CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

Str. Stavropoleos nr. 6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 Fax. +4 021 8900745 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) 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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE
Nr. ...
Data: ...

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 45236 din 01.11.2018, formulată de ..., cu sediul în ..., înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. ..., având CUI ..., atribut fiscal RO, reprezentată de ..., administrator, împotriva rezultatului procedurii nr. 7501/29.10.2018, emis de către ..., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ..., în cadrul procedurii simplificate, organizată în vederea încheierii acordului-cadru, având ca obiect „achiziționarea de combustibil termic lichid sau similar”, cod CPV 0910000-0– Combustibili (Rev.2), s-au solicitat următoarele:

- admiterea contestaţiei;
- anularea adresei nr. 7501/29.10.2018;
- obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertelor "strict conform cerinţelor sale stipulate in documentaţia de atribuire, adică:
  - combustibil termic lichid ;
  - codul NC 27079999;
  - produs rafinat exclusiv din țiței".

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

Prin contestația depusă, ..., în calitate de ofertant la procedura simplificată, organizată de către autoritatea contractantă ..., în vederea încheierii acordului-cadru, având ca obiect „achiziționarea de combustibil termic lichid sau similar”, cod CPV 0910000-0– Combustibili (Rev.2), inițiată prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare simplificat nr. SCN ..., a solicitat cele menționate în partea introductivă.

Contestatoarea arată că autoritatea contractantă a solicitat produsul de încălzire combustibil termic lichid, produs fabricat exclusiv de PETROM OMV, pentru care anexează dovada denumirii pentru punerea în piață, respectiv adresa nr. 15813/15.04.2011 emisă de ANAF, și dovada de încadrare tarifară a produsului, adresa nr. 51489/12.10.2010 și, totodată, precizează că este distribuitor oficial la nivel național pentru produsul solicitat prin caietul de sarcini, respectiv, COMBUSTIBIL TERMIC LICHID - cod tarifar NC 27079999 - Uleiuri și alte produse rezultate din distilarea gudronului de huilă la temperaturi înalte și alte produse similare la care greutatea constituenților aromatici depășește greutatea constituenților nearomatici necuprinse în supozițiile 27070000-270799 (CTL).

Contestatoarea susține că autoritatea contractantă a atribuit contractul unui ofertant care oferă un produs de încălzire echivalent, dar care nu respectă însă cerința autorităţii privind codul tarifar și cerința ca produsul sa fie rafinat din țiței.

Contestatoarea arată că, prin adresa nr. 2952/29.10.2018, a solicitat autorității contractante să clarifice cu ofertantul câștigător aceste aspecte, în special cel al respectării cerinței esențiale din caietul de sarcini privind codul de acciză. Prin adresa nr. 7524/29.10.2018, autoritatea contractantă menționează că s-a respectat criteriul de atribuire privind prețul cel mai scăzut, că nu s-a ofertat de câștigător produsul CTL, ci alt produs, care provine din rafinare țiței și care respectă parametrii tehnici ceruți și, de asemenea, că nu s-a mai solicitat a se respecta condiția codului de acciză NC 27079999.

Contestatoarea consideră că propunerea tehnică nu a fost analizată conform propriilor cerințe ale autorității contractante, contractul fiind atribuit unui ofertant care oferă un produs echivalent, dar care are altă încadrare tarifară și care nu provine din rafinare de țiței, ci, dintr-o instalație de piroliză a reziduurilor petroliere. Din documentele ofertantului câștigător analizate, puse la dispoziție de autoritatea contractantă pe e-mail, și din discuția purtată cu autoritatea contractantă, contestatoarea a concluzionat că nu au fost verificate toate elementele propunerii tehnice ale ofertei câștigătoare: codul de acciză al produsului, condiție obligatorie a documentației de atribuire; ofertantul câștigător depune un certificat ISO 14001/2005, care se referă doar la integrarea unui sistem de management al mediului, nicidecum la o activitate de producție ori vreo autorizație de funcționare emisă de o autoritate de stat, fără a prezenta autorizația de antrepozit fiscal, așa cum arată legea nr. 227/2015, care atestă că producătorul este abilitat să realizeze produse de încălzire din rafinare de țiței sau prin alte metode/surse; documentul ISO depus în cadrul procedurii

pentru punctul de lucru Crăești, jud.Neamț (locul unde se atestă că se fabrică produsul ofertat,) arată că producătorul este agrementat din punct de vedere al implementării unui sistem de management al mediului pentru o instalație de piroliză tratare reziduuri petroliere.

Prin adresa nr. 45548/3250/C11/02.11.2018, Consiliul a solicitat autorității contractante, copia dosarului achiziției publice, integral, copiile ofertelor contestatoarei și cea câștigătoare, punctul de vedere cu privire la contestația depusă, dovada comunicării acestuia contestatoarei, respectiv orice alte documente considerate de aceasta edificatoare în soluționarea prezentei cauze.

Prin adresa nr. 7752/08.11.2018, înregistrată la Consiliu cu nr. 46606/09.11.2018, autoritatea contractantă a transmis un punct de vedere cu privire la contestației formulate de ..., însoțit de documentele solicitate.

În conținutul punctului de vedere, autoritatea contractantă solicită respingerea contestaţia formulate de ..., ca neîntemeiată, pentru următoarele motive:

- a fost inițiată o procedură simplificată, în vederea achiziționării de "Combustibil Termic Lichid sau Similar", pentru încălzire și apă caldă pentru perioada iernii, necesar estimativ fiind 110.000 kg;
- În fișa de date este menţionată denumirea de combustibil termic lichid sau similar;
- În clauze obligatorii este menţionată denumirea de combustibil termic sau similar;
- În DUAE este trecută denumirea de combustibil termic lichid sau similar;
- În caietul de sarcini este trecut combustibil termic lichid.

Denumirea de Combustibil termic lichid, la fel ca și codul NC, sunt, într-adevăr, ale produsului fabricat de SC OMV Petrom SA, dar după cum admite și contestatorul, atât denumirea cât și codul tarifar sunt ale lui OMV Petrom, deci referința "similar" este pentru ambele termene (denumire și cod tarifar). Cu titlu de exemplu, indică faptul că la alte firme există alte denumiri: Calor, Combustibil lichid ușor, combustibil lichid ușor tip ECOM, etc., dar specificațiile tehnice sunt echivalente și fiecare au alt cod tarifar.

Autoritatea contractantă arată că, în ceea ce priveşte metoda de fabricație, ofertantul câștigător a prezentat specificația tehnică în care se menționează, expres: "obținut în urma unui proces de distilare fracționate utilizând ca materii prime țițeiul brut" și, ca și condiţii tehnice de calitate, se încadrează în ceea ce s-a specificat în documentație, făcând trimitere la dispozițiile art. 156 alin.(1) lit. b) și alin. (4) din Legea 98/2016, susținând că s-a decis, la nivelul comisiei de evaluare, că propunerea tehnică prezentată de ALESOIL SRL este conformă, specificațiile tehnice și metoda de obținere a

produsului ofertat, asumate prin propunerea tehnică și, drept urmare, primează prețul cel mai mic.

Totodată, autoritatea contractantă face vorbire despre art. 160 alin (1) din legea nr. 98/2016, considerând că, ..., conform articolului menţionat, avea atât dreptul, cât și interesul direct, de a solicita autorităţii contractante orice informație cu privire la documentaţia de atribuire, în termenul legal, ori, contestatoarea nu a depus nici o solicitare în acest sens.

..., solicită Consiliului să constate că derularea procedurii de achiziţie s-a realizat cu deplina respectare a dispozițiilor legale, că susținerile contestatoarei sunt neîntemeiate și, pe cale de consecinţă, să respingă contestaţia formulată de ..., ca neîntemeiată.

Prin documentul nr. 3030 din data de 14.11.2018, înregistrat la Consiliu sub nr. 47450 din data de 14.11.2018, ... reiterează cele cuprinse în contestație, arătând, suplimentar, că produsul ofertat de operatorul economic câștigător are denumire diferită și cod de acciză diferit, NC 27101974, păcură, și reprezintă o ofertă alternativă, situație care nu a fost prevăzută în documentația de atribuire.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

Procedura simplificată, a fost inițiată de ..., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în localitatea Grajduri, județul Iași, în vederea încheierii acordului-cadru, având ca obiect „achiziționarea de combustibil termic lichid sau similar”, cod CPV 0910000-0– Combustibili (Rev.2), prin publicarea în SEAP, a anunțului de participare simplificat nr. .... din data de 09.10.2018.

Potrivit acestuia, criteriul de atribuire aplicat a fost „prețul cel mai scăzut”, valoarea estimată a acordului-cadru fiind 355.300 lei, fără TVA.

Consiliul constată că .. a înaintat Consiliului contestația de față, depunând în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 205024095/1 emisă de CEC Bank – Sucursala Ploiești, în data de 05.11.2018, prevăzută de art. 61^1 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, în cuantum de 7.106 lei. Restituirea acestei cauțiuni se va face în condițiile art. 61^1 alin. (5) și următoarele din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Conform raportului procedurii de atribuire nr. 7495/29.10.2018, au fost depuse 4 oferte, cea depusă de contestatoare fiind admisibilă, dar necâștigătoare, comisia de evaluare stabilind, ca și câștigătoare a procedurii, oferta depusă de ALESOIL SRL. Rezultatul procedurii a fost comunicat ... prin adresa nr. 7501/29.10.2018, act atacat prin prezenta contestație, contestatoarea solicitând cele precizate în preambulul prezentei

decizii. În contestația sa, ... susține că propunerea tehnică a ALESOIL SRL este o ofertă echivalentă celei solicitate prin caietul de sarcini, care nu respectă însă cerința autorităţii privind codul tarifar și cerința ca produsul sa fie rafinat din țiței, precizând că, produsul solicitat, COMBUSTIBIL TERMIC LICHID - cod tarifar NC 27079999, este fabricat exclusiv de PETROM OMV și, totodată, că este distribuitor oficial la nivel național pentru acest produs.

Consiliul, în soluționarea contestației, reține că autoritatea contractantă a solicitat, prin documentația de atribuire, achiziționarea de COMBUSTIBIL TERMIC LICHID - cod tarifar NC 27079999, cod CPV 09100000-0-Combustibili, cu următoarele caracteristici tehnice:

Caracteristica	UM	Valoare prevăzută		Metoda de încercare
		minim	maxim	
Densitate la 15 °C	kg/m^3	-	935	EN ISO 3675 ASTM D 7042
Conținut de sulf	% (m/m)	-	1.0	EN ISO 8754 ASTM D 2622
Punct de curgere	°C	-	5	ASTM D 97
Distilare la 250 °C	%(v/v)	-	35	ISO 3405
Punct de inflamabilitate, PM	°C	55	-	EN ISO 2719
Carbon rezidual	% (m/m)	-	5	EN ISO 10370
Conținut de cenușă	% (m/m)	-	0.15	EN ISO 6245
Conținut de apă	% (m/m)	-	0.2	ASTM D 95
Conținut de apă și sediment	% (m/m)	-	1.0	ASTM D 95 and ASTM D 473
Aciditate			lipsa	ASTM D 1093
Vâscozitate - la 20 °C	cSt	-	7.5	ASTM D 7042
Putere calorifică inferioară	Kcal/kg	9650	-	ASTM D 240

În același document, autoritatea contractantă face precizarea următoare: "Cerințele impuse vor fi considerate ca fiind minimale. În acest sens orice ofertă de bază prezentată care se abate de la prevederile caietului de sarcini, va fi luată în considerare, dar, numai în măsura în care propunerea tehnică presupune asigurarea unui nivel calitativ superior cerințelor minimale din Caietul de sarcini. Sunt acceptate numai oferte de la societăți al căror produs este obținut prin rafinare(distilare)fracționată din petrolul brut și reprezintă o fracțiune în acest procedeu. Nu sunt acceptate oferte cu produse obținute prin altă metodă(recuperări din reziduuri petroliere). Vor fi prezentate în oferta tehnică informații privind tehnologia de obținere a produsului, de asemenea, o declarație privitoare la echipamentele tehnice deținute, precum și certificate și

documente emise de organisme abilitate care să ateste conformitatea produselor".

Analizând propunerea tehnică depusă de ALESOIL SRL, Consiliul apreciază că aceasta, din prisma caracteristicilor tehnice prezentate, corespunde cerințelor minime solicitate de autoritatea contractantă în caietul de sarcini, asigurând, totodată, necesitatea acesteia, explicitată în strategia de contractare existentă la dosarul constituit la Consiliu, respectiv, "furnizarea de combustibil termic lichid sau similar, necesar pentru alimentarea centralei aflată în administrarea Spitalului de Psihiatrie și pentru Măsuri de Siguranță Pădureni Grajduri Iași, în conformitate cu mențiunile din caietul de sarcini", chiar dacă, din documentele depuse, nu rezultă codul tarifar al produsului ofertat (NC).

Consiliul acceptă interpretarea autorității contractante - potrivit căreia ALESOIL SRL a ofertat un produs care provine din rafinare țiței, în propunerea tehnică a ofertantului câștigător regăsindu-se specificația tehnică în care se menționează, expres: "obținut în urma unui proces de distilare fracționate utilizând ca materii prime țițeiul brut" și care respectă parametrii tehnici și de calitate solicitați în documentația de atribuire și, de asemenea, că referința "similar" este o interpretare mai largă ce se referă la ambii termeni (denumire și cod tarifar) care să permită participarea mai multor operatori economici la procedură, în condițiile în care, pe de o parte, și codul tarifar este definit prin caracteristici tehnice respectiv chimice ale produsului, iar, pe de altă parte, din susținerile contestatoarei, nu rezultă că produsul în cauză nu este de natură să satisfacă necesitățile autorității contractante.

Având în vedere cele de mai sus, precum și aspectul formal al potențialei inadvertențe sesizate de contestatoare, Consiliul apreciază, în virtutea interesului public acoperit de activitatea autorității contractante, a necesității unei încheieri rapide a contractului de achiziție publică în cauză, precum și a eficienței economice și sociale, că modul de evaluare a ofertelor de către autoritatea contractantă respectă legislație în vigoare în materia achizițiilor publice.

În contextul arătat, Consiliul va respinge, ca neîntemeiate, criticile contestatoarei în referire la propunerea tehnică a ofertantului câștigător.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 alin. (6) 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 urmează să respingă, ca nefondată, contestația formulată de ..., în contradictoriu cu autoritatea contractantă ....

Prezenta decizie va fi obligatorie pentru părți potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Împotriva prezentei decizii se va putea formula plângere, atât pentru motive de nelegalitate, cât și de netemeinicie, în termen de 10 zile de la comunicare potrivit prevederilor art. 29 alin. (1) și art. 32 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 ..., în contradictoriu cu ....

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, atât pentru motive de nelegalitate, cât și de netemeinicie, 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,**
...	**...**	**...**

Redactată în 4 (patru) exemplare, conține 7(șapte) pagini.