Compania Nationala de Administrare a Infrastructurii Rutiere - S.A.
17 MAI 2017
34868
Nr. inregistrare 92/

Nr. iesire: 16.05.2017

DE LA:
ADRESA:
FAX:

CATRE:	**CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR**
ADRESA:	**Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, Bucureşti**
FAX:	**+40213104642 / +40218900745**
E-MAIL:	**office@cnsc.ro**
CATRE:	**COMPANIA NATIONALA DE ADMINISTRARE A INFRASTRUCTURII RUTIERE S.A.**
ADRESA:	**Bd. Dinicu Golescu nr 38, Sector 1, Localitatea: Bucuresti**
PUNCT DE CONTACT:	**Directia Licitatii, Contractare si Servicii Suport**
IN ATENTIA:	**Horia Nicolae**
FAX:	**+40 213186662**
DATA:	**16.05.2017**
SUBIECT:	**Procedura de licitatie deschisa ELABORARE STUDIU DE FEZABILITATE SI PROIECT TEHNIC PENTRU DRUM DE MARE VITEZA FOCSANI - BACAU**
NR. SEAP:	**171706 / 24.11.2016**

Subscrisa, cu sediul in , inregistrata la Registrul Comertului sub nr. , CIF , telefon , fax , reprezentata legal de avand functia de , in calitate de potential ofertant la procedura **Elaborare Studiu de Fezabilitate si Proiect Tehnic pentru drum de mare viteza Focsani - Bacau**, organizata de autoritatea contractanta Compania Nationala de Administrare a Infrastructurii Rutiere S.A., in conformitate cu art. 8 din Legea nr. 101/2016 privind remediile si caile de atac in materie de atribuire a contractelor de achizitie publica, a contractelor sectoriale si a contractelor de concesiune lucrari si concesiune de servicii formulam prezenta

CONTESTATIE

In contradictoriu cu Autoritatea Contractanta – Compania Nationala de Administrare a Infrastructurii Rutiere S.A., cu sediul in Bdul Dinicu Golescu, nr. 38A, Poarta A, sector 1, cod 010873, Bucuresti,

Impotriva actului emis de catre Autoritatea Contractanta, respectiv Clarificarea nr. 18 publicata in SEAP in data de 25.04.2017 raspunsul nr. 10 ***(punctul 1)***, raspunsul nr. 12 ***(punctul 2),*** raspunsul nr. 13 ***(punctul 3),*** raspunsul nr. 14 ***(punctul 4)*** si raspunsul nr. 15 ***(punctul 5)***, acesta fiind emis in opinia noastra cu gresita stabilire si valorizare a situatiei de fapt careia i se aplica prevederile legii speciale a achizitiilor publice.

Prin care va solicitam:

1. Admiterea prezentei contestatii, astfel cum a fost formulata;
2. Obligarea Autoritatii Contractante in vederea eliminarii Studiului Pedologic din cerintele Caietului de Sarcini sau clarificarea potentialilor ofertanti asupra considerentelor pentru care acesta este necesar avand in vedere implicatiile din punct de vedere al costurilor si potentialului de a genera intarzieri. **(1)**;
3. Obligarea Autoritatii Contractante in vederea adoptarii ca masura de remediere modificarea sintagmei din *Caietul de Sarcini la punctul 2.4 Obiectul serviciilor - Descrierea proiectului*, si anume sa renunte la sintagma *"şi alte asemenea"* sau Autoritatea Contractanta sa precizeze in mod clar, ca in eventualitatea in care aceste studii vor fi solicitate de autoritatile competente, functie de specificul solicitarii, se va analiza posibilitatea de aplicare a procedurii de modificare a contractului in conformitate cu Art. 20 Modificarea Contractului de Servicii, asa cum este specificat in cadrul para. (4). **(2)**;
4. Obligarea Autoritatii Contractante in vederea adoptarii ca masura de remediere modificarea sintagmei din *Caietul de Sarcini la punctul 4.1.3.8. AUTORIZAŢII AVIZE SI ACORDURI*, si anume sa renunte la sintagma *"sau orice alt domeniu"* sau Autoritatea Contractanta sa precizeze in mod clar, ca in eventualitatea in care aceste studii vor fi solicitate de autoritatile competente, functie de specificul solicitarii, se va analiza posibilitatea de aplicare a procedurii de modificare a contractului in conformitate cu Art. 20 Modificarea Contractului de Servicii, asa cum este specificat in cadrul para. (4). **(3)**;
5. Obligarea Autoritatii Contractante in vederea adoptarii ca masura de remediere modificarea sintagmei din *Caietul de Sarcini la punctul 4.2 Scopul serviciilor pentru susţinerea aplicaţiei de finanţare*, si anume sa renunte la sintagma *"orice alta asistenta in funcţie de particularitatile sursei de finanţare sau a unor necesitati de asistenta specifica identificata"* sau Autoritatea Contractanta sa precizeze in mod clar, ca in eventualitatea in care aceste studii vor fi solicitate de autoritatile competente, functie de specificul solicitarii, se va analiza posibilitatea de aplicare a procedurii de modificare a contractului in conformitate cu Art. 20 Modificarea Contractului de Servicii, asa cum este specificat in cadrul para. (4). **(4)**;
6. Obligarea Autoritatii Contractante in vederea adoptarii ca masura de remediere modificarea sintagmei din *Caietul de Sarcini la punctul 4.3. Scopul serviciilor pentru pregatirea documentaţiei de atribuire a contractului pentru Proiect*, si anume sa renunte la sintagma ***"alte servicii la solicitarea Beneficiarului in vederea susţinerii procedurilor de achiziţie publica derulate de Beneficiar"*** sau Autoritatea Contractanta sa precizeze in mod clar, ca in

eventualitatea in care aceste studii vor fi solicitate de autoritatile competente, functie de specificul solicitarii, se va analiza posibilitatea de aplicare a procedurii de modificare a contractului in conformitate cu Art. 20 Modificarea Contractului de Servicii, asa cum este specificat in cadrul para. (4). **(5)**;

7. Suspendarea procedurii de atribuire in conformitate cu prevederile art. 22 din Legea 101/2016, pana la solutionarea prezentei contestatii **(6)**.

Pentru aceasta, va rugam sa aveti in vedere urmatoarele:

MOTIVE

Punctul 1:

Impotriva actului emis de catre Autoritatea Contractanta, respectiv Clarificarea nr. 18 publicata in SEAP in data de 25.04.2017, raspunsul nr. 10, Autoritatea Contractanta a mentinut prevederile Caietului de Sarcini referitor la elaborarea studiului pedologic.

Interesul legitim al societatii noastre in emiterea acestei Contestatii rezida in faptul ca dispunerea de catre Autoritatea Contractanta a masurilor de remediere ar conduce la posibilitatea participarii subcrisei la procedura antementionata fara prejudicirea ulterioara, in cazul in care contractul i-ar fi atribuit.

Prin solicitarea noastra de clarificare, am expus Autoritatii Contractante urmatoarele considerente:

"Facem referire la prevederile Caietului de Sarcini, in speta la necesitatea elaborarii Studiului Pedologic ca parte a Studiului privind Ocuparea Terenurilor.

In acest sens, legislatia in vigoare, in speta *OUG 7/2016 cu privire la unele masuri de accelerare a implementarii proiectelor de infrastructura transeuropeana de transport, precum si pentru modificarea si completarea unor acte normative, Art. V – Puneri in aplicare* – prevede urmatoarele:

"(1) Pentru proiectele de infrastructura transeuropeana de transport, terenurile agricole situate in extravilan, care fac obiectul Hotararii Guvernului privind procedura de expropriere, sunt considerate scoase din circuitul agricol, prin efectul prezentei ordonante de urgenta, dupa transferul dreptului de proprietate asupra terenurilor, la data emiterii deciziei de expropriere, ulterior consemnarii sumelor aferente despagubirilor, in conditiile legii, si se inscriu in cartea funciara conform categoriei de folosinta specifice scopului pentru care a fost adoptata hotararea Guvernului privind procedura de expropriere.

(2) Beneficiarul proiectului de infrastructura transeuropeana de transport are obligatia sa depuna la Ministerul Transporturilor cererea privind emiterea autorizatiei de construire insotita de lista terenurilor prevazuta la alin. (1), precum si avizul tehnic, daca este cazul, pentru amplasarea constructiilor care se executa in zona amenajarilor de imbunatatiri funciare, eliberat de Agentia Nationala de Imbunatatiri Funciare.

(3) Ministerul Transporturilor, prin directia de specialitate, pe baza informatiilor puse la dispozitie de catre beneficiarul proiectului de infrastructura transeuropeana de transport, transmite Ministerului Agriculturii si Dezvoltarii Rurale, in termen de 7 zile de la data depunerii documentatiei prevazute la alin. (2), lista suprafetelor de teren situate pe amplasamentul coridorului de expropriere, scoase din circuitul agricol conform alin. (1), si fisierele in format electronic vectorial in Sistemul de proiectie stereografic 1970".

Astfel, in lumina noii legi, **pentru a obtine autorizatia de construire, nu mai este necesara urmarirea procedurii pentru scoaterea din circuitul agricol.**

Dat fiind ca cerinta intocmirii studiului pedologic deriva in mod explicit din necesitatea respectarii legislatiei anterioare in vigoare referitoare la obligativitatea scoaterii din circuitul agricol si, mai mult decat atat, avand in vedere durata procedurii pentru intocmirea unui astfel de studiu, **avem rugamintea de a renunta la obligativitatea intocmirii acestuia, tinand seama si de faptul ca studiul pedologic se poate realiza abia dupa definitivarea acitivtatilor de identificare a proprietarilor si a suprafetelor aferente.** Aceasta identificare poate fi considerata finala exclusiv in baza limitei de expropriere aprobata de Beneficiar, adica dupa avizarea in CTE-CNAIR a Studiului de Fezabilitate Final, urmand ca studiul pedologic sa se realizeze in baza acestor suprafete finale. Avand in vedere ca aceste doua activitati sunt ulterioare avizarii de catre Beneficiar a Studiului de Fezabilitate Final, consideram ca **eliminarea acestei cerinte ar conduce la evitarea unor intarzieri ce nu pot fi nici sub controlul Prestatorului, nici sub controlul Beneficiarului, ci conditionate exclusiv de metodologiile de intocmire a acestor studii asa cum sunt acestea reglementate de legislatia in vigoare, incompatibile cu prevederile Caietului de Sarcini.**"

Avand in vedere faptul ca prin intermediul OUG 7/2016 se urmareste **accelerarea proiectelor transeuropene de transport, iar aceasta ordonanta elimina necesitatea studiului pedologic,** abordarea Autoritatii Contractante cu privire la mentinerea acestei cerinte contravine insusi principiului actului normativ.

De asemenea, faptul ca acest studiu, in mod obiectiv, nu mai este necesar realizarii proiectului, conduce la concluzia ca Autoritatea Contractanta remunereaza un serviciu de care nu are, in mod practic, nevoie pentru a implementa proiectul de intrastructura.

Pe cale de consecinta, **va adresam rugamintea de a adopta una dintre urmatoarele masuri:**

1. Eliminarea Studiului Pedologic din cerintele Caietului de Sarcini sau
2. Clarificarea potentialilor ofertanti asupra considerentelor pentru care acesta este necesar avand in vedere implicatiile din punct de vedere al costurilor si potentialului de a genera intarzieri.

Punctul 2:

Impotriva actului emis de catre Autoritatea Contractanta, respectiv Clarificarea nr. 18 publicata in SEAP in data de 25.04.2017 raspunsul nr. 12, aceasta fiind emis in opinia noastra cu gresita stabilire si valorizare a situatiei de fapt careia i se aplica prevederile legii speciale a achizitiilor publice.

Interesul legitim al societatii noastre in emiterea acestei Contestatii rezida in faptul ca dispunerea de catre Autoritatea Contractanta a masurilor de remediere ar conduce la posibilitatea participarii subcrisei la procedura antementionata fara prejudicirea ulterioara, in cazul in care contractul i-ar fi atribuit.

In fapt, in cadrul acestui raspuns, Autoritatea Contractanta a mentionat urmatoarele:

*"**Intrebare 12:** In Caietul de Sarcini la punctul 2.4 Obiectul serviciilor -Descrierea proiectului precizati urmatoarele: "Ca şi completare, pentru toate suprafeţele de teren agricol este necesară angajarea unui Prestator pentru realizarea Studiilor Pedologice şi alte asemenea şi obţinerea aprobărilor necesare din partea autorităţilor competente, pentru scoaterea acestor suprafeţe din circuitul agricol şi/sau forestier." Va rugam sa precizati clar **ce alte studii vor fi necesare pe parcursul implementarii si derularii contractului, pentru ca ofertantul sa poata evalua in mod corect oferta financiara si in vederea minimizarii riscului aparitiei unor costuri suplimentare ce l-ar putea prejudicia pe acesta.***

***Raspuns 12:** Pe parcursul derularii contractului, pot interveni solicitari suplimentare din partea autoritatilor in domeniu, **insa acestea nu pot fi anticipate si cuantificate la momentul realizarii prezentei documentatii.**"*

In drept, solicitarile de clarificari din partea potentialului ofertant au fost elaborate intrucat Autoritatea Contractanta avea obligatia de a asigura potentialilor operatori economici o informare completa si precisa in ceea ce priveste cerintele procedurii de achizitie publica in conformitate cu art. 154 Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice:

"ART. 154 Autoritatea contractantă are obligaţia de a elabora documentaţia de atribuire care conţine toate informaţiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă şi precisă cu privire la cerinţele achiziţiei, obiectul contractului şi modul de desfăşurare a procedurii de atribuire."

Autoritatea Contractanta mai are obligatia de a oferi date concrete si clare cu privire la specificatiile tehnice ce trebuie cuprinse in documentatia de atribuire in conformitate cu art. 155 alin. 6 Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice:

"ART. 155 (6) Specificaţiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire şi nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate faţă de asigurarea unei concurenţe efective între operatorii economici."

In conformitate cu prevederile art. 160 alin. 2 din Legea nr. 98/2016 privind achizitille publice, autoritatea contractanta avea obligatia de a raspunde in mod clar si complet la solicitarile de clarificari din partea potentialilor ofertanti.

*"ART. 160 (1) Orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificari sau informatii suplimentare in legatura cu documentatia de atribuire. (2) **Autoritatea contractanta are obligatia de a raspunde <u>in mod clar si complet</u>, cat mai repede posibil,** la orice solicitare de clarificari sau informatii suplimentare, intr-o perioada care nu trebuie sa depaseasca, de regula, 3 zile lucratoare de la primirea unei astfel de solicitari din partea unui operator economic."*

Raspunsurile autoritatii contractante au fost neconludente si incomplete si nu respecta principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achizitie publica, respectiv: tratamentul egal, transparenta, proportionalitatea si asumarea raspunderii.

In urma raspunsurilor transmise tragem concluzia ca Autoritatea Contractanta solicita potentialilor ofertanti sa preconizeze "alte asemenea" studii si sa le introduca in propunerea

financiara, desi aceasta recunoaste ca ***"acestea nu pot fi anticipate si cuantificate la momentul realizarii prezentei documentatii"***. Intr-o asemenea situatie, potentialii ofertanti pot cuantifica diferit aceste studii.

In cadrul Contractului de servicii sunt stipulate urmatoarele:

"Articolul 20 Modificarea Contractului de Servicii paragraful 4:
(4) Modificarile contractului:

a. *generate de schimbari legislative/normative/STAS/norme/ordine/instructiuni/etc.;*
b. *generate de solicitari ale autoritatilor/Entitatilor ce elibereaza avize/acorduri/autorizatii/ permise, sau de alte entitati care au atributiuni in legatura cu proiectul (MT, MFE, Japers, Institutii Centrale si/sau Locale, ARR, Autoritatea contractanta (Beneficiar), MAI, SRI, Verificatori Atestati, etc);*
c. *privind majorarea pretului contractului in limitele prevazute in legislatia in vigoare;*
d. *privind prelungirea termenelor de predare a rapoartelor/livrabilelor;*
e. *generate de inlocuirea personalului;*
f. *generate de inlocuirea / introducerea subcontractantilor;*
g. *generate de aplicarea legii privind monumentele istorice, realizarea auditului de siguranta rutiera, de elaborarea PUZ daca este cazul;*
h. *generate de cerinte privind cercetare si lucrari arheologice.*

se realizeaza in conformitate atat cu prevederile L 98/2016 si ale HG 395/2016 cat si cu prevederile contractuale si nu vor afecta caracterul general al contractului."

Va adresam **rugamintea de a adopta una dintre urmatoarele masuri**:

1. Autoritatea Contractanta sa adopte ca masura de remediere modificarea sintagmei din *Caietul de Sarcini la punctul 2.4 Obiectul serviciilor - Descrierea proiectului*, si anume sa renunte la sintagma *"şi alte asemenea"* sau
2. Autoritatea Contractanta sa precizeze in mod clar, ca in eventualitatea in care aceste studii vor fi solicitate de autoritatile competente, functie de specificul solicitarii, se va analiza posibilitatea de aplicare a procedurii de modificare a contractului in conformitate cu Art. 20 Modificarea Contractului de Servicii, asa cum este specificat in cadrul para. (4).

Punctul 3:

Impotriva actului emis de catre Autoritatea Contractanta, respectiv Clarificarea nr. 18 publicata in SEAP in data de 25.04.2017 raspunsul nr. 13, aceasta fiind emis in opinia noastra cu gresita stabilire si valorizare a situatiei de fapt careia i se aplica prevederile legii speciale a achizitiilor publice.

Interesul legitim al societatii noastre in emiterea acestei Contestatii rezida in faptul ca dispunerea de catre Autoritatea Contractanta a masurilor de remediere ar conduce la posibilitatea participarii subcrisei la procedura antementionata fara prejudicierea ulterioara, in cazul in care contractul i-ar fi atribuit.

In fapt, in cadrul acestui raspuns, Autoritatea Contractanta a mentionat urmatoarele:

*"**Intrebare 13:** In Caietul de Sarcini la punctul 4.1.3.8. AUTORIZAŢII AVIZE SI ACORDURI precizati urmatoarele: „De asemenea, in cazul in care in vederea obţinerii unor avize de specialitate (studii de arheologie, studii legate de resurse minerale, muniţii **sau orice alt domeniu**), **acestea vor fi***

suportate de către Prestator si costul lor va fi evaluat si estimat in propunerea financiara. *" Va rugam sa precizati clar ce alte studii vor fi necesare pe parcursul implementarii si derularii contractului, pentru ca ofertantul sa poata evalua in mod corect oferta financiara si in vederea minimizarii riscului aparitiei unor costuri suplimentare ce l-ar putea prejudicia pe acesta.*

Raspuns 13: *Pe parcursul derularii contractului,* ***pot interveni solicitari suplimentare din partea autoritatilor in domeniu, insa acestea nu pot fi anticipate si cuantificate la momentul realizarii prezentei documentatii.*** *Va rugam sa aveti in vedere si modificarile operate de Autoritatea Contractanta prin Clarificarea din oficiu 1 din Clarificarea nr. 15 asupra paragrafului invocat de dvs., precum si precizarile cu privire la modalitatea de bugetare a costurilor din cadrul aceluiasi raspuns."*

In drept, solicitarile de clarificari din partea potentialului ofertant au fost elaborate intrucat Autoritatea Contractanta avea obligatia de a asigura potentialilor operatori economici o informare completa si precisa in ceea ce priveste cerintele procedurii de achizitie publica in conformitate cu art. 154 Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice:

"ART. 154 Autoritatea contractantă are obligaţia de a elabora documentaţia de atribuire care conţine toate informaţiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă şi precisă cu privire la cerinţele achiziţiei, obiectul contractului şi modul de desfăşurare a procedurii de atribuire."

Autoritatea Contractanta mai are obligatia de a oferi date concrete si clare cu privire la specificatiile tehnice ce trebuie cuprinse in documentatia de atribuire in conformitate cu art. 155 alin. 6 Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice:

"ART. 155 (6) Specificaţiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire şi nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate faţă de asigurarea unei concurenţe efective între operatorii economici."

In conformitate cu prevederile art. 160 alin. 2 din Legea nr. 98/2016 privind achizitiile publice, autoritatea contractanta avea obligatia de a raspunde in mod clar si complet la solicitarile de clarificari din partea potentialilor ofertanti.

"ART. 160 (1) Orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificari sau informatii suplimentare in legatura cu documentatia de atribuire. (2) ***Autoritatea contractanta are obligatia de a raspunde <u>in mod clar si complet</u>, cat mai repede posibil,*** *la orice solicitare de clarificari sau informatii suplimentare, intr-o perioada care nu trebuie sa depaseasca, de regula, 3 zile lucratoare de la primirea unei astfel de solicitari din partea unui operator economic."*

Raspunsurile autoritatii contractante au fost neconludente si incomplete si nu respecta principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achizitie publica, respectiv: tratamentul egal, transparenta, proportionalitatea si asumarea raspunderii.

In urma raspunsurilor transmise tragem concluzia ca Autoritatea Contractanta solicita potentialilor ofertanti sa preconizeze studiile din ***"orice alt domeniu"*** si sa le introduca in propunerea financiara, desi aceasta recunoaste ca ***"acestea nu pot fi anticipate si cuantificate la momentul realizarii prezentei documentatii".*** Intr-o asemenea situatie, potentialii ofertanti pot cuantifica diferit aceste studii.

In cadrul Contractului de servicii sunt stipulate urmatoarele:

*"**Articolul 20 Modificarea Contractului de Servicii paragraful 4:***
(4) Modificarile contractului:

a. *generate de schimbari legislative/normative/STAS/norme/ordine/instructiuni/etc.;*
b. *generate de solicitari ale autoritatilor/Entitatilor ce elibereaza avize/acorduri/autorizatii/ permise, sau de alte entitati care au atributiuni in legatura cu proiectul (MT, MFE, Japers, Institutii Centrale si/sau Locale, ARR, Autoritatea contractanta (Beneficiar), MAI, SRI, Verificatori Atestati, etc);*
c. *privind majorarea pretului contractului in limitele prevazute in legislatia in vigoare;*
d. *privind prelungirea termenelor de predare a rapoartelor/livrabilelor;*
e. *generate de inlocuirea personalului;*
f. *generate de inlocuirea / introducerea subcontractantilor;*
g. *generate de aplicarea legii privind monumentele istorice, realizarea auditului de siguranta rutiera, de elaborarea PUZ daca este cazul;*
h. *generate de cerinte privind cercetare si lucrari arheologice.*

se realizeaza in conformitate atat cu prevederile L 98/2016 si ale HG 395/2016 cat si cu prevederile contractuale si nu vor afecta caracterul general al contractului."

Va adresam **rugamintea de a adopta una dintre urmatoarele masuri:**

1. Autoritatea Contractanta sa adopte ca masura de remediere modificarea sintagmei din *Caietul de Sarcini la punctul 4.1.3.8. AUTORIZAŢII AVIZE SI ACORDURI*, si anume sa renunte la sintagma *"sau orice alt domeniu"* sau
2. Autoritatea Contractanta sa precizeze in mod clar, ca in eventualitatea in care aceste studii vor fi solicitate de autoritatile competente, functie de specificul solicitarii, se va analiza posibilitatea de aplicare a procedurii de modificare a contractului in conformitate cu Art. 20 Modificarea Contractului de Servicii, asa cum este specificat in cadrul para. (4).

Punctul 4:

Impotriva actului emis de catre Autoritatea Contractanta, respectiv Clarificarea nr. 18 publicata in SEAP in data de 25.04.2017 raspunsul nr. 14, aceasta fiind emis in opinia noastra cu gresita stabilire si valorizare a situatiei de fapt careia i se aplica prevederile legii speciale a achizitiilor publice.

Interesul legitim al societatii noastre in emiterea acestei Contestatii rezida in faptul ca dispunerea de catre Autoritatea Contractanta a masurilor de remediere ar conduce la posibilitatea participarii subcrisei la procedura antementionata fara prejudicirea ulterioara, in cazul in care contractul i-ar fi atribuit.

In fapt, in cadrul acestui raspuns, Autoritatea Contractanta a mentionat urmatoarele:

*"**Intrebare 14:** In Caietul de Sarcini la punctul 4.2 Scopul serviciilor pentru susţinerea aplicaţiei de finanţare precizati urmatoarele: „Prestatorul va asigura asistenta Beneficiarului in elaborarea si evaluarea Cererii de finanţare pana la emiterea deciziei de finanţare de către AM si Comisia Europeana (dupa caz), constând in urmatoarele servicii de asistenta, dar care nu se vor limita la:*
*"... **orice alta asistenta** in funcţie de particularitatile sursei de finanţare sau a unor necesitati de asistenta specifica identificata."*
Va rugam sa precizati clar ce alte servicii vor fi necesare pe parcursul implementarii si derularii contractului pentru a reusi sa le cuantificam in propunerea financiara.

Raspuns 14: *Avand in vedere diversitatea si schimbarile permanente ale cerintelor in vederea obtinerii Cererii de Finantare,* ***Autoritatea Contractanta nu poate oferi o lista exhaustiva a cerintelor ce pot aparea in procesul de intocmire a cererii de finantare. "***

In drept, solicitarile de clarificari din partea potentialului ofertant au fost elaborate intrucat Autoritatea Contractanta avea obligatia de a asigura potentialilor operatori economici o informare completa si precisa in ceea ce priveste cerintele porcedurii de achizitie publica in conformitate cu art. 154 Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice:

"ART. 154 Autoritatea contractantă are obligaţia de a elabora documentaţia de atribuire care conţine toate informaţiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă şi precisă cu privire la cerinţele achiziţiei, obiectul contractului şi modul de desfăşurare a procedurii de atribuire."

Autoritatea Contractanta mai are obligatia de a oferi date concrete si clare cu privire la specificatiile tehnice ce trebuie cuprinse in documentatia de atribuire in conformitate cu art. 155 alin. 6 Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice:

"ART. 155 (6) Specificaţiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire şi nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate faţă de asigurarea unei concurenţe efective între operatorii economici."

In conformitate cu prevederile art. 160 alin. 2 din Legea nr. 98/2016 privind achizitiile publice, autoritatea contractanta avea obligatia de a raspunde in mod clar si complet la solicitarile de clarificari din partea potentialilor ofertanti.

"ART. 160 (1) Orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificari sau informatii suplimentare in legatura cu documentatia de atribuire. (2) ***Autoritatea contractanta are obligatia de a raspunde <u>in mod clar si complet</u>, cat mai repede posibil,*** *la orice solicitare de clarificari sau informatii suplimentare, intr-o perioada care nu trebuie sa depaseasca, de regula, 3 zile lucratoare de la primirea unei astfel de solicitari din partea unui operator economic."*

Raspunsurile autoritatii contractante au fost neconludente si incomplete si nu respecta principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achizitie publica, respectiv: tratamentul egal, transparenta, proportionalitatea si asumarea raspunderii.

In urma raspunsuriior transmise tragem concluzia ca Autoritatea Contractanta solicita potentialilor ofertanti sa preconizeze "***orice alta asistenta*** *in funcţie de particularitatile sursei de finanţare sau a unor necesitati de asistenta specifica identificata*" si sa le introduca in propunerea financiara, desi aceasta recunoaste ca "***nu poate oferi o lista exhaustiva a cerintelor ce pot aparea in procesul de intocmire a cererii de finantare".*** Intr-o asemenea situatie, potentialii ofertanti pot cuantifica diferit aceste servicii.

In cadrul Contractului de servicii sunt stipulate urmatoarele:

*"**Articolul 20 Modificarea Contractului de Servicii paragraful 4:***
(4) Modificarile contractului:

a. *generate de schimbari legislative/normative/STAS/norme/ordine/instructiuni/etc.;*
b. *generate de solicitari ale autoritatilor/Entitatilor ce elibereaza avize/acorduri/autorizatii/ permise, sau de alte entitati care au atributiuni in legatura cu proiectul (MT, MFE, Japers,*

Institutii Centrale si/sau Locale, ARR, Autoritatea contractanta (Beneficiar), MAI, SRI, Verificatori Atestati, etc);

c. *privind majorarea pretului contractului in limitele prevazute in legislatia in vigoare;*
d. *privind prelungirea termenelor de predare a rapoartelor/livrabilelor;*
e. *generate de inlocuirea personalului;*
f. *generate de inlocuirea / introducerea subcontractantilor;*
g. *generate de aplicarea legii privind monumentele istorice, realizarea auditului de siguranta rutiera, de elaborarea PUZ daca este cazul;*
h. *generate de cerinte privind cercetare si lucrari arheologice.*

se realizeaza in conformitate atat cu prevederile L 98/2016 si ale HG 395/2016 cat si cu prevederile contractuale si nu vor afecta caracterul general al contractului."

Va adresam **rugamintea de a adopta una dintre urmatoarele masuri**:

1. Autoritatea Contractanta sa adopte ca masura de remediere modificarea sintagmei din *Caietul de Sarcini la punctul 4.2 Scopul serviciilor pentru susţinerea aplicaţiei de finanţare*, si anume sa renunte la sintagma *"orice alta asistenta in funcţie de particularitatile sursei de finanţare sau a unor necesitati de asistenta specifica identificata"* sau
2. Autoritatea Contractanta sa precizeze in mod clar, ca in eventualitatea in care aceste studii vor fi solicitate de autoritatile competente, functie de specificul solicitarii, se va analiza posibilitatea de aplicare a procedurii de modificare a contractului in conformitate cu Art. 20 Modificarea Contractului de Servicii, asa cum este specificat in cadrul para. (4).

Punctul 5:

Impotriva actului emis de catre Autoritatea Contractanta, respectiv Clarificarea nr. 18 publicata in SEAP in data de 26.04.2017 raspunsul nr. 15, aceasta fiind emis in opinia noastra cu gresita stabilire si valorizare a situatiei de fapt careia i se aplica prevederile legii speciale a achizitiilor publice.

Interesul legitim al societatii noastre in emiterea acestei Contestatii rezida in faptul ca dispunerea de catre Autoritatea Contractanta a masurilor de remediere ar conduce la posibilitatea participarii subcrisei la procedura antementionata fara prejudicirea ulterioara, in cazul in care contractul i-ar fi atribuit.

In fapt, in cadrul acestui raspuns, Autoritatea Contractanta a mentionat urmatoarele:

*"**Intrebare 15**: In Caietul de Sarcini la punctul 4.3. Scopul serviciilor pentru pregatirea documentaţiei de atribuire a contractului pentru Proiect si asistenta acordata Beneficiarului pe durata desfasurarii procedurii de achiziţie publica precizati urmatoarele:*
„Prestatorul va pregăti documentaţia de atribuire a contractului si va acorda asistenta Beneficiarului pana la atribuirea definitiva a contractului de către Beneficiar, constând in principal a urmatoarele servicii de asistenta:
*... **alte servicii la solicitarea Beneficiarului in vederea susţinerii procedurilor de achiziţie publica derulate de Beneficiar"***
Va rugam sa precizati clar ce alte servicii vor fi necesare pe parcursul implementarii si derularii contractului pentru a reusi sa le cuantificam in propunerea financiara.

***Raspuns 15**: Avand in vedere complexitatea procedurilor de achizitie publica in ceea ce priveste emiterea de puncte de vedere tehnice si/sau raspunsuri la solicitarile de clarificare pe parcursul procedurii de atribuire a contractului de executie si/sau furnizarea de informatii si documente*

suplimentare solicitate de ofertanti in scopul clarificarii aspectelor perzentate in cadrul Documentatiei de atribuire si/sau participarea ca experti cooptati in comisia de evaluare si/sau formularea raspunsurilor la solicitarile de date si informatii ale CNSC, ANAP, alte autoritati relevante, ***Autoritatea Contractanta nu poate oferi o lista exhaustiva a cerintelor ce pot aparea in etapa de acordare a asistentei acordate Beneficiarului cu privire la aceste aspecte."***

In drept, solicitarile de clarificari din partea potentialului ofertant au fost elaborate intrucat Autoritatea Contractanta avea obligatia de a asigura potentialilor operatori economici o informare completa si precisa in ceea ce priveste cerintele porcedurii de achizitie publica in conformitate cu art. 154 Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice:

"ART. 154 Autoritatea contractantă are obligaţia de a elabora documentaţia de atribuire care conţine toate informaţiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă şi precisă cu privire la cerinţele achiziţiei, obiectul contractului şi modul de desfăşurare a procedurii de atribuire."

Autoritatea Contractanta mai are obligatia de a oferi date concrete si clare cu privire la specificatiile tehnice ce trebuie cuprinse in documentatia de atribuire in conformitate cu art. 155 alin. 6 Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice:

"ART. 155 (6) Specificaţiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire şi nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate faţă de asigurarea unei concurenţe efective între operatorii economici."

In conformitate cu prevederile art. 160 alin. 2 din Legea nr. 98/2016 privind achizitiile publice, autoritatea contractanta avea obligatia de a raspunde in mod clar si complet la solicitarile de clarificari din partea potentialilor ofertanti.

"ART. 160 (1) Orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificari sau informatii suplimentare in legatura cu documentatia de atribuire. (2) ***Autoritatea contractanta are obligatia de a raspunde <u>in mod clar si complet</u>, cat mai repede posibil,*** *la orice solicitare de clarificari sau informatii suplimentare, intr-o perioada care nu trebuie sa depaseasca, de regula, 3 zile lucratoare de la primirea unei astfel de solicitari din partea unui operator economic."*

Raspunsurile autoritatii contractante au fost neconludente si incomplete si nu respecta principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achizitie publica, respectiv: tratamentul egal, transparenta, proportionalitatea si asumarea raspunderii.

In urma raspunsurilor transmise tragem concluzia ca Autoritatea Contractanta solicita potentialilor ofertanti sa preconizeze ***"alte servicii la solicitarea Beneficiarului in vederea susţinerii procedurilor de achiziţie publica derulate de Beneficiar"*** si sa le introduca in propunerea financiara, desi aceasta recunoaste ca ***"nu poate oferi o lista exhaustiva a cerintelor ce pot aparea in etapa de acordare a asistentei acordate Beneficiarului cu privire la aceste aspecte".*** Intr-o asemenea situatie, potentialii ofertanti pot cuantifica diferit aceste servicii.

In cadrul Contractului de servicii sunt stipulate urmatoarele:

"Articolul 20 Modificarea Contractului de Servicii paragraful 4:
(4) Modificarile contractului:

a. *generate de schimbari legislative/normative/STAS/norme/ordine/instructiuni/etc.;*

b. *generate de solicitari ale autoritatilor/Entitatilor ce elibereaza avize/acorduri/autorizatii/ permise, sau de alte entitati care au atributiuni in legatura cu proiectul (MT, MFE, Japers, Institutii Centrale si/sau Locale, ARR, Autoritatea contractanta (Beneficiar), MAI, SRI, Verificatori Atestati, etc);*
c. *privind majorarea pretului contractului in limitele prevazute in legislatia in vigoare;*
d. *privind prelungirea termenelor de predare a rapoartelor/livrabilelor;*
e. *generate de inlocuirea personalului;*
f. *generate de inlocuirea / introducerea subcontractantilor;*
g. *generate de aplicarea legii privind monumentele istorice, realizarea auditului de siguranta rutiera, de elaborarea PUZ daca este cazul;*
h. *generate de cerinte privind cercetare si lucrari arheologice.*

se realizeaza in conformitate atat cu prevederile L 98/2016 si ale HG 395/2016 cat si cu prevederile contractuale si nu vor afecta caracterul general al contractului."

Va adresam **rugamintea de a adopta una dintre urmatoarele masuri**:

1. Autoritatea Contractanta sa adopte ca masura de remediere modificarea sintagmei din *Caietul de Sarcini la punctul 4.3. Scopul serviciilor pentru pregatirea documentaţiei de atribuire a contractului pentru Proiect*, si anume sa renunte la sintagma "***alte servicii la solicitarea Beneficiarului in vederea susţinerii procedurilor de achiziţie publica derulate de Beneficiar***" sau
2. Autoritatea Contractanta sa precizeze in mod clar, ca in eventualitatea in care aceste studii vor fi solicitate de autoritatile competente, functie de specificul solicitarii, se va analiza posibilitatea de aplicare a procedurii de modificare a contractului in conformitate cu Art. 20 Modificarea Contractului de Servicii, asa cum este specificat in cadrul para. (4).

Punctul 6:

Referitor la solicitarea de suspendare a procedurii de atribuire in conformitate cu art. 22 din Legea nr. 101/2016 pana la solutionarea prezentei contestatii

In ceea ce priveste suspendarea procedurii de atribuire, in cauza sunt indeplinite cumulative conditiile cazului temeinic justificat si a prevenirii unei pagube, fapt ce justificata suspendarea procedurii de atribuire, potrivit dispozitiilor art. 22 alin (1) din Legea 101/2016, pana la solutionarea contestatiei.

Astfel, potrivit **art. 22** din Legea 101/2016:

(1) În cazuri bine justificate şi pentru prevenirea unei pagube iminente, la cererea persoanei interesate, Consiliul poate să dispună prin încheiere, în termen de 3 zile de la primirea cererii, măsura suspendării procedurii de atribuire sau aplicării oricărei decizii luate de autoritatea contractantă, până la soluţionarea contestaţiei.

si **art. 23**:

(1) Consiliul soluţionează cererea de suspendare luând în considerare consecinţele acestei măsuri asupra tuturor categoriilor de interese care ar putea fi lezate, inclusiv asupra interesului public.

Din analiza prevederilor legale mai sus citate, rezulta ca pentru suspendarea procedurii de achizitie publica se cer indeplinite in mod cumulative doua conditii:

i. Existenta unui caz bine justificat
ii. Necesitatea prevenirii unei pagube iminente, apreciata prin raportare la toate categoriile de interese ce ar putea fi prejudiciate prin continuarea procedurii, inclusiv interesul public.

Vom demonstra in cele ce urmeaza ca ambele conditii la care facem referire sunt intrunite in speta de fata si justifica pe deplin suspendarea procedurii.

a. Cu privire la existenta cazului bine justificat.

Referitor la notiunea de caz bine jutificat, precizam ca acesta presupune existenta unor imprejurari de stare de fapt si de drept de natura sa creeze o indoiala serioasa in privinta legalitatii actului atacat, avand in vedere definitia data acestei notiuni prin art. 2 alin. (1) litera (t) din Legea 554/2004.

Imprejurarile legate de starea de fapt si de drept care sunt de natura sa creeze o indoiala serioasa si legitima asupra legalitatii documentatiei de atribuire care justifica prin urmare solutia suspendarii procedurii, au fost expuse pe larg in mai sus.

iii. Cu privire la necesitatea prevenirii unei pagube iminente

In legatura cu notiunea de paguba iminenta, precizam ca aceasta trebuie interpretata in sensul art. 2 alin (1) litera s) din Legea 554/2004, respectiv acela de "*prejudiciu material viitor si previzibil*".

Iminenta pagubei in ceea ce priveste studiul pedologic ar duce la intarzieri ce nu pot fi nici sub controlul Prestatorului, nici sub controlul Beneficiarului, ci conditionate exclusiv de metodologiile de intocmire a acestor studii asa cum sunt acestea reglementate de legislatia in vigoare, incompatibile cu prevederile Caietului de Sarcini.

De asemenea in ceea ce priveste studiile care ar putea surveni pe parcursul implementarii contractului, asa cum au fost detaliate la punctele 2, 3, 4 si 5, imposibilitatea de a cuantifica financiar studiile suplimentare raman neclarificate.

Astfel, suspendarea procedurii de atribuire este necesara pentru ca demersul de elaborare a ofertelor sa nu se deruleze in paralel cu solutionarea contestatiei, intrucat s-ar prejudicia atat modalitatea de construire a ofertelor tehnice, cat si modalitatea de construire a propunerii financiare.

Prin masura suspendarii se protejeaza asadar atat interesul subscrisei de a putea participa in cadrul procedurii de atribuire si de a deveni, in conditiile legii contractant, cat si interesele autoritatii contractante, respectiv de indeplinire a scopului Legii 98/2016 prin promovarea concurentei intre potentialii ofertanti, garantarea tratamentului egal si asigurarea utilizarii eficiente a fondurilor, precum si finalizarea procedurii de atribuire in conditii de legalitate.

Pentru aceste motive, solicitam Consiliul sa dispuna suspendarea procedurii de atribuire pana la solutionarea prezentei contestatii.

In drept, solicitam suspendarea procedurii de atribuire in conformitate cu art. 22 din Legea nr. 101/2016 privind remediile si caile de atac in materie de atribuire a contractelor de achizitie publica, a contractelor sectoriale si a contractelor de concesiune lucrari si concesiune de servicii pana la solutionarea prezentei contestatii:

"ART. 22

(1) În cazuri bine justificate şi pentru prevenirea unei pagube iminente, la cererea persoanei interesate, Consiliul poate să dispună prin încheiere, în termen de 3 zile de la primirea cererii, măsura suspendării procedurii de atribuire sau aplicării oricărei decizii luate de autoritatea contractantă, până la soluţionarea contestaţiei."

Prin urmare, **in temeiul art. 8 alin. (1) din Legea 101/2016, va solicitam urmatoarele:**

1. Admiterea prezentei contestatii, astfel cum a fost formulata;
2. Obligarea Autoritatii Contractante in vederea eliminarii Studiului Pedologic din cerintele Caietului de Sarcini sau clarificarea potentialilor ofertanti asupra considerentelor pentru care acesta este necesar avand in vedere implicatiile din punct de vedere al costurilor si potentialului de a genera intarzieri. **(1)**;
3. Obligarea Autoritatii Contractante in vederea adoptarii ca masura de remediere modificarea sintagmei din *Caietul de Sarcini la punctul 2.4 Obiectul serviciilor - Descrierea proiectului*, si anume sa renunte la sintagma "*şi alte asemenea*" sau Autoritatea Contractanta sa precizeze in mod clar, ca in eventualitatea in care aceste studii vor fi solicitate de autoritatile competente, functie de specificul solicitarii, se va analiza posibilitatea de aplicare a procedurii de modificare a contractului in conformitate cu Art. 20 Modificarea Contractului de Servicii, asa cum este specificat in cadrul para. (4). **(2)**;
4. Obligarea Autoritatii Contractante in vederea adoptarii ca masura de remediere modificarea sintagmei din *Caietul de Sarcini la punctul 4.1.3.8. AUTORIZAŢII AVIZE SI ACORDURI*, si anume sa renunte la sintagma *"sau orice alt domeniu"* sau Autoritatea Contractanta sa precizeze in mod clar, ca in eventualitatea in care aceste studii vor fi solicitate de autoritatile competente, functie de specificul solicitarii, se va analiza posibilitatea de aplicare a procedurii de modificare a contractului in conformitate cu Art. 20 Modificarea Contractului de Servicii, asa cum este specificat in cadrul para. (4). **(3)**;
5. Obligarea Autoritatii Contractante in vederea adoptarii ca masura de remediere modificarea sintagmei din *Caietul de Sarcini la punctul 4.2 Scopul serviciilor pentru susţinerea aplicaţiei de finanţare*, si anume sa renunte la sintagma *"orice alta asistenta in funcţie de particularitatile sursei de finanţare sau a unor necesitati de asistenta specifica identificata"* sau Autoritatea Contractanta sa precizeze in mod clar, ca in eventualitatea in care aceste studii vor fi solicitate de autoritatile competente, functie de specificul solicitarii, se va analiza posibilitatea de aplicare a procedurii de modificare a contractului in conformitate cu Art. 20 Modificarea Contractului de Servicii, asa cum este specificat in cadrul para. (4). **(4)**;
6. Obligarea Autoritatii Contractante in vederea adoptarii ca masura de remediere modificarea sintagmei din *Caietul de Sarcini la punctul 4.3. Scopul serviciilor pentru pregatirea documentaţiei de atribuire a contractului pentru Proiect*, si anume sa renunte la sintagma "***alte servicii la solicitarea Beneficiarului in vederea susţinerii procedurilor de achiziţie publica derulate de Beneficiar***" sau Autoritatea Contractanta sa precizeze in mod clar, ca in eventualitatea in care aceste studii vor fi solicitate de autoritatile competente, functie de specificul solicitarii, se va analiza posibilitatea de aplicare a procedurii de modificare a contractului in conformitate cu Art. 20 Modificarea Contractului de Servicii, asa cum este specificat in cadrul para. (4). **(5)**;

7. Suspendarea procedurii de atribuire in conformitate cu prevederile art. 22 din Legea 101/2016, pana la solutionarea prezentei contestatii **(6)**.

Totodata, mentionam ca in conformitate cu prevederile art. 6, alin. (1) din Legea 101/2016, subscrisa a transmis Autoritatii Contractante in data de 04.05.2017 notificarea prealabila nr. 227/04.05.2017, insa in lipsa unui raspuns din partea Autoritatii Contractante in termenul stabilit la art. 6, alin (4), in virtutea prevederilor art. 8, alin. (1) din Legea 101/2016 a formulat prezenta contestatie.

Anexam la prezenta urmatoarele **mijloace de proba** in sprijinirea prezentei contestatii:
- Anexa nr. 1: **Notificarea prealabila nr.** ;
- Anexa nr. 2: **Dovada instiintarii Autoritatii Contractante cu privire la inaintarea Notificarii prealabile nr.** ;
- Anexa nr. 3: Extras din **Clarificarea nr. 18**;
- Anexa nr. 4: **Dovada instiintarii Autoritatii Contractante cu privire la inaintarea Contestatiei.**

Va rugam sa ne confirmati deindata, prin fax sau e-mail primirea prezentei corespondente, prin remiterea acesteia purtand numarul si data de inregistrare la dvs.

Cu stima,