

PRIMĂRIA MUNICIPIULUI BUCUREȘTI
 D.G.A.
 DIRECȚIA PROCEDURI ACHIZIȚIE
 Nr. 959
 20.17 LUNA 07 ZIUA 21

Stampa: Nr. 665
 20.07.2017

CATRE: MUNICIPIUL BUCUREȘTI, cu sediul in Bulevardul Regina Elisabeta nr. 47, sector 5, Bucuresti

Ref: Contestatie cu privire la licitatie organizata pentru "Achizitie 400 de autobuze urbane (320 de autobuze din gama de 12m, 50 de autobuze din gama de 10m si 30 de autobuze articulate din gama de 18m)"

, reprezentata legal de _____ in calitate de
 _____ Romania,
 , formuleaza prezenta

ADRESA DE INAINȚARE,

Prin care intelege sa trimita si prin fax contestatia formulata si trimisa la data de 19.07.2017.

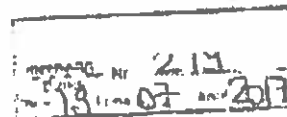
De asemenea, dorim sa va comunicam ca un exemplar al contestatiei a fost trimis prin Oficiul Postal in data de 19.07.2017 (atasam dovada).

Ca urmare a solicitarii Consiliului National de Solutionare a Contestatiilor de a prezenta intr-un termen de 3 zile, dovada primirii contestatiei de catre autoritatea contractanta, certificata prin numar si data de inregistrare la aceasta, depunem un exemplar al contestatiei si la sediul dumneavoastra.

Cu stima,



Nicolae
 Rog inqin a
 art 16, alin 2) - publicat
 pe STAP a/alecia
 21.07.17



CATRE: CONSILIUL NATIONAL DE SOLUTIONARE A CONTESTATIILOR

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, Bucuresti

Spre stiinta: **MUNICIPIUL BUCURESTI**, cu sediul in Bulevardul Regina Elisabeta nr. 47, sector 5, Bucuresti

Referitor: Procedura de atribuire contract "Achizitie 400 de autobuze urbane (320 de autobuze din gama de 12m, 50 de autobuze din gama de 10m si 30 de autobuze articulate din gama de 18m)", Anunt de participare nr. 176773 / 01.07.2017 – Autoritate contractanta **MUNICIPIUL BUCURESTI**, cu sediul in Bulevardul Regina Elisabeta nr. 47, sector 5, Bucuresti,

reprezentata legal de _____ in calitate de _____
 cu sediul in _____ Romania,
 _____ in calitate de potential operator economic la procedura de atribuire sus numita , in temeiul art. 8 alin. 1 din Legea nr. 101/2016, formulam prezenta:

CONTESTATIE,

Avand in vedere raspunsul Autoritatii Contractante inscris in adresa nr. 791.1/ 11.07.2017 prin care mentine cerintele documentatiei de atribuire, desi in Notificarea Prealabila nr.204/10.07.2017, SC _____ arata ca mentinerea documentatiei de atribuire este de natura a restrange concurenta,

Solicitandu-va in mod respectuos admiterea contestatiei si pe calc de consecinta :

- suspendarea procedurii de achizitie publică pana la solutionarea contestatiei;
- anularea deciziei autoritatii contractante de a mentine neschimbate cerintele documentatiei de atribuire inscrisa in adresa nr. nr. 791.1/ 11.07.2017;
- obligarea autoritatii contractante sa adopte masuri de remediere care sa permita accesul egal al potentialilor ofertanti la procedura de atribuire
- reluarea procedurii de atribuire dupa adoptarea masurilor de remediere



Avand in vedere urmatoarele :

MOTIVE

In fapt , la data de 01.07.2017, autoritatea contractanta **MUNICIPIUL BUCURESTI**, cu sediul in Bulevardul Regina Elisabeta nr. 47, sector 5, Bucuresti, parter anunta Achizitia a 400 de autobuze urbane (320 de autobuze din gama de 12m, 50 de autobuze din gama de 10m si 30 de autobuze articulate din gama de 18m) astfel cum se mentioneaza in Anuntul de participare nr. 176773 / 01.07.2017.

In calitate de potential ofertant la procedura de atribuire in cauza , vazand lipsa impartirii pe loturi a procedurii de atribuire a contractului de furnizare, la data de 10.07.2017 prin adresa nr. 203 am solicitat autoritatii contractante adoptarea unor masuri de remediere, in sensul impartirii pe loturi a procedurii de atribuire a contractului de furnizare.

Raspunsul autoritatii contractante in scris in adresa nr. 726.1/12.07.2017 a fost foarte clar, "*Documentatia de atribuire intocmita de Municipiul Bucuresti pentru achizitia privind furnizarea a 400 autobuze urbane (320 de autobuze din gama de 12m, 50 de autobuze din gama de 10m si 30 de autobuze articulate din gama de 18m) pentru transportul public, respecta intru totul dispozitiile legale in materia achizitiilor sectoriale, drept pentru care, entitatea contractanta nu va adopta masuri de remediere*".

De asemenea, societatea noastra a emis Notificare Prealabila sub nr. 204/10.07.2017, in sa, autoritatea contractanta a mentinut cerintele din documentatia de atribuire, neadoptand masuri de remediere.

Onorate Consiliu, dorim sa va aducem la cunostinta motivele de nelegalitate care ne prejudiciaza interesele comerciale si incalca prevederile privind achizitiile publice si au determinat restrangerea competitiei si favorizarea anumitor economici, in ceea ce priveste:

▪ Incalcare dispozitiilor art. 63 din Legea 99/2016 – (1) Entitatile contractante nu vor concepe sau structura achizitiile sectoriale ori clemente ale acestora cu scopul exceptarii acestora de la aplicarea dispozitiilor prezentei legi sau al restrangerii artificiale a concurentei, respectiv al. 2 in sensul alin. (1), se considera ca exista o restrangere artificiala a concurentei in cazul in care achizitia sectoriala ori elemente ale acesteia sunt concepute sau structurate cu scopul de a favoriza sau dezavantaja in mod nejustificat anumiti operatori economici.



Dorim sa invederam faptul ca prin lipsa impartirii pe loturi a procedurii de atribuire a contractului de furnizare, reiese clar restrangerea concurentei, dezavantajand in mod nejustificat operatorii economici care de exemplu, nu produc autobuze articulate ci doar de 10 m respectiv 12m. In caietul de sarcini al achizitiei ati solicitat : 400 de autobuze urbane (320 de autobuze din gama de 12m, 50 de autobuze din gama de 10m si 30 de autobuze articulate din gama de 18m).

Astfel, dorim sa observati faptul ca autobuze din gama de 12m, autobuze din gama de 10m si autobuze articulate din gama de 18m sunt produse diferite!

Avand in vedere faptul ca sunt produse diferite, consideram ca se incalca principiul nediscriminarii si principiul tratamentului egal prin faptul ca autoritatea contractanta intentioneaza sa incheie contractul de achizitie publica cu un singur furnizor pentru toate tipurile de autobuze mentionate, respectiv:

1. Autobuze din gama de 12m;
2. Autobuze din gama de 10m;
3. Autobuze articulate din gama de 18m.

Prin lipsa impartirii pe loturi a contractului de achizitie, autoritatea contractanta aduce atingere atat scopului Legii numarul 99/2016, de promovare a concurentei intre operatorii economici, cat si principiilor legale ale nediscriminarii, tratamentului egal si al proportionalitatii, care guverneaza atribuirea oricarui contract de achizitie publica.

De asemenea, Codul European de Bune practici reglementeaza expres ca "*Directivele referitoare la achizitiile publice prevad posibilitatea atribuirii pe loturi*"

Onorate Consiliu, divizarea contractului de achizitie publica indubitabil faciliteaza accesul IMM-urilor atat din punct de vedere cantitativ (marimea loturilor corespunde cat mai bine capacitatii productive a IMM-urilor), cat si calitativ (continutul unui astfel de lot poate sa corespunda mai bine unui sector specializat al IMM-urilor).

In sprijinul celor sustinute, sunt si cele evocate de Comisia Europeana in Codul european de bune practici pentru inlesnirea accesului intreprinderilor mici si mijlocii la contracte de achizitii publice (European Code of Best Practices Facilitating Access by Small and Medium-sized Enterprises – SMEs – to Public Procurement Contracts), respectiv ca, desi este permis autoritatilor contractante sa limiteze numarul de loturi pentru care se poate depune oferta, ele nu trebuie sa utilizeze aceasta posibilitate pentru a restringe libera competitie.



Aceasta directie este mentinuta si reafirmata in Directiva 2014/24/UE a Parlamentului European si a Consiliului privind achizitiile publice si de abrogare a Directivei 2004/18/CE: Achizitiile publice ar trebui adaptate la necesitatile IMM-urilor.

Onorate Consiliu, din cauza modului cum este redactata in prezent documentatia de atribuire, operatorii economici au obligatia sa prezinte oferta pentru toate cele trei tipuri de autobuze, ceea ce inseamna ca participantii care nu vor oferta pentru toate gamele de produse (autobuze din gama de 12m, autobuze din gama de 10m, autobuze din gama de 18m) vor fi exclusi, prin respingerea ofertelor lor ca inacceptabile si neconforme, aceasta fiind situatia in care se afla societatea noastra in prezent.

Va rugam sa observati ca prin pastrarea lotului unic respectiv solicitarea de autobuze din gama de 12m, autobuze din gama de 10m si autobuze articulate din gama de 18m se restrange sfera de participare a operatorilor economici cu oferte pentru fiecare tip de autobuz si aceasta restrangere nu este intemeiata pe natura si complexitatea achizitiei.

De asemenea, dorim sa va facem cunoscut faptul ca alte autoritati contractante au publicat acest gen de achizitie fie pe loturi, fie prin licitatii organizate pentru fiecare tip de produs, tocmai pentru ca aceste produse sunt diferite si pentru a facilita depunerea mai multor oferte, fiind creat un cadru concurential cat mai larg.

Raportat la principiile invocate si la dificultatile obiective ce pot fi intampinate de un operator economic interesat in ofertarea tuturor gamelor de produse cerute, dificultati ce determina restrangerea accesului la procedura competitionala initiata, cauzate fiind de nedivizarea achizitiei in loturi, consideram ca se impune impartirea pe loturi a achizitiei, astfel incat orice operator economic interesat sa poata participa la procedura in cauza, nefiind constrans sa oferteze pentru produse diferite, cerute la comun.

Pe scurt, prin impartirea pe loturi si accesul unui numar cat mai mare de operatori economici specializati la procedura, deci a unei cat mai largi concurente, existenta mai multor oferte, vor fi create premisele pentru obtinerea unor preturi de achizitie mai reduse, in acord cu principiul eficientei utilizarii fondurilor publice, evitand incalcarea principiul eficientei utilizarii fondurilor publice prin gruparea celor 3 tipuri de autobuze doar intr-un singur lot.

Mentionam faptul ca, desi legislatia nationala in materia achizitiilor publice nu obliga in mod explicit autoritatea contractanta la a diviza o achizitie pe loturi, o obliga in schimb la a asigura un cadru concurential cat mai larg si la a nu reduce artificial concurenta pentru achizitia de produse ca acestea, care ar putea fi achizitionate separat.



Prin urmare, desi nu este interzisa achizitia mai multor produse prin incheierea unui singur contract, daca astfel sunt determinate anumite ingradiri pentru operatorii economici interesati sa participe la o procedura precum cea de fata, o astfel de practica devine abuziva si contrara principiilor si scopului legislatiei privind achizitiile publice.

Nu in ultimul rand, consideram ca mentinerea acestei decizii, de atribuire a intregului contract unui singur furnizor, este de natura a trezi suspiciuni legate de o eventuala favorizare a unui operator economic capabil sa furnizeze toate aceste autobuze, in detrimentul altor operatori economici care ar putea furniza doar o parte dintre acestea.

De exemplu, in Turcia exista 14 fabrici de autobuze. Dintre toate aceste fabrici, doar 2 din ele pot produce toate cele 3 tipuri de autobuze dar totusi la gama de 10m nu au posibilitatea nici cele 2 fabrici de a oferi usa din fata dubla (asa cum se solicita in caietul de sarcini).

Totusi, autoritatea contractanta cere gama de 10 m sa aiba capacitate de transport de minim 70 de persoane,insa, in lume se cunoaste ca gama medie (10m) ofera capacitate de transport de minim 60 de persoane.

Ambele societati au gama de 10m (9,5m) ca marimea sa poata intra la licitatie, dar prin cerintele de usa dubla si minim 70 de persoane, nu pot intra la licitatie.

Se observa clar restrangerea concurentei si de aici se observa clar acest aspect pentru ca din 14 fabrici din Turcia, niciuna nu poate participa la licitatia respectiva.

1. Va rugam sa impartiti pe loturi pentru a participa cat mai multi participanti;
2. Pentru gama de 10m, sa se accepte si usa fata simpla si capacitate de transport de minim 60 de persoane.

In drept , invocam dispozitiile :

Art 8 alin. 1 din Legea nr. 101/2016, "Persoana care se considera vătămată de răspunsul primit la notificarea prealabilă(...)poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului autorității contractante, obligării acesteia la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum și pentru recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim(...)".

Art . 62 din Legea nr. 99/2016, "entitățile contractante au obligația sa respecte toate principiile conform art. 2 alin (2),în mod special un tratament egal si nediscriminatoriu, si sa actioneze într-o maniera transparenta si proportionala".

Fata de cele expuse mai sus, solicitam adoptarea de masuri de remediere, respectiv impartirea pe loturi, care sa permita accesul egal a potentialilor ofertanti la procedura de atribuire.

Dorim sa invederam faptul ca regulile general valabile in materia achizitiilor publice impun ca documentatia de atribuire sa permita ofertantilor accesul egal la procedurile de atribuire. Nerespectarea acestor reguli, duce la incalcarea principiului nediscriminarii, a tratamentului egal si, nu in ultimul rand, a principiului liberei concurente intre operatorii economici, principii care guverneaza materia achizitiilor publice.

Jurisprudenta

Atasam prezentei deciziile prin care Consiliul National pentru Solutionarea Contestatiilor a decis ca prin neimpartirea pe loturi a licitatiilor respective, fiind vorba de produse diferite, s-a adus atingere atat scopului legilor privind achizitiile publice, de promovare a concurentei intre operatorii economici, cat si principiilor legale ale nediscriminarii, tratamentului egal si al proportionalitatii, care guverneaza atribuirea oricarui contract de achizitie publica.

Onorate Consiliu, pentru aceste motive, va rugam sa admiteti prezenta contestatie, astfel cum a fost formulata si sa dispuneti:

- suspendarea procedurii de achizitie publică pana la solutionarea contestatiei;
- anularea deciziei autoritatii contractante de a mentine neschimbate cerintele documentatiei de atribuire inscrisa in adresa nr. 791.1/ 11.07.2017;
- obligarea autoritatii contractante sa adopte masuri de remediere care sa permita accesul egal al potentialilor ofertanti la procedura de atribuire
- reluarea procedurii de atribuire dupa adoptarea masurilor de remediere

Atasam prezentei documente doveditoare.

Va multumim!

Cu stima,

