



MD-2001, mun. Chișinău, bd. Ștefan cel Mare și Sfânt 124, et. 4,
tel: 022 820652, fax: 022 820651, e-mail: contestatii@ansc.md

DECIZIE

Nr. 03D-60-22 Data: 03.02.2022

privind soluționarea contestației formulată de către „NOW OIL RETAIL” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/29/22 la data de 20.01.2022, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1640265829513 din 10.01.2022

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/29/22 din 20.01.2022, depusă de către „NOW OIL RETAIL” SRL, adresa: mun. C, str. , număr de identificare (IDNO): , tel.: , e-mail: , pe marginea rezultatului desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1640265829513 din 10.01.2022, privind achiziția „Combustibil”, inițiată de către ÎM „Amenajarea Teritoriului și Spații Verzi Bălți”, adresa: mun. Bălți, str. Moscovei 19, număr de identificare (IDNO): 1011602002399, tel.: 079999242, e-mail: atsvzacupca@mail.ru.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 31.01.2022, ora 13:30, ședință deschisă la care au participat reprezentanții contestatorului, ai autorității contractante și ai operatorului economic desemnat câștigător.

Pretențiile contestatorului:

În calitatea sa de persoană interesată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1640265829513 din 10.01.2022, „NOW OIL RETAIL” SRL formulează următoarele pretenții:

„În fapt, ÎM „Amenajarea Teritoriului și Spații Verzi Bălți” a organizat procedura de achiziție publică de bunuri, licitație publică, nr. ocds-b3wdp1-MD-1640265829513 privind achiziționarea de combustibil, în acest sens fiind publicat un anunț de participare la data de 23.12.2021 pe portalul guvernamental MTENDER: <https://mtender.gov.md/tenders/ocds-b3wdp1-MD1640265829513?tab=contract-notice>.

Potrivit punctului 17 din anunțul de participare: tehnici și instrumente specifice de atribuire – licitația electronică. Același lucru reiese și din informația publicată pe portalul MTENDER, unde este specificat Licitația electronică va fi folosită cu începere la data de 10.01.2022. Prin urmare, constatăm că procedura de achiziție publică menționată trebuia să se desfășoare obligatoriu în două etape: prima etapă: prezentarea actelor obligatorii inclusiv și a specificației de preț până la data de 06.01.2022 și etapa a 2-a: licitație electronică în 3 runde la data de 10.01.2022.

Atragem atenția că la licitația respectivă s-a propus un singur lot, care include 3 tipuri de produse (Benzină Standard 95, Motorină Standard și Motorină Extra). Pentru acest lot s-au înscris 2 participanți: „PETROM-MOLDOVA” SRL și NOW OIL RETAIL. Data limită pentru primirea ofertelor a fost 06.01.2022. Menționăm că valoarea ofertei pentru lotul propus de către „PETROM-MOLDOVA” SRL constituie 1595350 lei fără TVA, iar valoarea ofertei propuse de „NOW OIL RETAIL” SRL a constituit 1605025 lei fără TVA.

Ulterior atragem atenția Agenției, la data de 10.01.2022, s-a desfășurat 3 runde de licitație electronică la care prețul propus inițial de către „NOW OIL RETAIL” SRL a fost redus până la valoarea de 1587505 lei fără TVA, iar prețul „PETROM-MOLDOVA” SRL a rămas neschimbat.

Aceste fapte au fost ignorate de către autoritatea contractantă, iar prin decizia nr. 1 din 18.01.2022 a hotărât atribuirea contractului de achiziție publică către „PETROM-MOLDOVA” SRL pe motivul că prețul propus în Anexă este mai mare decât publicat cu referire la persoana contestatorului. Aceeași decizie nr. 1 confirmă odată în plus că respectiva licitație s-a desfășurat cu aplicarea licitației electronice (vedeți punctul 2 din decizie).

Considerăm acest motiv irelevant și care încalcă vădit prevederile legii privind achizițiile publice, or în cazul licitației electronice este un lucru obișnuit și firesc pentru ca prețul propus inițial să fie diferit de prețul final propus în cadrul rundelor licitației electronice. În acest sens sunt relevante prevederile art. 60 alin. (1) din Legea achizițiilor publice care prevede: Licitatia electronică reprezintă un proces repetitiv care implică mijloace electronice de prezentare, în ordine descrescătoare, a noilor prețuri și a noilor valori referitoare la anumite elemente ale ofertelor, care intervin după o primă evaluare completă a ofertelor, permițând clasificarea lor în baza unor metode automate de evaluare.

La rândul său, art. 61 alin. (1) din legea achizițiilor publice prevede: Autoritatea contractantă are dreptul de a utiliza licitația electronică în următoarele situații:

a) ca o etapă finală a licitației deschise, a licitației restrânse, a negocierii cu publicarea prealabilă a unui anunț de participare ori a cererii ofertelor de prețuri, înainte de atribuirea contractului de achiziții publice și numai dacă specificațiile tehnice au fost definite cu precizie în caietul de sarcini.

Reieșind din cele menționate mai sus, considerăm că la adoptarea decizie de atribuire a contractului de achiziții publice autoritatea contractantă urma să respecte prevederile art. 63 alin. (16) din Legea nr. 131/2015 care prevede: Autoritatea contractantă are obligația de a atribui contractul de achiziții publice în condițiile art. 72, în baza rezultatului obținut în urma finalizării licitației electronice.

Ca urmare a celor menționate solicităm:

- admiterea prezentei contestații;*
- anularea deciziei nr. 1 din 18.01.2021 privind atribuirea contractului de achiziții publice „PETROM-MOLDOVA” SRL și respingerea ofertei „NOW OIL*

RETAIL” SRL;

- reevaluarea ofertei „NOW OIL RETAIL” SRL ținând cont de prețul final propus în cazul licitației electronice.”

Argumentele autorității contractante:

ÎM „Amenajarea Teritoriului și Spații Verzi Bălți”, prin punctul său de vedere, expus în scrisoarea nr. 34 din 25.01.2022, în susținerea deciziei sale, comunică următoarele:

„Prin prezenta, Administrația ÎM „Amenajarea Teritoriului și Spații Verzi Bălți” Vă comunică cu privire la licitația publică înregistrată pe platforma <https://e-licitatie.md> cu nr. *ocds-b3wdp1-MD-1640265829513-EV-1640267930089*, au fost examinate ofertele agenților economici participanți de către comisia cu privire la achizițiile întreprinderii, drept urmare s-au analizat prețul ofertanților și discount-urile oferite. Vă aducem la cunoștință că întreprinderea are în parcul auto doar un autoturism restul douăzeci sunt autocamioane și tehnică specială, platforme aeriene și este imposibilă modalitatea de alimentare la o singură stație PECO a acestei tehnici. Unul din participanți a prezentat lista sa cu stațiile de alimentare unde a fost depistată doar o singură stație la ieșirea din mun. Bălți către s. Elizaveta, ceea ce este foarte distanțat de parcare auto a întreprinderii (amplasarea mun. Bălți, str. T. Vladimirescu 39).”

Argumentele operatorului economic desemnat câștigător:

„PETROM-MOLDOVA” SRL, prin punctul său de vedere expus în scrisoarea din 24.01.2022, în susținerea ofertei sale, comunică următoarele:

„Subscrisa „PETROM-MOLDOVA” SRL (în continuare „Societatea”), societate cu răspundere limitată cu investiții străine, organizată și funcționând în baza legilor Republicii Moldova, cu sediul înregistrat în str. Șoseaua Muncești nr. 269, sectorul Botanica, mun. Chișinău, Republica Moldova (MD-2002), înregistrată de Agenția Servicii Publice și inclusă în Registrul de Stat al persoanelor juridice din Republica Moldova, sub IDNO 1002600045798 din 16 octombrie 1998, cod TVA nr. 0502558, consideră Contestația NOW ca fiind neîntemeiată și Vă solicită respectuos respingerea acesteia, inclusiv din considerentele de mai jos.

Vă rugăm să luați în considerare faptul că Societatea a depus (pe data de 05.01.2022) o ofertă în cadrul Licitației deschise nr. *ocds-b3wdp1-MD-1640265829513-PN-1640265829513* (în continuare „Licitația”), organizată de către ÎM „Amenajarea Teritoriului și Spații Verzi Bălți” (IDNO 1011602002399) (în continuare „Autoritatea Contractantă”). Prin Decizia nr. 1 din 18.01.2022, Autoritatea Contractantă în mod corect:

(a) a declarat Societatea ca fiind câștigătoare a Licitației (a fost luată decizia de a i se atribui contractul de achiziție publică);

(b) a declarat „NOW OIL RETAIL” SRL (în continuare „NOW”) ca fiind ofertant respins.

Potrivit pct. 77 din Documentația Standard pentru realizarea achizițiilor publice de bunuri și servicii (aprobată prin Ordinul Ministerului Finanțelor nr. 115 din 15.09.2021) (în continuare „Documentația Standard”) grupul de lucru (...) respinge oferta inclusiv în cazul în care ofertantul nu îndeplinește cerințele de calificare și de selecție sau oferta nu respectă cerințele prevăzute în documentația de atribuire pentru elaborarea și prezentarea ofertelor.

Considerăm că Autoritatea Contractantă corect a declarat NOW ca fiind ofertant respins (a respins oferta NOW), în contextul în care respectiva ofertă NOW nu corespunde documentației de atribuire (este o ofertă neconformă).

Or, pct. 18 din Anunțul de Participare (publicat în cadrul procedurii Licităției) indică în mod expres:

18. Condiții speciale de care depinde îndeplinirea contractului (indicați după caz):

1. Declarația pe proprie răspundere privind dispunerea de rețea de stații PECO – se va prezenta lista completă privind rețeaua de distribuție la nivelul țării din care să rezulte că ofertantul deține stații țin (în) minim 80% din mun. Bălți.

Potrivit Listei stațiilor PECO NOW pe teritoriul R. Moldova, depusă de către NOW în calitate de parte componentă a ofertei sale (anexată la prezenta poziție), NOW operează (în total pe teritoriul Republicii Moldova) 8 stații PECO (stații de distribuție carburanți), dintre care doar 1 pe teritoriul mun. Bălți (PECO Bălți – mun. Bălți, s. Elizaveta). Considerăm ca fiind de la sine înțeles faptul că dovada operării unei singure stații în mun. Bălți nu poate fi considerată ca fiind suficientă pentru a corespunde cerinței de acoperire a cel puțin 80% din mun. Bălți (cerință aplicabilă pentru Licităție).

Autoritatea Contractantă a luat o decizie corectă de respingere a ofertei NOW, în contextul în care potrivit pct. 78 din Documentația Standard dacă oferta, inclusiv formularele care o însoțesc, nu corespunde cerințelor prestabilite în invitația/anunțul de participare, inclusiv în documentația de atribuire sau aceasta nu este completată, semnată electronic și după caz, semnată și ștampilată în modul corespunzător, ea se respinge de către autoritatea contractantă (...).

Mai mult, din câte putem înțelege din Contestația NOW, NOW nu contestă respingerea ofertei sale, invocând doar o aplicare eronată a formulei de calcul a ofertei câștigătoare.”

Aprecierea Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor:

Potrivit art. 82 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 orice persoană care are sau a avut un interes în obținerea unui contract de achiziție publică și care consideră că în cadrul procedurilor de achiziție publică un act al autorității contractante a vătămât un drept al său recunoscut de lege, în urma cărui fapt a suportat sau poate suporta prejudicii, este în drept să conteste actul respectiv în modul stabilit de lege.

Analizând pretențiile formulate de către contestator, Agenția constată că „NOW

OIL RETAIL” SRL își exprimă dezacordul cu decizia grupului de lucru de a nu accepta oferta sa, pe motiv că „prețul propus în Anexă este mai mare decât publicat”, or, ca urmare a rundelor licitației electronice operatorul economic contestator susține că a diminuat prețul inițial.

Procedând la examinarea în fond a contestației, Agenția reține că ÎM „Amenajarea Teritoriului și Spații Verzi Bălți” a publicat în Buletinul achizițiilor publice pe portalul web guvernamental de acces online: www.mtender.gov.md, la data de 23.12.2021, un anunț de participare la procedura de achiziție publică nr. MD-1640265829513 din 10.01.2022, privind achiziția de „Combustibil”, potrivit căruia, relevant speței la pct. 17 autoritatea contractantă a stabilit: „*Tehnici și instrumente specifice de atribuire (...) – licitația electronică*”, aceeași informație fiind indicată și în SIA „RSAP” (MTender): „*Licitație electronică va fi folosită*”, fiind totodată activă și rubrica „Licitatie electronica” (<https://mtender.gov.md/tenders/ocds-b3wdp1-MD-1640265829513?tab=auctions>), în care operatorii economici au putut vizualiza informația despre data începerii licitației electronice, inclusiv și pasul minim de licitare, aceeași informație fiind vizibilă și pe PEA utilizată de operatorul economic pentru depunerea ofertei.

În acest context, analizând informația disponibilă în SIA „RSAP” (www.mtender.gov.md), se atestă că, până la termenul-limită de depunere a ofertelor, au fost depuse ofertele următorilor operatori economici:

1. „PETROM MOLDOVA” SRL – cu suma ofertei în valoare de 1595350,00 lei, fără TVA;
2. „NOW OIL RETAIL” SRL – cu suma ofertei în valoare de 1605025,00 lei, fără TVA.

Subsecvent, se constată că, urmare a licitației electronice desfășurate în 3 runde, SIA „RSAP” a generat următorul clasament al ofertelor finale ale operatorilor economici participanți:

Rezultatele licitației electronice		
Ofertantul	Oferta finală	
Now Oil Retail MD-IDNO-1019600028926	1 587 505.00 MDL fără TVA	Câștigător
Petrom Moldova SRL MD-IDNO-1002600045798	1 595 350.00 MDL fără TVA	

Totodată, Agenția reține că potrivit Deciziei nr. 01 din 18.01.2022 de atribuire a contractului de achiziții publice, transmisă contestatorului, oferta „NOW OIL RETAIL” SRL nu a fost acceptată din motivul „Prețul propus în Anexă mai mare decât publicat”.

Astfel la soluționarea contestației, Agenția va avea în vedere prevederile art. 63 alin. (1) și alin. (2) din Legea nr. 131/2015, potrivit căruia, licitația electronică reprezintă un proces repetitiv care implică mijloace electronice de prezentare, în ordine

descrescătoare, a noilor prețuri și a noilor valori referitoare la anumite elemente ale ofertelor, care intervin după o primă evaluare completă a ofertelor, permițând clasificarea lor în baza unor metode automate de evaluare. Autoritatea contractantă are dreptul de a utiliza licitația electronică ca o etapă finală a licitației deschise, a licitației restrânse, a negocierii cu publicarea prealabilă a unui anunț de participare ori a cererii ofertelor de prețuri, înainte de atribuirea contractului de achiziții publice și numai dacă specificațiile tehnice au fost definite cu precizie în caietul de sarcini.

În același timp, potrivit alin. (16) din articolul prenotat, autoritatea contractantă are obligația de a atribui contractul de achiziții publice în condițiile art. 72, **în baza rezultatului obținut în urma finalizării licitației electronice**.

Prin urmare, având în vedere circumstanțele de drept și de fapt enunțate supra, Agenția apreciază critic acțiunea autorității contractante de a nu accepta oferta operatorului economic „NOW OIL RETAIL” SRL pe motivul invocat în Decizia nr. 01 din 18.01.2022 de atribuire a contractului, or urmare a finalizării licitației electronice operatorul economic vizat, s-a clasat pe primul loc după preț, iar potrivit pct. 19 din anunțul de participare autoritatea contractantă a stabilit: „*Criteriul de evaluare aplicat pentru adjudecarea contractului: cel mai mic preț*”.

Totodată, la caz, Agenția nu poate reține drept temei de respingere a prezentei contestații, cele invocate de către ofertantul desemnat câștigător cu referire la neîndeplinirea cerinței indicată la pct. 18 din anunțul de participare de către „NOW OIL RETAIL” SRL, din următoarele considerente.

Potrivit anunțului de participare, la pct. 18 a fost indicată următoarea informație „*Declarația pe proprie răspundere privind dispunerea de rețea de stații PECO – se va prezenta lista completă privind rețeaua de distribuție la nivelul țării din care să rezulte că ofertantul deține stații în (în) minim 80% din mun. Bălți*”. Totodată, în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației reprezentanții autorității contractante au explicat în felul următor cerința menționată „*[...] am înțeles că comisia dorea să fie la 80% din disponibilitate mai mare pe teritoriul municipiului [...] s-a analizat câte stații PECO sunt în mun. Bălți a NOW OIL RETAIL și efectiv al PETROMULUI și au decis că aici unde se află parcul auto a întreprinderii municipale sunt practic 3 – 4 stații PECO în apropiere, probabil că asta a și fost ideea*”. În același timp, reprezentanții operatorului economic desemnat câștigător, în cadrul aceleiași ședințe, au explicat că au interpretat în felul următor „*[...] se știe că mun. Bălți are trei sectoare/regiuni principale, este vorba despre Slobozia, Pământeni și Centru. Stațiile Petrom Moldova sunt prezente în fiecare din respectivele sectoare. Prin urmare, din acest considerent noi considerăm că acoperim nu doar 80%, ci chiar 100% din mun. Bălți. Asta este interpretarea pe care am dat-o noi, este o interpretare rezonabilă fără a ști concret ce a avut în vedere comisia de achiziție în cazul dat*”.

La rândul său, operatorul economic contestator a explicat următoarele „*[...] din analiza efectuată pe portalul nou creat „ecarburanți” pe sait-ul ANRE, într-adevăr Petrom are cele mai multe stații de alimentare în Bălți, nici un alt operator de stații nu*

deține un asemenea volum, 8 stații de alimentare însă chiar și așa acesta nu deține 80% din municipiul Bălți, pentru noi nu este clar această propoziție din documentația de atribuire. În eventualitatea argumentelor autorității contractante și ale operatorului economic desemnat câștigător ar fi considerate drept acceptabile pentru desemnarea acestuia drept câștigător, chiar dacă prețul oferit nu este cel mai scăzut, atunci orice procedură de achiziție publică ar fi inutilă, or ținând cont că ofertantul a dezvoltat doar în Bălți o rețea de 8 stații, orice alt operator economic cu un volum mai mic din start este exclus din cursă pentru adjudecarea contractului chiar dacă oferă condiții mai bune pentru autoritatea contractantă, adică respectă ambele criterii generale preț și discount. Or ofertantul nici nu a participat la rundele licitației electronice fiind convins de prioritatea pe care o are [...] Cu referire la această condiție de 80% ea nu este clară și nici măcar „PETROM MOLDOVA” SRL, ea are doar un volum mai mare de stații, dar ea singură nu respectă această condiție de 80%.

Prin urmare, având în vedere explicațiile părților din cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației și reieșind din faptul că în Decizia nr. 01 din 18.01.2022 a grupului de lucru lipsesc mențiuni cu privire la examinarea ofertei contestatorului în partea ce ține de subiectul expus supra, în temeiul prevederilor art. 15 alin. (1) lit. f) din Legea nr. 131/2015, potrivit căruia grupul de lucru sau, după caz, specialistul certificat are următoarele atribuții în domeniul achizițiilor publice: examinează, evaluează și compară ofertele operatorilor economici prezentate în cadrul procedurilor de achiziție publică, Agenția conchide că evaluarea integrală a ofertelor sub toate aspectele/cerințele documentației de atribuire, revine exclusiv atribuțiilor grupului de lucru.

Totodată, la cazul din speță urmează de menționat că dacă pe parcursul analizei, evaluării și/sau finalizării procedurii de atribuire, autoritatea contractantă constată erori sau omisiuni, în speță, la elaborarea cerinței examinate supra, în privința cărora nu pot fi adoptate măsuri corective, fără ca acestea să conducă la încălcarea principiilor prevăzute la art. 7 din Legea nr. 131/2015, aceasta urmează să facă uz de prevederile art. 71 alin. (1) lit. g), din aceeași lege, în sensul anulării procedurii de achiziție publică contestată.

Reieșind din cele expuse, în conformitate cu prevederile art. 80 alin. (1), art. 82 alin. (1), art. 86 alin. (2) lit. a), alin. (3), alin. (4) și alin. (9) din Legea nr. 131/2015, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor,

d e c i d e:

1. Se admite contestația nr. 02/29/22 din 20.01.2022, depusă de către „NOW OIL RETAIL” SRL, pe marginea rezultatului desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1640265829513 din 10.01.2022, privind achiziția „Combustibil”, inițiată de către ÎM „Amenajarea Teritoriului și Spații Verzi Bălți”;

2. Se anulează decizia nr. 01 din 18.01.2022 de atribuire a contractului la procedura de achiziție publică nr. MD-1640265829513 din 10.01.2022, inclusiv actele

subsecvente acesteia;

3. Se obligă ÎM „Amenajarea Teritoriului și Spații Verzi Bălți” ca măsură de remediere, în termen de până la 10 zile de la primirea prezentei decizii, să reevalueze oferta „NOW OIL RETAIL” SRL, primită în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1640265829513 din 10.01.2022, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a prezentei decizii;

4. Se obligă ÎM „Amenajarea Teritoriului și Spații Verzi Bălți”, în termen de până la 3 zile zile din data aplicării măsurilor de remediere dispuse prin prezenta decizie, să raporteze Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor cu privire la realizarea acestora, cu anexarea documentelor confirmative în acest sens.

Decizia este obligatorie pentru părți. Decizia poate fi atacată în ordinea contenciosului administrativ la Judecătoria Chișinău, sediul Râșcani (mun. Chișinău, str. Kiev 3) în termen de 30 de zile de la data comunicării.

Președintele completului

Iacob PLĂMĂDEALĂ

Membru

Irina GUTNIC

Membru

Petru OPREA