

În conformitate cu prevederile art. 14 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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr...., depusă de..., cu sediul social în..... nr..... 1, Județul..., înregistrată la... Comerțului sub nr...., /..., având..., reprezentată legal de..., administrator, împotriva documentației de atribuire corespunzătoare Anunțului de participare nr.... din..., privind procedura simplificată, online, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „...”, cod..., organizată de..., cu sediul în Mun..... nr....., în calitate de entitate contractantă, s-a solicitat:

- Anularea parțială a documentului răspunsul consolidat nr...., respectiv răspunsul entității contractante la solicitarea nr.... de clarificări potențial ofertant,

- Emiterea unei decizii de obligare a entității contractante de acceptare a montării anvelopelor și cu service mobil autorizat RAR.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care... reclamă documentația de atribuire corespunzătoare Anunțului de participare nr SCN1... din..., solicitând cele de mai sus.

Analizând cap.... din Caietul de sarcini nr...., a transmis entității contractante, în data de..., o solicitare de Clarificări cu următorul conținut: "Acceptați montarea *anvelopelor și cu service mobil autorizat RAR*?".

În data de... a luat la cunostință de... nr.... - Răspuns entitate contractantă aferent Solicitarii nr.... de clarificări potențial ofertant.

Prin acest răspuns entitatea contractantă refuză categoric varianta montării anvelopelor și cu service mobil autorizat RAR, precizând că își "menține cerința din documentația de atribuire".

... apreciază că acest document/răspuns contravine dispozițiilor legale aferente legislației specifice achizițiilor publice, fiind un act restrictiv și discriminatoriu, încalcând în mod vădit.

Principiul nediscriminării presupune că autoritățile contractante... trebuie să discrimineze potențialii ofertanți pe baza unor motive nejustificate și... trebuie să favorizeze întreprinderile naționale sau locale.

... precizează că entitatea contractantă trebuie să asigure condițiile necesare pentru a asigura o concurență reală, astfel încât orice operator economic să poată participa la procedura de atribuire și să aibă șansa de a deveni contractant.

Principiul tratamentului egal se referă la aplicarea, pe tot parcursul procedurii de atribuire, de reguli, cerințe și criterii identice pentru toți operatorii economici, astfel încât aceștia să beneficieze de șanse egale de a deveni contractanți.

... invocă art. 37 din H.G.nr. 394/....

... de mai sus (dispuse de art.2 alin.2) din Legea 99/2016) și dispozițiile art. 37 din H.G.nr.394/..., coroborate cu măsurile de remediere dispuse de Agenția Națională pentru Achiziții Publice pentru neconformități similare, identificate în cadrul documentațiilor de atribuire, rezulta în mod neechivoc faptul că achizitorului îi este interzis a introduce criterii discriminatorii în documentația de atribuire care să favorizeze doar producătorii/operatorii locali, dacă produsele similare respectă standardele tehnice solicitate, acesta trebuind să accepte și ofertele care includ produse/servicii similare, atâta timp cât acestea îndeplinesc cerințele tehnice și de calitate stipulate în documentație.

Învederează faptul că service-ul mobil, proprietate a societății, este atestat RAR și îndeplinește absolut toate condițiile tehnice și calitative necesare îndeplinirii tuturor cerințelor și exigentelor solicitate de achizitor, în vederea derulării în condiții optime a contractului de achiziție publică. Prin derularea contractului prin intermediul service-ului mobil, achizitorul ar avea și posibilitatea economisirii de bani publici, întrucât montarea anvelopelor se poate efectua și la celelalte locații indicate de entitatea contractantă ca puncte de livrare produse: Huedin, Dej, Gherla etc.

Ca jurisprudență, facem cunoscut faptul că a fost declarată câștigătoare și a încheiat un contract de achiziție publică similar cu..., acest contract derulându-se prin realizarea serviciilor de montaj cu service-ul mobil propriu.

ÎN CONCLUZIE, analizând argumentele solide de fapt și de drept, mai sus detaliate... va solicita, admiterea prezentei Contestații, așa cum a fost ea formulată.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de..., prin care solicită Consiliului, ca prin decizia pe care o va pronunța să dispună:

Pe cale de excepție

-Respingerea contestației ca fiind tardiv introdusă raportat la prevederile art.8 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 care stipulează că "în cazul în care contestația privește conținutul documentației de atribuire, publicată în Sistemul electronic de achiziții publice, denumit în continuare SEAP, data luării la cunoștință este data publicării documentației de atribuire."

... a introdus contestația la CNSC doar în data de..., împotriva răspunsului consolidat nr...., considerat a fi actul vătămător. Totuși, prin acest răspuns, entitatea contractantă... a modificat documentația și... a generat un act vătămător nou, ci a stipulat textual că: „își menține cerința din documentația de atribuire".

... jurisprudenței CNSC, adresarea unei solicitări de clarificări... este un mecanism de „repunere în termen" pentru contestarea unor cerințe cunoscute de la publicarea procedurii. Operatorul economic avea dreptul de a contesta Caietul de Sarcini în termen de 7 zile de la publicarea acestuia (adică până la data de...).

Operatorii economici... pot folosi instituția clarificărilor pentru a redeschide termenul de contestație împotriva unor cerințe care erau clare încă de la publicarea documentației. În caietul de sarcini la punctul 8-Propunerea tehnică, lit.b referitoare la formularul 6 scrie clar că activitatea se desfășoară în unitati Service autorizate R.A.R sau de acord de subcontractare cu unități service încheiate cu terți autorizați RAR (situate în zone cu acces nerestricționat de tonaj) situate în...- Napoca (jud....) și Zalău (jud....) sau la o distanță de maxim 15 km de acestea, astfel că din punctul nostru de vedere, operatorul economic/presupusul ofertant putea și trebuia să conteste documentația de atribuire în termen de 7 zile de la publicarea documentației... de la răspunsul la clarificări.

Analizând contestația, observă că susținerile operatorului economic/presupusului ofertant fac referire la faptul că documentația de atribuire contravine, din punctul său de vedere, dispozițiilor legale, considerând că cerințele sunt restrictive și discriminatorii și că entitatea contractantă a încălcat principiul nediscriminării și al tratamentului egal. Întreaga sa argumentație face referire la cerințele din caietul de sarcini care a fost publicat în data de.... Având în vedere depunerea contestației abia în data de..., consideră că dreptul presupusului ofertant de a formula critici cu privire la cerințele documentației de atribuire este stins.

-Respingerea contestației ca fiind inadmisibilă, având în vedere următoarele motive:

Contestația a fost formulată fără a fi respectate prevederile Legii 101/... 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, respectiv art.10 lit.f, g Astfel, în conformitate cu:

- art.10 lit.f), contestatoarea trebuie să motiveze în fapt și în drept contestația, or aceasta... arată ce dispoziții legale au fost încălcate de către entitatea contractantă,

- art.10 lit.g), mijloacele de probă pe care se sprijină contestația, în măsura în care este posibil. Contestatoarea... prezintă probe deoarece... are pe ce sprijini contestația.

În condițiile în care se consideră nesatisfăcătoare argumentele referitoare la respingerea pe cale de excepție a contestației, solicită respingerea acesteia ca neîntemeiată, pe fond, având în vedere următoarele motive:

Compania de... desfășoară activități specifice serviciilor de alimentare cu apă și de colectare-epurare a apelor uzate prin intermediul unui parc auto diversificat, compus din aproximativ 364 mijloace auto, utilizate pentru intervenții și activități operative în aria de operare aferentă județelor... și Sălaj.

Parcul auto al entității contractante... este alcătuit exclusiv din autoturisme, ci include o categorie variată de mijloace de transport și utilaje, respectiv autoturisme, autoutilitare, autocamioane și utilaje specializate necesare desfășurării activităților specifice. În consecință, gama de pneuri care face obiectul acordului-cadru este una diversificată, incluzând atât dimensiuni utilizate pentru autoturisme și autoutilitare, cât și dimensiuni destinate vehiculelor grele și utilajelor.

Pe lângă furnizarea propriu-zisă a pneurilor/anvelopelor, contractantul va trebui să asigure operațiunile de montare și echilibrare aferente, acestea fiind asigurate prin service-uri autorizate RAR... solicitărilor din contractele subsecvente în derularea acordului-cadru.

Cantitățile minime și maxime stabilite de entitatea contractantă sunt cele precizate în caietul de sarcini și reprezintă estimări ale unor cantități care ar putea fi solicitate pe durata întregului acord- cadru și... cantitățile exacte care vor fi achiziționate.

Aceste cantități variază în funcție de necesitățile Companiei de... Cantitățile minime și maxime estimate care ar putea face obiectul unui singur contract subsecvent sunt menționate în caietul de sarcini.

Valoarea estimată a celui mai mare contract subsecvent este de... fără TVA. Valoarea estimată a celui mai mic contract subsecvent este de... fără TVA.

Contractele subsecvente se pot încheia lunar, trimestrial, semestrial, în funcție de necesitățile entității contractante.

Cerințele solicitate prin caietul de sarcini sunt justificate și proporționale cu obiectul achiziției, având în vedere cumulativ următoarele elemente:

- numărul și diversitatea mijloacelor auto aflate în exploatarea entității contractante; diversitatea tipurilor și dimensiunilor de pneuri necesare;

distribuția teritorială a activităților desfășurate în județele... și Sălaj;

- necesitatea asigurării unor intervenții rapide în cazul apariției unor defecțiuni sau deteriorări accidentale;

- obligația entității contractante de a asigura continuitatea serviciilor publice furnizate.

Față de aceste considerente, entitatea contractantă apreciază că soluția tehnică propusă de contestator, întemeiată exclusiv pe utilizarea unui singur atelier mobil autorizat RAR... asigură același nivel de disponibilitate, accesibilitate și siguranță operațională avut în vedere prin documentația de atribuire.

Prin urmare, cerința privind existența unor unități service autorizate în proximitatea punctelor principale de operare reprezintă o măsură obiectiv justificată, necesară și proporțională pentru garantarea executării corespunzătoare a obligațiilor contractuale și pentru menținerea continuității activităților operative ale entității contractante.

În ceea ce privește petitele formulate de contestator, apreciază că referitor la petitul 1-solicitarea de anulare parțială a răspunsului consolidat este lipsită de obiect, în condițiile în care acest răspuns... face decât să confirme valabilitatea cerințelor inițiale din Documentația de Atribuire, fără a aduce modificări regulilor procedurii sau a produce efecte juridice independente. Este dificil de înțeles ce utilitate practică anticipează... prin anularea parțială a unui răspuns de tipul „cerința se menține”. Chiar și într-un scenariu în care acest răspuns ar fi anulat, cerința inițială din Caietul de Sarcini rămâne neatinsă și perfect valabilă.

În ceea ce privește al doilea petit, prin care... solicită, obligarea de către CNSC a entității contractante la acceptarea montării anvelopelor prin intermediul unui service mobil, considerăm că o asemenea pretenție este vădit nelegală..... legii, este strict unul de control de legalitate, respectiv de a verifica dacă cerința stabilită de entitatea contractantă (printre care și montajul în service autorizat/fix) încalcă vreo normă legală sau principii.

Consideră că dacă cerința entității contractante are legătură cu obiectul contractului, asigură un standard de calitate și siguranță și este accesibilă pieței, Consiliul... poate... prevederilor legale să oblige entitatea contractantă să își modifice cerința pentru a se plia pe modelul de afaceri sau pe dotările specifice ale unui singur operator economic.

Consiliul... analizează oportunitatea logistică a contractului și nici... are competența de a modifica modalitatea de execuție dorită de entitate. Astfel, în opinia noastră, modificarea specificațiilor solicitată de contestatoare ar reprezenta o depășire a limitelor controlului de legalitate exercitat de CNSC deoarece... cadrului legal și jurisprudenței constante, stabilirea nivelului tehnologic și a cerințelor de calificare reprezintă o opțiune de oportunitate ce aparține exclusiv entității contractante, Consiliul neputându-se substitui acesteia în definirea propriilor nevoi și în identificarea soluțiilor optime pentru satisfacerea interesului public.

În privința susținerilor contestatorului arată că prin răspunsul consolidat nr.... s-au încălcat nici principiul nediscriminării și nici principiul tratamentului egal, deoarece acesta a menținut cerințele din caietul de sarcini. Iar cerințele entității contractante... încalcă aceste principii și nici dispoziții legale.

Având în vedere caracterul continuu al activității desfășurate de Compania de..., precum și faptul că anumite autovehicule și utilaje sunt utilizate pentru intervenții operative, perioadele prelungite de indisponibilizare pot afecta capacitatea entității contractante de a asigura desfășurarea corespunzătoare a activităților specifice.

În acest context, utilizarea exclusivă a unui singur atelier mobil autorizat presupune existența unui risc operațional suplimentar, având în vedere aria geografică extinsă de operare, respectiv județele... și Sălaj. Atelierul mobil poate fi angajat într-o altă intervenție, se poate afla la o altă locație sau poate să... fie disponibil la momentul solicitării, ceea ce poate conduce la creșterea timpului de așteptare și la prelungirea....

Referitor la pretinsa încălcare a principiului nediscriminării, argumentele contestatoarei sunt complet nefondate. Acest principiu interzice introducerea unor bariere arbitrare bazate pe naționalitate, localizare geografică sau alte motive nejustificate. În speță, cerința privind asigurarea montajului în puncte fixe autorizate se aplică în mod egal și nediferențiat tuturor operatorilor economici din piață, indiferent de regiunea sau țara de origine. De asemenea, cerința de a deține/colabora cu un service fix... favorizează operatorii locali.... (sau orice alt ofertant din țară) are deplina libertate de a subcontracta sau de a încheia acorduri de asociere/suținere cu service-uri fixe autorizate din zonele în care Compania de... își desfășoară activitatea. Regulile procedurii... pot fi catalogate drept „restrictive” doar pentru că... se suprapun pe modelul de afaceri al unui singur operator economic.

Referitor la pretinsa încălcare a principiului tratamentului egal, contestatoarea confundă egalitatea de șanse cu obligația entității contractante de a-și diminua exigențele tehnice. Tratatul egal presupune aplicarea unor reguli, cerințe și criterii identice pentru toți competitorii, astfel încât niciunul să... fie favorizat. Or, prin solicitarea de a impune acceptarea service-ului mobil, contestatoarea pretinde tocmai o derogare de la regulile stabilite pentru toți ceilalți ofertanți. Principiul tratamentului egal garantează că toți operatorii concurează sub aceleași reguli clare, iar... obligația entității contractante de a-și reconfigura strategia de siguranță rutieră și logistică pentru a acomoda limitările sau dotările specifice ale unui operator economic.

În legătură cu argumentul contestatorului referitor la deținerea unui service mobil autorizat RAR, subliniază faptul că simpla existență a acestei autorizații tehnice... obligă entitatea contractantă să accepte această modalitate de lucru și nici... echivalează o unitate mobilă cu un atelier fix, din punct de vedere operațional.... certifică exclusiv faptul că echipamentele montate pe respectiva autoutilitară respectă normele tehnice de siguranță pentru a putea funcționa pe teren. Cu toate acestea, autorizarea RAR... garantează și... poate suplini condițiile optime de mediu în care se execută lucrările pe parcursul contractului.

Entitatea a optat în mod justificat pentru puncte fixe (ateliere în zona deservită de Compania de...) deoarece acestea oferă un mediu controlat, protejat de intemperii, o infrastructură cu suprafețe plane și betonate pentru calibrarea corectă a aparatelor de echilibrare și geometrie, rampe profesionale de ridicare, precum și un cadru securizat pentru depozitarea și gestionarea deșeurilor (anvelopele uzate), minimizându-se riscurile operaționale.

Prin stabilirea cerinței privind existența unor unități service autorizate RAR în...-Napoca și Zalău sau la o distanță de maximum 15 km față de aceste localități, entitatea contractantă... a urmărit limitarea accesului operatorilor economici interesați la procedură, ci asigurarea unui nivel adecvat de disponibilitate, accesibilitate și promptitudine a serviciilor necesare pe întreaga durată de derulare a acordului-cadru.

De asemenea, consideră că cerința... are un caracter discriminatoriu:... s-a solicitat ca ofertantul să dețină sediul social în localitățile menționate, ci doar să asigure prestarea serviciului în puncte fixe autorizate. Nimic... împiedica... să participe la procedură prin apelarea la mecanismul subcontractării unor ateliere fixe din aceste zone, însă aceasta a ales să

conteste documentația exclusiv pentru a-și impune propriul format logistic de business.

Totodată, distanța dintre locațiile principale de operare ale entității contractante și sediul contestatoarei reprezintă un element relevant în evaluarea capacității efective de intervenție. Deplasarea unui atelier mobil dintr-o altă zonă geografică pentru fiecare solicitare punctuală poate genera timpi suplimentari de răspuns, incompatibili cu necesitatea menținerii continuității activităților operative.

Totodată, chiar și în urma unei analize superficiale a autorizației RAR anexate, se observă că aceasta autorizează desfășurarea activităților prin intermediul atelierului mobil cu numărul de înmatriculare BH-06-TPC, pentru jante cu diametrul maxim de 26 de toii. În schimb, Anexa la Caietul de sarcini include anvelope și jante cu dimensiuni de până la 38 de toii (ex. 14.... R38), precum și alte dimensiuni specifice (11R... 148/145L.../80-..... /...PR...-24 12PR TL... R28 12PR...-25...-26 12PR TL). În consecință, autorizația RAR prezentată... acoperă întreaga gamă de dimensiuni prevăzută în caietul de sarcini și... demonstrează îndeplinirea cerinței solicitate.

Invocarea de către contestatora contractului derulat cu... ca argument de, jurisprudență" este complet irelevantă, în condițiile în care în materia achizițiilor publice... există instituția precedentului obligatoriu. Eventual, contestatoarea/operatorul economic poate utiliza acel contract ca experiență similară.

Autonomia de voință a fiecărei entități contractante este garantată de lege. Condițiile logistice și riscurile specifice flotei deservite în punctele de livrare din județul... (Huedin, Dej, Gherla) și Sălaj sunt complet diferite de cele de pe un aeroport. Subscrisa a apreciat că executarea montajului și a operațiunilor conexe într-un atelier fix oferă garanții superioare de precizie, calibrare a echipamentelor pe suprafețe plane și management securizat al deșeurilor, indiferent de intemperii - garanții pe care un service mobil... le poate asigura în mod constant pe teren.

... deopotrivă și argumentul privind o pretinsă „economisire de bani publici", calculul de oportunitate economică și gestiunea riscurilor operaționale aparținând exclusiv entității contractante.

Luând în considerare cele de mai sus, solicită respingerea contestației formulate de către..., menținerea tuturor actelor emise până în prezent de entitatea contractantă în procedură și continuarea procedurii în vederea stabilirii ofertei câștigătoare.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr....., solicită respingerea excepției tardivității ca fiind neîntemeiată.

La data publicării în SEAP a Caietului de Sarcini nr.... și a luării la cunoștință (...), cap...., alin.2 uin Caietul ue sarcini. "Pe lângă furnizarea propriu-zisă a pneurilor/anvelopelor, contractantul va trebui să asigure operațiunile de montare și echilibrare aferente, acestea fiind asigurate prin service-uri autorizate RAR (...)"... constituia un act vătămător pentru noi, întrucât... specifica în mod expres neacceptarea și a service-ului mobil autorizat RAR. Actul vătămător, restrictiv și discriminatoriu prin care entitatea contractantă refuza categoric și varianta montării anvelopelor cu service mobil autorizat RAR este... nr.... - Răspuns entitate contractantă aferent Solicitării nr.... de clarificări potențial ofertant, act contestat în termenul legal la data de.... Așadar, în prezenta speță iese din discuție orice presupus "mecanism de

repunere în termen " invocat în mod eronat de entitatea contractantă. Mai este limpede și faptul că, în cazul în care entitatea contractantă acționa în spiritul respectării cadrului legal aplicabil, acceptând montarea anvelopelor și cu service mobil autorizat RAR, subscrisa... se mai afla în ipostaza de a fi nevoită să uzeze de această cale de atac administrativ-jurisdicțională, economisind prețiosul timp al tuturor factorilor implicați.

Pe de altă parte, învederează faptul că prin deciziile pronunțate în spețe similare, Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor statuează că solicitarea de clarificări este o etapă prealabilă firească, precum și un demers de diligență. Astfel, operatorii economici care semnalează neclarități sau potențiale nereguli în documentația de atribuire trebuie să ceară lămuriri direct autorității contractante înainte de a formula o contestație.

Acest principiu este susținut de Consiliu prin prisma următoarelor aspecte: Principiul hunei-eredinte și al cooperării: Solicitarea de clarificări oferă autorității contractante șansa de a remedia eventualele erori din documentație fără a fi nevoie de intervenția contencioasă a Consiliului;

Economia procedurală: Multe neînțelegeri se pot lămurii amiabil și rapid, scutind părțile implicate de termenele de soluționare aferente unei contestații și plângeri la Curțile de Apel competente;

Epuizarea căilor de dialog: Prin adresarea întrebărilor înainte de contestare, operatorul economic demonstrează că a încercat să rezolve problema amiabil, prin dialog cu achizitorul; Principiului proporționalității;... este penalizat pentru că a încercat să comunice constructiv înainte de a apela la calea contestației.

Inadmisibilitatea Contestației, pe motiv că... ar fi motivată în fapt și în drept și că... am fi probat susținerile noastre, constituie simple alegații ale Companiei de..., întrucât lesne se poate observa faptul că toate aceste elemente se regăsesc clar și distinct în cuprinsul Contestației nr.....

Așa cum Compania de... arată în cadrul punctului de vedere, contractele se vor încheia lunar, trimestrial, semestrial în funcție de necesitățile entității contractante.... caietului de sarcini, la capitolul.... Livrarea, ambalarea, etichetarea, transportul... etc., entitatea contractantă (E.C.) subliniază clar că livrarea produselor se va face la destinația indicată în termen de 5 zile lucrătoare de la semnarea contractului subsecvent de ambele părți sau... unui grafic de livrări stabilit. În aceste condiții este limpede de înțeles că, odată cu livrarea produselor, ofertantul poate să facă această livrare împreună cu mașina de service mobil care va monta/demonta și va executa toate lucrări de service pentru acea locație. A se avea în vedere că entitatea contractantă... aceluiași caiet de sarcini și aceluiași capitol, indică 5 locații de livrare, deci 5 puncte de lucru care dețin autovehicule pe care trebuie montate anvelope. Este surprinzător faptul că... solicită atelier fix și pentru celelalte 3 locații, respectiv sucursala Dej, sucursala Gherla, și sucursala Huedin. Menționăm că montarea cu service-ul mobil a anvelopelor este posibilă și în celelalte 3 locații. Însă din motive necunoscute, entitatea contractantă... a solicitat existența de ateliere specializate RAR.

... de Vedere transmis, E.C. subliniază faptul că CNSC... poate să-i solicite modificarea cerințelor, dar CNSC poate să solicite E.C. corelarea cerințelor cu realitățile din piața de profil.

În acest sens, solicită a se consemna faptul că atelierele mobile (service-urile mobile) omologate RAR sunt servicii și tehnologii

prevăzute și recunoscute de legislația din România... normelor legale în vigoare ale..., respectiv Ordinul Ministerului Transporturilor, Construcțiilor și Turismului nr.... din 8 decembrie... pentru aprobarea Reglementărilor privind autorizarea operatorilor economici care desfășoară activități de reparații, de întreținere, de reglare, de modificări constructive, de reconstrucție a vehiculelor rutiere, precum și de dezmembrare a vehiculelor scoase în uz - RNTR 9 cu modificările și completările ulterioare, astfel orice achizitor având obligația de a le accepta ca și parte a progresului tehnologic.

Compania de... afirmă că stabilirea nivelului tehnologic și a cerințelor de calificare reprezintă o opțiune de oportunitate ce aparține exclusiv achizitorului. În acest context se nasc inevitabil mai multe întrebări:

Cum este posibil ca în ultimii șase ani aceeași asocieră este "abonată" la acest contract?;

Doar o singură entitate are capacitatea tehnică să se califice?

Învederează Consiliului să observe ca achizitorul... a solicitat servicii de montare/demontare pentru toate cele 5 puncte de lucru. În acest caz, ori... trebuia să solicite pentru niciunul din acestea ori să se solicite pentru toate cele 5 puncte, astfel fiind deschisă concurența și altor firme care... au sediul în...-Napoca și punct de lucru la 15 km de Zalău. Asocieră câștigătoare (... și...) ale ultimelor contracte se află în situația anterior expusă, aceasta având sediul în..., respectiv în localitatea....

... solicitărilor din caietul de sarcini, locul de livrare pentru...-Napoca este..., iar pentru Zalău este... nr..... Căutând cu atenție, ambele puncte de livrare se găsesc în..., respectiv Zalău.

De ce are nevoie EC să se deplaseze la o vulcanizare la 15 km distanță în afara localităților?

Cum calculează EC distanța de 15 km?

EC vorbește despre deplasarea unui atelier mobil într-o altă zonă geografică pentru fiecare solicitare punctuală. De ce punctuală?... se vor putea monta anvelopele în momentul livrării?

... consideră că în cazul în care contestația va fi acceptată, aceasta va deschide calea..., concurență care în ultimii ani a fost vădit restricționată.

Criticile aduse de EC prin Punctul de vedere le consideră a fi atât netemeinice cât și rău intenționate, deoarece a solicitat Consiliului să constate că un service mobil îndeplinește aceleași condiții ca și un service fix, așa cum este cazul de față al service-ului mobil deținut de societatea contestatorului.

Răspunsul nr.... este un act restrictiv și discriminatoriu, contravenind... nediscriminării și al tratamentului egal. Solicită a se reține faptul că o unitate de service mobilă este o investiție financiară superioară unui atelier fix, fiind dotată cu ultimele tehnologii din domeniu, însă EC a considerat de cuviință că... are de ce să îl accepte ca și furnizor servicii:

EC afirmă că autorizația RAR este "o simplă existență a unei autorizații tehnice". Le aducem la cunoștință faptul că "această simplă autorizație" îndeplinește toate condițiile optime de mediu, motiv pentru care a fost eliberată. Tot în cadrul acestei descrieri, EC vorbește de lucrări de geometrie, care... fac obiectul acestui contract.

Gestionarea anvelopelor uzate și depozitarea acestora cade în sarcina ofertantului. Astfel, la demontarea de pe vehicule, acestea vor fi transportate la sediul ofertantului, iar condiția de mediu a anvelopelor uzate este întru totul

respectată. În cazul de față... deține toate formele legale privind gestionarea anvelopelor uzate.

Achizitorul a făcut o analiză superficială a autorizației RAR, și anume că atelierul mobil...tisface cerințele documentației de atribuire. Acest aspect este total fals, deoarece atelierul mobil deține ca și componente componente hidraulice care pot să preseze și monteze anvelope pe jante al căror diametru pot să depășească 48 inch și să echilibreze anvelope cu jante de până la 26 inch. Componentele (marca Schrader) de montare/demontare sunt piese care pot fi detașate (... sunt fixate cu șurub de podeaua mașinii) de la atelierul propriu-zis, astfel prin procedura de autorizare reglementată prin Ordinul /..., RAR... le poate considera componente de sine stătătoare ale atelierului mobil. Însemnările trecute în Anexa la autorizația RAR aferentă service-ului mobil reprezintă mașina de echilibrat pentru anvelope, iar anvelopele la care face referire EC cu dimensiunile.../ sunt anvelope de tip industria! și agro-industrial care... se echilibrează.

Prin comparație, în derularea ultimului acord-cadru încheiat de achizitor cu asocierea sus menționată, subcontractantul... Zalău a prestat servicii în baza unei autorizații RAR (atașată prezentei) pentru lucrări la sistemul de rulare de maxim 20 inch, mult inferior față de capacitatea service-ului mobil de 26 inch deținut de....

Așadar, pe mai departe solicită admiterea Contestației, așa cum a fost ea formulată.

Prin adresa înregistrată la CNSC cu nr..... depune, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din..., emisă de..., în valoare de..., potrivit dispozițiilor art. 611 din Legea nr. 101/2016.

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

..., în calitate de entitate contractantă, a organizat procedura simplificată, online, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „...”.

Împotriva documentației de atribuire... a formulat contestația care face obiectul dosarului nr.....

Consiliul se va pronunța, cu prioritate, asupra excepției tardivității invocată de entitatea contractantă, prin raportare la data publicării documentației de atribuire, respectiv....

Contestatoarea susține că actul atacat este răspunsul consolidat nr...., respectiv răspunsul entității contractante la solicitarea nr.... de clarificări potențial ofertant, solicitând emiterea unei decizii de obligare a entității contractante de acceptare a montării anvelopelor și cu service mobil autorizat RAR, deci de modificare/completare a documentației de atribuire.

Consiliul reține, astfel, că față de răspunsul consolidat, contestația este în termen, dar, din conținutul acesteia, rezultă că operatorul este nemulțumit de refuzul entității de a interpreta/completa documentația în sensul solicitat.

Or, sub acest aspect, nesolicitând modificarea documentației de atribuire în termenul legal, contestatoarea... poate veni, după publicarea răspunsurilor la clarificare, să solicite modificarea documentației de atribuire, răspunsurile la clarificări putând fi atacate, exclusiv, sub aspectul clarității și caracterului complet, astfel cum se prevede la art. 172 din Legea nr. 99/2016... căruia,, (1) Orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări sau informații

suplimentare în legătură cu documentația de atribuire, cu respectarea termenului-limită stabilit de entitatea contractantă în anunțul de participare/simplificat/de concurs.

(2) Entitatea contractantă stabilește prin anunțul de participare/simplificat/de concurs unul sau două termene-limită în care va **răspunde în mod clar și complet tuturor solicitărilor de clarificare/informațiilor suplimentare...** prevederilor normelor metodologice de aplicare a prevederilor prezentei legi”.

Astfel... există o obligație legală a autorităților/entităților de a accepta orice solicitare de modificare a documentației de atribuire, venită din partea operatorilor economici, aceștia având, de multe ori, interese divergente, cu scopul de a-și maximiza, fiecare dintre ei, șansele câștigării contractului, obligația entității fiind aceea de a răspunde clar și complet la solicitările de clarificări privind conținutul documentației, verificarea legalității răspunsurilor realizându-se strict prin prisma prevederii legale citate.

În consecință, luând în considerare cele mai sus menționate, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va..., ca nefondată, solicitarea de anulare a răspunsului la clarificări atacat prin prezenta, și ca tardiv capătul de cerere privind Emiterea unei decizii de obligare a entității contractante de acceptare a montării anvelopelor și cu service mobil autorizat RAR, din contestația formulată de... în contradictoriu cu...

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016..., ca nefondată, solicitarea de anulare a răspunsului la clarificări atacat prin prezenta, și ca tardiv capătul de cerere privind emiterea unei decizii de obligare a entității contractante de acceptare a montării anvelopelor și cu service mobil autorizat RAR, din contestația formulată de... în contradictoriu cu...

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și poate fi atacată cu plângere, în temeiul art. 29 din același act normativ, în termen de 10 zile de la comunicare.

PREȘEDINTE, MEMBRU, MEMBRU,

...

...

... în 4 (patru) exemplare originale.