



# CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București, cod poștal 030084, România  
Tel: +4 021.310.46.41 Fax: +4 021.890.07.45 și +4 021.310.46.42 www.cnsc.ro

**În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea**

## **ÎNCHIEIERE**

**Nr. 189/C10/1154**

**Data: 20.04.2017**

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 1154/13.04.2017, depusă de STRABAG AG, cu sediul în A-9800 Spittal/Drau, Ortenburgerstrasse 27, Austria, înregistrată la Registrul Austriac al Comerțului sub nr. FN61689w, reprezentată legal prin Oberwinkler Heimo, și convențional prin Cabinet de avocat Radu Marian, adresă de corespondență în București, Calea 13 Septembrie nr. 90, et. 5, biroul 5.14, sector 5 privind atribuirea, prin licitație deschisă, online, a contractului de achiziție publică având ca obiect „*Reabilitarea liniei de cale ferată Brașov- Simeria, componenta a Coridorului Rin - Dunăre, pentru circulația cu viteza maxima de 160 km/h, secțiunea Brașov - Sighișoara, subsecțiunile:1. Brașov - Apata și 3. Cata- Sighișoara*”, organizată de COMPANIA NATIONALA DE CAI FERATE "CFR" - SA, în calitate de entitate contractantă, contestatorul a solicitat suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea fondului cauzei, conform prevederilor art. 22 și urm. din Legea nr. 101/2016, și, pe fond, adoptarea de măsuri de remediere a documentației de atribuire și selecție astfel cum au fost solicitate, în raport de dispozițiile art. 6 alin. (5) și alin. (6) din Legea nr. 101/2016, urmând a fi modificat programul și/sau termenul de finalizare al lucrărilor.

Pe rol se află cererea de suspendare a procedurii din cuprinsul contestației formulată de STRABAG AG.

**CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,  
asupra cererii de față, constată următoarele:**

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 22 și 23 din Legea nr. 101/2016, să soluționeze cererea de suspendare formulată de STRABAG AG în cadrul contestației înaintată de către acest operator economic.

În opinia contestatorului STRABAG AG sunt îndeplinite cele două condiții legale de admisibilitate a cererii sale de suspendare a procedurii, cazul bine justificat rezultând din expunerea de motive privind fondul

cauzei care evidențiază împrejurări de fapt și de drept care pun serios la îndoială prezumția de legalitate de care ar trebui să se bucure o achiziție publică, respectiv documentația de atribuire.

Referitor la paguba iminentă, contestatorul arată că principiul folosirii eficiente și judicioase a fondurilor publice reclamă eliminarea cheltuielilor inutile, iar, în măsura în care procedura de atribuire nu s-ar suspenda și poate chiar s-ar încheia un contract cu un ofertant, iar ulterior Consiliul și/sau CURTEA DE APEL vor admite contestația/plângerea, acest fapt conducând la reluarea procedurii, cu consecința cheltuirii inutile a unor fonduri publice (cel puțin cheltuielile aferente activității aparatului administrativ care gestionează dosarul achiziției publice) prin continuarea procedurii, înaintea obținerii unei decizii definitive cu privire la prezenta contestație.

În acest context, contestatorul consideră că, în primul rând autoritatea contractantă ar fi păgubită de continuarea procedurii, iar în patrimoniul fiecărui ofertant s-ar produce o pagubă prin investirea de resurse umane și financiare în pregătirea, practic, a două oferte distincte pentru aceeași procedură (în cazul în care, documentația de atribuire ar trebui completată).

Astfel, în opinia contestatorului, dintr-o analiză economică simplă se poate observa faptul că cea mai avantajoasă abordare din punct de vedere economic este suspendarea procedurii, deoarece în caz contrar s-ar cheltui bani publici fără o finalitate concretă în planul prezentei achiziții publice.

Mai mult decât atât, apreciază că poate fi prejudiciat chiar interesul general/public avut în vedere prin lansarea procedurii de achiziție publică.

Astfel, datorita viciilor de fond și de forma ale documentației, se poate ajunge la soluția nedorită de a se depune în fața autorității contractante doar oferte inacceptabile sau neconforme, cu consecința anularii procedurii de achiziție publică.

Or, subliniază contestatorul, nu acesta este scopul/interesul public pentru care s-a lansat prezenta procedură, ci executarea lucrărilor care fac obiectul contractului.

Așadar, interesul suspendării prezentei procedurii de achiziție publică aparține tuturor părților implicate în desfășurarea acesteia, respectiv autorității contractante ai antreprenorilor. Atât autoritatea contractanta cât și agentii/operatorii economici participanți au interesul de a obține o documentație completă și detaliată a procedurii de achiziție pentru a depune oferte admisibile și conforme la nivelul cantitativ și calitativ stabilit de autoritatea contractanta.

Pe de altă parte, arată contestatorul, autoritatea contractanta are obligația de a promova și ocroti interesul general/public, sens în care are interesul de a finaliza prezenta achiziție publică în condiții de temeinicie și legalitate, în conformitate cu dispozițiile Legii nr. 99/2016.

De altfel, contestatorul precizează că suspendarea procedurii de achiziție este provizorie și se realizează doar până la clarificarea exactă a gradului de conformare a acesteia cu normele juridice aplicabile în materia achizițiilor publice.

Prin adresa nr. 13922/1154-C10/14.04.2017, Consiliul a solicitat entității contractante un punct de vedere cu privire la capătul de cerere privind suspendarea procedurii, din cuprinsul contestației formulate de STRABAG AG.

Prin adresa nr. 11/1/685/18.04.2016, înregistrată la CNSC sub nr. 14296/19.04.2017, entitatea contractantă a formulat un punct de vedere referitor la cererea de suspendare solicitând respingerea acesteia, luând în considerare faptul că realizarea proiectului în speță este un obiectiv de importanță strategică națională cu finanțare din fonduri europene nerambursabile, iar suspendarea procesului de achiziție ar putea periclita absorbția de fonduri europene a României.

De asemenea, entitatea contractantă susține că în eventualitatea suspendării procedurii, s-ar afla în imposibilitatea de a răspunde într-un timp cât mai scurt tuturor solicitărilor de clarificări formulate de operatorii economici interesați de participarea la prezenta procedură de achiziție publică.

Mai mult, apreciază că adoptarea unei măsuri de suspendare ar prejudicia interesele sale, precum și interesul public în ceea ce privește dezvoltarea infrastructurii feroviare publice aflate în administrarea CNCF CFR SA.

Având a soluționa, cu celeritate, cererea de suspendare a procedurii, potrivit art. 22 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul constată următoarele:

COMPANIA NATIONALA DE CAI FERATE "CFR" - SA, în calitate de entitate contractantă, a organizat atribuirea, prin licitație deschisă, online, a contractului de achiziție publică având 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 - Sighisoara, subsectiunile:1. Brasov - Apata si 3. Cata- Sighisoara*”. În acest sens a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP anunțul de participare nr. 171875/06.12.2016, criteriul de atribuire stabilit fiind „prețul cel mai scăzut”, cu data stabilită pentru depunerea ofertelor 08.05.2017.

Împotriva documentației de atribuire, ASTALDI S.p.A, STRABAG AG și, respectiv, ALSTOM TRANSPORT SA au formulat contestațiile care formează obiectul dosarelor nr. 2926/2016, nr. 2978/2016 și respectiv nr. 2996/2016, conexe, soluționate prin decizia CNSC nr. 437/C10/2926,2978,2996/28.02.2017 în sensul admiterii acestora în parte și dispunerii de remedieri. Se mai reține că împotriva acestei decizii, contestatorii ASTALDI S.p.A și STRABAG AG au formulat plângere la instanța competentă, precum și faptul că ASTALDI S.p.A a renunțat la judecata plângerii, iar dosarul format ca urmare a plângerii STRABAG AG încă nu a fost soluționat de instanță.

Ulterior, STRABAG AG a formulat contestația care face obiectul dosarului nr. 1154/2017, solicitând suspendarea procedurii până la soluționarea pe fond a contestației.

Procedând la soluționarea acestei cereri, Consiliul are în vedere următoarele dispoziții legale din Legea nr. 101/2016, conform cărora:

- Art. 22 alin. (1) - *„În cazuri bine justificate și 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 soluționarea contestației;*

- Art. 23 alin. (1) - *„Consiliul soluționează cererea de suspendare luând în considerare consecințele acestei măsuri asupra tuturor categoriilor de interese care ar putea fi lezate, inclusiv asupra interesului public.”*

- art. 9 alin. (4) - *„Autoritatea contractantă are dreptul de a încheia contractul numai după comunicarea deciziei Consiliului privind soluționarea contestației și cu respectarea termenului de așteptare prevăzut pentru încheierea lui”*

- art. 9 alin. (5) - *„Contractul încheiat cu nerespectarea prevederilor alin. (4) este lovit de nulitate absolută (...).”*

De asemenea, Consiliul reține că noul termen limită pentru depunerea ofertelor este 08.05.2017.

Având în vedere cele anterior expuse, Consiliul apreciază că se impune măsura suspendării procedurii de atribuire, deoarece fiind vorba despre o contestație formulată împotriva conținutului documentației de atribuire, în eventualitatea pronunțării unei decizii de admitere a acestora, dacă motivele invocate de contestatori se vor dovedi întemeiate și vor fi dispuse măsuri de remediere în sarcina entității contractante, acestea nu ar mai putea fi aplicate dacă entitatea contractantă ar continua procedura de atribuire.

Prin urmare, finalitatea procedurii de atribuire în discuție depinde de decizia ce urmează a fi luată în referire la contestația ce formează fondul cauzei, ceea ce constituie un caz temeinic justificat și previne producerea unei pagube contestatorului printr-o eventuală înlăturare nejustificată din cadrul procedurii, astfel încât suspendarea procedurii apare ca fiind necesară.

Consiliul apreciază că, în aceste condiții, continuarea procedurii ar putea afecta atât interesele contestației, cât și pe cele ale entității contractante (interesul public fiind acela de derulare și finalizare a unei proceduri de atribuire cu respectarea dispozițiilor legale și a principiilor din domeniu), aspect ce concordă cu condițiile cumulative de admisibilitate a unei astfel de cereri de suspendare, regăsite la art. 23 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Astfel antamată situația factuală și de drept, Consiliul remarcă temeinicia cererii formulate de STRABAG AG în cadrul procedurii organizată de COMPANIA NATIONALA DE CAI FERATE "CFR" - SA, pentru atribuirea contractului de achiziție publică având 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 - Sighisoara, subsectiunile:1. Brasov - Apata si 3. Cata- Sighisoara”* și, în consecință, urmează a decide admiterea cererii de suspendare a procedurii până la soluționarea fondului cauzei.

Asupra celorlalte capete de cerere din cuprinsul contestației, Consiliul se va pronunța printr-o decizie ulterioară.

Pentru aceste motive,  
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,

**CONSILIUL DISPUNE:**

În temeiul dispozițiilor art. 22 alin. (1) coroborate cu cele ale art. 23 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, admite solicitarea de suspendare a procedurii de atribuire, din cadrul contestației formulate de STRABAG AG în contradictoriu cu entitatea contractantă COMPANIA NATIONALA DE CAI FERATE "CFR" - SA.

Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de cinci zile de la comunicare, în temeiul art. 23 alin. (2) din Legea nr. 101/2016.

**PREȘEDINTE,**

**FELICIA COSTEA**

**MEMBRU,**

**CĂTĂLIN POPESCU**

**MEMBRU,**

**ANCA-ROXANA DOBRE**



Redactată în 4 exemplare, conține 5 (cinci) pagini.