



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-558-23 Data: 17.08.2023

privind soluționarea contestației formulate de către „Danstar Evolution” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/595/23 la data de 20.07.2023, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1682679081336 din 22.05.2023

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/595/23 din 20.07.2023, depusă de către „Danstar Evolution” SRL, adresa: mun. Chișinău, com. Stăuceni, str. Salcânilor 68/3, număr de identificare (IDNO): 1018600006831, tel.: 078899784, e-mail: danstar.evolution@gmail.com, pe marginea rezultatelor procedurii de achiziție publică nr. MD-1682679081336 din 22.05.2023, privind achiziția „Lucrări de reparații curente a etajului 4 a edificiului Departamentului Cadastru din mun. Chișinău, str. A. Pușkin, nr. 47.”, inițiată de către Agenția Servicii Publice, adresa: mun. Chișinău, str. Puskin 42, număr de identificare (IDNO): 1002600024700, tel.: 022504881, e-mail: asp@asp.gov.md.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 11.08.2023, ora 10:00, ședință deschisă la care au participat reprezentanții autorității contractante.

Pretențiile contestatorului:

În calitatea sa de persoană interesată, în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1682679081336, „Danstar Evolution” SRL formulează următoarele pretenții:

„În fapt, în cadrul procedurii de achiziție publică indicate, „Danstar Evolution” SRL a avut calitatea de ofertant.

La data de 22.06.2023 prin scrisoarea nr. 06/03-SAP/312, a fost solicitat de a prezenta justificarea pretului la anumite resurse, etc. (anexa act).

Ulterior, la data de 27.06.2023, a fost expediată în adresa Agenției Servicii Publice toată informația solicitată cu atasarea conturilor de plată (anexa justificare).

În data de 18.07.2023 am primit scrisoarea de înștiințare Nr06/03-SAP/367 în care a fost comunicat că, în urma evaluării ofertelor s-a decis, descalificarea ofertei SRL „Danstar Evolution”, deoarece oferta nu corespunde cerințelor expuse în documentația de atribuire, și anume, operatorul economic a întocmit devizul ofertă cu încălcări a prevederilor subpct. 4.3.3.5 din pct. 4.3.3 „Întocmirea devizelor locale de resurse” din actul normativ CPL.01.01-2012 „Instrucțiuni privind întocmirea devizelor pentru lucrările de construcții-montaj prin metoda de resurse”. Astfel, operatorul economic a aplicat cu abateri de la actul normative menționat cheltuielile

limitate (CAS, Transportarea materialelor, Cheltuieli de regie și Beneficiu de deviz) în devizul ofertei propuse. Acestea au fost aplicate pentru fiecare capitol al caietului de sarcini, însă cheltuielile limitate menționate supra, urmau a fi aplicate pentru fiecare subcapitol al fiecărui capitol din caietul de sarcini 2.1, 2.2, 2.3, 3.1, 3.2, 3.3, 3.4 – în dependență de categoria lucrărilor – „Lucrări de construcție”, „Lucrări de montare”, „Lucrări de electricitate”.

Totodată, pentru lucrările de construcție cheltuielile de regie se aplica în valoare maxima de 14,5% din totalul cheltuielilor directe. Pentru lucrările de montare, lucrările de electricitate cheltuielile de regie se aplica în valoare maxima de 76% din salariul muncitorilor constructori.

In baza celor relatate mai sus, va comunicam urmatoarele:

Devizul de cheltuieli prezentat, a fost elaborat cu respectarea normativelor în acest sens (CPL 01.01.2012, NCM L 01.01-2012) si altele, aprobate de Ministerul Dezvoltarii Regionale si Constructiilor, actualul Minister al Agriculturii, Dezvoltarii Regionale si Mediului.

1. Organizare logistica eficienta, manifestata prin livrarea directa a materialelor de la furnizori la santier, ceea ce scuteste compania de cheltuieli pentru transport, si permite companiei sa ofere cota de 0,5% pentru transportarea materialelor.

2. Prevederile pct. 6.1 din documentul normativ CP L.01.03-2012 „Instrucțiuni cu privire la calcularea cheltuielilor de regie la determinarea valorii obiectivelor, aprobat prin ordinul nr. 8 din 23.01.2013 al Ministerul Dezvoltăr Regionale și Construcțiilor”, care stabilesc că cheltuielile de regie se determină pe baza datelor proprii ale unității de antrepriză, prin calcul, conform capitolelor de cheltuieli. Pentru calcularea cheltuielilor poate fi analizată perioada: anul, semestrul, trimestrul precedent. Asadar, conform raportului financiar pentru anul precedent, calcularea cheltuielilor de regie este de 3.9% .

3. Pct. 3.3 al aceluiași act normativ prevede ca – Cotele individuale ale beneficiului de deviz se calculează sau precizează de către întreprinderile de antrepriză, de sine stătător, și se aprobă de către conducerea întreprinderii. pct. 5.2 – Valoarea beneficiului de deviz se calculează pe articolele de cheltuieli, enumerate în Anexa A la prezentele Instrucțiuni, pe baza datelor din evidența contabilă și a calculelor executate de întreprinderea. Este de mentionat ca, in baza raportului financiar pentru anul precedent, calculul beneficiului de deviz constituie 2%.

Avind in vedere cele expuse supra pentru intocmirea devizului de cheltuieli, SRL „Danstar Evolution” a utilizat urmatorul calcul:

1. Capitolul 1 al caietului de sarcini prevede lucrari de constructii, respectiv, a fost aplicate urmatoarele

a) contribuțiile la asigurările sociale și medicale defalcate din cheltuielile pentru salarizarea muncitorilor - constructori în mărimea stabilită de legislația în vigoare-24%

b) cheltuielile de transport, în % din costul materialelor-0,5%

c) cheltuielile de regie din totalul cheltuielilor directe -3,9%

d) beneficiul de deviz din totalul cheltuielilor directe și cheltuielilor de regie-2%

2. Capitolul 2 al caietului de sarcini prevede lucrări de încălzire și condiționare respectiv, a fost aplicate următoarele

a) contribuțiile la asigurările sociale și medicale defalcate din cheltuielile pentru salarizarea muncitorilor - constructori în mărimea stabilită de legislația în vigoare-24%

b) cheltuielile de transport, din costul materialelor-0,5%

c) cheltuielile de regie din totalul cheltuielilor directe -3,9%

d) beneficiul de deviz din totalul cheltuielilor directe și cheltuielilor de regie-2%

3. Capitolul 3 al caietului de sarcini prevede lucrări electrice respectiv, a fost aplicate următoarele

4. contribuțiile la asigurările sociale și medicale defalcate din cheltuielile pentru salarizarea muncitorilor - constructori în mărimea stabilită de legislația în vigoare-24%

5. cheltuielile de transport, din costul materialelor-0,5%

6. cheltuielile de regie din cheltuielile pentru salarizare)-3,9%

7. beneficiul de deviz din totalul cheltuielilor directe și cheltuielilor de regie-2%.

Totodată, pct. 4.1.4 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, prevede că, categoriile de lucrări, codurile lor, unitățile de măsură a lucrărilor și resurselor care se includ în lista cu cantitățile de lucrări, trebuie să corespundă cu articolele de deviz, cu codurile lor și cu unitățile de măsură prevăzute în Indicatoarele de norme de deviz pentru lucrări de construcții, montaj și reparații care sunt în vigoare pe teritoriul Republicii Moldova. Concomitent, este de menționat că pct. 4.1 - 4.2 din documentul normativ CPL.01.01-2012 reglementează expres obligația respectării normelor de deviz orientative, care figurează ca Norme de deviz pentru lucrări de construcții, montaj, reparații, restaurare și de punere în funcțiune a mecanismelor, iar în lipsa unor mențiuni în caietul de sarcini sau a unor precizări ulterioare potrivit cărora se permite, respectiv nu sunt necesare anumite consumuri pentru execuția lucrării propriu zise, întru asigurarea unui tratament egal în privința tuturor ofertanților și operatorilor economici, principiu prevăzut la art. 7 lit. h) din Legea nr. 131/2015, ultimii, la întocmirea ofertelor sale, urmează să respecte întocmai, atât normele de deviz și cantitățile de lucrări prevăzute în caietul de sarcini, cât și consumul normat de resurse, indiferent de tipul acestora (manoperă, utilaj, material), inclusiv, indiferent de ponderea și aportul acestor resurse la execuția lucrărilor, prin cotarea acestor resurse la prețuri reale.

Relevante speței sunt și prevederile art. 69 alin. (5) din Legea nr. 131/2015 conform cărora 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.

De asemenea, dispozițiile pct. 133 din Regulamentul privind achizițiile publice de lucrări aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 638 din 26.08.2020, conform cărora 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.

Relevante sunt și prevederile pct. 136 din Regulamentul privind achizițiile publice de lucrări menționat, grupul de lucru are dreptul de a corecta erorile aritmetice, depistate în oferta financiară sau în documentația de deviz-ofertă în timpul examinării acesteia, înștiințând neîntârziat ofertantul.

În cazul achizițiilor publice de lucrări sunt stabilite expres condițiile care urmează a fi întrunite în mod cumulativ pentru a califica erorile depistate în ofertă ca fiind abateri neînsemnate de la prevederile documentației de atribuire, inclusiv „cuantificarea teoretică în valoare monetară a respectivei abateri/omisiuni”, care ar permite autorității contractante acceptarea acesteia, iar având în vedere pretențiile înaintate, nu poate fi stabilită cu certitudine corectitudinea deciziei grupului de lucru de a respinge oferta SRL „Danstar Evolution”, în măsura în care, Agenția Servicii Publice nu a făcut o analiză cantitativă a omisiunilor/erorilor constatate în oferta tehnică și financiară depusă de către „Danstar Evolution” SRL, prin prisma prevederilor pct. 133-134 din Regulamentul prenotat.

Mai mult ca atât, valoarea lor în cazul în care ar fi fost luate în considerare în devizul de ofertă, nu influența clasamentul câștigătorilor, ba din contra, se micsora suma ofertei cu 1160.43 lei, deoarece, devizul de cheltuieli întocmit și încărcat pe platforma www.achizitii.md, cheltuielile limitate fiind indicate sub fiecare capitol în parte constituie 2732492.71 lei, iar deviz modificat, cheltuielile limitate fiind aplicate pentru subcapitolul fiecarui capitol constituie 2731332,28 lei (se anexează devizul modificat).

Ca urmare a celor relatate mai sus, SRL „Danstar Evolution” isi rezerva dreptul de a considera aceasta decizie una ilegala si anume:

a) autoritatea contractantă a calificat prin eroare sau omisiune faptul că, devizul de cheltuieli prezentate de SRL „Danstar Evolution” nu ar corespunde cerințelor CPL 01.01.2012, NCM L 01.01-2012

c) autoritatea contractantă a încălcat principiile care stau la baza relațiilor în domeniul achizițiilor publice, stipulate la art. 7 din Legea nr. 131/15 și anume: transparența achizițiilor publice; tratament egal, imparțial, nediscriminare în privința tuturor ofertanților și operatorilor economici;

Având în vedere cele sus-menționate solicităm:

- Anularea deciziei grupului de lucru pentru achiziții al Agentia Servicii Publice adoptată pe marginea procedurii de achiziție ocde-b3wdp1-MD-1682679081336 privind achiziționarea: Lucrări de reparații curente a etajului 4 a edificiului Departamentului Cadastru din mun. Chișinău, str. A. Pușkin, nr. 47.

- Reevaluarea ofertei și desemnarea drept câștigător al procedurii SRL „Danstar Evolution”, care a intrunit toate cerintele caietului de sarcini si a prezentat actele necesare pentru participare la licitație”.

Argumentele autorității contractante:

Agenția Servicii Publice, prin punctul său de vedere, expus în scrisoarea nr. 06/03-SAP/403 din 26.07.2023, în susținerea deciziei sale, comunică următoarele:

„Pe marginea contestației depuse de „Danstar Evolution” SRL și întru respectarea prevederilor art. 84 alin. (9) și (10) din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, Agenția Servicii Publice (ASP) comunică următoarele:

La data de 28.04.2023, ASP a inițiat procedura de achiziție publică nr. ocde-b3wdp1-MD-1682679081336 prin licitație deschisă cu privire la achiziționarea de lucrări de reparații curente a etajului 4 a edificiului Departamentului Cadastru din mun. Chișinău, str. A. Pușkin, nr. 47, prin publicarea documentației de atribuire pe platforma SIA „RSAP” (MTender).

Până la termenul-limită 22.05.2023, au fost depuse opt oferte, după următorul clasament:

Nr.	Denumirea operatorului economic	Prețul ofertei, lei fără TVA, vizualizat pe www.mtender.gov.md
1	”Tehnosimplex” SRL	2 495 445,06
2	”Danstar Evolution” SRL	2 732 492,71
3	”7 Servicii Imobiliare” SRL	2 772 791,03
4	”Carnals Grup” SRL	2 796 696,95
5	”Megacon Service” SRL	2 867 613,78
6	”Profiplast,, SRL	2 999 989,98
7	P.V.Const-Service” SRL	3 132 666,17
8	”Instalvest Grup” SRL	3 282 227,76

Conform deciziei Grupului de lucru pentru achiziții publice din 18.07.2023, ofertele operatorilor economici „Tehnosimplex” SRL și „Danstar Evolution” SRL au fost respinse, cu atribuirea contractului de achiziție publică operatorului economic „7 Servicii Imobiliare” SRL, oferta căruia corespunde cerințelor expuse în documentația de atribuire și criteriului „prețul cel mai scăzut” pe lot, potrivit cadrului normativ în vigoare.

Contestația „Danstar Evolution” SRL o considerăm neîntemeiată, din următoarele considerente:

Potrivit pct. 17 subpct. 7) din Anunțul de participare, Agenția Servicii Publice a solicitat prezentarea Devizului de ofertă (formularele F3, F5, F7), întocmit conform prevederilor actului normativ CPL.01.01-2012 „Instrucțiuni privind întocmirea devizelor pentru lucrările de construcții-montaj prin metoda de resurse”.

În procesul de evaluare a ofertelor operatorilor economici, autoritatea contractantă a constatat că operatorul economic „Danstar Evolution” SRL nu a indicat cheltuielile limitate (Contribuțiile de asigurări sociale, Transportarea materialelor, Cheltuieli de regie, Beneficiu de deviz) conform cerințelor actului normativ CPL.01.01-2012 „Instrucțiuni privind întocmirea devizelor pentru lucrările de construcții-montaj prin metoda de resurse”, și anume:

a) la capitolul nr. 2 al Devizului de ofertă (F7) operatorul economic a aplicat eronat cheltuielile limitate (CAS, Transportarea materialelor, Cheltuieli de regie, Beneficiu de deviz) și anume, conform cerințelor caietului de sarcini, precum și a CPL.01.01-2012, cheltuielile limitate menționate supra urmau a fi aplicate conform criteriilor „Lucrări de construcție”, „Lucrări de montare” etc. – respectiv separat pentru subcapitolul 2.1, 2.2, 2.3;

b) la capitolul nr. 3 al Devizului de ofertă (F7) operatorul economic a aplicat eronat cheltuielile limitate (CAS, Transportarea materialelor, Cheltuieli de regie, Beneficiu de deviz) și anume, conform cerințelor caietului de sarcini, precum și a CPL.01.01-2012, cheltuielile limitate menționate supra urmau a fi aplicate conform criteriilor „Lucrări de montare”, „Utilaj”, „Lucrări de măsurare”, „Lucrări de construcție” – respectiv separat pentru subcapitolul 3.1, 3.2, 3.3, 3.4.

Operatorul economic „Danstar Evolution” SRL a indicat cheltuielile limitate (Contribuțiile de asigurări sociale – 24%, Transportarea materialelor – 0,50%, Cheltuieli de regie – 3,90 %, Beneficiu de deviz – 2 %) pentru întreg Capitolul nr. 2 al Devizului ofertă (F7) „Lucrări de incalzire si conditionare” și Capitolul nr. 3 „Lucrări de electricitate”, dar nu separat pentru subcapitolul 2.1, 2.2, 2.3 și respectiv, subcapitolul 3.1, 3.2, 3.3, 3.4.

În temeiul prevederilor art. 69 alin. (3) din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, ASP a solicitat de la „Danstar Evolution” SRL prezentarea explicațiilor cu privire la abaterile constatate în formularele Devizelor prezentate.

Drept urmare, prin scrisoarea de răspuns nr. 7 din 27.06.2023, operatorul economic „Danstar Evolution” SRL, în explicațiile sale, nu a confirmat

eroarea/omisiunea invocată, ci s-a limitat la indicarea cheltuielilor limitate (Contribuțiile de asigurări sociale – 24%, Transportarea materialelor – 0,50%, Cheltuieli de regie – 3,90 %, Beneficiu de deviz – 2 %) care deja sunt stabilite în deviz, fără a corecta/calcula cheltuielile respective în Devizul de ofertă (F7) separat pentru subcapitolul 2.1 „Lucrări de montare”, 2.2 „Lucrări sanitare”, 2.3 „Lucrări de încărcare-descărcare și transportare”, 3.1 „Lucrări de montare”, 3.2 „Utilaj”, 3.3 „Lucrări de măsurare”, 3.4 „Lucrări de construcții”.

Potrivit subpct. 4.3.3.5 din pct. 4.3.3 din actul normativ CPL.01.01-2012 „Instrucțiuni privind întocmirea devizelor pentru lucrările de construcții-montaj prin metoda de resurse”:

„În Formularul Nr. 3 și Formularul Nr. 7, după „Total: se includ:

- contribuțiile la asigurările sociale și medicale defalcate din cheltuielile pentru salarizarea muncitorilor - constructori în mărimea stabilită de legislația în vigoare;
- cheltuielile de transport, în % din costul materialelor;
- cheltuielile de achiziționare-depozitare, în % din costul materialelor;
- cheltuielile de regie din totalul cheltuielilor directe (pentru lucrările de montare și reglare-demarare – din cheltuielile pentru salarizare);
- beneficiul de deviz din totalul cheltuielilor directe și cheltuielilor de regie”.

Astfel, ținând cont de faptul că lucrările din Capitolul nr. 2 al Devizului de ofertă (F7) „Lucrari de incalzire si conditionare” și Capitolul nr. 3 „Lucrari de electricitate” includ și capitole de lucrări de montare, la care cheltuielile de regie urmează a fi calculate din cheltuielile pentru salarizare (dar nu din cheltuielile directe pentru alte tipuri de lucrări), operatorul economic „Danstar Evolution” SRL urma să aplice cheltuielile limitate respective separat pentru subcapitolele 2.1, 2.2, 2.3, 3.1, 3.2, 3.3, 3.4, calcularea căroră este diferită, în dependență de tipul lucrărilor.

În lipsa unei confirmări din partea operatorului economic „Danstar Evoluție” SRL în admiterea erorii/omisiunii în calcularea cheltuielilor limitate respective separat pentru subcapitolele 2.1, 2.2, 2.3, 3.1, 3.2, 3.3, 3.4, cu indicarea modificărilor care urmează a fi corectate în devizul de ofertă, autoritatea contractantă nu este în drept de a modifica devizul operatorului economic.

Conform art. 69 alin. (5) din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice și pct. 133 din Regulamentul privind achizițiile publice de lucrări, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 638/2020 „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”.

Astfel, se concluzionează că o condiție imperativă pentru ca autoritatea contractantă să dispună de dreptul de a considera oferta conformă, nu este doar constatarea abaterilor neînsemnate, în sensul întrunirii criteriilor stabilite în pct. 134 din Regulamentul privind achizițiile publice de lucrări, ci și posibilitatea de a fi înlăturate.

În situația în care operatorul economic „Danstar Evolution” SRL recunoștea abaterea comisă în urma solicitării explicațiilor de la autoritatea contractantă, atunci urma să indice acele modificări/calculare corecte în devizul de ofertă pentru corespunderea acestuia prevederilor actului normativ CPL.01.01-2012 „Instrucțiuni privind întocmirea devizelor pentru lucrările de construcții-montaj prin metoda de resurse”.

Considerăm neîntemeiată invocarea de către contestator a prevederilor pct. 136 din Regulamentul privind achizițiile publice de lucrări, precum că grupul de lucru are dreptul de a corecta erorile aritmetice, depistate în oferta financiară sau în documentația de deviz-ofertă în timpul examinării acesteia. În situația în care contestatorul nu a indicat cheltuielile limitate (Contribuțiile de asigurări sociale, Transportarea materialelor, Cheltuieli de regie, Beneficiu de deviz) la capitolele 2.1, 2.2, 2.3, 3.1, 3.2, 3.3, 3.4 din devizul de ofertă (F7), abaterile respective, în esență, nu pot fi catalogate ca erori aritmetice, care ar putea fi corectate de către grupul de lucru.

Considerăm relevant de menționat prevederile art. 82 alin. (1) din Legea privind achizițiile publice, conform cărora persoana care formulează o contestație, deci care se consideră vătămată într-un drept al său recunoscut de lege, trebuie să fi avut sau să aibă un interes legitim în obținerea unui contract de achiziții publice.

În procesul de evaluare a ofertelor, la solicitarea explicațiilor de către grupul de lucru, operatorul economic „Danstar Evolution” SRL nu a manifestat diligența necesară pentru a oferi autorității contractante explicații pe marginea omisiunilor constatate de autoritatea contractantă, în sensul de a accepta și a convinge autoritatea contractantă despre omisiunea/eroarea comisă la întocmirea devizului de ofertă.

Doar în contestația prezentată, „Danstar Evolution” SRL invocă eroarea comisă, inclusiv cu prezentarea devizului de ofertă F.7 modificat (prin includerea cheltuielilor limitate (Contribuțiile de asigurări sociale, Transportarea materialelor, Cheltuieli de regie, Beneficiu de deviz) separat pentru subcapitolele 2.1, 2.2, 2.3, 3.1, 3.2, 3.3, 3.4 și modificarea sumei totale a ofertei la 2 731 332,28 lei fără TVA (3 277 598,74 lei cu TVA)), circumstanțe care nu au fost constatate de către autoritatea contractantă din explicațiile oferite de către operatorul economic prin scrisoarea de răspuns nr. 7 din 27.06.2023.

Considerăm că contestația „Danstar Evolution” SRL urmează a fi examinată doar prin prisma explicațiilor oferite autorității contractante și actelor din dosarul de achiziție publică, dar nu prin invocarea unor noi explicații asupra omisiunilor constatate, deja după adoptarea deciziei de atribuire a contractului de achiziție publică.

În situația în care „Danstar Evolution” SRL nu a dat dovadă de seriozitate în oferirea explicațiilor autorității contractante pe marginea omisiunilor constatate, considerăm că nu există premise pentru depunerea și admiterea contestației din

motivul existenței unui drept încălcat, cu invocarea unor explicații necunoscute autorității contractante la etapa de examinare/evaluare a ofertelor.

La caz, toți operatorii economici au fost obligați să dea dovadă de diligență necesară pentru întocmirea corespunzătoare a ofertei, inclusiv la oferirea explicațiilor solicitate, iar autoritatea contractantă, la luarea deciziei privind atribuirea contractului de achiziției publice, a respectat principiul tratamentului egal și imparțialității, prevăzut de art. 7 din Legea nr. 131/2015.

Reieșind din circumstanțele menționate, considerăm că contestația depusă de „Danstar Evolution” SRL urmează a fi respinsă”.

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 înaintate de către contestator, Agenția atestă că „Danstar Evolution” SRL își exprimă dezacordul în raport cu decizia autorității contractante de a respinge oferta acestuia, invocând faptul că oferta a fost întocmită cu abateri de la documentele normative din domeniu, în speță, prevederile documentului normativ CPL.01.01-2012 „Instrucțiuni privind întocmirea devizelor pentru lucrările de construcții-montaj prin metoda de resurse” și anume la întocmirea devizului-ofertă privind cheltuielile limitate (Contribuțiile de Asigurări Sociale, Transportarea materialelor, Cheltuieli de regie, Beneficiu de Deviz).

Procedând la examinarea în fond a contestației, Agenția constată că Agenția Servicii Publice a publicat în Buletinul achizițiilor publice pe portalul guvernamental de acces online: www.mtender.gov.md, la data de 28.04.2023, anunțul de participare la procedura de achiziție publică nr. MD-1682055659873 din 22.05.2023, privind achiziția „Lucrări de reparații curente a etajului 4 a edificiului Departamentului Cadastru din mun. Chișinău, str. A. Pușkin, nr. 47”.

Cu referire la pretențiile contestatorului în raport cu motivul de respingere a ofertei sale, Agenția învederează prevederile 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, care dispune că 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, în conformitate cu dispozițiile subpct. 2) ofertantul elaborează propunerea financiară,

astfel încât aceasta să furnizeze toate informațiile solicitate cu privire la prețuri, tarife, precum și la alte condiții financiare și comerciale legate de obiectul contractului de achiziție publică de lucrări sau de servicii de proiectare și de lucrări.

Totodată, Agenția va avea în vedere pct. 4.3.3.5 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 care prevede că în Formularul Nr. 3 și Formularul Nr. 7, după „Total:” se includ:

- contribuțiile la asigurările sociale și medicale defalcate din cheltuielile pentru salarizarea muncitorilor constructori în mărimea stabilită de legislația în vigoare;
- cheltuielile de transport, în % din costul materialelor;
- cheltuielile de achiziționare-depozitare, în % din costul materialelor;
- cheltuielile de regie din totalul cheltuielilor directe (pentru lucrările de montare și reglare-demarare – din cheltuielile pentru salarizare);
- beneficiul de deviz din totalul cheltuielilor directe și cheltuielilor de regie.

Astfel, analizând documentele dosarului de achiziție publică din litigiu prin prisma pretenției invocate de contestator, Agenția constată că autoritatea contractantă prin scrisoarea nr. 06/03-SAP/367 din 18.07.2023 a comunicat operatorilor economici participanți la procedura de achiziție publică din speță, inclusiv și ofertantului „Danstar Evolution” SRL, rezultatele evaluării și motivele privind respingerea ofertei sale, după cum urmează:

„În temeiul prevederilor art. 69 alin. (6) lit. b) din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, nu se acceptă oferta operatorului economic „Danstar Evolution” SRL, deoarece oferta acestuia nu corespunde cerințelor expuse în documentația de atribuire, și anume, operatorul economic a întocmit devizul ofertă cu încălcări a prevederilor subpct. 4.3.3.5 din pct. 4.3.3 „Întocmirea devizelor locale de resurse” din actul normativ CPL.01.01-2012 „Instrucțiuni privind întocmirea devizelor pentru lucrările de construcții-montaj prin metoda de resurse”. Astfel, operatorul economic a aplicat cu abateri de la actul normativ menționat cheltuielile limitate (CAS, Transportarea materialelor, Cheltuieli de regie și Beneficiu de deviz) în devizul ofertei propuse. Acestea au fost aplicate pentru fiecare capitol al caietului de sarcini, însă cheltuielile limitate menționate supra, urmau a fi aplicate pentru fiecare subcapitol al fiecărui capitol din caietul de sarcini 2.1, 2.2, 2.3, 3.1, 3.2, 3.3, 3.4 – în dependență de categoria lucrărilor – „Lucrări de constructive”, „Lucrări de montare”, „Lucrări de electricitate”. Totodată, pentru lucrările de construcție cheltuielile de regie se aplica în valoare maxima de 14,5% din totalul cheltuielilor directe. Pentru lucrările de montare, lucrările de electricitate cheltuielile de regie se aplica în valoare maxima de 76% din salariul muncitorilor constructori.”.

Totodată, Agenția constată că, în textul contestației, „Danstar Evolution” SRL susține că *„In cazul achizițiilor publice de lucrări sunt stabilite expres condițiile care urmează a fi întrunite în mod cumulativ pentru a califica erorile depistate în ofertă ca*

fiind abateri neînsemnate de la prevederile documentației de atribuire, inclusiv „cuantificarea teoretică în valoare monetară a respectivei abateri/omisiuni”, care ar permite autorității contractante acceptarea acesteia, iar având în vedere pretențiile înaintate, nu poate fi stabilită cu certitudine corectitudinea deciziei grupului de lucru de a respinge oferta SRL „Danstar Evolution”, în măsura în care, Agenția Servicii Publice nu a făcut o analiză cantitativă a omisiunilor/erorilor constatate în oferta tehnică și financiară depusă de către „Danstar Evolution” SRL, prin prisma prevederilor pct. 133-134 din Regulamentul prenotat.

Mai mult ca atât, valoarea lor în cazul în care ar fi fost luate în considerare în devizul de ofertă, nu influența clasamentul câștigătorilor, ba din contra, **se micsora suma ofertei cu 1160.43 lei, deoarece, devizul de cheltuieli întocmit și încarcat pe platforma www.achizitii.md, cheltuielile limitate fiind indicate sub fiecare capitol în parte constituie 2732492.71 lei, iar deviz modificat, cheltuielile limitate fiind aplicate pentru subcapitolul fiecarui capitol constituie-2731332,28 lei (se anexează devizul modificat)**”.

Prin urmare, Agenția învederează prevederile art. 69 alin. (3) din Legea 131/2015, la etapa examinării, evaluării și comparării ofertelor, autoritatea contractantă are dreptul să solicite ofertantului doar explicații scrise asupra ofertei sale, dacă informațiile și documentele prezentate sînt incomplete, sau, după caz, documentele justificative aferente DUAЕ, măsuri ce au fost întreprinse de către autoritatea contractantă prin scrisoarea de solicitare a clarificărilor nr. 6/03-SAP/312 din 22.06.2023 prin care, relevant speței, a solicitat clarificări pe următoarele aspecte:

„a) la capitolul nr. 2 al Devizului ofertă (F7) operatorul economic a aplicat eronat cheltuielile limitate (CAS, Transportarea materialelor, Cheltuieli de regie, Beneficiu de deviz) și anume, conform cerințelor caietului de sarcini, precum și a CPL.01.01-2012, cheltuielile limitate menționate supra urmau a fi aplicate conform criteriilor „Lucrări de construcție”, „Lucrări de montare” etc. – respectiv separat pentru subcapitolul 2.1, 2.2, 2.3;

b) la capitolul nr. 3 al Devizului ofertă (F7) operatorul economic a aplicat eronat cheltuielile limitate (CAS, Transportarea materialelor, Cheltuieli de regie, Beneficiu de deviz) și anume, conform cerințelor caietului de sarcini, precum și a CPL.01.01-2012, cheltuielile limitate menționate supra urmau a fi aplicate conform criteriilor „Lucrări de montare”, „Utilaj”, „Lucrări de măsurare”, „Lucrări de construcție” – respectiv separat pentru subcapitolul 3.1, 3.2, 3.3, 3.4.”.

Drept răspuns, operatorul economic contestator „Danstar Evolution” SRL, prin scrisoarea nr. 7 din 27.06.2023, remisă în adresa autorității contractante, a comunicat, că oferta a fost întocmită cu respectarea cadrului legal corespunzător obiectului procedurii de achiziție din speță.

În acest sens, Agenția va reține argumentele reprezentantului autorității contractante expuse, atât în punctul de vedere pe marginea contestației, cât și în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației precum că „Danstar Evolution” SRL

nu a depus diligența necesară pentru a oferi autorității contractante explicații pe marginea omisiunilor constatate în sensul de a accepta și a convinge autoritatea contractantă despre omisiunea/eroarea comisă, doar în contestația înaintată d-lor invocă eroarea comisă și indică că în rezultatul erorii respective se micșorează valoarea devizului de ofertă. Autoritatea contractantă urma să corecteze eroarea, au prezentat deja un deviz modificat cu valoarea devizului micșorată, lucru care nu era cunoscut autorității contractante când li s-a oferit posibilitatea contestatorului să se expună pe marginea erorii respective.”, or se atestă faptul că, pe de o parte, prin răspunsul său la scrisoarea de clarificare, „Danstar Evolution” SRL nu a manifestat diligența necesară pentru a oferi autorității contractante explicații pe marginea omisiunilor/erorilor constatate de către autoritatea contractantă, în sensul de a accepta omisiunea/eroarea comisă la întocmirea devizului ofertă și, anume, că nu a indicat în Formularul nr. 7, cheltuielile limitate separat pentru lucrările de montare și reglare-demarare – din cheltuielile pentru salarizare, iar pe de altă parte, în textul contestației operatorul economic comunică despre o abatere neînsemnată care ar micșora oferta cu 1160.43 lei, atestată în devizul de cheltuieli modificat remis la dosarul contestației.

Astfel, în contextul în care prevederile art. 1 din Legea nr. 131/2015, definește noțiunea de ofertă – act juridic prin care operatorul economic își manifestă voința de a se angaja din punct de vedere juridic într-un contract de achiziții publice, Agenția apreciază critic inacțiunea operatorului economic contestator în acest sens, or, prin eschivarea acestuia de a corecta erorile admise, se prezumă că ofertantul nu și-ar manifesta o voință expresă în acest sens.

Mai mult, Agenția reține că oferta cuprinde propunerea financiară, propunerea tehnică, precum și alte documente stabilite prin documentația de atribuire, în coroborare cu prevederile art. 1029 alin. (1) și (4) din Codul Civil al Republicii Moldova nr. 1107-XV din 06.06.2002, potrivit căroră oferta de a contracta este propunerea, adresată unei sau mai multor persoane, care conține toate clauzele esențiale ale viitorului contract și care reflectă voința ofertantului de a fi legat prin acceptarea ofertei. Oferta trebuie să fie fermă, univocă, serioasă și completă.

Astfel, caracterul ferm al ofertei, reieșind din prevederile enunțate supra, este determinat de faptul dacă aceasta este suficient de clară, precisă și indică expres intenția ofertantului de a fi angajat juridic, prin asumarea unor obligații în acest sens, în cazul acceptării acesteia.

Totuși, la caz, chiar dacă în procesul de evaluare a ofertelor, la solicitarea explicațiilor de către grupul de lucru, „Danstar Evolution” SRL nu a manifestat diligența necesară pentru a oferi autorității contractante explicații pe marginea omisiunilor constatate de autoritatea contractantă, în sensul de a accepta omisiunea sau de a convinge autoritatea contractantă privind corectitudinea întocmirii ofertei conform cadrului legal, respingerea unei oferte avantajoase din punct de vedere economic (2 732 492.71 MDL achiziției fără TVA) comparativ cu oferta desemnată câștigătoare „7 SERVICII IMOBILIARE” SRL (2 772 791.03 MDL achiziției fără TVA), ar fi o

măsură disproporționată, în condițiile în care autoritatea contractantă a evitat de a accepta atribuirea contractului cu o eroare în cuantum de 1160.43 de lei, însă atribuind contractul operatorului economic „7 SERVICII IMOBILIARE” SRL, ultimul având o ofertă cu 40298,32 de lei mai mare decât a contestatorului.

Prin urmare, nu poate fi pus la îndoială faptul că la întocmirea ofertei tehnice operatorii economici participanți urmează să respecte întocmai prevederile cadrului legal în acest sens, totuși, în situațiile de natura celor din speță, în aprecierea Agenției, respingerea unei oferte ce conține în ea unele omisiuni din care rezultă o majorare nejustificată neesențială, subsecvent acceptarea unei oferte cu un preț final cu mult mai mare decât respectiva discrepanță, este o măsură disproporționată în raport cu omisiunea constatată.

Astfel, urmează de menționat că principiul proporționalității, prevăzut la art. 7 lit. i) din Legea nr. 131/2015, este unul din principiile de bază de reglementare a relațiilor privind achizițiile publice, acesta, urmând a fi aplicat de către autoritatea contractantă în ceea ce privește evaluarea ofertelor depuse în cadrul procedurii, aplicarea prevederii legale doar în litera legii nu și în spiritul ei, poate avea drept consecință distorsionarea rezultatului unei proceduri de achiziție publică, ceea ce în speță s-a întâmplat.

Prin urmare, respectarea principiului enunțat, impune ca actele instituțiilor să nu depășească limitele a ceea ce este adecvat și necesar în scopul realizării obiectivelor urmărite, înțelegându-se că, în cazul în care este posibilă o alegere între mai multe măsuri adecvate, trebuie să se recurgă la cea mai puțin constrângătoare, iar inconvenientele cauzate nu trebuie să fie disproporționate în raport cu scopul urmărit. Astfel, la caz, o interpretare inversă ar contravine principiului proporționalității consfințit, inclusiv și prin art. 29 din Codul administrativ nr. 116 din 19.07.2018.

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. 131/2015, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor,

d e c i d e:

1. Se admite contestația nr. 02/595/23 din 20.07.2023, depusă de către „Danstar Evolution” SRL, pe marginea rezultatelor procedurii de achiziție publică nr. MD-1682679081336 din 22.05.2023, privind achiziția „Lucrări de reparații curente a etajului 4 a edificiului Departamentului Cadastru din mun. Chișinău, str. A. Pușkin, nr. 47”, inițiată de către Agenția Servicii Publice;

2. Se anulează Decizia grupul de lucru nr. 205/23 din 18.07.2023 privind atribuirea contractului de achiziție publică, aprobată în rezultatul procedurii de achiziție publică nr. MD-1682679081336 din 22.05.2023, privind achiziția „Lucrări de reparații curente a etajului 4 a edificiului Departamentului Cadastru din mun. Chișinău, str. A. Pușkin, nr. 47”, în partea ce ține de evaluarea ofertei „Danstar Evolution” SRL, inclusiv actele subsecvente acesteia;

3. Se obligă Agenția Servicii Publice, ca măsură de remediere, în termen de până la 15 zile să reevalueze oferta „Danstar Evolution” SRL primită în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1682679081336 din 22.05.2023, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a prezentei decizii cu continuarea procedurii conform cadrului legal;

4. Se obligă Agenția Servicii Publice 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

Eugenia ENI