câștigător, nu a anexat la declarația prezentată nici o dovadă (contract și proces verbal de execuție a lucrărilor respective) pentru a demonstra experiența similară, solicitată de autoritatea contractantă în pct. 7 din anunțul de participare.

Procedând la examinarea în fond a contestației, Agenția reține că Primăria or. Cimișlia a publicat în Buletinul achizițiilor publice pe portalul guvernamental de acces online: www.mtender.gov.md, la data de 16.03.2023, anunțul de participare la procedura de achiziție publică nr. MD-1678965572203, privind achiziția „Lucrări de pavarea trotuarului pe strada Ștefan cel Mare (Hotel)”.

Referitor la pretențiile contestatorului precum că operatorul economic câștigător „AGACHI-COM” SRL a omis să indice beton la pozițiile nr. 6 „DE10A” și nr. 13 „DE11A” în devizul-ofertă, Agenția va avea în vedere prevederile art. 37 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 conform căruia 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, precum și dispozițiile pct. 27 sub-pct. 1), pct. 28 sub-pct. 1) și sub-pct. 5), pct. 29 sub-pct. 1) și sub-pct. 3) din Regulamentul cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 10 din 20.01.2021, conform căroră grupul de lucru examinează și concretizează necesitățile autorității contractante de bunuri, lucrări și servicii, coordonându-le în limitele mijloacelor financiare repartizate în acest sens, precum și elaborează documentația de atribuire și alte documente aplicabile în cadrul procedurilor de achiziție publică în conformitate cu documentațiile standard aprobate.

Astfel, în conformitate cu normele menționate supra, Agenția apreciază că oportunitatea achiziționării lucrărilor de o anumită calitate, precum și caracteristicile

tehnice impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte în funcție de necesitățile obiective ale acesteia.

Totodată, se reține că, potrivit art. 44 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 ofertantul are obligația de a elabora oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire, iar potrivit art. 69 alin. (6) lit. b) din aceeași lege, autoritatea contractantă nu acceptă oferta în cazul în care aceasta nu corespunde cerințelor expuse în documentația de atribuire.

În acest sens, reieșind din prevederile art. 44 alin. (1), art. 37 alin. (1), precum și art. 69 alin. (6) lit. b) din Legea nr. 131/2015, supra citate, rezultă clar 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 prin acceptarea unor condiții care o excedează.

Subsecvent, potrivit pct. 54 sub-pct. 1) lit. b) din Documentația standard pentru realizarea achizițiilor publice de lucrări, aprobată prin Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 69 din 07.05.2021, la caz, documentația de atribuire, oferta elaborată de ofertant trebuie să cuprindă propunerea tehnică - ofertantul elaborează propunerea tehnică, astfel încât aceasta să respecte în totalitate cerințele de calificare, precum și cerințele prevăzute în caietul de sarcini, cât și lista cu cantitățile de lucrări. În acest scop, propunerea tehnică conține documentația de deviz (formularele 3, 5 și 7 corespunzător CPL.01.01-2012 sau alte metode elaborate și aprobate prin acte normative de către Ministerul Economiei și Infrastructurii), conform Formularului de deviz nr. 1, din Anexa nr. 23, lista cu cantitățile de lucrări.

Totodată, potrivit pct. 3.2.3 din documentul normativ CPL.01.01-2012 „Instrucțiuni privind întocmirea devizelor pentru lucrările de construcții-montaj prin metoda de resurse”, aprobat prin Ordinul Ministrului Dezvoltării Regionale și Construcțiilor nr. 6 din 23.01.2013, la întocmirea listelor cu cantitățile de lucrări, devizelor locale și calculelor, volumul lucrărilor se determină în baza documentației de proiect conform normelor de deviz și regulilor de calcul a volumelor de lucru.

Subsecvent, Agenția va reține prevederile art. 69 alin. (5) din Legea nr. 131/2015 conform căruia autoritatea contractantă are dreptul să considere oferta conformă dacă aceasta conține abateri neînsemnate de la prevederile documentației de atribuire, erori sau omiteri ce pot fi înlăturate fără a afecta esența ei. Orice deviere de acest fel se exprimă cantitativ, în măsura în care este posibil, și se ia în considerare la evaluarea și compararea ofertelor.

Totodată, dispozițiile pct. 132 sub-pct. 1) și 2) din Regulamentul privind achizițiile publice de lucrări, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 638 din 26.08.2020, prevăd că, în procesul examinării, evaluării și comparării ofertelor, grupul de lucru analizează și verifică oferta atât din punctul de vedere al elementelor tehnice propuse, cât și din punctul de vedere al aspectelor financiare pe care le implică și stabilește clarificările

necesare pentru evaluarea ofertei, precum și perioada acordată pentru transmiterea clarificărilor.

Conform prevederilor pct. 133 din Regulamentul privind achizițiile publice de lucrări, autoritatea contractantă are dreptul să considere oferta conformă dacă aceasta conține abateri neînsemnate de la prevederile documentației de atribuire, erori sau omiteri ce pot fi înlăturate fără a afecta esența acesteia, iar pct. 134 din același Regulament, prevede că, în sensul pct. 133, în cadrul achizițiilor publice de lucrări, prin abateri neînsemnate se consideră abaterile minore din oferta tehnică/financiară ce întrunesc cumulativ următoarele condiții:

1) reprezintă corectări ale unor abateri tehnice minore, iar o eventuală modificare a prețului total al ofertei, indusă de aceste corectări, nu schimbă clasamentul inițial al ofertanților;

2) cuantificarea teoretică în valoare monetară a respectivei abateri/omisiuni nu depășește 1% din prețul total al ofertei;

3) cuantificarea teoretică în valoare monetară a respectivei abateri/omisiuni nu depășește suma de 10000 de lei din prețul total al ofertei.

Astfel, analizând documentația de atribuire plasată de către autoritatea contractantă pentru procedura de achiziție din speță, Agenția atestă că potrivit caietului de sarcini, la poziția nr. 6 norma de deviz DE10A, sunt prevăzute lucrări de instalare a bordurilor prefabricate din beton care urmează a fi amenajate pe fundație de beton 30x15cm., după cum urmează:

6	DE10A	Borduri prefabricate din beton, pentru drum 100x30x15 cm, pe fundație de beton 30x15 cm.	m	43,0000
---	-------	--	---	---------

și respectiv la poziția nr. 13 norma de deviz DE11A, așezate pe o fundație din beton de 10x20cm. și anume:

13	DE11A	Borduri mici, prefabricate din beton cu secțiunea de 100x20x8 cm, pentru încadrarea spațiilor verzi, trotuarelor, aleilor, etc., așezate pe o fundație din beton, de 10x20 cm.	m	42,0000
----	-------	--	---	---------

Totodată, urmare a examinării materialelor dosarului de achiziție publică în cauză, Agenția atestă că în Formularul desfășurat nr. 5, întocmit de către autoritatea contractantă, la pozițiile sus nominalizate au fost stabilite următoarele resurse:

Poziția nr. 6 „DE10A”:

6	DE10A	Borduri prefabricate din beton, pentru drum 100x30x15 cm, pe fundație de beton 30x15 cm.	m			290,483
						50,132
6.1	2663102100001	Beton clasa... (gt.informatie)	m3	0.0450	2 100,0000	94,500
6.2	2651122100024	Ciment portland P 40 saci S388	kg	2.9200	0,0000	0,000
6.3	14211022000513	Nisip sortat nespălat de riu și lacuri 0.0-3.0 mm	m3	0.0080	0,0000	0,000
6.4	2666122800285	Bordura beton pentru trotuare dimensiuni 1000 x 300 x 150	m	1,0050	145,0000	145,725
6.5	4100116202818	Apă pentru mortare și betoane	m3	0,0060	21,0000	0,126
6.6	9310060019900	Muncitor necalificat	h-om	0,1500	84,9700	12,746
6.7	7128020012800	Pavator	h-om	0,4400	84,9700	37,387

și poziția nr. 13 „DE11A”:

13	DE11A	Borduri mici, prefabricate din beton cu sectiunea de 100x20x8 cm, pnetu incadrarea spatiilor verzi, trotuarelor, aleilor, etc., asezate pe o fundatie din beton, de 10x20 cm.	m			214,794
						25,491
13.1	2663102100001	Beton clasa... (pt.informatie)	m3	0,0480	2 100,0000	100,800
13.2	2651122100024	Ciment portland P 40 saci S388	kg	1,0200	0,0000	0,000
13.3	1421102200513	Nisip sortat nespălat de riu și lacuri 0,0-3,0 mm	m3	0,0030	0,0000	0,000
13.4	2666122800325	Bordura beton pentru trotuare dimensiuni 1000 x 200 x 80 B 2	m	1,0050	88,0000	88,440
13.5	4100116202818	Apă pentru mortare și betoane	m3	0,0030	21,0000	0,063
13.6	8310060019900	Muncitor necalificat	h-cm	0,1200	84,9700	10,196
13.7	7129020012800	Pavator	h-cm	0,1800	84,9700	15,295

Analizând oferta operatorului economic desemnat câștigător, prin prisma pretențiilor înaintate de către contestatar, Agenția constată că operatorul economic „AGACHI-COM” SRL la pozițiile nr. 6 norma de deviz DE10A și nr. 13 norma de deviz DE11A a omis să indice beton care urma a fi utilizat pentru fundație, ofertând doar materiale nisip sortat nespălat, ciment și apă pentru mortare și betoane, după cum urmează:

6	DE10A	Borduri prefabricate din beton, pentru trotuare 100*30*15cm, pe fundatie de beton 30x15 cm	m			208,48
						50,13
	9310060019900	Muncitor necalificat	h-cm	0,1500	84,97	12,75
	7129020012800	Pavator	h-cm	0,4400	84,97	37,39
	2651122100024	Ciment portland P 40 saci S388	kg	2,9200	2,40	7,01
	1421102200513	Nisip sortat nespălat de riu și lacuri 0,0-3,0 mm	m3	0,0080	314,00	2,51
	2666122800285	Bordura beton pentru trotuare dimensiuni 1000 x 300 x 150	m	1,0050	148,00	148,74
	4100116202818	Apa pentru mortare și betoane	m3	0,0060	15,00	0,09
13	DE11A	Borduri mici, prefabricate din beton cu sectiunea de 100x20x8cm, pnetu incadrarea spatiilor verzi, trotuarelor, aleilor, etc., asezate pe o fundatie din	m			135,46
						25,49
1	2	3	4	5	6	7
		beton, de 10x20 cm				
	9310060019900	Muncitor necalificat	h-cm	0,1200	84,97	10,20
	7129020012800	Pavator	h-cm	0,1800	84,97	15,29
	2651122100024	Ciment portland P 40 saci S388	kg	1,0200	2,40	2,45
	1421102200513	Nisip sortat nespălat de riu și lacuri 0,0-3,0 mm	m3	0,0030	314,00	0,94
	2666122800325	Bordura beton pentru trotuare dimensiuni 100*20*8	m	1,0050	106,00	106,53
	4100116202818	Apa pentru mortare și betoane	m3	0,0030	15,00	0,04

La acest aspect, autoritatea contractantă în cadrul ședinței deschise de examinare a contestației a susținut că, „...în sensul pct. 133, în cadrul achizițiilor publice de

lucrări, prin abateri neînsemnate se consideră abaterile minore din oferta tehnică/financiară ce întrunesc cumulativ următoarele condiții:

1) reprezintă corectări ale unor abateri tehnice minore, iar o eventuală modificare a prețului total al ofertei, indusă de aceste corectări, nu schimbă clasamentul inițial al ofertanților;

2) cuantificarea teoretică în valoare monetară a respectivei abateri/omisiuni nu depășește 1% din prețul total al ofertei;

3) cuantificarea teoretică în valoare monetară a respectivei abateri/omisiuni nu depășește suma de 10000 de lei din prețul total al ofertei.

În acest sens contestatorul face abstracție de alin. 3) al p. 134, ori suma presupusei devieri constituie conform calculelor contestatorului 5752,40 lei, respectiv grupul de lucru a procedat perfect legal considerând aceasta ca abatere neînsemnată.”

La caz, argumentele autorității contractante nu pot fi reținute de către Agenție, or, astfel cum a invocat și contestatorul, resursele invocate de „AGACHI-COM” SRL, inclusiv consumurile acestora nu sunt suficiente pentru prepararea betonului în cantitatea generată de norma de deviz.

Prin urmare, Agenția apreciază că prețul resurselor consemnat în devizele-ofertă nu sunt elemente pur formale ale ofertei prezumate a fi valabile și admise fără probe concludente, pe simple aprecieri, ci reprezintă elementele esențiale ale propunerii financiare a căror realitate și sustenabilitate trebuie să fie verificată de către grupul de lucru pentru achiziții. Mai mult, potrivit art. 72 din Legea nr. 131/2015, este prevăzut expres că contractul de achiziții publice se atribuie în temeiul principiului selectării ofertei celei mai avantajoase, dar în același timp și în temeiul respectării legii și ordinii de drept, iar în coroborare cu principiul asigurării concurenței și combaterii concurenței neloiale în domeniul achizițiilor publice și principiului minimizării riscurilor autorității contractante, prevăzut la art. 7 din aceeași lege, acesta împiedică autoritățile contractante să atribuie contracte de achiziții publice operatorilor economici care oferă, în cadrul procedurilor de achiziții publice, prețuri nejustificate prin documente confirmative, viciind, astfel, procedura de achiziție.

Totodată, pentru ca abaterile în cadrul achizițiilor publice de lucrări să fie considerate abateri neînsemnate/minore, pct. 133 din Regulamentul privind achizițiile publice de lucrări, reglementează ca circumstanță obligatorie îndeplinirea cumulativă (concomitent, simultan) a condițiilor enumerate în pct. 133. Astfel, deși suma devierii calculată de către contestator, constituie 5 752,40 lei, aferentă pozițiilor din litigiu, nu depășește suma de 10 000 lei din prețul total a ofertei, omisiunea este mai mare de 1% din prețul total a ofertei, condiție impusă de sub-pct. 2) din pct. 133, prin urmare, raționamentul invocat de autoritatea contractantă nu poate fi reținut.

În contextul celor enunțate supra, Agenția va avea în vedere argumentele contestatorului, care a susținut la acest aspect următoarele: „Exercitînd un simplu calcul, se atestă că, total: $1,93 + 2,01 = 3,94 \text{ m}^3$ iar 1 m^3 de beton C12/15 coasta mediu pe

piață 1460 lei/m³; respectiv, $3,94 \text{ m}^3 \times 1460 = 5752,40$ lei deviere care au fost excluși din oferta financiară, iar oferta tehnică nu conține elemente esențiale pentru executarea viitorului contract.

În așa fel, SRL „AGACHI-COM” a propus oferta financiară cu 159000 lei fara TVA; $159000 \times 1,2 = 190800$ lei cu TVA iar, $190800 \times 1\%$ procent admis de lege = 1908,0 lei.

În acest sens, suma devierii este 5752,40 lei, iar 1% admisibil al devierii din speță ar fi suma de 1908,0 lei, prin urmare, eroare este gravă și nu poate fi acceptată de către grupul de lucru, fapt ignorat de către autoritatea contractantă la adoptarea deciziei sale.”

La caz, urmează a fi reținut că în vederea aplicării prevederilor pct. 133 din regulamentul nominalizat supra, autoritatea contractantă urma să se asigure de natura omisiunilor constatate în oferta operatorului economic declarat câștigător și să verifice efectiv dacă condițiile pct. 134 din același regulament sunt întrunite.

Astfel, în considerarea situației de fapt descrise supra, Agenția va aprecia decizia autorității contractante, inclusiv argumentarea acesteia ca o pe o lipsă de diligență în vederea motivării și probării susținerilor indicate în punctul său de vedere, or, potrivit art. 93 alin. (1) și (2) din Codul administrativ al Republicii Moldova nr. 116 din 19.07.2018, fiecare participant probează faptele pe care își întemeiază pretenția, iar prin derogare de la prevederile alin. (1), fiecare participant probează faptele atribuite exclusiv sferei sale, motivarea și prezentarea probelor, în sensul aprecierii de mai sus, îi revin exclusiv Primăriei or. Cimișlia.

În circumstanțele de natura celor din speță și în condițiile în care grupul de lucru nu a evaluat și oferta tehnică a contestatorului, nici eligibilitatea acestuia, nu poate fi apreciat faptul că acesta, la adoptarea deciziei contestate, ar fi respectat principiile reglementate la art. 7 din Legea nr. 131/2015.

Suplimentar, în ce privește pretențiile formulate de către contestator în raport cu demonstrarea experienței similare, solicitate de autoritatea contractantă în pct. 7 din anunțul de participare, Agenția nu se v-a expune, din motivul că în cadrul ședinței deschise de examinare a contestației, contestatorul și-a retras pretențiile înaintate la acest aspect.

Reieșind din cele expuse, în conformitate cu prevederile, art. 80 alin. (1), art. 82), art. 83 alin. (1) și alin. (6), art. 86 alin. 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. 02/279/23 din 18.04.2023, depusă de către „Cimtermic” SRL, pe marginea rezultatelor procedurii de achiziție publică nr. MD-1678965572203,

privind achiziția „Lucrări de pavarea trotuarului pe strada Ștefan cel Mare (Hotel)”, inițiată de Primăria or. Cimișlia;

2. Se anulează Decizia de atribuire a contractului de achiziții publice nr. 20/L/23 din 10.04.2023, emisă în rezultatul desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1678965572203, inclusiv actele subsecvente acesteia;

3. Se obligă Primăria or. Cimișlia, în termen de până la 7 zile de la primirea prezentei decizii, să reevalueze oferta „Cimtermic” SRL primită în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1678965572203, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a prezentei decizii și finalizarea procedurii în conformitate cu cadrul normativ în vigoare în materie de achiziții publice;

4. Se obligă Primăria or. Cimișlia, 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, cu anexarea actelor 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