

NR 22404/30-09.2024

S.C. /

S.R.L.

Către,

CONSILIUL NATIONAL DE SOLUTIONARE A CONTESTATIILOR

Str. Stavropoleos nr. 6, Sector 3, Cod Postal 030084, București, România

office@cncs.ro tel.: +4021.310.46.41, fax.: +4021.310.46.42, +4021.890.07.45

Spre știință:

COMPANIA NATIONALA ADMINISTRATIA CANALELOR NAVIGABILE SA CONSTANTA

Adresa: Strada: Ecluzei , nr. 1 Tipul juridic al cumparatorului: Întreprindere de stat Cod fiscal: RO 11087755 Cod postal: 907015 Cod NUTS: RO223 Constanta Localitate: Agigea Tara: Romania E-mail: achizitii@acn.ro Telefon: +40 0241702728 Fax: +40 241737711

Referință: Licitația deschisă CN1066845 pentru atribuirea contractului având ca obiect „Proiectare și execuție: „MODERNIZAREA CANALELOR NAVIGABILE ALE DUNARII: CANAL DUNARE -MAREA NEAGRA SI CANAL POARTA ALBA -MIDIA, NAVODARI IN VEDEREA CRESTERII SIGURANTEI NAVIGATIEI””

DOMNULE PRESEDINTE,

Subscrisa S.C. /

S.R.L., cu sediul in loc.

reprezentată de _____, având funcția de administrator,

In calitate de persoană care se consideră vătămată de actele transmise de COMPANIA NATIONALA ADMINISTRATIA CANALELOR NAVIGABILE SA CONSTANTA (denumită în continuare „Autoritatea Contractantă”), cu sediul Adresa: Strada: Ecluzei , nr. 1 Tipul juridic al cumparatorului: Întreprindere de stat Cod fiscal: RO 11087755 Cod postal: 907015 Cod NUTS: RO223 Constanta Localitate: Agigea Tara: Romania E-mail: achizitii@acn.ro Telefon: +40 0241702728 Fax: +40 241737711, România, în cadrul Licităției deschise pentru atribuirea contractului având ca obiect „Proiectare și execuție: „MODERNIZAREA CANALELOR NAVIGABILE ALE DUNARII: CANAL DUNARE -MAREA NEAGRA SI CANAL POARTA ALBA -MIDIA, NAVODARI IN VEDEREA CRESTERII SIGURANTEI NAVIGATIEI””, (denumită în continuare ”Procedura de atribuire”),

In temeiul art. 8 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

S.C.

S.R.L.

de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, actualizată, formulăm prezenta:

CONTESTATIE

prin care va solicitam, in ceea ce priveste procedura de atribuire a contractului avand ca obiect „Proiectare si executie:“MODERNIZAREA CANALELOR NAVIGABILE ALE DUNARII: CANAL DUNARE -MAREA NEAGRA SI CANAL POARTA ALBA -MIDIA, NAVODARI IN VEDEREA CRESTERII SIGURANTEI NAVIGATIEI””, Anunt de participare publicat pe site-ul SEAP, CN1066845, documentatie atribuire publicata la 25.03.2024, obligarea autoritatii contractante la remedierea documentatiei de atribuire (Instructiuni privind achizitia, calcul valoare estimata, caiet sarcini, model contract, etc.) in sensul:

- I. **Modificarii valorii estimate a contractului fara TVA in conformitate cu dispozitiile legale aplicabile astfel cum sunt prezentate mai jos.**

Avand in vedere urmatoarele

MOTIVE:

I. CHESTIUNI PREALABILE

1. **Consideratii cu privire la interesul subscrisiei in promovarea prezentei contestatii**

In conformitate cu dispozitiile art. 2 din Legea 101/2016

„1) Orice persoana care se considera vatamata intr-un drept al sau ori intr-un interes legitim printr-un act al unei autoritati contractante sau prin nesolutionarea in termenul legal a unei cereri poate solicita anularea actului, obligarea autoritatii contractante la emiterea unui act sau la adoptarea de masuri de remediere, recunoasterea dreptului pretins sau a interesului legitim, pe cale administrativ-jurisdictionala sau judiciara, potrivit prevederilor prezentei legi.”

Art.3 (1) In sensul prezentei legi, termenii si expresiile de mai jos semnifica, dupa cum urmeaza:

a) act al autoritatii contractante - orice act, orice operatiune care produce sau poate produce efecte juridice, neindeplinirea in termenul legal a unei obligatii prevazute de legislatia in materie, omisiunea ori refuzul de a emite un act sau de a efectua o anumita operatiune, in legatura cu sau in cadrul unei proceduri de atribuire, fara a include achizitia directa care intra sub incidenta Legii nr. 554/2004, prevazute de art. 68 din Legea nr. 98/2016 privind achizitiile

publice, cu modificările și completările ulterioare, de art. 82 din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, cu modificările și completările ulterioare, sau de art. 50 din Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii, cu modificările și completările ulterioare...”

Cu titlu de chestiune prealabila, intelegem sa aducem in discutie legitimitatea demersului nostru, dat fiind **interesul** pe care subscrisa il prezinta in raport cu desfasurarea procedurii privind incheierea unui contract avand ca obiect „Proiectare si executie: *“MODERNIZAREA CANALELOR NAVIGABILE ALE DUNARII: CANAL DUNARE -MAREA NEAGRA SI CANAL POARTA ALBA -MIDIA, NAVODARI IN VEDEREA CRESTERII SIGURANTEI NAVIGATIEI”*”.

In acest sens, solicitam C.N.S.C. sa constate **interesul** subscrisei (folosul practic urmarit prin contestatia formulata).

Fara a relua dispozitiile anterior citate ale art. 2 din Legea 101/2016, precizam totusi ca *orice persoana care se considera vatamata intr-un drept al sau ori intr-un interes legitim printr-un act al unei autoritati contractante poate solicita anularea actului, obligarea autoritatii contractante la emiterea unui act sau la adoptarea de masuri de remediere, recunoasterea dreptului pretins sau a interesului legitim.*

In conformitate cu dispozitiile art.3 lit. f) din acelasi act legislativ, persoana care se considera vatamata este orice operator economic care indeplineste cumulativ urmatoarele conditii:

- (i) are sau a avut un interes in legatura cu o procedura de atribuire; si
- (ii) a suferit, sufera sau risca sa sufere un prejudiciu ca o consecinta a unui act al autoritatii contractante, de natura sa produca efecte juridice, ori ca urmare a nesolutionarii in termenul legal a unei cereri privind o procedura de atribuire.

Conform doctrinei si practicii judiciare unanime, interesul juridic trebuie sa fie **legitim** (recunoscut si ocrotit de lege), **personal** (propriu celui care il invoca), **nascut si actual** (existent la momentul introducerii actiunii si pe toata perioada de solutionare a acesteia) toate cele 3 conditii retinute in doctrina fiind indeplinite in mod evident in speta de fata.

In ceea ce priveste caracterul personal al interesului juridic, vom insista asupra acestuia, avand in vedere ca subscrisa a indeplinit toate conditiile de participare si calificare la aceasta procedura, aspecte pe care le apreciem esentiale in ceea ce priveste legitimitatea interesului nostru cat si caracterul nascut (din actele entitatii contractante) si actual (in raport cu data formularii contestatiei) al acestuia.

Referitor la necesitatea ca interesul sa fie nascut si actual (in sensul ca acesta sa fie produs printr-o actiune sau inactiune a autoritatii contractante si prin urmare nascut si deopotriwa recunoscut in raport

cu prevederile legale incidente in materie si sa existe in momentul in care este formulata actiunea) in vederea CNSC faptul ca:

- interesul subscrisei este nascut de la data luarii la cunostinta a Anuntului de participare si a Documentatiei de atribuire aferente procedurii „*Proiectare si executie: „MODERNIZAREA CANALELOR NAVIGABILE ALE DUNARII: CANAL DUNARE -MAREA NEAGRA SI CANAL POARTA ALBA -MIDIA, NAVODARI IN VEDEREA CRESTERII SIGURANTEI NAVIGATIEI”*” si anume de la data publicarii de catre Entitatea contractanta a acestor documente. Interesul subscrisei este lezat prin modalitatea nelegala in care a fost transmisa documentatia de atribuire, dupa cum vom demonstra pe fondul contestatiei.
- interesul subscrisei este actual (exista in momentul formularii contestatiei) in conditiile in care oferta noastra sa fie de fapt si de drept intocmita conform normelor si legilor in vigoare, iar prin admiterea prezentei contestatii putem tinde, in mod evident, la castigarea procedurii.

In lumina celor mai sus expuse , consideram ca subscrisa am demonstrat ca interesul juridic in formularea contestatiei indeplineste toate conditiile legale, este atat **legitim** (recunoscut si ocrotit de lege),cat si **personal** (propriu celui care il invoca), **nascut si actual**.

2. Tot ca o chestiune prealabila, precizam ca subscrisa intelegem sa respectam rigorile dispozitiilor din Legea nr. 101/2016, in sensul constituirii cautiunii, sens in care vom depune in original recipisa de consemnare ulterior inregistrarii prezentei contestatii si stabilirii numarului de dosar pe rolul CNSC.

In fapt,

In urma anuntului de participare publicat pe site-ul SEAP privind procedure de atribuire a contractului, subscrisa am luat la cunostinta de documentatia de atribuire.

Analizand aceste documente am putut observa, documentul intitulat „1. Memoriu comun SF CDMN _CPAMN -optiunea 1-SEM NAT,, in acesta se stipuleaza ca valoarea estimata a fost calculata la data de 31.03.2022:

I. CEEA CE DORIM SA DEMONSTRAM PRIN PREZENTA CONTESTATIE ESTE FAPTUL CA, DESI IN APARENTA AUTORITATEA CONTRACTANTA PRETINDE CA RESPECTA DISPOZITIILE LEGALE SI CERINTELE DOCUMENTATIEI DE ATRIBUIRE, IN REALITATE ACEASTA NU A ACTUALIZAT DEVIZUL GENERAL ELABORATE CONFORM HG907/2016 LA DATA INCARCARI DOCUMENTATIEI IN PLATFORMA SEAP.

a) Indicatori maximi, respectiv valoarea totală a obiectului de investiții, exprimată în lei, cu TVA și, respectiv, fără TVA, din care construcții-montaj (C+M), în conformitate cu devizul general

OPȚIUNEA „1” (recomandată) CDMN + CPAMN:

Valoarea totală a investiției (fără TVA):	1.410.152.300,35 lei, respectiv:	285.075.061,73 Euro
din care: construcții – montaj (fără TVA):	1.198.015.386,78 lei, respectiv:	242.189.662,96 Euro
Valoare TVA:	263.099.458,12 lei, respectiv:	53.187.938,81 euro
Valoarea totală a investiției (cu TVA):	1.673.251.758,47 lei, respectiv:	338.263.000,54 euro

din care:

OPȚIUNEA „1” (recomandată) CDMN:

Valoarea totală a investiției (fără TVA):	777.510.134,54 lei, respectiv:	157.180.716,97 Euro
din care: construcții – montaj (fără TVA):	644.108.421,10 lei, respectiv:	130.212.352,14 Euro
Valoare TVA:	145.126.738,96 lei, respectiv:	29.338.684,95 Euro
Valoarea totală a investiției (cu TVA):	922.636.873,50 lei, respectiv:	186.519.401,91 Euro

OPȚIUNEA „1” (recomandată) CPAMN:

Valoarea totală a investiției (fără TVA):	632.642.165,81 lei, respectiv:	127.894.344,77 Euro
din care: construcții – montaj (fără TVA):	553.906.965,68 lei, respectiv:	111.977.310,81 Euro
Valoare TVA:	117.972.719,16 lei, respectiv:	23.849.253,86 Euro
Valoarea totală a investiției (cu TVA):	750.614.884,97 lei, respectiv:	151.743.598,63 Euro

1 Euro = 4,9466 lei la data de 31.03.2022

Costurile au fost determinate pe baza cantitatilor de lucrări estimate și a costurilor unitare pe baza de devize estimate pe categorii de lucrări.

extras din cadrul documentului antementionat

Insasi Autoritatea Contractanta transmite prin raspunsul la solicitarile de clarificari demonstreaza faptul ca nu a respectat legile in materie de achizitii publice la momentul publicarii anuntului de participare in SEAP in ceea ce priveste valoarea estimata:

XVII.4 SOLICITARE OPERATOR ECONOMIC:

"Având în vedere dispozițiile HG nr 1116/2023 pentru modificarea și completarea HG nr.907/2016 privind etapele de elaborare și conținutul-cadru al documentațiilor tehnico-economice aferente obiectivelor/proiectelor de investiții finanțate din fonduri publice, publicată în Monitorul Oficial nr 1058 la data de 23.11.2023, vă rugăm să confirmați că în devizul general a fost inclusă:

"Secțiunea a 7-a Cheltuieli aferente mărgei de buget și pentru constituirea rezervei de implementare pentru ajustarea de preț

7.1. Cheltuielile aferente mărgei de buget sunt în cuantum de 25% din valoarea cumulată a cheltuielilor prevăzute la cap. / subcap. 1.2, 1.3, 1.4, 2, 3.1, 3.2, 3.3, 3.5, 3.7, 3.8, 4, 5.1.1.

7.2. Cheltuieli pentru constituirea rezervei de implementare pentru ajustarea de preț".

din cadrul capitolului I al Anexei 6 la HG nr. 907/2016, astfel cum a fost modificată și completată de HG nr.1116/2023".

RASPUNS ENTITATE CONTRACTANTA:

În devizul general nu a fost inclusă Secțiunea a 7-a din HG nr. 1116/2023 la care faceți referințe. Devizul general al investiției a fost întocmit înainte de apariția HG nr. 1116/2023. Pe baza devizului general a fost întocmită Cererea de finanțare și a fost obținută ulterior finanțarea pentru acest obiectiv de investiție.

extras din raspunsurile la solicitarile de clarificari

Astfel, valoarea estimata a contractului a fost subevaluata, in acest sens autoritatea contractanta a incalcat principiile prevazute la art. 2 alin. 2 din Legea nr. 98/2016, ingradind posibilitatea participantilor de buna credinta sa oferteze un pret corect. (incalcarea principiilor nediscriminarii, tratamentului egal, recunoasterii reciproce, transparentei si asumarii raspunderii).

Autoritatea contractanta a impus o valoare estimata mai mica decat costurile minime generate de implementarea contractului prin urmare este ingradit dreptul de a participa la aceasta procedura ofertantilor care respecta dispozitiile legale, neprevazand costurile legale si invitand la procedura numai operatori economici dispusi sa incalce prevederile legale.

Autoritatea contractanta are obligatia sa se asigure ca toti ofertanti pot participa la procedura intr-un cadru legal, ori aceasta a prevazut o limita de pret nelegala, incurajand practici neloiale intre agenti economici.

Urmare a prezentei contestatii, autoritatea contractanta trebuie sa-si asume calculul eronat al valorii estimate a contractului si sa faca rectificarea acestuia potrivit cuantumului legal al cheltuielilor ce face obiectul contractului supus procedurii de achizitie publica.

In drept

Ne întemeiem prezenta contestație pe prevederile art. 8 și următoarele din Legea nr. 101/2016, actualizată, pe prevederile Legii 98/2016, actualizată și pe prevederile H.G. nr. 395/2016, actualizată.

S.C. A

S.R.L.

.....

Pentru motivele mai sus arătate, solicităm remedierea încălcării legislației privind achizițiile publice, prin adoptarea următoarelor măsuri:

- (i) **Suspendarea Procedurii de Atribuire;**
- (ii) **Amanarea datei limite de depunere a ofertelor;**
- (iii) **Autoritatea contractanta trebuie sa-si asume calculul eronat al valorii estimate a contractului si sa faca rectificarea acestuia potrivit cuantumului legal al cheltuielilor ce face obiectul contractului supus procedurii de achizitie publica.**

S.C. A

S.R.L.

DOMNULUI PRESEDINTE AL C.N.S.C.