



REPUBLICA MOLDOVA
CURTEA CONSTITUȚIONALĂ

PCC-01/149

Chișinău, 8 aprilie 2024

S.C. „Bis-Concert International” S.R.L.
mun. Chișinău, șos. Hîncești 59/1

S.C. „Media Show Grup” S.R.L.
mun. Chișinău, str. Busuiocești 23, of. 4

Prin prezenta, Vă informăm că, în conformitate cu decizia nr. 01 din 08 aprilie 2024 cu privire la atribuirea contractului de achiziție publică conform procedurii ocds-b3wdp1-MD-1706705796480 din 31.01.2024, privind achiziționarea *“Servicii de organizare a Congresului XIX-lea al Conferinței Curților Constituționale Europene”*, grupul de lucru pentru achiziții publice a evaluat ofertele depuse prin intermediul SIA „RSAP” și a constatat următoarele:

- Oferta depusă de către S.C. „Bis-Concert International” S.R.L., nu este conformă și nu corespunde cu cerințele stabilite în documentația de atribuire din următoarele considerente:

Examinând documentele aferente ofertei operatorului economic **S.C. „Bis-Concert International” S.R.L.**, depuse prin intermediul SIA „RSAP”, s-a constatat că acesta nu a prezentat garanția pentru ofertă în forma solicitată de către autoritatea contractantă, la caz, nu a prezentat **„SCRISOAREA DE GARANȚIE BANCARĂ”** conform Anexei nr. 9 din Documentația standard aprobată prin Ordinul MF nr. 115 din 15.09.2021, dar a prezentat garanția pentru ofertă sub formă de **„GARANȚIE FINANȚATĂ”** (*se anexează*).

Conform prevederilor art. 68 alin. (1) din Legea nr. 131/2015, care dispune că, în cazul achiziției de bunuri, servicii și lucrări, operatorul economic va depune, odată cu oferta și garanția pentru ofertă, iar autoritatea contractantă, în conformitate cu alin. (2) al aceluiași articol prevede în documentația de atribuire, cerințele față de admisibilitatea emitentului garanției pentru ofertă sau a părții care o confirmă, în cazul existenței acesteia, față de forma și condițiile garanției pentru ofertă.

Totodată, art. 1 din legea menționată prevede că oferta reprezintă act juridic prin care operatorul economic își manifestă voința de a se angaja din punct de vedere juridic într-un contract de achiziții publice, iar conform prevederilor art. 65 alin. (4) din aceeași lege, prezentarea ofertei presupune depunerea într-un set comun a propunerii tehnice, a propunerii financiare, a DUAЕ și, după caz, a garanției pentru ofertă.

Subsecvent, în conformitate cu prevederile pct. 48 din Documentația standard pentru realizarea achizițiilor publice de bunuri și servicii, aprobată prin Ordinul Ministrului Finanțelor nr. 115 din 15.09.2021, la caz documentația de atribuire, care stipulează că oferta cuprinde următoarele formulare:

1) Propunerea tehnică – ofertantul elaborează propunerea tehnică, astfel încât aceasta să respecte în totalitate cerințele de calificare, precum și cerințele prevăzute în caietul de sarcini. Propunerea tehnică conține – Specificații tehnice (anexa nr. 22);

2) Propunerea financiară – 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 bunuri și servicii. Propunerea financiară conține – Specificații de preț (anexa nr. 23);

3) DUAE;

4) Garanția pentru ofertă, după caz (anexa nr. 9).

Totodată, conform pct. 49 din Documentația nominalizată, toate documentele menționate la pct. 48 se completează fără nici o modificare sau abatere de la formulare, spațiile goale fiind completate cu informația solicitată. Completarea defectuoasă a formularelor atrage respingerea ofertei.

În acest sens, menționăm că garanția pentru ofertă a fost constituită de S.C. „Bis-Concert International” S.R.L., într-o formă distinctă decât cea solicitată de autoritatea contractantă în documentația de atribuire și anume prin altă formă, acțiune contrară prevederilor art. 44 alin. (1) din Legea nr. 131/2015, potrivit căreia ofertantul are obligația de a elabora oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire, la caz devenind incidente prevederile art. 69 alin. (6) lit. b) din aceeași lege care stipulează expres că autoritatea contractantă nu acceptă oferta în cazul în care aceasta nu corespunde cerințelor expuse în documentația de atribuire.

Astfel, din normele învederate rezultă clar că autoritatea contractantă este obligată să evalueze oferta în strictă conformitate cu cerințele expuse în documentația de atribuire și nu pot fi admise abateri în acest sens. În acest context, se reține că, documentația de atribuire, așa cum aceasta este întocmită de autoritatea contractantă, este obligatorie, atât pentru operatorii economici participanți la procedură, care 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, iar prin depunerea ofertelor, operatorii economici și-au însușit conținutul întregii documentații de atribuire, deci implicit și cerințele expres detaliate în aceasta.

Totodată, se reține faptul că a fost solicitat constituirea garanției pentru ofertă conform „Anexei nr. 9 din Documentația standard aprobată prin Ordinul MF nr. 115 din 15.09.2021”, fapt necontestat până la termenul-limită de depunere a ofertelor de către potențialii ofertanți. Respectiv, se prezumă că ultimii, inclusiv ofertantul care a propus cel mai mic preț, a acceptat întregul conținut al documentației de atribuire. În aceste condiții, decizia autorității contractante de a accepta oferta operatorului economic S.C. „Bis-Concert International” S.R.L., care a prezentat garanția pentru ofertă în altă formă decât cea impusă prin documentația de atribuire, contravine legislației din domeniul achizițiilor publice.

Mai mult, Grupul de lucru a constatat că formularul solicitat potrivit Anexei nr. 9 care prevede Scrisoarea de garanție bancară, stabilește obligația unei bănci de a plăti o sumă de bani autorității contractante la întrunirea unor situații concrete. Formularul prezentat de ofertant însă, stabilește crearea unor raporturi juridice între bancă și ofertant, fără a asigura într-un mod anume autoritatea contractantă. Prin urmare, Grupul de lucru constată existența unor angajamente diferite între formularul prezentat de ofertant și cel care a fost solicitat potrivit Anexei nr. 9 din Documentația standard aprobată prin Ordinul MF nr. 115 din 2021.

În contextul prevederilor pct. 78 din Documentația standard aprobată prin Ordinul MF nr. 115 din 15.09.2021, dacă oferta, inclusiv formularele care o însoțesc, nu corespunde cerințelor prestabilite în invitația/anunțul de participare, inclusiv în documentația de atribuire sau aceasta nu este completată, semnată electronic și după caz, semnată și ștampilată în modul corespunzător, ea se respinge de către autoritatea contractantă, și nu poate fi rectificată cu scopul de a corespunde cerințelor, prin corectarea sau extragerea devierilor sau rezervelor necorespunzătoare, excepție constituind doar corectarea greșelilor aritmetice sau abaterilor neînsemnate.

Conform pct. 79 din aceeași documentație, autoritatea contractantă poate, la discreția sa, să ceară oricăruia dintre ofertanți o clarificare a ofertei acestora, pentru a facilita examinarea, evaluarea și compararea ofertelor. Nu se solicită, nici nu se permite schimbări în prețurile sau în conținutul ofertei, cu excepția corectării erorilor aritmetice descoperite de către autoritatea contractantă în timpul evaluării ofertelor.

Mai mult, grupul de lucru a solicitat clarificări referitor la îndeplinirea cerințelor prevăzute la pct. 15 sbpct. 11-13 din invitația de participare (se anexează screen la e-mail), la care S.C. „Bis-Concert International” S.R.L. a oferit răspuns prin atașarea mai multor documente (se anexează) pentru a dovedi respectarea și întrunirea condițiilor prevăzute la pct. 15 sbpct. 11-13 din invitația de participare.

Examinând informațiilor din documentele prezentate suplimentar, grupul de lucru a constatat o serie de neconcordanțe, cum ar fi:

1) În formularul DUAЕ, la Capitolul II, pct. 2A.14 - Operatorul economic participă la procedura de achiziții publice împreună cu alți operatori economici? au bifat X Nu, la pct. 2C.1 - Operatorul economic utilizează capacitățile altor entități pentru a satisface criteriile de selecție prevăzute în capitolul IV, precum și (dacă este cazul) criteriile și regulile menționate în capitolul V de mai jos? au bifat X Nu, la fel și la pct. 2D.1 - Operatorul economic intenționează să subcontracteze vreo parte din contract cu alți operatori economici? au bifat X Nu.

Ulterior prezintă Declarație prin care informează că: „companiile **S.C. „Bis-Concert International” S.R.L.** și „**Concert-Bis” SRL** sunt gestionate de aceeași echipă de conducere, conduse de aceiași asociați și director, **Dmitrii Sergeev**.

Asociații companiilor fiind:

- *Dmitrii Sergheev,*
- *Vladyslav Voloshchuk*
- *Vladislav Botnarenco.*

Deoarece ambele companii desfășoară afacere complementară și au aceeași echipă de conducere, obiectivele lor sunt aliniate și interesele lor sunt strâns legate între ele.

Având în vedere această suprapunere de conducere și interese comune, va informam că aceste entități sunt afiliate și necesită a fi tratate ca o singură entitate economică”.

Prin urmare, cu referire la contractarea altor operatori economici, deși S.C. „Bis-Concert International” S.R.L. a indicat în DUAЕ lipsa sub-contractării altor entități, la clarificarea suplimentară, ofertantul a indicat participarea și a altor entități, ceea ce constituie o contradicție cu declarațiile anterioare.

Totodată, prezintă „*declarație privind lista principalelor servicii efectuate în ultimii 3 ani de activitate, declarație privind dotările specifice, utilajul și echipamentul necesar pentru îndeplinirea corespunzătoare a contractului, declarație privind personalul de specialitate propus pentru implementarea contractului*”, în care menționează că de comun cu „**Concert-Bis**” SRL vor întruni condițiile solicitate în documentația de atribuire a contractului privind „**Servicii de organizare a**

Congresului XIX-lea al Conferinței Curților Constituționale Europene". Prin urmare, în urma solicitării concretizărilor suplimentare, ofertantul a prezentat declarații contradictorii celor prezentate inițial concomitent cu depunerea ofertei.

Având în vedere prevederile art. 20 alin.(2) din Legea nr. 131/2015, potrivit căruia în cazul în care operatorul economic demonstrează îndeplinirea criteriilor referitoare la situația economică și financiară sau privind capacitatea tehnică și profesională invocând susținerea unui terț, DUAЕ include informațiile menționate la alin.(1) cu privire la terțul susținător, subsecvent, în conformitate cu alin. (3) al aceluiași articol, în cazul în care operatorul economic intenționează să subcontracteze o parte/părți din contract, DUAЕ include și informațiile solicitate cu privire la subcontractanți.

Subsecvent, ofertantul S.C. „Bis-Concert International” S.R.L. a prezentat informații privind organizarea evenimentelor similare ca valoare, complexitate și importanță, dar care nu au fost suficiente. Astfel că Grupul de lucru a stabilit că din informația prezentată de ofertant au fost 3 evenimente contractate de S.C. „Bis-Concert International” S.R.L., dintre care potrivit valorii doar un eveniment corespunde. Alte 3 evenimente reflectate în declarația privind lista principalelor servicii efectuate în ultimii trei ani de activitate, au fost organizate de „Concert-Bis” SRL care este o altă entitate decât ofertantul și care nu pot fi incidente în procesul de evaluare a ofertelor.

De asemenea, ofertantul nu a anexat CV-urile personalului de specialitate care va fi implicat în procesul de implementare a contractului, astfel cum s-a solicitat în anunțul de participare (conform pct. 15 subpct. 13 din Anunțul de participare).

Totodată, conform pct. 43 din Documentația standard, în cazul în care ofertantul/candidatul își demonstrează capacitatea economică și financiară cât și capacitatea tehnică și/sau profesională invocând și susținerea acordată, în conformitate cu prevederile pct. 42 de către o altă persoană, acesta are obligația de a dovedi susținerea de care beneficiază prin prezentarea în formă scrisă a unui angajament ferm al persoanei respective, încheiat în formă autentică (conform anexelor nr. 16 și nr. 18) și declarațiile terțului susținător financiar și terțului susținător tehnic și profesional (anexele nr. 17, nr. 19 și nr. 20), prin care această persoană confirmă faptul că pune la dispoziția ofertantului/candidatului resursele financiare cât și resurse tehnice și profesionale invocate. Prezentarea angajamentului se face la solicitarea autorității contractante odată ce a fost declarat în DUAЕ. Persoana care asigură susținerea financiară cât și tehnică și profesională trebuie să îndeplinească criteriile de selecție relevante și nu trebuie să se afle în niciuna dintre situațiile prevăzute la pct. 22 și pct. 23 care determină excluderea din procedura de atribuire.

Astfel, potrivit pct. 71 din aceeași documentație, în cazul în care la evaluare se stabilesc discrepanțe între informațiile prezentate de către operatorul economic în DUAЕ și cerințele stabilite de către autoritatea contractantă, operatorul economic se descalifică, ceea ce duce la respingerea ofertei, fiind stabilită ca inacceptabilă și neconformă, și se examinează documentele următorului ofertant/candidat.

- În această ordine de idei, menționăm că S.C. „Bis-Concert International” S.R.L. nu a respectat prevederile nominalizate *supra*, iar în acest caz este inacceptabil astfel de abateri, totodată cerințele de calificare din documentația de atribuire sunt în aceeași măsură opozabile atât operatorilor economici în perioada de întocmire a ofertelor, cât și autorității contractante în perioada de evaluare a ofertelor, iar nerespectarea de către aceasta din urmă a propriilor cerințe conduce la încălcarea principiului privind asigurarea concurenței și combaterea practicilor anticoncurențiale în domeniul achizițiilor publice, cât și a principiului tratamentului egal, imparțialitate, nediscriminare în privința

tuturor ofertanților și operatorilor economici, principii care stau la baza achizițiilor publice stipulate la art. 7 lit. c) și lit. h) din Legea nr. 131/2015.

- Oferta depusă de către S.C. „Media Show Grup” S.R.L., este conformă, admisibilă și corespunde cu cerințele stabilite în documentația de atribuire.

În acest context, îi invităm pe reprezentanții S.C. „Media Show Grup” S.R.L. la sediul Curții Constituționale, pentru semnarea contractului de achiziție publică, după împlinirea termenelor de așteptare prevăzute de la art. 32 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 131 din 03.07.2015 privind achizițiile publice.

Cu respect,



Domnica MANOLE
Președintele Curții Constituționale

Ex.: Dumitru AGACHE
Tel: (022)-253-743
e-mail: dumitru.agache@constcourt.md

Chișinău, Republica Moldova, MD-2004
str. Al. Lăpușeanu nr. 28

Tel.: +373 22 25-37-08
Fax.: +373 22 25-37-46

<http://www.constcourt.md/>
secretariat@constcourt.md