

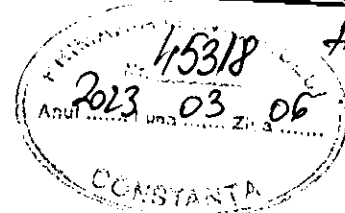
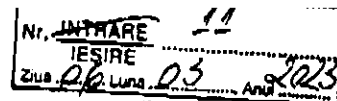
Una vincemus!CĂTRE.**CONSILIUL NATIONAL DE SOLUTIONARE A CONTESTATIILOR**

Adresa: Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București

Adresa email: office@cnscl.ro

Tel: +40213104641 / +40213104672 / +4021310467

Fax: +40213104642 / +40218900745

**Spre Știința:****Autoritate Contractanta – UAT MUNICIPIUL CONSTANTA**

Adresa: localitatea Constanta, Bd-ul Tomis, nr. 51, județul Constanta

Adresa email: ozlem.omer@primariaconstanta.ro,

telefon: +04 0241488157, fax: +40 241488195;

Referitor la: Procedura de atribuire a contractului de achiziție publică:

Anunț publicat: CN1052453/25.02.2023, privind servicii de "Serviciul de Elaborare documentație tehnico-economică (studii de teren - geotehnic și topografic, studiu de trafic, SF, proiect tehnic pentru autorizarea lucrărilor, POE, PT și DE, altele, cerere de finanțare) aferentă obiectivului de investiții "Achiziția de autobuze cu emisii de carbon scăzute, destinate transportului public și crearea infrastructurii aferente-garaj CT BUS"

Subscrisa

S.R.L., cu sediul social in Municipiul _____, str.

CUI RO 1 _____

, înregistrata la Oficiului Registrului Comerțului sub nr. _____

S

reprezentata legal prin _____

– Director, în contradictoriu cu UAT MUNICIPIUL CONSTANTA, cu sediul localitatea Constanta, Bd-ul Tomis, nr. 51, județul Constanta, România, cod de identificare fiscal 4785631, telefon: +04 0241488157, fax: +40 241488195, email: ozlem.omer@primariaconstanta.ro, reprezentata legal prin domnul VERGIL CHITAC - Primar, în calitate de Autoritate contractanta formulam prezenta:

CONTESTATIE

Împotriva conținutului documentației de atribuire aferente Anunțului CN1052453 publicat în data de 25.02.2023, privind servicii de "Serviciul de Elaborare documentație tehnico-economică (studii de teren - geotehnic și topografic, studiu de trafic, SF, proiect tehnic pentru autorizarea lucrărilor, POE, PT și DE, altele, cerere de finanțare) aferentă obiectivului de investiții "Achiziția de autobuze cu emisii de carbon scăzute, destinate transportului public și crearea infrastructurii aferente-garaj CT BUS"

IN DREPT

Ne întemeiem acțiunea pe prevederile Legii 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 după cum urmează:

• art. 2 alin.(1)

Art. 2. -

(1) Orice persoană care se consideră vătămată într-un drept al său ori într-un interes legitim printr-un act al unei autorități contractante sau prin nesoluționarea în termenul legal a unei cereri poate

solicita anularea actului, obligarea autorității contractante la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, pe cale administrativ-jurisdicțională sau judiciară, potrivit prevederilor prezentei legi.

- **art. 4 alin.(1) lit. a)**

Art. 4. -

(1) Pentru soluționarea contestației, persoana care se consideră vătămată se poate adresa:
a) fie pe cale administrativ-jurisdicțională Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor;

- **art. 8 alin.(1) lit. a)**

Art. 8. -

(1) Persoana care se consideră vătămată de un act al autorității contractante poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului autorității contractante, obligării acesteia la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum și pentru recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, în termen de:

a) 10 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziție publică/sectorial sau de concesiune este egală sau mai mare decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către Jurnalul Oficial al Uniunii Europene a anunțurilor de participare, potrivit legislației privind achizițiile publice, legislației privind achizițiile sectoriale sau legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii;

- **art.22 alin. (1)**

Art. 22. -

(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.

IN FAPT:

- În data de 25.02.2023 Autoritatea contractanta a publicat în SEAP, anunțul CN1052453 cu privire la achiziționarea de servicii de "Serviciul de Elaborare documentație tehnico-economică (studii de teren - geotehnic și topografic, studiu de trafic, SF, proiect tehnic pentru autorizarea lucrărilor, POE, PT și DE, altele, cerere de finanțare) aferentă obiectivului de Investiții "Achiziția de autobuze cu emisii de carbon scăzute, destinate transportului public și crearea infrastructurii aferente-garaj CT BUS."
- Exprimându-și interesul de a participa în calitate de ofertant prin înscrierea la aceasta procedura în platforma SEAP, SRL a analizat documentația de atribuire și a constatat că Autoritatea Contractanta formulează cerințe excesive, restrictive cu rolul de a diminua concurența Operatorilor economici vis a vis de participarea ca și ofertanți la prezenta procedura, încalcând astfel prevederile legislației în vigoare în materie de achiziții publice. Prin urmare, SRL a solicitat clarificări cu privire la cerințele formulate de către Autoritatea Contractanta în data de 03.03.2023.
- Având în vedere că Autoritatea contractanta nu a răspuns încă solicitărilor noastre de clarificări și pe considerentul că SINGURUL act administrativ în măsura să producă efecte juridice de natură să lezeze interesele contestatorului este documentația de atribuire, înțelegem că trebuie să acționăm cu diligență, în temeiul dispozițiilor legale mai sus menționate și formulăm prezenta CONTESTATIE împotriva conținutului documentației de atribuire aferente Anunțului CN1052453 publicat de UAT Municipiul Constanta în data de 25.02.2023.

Va solicitam astfel, prin hotărârea ce o veți pronunța, sa dispuneți:

- ✓ În primul rand, in vederea prevenirii unei pagube iminente, va rugam sa dispuneti suspendarea procedurii de atribuire, pana la soluționarea prezentei contestații (In temeiul dispozițiilor art.22 din Legea nr. 101 / 2016)
- ✓ Admiterea prezentei contestații si modificarea in tot a cerintelor excesive / abuzive expuse de Autoritatea Contractanta in documentatia de atribuire, cerinte ce constituie obiecte ale contestației;

OBIECTELE CONTESTATIEI SUNT:

- 1) Formulara de catre Autoritatea contractanta in cadrul Fisei de date, capitolul III.1.3.a) Capacitatea tehnica si/sau profesionala – a unor cerinte care, prin natura lor sunt excesive si prin care se restrictioneaza artificial competitia

Citam "Pentru contractele de achizitie de servicii: executarea de servicii de tipul specificat Ofertantul trebuie să facă dovada ca a realizat în ultimii 3 ani (impliniți la data limită stabilită pentru depunerea ofertelor), la nivelul unui contract sau mai multor contracte, servicii de elaborare documentație tehnico-economică pentru construire/extindere/modernizare bază întreținere/exploatare autobuze și/sau depou și/sau autobază și/sau terminale intermodale pasageri (servicii de SF/DALI și/sau PT/DTAC/DE) a căror valoare cumulată este de minimum 2.000.000,00 lei fără TVA"

Ne sustinem afirmatiile ca cerintele sunt excesive si restrictive bazandu-ne pe urmatoarele considerente:

- Conform dispozițiilor art 172, din legea 98 / 2016
(3) Autoritatea contractantă stabilește numai cerințe de participare care sunt necesare și adecvate pentru a se asigura că un candidat/ofertant are capacitatea juridică și financiară și competențele tehnice și profesionale pentru a executa contractul de achiziție publică/acordul-cadru care urmează să fie atribuit.
(5) Toate cerințele privind capacitatea solicitate de autoritatea contractantă trebuie să aibă legătură cu obiectul contractului de achiziție publică/acordului-cadru și să fie proporționale prin raportare la obiectul acestuia.
- Subliniem ca art 178 alin. (1), din Legea nr. 98/2016 ii confera Autoritatii contractante dreptul de a stabili prin documentele achiziției cerințe privind capacitatea tehnică și profesională care sunt necesare și adecvate pentru a se asigura că operatorii economici dețin resursele umane și tehnice și experiența necesare pentru a executa contractul de achiziție publică/acordul-cadru la un standard de calitate corespunzător.
Referitor la cerințele privind capacitatea tehnică și profesională stabilite de autoritatea contractantă, art 178 alin (2), din Legea nr. 98/2016 statuează că acestea pot viza în special existența unui nivel corespunzător de experiență, prin raportare la contractele executate în trecut
- În completarea celor precizate mai sus, emțerea Instrucțiunii președintelui A.N.A.P. nr. 2/2017 emisă în aplicarea prevederilor art. 178 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu completările ulterioare, are ca scop explicitarea modului de aplicare respectivelor prevederi din actele normative de nivel primar. Așadar, subliniem că prevederile acestui act normativ de nivel terțiar trebuie interpretate întotdeauna în concordanță și în corelare cu actul normativ de nivel primar - Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice - în ansamblul său.

Prin urmare, pentru formularea corectă a cerințelor privind capacitatea tehnică și profesională, autoritățile contractante au la îndemână Instrucțiunea A.N.A.P. nr. 2/2017, în cadrul căreia sunt exemplificate situații concrete legate de modalitatea de formulare/îndeplinire a cerinței.

Astfel, potrivit dispozițiilor art. 2 din Instrucțiunea A.N.A.P. nr. 2/2017:

„(1) Autoritatea/Entitatea contractantă stabilește cerințele minime de calificare și selecție precizate la art. 1, în corelare cu principiul proporționalității, cu scopul de a obține o confirmare că operatorii economici care demonstrează îndeplinirea respectivelor cerințe au capacitatea și experiența necesară pentru a gestiona și duce la bun sfârșit, în condițiile de performanță impuse prin caietul de sarcini, contractul de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru ce urmează a fi atribuit.

(2) La stabilirea cerințelor minime de calificare și selecție, autoritățile/entitățile contractante vor ține cont de aspecte precum: complexitatea, volumul, durata, valoarea și natura contractului de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru care urmează a fi încheiat, fără a se impune îndeplinirea unor condiții ce nu prezintă relevanță sau sunt disproporționate în raport cu scopul menționat la alin. (1)“.

art. 3 din Instrucțiunea A.N.A.P. nr. 2/2017

Onorat Consiliu, va rog sa observati ca obiectul viitorului contract de achiziție publica este prestarea de servicii de elaborare documentatii tehnico economice pentru "Achiziția de autobuze cu emisii de carbon scăzute, destinate transportului public și crearea infrastructurii aferente-garaj CT BUS".

In fisa de date II.2.4 Descrierea achizitiei publice (natura si cantitatea lucrarilor, produselor sau serviciilor sau o mentiune privind nevoile si cerintele) Serviciul de elaborare documentație tehnico-economică (studii de teren - geotehnic și topografic, studiu de trafic, SF, proiect tehnic pentru autorizarea lucrărilor, POE, PT și DE, altele, cerere de finantare) aferentă obiectivului de investiții " Achiziția de autobuze cu emisii de carbon scăzute, destinate transportului public și crearea infrastructurii aferente-garaj CT BUS".

Elaborarea documentației tehnico-economice studii de teren - geotehnic și topografic, inclusiv studiu privind posibilitatea utilizării unor sisteme alternative de eficiență ridicată pentru creșterea performanței energetice, studiu de fezabilitate (SF), documentații pentru obținerea avizelor solicitate prin Certificatul de urbanism, proiect pentru autorizarea executării lucrărilor de construire (PAC), proiect de organizare a execuției lucrărilor (POE), proiect tehnic de execuție (PTE), se va realiza în 6 faze, după cum urmează:

1. Faza I. Elaborarea studiilor de teren – geotehnic și topografic și studiului privind posibilitatea utilizării unor sisteme alternative de eficiență ridicată pentru creșterea performanței energetice
2. Faza II. Elaborarea documentațiilor pentru obținerea avizelor/acordurilor solicitate prin Certificatul de urbanism
3. Faza III – Elaborarea studiului de fezabilitate
4. Faza IV - Elaborare proiect pentru autorizarea executării lucrărilor de construire (PAC) și proiect de organizare a execuției lucrărilor (POE)
5. Faza V – Elaborare proiect tehnic de execuție (PTE)
6. Faza VI – Prestarea serviciului de asistență tehnică din partea proiectantului

In art 5 din Instrucțiunea ANAP 2 / 2017, se precizeaza foarte clar

(1)Nu se poate solicita demonstrarea experientei similare prin furnizarea de produse/prestarea de servicii/execuția de lucrari identice cu cele care fac obiectul contractului de achizitie publica/de achizitie sectoriala/acordului-cadru care urmeaza a se atribui, pentru a nu se restrange competitia, fiind necesar sa fie permise si cele similare sau superioare din punctul de vedere al complexitatii si/sau scopului."

Or, Onorat Consiliu, cerintele Impuse in fisa de date de Autoritatea contractanta "Ofertantul trebuie să facă dovada ca a realizat în ultimii 3 ani (împliniți la data limită stabilită pentru depunerea ofertelor), la nivelul unui contract sau mai multor contracte, servicii de elaborare documentație tehnico-economică pentru construire/extindere/modernizare bază întreținere/exploatare autobuze și/sau depou și/sau autobază și/sau terminale intermodale pasageri (servicii de SF/DALI și/sau PT/ DTAC/DE) a căror valoare cumulată este de minimum 2.000.000,00 lei fără TVA sunt excesive și restrictive, având în vedere ca sunt menționate obiective identice (cu același funcțiuni) cu cele ale achiziției.

Va rugăm să țineți cont de faptul că acest tip de investiție este relativ rar în țara noastră, comparativ cu alte tipuri de construcții civile și industriale și în ultimii 3 ani nu s-a elaborat un număr considerabil de astfel de documentații decât poate de către anumiți Operatori economici;

Acest obiect al prezentei proceduri, este o construcție încadrată în categoria de importanță C, fără funcțiuni speciale (cum ar fi de ex. Unitate medicală, unitate militară, centrală nucleară, etc); Acest lucru este evidențiat și de anexele prezentate la fisa de date (Tema de proiectare, Certificatul de Urbanism nr 1789 / 02.08.2022) în fiecare dintre cele 2 anexe se precizează că se urmărește desființarea / construcția unor clădiri industriale și edilitate cu funcționalitate de Garaj de autobuze electrice.

Onorat Consiliu, ținând cont de cele de mai sus vă solicităm să constatați că restragerea demonstrării experienței similare doar la construire/extindere/modernizare bază întreținere/exploatare autobuze și/sau depou și/sau autobază și/sau terminale intermodale pasageri (servicii de SF/DALI și/sau PT/ DTAC/DE) restricționează artificial competiția, încălcând principiul proporționalității și să decideți prin prezenta că Autoritatea contractantă să explicitizeze similaritatea serviciilor prin dovedirea experienței pentru clădiri categoria de importanță C, de o complexitate comparabilă cu cele ce fac obiectul contractului, cu încadrarea într-o descriere generală, guvernată de principiul "cine poate mai mult, poate și mai puțin"

Prin urmare, vă rugăm să dispuneți că Autoritatea Contractantă să reformuleze cerințele astfel încât experiența similară să poată fi dovedită și prin prezentarea de contracte pentru elaborare documentații tehnico economice pentru construire/extindere/modernizare construcții civile și / sau industriale minim categoria de importanță C sau superioară. Ca și exemplu de bună practică, pentru a se asigura că operatorii economici dețin o minimă experiență pentru construire/extindere/modernizare bază întreținere/exploatare autobuze și/sau depou și/sau autobază și/sau terminale intermodale pasageri (servicii de SF/DALI și/sau PT/ DTAC/DE) putând să solicite minim experiența minimă în elaborarea unei documentații tehnico economice pentru acest tip de clădire cel puțin la nivelul unui contract, restul experienței solicitate putând fi dovedită prin prezentarea de elaborări de documentații pentru alte tipuri de construcții civile și / sau industriale minim categoria de importanță C sau superioară.

- 2) În aceeași manieră, Autoritatea contractantă, în cadrul documentației de atribuire (Fisa de date, II.2.5 Criterii de atribuire, Anexa II – Metodologie de evaluare, Caiet de sarcini, pag. 20 și următoarele) exprima cerințe excesive și restrictive în ceea ce privește experiența specifică a experților nominalizați.

Experiența specifică a experților trebuie demonstrată prin prezentarea de contracte pentru servicii de elaborare documentație tehnico-economică pentru construire/extindere/modernizare bază întreținere/exploatare autobuze și/sau depou și/sau autobază și/sau terminale intermodale pasageri (servicii de SF/DALI și/sau PT/ DTAC/DE).

Avand in vedere faptul ca acest tip de investitie este relativ rar in tara noastra, comparativ cu alte tipuri de constructii civile si industriale si in ultimii 3 ani nu s-a elaborat un numar considerabil de astfel de documentatii decat poate de catre anumiti Operatori economici, Rugam Onoratul Consiliu sa constate ca si aceste cerinte sunt **excesive si abuzive**, de natura sa incalce principiile ce guverneaza achizițiile publice, asa cum sunt ele prevazute in art. 2, alin (2) din Legea nr. 98 / 2016, cu completarile si modificarile ulterioare si sa restranga artificial participarea persoanelor fizice si juridice interesate sa participe in calitate de ofertanti la aceasta procedura.

Nu aduce nicio plus valoare faptul ca se solicita ca expertii cheie si noncheie sa detina experienta specifica doar in domeniile specificate avand in vedere ca acesti experti elaboreaza documentatii tehnico economice pentru o multitudine de constructii civile si industriale similare sau superioare din punctul de vedere al complexitatii si/sau scopului contractului, **detinand astfel expertiza necesara.**

Pentru structurist / instalatori, nu sunt norme de proiectare specifice pentru depouri. Reafirmam faptul ca pentru obiectivul de investitie propus prin prezenta procedura nu sunt necesare norme de proiectare specifice / speciale, astfel incat sa se justifice cerinta ca toti expertii solicitati sa detina experienta specifica doar in acest domeniu.

Consideram ca prin aceste cerinte se favorizeaza in mod mascat acel / acei operatori economici care pot avea acces la astfel de experti.

Oronat Consiliu, va rugam sa decideti ca si aceste cerinte restrang competitia si ca experienta specifica a expertilor sa poata fi dovedita si prin prezentarea implicarii in contracte pentru elaborare documentatii tehnico economice pentru **construire/extindere/modernizare constructii civile si / sau industriale** minim categoria de importanta C.

In concluzie, Onorat Consiliu, fata de toate aceste considerente va solicitam:

- ✓ in temeiul dispozitiilor art.22 din Lega nr. 101 / 2016, in vederea prevenirii unei pagube iminente, sa dispuneți suspendarea procedurii de atribuire pana la soluționarea prezentei contestații; Iminente pagubei este data de împrejurarea ca procedura este guvernata de o serie de cerințe stabilite prin documentația de atribuire, care conduc la restricționarea participării la procedura de atribuire a tuturor operatorilor economici interesați; Nedepunerea ofertei de către subscrisa conduce la existenta prejudiciului, nefiind practic posibil sa întocmim o oferta corecta si completa in lipsa unor cerințe corecte si clar stabilite din partea autorității contractante.
- ✓ Admiterea prezentei contestații si modificarea in tot a cerintelor excesive / abuzive expuse de Autoritatea Contractanta in documentatia de atribuire, **cerinte ce constituie obiecte ale contestatiei;**
- ✓ In situația admiterii prezentei contestații, in cazul in care se constata ca nu pot fi modificate cerințele care sa permită continuarea in mod legal a procedurii de atribuire si care sa respecte principiile achizițiilor publice, solicitam Consiliului National pentru Soluționarea Contestațiilor sa dispună anularea procedurii de atribuire;

In drept ne întemeiem acțiunea prin:

- **Legea Nr. 101/2016**
- **Legea Nr. 98/2016,**
- **Instructiunea ANAP 2 / 2017**

Ca si probe pentru cele expuse va rugam sa consultati documentatia de atribuire postata in SEAP in cadrul Anunțului CN10S2453 / 25.02.2023, publicat de Autoritatea Contractanta UAT Municipiul

Constanta cu privire la achizitionarea de servicii de "Serviciul de Elaborare documentație tehnico-economică (studii de teren - geotehnic și topografic, studiu de trafic, SF, proiect tehnic pentru autorizarea lucrărilor, POE, PT și DE, altele, cerere de finantare) aferentă obiectivului de investiții "Achiziția de autobuze cu emisii de carbon scăzute, destinate transportului public și crearea infrastructurii aferente-garaj CT BUS."

Cu multumiri,

Data: 06.03.2023