

CONTESTAȚIE (rezumat)

Către

Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București, 030084, România

Uniunea Editorilor din România, în calitate de petent, formulăm prezenta contestație la procedura de licitație deschisă, publicată pe SEAP sub nr. 159015 din data de 23.04.2015, organizată de autoritatea contractantă pentru atribuirea contractului de achiziție manuale școlare pentru clasa I, clasa a II-a și clasa a III-a, cu data de deschidere a ofertelor în 08.06.2015.

Motivele și argumente mai importante:

1. Licitația a început cu mare întârziere (la 23 aprilie) și are un termen nerealist pentru depunerea ofertelor (45 zile), ținând cont de volumul de muncă necesar pentru prezentarea variantei print (elaborarea, redactarea, ilustrarea, tehnoredactarea, corectura și alte operațiuni de editare) și celei digitale (realizarea de imagini, filme, materiale multimedia etc.). Este o cerință excesivă, care nu ține cont de standardele europene și care duce la scăderea calității manualelor.

În Caietul de sarcini și în toată documentația se cer două formate (print și digital). De fapt, sunt două produse diferite, realizate prin tehnologii diferite, care au reglementări de TVA diferite. Manualul digital nu este un PDF al manualului tipărit și nici transcrierea textului într-un ebook. Este o sarcină excesivă, care însă ar fi putut fi realizată dacă ar exista timpul necesar (4-6 luni pentru un manual).

De asemenea, conform art. 66 lit. d) din H.G. nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare, autoritatea contractantă avea obligația de a insera în documentația de atribuire și un **calendar estimativ** de aplicare a procedurii, lucru ce ar fi fost în măsură să demonstreze că termenele pentru derularea procedurii sunt insuficiente în raport de complexitatea acesteia. Edificator este termenul scurt pentru selectarea de către cadrele didactice a proiectelor, plasat în plină vacanță de vară.

În drept, sunt încălcate prevederile art. 71 din O.U.G. nr. 34/2006 și art. 66 lit. d) din H.G. nr. 925/2006.

2. Estimarea valorilor contractuale este incorectă, subevaluată și care permite dumpingul. Astfel, conform art. 25 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, autoritatea contractantă are obligația de a estima valoarea contractului de achiziție publică pe baza calculării și însumării tuturor sumelor plătibile pentru îndeplinirea contractului respectiv, fără taxa pe valoarea adăugată, luând în considerare orice forme de opțiuni și, în măsura în care acestea pot fi anticipate la momentul estimării, orice eventuale suplimentări sau majorări ale valorii

contractului. De fapt, în documentația de licitație ofertanții sunt obligați să prezinte doar prețurile unitare ale următoarelor produse/servicii:

- “a) transport
- b) depozitare, incarcare, descarcare, manipulare
- c) alte taxe ocazionate de livrare sau furnizare
- d) tiparire, configurarea si verificarea functionarii aplicatiilor multimedia din varianta digitala.”

După cum se vede, costurile aferente serviciului de editare a proiectului de manual și a concepționării variantei digitale nu se regăsesc în solicitarea autorității contractante privind modul de prezentare a propunerii financiare.

O abordare corectă a modului de prezentare a centralizatorului de prețuri care să cuprindă toate costurile aferente îndeplinirii contractului de achiziție publică trebuia să aibă următoarea structură :

- **Cheltuieli specifice cu elaborarea proiectului de manual (varianta tipărită)**
 - Drepturi de autor pentru creatia textului si pentru imagini
 - Cheltuieli de redactare, tehnoredactare, corectura, grafica, prepress
- **Cheltuieli specifice cu elaborarea proiectului de manual (varianta electronică)**
 - Drepturi de autor pentru creatia de imagini, filme, elemente multimedia prin programe de soft, aplicatii IT etc
 - Cheltuieli de realizare a concepiei si de functionare a variantei electronice
- **Costuri de productie**
 - Pentru tiparire (manopera si materiale)
 - Pentru achizitia CD-urilor si inregistrarea lor
- **Alte cheltuieli comune**
 - Ambalare si manipulare
 - Transport la ISJ-uri
 - Plata procentului de 10% din pret catre ISJ-uri, conform documentatiei
 - Promovarea manualului

În felul acesta, ofertanții vor putea justifica foarte corect, exact și verificabil efortul de creație și de producție al manualului.

Altfel, formularea din documentație este în afara domeniului, superficială și care poate genera interpretări și abuzuri, așa cum s-a întâmplat în 2014, mai ales când s-a solicitat justificarea prețurilor neobișnuit de scăzute (4,7 lei/ex., în timp ce estimările date de CNEE erau de aprox. 8 lei/ex.)

În drept, sunt încălcate prevederile art. 25 alin. (1) și art. 26 din O.U.G. nr. 34/2006.

3. În Fișa de date a achiziției **apare OMEN nr. 5559/2013 privind regimul manualelor școlare în învățământul preuniversitar**, care a fost elaborat și emis în mod dubios și cu încălcarea a numeroase legi și HG : Legea nr. 24/2002 privind normele de tehnică legislativă pentru elaborarea actelor normative; Legea nr. 52/2003 privind transparența decizională în administrația publică; H.G. nr. 396/2002 privind unele măsuri referitoare la procedura de elaborare a proiectelor de acte normative cu relevanță asupra mediului de afaceri; O.U.G. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, Directiva europeană 2014/24/UE a Parlamentului European și a Consiliului din 26 februarie 2014 privind achizițiile publice etc.

OMEN 5559 a fost respins anul trecut de CNSC, dar CNEE l-a introdus iar în caietul de sarcini. El proiectează în mod eronat un proces de achiziție a manualelor, cu toate că Ministerul Educației nu are competența necesară de a reglementa modul de desfășurare a unei proceduri de achiziție publică și nu a existat o insuficiență legislativă în domeniu.

De altfel, prevederile art. 77 din Legea 24/2000, stabilesc că ordinele cu caracter normativ, instrucțiunile și alte asemenea acte ale conducătorilor ministerelor se emit numai pe baza și în executarea legilor, a hotărârilor și a ordonanțelor guvernului, ori niciunde în legislația în vigoare în domeniul achizițiilor publice nu se regăsește obligația autorităților contractate de a emite acte normative pentru executarea acestora, cadrul fiind strict reglementat.

După cum s-a constatat, numeroasele curențe și erori legislative cuprinse în ordinul atacat au condus la dezastrul înregistrat la procedura de achiziție publică a manualelor școlare pentru clasele I și II desfășurată pe parcursul anului trecut, ceea ce a determinat ca elevii acestor clase să primească manualele școlare la mult timp după începerea anului școlar. procedura organizată pentru manualul de comunicare în limba română fiind încheiată abia în aprilie 2015 .

4. OMEN nr. 5559/22.11.2013, prevede ilegal un prag eliminatoriu de preț - 43 de puncte din 50 posibile - (de negăsit la nicio licitație din lume), care distruge competiția pentru calitatea manualelor. Cu alte cuvinte, orice ofertă admisă calitativ, care costă cu 14% mai mult decât cel mai mic preț, este respinsă. Spre exemplu, dacă cel mai mic preț ar fi de 7 lei, un manual cu 8 lei ar fi respins, chiar dacă ar avea maximum de punctaj la calitate (50 de puncte). Juriștii explică incorectitudinea prevederii prin aceea că punctajul realizat reprezintă un rezultat al aplicării criteriului de atribuire și nu poate fi folosit pentru declararea unor oferte ca fiind inadmisibile.

De altfel, aplicarea factorilor de evaluare se realizează numai după stabilirea admisibilității unor oferte, iar punctajul realizat nu poate să aibă relevanță decât asupra locului ocupat în clasament, astfel cum reiese din dispozițiile art. 199 alin. (4) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, acestea fiind avantaje/dezavantaje față de propunerile tehnice și financiare prezentate de ceilalți ofertanți.

Referitor la această condiție a autorității contractante, formulată la art. 9 alin. 3 din Procedură, considerăm că încalcă în mod vădit legislația în vigoare, această situație nefiind cuprinsă printre condițiile prevăzute de lege pentru respingerea unei oferte financiare ca inacceptabilă/neconformă, deoarece nu se regăsește în niciuna dintre situațiile prevăzute la art. 36 din H.G. nr. 925/2006, cu modificările și completările ulterioare. **În drept**, sunt încălcate prevederile art. 199 alin. (4) din O.U.G. nr. 34/2006, art. 14, art. 15, art. 34 alin. (3) și art. 36 din H.G. nr. 925/2006.

5. A fost impus ofertanților un subcontractant pe post de distribuitor, respectiv depozitul județean de carte școlară din cadrul inspectoratelor școlare, care primește o cotă de distribuție de 10% din prețul de achiziție a fiecărui manual școlar. Cota de 10% se reține de CNEE din sumele datorate către operatorii economici pentru manualele achiziționate și se virează către fiecare inspectorat școlar, regulă care contravine principiilor O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare. Această cerință este o ingerință în dreptul ofertantului de a-și elabora oferta în funcție de capacitatea sa tehnică, economică și financiară.

În drept, sunt încălcate dispozițiile art. 45 din O.U.G. nr. 34/2006.

6. Modalitatea de ajustare a prețului contractului, prevăzută în documentație, este inadecvată, fiind utilizat "indicele prețurilor de consum pentru postul de cheltuieli cărți școlare", în loc de indicele prețului de producție din industria poligrafică, cel care exprimă efortul de producție al manualului în tipografie, respectiv elementele constitutive ale ofertei.

Ca argument suplimentar, indicele prețului de producție a fost folosit în programul Băncii Mondiale de elaborare și achiziționare a manualelor românești în perioada 1996-2000, deoarece el reflectă evoluția prețurilor componentelor de retipărire (la hârtia tipografică, cerneluri, motorină, consumabile etc.).

În drept, sunt încălcate prevederile art. 97 alin. (2) lit. b) și alin. (5) din H.G. nr. 925/2006.

*

*

*

Față de cele evocate mai sus, s-a solicitat, în temeiul art. 278 din OUG nr. 34/2006, anularea procedurii achiziției publice, având în vedere că ne găsim în prezența a numeroase abateri grave de la prevederile legislative, care afectează procedura de atribuire.

În cazul în care nu veți dispune această măsură, vă rugăm să dispuneți obligarea autorității contractante la remedierea actelor atacate în prezenta contestație, în conformitate cu prevederile legale la care am făcut referire.

În temeiul art. 275¹ din OUG nr. 34/2006, vă rugăm să dispuneți măsura suspendării procedurii de achiziție publică până la soluționarea fondului cauzei.

**Contestatoare,
Uniunea Editorilor din România
Președinte
Mihail Penescu**