

Nr. 4038 / 19.02.2015

SOLICITARI DE CLARIFICARI

Catre,

.....

Fax:

Referitor la: procedura simplificata pentru achizitia privata „Servicii de consultanta pentru derularea achizițiilor în cadrul proiectului „Instruire pentru furnizare de servicii moderne!” în cadrul proiectului “Instruire pentru furnizare de servicii moderne!”, Cod CPV: 79418000-7 Servicii de consultanță în domeniul achizițiilor,

urmare unor solicitari de clarificari va aducem la cunostinta urmatoarul raspuns:

Întrebare 1:

„În cadrul acestei proceduri se aplica prevederile art.16 (alineat 2) din LEGEA privind stimularea Înfiiințării si dezvoltării Întreprinderilor mici si mijlocii, respectiv, Legea Nr. 346/2004 cu modificările si completările ulterioare respectiv:

Art.16.(2) Întreprinderile micii mijlocii beneficiază de reduceri cu 50% pentru criteriile legate de cifra de afaceri, de garanția pentru participare si de garanția de buna execuție, cerute în achizițiile publice de produse, lucrări servicii.”

Răspuns 1:

La elaborarea documentației de atribuire Achizitorul a avut în vedere toate actele normative care reglementează desfășurarea acestei proceduri de achiziție.

Așa cum este precizat atât în Invitația de participare cât și în fișa de date a achiziției, aceasta procedura se desfășoară în conformitate cu cerințele Ordinului Ministrului Fondurilor Europene nr. 1120 din Octombrie 2013 privind aprobarea Procedurii simplificate aplicate de beneficiarii privați în cadrul proiectelor finanțate din instrumente structurale, obiectivul “Convergență”, precum și în cadrul proiectelor finanțate prin mecanismele financiare SEE și norvegian pentru atribuirea contractelor de furnizare, servicii sau lucrări, publicat în Monitorul Oficial cu numărul 650 din data de 22 octombrie 2013 și nu este reglementată de legislația în domeniul achizițiilor publice.

Actul legislativ la care se face referire, respectiv art. 16, alineatul 2 din Legea nr. 346/2004 privind stimularea înființării și dezvoltării întreprinderilor mici și mijlocii precizează că „Întreprinderile mici și mijlocii beneficiază de reduceri cu 50 % pentru criteriile legate de cifra de afaceri, de garanția pentru participare și de garanția de bună execuție, cerute în achizițiile publice de produse, lucrări și servicii” Instrucțiunea pentru aplicarea prevederilor procedurale ale Ordinului Ministrului Fondurilor Europene nr. 1120/2013, precizează la capitolul I, că „Beneficiarul privat va utiliza numai termenii și definițiile reglementate prin Ordinul nr. 1120/2013, în vederea evitării unor confuzii față de termenii utilizați de legislația aferentă domeniului achizițiilor publice (OUG 34 / 2006 și HG 925 / 2006). Prezentul ordin folosește noțiunea de „achiziții” sau „achiziții private” nu noțiunea de „achiziții publice”.



Building a better
working world

Ernst & Young SRL
Clădirea Bucharest Tower Center, Etaj 22
Bd. Ion Mihalache nr. 15-17, Sector 1
011171 București, România

Tel: +40 21 402 4000
Fax: +40 21 310 7193
office@ro.ey.com
ey.com

Având în vedere informațiile prezentate mai sus, achizitorul se afla în imposibilitatea de a aplica prevederile art. 16, alineatul 2 din legea nr. 346/2004 întrucât nu există o bază legală pentru aplicarea acesteia.

Întrebare 2:

„În cazul în care nu se aplică prevederile Legii 346/2004 cu modificările și completările ulterioare, vă rugăm să ne precizați care sunt motivele neaplicării acestora și cum răspunde aceasta respectării Principiului Liberei concurenței și a tratamentului egal și nediscriminatoriu definit de Ordonanța de Urgență 66/2011 cu modificările și completările ulterioare, principiu definit la art. 3, al.2, litera b și al.3.”

Răspuns 2:

Motivele neaplicării au fost explicate în cadrul răspunsului comunicat la întrebarea 1.

Cu referire la asocierea realizată de Dumneavoastră între neaplicarea art. 16 din legea 346/2004 în cadrul acestei proceduri și aplicarea principiilor de liberă concurență și de tratament egal și nediscriminatoriu așa cum sunt acestea identificate de Dumneavoastră în OUG 66/2011, aceste două aspecte se află în deplină concordanță.

Concret, tratamentul egal este definit de Curtea de Justiție a Uniunii Europene, prin intermediul Hotărârilor emise, astfel „Situațiile identice trebuie tratate în același fel și situațiile diferite nu trebuie tratate în același fel” (C-304/01, C-434/02, C-21/03 și C- 34/03). Așadar, ca urmare a acestei interpretări este imposibilă aplicarea prevederilor Legii 346/2004, aceasta fiind în fapt o discriminare pozitivă. În ceea ce privește tratamentul nediscriminatoriu sunt în totalitate respectate prevederile art. 49 și 56 din TFUE, ca urmare a eliminării din cadrul acestei proceduri a acestei discriminări pozitive, care nu este specifică legislației ce guvernează piața unică europeană sau fondurile alocate din bugetul UE prin diverse programe de finanțare. Luarea în considerare a acestor aspecte conduce la respectarea liberei concurențe.

Întrebare 3:

„Cu privire la respectarea criteriului 111.2.3 - Capacitatea tehnică și/sau profesională este precizată demonstrarea experienței similare prin prezentarea oricăror documente care să confirme prestarea unor servicii similare celor descrise în Caietul de sarcini (realizarea de documentații de atribuire și/sau consultanță în achiziții pentru realizarea de documentații de atribuire pentru beneficiarii publici sau privați în ultimii 3 ani până la data limită de depunere a ofertelor în cadrul procedurii, în valoare cumulată (fără TVA) de minim 750.000 lei. Se admite experiența similară a Ofertantului prin prezentarea de documente care să confirme prestarea de servicii de consultanță în implementare sau management pentru beneficiari publici/privați (servicii ce cuprind și realizarea de documentații de atribuire și/sau consultanță în achiziții pentru realizarea de documentații de atribuire pentru beneficiarii publici sau privați dar și alte documentații (consultanță în realizarea cererilor de plată, rambursare, rapoarte de progres, notificări, etc.)?”

Răspuns 3:

Paragraful nr. 5 - INFORMAȚII REFERITOARE LA CONTRACTUL CE SE ATRIBUIE CA REZULTAT AL ACESTUI EXERCİȚIU COMPETITIV, din secțiunea II - Caiet de sarcini al documentației de atribuire menționează ca „Obiectivul prezentului contract este de a asigura accesul achizitorului la expertiza necesară pentru derularea achizițiilor în cadrul proiectului, în vederea respectării prevederilor legale aplicabile achizițiilor ce vor fi efectuate în cadrul proiectului. Concret, contractorul căruia îi va fi atribuit contractul ce rezultă din această procedură trebuie să realizeze toate procedurile din cadrul acestui proiect și să finalizeze aceste proceduri. În plus, trebuie să asigure, din perspectiva legislației în materie de achiziții publice managementul contractului pentru aceste proceduri”.

Achizitorul este interesat de identificarea unui contractor care să aibă capacitate tehnică și profesională pentru atingerea obiectivului contractului, respectiv un contractor care să aibă expertiză în realizarea de documentații de atribuire pentru derularea procedurilor de achiziție, acesta fiind scopul contractului ce urmează a fi atribuit. Serviciile la care potențialul ofertant face referire (servicii de consultanță în implementare sau management pentru beneficiari publici/privati – consultanță în realizarea cererilor de plată, rambursare, rapoarte de progres, notificări) nu fac obiectul contractului ce urmează a fi atribuit, însă documentele suport prezentate de operatorii economici pentru îndeplinirea cerinței minime pot include și serviciile nominalizate de potențialul ofertant, dacă includ și serviciile solicitate pentru demonstrarea experienței similare în cuantumul solicitat.

Întrebare 4:

„Considerăm ca referirea doar la prestarea de servicii de consultanță în realizarea de documentații de atribuire și/sau consultanță în achiziții pentru realizarea de documentații de atribuire pentru beneficiarii publici sau privati fără precizarea mențiunii "sau echivalent", implicit acceptarea serviciilor prestate de consultanță în management sau implementare are ca efect favorizarea anumitor operatori economici și eliminarea altora în condițiile în care în ultimii 3 ani până la data limită de depunere a ofertelor numărul de contracte de finanțare semnate cu Autoritățile de Management a fost foarte scăzut. Aceste contracte de finanțare fiind sursa declarării experienței unei firme de consultanță/operator economic în prestarea de servicii de consultanță.

Precizăm că în conformitate cu prevederile Ordonanței de Urgență 66/2011 cu modificările și completările ulterioare, stabilirea unor criterii de calificare și selecție care împiedică anumiți potențiali ofertanți să participe la procedura din cauza restricțiilor stabilite în Documentația de atribuire, sau stabilirea unor cerințe care favorizează un singur operator conduc la aplicarea de sancțiuni procentuale de către Autoritatea de Management.”

Răspuns 4:

Pentru a oferi posibilitatea de participare tuturor operatorilor economici, nivelul specific minim referitor la experiența similară a fost stabilit cu respectarea principiului proporționalității în raport cu valoarea estimată a contractului ce urmează a fi atribuit, achizitorul oferind potențialilor ofertanți posibilitatea de prezentare a oricăror documente doveditoare, care să confirme prestarea unor



Building a better
working world

Ernst & Young SRL
Clădirea Bucharest Tower Center, Etaj 22
Bd. Ion Mihalache nr. 15-17, Sector 1
011171 București, România

Tel: +40 21 402 4000
Fax: +40 21 310 7193
office@ro.ey.com
ey.com

servicii similare celor descrise in Caietul de sarcini, fara a limita demonstrarea experienței doar cu anumite documente.

In plus fata de cele menționate, nivelul specific minim referitor la capacitatea tehnica si profesionala (realizarea de documentații de atribuire si /sau consultanta in achiziții pentru realizarea de documentații de atribuire pentru beneficiari publici sau privați) nu restricționează demonstrarea experienței similare prin contracte semnate cu Autoritati de management așa cum potențialul ofertant menționează, cerința minima referindu-se la servicii similare prestate pentru beneficiari publici sau privați, categorii in care se pot încadra atât instituții publice cat si societati comerciale cu capital public sau privat, sau alte forme de organizare. Achizitorul nu a solicitat si nu a limitat demonstrarea experienței similare prin prezentarea de servicii pentru proiecte finanțate din fonduri structurale, însa aceste servicii pot fi luate in considerare pentru demonstrarea experienței similare.

S.C. Ernst & Young S.R.L.

Saulius Adomaitis,

Partener

