



C.N.S.C.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

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

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 alin. (1) 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. 1911/C3/2060,2061,2068

Data: 30.10.2019

Prin contestațiile nr. E14.158/02.10.2019, nr. 1096/02.10.2019 și FN (fără număr de înregistrare la emitent), înregistrate la Consiliul National de Soluționare a Contestațiilor sub numerele 39024/02.10.2019, 39061/02.10.2019, respectiv 39150/03.10.2019, înaintate de **1) ROSAL GRUP SA**, cu sediul în București, str. Turturelelor nr. 11 A, Modul 15, sector 3, înregistrată în registrul comerțului sub nr. J40/8222/1994, având CUI 6089555, reprezentată legal prin Bogdan Niculescu – director general, de **2) BRANTNER SERVICII ECOLOGICE SRL**, cu sediul în Cluj-Napoca, str. Lalelelor nr. 11, Spațiul comercial 2, et. supantă, ap. 46, județul Cluj, înregistrată în registrul comerțului sub nr. J12/620/1995, având CUI 7180367, reprezentată legal prin Olga Maria - administrator, respectiv de **3) RETIM ECOLOGIC SERVICE SA**, cu sediul în Timișoara, str. Gheorghe Lazăr nr. 24, et. SAD 31-33, Clădirea Fructus Plaza, județul Timiș, înregistrată în registrul comerțului sub nr. J35/56/1997, având CUI 9112229, reprezentată legal prin Dan Pascu – director general marketing - economic, formulate împotriva documentației de atribuire elaborate de ASOCIAȚIA DE DEZVOLTARE INTERCOMUNITARĂ ECO-METROPOLITAN CLUJ, cu sediul în Cluj-Napoca, str. 21 Decembrie 1989 nr. 108, cp 400124, județul Cluj, în calitate de autoritate contractantă în procedura de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii unui contract, pe 3 loturi, având ca obiect „Delegarea prin concesiune a gestiunii unor activități componente ale serviciului de salubritate în județul Cluj, respectiv de colectare și transport al deșeurilor municipale și a unor fluxuri speciale de deșeuri, precum și operarea și administrarea stațiilor de transfer”, inițiată cu anunț de concesiune nr. PC1001368, publicat în SEAP la 22.09.2019, s-a solicitat:

- în prealabil, suspendarea procedurii de atribuire pe durata soluționării contestației, iar în principal, obligarea autorității contractante la anularea procedurii de atribuire a contractului de concesiune și, în subsidiar, obligarea autorității contractante la remedierea documentației de atribuire (de către ROSAL GRUP SA);

- preliminar, suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea contestației;

- pe fondul contestației, în principal, anularea procedurii pentru încălcări grave ale prevederilor legale ce reglementează serviciul concesionat și procedura de atribuire, iar în subsidiar obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor necesare de remediere a documentației de atribuire, la prelungirea termenului limită de depunere a ofertelor într-o măsură suficientă pentru a permite informarea participanților cu privire la modificările adoptate (de către BRANTNER SERVICII ECOLOGICE SRL);

- 1. suspendarea procedurii de achiziție publică pe durata soluționării contestației, cu consecința decalării în mod corespunzătoare a datei limită de depunere a ofertelor; 2. obligarea autorității contractante la rectificarea neregulilor semnalate în contestație, cu consecința modificării corespunzătoare a documentației de atribuire; 3. acordarea accesului la dosarul constituit de CNSC; 4. audierea părților, potrivit art. 21 din Legea nr. 101/2016 (de către RETIM ECOLOGIC SERVICE SA).

Prin adresa nr. E14692/11.10.2019, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 40701/11.10.2019, ROSAL GRUP SA a înaintat cerere de intervenție voluntară, solicitând Consiliului admiterea în principiu a cererii de intervenție voluntară în interes propriu, urmând ca, pe cale de consecință să se dispună suspendarea procedurii până la soluționarea contestației, cu consecința prelungirii în mod corespunzător a datei limită de depunere a ofertelor, iar pe fondul cauzei, admiterea, în totalitate, a contestației formulate de Brantner Servicii Ecologice SRL.

Contestațiile vor fi conexe în condițiile prevăzute de art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, urmând a fi soluționate împreună cu cererea de intervenție, având în vedere dispozițiile art. 17 alin. (3) din Lege.

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

CONSILIUL DECIDE:

Conexează contestațiile.

Ia act de renunțarea la contestația formulată de ROSAL GRUP SA.

Admite, în principiu, cererea de intervenție accesorie a ROSAL GRUP SA.

Respinge excepțiile formulate de entitatea contractantă, în contradictoriu cu contestatoarele, ca nefondate.

Ia act de renunțarea RETIM ECOLOGIC SERVICE SA la capătul de cerere corelativ criticilor aduse garanției de participare, din contestația formulată de RETIM ECOLOGIC SERVICE SA.

Admite contestațiile formulate de BRANTNER SERVICII ECOLOGICE SRL și de RETIM ECOLOGIC SERVICE SA, în parte, și obligă entitatea contractantă la modificarea documentației de atribuire, pentru motivele sus amintite, în sensul următor:

A. fișa de date a achiziției, se va modifica, prin:

1. diminuarea actualului nivel al cash-flow-ului, la jumătate, pentru fiecare lot în parte;

2. precizarea acceptului de utilizare a aceluiași personal cheie (aferent pct. 3, 4 și 5 din fișa de date a achiziției) în ofertele depuse pentru mai multe loturi;

3. reformularea clauzei privitoare la ajustarea tarifelor, din Secțiunea II.3 „Ajustarea prețului contractului”, în sensul precizării că doar primele 4 tarife din Anexa 1 la formular de ofertă sunt vizate de regulile de limitare a demersului.

B. caietul de sarcini și anexele lui, se va modifica prin:

1. precizarea acelor locații/operatori agreeate/ți pentru a asigura serviciile temporare, până la punerea în funcțiune a CMID, precum și a modalității efective de modificare a tarifelor oferite (costuri tratare), ulterior acestui moment;

2. adăugarea unei clauze care să asigure aplicarea redevenței, de la momentul finalizării investițiilor, pentru care s-a calculat această redevență (în cazul de față, finalizarea celor 200 de puncte de colectare);

3. precizarea explicită a locului de depozitare cunoscut și a distanțelor pe care trebuie să le ia în considerare ofertanții, până la punerea în funcțiune a CMID, inclusiv cu privire la locul de stocare a deșeurilor din construcții;

4. precizarea fie a unei cifre exacte, fie a unei cifre approximate, de containere utilizabile, ce ar trebui avută în vedere la ofertare, dar și a unităților de compostare, a duratei de viață, a locului de transport al deșeurilor colectate din Zona 1;

5. completarea cu informațiile minimale, ce vor fi culese de entitatea contractantă, în legătură cu zonele în care este limitat accesul pentru autovehicule, și indicarea acelor zone în care ar fi dificil accesul mașinilor de un anumit tonaj/gabarit;

6. completarea cu numărul de platforme pentru care ar fi necesare recipiente suplimentare și/sau număr de ridicări suplimentare, precum și cu numărul de persoane arondate punctelor de colectare;

7. modificarea regulii de decontare a serviciilor de colectare a deșeurilor periculoase și voluminoase, în sensul precizării că vor fi asigurate în regim “cu plată”;

8. completarea, privitor la *Tarifele suplimentare*, cu mențiunea "operatorul va factura costurile suplimentare la tarifele deja aprobate", la ridicarea deșeurilor colectate în alte recipiente decât cele destinate categoriei corecte;

9. completarea cu informațiile privind posibilitatea de stabilire a unui program diferit de colectare, după semnarea viitorului contract, în favoarea agenților economici, beneficiari ai serviciilor de colectare, care nu au program de lucru noaptea;

10. diminuarea nivelului cheltuielilor impuse operatorilor economici pentru desfășurarea campaniilor de conștientizare și informare, pentru zona 1;

11. modificarea matricei riscurilor, preluată în caietul de sarcini, prin diminuarea perioadelor și indicatorilor minimali de modificare a tarifelor, la nivelul prevăzut de Ordinul ANRSC nr. 109/2007;

12. completarea informațiilor privitoare la recipienții de colectare puși la dispoziție, în legătură cu riscul nr. 17, privind incompatibilitatea între echipamentele de colectare, din matricea riscurilor;

13. modificarea matricei riscurilor, prin alocarea riscului 22 *Colectorii informal*i în proporții de 50% celor două părți contractante, precum și de modificarea riscurilor 26 și 33, legate de cantitatea de deșeuri colectate/transferate, în sensul adoptării condițiilor de modificare a tarifului conform regulilor stabilite prin Ordinul ANRSC nr. 109/2007;

14. completarea tuturor informațiilor specifice caietului de sarcini-cadru, aprobat prin Ordinul nr. 111/2007;

15. excluderea obligației de prezentare a certificatelor de conformitate CE și a documentelor de înmatriculare aferente utilajelor prezentate în ofertă;

16. modificarea indicatorului de performanță 2.1.a), conform susținerilor din punctul de vedere la contestație;

17. reformularea clauzelor de penalitate, prin punerea lor în acord cu prevederile imperative ale OUG nr. 74/2018, raportat la depășirea indicatorilor, text cuprins în ultima coloană a rândurilor 4 și 6 ale tabelului aferent Anexei 2 la Caietul de sarcini;

18. eliminarea, din cuprinsul secțiunii 10.11.6. *Deșeuri abandonate* a caietului de sarcini, a sintagmei "pe o rază mai mică de 10 m".

C. modelul de contract, se va modifica prin :

1. eliminarea taxei de administrare, inclusă la alineatul 18 al articolului 10;

2. eliminarea interdicției de cesionare a drepturilor derivând din contract, mai puțin cele de la art. 6;

3. eliminarea sub-clauzei *Plata către operatorii se va realiza ulterior încasării acestor sume de la OTR-uri, cu periodicitatea cu care se fac aceste încasări*;

4. stabilirea dobânzii penalizatoare, în cazul neplății la timp a facturilor emise de operator, în concordanță cu prevederile din Legea nr. 72/2013;

5. modificarea clauzelor contractuale de la art. 13 alin. 10.2 litera h), art. 37 alin. 3 litera b), dar și eliminarea clauzei c) *Asigurări*, din cadrul art. 22 alin. 1, conform cu achiesarea exprimată de entitatea contractantă;

6. modificarea, la nivelul art. 38.2 *Rezilierea Contractului din culpa Delegatarului*, a subclauzei privind încălcarea gravă, prin adăugarea sintagmei "oricare", aceasta urmând a avea următorul conținut: *Prin încălcare importantă și gravă se înțelege încălcarea obligațiilor de către oricare/toate UAT-urile care constituie Delegatarul, conform Art. 1 din prezentul contract.*

7. reformularea clauzelor de penalitate, prin punerea în acord cu prevederile imperative ale OUG nr. 74/2018, în privința depășirii indicatorilor din ultima coloană a rândurilor 4 și 6 ale tabelului aferent Anexei 2 la Caietul de sarcini;

8. modificarea subclauzelor a) și b) ale art. 28.2 din contract, prin eliminarea expresiei "veniturile anuale ale delegatului" și înlocuirea ei cu sintagma "veniturile din contract, aferente anului în care s-a semnalat nerespectarea obligației asumate de delegat";

9. reformularea clauzei din cuprinsul alineatului 4 al art. 34, prin eliminarea expresiei "fără ca vreuna dintre ele să pretindă daune-interese";

10. reformularea clauzei contractuale nr. 26, privitoare la contractele sau înțelegerile încheiate între *Delegat* și un *Afiliat*, conform motivării.

Obligă entitatea contractantă la corelarea informațiilor, remediate, în toate secțiunile documentației de atribuire.

Obligă entitatea contractantă la continuarea procedurii, în 15 zile de la primirea deciziei, prin publicarea măsurilor de remediere, dar și prin stabilirea unui nou termen de ofertare, ce nu va fi mai scurt de 30 zile de la postarea în SEAP a anunțului tip erată, care le va cuprinde. În mod implicit, entitatea contractantă va stabili și un nou termen de solicitare a clarificărilor.

Respinge solicitarea contestatoarei BRANTNER SERVICII ECOLOGICE SRL de anulare a procedurii, ca nefondată.

Admite cererea de intervenție accesorie, formulată de ROSAL GRUP SA în favoarea BRANTNER SERVICII ECOLOGICE SRL, în parte.

Respinge celelalte solicitări ale contestatoarelor BRANTNER SERVICII ECOLOGICE SRL și RETIM ECOLOGIC SERVICE SA, de modificare a documentației de atribuire, ca nefondate/rămase fără obiect, după caz. În mod implicit, respinge și solicitările corelative din cererea de intervenție accesorie, formulată de ROSAL GRUP SA, ca nefondate.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, dar împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) și art. 29 din Legea nr. 101/2016, cu modificările la zi.

PREȘEDINTE,

MEMBRU,

MEMBRU,