



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, +40218900745 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 sub nr. /, înaintată de SC SA, cu sediul în, ..., județul, înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr., având CUI, reprezentată legal prin - Administrator, formulată împotriva rezultatului procedurii, aferent lotului 3, emis de, cu sediul în, ..., ..., în calitate de autoritate contractantă în procedura, licitație deschisă online cu etapă finală de licitație electronică, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect "Furnizarea și distribuția produselor lactate pentru elevii din învățământul primar și gimnazial de stat și privat, precum și pentru copiii preșcolari din grădinițele de stat și private cu program normal de 4 ore, în anul școlar - 2017, pentru", cu anunț de participare nr., publicat în SEAP la data de, s-a solicitat Consiliului anularea procedurii de atribuire aferent lotului 3 și reluarea ei.

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

Prin contestația nr. /, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. /, SC SA atacă rezultatul procedurii aferent lotului 3 emis de, în calitate de autoritate contractantă, în procedura de atribuire arătată, considerând netemeinică și nelegală decizia acesteia de a declara câștigătoare oferta depusă de SC SRL.

Astfel, contestatoarea arată că SC SRL și-a prezentat oferta pe prețul unitar de produs (de 0.69 lei), în condițiile în care autoritatea

contractantă a stabilit drept criteriu de departajare, în cadrul licitației electronice, valoarea totală ofertată.

În acest context, contestatoarea consideră că rezultatul procedurii a fost distorsionat, ea fiind astfel prejudiciată.

Totodată, contestatoarea reclamă faptul că autoritatea contractantă nu i-a răspuns la notificarea prealabilă contestației.

În consecință, contestatoarea solicită admiterea cererilor formulate, privind anularea procedurii și reluarea ei.

Prin adresa nr. 116/05.01.2017, înregistrată la CNSC sub nr. 919/10.01.2017, autoritatea contractantă a transmis Consiliului punctul de vedere la contestație, solicitând respingerea ei, ca neîntemeiată.

Raportându-se la criticile contestatoarei, autoritatea contractantă arată că, potrivit fișei de date achiziției, Capitolul IV.2.2):

- *se va organiza o licitație electronică;*
- *elementul ofertei care face obiectul procesului repetitiv de reofertare: prețul ofertei exprimat în lei fără TVA pentru fiecare lot ofertat în parte;*
- *(...).*

Pe parcursul derulării etapei de licitație electronică, precizează autoritatea contractantă, sistemul informatic a pus la dispoziția ofertanților informațiile referitoare la numărul participanților la licitația electronică și la poziția pe care o ocupă în clasament.

La finalizarea etapei de licitație electronică, pentru lotul 3, în urma analizării prețurilor introduse de operatorii economici participanți la procedură, a constatat faptul că SC SRL a ofertat 0,69 lei/produs, preț ce nu se încadrează în situația descrisă la art. 210 alin. (1) din Legea nr. 98/....., iar SC SA a ofertat 731.902,5 lei, preț raportat la cantitatea aferentă lotului (7.745 buc.) și la o durată a contractului de 175 zile. Prin urmare, prețul unitar rezultat al acestuia este de 0,54 lei, fără TVA, arată autoritatea contractantă.

Întrucât contestatoarea nu a răspuns la solicitarea de clarificări privind prețul ofertat (adresa nr. 10122/07.11....., transmisă prin intermediul SEAP în data de 07.11....., ora 16:53 -Secțiunea Întrebări- cu termen limită de răspuns 10.11.....), autoritatea contractantă arată că oferta acesteia a fost declarată inacceptabilă, în temeiul dispozițiilor art. 136 alin. (3) din HG nr. 395/.....

În ceea ce privește notificarea prealabilă formulată de contestatoare, autoritatea contractantă precizează că răspunsul la aceasta a fost transmis în data de, prin fax, e-mail și poștă, folosind datele de identificare aduse la cunoștință, extrase din conținutul notificării prealabile.

Față de susținerile părților și de documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

Pentru atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect "Furnizarea și distribuția produselor lactate pentru elevii din învățământul primar și gimnazial de stat și privat, precum și pentru copiii

preșcolari din grădinițele de stat și private cu program normal de 4 ore, în anul școlar – 2017, pentru”, ... (în calitate de autoritate contractantă) a inițiat procedura, licitație deschisă online cu etapă finală de licitație electronică, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. din, precum și a documentației de atribuire.

Împotriva rezultatului procedurii aferent lotului 3, SC SA a înaintat Consiliului contestația de față (îndeplinind procedura notificării prealabile, stabilită la art. 6 din Legea nr. 101/.....), solicitând anularea procedurii de atribuire, pentru acest lot, și reluarea ei.

Prealabil analizei criticilor, Consiliul constată că autoritatea contractantă a emis răspuns la notificarea prealabilă, prezentând dovezi ale comunicării lui, dar prin care a menținut decizia atacată.

Raportat la motivele de respingere a ofertei contestatoarei, concomitent cu criticile acesteia împotriva desemnării ofertei câștigătoare, Consiliul constată lipsa unor temeiuri de drept pentru a se decide anularea procedurii de atribuire.

Pe de o parte, Consiliul a luat act de faptul că, prin adresa de comunicare a rezultatului procedurii de atribuire, nr. 12.023/23.12....., autoritatea contractantă i-a transmis contestatoarei că oferta sa a fost respinsă pentru lipsa răspunsului de justificare a prețului aparent neobișnuit de scăzut.

În acest context, lipsa răspunsului de justificare a prețului aparent neobișnuit de scăzut al ofertei contestatoarei a îndreptățit autoritatea contractantă la respingerea ofertei, conform prevederilor art. 134 alin. 5 din Norma de aplicare a Legii nr. 98/....., aprobată prin HG nr. 395/.....: În cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări [...], iar candidatul/ofertantul nu transmite în termenul precizat de comisia de evaluare clarificările/completările solicitate sau clarificările/completările transmise nu sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă.

Or, prin contestația de față, SC SA nu combate această măsură a autorității contractante, care rămâne definitivă.

Pe de altă parte, contestatoarea pretinde că desemnarea ofertei câștigătoare s-ar fi realizat în dauna regulilor de derulare a procesului de îmbunătățire a ofertelor, din etapa de licitație electronică, aspect ce ar fi influențat și evoluția prețului ofertei proprii.

Consiliul constată că, în fișa de date a achiziției, la secțiunea *IV.Modul de prezentare a propunerii financiare*, autoritatea contractantă a precizat că "Propunerea financiară se va exprima în lei/produs/copil/zi, fără TVA". De asemenea, a mai precizat că "prețul maxim pe produs este de 0,74 lei produs/zi".

Or, conform ofertei inițiale a contestatoarei, valoarea totală a acesteia era de 1.000.731,45 lei, ceea ce reprezenta un preț/produs de 0,73 lei (aspecte reținute de raportul procedurii de atribuire, și rezultate chiar după clarificarea unei erori aritmetice din ofertă).

Văzând oferta îmbunătățită, din etapa de licitație electronică, adică scăderea prețului total amintit, la valoarea de 731.902,5 lei, Consiliul consideră corectă solicitarea de către autoritatea contractantă a unor informații de justificare a prețului aparent neobișnuit de scăzut.

În același timp, văzând regulile de derulare a etapei de licitație electronică, respectiv, faptul că, pe durata acesteia, competitorii nu puteau vedea oferta concurentă, ci doar locul lor în clasament, se înțelege că reducerea prețului (îmbunătățirea lui) ofertei contestatoarei s-a realizat în mod conștient, aceasta încercând să propună un preț final care să-i asigure ocuparea primului loc în clasament.

Prin urmare, chiar dacă s-ar accepta că ofertantul desemnat câștigător ar fi inclus eronat prețul/produs și nu prețul total al ofertei, în licitația electronică, acest incident nu ar fi fost de natură a vătăma vreun interes al contestatoarei, și nici nu putea genera o eroare a ei în ofertare, câtă vreme a înțeles să-și modifice voluntar prețul propriei oferte.

Mai mult, Consiliul a luat act și de faptul că autoritatea contractantă, după finalizarea etapei de licitație electronică, nu a validat automat clasamentul generat de SEAP, ci a procedat la solicitarea de clarificare/confirmare a prețului, solicitând acele informații de certitudine necesare desemnării ofertantului câștigător, respectiv prețul total și prețul unitar, raportat la cantitatea de produse (formular de ofertă).

Prin urmare, autoritatea contractantă a respectat prevederile legale aplicabile în cauză, în special dispozițiile amintitei Norme aprobate prin HG nr. 395/....., din următoarele articole:

Art. 121. - (1) În orice moment pe parcursul desfășurării licitației electronice, sistemul informatic pune la dispoziția participanților la procesul repetitiv de ofertare informații necesare acestora pentru a-și determina poziția pe care o ocupă în clasament.

(2) Sistemul informatic pune la dispoziția participanților la procesul repetitiv de ofertare informații referitoare la prețuri sau valori noi prezentate în cadrul licitației electronice, precum și numărul participanților la licitația electronică respectivă, în cazul în care autoritatea contractantă a prevăzut la inițierea acestei faze posibilitatea comunicării acestor informații.

(3) Pe parcursul licitațiilor electronice, sistemul informatic nu va dezvălui identitatea ofertanților participanți.

(4) Ofertele depuse în cadrul licitației electronice de către ofertanții participanți nu pot decât să îmbunătățească ofertele depuse anterior organizării acestei faze.

Art. 122. - (1) La momentul finalizării licitației electronice, sistemul informatic va pune la dispoziția autorității contractante clasamentul rezultat ca urmare a derulării acestei faze, determinat prin luarea în considerare a ofertelor finale introduse de ofertanții participanți și pe baza criteriului de atribuire specificat în fișa de date a achiziției.

(2) Cu privire la prețul final rezultat în urma licitației electronice nu se mai pot cere clarificări decât cu privire la justificarea prețului neobișnuit de scăzut ofertat, fără a se permite însă modificarea acestuia.

Art. 142. - (1) Pe baza informațiilor introduse în SEAP de către autoritatea contractantă, sistemul informatic generează automat către toți ofertanții participanți notificări cu privire la rezultatul procedurii de atribuire.

(2) Autoritatea contractantă are obligația de a efectua și comunicările prevăzute la secțiunea a 13-a a [cap. IV](#) din Lege.

Prin urmare, nefiind semnalate nereguli care să conducă la solicitata anulare a procedurii de atribuire, Consiliul urmează a respinge contestația, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/....., ca nefondată.

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

CONSILIUL DECIDE:

Respinge contestația SC SA împotriva rezultatului procedurii aferent lotului 3 emis de, în procedura cu anunț de participare nr./....., ca nefondată.

Prezenta decizie este obligatorie, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/....., dar împotriva ei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare, conform dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Lege.

PREȘEDINTE,

.....

MEMBRU,

.....

MEMBRU,

.....

.....