



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleus nr.6 Sector 3, ..., 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 înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 16242/26.08.2015, depusă de către SC ... SRL, cu sediul în municipiul ..., bdul. Metalurgiei nr. 3-5, sector 4, având Număr de Înregistrare la Oficiul Registrului Comerțului J40/9206/1999 și Cod Unic de Înregistrare ..., formulată împotriva procesului verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. 5538/20.08.2015, emis de I..., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în municipiul .., str. ... nr. 50, județul .., în cadrul procedurii de licitație deschisă, pentru atribuirea acordului cadru de furnizare, având ca obiect „Acord cadru de furnizare Materiale de protecție și dezinfectie” - lotul 6, cod CPV 24455000-8, 24315300-8, 33158300-5, 33763000-6, 42924720-2, s-a solicitat:

- **anularea parțială a procesului verbal** al ședinței de deschidere a ofertelor nr. 5538/20.08.2015, în sensul înlăturării dispozițiilor de respingere a ofertei depusă pentru lotul 6 de către societatea ... SRL ca inacceptabilă pentru încălcarea prevederilor art. 33 alin. (3) lit. b) din HG nr.925/2006, cu modificările și completările ulterioare, respectiv pentru lipsa garanției de participare în forma solicitată în cuprinsul documentației de atribuire și a actelor subsecvente acestuia;

- **reluarea procedurii de atribuire** de la etapa ședinței de deschidere a ofertelor, în sensul întocmirii unui nou proces verbal al ședinței de deschidere a ofertelor, în cadrul căruia să se consemneze îndeplinirea condiției privind existența garanției de participare în forma solicitată în cuprinsul documentației de atribuire.

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

DECIDE:

În temeiul dispozițiilor art. 278 alin. (2) din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare, admite contestația formulată de către SC ... SRL în contradictoriu cu I....

Dispune **anularea parțială** a procesului-verbal de deschidere a ofertelor nr. 5538/20.08.2015 în sensul înlăturării dispozițiilor de respingere a ofertei depusă pentru lotul 6 de către SC ... SRL ca inacceptabilă pentru încălcarea prevederilor art. 33 alin. (3) lit. b) din HG nr.925/2006, cu modificările și completările ulterioare.

În temeiul dispozițiilor art. 278 alin. (4) și (6) din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare, dispune continuarea procedurii pentru lotul 6, de la etapa evaluării ofertelor depuse, cu luarea în considerare a ofertei depuse de SC ... SRL, în termen de 10 zile de la comunicarea prezentei decizii.

Prezenta decizie este obligatorie pentru autoritatea contractantă, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (1) din O.U.G. 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 procesului verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. 5538/20.08.2015, emis de I..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, pentru atribuirea acordului cadru de furnizare, având ca obiect „Acord cadru de furnizare Materiale de protecție și dezinfecție” - lotul 6, cod CPV 24455000-8, 24315300-8, 33158300-5, 33763000-6, 42924720-2, solicitând:

- **anularea parțială a procesului verbal** al ședinței de deschidere a ofertelor nr. 5538/20.08.2015, în sensul înlăturării dispozițiilor de respingere a ofertei depusă pentru lotul 6 de către societatea ... SRL ca inacceptabilă pentru încălcarea prevederilor art. 33 alin. (3) lit. b) din HG nr.925/2006, cu modificările și completările ulterioare, respectiv pentru lipsa garanției de participare în forma solicitată în cuprinsul documentației de atribuire și a actelor subsecvente acestuia;

- **reluarea procedurii de atribuire** de la etapa ședinței de deschidere a ofertelor, în sensul întocmirii unui nou proces verbal al ședinței de deschidere a ofertelor, în cadrul căruia să se consemneze îndeplinirea condiției privind existența garanției de participare în forma

solicitată în cuprinsul documentației de atribuire.

Contestatorul arată că la data depunerii ofertelor au fost transmise în termen, atât documentele pentru înscrierea la procedură, la vedere (scrisoarea de înaintare - în 2 exemplare; dovada întocmirii garanției de participare prin Ordinul de plată nr. 465/04.08.2015; declarația privind încadrarea în categoria întreprinderilor mici și mijlocii), cât și coletul cu mostra produs, în interiorul acestuia regăsindu-se plicul care conținea: plicul cu documentele calificare, plicul cu propunerea tehnică, plicul cu oferta financiară.

De asemenea, contestatorul arată că potrivit mențiunii din fișa de date secțiunea III.1.1) Garanția de participare, ofertantul trebuie să prezinte garanția de participare având în vedere dispozițiile art. 86 din HG nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare, societatea sa optând pentru constituirea garanției de participare prin virament bancar în contul achizitorului ...

Astfel, la data depunerii ofertelor și implicit la data deschiderii acestora, respectiv 20.08.2015, în contul autorității contractante se regăsea suma de bani aferentă loturilor nr. 5 și nr. 6, transferată de către ofertantul ... SRL, prin urmare garanția de participare fiind constuită conform fișei de date a achiziției și conform prevederilor legale, astfel cum au fost acestea indicate în cuprinsul documentației de atribuire.

La finalul ședinței de deschidere a ofertelor, s-a întocmit procesul-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor nr. 5538/20.08.2015 prin care ofertantului ... SRL - poziția 6 tabel - i s-a reținut mențiunea de "lipsă garanție participare".

La data de 20.08.2015, contestatorul arată că scrisoarea de înaintare din data de 17.08.2015, trimisă de către societatea sa la vedere, împreună cu Ordinul de plată nr. 465/04.08.2015, i-a fost restituită, cu confirmarea Beneficiarului, care a înregistrat-o sub nr. 5457/18.08.2015, orele 09.45, și prin care se atestă primirea documentelor de participare, inclusiv a ordinului de plată privind garanția pentru participare (poziția 1).

De asemenea, contestatorul arată că ulterior primirii scrisorii de înaintare, în încercarea de a soluționa amiabil diferendul intervenit, au fost demarate demersuri de către societatea sa, în cursul zilei de 21.08.2015, precum și în data 24.08.2015, finalizate cu răspunsul autorității contractante înregistrat sub nr. 5577/21.08.2015 și nr. 5586/24.08.2015, prin care a fost informat cu privire la faptul că oferta sa a fost respinsă pentru lipsa garanției de participare.

Cu privire la motivele invocate de autoritatea contractantă, respectiv că nu și-a onorat complet și corect obligațiile stabilite în sarcina sa și în consecință decizia de a nu se dispune continuarea procedurii în privința sa, contestatorul le apreciază ca fiind abuzive, fără a se baza pe o analiză temeinică a documentelor prezentate.

În punctul de vedere comunicat prin adresa nr. 5998/10.09.2015, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 17536/11.09.2015, I..., în calitate de autoritate contractantă, solicită

respingerea contestației ca neîntemeiată.

Autoritatea contractantă arată că potrivit mențiunii din fișa de date a achiziției, secțiunea III.1.1., raportat la dispozițiile art. 86 din HG nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare - "Garanția de participare" - ofertantul are obligația să prezinte garanția de participare în cuantumul, forma și perioada de valabilitate solicitate în documentația de atribuire.

De asemenea, la punctul IV.4.3 din fișa de date a achiziției - „Modul de prezentare a ofertei” - se prevăd în mod expres și imperativ următoarele exigențe, pe care orice ofertant trebuia să le respecte: "Număr de exemplare în original 1 (un exemplar). Ofertantul trebuie să prezinte originalul de la dovada constituirii garanției de participare în plic separat. Garanția de participare se poate prezenta cel târziu la data și ora stabilite pentru deschiderea ofertelor. Plicurile se vor introduce într-un plic exterior închis corespunzător și netransparent. Plicurile interioare trebuie să fie marcate cu denumirea și adresa ofertantului, pentru a permite returnarea ofertei fără a fi deschisă, în cazul în care oferta respectivă este declarată întârziată".

Autoritatea contractantă precizează că la ședința de deschidere a ofertelor din data de 20.08.2015 au fost prezenți și reprezentanți ai operatorilor economici, precum și reprezentanți UCVAP, care au fost martori la deschiderea ofertelor și care au constatat împreună cu comisia de evaluare **lipsa dovezii plății garanției de participare, această lipsă fiind consemnată în cuprinsul procesului - verbal de deschidere.**

Au fost deschise toate plicurile depuse de către ofertantul ... - în număr de 4, și anume: un plic mare, care conținea trei plicuri mai mici, fără niciun alt document separat. Dintre cele trei plicuri mici, unul conținea documente de calificare, unul conținea propunerea financiară, iar al treilea conținea propunerea tehnică. Aceste trei plicuri au fost marcate/scrise de către ofertant. Deschizând cele trei plicuri, în fața tuturor celor prezenți la ședința de deschidere, membrii comisiei de evaluare au trecut în revistă toate documentele cuprinse în fiecare dintre aceste trei plicuri. Ceea ce s-a identificat la momentul respectiv s-a consemnat în procesul - verbal de deschidere, semnat de membrii comisiei și de toți cei prezenți la ședința de deschidere.

Nu s-a identificat în niciunul dintre plicuri documentul ce dovedește constituirea garanției de participare.

Pentru acest motiv, în conformitate cu prevederile legale incidente în speță, și anume art. 33 alin. (3) lit. b), coroborat cu art. 36 alin. (1) lit. a) din HG nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare, oferta contestatorului a fost considerată inacceptabilă.

Raportat la motivul invocat de către contestator, conform căruia autoritatea contractantă a returnat semnată scrisoarea de înaintare emisă de către acesta împreună cu ordinul de plată a sumei reprezentând garanția de participare, autoritatea contractantă precizează că această afirmație nu corespunde adevărului.

Astfel, autoritatea contractantă menționează că a primit din partea

curierului Scrisoarea de înaintare emisă de către contestator, care nu avea anexat niciun alt document, și a înregistrat-o la data de 18.08.2015 - data depunerii ofertei și a documentelor de calificare - și a semnat-o la acel moment, adică anterior datei deschiderii plicurilor cu ofertele și documentele de calificare.

Prin urmare, prin semnarea acestui document (Scrisoarea de înaintare), în lipsa verificării conținutului plicurilor la care a făcut trimitere mai sus, care nu se putea realiza decât la momentul ședinței de deschidere, nu se atestă primirea și existența documentului care dovedește constituirea garanției de participare, și care, la rândul său, trebuia să respecte întru totul exigențele legale și pe cele cuprinse în documentația de atribuire la care a achiesat ofertantul prin remiterea ofertei sale.

Cel mult, semnarea documentului la care a făcut trimitere poate atesta depunerea sa la o anumită dată la sediul autorității contractante și nicidecum că a fost primit un ordin de plată care nu a fost găsit și identificat de niciun membru al comisiei de evaluare, aspect ce poate fi confirmat de cei care au fost de față la deschiderea ofertelor și care au semnat Procesul - verbal al ședinței de deschidere.

În lumina celor mai sus relevate, apare evident că la data deschiderii ofertelor, așa cum dealtfel a fost consemnat și în procesul verbal de deschidere, s-a constatat în mod corect lipsa garanției de participare.

Autoritatea contractantă precizează faptul că, comisia de evaluare a ofertelor a verificat toate documentele de calificare, oferta tehnică, oferta financiară, s-a verificat inclusiv și conținutul cutiei cu mostre, însă nu a fost identificat/găsit documentul de plată a garanției de participare.

De altfel, dincolo de faptul că societatea contestatoare - ca și ofertant - trebuia să respecte cerințele fișei de date din cadrul documentației de atribuire, autoritatea contractantă menționează că aceasta avea posibilitatea de a participa prin reprezentanții săi la ședința de deschidere, în cadrul căreia s-au verificat documentele ofertanților.

Având în vedere cele expuse, raportat la prevederile legale în materie și la cerințele documentației de participare, la care contestatorul a achiesat, autoritatea contractantă consideră nefondată și tendențioasă contestația depusă de către societatea ... SRL, apreciază legală și temeinică decizia **adoptată de către comisia de** evaluare a ofertelor de respingere a ofertei depuse pentru lotul 6 de către ... ca inacceptabilă pentru încălcarea prevederilor art. 33 alin. (3) lit. b) coroborat cu art. 36 alin. (1) lit. a) din HG nr. 925/2006 și prin urmare solicită respingerea contestației.

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

I..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă, pentru atribuirea acordului cadru de furnizare, având ca obiect „Acord cadru de furnizare Materiale de protecție și dezinfectie” - lotul 6, cod CPV 24455000-8, 24315300-8, 33158300-5, 33763000-6,

42924720-2. În acest sens a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP anunțul de participare nr. .../..., criteriul de atribuire stabilit fiind „prețul cel mai scăzut”.

În Procesul-verbal de deschidere a ofertelor nr. 5538/20.08.2015, pentru lotul 6, s-a consemnat depunerea a 3 oferte, documentele de calificare și ofertele financiare, precum și respingerea ofertei depuse de SC ... SRL conform art. 33 alin. (3) lit. b) coroborat cu art. 36 alin. (1) lit. a) din HG nr. 925/2006, deoarece nu s-a constituit garanția de participare.

Pe fondul contestației formulate de către SC ... SRL, Consiliul retine:

Prin prevederile fisei de date a achizitiei capitolul III.1.1.a) a fost evidentiat tabelar cuantumul garanției de participare pentru fiecare lot în parte și s-a precizat modul de constituire al garanției de participare:

*„garanția de participare se constituie prin **virament bancar sau printr-un instrument de garantare** emis în condițiile legii de o societate bancară ori de o societate de asigurări, **care se prezintă în original**, în cuantumul și pentru perioada prevăzută în documentația de atribuire, conform art. 86(1) din HG nr. 925/2006.*

Viramentul se va efectua în contul RO88TREZ4765005XXX014214.”

Potrivit prevederilor art. 33 alin. (3) lit. b) din HG nr. 925/2006 cu modificările și completările ulterioare:

„(3) În cadrul sedinței de deschidere nu este permisă respingerea niciunei oferte, cu excepția celor care se încadrează într-una dintre următoarele situații:

a) au fost depuse după data și ora-limita de depunere sau la o altă adresă decât cele stabilite în anunțul de participare;

b) nu sunt însoțite de garanția de participare, în cuantumul, forma și având perioada de valabilitate solicitată în documentația de atribuire”.

Consiliul apreciază că în cazul constituirii garanției de participare prin intermediul unui „*instrument de garantare emis în condițiile legii de o societate bancară ori de o societate de asigurări*” este evident obligatorie prezentarea scrisorii de garanție împreună cu oferta, în timp ce în cazul constituirii garanției de participare prin virament bancar (ordin de plată) autoritatea contractantă constată sau poate oricând constata îndeplinirea obligației ofertantului de constituire a garanției de participare prin verificarea intrării sumei stabilită drept cuantum în contul indicat prin documentație.

În speta, potrivit documentelor aflate la dosarul cauzei, ofertantul SC ... SRL a constituit garanția de participare la procedura de atribuire a loturilor 5 și 6 prin virament bancar (Ordinul de plată nr. 465/04.08.2015) în contul RO88TREZ4765005XXX014214, așa cum era indicat, cu 16 zile înaintea datei limita de depunere a ofertelor.

În aprecierea Consiliului, nu poate fi pusă sub semnul întrebării constituirea garanției de participare de către ofertantul SC ... SRL, deoarece sub acest aspect situația este foarte clară.

Divergențele dintre părți se referă exclusiv la existența/inexistența copiei după Ordinul de plată nr. 465/04.08.2015 între documentele

depuse de ofertantul SC ... SRL în cadrul ofertei.

Chiar dacă dăm credit total membrilor comisiei de evaluare în sensul în care „*nu s-a identificat în niciunul dintre plicuri documentul ce dovedește constituirea garanției de participare*”, Consiliul apreciază că decizia de respingere a ofertei SC ... SRL este eronată, justificată de un aspect pur formal, în contradicție cu realitatea evidentă, **cunoscută de autoritatea contractantă**, care detinea în contul indicat prin documentație, de peste 10 zile, suma care reprezenta cuantumul garanției de participare aferente loturilor 5 și 6 transmisă de către ofertantul SC ... SRL.

În aprecierea Consiliului, chiar dacă autoritatea contractantă a solicitat ofertanților să prezinte originalul de la dovada constituirii garanției de participare în plic separat (aceasta solicitare referindu-se în principiu la originalul unei scrisori de garanție) nu pot fi aplicabile, în speță, prevederile art. 33 alin. (3) lit. b) din HG nr. 925/2006 cu modificările și completările ulterioare, tocmai datorită faptului că autoritatea contractantă detinea, de mai multe zile, în propriul cont indicat prin documentație, dovada constituirii garanției de participare pentru loturile 5 și 6 de către ofertantul SC ... SRL (garanție de participare care **respectă forma**: virament bancar, **respectă cuantumul** pentru loturile indicate și fiind virament bancar are valabilitate nelimitată deci **respectă perioada de valabilitate**).

Pentru considerentele anterior expuse, în temeiul dispozițiilor art. 278 alin. (2) din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite contestația formulată de către SC ... SRL în contradictoriu cu I... și va dispune **anularea parțială** a procesului-verbal de deschidere a ofertelor nr. 5538/20.08.2015 în sensul înlăturării dispozițiilor de respingere a ofertei depusă pentru lotul 6 de către SC ... SRL ca inacceptabilă pentru încălcarea prevederilor art. 33 alin. (3) lit. b) din HG nr.925/2006, cu modificările și completările ulterioare.

În temeiul dispozițiilor art. 278 alin. (4) și (6) din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va dispune continuarea procedurii pentru lotul 6, de la etapa evaluării ofertelor depuse cu luarea în considerare a ofertei depuse de SC ... SRL, în termen de 10 zile de la comunicarea prezentei decizii.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

MEMBRU COMPLET ...

...

....