CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

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

În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) 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...../...../.....
Data: .....

Prin contestația nr. ...../....., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ...../....., formulată de SC ..... SA, cu sediul în ....., str. ....., județul ....., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ....., având CUI ....., reprezentată legal prin ..... – Director General, privind procedura simplificată, într-o singură etapă, online, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de furnizare având ca obiect „Șube îmblănite și căciuli de blană – 2 loturi”, cod CPV 18612000-2, organizată de ....., în calitate de entitate contractantă, cu sediul în ....., b-dul ..... nr. 38, ..., s-a solicitat:

- anularea evaluării făcută de autoritatea contractantă;
- declararea ofertei depusă de SC ..... SA ca acceptabilă, având în vedere că îndeplinește toate cerințele impuse prin documentația de atribuire;
- continuarea procedurii cu atribuirea contractului conform criteriului de atribuire, pentru lotul 1.

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 SC ..... SA reclamă decizia entității de respingere a ofertei sale ca inacceptabilă în cadrul procedurii de atribuire menționată în partea introductivă, învederând în motivare următoarele:

În fapt, contestatorul precizează că în anunțul de participare, entitatea contractantă a specificat că obiectul contractului este constituit în două loturi, astfel:

- la Secțiunea II: OBIECTUL CONTRACTULUI

II. 1.7). Împărțire pe loturi: Da ;

- la Secțiunea VI: INFORMAȚII SUPLIMENTARE

Împărțire pe loturi: Da.

Tot aici a fost prevăzută garanția de participare, separat pentru cele două loturi (990 lei pentru lotul I si 140 lei pentru lotul II), ofertantul contestator constituind garanție doar pentru lotul I.

De asemenea, se precizează că în fișa de date apare la Cap. II. 2 , Cap. III. 1, precum și în Anexa B - Informații privind loturile, se face distincție între cele două loturi - (lot 1 - Șube îmblănite și lot 2 - Căciuli de blana) si garanția de participare pentru fiecare lot în parte)

În continuare, contestatorul arată că prin adresa de comunicare a rezultatului procedurii nr. TM1 10/1/2003/20.12....., entitatea l-a informat despre faptul că oferta depusă a fost declarată inacceptabilă, conform art. 228 alin. (4) din Legea nr. 99/2016 întrucât ”ați depus ofertă doar pentru lotul 1, în condițiile în care, în conformitate cu prevederile cap. II.1.8 din fisa de date aferentă prezentei proceduri, ofertanții aveau obligația de a depune oferta pentru ambele loturi”.

Față de decizia entității contractante contestatorul arată că aceasta a încălcat prevederile art. 150 din Legea nr. 99/2016. Totodată se menționează că prin fișa de date, se stabilește ”cap. II.1.8 Împărțire pe loturi: Da – Toate loturile”. În aprecierea contestatorului este remarcabilă ambiguitatea formulării, entitatea încălcând prevederile legale exprese care stabilesc că trebuia menționat clar dacă participanții pot depune oferte pentru unul sau pentru ambele loturi și inconsecventa manifestata in cuprinsul anunțului de participare în ceea ce privește problema lotizării obiectul contractului.

Prin adresa nr. TM 1 10/1/20/05.01.2018, înregistrată la Consiliu sub nr. 731/08.01.2018, ..., în calitate de entitate contractantă, formulează punct de vedere cu privire la contestația depusă de SC ..... SA solicitând respingerea acesteia ca neîntemeiată.

Entitatea precizează că la prezenta procedură au fost depuse 3 oferte din care doar SC ..... SA a depus ofertă exclusiv pentru lotul 1.

Referitor la cele susținute de contestator, entitatea menționează că anunțul de participare se generează automat preluând informații predefinite în fișa de date a achiziției, entității contractante permițându-i-se doar dreptul de a alege data limită pentru depunerea ofertelor, precum și cea stabilita pentru evaluare. În cuprinsul acesteia, în cadrul secțiunii II.1.8 entitatea a bifat "da-toate loturile", însemnând că ofertanții aveau obligația de a depune ofertă pentru ambele loturi, contrar prevederilor "da-unul sau mai multe loturi", care ar fi permis ofertanților să depună oferta pentru unul sau mai multe loturi (sau "da-un singur lot", care ar fi permis ofertanților depunerea ofertei doar pentru un singur lot). Totodată entitatea subliniază că ofertantul contestator este un operator economic activ de 10 ani pe piața licitațiilor derulate pe platforma SEAP, atât pe vechea cât și pe noua legislație, astfel că în opinia acesteia, pretinsa ”ambiguitate” nu are suport. Mai mult, se învederează că dacă ofertantul contestator chiar considera ambiguă formularea, avea obligația de a solicita clarificări în acest sens, participarea în final a acestuia cu ofertă presupunând că a înțeles și acceptat condițiile stabilite prin documentația de atribuire în cauză.

Cu privire la observațiile privind stabilirea garanției de participare, entitatea subliniază că este inserat și cuantumul total al garanției de participare (atât la cap III.1.1a din fisa de date a achiziției, cât și la cap II.1.1 din anunțul de participare): în valoare totală de 1130 lei (990 lei pentru lotul I și 140 lei pentru lotul II), contrar preluării făcute de contestator, defalcarea fiind impusă de obligarea completării automate a secțiunii "anexa B", ce cuprinde informații privind loturile și in cuprinsul căreia trebuie defalcate garanțiile de participare aferente fiecărui lot.

În final se arată că, în prezenta procedură exista alți doi operatori economici care au depus oferte corect, pe ambele loturi, așa cum s-a solicitat, situație în entitatea apreciază că presupusa admitere a cererii de anulare a deciziei de respingere a ofertei depuse de contestator pentru lotul 1, cu consecința evaluării ofertei sale, se identifica cu încălcarea evidentă a principiilor statuate la art. 2 alin 2 din Legea 99/2016.

Pentru cele anterior arătate, entitatea solicită respingerea contestației.

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

....., în calitate de entitate contractantă, a organizat atribuirea prin procedură simplificată, într-o singură etapă, online a contractului de achiziție publică de furnizare având ca obiect „Șube îmblănite și căciuli de blană – 2 loturi”, cod CPV 18612000-2. În acest sens a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP anunțul de participare simplificat nr. ...../....., criteriul de atribuire stabilit fiind „prețul cel mai scăzut”.

În procesul verbal nr. TM 1 10/1940/11.12....., de deschidere a ofertelor, comisia de evaluare a consemnat depunerea a trei oferte.

În raportul procedurii nr. ...../....., comisia de evaluare a consemnat respingerea ofertei depusă de SC ..... SA în baza articolului 228 alin . (4) din Legea nr. 99/2016.

Împotriva deciziei de respingere a ofertei SC ..... SA a formulat contestația ce constituie obiectul dosarului nr...../.....

Analizând susținerile părților, coroborate cu înscrisurile aflate la dosarul cauzei și având în vedere dispozițiile legale în materie, Consiliul urmează să admită contestația SC ..... SA, pentru considerentele ce se vor arăta în continuare.

În fișa de date a achiziției, entitatea contractantă a precizat următoarele:

„II.1.8) Împărțire in loturi

Da - toate loturile

IV.4) PREZENTAREA OFERTEI

IV.4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice

- <u>Prin propunerea tehnica depusă pentru fiecare lot</u>, ofertantul are obligația de a face dovada conformității produselor care urmează a fi furnizate cu cerințele prevăzute in caietul de - sarcini;

-un comentariu, articol cu articol, al specificațiilor tehnice conținute în Caietul de sarcini prin care sa se demonstreze corespondenta produselor prezentate în propunerea tehnica, cu specificațiile respective;

- Declarație pe propria răspundere privind respectarea condițiilor de munca si protecția muncii, in conformitate cu prevederile Legii 319/2006, cu modificările si completările ulterioare si ale Normelor de aplicare a acesteia (HG 1425/2006), cu modificările si completările ulterioare, în original, conform Formular. Instituția competenta de la care operatorii economici pot obține informații referitoare la reglementările referitoare la condițiile de munca si protecția muncii este Ministerul Muncii, Familiei si Protecției Sociale - www.muncii.ro

-Declarație pe propria răspundere privind acceptarea clauzelor contractuale ori amendamente, după caz (se va concepe de ofertant)

-Alte documente solicitate prin caietul de sarcini

IV.4.2) Modul de prezentare a propunerii financiare

Pentru fiecare lot, se va prezenta formularul de ofertă, ce va conține prețul total al ofertei pentru lotul respectiv, care va fi exprimat în LEI, fără TVA si va include toate cheltuielile angajate de furnizor. Se va atașa o anexă care să conțină prețurile unitare, exprimat în lei/tip produs si va include toate cheltuielile necesare in condiția de livrare franco - depozit achizitor.

Data pentru care se determină echivalenta lei/valuta: curs valabil pentru cursul stabilit de BNR înainte cu 6 zile de la data limita stabilita pentru depunerea ofertelor.

Fișierul care conține propunerea financiara, completata conform prevederilor cap. IV.4.2) din Fisa de date, care va fi încărcat in SEAP va fi marcat ca "Formular de oferta financiară".

VALOAREA TOTALA a propunerii financiare, se va cripta in SEAP, conform prevederilor Art. 67, alin. 2 din HG 394/2016. Pentru fiecare lot, evaluarea ofertelor se va realiza prin compararea propunerilor financiare.

*În cazul în care se constata ca ofertele clasate pe primul **loc in cadrul aceluiași lot** au prețuri egale, în vederea departajării ofertelor, entitatea contractanta (prin intermediul SEAP la Secțiunea "Întrebări") va solicita reofertarea, prin prezentarea unei noi propuneri financiare.*

Noua propunere financiară va fi depusă doar și numai in urma solicitării entității contractante. Oferta câștigătoare va fi desemnată în baza criteriului „prețul cel mai scăzut", în condițiile îndeplinirii tuturor specificațiilor din documentația de atribuire și după prezentarea documentelor justificative actualizate prin care să demonstreze îndeplinirea tuturor criteriilor de calificare si selecție, în conformitate cu informațiile cuprinse în DUAE".

Potrivit dispozițiilor art.150 alin.(1) și alin.(3) din Legea nr.99/2016, *„Entitatea contractantă are dreptul de a recurge la atribuirea pe loturi a contractelor sectoriale şi a acordurilor-cadru şi, în acest caz, de a stabili dimensiunea şi obiectul loturilor, cu condiţia includerii acestor informaţii în documentele achiziţiei.*

*(3) În cazul prevăzut la alin. (1), entitatea contractantă precizează în anunţul de participare, în invitaţia pentru confirmarea interesului sau, atunci când ca mijloc de invitare la procedura concurenţială de ofertare se foloseşte un anunţ privind existenţa unui sistem de calificare, în invitaţia de participare la procedura de ofertare sau la negociere, **dacă ofertele pot fi depuse** pentru unul, pentru mai multe sau pentru toate loturile".*

Având în vedere dispozițiile legale anterior menționate, coroborate cu cele precizate de entitatea contractantă în fișa de date a achiziției, Consiliul apreciază că susținerile contestatorului din prezenta contestație sunt întemeiate. Astfel, chiar dacă entitatea contractantă a precizat în fișa de date, la capitolul „II.1.8)Împărțire in loturi: Da - toate loturile", celelalte cerințe din fișa de date fac trimitere la modalitatea de depunere a ofertelor, respectiv pe fiecare lot, atât în ceea ce privește oferta tehnică cât și cea financiară. Totodată Consiliul constată că și cerințele referitoare la garanția de participare fac referire la aceasta ca fiind defalcată pe cele două loturi (990 lei pentru lotul I și 140 lei pentru lotul II, în valoare totală de 1130 lei)

De altminteri, chiar dispozițiile art.150 alin.(3) din Legea nr.99/2016 prevăd faptul că ofertanții pot avea și posibilitatea de a depune oferte pentru toate loturile (dacă acest aspect a fost precizat explicit de entitatea contractantă în documentația de atribuire), din economia textului de lege, în opinia Consiliului, nerezultând obligativitatea depunerii ofertelor pentru toate loturile ci doar posibilitatea acordată de entitatea contractantă ca operatorii economici să poată depune oferte pentru toate loturile ce fac obiectul unei proceduri de achiziție publică. În sprijinul acestui raționament sunt și dispozițiile alin.(4) și următoarele ale art.150 din Legea nr.99/2016, care prevăd tocmai limitarea atribuirii loturilor către un singur ofertant, respectiv numărul maxim de loturi care pot fi atribuite unui ofertant, potrivit cărora:

„(4) Entitatea contractantă are dreptul, chiar şi în cazul în care pot fi depuse oferte pentru mai multe sau pentru toate loturile, să limiteze numărul de loturi care pot fi atribuite aceluiaşi ofertant.

(5) În situaţia prevăzută la alin. (4), entitatea contractantă precizează în anunţul de participare, în invitaţia pentru confirmarea interesului sau, atunci când ca mijloc de invitare la procedura concurenţială de ofertare se foloseşte un anunţ privind existenţa unui sistem de calificare, în invitaţia de participare la procedura de ofertare sau la negociere, numărul maxim de loturi care pot fi atribuite unui ofertant.

(6) Entitatea contractantă are obligaţia de a indica în documentele achiziţiei criteriile şi regulile obiective şi nediscriminatorii care se vor aplica pentru stabilirea loturilor care vor fi atribuite aceluiaşi ofertant, în cazul în care în urma aplicării criteriului de atribuire şi a factorilor de evaluare ar rezulta atribuirea către un ofertant a unui număr de loturi mai mare decât numărul maxim admis.

(7) În cazul în care aceluiaşi ofertant îi pot fi atribuite mai multe loturi, entitatea contractantă are dreptul de a decide atribuirea contractului/contractelor prin reunirea mai multor loturi sau a tuturor loturilor şi atribuirea acestora aceluiaşi ofertant, dacă a precizat în anunţul de participare, în invitaţia pentru confirmarea interesului sau, atunci când ca mijloc de invitare la procedura concurenţială de ofertare se foloseşte un anunţ privind existenţa unui sistem de calificare, în invitaţia de participare la procedura de ofertare sau la negociere, faptul că îşi rezervă dreptul de a face acest lucru şi a indicat loturile sau grupurile de loturi care pot fi reunite.

(8) În cazul în care aceluiaşi ofertant îi pot fi atribuite mai multe loturi, entitatea contractantă efectuează o evaluare comparativă a ofertelor, pentru a stabili dacă ofertele depuse de către un ofertant pentru o anumită combinaţie de loturi luate în ansamblu ar primi un punctaj superior prin aplicarea criteriului de atribuire şi a factorilor de evaluare stabiliţi în documentaţia de atribuire prin raportare la loturile respective faţă de punctajul total obţinut de ofertele pentru loturile individuale în cauză luate separat.

(9) Entitatea contractantă efectuează evaluarea comparativă prevăzută la alin. (8) prin stabilirea în primul rând a punctajelor ofertelor pentru fiecare lot în parte prin aplicarea criteriului de atribuire şi a factorilor de evaluare stabiliţi în documentaţia de atribuire şi, apoi, prin compararea punctajului total astfel obţinut cu punctajul atribuit ofertelor depuse de către un ofertant pentru combinaţia de loturi respectivă, în ansamblu".

Prin urmare, Consiliul apreciază ca neîntemeiată decizia de respingere a ofertei SC ..... SA pentru motivele cuprinse în adresa de comunicare nr. TM 1 10/1/2003/20.12.....

În consecință, luând în considerare cele mai sus menționate, în temeiul art. 26 alin. (2) și alin.(5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite contestația formulată de SC ..... SA, va dispune anularea raportului procedurii nr. ...../..... și a comunicărilor subsecvente, în ceea ce privește oferta SC ..... SA, precum și continuarea procedurii pentru lotul 1 prin reevaluarea ofertei SC ..... SA, potrivit motivării prezentei, în termen de 10 zile de la comunicare.

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (2) și alin.(5) din Legea nr. 101/2016, admite contestația formulată de către SC ..... SA în contradictoriu cu .....

Dispune anularea raportului procedurii nr. ...../.....
și a comunicărilor subsecvente, în ceea ce privește oferta SC ..... SA.

Dispune continuarea procedurii pentru lotul 1 prin reevaluarea ofertei SC ..... SA, potrivit motivării prezentei.

Termenul de aducere la îndeplinire a dispozițiilor prezentei este de 10 zile de la comunicare.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și poate fi atacată cu plângere, în temeiul art. 29 alin. (1) din același act normativ, în termen de 10 zile de la comunicare.

PREȘEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
.....	**.....**	**.....**

.....