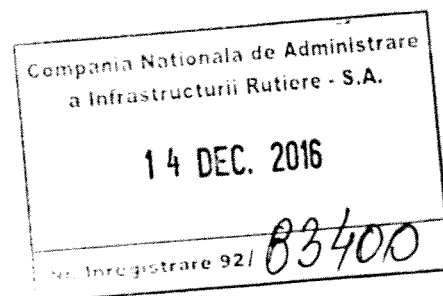


Catre :

CONSILIUL NATIONAL DE SOLUTIONARE A CONTESTATIILOR

Bucuresti, Str. Stavropoleos nr. 6, Sector 3

Fax: 021/310.46.42



Spre stiinta:

COMPANIA NATIONALA DE ADMINISTRARE A INFRASTRUCTURII RUTIERE S.A.

Bd. Dinicu Golescu nr. 38, Sector 1 Bucuresti

Directia Licitatii, Contractare si Servicii Suport - Departamentul Licitatii si Contractare Venituri Proprii si B.S.

Email: achizitiipublicebuget@andnet.ro, horia.nicolae@andnet.ro, Fax: +40 212643417

Ref: Procedura de achizitie publica pentru atribuirea contractului avand ca obiect furnizare „MASINA MULTIFUNCTIONALA CU ECHIPAMENTE” – Loturile 1-7

Anunt de participare nr. 171635 / 22.11.2016

Subscrisa, _____, cu sediul in _____, nr. _____, _____, Judetul _____ inregistrata la Registrul Comertului sub nr. _____ avand Cod de identificare fiscala _____ reprezentata legal prin _____ tel./fax. _____ e-mail _____ in calitate de operator economic interesat de participarea la procedura de atribuire,

in conformitate cu dispozitiile art. 8 alin. (1) lit. a) si urm. din Legea nr. 101/2016 privind remediile si caile de atac in materie de atribuire a contractelor de achizitie publica, a contractelor sectoriale si a contractelor de concesiune de lucrari si concesiune de servicii, precum si pentru organizarea si functionarea CNSC, formulam prezenta

CONTESTATIE

impotriva documentatiei de atribuire aferenta procedurii de achizitie publica pentru atribuirea contractului avand ca obiect furnizare „MASINA MULTIFUNCTIONALA CU ECHIPAMENTE” – Loturile 1-7, prin care solicitam Onoratului Consiliu ca, prin decizia pe care o va pronunta, sa dispuna:

I. obligarea autoritatii contractante la odificarea specificatiilor tehnice din caietul de sarcini care incalca principiile tratamentului egal si al promovarii concurentei si dispozitiile art. 165 din Legea nr. 99/2016;

II. Suspendarea procedurii de atribuire pana la solutionarea fondului cauzei, iar;

III. In subsidiar, anularea procedurii de atribuire in eventualitatea in care nu pot fi dispuse masuri de remediere fara ca acestea sa afecteze principiile achizitiilor publice reglementate la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 99/2016, pentru urmatoarele:

MOTIVE:

I. Scurta expunere a situatiei de fapt

Prin publicarea Anuntului de participare nr. 171635 / 22.11.2016, Autoritatea contractanta COMPANIA NATIONALA DE ADMINISTRARE A INFRASTRUCTURII RUTIERE S.A. (CNAIR) a organizat procedura de tip licitatie deschisa pentru atribuirea contractului avand ca obiect furnizare „MASINA MULTIFUNCTIONALA CU ECHIPAMENTE” – Loturile 1-7, termenul limita pentru primirea ofertelor fiind data de 04.01.2017.

Din analiza specificatiilor tehnice prevazute in Caietelor de sarcini intocmite pentru toate cele 7 loturi am constatat ca, prin continut si prin modul de configurare (in special ca urmare a coroborarii acestora), acestea sunt de natura a restrictiona participarea societatii noastre la procedura de atribuire in conditiile in care acestea favorizeaza un singur tip de autovehicul, respectiv marca MERCEDES-BENZ, tipul UNIMOG, astfel cum vom demonstra in continuare.

In aceste conditii, sunt in mod grav incalcate dispozitiile art. 165 alin. (6) din Legea nr. 99/2016 potrivit carora *«Specificatiile tehnice trebuie sa permita tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire si nu trebuie sa aiba ca efect introducerea unor obstacole nejustificate fata de asigurarea unei concurente efective intre operatorii economici»*.

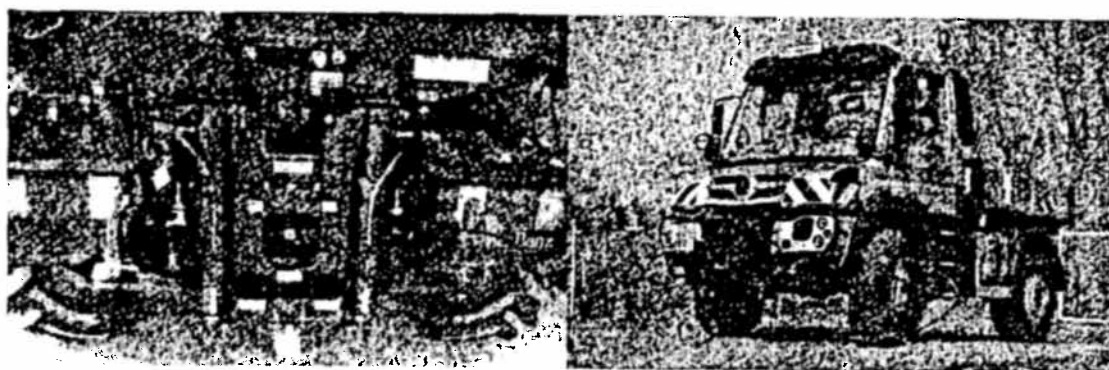
Fata de continutul nelegal al documentatiei de atribuire, societatea noastra a formulat notificare prealabila in temeiul art. 6 din Legea nr. 101/2016, procedura la care autoritatea contractanta nu a inteles sa raspunda, cu toate ca termenul de 3 zile statuat la art. 6 alin. (4) din actul normativ incident a expirat inca din data de 05.12.2016.

II. Descrierea cerintelor tehnice restrictive si modalitatea de remediere

1. Referitor la *Motor*, in caietul de sarcini se specifica: *„Priza de putere mecanica, amplasata in partea din fata si spate compatibila cu echipamentele solicitate in Caietul de sarcini”, respectiv „Limitare rotatii priza de putere”*.

Va invederam ca aceste caracteristici tehnice, cumulate cu celelalte specificatii indicate in caietul de sarcini, sunt specifice unui singur produs, respectiv MERCEDES-BENZ, clasa UNIMOG. Astfel, prizele de putere mecanice, fata si spate, sunt specifice doar acestui tip de autovehicul multifunctional, conform informatiilor publicate la link-ul urmator : http://www.mercedes-benz.ro/content/romania/mpc/mpc_romania_website/rong/home_mpc/unimog_home/home/unimog/u300_u500/implement_drive.html.

Relevante in acest sens sunt si fotografiile de mai jos. De asemenea, aceste informatii pot fi identificate si in brosură atasată la pag. 64-65 sau prin cautare după sintagma „PTO” in interiorul fisierului.



In aceste conditii de restrictionare evidenta a concurentei, va solicitam sa obligati autoritatea contractanta sa modifice caietul de sarcini astfel incat sa fie acceptata ca varianta constructiva superioara de angrenare a echipamentelor solicitate si instalatie hidraulica suplimentara special conceputa pentru angrenarea echipamentelor prevazuta cu variator/limitare rotatie de turatie hidraulic. Precizam ca aceasta varianta este superioara din punct de vedere tehnic, al costurilor de mentenanta si achizitie reduse si al eficientei ridicate. Mai mult, o astfel de solutie constructiva este utilizata de producatori consacratii si nu este de natura a restrictiona oferta si de catre alti producatori/furnizori in conditiile in care se solicita si actionare hidraulica pentru lama si echipament de desapezire.

2. Referitor la *Transmisie*, se solicita „8 trepte de viteza pentru mers inainte si 6 trepte de viteza pentru mers inapoi, sincronizate total”, tip de transmisie care este specific unui singur tip de autovehicul multifunctional, conform link-ului urmator : http://www.mercedes-benz.ro/content/romania/mpc/mpc_romania_website/rong/home_mpc/unimog_home/home/unimog/u300_u500/vehicle_drive.html si http://www.mercedes-benz.co.uk/content/unitedkingdom/mpc/mpc_unitedkingdom_website/en/home_mpc/Unimog/home/unimog_overview/models/u216-u530/u216-u530/powertrain.html.

De asemenea, aceste informatii pot fi identificate si in brosură atasată la pag. 23 si 104 sau prin cautare după sintagma „8-speed” sau „reverse” in interiorul fisierului.

Solutia de remediere, intalnita si la alti producatori, o reprezinta varianta constructiva superioara constand in 1 treapta de viteza pentru mers inapoi, restul de 5 trepte de viteza sau mai multe pentru mers inapoi fiind asigurate pentru regimul de lucru, cu ajutorul unei transmisii hidrostatice automate. Aceasta solutie este strict superioara din punct de vedere tehnic, costuri de mentenanta si achizitie reduse, eficienta ridicata, fiind utilizata de producatori consacratii.

3. Referitor la *Axe*, „Axa portal fata”, respectiv „Axa portal spate” - acest tip de axa este specifica unui singur tip de autovehicul multifunctional, conform unei simple cautari pe internet utilizand sintagma „axa portal Mercedes Unimog” sau „portal axles for Mercedes Unimog”, precum si link-ului urmator : http://www.mercedes-benz.co.uk/content/unitedkingdom/mpc/mpc_unitedkingdom_website/en/home_mpc/Unimog/home/

unimog_overview/models/u216-u530/u216-u530/chassis_design.html. De asemenea, aceste informatii pot fi identificate si in brosură atasată la pag. 35 sau prin cautare după sintagma „portal” in interiorul fisierului.

Soluția de remediere a acestei specificații restrictive, o reprezintă acceptarea axei față, respectiv axei spate, ca și axe echivalente special concepute ca să asigure o gardă la sol înaltă cu caracteristici tehnice superioare sau echivalente.

4. Referitor la *Sistem de frânare*, se solicită în documentația de atribuire „*Frâne disc pe cele 4 roți*”, caracteristica tehnică care, cumulată cu celelalte cerințe din caietul de Sarcini, este specifică unui singur producător, respectiv MERCEDES-BENZ, clasa UNIMOG, conform broșurii atasate la pag. 43 sau prin cautare după sintagma „brake disc” in interiorul fisierului.

În aceste condiții, vă solicităm să acceptați ca varianta constructivă și frâne disc față plus tambur spate, cu eficiență superioară în timpul operării, având în vedere operativitatea pe terenuri accidentate, la partea din spate apă și impuritățile neavând posibilitatea corodării discului de frână precum în cazul franei cu disc.

5. Referitor la *Echipamente – Perie frontală*, s-a solicitat „*Angrenare prin cardan de la autovehiculul purtător*”, respectiv „*viteza de rotație 500-1000 rot/min*”. Acest tip de angrenare prin cardan, respectiv viteza de rotație solicitată, cumulată cu celelalte caracteristici tehnice, este specifică este specific unui singur tip de autovehicul multifuncțional, respectiv MERCEDES-BENZ, clasa UNIMOG, conform broșurii atasate la pag. 67 sau prin cautare după sintagma „PTO shaft” in interiorul fisierului. De asemenea este indicată clar și valoarea solicitată de 1000 rpm, la aceeași pagină.

În vederea remedierii acestei cerințe restrictive, vă solicităm să acceptați ca varianta constructivă și angrenare prin instalație hidraulică special concepută pentru angrenarea echipamentelor, prevăzută cu variator/limitare rotație de turatie hidraulic. Această variantă este evident superioară din punct de vedere tehnic, costuri de mentenanță și achiziție reduse, eficiență ridicată, fiind utilizată de producători consacrați.

6. Referitor la *Echipamente – Brat de lucru extensibil*, se solicită „*Instalație hidraulică autonomă acționată de priză de forță posterioară a vehiculului, cu posibilitatea de montare, cap tăietor crengi*”. Această caracteristică tehnică prin care se suplimentează hidraulic bratul de lucru extensibil, este specifică unui singur producător, respectiv MERCEDES-BENZ, clasa UNIMOG din cauza soluției de angrenare de la priză de forță posterioară a vehiculului, conform broșurii atasate la pag. 67 sau prin cautare după sintagma „PTO shaft” in interiorul fisierului.

În vederea eliminării caracterului restrictiv al cerinței, vă solicităm să acceptați ca varianta constructivă și angrenarea de la instalație hidraulică montată pe autovehiculul purtător, special concepută pentru angrenarea echipamentelor. Această variantă este net superioară din punct de vedere tehnic, costuri de

mentenanta si achizitie reduse, eficienta ridicata, fara a fi necesara o mentenanta suplimentara a echipamentului de lucru. De asemenea, trebuie tinut cont si de faptul ca aceasta solutie tehnica este utilizata de producatori consacrați.

7. Referitor la *Echipamente – Cositoare frontala cu disc*, se solicita in caietul de sarcini „*Actionare de la priza de putere a masinii de baza*”. Din cauza restrictivitatii angrenarii de la priza de putere a masinii de baza, aceasta caracteristica tehnica (tip de angrenare prin cardan, respectiv viteza de rotatie solicitata), cumulata cu celelalte specificatii, este specifica unui singur produs, respectiv MERCEDES-BENZ, clasa UNIMOG, conform brosurii atasate la pag . 67 sau prin cautare dupa sintagma „PTO shaft” in interiorul fisierului.

Pentru remediere, va solicitam sa acceptati ca varianta constructiva si angrenare prin instalatie hidraulica a autovehiculului purtator special conceputa pentru angrenarea echipamentelor. O astfel de solutie este strict superioara din punct de vedere tehnic, costuri de mentenanta si achizitie reduse, eficienta ridicata, fiind adoptata de producatori consacrați in acest domeniu de activitate.

Va rugam astfel sa constatatati ca specificatiile tehnice sus-mentionate sunt, atat individual cat si prin coroborare cu celelalte cerinte ale caietului de sarcini, de natura sa impiedice participarea la procedura de atribuire a altor operatori economici decat producatorul autovehiculului MERCEDES-BENZ UNIMOG sau a furnizorilor acestui producator. Astfel cum am demonstrat anterior, cerintele autoritatii contractante pot fi indeplinite si de alte produse cu specificatii tehnice similar sau chiar superioare celor restrictive solicitate prin documentatia de atribuire, motiv pentru care se impune modificarea caietului de sarcini in vederea promovarii concurentei.

La solutionarea contestatiei va invederam ca, in conformitate cu prevederile art. 165 alin. (6) din Legea nr. 99/2016, „*Specificatiile tehnice trebuie sa permita tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire si nu trebuie sa aiba ca efect introducerea unor obstacole nejustificate fata de asigurarea unei concurente efective intre operatorii economici.*”

Consideram ca prin modalitatea de intocmire a documentatiei de atribuire autoritatea contractanta a introdus obstacole nejustificate fata de asigurarea unei concurente efective intre operatorii economici, asigurand participarea la procedura a unui singur operator economic.

III. Suspendarea procedurii de atribuire pana la solutionarea fondului cauzei:

Avand in vedere toate criticile care vizeaza documentatia de atribuire, va rugam sa observati ca, in cauza de fata, sunt indeplinite conditiile impuse de prevederile art. 22 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, pentru a se putea dispune suspendarea procedurii de achizitie publica pana la solutionarea contestatiei.

Din analiza textului legal incident rezulta ca, pentru a se putea dispune suspendarea procedurii de achizitie publica, este necesara indeplinirea urmatoarelor conditii:

- sa fie vorba despre un caz temeinic justificat;
- masura suspendarii sa fie necesara pentru prevenirea unei pagube iminente.

In cele ce urmeaza, vom demonstra succesiv indeplinirea celor doua cerinte sus-mentionate.

Existenta unui caz temeinic justificat

Notiunea de „caz temeinic justificat” utilizata de legiuitor pentru a desemna una din conditiile ce trebuie intrunite in vederea dispunerii unei masuri de suspendare este similara celei intrebuintate de dispozitiile art. 14 din Legea contenciosului administrativ, motiv pentru care apreciem utila trimiterea la dispozitiile acestei legi care, de altfel, completeaza dispozitiile Legea nr. 98/2016.

„Cazul bine (temeinic) justificat” este definit in art. 2 alin. 1 lit. t) din Legea contenciosului administrativ ca desemnand imprejurarile legate de starea de fapt si de drept care sunt de natura sa creeze o indoiala serioasa in privinta legalitatii actului administrativ.

In opinia noastra, argumentele juridice expuse in contestatia formulata sunt de natura sa evidentieze caracterul nelegal al cerintelor la care am facut referire din Caietul de sarcini, sens in care este pusa la indoiala legalitatea documentatiei de atribuire.

Continuarea procedurii ar echivala cu acordarea unei prime de incurajare in favoarea unei proceduri care contine vadite erori si elemente de nelegalitate, ce este contrar prevederilor legale aplicabile in materie.

Paguba iminenta

Referitor la paguba iminenta, aceasta este prezumata de lege, prevederile Legii nr. 99/2016 sanctionand prin norme imperative abaterile de la dispozitiile legale, in cazul de fata fiind inculcate flagrant principiile promovarii concurentei, al transparentei si integritatii procesului de achizitie publica, precum si al tratamentului egal care guverneaza atribuirea contractelor de achizitii publice.

Avand in vedere motivele prezentate, inclusiv cerintele restrictive, discriminatorii si disproportionale in raport cu natura si obiectul acordului-cadru care urmeaza a fi atribuit, in lipsa suspendarii procedurii de atribuire pana la termenul limita de depunere a ofertelor stabilit pentru data de 04.01.2016, societatea noastra va fi in imposibilitate de a depune oferta de participare la procedura de atribuire.

Aceasta imposibilitate de participare, respectiv atingere a drepturilor subscrisei si a principiilor care trebuie sa stea la baza contractului de achizitie publica vor avea ca si consecinta negativa atingerea adusa insusi dreptului nostru de a deveni semnatori ai contractului ce urmeaza a fi atribuit.

Pentru aceste motive, apreciem ca facem dovada pagubei iminente care se poate produce in contul subscrisei prin modalitatea nelegala de intocmire a documentatiei de atribuire.

In sprijinul cererii de suspendare formulate invocam si Recomandarea nr. R(89)8 din 13 septembrie 1989 a Comitetului de Ministri din cadrul Consiliului Europei asupra protectiei juridictionale provizorii in materia administrativa, in care se afirma ca, este de dorit sa se asigure persoanelor o protectie juridictionala provizorie in functie de imprejurarile concrete ale cauzei, pentru a nu cauza acestora un prejudiciu ireparabil si pe care echitatea il impune ca fiind de evitat in masura posibilului.

Prin urmare, pentru toate aceste considerente, solicitam admiterea atat a cererii de suspendare, cat si a contestatiei astfel cum a fost formulata si dispunerea masurilor solicitate cu privire la fiecare dintre criticile formulate.

In subsidiar, in eventualitatea Autoritatea contractata se afla in imposibilitatea de a adopta masuri corective fara ca aceasta sa conduca la incalcarea principiilor prevazute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 99/2016, va solicitam ca, in temeiul art. 225 alin. (1) lit. c) coroborat cu art. 225 alin. (2) din Legea nr. 99/2016, **sa dispuneti anularea procedurii de atribuire.**

In drept: prevederile Legii nr. 101/2016, ale Legii nr. 99/2016, precum si toate celelalte prevederi legale invocate in cuprinsul prezentei notificari prealabile.

Cu stima,