

CONSILIUL NATIONAL PENTRU SOLUTIONAREA CONTESTATIILOR

Bucuresti, sector 3, str. Stavropoleos, nr. 6,
Cod postal 030084, Fax: 0213104642, E-mail: office@cnsr.ro

Spre stiinta:

MUNICIPIUL BUCURESTI

Adresa postala: B-dul; Regina Elisabeta nr.47 SECTOR 5, BUCURESTI, ROMANIA, Localitatea:
Bucuresti, Cod postal: 50013, Romania, Punct(e) de contact: Directia Proceduri Achizitii, Tel. +40
0213055530, In atentia: Tiberiu Mitarca, Carmen Cimpeanu, Nicoleta Popa, Email:
directiaproceduriachizitii@pmb.ro, Fax: +40 0213055587

Referitor: Proiectul de atribuire a contractului sectorial avand ca obiect "ACHIZITIE 400 AUTOBUZE
URBANE"

in temeiul art. 8 din Legea nr. 101/2016 privind remediile si caile de atac in materie de atribuire a
contractelor de achizitie publica, a contractelor sectoriale si a contractelor de concesiune de lucrari si
concesiune de servicii, precum si pentru organizarea si functionarea Consiliului National de Solutionare a
Contestatiilor („Legea nr. 101/2016”) formulam urmatoarea:

CONTESTATIE

Prin care solicitam adoptarea de masuri de remediere in sensul clarificarii/eliminarii/modificarii unor
elemente din documentatia de atribuire a Contractului urmatoarelor considerente:

Obiectul contestatiei:

- documentatia de atribuire

Se solicita:

- Modificarea documentatiei de atribuire, a caietului de sarcini conform celor prezentate in
prezentat contestatie si in conformitate cu prevederile legale.

I. Motivarea in drept

- art.6-20 din Legea nr.101/2016
- art.22 din HG nr. 394/2016
- art.66, art. 165 din Legea nr.99/2016

II. Motivarea in fapt

In data de 18.08.2017, Autoritatea contractanta a publicat in SEAP anuntul de participare nr. 178152 la
procedura de atribuire prin licitatie deschisa online a Contractului avand ca obiect achizitia a 400 de

autobuze urbane.

În conformitate cu prevederile fișei de date a achiziției („FDA”), valoarea estimată a Contractului (fără TVA) este de 510.488.400,00 RON.

Totodată, autoritatea contractantă a publicat în SEAP Caietul de sarcini aferent acestei proceduri de atribuire („Caietul de Sarcini”), care prevede o serie de cerințe prin care se încalcă prevederile legislației achizițiilor publice.

1. Una din cerințele minime solicitate prin caietul de sarcini este ca toate cele 400 de autobuze să fie fabricate de către același producător, autobuzele fiind împartite în 3 game, după cum urmează:

- i. 320 de autobuze din gama de 12 m,
- ii. 50 de autobuze din gama de 10 m și
- iii. 30 de autobuze articulate din gama de 18 m,

Caietul de Sarcini prevede cerințe excesive, care îngradesc competiția, încălcând prevederile art. 66 din Legea nr. 99/2016 care dau dreptul operatorilor economici de a se asocia pentru a participa la procedurile de achiziții publice.

2. Cerința privind caracteristicile dimensionale ale autobuzelor este excesivă, abuzivă și fără relevanță și limitează concurența, impunându-se modificarea acesteia.

În secțiunea 6.3 din Caietul de Sarcini - Dimensiuni generale constructive ale autobuzului sunt stabilite dimensiunile maxime admise pentru fiecare dintre cele trei tipuri de autobuze.

Pentru autobuzele din gama 10 m, lungimea totală admisă este de 9400 mm - 10.700 mm, pentru autobuzele din gama 12 m, lungimea totală admisă este de 12.000 mm ± 350 mm, iar pentru autobuzele din gama 18 m, lungimea totală admisă este de 18.000 mm ± 400 mm.

Cum se justifică tehnic alegerea acestor toleranțe, atât de diferite de la un tip la altul de autobuz???

Autobuzele urbane produse de către [REDACTAT] acoperă toate cele trei game solicitate prin Caietul de Sarcini, dar în ceea ce privește lungimea maximă admisă a autobuzelor din gama de 10 m, autobuzele [REDACTAT] au o lungime de 10.78 m, spre deosebire de lungimea maximă admisă prevăzută în Caietul de Sarcini, respectiv de 10.7 m.

De asemenea, autobuzele [REDACTAT] din gama de 18 m au o lungime de 18.75 m, față de cum este prevăzută de Caietul de Sarcini, respectiv de 18,40 m.

Asadar, impunerea acestor cerințe împiedică Asocierea să participe la Procedura de achiziție decurgând din faptul că autobuzele [REDACTAT] din gama 10 m depășesc cu 8 cm lungimea maximă admisă pentru acest tip de autobuze și cu 35 cm lungimea maximă admisă pentru autobuzele din gama 18 m.

Necesitatea autorității vizează achiziționarea unor autobuze care să aibă o anumită capacitate de transport a călătorilor, respectiv de minimum 96 de călători, pentru autobuzele din gama de 12 m; minimum 70 de călători pentru autobuzele din gama de 10 m și minimum 135 de călători pentru

autobuzele din gama de 18 m (Sectiunea 6.5.1 - Capacitate transport calatori din Caietul de Sarcini).

Ori autobuzele produse de subscrisa indeplinesc cerinta producerii unor autobuze care sa permita transportul a numarului de calatori solicitat prin Caietul de Sarcini, asigurand astfel satisfacerea necesitatii autoritatii contractante.

Cumulul celor doua cerinte, respectiv ca autobuzele din gama de 10 m sa aiba lungimea maxima admisa de 10,7 m si sa aiba o capacitate minima de transport a 70 de calatori, este evident excesiva si nejustificabila, ingradind in mod artificial participarea mai multor operatori economici, in conditiile in care se asigura satisfacerea nevoii autoritatii contractante 100%.

Situatia este cu atat mai grava in cazul autobuzelor din gama de 18 m, unde diferenta dintre lungimea autobuzelor prevazute de subscrisa si cea din caietul de sarcini este de numai 35 cm.

Este evident ca limitarea acestor lungimi de catre autoritatea contractanta nu este justificabila sub nicio forma, consecinta clara fiind cea a limitarii concurentei, cerinta neaducand niciun avantaj pentru Autoritatea contractanta si nu justifica nevoia de a achizitiona autobuze din gama de 10 m de o lungime maxima admisa de 10,7 m, ceea ce conduce la eliminarea din competitie a mai multor operatori economici care produc autobuze cu o lungime de 10,78 m cu aceleasi caracteristici ca cele de 10,7 m. Astfel cum am aratat anterior, lipsa de proportionalitate este evidentiata si in cazul autobuzelor din gama de 18 m, unde diferenta dintre lungimea autobuzelor prevazute de subscrisa si cea din caietul de sarcini este de numai 35 cm. Consideram ca toleranta la lungimi trebuie sa fie conforma cu standardele EU, atat timp cat necesitatea este satisfacuta 100%.

Astfel art. 22 alin.(10) din HG Nr.394/2016 prevede:

"Caietul de sarcini contine, in mod obligatoriu, specificatii tehnice care reprezinta cerinte, prescriptii, caracteristici de natura tehnica ce permit fiecarui produs, serviciu sau lucrare sa fie descris, in mod obiectiv, in asa maniera incat sa corespunda necesitatii entitatii contractante."

Este evident ca autoritatea contractanta a stabilit aceste marje dupa chipul si asemanarea unor producatori, probabil favoriti, fara a se gandi ca doar 7 cm in realitate reprezinta un minus de 50.000 euro si astfel obstructioneaza concurenta si a favoriza un anumit producator.

Este bine cunoscut ca un autovehicul tip berlina costa 10.000 euro daca este Dacie si 40.000 euro la Mercedes.

La fel si in industria autobuzelor, pentru acelasi numar de pasageri.

Intrucat nu exista justificari tehnice de natura sa impiedice achizitia unor autobuze cu lungimea de 10,78 m, respectiv de 18.75 m si consideram ca este normal si legal ca lungimea maxima a autobuzelor din gama de 10 m sa poata fi extinsa pana la 10% intrucat s-ar asigura o mai mare accesibilitate a operatorilor economici interesati sa participe la Procedura de achizitie, respectandu-se totodata promovarea concurentei intre operatorii economici, precum si principiul tratamentului egal si al proportionalitatii.

In caz contrar, prin aceasta cerinta extrem de restrictiva si lipsita de orice justificare de natura tehnica, sunt incalcate in mod flagrant principiile care guverneaza achizitiile publice, in special

principiul proportionalitatii, precum si dispozitiile obligatorii ale Legii nr. 99/2016 privind achizitiile sectoriale ("Legea nr. 99/2016").

In conformitate cu prevederile art. 165 alin. (6) din Legea nr. 99/2016 "Specificatiile tehnice trebuie sa permita tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire si nu trebuie sa aiba ca efect introducerea unor obstacole nejustificate fata de asigurarea unei concurente efective intre operatorii economici".

Prin urmare, documentatia de atribuire nu trebuie sub nicio forma sa contina cerinte care ar introduce sau ingradi accesul nejustificat al operatorilor economici la procedura de achizitie publica.

In acest sens s-a pronuntat si Consiliul National de Solutionare a Contestatiilor, intr-o speta similara prin Decizie nr.1592/c10/2017, in care a statuat ca in masura in care capacitatea totala de transport a pasagerilor este respectata conform directivelor si normelor europene, impunerea unei lungimi este excesiva.

Va solicitam, prin urmare, sa modificati cerintele din documentatia de atribuire in sensul modificarii lungimii autobuzelor din gama de 10 m, 12m si 18 m cu o toleranta maxima admisa de 10%.

Principiul proportionalitatii este consacrat la nivel national prin art. 2 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 98/2016 privind achizitiile publice, care transpune Directiva 2014/24/UE si presupune corelarea dintre:

- (i) necesitatile autoritatii contractante;
- (ii) obiectul contractului de achizitie publica;
- (iii) cerintele care trebuie indeplinite de ofertanti pentru satisfacerea necesitatilor autoritatii contractante.

Prin urmare, la stabilirea criteriilor de calificare si selectie autoritatea contractanta este obligata sa respecte principiul proportionalitatii. Respectarea acestui principiu presupune asigurarea corelatiei intre necesitatea autoritatii contractante, obiectul contractului de achizitie publica, precum si cerintele solicitate a fi indeplinite.

In aceste conditii, criteriile de calificare si selectie stabilite de catre autoritatea contractanta nu trebuie sa depaseasca ceea ce este necesar in vederea atingerii obiectivului urmarit prin achizitia publica.

In acest sens, autoritatea contractanta se va asigura ca ofertantul are capacitatea de a duce eventualul contract la bun sfarsit, dar nu va stabili conditii impovaratoare, excesive, care ar duce la eliminarea eventualilor ofertanti. In caz contrar, se creeaza premisele restrangerii, impiedicarii sau denaturarii concurentei prin constituirea unor bariere artificiale la intrarea ofertantilor pe piata licitatiilor.

In concluzie, principiul proportionalitatii obliga Autoritatea contractanta sa tina cont, in elaborarea documentatiei de atribuire, de urmatoarele aspecte:

- criteriile de calificare nu trebuie se depaseasca limitele a ceea ce este adecvat si necesar in scopul realizarii obiectivelor urmarite;
- in cazul in care este posibila o alegere intre mai multe masuri adecvate, trebuie sa se recurga la cea mai putin constrangatoare, iar inconvenientele cauzate nu trebuie sa fie disproportionale in raport cu scopurile urmarite.

Pe cale de consecinta, astfel cum am aratat anterior, prin cerintele impuse in Caietul de Sarcini se incalca

in mod evident principiul proportionalitatii, autobuzele subscrisei, desi se suprapun nevoilor Autoritatii Contractante, neputand participa la procedura pentru motive formale, menite sa ingradeasca accesul la procedura in cazul mai multor participanti.

3. Modificarea cerintei prevazute in Sectiunea 6.3.1, B din Caietul de Sarcini, referitoare la deschiderea libera a usilor pentru calatori

In Caietul de Sarcini, Sectiunea 6.3.1., punctul B, este prevazuta cerinta ca deschiderea libera a usilor pentru calatori sa fie minimum 1200 mm.

Precizam ca deschiderea usilor autobuzelor fabricate de [REDACTED] este de 1200 mm, respectand astfel cerinta din Caietul de Sarcini, insa facem precizarea ca pe interiorul usilor sunt montate bare pentru sprijinul pasagerilor la urcare si la coborare, iar distanta aceste bare este de 1100 mm, dupe cum reiese din schita anexata (Anexa nr. 2).

Astfel, avand in vedere ca, desi deschiderea usilor este de 1200 mm la autobuzele [REDACTED] iar distanta dintre barele de sprijin de 1100 mm, consideram ca se impune modificarea acestei cerinte, astfel incat aceasta sa nu introduca obstacole nejustificate fata de asigurarea unei concurente efective.

Asadar, se impune modificarea cerintei in sensul ca deschiderea libera a usilor sa fie de minimum 1200 mm (exclusiv barele/manererele de acces), iar ulterior montarii manerelor/barelor de acces, de minimum 1100 mm (intre barele de acces).

Precizam ca deschiderea libera a usilor in cazul autobuzelor [REDACTED] respecta pe deplin toate normele in materie, asigurand confortul necesar tuturor categoriilor de calatori, inclusiv persoane cu dezabilitati.

4. Modificarea cerintei prevazute in Sectiunea 2 - Conditii tehnice eliminatorii, punctul 32 din Caietul de Sarcini

Solicitam modificarea cerintei prevazute in Sectiunea 2 - Conditii tehnice eliminatorii, punctul 32 din Caietul de Sarcini, care prevede obligatia ofertantului de a prezenta atelierul de service care trebuie sa fie in aria administrativ-teritoriala a Municipiului Bucuresti, pentru urmatoarele motive, in sensul prevederii posibilitatii ca atelierul de service sa fie situat si in zonele limitrofe Municipiului Bucuresti, respectiv judetul Ilfov, avand in vedere aglomeratia excesiva din Municipiul Bucuresti.

Precizam ca, in contextul in care tot mai multe societati isi au sediul sau isi desfasoara activitatea in zonele din imediata vecinatate a Municipiului Bucuresti, cerinta prezentarii unui atelier de service care sa se afle in Bucuresti este excesiva si nu respecta principiul proportionalitatii, cel putin pentru urmatoarele motive:

- Distanța dintre Municipiul Bucuresti și zonele limitrofe, în care includem și județul Ilfov, este nesemnificativă și nu implică costuri suplimentare pentru Autoritatea contractantă;
- Impunerea unor cerințe restrictive și excesive de natură geografică în raport de necesitatea Autorității contractante.

Astfel, consideram că fiind discriminatoriu ca Societatea să fie descalificată pentru motivul că atelierul de service pe care îl prezintă în oferta se află în județul Ilfov (situat la o distanță foarte mică de București), iar un alt operator economic să se califice doar pentru simplul fapt că atelierul de service prezentat de acesta se află în București (deși există posibilitatea ca distanța dintre service-ul din județul Ilfov și depourile RATB să fie mai mică sau similară cu distanța dintre depourile RATB și un atelier din București).

Deci este practic o discriminare pe criterii geografice.

5. Se impune modificarea cerintei prevazute in Sectiunea 4- Descrierea generala constructiva a autobuzului din Caietul de Sarcini

In Caietul de Sarcini, Sectiunea 4 - Descrierea generala constructiva a autobuzului este prevazut, in ceea ce priveste capacitatea de transport, ca aceasta va fi calculata la 0,125 m²/calator in picioare, conform Regulament ONU R107. De asemenea, in Sectiunea 6.5.1. - Capacitate transport calatori din Caietul de Sarcini sunt prevazute cerintele privind numarul minim de calatori, respectiv:

- Minim 96 calatori pentru autobuzele din gama de 12 m;
- Minim 70 de calatori pentru autobuzele din gama de 10 m;
- Minim 135 de calatori pentru autobuzele din gama de 18 m.

Astfel, pornind de la rationamentul de calcul stabilit prin Regulamentul ONU R107, ar trebui ca numarul minim de pasageri in picioare/mp sa fie 8, si nu 6,5, asa cum reiese din documentatia de atribuire. Pentru a se conforma normelor europene in vigoare si pentru a nu crea un cadru restrictiv in ceea ce priveste conditiile de calificare la Procedura de achizitie, si, mai ales, pentru a nu incalca principiul proportionalitatii, solicitam modificarea cerintei in sensul precizarii numarului de 8 pasageri in picioare/mp.

In afara caracterului inechitabil al Procedurii de achizitie fata de operatorii economici ale caror drepturi de a participa la licitatie in conditii de competitivitate sunt incalcate, este pus in pericol chiar interesul public.

In respectarea interesului public, eficientizarea cheltuielilor publice reprezinta un obiectiv esential.

Acesta presupune obtinerea celor mai bune rezultate in materie de achizitii publice (cel mai bun raport calitate pret).

Pentru a atinge acest obiectiv este important sa se genereze o concurenta cat mai puternica posibil pentru contractele publice atribuite pe piata interna. Ofertantii trebuie sa aiba posibilitatea de a concura in conditii egale, iar denaturarea concurentei trebuie evitata.

Rugam Onoratul Consiliu sa admita prezenta contestatie asa cum a fost ea formulata, sa dispuna masuri de remediere, in sensul modificarii documentatiei de atribuire conform celor solicitate prin prezenta si in conformitate cu prevederile legale.

Mijloace de proba:

- fisa de date
- caietul de sarcini

Cu stima,

