

Către: Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor
Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București
Fax: 021.310.46.42
E-mail: office@cnscl.ro

Spre știință: Autoritatea pentru Reforma Feroviară ("ARF"),
Bd. Dinicu Golescu, nr. 38, București, sector 1
Fax: +40 0750032649
E-mail: office@arf.gov.ro ; ilie.circeag@arf.gov.ro

De la:
reprezentată convențional de

Tel:
Fax:
E-mail:

Data: 20.01.2021

Subscrisa _____ cu sediul în _____,
_____ înmatriculată în Registrul Comerțului sub nr.
_____, cod unic de identificare _____

în calitate de **operator economic interesat pentru a participa** la procedura de atribuire prin licitație deschisă a unui contract de furnizare având ca obiect „[a]chiziționarea a 20 de rame electrice inter-regionale noi, denumite RE-IR și achiziționarea serviciilor de mentenanță și reparații necesare funcționării respectivelor trenuri”, corespunzătoare anunțului de participare nr. **CN 1020204**, publicat în SEAP la data de 03.04.2020 de către Autoritatea pentru Reforma Feroviară („ARF” sau „autoritatea contractantă”),

reprezentată convențional de _____ cu sediul în _____ șos.
nr. _____, clădirea _____ cod poștal _____
adresă la care vă solicităm să dispuneți comunicarea tuturor actele procesuale în cauză¹, comunicarea
putând fi realizată potrivit art. 154 alin. (6) C. pr. civ. și la adresa de e-mail

în contradictoriu cu autoritatea contractantă **Autoritatea pentru Reforma Feroviară (“ARF”)**, cu
sediul administrativ B-dul Dinicu Golescu, nr. 38, București, sector 1, e-mail: office@arf.gov.ro ;
ilie.circeag@arf.gov.ro ; Fax: +40 374808649,

în temeiul dispozițiilor art. 8, art. 10, art. 11 și urm. din Legea nr. 101/2016, formulăm prezenta

CONTESTAȚIE

prin care vă solicităm să dispuneți:

1. Cu titlu preliminar, în temeiul art. 22 alin. (1) al Legii nr. 101/2016, suspendarea procedurii de atribuire până la momentul soluționării contestației ce face obiectul prezentului dosar (fie prin adoptarea de măsuri de remediere de către autoritatea contractantă, fie prin soluționarea pe fond);
2. În temeiul art. 26 alin. (2) lit. b) al Legii nr. 101/2016, obligarea autorității contractante la emiterea în termen de o zi lucrătoare a actelor/măsurilor impuse de punerea în executare a Deciziei CNSC nr. 2339/C2/2614/17.12.2020, la prelungirea termenului-limită de depunere a ofertelor cu cel puțin 20 de zile și la publicarea acestor acte/măsuri în SICAP.

Pentru a dispune în acest sens, vă solicităm să aveți în vedere motivele expuse în cele ce urmează.

I. TEMEINICIA CONTESTAȚIEI

1. La data de 17.12.2020, Consiliul a pronunțat Decizia CNSC nr. 2339/C2/2614/2020, prin care a dispus următoarele:

În temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, admite contestația formulată de [redacted] și [redacted] în contradictoriu cu AUTORITATEA PENTRU REFORMA FERVIARĂ, în calitate de autoritate contractantă. Obligă autoritatea contractantă la eliminarea cerințelor introduse prin clarificarea din oficiu nr. 22/402/10.11.2020, relativ la *impunerea ofertării unui produs deja omologat în conformitate cu reglementările europene la momentul ofertării sau bazat pe un produs deja omologat în conformitate cu reglementările europene*, și a oricăror mențiuni corespondente, precum și a cerințelor introduse la secțiunea 13.5 *Sursele principalelor elemente/echipamente*. Măsurile de remediere dispuse vor fi aduse la cunoștința operatorilor economici, prin publicarea lor în Sistemul Electronic de Achiziții Publice, în termen de zece de zile de la data primirii prezentei decizii.

2. Decizia CNSC sus amintită a fost publicată în SICAP la data de 24.12.2020.
3. Deși termenul limită imperativ de adoptare a măsurilor de remediere a fost cu mult depășit (expirând la 4.01.2021), autoritatea contractantă a omis să emită orice act/măsură în acest sens. Mai mult, în prezent mai sunt doar 4 zile calendaristice până la termenul stabilit pentru depunerea ofertelor, anume 25.01.2020, iar documentația de atribuire cuprinde aceleași cerințe restrictive ca înainte de emiterea Deciziei CNSC, situație care restricționează abuziv participarea la procedura de atribuire.
4. Acesta este unicul test legal necesar a fi îndeplinit pentru admiterea prezentei contestații:
 - a) Printr-o Decizie CNSC consolidată, Consiliul a dispus adoptarea unor măsuri de remediere expres precizate, într-un termen legal expres precizat. Or, potrivit art. 28 alin. (1), *“Decizia Consiliului este obligatorie pentru părțile cauzei.”*
 - b) Autoritatea contractantă a omis să pună în aplicare aceste măsuri, chiar și după trecerea unei perioade semnificative de timp de la momentul în care termenul impus de CNSC a fost depășit.
5. Potrivit art. 2 alin. (1) al Legii nr 101/2016, “[o]rice persoană care se consideră vătămată într-un drept al său ori într-un interes legitim printr-un act al unei autorități contractante sau prin nesoluționarea în termenul legal a unei cereri poate solicita anularea actului, obligarea autorității contractante la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, pe cale administrativ-jurisdicțională sau judiciară, potrivit prevederilor prezentei legi.” [subl. ns.].

6. Totodată, potrivit art. 3 alin. (1) lit. a) al Legii nr. 101/2016 “(1) În sensul prezentei legi, termenii și expresiile de mai jos semnifică, după cum urmează: a) act al autorității contractante - orice act, orice operațiune care produce sau poate produce efecte juridice, neîndeplinirea în termenul legal a unei obligații prevăzute de legislația în materie, omisiunea ori refuzul de a emite un act sau de a efectua o anumită operațiune, în legătură cu sau în cadrul unei proceduri de atribuire [...]” [subl. Ns.]
7. În același timp, odată cu implementarea măsurilor de remediere se impune prelungirea cu un interval suficient de timp a termenului-limită de depunere a ofertelor.
8. În acest sens dispun prevederile art. 153 din Legea nr. 98/2016 “(1) *Autoritatea contractantă prelungește perioada stabilită în anunțul de participare sau în documentele achiziției pentru depunerea ofertelor/solicitărilor de participare, în următoarele cazuri:*
 - a) *în cazul în care, din orice motiv, informațiile suplimentare sau răspunsul autorității contractante la solicitările de clarificări transmise de către operatorii economici nu sunt transmise în termenele prevăzute la art. 161, deși clarificările sau informațiile suplimentare au fost solicitate de operatorul economic în termenul prevăzut în anunțul de participare/simplificat/de concurs;*
 - b) *în cazul în care se modifică semnificativ documentele achiziției”.*
9. Or, măsurile de remediere impuse a fi adoptate au ca obiect modificări ale unor cerințe ale Caietului de sarcini, ceea ce (i) este decisiv pentru decizia unor operatori economici de a depune ofertă, (ii) schimbă modalitatea de structurare/întocmire a propunerii tehnice, (iii) creează premisele participării mai multor operatori economici la procedură.
10. Prolungirea termenului de depunere a ofertelor este prevăzută expres și de prevederile art. 55 alin. (2) al H.G. nr. 395/2016: “În condițiile art. 153 din Lege, autoritatea contractantă are obligația de a prelungi termenul-limită de depunere a ofertelor în cazul în care modificările prevăzute la alin. (1) conduc la ajustări/completări ale specificațiilor tehnice care presupun timp suplimentar pentru reacția potențialilor ofertanți [...]”.
11. Câtă vreme până la data limită de depunere a ofertelor mai sunt doar 4 zile calendaristice, un astfel de interval nu este suficient pentru a asigura operatorilor economici posibilitatea de a întocmi o ofertă conformă cu documentația de atribuire remediată.

II. TEMEINICIA CERERII DE SUSPENDARE

12. În ceea ce privește cererea de suspendare a procedurii de atribuire, rigorile impuse de art. 22 alin. (1) al Legii nr. 101/2016 sunt evident îndeplinite.
13. Pe de o parte, existența unui “*caz bine justificat*” este certă, câtă vreme ARF nu a pus în executare o Decizie CNSC care îi impunea adoptarea unor măsuri în termen de 10 zile de la comunicarea deciziei.

14. Pe de altă parte, măsura suspendării este necesară pentru evitarea unei “*pagube iminente*” - în absența suspendării procedurii, deschiderea ofertelor va avea loc la 25.01.2021 în temeiul unei documentații dovedite ca restrictive, care împiedică participarea precum și a altor ofertanți.
15. O astfel de conduită a autorității contractante, care omite să remedieze o documentație ce conține specificații contrare principiului nediscriminării și tratamentului egal, va conduce iminent la împiedicarea competiției față de un contract de o valoare estimată uriașă, cuprinsă între
16. Dincolo de acest aspect, forțarea depunerii ofertelor în baza unei documentații declarate ca nelegale încalcă principiul legalității - este deci de o importanță deosebită ca procedura să fie suspendată până la emiterea măsurilor de remediere impuse de Decizia CNSC nr. 2339/C2/2614/2020. **În caz contrar, ar fi împiedicată pur și simplu să participe în procedură prin simpla perpetuare a unei stări de fapt nelegale!**

În drept, invocăm art. 8, art. 10 și art. 11 din Legea nr. 101/2016, precum și celelalte dispoziții legale la care am făcut referire pe parcursul prezentei contestații.

În probațiune, solicităm administrarea probei cu înscrisuri.

Comunicăm prezenta contestație, împreună cu înscrisurile anexate la aceasta, atât către Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor, cât și către autoritatea contractantă. Comunicarea prezentei contestații se va face prin e-mail și poștă, cu scrisoare recomandată cu confirmare de primire.

De asemenea, în temeiul art. 19 al Legii nr. 101/2016, solicităm acces la dosarul constituit la Consiliu, pentru a putea studia în întregime documentele dosarului de achiziție publică.