



QORTI TAL-APPELL

IMĦALLFIN

**S.T.O. PRIM IMĦALLEF MARK CHETCUTI
ONOR. IMĦALLEF GIANNINO CARUANA DEMAJO
ONOR. IMĦALLEF ANTHONY ELLUL**

Seduta ta' nhar l-Erbgħa, 27 ta' Ottubru, 2021.

Numru 14

Appell numru 237/2021/1

AIB Insurance Brokers Limited (C-29741)

v.

**Awtorità dwar it-Trasport ta' Malta; Direttur
Ġenerali tad-Dipartiment tal-Kuntratti; u
*Osprey Insurance Brokers Co Limited***

1. Dan huwa appell ta' *AIB Insurance Brokers Limited* ["*AIB*" jew "l-appellanti"] minn deċiżjoni tad-9 ta' Lulju 2021 tal-Bord ta' Reviżjoni dwar Kuntratti Pubbliċi ["il-Bord ta' Reviżjoni"], imwaqqaf taħt ir-Regolamenti tal-2016 dwar l-Akkwist Pubbiku [L.S. 601.03], li ċaħad oġġezzjoni tagħha kontra deċiżjoni tal-awtorità kontraenti li l-offerta tagħha titwarrab għax ma saritx kif imiss u li l-kuntratt jingħata lis-soċjetà *Osprey Insurance Brokers Co. Limited* ["*Osprey*"] .

2. Il-fatti rilevanti seħnew hekk: fit-12 ta' Jannar 2021 saret sejha mill-Awtorità dwar it-Trasport ta' Malta ["l-awtorità kontraenti"] għal offerti għal *"provision of services of an insurance broker for Transport Malta"*. L-offerta kellha tinqasam fi tliet partiti: *maritime policies*, *aviation policies* u *general policies*. Fost il-kondizzjonijiet tas-sejha taħt *Section 1 – Instructions to Tenderers, § 5 Selection and Award Requirements, (C) Specifications*, hemm dik li tgħid hekk:
- »(i) Tenderer's Technical Offer in response to specifications to be submitted online through the prescribed Tender Response Format and by using the Tender Preparation Tool provided. ^(Note 3)
 - »Key Experts Form, the Statement of Availability Form, the Self-declaration form for Key Experts (relating to public employees) and CVs ^(Note 2)
 - »Tenderer's Technical Offer - Declaration ^(Note 3)«
3. *Note 3* tgħid hekk:
- »No rectification shall be allowed. Only clarifications on the submitted information may be requested.«
4. L-offerti kellhom isiru sal-5 ta' Frar 2021, iżda sakemm għalaq dan iż-żmien għall-offerti, l-awtorità kontraenti ħarġet numru ta' preċiżazzjonijiet jew *clarifications*, u ż-żmien għall-offerti tresssaq lura sad-19 ta' Frar 2021.
5. L-appellanti flimkien ma' oħrajn tefgħet l-offerta tagħha iżda b'ittra tal-4 ta' Marzu 2021 l-awtorità kontraenti għarrfitha illi l-offerta tagħha twarrbet *"since technical declaration form as per 5(C) 1 was not uploaded. Since this declaration form is part of Note 3 no rectification could be sought. To this effect bidder was found to be technically non-compliant"*. L-appellanti ġiet mgħarrfa wkoll illi l-offerent rakkomandat kienet is-socjetà Osprey.

6. L-appellanti ressqet oġġezzjoni quddiem il-Bord ta' Reviżjoni kontra din id-deċiżjoni tal-awtorità kontraenti b'ittra tal-15 ta' Marzu 2021 iżda l-bord b'deċiżjoni tad-9 ta' Lulju 2021 li minnha sar dan l-appell ma laqax l-oġġezzjoni u ikkonferma d-deċiżjoni tal-awtorita kontraenti. Ir-raġunijiet li wasslu lill-bord għal din id-deċiżjoni ġew imfissra hekk:

»... .. the reason given to appellant by the contracting authority for the non-acceptance of its tender was that appellant failed to upload the Technical Declaration Form as per Clause 5(c) 1 of the tender.

»Appellant in the letter of objection raised three grievances.

»(i) Information submitted to bidders: Appellant alleges that the tender, as published, provided inaccurate and inadequate information, thus precluding prospective bidders from making accurate assessment of the volume of work required to provide the requested services. Therefore appellant requested the cancellation of the said tender.

»(ii) Non-submission of technical declaration: Appellant claims that the wording in the tender document was misleading and that the same technical declaration form was superfluous since bidders were also required to confirm that they "would provide in accordance with the tender document and the conditions and time limits laid down without reservation or restriction, the requirements of this call for tender".

»(iii) The recommended bidder: Appellant claims that the preferred bidder's tender should have been disqualified since it failed to disclose a fine imposed on it by the MFSA for professional misconduct.

»This board shall now consider each of these grievances.

»Information submitted to bidders: In support of his claim, appellant produced several witnesses from whose testimonies it results that the tender, as published, just requested bidders to provide fixed price quotation for three years. Four clarifications had been issued with clarification number 4 actually giving the premium ranges for the three lots. This clarification also extended the closing date of the tender to the 19th February 2021.

»This board finds it unacceptable for any bidder who is not certain of some aspects of the tender to submit a tender accepting all conditions without first having recourse to clarifications and ultimately seeking remedy from this board about the doubtful aspects before the closing date and only raising the matter through an appeal after the tender has been adjudicated and his offer rejected. Thus appellant's first grievance is being rejected

»If the appellant was convinced that the information given in the tender document was not clear or sufficient, he was obliged to ask for clarifications. If such clarifications did not satisfy his doubts he then

was obliged to seek remedy before this board as per article [recte, regulation] 262 of the Public Procurement Regulations. In the present case, the board feels that appellant should have asked for remedies to clear any doubts before submitting his offer. Appellant did not do so. Appellant cannot now, once his offer was rejected, object, claiming the tender document was flawed and prevented bidders from making appropriate offers. Appellant had enough time to do this since clarification number four also extended the tender closing date to the 19th February 2021.

»Non-submission of technical declaration form: This board does not see any ambiguity in the tender document regarding the submission of this declaration. The tender document states: “Tenderer’s Technical Offer – Declaration” and clearly shown to be Note 3. This means that, if it was not submitted, the omission could not be rectified later. Appellant’s claim that this is superfluous should not have been taken assumed by appellant, and, if it was not clear, then a clarification was in order. Therefore this grievance is also being rejected.

»The recommended bidder: Appellant in support of this grievance produced the testimony of Dr Michelle Mizzi Buontempo, the chief officer, enforcement at the MFSA. From this witness’s testimony it resulted that the preferred bidder, *Osprey Insurance Brokers Ltd*, had been fined €29,675 in 2020 for breaching article 24, for failure to file audited financial statements in time. This was the minimum fine payable and the fine had been paid. The tender document had asked bidders to declare if they had ever been found guilty of professional misconduct. Appellant claims that the preferred bidder failed to inform the contracting authority of this fine and that the preferred offer should have been discarded. It is this board’s opinion that late filing of audited financial statements does not constitute “professional misconduct” but administrative non-compliance. Therefore, this third grievance is also being rejected.

»In view of the above, this board is rejecting appellant’s claims and declares that the decision by the contracting authority to discard appellant’s tender was justified. The deposit paid by appellant should not be reimbursed.«

7. *A/B* appellat b’rikors tat-22 ta’ Lulju 2021, li għalih id-Direttur Ġenerali tal-Kuntratti u l-awtorità kontraenti wiegħbu, flimkien, fis-6 t’Awissu 2021, u *Osprey* wiegħbet fis-16 ta’ Awissu 2021. Fir-rikors tal-appell *A/B* talbet illi l-qorti:

»... .. tħassar ... is-sentenza mogħtija mill-Bord ta’ Reviżjoni dwar il-Kuntratti Pubbliċi, u, minflok, tilqa’ l-oġġezzjoni tas-soċjetà appellanti li kienet tressqet quddiem dak il-bord u tordna rifużjoni tad-depożitu mħallas mis-soċjetà appellanti b’rabta mal-proċeduri quddiem il-bord, u konsegwentement (a) tħassar il-proċess sħiħ tas-sejha għall-offerti ... intitolat “*Tender for the Provision of Services of an Insurance Broker for Transport Malta*”, jew, (b) sussidjarjament, tħassar id-deċiżjoni li kien ha l-komitati ta’ evalwazzjoni f’dan il-każ li kienet għet notifi-

kata lill-partijiet b'ittra datata 4 ta' Marzu 2021, tordna li s-soċjetà appellanti tiġi amMESSA bħala offerent u tordna l-iskwalifika tas-soċjetà appellata [viz. *Osprey*].«

8. Qabel tqis l-appell ta' *A/B*, il-qorti sejra tqis eċċezzjoni preliminari tad-Direttur Ġenerali tal-Kuntratti dwar il-leġittimazzjoni passiva tiegħu f'dawn il-proċeduri. L-eċċezzjoni tgħid hekk:

»... .. id-Direttur Ġenerali tad-Dipartiment tal-Kuntratti qiegħed jirrispondi għal dan l-appell għal kull buon fini u dan peress li l-kuntratt in kwistjoni ... nħareġ u ġie determinat mill-Awtorità tat-Trasport ta' Malta mingħajr l-involvement tiegħu. Dan *ai termini* tar-regolament 9(1)(a) tar-Regolamenti dwar l-Akkwist Pubbliku *stante* li l-valur tal-kuntratt huwa ta' €135,000. Għalhekk id-Direttur Ġenerali tad-Dipartiment tal-Kuntratti ġie mħarrek bla bżonn fil-proċeduri relatati ma' dan il-kuntratt.«

9. Ir-reg. 285 tal-L.S. 601.03 irid li r-rikors ta' appell quddiem din il-qorti “jkun indirizzat kontra l-awtorità responsabbli għat-tmexxija tas-sejha, l-awtorità kontraenti, l-offerent rakkomandat, jekk ikun hemm, u kull parti oħra involuta fil-proċeduri quddiem il-Bord ta' Revizjoni dwar Kuntratti Pubbliċi”. Id-Direttur Ġenerali tal-Kuntratti ma huwa l-ebda wieħed minn dawn u għalhekk l-appell ma kellux jiġi indirizzat kontriha. L-eċċezzjoni għalhekk għandha tintlaqa' u d-Direttur Ġenerali tal-Kuntratti jinħeles mill-ħarsien tal-ġudizzju, bl-ispejjeż kontra l-appellanti.
10. Ngħaddu issa għall-meritu tal-appell. L-ewwel aggravju jolqot id-deċiżjoni tal-bord dwar it-tagħrif mogħti fid-dokumenti tas-sejha, u ġie mfiisser hekk:

»Dan l-aggravju huwa marbut mal-informazzjoni li kienet ġiet provduta lill-offerenti prospettivi fis-sejha għall-offerti u fil-kjarifikazzjonijiet sussegwenti li kienu saru mill-awtorità, uħud anke fuq inizjattiva tagħha stess. L-isfond legali għal dan l-aggravju huwa l-prinċipju assolut tat-trasparenza, li fuqu jippernja l-proċess kollu tal-ġoti ta' kuntratti pubbliċi. Dan il-prinċipju mhuwiex biss applikabbli għal min

jissottometti offerta, wkoll huwa applikabbli għal min jagħmel sejha għall-offerti u *cioè* l-awtorità kontraenti li tiddertermina l-kriterji sabiex tohroġ sejha għall-offerti.

»Id-Direttiva 2004/18/KE tal-Parlament Ewropew u tal-Kunsill tal-31 ta' Marzu 2004 fuq kordinazzjoni ta' proċeduri għall-għoti ta' kuntratti għal xogħlijiet pubbliċi, kuntratti għal provvist pubbliċi u kuntratti għal servizzi pubbliċi, fit-tieni preambolu trid illi:

»“l-għoti tal-kuntratti ffinalizzati fl-Istati Membri f'isem l-Istat, l-awtoritajiet reġjonali u lokali u korpi oħra mmexxija minn entitajiet legali pubbliċi; huwa soġġett li josserva l-prinċipji tat-Trattat u in partikolari għall-prinċipji tal-moviment ħieles tal-prodotti, il-prinċipju tal-istabbiliment ħieles u l-prinċipju tal-libertà li tipprovdi servizzi u l-prinċipji li jitnissu minn dawn, bħal ma huwa l-prinċipju tat-trattament ugwali, il-prinċipju ta' bla diskriminazzjoni, il-prinċipju ta' għarfien reċiproku, il-prinċipju tal-proporzjonalità u l-prinċipju tat-trasparenza ...”

»Sabiex awtorità kontraenti tkun trasparenti għandha, bħala minimu, tagħti dik l-informazzjoni neċessarja u korretta sabiex offerent ikun jista' jagħmel l-apprezzament meħtieġ sabiex jissottometti offerta tajba. Fil-kuntest tas-sejha għal offerti in kwistjoni li kienet tittratta xogħol ta' *insurance broker*, l-informazzjoni bażika li hija meħtieġa sabiex ikun possibbli li ssir offerta tajba minn offerent infurmat hija kemm dwar il-volum tax-xogħol u tal-komplessità tax-xogħol, partikolarment ladarba l-awtorità appellata kienet qed teżigi ammont fiss (“*a fixed fee*” u kif spjegat fi *clarification number 5* “*the broker will be working purely for a fee ...*”).

»Jiġi puntwalizzat f'dan ir-rigward illi l-awtorità appellata ma tat ebda informazzjoni kwalsiasi fis-sejha għal offerti dwar ir-ranges ta' *premia* annwali applikabbli għat-tliet *lots* ħlief l-isem tal-*lots* li fihom kienu maqsuma dawn il-kategoriji tal-poloż tal-assigurazzjoni, u *cioè* *Marine*, *Aviation* u *General*. Fix-xhieda li tressqet quddiem il-bord jidher li l-ebda uffiċjal tal-awtorità appellata ma kien f'posizzjoni li jagħti raġuni għalfejn dan il-minimu ta' informazzjoni ma kinitx giet provduta. Kien biss wara li ntalbet l-ewwel kjarifika mis-soċjeta appellanti li l-awtorità appellata harget *clarification number 1* f'Jannar 2021 indirizzata “*to all prospective bidders*” li fiha kienet pprovdiet *range* annwali ta' *premia* applikabbli għal *Lot 3 – General Policies* f'ammont li jvarja bejn €115,000 u €130,000.

»Huwa interessanti li, fit-2 ta' Frar 2021, l-awtorità appellata ppubblikat *clarification number 4* indirizzata wkoll “*to all prospective bidders*”, liema kjarifika kienet saret fuq inizzjattiva tal-awtorità appellata stess. F'din il-kjarifika ir-ranges annwali tal-*premia* varja drastikament għal dak li huwa *Other Policies – Lot 3* fejn ir-range mogħtija tbiddelet u giet ta' bejn €150,000 u €400,000. Din il-kjarifika, effettivament, ħolqot aktar dubbji milli kjarifiki għal dawk li riedu jagħmlu offerta infurmata u dana għal żewġ raġunijiet: fl-ewwel lok, l-indikazzjoni li ngħatat fi *clarification number 4* dwar *Lot 3* kienet tvarja b'perċentwal ta' mija u hamsin (150%) bejn allura l-*upper limit* provdut u l-*base limit* provdut. Dawn il-parametri kienu irragonevolment wiesa', tant li l-offerent ma nagħtax informazzjoni konkreta li permezz tagħha seta' jwettaq apprezzament neċessarju u jieħu deċiżjoni infurmata, partikolarment meta jitqies illi għar-rigward tal-parametri mogħtija għal *Lot 1* u *Lot 2* id-differenza bejn il-parametri provduti ma kinitx tant eċċessiva. Fit-

tieni lok, jidher ċar li l-ewwel kjarifika mogħtija mill-awtorità kienet żbaljata kompletament, tenut kont li l-base limit mogħti fi *clarification number 4* fl-ammont ta' €150,000 kien jissupera l-upper limit fi *clarification number 1* (€130,000). Effettivament, il-massimu mogħti fi *clarification number 1* ġie skartat u l-minimu mogħti fi *clarification number 4* kien jissuperah. L-awtorità appellata ma hijiex prinċipjanta f'dan il-qasam ta' sejhiet ta' offerti għal *insurance brokers* u, di più, kellha l-informazzjoni neċessarja f'idejha ta' kemm kienu jammontaw il-premia fuq poloz ta' assigurazzjoni li kienu jinħarġu favur tagħha minn sena għal sena.

»Rinfaċċjata b' dan in-nuqqas ta' informazzjoni, is-soċjetà appellanti talbet kjarifika ulterjuri sabiex ir-range annwali tiġi ridotta għal waħda li ma jkollhiex firxa daqstant wiesgħa. Fir-risposta tagħha, li ġiet pubblikata mill-awtorità appellata fid-9 ta' Frar 2021 intitolata *clarification number 5*, l-awtorità indikat hekk: "*The range remains as clarified in clarification number 4 as such premiums depend on a number of internal factors within the Authority. As per same clarification the Authority reserves the right to include/exclude any policies hence such ranges are indicative*". B'din ir-risposta effettivament, il-parametri reġġu tbiddlu għaliex ir-ranges mogħtija ġew dikjarati bħala indikattivi biss.

»Għalhekk, is-soċjetà appellanti tikkontendi li l-awtorità ma kinitx qed tkun trasparenti f'dan ir-rigward. Dak li raġonevolment jistenna offerent minn sejha għal offerti huwa li l-awtorità kontraenti tistabilixxi parametri aktar ċari u anqas vagi. Għal offerent li, skont it-termini ta' din is-sejha għall-offerti kellu jirrinunzja għar-rata tal-commissions fuq il-premium tal-polza ta' assigurazzjoni, kif inhi l-konswetudni tal-ħlas ta' *insurance brokers* u, minflok, jistabilixxi u jintrabat minn qabel b'ammont shiħ u fiss, ikun kemm ikun il-premia tal-poloż tal-assigurazzjoni u x-xogħol korrispettiv, ir-ranges tal-premia tal-poloż tikkostitwixxi informazzjoni bażika li kellha tingħata mill-awtorità appellanti, sabiex offerent ikun jista' jagħti offerta tajba u sabiex jiġu żgurati kundizzjonijiet ekwi għall-offerenti prospettivi. Ir-ranges mogħtija kienu vagi u mhux immutabli. Ladarba l-awtorità kienet qed teżigi ammont fiss u mhux rata skont il-volum jew skont il-komplessità tax-xogħol, l-offerent ma setax ikun mogħni bl-informazzjoni neċessarja sabiex jagħti offerta tajba. Inoltre, għandu jingħad li l-qasam tal-*insurance brokerage* mhuwiex sempliċement dipendenti fuq ranges tal-premia tal-poloż. Il-komplessità tal-poloż, partikolarment bħalma huma dawk tal-awtorità appellata, mhuwiex determinati mill-kwantita tal-premia tal-poloż biss. Minkejja dan, ebda informazzjoni ulterjuri ma ngħatat.

»Il-bord, fid-deċizzjoni appellata, skarta dan l-aggravju billi sostna li r-rimedju tas-soċjeta appellanti kellu jittiehed qabel l-għeluq tas-sejha għall-offerti *ai termini* tal-artikolu [recte, tar-regolament] 262 tar-Regolamenti dwar l-Akkwist Pubbliku, iżda skarta mingħajr motivazzjoni l-kunsiderazzjonijiet legali mressqa fir-rigward mis-soċjeta appellanti waqt it-trattazzjoni tal-għeluq.

»... ..

»Il-liġi ... timponi perjodu definit f'liem żmien jista' jitressaq rikors quddiem il-bord taht l-artikolu 262(1). Dan it-terminu huwa ta' "żewġ terzi taż-żmien allokat fid-dokument tas-sejha għat-tfiġh tal-offerti". Iż-żmien allokat għat-tfiġh tal-offerti beda jiddekorri mit-12 ta' Jannar

2021, data ta' meta giet pubblikata s-sejha. L-għeluq tat-tfiġh tal-offerti kien ġie estiż għad-19 ta' Frar 2021. Meqjus dan, il-perjodu definit ta' "żewġ terzi" skada fil-5 ta' Frar 2021. *Clarification number 5*, li ma hijiex datata, kienet giet pubblikata u mibgħuta lil-offerenti prospettivi permezz ta' *email* datata 9 ta' Frar 2021. F'dan il-kuntest, is-soċjeta esponenti tissottometti illi l-perjodu mogħti mil-liġi biex hi tkun tista' tirrikorri għar-rimedju taht l-artikolu 262 kien diġà skada meta nħarget *clarification number 5*, u għalhekk is-soċjetà appellanti ma setgħetx tipprevalixxi ruħha minn dak ir-rimedju. Għaldaqstant l-uniku rimedju effettiv li kellha kien dak ta' oġġezzjoni taht l-artikolu 270 tar-Regolament imsemmi.

»Fi kwalunkwe każ, id-dhul fis-seħh tar-rimedju taht l-artikolu 262, eżerċitabbli qabel id-data tal-għeluq tas-sejha għall-offerti, bl-ebda mod ma biddel ir-rimedju ġenerali ta' offerent li jressaq oġġezzjoni fi stadju meta tkun ittiegħdet deċiżjoni mill-kumitat evalwattiv. L-artikolu 270 tar-Regolament jagħmilha ċara li "kull offerent jew kandidat konċernat, jew kull persuna li għandha jew li kellha xi interess jew li sofriet dannu jew tirriskja li ssofri dannu b'xi allegat ksur jew b'xi deċiżjoni meħuda inkluż l-għoti propost fil-kisba ta' kuntratt, rifjut ta' offerta jew il-kanċellament ta' sejha għal offerti wara li jiskadi l-perijodu tal-pubblikazzjoni [sc. tista' tappella permezz ta' oġġezzjoni quddiem il-Bord ta' Revizjoni]", Huwa l-artikolu 262 li jillimita l-istanzi meta r-rimedju jista' jittiehed qabel ma tkun ittiegħdet deċiżjoni.«

11. L-awtorità kontraenti wiegħbet hekk:

»Wiegħed qajla jifhem l-argument tas-soċjetà appellanti għal dak li jirrigwardja t-trasparenza. L-informazzjoni mogħtija mill-awtorità kontraenti kienet l-istess għal kulhadd, kienet ċara għal kulhadd u, kull fejn kien hemm talba għal kjarifika, dina giet imwiegħba u addirittura t-terminu għas-sottomissjoni tal-offerti tal-oblaturi ġie estiż sabiex kull oblatur ingħata l-opportunità sabiex jirregola ruħu u jagħmel l-aħjar offerta tiegħu għas-sejha għall-offerti maħruġa mill-istess awtorità kontraenti,

»Minkejja li s-soċjetà appellanti tipprova tallega li kien hemm xi fatti jew rekwiżiti mhux ċari, jew addirittura kontradittorji fir-risposti għall-kjarifiċi mitluba, dan huwa manifestament infondat kif jirriżulta mit-test tal-istess risposti għall-kjarifiċi.

»*Inoltre*, xejn ma kien iwaqqaf lis-soċjetà appellanti milli titlob kjarifiċi ulterjuri jekk f'hekk kellha l-htieġa, u tirrikorri għal rimedji pre-kontrattwali kontemplati mir-regolamenti applikabbli qabel it-terminu tal-għeluq tas-sejha għall-offerti. Dan, is-soċjetà appellanti manifestament ma għamlitux u għalhekk ma tistax issa tressaq dan il-gravami.

»*Inoltre*, ta' min isemmi li b'kollox f'dan it-*tender* kien hemm erba' offerenti, u f'hadd mit-tliet offerenti l-oħra ma illamenta li kien hemm xi informazzjoni li ma kenitx ċara. Ġib il-għaġeb, kellha tkun is-soċjetà appellanti, li kienet il-provditur tas-servizz kurrenti u li kellha l-informazzjoni kollha dwar il-poloż ta' assikurazzjoni tal-awtorità esponenti, illi kellha tqajjem dan il-gravami biss wara li l-offerta tagħha ma gietx magħżula.«

12. Osprey wiegħbet hekk għall-ewwel aggravju:

»Dan l-aggravju mressaq mill-appellanti huwa legalment improponibbli u dan skont il-liġi vigenti u każistika *ormai* assodata ta' din l-onorabbli qorti fuq l-istess liġi, u dan kif ser jiġi spjegat aktar 'l isfel.

»Minkejja l-allegat nuqqas ta' informazzjoni fit-*tender dossier*, is-soċjetà appellanti: (a) issottomettiet l-offerta tagħha fid-19 ta' Frar 2021 u (b) kien biss wara li rċeviet *rejection letter* maħruġa mill-awtorità appellata datata 4 ta' Marzu 2021 li hija intavolat oġġezzjoni mal-bord *ai termini* r-regolament 270 tar-Regolamenti dwar l-Akkwist Pubbliku.

»Ir-regolament 270, li huwa r-rimedju magħżul mis-soċjetà appellanti permezz tal-appell tagħha quddiem il-bord, jipprovdi rimedju minn deċiżjonijiet meħuda wara d-data tal-għeluq għas-sottomissjoni ta' offerta:

»“**270.** Fejn il-valur stmat ta' kuntratt pubbliku jilhaq jew jeċċedi l-ammont ta' euro (€5,000) kull offerent jew kandidat konċernat, jew kull persuna li għandha jew li kellha xi interess jew li sofriet dannu jew tirkija li ssofri dannu b'xi allegat ksur jew b'xi deċiżjoni meħuda inkluż l-għoti propost fil-kisba ta' kuntratt, rifjut ta' offerta jew il-kancellament ta' sejha għal offerenti wara li jiskadi l-perijodu tal-pubblikazzjoni, tista' tappella permezz ta' oġġezzjoni quddiem il-Bord ta' Reviżjoni, liema oġġezzjoni għandu jkun fiha r-raġunijiet għall-ilmenti tagħhom b'mod l-aktar ċar.”

»Minn qari tal-ewwel aggravju mressaq fl-appell quddiem il-bord fil-15 ta' Marzu 2021, kif ukoll tal-istess l-ewwel aggravju tar-rikors tal-appell odjern, huwa evidenti li l-aġir lanjat huwa wieħed li, allegatament (għaliex dan huwa kontestat mill-appellata), seħħ qabel id-data tal-għeluq tat-*tender*.

»Huwa ċar li l-ewwel aggravju tas-soċjetà appellanti huwa marbut ma' fatt li ilu jeżisti mid-data tal-pubblikazzjoni tat-*tender dossier* fit-12 ta' Jannar 2021, u fi kwalunkwe każ qabel id-data tal-għeluq tas-sejha in kwistjoni. F'dan ir-rigward, is-soċjetà appellata umilment tirreferi għas-sentenza mogħtija minn din l-onorabbli qorti fit-30 ta' Ġunju 2021 fl-ismijiet Truevo Payments Limited v. Direttur tal-Kuntratti et fejn stqarret li:

»“Dawn it-tliet aggravi li abbażi tagħhom il-kumpannija appellata *Credorax Ltd* ippreżentat l-appell tagħha jirrigwardjaw materji illi kienu jeżistu sa mill-bidu nett tal-proċedura in kwistjoni, u għal dawn l-ilmenti kienu jeżistu rimedji taħt ir-rRegolament 262. Dawn l-ilmenti kellhom jitressqu qabel id-data tal-għeluq ta' sejha għall-kompetizzjoni u mhux, bħal fil-każ tal-lum, wara dik id-data, u saħansitra wara d-deċiżjoni dwar l-għoti tal-kuntratt.”

»Jekk is-soċjetà appellanti kienet aggravata bin-nuqqas ta' informazzjoni provduta fit-*tender dossier*, ir-rimedju idoneu, li kellha kull dritt teżerċita, kien l-azzjoni *ai termini* tar-regolament 262 tar-Regolamenti. L-argument tas-soċjetà appellanti li “l-uniku rimedju effettiv li kellha kien dak ta' oġġezzjoni taħt ir-regolament 270 tar-Regolamenti” fir-rikors tal-appell ma jregiex u huwa legalment insostenibbli u dan għas-segwenti raġunijiet:

»Fl-ewwel lok, is-soċjetà appellanti kienet, strettament, f'pożizzjoni li tressaq l-oġġezzjoni *ai termini* tar-regolament 262 tar-Regolamenti u dan għaliex it-terminu tal-istess kien jagħlaq it-Tnejn 8 ta' Frar 2021 u mhux il-Ġimgħa 5 ta' Frar 2021 (kif tissuġġerixxi l-appellanti fir-rikors tal-appell).

»Anke li kieku l-lanjanza prinċipali tal-appellanti tirrigwarda *clarification number 4* li giet ippubblikat fil-4 ta' Frar 2021, kien hemm biżżejjed żmien għall-oġġezzjoni *ai termini* tar-regolament 262 tar-Regolamenti sat-Tnejn 8 ta' Frar 2021.

»Fit-tieni lok, is-soċjetà appellanti, minkejja l-allegat nuqqas ta' kjar-ezza, finalment anke tefgħet offerta!

»Minn din l-ottika, il-pożizzjoni li qed tiegħu l-appellanti ma hija konsistenti xejn. Jekk vera kien hemm nuqqas ta' kjar-ezza, wieħed jistaqsi kif l-istess appellanti u tliet oblaturi oħra rnexxielhom jifgħu offerta.

»Però, u aktar importanti minn hekk, kwalunkwe lanjanza li seta' kellha s-soċjetà appellanti giet rinunzjata l-mument li hija tefgħet l-offerta għat-*tender* odjern u b'hekk aċċettat, fl-intier tiegħu, it-*tender dossier* u l-kjarifiki, inkluż bin-nuqqas ta' kjar-ezzi frott tal-immaginazzjoni tas-soċjetà appellanti.

Id-dokument intitolat *tenderer's declaration* li jifforma parti mid-dokumenti li kellhom jiġu sottomessi minn kull offerent jirrikjedi lill-offerent in kwistjoni biex jiddikjara s-segwenti:

»“We have examined, and accept in full and in its entirety, the content of this tender document (including subsequent Clarification Notes issued by the Authority). We hereby accept the contents thereto in their entirety, without reservation or restriction. We also understand that any disagreement, contradiction, alteration or deviation shall lead to our offer not being considered any further.”

»*Inoltre*, ladarba oblatur jissottometti offerta, huwa jkun qiegħed jaqbel mat-termini u l-kundizzjonijiet kollha stipulati fit-*tender dossier*. *Section 4 - Supplementary Documentation* tat-*tender dossier* jikkonferma l-applikabbiltà tal-*General Rules Governing Tenders*.

»Klawzola 9.4 tal-*General Rules Governing Tenders* tistipula li:

»“In submitting a tender (unless otherwise indicated) [...], the tenderer accepts in full and in its entirety, the content of this tender document, including subsequent Clarifications issued by the Central Government Authority/Contracting Authority, whatever the economic operator's own corresponding conditions may be, which through the submission of the tender is waived. Tenderers are expected to examine carefully and comply with all instructions, forms, contract provisions and specifications contained in this procurement document.”

»Għaldaqstant, kif qal tajjeb il-Bord fid-deċizzjoni tiegħu tad-9 ta' Lulju 2021, “*it [is] unacceptable [...] to submit a tender accepting all conditions without first having recourse to clarifications and ultimately seeking remedy from this board about the doubtful aspects before the closing date and only raising the matter through an appeal after the tender has been adjudicated and his offer rejected*”.

»Dan gie ribadit mill-bord fid-deċizjoni mogħtija f'każ nru 1416 fl-21 ta' Jannar 2020:

»“This Board notes that Appellants had submitted their offer so that, at the time of submission, same Appellants confirmed that they accepted the stipulated conditions of the tender document. In this regard, this Board notes that Appellants, at no particular stage of the tendering process, indicated any concern except, at the award stage.”

»Fit-tielet lok, u anke li kieku wieħed kellhu jiskarta l-fatt li l-appellanti setgħet tressaq l-oġġezzjoni fil-hin, xorta jibqa' l-fatt li l-appell *ai termini* tar-regolament 270 ma jistax jiġi żnaturat skont il-kumdità tal-appellanti meta d-diċitura tal-liġi hija daqshekk ċara,

»Din l-onorabbli qorti fis-sentenza mogħtija fis-17 ta' Ġunju 2019 fl-ismijiet Managing Consulting Service Industry (MCSI) Limited v. Direttur tal-Kuntratti et qalet illi:

»“Huwa evidenti, għalhekk, illi dan l-ilment jolqot nuqqas li, fil-fehma ta' MCSI, kien għa' jeżisti qabel ma saret l-evalwazzjoni tal-offerti u, anzi, qabel ma għalaq iż-żmien li fih setgħu jintefgħu l-offerti. Għalkemm dan kollu jolqot, naturalment, id-deċizjoni dwar 'l-għoti propost fil-kisba ta' kuntratt' lil *Brightness JV*, u r-rifjut tal-offerta ta' MCSI, dak li MCSI effettivament qiegħda tfittex li timpunja huma dawk li tqis “ambigwitàjiet ta' terminu jew klawżola partikolari mdaħħla f'sejha għall-kompetizzjoni” li jwasslu biex is-sejha għal offerti tkun “bi ksur ta' xi liġi”. Ir-reg. 262 igħid ċar illi lment bħal dan kellu jitressaq “qabel id-data tal-għeluq ta' sejha għall-kompetizzjoni”, u mhux, bħal fil-każ tallum, wara dik id-data, u saħansitra wara d-deċizjoni dwar l-għoti tal-kuntratt.”

»A skans ta' ripetizzjoni, meta rrealizzat li ma ġietx rakkomandata għall-għoti tal-kuntratt, is-soċjetà appellanti intavolat oġġezzjoni quddiem il-bord *ai termini* tar-regolament 270, rimedju li setgħet biss teżerċitah minn deċiżjonijiet meħuda wara d-data tal-għeluq għas-sottomissjoni ta' offerta.

»Għal dak li għandu x'jaqsam mal-ewwel aggravju, u mingħajr pre-ġudizzju għas-suespost, is-soċjetà appellata umilment tissenjala li għal din is-sejha għall-offerti kien hemm erba' oblaturi parteċipanti. L-uniku offerent li lment min-nuqqas ta' informazzjoni kienet is-soċjetà appellanti li kienet, prevjament għall-ħruġ tas-sejha *de quo*, toffri s-servizzi li l-awtorità appellata tixtieq tottjeni bil-ħruġ ta' din is-sejha.

»Għal dawn ir-raġunijiet dan l-aggravju għandu jiġi miċħud.«

13. Qabel ngħaddu biex inqisu l-meritu ta' dan l-aggravju, hija meħtieġa deċiżjoni dwar il-proponibilità tiegħu.

14. L-appell sar taħt ir-reg. 270 tal-L.S. 601.03 dwar “Appelli minn Deċiżjonijiet li jkunu ttieħdu wara d-Data tal-Għeluq għas-Sottomissjoni ta' Offerta”:

»“**270.** Fejn il-valur stmat ta’ kuntratt pubbliku jilhaq jew jeċċedi ħamest elef euro (€5,000) kull offerent jew kandidat konċernat, jew kull persuna li għandha jew li kellha xi interess jew li sofriet dannu jew turriskja li ssufri dannu b’xi allegat ksur jew b’xi deċiżjoni meħuda inkluż l-għoti propost fil-kisba ta’ kuntratt, rifjut ta’ offerta jew il-kanċellament ta’ sejha għal offerti wara li jiskadi l-perijodu tal-pubblikazzjoni, tista’ tappella permezz ta’ oġġezzjoni quddiem il-Bord ta’ Reviżjoni, liema oġġezzjoni għandu jkun fiha r-raġunijiet għall-ilmenti tagħhom b’mod l-aktar ċar.»

15. Osprey tgħid illi kellu jsir, minflok, taħt ir-reg. 262 dwar “Rimedji qabel id-Data tal-Għeluq ta’ Sejha għal Kompetizzjoni”:

»**262.** (1) Kandidati prospettivi u offerenti jistgħu, fl-ewwel żewġ terzi taż-żmien allokat fid-dokument tas-sejha għat-tfigħ tal-offerti, jip-prezentaw rikors b’raġunijiet quddiem il-Bord ta’ Reviżjoni:

- »(a) sabiex iwarrbu jew jiżguraw li jitwarrbu deċiżjonijiet li jinkludu klawżoli li jkunu fid-dokument tal-akkwist u noti ta’ kjarifika li jittieħu b’mod illegali f’dan l-istadju jew li dwarhom tingħata prova li jkun impossibbli li jitwettqu; jew
- »(b) biex jiddeterminaw kwistjonijiet li jirrigwardaw is-sottomissjoni ta’ offerta permezz tal-pjattaforma tal-akkwist elettroniku tal-gvern; jew
- »(ċ) biex jitneħħew speċifikazzjonijiet tekniċi, ekonomiċi jew finanzjarji diskriminatorji li jkun hemm fis-sejha għall-kompetizzjoni, fid-dokumenti tal-akkwist, f’noti ta’ kjarifika jew f’xi dokument ieħor li jirriwarda l-proċedura dwar l-għoti ta’ kuntratt; jew
- »(d) biex isewwu żbalji jew biex ineħħu ambigwitatijiet ta’ terminu jew klawżola partikolari mdaħħla f’sejha għall-kompetizzjoni, fid-dokumenti tal-kuntratt, f’noti ta’ kjarifika jew f’xi dokument ieħor li jirriwarda l-proċedura dwar l-għoti ta’ kuntratt; jew
- »(e) biex jikkanċellaw is-sejha għall-kompetizzjoni għar-raġuni li s-sejha għall-kompetizzjoni tkun bi ksur ta’ xi liġi jew x’aktarx tikser xi liġi partikolari jekk titkompla.»

16. Dan l-aggravju jolqot kondizzjonijiet tal-offerta, u għalhekk ċertament ma jolqotx deċiżjoni meħuda “wara d-data tal-għeluq għas-sottomissjoni ta’ offerta”; l-ilment tal-appellanti huwa dwar dawk li tqis li huma “ambigwitatijiet ta’ terminu jew klawżola partikolari mdaħħla f’sejha għall-kompetizzjoni”, minħabba nuqqas ta’ tagħrif li tqisu meħtieġ, u għalhekk ir-rimedju kellha fittxu taħt ir-reg. 262 qabel titfa’

l-offerta tagħha. Ma kellhiex l-appellanti titfa' l-offerta tagħha u wkoll tħalli li jingħalaq il-proċess tal-evalwazzjoni tal-offerti qabel ma tfittex rimedju jekk dehrilha li dak il-proċess kien milqut b'ambigwitàjiet.

17. L-appellanti iżda tgħid illi ma kellhiex żmien biex tfittex ir-rimedju taħt ir-reg. 262 u dak ir-rimedju allura setgħet tfittxu biss taħt ir-reg. 270 billi ma għandhiex tithalla bla rimedju effettiv.

18. It-talba għal rimedju taħt ir-reg. 272 tista' ssir biss "fl-ewwel żewġ terzi taż-żmien allokat fid-dokument tas-sejha għat-tfigħ tal-offerti". Is-sejha saret fit-12 ta' Jannar 2021 u l-offerti setgħu jsiru sad-19 ta' Frar 2021, tmienja u tletin (38) jum. Żewġ terzi ta' tmienja u tletin jiġi sitta u għoxrin (26), u s-sitta u għoxrin jum wara t-12 ta' Jannar 2021 jiġi l-Ħadd 7 ta' Frar 2021. It-terminu għalhekk għalaq l-għada, it-Tnejn 8 ta' Frar 2021.

19. L-appellanti iżda tgħid illi hija fittxet li tikseb it-tagħrif meħtieġ billi talbet preċiżazzjoni billi dehrilha li t-tagħrif mogħti fil-*clarification n° 4* ma kienx biżżejjed. Bi twegiba għat-talba tagħha l-awtorità kontraenti ħarġet *clarification n° 5* li, iżda, fil-fehma tal-appellanti ma kinitx biżżejjed. Billi l-appellanti tgħid illi *clarification n° 5* ġiet komunikata lill-offerenti wara li kien għa għalaq it-terminu taħt ir-reg. 262, setgħet biss tfittex rimedju taħt ir-reg. 270 permezz ta' dan l-appell tallum.

20. Ma tidhirx data fuq *clarification n° 5* iżda l-appellanti stess tgħid illi ġiet pubblikata fid-9 ta' Frar 2021, l-għada li għalaq it-terminu. Din l-asserzjoni ma ġietx kontestata u, għalkemm ma hemmx prova ta' dan

fl-atti, il-qorti fl-assenza ta' kontestazzjoni sejra toqgħod fuq dak li tgħid l-appellanti.

21. Għalkemm mela huwa minnu li l-aħħar preċiżazzjoni ħarġet wara li għalaq iż-żmien biex issir talba taħt ir-reg. 262, l-ambigwià li rat l-appellanti – effettivament gamma wiesa' wisq bejn l-ogħla *premium* għall-assikurazzjoni u l-iżjed wieħed baxx – kienet teżisti sa minn qabel ma ħarġet *clarification n° 5*; fil-fatt l-ambigwià li tara l-appellanti kienet teżisti fid-dokument tas-sejha, billi dan ma jsemmi ebda gamma ta' *premia* għat-tliet partiti, u kompla jeżisti wara li ħarġet *clarification n° 4*¹, li tat tagħrif li iżda lill-appellanti ma dehrilhiex li kien biżżejjed.
22. L-appellanti ma kellhiex tassumi li l-ambigwià li rat sejra tisewwa bil-ħruġ ta' *clarification*, jew li dik il-*clarification* sejra bilfors tinhareġ fi żmien utli biex isir rikors taħt ir-reg. 262 meta fi *clarification n° 3* l-offerenti kienu ġà mgħarrfa illi "*the last date on which the contracting authority shall issue a clarification ... is 11th February 2021*", li ġà huwa wara d-data tal-għeluq għal rikorsi taħt ir-reg. 262.
23. L-appellanti iżda tgħid illi bil-ħruġ ta' *clarification n° 5* mhux biss ma ngħatax it-tagħrif meħtieġ iżda wkoll "effettivament, il-parametri reġgħu tbiddlu għaliex ir-ranges mogħtija ġew dikjarati bħala indikattivi biss".

¹ *Clarification n° 4* ukoll ma tidhirx data fuqha iżda ċertament kienet qabel id-9 ta' Frar 2021 billi saret referenza għaliha fil-mistoqsijiet li wasslu għall-ħruġ ta' *clarification n° 5*.

24. Dan ma huwiex korrett. L-ewwel darba li ngħata tagħrif dwar il-gamma tal-*premia* kien fi *clarification n° 1* bi twegiba għal mistoqsija minn wieħed mill-offerenti. Il-mistoqsija kienet din:

»We have noted the estimated procurement value in respect of each lot. Could we have the total premium that is being currently paid annually under each lot?«

25. Fit-twegiba ngħad illi “*currently premium being paid is in the ranges below*”. Mela la ntalab u lanqas ingħata tagħrif dwar x'kienu mistennija jkunu l-*premia* fiż-żmien tal-kuntratt li dwaru saret is-sejha iżda x'kienu l-*premia* fil-perjodu kurrenti. Ovvju mela li dan it-tagħrif seta' jkun biss “indikattiv” dwar x'jistgħu jkunu l-*premia* fiż-żmien tal-kuntratt. L-istess jingħad dwar it-tagħrif mogħti fi *clarification n° 4* maħruġa biex tikkorreġi t-tagħrif mogħti fi *clarification n° 1*: fi *clarification n° 4* jingħad “*The premiums being paid by the authority are in the below ranges as follows*”, li jfisser li t-tagħrif ma huwiex dwar x'inhum mistenni li jkunu l-*premia* fiż-żmien tal-kuntratt iżda x'kienu fiż-żmien ta' qabel; għall-gejjieni jistgħu jkunu biss indikattivi. Dan huwa rifless ukoll fil-mistoqsija tal-appellanti li l-awtorità wiegħbet għaliha fi *clarification 5*: fil-mistoqsija jingħad “*Please also confirm that the ranges provided are indicative of premiums being paid by the authority per annum*”, li jfisser li l-appellanti fehmet sew, anke qabel ma nħarġet *clarification n° 5*, li l-valuri kienu biss indikattivi. Mela meta fit-twegiba l-awtorità qalet illi “*such ranges are indicative*” ma qalet xejn ġdid, u qiegħda tgħid hażin l-appellanti meta tgħid illi “*effettivamente, il-parametri reggħu tbiddlu għaliex ir-ranges mogħtija ġew dikjarati bħala indikattivi biss*”.

26. Billi għalhekk dan l-aggravju jolqot materja li għa kienet magħrufa qabel ma saret l-evalwazzjoni tal-offerti u kienet magħrufa wkoll fiż-żmien meta seta' sar rikors taht ir-reg. 262, u ma jolqotx "deċiżjonijiet li ... ttieħdu wara d-data tal-għeluq għas-sottomissjoni ta' offerta", l-aggravju ma setax isir f'appell magħmul taht ir-reg. 270. L-eċċezzjoni ta' improponibilità tal-aggravju f'dan l-istadju għalhekk qiegħda tin-tlaqa' u l-qorti ma hijiex sejra tqis aktar dan l-aggravju.

27. Ngħaddu għat-tieni aggravju tal-appell, li għie mfiisser hekk:

»Permezz tad-deċiżjoni tagħha, l-awtorità appellata informat lis-soċjetà appellanti li l-offerta tagħha ma gietx aċċettata minnha "*since Technical Declaration Form as per 5(c)(1) was not uploaded. Since this declaration form is part of Note 3 no rectification could be sought*". Fid-deċiżjoni appellata, il-bord ċaħad dan l-aggravju billi kkunsidra li d-dokument tas-sejha għall-offerti ma kienx fih ambigwiżà fir-rigward, u li tali nuqqas ma setax jiġi rettifikat.

»Qabel xejn għandu jiġi stabbilit x'kien dan id-dokument in kwistjoni. Id-dokument intitolat *Technical Declaration Form* mhijiex it-*technical offer* innfisha, li giet sottomessa validament fl-offerta li ressqet b'mod elettroniku s-soċjetà appellanti. Effettivament, flimkien mad-dossier tas-sejha għall-offerti, kien hemm żewġ dokumenti li kienu waħda msejha *Tenderers' Declaration* u l-oħra *Technical Declaration Form*. Is-sinjifikat tat-*Tenderers' Declaration Form* jgħid li jgħid li "I the undersigned declare that I shall be abiding by the duties of the contractor specifically listed in section 2.3 of the terms of reference ...".

»Is-soċjetà esponenti tissottometti li, effettivament, din id-dikjarazzjoni hija diġà fil-fatt kompriza f'paragrafu 2 tat-*Tenderers' Declaration* li tgħid li "*we offer to provide in accordance with the terms of the tender and the conditions of time limits laid down, without reserve or restriction, the services indicated in the tender documents in accordance with all the requirements of this call for tenders ...*" fost numru ta' dikjarazzjonijiet u garanziji oħra li l-awtorità appellata eżiġiet. Dana apparti li l-offerent, fil-mili b'mod elettroniku tal-offerta, irid jaċċetta dak li kien stipulat bħala *Criterion II.1.1* li kienet taqra hekk: "*The tenderer I am representing ("We") has examined, and accept in full and in its entirety, the content of this tender document (including subsequent Clarification Notes issued by the MPU / Contracting Authority) and the General Rules governing Tenders applicable on the date of the publication of this tender. We hereby accept the contents thereto in their entirety, without reservation ...*".

»Kwindi, il-fatt li ma gietx sottomessa it-*Technical Declaration Form*, li l-kontenut tagħha kien għie aċċettat fi bnadi oħra fl-istess offerta (anke

jekk f'forma differenti) ma jistax jitqies bħala xi nuqqas daqstant serju li jwassal għal skwalifika drakonjana tal-offerta mressqa mis-soċjetà appellanti. Dana peress li, fil-fehma tal-esponenti, dan in-nuqqas ma fih xejn li jolqot l-ispeċifikazzjonijiet tekniċi li riedet is-sejha, li fil-fatt ġew osservati u sodisfatti. Fir-rigward u in sostenn ta' dan, issir referenza għas-sentenza mogħtija mill-Qorti tal-Appell fit-12 ta' Jannar 2015 fl-ismijiet Cassar Petroleum Services Limited v. Gozo Channel Company Limited u d-Direttur Ġenerali tad-Dipartiment tal-Kuntratti (appell ċivili nru 362/2014) fejn l-appellant, f'dak il-każ, kien naqas li jressaq dokument li kien jikkonsisti f'*bunkering licence* għal liem, skont it-termini ta' dik is-sejha ta' offerti, l-ebda rettifikazzjoni ma setgħet tintalab. Għe insenjat hekk:

»“Ma humiex sejr in jinkisru l-prinċipju tat-trattament ugwali, il-prinċipju ta' bla diskriminazzjoni, il-prinċipju ta' għarfien reċiproku u l-prinċipju tat-trasparenza jekk, bla ma jinbidlu l-kondizzjonijiet tal-offerta nfisha, jingħata żmien biex jingħieb dokument illi, bi żvista, ma tqegħidx mad-dokumenti tal-offerta, waqt li ċertament ma jkunx qiegħed jithares il-prinċipju tal-proporzjonalità jekk offerta vantaġġjuża tiġi mwarrba għax ma nġiebx dokument li għad jista' jingħieb.”

»Fis-sentenza citata, l-onorabbli Qorti tal-Appell essenzjalment ikkonkludiet illi li kieku ntweri li fil-fatt kellha liċenzja, anke jekk forsi bi żball ma tressqitx kopja tagħha mal-offerta, kien ikun biżżejjed fid-dawl tal-prinċipji enunċjati.

»Fir-rigward is-soċjetà appellanti tagħmel ukoll referenza għas-sentenza tal-onorabbli Qorti tal-Appell mogħtija fis-27 ta' Jannar 2021 fl-ismijiet Multigas Limited (C 8318) v. Central Procurement and Supplies Limited, id-Direttur tal-Kuntratti (rikors nru 317/2020) li fiha nuqqas ta' sottomissjoni ta' numru tal-karta tal-identità ġie kunsidrat *de minimis* u li seta' jitranga mingħajr ma joħloq preġudizzju lill-operaturi ekonomiċi l-oħra – “dan in-nuqqas ma kellux iwassal għall-konklużjoni li l-offerta kienet *technically non-compliant*. Dan in-nuqqas ma fih xejn li jolqot l-ispeċifikazzjonijiet tekniċi li riedet is-sejha u seta' faċilment jimtela' wara talba li ssir mill-kumitat ta' evalwazzjoni”.

»Bla preġudizzju għall-premess, jiġi sottolineat illi l-kliem użat fil-verżjoni elettronika tat-tender kien ambigwu, peress li l-kliem użat għal *Criterion 1.2*, fejn kellha tiġi *uploaded* it-*Technical Declaration Form* kien jgħid hekk “*Please upload the tenderer's Technical Offer-Declaration Form as per clause 5(c)(i)*”. L-ebda waħda mid-dokumenti provduti mill-awtorità appellanti ma kienet tissejjaħ *Technical Offer – Declaration Form* għaliex waħda kienet tissejjaħ *Declaration Form* u l-oħra *Technical Declaration*.«

28. L-awtorità wiegħbet hekk:

»Id-dokumentazzjoni li kellha tiġi sottomessa, *stante* li llum l-offerti pubbliċi jiġu sottomessi fuq sistema elettronika, kienu ċari għall-oblaturi kollha. Ma jistax oblatur jiddeċiedi hu x'inhu rilevanti jew le. Jekk fit-tender ikun hemm dokument li jrid jiġi sottomess, dan għandu jiġi sottomess.

»Kif qalet ben tajjeb l-appellanti, dan ma kienx l-ewwel tender pubbliku li kienet qed toffri għalih l-istess appellanti u għalhekk kienet ben

konsapevoli li dan id-dokument kellu jigi sottomess. L-awtorità kontraenti użat l-istess riga mal-offerenti kollha. Dawk li ma issottomettewx id-dokument ġew skwalifikati. Dawk li ssottomettew id-dokumenti kellhom l-offerta tagħhom ipproċessata.

»Finalment, jigi rilevati illi skond ir-regolamenti tat-*tender*, l-awtorità kontraenti ma setgħatx titlob lill-appellanti tirrettifika dan in-nuqqas u għalhekk, bir-rispett, ir-referenza għall-ġurisprudenza iċċitata mis-soċjetà appellanti ma hijiex rilevanti għall-każ in kwistjoni.«

29. Osprey wiegħbet hekk:

»Klawżola 5(C)(i) tat-*tender dossier* tirrikjedi s-sottomissjoni ta' *Technical Declaration Form* bħala parti mill-offerta teknika tal-oblatur. Il-kontenut tat-tali formola kien jaqra hekk b'riferenza għad-doveri sostantivi tal-offerent rebbieh:

»“I, the undersigned, hereby declare that I shall be abiding by the Duties of the Contractor specifically listed in section 2.3 of the Terms of Reference in the Tender Document and that all the services will be provided in accordance to all of the conditions mentioned in same Tender Document.»

»L-obbligu surreferit huwa immarkat bħala *Note 3* u għalhekk, skont paġna 7 tat-*tender dossier*, “no rectification shall be allowed. Only clarifications on the submitted information may be requested”.

»Min-naħa l-oħra, is-soċjetà appellanti *ex admissis* naqset milli tis-sottometti dokument li kien neċessarju sabiex l-offerta tagħha tkun kompluta u tiġi ikkunsidrata għall-għoti tal-kuntratt.

Għaldaqstant, wieħed qajla jifhem il-lanjanza tas-soċjetà appellanti f'dan ir-rispett.

»Ladarba hija kienet inadempjenti fl-obbligu li tforni dan id-dokument, is-soċjetà appellanti ma tistax tippretendi li l-offerta tagħha ma tiġix iddikjarata *technically non-compliant*. Li kieku l-offerta tagħha ma ġietx hekk iddikjarata, kieku l-awtorità appellata kienet tistronka *level playing field* bejn l-offerenti kollha billi tagħti vantaġġ biss lis-soċjetà appellanti, att li jmur kontra kull prinċipju bażilari tal-akkwist pubbliku.

»*Inoltre*, l-obbligu tal-aderenza mal-kundizzjonijiet tas-sejha jinkombi fuq l-offerenti (inkluż is-soċjetà appellanti) u mhux fuq l-awtorità appellata. Is-soċjetà appellanti ma tistax tippretendi li l-awtorità appellata tiġbidilha l-attenzjoni biex issewwi l-iżball tagħha – speċjalment meta l-istess awtorità kellha idha marbuta mit-*tender dossier* li jipprojbixxu dan f'każ ta' haġa ta' *Note 3*.

»L-attentat [*recte*, tentativ] tas-soċjetà appellanti li tissana n-nuqqas ta' sottomissjoni tat-*Technical Declaration Form* mhux permessibbli *stante* li kien jispetta lilha li tottempora ruħha mad-dettami tas-sejha. Dan wara kollox bħal ma kellhom jagħmlu u għamlu l-offerenti l-oħra.

»Fis-sentenza mogħtija fis-6 ta' Frar 2015 fl-ismijiet *Intermarkets Stationery Limited v. Direttur tal-Kuntratti*, din l-onorabbli qorti eżaminat il-kwistjoni tan-nuqqas ta' dokument immarkat bħala *Note 3* ta' offerent appellanti:

»“F’dan il-każ li kieku d-Dipartiment tal-Kuntratti talab lill-kumpannija appellanti tipproduċi t-traduzzjoni taċ-ċertifikat ġermaniż, allura dan kien ikun ifisser li d-Dipartiment tal-Kuntratti kien ikun qiegħed jippermetti lill-kumpannija appellanti ddaħħal dokument ġdid u b’hekk twettaq bdil mill-offerta oriġinali tagħha. Din kienet haġa li kienet projbita skont in-nota numru 3 għall-klawsola 7.1. Huwa paċifiku li meta r-regolamenti tas-sejha jesigū b’mod espress ċertu tip ta’ dokument, f’dan il-każ traduzzjoni bl-Ingliż taċ-ċertifikati esteri, dak id-dokument kif rikjest irid ikun ippreżentat sal-għeluq taż-żmien għall-offerti. Ikun kontra l-prinċipju tat-trasparenza u tal-ugwaljanza bejn il-partecipanti jekk offerent jithalla jdaħħal dokument ieħor wara l-għeluq taż-żmien.

»“[. ..]

»“Li kieku sar hekk id-Dipartiment tal-Kuntratti kien ikun qiegħed jagħti trattament preferenzjali lill-kumpannija appellanti, haġa li hija prekluziva bir-Regolamenti dwar il-Kuntratti Pubbliċi.”

»Is-soċjetà appellata umilment tissottometti li din l-onorabbli qorti kienet korretta fl-osservazzjoni li jekk offerent jithalla jdaħħal dokument ieħor wara l-għeluq taż-żmien, dan ikun bi ksur tal-prinċipji tat-trasparenza u ugwaljanza bejn l-offerenti partecipanti. Dawn huma l-istess prinċipji li s-soċjetà appellanti qiegħda tinvoka fl-ewwel aggravju tagħha u li jikkostitwixxu l-pedamenti tal-akkwist pubbliku.

»Fis-sentenza in kwistjoni, din l-onorabbli qorti kienet ukoll iċċitat is-sentenza flismijiet Projekte Global Limited v. Kunsill Lokali Marsaskala deċiża fis-7 t'Ottubru 2014 fejn din l-Onorabbli Qorti qalet hekk:

»“dan mhux każ ta’ informazzjoni nieqsa, iżda ta’ nuqqas ta’ preżentazzjoni ta’ dokument essenzjali biex l-offerta tiġi kkon-sidrata. Kjarifiki jistgħu jintalbu fuq dak sottomess iżda jekk dokument ma jiġix sottomess, ma hemmx ‘kjarifika’ x’titlob.”

»Għal dawn ir-raġunijiet, anke dan l-aggravju għandu jiġi miċħud.«

30. Dak li ma jridux il-prinċipji li jirregolaw l-offerti għal kuntratti pubbliċi hu

li offerent ma jithalliex, wara li nfethu l-offerti, jagħti tagħrif ġdid li effettivament ibiddel l-offerta meta jaf x’inhuma l-offerti l-oħra, u għalhekk jikseb vantaġġ mhux xieraq. Lanqas – kif sewwa ngħad fil-każ ta’ Intermarkets Stationery ċitat minn Osprey – ma għandu l-offerent jithalla jippreżenta dokument li bih jibdel il-kondizzjonijiet tal-offerta wara li jkun tefagħha.

31. Fil-każ tallum id-dokument nieqes ma huwiex dwar kondizzjonijiet tal-

offerta nfisha, iżda huwa obligazzjoni li għandu jintrabat biha l-offerent li jhares il-kondizzjonijiet tas-sejha, u ma jibdel xejn mill-

offerta nfisha. Il-qorti għalhekk hija tal-fehma li xejn ma kien iżomm lill-awtorità kontraenti, hekk kif tintebaħ bin-nuqqas ta' dan id-dokument u qabel ma tiftaħ l-offerti, illi tagħti żmien lill-offerent biex jippreżenta d-dokument. Kif ingħad fil-każ ta' Cassar Petroleum Services, "ma humiex sejr in jinkisru l-prinċipju tat-trattament ugwali, il-prinċipju ta' bla diskriminazzjoni, il-prinċipju ta' għarfien reċiproku u l-prinċipju tat-trasparenza jekk, bla ma jinbidlu l-kondizzjonijiet tal-offerta nfisha, jingħata żmien biex jingieb dokument illi, bi żvista, ma tqegħidx mad-dokumenti tal-offerta, waqt li ċertament ma jkunx qiegħed jithares il-prinċipju tal-proporzjonalità jekk offerta vantaġġjuża tiġi mwarrba għax ma ngiebx dokument li għad jista' jingieb".

32. Dan l-aggravju għalhekk għandu jintlaqa'. Billi n-nuqqas ta' dan id-dokument kien ir-raġuni għala twarrbet l-offerta tal-appellanti, dan hu biżżejjed biex titfassar l-għażla tal-offerent rakkomandat u biex l-evalwazzjoni ssir mill-ġdid billi titqies ukoll l-offerta tal-appellanti wara li din tippreżenta d-dokument nieqes. Il-qorti sejra iżda tqis ukoll it-tielet aggravju billi dan jolqot il-validità tal-offerta ta' *Osprey*.

33. It-tielet aggravju, li jrid l-iskwalifika ta' *Osprey*, ġie mfiesser hekk:

»Wieħed mill-kriterji li keilhom jiġu sodisfatti f'din is-sejha għall-offerti huwa li l-offerent ma jkunx instab ħati ta' kondotta professjonali ħażina. L-offerenti kellhom jiddikjaraw dan mal-awtorità kontraenti. Irriżulta li l-offerent rakkomandat, is-soċjetà appellata, f'dan il-każ kienet instabet ħatja u ġiet penalizzata għal multa ta' €29,675 u dana minħabba nuqqas da parti tagħha li tosserva l-obbligi tagħha skont l-artikolu 24 tal-*Insurance Distribution Act* billi naqset li tissottometti *audited financial statements* sal-aħħar ta' April 2019 u minflok ġew sottomessi f'Jannar 2020, kważi sena wara. Dan il-fatt ma kienx ġie żvelat lill-awtorità appellata.

»Il-bord fid-deċiżjoni appellata qies li dan kien nuqqas amministrattiv u ma kienx jikkostitwixxi kondotta professjonali ħażina. Ma' dan is-soċjetà appellanti ma taqbilx.

»Dan l-aggrajvu qed jiġi sottomess fil-kuntest tal-fatt li hawnhekk *si tratta* ta' kamp li huwa regolat b'regolamenti riġidi u ristrettissimi u mhux kamp tal-kumpanniji ġenerali. Kumpannija liċenzjata bħala *insurance broker* hija entità regolata u mhux kumpannija kwalsiasi, li tiffunzjona f'industrija regolata u taqdi attività regolata, Kull entità li trid tipprovdi tali servizz teħtieġ li jkollha liċenzja u kif ukoll *business of insurance account* fejn fih jiġu depozitati l-flus tal-klijenti / konsumaturi separati u distinti mill-fondi tal-kumpannija nfisha. Huma iddikjarazzjonijiet finanzjarji abbinati mal-fondi depożitati f'dan il-kont speċifiku f'kapaċità fiduċjarja li jrid jara r-regoiatur. In-nuqqas jimpinġi fuq il-liċenzja u l-attività professjonali tal-liċenzjat. L-iskop aħħari huwa s-salvagwardja tal-interessi tal-klijenti / konsumaturi għaliex *insurance brokers* ikollhom effettivament il-fondi tal-klijenti / konsumaturi f'idej-hom u jaġixxu f'kapaċità fiduċjarja fir-rigward. Għalhekk hija attività sorveljata mill-aspett finanzjarju.

»Taħt dan l-aspett, in-nuqqas ta' sottomissjoni fil-ħin lir-regolatur tal-*audited financial statements* jikkostitwixxi ksur tal-artikolu 24 tal-Kapitolu 487, l-Att dwar id-Distribuzzjoni tal-Assigurazzjoni, li jista-bilixxi illi kull kumpannija liċenzjata għandha, mhux iktar tard minn erba' xhur mid-data tal-għeluq tas-sena finanzjarja tagħha, tibgħat lill-awtorità regolatorja kopja tad-dikjarazzjonijiet finanzjarji verifikati tagħha li jkunu saru skont id-disposizzjonijiet tal-Att dwar il-Kumpanniji. Ksur ta' dan l-artikolu huwa punit bl-applikazzjoni ta' penali amministrattiva li tiġi imposta mill-Awtorità għas-Servizzi Finanzjarji ta' Malta. Tali nuqqas jikkostitwixxi wkoll ksur tal-kondizzjonijiet tal-liċenzja tas-soċjetà appellata li taġixxi bħala *insurance broker* taħt il-Kapitolu 487 tal-Liġijiet ta' Malta.

»Il-penali amministrattiva imposta mill-entità regolatorja fuq is-soċjetà appellata tiġi pubblicizzata *stante* li *ai termini* tal-artikolu 53A tal-Kapitolu 487 l-awtorità regolatorja hija obbligata li tippubblika fuq is-sit elettroniku tagħha, mingħajr ebda dewmien, kull penali amministrattiva li tiġi imposta għal xi ksur tad-disposizzjonijiet tal-Kapitolu 487. Din il-pubblikazzjoni għandha tinkludi tagħrif fuq it-tip u x-xorta tal-ksur u l-identità tal-persuni ġuridiċi responsabbli għal tali ksur u, meta l-awtorità regolatorja tkun għamlet dikjarazzjoni pubblika, għandha tirraporta dak il-fatt lill-*EIOPA*², l-awtorità ewropea regolatorja.

»Fir-rigward jiġi sottolineat illi l-awtorità regolatorja ippubblikat il-ksur li wettqet is-soċjetà appellata, u skont ir-regolamenti tal-awtorità regolatorja stess din il-pubblikazzjoni tibqa' għal perjodu ta' għaxar snin. Pubblikazzjonijiet li huma għal durata ta' għaxar snin jirreferu għal infrazzjonijiet li, skont id-definizzjoni mogħtija mill-awtorità regolatorja stess, jirreferu għal "*serious infringements, including suspension or restriction of a licence for regulatory purposes (not a voluntary request for suspension or restriction) and fines exceeding € 25,000 shall remain posted on the website for a period of ten (10) years*".

»Magħdud ma' dan, għandu jiġi sottolineat illi prinċipju fundamentali li jemerġi b'mod kostanti fil-*Conduct of Business Rulebook* maħruġ taħt l-Att dwar id-Distribuzzjoni tal-Assigurazzjoni huwa li l-entitatijiet regolati għandhom jaġixxu b'onestà u b'mod professjonali fl-aħjar interess tal-klijenti, u għandhom iwettqu l-attivitàtiet regolati bl-*uberrima fides*,

² *Eurpean Insurance and Occupational Pensions Authority*

integrità, kura u diligenza f'kull ħin. Huwa, għalhekk, mistenni minn *insurance broker* li jkun trasparenti fi trattattivi ma' klijenti inkluż klijenti prospettivi, bħalma hi l-awtorità appellata.

»Fid-dawl ta' dan kollu, is-soċjetà appellanti tissottometti li n-natura tal-ksur tal-liġi li sar da parti tas-soċjeta appellanti ma jstax jitqies li ma kienx kondotta professjonali ħażina, sempliċement għaliex kien hemm abbinata miegħu penali amministrattiva. Il-konformità mal-leġislazzjoni relattiva hija xempju tal-kondotta professjonali tal-offerent, li f'dan il-każ kienet mankanti serjament, u dana huwa rifless kemm fl-imposizzjoni tal-penali, bin-nuqqas da parti tas-soċjetà appellata li tappella minn tali imposizzjoni, u bil-ksur jiġi pubblikat għal perjodu ta' għaxar snin.

»Il-bord ikkunsidra li għaliex il-multa kienet waħda amministrattiva, allura kienet *administrative non-compliance* u għalhekk setgħet tiġi injorata. Fl-umli fehma tal-esponenti, il-fatt li ġiet imposta penali amministrattiva ma jfissirx li n-nuqqas huwa ta' entità żgħira jew ta' xi ħaġa amministrattiva. Il-penali ġiet deskritta bħala amministrattiva għaliex ġiet imposta minn awtorità amministrattiva u mhux minn qorti. F'dan il-każ, is-soċjetà appellata ma ressqitx dikjarazzjonijiet finanzjarji dwar flejjes li jkunu għandha fil-kapaċità fiduċjarja tagħha. Dan in-nuqqas seta' kellu konsegwenzi serji għall-klijenti tas-soċjetà appellata, u n-nuqqas ma kienx wieħed purament amministrattiv. Fil-fatt, l-awtorità imponiet penali għall-ksur ta' dik ir-regola ta' ordni pubbliku, u l-fatt li dik is-soċjetà appellata injorat provvediment tal-liġi intiż għall-protezzjoni tal-pubbliku mhux materja li kellha tiġi injorata.

»Il-fatt li s-soċjetà appellata ħallset il-multa u issa hija *in regola* ma jneħħix il-fatt li reċentement dik is-soċjetà aġixxiet bi ksur tal-liġi u allura għandha kondotta professjonali ħażina, fatt li kellu jiġi żvelat lill-awtorità kontraenti. Ta' min jirrivele li s-soċjetà appellata, meta tefgħet l-offerta tagħha, ma indikatx dan in-nuqqas fl-offerta tagħha, u kienet is-soċjetà appellanti li ressqet dan il-fatt għall-attenzjoni tal-bord fl-oġġezzjoni minnha mressqa.«

34. L-awtorità wiegħbet hekk:

»Hawnhekk issir referenza ampja għax-xhieda ta' Dr Michelle Mizzi Buontempo li spjegat biċ-ċar li l-multa inflitta fuq is-soċjetà *Osprey* kienet tirrigwarda l-fatt li r-riżultati finanzjarji tas-soċjetà ġew sottomessi tardivament. L-istess xhud tgħid b'mod ċar li ma gie imputat l-ebda kondotta professjonali ħażina da parti tal-istess soċjetà. Fil-fatt, ix-xhud spjegat li l-multa inflitta kienet il-minimu stabbilit mil-liġi u tiġi applikata fuq bażi ta' *strict liability* u *cioè* jekk jinqabeż it-terminu bil-fors trid tiġi inflitta l-multa.

»Anke l-argument imressaq mis-soċjetà appellanti ... jimmilita kontra t-teżi tal-appellanti. Dan qiegħed jingħad għaliex mill-estratt tar-regolament iċċitat mill-istess soċjetà appellanti joħroġ biċ-ċar li hemm l-obbligu tal-pubblikazzjoni għal għaxar (10) snin kemm fil-każ ta' "*serious infringement*" kif ukoll f'każ ta' multa li teċċedi l-ħamsa u għoxrin elf euro (€25,000), però l-fatt li l-multa inflitta teċċedi l-ħamsa u għoxrin elf euro (€25,000) mhijiex ekwivalenti għal "*serious infringement*".

»Għaldaqstant, il-Bord tar-Revizjoni dwar il-Kuntratti Pubbliċi kien korrett meta iddeċieda li dan il-każ ma kienx jikkostitwixxi “*professional misconduct*” fit-tifsira kernm tar-regolamenti applikabbli, kif ukoll tal-kundizzjonijiet tat-tender.«

35. Osprey wieġbet hekk:

»Is-soċjetà appellanti tagħmel riferenza għal penali fl-ammont ta' €29,675 li giet imposta mill-Awtorità għas-Servizzi Finanzjarji ta' Malta fuq is-soċjeta appellata in kwantu inadempiment mal-artikolu 24 tal-Att dwar id-Distribuzzjoni fl-Assigurazzjoni (Kapitolu 487 tal-Liġijiet ta' Malta) u *cioè* li tissottometti kopja tal-audited financial statements fil-hin stipulat mil-liġi,

»Skont artikolu 53A tal-Att dwar id-Distribuzzjoni fl-Assigurazzjoni, din il-multa tikkostitwixxi 'penali amministrattiva', fatt li ġie sussegwentement ikkonfermat mit-testimonjanza ta' Dr Mizzi Buontempo qua *Chief Enforcement Officer* tal-Awtorità għas-Servizzi Finanzjarji ta' Malta.

»*In vista* tas-suespost, is-soċjetà appellata taqbel mal-kostatazzjoni tal-bord f'dan irrispett u *cioè* li “*late filing of audited financial statements does not constitute 'professional misconduct' but administrative non-compliance*”.

»Madankollu, is-soċjetà appellanti ssostni li tali penali tammonta għal kondotta professjonali ħażina u għalhekk is-soċjetà appellata kienet projbita milli tiddikjara taħt Klawzola 4 tat-Tenderer's Declaration illi:

»“*We are not bankrupt or under an administration appointed by the Court, or under proceedings leading to a declaration of bankruptcy. We also declare that we have not been convicted criminally, or found guilty of professional misconduct. Furthermore, we are up-to-date in the payment of social security contributions and other taxes.*”

»Klawzola 6 tal-istess *Tenderer's Declaration* tirrikjedi lill-offerent li jiddikjara li m'għandu l-ebda kunflitt ta' interess u li l-key experts proposti minnu ma kenux involuti fit-tnejn tas-sejha.

»Fil-kamp tal-akkwist pubbliku, dawn id-dikjarazzjonijiet huma neċessarji biex awtorità kontraenti tidentifika daww l-operaturi ekonomiċi li huma jew suġġetti għall-eskluzjoni jew għall-blacklisting u li għaldaqstant huma, skont il-każ, projbiti milli jipparteċipaw f'sejha għall-offerti.

»Taqsim VI tar-Regolamenti dwar l-Akkwist Pubbliku: (a) telenka r-raġunijiet għal esklużjoni ta' oblatur fil-proċess ta' evalwazzjoni (ara regg. 192 et seq. tar-Regolamenti); u (b) telenka r-raġunijiet għal blacklisting ta' operatur ekonomiku u tiddekrivi l-proċess ta' blacklisting innifsu (ara regg. 199 et seq. tar-Regolamenti).

»Għall-benefiċju ta' din l-onorabbli qorti, hemm distinzjoni netta bejn “eskluzjoni” u “blacklisting” skont il-liġi Maltija li trasponiet id-Direttiva 2014/24/UE.

»a. Jekk oblatur huwa soġġett għal wieħed mill-bażijiet ta' esklużjoni (u dan hemm 3 settijiet f'regolamenti 192, 193 u 195), mela l-bord tal-evalwazzjoni għandu obbligu li jiskwalifika dak l-oblatur mis-

sejha għall-offerti. Ma hemm bżonn ta' ebda proċess qabel ma ssir tali skwalifika.

- »b. Jekk operatur ekonomiku huwa soġġett għal wieħed mill-bażijiet ta' *blacklisting* (u dan hemm 2 settijiet fir-regolamenti 199 u 206), il-bord tal-evalwazzjoni, għad-differenza tal-bażijiet ta' esklużjoni, ma jistax jaqbad u jiskwalifika offerta mitfghuha minn tali operatur ekonomiku, sakemm ma tkunx bdiet u konklūża l-proċedura ta' *blacklisting* quddiem id-Direttur tal-Kuntratti u/jew il-*Commercial Sanctions Tribunal* skont il-liġi.

»Din l-allegata "kondotta professjonali ħażina", filwaqt li hija kontestata bis-saħħa, ma taqa' taħt l-ebda mill-bażijiet ta' esklużjoni *ai termini* tar-regolamenti 192, 193 u 195 tar-Regolamenti u għalhekk la l-bord tal-evalwazzjoni, la l-Bord [sc. ta' Reviżjoni] u ċertament lanqas din l-onorabbli qorti ma tista' twarrab l-offerta tas-soċjetà appellata.

»Se *mai* "kondotta professjonali ħażina", u minn ottika purament ipotetika, setgħet kienet bażi ta' *blacklisting ai termini* tar-regolament 199(b) tar-Regolamenti, però bħala stat ta' fatt is-soċjetà appellata qatt ma ġiet *blacklisted* skont dan ir-regolament u l-proċedura quddiem il-*Commercial Sanctions Tribunal* u fi kwalunkwe każ in-nuqqas li ddaħħal l-accounts fil-ħin (u liema nuqqas ġie rettifikat mill-aktar fis) ma jinkwadrax f'dan ir-regolament.«

36. Il-kwistjoni hija jekk in-nuqqas ta' *Osprey* li tibgħat lill-Awtorità għas-

Servizzi Finanzjarji ta' Malta kopja tad-dikjarazzjonijiet finanzjarji verifikati tagħha fiż-żmien li jrid l-art. 24 tal-Att dwar id-Distribuzzjoni fl-Assigurazzjoni ["Kap. 487"] huwiex nuqqas gravi biżżejjed li kellu jiġi mgħarraf lill-awtorità kontraenti. Biex ma jkun hemm ebda ekwivoku fid-dawl ta' dak li tipprova tinsinwa l-appellanti fir-rikors tal-appell, għandu jingħad illi n-nuqqas kien li jintbagħtu dawk id-dikjarazzjonijiet fiż-żmien li tagħti l-liġi, u mhux nuqqas li jinżamm kont separat li fih jitqiegħdu flejjes li jkunu f'idejn intermedjarju fl-assikurazzjoni f'kapaċità fiduċjarja, kif irid l-art. 20 tal-Kap. 487.

37. Tassew illi n-nuqqas li tippreżenta d-dikjarazzjonijiet finanzjarji lill-

awtorità kompetenti huwa nuqqas serju, kif rifless fl-entità tal-multa, u serju wkoll hu n-nuqqas tal-offerent li jgħarraf lill-awtorità kontraenti b'dan l-episodju, iżda l-qorti taqbel mal-bord illi ma huwiex nuqqas

ekwivalenti għal *professional misconduct* li jwassal għall-esklużjoni tal-offerent kif tippretendi l-appellant. Ma kienx abbuż ta' *Osprey* fil-qadi tal-funzjonijiet ta' intermedjarju, jew abbuż minn xi vanrtagġ li tagħtiha dik il-professjoni.

38. Dan l-aggravju huwa għalhekk miċħud.

39. Għal dawn ir-raġunijiet il-qorti tiddisponi mill-appell billi:

- i. tiċċhad it-talba biex jthassar il-proċess sħiħ tas-sejha għall-offerti;
- ii. tilqa' t-talba biex titthassar id-deċiżjoni li titwarrab l-offerta ta' *AIB* u għalhekk thassar l-għażla ta' offerent rakkomandat u tordna li l-proċess ta' evalwazzjoni u għażla jsir mill-ġdid fuq l-offerti ġà mitfugħa, fosthom dik ta' *AIB* b'dan li fi żmien għaxart ijiem millum *AIB* għandha tippreżenta it-*Tenderer's Technical Offer – Declaration* kif trid il-klawsola 5(C)(i) tal-*Instructions to Tenderers*;
- iii. tiċċhad it-talba għall-iskwalifika ta' *Osprey*; u
- iv. tordna li jintradd lil *AIB* nofs id-depożitu mħallas minnha b'rabta mal-proċeduri quddiem il-Bord ta' Revizjoni .

40. Billi ntlaqgħu biss uħud mit-talbiet ta' *A/B* l-ispejjeż ta' dan l-episodju jinqasmu bin-nofs bejn *A/B* u l-awtorità kontraenti, b'dan illi l-ispejjeż tad-Direttur tal-Kuntratti tħallashom *A/B*.

Mark Chetcuti
Prim Imħallef

Giannino Caruana Demajo
Imħallef

Anthony Ellul
Imħallef

Deputat Registratur
da