
Consiliul National de Solutionare a Contestatiilor
Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, Bucuresti
office@cnscl.ro,
tel: 021 310 46 41 / 021 310 46 72 / 021 310 46 73
fax: 021 310 46 42 / 021 890 07 45

Spre stiinta:

Campania Nationala de Cal Ferate "CFR" — SA
(Autoritate Contractanta/Entitate contractanta/AC)
B-dul Dinicu Golescu nr. 38, sector 1, Bucuresti,
cod postal: 010873, Romania,
tel. 037 284 32 55,
fax: 021 315 85 49,
persoana de contact:
Valentin Marin/e-mail: valentin.marin@cfrr.ro,
Ioana Ivan/Ioana.Ivan@cfrr.ro,
www.cfr.ro

Referitor:

Anunt de participare (sectoriale) numarul 171875/06.12.2016
(Numar de referinta atribuit dosarului de Autoritatea contractanta 11/1/2273/06.10.2016)

Procedura de atribuirea a Contractului de achizitie publica avand ca obiect:
*„Reabilitarea liniei de cale ferata Brasov - Simeria, componenta a Coridorului Rin -
Dunare, pentru circuiatia cu viteza maxima de 160 km/h, sectiunea Brasov - Sighisoara,
subsectiunile: 1. Brasov-Apata si 3. Cata-Sighisoara”*

DOMNULE PRESEDINTE,

Subscrisa _____), cu sediul in _____
_____, inregistrata la _____
, reprezentata legal de catre domnul _____ si reprezentata

convetional de avocat
101/2016, formulam prezenta

in temeiul dispozitiilor art. 6 si urm. din Legea nr.

CONTESTATIE

in procedura organizata de Compania Nationala de Cai Ferate "CFR" — SA, in vederea atribuirii contractului de lucrari avand ca obiect „Reabiiitarea liniei de cale ferata Brasov - Simeria, componenta a Coridorului Rin - Dunare, pentru circulatia cu viteza maxima de 160 km/h, sectiunea Brasov - Sighisoara, subsectiunile: 1,Brasov-Apata si 3. Cata-Sighisoara”,

si pe cale de consecinta, in urma analizei argumentelor ce vor fi prezentate si in raport de probatoriul administrat in prezenta cauza, va solicitam respectuos sa admiteti contestatia si sa dispuneti:

1. Masuri de remediere a documentatiei de atribuire si selectie care face obiectul anuntului de participare numarul 171875/06.12.2016;
2. Suspendarea Procedurii de atribuire pana la solutionarea prezentei contestatii, conform prevederilor art. 22 si urm. din Legea 101/2016;

Istoric:

Compania Nationala de Cai Ferate "CFR" — SA a publicat in SEAP Anunt de participare (sectoriale) numarul 171875/06.12.2016 prin intermediul caruia a facut publica procedura pentru atribuirea, prin licitatie deschisa, a Contractului de lucrari avand ca obiect „Reabilitarea liniei de cale ferata Brasov - Simeria, componenta a Coridorului Rin - Dunare, pentru circulatia cu viteza maxima de 160 km/h, sectiunea Brasov - Sig hisoara, subsectiunile:1. Brasov-Apata si 3.Cata-Sighisoara”.

In urma analizei documentatiei de atribuire si selectie publicate in SEAP, am identificat o serie de neregularitati si lipsuri ale acesteia, pe care din punctul nostru de vedere, Autoritatea Contractanta urmeaza sa le remedieze in temeiul dispozitiilor Legii nr. 101/2016.

Procedura prealabila:

In acest sens am formulat Notificarea inregistrata sub nr. din data de prin care am solicitat Autoritatii Contractante sa adopte masuri de remediere a documentatiei de atribuire si selectie.

In urma notificarli, Autoritatea Contractanta ne-a raspuns prin Adresa nr. 11/1/2604/19.12.2016, in cuprinsul careia a mentiont faptul ca nu intelege sa adopte masurile de remediere solicitate de , argumentand, nejustificat sustinem noi, ca documentatia de atribuire a fost elaborata in concordanta cu prevederile legale.

Avand in vedere pozitiei Companiei Nationale de Cai Ferate "CFR" — SA, in sensul de a nu remedia documentatia de atribuire, ne vedem obligati sa promovam prezenta contestatie prin intermediul careia intelegem sa criticam continutul documentatiei de atribuire, investind Consiliul cu solutionarea cererilor noastre.

Motivele contestatiei:

In acest context, se impune sa facem urmatoarele precizari pe situatia de fapt si pe situatia de drept, prin care ne probam sustinerile, si pe cale de consecinta temeinicia si legalitatea contestatiei noastre.

Dupa cum se stie, art. 2 alin (1) si (2) din cuprinsul Legli 99/2016 privind achizitiile sectoriale, stabilesc cu putere normativa urmatoarele principii care guverneaza materia achizitliilor publice:

- „a) nediscriminarea;
- b) tratamentul egal;
- c) recunoasterea reciproca;
- d) transparenta;
- e) proportionalitatea;
- f) asumarea raspunderii."

Prin disp. art. 3. alin. (1) lit. s) din Legea nr. 99/2016 se defineste notiunea de „documentatie de atribuire”dupa cum urmeaza:

„s) documentatia de atribuire - documentul achizitiei care cuprinde (toate-n.n.) cerintele, criteriile, regulile si alte informatii necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completa, corecta si explicita cu privire la cerinte sau temente ale achizitiei sectoriale, obiectul contractului sectorial si modul de desfasurare a procedurli de atribuire, inclusiv specificatille tehnice sau documentul descriptiv, conditille contractuale propuse, formatele de prezentare a documentelor de catre candidati si ofertanti, informatille privind obligatille generale aplicabile;”

Ulterior, in art. 164 din Legea nr. 99/2016, legiuitorul instituie in sarcina Autoritatii Contractante o serie de obligatii privind elaborarea documentatiei de atribuire:

„Art. 164. - Entitatea contractanta are obligatia de a elabora documentatia de atribuire care contine toate informatiile necesare pentru a asigura operatorilor economic' a informare complete, corecta si precise cu privire la cerintele achizitiei sectoriale, obiectul contractului si modul de desfasurare a procedurii de atribuire.”

Avand in vedere textele legale citate anterior, se impune sa facem o analiza a obligatiilor legale ce revin Autoritatii Contractante, din si in legatura cu intocmirea si publicarea documentatiei de atribuire in general, si cu privire la prezenta procedura, in particular.

Astfel, in aplicarea principiilor care guverneaza materia achizitiilor publice legiuitorul a stabilit faptul ca documentatia de atribuire va cuprinde **toate** cerintele, criteriile, regulile si alte informatii necesare pentru a asigura operatorilor economic' o informare completa, corecta si explicita cu privire la cerintele si elementele achizitiei, obiectul contractului, modul de desfasurare a procedurii de atribuire, specificatiile tehnice ale documentului descriptiv, conditiile contractuale, formularele si informatiile privind obligatiile generale aplicabile respectivei proceduri de atribuire.

Dupa cum se poate observa, Autoritatea Contractanta are obligatia legala de a intocmi si publica documentatia de atribuire in asa fel incat sa asigure ofertantilor o informare completa, corecta si explicita cu privire la toate cerintele si elementele achizitiei.

Astfel spus, documentatia de atribuire trebuie sa cuprinda toate cerintele, criteriile, regulile si alte informatii necesare operatorului economic ofertant, pentru ca acesta sa fie instiintat despre toate aspectele procedurii, pentru a avea posibilitatea de a face o oferta care sa respecte intru totul cerintele procedurii de achizitie la nivelul calitativ si cantitativ solicitat de AC.

Or, atunci cand legiuitorul impune o transparenta totala si =pieta a documentatiei de atribuire, AC nu are dreptul de a incalca aceasta obligatie publicand documentatii incomplete sau ambiguu, care sa induca in eroare agentii/operatorii economic' participant

Un astfel de comportament este culpabil deoarece incalca dispozitiile legale imperative enuntate anterior, ceea ce conduce la nelegalitatea si netemeinicia totala sau partiala a documentatiei de atribuire, sens in care Consiliul si/sau Instanta de judecata urmeaza sa dispuna masuri de remediere si corectare a viciilor constatate cu ocazia solutionarii litigiilor deduce judecatii.

In ceea ce priveste procedura pendinte se impun astfel de corectii si remedieri deoarece Campania Nationala de Cal Ferate "CFR" — SA, in calitatea sa de Autoritate Contractanta a incalcat dispozitiile legale dupa cum vom arata in continuare:

1. MASURI DE REMEDIERE ALE DOCUMENTATIEI DE ATRIBUIRE SI SELECTIE:

I. Project tehnic — detalierea partilor componentelPrioritatea documentelor care compun documentatia de atribuire:

Asa cum am aratat anterior, Autoritatea Contractanta are obligatia de a elabora o documentatie de atribuire clara si completa, care sa cuprinda toate datele si informatiile necesare intocmirii unei oferte care sa indeplineasca toate cerintele, atat din punct de vedere calitativ cat si cantitativ.

I.a: Documentatia de atribuire in forma initiala:

In cuprinsul HG nr. 1.405 din 28 decembrie 2010 privind aprobarea utilizarii unor conditii contractuale ale Federatiei Internationale a Inginerilor Consultanti in Domeniul Constructiilor (FIDIC) pentru obiective de investitii din domeniul infrastructurii de transport de interes national, finantate din fonduri publice la Anexa 2 se prevad urmatoarele:

„Sub-clauza 1.5. Prioritatea Documentelor

Documentele care alcatuiesc Contractul trebuie considerate ca documente care se expliciteaza reciproc. In scopul interpretarii, prioritatea documentelor va fi aplicata in conformitate cu ordinea de mai jos:

- (a) Acordul Contractual (data exista)*
- (b) Scrisoarea de Acceptare*
- (c) Scrisoarea de Oferta*
- (d) Conditille Speciale*
- (e) Aceste Conditii Generale*
- (f) Specificatille*
- (g) Plansele; si*
- (h) Listele si orice alte documente care fac parte din Contract."*

I.b: Documentatia de atribuire in forma modificata dupa aplicarea Ordinului nr. 1317/2014:

1.5. Prioritatea Documentelor

Se sterge primul paragraf al Sub-Clauzei 1.5 si se inlocuieste cu urmatoarele:

"Documentele care alcatuiesc Contractul trebuie considerate ca documents care se expliciteaza reciproc. In scopul interpretarii, prioritatea documentelor va fi in conformitate cu urmatoarea ordine:

- (a) Acordul Contractual
- (b) Formularul de Oferta
- (c) Anexa la Oferta
- (d) Conditiiile Speciale suplimentare (daca exista)
- (e) Aceste Conditii Speciale
- (f) Conditiiile Generale
- (g) Clarificarile la documentatia de atribuire facute inainte de termenul limita pentru depunerea ofertelor (daca exista)
- (h) Specificatiile
- (i) Plansele
- (j) Propunerea financiara a Antreprenorului (dupa corectiile aritmetice)
- (k) Listele
- (l) Propunerea tehnica a Antreprenorului (inclusiv Clarificarile din perioada de evaluare a ofertelor)
- (m) Orice alte documente care fac parte din Contract.

Modificarile la documentatia de atribuire facute inainte de termenul limita pentru depunerea ofertelor (daca exista) si actele aditionale vor avea prioritatea documentelor pe care le modifica."

1.c: Documentatia de atribuire in forma modificata dupa aplicarea Conditiiilor Speciale Suplimentare:

Prin Conditiiile Speciale Suplimentare Autoritatea Contractata modifica aceasta Sub-clauza „1.5. [Prioritatea Documentelor], in sensul ca la sfarsitul acesteia se adauga un nou paragraf dupa cum urmeaza²:

„Pentru documentele cu continut/volum mare (Project Tehnic, planse, caiete de sarcini, memorii tehnice etc.) necesar a fi atasate, la punctele h) „Specificatiile” si j) „Plansele” parte din contractul de lucrari se vor atasa doar copertile si cuprinsul pe specialitati si borderourile cu piesele desenate pentru documentatia. Acolo unde apar in documentatie „Parti Desenate (planse)” acestea se considera parte integranta din contract, punctul „j) Plansele”. Versiunea integrala a documentelor cu continut/volum mare (Project Tehnic, planse, cerintele beneficiarului, caiete de sarcini, memoriile tehnice, etc.) va fi pusa la dispozitia Antreprenorului de catre Beneficiar, pe baza de proces verbal de predare primire, in format electronic/suport fizic (hartie), dupa caz, intr-un termen rezonabil, dar nu mai tarziu de 30 de zile de la data semnarii contractului.”

1.d: Documentatia de atribuire in forma modificata ca urmare a Clarificarilor:

² Conditiiile Speciale Suplimentare includ si modificarea lit (m) din Sub-clauza 1.5. Prioritatea Documentelor, referitor la Memorandumul de Clarificare

Avand in vedere forma incompleta a documentatiei, participantii au solicitat Autoritatii contractante completarea si modificarea acesteia.

In cadrul Raspunsului 1/Nr. 11/112552/14.12.2016 la solicitarea de Clarificare, AC a inclus anexat un document intitulat „Opis documente parte a documentatiei de atribuire” in cuprinsul caruia sunt mentionate doar titluri unor dintre documents care fac parte din „Sub-clauza 1.5 Prioritatea Documentelor”, ca de exemplu:

- „Proiect tehnic+DDE volum 1 (fisiere de la part. 01. la part 13)
- Caiete de sarcini volum 2 (fisiere de la part. 01 la part. 17)
- Planuri volum 4 (fisiere de la part.001 la part.188)”

Or, apreciem ca raspunsului AC la solicitarea de Clarificare nu aduce lamuriri in ceea ce priveste continutul documentatiei de atribuire, aceasta fiind si ramanand neclara/incompleta.

Din analiza ulterioara a documentatiei de atribuire, chiar si dupa raspunsul la solicitarea de Clarificare, se poate observa faptul ca aceasta este incompleta/neclara si nu cuprinde toate informatiile, cerintele si criteriile pe baza carora urmeaza sa se elaboreze ofertele pentru participarea la procedura de achizitie privind proiectul „Reabilitarea liniei de cale ferata Brasov - Simeria, componenta a Coridorului Rin - Dunare, pentru circulatia cu viteza maxima de 160 km/h, sectiunea Brasov - Sighisoara, subsectiunile:1. Brasov-Apata si aCata-Sighisoara”, beneficiar fiind Compania Nationala de Cal Ferate "CFR"— SA.”

Astfel, in cadrul raspunsului Autoritatea Contractanta nu face decat sa enumere o serie de documentele, avand continut ambiguu care pot induce in eroare agentii/operatorii economici participanti la procedura.

Aceste vicii de fond si de forma ale documentatiei genereaza neregularitati la intocmirea ofertelor, care in final pot conduce la respingerea acestora ca neconforme/inacceptabile.

Avand in vedere si dispozitiile legate cuprinse in:

- HG nr. 28 din 9 ianuarie 2008 privind aprobarea continutului-cadru al documentatiei tehnico-economice aferente investitiilor publice, precum si a structurii si metodologiei de elaborare a devizului general pentru obiective de investitii si lucrari de interventii;

– INSTRUCIUNII din 2 iulie 2008 de aplicare a unor prevederi din Hotararea Guvernului nr. 28/2008 privind aprobarea continutului-cadru al documentatiei tehnico-economice aferente investitiilor publice, precum si a structurii si metodologiei de elaborare a devizului general pentru obiective de investitii si lucrari de interventii;

– ORDINULUI nr. 863 din 2 iulie 2008 pentru aprobarea "Instruciunilor de aplicare a unor prevederi din Hotararea Guvernului nr. 28/2008 privind aprobarea continutului-

cadru al documentatiei tehnico-economice aferente investitiilor publice, precum si a structurii si metodologiei de elaborare a devizului general pentru obiective de investitii si lucrari de interventii"

Cerinte Antreprenor:

Va rugam sa obligati Autoritatea Contractanta sa puna la dispozitia operatorilor/agentilor economici un borderou care sa includa in mod detaliat, pe specialitati de lucrari, toate documentele publicate/nepublicate.

In acest sens, ne referim dar fara a ne margin' la memoriile tehnice, caiete de sarcini pe specialitati de lucrari, studiile geotehnice, studiile climaterice/hidrotehnice care au stat la baza elaborarii documentatiei, inclusiv breviarele de calcul) si codurile de planse (codurile planselor si titlul acestora), conform dispozitiilor cuprinse in HG nr. 28/2008 si Ordinul nr. 863/2008.

Cerinta noastra este justificata de modul ambiguu de publicare a documentelor mentionate anterior, fapt ce nu permite operatorilor economic' interesati de prezenta procedura de achizitie sa aiba o viziune de ansamblu a intregii documentatii publicate.

Or, acest lucru coroborat cu termenul de predare pentru o procedura de o asemenea complexitate, este atat in detrimetrul operatorilor economici interesati sa depuna o oferta competitiva, cat si in cel al Autoritatii Contractante, avand in vedere obligatia utilizarii eficiente a fondurilor publice in cadrul unor proiecte fezabile; ceea ce vizeaza ocrotirea interesul public.

Numai in acest fel vom avea o documentatie tehnica completa care sa includa „.....toate informatiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completa, corecta si precisa cu privire la cerintele achizitiei sectoriale...” (conform Art 164 din Legea nr. 99/2016) pe baza careia sa se poata elabora o oferta conforma si admisibila.

Mai mult decat atat, ca urmare a aditerii prime' cerinte a Antreprenorului, se impune obligarea Autoritatii Contactante si la actualizarea Sub-clauzei 1.5 privind „*Prioritatea Documentelor*” corespunzator modificarilor intervenite ca urmare a completarii datelor si informatiilor solicitate anterior, deoarece avem not date si informatii care genereaza (modifica) o alta Ordine de prioritate a documentelor care compun Contractul.

II. Project — completare/Prioritatea documentelor

11.a: Documentatia de atribuire in forma modificata dupa aplicarea Conditiiilor Speciale Suplimentare:

Asa cum am aratat si anterior, Autoritatea Contractanta a modificat Sub-Clauza „1.5. [Prioritatea Documentelor], in sensul ca la sfarsitul acesteia se adauga un nou paragraf, care de acesta data, is teza finala stabileste dupa cum urmeaza:

„Versiunea integrala a documentelor Cu continut/volum mare (Proiect Tehnic, planse, cerintele beneficiarului, caiete de sarcini, memorii tehnice, etc) va fi pusa la dispozitia Antreprenorului de catre Beneficiar, pe baza de proces verbal de predare primire, in format electronic/suport fizic (hartie), dupe caz, intr-un termen rezonabil, dar nu mai tarziu de 30 de zile de la data semnarii contractului.”

In aceeasi ordine de idei, in cadrul documentatiei de atribuire prin „*Conditille Speciale Suplimentare*” Autoritatea Contractanta modifica Sub-Clauza 4.1 [*Obligatiile generale ale antreprenorului*], unde se adauga not paragrafe care contin alte obligatii in sarcina Antreprenorului, deci impicit modificari si completari ale clauzelor contractuale:

„Antreprenorul va respecta toate prevederile din Documentatija de atribuire si Oferta Tehnico -Economjca a Antreprenorului, aferenta investitiei privind executia lucrarilor care a fost aprobata si avizata in conformitate cu reglementarile legale in vigoare. Documentatia va fi asumata si utilizata in integralitate de catre Antreprenor si va fi considerata ca parte in contract si va cuprinde Proiectul Tehnic pe specialitati, Caietele de sarcini pe specialitatj, Cerintele Beneficiaruluij, Memoriile tehnice, datele generale si memoriile, program privind controlul caljtatii executiei lucrarilor, instructiuni de urmarire in timp a lucrarilor executate, partile desenate, listele cu cantitati de lucrari propuse, descrierea articolelor, lista dotari si fisele tehnice, once alte documente parte din Proiectul Tehnic si Detaliile de Executie.

[. 1

Antreprenorul va proiecta toate detaliile tehnologice de executie (piese scrise, planuri si memorii tehnice) necesare pentru descrierea procesului tehnologic de constructie si necuprinse in documentatia tehnica (PTh+DDE) ce va fi predata antreprenorului, precum si detaliile „As - built” pe costul propriu.”

Or, asa cum am mai reiterat si anterior, documentatia de atribuire trebuie sa fie completa si detaliata, fara parti lipsa.

Ca si in precedentele noastre sustineri va rugam sa constati faptul ca din cuprinsul documentatiei de atribuire lipsesc parti/piese ale proiectului tehnic care nu au lost publicate de Autoritatea Contractanta in SEAP, asa cum se dispune prin art. 151 si urm. din Legea nr. 99/2016, privind regale de transparenta si publicitate ale procedurilor de atribuire contractelor de achizitie publica, din care citam:

„Art. 151

Entitatea contractanta are obligatia de a asigura transparenta procedurli de atribuire a contractelor sectoriale/acordurilor-cadru prin publicarea, in conformitate cu dispozitiile

prezentei legi, a anunturilor orientative periodice, anunturilor privind existenta unui sistem de calificare, anunturilor de participare si a anunturilor de atribuire."

„Art. 160

(1) Entitatea contractanta asigura prin mijloace electronice, prin intermediul SEAP, accesul direct, complet, nerestricționat și gratuit al operatorilor economici la documentele achiziției începând cu data publicării unei invitații la procedura concurențială de ofertare sau unei invitații pentru confirmarea interesului."

Din cele de mai sus se poate observa faptul că și în acest caz, ne aflăm în fața unui viciu procedură și de formă al documentației de atribuire generat de lipsuri ale unor părți importante ale proiectului tehnic întocmit de Autoritatea Contractantă.

După cum se poate observa din cuprinsul „Condițiilor Speciale Suplimentare” și nu numai, în esență Antreprenorul este obligat să-și asuma în totalitate documentația de atribuire, adică atât părțile existente cât și cele inexistente:

„Versiunea integrală a documentelor va fi pusă la dispoziția Antreprenorului de către Beneficiar, într-un termen rezonabil, dar nu mai târziu de 30 de zile de la data semnării contractului."

Or, predarea sau completarea documentației de atribuire de către Autoritatea Contractantă după depunerea ofertelor, sau cu atât mai puțin chiar după semnarea Contractului, contravine flagrant normelor legale aplicabile oricăror raporturi juridice și cu atât mai mult procedurilor de achiziții publice.

De altfel, la acel moment (semnarea Contractului + 30 de zile) Antreprenorul nu mai are posibilitatea să-și refacă oferta corespunzător noilor date ale documentației, ceea ce ar însemna că intra într-un raport juridic și este obligat să-și asume niste obligații contractuale în necunoscința de cauză, motiv pentru care apariția unui prejudiciu al Antreprenorului este evident.

Cerinta Antreprenor:

Pentru aceleași motive de fapt și de drept ca și în precedentele aparări, vă rugăm să obligați Autoritatea Contractantă să completeze documentația prin publicarea tuturor componentelor acesteia: Proiect Tehnic, planșe, cerințele beneficiarului, caiete de sarcini, memorii tehnice, etc (**indiferent de mărimea acestora**), inclusiv cele care, după susținerea sa, nu sunt cuprinse în documentația tehnică (PTH+DDE) pusă la dispoziția agenților economici prin intermediul SEAP.

III. Proiect — completare/anulare parțială Responsabilitatea Obligațiile proiectantului:

111.a: Dispozitii legale referitoare la obligatiile proiectantilor de constructii:

In conformitate cu lisp. art. 23 din Legea nr. 10/1995 privind calitatea in constructii:

„Proiectantul de constructii raspund de indeplinirea urmatoarelor obligatii principale referitoare la calitatea constructiilor:

- a) precizarea prin proiect a categoriei de importanta a constructiei;*
 - b) asigurarea prin proiecte si detalii de executie a nivelului de calitate corespunzator cerintelor, cu respectarea reglementarilor tehnice si a clauzelor contractuale;*
 - c) prezentarea proiectelor elaborate in fata specialistilor verficatori de proiecte atestati, stabiliti de catre investitor, precum si solutionarea neconformitatilor si neconcordantelor semnalate;*
 - d) elaborarea caietelor de sarcini, a instructiunilor tehnice privind executia lucrarilor, exploatarea, intretinerea si reparatiile, precum si, dupa caz, a proiectelor de urmarire privind comportarea in timp a constructiilor. Documentatia privind postutilizarea constructiilor se efectueaza numai la solicitarea proprietarului;*
 - e) stabilirea, prin proiect, a faze/or de executie determinate pentru lucrarile aferente cerintelor si participarea pe santier la verificarile de calitate legate de acestea;*
 - t) stabilirea modului de tratare a defectelor aparute in executie, din viva proiectantului, la constructiile la care trebuie sa asigure nivelul de calitate corespunzator cerintelor, precum si urmarirea aplicarii pe santier a solutiilor adoptate, dupa insusirea acestora de catre specialisti verficatori de proiecte atestati, la cererea investitorului;*
 - g) participarea la intocmirea cartii tehnice a constructiei si la receptia lucrarilor executate;*
 - h) asigurarea asistentei tehnice, conform clauzelor contractuale, pentru proiectele elaborate, pe perioada executiei constructiilor sau a lucrarilor de interventie la constructiile existente;*
- 0 asigurarea participarii obligatorii a proiectantului coordonator de proiect si, dupa caz, a proiectantilor pe specialitati la toate fazele de executie stabilite prin proiect si la receptia la terminarea lucrarilor.”*

111.b: Obligatii suplimentare ale proiectantilor stabilite prin „Conditii Speciale Suplimentare”:

Sub-clauza 4.1 din „Conditii Speciale Suplimentare”:

„Antreprenorul va proiecta toate detaliile tehnologice de executie (piese scrise, planuri si memorii tehnice) necesare pentru descrierea procesului tehnologic de constructie si necuprinse in documentatia tehnica (PTh+DDE) ce va fi predata antreprenorului ce va fi predata antreprenorului, precum si detaliile „As - built” pe costul propriu.”

111.c: Specificatiile prevazute de Fisa de date a achizitiei:

„SECT/UNEA 11:0BIECTUL CONTRACTULUI,

11.1) DESCRIERE

1.1

1.1.2) Tipul contractului si locul de executare a lucrarilor, de livrare a produselor sau de prestare a serviciilor

Lucrari

Executarea, prin orice mijloace, a unei lucrari, conform cerintelor specificate de autoritatea contractanta Locul principal de prestare: Reteaua feroviara apartinand CNCF CFR SA, pe sectiunea Brasov - Sighisoara Codul NUTS: 8012 — Centru"

III.d: Conditiiile generale de implementare a proiectului — Cerintele Beneficiarului - 2016:

„In cadrul ofertei depuse Antreprenorul va proiecta toate detaliile de executie si/sau tehnologice de executie, necesare in implementare si necuprinse in proiectul tehnic (PTH + DDE) pus la dispozitie de Beneficiar, cat si detatiile „As-Built”, astfel incat sa fie asigurata finalizarea lucrarilor in conformitate cu prevederile contractuale si cu instructiunile Inginerului. Costurile privind asigurarea acestui serviciu se considera cuprinse in oferta.”

III.e: Anuntul de participare:

)1.2) Cantitatea totala sau domeniul

11.2.1) Valoarea totala estimata de 3.190.570.000 lei fara TVA Moneda: LEU

Valoarea totala estimata este compusa din:

EXECUTIA LUCRARILOR: 2.790,620.838 lei fara TVA, in care sunt incluse si activitatile:

– organizare de santier si cheltuieli conexe organizarii de santier. Elaborarea proiectului si obtinerea autorizatiei de construire pentru organizarea de santier sunt in sarcina Antreprenorului;

-proiectarea tuturor detaliilor tehnologice/tehnice si de adaptarea a proiectului tehnic la teren;

– probe si teste tehnologice, instruirea si pregatirea personalului de exploatare;"

Din cuprinsul normelor legale, normelor conventionale si dispozitiilor din Fisa de date a achizitiei si anuntul de participare, reiese fara nici un dubiu faptul ca, desi ne aflam in fata unui contract in care proiectul tehnic a fost realizat de Autoritatea Contractanta, Antreprenorul urmeaza sa execute o parte/anumite parti ale proiectului tehnic,

Din economia textelor anterioare se poate observa faptul ca in virtutea obligatiei de proiectare a Antreprenorului, (sau oricare alt adjudecatar) are obligatia sa reproiecteze intreaga lucrare (in situatia in care proiectul tehnic nu corespunde amplasamentului santierului se va reproiecta pentru a se asigura implementarea acestuia), inclusiv acele parti din lucrare care nu au fost Inca proiectate/ellipsesc din proiectul tehnic (PTH + DDE), si toate acestea pe cheltuiala Antreprenorului.

Or, in acest caz, listele de cantitati nu corespund cu fisa de date a achizitiei, deoarece la pct. 1.1.2 din Fisa de date a achizitiei la Descrierea Obiectului Contractului se precizeaza doar „Lucrari” - executie, in timp ce in celelalte parti ale documentatiei se instituie obligatii privind executie si proiectare.

In acest context se impune completarea si detalierea responsabilitatilor fiecarui proiectant in parte, atat timp cat exista deja un proiect tehnic realizat de Autoritatea Contractanta.

Cerinte Antreprenor

a. Va rugam sa obligati Autoritatea Contractanta sa completeze si sa detalieze documentatia de atribuire, precizand in mod distinct, obligatia proiectantului/proiectantului coordonator de proiect, proiectantilor pe specialitati ai Beneficiarului, fata de obligatiile proiectantului Antreprenorului,

b. Va rugam sa obligati AC sa completeze si sa detalieze documentatia de atribuire, in sensul de a preciza in mod clar partea sau partile din contract care urmeaza sa fie proiectate de catre Antreprenor.

c. Va rugam sa obligati AC sa completeze si sa detalieze documentatia de atribuire, in sensul de a pune in acord mentiunile din cuprinsul listelor de cantitati/anuntul de participare — unde se prevede articolul „proiectare”, cu mentiunile din fisa de date a achizitiei — unde se specifica faptul ca ne aflam in fata unui contract de executie, urmand ca ulterior, sa se publice aceste completari.

d. Va rugam sa obligati Autoritatea Contractanta sa modifice, si ulterior sa publice in SEAP documentatia de atribuire actualizata, din care urmeaza sa elimine prevederea care instituie in sarcina Antreprenorului obligatia de a realiza proiectareakeproiectare lucrarilor pe cheltuiala sa.

IV. Autorizatiile, licentele, permisele si aprobarile - completare:

IV.a: Ordinul nr. 1.317 din 11 septembrie 2014:

Avand in vedere Sub-clauza 1.13. „*Respectarea Legilor*” din cuprinsul Ordinului nr. 1.317 din 11 septembrie 2014 pentru aprobarea conditiilor contractuale speciale privind contractele pentru echipamente si constructii, inclusiv proiectare, si cele privind contractele pentru constructii cladiri si lucrari ingineresti proiectate de catre beneficiar ale Federatiei Internationale a Inginerilor Consultanti in Domeniul Constructiilor (FIDIC),

unde pentru obiective de investitii din domeniul infrastructurii de transport feroviar, finantate din fonduri publice, unde se arata:

„In primul paragraf a) Sub-Clauzei 1.13 se sterg cuvintele "Conditille Speciale" si se inlocuiesc cu "Specificatii".

Se sterge sub-paragraful (b) al Sub-Clauzei 1.13 si se inlocuieste cu urmatoarele:

"(b) Antreprenorul, in numele Beneficiarului sau in nume propriu, va transmite toate instintarile, va plati toate taxele, impozitele si onorariile si va obtine si va mentine in vigoare toate autorizatiile, licentele, permisele si aprobarile in conformitate cu Legile in vigoare pentru organizarea de santier, executia si terminarea Lucrarilor si remedierea oricaror Defectiuni. Antreprenorul va despagubi Beneficiarul si it va proteja impotriva consecintelor datorate neindeplinirii acestor obligatii, Baca acestea s-au produs din vina Antreprenorului."

IV.b: Legea nr. 50/1991:

Avand in vedere disp. Legii nr. 50/1991 privind autorizarea executarii lucrarilor de constructii, unde se arata faptul ca Beneficiarul lucrarilor avand ca obiect proiectele de infrastructura transeuropeana de transport are obligatia de a obtine autorizatia de construire.

Cerinta Antreprenor:

Va rugam sa obligati Autoritatea Contractanta sa modifice, si ulterior sa publice in SEAP documentatia de atribuire actualizata, precizand in mod concret si nominal, care sunt autorizatiile, licentele, permisele si aprobarile legale care vor fi obtinute de catre Beneficiarul lucrarii - Compania Nationala de Cai Ferate "CFR" — SA.

In acest context, facem referire in mod special, dar fara insa a ne limita la:

- Certificatul de urbanism, avizele autoritatilor, studiile elaborate pentru avizare de catre autoritati,
- Acordul de mediu,
- Autorizatia de construire,
- Rapoartele de diagnoza arheologica si cercetare preventiva in vederea descarcarii arheologice,
- Documente care atesta proprietatea Beneficiarului asupra terenului, inclusiv Deciziile de Expropriere ale Beneficiarului.

Cerinta noastra anterioara are in vedere faptul ca o nominalizare a autorizatiilor, licentelor, permiselor si aprobarilor legale reprezinta o completare a documentatiei de atribuire, absolut necesara agentului economic, oferindu-i acestuia posibilitatea de a cota corect si complet oferta sa din punct de vedere al pretului, la sectiunea referitoare la aceste avizari.

V. Acces pe Santier - completare:

V.a: HG nr. 1.405/2010:

Avand in vedere Sub-clauza 2.1 „Dreptul de Acces pe Santier” din cuprinsul HG nr. 1.405/2010 privind aprobarea utilizarii unor conditii contractuale ale Federatiei Internationale a Inginerilor Consultanti in Domeniul Constructiilor (FIDIC) pentru obiective de investitii din domeniul infrastructurii de transport de interes national, finantate din fonduri publice:

„Beneficiarul va acorda Antreprenorului dreptul de acces pe Santier si punerea in posesie a tuturor partilor Santierului la termenii(ele) specificat(e) in Anexa la Oferta.”

V.b: Anexa la Oferta:

Avand in vedere Anexa la Oferta/Sub-clauza 2.1./Accesul pe santier, care specifica:

„in 28 zile de la Data de Incepere a Lucrarilor”.

V.c: Conditii Speciale Suplimentare:

Avand in vedere „CONDITII SPECIALE SUPLIMENTARE 8.1.[inceperea Lucrarilor]:

„Aceasta instiintare poate fi emisa pentru lucrari in ansamblu for sau succesiv pentru anumite sectoare say tipuri de lucrari.”

V.d: Conditiiile generale de implementare a proiectului — Cerintele Beneficiarului - 2016:

Avand in vedere „Conditiiile generale de implementare a proiectului — Cerintele Beneficiarului - 2016” care vor fi luate in considerare de catre agentii economici la elaborarea ofertelor:

„2. Cerinte generale pentru autorizare si protectia mediului

1..4

Avand in vedere continutul documentatiel puse la dispozitie la inceperea lucrarilor pentru Varianta Maierus, Antreprenorul va avea in vedere revizuirea acestei document& conform nailer cerinte, inclusiv completarea in totalitate a listelor de cantitati si nu se execute lucrari pe zone variantei Maierus (km proiectat 199+662,97 — km proiectat 202+290,33), decat dupe aprobarea de catre Beneficiar (in CTE-CFR) a documentatiei tehnice revizuite.”

[•]

„4. Cerinte generale privind caller de acces:

„Aferent lucrarilor de executie la Varianta Maierus, antreprenorul va avea in vedere executia unui drum de acces la noua pozitie estimata a Haltel Maierus (km pr.202+470 — km pr.202+620), pozitie ce va fi definitivata cu aprobarea beneficiarului, de comun acord cu autoritatile locale.”

Cerinta Antreprenor

Va rugam sa obligati Autoritatea Contractanta sa modifice, si ulterior sa publice in SEAP documentatia de atribuire actualizata, precizand in mod concret urmatoarele date si informatii:

1. In cazul in care sunt necesare exproprii suplimentare ca urmare a revizuirii documentatiei tehnice pe zona variantei Maierus, cine elaboreaza documentatia de expropriere si care este perioada de aprobare a documentatiei de expropriere de catre Beneficiar si de catre Terti?

2. Precizati daca instiintarea pentru Data de Incepere a Lucrarilor va fi influentata de expropriile suplimentare care urmeaza sa fie realizate in urma revizuirii documentatiei pe zona variantei Maierus.

VI. Organizarea de Santier - completare:

VI.a: Obligatiile generale ale antreprenorului:

Avand in vedere sub-clauza 4.1 „Obligatiile generale ale antreprenorului” care dispune:

„Partite convin ca pana la Data de Incepere a lucrarilor sa stabileasca locatille in care se vor amplasa organizariile de santier tinand cont de locatille specificate in oferta tehnica.”

VI.b: Conditille generale de implementare a proiectului — Cerintele Beneficiarului - 2016:

Avand in vedere „Conditille generale de implementare a proiectului”, care vor fi luate in considerare de catre Ofertanti la elaborarea ofertelor, unde se arata:

„2. Cerinte generale pentru autorizare si protectia mediului
Antreprenorul este responsabil pentru elaborarea proiectelor tehnice si obtinerea avizelor si autorizatillor necesare pentru Organizarea de santier, costurile se considera cuprinse in oferta.”

Cerintele noastre au in vedere obligatiile generale care incumba tuturor participantilor la executia proiectului: Autoritatea Contractanta, Antreprenori, Subantreprenori, Furnizori, etc., de a respecta in activitatea lor normele de mediu impuse de statul roman.

Or, avand in vedere specificul activitatii pe amplasamentul santierului se impune ca AC sa aduca la cunostinta Antreprenorului normele de mediu care trebuie respectate pe Organizarea de santier.

Cerinta Antreprenor:

Va rugam sa obligati Autoritatea Contractanta sa modifice, si ulterior sa publice in SEAP documentatia de atribuire actualizata, conditiile impuse de Acordul de Mediu sau de diferiti Terti pentru locatiile unde se vor amplasa organizarea de santier.

VII. Acordul de mediu - completare:

VII.a: Conditii generale de implementare a proiectului — Cerintele Beneficiarului - 2016:

Avand in vedere „*Conditii generale de implementare a proiectului*” care vor fi luate in considerare de catre agentii economici la elaborarea ofertelor:

„2. Cerinte generale pentru autorizare si protectia mediului

1....1

Pe parcursul fazelor de executie lucrari (inclusiv organizare de santier) papa la punerea in functie, Antreprenorul este responsabil de respectarea conditiilor impuse prig Acordul de Mediu. Orice incalcare a acestor prevederi, va fi considerata in responsabilitatea Antreprenorului, iar costurile de remediere vor fi suportate pe cheltuiala acestuia. In acest scop, Antreprenorul va intocmi si va inainta spre aprobare autoritatilor in domeniu, Planul de Management de Mediu si Plan de monitorizare a efectelor activitatilor pe perioada de executie a lucrarilor, care vor evidentia modul de respectare a prevederilor din Acordul de Mediu.”

Pentru identitate de ratiune si argumente ca in precedent, se impune ca AC sa aduca la cunostinta Antreprenorului normele de mediu care trebuie respectate pentru executia lucrarilor pe intregul amplasament al santierului.

Cerinta Antreprenor:

Va rugam sa obligati Autoritatea Contractanta sa modifice, si ulterior sa publice in SEAP documentatia de atribuire actualizata care va avea atasat Acordul de Mediu.

VIII. Relocare si protectie utilitati — anulare partiala obligatie Antreprenor:

VIII.a: Conditiiile generale de implementare a proiectului — Cerintele Beneficiarului - 2016:

Avand in vedere „Conditiiile generale de implementare a proiectului” care vor fi luate in considerare de catre Ofertanti la elaborarea ofertelor:

„5. Cerinte generale privind relocarea si protectia utilitatilor:

Documentatia tehnica cuprinde o lista cu utilitatile ce interfereaza cu linia de cale ferata (subtraversari, supratraversari, paralelisme), intocmita in baza informatiilor confirmate de proprietarii acestora, prin avizele transmise, pana la data finalizarii proiectului tehnic. Relocarea utilitatilor, atat cele identificate in perioada de proiectare, cat si cele identificate in perioada executiei lucrarilor, afectate de catre lucrarile de reabilitare, se va face prin grija Antreprenorului, cu unitati de proiectare si executie specializate si agreeate de proprietarii acestor utilitati. In acest scop inainte de inceperea lucrarilor, Antreprenorul va face toate investigatiile necesare pentru identificarea tuturor utilitatilor afectate de executia lucrarilor, colaborand cu autoritatile competente pentru identificarea acestora (retele electrice, apa, canalizare, gaze naturale, telecomunicati, eta)

Antreprenorul are obligatia de a realiza proiectarea si executia relocarilor de utilitati (direct sau prin subcontractanti agreeati), cat si de a obtine toate aprobarile, avizele si autorizatiile necesare pentru executare acestor relocari, conform legislatiei in vigoare. Pentru eventualele terenuri suplimentare, necesare a fi expropriate, o solicitarea furnizorilor de utilitati, Antreprenorul va intocmi toata documentatia necesara, conform prevederilor legislatiei in vigoare, urmand ca Beneficiarul sa realizeze exproprierea acestora

In cazul unor afectari temporare ale utilitatilor pe durata executia lucrarilor, Antreprenorul are obligatia efectuarii procedurilor necesare de relocare, cu implicarea autoritatilor locale si a proprietarilor de utilitati, urmata apoi de readucerea acestora la starea initiala.

Antreprenorul va fi raspunzator pentru orice deteriorari, avarii sau afectari ale utilitatilor din zone lucrarilor, implicandu-se in remedierea acestora, la un standard considerat satisfactor de Inginer.

Toate costurile privind proiectarea si executia lucrarilor de relocare a utilitatilor suet prevazute in contract in cadrul componentei „Sume provizionate - Relocarea de utilitati care interfereaza cu lucrarile, identificate in perioada de proiectare, cat si in timpul executiei lucrarilor (proiectare, executie, obtinerea aprobarilor, avizelor si autorizatiilor necesare executiei lucrarilor)”.

Asa cum am mai aratat si anterior, documentatia de atribuire trebuie sa cantina toate cerintele, criteriile, regulile si alte informatii necesare pentru a asigura operatorilor

economici o informare completa, corecta si explicita cu privire la cerinte sau elemente ale achizitiei si la obiectul contractului, ceea ce in opinia noastra insemna si o anume predictibilitate a lucrarilor si costurilor oferate.

Or, atat timp cat Autoritatea Contractanta obliga agentul/operatorul economic sa execute lucrari care nu se regasesc in proiectul tehnic pe cheltuiala sa, reprezinta o incalcare flagranta a normelor legale reiterate anterior care stabilesc drepturile si obligatiile agentilor economic³, dar si ale Autoritatii Contractante in legatura cu obiectul achizitiei — Contractul.

Pe cale de consecinta, atat timp cat AC impune agentilor economic³ executia si implicit cotarea/ofertarea unor lucrari care nu sunt identificate la data depunerii ofertei, se incalca dispozitiile legale care stabilesc limitele procedurii de achizitie publica.

In acest context, se pune o intrebare legitima privind veridicitatea valorii estimative a prezentului contract de achizitie publica, ca de altfel si a intregii proceduri de achizitie, atunci cat in cadrul acesteia sunt stabilite valori estimative pentru anumite lucrari, pentru care nu au fost stabilite cantitati in Studiul de fezabilitate/oportunitate: pe cale de consecinta valoarea estimativa a contractului nu corespunde unei analize tehnice si economice a conditiilor de pe teren, fiind rezultatul unor estimari teoretice fara baza in realitatea obiectiva³.

De altfel, o informare completa a agentilor/operatorilor economici trebuie sa contina toate lucrarile la care se obliga in cadrul contractului, si nu doar o parte a acestora; restul cantitatilor de lucrari urmand sa fie determinate pe parcursul executarii lucrarilor, urmand a fi executate de catre Antreprenor pe cheltuiala sa.

Or, in acest caz nu se poate vorbi despre un contract echilibrat intre Autoritatea Contractanta si Antreprenor, din punct de vedere al obligatiilor corelative, asa cum este contractul de antrepriza.

In exemplificarea cazului mentionat anterior, subliniem faptul ca in masura in care, pe amplasamentul lucrarii, se regasesc si alte utilitati decat de cele din proiectul tehnic, atunci agentul economic va achita catre subantreprenorul de specialitate contravaloarea acestor lucrari care depasesc suma ofertata si alocata de AC, caz in care Antreprenorul va suporta niste costuri suplimentare care nu au fost si nu puteau fi incluse in oferta. In concluzia celor subliniate anterior, putem spune faptul ca o societatea comerciala nu poate participa la procedura de achizitie publica pentru a-si produce prejudicii/pierderi.

³ A se vedea - HG nr. 28 din 9 ianuarie 2008 privind aprobarea continutului-cadru al documentatiei tehnico-economice aferente investitiilor publice, precum si a structurii si metodologiei de elaborare a devizului general pentru obiective de investitii si lucrari de interventii; - INSTRUCIUNEA din 2 iulie 2008 de aplicare a unor prevederi din Hotararea Guvernului nr. 2812008; - ORDINULUI nr. 883 din 2 iulie 2008 pentru aprobarea instructiunilor de aplicare a unor prevederi din Hotararea Guvernului nr. 28/2008 privind aprobarea continutului-cadru al documentatiei tehnico-economice aferente investitiilor publice, precum si a structurii si metodologiei de elaborare a devizului general pentru obiective de investitii si lucrari de interventii"

Cerinta Antreprenor:

Va rugam sa obligati Autoritatea Contractanta sa modifice, si ulterior sa publice in SEAP documentatia de atribuire actualizata, prin care urmeaza sa elimine prevederea care instituie in sarcina Antreprenorului obligatia de a realiza, **pe cheltuiala sa**, proiectarea si executia relocarii si protectiei utilitatilor care nu sunt cuprinse in proiectul tehnic (nu sunt identificate la momentul depunerii ofertei).

IX. Studii de teren suplimentare - completare:

IX.a: Data de Baza:

Avand in vedere prevederile Sub-clauzei 1.1.3.1. "Data de Baza" inseamna data anterioara cu 28 de zile fata de ultima data de depunere a Ofertei.

IX.b: Informatii despre Santier:

Avand in vedere prevederile Sub-clauzei 4,10 „Informatii despre Santier”:
„Beneficiarul va pune la dispozitia Antreprenorului, pentru informarea acestuia, inainte de Data de Baza, toate datele relevante, care se afla in posesia Beneficiarului, referitoare la structura geologica si conditiile hidrologice de pe Santier, inclusiv aspectele legate de mediu.”

IX.c: Conditiiile generale de implementare a proiectului — Cerintele Beneficiarului - 2016:

Avand in vedere „Conditiiile generale de implementare a proiectului”, care vor fi luate in considerare de catre agentii economici la elaborarea ofertelor:

„1. Cerinte generale de proiectare si studii de teren suplimentare r

..1

„Pentru dezvoltarea si definirea detaliilor de executie si/sau tehnologice aflate in responsabilitatea Antreprenorului, listele de cantitati cuprind „Investigatii geotehnice”. Acestea se vor executa de catre Antreprenor, in conformitate cu normativele de specialitate in vigoare, cu aprobarea Inginerului, in alte locatii decat cele in care au fost executate investigatiile de teren in perioada elaborarii proiectului tehnic. Setul de investigatii geotehnice propus nu este exhaustiv, urmand ca dupa caz, sa poata fi adaptat cerintelor reale din teren, conform legislatiei in vigoare, cu aprobarea Inginerului.”

IX.d: Structura geologica si conditiile hidrologice:

Avand in vedere si faptul ca in Documentatia de atribuire nu include date referitoare la structura geologica si conditiile hidrologice de pe Santier, inclusiv aspectele legate de mediu.

IX.e: Avand in vedere disoozitiile:

- HG nr. 28 din 9 ianuarie 2008 privind aprobarea continutului-cadru al documentatiei tehnico-economice aferente investitiilor publice, precum si a structurii si metodologiei de elaborare a devizului general pentru obiective de investitii si lucrari de interventii;
- INSTRUCIUNEA din 2 iulie 2008 de aplicare a unor prevederi din Hotararea Guvernului nr. 28/2008;
- ORDINULUI nr. 863 din 2 iulie 2008 pentru aprobarea "*Instructiunilor de aplicare a unor prevederi din Hotararea Guvernului nr. 28/2008 privind aprobarea continutului-cadre al documentatiei tehnico-economice aferente investitiilor publice, precum si a structurii si metodologiei de elaborare a devizului general pentru obiective de investitii si lucrari de interventii*"

Pentru motivele reiterate anterior, apreciem faptul ca Autoritatea Contractanta are obligatia de a publica in SEAP toata documentatia de atribuire:

Cerinta Antreprenor:

Va rugam sa obligati Autoritatea Contractanta sa modifice, si ulterior sa publice in SEAP documentatia de atribuire actualizata, care sa cuprinda toate datele relevante referitoare la structura geologica si conditiile hidrologice de pe Santier, inclusiv aspectele legate de mediu, care se afla in posesia Beneficiarului.

In concluzia celor mentionate anterior si luand in considerare valoarea si importanta proiectului, va rugam sa observati faptul ca, aceasta maniere de a elabora si publica documentatia de atribuire in SEAP, reprezinta un comportament culpabil al Autoritatii Contractante, care aduce prejudicii nu doar Antreprenorilor ci chiar procedurii in sine, atat Pimp cat poate avea ca rezultat numai oferte inacceptabile si neconforme, cu consecinta anularii procedurii de atribuire sau si mai gray, un proiect a carui derulare va incepe, iar in conditiile in care in timpul dew/aril va aparea necesitatea unor lucrari suplimentare care nu au Post incluse nici in bugetul Autoritatii contractante si nici in cel al Antreprenorului, va conduce in mod inevitabl la blocarea proiectului.

2. SUSPENDAREA PROCEDURII DE ACHIZITIE PUBLICA PANA LA SOLUTIONAREA PREZENTEI CONTESTATII:

In conformitate cu lisp. art. 22 alin (1) si art. 23 alin (1) din Legea nr. 101/2016:

„Art. 22. - (1) In cazuri bine justificate si pentru prevenirea unei pagube iminente, la cererea persoanei interesate, Consiliul poate sa dispuna prin incheiere, in termen de 3 zile de la primirea cererii, masura suspendarii procedurii de atribuire sau aplicarii oricarei decizii luate de autoritatea contractanta, pana la solutionarea contestatiei.”

„Art. 23. - (1) Consiliul solutioneaza cererea de suspendare Nand in considerare consecintele acestei masuri asupra tuturor categoriilor de interese care ar putea fi lezate, inclusiv asupra interesului public.”

Din analiza normelor legale citate anterior, se desprind conditiile de admisibilitate a cererii de suspendare a procedurii de achizitie publica, ca urmare a promovarii in fata Consiliului, de catre persoana vatamata, a unei contestatii impotriva dosarului achizitiei publice,

In cele ce urmeaza vom prezenta argumente care, consideram noi, sustin pe deplin temeinicia unei decizii a Consiliului, de a suspenda prezenta procedura pana la solutionarea Contestatiei:

a. Cazul bine justificat:

Subscrisa am evidenciat pe fondul cauzei imprejurari vadite de fapt si de drept care pun serios la indoiala prezumtia de legalitate de care ar trebui sa se bucure o procedura de achizitie publica, respectiv documentatia de atribuire aferenta si care evidentiaza indubitabil existenta unui caz bine justificat cu privire la necesitatea suspendarii provizorii a procedurii.

In acest sens, reiteram in concluzia argumentelor de mai sus, faptul ca ne aflam in fata unei documentatii de atribuire incomplete si ambiguu, care prezinta vicii de fond si de forma si incalca dispozitiile legale incidente in materia achizitiilor publice.

b. Paguba iminenta ireparabile sau dificil de reparat:

Dupa cum se stie, principiul folosirii eficiente si judicioase a fondurilor publice reclama eliminarea cheltuielilor inutile, iar in masura in care procedura de atribuire nu s-ar suspenda si poate chiar s-ar incheia un contract cu un ofertant, iar ulterior Consiliul si/sau CURTEA DE APEL vor admite contestatia/plangerea, acest fapt conducand la reluarea procedurii, Cu consecinta cheltuirii inutile a unor fonduri publice (cel putin

cheltuielile aferente activitatii aparatului administrativ care gestioneaza dosarul achizitiei publice) prin continuarea procedurii, inaintea obtinerii unei decizii definitive cu privire la prezenta contestatie.

In acest context, in primul rand Autoritatea Contractanta ar fi pagubita de continuarea procedurii, fiind insa si de mentionat ca in patrimoniul fiecarui ofertant s-ar produce a paguba prin investirea de resurse umane si financiare in pregatirea, practic, a doua oferte distincte pentru aceeaasi procedura (in cazul in care, dupa cum sustinem noi, documentatia de atribuire ar trebui completata).

Astfel, dintr-o analiza economica simpla se poate observa faptul ca cea mai avantajoasa abordare din punct de vedere economic este suspendarea procedurii, deoarece in caz contrar s-ar cheltui bani publici fara o finalitate concreta in planul prezentei achizitii publice.

Mai mult decat atat, poate fi prejudiciat chiar interesul general/public avut in vedere prin lansarea procedurii de achizitie publica.

Astfel, datorita viciilor de fond si de forma ale documentatiei, se poate ajunge la solutia nedorita de a se depune in fata Autoritatii Contractante doar oferte inacceptabile sau neconforme, cu consecinta anularii procedurii de achizitie publica.

Or, nu acesta este scopul interesului public pentru care s-a lansat prezenta procedura, ci executarea lucrarilor care fac obiectul contractului.

Interesul suspendarii prezentei procedurii de achizitie publica apartine tuturor partilor implicate in desfasurarea acesteia, respectiv Autoritatii Contractante si Antreprenorilor.

Atat Autoritatea Contractanta cat si Agentii/Operatorii economici participanti au interesul de a obtine o documentatie completa si detaliata a procedurii de achizitie pentru a depune oferte admisibile si conforme la nivelul cantitativ si calitativ stabilit de Autoritatea Contractanta.

Pe de alta parte, Autoritatea Contractanta, are obligatia de a promova si ocroti interesul general/public, sens in care are interesul de a finaliza prezenta achizitie publica in conditii de temeinicie si legalitate, in conformitate cu dispozitiile Legii nr. 99/2016.

De altfel, suspendarea procedurii de achizitie este provizorie si se realizeaza doar pana la clarificarea exacta a gradului de conformare a acesteia cu normele juridice aplicabile in materia achizitiilor publice invederate de subscrisa.

In considerarea motivelor, argumentelor si cererilor mentionate anterior, va rugam respectuos sa admiteti prezenta contestatia, astfel cum a fost aceasta formulate si sa dispuneti:

1. Suspendarea procedurii de atribuire pana la solutionarea prezentei contestatii in conformitate cu prevederile art. 22 si urm. din Legea nr. 101/2016.
2. Adoptarea masurilor de remediere a documentatiei de atribuire si selectie, astfel cum au fost solicitate de subscrisa, in raport de dispozitiile art. 6 alin. (5) si alin. (6) din Legea nr. 101/2016.

Probe: inscrisuri, precum si orice alte probe necesare si utila justei solutionari a cauzei

**DOMNULUI PRESEDINTE AL CONSILIULUI NATIONAL DE SOLUTIONARE A
CONTESTATIILOR**