



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr. 6, Sector 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642; +4 021 8900745, www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 23 și ale art. 27 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

DECIZIE

Nr. _____

Data: _____

Prin contestația nr. _____ din data de _____, transmisă prin fax, înregistrată la Consiliu sub nr. _____, și în original înregistrată sub nr. _____, cu sediul în _____, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. _____, având CIF _____, reprezentată legal de director general _____, a contestat documentația de atribuire, întocmită în procedura de licitație deschisă, a contractului de achiziție publică având ca obiect „Furnizare sare pentru dezăpezire necesară în campania de iarnă 2016-2017”, cod CPV: 34927100-2 (Rev.2), inițiată de „COMPANIA NAȚIONALĂ DE AUTOSTRĂZI ȘI DRUMURI NAȚIONALE DIN ROMÂNIA S.A.” (denumirea actuală - COMPANIA NAȚIONALĂ DE ADMINSTRARE A INFRASTRUCTURII RUTIERE S.A.), în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în municipiul București, B-dul Dinicu Golescu nr. 38, sector 1 și a solicitat admiterea contestației și obligarea autorității contractante „fie la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere a abaterilor legale (care pot consta în eliminarea clauzelor abuzive și reformularea clauzelor inechitabile)”.

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

Prin contestația nr. _____ din data de _____, transmisă prin fax, înregistrată la Consiliu sub nr. _____, a contestat documentația de atribuire, întocmită în procedura de licitație deschisă, a contractului de achiziție publică având ca obiect „Furnizare sare pentru dezăpezire necesară în campania de iarnă 2016-2017”, cod CPV: 34927100-2 (Rev.2), inițiată de „COMPANIA NAȚIONALĂ

DE AUTOSTRĂZI ȘI DRUMURI NAȚIONALE DIN ROMÂNIA S.A.” (denumirea actuală - COMPANIA NAȚIONALĂ DE ADMINSTRARE A INFRASTRUCTURII RUTIERE S.A.), în calitate de autoritate contractantă, a solicitat admiterea contestației și obligarea autorității contractante *”fie la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere a abaterilor legale (care pot consta în eliminarea clauzelor abuzive și reformularea clauzelor inechitabile)”*.

Prin contestația formulată arată că la data de 07.10.2016, Compania Națională de Administrare a Infrastructurii Rutiere – S.A. – CNAIR a publicat în SEAP, sub nr. 170353, anunțul privind licitația deschisă având ca obiect *”Furnizare sare pentru dezăpezire necesară în Campania de iarnă 2016-2017”*.

SNS S.A., urmare analizării documentației aferente procedurii de licitație deschisă având ca obiect *”Furnizare sare pentru dezăpezire necesară în Campania de iarnă 2016 – 2017”*, în temeiul art. 6 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 a transmis, în termenul legal, prin fax, autorității contractante notificarea nr. _____ prin care a solicitat remedierea următoarelor aspecte referitoare la conținutul contractului:

- înlocuirea denumirii autorității contractante, Compania Națională de Administrare a Drumurilor Naționale – CNADNR, cu Compania Națională de Administrare a Infrastructurii Rutiere – S.A. – CNAIR, având în vedere prevederile OUG nr. 55/2016 publicate în Monitorul Oficial al României;

- eliminarea preambulului din contract, motivat de faptul că din interpretarea art. 4 din Legea nr. 98/2016 rezultă că, Compania Națională de Administrare a Infrastructurii Rutiere – S.A. – CNAIR, nu este autoritate contractantă.

Contestatoarea critică condițiile contractuale comerciale oferite prin documentația de atribuire despre care susține că sunt dezavantajoase pentru S.N.S. și, în opinia sa, încalcă prevederile art. 12, 13, și 14 din Legea nr. 72/2013, Capitolul V Clauze contractuale și practici abuzive, astfel:

- nu există un angajament ferm din partea beneficiarului în ceea ce privește garantarea achiziției unei cantități minime;

- nu sunt prevăzute penalități pentru renunțarea la contract din partea CNAIR;

- nu există garanții de plată din partea CNAIR;

- penalitățile pentru neîndeplinirea culpabilă a obligațiilor nu sunt atribuite echitabil;

- prețul este stabilit și plătit la o valoare imprevizibilă pentru furnizor.

Prin contestația formulată se mai arată că, din punct de vedere juridic, contractul conține unele obligații disproporționate și imprevizibile exclusive în favoarea achizitorului și în dauna furnizorului, respectiv S.N.S. contestă, indicând punctual prevederile contractului pentru care a solicitat remedierea acestora.

Față de aspectele considerate nelegale, contestatoarea arată că, prin adresa nr. _____ a solicitat Companiei Naționale de Administrare a Infrastructurii Rutiere – S.A. – CNAIR să dispună implementarea unor măsuri de remediere a documentației ce face obiectul

anunțului de participare SEAP nr. 170353/07.10.2016, în conformitate cu prevederile Legii nr. 72/2013 cap. V Clauze contractuale și practici abuzive, și ale Legii nr. 101/2016.

Contestatoarea critică faptul că la notificarea formulată cu adresa nr. transmisă CNAIR prin fax la data de 12.10.2016, Compania Națională de Administrare a Infrastructurii Rutiere – S.A. nu a comunicat, nici în termenul legal și nici cu depășirea acestuia, până la data prezentei, răspunsul la notificarea prealabilă.

Față de cele arătate prin contestație, solicită admiterea contestației și să se dispună obligarea Companiei Naționale de Administrare a Infrastructurii Rutiere – S.A. – CNAIR la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere a abaterilor de la legalitate (care pot consta în eliminarea clauzelor abuzive și reformularea clauzelor inechitabile) la care a făcut referire atât în contestație cât și în notificarea adresată CNAIR.

Cu adresa nr. Consiliul a dus la cunoștință "Companiei Naționale de Autostrăzi și Drumuri Naționale din România S.A." faptul că în cadrul procedurii de atribuire a contractului a fost formulată contestație de către solicitând acesteia, în conformitate cu dispozițiile art. 18 alin. (1), (2) și (4) din Legea nr. 101/2016, documentele necesare soluționării contestației precum și dovada publicării în SEAP a acesteia în conformitate cu art. 16 alin. (2) din Legea nr. 101/2016.

Consiliul i-a solicitat, prin adresa nr. , să comunice în termen de cel mult 3 (trei) zile, începând cu cea următoare primirii solicitării, în copie, a dovezii transmiterii notificării prealabile către autoritatea contractantă din care să rezulte data luării la cunoștință de către aceasta, precum și copia răspunsului autorității contractante, dacă există, cu mențiunea datei primirii lui.

Având în vedere informațiile postate în SEAP, respectiv măsurile de remediere luate de către autoritatea contractantă cu privire la aspectele ce au făcut obiectul notificării prealabile și a contestației formulată de cu adresele nr. și nr.

Consiliul a invocat, din oficiu, excepția rămânerii fără obiect a contestației și a solicitat părților susținerile acestora cu privire la excepția invocată, cu termen de răspuns data de 01.11.2016 ora 14:00.

Consiliul reține că până la data și ora stabilită prin adresele menționate anterior nici contestatoarea și nici autoritatea contractantă nu au transmis Consiliului susțineri cu privire la excepția invocată din oficiu, situație în care decizia va pronunțată în lipsa acestora.

Din documentele depuse la dosarul cauzei și din susținerile părților, Consiliul constată următoarele:

COMPANIA NAȚIONALĂ DE ADMINISTRARE A INFRASTRUCTURII RUTIERE S.A. (denumire anterioară, COMPANIA NAȚIONALĂ DE AUTOSTRĂZI ȘI DRUMURI NAȚIONALE DIN ROMÂNIA S.A.), în calitate de

autoritate contractantă, a inițiat procedura de atribuire prin licitație deschisă a contractului de achiziție publică având ca obiect „Furnizare sare pentru dezăpezire necesară în campania de iarnă 2016-2017”, cod CPV 34927100-2 (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. 170353/07.10.2016, stabilind data limită de depunere a ofertelor la 27.10.2016 ora 16⁰⁰, criteriul de atribuire „prețul cel mai scăzut” și valoarea estimată, fără TVA, de 63.125.000 lei.

Prin contestația nr.

înregistrată la Consiliu sub nr.

formată de

este contestată procedura de atribuire sub aspectul denumirii autorității contractante și a calității acesteia de autoritate contractantă cât și prevederile modelului de contract, parte a documentației de atribuire, și solicită obligarea Companiei Naționale de Administrare a Infrastructurii Rutiere – S.A. – CNAIR la „emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere a abaterilor de la legalitate” (care pot consta în eliminarea clauzelor abuzive și reformularea clauzelor inechitabile) la care contestatoarea a făcut referire atât în contestație cât și în notificarea adresată CNAIR.

Consiliul reține că prezenta procedură de atribuire a fost inițiată la data de 07.10.2016, contestația fiind înregistrată la Consiliu la data de 21.10.2016, ulterior intrării în vigoare a Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice, potrivit căreia, *„La data intrării în vigoare a prezentei legi se abrogă: a) Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 418 din 15 mai 2006, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare”* și a 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 de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor. Cele două acte normative au intrat în vigoare la data de 26.05.2016, deci anterior formulării contestației care face obiectul prezentei cauze.

Rezultă că, în speță, sunt incidente prevederile art. 69 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, conform căreia *„Dispozițiile prezentei legi se aplică numai contestațiilor/cererilor/plângerilor formulate după intrarea ei în vigoare”*, astfel că procedura de soluționare a prezentei contestații urmează să se facă în baza prevederilor Legii nr. 101/2016, în vigoare la data depunerii acesteia.

În ceea ce privește parcurgerea procedurii prealabile Consiliul constată că aceasta a fost îndeplinită prin transmiterea autorității contractante, cu adresa nr. , a notificării prealabile, solicitare căreia autoritatea contractantă nu i-a dat curs, în termenul legal avut la dispoziție.

Având în vedere dispozițiile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, potrivit căreia *„Consiliul se pronunță mai întâi asupra excepțiilor de procedură și de fond, iar când constată că acestea sunt întemeiate, nu mai*

procedează la analiza pe fond a cauzei", va fi analizată cu precădere excepția invocată în prezenta procedură de atribuire, din oficiu, de către Consiliu, respectiv excepția rămânerii fără obiect a contestației.

Analizând excepția Consiliul constată caracterul întemeiat al acesteia. Consiliul va reține, ca rămasă fără obiect contestația formulată de contractantă ca urmare a măsurilor de remediere

luate de către autoritatea contractantă. În luarea acestei decizii Consiliul constată că obiectul contestației îl constituie obligarea Companiei Naționale de Administrare a Infrastructurii Rutiere - S.A. - CNAIR la "emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere a abaterilor de la legalitate (care pot consta în eliminarea clauzelor abuzive și reformularea clauzelor inechitabile) la care contestatoarea a făcut referire atât în contestație cât și în notificarea adresată CNAIR".

Or, Consiliul constată că urmare a notificării prealabile din data de 21.10.2016, a publicat în SEAP adresa nr. reprezentând documentul "Măsuri de remediere la Documentația de atribuire pentru <Furnizare sare pentru dezăpezire necesară în campania de iarnă 2016 - 2017>".

Prin urmare, raportat la obiectul contestației, respectiv obligarea Companiei Naționale de Administrare a Infrastructurii Rutiere - S.A. - CNAIR la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, Consiliul va reține ca rămasă fără obiect contestația formulată de contractantă a emis un act și a publicat măsuri de remediere referitoare la aspectele criticate de către contestatoare atât în notificare cât și în contestație.

În aceste condiții, având în vedere faptul că autoritatea contractantă a dispus măsuri de remediere cu privire la aspectele criticate de către contestatoare, Consiliul constată ca rămasă fără obiect contestația formulată de

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Fără pronunțare asupra fondului contestației.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite excepția rămânerii fără obiect a contestației, invocată din oficiu, și respinge ca rămasă fără obiect contestația formulată de contractantă COMPANIA NAȚIONALĂ DE ADMINISTRARE A

INFRASTRUCTURII RUTIERE S.A. (denumire anterioară, COMPANIA NAȚIONALĂ DE AUTOSTRĂZI ȘI DRUMURI NAȚIONALE DIN ROMÂNIA S.A.)

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare.

PREȘEDINTE COMPLET
Maria – Marinela PĂUN



MEMBRU COMPLET
Daniela ȚENESCU

MEMBRU COMPLET
Daniela UIFĂLEAN

Redactat în 4 exemplare originale, conține 6 (șase) pagini.