



MD-2001, mun. Chișinău, bd. Ștefan cel Mare și Sfânt 124, et.4,
tel: 022 820652, fax: 022 820651, e-mail: contestatii@ansc.md

Nr. 05/2562/19 din 19. 11. 2019

La nr. _____ din _____

Gimnaziului „M. Eminescu”
or. Cantemir, str. Trandafirilor, 2

„Danstar Evolution” SRL
mun. Chișinău, s. Stăuceni, str. Salcânilor, 68/3

Prin prezenta, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor remite atașat copia deciziei nr. 03D-694-19 din 18.11.2019, privind soluționarea contestației depuse de către „Danstar Evolution” SRL, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1568723452182, privind achiziționarea lucrărilor de reparare și izolare termică a acoperișului plat al clădirii Gimnaziului „M. Eminescu” din or. Cantemir.

Totodată, vă informăm că decizia menționată poate fi accesată și la adresa electronică <https://ansc.md/ro/decizii-2019>.

Anexă: 8 file.

Director general adjunct

Irina GUTNIC



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. 030-694-19 Data: 18.11.19

privind soluționarea contestației formulate de către „Danstar Evolution” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/813/19 la data de 22.10.2019, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1568723452182 din 30.09.2019

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/813/19 din 22.10.2019, depusă de către „Danstar Evolution” SRL, cu sediul în mun. Chișinău s. Stăuceni, str. Salcânilor 68/3, număr de identificare (IDNO): 1018600006831, tel.: 078899784, e-mail: danstar.evolution@gmail.com, pe marginea rezultatelor desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1568723452182 din 30.09.2019, privind achiziționarea lucrărilor de reparare și izolare termică a acoperișului plat al clădirii Gimnaziului „M. Eminescu” din or. Cantemir, inițiată de către Primăria or. Cantemir, cu sediul în str. Trandafirilor 2, număr de identificare (IDNO): 1007601007125, tel.: 078308494, e-mail: primaria.cantemir@gmail.com.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 05.11.2019, ora 13:00, ședință deschisă la care au participat reprezentanții autorității contractante și ai operatorului economic desemnat câștigător.

Pretențiile contestatorului:

În calitatea sa de persoană interesată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1568723452182 din 30.09.2019, „Danstar Evolution” SRL comunică că s-a clasat pe primul loc în clasamentul de preț cu suma ofertei în valoare de 600003,94 lei (fără TVA), încărcând totodată pe portalul guvernamental unic de acces online: www.mtender.gov.md, toate actele solicitate în caietul de sarcini. Totodată, acesta menționează că la data de 15.10.2019 a primit demersul cu nr. 08-5/223, prin care i s-a solicitat să prezinte repetat întreg raportul financiar și experiența companiei.

Astfel, la data de 16.10.2019, contestatorul afirmă că prin demersul nr. 25, a transmis actele solicitate, în mod repetat inclusiv, argumentarea prețului prin prezentarea contractelor încheiate cu cei mai mari producători de distribuire a materiei prime. Cu toate acestea la data de 18.10.2019 a primit scrisoarea de informare nr 05-5/228, unde este stipulat că este descalificat din motivul că, nu a prezentat raportul financiar integral și nici un act nu este semnat electronic.

Cu privire la aceste motive operatorul economic contestator ține să menționeze că, toate actele încărcate pe platforma electronică de achiziție au fost semnate

electronic, dovada fiind verificarea semnăturii pe portalul: <http://msign.gov.md>, și raportul financiar a fost prezentat integral.

În acest context, „Danstar Evolution” SRL consideră, că decizia autorității contractante de a desemna câștigător pe operatorul economic clasat pe locul doi după preț este una incorectă și poate fi considerată pasibilă de a fi anulată, deoarece, în conformitate cu prevederile art. 7 lit. c) din Legea 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 achiziției publice.

Ca urmare a celor menționate, contestatorul solicită revizuirea deciziei grupului de lucru și desemnarea câștigătorului „Danstar Evolution” SRL.

Argumentele autorității contractante:

Primăria or. Cantemir, prin punctul său de vedere, expus în scrisoarea nr. 05-5/226 din 25.10.2019, comunică faptul că nu este de acord cu contestația depusă de către „Danstar Evolution” SRL din următoarele considerente:

- Lipsa semnăturii electronice pe documentele achiziției.

Continuând ideea de mai sus, autoritatea contractantă mai adaugă, că după descărcarea tuturor dosarelor de pe platforma electronică de achiziție: achizitii.md, grupul de lucru a examinat minuțios prezența tuturor documentelor de calificare, conform pct. 3 Criterii și cerințe de calificare, stipulate în FDA și DUAE, precum și existența semnăturii electronice pe acestea, ceea ce reprezintă un mod de demonstrare a veridicității actului parvenit de la ofertant, precum și a îndeplinirii unei cerințe importante. Autoritatea contractantă susține că în urma examinării dosarului depus de către „Danstar Evolution” SRL a fost constatată lipsa fizică a semnului confirmativ al aplicării acesteia, pe când, toți ofertanții care au depus ofertele pentru această procedură de achiziție publică dispun de semnul confirmativ al aplicării semnăturii electronice. Primăria or. Cantemir menționează, că lipsa acestuia de pe actele ofertantului „Danstar Evolution” SRL a trezit dubii. Astfel, aceasta afirmă că grupul de lucru a ezitat să accepte oferta operatorului economic în cauză, deoarece, dacă în urma unui control al dosarului procedurii de achiziție publică respectivă, persoana responsabilă va depista lipsa semnului confirmativ al aplicării semnăturii electronice, probabilitatea de a fi trași la răspundere pentru nerespectarea art. 7 lit. b) transparența achizițiilor publice și lit. h) tratament egal, imparțialitate, nediscriminare în privința tuturor ofertanților și operatorilor economici” din Legea nr. 131/15, crește semnificativ.

- Prezentarea raportului financiar incomplet.

Primăria or. Cantemir menționează, că la examinarea raportului financiar/situațiile financiare, specialistul în domeniu din componența grupului de lucru, a depistat că acesta nu este integral, respectiv, a făcut imposibilă analizarea

riscului financiar. În continuare la cele expuse, aceasta mai adaugă, că la depunerea dosarului pentru participarea la procedura de achiziție publică contestată, ofertantul trebuie să demonstreze credibilitatea sa financiară pentru executarea contractului.

Primăria or. Cantemir susține că în conformitate cu documentația standard s-au solicitat următoarele:

- **Capacitatea economică și financiară.**

Conform pct. 14.1, ofertantul va dispune de un nivel minim de capacitate financiară pentru a se califica conform cerințelor de îndeplinire a contractului:

- a) realizarea unei cifre medii anuale de afaceri în ultimii 3 ani, egală sau mai mare decât suma stabilită în punctul 3 din FDA;
- b) lichiditate generală (active circulante/datorii curente) conform pct. 3 din FDA;
- c) declarații bancare corespunzătoare sau, după caz, dovezi privind asigurarea riscului profesional, conform pct. 3 din FDA.

Conform pct. 14.2, ofertantul va prezenta informații/documente privind capacitatea economică și/sau financiară:

- a) informațiilor cu privire la obligațiile contractuale față de alți beneficiari, conform pct. 3 din FDA.
- b) raportul financiar din anul precedent, avizat și înregistrat de organele competente; și/sau rapoartele anuale; plus orice alte documente legale edificatoare prin care ofertantul își poate dovedi capacitatea economico-financiară.

Conform pct. 14.3, atunci când un contract este împărțit în loturi, indicele cifrei de afaceri se aplică pentru fiecare lot individual. Cu toate acestea, autoritatea contractantă stabilește cifra de afaceri anuală minimă impusă operatorilor economici cu referire la grupuri de loturi dacă ofertantului câștigător îi sunt atribuite mai multe loturi care trebuie executate în același timp.

La cele expuse, având în vedere că situația financiară primită este numai pentru anului 2018 (unde poate vedea situația doar pe 2 ani), autoritatea contractantă informează că punctul prenotat nu era confirmat de către ofertant, respectiv nu era posibil de a verifica, capacitatea economică și financiară a agentului economic după solicitarea inițială. Cu atât mai mult, cifrele din bilanțul anului 2018, arată cifra de 775566 lei datorii față de buget și 1099420 lei datorii comerciale, de aici aceasta concluzionează că, capacitatea financiară de a executa contractul fără un risc economic-managerial, nu este dovedită.

Primăria or. Cantemir informează, că prezentarea datelor complete a fost solicitată imediat după depistarea lipsei informației, prin expedierea unui e-mail la data de 10.10.2019 în adresa ofertantului „Danstar Evolution” SRL, în care au fost solicitate următoarele:

1. Prezentarea repetată a certificatului de lipsă a datoriilor (cel încărcat pe platforma electronică de achiziție era de o calitate foarte rea);

2. Confirmarea experienței similare privind executarea lucrărilor de termoizolare a acoperișurilor plate;

3. Transmiterea raportului financiar/situațiile financiare complet.

Autoritatea contractantă menționează, că reprezentanții companiei au reacționat abia pe data de 15.10.2019, după ce pe data de 14.10.2019, ora 17:40, în adresa tuturor participanților au fost expediate înștiințările privind rezultatele procedurii de achiziție publică în cauză. Astfel, aceasta informează, că „Danstar Evolution” SRL a omis și termenul de prezentare a clarificărilor și, în acest sens, art. 17 alin. (5) din Legea nr. 131/15 prevede expres că, „ofertantul/candidatul este descalificat în cazul în care nu suplimentează, nu prezintă clarificări sau nu completează informațiile sau documentele solicitate de către autoritatea contractantă în termenele stabilite de aceasta (minimum 3 zile lucrătoare sau în cazul în care procedura folosită este COP, 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”.

Primăria or. Cantemir ține să menționeze că, lucrările date sunt achiziționate în cadrul unui proiect de o mare anvergură CanTREB – Reabilitarea Termică a Clădirilor Educaționale din Cantemir, proiect finanțat de către Uniunea Europeană în cadrul Programului „Convenția Primarilor – Proiecte Demonstrative”. Grupul de lucru nu a dorit să-și asume riscul de a desemna câștigător un ofertant care nu a putut dovedi capacitatea financiară de a executa contractul fără un risc economic-managerial.

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 contestator, Agenția constată că acesta nu este de acord cu decizia autorității contractante privind descalificarea sa pe motiv că nu a prezentat raportul financiar integral și actele atașate la ofertă nu sunt semnate electronic.

Procedând la examinarea în fond a contestației, Agenția reține că autoritatea contractantă a publicat în Buletinul achizițiilor publice pe portalul guvernamental de acces online: www.mtender.gov.md, la data de 17.09.2019, un anunț de participare la procedura de achiziție publică nr. MD-1568723452182 din 30.09.2019, privind achiziționarea lucrărilor de reparare și izolare termică a acoperișului plat al clădirii Gimnaziului „M. Eminescu” din or. Cantemir.

În ceea ce privește motivul invocat de autoritatea contractantă privind respingerea ofertei contestatorului precum că unele documente ale ofertei depuse prin

intermediul SIA „RSAP”, în speță DUAE, certificatul privind lipsa sau existența restanțelor față de bugetul public național, Formularul ofertei F3.3, graficul de executare a lucrărilor F3.5, certificatele de conformitate și raportul financiar, nu sunt semnate electronic, Agenția reține că art. 33 alin. (14) lit. i) din Legea nr. 131/15, dispune obligativitatea instrumentelor și dispozitivelor utilizate pentru comunicarea prin mijloace electronice, să asigure depunerea ofertelor electronice prin aplicarea semnăturii electronice, iar în acest sens este de menționat că SIA „RSAP” asigură posibilitatea semnării electronice a ofertelor.

Prin urmare, semnarea electronică a ofertelor reprezintă mecanismul prin care este garantată respectarea condiției de validitate a documentelor depuse de ofertanți.

De asemenea, Agenția va avea în vedere și dispozițiile art. 65 alin. (5) din Legea nr. 131/15, potrivit căruia oferta, scrisă și semnată, se prezintă în conformitate cu cerințele expuse în documentația de atribuire utilizând SIA „RSAP”.

Totodată, urmează a fi reținut faptul că, potrivit prevederilor art. 2 din Legea nr. 91 din 27.06.2014 privind semnătura electronică și documentul electronic: „document electronic reprezintă o informație în formă electronică, creată, structurată, prelucrată, păstrată și/sau transmisă prin intermediul computerului sau al altor dispozitive electronice, semnată cu semnătură electronică în conformitate cu legea nominalizată, iar prin semnătură electronică se înțeleg date în formă electronică, care sunt atașate la sau logic asociate cu alte date în formă electronică și care sunt utilizate ca metodă de autentificare”, iar prin semnatar se înțelege persoana care deține un dispozitiv de creare a semnăturii electronice și care acționează fie în nume propriu, fie în numele persoanei fizice, al persoanei juridice sau al entității pe care o reprezintă.

Astfel, în temeiul normelor imperative menționate supra, Agenția constată că documentele enumerate de către autoritatea contractată și depuse de către „Danstar Evolution” SRL la procedura de achiziție publică nr. MD-1568723452182 din 30.09.2019, au fost semnate prin semnătură electronică, valabilitatea și autenticitatea căreia a putut fi verificată pe pagina web: www.msign.gov.md. În acest sens, fiind relevante prevederile pct. 2 din Regulamentul privind serviciul electronic guvernamental integrat de semnătură digitală (msign) aprobat prin **Hotărârea Guvernului nr. 405 din 02.06.2014**, prevede că, **serviciul electronic guvernamental integrat de semnătură digitală (MSign)** (în continuare – **serviciul MSign**) reprezintă serviciu reutilizabil, furnizat la nivelul platformei tehnologice comune a Guvernului, care are scopul de a oferi un mecanism integrator, securizat și flexibil, al diferitelor soluții de aplicare și **verificare a autenticității semnăturii digitale** de către utilizatori (inclusiv în contextul utilizării sistemelor informaționale și a serviciilor electronice), oferite de către furnizorii de semnătură digitală în conformitate cu legislația; iar **furnizor de semnătură digitală** – centru de certificare a cheilor publice, care este o persoană juridică sau subdiviziune a persoanei juridice, indiferent de tipul de proprietate, și care prestează servicii de certificare a cheilor

publice, precum și alte servicii în domeniul semnăturii digitale. Prin urmare, Agenția apreciază drept întemeiate pretențiile contestatorului, respectiv va respinge argumentele autorității contractante pe acest aspect.

Cât privește descalificarea contestatorului pe motiv că acesta nu a prezentat raportul financiar integral, Agenția reține că potrivit Fișei de Date a Achiziției din documentația de atribuire publicată de autoritatea contractantă, la pct. 3 Criterii și cerințe de calificare, ultima a solicitat la subpct. 19 prezentarea următorului document obligatoriu: „Raport financiar – original semnat electronic”.

Astfel, cu privire la acest aspect, se atestă faptul că operatorul economic contestator a depus în SIA „RSAP” odată cu oferta – „Situațiile Financiare” pentru perioada anului 2018. În acest sens, Agenția nu poate reține argumentele autorității contractante cu privire la faptul că raportul financiar prezentat este incomplet, în măsura în care, pe de o parte, „Danstar Evolution” SRL prin scrisoarea nr. 25 din 16.10.2019 explică faptul că *„a prezentat raportul financiar integral înregistrat la Direcția Generală pentru Statistică, pentru anul precedent 2018 – perioadă în care a activat, fiind înregistrată la data de 16.02.2018...”*, deci aceasta nu avea cum să prezinte un raport financiar pentru perioada de gestiune precedentă anului 2018 deoarece a fost înființată la data de 16.02.2018, iar pe de altă parte Primăria or. Cantemir nu a prevăzut expres în documentația de atribuire pentru care perioade trebuie să fie prezentat raportul financiar. Prin urmare, se constată faptul că autoritatea contractantă a eludat prevederile art. 40 alin. (1) din Legea nr. 131/15, care stipulează că aceasta are obligația de a stabili în documentația de atribuire orice cerință, criteriu, regulă și alte informații necesare pentru a asigura ofertantului/candidatului o informare completă, corectă și explicită cu privire la modul de aplicare a procedurii de atribuire.

În acest context, Agenția apreciază faptul că, la caz, conținutul documentației de atribuire, așa cum aceasta este întocmită de autoritatea contractantă, este obligatorie, atât pentru operatorii economici participanți la procedură, care potrivit art. 44 alin. (1) din Legea nr. 131/15 au obligația de a-și elabora ofertele în conformitate cu prevederile acesteia, cât și pentru autoritatea contractantă, aceasta fiind ținută ca în desfășurarea procedurii de achiziție publică să respecte prevederile propriei documentații de atribuire, care stabilește regulile ce trebuie respectate de ambele părți în derularea procesului competitiv.

De asemenea, nu pot fi reținute argumentele autorității contractante expuse în punctul său de vedere cu privire la faptul că operatorul economic contestator nu a demonstrat capacitatea economică și financiară de a executa contractul fără un risc economic-managerial, ca urmare a examinării bilanțului contabil pentru anul 2018 și depistării unor datorii comerciale și datorii față de buget, în măsura în care din raportul financiar prezentat pentru perioada anului 2018, deci la situația din 31.12.2018, nu se poate deduce capacitatea financiară a unui operator economic de a executa un viitor

contract, având în vedere că au trecut deja 11 luni de la acea situație, or potrivit art. 19 alin. (4) din legea menționată supra, chiar și pe un ofertant care se află în proces de insolabilitate ca urmare a hotărârii judecătorești, autoritatea contractantă are dreptul să nu-l excludă din procedura de atribuire a contractului de achiziții publice dacă a stabilit că acesta este capabil să execute contractul, ținând cont de prevederile Legii insolabilității nr. 149/2012.

Astfel, cu privire la acest aspect, Agenția nu pune la îndoială faptul că autoritatea contractantă dorește să se asigure că operatorul economic potențial câștigător este capabil din punct de vedere financiar să execute integral viitorul contract, în vederea minimizării riscurilor autorității contractante, însă această asigurare trebuie să fie efectuată în baza datelor actuale ale participanților, iar în acest din urma caz relevante sunt prevederile art. 20 alin. (8) din Legea nr. 131/15, înainte de atribuirea contractului de achiziții publice/acordului-cadru, cu excepția situației contractelor subsecvente atribuite în executarea unui acord-cadru, 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 DUAE, cu excepția procedurilor desfășurate în mai multe etape, când documentele justificative sunt solicitate înainte de transmiterea invitațiilor pentru etapa a doua către candidații selectați.

Cât privește motivul invocat de către autoritatea contractantă, atât în punctul său de vedere, cât și în scrisoarea de informare nr. 05-5/228 din 18.09.2019 transmisă către „Danstar Evolution” SRL precum că: *„De către compania d-astră a fost omis termenul de prezentare a clarificărilor și completărilor solicitate de către autoritatea contractantă prin scrisoarea din 10 octombrie”*, Agenția va avea în vedere art. 17 alin. (5) din legea prenotată, ofertantul/candidatul 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.

Astfel, din dosarul achiziției publice, Agenția constată că în solicitarea de clarificare transmisă prin e-mail către contestator la data de 10.10.2019, Primăria or. Cantemir a omis să precizeze termenul concret cu privire la prezentarea clarificărilor, or aceasta este obligată să asigure, în orice situație, un termen rezonabil, care la caz nu s-a întâmplat. În acest sens, se reține că operatorul economic contestator a interpretat în felul său prevederile alin. (5) din articolul citat supra, considerând că are la dispoziție minim 3 zile lucrătoare. care după părerea sa expirau la data de

16.10.2019. În consecință, Agenția ajunge la concluzia să respingă argumentele autorității contractante pe acest aspect.

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. 02/813/19 din 22.10.2019, depusă de către „Danstar Evolution” SRL, pe marginea rezultatelor desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1568723452182 din 30.09.2019, privind achiziționarea lucrărilor de reparare și izolare termică a acoperișului plat al clădirii Gimnaziului „M. Eminescu” din or. Cantemir, inițiată de către Primăria or. Cantemir;

2. Se anulează decizia nr. 03 din 18.10.2019 de atribuire a contractului, adoptată în rezultatul evaluării ofertelor la procedura de achiziție publică nr. MD-1568723452182 din 30.09.2019, inclusiv actele subsecvente acesteia;

3. Se obligă Primăria or. Cantemir ca măsură de remediere, în termen de până la 7 zile de la primirea prezentei decizii, să reevalueze oferta „Danstar Evolution” SRL depusă la procedura de achiziție publică nr. MD-1568723452182 din 30.09.2019, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a prezentei decizii;

4. Se obligă Primăria or. Cantemir, 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 prin depunerea unei cereri în acest sens către Judecătoria Chișinău (mun. Chișinău, str. N. Zelinski 13) în termen de 30 de zile de la data comunicării.

Președintele completului

Membru

Membru



Petru OPREA

Irina GUTNIC

Eugenia ENI