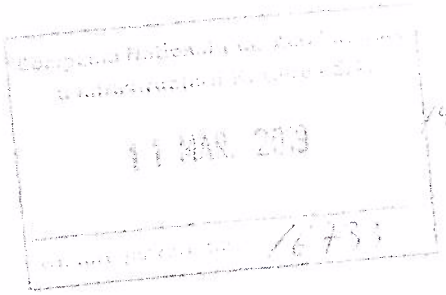
ASOCIEREA CHINA RAILWAY 14TH BUREAU CO LTD – VIAPONTE ROM SRL - VIAPONTE, PROJETOS E CONSULTORIA DE ENGENHARIA, S.A.



Către:
CONSILIUL NATIONAL DE SOLUTIONARE A CONTESTATIILOR
București, str. Stavropoleos nr. 6, sector 3

Spre știința:
COMPANIA NATIONALA DE ADMINISTRARE A INFRASTRUCTURII RUTIERE S.A.
Bd. DINICU GOLESCU Nr. 38, Sector 1, București, Cod poștal: 010873 , Romania

Spre știința,
MINISTERUL TRANSPORTURILOR
In atenția dlui. Ministru al Transporturilor dl. Razvan CUC
Bd. DINICU GOLESCU Nr. 38, Sector 1, București, Cod poștal: 010873 , Romania

Subiect: CONTESTATIE – procedura de atribuire a contractului de achiziție publică având ca obiect *Proiectare si execuție autostrada Sibiu - Pitești, Secțiunea 5 Curtea de Argeș – Pitești km 92+600 – 122+950*, număr SEAP 176986/11.07.2017

Asocierea CHINA RAILWAY 14TH BUREAU CO LTD – VIAPONTE ROM SRL - VIAPONTE, PROJETOS E CONSULTORIA DE ENGENHARIA, S.A. prin VIAPONTE ROM S.R.L. cu sediul in București, Sector 2, Str. Arhitect Alexandru Săvulescu, nr. 6, înregistrata la Registrul Comerțului cu nr. J40/5528/06.04.2004, CUI 16310237, cont IBAN RO48 OTPV 0000 0000 0049 6161, banca OTP Bank , reprezentata legal prin in calitate de Administrator, telefon 0753.40.60.00, fax 031/432.78.79, e-mail contractare@acm.info.ro împuternicit de Asociere pentru formularea prezentei (conform împuternicire atașata Anexa 1), în baza dispozițiilor art. 8 alin. (1) lit. a) 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 National de Soluționare a Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare, formulăm prezenta

CONTESTATIE

împotriva Comunicării nr. 13B/1661/01.03.2019 prin care autoritatea contractantă Compania Națională de Administrare a Infrastructurii Rutiere S.A. (CNAIR SA) ne-a comunicat în data de 01.03.2019, excluderea ofertei Asocierii "China Railway 14th Bureau Group Co Ltd. - VIAPONTE Rom S.r.l. - Viaponte Projetos e Consultoria de Engenharia S.A.", depusă în cadrul procedurii de achiziție număr anunț SEAP: 176986/11.07.2017, denumire contract: *Proiectare si execuție autostrada Sibiu - Pitești, Secțiunea 5 Curtea de Argeș – Pitești km 92+600 – 122+950*", prin care vă solicităm să dispuneți:

1. Anularea comunicării transmisă de autoritatea contractantă prin adresa nr. 13 B/1661/1.03.2019, publicata in SEAP in 01.03.2019 (Anexa 2);
2. Anularea raportului aferent și a deciziei autorității contractante prin care oferta depusă de contestatoare a fost exclusă în temeiul prevederilor art. 167 alin.(1) lit. g) coroborat cu prevederile art. 169 din Legea nr. 98/2016;

3. Anularea oricăror acte subsecvente comunicării rezultatului evaluării din cadrul procedurii de atribuire;
4. Reluarea procedurii de atribuire din stadiul la care era în momentul excluderii ofertei Asocierea "China Railway 14th Bureau Group Co Ltd. - Viaponte Rom S.r.l. - Viaponte Projetos e Consultoria

În subsidiar, în măsura în care veți considera că autoritatea contractantă nu a respectat dispozițiile art. 171 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, solicităm Consiliului să dispună anularea actelor invocate mai sus și să obligе autoritatea contractantă să solicite societății VIAPONTE ROM S.R.L. să comunice dovezi cu privire la măsurile luate pentru a-și demonstra concret credibilitatea prin raportare la motivele de excludere si sa le analizeze temeinic, verificând si intern in cadrul propriilor departamente situația VIAPONTE Rom SRL. Pentru următoarele

MOTIVE:

Detalii relevante privind desfășurarea procedurii de achiziție:
In data de 11.07.2017 a fost lansata procedura de atribuire a contractului *Proiectare si execuție autostrada Sibiu - Pitești, Secțiunea 5 Curtea de Argeș – Pitești km 92+600 – 122+950.*
In data de 27.10.2017 a avut loc depunerea ofertelor.
Asocierea noastră este formata din:
Lider: CHINA RAILWAY 14TH BUREAU CO LTD constructor specializat in construcția de autostrăzi si cai ferate care face parte din grupul CRRC si are o cifra de afaceri anuala de 82 miliarde de euro, deținând o experiența vasta in domeniul supus achiziției.
Asociat 1: VIAPONTE ROM SRL, companie românească de proiectare cu capital roman si portughez, cu experiența vasta in proiectarea in infrastructura. Firma are acționar compania portugheza VIAPONTE, PROJETOS E CONSULTORIA DE ENGENHARIA, S.A.
Asociat 2: VIAPONTE, PROJETOS E CONSULTORIA DE ENGENHARIA, S.A, companie portugheza cu peste 130 de salariați si al cărei principal obiect de activitate este proiectarea in domeniul infrastructurii, cu birouri in 8 tari si membra a Grupo Quandrante https://www.quadrante-engenharia.pt/en/about-us/ .

In data de 15.11.2017 am primit din partea Autorității Contractante solicitări de clarificare privind DUAE depuse de Asociați in ceea ce privește aspecte privind subcontractanții, la care am răspuns conform si in termenul acordat. Autoritatea Contractanta NU a solicitat vreo clarificare, directa sau suplimentara, privind potențiale situații de excludere ale VIAPONTE Rom SRL.
In data de 23.11.2017 am primit comunicarea privind finalizarea etapei de evaluare DUAE , etapa finalizata cu trecerea la etapa de verificare tehnica (atașata prezentei Anexa 3).
Pe parcursul evaluării tehnice, in datele de 29.01.2018, 27.02.2018, 30.03.2018, 13.04.2018 Autoritatea Contractanta a solicitat clarificări privind oferta tehnica, Asocierea răspunzând conform si in termen la fiecare dintre solicitări.
In data de 24.04.2018 am primit comunicarea de finalizare a etapei de evaluare tehnica conform căreia oferta noastră a fost declarata admisibila si urmând ca Autoritatea Contractanta sa treacă la faza de verificare a ofertelor financiare (atașata prezentei Anexa 4).

ASOCIEREA CHINA RAILWAY 14TH BUREAU CO LTD – VIAPONTE ROM SRL - VIAPONTE, PROJETOS E CONSULTORIA DE ENGENHARIA, S.A.

In datele de 16.05.2018 si 14.06.2018 am primit solicitări de clarificări privind oferta financiara, care au vizat inclusiv justificarea prețului ofertat (Anexa 5).

După data de 14.06.2018, adică timp de 8 luni (!!!) nu am primit nici o alta solicitare de clarificări referitoare la oferta noastră.

Precizam ca Autoritatea Contractanta a prelungit perioada de evaluare a ofertelor de 10 (zece) ori !
Menționam ca pentru participarea la procedura Asocierea noastră a constituit o garanție de participare in valoare de pentru care Autoritatea Contractanta a solicitat ulterior depunerii ofertelor 3 prelungiri de valabilitate, in datele de 05.04.2018, 07.06.2018 si 29.11.2018. Costurile de prelungire a valabilității garanției de participare pentru cele 3 solicitări se ridica , fără a lua in calcul blocarea sumei timp de 1 an si 5 luni, perioada scursa intre depunerea ofertelor si excluderea ofertei noastre.

Detalii privind modalitatea prin care Autoritatea Contractanta a exclus oferta noastra de la procedura:
In ceea ce privește excluderea ofertei Asocierii CHINA RAILWAY 14TH BUREAU CO LTD – VIAPONTE ROM SRL - VIAPONTE, PROJETOS E CONSULTORIA DE ENGENHARIA, S.A.:
Prin Comunicarea de excludere oferta nr. 13B/1661/01.03.2019 autoritatea contractanta CNAIR ne informează ca oferta asocierii CHINA RAILWAY 14TH BUREAU CO LTD – VIAPONTE ROM SRL - VIAPONTE, PROJETOS E CONSULTORIA DE ENGENHARIA, S.A. a fost EXCLUSA in temeiul prevederilor art. 167 alin. (1) lit. g), intrucât in urma interogării platformei SEAP s-a identificat documentul constatator nr. 57866/07.08.2017 (Anexa 13) emis pentru neîndeplinirea corespunzătoare a contractului de către Asocierea ICM SPA (fosta Impresa Construzioni Giuseppe Maltauro SPA) – VIAPONTE Rom SRL, prin liderul Asocierii ICM SPA, acesta având calitatea de contractant in cadrul contractului de lucrări „Proiectarea si execuția Autostrăzii Brașov – Tg. Mureș – Cluj – Oradea, Sector 3A", contract încheiat cu CNAIR SA.
In continuarea comunicării autoritatea contractanta reda conținutul documentului constatator nr. 57866/07.08.2017 si adaugă ca pentru clarificarea aspectelor incluse in acest document s-a constatat ca Asocierea ICM SPA – VIAPONTE Rom SRL a introdus mai multe acțiuni in justiție, ultima dintre acestea fiind in faza de recurs.
De asemenea, autoritatea contractanta menționează ca in formularul DUAE depus de VIAPONTE Rom SRL la actuala procedura de achiziție la întrebarea „Operatorul economic se face vinovat de o abatere profesionala grava?" s-a bifat NU si la întrebarea „Operatorul economic se afla intr-o situație in care un contract de achiziții publice anterior a fost reziliat anticipat sau au fost impuse daune interese sau alte sancțiuni comparabile in legătura cu respectivul contract anterior?" s-a bifat de asemenea NU.
Concluzionează CNAIR citând art. 167 (1) g) si art. 167 (8) din Legea 98/2016 ca oferta depusa de CHINA RAILWAY 14TH BUREAU CO LTD – VIAPONTE ROM SRL - VIAPONTE, PROJETOS E CONSULTORIA DE ENGENHARIA, S.A. VA fi exclusa.

Învederam onoratului Consiliu ca din cuprinsul Comunicării de excludere a ofertei noastre NU reiese cum Comisia de evaluare a făcut analiza situațiilor de excludere in care se afla VIAPONTE Rom SRL, mai ales ca acesta a indicat in completarea DUAE ca nu se afla in situații de excludere. Autoritatea contractanta nu a realizat nici o verificare efectiva a situației, mai

ales ca discutam de o potențiala abatere constatata intr-un contract in care a avut calitatea de Beneficiar, așadar toate documentele privind situația VIAPONTE Rom SRL existau in posesia sa.
Acest document constatator nu atestă că societatea VIAPONTE Rom SRL a încălcat vreo obligație contractuală trecută.

Precizam ca nu s-au solicitat Asocierii niciun fel de clarificări cu privire la o acțiune potențiala de verificare a comisiei de evaluare a motivului de excludere așa cum este statuat prin cerințele legii. Se constata astfel o preocupare excesiv formalista a Comisiei de evaluare in evaluarea „documentului constatator" si nu una faptica de demonstrare a motivelor de excludere așa cum sunt ele definite de Legea 98/2016.

in conformitate cu art. 171 (1) si (2) din Legea nr. 98/2016:
„ART. 171

(1) Orice operator economic aflat în oricare dintre situațiile prevăzute la art. 164 și 167 care otrag excluderea din procedura de atribuire poate furniza dovezi care să arate că măsurile luate de acesta sunt suficiente pentru a-și demonstra în concret credibilitatea prin raportare la motivele de excludere.

(2) În cazul în care autoritatea contractantă consideră dovezile prezentate de operatorul economic în conformitate cu prevederile alin. (1) ca fiind suficiente pentru demonstrarea în concret a credibilității, autoritatea contractantă nu exclude operatorul economic din procedura de atribuire."

Autoritatea contractanta ne-a eludat dreptul conferit de Legea 98/2016 de a putea furniza dovezi privind credibilitatea noastră. Pentru a ne clarifica cu privire la drepturile si obligațiile ce deriva din Legea 98/2016 in acest caz, pentru Autoritatea Contractanta si pentru ofertanți, cu toate ca textele de lege sunt definitorii si clare, am solicitat punct de vedere pentru consiliere metodologica de la ANAP, care confirma si detaliază in amănunțime prevederile legale. (Anexa 6).

Autoritatea contractanta CNAIR trebuia sa solicite VIAPONTE Rom sa comunice dovezi cu privire la masurile luate pentru a-si demonstra concret credibilitatea prin raportare la motivele de excludere.

Având in vedere ca:
- după 1 an si 5 luni, dintre care 8 luni de pasivitate totala, autoritatea contractanta nu ne-a solicitat prezentarea probelor privind credibilitatea noastră si ne-a pus in situația de a deferi judecății Consiliului situația noastră;
- Asocierea CHINA RAILWAY 14TH BUREAU CO LTD – VIAPONTE ROM SRL - VIAPONTE, PROJETOS E CONSULTORIA DE ENGENHARIA, S.A. nu dorește sub nici o forma tergiversarea procedurii de achiziție prin prezenta contestație;
- Consiliul, in temeiul prerogativelor sale conferite de Legea 101/2016 art. 26 (2) b) poate obliga autoritatea contractanta la restabilirea legalității, cu indicarea clara si precisa a operațiunilor ce urmează a fi realizate de aceasta.

ASOCIEREA CHINA RAILWAY 14TH BUREAU CO LTD – VIAPONTE ROM SRL - VIAPONTE, PROJETOS E CONSULTORIA DE ENGENHARIA, S.A.

Va solicitam ca prin decizia pe care o veți pronunța sa obligați autoritatea contractanta la realizarea unei analize temeinice a situației specifice a VIAPONTE Rom SRL, ținând cont, in motivarea deciziei pe care o veți pronunța, de susținerile prezentate de noi mai jos.

In cele ce urmează prezentam situația VIAPONTE Rom SRL in legătura cu contractul pentru care a fost emis documentul constatator si motivele pentru care aceasta NU se afla in vreo situație de excludere din procedura de achiziție:

VIAPONTE Rom SRL a participat in calitate de asociat, împreuna cu ICM SPA ca Lider al asocierii la procedura de achiziție „Proiectarea si execuția Autostrăzii Brașov – Tg. Mureș – Cluj – Oradea, Sector 3A".
In data de 26.05.2016 s-a semnat cu CNAIR SA contractul nr. 92/30792/26.05.2016 "Proiectarea si execuția Autostrăzii Brașov – Tg. Mureș – Cluj – Oradea Sector 3A", cotele inițiale al Asociaților conform Acordului de Asociere fiind:

- ICM SPA – 97,2%
- VIAPONTE Rom SRL – 2,8%.

După semnarea contractului, liderul asocierii a decis,

- înainte de începerea activității de proiectare,
- înainte de Ședința de Management numărul 1 (14.10.2016) la care VIAPONTE Rom nu a participat (anexa 9, pag.3),
- fără a derula nicio activitate in contract,

ca serviciile de proiectare NU LE VA EXECUTA CU ASOCIATUL SPECIALIZAT VIAPONTE ROM ci din alte surse proprii sau cooptate ulterior.

Astfel, ICM SPA a decis înlocuirea la data de 19.10.2016 a VIAPONTE Rom SRL din funcția de cu o persoana desemnata arbitrar, fapt sancționat de altfel de Beneficiar cu o penalitate de 40.000 lei, achitata de ICM SPA. Aceasta a dus la eliminarea participării VIAPONTE Rom la activitățile contractului. In acest context, Liderul asocierii ICM SPA a exclus participarea VIAPONTE Rom SRL de la activitățile contractului, mergând pana la absenta completa a oricărei informări cu privire la executarea acesteia.

VIAPONTE Rom SRL a decis sa legalizeze eliminarea sa din realizarea contractului, intre Asociați fiind încheiat in forma autentificata de notar public un Act Adițional la Acordul de asociere (prezentat in Anexa 7) prin care cotele de participare in contract au fost modificate la:

- ICM SPA – 99,99%
- VIAPONTE Rom SRL – 0,01%.

VIAPONTE ROM înțelegând consecințele pe care le-ar avea retragerea completa din asociere, adică rezilierea contractului de construcție autostrada, a acceptat sa rămână in asociere cu 0,01% chiar daca nu desfășoară nici o activitate conform voinței liderului de asociere si aprobata de către Autoritatea Contractantă.

In derularea ulterioara a contractului Beneficiarul a constatat abateri, semnalate către ICM SPA, care nu a remediat situația, fapt ce a dus la rezilierea contractului si aplicarea de penalități (si nu de daune interese) in valoare de 6.600.000 lei.

In rapoartele întocmite de INGINER (Compania EGIS INTERNATIONAL Franța, terța parte independenta) pentru supervizarea activităților s-a consemnat fără echivoc ca abaterile NU se datorează VIAPONTE Rom SRL, ce a fost exclusa total din activități si nici expertului sau de asemenea înlocuit din funcție.

In sprijinul afirmațiilor noastre vin următoarele probe:

- Adresa INGINERULUI nr.177464/26.06.2017 înregistrata la CNAIR in data de 26.06.2017 cu nr. 92/45839 (Anexa 8)
- Adresa INGINERULUI nr. 177508/14.07.2017 2017 înregistrata la CNAIR in data de 14.07.2017 cu nr. 92/52508. (Anexa 9)

Citam din cele doua rapoarte:

„(pag 4) referitor la cauza neconformităților constatate in activitatea ICM „ ....excluderea totala din cadrul elaborării proiectării a asociatului specializat (nota noastră: VIAPONTE ROM SRL) in activitatea de proiectare din cadrul asocierii..."

(pag 2) referitor la cauza neexecutării contractului de către ICM „....înlocuirea persoanei aprobate de către Beneficiar la nivel de oferta, pentru poziția de Șef Echipa Proiectare (dl.)"

(pag 5) referitor la calitatea slaba proiectării executate de către noii experți „...domnul nu apare sa fi avut vreun aport la activitatea de proiectare desfășurata."

Subliniem deci încă o data ca situația neimplicării VIAPONTE Rom SRL in acest contract este cunoscuta de CNAIR. Nici un document aferent activităților de proiectare din cele in care s-au constatat neconformități NU a fost semnat de VIAPONTE Rom SRL ca întocmire sau avizare. La momentul depunerii documentelor pentru care s-au solicitat remedieri VIAPONTE Rom SRL nu avea experți implicați in contract, iar participarea sa la activități era inexistenta.

Rămânerea in contract cu o cota de 0,01% a fost decisa de VIAPONTE Rom SRL pe considerentul ca o retragere totala ar fi dus la anularea contractului. Participarea la contract cu un procent infim a fost o decizie luata după cântărirea consecințelor retragerii din asociere, care ar fi dus la prejudicierea intereselor Beneficiarului.

VIAPONTE Rom SRL nu avea de unde sa cunoască la momentul când expertului sau i-a fost impusa înlocuirea sau la momentul când si-a redus participarea la 0,01% ca ICM SPA, liderul asocierii (Antreprenorul) ce a dorit sa își asume întreaga realizare a contractului NU își va îndeplini obligațiile contractuale.

De altfel, VIAPONTE Rom SRL NU a fost informata de CNAIR sau ICM SPA despre emiterea documentului constatator nr. 57866/07.08.2017. Acest document constatator a fost publicat in SEAP DOAR pe numele ICM SPA si cu codul fiscal al acestuia. La interogarea sistemului SEAP după numele VIAPONTE Rom SRL sau după codul sau fiscal NU exista rezultate (a se vedea Anexa 10 print screen SEAP cu documentul emis doar pe numele si codul fiscal al ICM SPA). Comisia de evaluare a CNAIR nu putea deci sa identifice in SEAP acest document la o căutare ce viza numele VIAPONTE Rom SRL.

Este surprinzător faptul ca CNAIR a așteptat 1 an si 5 luni pentru a interoga sistemul SEAP si a emite aceasta excludere, după parcurgerea evaluării tehnice si mai ales, după decriptarea si justificarea prețului!!! Astfel a fost eliminat din competiție un concurent

foarte puternic, respectiv China Railway 14th Bureau Co LTD, Lider al unui consorțiu ce reprezintă o amenințare pentru orice competitor rămas in competiție.

In plus, va rugam sa observați prevederile art. 166 alin. (1) din HG 395/2016 care stabilește ca „Autoritatea contractanta are obligația de a emite documente constatatoare care conțin informații referitoare la îndeplinirea sau, după caz, neîndeplinirea obligațiilor contractuale de către contractant/contractant asociat si, daca este cazul, la eventualele prejudicii". In consilierea metodologica acordata noua de către ANAP (Anexa 11) interpretarea acestor prevederi legislative este ca autoritatea contractanta poate emite un certificat constatator pe numele unei Asocieri, dar cu indicarea de „informații separate cu privire la îndeplinirea obligațiilor contractuale de către fiecare contractant asociat in parte". Chiar daca documentul constatator in baza căruia am fost excluși nu conține aceste informații, apreciem ca Comisia de evaluare a CNAIR trebuia sa facă o analiza temeinica a situației VIAPONTE Rom SRL in particular si sa indice clar care sunt temeiurile de excludere a acestuia, având in vedere ca la aceasta procedura nu participa Asocierea ICM SPA – VIAPONTE Rom SRL si Asocierea CHINA RAILWAY 14TH BUREAU CO LTD – VIAPONTE ROM SRL - VIAPONTE, PROJETOS E CONSULTORIA DE ENGENHARIA, S.A. Pentru astfel de cazuri, in care este posibil ca un operator economic sa fie parte a unei Asocieri pentru care exista un document constatator cu neconformități, dar care poate dovedi ca este credibil, legislația naționala si europeana a stabilit ca documentul constatator nu constituie in mod obligatoriu un element de excludere ci obliga autoritatea contractanta sa tina cont de dovezile pe care acest operator le poate furniza.

Necomunicarea documentului constatator către VIAPONTE Rom SRL nici de către CNAIR si nici de către ICM SPA ne-a pus in imposibilitatea atacării lui in termenul legal conferit de lege printr-o acțiune separata in care sa clarificam situația. Acțiunile ce au fost promovate in justiție au fost realizate de Liderul Asocierii – ICM SPA, in numele Asocierii, in cadrul acestora fiind promovate doar considerentele ce au privit activitatea sa si NU si implicarea noastră in cadrul acestui contract.
CNAIR a cunoscut situația încă de la început, dar a așteptat parcurgerea tuturor etapelor, inclusiv decriptarea si justificarea prețului, pentru a emite aceasta excludere, încălcând dreptul ofertantului de a prezenta probe in apărarea sa.

Abaterile constatate in cadrul Contractului nr. 92/30792/26.05.2016 nu sunt imputabile VIAPONTE Rom SRL sub nici o forma, iar autoritatea contractanta CNAIR cunoaște aceste aspecte, fiind in posesia tuturor documentelor la care am făcut referire si pe care le atașam prezentei. In plus, CNAIR deține documentele in cadrul cărora s-au constatat neconformitățile, documente ce NU sunt semnate de VIAPONTE Rom SRL ci doar de ICM SA.

CNAIR NU a demonstrat prin așa zisa motivare a excluderii ofertei asocierii CHINA RAILWAY 14TH BUREAU CO LTD – VIAPONTE ROM SRL - VIAPONTE, PROJETOS E CONSULTORIA DE ENGENHARIA, S.A, care sunt abaterile grave sau repetate comise de VIAPONTE Rom SRL si care sa fi dus la aplicarea de penalități sau la rezilierea contractului.

VIAPONTE ROM SRL nu a indicat vreo situație de excludere in formularul DUAE întrucât la data depunerii nu avea cunostința si nici nu afla in aceasta situație după cum vom arata in continuare.

Mai mult, VIAPONTE Rom SRL este un ofertant credibil, fapt susținut nu doar de cele ce sunt expuse in continuare ci si chiar de CNAIR care in data de 28.12.2018 i-a atribuit contractul *„Servicii de proiectare fazele : DALI+PAC+PTE, AT pentru obiectivul " Reconfigurare intersecții DN CB, km 69+031, km 1+227 si km 0+000 prin amenajare sensuri giratorii si eliminare viraj la stânga pe DN CB cu bretele pasaj DN 1"* – anunț de atribuire atașat prezentei (Anexa 12). Contractul se afla in derulare, activitățile realizând-se fără nici un impediment. In cazul acestei proceduri, NU s-a constatat de către CNAIR vreo situație de excludere!

Autoritatea contractanta a exclus asocierea CHINA RAILWAY 14TH BUREAU CO LTD – VIAPONTE ROM SRL - VIAPONTE, PROJETOS E CONSULTORIA DE ENGENHARIA, S.A. in baza articolului 167 (1) litera g), coroborat cu prevederile art. 169 din Legea 98/2016, dar a „omis" prevederile legale de la art. 171 (1), (2) si (3) din Legea 98/2016 si art. 166 din HG 395/2016, precum si DIRECTIVA 2014/24/UE, art. 57.

Legea 98/2016 art. 167 (1) g):
(1) Autoritatea contractantă exclude din procedura de atribuire a contractului de achiziție publică/acordului cadru orice operator economic care se află în oricare dintre următoarele situații:
g) operatorul economic și-a încălcat în mod grav sau repetat obligațiile principale ce-i reveneau în cadrul unui contract de achiziții publice, al unui contract de achiziții sectoriale sau al unui contract de concesiune încheiate anterior, iar aceste încălcări au dus la încetarea anticipată a respectivului contract, plata de daune-interese sau alte sancțiuni comparabile.

Hg 395/2016 - Norme de aplicare Legea 98/2016:
art. 167:
(8) În sensul dispozițiilor alin. (1) lit. g) se consideră încălcări grave ale obligațiilor contractuale, cu titlu exemplificativ, neexecutarea contractului, livrarea/prestarea/executarea unor produse/servicii/lucrări care prezintă neconformități majore care le fac improprii utilizării conform destinației prevăzute în contract.
Art. 166
(8) Atunci când ia decizia de respingere a unui candidat/ofertant, pe baza unui asemenea document constatator, comisia de evaluare are obligatia de a analiza dacă acesta reflectă îndeplinirea condițiilor cumulative prevăzute la art. 167 alin. (1) lit. g) din Lege.

Așa cum am arătat mai sus contractantul asociat VIAPONTE ROM, in calitate de Operator economic asociat nu a încălcat nici in mod grav, nici in mod repetat obligațiile sale pentru ca nu a realizat nicio activitate in cadrul contractului respectiv.

Comisia de evaluare a CNAIR, atunci când a luat decizia de excludere a asocierii CHINA RAILWAY 14TH BUREAU CO LTD – VIAPONTE ROM SRL - VIAPONTE, PROJETOS E CONSULTORIA DE ENGENHARIA, S.A nu a efectuat o verificare a situației de fapt si a concluzionat, fără sa cunoaștem pe ce anume si-a întemeiat decizia, deoarece contractantul asociat VIAPONTE ROM, nu a încălcat CUMULATIV prevederile art. 167 g) întrucât:

- Nu a încălcat grav obligațiile principale ce-i reveneau în cadrul unui contract de achiziții publice

- Nu a încălcat repetat obligațiile principale ce-i reveneau în cadrul unui contract de achiziții publice
- Acțiunile VIAPONTE ROM nu au dus la încetarea anticipată vreunui contract de achiziții publice.

In conformitate cu art. 171 alin. (2) si (3) din Legea nr. 98/2016:
„ART. 171

(2) În cazul în care autoritatea contractantă consideră dovezile prezentate de operatorul economic în conformitate cu prevederile alin. (1) ca fiind suficiente pentru demonstrarea în concret a credibilității, autoritatea contractantă nu exclude operatorul economic din procedura de atribuire.

(3) Dovezile pe care operatorul economic aflat în oricare dintre situațiile prevăzute la art. 164 și 167 le poate furniza autorității contractante, în sensul prevederilor alin. (1), se referă la efectuarea de către operatorul economic a plății sau la asumarea de către operatorul economic a obligației de plată a despăgubirilor în ceea ce privește eventualele prejudicii cauzate printr-o infracțiune sau printr-o altă faptă ilicită, clarificarea de către operatorul economic în mod complet a faptelor și împrejurărilor în care a fost comisă infracțiunea sau altă faptă ilicită, prin cooperarea activă cu autoritățile care efectuează investigația, și la adoptarea de către operatorul economic a unor măsuri concrete și adecvate la nivel tehnic, organizațional și în materie de personal, cum ar fi eliminarea legăturilor cu persoanele și organizațiile implicate în comportamentul necorespunzător, măsuri de reorganizare a personalului, implementarea unor sisteme de control și raportare, crearea unei structuri de audit intern pentru verificarea respectării dispozițiilor legale și a altor norme sau adoptarea unor reguli interne privind răspunderea și plata despăgubirilor, pentru a preveni săvârșirea unor noi infracțiuni sau alte fapte ilicite."

Iar in conformitate cu DIRECTIVA 2014/24/UE, art. 57.

„(6) Orice operator economic care se află în una dintre situațiile menționate la alineatele (1) și (4) poate furniza dovezi care să arate că măsurile luate de operatorul economic sunt suficiente pentru a demonstra fiabilitatea acestuia, în ciuda existenței unui motiv relevant de excludere. Dacă astfel de dovezi sunt considerate suficiente, operatorul economic în cauză nu este exclus de la procedura de achiziție".

Va rugam sa observati reglementarea imperativa din Directiva mai sus citata care prevede foarte clar ca operatorul economic nu va fi exclus daca prezinta dovezi in demonstrarea fiabilității sale.

In concluzie, va solicitam astfel sa dispuneți obligarea autorității contractante la:

1. Anularea comunicării transmisă de autoritatea contractantă prin adresa nr. 13 B/1661/1.03.2019, publicata in SEAP in 01.03.2019 (Anexa 2);

2. Anularea raportului aferent și a deciziei autorității contractante prin care oferta depusă de contestatoare a fost exclusă în temeiul prevederilor art. 167 alin.(1) lit. g) coroborat cu prevederile art. 169 din Legea nr. 98/2016;
3. Anularea oricăror acte subsecvente comunicării rezultatului evaluării din cadrul procedurii de atribuire;
4. Reluarea procedurii de atribuire din stadiul la care era în momentul excluderii ofertei Asocierea "China Railway 14th Bureau Group Co Ltd. - Viaponte Rom S.r.l. - Viaponte Projetos e Consultoria.

În subsidiar, în măsura în care veți considera că autoritatea contractantă nu a respectat dispozițiile art. 171 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, solicităm Consiliului să dispună anularea actelor invocate mai sus și să oblige autoritatea contractantă să solicite societății VIAPONTE ROM S.R.L. să comunice dovezi cu privire la măsurile luate pentru a-și demonstra concret credibilitatea prin raportare la motivele de excludere si sa le analizeze temeinic, verificând si intern in cadrul propriilor departamente situația VIAPONTE Rom SRL.

Atașam ca Anexe documentele la care am făcut referire.

Va mulțumim,

11.03.2019

..... (semnătura și ștampilă), în calitate de Administrator VIAPONTE Rom SRL, împuternicit pentru formularea si depunerea prezentei pentru și în numele Asocierii CHINA RAILWAY 14TH BUREAU CO LTD – VIAPONTE ROM SRL - VIAPONTE, PROJETOS E CONSULTORIA DE ENGENHARIA, S.A.