

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

Str. Stavropoleus 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. 266 alin. (2) din OUG nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr...../...../.....

Data:

Prin contestația nr. /, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. /, depusă de către SC SRL, cu sediul în, str. Intrarea Titan 0, ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. și Cod Unic de Înregistrare, formulată împotriva adresei 124/11/....., reprezentând comunicarea rezultatului procedurii, emisă de către, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în, ... 71-73, ..., în cadrul procedurii de „licitație deschisă” pentru atribuirea contractului de achiziție publică de furnizare, având ca obiect „.....” – loturile 1, 6, 11, 13, cod CPV 33696500-0, s-a solicitat

În baza prevederilor legale aplicabile,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

În temeiul art. 278 alin. (5) și alin. (6) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare respinge ca nefondată contestația formulată de SC SRL în contradictoriu cu

Dispune continuarea procedurii de atribuire pentru loturile 1, 6, 11 și 13.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (3) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare

MOTIVARE

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

SC SRL, a formulat contestație împotriva adresei 124/11/....., reprezentând comunicarea rezultatului procedurii, emisă de către, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de „licitație deschisă” pentru atribuirea contractului de achiziție publică de furnizare, având ca obiect „.....” – loturile 1, 6, 11, 13, cod CPV 33696500-0, solicitând

În fapt, contestatorul arată că, prin adresa de comunicare a rezultatului procedurii 124/11/....., autoritatea l-a informat despre faptul că oferta sa a fost respinsă ca neconformă întrucât nu a fost îndeplinită cerința din documentație referitoare la corespondența între codurile CAEN înscrise în Certificatul Constatator și obiectul achiziției, respectiv furnizarea de În acest sens contestatorul menționează că prin fișa de date a achiziției, la cap. III.2.1 lit. b) autoritatea a solicitat prezentarea Certificatului Constatator emis de Oficiul Național al Registrului Comerțului, din care să rezulte obiectul de activitate al operatorului economic, obiectul contractului trebuind să aibă corespondent în codul CAEN din Certificatul Constatator.

Contestatorul menționează că își desfășoară activitatea sub incidența codului CAEN 4619 - Intermedieri în comerțul cu produse diverse. În data de 10.03..... autoritatea contractantă i-a transmis solicitarea de clarificări 124/11/10.03..... prin care, la pct. 3, s-a solicitat un punct de vedere privind îndeplinirea obligației mai sus menționate din fișa de date a achiziției. La solicitarea autorității contractante contestatorul a răspuns prin adresa nr. 3212M/16.03....., informând autoritatea despre faptul că în fișa de date nu au fost precizate care sunt codurile CAEN corespondente ce trebuie să fie trecute în Certificatul Constatator, în opinia contestatorului codul CAEN 4619 fiind acoperitor.

În contestația depusă se mai arată că în data de autoritatea contractantă a trimis un răspuns al Direcției Regionale de Statistică al Municipiului care preciza că furnizarea de se poate încadra în următoarele coduri CAEN:

„- producția de se regăsește în CAEN rev. 2 în cadrul clasei 2059 - Fabricarea altor produse chimice n.c.a.;

- comerțul cu ridicat al reactivilor de laborator se regăsește în CAEN Rev.2 în cadrul clasei 4675 - comerț cu ridicata al produselor chimice;

- intermedierea în comerțul cu ridicata al reactivilor de laborator se regăsește în CAEN rev.2 în cadrul clasei 4612 intermediari în comerțul cu combustibili, minereuri, metale și produse chimice pentru industrie”.

Contestatorul apreciază că decizia autorității contractante este una abuzivă având în vedere că în fișa de date nu a fost precizat care sunt codurile CAEN care ar trebui prezentate în Certificatul Constatator, deși nu există un cod CAEN care să indice precis „furnizarea de”. Contestatorul critică faptul că autoritatea face trimitere la o adresă care inițial nu a fost parte integrantă a documentației de atribuire, ea fiind luată ca reper în evaluarea ofertelor, deși aceasta a fost introdusă după deschiderea ofertelor. Un alt aspect criticat de contestator se referă la faptul că autoritatea contractantă a prezentat doar răspunsul Direcției Regionale de Statistică al Municipiului, fără însă să se prezinte și adresa înaintată către aceasta. Totodată contestatorul subliniază că autoritatea nu a solicitat Direcției Regionale de Statistică al Municipiului un punct de vedere cu privire la codul CAEN 4619 și anume dacă acest cod poate include sau nu și furnizarea de

Contestatorul învederează că în punctul de vedere al Direcției de Statistică al Municipiului se face trimitere la o serie de coduri CAEN care nu au în denumirea lor furnizarea reactivilor de laborator, și anume: fabricarea altor produse chimice, comerț cu ridicata al produselor chimice, intermediari în comerțul cu combustibili, minereuri, metale și produse chimice pentru industrie. În aprecierea contestatorului termenul general de reactivi chimici de laborator, este foarte vast și nu permite încadrarea în aceeași categorie cu produsele chimice pentru industrie.

Concluzionând, contestatorul arată că, în condițiile în care nu există un cod CAEN care să reglementeze în mod expres furnizarea reactivilor de laborator, în opinia acestuia Intermedierea în Comerțul cu produse diverse, respectiv 4619 acoperă și furnizarea de

Prin adresa nr. 3902/07.04..... înregistrată la Consiliu sub 0305/07.04....., în calitate de autoritate contractantă formulează punct de vedere cu privire la contestația depusă de SC SRL.

Autoritatea menționează că la pct. III.2.1.b) din fișa de date a fost inclusă condiția obligatorie, referitoare la capacitatea de exercitare a activității profesionale a ofertanților, conform căreia obiectul contractului de furnizare ce urmează a fi atribuit trebuie să aibă corespondent în codul CAEN din certificatul constatator emis de ONRC. Având în vedere că au fost depuse 11 oferte iar codurile CAEN rezultate din certificatele constatatoare emise de ONRC, corespunzătoare activităților desfășurate de ofertanți erau diverse, ... a adresat Direcției Regionale de Statistică a Municipiului solicitând, în conformitate cu atribuțiile și obiectul de activitate al acestei instituții - referitoare la clasificarea activităților din economia națională - comunicarea codului/codurilor CAEN care corespund obiectului contractului de furnizare ce urmează a fi atribuit. La solicitarea autorității, Direcția Regională de Statistică a Municipiului a răspuns prin adresa 003/16.03....., înregistrată la ... sub nr. 2845/16.03....., precizând următoarele:

„- producția de se regăsește în CAEN Rev.2 în cadrul clasei 2059 «Fabricarea altor produse chimice n.c.a. »;

- comerțul cu ridicata al reactivilor de laborator se regăsește în CAEN Rev.2 în cadrul clasei 4675 «Comerț cu ridicata al produselor chimice» ;

- intermedierea în comerțul cu ridicata al reactivilor de laborator se regăsește în CAEN Rev.2 în cadrul clasei 4612 «Intermedieri în comerțul cu combustibili, minereuri, metale și produse chimice pentru industrie»;

Pentru mai multe precizări pentru descrierea activităților din cadrul acestor clase CAEN vă trimitem atașat Clasificarea Activităților din Economia Națională - Rev.2"

După primirea adresei de la Direcția de Statistică al Municipiului, în cadrul ședinței din data de 17.03....., de analiză a răspunsurilor ofertanților la solicitările de clarificări, autoritatea a decis emiterea unei adrese de informare a ofertanților ..., ..., ... și SC SRL, care nu au prezentat niciunul dintre codurile CAEN corespunzătoare obiectului contractului, cu privire, pe de o parte, la conținutul adresei nr. DRSMB 003/16.03....., cât și cu privire la faptul că existența corespondenței dintre obiectul contractului ce urmează a fi atribuit și codurile CAEN rezultate din certificatele constatatoare comunicate de ofertanți, constituie criteriu de acceptare sau respingere ca inacceptabilă a ofertei.

Mai departe, în ședința din data de, având în vedere cele anterior menționate, autoritatea contractantă a decis respingerea ofertelor prezentate de ..., ..., ... și SC SRL întrucât nu există corespondență între obiectul contractului și codurile CAEN menționate în certificatele constatatoare emise de ONRC.

În ceea ce privește critica contestatorului referitoare la faptul că în fișa de date nu au fost specificate expres codurile CAEN aferente procedurii, autoritatea precizează că nu a existat o obligație a autorității în acest sens iar codurile CAEN specifice au reieșit din conținutul documentației de atribuire.

În opinia autorității împrejurarea că autorul contestației, în baza codului CAEN 4619 - Intermedieri în comerțul cu produse diverse, a desfășurat anterior activități de furnizare reactivi chimici către diverse instituții, nu justifică îndeplinirea de către acesta a condițiilor legale corespunzătoare pentru desfășurarea acestor activități. În susținerea acestei afirmații autoritatea invocă adresa 003/16.03..... conform căreia „producția de se regăsește în CAEN Rev.2 în cadrul clasei 2059 "Fabricarea altor produse chimice n.c.a."; comerțul cu ridicata al reactivilor de laborator se regăsește în CAEN Rev.2 în cadrul clasei 4675 "Comerț cu ridicata al produselor chimice"; intermedierea în comerțul cu ridicata al reactivilor de laborator se regăsește în CAEN Rev.2 în cadrul clasei 4612 "Intermedieri în comerțul cu combustibili, minereuri, metale și produse chimice pentru industrie".

Aceasta mai adaugă că Direcția Regională de Statistică a Municipiului funcționează în subordinea Institutului Național de Statistică, instituție care, în conformitate cu dispozițiile HG nr. 957/2005,

ale HG nr. 656/1997 și, respectiv, ale Ordinului nr. 337/2007, elaborează și actualizează clasificarea activităților din economia națională – CAEN.

Concluzionând, autoritatea precizează că, în speță, codul CAEN 4619 Intermedieri în comerțul cu produse diverse, rezultat din certificatul constatat de contestator, nu corespunde obiectului contractului motiv pentru care oferta SC SRL a fost respinsă.

Prin adresa 0678/..... /11.04....., Consiliul a solicitat autorității contractante să precizeze stadiul procedurii de atribuire.

La solicitarea CNSC, autoritatea a răspuns prin adresa nr. 4050/12.04..... precizând că se află în stadiul evaluării ofertelor tehnice depuse de participanții care îndeplinesc condițiile de calificare pentru loturile 1-15 aferente acestei proceduri.

Analizând susținerile părților și documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura „licitație deschisă” pentru atribuirea contractului de achiziție publică de furnizare, având ca obiect „.....” – loturile 1, 6, 11, 13, cod CPV 33696500-0. În acest sens a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP anunțul de participare nr. /10.02....., criteriul de atribuire stabilit fiind „prețul cel mai scăzut”.

În procesul verbal 124/..... al ședinței de deschidere a ofertelor, comisia de evaluare a consemnat depunerea a 11 oferte pentru diferite loturi, SC SRL depunând ofertă pentru loturile 1, 6, 11 și 13.

În procesul verbal nr. 3 al ședinței comisiei de evaluare înregistrat sub nr. 3/1124/....., comisia de evaluare a consemnat, respingerea a patru oferte, printre care și SC SRL întrucât nu există corespondență între obiectul contractului și codurile CAEN menționate în certificatele constatatoare emise de ONRC.

Rezultatul evaluării, consemnat în procesul verbal nr. 3/1124/....., a fost comunicat SC SRL prin adresa 124/11/.....

Împotriva acestui rezultat SC SRL a formulat contestația ce face obiectul dosarului nr. /.....

Pe fondul contestației depuse, analizând susținerile părților, coroborate cu înscrisurile aflate la dosarul cauzei și având în vedere dispozițiile legale în materie, Consiliul urmează a respinge ca nefondată contestația formulată de către SC SRL, pentru considerentele ce se vor arăta în continuare.

Consiliul reține că prin adresa 124/11/....., reprezentând actul atacat, ... a comunicat contestatorului faptul că „Având în vedere cele constatate în cadrul ședinței de evaluare a documentelor de calificare, vă comunicăm că în conformitate cu prev. 207 alin. (2) lit. b) din OUG nr. 34/2006, coroborat cu art. 36 alin. (2) lit. a) din HG nr. 925/2006, oferta dumneavoastră a fost declarată neconformă, întrucât cerința referitoare la corespondența codului CAEN cu activitatea pe care o desfășurați nu a fost îndeplinită”.

Raportat la cele precizate de autoritatea contractantă în cuprinsul comunicării rezultatului, autorul contestației critică, pe de o parte, faptul că „În Fisa de Date a Achiziției autoritatea contractantă nu precizează care sunt codurile CAEN ce trebuie să fie prezente în Certificatul Constatator, în condițiile în care nu există un cod CAEN care se indice precis «furnizarea de»", iar, pe de altă parte, că autoritatea face referire la o adresă de răspuns a Direcție Regionale de Statistică a Municipiului care nu a fost inițial parte integrantă din documentația de atribuire, fiind introdusă după deschiderea ofertelor.

Analizând documentele aflate la dosarul cauzei Consiliul constată că autoritatea contractantă a specificat în fișa de date a achiziției următoarele:

- la cap. III.2.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale „*Certificat Constatator emis de Oficiul Național al Registrului Comerțului, din care să rezulte obiectul de activitate al operatorului economic. Obiectul acordului-cadru de furnizare ce urmează a fi atribuit trebuie să aibă corespondent în codul CAEN din certificatul constatator emis de ONRC. Informațiile cuprinse în Certificatul Constatator trebuie să fie reale/actuale la data limita de depunere a ofertelor. Documentul va fi prezentat în original, copie legalizată sau copie lizibilă cu mențiunea «conform cu originalul» sau Document care dovedește o formă de înregistrare/atestare ori apartenență din punct de vedere profesional, care va fi prezentat în original, copie legalizată sau copie lizibilă cu mențiunea «conform cu originalul»*”.

- la Secțiunea II - Obiectul contractului, cap. II. 1.6 - Clasificare CPV, este precizat produsul care face obiectul contractului de furnizare, respectiv: 33696500-0 (Rev.2).

Consiliul are în vedere faptul că, potrivit Anexei 1 la Ordinul nr. 509/2011 al Președintelui ANRMAR, nu este restrictivă cerința autorității contractante prin care se solicită operatorilor economici depunerea certificatului constatator emis de ONRC din care să rezulte obiectul de activitate al respectivului operator economic, respectiv cerința prin care se solicită ca obiectul contractului să aibă corespondent în codul CAEN din certificatul constatator emis de ONRC.

În acest context Consiliul reține că, în cauză, Certificatele constatatoare ale ofertanților, emise de Oficiul Registrului Comerțului, trebuiau să cuprindă coduri CAEN asemănătoare/echivalente cu furnizarea de astfel de produse, care fac obiectul contractului supus achiziției.

Din analiza documentelor depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată că prin adresa 124/11/10.03....., autoritatea contractantă a solicitat clarificări contestatorului, la pct. 3 precizând „În conformitate cu cerința din fișa de date a achiziției prevăzută la cap. III.2.1.b) – Obiectul contractului – furnizare – ce urmează a fi atribuit trebuie să aibă corespondent în codul CAEN din certificatul constatator emis de ONRC, vă rugăm să ne comunicați punctul dvs. de vedere referitor la modul în care este îndeplinită această cerință”.

În răspunsul trimis autorității, comunicat prin adresa nr. 3212M/16.03....., SC SRL a precizat la pct. 3. „În certificatul constatator emis de Oficiul Național al Registrului Comerțului pentru SRL, codurile CAEN specificate sunt următoarele:

4690 – Comerț cu ridicata nespecializat

4669 – Comerț cu ridicata al altor mașini și echipamente

4619 – Intermedieri în comerțul cu produse diverse.

În fișa de date a achiziției, autoritatea contractantă specifică obiectul contractului - Furnizare - ce urmează a fi atribuit să aibă corespondent în codul CAEN, fără să precizeze însă care este codul CAEN pe care ofertanții trebuie să îl aibă trecut în certificat. În condițiile în care societatea noastră își desfășoară activitatea pe piața consumabilelor, reactivilor și aparaturii de laborator din anul 1994, funcționând în baza codurilor CAEN descrise mai sus, considerăm că acestea acoperă domeniul de activitate solicitat de autoritatea contractanta, conform legii.

Menționăm că societatea noastră a furnizat și furnizează către instituții de stat din România, în baza acestor coduri CAEN, inclusiv prin proceduri de achiziții publice desfășurate prin Sistemul Electronic de Achiziții Publice, fără ca autoritățile contractante să emită obiecțiuni în acest sens”

În soluționare Consiliul are în vedere faptul că pe parcursul evaluării ofertelor, autoritatea contractantă a transmis Direcției Regionale de Statistică adresa nr. 2845/14.03..... solicitând „...codul/codurile CAEN care corespund obiectului contractului de furnizare menționat”, la solicitarea autorității Direcția Regională de Statistică precizând, prin adresa 003/16.03....., următoarele:

„Ca răspuns la adresa dvs. nr. 2845/14.03..... vă comunicăm următoarele:

- producția de se regăsește în CAEN Rev. 2 în cadrul clasei 2059 „Fabricarea altor produse chimice n.c.a”

- comerțul cu ridicata al reactivilor de laborator se regăsește în CAEN Rev. 2 în cadrul clasei 4675 „Comerț cu ridicata al produselor chimice”;

- intermedierea în comerțul cu ridicata al reactivilor de laborator se regăsește în CAEN Rev. 2 în cadrul clasei 4612 „Intermedieri în comerțul cu combustibili, minereuri, metale și produse chimice pentru industrie”.

Analizând Certificatul constatator nr. 56787/08.02..... eliberat de Oficiul Registrului Comerțului de pe lângă Tribunalul depus de contestator la pag. 9-12 din documentele de conformitate, depus de contestator, Consiliul constată că acesta are următoarele activități autorizate conform art. 15 din Legea nr. 359/2004:

- activități desfășurate în afara sediului social și a sediilor secundate:

- 4690 – Comerț cu ridicata nespecializat;

- 4669 – Comerț cu ridicata al altor mașini și echipamente;

- 4619 – Intermedieri în comerțul cu produse diverse;
 - activități la sediu principal:
- 9609 – alte activități de servicii n.c.a.;
- 3320 – instalarea mașinilor și echipamentelor industriale;
- 3319 – repararea altor echipamente;
- 3314 – repararea echipamentelor electrice;
- 3313 – repararea echipamentelor electronice și optice;
- 3312 – repararea mașinilor;
- 3311 – repararea articolelor fabricate din metal;
 - activități la punctul de lucru:

4619 – intermedieri în comerțul cu produse diverse

În soluționare Consiliul are în vedere că potrivit Ordinului nr. 337/2007 privind actualizarea Clasificării activităților din economia națională – CAEN, emis de Președintele Institutului Național de Statistică, în Grupa 461 Activități de intermedieri în comerțul cu ridicata se regăsesc următoarele clase:

4611 Intermedieri în comerțul cu materii prime agricole, animale vii, materii prime textile și cu semifabricate

4612 Intermedieri în comerțul cu combustibili, minereuri, metale și produse chimice pentru industrie

4613 Intermedieri în comerțul cu material lemnos și materiale de construcții

4614 Intermedieri în comerțul cu mașini, echipamente industriale, nave și avioane

4615 Intermedieri în comerțul cu mobilă, articole de menaj și de fierărie

4616 Intermedieri în comerțul cu textile, confecții din blană, încălțăminte și articole din piele

4617 Intermedieri în comerțul cu produse alimentare, băuturi și tutun

4618 Intermedieri în comerțul specializat în vânzarea produselor cu caracter specific, n.c.a

4619 Intermedieri în comerțul cu produse diverse.

Din analiza acestor coduri CAEN, Consiliul constată că, cele două coduri CAEN, respectiv 4612 (indicat de DR SMB prin adresa 003/16.03.....) și 4619 (prevăzut în certificatul constatator depus de SC SRL) fac parte din aceeași grupă, însă codul CAEN 4619 cuprinde intermedierea cu orice alte categorii de produse care nu se regăsesc în cele prevăzute de la 4611 la 4618, fiind evident faptul că reactivii de laborator sunt asimilați produselor chimice pentru industrie.

Față de aceste aspecte, raportat la cerința de calificare impusă în mod expres și imperativ de către autoritatea contractantă în cadrul fișei de date a achiziției, cerință necontestată de către niciun operator economic interesat, Consiliul reține faptul că SC SRL nu a putut demonstra că obiectul contractului de achiziție publică de furnizare ce urmează a fi atribuit are corespondent în codul/codurile CAEN din certificatul constatator emis de Oficiul Registrului Comerțului de pe lângă Tribunalul, prezentat în ofertă.

Faptul că autoritatea contractantă a solicitat Direcției Regionale de Statistică a Municipiului informații suplimentare, informații transmise de această entitate prin adresa 003/16.03....., înregistrată la autoritate sub nr. 2845/16.03....., în opinia Consiliului, nu încalcă nicio prevedere legală în materie, ci, dimpotrivă, se circumscrie dispozițiilor art.11 alin.(1) și alin.(3) din HG nr.925/2006, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora „(1) Atunci când solicită îndeplinirea anumitor criterii de calificare, autoritatea contractantă trebuie să precizeze în anunțul de participare și în documentația de atribuire informațiile pe care operatorii economici urmează să le prezinte în acest scop, precum și documentele specifice prin care se pot confirma informațiile respective.

.....
(3) În cazul în care există incertitudini sau neclarități în ceea ce privește anumite documente prezentate, autoritatea contractantă are dreptul de a solicita detalii, precizări sau confirmări suplimentare atât de la ofertantul/candidatul în cauză, cât și de la autoritățile competente care pot furniza informații în acest sens. În orice situație, autoritatea contractantă are obligația de a asigura o perioadă rezonabilă de timp pentru furnizarea precizărilor/confirmărilor solicitate”.

În concluzie, Consiliul apreciază că în mod corect comisia de evaluare a reținut incidența dispozițiilor art. 36 alin. (1) lit. b) din HG nr. 925/2006, conform cărora „o ofertă este considerată inacceptabilă dacă a fost depusă de un ofertant care nu îndeplinește una sau mai multe dintre cerințele de calificare stabilite în documentația de atribuire”, ca urmare a nedemonstrării îndeplinirii cerinței din fișa de date a achiziției cap. III.2.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, certificatul constatator depus de contestator neavând înscris în cuprinsul său cel puțin unul din codurile CAEN necesare pentru îndeplinirea contractului de furnizare ce face obiectul prezentei proceduri.

Pentru considerentele anterior expuse, în temeiul dispozițiilor art. 278 alin. (5) și alin. (6) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va respinge ca nefondată contestația formulată de către SC SRL în contradictoriu cu INSTITUTUL NAȚIONAL DE CERCETARE - DEZVOLTARE PENTRU ECOLOGIE INDUSTRIALĂ și va dispune continuarea procedurii de atribuire pentru loturile 1, 6, 11 și 13.

PREȘEDINTE COMPLET

.....

MEMBRU COMPLET
COMPLET

MEMBRU
....

....