

DAIR 56/10.01.2018

Compania Nationala de Administrare a Infrastructurii Rutiere S.A.	
10 IAN. 2018	
Nr. Inregistrare 92/	1686

12/18
DAIR 56/10.01.2018
Catre: **Consiliul National de Solutionare a Contestatiilor**
Bucuresti, str. Stavropoleus nr. 6, sector 3

Spre stiinta: **Compania Nationala de Administrare a Infrastructurii Rutiere S.A.**
Bucuresti, B-dul. Dinicu Golescu nr. 38, sector 1, Cod postal: 010873,
Tel. +40 212643299, E-mail: laura.axente@andnet.ro, Fax: +40 212643298.
Referitor la: Documentatia de atribuire **Anunt de participare nr. 181242 din 08.12.2017**

DOMNULE PRESEDINTE

Subscrisul _____, cu sediul in _____, reprezentat prin _____

in calitate de persoana vatamata de continutul documentatiilor de atribuire privind serviciile *Intocmire documentatii cadastrale, rapoarte de evaluare si asigurare servicii juridice de asistenta si reprezentare in vederea dobandirii prin expropriere/transfer a imobilelor necesare proiectarii si executiei obiectivului de investitie „Drum expres Craiova - Pitesti si legaturile cu drumurile existente” LOT 2 Judetul Olt*, anunt de participare nr 181242 din 08.12.2017 organizata de **entitatea contractanta Compania Nationala de Administrare a Infrastructurii Rutiere S.A.** cu sediul in Mun. Bucuresti, Bucuresti, B-dul. Dinicu Golescu nr 38, sector 1, Cod postal: 010873, Tel. +40 212643299, Email: laura.axente@andnet.ro, Fax: +40 212643298, in temeiul art. 8 din Legea 101/2016, in contradictoriu cu entitatea contractanta CNAIR SA, formulez:

CONTESTATIE

Prin care va solicit sa admiteti contestatia si sa dispuneti:

Remedierea documentatiei de atribuire privind serviciile: *Intocmire documentatii cadastrale, rapoarte de evaluare si asigurare servicii juridice de asistenta si reprezentare in vederea dobandirii prin expropriere/transfer a imobilelor necesare proiectarii si executiei obiectivului de investitie „Drum expres Craiova - Pitesti si legaturile cu drumurile existente” LOT 2 Judetul Olt*, anunt de participare nr 181242 din 08.12.2017 organizata de entitatea contractanta Compania Nationala de Administrare a Infrastructurii Rutiere S.A. **conform solicitarilor cuprinse in Notificare.**

I. Circumstantele:

La data de 8.12.2017 CNAIR SA a publicat in SEAP Anuntul nr. 181242 privind procedura de atribuire a Contractului de servicii: *Intocmire documentatii cadastrale, rapoarte de evaluare si asigurare servicii juridice de asistenta si reprezentare in vederea dobandirii prin expropriere/transfer a imobilelor necesare proiectarii si executiei obiectivului de investitie „Drum expres Craiova - Pitesti si legaturile cu drumurile existente” LOT 2 Judetul Olt.*

In data de _____ am transmis prin serviciul de curierat _____ Notificare privind continutul documentatiei de atribuire.

Conform AWB-ului, Notificarea a fost inregistrata la sediul CNAIR la data de _____.

Entitatea contractanta nu a raspuns notificarii.

Conform art. 6 alin. (4) din Legea nr. 101/2016, ultima zi in care entitatea contractanta trebuia sa imi comunice un raspuns era _____.

Prin urmare, ultima zi in care se poate face contestatie, in conformitate cu art. 8 alin (1) lit a) si alin. (2) lit. b) din Legea 101/2016 este _____.

Prin **Notificarea** prealabila expediată cu AWB nr. ... am solicitat entitatii contractante să adopte măsurile de remediere necesare astfel încât documentația să fie corelată cu legislația în materie.

Având în vedere că CNAIR SA nu a înțeles să răspundă notificării și nici nu a adoptat măsurile de remediere solicitate, am formulat prezenta contestație prin care **solicit CNSC să oblige entitatea contractantă să adopte următoarele măsuri de remediere:**

1. Din Caietul de Sarcini Cap. A 2 - Date generale privind obiectivul, rezultă că autoritatea contractantă a elaborat prezenta documentație în baza variantei finale a Studiului de fezabilitate și că numărul estimat de imobile a rezultat din studiul de fezabilitate și din informațiile și planurile ce au stat la baza acestuia.
- a). Studiului de fezabilitate nu a fost publicat în SEAP astfel încât nu putem înțelege cu claritate și cu acuratețe caracteristicile obiectivului la care se raportează serviciile necesare și nici cum a fost estimat numărul de imobile pentru care urmează a se realiza toate serviciile licitate – de aceea nu putem face o analiză în cunoștința de cauză a documentației și a implicațiilor.
Va solicităm să publicați în SEAP studiul de fezabilitate și abia după data publicării să curgă termenul în care să avem dreptul să solicităm, eventual, remedieri ale documentației în raport de prevederile studiului de fezabilitate ori, după caz, clarificări.
- b). Din Caietul de sarcini și din contract nu rezultă că autoritatea contractantă va pune la dispoziția prestatorului documentele și planurile în baza cărora s-a stabilit amplasamentul, limita de expropriere și numărul estimat de imobile.

Pentru aceste motive, va solicităm să obligați entitatea contractantă să coreleze documentația de atribuire, respectiv să completeze prevederile art. 5.4. din contract cu obligația autorității de a pune la dispoziție în copie toate documentele, planurile de situație, de amplasament, planurile parcelare și informațiile din care să rezulte amplasamentul, limita de expropriere în format Stereo 1970 și numărul estimat de imobile. Aceste documente și informații este necesar să fie predate prestatorului înainte de Data de Începere a Prestării Serviciilor ce va fi notificată de către Beneficiar – dispozițiile art. 3.4. urmând să fie, de asemenea, corelate.

De asemenea, în cazul în care entitatea contractantă nu va decide să publice Studiul de fezabilitate în SEAP, va solicităm să o obligați să includă în art. 5.4. și 3.4. din contract obligația beneficiarului de a preda prestatorului și studiul de fezabilitate înainte de Data de Începere a Prestării Serviciilor ce va fi notificată de către Beneficiar.

Totodată, va solicităm să obligați CNAIR SA să includă în contract un nou articol din care să rezulte expres că în situația în care, pe parcursul derulării contractului, va fi modificat studiul de fezabilitate, proiectul tehnic etc., noile studii, proiecte, planuri și documentele vor fi comunicate prestatorului în cel mai scurt timp, urmând ca partile să stabilească, după caz, modificările subsecvente și necesare ale contractului.

2. În cuprinsul art. 4.2.1. III din Contract se menționează: *Serviciile juridice prevăzute la punctul B.4.2 în Caietul de Sarcini nu vor depăși 20% din pretul unitar pentru fiecare imobil multiplicat cu numărul de imobile pentru care au fost realizate serviciile de la punctul B4.2 din Caietul de Sarcini.* Aceleași prevederi se regăsesc și la Cap D pct 3 din Caietul de sarcini.

Serviciile efective ce urmeaza a fi desfasurate pentru a se atinge scopul urmarit de autoritatea contractanta se pot doar la nivel generic defini, pe categorii de activitati, prin contractul de servicii pentru ca, in realitate, imobilele afectate de coridorul de expropriere pot fi in situatii complet diferite din punct de vedere tehnic, juridic sau de evaluare – de la existenta completa sau inexistentă planurilor parcelare, de la situatii juridice precise la majoritatea imobilelor pana la situatii in care majoritatea titularilor nu pot fi identificati / sunt decedati / se suprapun titlurile detinute etc, de la inexistentă unor constructii afectate pana la existenta unei multitudini de constructii afectate ce se impun a fi evaluate – astfel incat toate activitatile efective ce vor fi desfasurate in raport de normele de drept material aplicabile fiecarei specializari si ale legislatiei specifice expropriilor, volumul de activitati si complexitatea lor, pot sa impuna, in mod efectiv si real, implicarea intr-o masura mai mare sau mai mica a diferitelor categorii de specialisti in realizarea lor.

Din acest motiv, restrangerea *a priori* a cuantumului onorariului, doar cu privire la avocati – deci pentru una singura dintre specialitatile implicate - fara nicio motivare si fara legatura cu volumul sau complexitatea activitatilor ce in mod efectiv si real vor fi necesare, apare ca fiind nefundamentata, discriminatorie si o ingerinta nejustificata in drepturile operatorilor privati - ingradind dreptul operatorilor de a se asocia si de a dispune liber de modul de repartizare a sarcinilor corelat cu onorariul fiecarei categorii de specialisti implicati.

Pe de alta parte, avand in vedere imprejurarea ca, autoritatea contractanta a prevazut nenumarate motive pentru care poate decide in orice moment suspendarea/incetarea contractului, asumarea drepturilor si obligatiilor, riscul contractului este firesc sa fie suportat in mod permanent si efectiv, in mod proportional, de toti asociatii prestatorului, intrucat raspunderea contractuala este solidara.

Prin urmare, va solicit sa obligati CNAIR SA sa dispuna masurile de remediere ale documentatie de atribuire in sensul in care drepturile si obligatiile, riscul contractului sa fie suportat in mod permanent si efectiv, in mod proportional, de toti asociatii prestatorului, intrucat raspunderea contractuala este solidara.

In art. 17.9 din contract si in art. B.8 pct. 2 din Caietul de sarcini se prevede: Prestatorul are obligatia de a se prezenta in Instanta la toate termenele de judecata si de a reprezenta si sustine interesele Beneficiarului in fata Instantei. In cazul in care Prestatorul nu-si indeplineste aceasta obligatie, acesta se obliga sa plateasca Beneficiarului penalitati in cuantum de 200 lei pentru fiecare termen la care nu se prezinta sau nu reprezinta si/sau sustine interesele Beneficiarului.

Avand in vedere imprejurarea ca in procedura contencioasa instantă poate sa constate lipsa de procedura / lipsa raportului de expertiza etc. – imprejurari independente de orice actiune sau inactiune a prestatorului – pentru astfel de situatii, deci in absenta culpei, nu exista raspundere, deci nici temei pentru perceperea penalitatii de 200 lei.

Din acest motiv, va solicitam sa obligati entitatea contractanta sa modifice prevederile invocate in sensul de a se mentiona expres ca aceasta penalitate nu se aplica pentru termenele la care exista motive obiective, independente de avocat, pentru amanarea cauzei, deci pentru care nu este absolut necesara prezenta fizica a avocatului.

3. In Cap. E Personal de specialitate lit d) din Caietul de sarcini se mentioneaza faptul ca autoritatea contractanta considera necesar ca pentru activitatea de lucru in comisii prestatorul sa aiba cate 2 avocati definitivi pentru fiecare UAT, iar in total echipa prestatorului sa aiba minim 8 avocati.

In Fisa de date la cap Criterii de atribuire se prevede ca punctajul pentru avocati este pentru doua categorii de experienta:

avocat 1: participarea in cadrul a minim 6 comisii constituite in baza Legii nr 255/2010 pentru obtinerea unui punctaj maxim si

avocat 2: experienta in reprezentare clienti in instante in litigii referitoare la dreptul de proprietate/alte drepturi reale.

Dar cerintele din caietul de sarcini nu sunt coroborate cu exigentele din Fisa de date si nici cu nevoile reale ale beneficiarului.

In locul unei cerinte disproportionata ca avocatul nr 1 sa fi participat la mai mult de 6 comisii fara insa a se mentiona nicio cerinta pentru restul avocatilor ce vor face parte si din celelalte comisii, **mai adecvata ar fi fost cerinta ca pentru fiecare comisie constituita la nivel de UAT fiecare dintre cei doi avocati sa aiba experienta necesara lucrarilor in comisie:**

➤ **Avocatul 1 sa fi participat la minim o comisie constituita in baza legii nr 255/2010, iar**

➤ **Avocatul 2 sa fi reprezentat clienti in spete referitoare la dreptul de proprietate/alte drepturi reale.**

Aceasta deoarece experienta unui singur avocat, chiar daca pentru un numar mare de comisii, nu poate fi elocventa pentru fiecare dintre comisiile ce vor fi constituite in functie de nr de UAT.

Orice cerinta trebuie sa fie proportionala cu activitatea pe care in mod real o poate indeplini o persoana. **Asa cum este in prezent prevazut in documentatie, se ajunge la situatia in care un singur avocat nu poate suplini lipsa de experienta a celorlalti si nici nu poate sa fie parte deodata la toate comisiile.**

Cerinta privind experienta profesionala este vadit disproportionata, motiv pentru care va solicit sa obligati CNAIR SA sa modifice documentatia de atribuire in sensul propus mai sus.

In drept, invoc urmatoarele prevederi legale:

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.**

Art. 189 din Normele de aplicare ale Legii 98/2016

(2) În sensul alin. (1), **factorii de evaluare utilizați de autoritatea contractantă trebuie să asigure o concurență reală între operatorii economici (...).**

Pentru aceste motive va solicit sa dispuneti masurile de remediere ce se impun astfel incat documentatia de atribuire sa respecte prevederile legale si sa permita in mod real si efectiv realizarea serviciilor obiect al contractului.

Pentru aceste motive, va solicit sa imi admiteti contestatia.

In drept: art. 8, art. 172, art. 189 din Legea 101/2016.

Depun prezenta contestatie insotita de urmatoarele inregistrari: dovada notificarii prealabile, copia AWB, dovada inaintarii contestatiei catre autoritatea contractata, caiet de sarcini si fisa de date.