



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

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. 12 alin. (1) 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. 773/C5/653/659

Data: 17.05.2019

Prin contestația neînregistrată, datată de emitentă la 15.04.2019, transmisă prin mijloace electronice (e-mail) și în original, prin poștă, înregistrată la Consiliu sub nr. 14113/15.04.2019, respectiv sub nr. 14423/17.04.2019, care formează obiectul dosarului nr. **653/2019**, SKODA TRANSPORTATION AS, cu sediul în Emila Skody 2922/1, 301 00 Plzen, Republica Cehă, având număr de înregistrare 62623753 și cod TVA CZ62623753, reprezentată legal de Petr Brzezina, în calitate de președinte al Consiliului de administrație și Jan Menclic, în calitate de membru al Consiliului de administrație, reprezentată convențional și având adresa de corespondență la CMS Cameron McKenna Nabarro Olswang LLP SCP, din municipiul București, str. Tipografilor nr. 11-15, bloc S-Park, sc. B3/B4, et. 4, sector 1, a contestat documentația de atribuire elaborată în cadrul procedurii de atribuire, prin „licitație deschisă”, într-o singură etapă, online, fără etapă finală de licitație electronică, a contractului de achiziție publică de furnizare având ca obiect „Achiziție material rulant nou destinat transportului regional și suburban feroviar de călători (trenuri electrice regionale RE-R)”, inițiată de AUTORITATEA PENTRU REFORMĂ FERROVIARĂ, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în municipiul București, Bd. Dinicu Golescu nr. 38, sector 1 și a solicitat, în principal:

1. suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea acestei contestații, în temeiul art. 22 alin. (1) din Legea nr. 101/2016; și

2. obligarea autorității contractante la adoptarea unui set de măsuri de remediere a deficiențelor documentației de atribuire sesizate prin prezenta contestație, astfel încât orice ofertant să aibă acces nerestricționat pentru participarea la procedură, prin modificarea și/sau eliminarea cerințelor nelegale din documentația de atribuire, astfel:

(i) modificarea criteriului privind experiența similară anterioară nr. III.1.3.a) - Cerința nr. 1 din fișa de date, astfel încât acest criteriu să respecte principiile tratamentului egal, non-discriminării și proporționalității, prin:

(a) modificarea definiției „produsului similar”, prin eliminarea restricțiilor nejustificate și disproporționate vizând criteriul minim de 200 locuri pe scaun/200 locuri în picioare;

(b) introducerea unei definiții privind "servicii similare" în ceea ce privește serviciile de mentenanță care să admită ca produs relevant din punct de vedere al mentenanței și alte tipuri de vehicule de transport călători care se deplasează pe șine și sunt conectate la conductori electrici (cum ar fi tramvaiele electrice și garniturile de metrou electric);

(c) ajustarea/reducerea pragului valoric al furnizărilor anterioare stabilit în mod discreționar și disproporționat de Autoritatea Contractantă, de la 40 rame electrice/produse similare la maxim 10 rame electrice/produse similare în perioada de referință;

(d) majorarea perioadei de referință de la 3 ani la 10 ani anterior procedurii pentru dovedirea îndeplinirii criteriilor de calificare;

(e) ajustarea/reducerea pragului valoric al contractelor anterioare de mentenanță de la 24 ml EUR la 10 ml EUR;

(f) eliminarea criteriului nejustificat privind numărul maxim al contractelor de mentenanță ce pot fi luate în considerare în dovedirea criteriului de calificare privind activitatea de mentenanță.

(ii) modificarea/ajustarea duratei pentru care sunt solicitate serviciile de mentenanță, astfel încât această cerință să fie obiectivă și realizabilă;

(iii) modificarea Anexei 5 - Tabelul de conformitate, pct. 4 paragraful al treilea pentru a permite potențialilor ofertanți posibilitatea de a invoca parametri și standarde echivalente în dovedirea conformității;

(iv) modificarea și clarificarea caietului de sarcini, cu precizarea clară a costurilor care revin viitorului contractant atât pentru serviciile de mentenanță aferente perioadei inițiale de 15 ani, precum și perioadei suplimentare, făcând distincțiile și clarificările necesare în ceea ce privește serviciile suplimentare opționale și serviciile suplimentare aprobate în general conform Anexei 2, pentru a clarifica regimul și costurile aplicabile fiecărei etape;

(v) modificarea termenului de depunere a ofertelor în cadrul procedurii de la 2 la minim 4 luni, astfel încât să fie respectat principiul proporționalității, iar termenul de depunere a ofertelor să ofere în mod efectiv oportunitatea operatorilor economici interesați să elaboreze o ofertă conformă cu cerințele caietului de sarcini;

3. obligarea autorității contractante la reluarea procedurii în baza cerințelor modificate ale documentației de atribuire în acord cu cererile formulate în contestație și la luarea tuturor măsurilor necesare pentru a permite operatorilor economici interesați accesul nerestricționat la procedură;

4. susținerea concluziilor orale în fața CNSC, potrivit art. 21 alin. (2) din Legea nr.101/2016;

5. acordarea cheltuielilor de judecată pe baza documentelor justificative ce vor fi depuse la dosar.

În subsidiar,

6. anularea procedurii în temeiul art. 212 alin. (1) lit. c) și d) coroborat cu art. 212 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, în situația în care Consiliul va decide că modificările aduse documentației de atribuire nu permit desfășurarea în continuare a procedurii fără ca aceasta să conducă la încălcarea principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2) din același act normativ.

În cadrul aceleiași proceduri de atribuire s-a depus contestația neînregistrată și nedată de emitentă, transmisă prin mijloace electronice (e-mail) și în original, prin poștă, înregistrată la Consiliu sub nr. 14150/16.04.2019, respectiv sub nr. 14664/18.04.2019, care formează obiectul dosarului nr. **659/2019**, PATENTES TALGO SL, cu sediul în Paseo del Tren Talgo, nr. 2, 28290 Las Rozas de Madrid, Spania, înregistrată la Registrul Comerțului Madrid sub nr. M393505, având CIF B-84528553, reprezentată legal de Jose Maria Oriol, reprezentată convențional și având adresa de corespondență la CABINETUL DE AVOCAT „GEORGIANA-FLORENTINA SÎRBU”, din municipiul București, Calea Călărași nr. 249, bl. 65, ap. 50, sector 3, a contestat documentația de atribuire și a solicitat:

„1. obligarea autorității contractante la adoptarea unei măsuri de remediere prin modificarea cerințelor de calificare și selecție referitoare la capacitatea tehnică și/sau profesională privind experiența în derularea unor contracte similare ca domeniu și complexitate, mai precis prin eliminarea cerinței privind experiența similară constând în furnizarea unui număr minim de 40 de produse similare în ultimii trei ani și înlocuirea acesteia cu o cerință proporțională constând în oricare dintre acestea:

1.1. furnizarea unui număr inferior de produse similare (mai mic de 40) având în vedere că această cerință este prin ea însăși disproporționată și de natura a restricționa participarea la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică;

1.2. furnizarea de rame electrice/produse similare la o valoare echivalentă celor pe care dorește să le achiziționeze autoritatea având în vedere că unele companii pot să fi livrat trenuri mai scumpe și mai complexe/sofisticate, dar mai puține ca număr;

1.3. furnizarea unui număr inferior de produse similare (mai mic de 40), în măsura în care produsele furnizate au o complexitate sporită celor din contractul a cărei atribuire se urmărește în prezent și/sau

1.4. extinderea perioadei de timp în cursul căreia ofertanții trebuie să fi derulat contracte similare de la 3 la 5 ani având în vedere art. 8 alin. (4) din cuprinsul Instrucțiunii nr. 2/2017 din 19 aprilie 2017 emisă în aplicarea prevederilor art. 178 și art. 179 lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016 (...), respectiv a prevederilor art. 191 și art. 192 lit. a) și b) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale;

2. pronunțarea în temeiul art. 22 din legea remediilor a unei Încheieri prin care să fie obligată autoritatea contractantă la suspendarea procedurii de atribuire sau a oricărei decizii luate de autoritatea contractantă până la soluționarea contestației;

3. În subsidiar, în măsura în care, în urma admiterii contestației, va rezulta că măsura de remediere de mai sus nu poate restaura legalitatea și îndepărta încălcarea principiilor prevăzute de legislația în materia achizițiilor sectoriale, solicităm CNSC să dispună anularea procedurii de atribuire în temeiul art. 26 alin.(7) din legea remediilor”.

În temeiul art. 17 alin. (1) și (2) din Legea nr. 101/2016, în vederea pronunțării unei soluții unitare, Consiliul a conexasat cele două contestații prin Încheierea nr. 637/C5/653/659 din 22.04.2019.

CONSILIUL DECIDE:

Respinge, ca nefondate, excepțiile inadmisibilității contestațiilor formulate de SKODA TRANSPORTATION AS și de PATENTES TALGO SL, invocate de autoritatea contractantă privind neconstituirea cauțiunilor de către contestatori.

Admite, în parte, contestațiile formulate de SKODA TRANSPORTATION AS (**dosar nr. 653/2019**) și de PATENTES TALGO SL (**dosar nr. 659/2019**), în contradictoriu cu AUTORITATEA PENTRU REFORMĂ FERROVIARĂ, în calitate de autoritate contractantă și obligă autoritatea contractantă, ca în termen de 15 zile de la primirea prezentei decizii, să remedieze documentația de atribuire corespunzător criticilor admise, cu respectarea celor evocate în motivare, să aducă modificările astfel efectuate la cunoștința operatorilor economici interesați de participarea la această procedură și să stabilească o nouă dată limită pentru depunerea ofertelor.

Pentru considerentele expuse în motivarea deciziei, respinge, ca nefondate, celelalte capete de cerere formulate de contestatoare.

Respinge, ca nedovedit, capătul de cerere formulat de SKODA TRANSPORTATION AS, privind obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată.

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