C.N.S.C.
Str. Stavropoleos nr. 6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 Fax. +4 021 8900745 www.cnsc.ro

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE
Nr. ....
Data: ...

Prin contestația nr. 782/22.07.2019, înregistrată la Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 28110/22.07.2019, formulată de .... EXIM SRL, cu sediul în ..... în calitate de administrator, împotriva rezultatului procedurii de atribuire comunicat prin adresa nr. 7446 din data de 17.07.2019, emis de către COMUNA ...., cu sediul în ....., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificată, într-o singură etapă, fără fază finală de licitație electronică, pentru atribuirea contractului de furnizare având ca obiect „FURNIZARE, INSTALARE, PUNERE ÎN FUNCȚIUNE BULDOEXCAVATOR. Număr referință: 5843129201903”, cod CPV: 43262000-7 Utilaje excavatoare(Rev.2), s-a solicitat Consiliului să dispună:

- anularea actului atacat și obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de la etapa anterioară.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Prin contestația nr. 782/22.07.2019, înregistrată la Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 28110/22.07.2019, ... EXIM SRL, în calitate de ofertantă la procedura simplificată, simplificată, într-o singură etapă, fără fază finală de licitație electronică, organizată de COMUNA ...., în calitate de autoritate contractantă, pentru atribuirea contractului de furnizare având ca obiect „FURNIZARE, INSTALARE, PUNERE ÎN FUNCȚIUNE BULDOEXCAVATOR. Număr referință: 5843129201903”, cod CPV: 43262000-7 Utilaje excavatoare(Rev.2), inițiată prin

publicarea în sistemul electronic de achiziții publice, denumit în continuare SEAP, a anunțului de participare simplificat, având codul de identificare .... din data de 10.06.2019, a solicitat Consiliului să dispună cele menționate în partea introductivă.

.... EXIM SRL critică decizia autorității contractante, comunicată prin adresa nr. 7446 din data de 17.07.2019, de respingere a ofertei sale, ca neconformă și susține că utilajul pe care l-a ofertat, așa cum rezultă atât din propunerea tehnică cât şi din Formularul nr. 8, asigură un nivel superior cerințelor caietului de sarcini, astfel încât, consideră că decizia autorității contractante este netemeinică și nelegală.

În susținere, autoarea contestației prezintă caracteristicile utilajului ofertat, pe care le consideră superioare cerințelor autorității contractante, după cum urmează:

„- este dotat cu un motor superior cerințelor caietului de sarcini, respectiv motor marca PERKINS 100 CP, așa cum se exemplifică în pag 2 a formularului 8;

- este dotat cu un motor performant TIER 4 F, ce permite înmatricularea utilajului în vederea circulației pe drumurile publice, așa cum se exemplifica în pag. 2 a formularului 8 şi în pag. 3 a Ofertei tehnice la capitolul „Dotări suplimentare incluse în prețul utilajului", în condițiile în care din cerințele caietului de sarcini nu se solicită acest criteriu;

- este dotat cu Stabilizatoare hidraulice cu acționare individuală, conform Oferta Tehnică pag. 3;

- este dotat cu Circuit hidraulic pe brațul de încărcare/descărcare;

- este echipat cu Radio casetofon cu MP- 3 Player şi USB, marca Pioneer".

Autoarea contestației susține totodată că, la pagina 1 din caietul de sarcini se stipulează: *„Cerințele din caietul de sarcini vor fi considerate ca fiind minimale. În acest sens vor fi luate în considerație toate ofertele care prin propunerea tehnică asigură un nivel superior al cerințelor minimale din caietul de sarcini; ofertele de produse cu caracteristici tehnice inferioare celor prevăzute în caietul de sarcini vor fi declarate neconforme în temeiul art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016*".

Prin adresa nr. 7707/24.07.2019, înregistrată la Consiliu cu nr. 28678/24.07.2019, autoritatea contractantă a transmis, în original, punctul de vedere nr. 7633/23.07.2019 și, în copie certificată pentru conformitate cu originalul, o parte din dosarul achiziției.

Autoritatea contractantă a solicitat respingerea contestației formulate de .... EXIM SRL, ca nefondată.

În susținere, autoritatea contractantă prezintă punctual, cronologic, modul de desfășurare a etapei de evaluare a ofertelor.

Astfel, autoritatea contractantă susține că, în urma evaluării propunerii tehnice depusă de către .... EXIM SRL, a constatat că utilajul ofertat nu respectă cerințele caietului de sarcini, prin prisma prevederilor art. 133 alin. (2) din HG nr. 395/2016.

Autoritatea contractantă arată că, prin caietul de sarcini a solicitat „Putere motor: între 90 CP și 94CP; Număr cilindri: 4; Capacitatea cilindrică: între 4.000 cmc și 4.500 cmc", contestatoarea ofertând un utilaj cu motor de 100 CP. Faptul că utilajul ofertat este dotat cu *„stabilizatoare hidraulice cu acționare individuale, cu circuit hidraulic pe brațul de încărcare/descărcare şi cu radio casetofon cu MP3 Player și USB, marca Pioneer*", nu are relevanță în acest caz, nereprezentând elemente ce au stat la baza deciziei în declararea ofertei ca neconformă.

În altă ordine de idei, se arată că, până la data deschiderii ofertelor, niciun ofertant nu a considerat ca fiind restrictive cerințele autorității contractante, în special cele cu privire la puterea motorului, astfel toți ofertanții au înțeles solicitările și au considerat că pot depune oferte în conformitate cu cerințele acesteia.

Mențiunea din caietul de sarcini de la pagina 1 în care se stipulează *„Cerințele din caietul de sarcini vor fi considerate ca fiind minimale. În acest sens vor fi luate in considerație toate ofertele care, prin propunerea tehnică, asigură un nivel superior al cerințelor minimale din caietul de sarcini*", se referă la toate propunerile tehnice care se încadrează în cerințele autorității contractante şi, în plus fată de cerințele minime, acestea vin cu alte elemente suplimentare ce pot asigura o mai bună funcționare a utilajului în avantajul autorității contractante.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

Procedura simplificată, derulată prin mijloace electronice (online), într-o singură etapă, fără etapă finală de licitație electronică, a fost inițiată de COMUNA ...., în calitate de autoritate contractantă, pentru atribuirea contractului de furnizare având ca obiect „FURNIZARE, INSTALARE, PUNERE ÎN FUNCȚIUNE BULDOEXCAVATOR. Număr referință: 5843129201903", cod CPV: 43262000-7 Utilaje excavatoare(Rev.2), prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice, denumit în continuare SEAP, a anunțului de participare simplificat având codul de identificare .... din data de 10.06.2019, stabilind data și ora-limită de depunere a ofertelor ca fiind 24.06.2019 ora 15:00.

Potrivit anunțului de participare simplificat, criteriul de atribuire aplicat a fost „prețul cel mai scăzut", valoarea estimată a contractului fiind de 350.000 lei, fără TVA.

Consiliul constată că societatea .... EXIM SRL a înaintat Consiliului contestația de față, depunând în original recipisa de

consemnare a cauțiunii nr. 205608222/1 emisă de CEC Bank în data de 24.07.2019, prevăzută de art. 61^1 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, în cuantum de 7.000,00 lei. Restituirea acestei cauțiuni se va face în condițiile art. 61^1 alin. (5) și următoarele din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Conform procesului verbal nr. 7441/17.07.2019 privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini, au fost depuse 2 oferte, cea aparținând contestatoarei fiind respinsă deoarece ”puterea motorului pentru utilajul ofertat depășește valoarea stabilită de autoritatea contractantă, respectiv putere motor solicitată de către autoritatea contractantă între 90-94 CP în timp ce puterea motorului ofertată de dvs. 100 CP”.

În calitatea sa de participantă la procedura de atribuire în cauză, ... EXIM SRL formulează prezenta contestație, susținând că, în virtutea prevederii din caietul de sarcini, conform căreia, ”cerințele din caietul de sarcini vor fi considerate ca minimale. În acest sens vor fi luate în considerație toate ofertele care, prin propunerea tehnică, asigură un nivel superior al cerințelor minimale din caietul de sarcini”, autoritatea contractantă ar fi trebuit să accepte produsul ofertat ca fiind conform, motorul ofertat, prin faptul că are o putere superioară celei solicitate prin caietul de sarcini, este superior celui descris prin cerințele din documentația de atribuire.

Consiliul reține că autoritatea contractantă nu a motivat în mod concret în strategia de contractare sau în caietul de sarcini, care este motivul (necesitatea) pentru care a fost nevoită să stabilească un interval de putere, fiind evident faptul că, prin raportare la domeniul de utilizare a unui buldoexcavator, o putere mai mare a motorului conduce la performanțe superioare ale întregului utilaj.

De asemenea, Consiliul reține că, pe lângă precizarea de mai sus din caietul de sarcini, autoritatea contractantă a menționat la punctul 5 din secțiunea IV.4.1 ”Modul de prezentare a ofertei” din fișa de date a achiziției: ”Specificațiile tehnice aferente caietului de sarcini reprezintă cerințe minimale referitoare la nivelul calitativ, tehnic și de performanță, scop în care soluțiile ofertate în cadrul propunerii tehnice pot face referire la atingerea unor niveluri superioare”.

Având în vedere cele de mai sus și reținând faptul că autoritatea contractantă are obligația de a respecta prevederile documentației de atribuire în evaluarea ofertelor, Consiliul apreciază că produsul ofertat de contestatoare, prin faptul că are o putere a motorului mai mare decât cea stabilită, este superior, din punctul de vedere al performanțelor, unui produs ce îndeplinește cerințele

minimale din caietul de sarcini, încadrându-se astfel în prevederile documentației de atribuire mai sus menționate.

Consiliul nu reține, în soluționare, susținerea autorității contractante că aceste prevederi se aplică numai produselor ce îndeplinesc cerințele minimale din caietul de sarcini, deoarece, pe de o parte, un astfel de produs este conform de drept, nefiind necesare precizările în cauză, iar, pe de altă parte, aceasta nu prezintă elemente concrete din care să reiasă că produsul ofertat de contestatoare nu va satisface integral necesitățile sale, ci se limitează strict la aspectul formal de nerespectare a unei cerințe, concludentă fiind și susținerea contestatoarei din propunerea tehnică legată de faptul că acceptarea ofertei sale nu va conduce la costuri suplimentare ca urmare a consumului de combustibil.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 alin. (2) și alin (5) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul urmează să admită contestația depusă de .... EXIM SRL, în contradictoriu cu COMUNA ...., în calitate de autoritate contractantă, va anula procesul verbal nr. 7441/17.07.2019 privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și actele subsecvente acestuia, va obliga autoritatea contractantă, în termen de 10 zile de la primirea prezentei decizii, pentru considerentele expuse în motivare la reevaluarea propunerii tehnice depuse de contestatoare.

Prezenta decizie va fi obligatorie pentru părți potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii se va putea formula plângere la instanța de judecată competentă, atât pentru motive de nelegalitate, cât și de netemeinicie, în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate potrivit prevederilor art. 29 și 32 din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Pentru aceste motive,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,
CONSILIUL DECIDE:

Admite contestația depusă de .... EXIM SRL, în contradictoriu cu COMUNA ...., în calitate de autoritate contractantă, anulează

procesul verbal nr. 7441/17.07.2019 privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și actele subsecvente acestuia, obligă autoritatea contractantă, în termen de 10 zile de la primirea prezentei decizii, pentru considerentele expuse în motivare la reevaluarea propunerii tehnice depuse de contestatoare.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

Redactată în 4 (patru) exemplare, conține 6 (șase) pagini.