



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

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

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 alin. (1) 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, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. 829 / C9 / 741

Data: 20.05.2020

Prin contestația nr. 477/21.04.2020, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 15280/21.04.2020, depusă de societatea SRL, cu sediul în, ..., ..., având CUI, număr de înregistrare în Registrul Comerțului, reprezentată legal de Gheorghiu Iulian, în calitate de Director General, și convențional de ..., cu sediul profesional în, ..., sediu la care solicită comunicarea actelor de procedură în prezenta cauză, împotriva conținutului documentației de atribuire, întocmită în cadrul procedurii de licitație deschisă, online, organizată de, cu sediul în, ..., ..., în calitate de autoritate contractantă, în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect Servicii asigurare facultativă CASCO pentru 65 ambulanțe SMURD, cod CPV 66514110-0 Servicii de asigurare a autovehiculelor (Rev. 2), contestatoarea a solicitat modificarea și completarea prevederilor documentației de atribuire, Secțiunea III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale din fișa de date a achiziției, în sensul eliminării mențiunii cuprinsă la punctul 2): nu se admite autorizație pentru brokeraj și introducerea unei precizări exprese referitoare la condițiile ce trebuie îndeplinite de un pentru a putea participa la procedura de atribuire, respectiv continuarea procedurii de atribuire, cu respectarea legislației aplicabile privind achizițiile publice.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care SRL critică conținutului documentației de atribuire, în cadrul procedurii de atribuire menționată în partea introductivă, învederând în motivare că specificul serviciilor ce fac obiectul achiziției sunt restrictive și nu asigură îndeplinirea de către autoritatea contractantă a obligației de a acorda operatorilor economici un tratament egal și nediscriminatoriu, favorizând în mod expres o anumită categorie de operatori economici, respectiv societățile de asigurare și reasigurare și exclud posibilitatea participării la procedură în calitate de ofertant a unui intermediar principal de asigurări, respectiv broker de asigurare-reasigurare.

Astfel, autoritatea contractantă, prin documentația de atribuire elaborată, încalcă dreptul unui broker de asigurare de a participa în calitate de ofertant în această procedură de atribuire.

Contestatoarea face precizarea că, în calitate de intermediar principal de asigurări, respectiv broker de asigurare-reasigurare, societatea sa este autorizată legal să emită documentele de asigurare sau de reasigurare în numele asiguratorului, fiind autorizată să desfășoare/presteze serviciile de asigurare ce se doresc a fi achiziționate de către autoritatea contractantă, pe baza împuternicirilor primite expres în contractele încheiate de societatea sa cu asiguratorii.

Această formulare restrictivă a cerințelor de participare vine în contradicție cu prevederile legale aplicabile în materie, precum și cu jurisprudența CNSC, sens în care invocă dispozițiile art. 3 alin. (1) pct. 9 și 15 din Legea 236/2018 privind distribuția de asigurări.

Totodată, contestatoarea precizează că are calitatea de intermediar principal de asigurări, broker de asigurare-reasigurare, fiind înscrisă în Registrul intermediarilor principali, așa cum se confirmă în mod expres în paragraful final al Adresei nr. DRA 1780.1 din data de 01.08.2019, emisă de Autoritatea de Supraveghere Financiară.

În această calitate, sub condiția împuternicirii primite din partea asiguratorilor și/sau reasiguratorilor, poate încheia contracte de asigurare și, în mod generic, poate emite documente de asigurare sau de reasigurare în numele asiguratorului sau a reasiguratorului, după caz. Această capacitate legală:

(1) nu este sub nicio formă îngrădită de Legea nr. 236/2018 privind distribuția de asigurări; și

(2) chiar reiese din interpretarea coroborată a celor două acte normative anterior citate. La momentul încheierii unui contract de asigurare de către un broker, posibilitate recunoscută în baza art. 3 alin. (1) pct. 9 din Legea nr. 236/2018, intermediarul principal este obligat prin dispozițiile Normei nr. 19/2018 să prezinte clienților, înainte de încheierea contractelor de asigurare, informații minime care includ faptul că acesta poate emite contracte de asigurare/reasigurare și/sau pot colecta prime de

asigurare/reasigurare în numele societăților, în cazul în care primesc împuterniciri din partea acestora.

(3) posibilitatea colectării primelor de asigurare este reluată și prin art. 3 alin. (3) lit. a) pct. (i) din Norma A.S.F. nr. 19/2018 privind distribuția de asigurări.

Astfel, autoritatea contractantă, cu încălcarea prevederilor legale mai sus citate, în mod restrictiv, nu permite ca o companie de brokeraj să poată participa la prezenta procedură în calitate de ofertant.

Contestatoarea mai menționează că autoritatea contractantă cunoaște foarte bine specificul serviciilor prestate de brokerii de asigurare-reasigurare, cu atât mai mult cu cât calitatea societății sale de ofertant individual a făcut obiectul unei cauze dezlegată de Consiliu în anul 2018, în contradictoriu cu aceeași autoritate contractantă, prin decizia CNSC nr. 702/C2/593/16.03.2018, decizie pe care ulterior această autoritate contractantă a și refuzat să o pună în aplicare, anulând procedura în legătură cu care a fost emisă decizia mai sus menționată.

De altfel, aceasta cauză a făcut obiectul a numeroase decizii pronunțate de CNSC, cum ar fi: decizia nr. 299/C11/139/25.02.2020, decizia nr. 609/C10/426/14.04.2020 (cauza având un obiect similar), decizia nr. 343/C9/234/08.02.2018.

Raționamentul instituției intermediarii în asigurări este acela de a acționa în calitate de împuternicit în numele asiguratorului, pentru a oferi beneficiarului final al serviciului de asigurare cel mai bun serviciu în raport de calitate/preț. Cum intermediarul de asigurare este împuternicit de către asigurator în a emite documente de asigurare, acesta acționează, efectiv, în numele asiguratorului, satisfacând obiectul achiziției, anume servicii de asigurare facultativă CASCO pentru 65 ambulanțe SMURD, ceea ce nu este nici din punct de vedere legal, dar nici prin natura activității, incompatibil cu calitatea de broker de asigurări.

Întărind argumentul *ratio legis*, raționamentul unei astfel de reglementări se regăsește și în decizia CNSC nr. 13510/726 C1/12.04.2017.

În concluzie, contestatoarea prezintă următoarele:

- (1) Formularea condițiilor de participare din anunțul de participare și din fișa de date - Secțiunea III.1.1.b) exclud în mod netemeinic și nelegal participarea intermediarului principal, broker de asigurare-reasigurare;
- (2) Legislația și practica CNSC recunosc posibilitatea participării brokerului de asigurări la procedura de atribuire, fiind suficientă deținerea unei autorizații emisă de ASF pentru a-și justifica prezența;
- (3) Numai asiguratorilor li se pot impune cerințe speciale cu privire la clasele de asigurări, respectiv de a deține autorizație emisă de CSA/ASF pentru a practica asigurări generale pentru mijloace de transport terestru, altele decât cele feroviare (adică autorizație pe clase de asigurări) precum și cerința ca obiectul contractului să aibă corespondent în codul CAEN din certificatul constatator emis de ONRC.

Așa cum s-a reținut și în decizia CNSC nr. 1344/C1/1333/08.08.2019, autoritatea contractantă nu are dreptul de a

restricționa sau de a favoriza participarea anumitor operatori economici la procedura de atribuire prin intermediul cerințelor impuse, motiv pentru care societatea SRL este nevoită să conteste aceste cerințe din fișa de date în termenul legal, astfel încât cerințele restrictive care implicit exclud de la procedură participarea brokerilor de asigurări să fie eliminate, cu consecința modificării documentației de atribuire.

În vederea soluționării contestației, Consiliul a solicitat autorității contractante, prin adresa nr. 16343/741/C9/28.04.2020, în temeiul art. 18 din Legea nr. 101/2016, transmiterea copiei dosarului achiziției publice, precum și punctul de vedere cu privire la contestația depusă de SRL.

Prin adresa nr. 3726/05.05.2020, înregistrată la Consiliu cu nr. 17096/05.05.2020, autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere la contestația depusă de SRL, împreună cu documentele solicitate.

....., prin punctul său de vedere, precizează că „Serviciile pot fi prestate numai de asiguratori. Brokerii de asigurări nu pot executa contractul deoarece nu au obiect de activitate corespondent cu obiectul contractului”.

Firma de trebuie să încheie contracte cu unități de service din și județul

Din punctul său de vedere, autoritatea contractantă consideră că această cerință este esențială pentru derularea procedurii de atribuire în cauză, dat fiind obiectul achiziției Servicii asigurare facultativă CASCO.

Cerința privind prezentarea de contracte cu firmele de service, este importantă pentru a constata capacitatea ofertantului economic de a satisface asigurările. Lipsa unor astfel de contracte, ambulanțele avariate riscă să nu fie reparate pe o perioadă mai îndelungată de timp până la indentificarea unei unități de service pentru a face reparația.

Astfel, autoritatea contractantă nu poate risca să disponibilizeze ambulanțe pe o perioadă lungă de timp, interesul fiind acela de a putea folosi ambulanțele cât mai repede posibil.

Pentru aceste precizări și susțineri, coroborate cu documentele atașate la dosarul achiziției, ... solicită respingerea contestației, ca nefondată.

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

În vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect Servicii asigurare facultativă CASCO pentru 65 ambulanțe SMURD, ..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, online, conform anunțului de participare nr. CN1020409/15.04.2020, publicat în Sistemul Electronic de Achiziții Publice.

Din informațiile anunțului de participare, Consiliul a reținut că valoarea estimată a acordului-cadru de servicii care urmează a se încheia este de 787.500,00 lei, fără TVA, criteriul de atribuire este *prețul cel mai scăzut*, iar termenul limită de depunere a ofertelor a fost stabilit pentru data de 22.05.2020, ora 15:00.

Împotriva documentației de atribuire, pentru motivele evocate mai sus, societatea SRL a învestit Consiliul cu soluționarea contestației care formează obiectul prezentei cauze, solicitând:

1. modificarea și completarea prevederilor documentației de atribuire, în ceea ce privește prevederile Secțiunii III.1.1.b) *Capacitatea de exercitare a activității profesionale* din fișa de date a achiziției, care are următoarea formulare:

III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale. Informații și formalități necesare pentru evaluarea respectării cerințelor menționate: Operatorii economici ce depun oferta trebuie să dovedească o formă de înregistrare în condițiile legii din țara de rezidență, din care să reiasă că operatorul economic este legal constituit, că nu se află în niciuna dintre situațiile de anulare a constituirii precum și faptul că are capacitatea profesională de a realiza activitățile care fac obiectul contractului. Modalitate prin care poate fi demonstrată îndeplinirea cerinței: Se va completa DUAЕ de către operatorii economici participanți la procedura de atribuire cu informațiile aferente situației lor. Documentele justificative care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAЕ, respectiv certificat constatator emis de ONRC, sau în cazul ofertanților străini, documente echivalente emise în țara de rezidență, urmează să fie prezentate, la solicitarea autorității contractante, doar de ofertanții clasati pe locul I, II și III în clasamentul întocmit la finalizarea evaluării ofertelor. Informațiile din certificatul constatator trebuie să fie reale/valide la data prezentării acestuia.

2) *Autorizație emisă de CSA pentru a practica asigurări generale pentru mijloace de transport terestru, altele decât cele feroviare sau echivalentul acesteia pentru ofertanții străini. Inițial operatorul economic va depune DUAЕ și va menționa numărul autorizației/număr registrul asiguratorilor. Ulterior, comisia de evaluare va solicita și autorizația sau documente din care reiese că operatorul este autorizat pentru servicii de asigurare CASCO (nu se admite autorizație pentru brokeraj).*

Justificare: Cerința a fost impusă în virtutea art. 173 din Legea nr. 98/2016. Autoritatea contractantă solicită ofertanților clasati pe locul I, II și III 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 DUAЕ. În cazul și în măsura în care autoritatea contractantă are posibilitatea de a obține certificatele sau informațiile relevante în mod direct, prin accesarea unei baze de date naționale din orice stat membru, disponibile în mod gratuit, nu se vor mai solicita acele documente justificative.

în sensul:

(i) eliminării mențiunii cuprinsă la punctul 2), mai sus citat, având formularea: „[...] nu se admite autorizație pentru brokeraj.” și

(ii) completării acestei Secțiuni III.1.1.b) prin introducerea unei precizări exprese care să aibă următorul conținut: „În cazul în care persoana juridică română care depune oferta este intermediar principal de asigurări, broker de asigurare-reasigurare, aceasta va prezenta dovada autorizării emisă de Autoritatea de Supraveghere Financiară (ASF), din care să reiasă că are calitatea de intermediar principal de asigurări, ...autorizat să efectueze tipul de asigurări solicitat, în conformitate cu prevederile Legii nr. 236/2018 privind distribuția de asigurări, cu modificările și completările ulterioare, valabilă la momentul prezentării, precum și dovada că are dreptul să emită documentele de asigurare în numele asiguratorului.

Totodată, în cazul în care persoana juridică română care depune oferta este intermediar principal de asigurări, broker de asigurare-reasigurare, nu este aplicabilă cerința de a deține autorizație emisă de CSA/ASF pentru a practica asigurări generale pentru mijloace de transport terestru, altele decât cele feroviare și nici cerința că obiectul contractului să aibă corespondent în CAEN din certificatul constatator emis de ONRC.”

2. continuarea procedurii de atribuire, cu respectarea legislației aplicabile privind achizițiile publice.

Contestatoare a constituit cauțiunea în sumă de 5.250 lei, conform art. 61¹ alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. 206230363/1 eliberată de CEC BANK SA, Sucursala Victoria, la data de 22.04.2020.

La analiza criticilor contestatoarei împotriva prevederilor documentației de atribuire publicată în SEAP de către autoritatea contractantă, Consiliul constată temeinicia acestora.

Astfel, se constată că prin contestație sunt atacate prevederile fișei de date, cap. III.1.1.b) *Capacitatea de exercitare a activității profesionale*, prin care au fost impuse următoarele cerințe:

Operatorii economici ce depun oferta trebuie să dovedească o formă de înregistrare în condițiile legii din țara de rezidență, din care să reiasă că operatorul economic este legal constituit, că nu se află în niciuna dintre situațiile de anulare a constituirii precum și faptul că are capacitatea profesională de a realiza activitățile care fac obiectul contractului.

Modalitate prin care poate fi demonstrată îndeplinirea cerinței: Se va completa DUAE de către operatorii economici participanți la procedura de atribuire cu informațiile aferente situației lor. Documentele justificative care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAE, respectiv certificat constatator emis de ONRC, sau în cazul ofertanților străini, documente echivalente emise în țara de rezidență, urmează să fie prezentate, la solicitarea autorității contractante, doar de ofertanții clasati pe locul I, II și III în clasamentul întocmit la finalizarea evaluării ofertelor. Informațiile din certificatul constatator trebuie să fie reale/valide la data prezentării acestuia.

2) *Autorizație emisă de CSA pentru a practica asigurări generale pentru mijloace de transport terestru, altele decât cele feroviare sau echivalentul acesteia pentru ofertanții străini.*

Inițial operatorul economic va depune DUAE și va menționa numărul autorizației/numărul registrului asiguratorilor. Ulterior, comisia de evaluare va solicita și autorizația sau documente din care reiese că operatorul este autorizat pentru servicii de asigurare casco (nu

*s
e
b
r
oke
r
aj).*

Justificare: Cerința a fost impusă în virtutea art. 173 din Legea nr. 98/2016.

Autoritatea contractantă solicită ofertanților clasati pe locul I, II și III 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.

În cazul și în măsura în care autoritatea contractantă are posibilitatea de a obține certificatele sau informațiile relevante în mod direct, prin accesarea unei baze de date naționale din orice stat membru, disponibile în mod gratuit, nu se vor mai solicita acele documente justificative.

Prin contestație s-a urmărit eliminarea sintagmei *nu se admite autorizație pentru brokeraj*, precum și completarea cerinței cu precizarea:

„În cazul în care persoana juridică română care depune oferta este intermediar principal de asigurări, broker de asigurare-reasigurare, aceasta va prezenta dovada autorizării emise de Autoritatea de Supraveghere Financiară (ASF), din care să reiasă că are calitatea de intermediar principal de asigurări, ...autorizat să efectueze tipul de asigurări solicitat, în conformitate cu prevederile Legii nr. 236/2018 privind distribuția de asigurări, cu modificările și completările ulterioare, valabilă la momentul prezentării, precum și dovada că are dreptul să emită documentele de asigurare în numele asiguratorului.

Totodată, în cazul în care persoana juridică română care depune oferta este intermediar principal de asigurări, broker de asigurare-reasigurare, nu este aplicabilă cerința de a deține autorizație emisă de CSA/ASF pentru a practica asigurări generale pentru mijloace de transport terestru, altele decât cele feroviare și nici cerința că obiectul contractului să aibă corespondent în CAEN din certificatul constatator emis de ONRC.”

Relevantă în soluționarea cauzei prezintă următoarele dispoziții legale, invocate și de părți:

- din Legea nr. 236/2018 privind distribuția de asigurări:

- art. 3 alin. (1):

- pct. 9: *distribuție de asigurări - activitatea care constă în consultanță cu privire la contracte de asigurare, propunerea de astfel de contracte sau desfășurarea altor*

acțiuni premergătoare în vederea încheierii unor astfel de contracte, în încheierea unor astfel de contracte sau în asistență pentru gestionarea sau derularea unor astfel de contracte, în special în cazul unei solicitări de despăgubiri, inclusiv furnizarea de informații privind unul sau mai multe contracte de asigurare în conformitate cu criteriile selectate de clienți pe un site sau prin alte mijloace de comunicare și alcătuirea unui clasament al produselor de asigurare, inclusiv comparații de preț și de produse, sau o reducere la o primă, în cazul în care clientul are posibilitatea de a încheia în mod direct sau indirect un contract de asigurare prin utilizarea unui site sau a altor mijloace de comunicare;

- pct.15: intermediar principal - intermediar, persoană juridică, ce desfășoară activitate de distribuție ulterior obținerii autorizării de către A.S.F. și instituțiile de credit sau firmele de investiții potrivit definiției de la art. 4 alin. (1) pct. 1 și 2 din Regulamentul nr. 575/2013 care obțin avizul A.S.F. pentru desfășurarea activității de distribuție;

- art. 4 alin. (2), (3), (6), (7), (8), (15) și (16):

(2) A.S.F. poate acorda, respinge, interzice temporar și/sau retrage autorizația sau avizul, după caz, intermediarilor principali, pentru desfășurarea activității de distribuție de asigurări, aprobă modificările documentelor sau condițiilor pe baza cărora sunt acordate acestea și aprobă la cerere încetarea sau suspendarea activității de distribuție, după caz.

(3) A.S.F. monitorizează activitatea intermediarilor înregistrați și supraveghează respectarea condițiilor care au stat la baza acordării autorizației sau avizului intermediarilor principali, precum și situația financiară a acestora, după caz, și poate efectua control la sediul acestora.

(6) A.S.F. instituie și menține unul sau mai multe registre, în sistem computerizat, pentru intermediari și intermediarii de asigurări auxiliare și stabilește prin reglementări criteriile de înregistrare a acestora.

(7) A.S.F. se asigură că în registrele prevăzute la alin. (6) sunt specificate numele persoanelor fizice din conducerea intermediarilor principali și secundari care sunt responsabile de activitatea de distribuție, fără a aplica dispozițiile art. 8 alin. (1) tuturor persoanelor fizice care lucrează pentru aceștia și care desfășoară activități de distribuție.

(8) În conținutul registrelor prevăzute la alin. (6) se precizează și statele membre în care intermediarii își desfășoară activitatea în conformitate cu reglementările privind dreptul de stabilire sau libertatea de a presta servicii.

15) A.S.F. stabilește prin reglementări nivelul asigurării de răspundere civilă profesională sau al garanției echivalente deținute de intermediarii de asigurări auxiliare, ținând seama de natura produselor vândute și a activității desfășurate de aceștia.

(16) A.S.F. adoptă toate măsurile necesare pentru a proteja clienții în cazul incapacității intermediarilor și intermediarilor de asigurări auxiliare de a transfera prima asigurătorilor, de a transfera suma aferentă cererii de despăgubire sau de a returna prima contractantului. Aceste măsuri sunt prevăzute la art. 11 alin. (4) - (7).

- din art. 1 alin. (2) pct. 2) Legea nr. 237/2015: prin activitate de asigurare se înțelege: activitatea exercitată în sau din România, care desemnează, în principal, oferirea, distribuția, negocierea, încheierea de contracte de asigurare și reasigurare, încasarea de prime, lichidarea de daune, activitatea de regres și de recuperare, precum și investirea sau fructificarea fondurilor proprii și atrase prin activitatea desfășurată;

- din Norma nr. 20/2016 privind autorizarea și monitorizarea societăților de asigurare și reasigurare: art. 1 alin. (1) lit. a) Prezenta normă stabilește: a) condițiile și documentele pe baza cărora Autoritatea de Supraveghere Financiară (A.S.F.) acordă autorizația de desfășurare a activității societăților prevăzute la art. 1 alin. (2) pct. 56 din Legea nr. 237/2015;

- din normele metodologice aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016:

- art. 29 alin. (1): Criteriile de calificare privind capacitatea au ca scop demonstrarea potențialului tehnic, financiar și organizatoric al fiecărui operator economic participant la procedură, potențial care trebuie să reflecte posibilitatea concretă a acestuia de a îndeplini contractul/acordul-cadru și de a rezolva eventualele dificultăți legate de îndeplinirea acestuia, în cazul în care oferta sa va fi declarată câștigătoare. ;

- art. 31 alin. (1): *Autoritatea contractantă nu are dreptul de a restricționa participarea la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică prin introducerea unor criterii minime de calificare, care:*

a) nu prezintă relevanță în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează să fie atribuit;

b) sunt disproporționate în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează a fi atribuit.

Obiectul procedurii de atribuire, astfel cum este stabilit în anunțul de participare și caietul de sarcini, îl constituie achiziționarea serviciilor de asigurare facultativă CASCO pentru 55 de ambulanțe de tip B și 10 ambulanțe de tip C.

Potrivit prevederilor legale amintite prestarea acestor servicii care se doresc a fi achiziționate este permisă intermediarilor astfel că prevederea fișei de date prin care este interzisă participarea societăților de intermediere/brokeraj contravin atât prevederilor în materia asigurărilor, cât și celor legale în materia achizițiilor publice.

Operatorii economici care au calitatea de intermediari/brokeri de asigurare pot încheia individual acorduri-cadru/contracte de tipul celui supus atribuirii prin procedura în cauză, deoarece au capacitatea necesară de a îndeplini acordul-cadru/contractul și de a rezolva eventualele dificultăți legate de îndeplinirea acestuia, în calitate de reprezentanți ai asigurătorilor.

În aceste condiții raportat la modul de formulare a cerinței de către autoritatea contractantă, se constată că este necesară completarea/modificarea acestei cerințe, astfel încât operatorii economici care au calitatea de intermediari/brokeri de asigurări să poată participa la procedură prin eliminarea sintagmei care interzice această posibilitate, respectiv completarea ei în sensul de a face dovada autorizării calității lor privind posibilitatea furnizării serviciilor supuse achiziției. Astfel, având în vedere că autoritatea contractantă nu a făcut nicio obiecție referitoare la conținutul modificării propuse de contestatoare, Consiliul va dispune completarea cap. III.1.1.b) *Capacitatea de exercitare a activității profesionale* cu prevederea că: *În cazul în care persoana juridică română care depune oferta este intermediar principal de asigurări, broker de asigurare-reasigurare, aceasta va prezenta dovada autorizării emisă de Autoritatea de Supraveghere Financiară (ASF), din care să reiasă că are calitatea de intermediar principal de asigurări, ...autorizat să efectueze tipul de asigurări solicitat, în conformitate cu prevederile Legii nr. 236/2018 privind distribuția de asigurări, cu modificările și completările ulterioare, valabilă la momentul prezentării, precum și dovada că are dreptul să emită documentele de asigurare în numele asigurătorului.*

Totodată, în cazul în care persoana juridică română care depune oferta este intermediar principal de asigurări, broker de asigurare-reasigurare, nu este aplicabilă cerința de a deține autorizație emisă de CSA/ASF pentru a practica asigurări generale pentru mijloace de transport terestru, altele decât cele feroviare și nici cerința că obiectul contractului să aibă corespondent în CAEN din certificatul constatator emis de ONRC.

De altfel, în numeroase decizii atât Consiliul, cât și Curțile de Apel au stabilit dreptul brokerilor de asigurări de a participa la procedură, astfel cum a invocat și contestatoarea.

Cât privește cerința caietului de sarcini invocată de autoritatea contractantă în punctul de vedere la contestație ca justificare a introducerii unei astfel de restricții, potrivit căreia ofertanții trebuie să încheie contracte de service cu unități din și județul, Consiliul

consideră că nu poate determina interzicerea participării intermediarilor/brokerilor de asigurare la o procedură de achiziție de servicii de asigurare facultativă CASCO.

Astfel, în caietul de sarcini, autoritatea contractantă a prevăzut:

- cap. IV. Cerinte generale:

Propunerea tehnica va avea atasate cel putin urmatoarele:

- *lista unitatilor de service propuse pentru efectuarea reparatiilor ce va fi insotita de conventiile/contractele incheiate cu unitatile de service autorizate de catre producatorul autovehiculelor tinand cont de necesitatea asigurarii continuitatii garantiei acordate;*

- cap. VI. Cerinte privind prestarea serviciilor:

8. Societatea asiguratore trebuie sa prezinte o lista cu service-urile din municipiul cu care colaborează. În lista se vor regăsi obligatoriu și reprezentanțele auto a mărcilor de autosanitare ce vor face obiectul prestării serviciilor.

Aceste cerințe nu au fost criticate de autoarea contestației și ele se referă la documente care trebuie incluse în propunerea tehnică.

Conform prevederilor legale brokerii de asigurare și/sau de reasigurare, sub condiția împuternicirii primite din partea asiguratorilor și/sau reasiguratorilor, au dreptul să colecteze primele, să plătească despăgubirile în numele acestora, în moneda prevăzută în contractul de asigurare sau de reasigurare, după caz, cu respectarea prevederilor legale în vigoare, și să emită documentele de asigurare sau de reasigurare în numele asiguratorului sau reasiguratorului, după caz.

Pe baza împuternicirilor exprese primite de la asigurator/reasigurator intermediarii/brokerii de asigurare având dreptul de a emite documente, colecta prime, plăti despăgubiri în numele acestora, pot prezenta și contractele încheiate de asigurator/reasigurator astfel încât cerințele caietului de sarcini să poată fi îndeplinite.

În procesul de evaluare a ofertelor, autoritatea contractantă este cea care trebuie să constate că documentele prezentate sunt conform acestor solicitări, obiectivul invocat de a stabili capacitatea ofertantului de a satisface asigurările nefiind afectat de încheierea unui contract cu un broker de asigurare atât timp cât asiguratorul în numele căruia sunt încheiate polițele de asigurare poate asigura îndeplinirea acestora.

Pentru toate acestea, Consiliul consideră îndreptățită solicitarea autoarei contestației de a modifica prevederile documentației de atribuire în sensul indicat, motiv pentru care constată necesitatea modificării prevederilor fișei de date, cap. III.1.1.b) *Capacitatea de exercitare a activității profesionale*, prin eliminarea sintagmei *nu se admite autorizatie pentru brokeraj*, și completarea acestora cu precizarea că: *În cazul în care persoana juridică română care depune oferta este intermediar principal de asigurări, broker de asigurare-reasigurare, aceasta va prezenta dovada autorizării emisă de Autoritatea de Supraveghere Financiară (ASF), din care să reiasă că are calitatea de intermediar principal de asigurări, ...autorizat să efectueze tipul de asigurări solicitat, în conformitate cu prevederile Legii nr. 236/2018 privind distribuția de asigurări, cu modificările și completările ulterioare, valabilă la momentul prezentării, precum și dovada că are dreptul să emită documentele de asigurare în numele asiguratorului.*

Totodată, în cazul în care persoana juridică română care depune oferta este intermediar principal de asigurări, broker de asigurare-reasigurare, nu este aplicabilă cerința de a deține autorizație emisă de CSA/ASF pentru a practica asigurări generale pentru mijloace de transport terestru, altele decât cele feroviare și nici cerința că obiectul contractului să aibă corespondent în CAEN din certificatul constatator emis de ONRC, motiv pentru care va admite contestația formulată de SRL, în contradictoriu cu

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

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite contestația formulată de - SRL, în contradictoriu cu, și obligă autoritatea contractantă la modificarea documentației de atribuire, în termen de 15 zile la primirea deciziei, în conformitate cu cele reținute în motivare referitor la condițiile de participare impuse brokerilor de asigurări. Modificările vor fi aduse la cunoștința operatorilor economici în cadrul aceluiași termen, prin publicarea lor în SEAP.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de zece zile lucrătoare de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

PREȘEDINTE,

.....

MEMBRU,

.....

MEMBRU,

.....

Redactat practicaua deciziei

....

Redactată în 4 exemplare, conține 10 pagini.