



În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. 1853/C5/1929

Data: 02.09.2022

Prin contestația neînregistrată și nedată la emitentă, transmisă, în original, prin poșta rapidă, înregistrată la Consiliu sub nr. 39196/08.08.2022 și precizată prin corespondența înregistrată la Consiliu sub nr. 40372/12.08.2022, ...SRL, cu sediul în satul, având adresa de corespondență în satul, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr., având CIF RO, reprezentată legal prin dna., în calitate de administrator și convențional, prin avocat Sorin Tarara, a contestat adresa nr. BA621/28.07.2022, reprezentând comunicarea rezultatului procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică de furnizare având ca obiect „Motorină euro 5”, cod CP 09134220-5 (Rev.2), inițiată de SA, în calitate de entitate contractantă, cu sediul în municipiul, prin și a solicitat obligarea entității contractante de a lua măsuri de remediere, în sensul „respectării rezultatului procedurii evidențiat prin Raportul ședinței de tranzacționare a procedurii de licitație nr. BA92/25.07.2021”, de unde rezultă că oferta sa este clasată pe primul loc, „cu cheltuieli de judecată pe cale separată”.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:

În susținerea contestației, autoarea acesteia aduce la cunoștință că, în baza Ordinului Inițiator nr. 1091/2022, entitatea contractantă a publicat intenția de a achiziționa cantitatea de 900.000 litri (760,50 tone) motorină auto, cu valoarea de 7.200.000 lei, la care au depus oferte SRL, furnizorul tradițional al entității contractante și societatea sa, în urma derulării licitației electronice din data de 25.07.2022, ...SRL clasându-se pe primul loc, cu prețul de 6.738,97 lei/tonă fără acciză și fără TVA (adică 8,68 lei/l cu taxe și transport incluse), în timp ce oferta

depusă de SRL, clasată pe locul 2, a avut prețul de 6.786,00 lei/tonă fără acciză și fără TVA (8,70 lei/l cu taxe și transport incluse).

Contestatoarea arată că, în urma licitației electronice, entitatea contractantă a anulat procedura, a revenit, ulterior, asupra anulării, a solicitat noi oferte de preț și a atribuit contractul ofertantului de pe locul 2 (care între timp, și-a îmbunătățit oferta, având cunoștință despre prețul ofertat de SRL).

Totodată, contestatoarea menționează că, prin adresa nr. BA607/25.07.2022, entitatea contractantă i-a solicitat modul de aplicare a dispozițiilor OUG nr. 106/2022 în cuprinsul ofertei sale, răspunsul fiind comunicat prin adresa nr. V653/25.07.2022, în conținutul căruia a fost precizat faptul că societatea sa nu aplică reducerea de 50 bani/l, această măsură aplicându-se voluntar și nu obligatoriu. De altfel, se mai arată că prețul ofertat de SRL (8,68 lei/l) este unul rezonabil în comparație cu prețurile de pe piață (care se situează în jurul valorii de 8,40 lei/l) astfel că acordarea unei reduceri de 50 bani nu era sustenabilă economic.

În continuare, contestatoarea învederează că, la data de 27 iulie 2022, entitatea contractantă a decis anularea procedurii de atribuire, iar prin adresa nr. BA618/27.07.2022, a renunțat la această măsură, ulterior, prin adresa nr. BA608/26.07.2022 a organizat o nouă rundă de licitație, solicitând o altă ofertă de preț celor doi operatori, cu încălcarea tuturor principiilor de bază ale achizițiilor publice.

Făcând trimitere la art. 146 și art. 147 din Legea nr. 99/2016, contestatoarea subliniază că legea obligă entitatea contractantă la atribuirea contractului pe baza rezultatului obținut în urma finalizării licitației electronice, rezultând, astfel, că orice acte/demersuri/acțiuni ulterioare închiderii procedurii de licitație electronică prin care se modifică clasamentul ori ofertele financiare depuse, sunt nule/nelegale, indiferent de motivele care pot fi invocate.

De asemenea, contestatoarea încunoștințează că și Regulamentul bursier în baza căruia a fost organizată procedura confirmă, ca act final de închidere a procedurii, faza electronică.

Față de aceste împrejurări, contestatoarea solicită admiterea contestației și obligarea entității contractante la luarea de măsuri de remediere, în sensul anulării adresei nr. BA 621/28.07.2022, păstrând ca act valabil și legal Raportul ședinței de tranzacționare nr. 92/25.07.2022, menționând că solicită cheltuieli de judecată, pe cale separată.

În dovedire, ...SRL a depus la dosarul cauzei, în copie, un set de înscrisuri.

Prin corespondența transmisă prin mijloace electronice (e-mail), înregistrată la Consiliu sub nr. 39647/09.08.2022, ...SA a remis referatul de necesitate și nota justificativă privind alegerea procedurii de atribuire.

Prin corespondența transmisă prin mijloace electronice (e-mail) și, în original, prin poșta rapidă, înregistrată la Consiliu sub nr. 39636/09.08.2022 și, respectiv, sub nr. 39719/10.08.2022, ...SRL a remis, în original, Recipisa de consemnare a cauțiunii 208297237/1 din 08.08.2022, eliberată de CEC Bank – Sucursala Ploiești, în sumă de 144.000 lei.

Prin adresa nr. 39768/1929/C5/10.08.2022, Consiliul a solicitat entității contractante să transmită la dosarul cauzei Strategia de contractare, prin răspunsul înregistrat la CNSC sub nr. 39924/10.08.2022, ...SA transmițând referatul de necesitate, nota justificativă privind determinarea valorii estimate și alegerea procedurii de atribuire, precizând, totodată, că, întrucât procedura de atribuire s-a desfășurat prin intermediul BRM, nu s-a emis o strategie de contractare.

Prin adresa nr. 40059/1929/C5/11.08.2022, Consiliul a solicitat contestatoarei, între altele, comunicarea numelui și calității reprezentantului legal al SRL și dovada înaintării către entitatea contractantă a contestației depusă la Consiliu, în conformitate cu art. 16 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

....SRL a răspuns la solicitarea CNSC nr. 40059/1929/C5 din 11.08.2022, prin corespondența înregistrată la Consiliu sub nr. 40372/12.08.2022, precizând reprezentantul legal al societății ca fiind dna...., în calitate de administrator și comunicând dovada înaintării către entitatea contractantă a contestației depusă la Consiliu.

Prin corespondența transmisă, în original, prin poșta rapidă, înregistrată la Consiliu sub nr. 42095/24.08.2022, entitatea contractantă SA a remis dosarul achiziției publice și ofertele depuse de cei doi ofertanți.

Prin adresa nr. BA 690/24.08.2022, transmisă prin mijloace electronice (e-mail), înregistrată la Consiliu sub nr. 42361/25.08.2022, entitatea contractantă a remis punctul de vedere referitor la contestație.

Entitatea contractantă arată că, pentru acceptarea/desemnarea ofertei câștigătoare, a mai fost transmisă către Bursa Română de Mărfuri o solicitare pentru acordarea unui termen de 24 de ore pentru răspuns, în vederea stabilirii modului de acordare a reducerii conform Ordonanței 106/2022 și pentru a se stabili clar valoarea contractului, acordarea de reduceri pe baza OUG nr. 106/2022 fiind precizată în caietul de sarcini.

Entitatea contractantă susține că acordarea de reduceri pe baza OUG nr. 106/2022 nu este obligatorie, tocmai de aceea a fost precizată o clauză în acest sens în documentele transmise către B.R.M. și către operatori economici. Ofertanții care s-au înscris la această licitație au semnat că sunt de acord cu condițiile, răspunsul primit fiind acela că, autoarea contestației nu acordă reduceri în baza acestei ordonanțe, în timp ce SRL, acordă reduceri. În urma răspunsurilor primite s-a mai transmis o solicitare de comunicare a valorii finale a contractului, răspunsul primit fiind următorul: SRL - 5.124.986,68 lei, la care se adaugă TVA, ...SRL - 6.595.896,58 lei, la care se adaugă TVA.

De asemenea, entitatea contractantă arată că autoarea contestației nu a precizat faptul că nici acciza nu este inclusă în valoarea fără TVA, valoarea totală a contractului fiind mult mai mare decât cea declarată/transmisă. În Raportul ședinței de tranzacționare nr. 92/25.07.2022, transmis de Bursa Română de Mărfuri, se poate vedea că valoarea declarată de SRL nu conține nici acciză, prin urmare, valoarea finală a contractului transmis nu este cea reală.

Entitatea contractantă face precizarea că, în urma celor două încercări eșuate de a stabili în mod clar, aplicarea reducerii conform Ordonanței nr. 106/2022 și valoarea contractului, s-a decis să nu se

accepte prețul rezultat pe platforma de tranzacționare, precizând controversele din răspunsurile transmise de SRL în urma solicitărilor de clarificare și anularea procedurii. Ulterior, s-a transmis către Bursa Română de Mărfuri, revenire asupra deciziei și solicitarea de prelungire a termenului pentru răspuns cu încă 48 de ore, urmând să se mai transmită un rând de solicitări pentru clarificarea tuturor informațiilor primite.

Astfel, în urma centralizării răspunsurilor primite de la operatorii economici, a fost stabilit câștigător operatorul economic cu valoarea contractului mai mic, respectiv, ...SRL, fapt pentru care Bursa Română de Mărfuri a transmis semnat Contractul de Bursă nr. 1091/2022, care, ulterior, a mai fost semnat de entitatea contractantă și de SRL.

Entitatea contractantă susține că nu este adevărată afirmația contestatoarei potrivit căreia operatorul economic SRL este furnizorul său tradițional, în condițiile în care colaborarea cu ofertantul în discuție, de aproximativ un an - un an și jumătate, s-a realizat prin semnarea unui contract de furnizare în urma unei proceduri demarate și câștigate prin Bursa Română de Mărfuri, neexistând nici o altă colaborare înainte.

Referitor la afirmația contestatoarei privind prețul oferit de aceasta, entitatea contractantă consideră că acesta nu este unul rezonabil, în condițiile în care dacă *„cineva dorește să achiziționeze 1 L de Motorină îl poate cumpăra în jurul prețului de 8,40 Lei, iar dacă cineva dorește să achiziționeze 900.000 L de Motorină să-l cumpere la 8,68 Lei”*, iar, în cazul în care ofertantul ar fi aplicat reducerea conform OUG nr. 106/2022, asumată prin semnarea și acceptarea condițiilor din formulare, s-ar fi putut stabili în mod clar valoarea contractului din prima zi și nu ar mai fi fost nevoie de alte și alte clarificări.

Totodată, ...SA subliniază că nu a mai fost solicitată nicio reofertare, renegociere sau îmbunătățire a ofertei de preț obținută în urma tranzacției, toate solicitările transmise fiind pentru a stabili modul de acordare a reducerii, conform OUG nr. 106/2022 și pentru a se stabili în mod clar valoarea contractului ce urmează a fi semnat. În cazul în care SRL ar fi respectat cele asumate prin semnarea Formularului 6, Formular de Ofertă, Propunerea Tehnică, Declarație, această ședință de tranzacționare se putea încheia în aceeași zi sau cel târziu în ziua următoare.

Având în vedere cele mai sus prezentate, entitatea contractantă consideră că principiile de bază au fost respectate, inclusiv de a realiza achiziționarea produsului în condiții de eficiență economică reală.

Din documentele depuse de părți și din susținerile acestora, Consiliul constată următoarele:

....SA, în calitate de entitate contractantă, a organizat, prin intermediul SA, procedura de atribuire a contractului de furnizare având ca obiect „Motorină euro 5”, cod CPV 09134220-5, prin transmiterea Ordinului inițiator nr. 1091/2022, stabilind ca termen limită de depunere a documentelor data de 22.07.2022 ora 10:00, desfășurarea ședinței de tranzacționare în data de 25.07.2022 începând cu ora 12:00, pe platforma electronică de tranzacționare administrată de, criteriul de atribuire „cel mai bun raport calitate preț” și valoarea estimată, fără TVA, de 7.200.000 lei.

Potrivit informațiilor din „Raportul ședinței de tranzacționare pe piața la disponibil – Ringul Produselor petroliere din data de 25.07.2022”, până la data limită de depunere a ofertelor, au fost transmise Ordine de sens contrar și garanții bursiere de doi ofertanți, respectiv SRL și SRL.

Ulterior ședinței de tranzacționare electronică și a clarificărilor primite din partea ofertanților, cu privire la oferta de preț, entitatea contractantă a stabilit rezultatul procedurii, potrivit căruia oferta depusă de SRL s-a clasat pe locul 2, cu o valoare, fără acciză și fără TVA, de 5.124.986,69 lei, în timp ce oferta depusă de SRL, cu o valoare, fără acciză și fără TVA, de 5.034.702,66 lei, a fost poziționată pe locul 1, fiind declarată câștigătoare, aspecte consemnate în adresa înregistrată sub nr. „BA 621/28.07.2021” (Nota CNSC: în mod corect, anul este „2022”), transmisă Bursei Române de Mărfuri.

Nemulțumit de acest rezultat, comunicat prin adresa nr. BA „621/28.07.2021”, ofertatul SRL a depus contestația care face obiectul prezentei cauze.

Autoarea contestației a prezentat Consiliului dovada respectării dispozițiilor art. 61¹ alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, respectiv Recipisa de consemnare nr. 208297237/1 din 08.08.2022, eliberată de CEC Bank – Sucursala Ploiești, în sumă de 144.000,00 RON.

Recipisa de consemnare a cauțiunii se va restitui în condițiile stipulate de art. 1064 din Codul de procedură civilă, coroborate cu dispozițiile art. 61¹ alin. (5), (6) și (7) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Din conținutul contestației, rezultă că autoarea contestației este nemulțumită de decizia entității contractante de a poziționa pe locul 2 oferta sa, solicitând obligarea entității contractante să respecte rezultatul procedurii evidențiat prin Raportul ședinței de tranzacționare a procedurii de licitație nr. BA92/25.07.2022, din care rezultă că oferta sa este clasată pe primul loc.

În analizarea contestației, Consiliul apreciază relevante următoarele prevederi ale documentației de atribuire:

• **Ordinul inițiator nr. 1091/2022:**

Criteriul de atribuire:

„Cel mai bun raport calitate-preț - conf. art. 209 alin. (3) lit. c) din Legea nr. 99/2016.

Factorii de evaluare aferenți criteriului de atribuire sunt:

- a) *Prețul cel mai mic al motorinei obținut în ședința de tranzacționare (pe baza clasamentului final), exprimat în lei/to fără TVA.*
- b) *Suportul tehnic asigurat de furnizor pe perioada derulării Contractului.*

Punctajul maxim alocat pentru fiecare factor de evaluare și ponderea punctajului sunt:

Nr. crt.	Factori de evaluare	Punctaj maxim alocat	Pondere
1	Componenta financiară - Prețul cel mai mic al motorinei	98 pct.	98%

	obținut în ședința de tranzacționare (pe baza clasamentului final), exprimat în lei/to, fără TVA		
2	Suportul tehnic	2 pct.	2%
TOTAL			100%

(...)

Modalitatea de calcul a prețului:

Componentele prețului vor fi: $A(\$) + B(\text{lei}) + C + \text{TVA}$

A: cotația medie pentru produsul oferat, așa cum este publicată în Platt's European Marketscan FOB Med ItalyHigh pentru diesel 10 ppm (motorină euro 5) pentru săptămâna anterioară ședinței de tranzacționare, în \$, care se va calcula conform cursului mediu BNR valabil pentru săptămâna anterioară ședinței;

B: este constanta pe toată perioada de derulare a contractului și reprezintă prețul transportului și alte cheltuieli legate de îndeplinirea contractului, în lei. Pentru ședința de tranzacționare coeficientul de transformare $To/1.000 \text{ litri} = 0,845$

C: valoarea accizei.

Pentru ședința de tranzacționare, prețurile se vor prezenta având în vedere mediile cotațiilor PEM pe săptămâna anterioară ședinței, pentru produsul solicitat.

(...)

În urma licitației se va stabili în mod clar constanta pentru termenul de plată la maxim 60 zile, constantă care va fi baza încheierii contractului de furnizare.

Pentru livrările ulterioare, prețurile se vor ajusta în funcție de variația cotațiilor medii pentru produsul oferat, așa cum sunt publicate în Platt's European Marketscan, pentru săptămâna anterioară fiecărei livrări, fiind ajustată numai componenta A (...).

• **Caietul de sarcini:**

„Cantitatea ce urmează a fi achiziționată este de 900.000 litri de motorina EURO 5 (EN 590) atât motorină de tip I (de vară) cât și tip II (de iarnă). (...)

Cantitatea solicitată reprezintă necesarul aferent unei perioade de 6 luni de zile. (...)

CAP. 5. OFERTA.

5.1. Condiții generale de ofertare.

5.1.1. Oferta va fi prezentată în limba română și va conține:

1. Prețul

2. Condițiile și termenul de livrare

3. Termenul de valabilitate al ofertei

4. **Furnizorul se obligă să acorde reducerile de preț, conform normelor legislative** în vigoare sau ulterior emise/actualizate, în perioada derulării contractului.

5.1.2. La stabilirea tarifului oferat se vor lua în vedere următoarele:

Propunerea financiară are caracter obligatoriu, din punctul de vedere al conținutului pe toată perioada de valabilitate stabilită de către entitatea contractantă și asumată de ofertant.

(...)

Prețurile vor fi finale și vor cuprinde toate taxele (cheltuieli de transport, cheltuielile de depozitare (furnizor) sau alte taxe ocazionate de livrarea sau furnizarea de produse, alte costuri). Componenta B a prețului va fi fermă și nemodificabilă pe toată perioada de derulare a contractului.

(...)

CAP.6 CRITERII DE EVALUARE

Criteriul de evaluare în cadrul prezentei proceduri este cel mai bun raport calitate-preț, astfel se vor avea în vedere următoarele:

Cel mai bun raport calitate-preț - conf. art. 209 alin. (3) lit. c) din Legea nr. 99/2016.

Factorii de evaluare aferenți criteriului de atribuire sunt:

- c) Prețul cel mai mic al motorinei obținut în ședința de tranzacționare (pe baza clasamentului final), exprimat în lei/to fără TVA.
- d) Suportul tehnic asigurat de furnizor pe perioada derulării Contractului.

Punctajul maxim alocat pentru fiecare factor de evaluare și ponderea punctajului sunt:

Nr. crt.	Factori de evaluare	Punctaj maxim alocat	Pondere
1	Componenta financiară - Prețul cel mai mic al motorinei obținut în ședința de tranzacționare (pe baza clasamentului final), exprimat în lei/to, fără TVA	98 pct.	98%
2	Suportul tehnic	2 pct.	2%
TOTAL			100%

Factorii de evaluare se vor aplica doar ofertelor considerate admisibile. Oferta stabilită ca fiind câștigătoare va fi oferta care va întruni punctajul cel mai mare, rezultat în urma utilizării algoritmului de calcul mai jos menționat:

Detalii privind aplicarea algoritmului de calcul

a) COMPONENTA FINANCIARĂ:

Prețul cel mai mic al motorinei **obținut în ședința de tranzacționare** (pe baza clasamentului final), exprimat în lei/to fără TVA - Punctaj maxim: 98 puncte

Acordarea punctajului se face astfel:

- Pentru cel mai mic preț ofertat se acordă punctajul maxim - 98 puncte x Pentru celelalte prețuri ofertate, punctajul se acordă conform formulei: $F_n = (P_{min}/P_n) \times 98$, unde:

F_n = punctaj financiar al ofertei n ;

P_{min} = cel mai mic preț ofertat;

P_n = prețul ofertei n .

b) COMPONENTA TEHNICĂ:

Suportul tehnic asigurat de furnizor pe perioada derulării Contractului - Punctaj maxim: 2 puncte

Acordarea punctajului pentru acest factor de evaluare se face astfel:

- Pentru suport tehnic asigurat prin desemnarea unei persoane de contact dedicată pentru relația cu achizitorul se acordă punctajul maxim 2 puncte

- Pentru suport tehnic asigurat prin call center - suport online - se acordă 1 punct.

Dacă furnizorul nu asigură suport tehnic, nu se acordă niciun punct.”;

- **Modelul de contract:**

„4.2. - **Furnizorului se obligă să acorde reducerile de preț, conform normelor legislative în vigoare sau ulterior emise/actualizate, în perioada derulării contractului**”;

- **Adresa nr. BA 591/20.07.2022** - Instrucțiuni și precizări suplimentare:

„Pentru a respecta principiile de bază: nediscriminarea, tratamentul egal, recunoașterea reciprocă, transparență, proporționalitatea și asumarea răspunderii, **Furnizorul va acorda reducerile de preț, conform normelor legislative în vigoare sau ulterior emise/actualizate, în perioada derulării contractului**”. (Nota Consiliului: prevederea are caracter imperativ și nu facultativ).

Consiliul apreciază ca fiind relevante speței și dispozițiile OUG nr. 106/2022 pentru susținerea acordării de reduceri ale prețurilor la benzină și motorină și pentru modificarea art. 18 din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 41/2022 pentru instituirea Sistemului național privind monitorizarea transporturilor rutiere de bunuri cu risc fiscal ridicat RO e-Transport și de abrogare a art. XXVIII din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 130/2021 privind unele măsuri fiscal bugetare, prorogarea unor termene, precum și pentru modificarea și completarea unor acte normative, care, la art. I, prevede următoarele:

„Art. I. - (1) În perioada 1 iulie - 30 septembrie 2022, operatorii economici care comercializează benzină și motorină către clienții finali - persoane fizice și juridice care achiziționează carburanții din depozite și/sau stații de distribuție pentru consumul propriu și care acordă o reducere de preț de 0,5 lei/litru, inclusiv TVA, la prețul de vânzare, beneficiază de la bugetul de stat de o compensare de 0,25 lei/litru, inclusiv TVA, aferentă reducerii acordate. Pentru fracțiuni dintr-un litru reducerea de preț și respectiv compensarea se vor acorda proporțional.
(...).

(3) În cazul acordării reducerii de preț prevăzute la alin. (1), aceasta se va evidenția distinct pe documentele fiscale aferente vânzărilor, bonuri fiscale și/sau facturi.

(4) Măsura compensării prevăzută la alin. (1) se aplică pentru comercializarea benzinei și motorinei către clienți finali pentru consumul propriu, atât la vânzarea cu amănuntul, cât și la vânzarea angro prin depozitele furnizorilor/distribuitorilor”.

Coroborând prevederile obligatorii ale documentației de atribuire, care stipulau în sarcina furnizorilor obligația de acordare a reducerile de preț, „conform normelor legislative în vigoare sau ulterior emise/actualizate, în perioada derulării contractului”, cu norma legală anterior citată, privind acordarea reducerii de 0,50 lei/litru de carburant, Consiliul constată că, în prezenta procedură de atribuire, ofertanții aveau obligația

de a acorda reducerea prevăzută de OUG nr. 106/2022, prezenta procedură de atribuire adresându-se, astfel, doar operatorilor care au înțeles să aplice reducerea în discuție.

Prevederile documentației de atribuire, deci inclusiv obligația de a acorda reducerea prevăzută de OUG nr. 106/2022, nu au fost contestate de către potențialii ofertanți în termenul legal avut la dispoziție, astfel că acestea și-au dobândit forța obligatorie atât pentru operatorii economici care au depus oferte, aceștia având obligația de a prezenta oferta în conformitate cu cerințele stabilite în documentația de atribuire, cât și pentru entitatea contractantă, care avea obligația de a verifica acceptabilitatea/conformitatea/admisibilitatea ofertelor depuse prin raportare la cerințele expres stabilite în documentația de atribuire.

Documentația acceptată implicit de toate societățile ofertante le impunea să îi urmeze cu strictețe prescripțiile, sens în care dispune și art. 88 din Legea nr. 99/2016 *„Ofertantul depune oferta elaborată în conformitate cu informațiile și cerințele prevăzute în documentația de atribuire, (...)”*, precum și art. 129 alin. (1) din HG nr. 394/2016 *„Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire (...)”*.

Din conținutul propunerilor tehnice depuse de cei doi ofertanți rezultă că, în legătură faptul de evaluare „suportul tehnic”, ambii ofertanți au precizat că desemnează o persoană de contact dedicată pentru relația cu entitatea contractantă.

Verificând documentele depuse la dosarul cauzei, rezultă că, în cadrul ședinței de tranzacționare stabilită pentru data de 25.07.2022, au fost calificate ofertele depuse de SRL și SRL, în cadrul Raportului ședinței de tranzacționare pe piața de disponibil – Ringul produselor petroliere din data de 25.07.2022, înregistrat sub nr. 92/25.07.2022, fiind consemnate următoarele informații:

„În această ședință de tranzacționare s-a licitat prețul unitar în lei/tonă, fără acciză și fără TVA.

Prețurile unitare oferite în cadrul ședinței de tranzacționare au fost următoarele:

Denumire client	Cantitate	Preț	Stare ordin	Data istoric
....SA TÂRGU MUREȘ	760,50		Creat	25.07.2022 12:00:00
....SRL	760,50	8.343,20	Creat	25.07.2022 12:06:28
....SRL	760,50	7.650,00	Creat	25.07.2022 12:08:44
....SRL	760,50	6.786,00	Modificat	25.07.2022 12:29:57
....SRL	760,50	6.738,97	Modificat	25.07.2022 12:29:58

Prețul cel mai scăzut a fost de 6.738,97 lei/tonă, fără acciză și fără TVA și a fost oferit de SC SRL, care l-a introdus pe platformă la ora 12:29:58.

Valoarea totală a contractului oferită de SRL este astfel de 5.124.986.685 lei fără acciză și fără TVA, respectiv de 6.686.209,53 lei cu acciza inclusă dar fără TVA. Prețul unitar echivalent în lei/litru este de aproximativ 5,69442965 lei/litru fără acciză și fără TVA (7,4291217 lei/litru cu acciză dar fără TVA).

Societatea SA TÂRGU MUREȘ, va comunica decizia privind rezultatul final precum și clasamentul pentru activul 1091/2022 în termen de 24 de ore lucrătoare de la terminarea ședinței de astăzi, conform art. 26 alin. (5) lit. b) din Procedura Bursei Române de Mărfuri de Tranzacționare în Ringul Produselor Petroliere”.

Prin adresa nr. BA 607/25.07.2022, transmisă Bursei Române de Mărfuri, entitatea contractantă a precizat că dorește să clarifice aspectul referitor la prețul obținut în cadrul ședinței din data de 25.07.2022, respectiv: „Clarificare – Valoare de 0,50 lei este inclus în prețul obținut sau urmează să fie aplicat suplimentar la facturare?”

Ofertanți

Poziție ofertant ședință	Cantitate/tona	Preț ofertat	Reducere 0,50 lei/L
„Poz. 2”	760,50	6.738,97	
„Poz. 3”	760,50	6.786,00	

Ofertantul SRL a transmis entității contractante adresa neînregistrată la emitent, datată 25.07.2022, potrivit căreia „Valoarea de 0,50 lei/L nu este inclusă în prețul ofertat de 6.786 lei/To. Urmează a se aplica pe factură conform OUG 106/2022”.

Ofertantul SRL a transmis entității contractante adresa înregistrată sub nr. V653/25.07.2022, în cadrul căreia a precizat că „**nu aplică discount de 0,50 lei la produsele achiziționate vrac** întrucât Ordonanța nr. 106/2022 se aplică facultativ și nu obligatoriu. Precizăm că nici furnizorii SRL nu practică discount de 0,50 lei la motorina vrac. drept urmare, **prețul ofertat nu include această compensare**, iar societatea noastră nu o practică la vânzările vrac”.

Prin adresa nr. BA 608/26.07.2022 (transmisă SRL) și adresa nr. BA 608/26.07.2022 (transmisă SRL), entitatea contractantă a solicitat „ofertă finală” celor doi ofertanți, menționând următoarele:

„Conform cantității contractante 760,50 tone (900.000 litri) pentru 6 luni, rezultă o cantitate medie de 126,75 tone/lună (150.000 litri/lună), în cele două luni în care suntem eligibili de a beneficia de Ordonanța 106/2022, conform necesității de pot achiziționa 253,50 tone (300.000 litri)

Ofertă finală

Ofertant ședință	Cantitate/tona	Preț ofertat lei/tonă
Cantitate eligibilă Ordonanța 106/2022	253,50	
Rest cantitate contractată	507,00	
Cantitate/Valoare TOTALĂ	760,50	

Vă rugăm să completați cu valorile în dreptul cantităților din tabelul de mai sus, inclusiv valoarea totală pentru a obține OFERTA FINALĂ”.

Cei doi ofertanți au răspuns acestei solicitări după cum urmează:

- ofertantul SRL a transmis formularul de ofertă, potrivit căruia valoarea ofertă este de 5.124.986,685, fără TVA, prețul unitar, fără acciză și TVA, fiind de 5,69442965 lei/litru, respectiv 6.738,97 lei/tonă, fără acciză și TVA.

- ofertantul SRL a transmis formularul de ofertă, potrivit căruia valoarea ofertă este de 6.595.896,58, fără TVA, în anexa la acest formular, precizând că prețul ofertat este de 6.786 lei, pentru cantitatea

de 253,50 tone aplicându-se „discount de 0,50 lei/l cu TVA”, valoare totală a contractului fiind de 6.595.896,58 lei fără TVA.

Entitatea contractantă a transmis Bursei Române de Mărfuri adresa nr. BA 615/27.07.2022, în cadrul căruia menționează că nu se acceptă prețul rezultat pe platforma de tranzacționare în cadrul ședinței cu nr. OI 1091/2022, printre altele, deoarece ofertantul poziționat pe primul loc în clasament a declarat că nu practică discount-ul de 0,5 lei la motorina vrac și nu va aplica reducerea de preț conform Ordonanței 106/2022. De asemenea, entitatea contractantă a precizat că, la solicitarea de a transmite oferta finală, operatorul economic poziționat pe primul loc a menționat că valoarea totală nu conține TVA, însă „nu a precizat că valoarea totală nu conține acciza, în acest caz valoarea totală modificându-se substanțial pe creștere”. Ca urmare a acestei situații, entitatea contractantă a comunicat Bursei Române de Mărfuri faptul că declară „anulată achiziția de combustibil, OI 1091/2022 din data de 25.07.2022”.

Prin adresa nr. BA 619/27.07.2022, entitatea contractantă a transmis Bursei Române de Mărfuri o „Informare revenire răspuns”, reprezentând o revenire „Răspuns cu privire la anularea achiziției OI 1091/2022 din 25.07.2022”, în cadrul căreia a solicitat o „prelungire pentru termenul de răspuns cu încă 48 de ore”, urmând să transmită solicitări către operatorii economici pentru clarificarea în totalitate a tuturor informațiilor transmise anterior.

Astfel, entitatea contractantă a transmis ofertanților o „Revenire solicitare ofertă finală”, în cadrul căreia a solicitat, printre altele, prezentarea în formă tabelară a următoarelor informații:

„Oferta finală

Ofertant ședință	Cantitate/ To	Preț lei/tonă fără Acciză și TVA	Valoare Acciză	Preț lei/tonă cu Acciză și fără TVA	Valoare TVA Lei /Tonă	Preț Lei/Tonă cu acciză și TVA	Valoare Totală cu Acciză inclusă și fără TVA
	1	2	3	4(2+3)	5	6 (4+5)	7(1x4)
Cantitate Eligibilă Ordonanță 106/2022	253,50						
Rest Cantitate	507,00						
Cantitate TOTALĂ	760,50						

Vă rugăm să completați cu valorile în dreptul cantităților din tabelul de mai sus, inclusiv valoarea totală pentru a obține OFERTA FINALĂ.

Vă rugăm să precizați și prețul/litru cu acciză, fără TVA la care se va factura în perioada de valabilitate a ofertei.

Produs	Preț/Litru cu Acciza inclus	Preț/Litru cu Acciza și TVA inclus
Motorina Euro 5 EN590		

Valoarea la care se va încheia contractul de furnizare, este valoarea totală cu acciză inclusă la care se adaugă TVA, pentru cantitatea precizată și tranzacționată de 760,50 tone (900.000 litri)”.

La această solicitare, contestatoarea a transmis oferta finală potrivit căreia:

Ofertant ședință	Cantitate/ To	Preț lei/tonă fără Acciză și TVA	Valoare Acciză	Preț lei/tonă cu Acciză și fără TVA	Valoare TVA Lei /Tonă	Preț Lei/Tonă cu acciză și TVA	Valoare Totală cu Acciză inclusă și fără TVA
	1	2	3	4(2+3)	5	6 (4+5)	7(1x4)
Cantitate Eligibilă Ordonanță 106/2022	253,50	6.738,97	2.052,89	8.791,86	1.670,4534	10.462,3134	2.228.736,51
Rest Cantitate	507,00	6.738,97	2.052,89	8.791,86	1.670,4534	10.462,3134	4.457.473,02
Cantitate TOTALĂ	760,50	6.738,97	2.052,89	8.791,86	1.670,4534	10.462,3134	6.686.209,53

1. Cantitate totală: 760,50 tone

2. Valoarea Totală fără Acciză și TVA:

760,50 TO x 6.738,97 Lei/tonă fără acciză și fără TVA = 5.124.986,685 lei

3. Valoarea Totală în lei cu Acciză inclusă, conform cantității (760,50 to): 760,50 TO x 8.791,86 lei/tonă cu acciză și fără TVA = 6.686.209,53 lei

4. Valoare TVA aferent punct 3

6.686.209,53 lei x 19% = 1.270.379,8107 lei."

Produs	Preț/Litru cu Acciză inclus	Preț/Litru cu Acciză și TVA inclus
Motorina Euro 5 EN590	7,4291217	8,840654823

Ofertantul SRL a transmis ofertă finală, potrivit căreia:

Ofertant ședință	Cantitate/ To	Preț lei/tonă fără Acciză și TVA	Valoare Acciză	Preț lei/tonă cu Acciză și fără TVA	Valoare TVA Lei /Tonă	Preț Lei/Tonă cu acciză și TVA	Valoare Totală cu Acciză inclusă și fără TVA
	1	2	3	4(2+3)	5	6 (4+5)	7(1x4)
Cantitate Eligibilă Ordonanță 106/2022	253,50	6.288,76	2.052,89	8.341,65	1.584,91	9.926,56	2.114.608,28
Rest Cantitate	507,00	6786	2.052,89	8.838,89	1.679,39	10.518,28	4.481.317,23
Cantitate TOTALĂ	760,50						6.595.925,51

prețul/litru cu acciză, fără TVA la care se va factura în perioada de valabilitate a ofertei":

Produs	Preț/Litru cu Acciza inclus	Preț/Litru cu Acciza și TVA inclus
Motorina Euro 5 EN590	7,04869	8,38795

Ca urmare a acestor oferte finale, entitatea contractantă a transmis Bursei Române de Mărfuri, adresa nr. BA 621/28.07.2022, în cuprinsul căreia a menționat că, „în urma ședinței de tranzacționare electronică și a clarificărilor primite ulterior din partea operatorilor economici, cu privire la oferta finală a contractului de cumpărare Motorină EURO5 (EN590) (...) suntem de acord cu preț oferit.

Clasament ofertați"

Denumire furnizor	Valoare lei fără acciză și fără TVA	Valoare contract cu acciză inclusă la care se adaugă TVA	Clasament
....SRL	5.034.702,66	6.595.925,51 lei	1
....SRL	5.124.986,69	6.686.209,53 lei	2

Consiliul apreciază ca fiind corectă modalitatea în care entitatea contractantă a continuat procedura de atribuire ulterior ședinței de

tranzacționare din 25.07.2022, în condițiile în care, în cadrul Raportului ședinței de tranzacționare pe piața de disponibil – Ringul produselor petroliere din data de 25.07.2022, înregistrat sub nr. 92/25.07.2022, s-au menționat următoarele: „Societatea SA TÂRGU MUREȘ, **va comunica decizia privind rezultatul final precum și clasamentul pentru activul 1091/2022** în termen de 24 de ore lucrătoare de la terminarea ședinței de astăzi, conform art. 26 alin. (5) lit. b) din Procedura Bursei Române de Mărfuri de Tranzacționare în Ringul Produselor Petroliere”.

Procedura Bursei Române de Mărfuri de Tranzacționare în Ringul produselor petroliere, menționează la art. 25 și art. 26 următoarele:

- „Art. 25

(1) În etapa de tranzacții libere, ordinele introduse pot fi întreținute de brokeri după cum urmează:

a) ordinul inițiator:

i. introducerea/modificarea plafonului;

ii. modificarea cantității;

iii. modificarea atributului din Total în Parțial.

b) ordinul de sens contrar:

i. îmbunătățirea prețului (reducere în cazul ordinelor de vânzare și creștere în cazul ordinelor de cumpărare);

ii. creșterea cantității;

iii. modificarea atributului din Total în Parțial.

(2) Dacă în etapa de tranzacții libere nu se înregistrează nici o modificare a ordinelor introduse în piață, într-un interval de 15 minute, această etapă se va finaliza, trecându-se automat la etapa prevăzută în art. 26.

Art. 26

(1) În etapa de închidere, ordinele de sens contrar ordinului inițiator nu mai pot fi întreținute:

(2) Brokerul inițiator are următoarele drepturi:

a) să introducă/modifice plafonul;

b) să modifice cantitatea ordinului său astfel încât să asigure încadrarea în plafon a tranzacției.

(3) Pentru ordinele de sens contrar care se încadrează în plafonul final, tranzacțiile se vor încheia începând cu prețurile cele mai bune către prețurile cele mai slabe.

(4) În situația în care există două sau mai multe ordine de sens contrar la același preț, tranzacțiile se încheie în ordinea cronologică a introducerii ordinelor la prețul respectiv.

(5) În situația în care, la sfârșitul etapei de închidere, ordinul inițiator nu este integral tranzacționat, brokerul inițiator are următoarele opțiuni:

a) poate solicita brokerilor cu care a încheiat tranzacții, în ordinea prețurilor oferite de aceștia, suplimentarea cantității, cu condiția menținerii prețului ofertat;

b) dacă mai există în piață ordine de sens contrar netranzacționate, datorită prețului dezavantajos, poate amâna decizia privind acceptarea acestor ordine cu un termen de maxim 24 de ore lucrătoare de la data închiderii ședinței. În acest interval, în situația în

care cantitatea din ordinul de sens contrar cu cel mai bun preț acoperă integral cantitatea rămasă netranzaționată din ordinul inițiator, brokerul inițiator poate negocia prin intermediul BRM, sau direct dar cu înștiințarea BRM, exclusiv prețul cu brokerul ordinului de sens contrar cu cel mai bun preț; termenul de 24 de ore lucrătoare de amânare a deciziei de acceptare sau respingere a ordinului de sens contrar cu cel mai bun preț, poate fi prelungit până la maxim 72 de ore lucrătoare sub rezerva valabilității ordinului de sens contrar cu cel mai bun preț și a garanțiilor depuse. În situații excepționale, brokerul inițiator al ordinului poate solicita justificat prelungirea termenului de transmitere a deciziei privind acceptarea sau respingerea acestor ordine. În cazul în care în acest termen brokerul inițiator nu comunică Bursei decizia sa finală, ordinele de sens contrar vor fi considerate expirate, tranzacția nemaiputând fi încheiată;

c) poate decide reintroducerea ordinului inițiator pentru cantitatea rămasă neacoperită într-o ședință de tranzaționare la o dată ulterioară; în situația în care, pentru reintroducerea ordinului la tranzaționare, plafonul este modificat, brokerul inițiator va comunica Bursei valoarea acestuia;

d) poate decide anularea ordinului pentru cantitatea rămasă neacoperită”.

Față de dispozițiile anterior menționate, rezultă că, rezultatul ședinței de tranzaționare din data de 25.07.2022, nu a fost un rezultat final, în speță, Bursa Română de Mărfuri SA acordând entității contractante, un termen pentru comunicarea deciziei privind rezultatul final precum și clasamentul pentru activul 1091/2022, conform art. 26 alin. (5) lit. b) din Procedura Bursei Române de Mărfuri de Tranzaționare în Ringul Produselor Petroliere, critica autoarei contestației privind demersurile ulterioare ale entității contractante privind prețurile oferite de cei doi operatori economici fiind neîntemeiată.

Astfel, Consiliul constată că, față de obligația stabilită în prezenta procedură de atribuire ofertanților de a acorda reducerea de preț prevăzută de OUG nr. 106/2022, solicitările de clarificări adresate de entitatea contractantă celor 2 ofertanți, care au vizat reducerea de 0,50 lei/litru motorină, au fost pertinente și necesare, fiind, de fapt, de natură să stabilească caracterul conform/neconform al ofertelor depuse.

Din conținutul ofertei depusă de contestatoare, rezultă următoarele informații relevante speței:

- în propunerea tehnică, ofertantul a menționat că „va respecta toate cerințele și obligațiile menționate în caietul de sarcini”;

- în documentul „Declarație”, ofertantul a menționat, pe proprie răspundere, că va respecta toate cerințele minime obligatorii prevăzute în caietul de sarcini;

- Formularul de acceptare clauze contractuale, în cadrul căreia contestatoarea declară pe proprie răspundere că este „de acord cu toate clauzele contractului de furnizare”.

Ori, din conținutul răspunsurilor transmise de contestatoare în legătură cu acordarea reducerii de 0,50 lei/litru, prevăzută de OUG nr. 106/2022, rezultă refuzul acesteia de a acorda reducerea în discuție,

deci, implicit, faptul că oferta depusă de autoarea contestației nu respectă toate cerințele obligatorii ale caietului de sarcini („Furnizorului se obligă să acorde reducerile de preț, conform normelor legislative în vigoare sau ulterior emise/actualizate, în perioada derulării contractului”), însușite de ofertant prin necontestare.

În aceste condiții, Consiliul constată că, în mod corect oferta contestatoarei nu a fost declarată câștigătoare, contestația fiind nefondată.

În raport de cele reținute, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge, ca nefondată, contestația formulată de SRL, în contradictoriu cu entitatea contractantă SA.

Cu privire la capătul de cerere care vizează obligarea entității contractante la plata cheltuielilor de judecată, Consiliul constată că autoarea contestației și-a rezervat dreptul de a solicita plata acestora pe cale separată.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Pentru aceste motive,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

Respinge, ca nefondată, contestația formulată de SRL, în contradictoriu cu entitatea contractantă SA.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

PREȘEDINTE

.....

MEMBRU

MEMBRU

Redactat în 4 exemplare originale, conține 15 pagini.