

Nr. inreg.: 27951/25.07.2022

Referință: Procedura simplificata organizată de CONPET S.A. în vederea atribuirii contractului ce are ca obiect servicii de audit financiar pentru anii 2022, 2023 și 2024 și a altor servicii similare acestora pentru societatea Conpet SA.

Urmare a clarificărilor solicitate de către operatorii economici interesați cu privire la documentația publicată pentru procedura de achiziție mai sus menționată, vă comunicăm următoarele:

• *Urmare Anunțului nr. 26650 din data de 14.07.2022, a Fișei de date a achiziției și a Caietului de sarcini, vă solicităm clarificarea legislației/normelor legale aplicabile prezentei proceduri simplificate motivat de faptul că:*

Inițierea și derularea acestei proceduri de achiziție conform dispozițiilor prevăzute în documentul intitulat "Norme procedurale interne de achiziții", revizia 4, înregistrate sub nr. 38305/15.11.2021 este contrară cadrului legal aplicabil companiei Dvs. în domeniul achizițiilor publice, respectiv Legea nr.99/2016 privind achizițiile sectoriale, cu modificările și completările ulterioare:

ART. 4 (1) Au calitatea de entitate contractantă în sensul prezentei legi orice entitate care desfășoară una dintre activitățile relevante prevăzute la art. 5 - 11 și care se încadrează în una dintre următoarele categorii:

- a) autorități contractante în sensul art. 3 alin. (1) lit. e);
- b) întreprinderile publice în sensul art. 3 alin. (1) lit. bb);
- c) oricare subiect de drept, altul decât cele prevăzute la lit. a) și b) care funcționează în baza unor drepturi exclusive sau speciale, astfel cum sunt definite la art. 3 alin. (1) lit. t), acordate de o entitate competentă.

ART.3 (1)

bb) întreprindere publică - persoana juridică ce desfășoară activități economice și asupra căreia se exercită direct sau indirect, ca urmare a unor drepturi de proprietate, a participațiilor financiare sau a regulilor specifice prevăzute în actul de înființare a întreprinderii respective, influența dominantă a unei autorități contractante în sensul lit. e); prezumția de exercitare a influenței dominante se aplică în orice situație în care, în raport cu o astfel de persoană, una sau mai multe autorități contractante în sensul lit. e) se află, direct ori indirect, în cel puțin unul dintre următoarele cazuri:

- i. defin majoritatea capitalului subscris;
- ii. defin controlul majorității voturilor asocierii acțiunilor emise de întreprindere;
- iii. pot numi în componența consiliului de administrație, a organului de conducere sau de supraveghere mai mult de jumătate din numărul membrilor acestuia;

În aceste condiții se impune clarificarea următoarelor cerințe:

Intrebare 1: Cerința din Fișa de date a achiziției, Secțiunea III. Informații juridice, economice, financiare și tehnice, III.1) Condiții referitoare la contract, III.1.1) Depozite valorice și garanții solicitate, III.1.1.a) Garanția de participare: „cuantumul garanției de participare: 7.000 lei” încalcă prevederile art. 41 alin. (3) lit. a) din Hotărârea nr. 394/2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului sectorial/acordului-cadru din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale:

„art. 41 alin. (3), lit. a): valoarea, ce nu poate depăși 1% din valoarea estimată a contractului sectorial sau în cazul acordului-cadru din valoarea estimată a celui mai mare contract subsecvent.”

Pentru acest motiv vă solicităm modificarea cuantumului garanției de participare la suma de 3.483,97 lei, rezultată prin aplicarea procentului de 1% la valoarea estimată a achiziției, de 70.500 Euro, respectiv 348.396,90 lei (calculată la cursul euro al BNR din momentul publicării **anunțului de intenție** privind achiziția de Servicii de audit financiar pentru anii 2022, 2023 și 2024 și a altor servicii similare acestora din data de 14.07.2022, respectiv 1 euro = 4,94 lei).

Raspuns 1: Nu se accepta modificarea cuantumului garanției de participare, cerinta va ramane neschimbata conform documentatiei postata pe site-ul Conpet.

*Potrivit adresei 20712/05.12.2018 emisa de ANAP activitatea desfasurata de CONPET SA nu reprezinta activitate relevanta in sensul prevederilor Legii 99/2016 si, pe cale de consecinta, **societatea nu este entitate contractanta** in conformitate cu dispozitiile art. 4 din acest act normativ.*

Intrebare 2: Cerința din Fișa de date a achiziției, Secțiunea III. Informații juridice, economice, financiare și tehnice, III.2) Condiții de participare, III.2.2) Capacitatea tehnică și/sau profesională, Cerința nr. 1 — Cerințe obligatorii: Ofertantul are obligația de a prezenta: Formularul nr. 6, Anexele 1 și 2 la Formularul nr. 6, completate și ștampilate de beneficiarul contractului prezentat în copie, respectiv a Capitolului 3.4 — Profilul auditorului din Caietul de sarcini, să aibă cel puțin 3 recomandări din partea companiilor unde au îndeplinit servicii similare celor solicitate... ”este o cerință restrictivă, aspect ce rezultă din prevederile art.12 alin. (6) din Instrucțiunea nr.2/2017 emisă în aplicarea prevederilor art. 178 și art. 179 lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu completările ulterioare, respectiv a prevederilor art. 191 și art. 192 lit. a) și b) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale:

art. 12 alin. (6): Documentele prin care operatorii economici mentionati la alin. (3) pot îndeplini cerinta privind experienta similară sunt următoarele, fără a se limita la, enumerarea nefiind cumulativă:

- copii ale unor părți relevante ale contractelor pe care le-au îndeplinit;
- certificate de predare-primire;
- recomandări;
- procese-verbale de recepție;
- certificări de bună execuție;
- certificate constatatoare.

Pentru acest motiv, vă solicităm modificarea cerinței, în sensul acceptării ca și dovadă a prestării serviciilor menționate și prin depunerea de procese-verbale de recepție, respectiv procese-verbale de predare – primire.

Raspuns 2: Nu se accepta modificarea, cerinta va ramane neschimbata conform documentatiei postata pe site-ul Conpet.

- *Potrivit adresei 20712/05.12.2018 emisa de ANAP activitatea desfasurata de CONPET SA nu reprezinta activitate relevanta in sensul prevederilor Legii 99/2016 si, pe cale de consecinta, **societatea nu este entitate contractanta** in conformitate cu dispozitiile art. 4 din acest act normativ.*
- *Societatea CONPET S.A nu se supune legislației privind achizițiile publice întrucât pe de o parte nu îndeplinește condițiile enumerate la art.4 din Legea 98/2016, în consecință **nu este autoritatea contractantă**, iar pe de altă parte, activitatea desfășurată ”transportul de țiței,și produsele derivate ale acestuia” nu este inclusă în lista privind activitățile relevante, așa cum sunt definite la paragrafele 1-7 din SECȚIUNEA a 4-a din Legea 99/2016.*

Potrivit art. 4 din Legea 98/2016 este autoritate contractanta în sensul prezentei legi

a) autoritățile și instituțiile publice centrale sau locale, precum și structurile din componența acestora care au delegată calitatea de ordonator de credite și care au stabilite competențe în domeniul achizițiilor publice;

b) organismele de drept public;

c) asocierile formate de una sau mai multe autorități contractante dintre cele prevăzute la lit. a) sau b).

(2) Prin organisme de drept public în sensul alin. (1) lit. b) se înțelege orice entităţi, altele decât cele prevăzute la alin. (1) lit. a) care, indiferent de forma de constituire sau organizare, îndeplinesc în mod cumulativ următoarele condiții:

a) sunt înființate pentru a satisface nevoi de interes general, fără caracter comercial sau industrial;

b) au personalitate juridică;

c) sunt finanțate, în majoritate, de către entităţi dintre cele prevăzute la alin. (1) lit. a) sau de către alte organisme de drept public ori se află în subordinea, sub autoritatea sau în coordonarea ori controlul unei entităţi dintre cele prevăzute la alin. (1) lit. a) sau ale unui alt organism de drept public ori mai mult de jumătate din membrii consiliului de administrație/organului de conducere sau de supraveghere sunt numiți de către o entitate dintre cele prevăzute la alin. (1) lit. a) ori de către un alt organism de drept public.

(3) Se consideră că nevoile de interes general, prevăzute la alin. (2) lit. a), au caracter industrial sau comercial, dacă entitatea înființată, în condițiile legii, de către o autoritate contractantă îndeplinește în mod cumulativ următoarele condiții:

a) funcționează în condiții normale de piață;

b) urmărește obținerea unui profit;

c) suportă pierderile care rezultă din exercitarea activității sale.”

Având în vedere ca societatea CONPET SA are ca obiect de activitate preluarea, depozitarea, conditionarea, selectionarea și livrarea petrolului, gazolinei și etanului, prestări de servicii în țară și în străinătate, cercetare și proiectare în legătură cu obiectul sau de activitate, care este o activitate comercială, rezultă clar că nu poate fi autoritate contractantă. Serviciul de transport, domeniul principal de activitate al societății, este considerat o faptă de comerț, fiind în fapt o interpunere în schimb sau circulație, așa cum este explicitată în dreptul comercial. Prin urmare nu sunt îndeplinite condițiile prevăzute la art.4, lit.2, punctul a.

Menționez că oferta dumneavoastră va fi elaborată ținând cont de indicațiile precizate mai sus și că restul cerințelor din documentația de atribuire rămân neschimbate.

Șef Departament Comercial
Jr. Dan Manolache

Șef Serviciu Achiziții
Ing. Florina Popescu

Serviciul Achiziții
Coord. Activ. Sp. Laura Mihail