



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr. 6, Sector 3, București, România, CIF 20329980, CP 030084
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 +4 021 8900745 www.cnscl.ro

În conformitate cu prevederile art. 266 alin. (2) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ...

Data: ...

Prin contestația nr. ... din ... înregistrată la Consiliu cu nr. ... din ... înaintată de SC ... SRL, cu sediul în ... județul ... având CUI ... formulată împotriva documentației de atribuire, elaborată de ORAȘUL ... prin ... cu sediul în ... județul ... în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de cerere de oferte organizată în vederea atribuirii contractului de „execuție lucrări aferente proiectului Accese și parcări în zona Catedralei Ortodoxe și pe strada ..., orașul ... județul ... s-a solicitat:

- obligarea autorității contractante la renunțarea/excluderea condițiilor impuse prin fișa de date, cap. III. 2.1.b), cerințele nr. 5 și 6;
- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii cu acordarea timpului necesar obținerii tuturor autorizațiilor solicitate.

De asemenea, s-a solicitat suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea fondului contestației. Prin decizia nr. ... din ... Consiliul s-a pronunțat asupra capătului de cerere de suspendare a procedurii de atribuire până la soluționarea fondului contestației, pe care l-a respins, ca nefondat. Pe rol, în prezent, se află celelalte capete de cerere din contestație.

În baza legii și a documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

În temeiul art. 278 alin. (5) și (6) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare,

pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge ca nefondată contestația formulată de SC ... SRL, în contradictoriu ORAȘUL ... prin ... și dispune continuarea procedurii de atribuire.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (3) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare.

MOTIVARE

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

Prin contestația nr. ... din ... înregistrată la Consiliu cu nr. ... din ... SC ... SRL, în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura de cerere de oferte indicată mai sus, organizată de ORAȘUL ... prin ... critică unele cerințe cuprinse în fișa de date a achiziției, parte a documentației de atribuire, respectiv stabilirea de către autoritatea contractantă, în cuprinsul fișei de date, cap. VI.3) - *Alte informații*, pct. 3, ca și cerințe minime de calificare, a obligativității îndeplinirii tuturor criteriilor sub sancțiunea descalificării ofertantului în lipsa oricărui document cerut.

Conform dispozițiilor legale invocate inclusiv de autoritatea contractantă în cuprinsul documentației de atribuire, respectiv art. 1 alin. (1) din Ordinul M.T. nr. 290/2000 și art. 1 alin. (1) din Norma din 13.04.2000 privind autorizarea, din punct de vedere tehnic, a furnizorilor de produse și/sau servicii pentru transportul feroviar și cu metroul, prin furnizor feroviar se înțelege „*agentul economic autorizat și supravegheat din punct de vedere tehnic de AFER, pentru efectuarea activităților de construire, modernizare, reparare și de întreținere a materialului rulant și a infrastructurii feroviare*”.

De asemenea, potrivit aceluiași prevederi legale invocate anterior, furnizorul feroviar este obligat să dețină un agrement tehnic feroviar pentru fiecare produs și/sau serviciu furnizat, definit ca „*documentul care atestă caracteristicile și performanțele tehnice, precum și aptitudinea de utilizare a produselor și sau serviciilor feroviare critice specificate în agrementul respectiv*”.

Or, prin fișa de date, cap. III. 2.1. b), cerința nr. 5, se solicită dovada existenței unei autorizații de furnizor feroviar pentru executarea lucrărilor cuprinse în documentația de atribuire în zona de siguranță a căii ferate, zonă care, după cum se poate observa, nu face obiectul autorizării ca și furnizor feroviar potrivit dispozițiilor legale invocate în cuprinsul fișei de date.

Conform definițiilor date de AFER, în cuprinsul site-ului oficial www.afer.ro la secțiunea „termeni feroviari”, prin „zona de siguranță” se înțelege: „*fâșii de teren, în limita de 20 m fiecare, situate de o parte și de alta a axei căii ferate, necesare pentru amplasarea instalațiilor de semnalizare și de siguranța circulației și a celorlalte instalații de conducere operativă a circulației trenurilor, precum și a instalațiilor și lucrărilor de protecție a mediului*”.

După cum se poate observa, zona de siguranță nu face parte din infrastructura feroviară, fapt reconfirmat și de reprezentanții AFER care, în urma contactării pentru depunerea documentației necesare la eliberarea autorizației de furnizor feroviar au precizat că „*datorită faptului ca cele 8 obiective/domenii menționate în cadrul contractului, și anume: 1. îmbrăcăminte rutieră din asfalt și bordurare; 2. Amenajare parc de agrement și bordurare; 3. Amenajare spațiu de parcare, încadrat de un trotuar cu bordurare, marcaje rutiere longitudinale și transversale și montare de indicatoare rutiere; 4. Realizarea sistemului rutier și pietonal din pavele pietonale, platformă, stradă, parcări, alei pietonale și spații verzi, canal acoperit cu dale, caseta de încadrare conducte de energie termică, din beton armat, ridicare la cota cămine de gaz, cămine de apă-canal și cămine de canalizare pluvială, realizarea de canale de scurgere pluvială, alveole în vecinătatea sensului giratoriu, lucrări pentru asigurarea siguranței rutiere prin amplasare de indicatoare de circulație; 5. Construire podeț dalat; 6. Construire grup sanitar; 7. Monument statuar, cu soclu din beton armat placat cu piatră și statuie înfățișându-l pe Ștefan cel Mare în postura de Sfânt; 8. Rețea de iluminat public; nu se regăsesc în lista de lucrări din domeniul feroviar, nu este necesară deținerea de către compania noastră a Autorizației de Furnizor Feroviar sau a Acordului Tehnic Feroviar”.* În completare, reprezentanții AFER au specificat faptul că pentru lucrările ce se desfășoară în zona de siguranță este suficient ca acestea să fie realizate sub supravegherea Secției de Linii de pe raza Regionalei CF Iași unde se execută lucrarea.

Totodată, contestatoarea a depus adresa nr. 3140/3508 din 25.07.2013 emisă de Ministerul Transportului - Autoritatea Feroviară Română, în care AFER precizează faptul că autorizația de furnizor feroviar, respectiv acordul tehnic feroviar, sunt obligatorii numai în cazul produselor/serviciilor feroviare critice, cele încadrate în clasele de risc IA, 2A, 1B și 2B (conform anexa 3 la OMT nr. 290/2000).

Având în vedere faptul că serviciile aferente procedurii nu se regăsesc în lista prevăzută de anexa 3 la OMT nr. 290/2000, contestatoarea susține că nu este necesară deținerea autorizației de furnizor feroviar, respectiv acordul tehnic feroviar.

Conform dispozițiilor art. 10 alin. (5) din anexa 3 la OMT nr. 290/2000 „pentru produsele ce nu intră în categoria produselor feroviare critice” AFER poate cel mult, la cerere, să elibereze un document care să ateste neîncadrarea acestora în categoria produselor/serviciilor critice.

Totodată, petenta ține să evidențieze mențiunile de final din cuprinsul adresei atașate, potrivit cărora, în situația în care produsele/serviciile solicitate intrau în categoria produselor feroviare critice, autoritatea contractantă avea obligația de a dispune întocmirea caietului de sarcini aferent proiectului de către o firmă de specialitate, autorizată AFER, deținătoare de acord tehnic feroviar pentru serviciul de proiectare infrastructură feroviară.

În concluzie, luând în considerare obiectul contractului (cele 8 puncte menționate anterior), se poate observa faptul că, în acest caz, AFER nu este organismul competent să autorizeze realizarea niciunei operații din cele precizate în cuprinsul obiectului contractului.

De asemenea, contestatoarea menționează că, în situația în care s-ar impune deținerea de către ofertanți a Autorizației de Furnizor Feroviar sau a Acordului Tehnic Feroviar, acestea, coroborând termenul de eliberare cu data publicării invitației, ar constitui o obligație imposibil de executat în condițiile în care, în conformitate cu dispozițiile art. 9 alin. (1) din Norma din 13.04.2000 privind autorizarea, din punct de vedere tehnic, a furnizorilor de produse și/sau servicii pentru transportul feroviar și cu metroul, AFER este obligată să comunice solicitantului decizia privind acordarea sau neacordarea autorizației în termen de 30 de zile de la depunerea documentației.

În temeiul tuturor dispozițiilor legale invocate, petenta consideră că prin cerințele eliminatorii formulate, autoritatea contractantă încalcă în fapt principiile stipulate în cuprinsul art. 2 alin. (2) din OUG nr. 34/2006, motiv pentru care, dat fiind și imposibilitatea legală de a obține, în intervalul de timp acordat până la depunerea ofertelor (10.06.2014), documentele solicitate prin fișa de date, cap. III.2.1. b), cerința nr. 5 și cerința nr. 6, solicită excluderea acestora sau reluarea procedurii cu acordarea timpului necesar obținerii tuturor autorizațiilor solicitate.

Prin adresa nr. 10304/...-... Consiliul a înștiințat autoritatea contractantă despre depunerea contestației de către SC ... SRL, solicitând punctul de vedere cu privire la contestație și copia dosarului achiziției.

Autoritatea contractantă a transmis documentele necesare soluționării contestației, împreună cu punctul său de vedere nr. 2696/... înregistrat la Consiliu cu nr. 19036/11.06.2014, prin care solicită respingerea contestației, precizând următoarele:

În primul rând, arată că prezenta contestație a fost transmisă de către SC ... SRL doar pe adresa de e-mail achizitiqh@gmail.com, adresă care nu este specificată în cadrul capitolului VI.4.1 Organismul competent pentru căile de atac, din fișa de date a achiziției.

Ca urmare a adresei Consiliului nr. 10304/...-... a luat la cunoștință de depunerea unei contestații și a verificat toate documentele primite la nr. de fax 0230-235.051 și pe adresa de e-mail juridic.primariaqh@gmail.com, menționate în fișa de date ca fiind datele de contact pentru informații referitoare la contestații. În urma verificării adresei de e-mail achizitiqh@gmail.com, s-a constatat că doar la această adresă a fost transmisă contestația.

Având în vedere că această contestație nu a fost trimisă pe numărul de fax și nici pe adresa de e-mail specificate în fișa de date, nici pe adresa oficială de e-mail a autorității contractante - primariaqh@gmail.com, ci la o altă adresă de e-mail, și luând în considerare că nu s-a primit până la această dată (... contestația în original, autoritatea contractantă apreciază că această contestație nu a respectat prevederile fișei de date a achiziției, atât în ceea ce privește locul depunerii, cât și termenul în care a fost depusă.

Pe fondul contestației, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației sub toate aspectele invocate, ca fiind vădit neîntemeiată.

Referitor la fișa de date a achiziției, capitolul III.2.1.b) „Capacitatea de exercitare a activității profesionale” - cerințele 5 și 6, autoritatea arată că menține aceste cerințe din următoarele considerente:

- Conform Ordonanței de urgență nr. 12 din 7 iulie 1998 privind transportul pe căile ferate române și reorganizarea Societății Naționale a Căilor Ferate Române, art. 11: *„Infrastructura feroviară publică se compune din:*

a) liniile ferate de circulație, terenul aferent pe care sunt construite, precum și terenurile situate de o parte și de alta a axei căii ferate, care constituie zona de siguranță a infrastructurii feroviare;

b) podurile, tunelurile, viaductele și alte lucrări de artă, care au legătură cu liniile ferate deschise circulației publice, precum și terenurile aferente acestora...”

- Conform Ordinului nr. 290 din 13 aprilie 2000 privind admiterea tehnică a produselor și/sau serviciilor destinate utilizării în activitățile de construire, modernizare, întreținere și de reparare a infrastructurii feroviare și a materialului rulant, pentru transportul feroviar și cu metroul, art. 1 alin. (1) *„în domeniul transportului feroviar și cu metroul produsele și/sau serviciile destinate utilizării în activitățile de construire, modernizare, întreținere și de reparare a infrastructurii feroviare și a materialului rulant, pentru a fi admise din punct de vedere tehnic, trebuie să fie realizate de agenți economici autorizați și supravegheați din punct de vedere tehnic, denumiți în continuare furnizori feroviari, care fac dovada omologării tehnice feroviare sau, după caz, a deținerii unui acord tehnic feroviar pentru fiecare produs și/sau serviciu furnizat;*

art. 2 alin. (1) „Produsele indigene necesare pentru realizarea activităților prevăzute la art. 1, care pot influența siguranța circulației și securitatea transporturilor, calitatea serviciilor de transport, sănătatea oamenilor și protecția mediului, denumite în continuare produse feroviare critice, pot fi procurate numai de la furnizori feroviari, dacă aceștia fac dovada că dețin un certificat de omologare tehnică pentru fiecare produs furnizat.

Prestarea serviciilor privind întreținerea materialului rulant, precum și construirea, modernizarea, repararea și întreținerea infrastructurii de transport feroviar și cu metroul, denumite în continuare servicii feroviare critice, poate fi efectuată numai de către furnizorii feroviari, dacă aceștia fac dovada că dețin un acord tehnic pentru fiecare serviciu prestat.”

După cum reiese din articolele de lege menționate anterior, zona de siguranță a căii ferate face parte din infrastructura feroviară publică, ce este parte componentă a infrastructurii feroviare, conform definițiilor date și de către AFER pe pagina oficială, respectiv: *„infrastructura feroviară cuprinde infrastructura feroviară proprietate publică a statului (infrastructură feroviară publică) și cea aflată în proprietate privată (infrastructură feroviară privată)”*.

Cele 8 obiective/domenii menționate în cadrul contractului se regăsesc în fișa de date a achiziției, la cap. II.2.1) Cantitatea totală sau domeniul și reprezintă obiectele din cadrul proiectului tehnic.

Conform modelului fișei de date a achiziției, publicat de ANRMAP pe site-ul oficial, la acest capitol se trec doar informațiile referitoare la cantitatea totală sau domeniul contractului și valoarea estimată, ceea ce a făcut autoritatea contractantă, care a specificat în fișa de date publicată că este vorba de un contract de execuție lucrări, ce cuprinde cele 8 obiecte, respectiv obiectele din proiectul tehnic.

În cadrul documentației tehnice atașate invitației de participare, respectiv memoriile generale, caietele de sarcini și planșele de execuție, se regăsesc informațiile necesare referitoare la lucrările ce urmează a se executa în zona de siguranță și zona de protecție a căii ferate (de exemplu canal colector, podeț dalat, amenajare parcare etc). Aceste informații, alături de avizul nr. 329/23.07.2010 emis de CN ..., au stat la baza solicitării de către autoritatea contractantă a celor două documente contestate. Contestatoarea avea obligația ca înainte de a face contestație să studieze cu atenție documentația de atribuire în tot cuprinsul ei, tocmai pentru a afla detalii care nu puteau fi cuprinse la nivelul fișei de date a achiziției, datorită standardizării modului de completare a acesteia și a complexității documentației tehnice.

Referitor la eliberarea autorizației de furnizor feroviar, autoritatea contractantă face observația că aceasta nu se obține pentru fiecare contract de execuție de lucrări/proiect tehnic în parte, ci *„dă dreptul posesorului să furnizeze în calitate de furnizor feroviar, următoarele categorii de produse și/sau servicii feroviare critice ... în condițiile în care face dovada că deține un certificat de omologare tehnică feroviară sau, după caz, un agrment tehnic feroviar, pentru fiecare produs și/sau serviciu feroviar critic furnizat”*.

Agrementul tehnic feroviar atestă că serviciul feroviar critic furnizat de persoana juridică îndeplinește condițiile pentru utilizarea în domeniul transportului feroviar.

Din adresa nr. 3140/3508/25.07.2013, depusă de contestatoare în cadrul contestației, reiese că *„în condițiile în care serviciile aferente proiectului la care faceți referire, enumerate de dumneavoastră, nu se regăsesc în documentele menționate la punctul 1, considerăm că, pentru realizarea acestora, nu este necesară deținerea Autorizației de Furnizor Feroviar, respectiv Agreementului Tehnic Feroviar.”*

Lucrările descrise de contestatoare sunt obiecte din cadrul proiectului tehnic, așa cum s-a arătat mai sus, în cadrul obiectelor respective găsindu-se și lucrări care, conform avizului nr. 329 din 23.07.2010 (atașat punctului de vedere) se vor executa în zona de protecție și parțial în zona de siguranță feroviară.

În aceeași adresă precizată de contestatoare se specifică: *„în situația în care proiectul la care se face referire la actul dvs. cuprinde și lucrări din categoria serviciilor feroviare critice, caietul de sarcini aferent acestui proiect trebuie întocmit de o firmă de specialitate autorizată AFER deținătoare de Agreement Tehnic Feroviar pentru serviciul de proiectare infrastructură feroviară și avizat de reprezentanții CN CFR SA și AFER”*.

Acest paragraf dovedește faptul că lucrările din cadrul proiectului ce urmează a fi realizate în zona de protecție și de siguranță a căii ferate nu

au fost aduse la cunoștința Ministerului Transportului prin actul nr. 32818/24.07.2013 al contestatoarei, aceasta solicitând doar informații privind obligativitatea deținerii autorizației de furnizor feroviar și a agementelor tehnice feroviare pentru proiectul "Accese și parcări în zona Catedralei ortodoxe și pe strada Marly, orașul ... județul ... conținutul proiectului nefiind subiectul analizei Ministerului Transportului, respectiv AFER. Ministerul Transporturilor a prezentat în răspuns atât situația în care ar fi necesară deținerea documentelor contestate, cât și situația în care nu ar fi necesară deținerea acestor documente.

Aceste lucrări, descrise în documentația tehnică atașată invitației de participare, sunt cuprinse în OMT nr. 290/2000 - Anexa 3 Lista produselor, lucrărilor și serviciilor feroviare critice și încadrarea în clasa de risc a acestora, emisa de AFER, la nr. crt. 4.2, 4.16, 4.20, încadrate la clasa de risc 2B.

Mai mult, pentru întocmirea documentației de atribuire, autoritatea contractantă a transmis către ..., adresa nr. 2044/15.03.2013, prin care solicită următoarele:

„Ca urmare a emiterii de către ... a Avizului nr. 329 din 23.07.2010, cu privire la documentația având ca obiect realizarea proiectului Accese și parcări în zona Catedralei Ortodoxe și pe strada ..., orașul ... județ ... - faza de avizare: documentație tehnică - aviz .../ studiul de fezabilitate;

În vederea elaborării documentației de atribuire pentru achiziția publică de execuție de lucrări aferente acestui proiect, cu respectarea prevederilor O.U.G. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare;

Vă solicităm să ne comunicați care sunt autorizațiile/certificări/agrementele tehnice/etc. necesare unui operator economic pentru a putea executa lucrările cuprinse în studiul de fezabilitate și proiectul tehnic, în conformitate cu prevederile legale specifice transportului feroviar.”

La această adresă s-a primit răspunsul nr. 2.1/434/28.03.2013, în care au fost specificate autorizațiile și agrementele de care are nevoie un ofertant pentru a putea participa la licitație.

Referitor la obligația autorității contractante de a dispune întocmirea caietului de sarcini aferent proiectului de către o firmă de specialitate, autorizată AFER, deținătoare de agrement tehnic feroviar pentru serviciul de proiectare infrastructură feroviară, se menționează că proiectarea a fost realizată de S.C. ... S.R.L., în baza contractului încheiat cu proiectantul lucrării S.C. ... S.R.L., și care deține Autorizația de furnizor feroviar nr. 5364 și Agrement tehnic feroviar nr. 810/211.

Prin urmare, autoritatea contractantă consideră că cerințele contestate sunt legale și le menține.

Referitor la solicitarea contestatoarei de obligare a autorității contractante la acordarea timpului necesar obținerii tuturor autorizațiilor solicitate, aceasta consideră că obligația ofertanților de a deține autorizațiile/agrementele/atestările solicitate în fișa de date, indiferent care ar fi ele, nu are nicio legătură cu data publicării invitației de

participare și data limită de depunere a ofertelor, decât în măsura demonstrării valabilității documentelor solicitate.

Autoritatea contractantă nu a solicitat ofertanților să depună autorizațiile/agrementele/atestatele emise în perioada dintre data publicării invitației de participare și data limită de depunere a ofertelor, ci a solicitat ca aceștia să le dețină și documentele să fie în termen de valabilitate la data limită de depunere a ofertelor, ele putând fi emise oricând în perioada anterioară termenului limită de depunere a ofertelor. Cerințele autorității contractante și contestate de S.C. ... S.R.L. nu încalcă prevederile legale, ci vin să le respecte și nu sunt restrictive. Faptul că societatea contestatoare nu deține documentele solicitate nu este o vină a autorității contractante, care nu poate aștepta cu organizarea și derularea procedurii până în momentul în care un ofertant ce dorește să participe la procedură, oricare ar fi el, poate obține o autorizație/atestat/agrement/echivalent. În plus, legislația în domeniul achizițiilor publice permite ofertanților, pentru îndeplinirea cerințelor de calificare, să participe la procedura de atribuire cu acord de asociere sau subcontractare pentru acele părți din contract pe care nu le poate îndeplini singur.

Se observă din cele solicitate de contestatoare că aceasta este conștientă de faptul că are obligația legală de deținere a acestui agrement/autorizație contestată, dar că neavând documentele solicitate încearcă să forțeze autoritatea contractantă să renunțe la ele sau să aștepte până când contestatoarea va fi în măsură să dețină toate documentele solicitate.

Art. 2 alin. (2) din OUG nr. 34/2006 enunță principiile care stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică, principii care au fost respectate de autoritatea contractantă. De altfel, contestatoarea dă dovada de nesiguranță și în momentul evocării încălcării acestor principii, nefiind în stare să menționeze clar care dintre principii a fost încălcat și să justifice această afirmație, fiindu-i la îndemână să afirme că autoritatea contractantă le-a încălcat pe toate.

Prin urmare, autoritatea consideră contestația depusă ca fiind neîntemeiată și solicită respingerea ei.

Analizând documentele existente la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

Pentru atribuirea contractului având ca obiect „execuție lucrări aferente proiectului Accese și parcări în zona Catedralei Ortodoxe și pe strada ..., orașul ... județul ... ORAȘUL ... prin ... în calitate de autoritate contractantă a inițiat procedura cerere de oferte, prin publicarea în SEAP a invitației de participare nr. ... din 28.05.2014, dată la care a postat și documentația de atribuire. Nemulțumită de conținutul documentației de atribuire, SC ... SRL a înaintat Consiliului prezenta contestație, solicitând:

- obligarea autorității contractante la renunțarea/excluderea condițiilor impuse prin fișa de date, cap. III. 2.1.b), cerințele nr. 5 și 6;
- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii cu acordarea timpului necesar obținerii tuturor autorizațiilor solicitate.

Înainte de a trece la cercetarea pe fond a contestației, în contextul invocării indirect a excepției tardivității ei de către autoritatea contractantă (motivată de depunerea ei la altă adresă decât cea din fișa de date a achiziției, fiind înregistrată la autoritatea doar în data de 03.06.2014), raportat la art. 278 alin. (1) din ordonanță și art. 284 alin. (1) C. proc. civ., Consiliul este ținut să analizeze cu precădere excepția. Societatea contestatoare a luat cunoștință despre actul pe care îl reclamă (documentația de atribuire) la 28.05.2013, când a fost publicată în SEAP, dată care reprezintă data la care se va raporta termenul legal de depunere a contestației, stabilit în textul art. 256 ind. 2 alin. (1) lit. b) din ordonanța de urgență privind achizițiile publice. Conform acestui text legal, în cazul în care valoarea estimată a contractului care urmează să fie atribuit este mai mică decât pragurile valorice prevăzute la art. 55 alin. (2), ipoteză în care se încadrează și contractul în referință, contestația poate fi depusă în cel mult 5 zile, începând cu cea următoare luării la cunoștință de către contestator de actul autorității contractante pe care acesta îl consideră nelegal.

Socotirea termenului de contestare se realizează potrivit art. 3 lit. z) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 – *"Termenul exprimat în zile începe să curgă de la începutul primei ore a primei zile a termenului și se încheie la expirarea ultimei ore a ultimei zile a termenului; ziua în cursul căreia a avut loc un eveniment sau s-a realizat un act al autorității contractante nu este luată în calculul termenului. Dacă ultima zi a unui termen exprimat altfel decât în ore este o zi de sărbătoare legală, o duminică sau o sâmbătă, termenul se încheie la expirarea ultimei ore a următoarei zile lucrătoare"* –, ceea ce înseamnă că, în speță, cele cinci zile pentru depunerea în termen a contestației de către ofertantă atât la Consiliu, cât și la autoritate, expiră la finele zilei de luni ... SC ... SRL a formulat și transmis contestația sa atât la Consiliu, cât și la autoritatea contractantă, la ... (prin e-mail). Astfel fiind, Consiliul constată că prin fișa de date a achiziției, la cap. I.1 *Denumire, adresa și punct (e) de contact* autoritatea contractantă a precizat:

Orașul ... (...)

Adresa poștală: Județ ... Localitatea: ... Cod postal:

De asemenea, la cap. VI.4.3) „Serviciul de la care se pot obține informații privind utilizarea cailor de atac”, autoritatea contractantă a precizat:

... Compartiment Juridic

Adresa poștală: ... Localitatea: ... Cod postal: 725300, Romania, Tel. +40 230233199, Email: j..., Fax: +40 230235051.

Conform dispozițiilor art. 60 alin. (2) din OUG nr. 34/2006, *Autoritatea contractantă are dreptul de a impune, în documentația de atribuire, modalitățile de comunicare pe care intenționează să le utilizeze pe parcursul aplicării procedurii.*

După cum se poate observa, în această secțiune s-a precizat că la adresa de e-mail ... se pot solicita informații privind utilizarea cailor de

atac și nu că doar la această adresă se pot depune contestații. Pe de altă parte, contrar susținerilor autorității contractante, Consiliul constată că autoarea contestației a transmis contestația simultan atât la Consiliu la adresa ..., cât și autorității contractante la adresa de e-mail ... și la ..., în data de ... ora 3.49. Faptul că autoritatea contractantă a înregistrat contestația la sediul său în data de 03.06.2014 nu poate fi imputat contestatoarei care a depus-o în termenul legal prin unul din mijloacele indicate de autoritatea ca date de contact. Consiliul consideră relevant ca orice contestație să ajungă în termenul legal în posesia autorității contractante indiferent de calea la care recurge societatea contestatoare (cale ce se regăsește în prevederile art. 60 alin. (1) din OUG nr. 34/2006).

În atari condiții, contestația fiind depusă în termenul legal la una din adresele de e-mail precizate de autoritate prin fișa de date a achiziției ca date de contact, se respinge ca nefondată excepția tardivității contestației ridicată de autoritatea contractantă.

Criticile contestatoarei referitoare la eliminarea cerințelor din fișa de date a achiziției privind deținerea autorizației de furnizor feroviar și a acordului tehnic feroviar sunt considerate de Consiliu nefondate. Prin fișa de date a achiziției, la cap. III.2.1.b) „Capacitatea de exercitare a activității profesionale”, autoritatea contractantă a precizat:

Cerința nr.5. Autorizație de furnizor feroviar emisă de AFER pentru executarea lucrărilor cuprinse în documentația de atribuire, încadrate în clasa de risc 2B, în zona de siguranță și de protecție a căii ferate, conform art. 2, alin. (2) din ORDIN nr. 290 din 13 aprilie 2000 privind admiterea tehnică a produselor și/sau serviciilor destinate utilizării în activitățile de construire, modernizare, întreținere și de reparare a infrastructurii feroviare și a materialului rulant, pentru transportul feroviar și cu metroul, în termen de valabilitate la data limită de depunere a ofertelor și art. 29 alin (5) din OUG nr.12/1998, privind transportul pe căile ferate române și reorganizarea Societății Naționale a Căilor Ferate Române, în termen de valabilitate la data limită de depunere a ofertelor.

Mod de îndeplinire a cerinței:

Ofertanții vor depune autorizația solicitată în original, copie legalizată sau copie lizibilă cu mențiunea "conform cu originalul", în termen de valabilitate la data limită de depunere a ofertelor.

Cerința nr.6. Acord tehnic feroviar emis de AFER pentru executarea lucrărilor cuprinse în documentația de atribuire, încadrate în clasa de risc 2B, în zona de siguranță și de protecție a căii ferate, conform art. 2 alin. (2) din ORDIN nr. 290 din 13 aprilie 2000 privind admiterea tehnică a produselor și/sau serviciilor destinate utilizării în activitățile de construire, modernizare, întreținere și de reparare a infrastructurii feroviare și a materialului rulant, pentru transportul feroviar și cu metroul și art. 29 alin (5) din OUG nr. 12/1998, privind transportul pe căile ferate române și reorganizarea Societății Naționale a Căilor Ferate Române, în termen de valabilitate la data limită de depunere a ofertelor.

Mod de îndeplinire a cerinței:

Ofertanții vor depune agreementul tehnic solicitat în original, copie legalizată sau copie lizibilă cu mențiunea "conform cu originalul", în termen de valabilitate la data limită de depunere a ofertelor.

*Așa cum se precizează prin invitația de participare și fișa de date a achiziției, obiectivul procedurii de atribuire este execuție lucrări aferente proiectului *Accese și parcări în zona ..., orașul ...* și este alcătuit din opt obiecte. Între cele opt obiecte din contractul supus achiziției se regăsește și obiectul 3 – *Amenajare spațiu de parcare, încadrat de un trotuar cu bordurare, marcaje longitudinale și transversale și montare de indicatoare rutiere*, despre care în Memoriul tehnic pe specialități se precizează: *Între traseul străzii Mihail Kogălniceanu și terasamentul liniei de cale ferată se propune amenajarea unui spațiu de parcare pentru 25 autoturisme cu o suprafață de amenajat de 749,0 m² încadrată de un trotuar în suprafață de 166,0 m².**

- Realizarea acestei parcări este condiționată de executarea unor lucrări cerute de administrația cailor ferate prin avizul emis conform prevederilor legale.

- Pentru crearea condițiilor de autorizare a fost impusă devierea de pe amplasament a unor cabluri electrice proprietatea Lucrarea urmează a fi executată cu beneficiar ca lucrare conexasă.

- În cadrul devizului general au fost prevăzute lucrările de amenajare a terenului impuse prin avizul emis de regionala constând din:

- protecția stâlpilor ... prin execuția unui parapet metalic de tip deformabil cu lisa și stâlpi metalici în lungime de 84,0 m;

- execuția de rigole protejate cu beton pentru colectarea și dirijare apelor pluviale de pe ampriza căii ferate în lungime totală de 46,0 m,

- amenajarea canalului colector la intrarea sub podețul ... prin executarea unei camere de cădere din beton la care se vor racorda rigolele protejate cu beton.

Întrucât parcare proiectată se află în zona de siguranță și de protecție a infrastructurii feroviare, execuția acesteia se va realiza de o societate atestată

În conformitate cu dispozițiile art. 11 alin. (1) din OUG nr. 12/1998 privind transportul pe căile ferate române și reorganizarea Societății Naționale a Căilor Ferate Române, Infrastructura feroviară publică se compune din:

a) liniile ferate de circulație, terenul aferent pe care sunt construite, precum și terenurile situate de o parte și de alta a axei căii ferate, care constituie zona de siguranță a infrastructurii feroviare;

b) podurile, tunelurile, viaductele și alte lucrări de artă, care au legătură cu liniile ferate deschise circulației publice, precum și terenurile aferente acestora;

c) lucrările geotehnice de protecție și de consolidare, plantațiile de protecție a liniilor ferate și terenurile aferente pe care sunt amplasate;

d) instalațiile fixe de siguranță și de conducere operativă a circulației feroviare;

e) triajele de rețea ale căii ferate și terenurile aferente acestora;

f) alte instalații și clădiri aferente infrastructurii feroviare.

În același timp dispozițiile art. 29 din aceeași ordonanță de urgență prevăd: (1) În scopul desfășurării în bune condiții a circulației feroviare și al prevenirii evenimentelor de cale ferată, se instituie zona de siguranță și zona de protecție a infrastructurii feroviare publice.

(2) Zona de siguranță a infrastructurii feroviare publice cuprinde fâșiile de teren, în limită de 20 m fiecare, situate de o parte și de alta a axei căii ferate, necesare pentru amplasarea instalațiilor de semnalizare și de siguranța circulației și a celorlalte instalații de conducere operativă a circulației trenurilor, precum și a instalațiilor și lucrărilor de protecție a mediului.

(4) Zona de protecție a infrastructurii feroviare publice cuprinde terenurile limitrofe, situate de o parte și de alta a axei căii ferate, indiferent de proprietar, în limita a maximum 100 m de la axa căii ferate, precum și terenurile destinate sau care servesc, sub orice formă, la asigurarea funcționării acesteia.

Conform avizului nr. 329/23.07.2010 emis de ...,

Consiliul tehnico - economic al ... avizează documentația tehnică - aviz ... (studiu de fezabilitate) pentru "Accese și parcuri în zona ..., orașul ... jud ... avându-se în vedere următoarele (conform procesului verbal nr. 3.9.15/359 încheiat de comisia întrunită la teren, la data de 22.07.2010):

1. amenajarea parcurii se va face pe partea dreaptă a liniei cf interoperabile ... - ... Ramificație, linie cf electrificată, între stațiile CF ... și ... Oraș, în zona de protecție a infrastructurii feroviare publice și parțial în zona de siguranță feroviară;

2. zona de siguranță a infrastructurii feroviare publice cuprinde fâșiile de teren, în limită de 20 m fiecare, situate de o parte și de alta a axei căii ferate, necesare pentru amplasarea instalațiilor de semnalizare și de siguranța circulației și a celorlalte instalații de conducere operativă a circulației trenurilor, precum și a instalațiilor și lucrărilor de protecție a mediului / ORDONANȚĂ DE URGENȚĂ nr.12 din 7 iulie 1998, privind transportul pe căile ferate române și reorganizarea Societății Naționale a Căilor Ferate Române, republicată în M Of. nr 834/9 sep. 2004, cap IV, art. 29, (1);

3. zona de protecție a infrastructurii feroviare publice cuprinde terenurile limitrofe, situate de o parte și de alta a axei căii ferate, indiferent de proprietar, în limita a maximum 100 m de la axa căii ferate, precum și terenurile destinate sau care servesc, sub orice formă, la asigurarea funcționării acesteia a infrastructurii feroviare publice pot fi executate lucrări, potrivit reglementărilor emise de Ministerul Transporturilor, Construcțiilor și Turismului / ORDONANȚĂ DE URGENȚĂ nr.12 din 7 iulie 1998, privind transportul pe căile ferate române și reorganizarea ..., republicată în M.Of. nr. 834/9 sep 2004, cap. IV, art. 29, (4);

4. limita zonei ..., domeniul public, este între 6,5 m și 8,0 m de la axa liniei cf, km 38+425 ^ km 38+520, conform extras plan de situație cu zona cadastrală ..., al S.R.C.F. Iași - Serviciul Cadastru,

5. conform planului de situație zonă str. M. ..., sc. 1:1000, parcarea se va amenaja la distanța minimă de 4,0 m față de șina de cale ferată cea mai apropiată (la cca 1,32 m de stâlpul Lc), parțial pe zonă CFR (zonă cu lățimea între 1,0 m și 3,0 m și lungime 95,0 m),

6. pentru domeniul public ... există contractul de concesiune încheiat între ... și ..., seria MM nr. 224/2002;

7. parcarea se va amenaja astfel încât bordura dinspre calea ferată să fie proiectată la limita zonei ... și să aibă și rol de protecție;

8. se va identifica de către delegații Secției CT 3 ... tronsonul de cabluri SCB, de alimentare și dependențe, pe distanța ... - ... Oraș, pe interval km 38+425 km 38+520 și în cazul în care va fi necesară protecția sau devierea lor, această lucrare va fi suportată de beneficiar;

9. cablurile TTR, de 19x4x0,9 mm și 4x4x1,2 mm, sunt pozate subteran, la 0,6 m de la suprafața terenului natural, la 4,0 m de axa liniei cf, stânga CF și nu sunt afectate de lucrările se vor executa pentru parcare;

10 fibra optică este pozată aerian, pe stâlpii Lc de pe partea dreaptă a liniei cf și traseul ne fiind afectat de lucrări;

11.stâlpii Lc nr. 2, nr. 3 și nr. 4, km CF 38, din zona parcării, se vor proteja împotriva lovirii accidentale de către autovehiculele din parcare,

12.în zona, la km 38+474, este podețul CF dalat, cu deschiderea de 2,0 m, lungime 5,50," care va prelua apa din amonte, de la podețul tubular ce subtraversează str M Kogălniceanu și de la podețul ce se va construi în zona parcării,

13.noul podeț se va dimensiona respectând normativul PD 95-2002 privind proiectarea hidraulică a podurilor și podețelor, avându-se în vedere că secțiunea de scurgere a podețului de pe CF are deschiderea de 2,0 m;

14.parcarea nu va avea iluminatul propriu pentru a nu stânjeni semnalizarea luminoasă la calea ferată, iluminatul în zonă va fi asigurat de iluminatul stradal,

15.se interzice depozitarea necorespunzătoare de materiale, substanțe sau deșeuri care contravin normelor de protecția mediului sau care ar putea provoca degradarea infrastructurii feroviare,

16.se interzice efectuarea oricăror lucrări care prin natura lor ar afecta stabilitatea solului sau ar modifica echilibrul freatic,

17.apele reziduale și pluviale se vor colecta și dirija către rețeaua de canalizare stradală, astfel încât să nu afecteze zona căii ferate;

18. Ministerul Transporturilor emite acordul pentru obiectivele amplasate în zona de siguranță și protecție a infrastructurii feroviare, conform Ordinului ministrului transporturilor nr. 158/1996, de emitere a acordurilor pentru documentațiile tehnice privind investițiile sau lucrările pentru terți;

19 proiectarea și execuția parcării și a podețului, inclusiv devierea rețelelor din zonă, se vor face de către unități autorizate AFER și conform Legii 10/1995;

20 începerea execuției lucrărilor în zona de siguranță și de protecție a infrastructurii feroviare se face numai după emiterea autorizației de construire CFR, de către Sucursala Regionalei CF Iași, în baza acordului CN.CF. CFR-S.A.,conform ordinului ministrului transporturilor nr. 158/1996, a D.T.A.C. și a autorizației de construire emise de primărie, conform Legii nr. 50/1991, reactualizată în 2008.

În conformitate cu prevederile art. 1 alin. (1) din Ordinul nr. 290/2000 privind admiterea tehnică a produselor și/sau serviciilor destinate utilizării în activitățile de construire, modernizare, întreținere și de reparare a infrastructurii feroviare și a materialului rulant, pentru transportul feroviar și cu metroul, În domeniul transportului feroviar și cu metroul produsele și/sau serviciile destinate utilizării în activitățile de construire, modernizare, întreținere și de reparare a infrastructurii feroviare și a materialului rulant, pentru a fi admise din punct de vedere tehnic, trebuie să fie realizate de agenți economici autorizați și supravegheați din punct de vedere tehnic, denumiți în continuare furnizori feroviari, care fac dovada omologării tehnice feroviare sau, după caz, a deținerii unui acord tehnic feroviar pentru fiecare produs și/sau serviciu furnizat.

Cum unul din obiectele contractului de achiziție se realizează în zona de protecție a infrastructurii feroviare și parțial în zona de siguranță feroviară, autoritatea contractantă în mod corect a impus prin fișa de date a achiziției prezentarea autorizației de furnizor feroviar, respectiv acordul tehnic feroviar.

Solicitarea contestatoarei de decalare a termenului de depunere a ofertelor cu un termen care să-i permită obținerea autorizației de furnizor feroviar, respectiv a acordului tehnic feroviar este respinsă

de Consiliu ca nefondată. Pe de o parte, la stabilirea termenului minim de depunere a ofertelor (de 13 zile) autoritatea contractantă a respectat dispozițiile art. 127 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, care impun: *Fără a aduce atingere prevederilor art. 71, în cazul prevăzut la art. 125 alin. (1) autoritatea contractantă are obligația de a transmite spre publicare invitația de participare cu cel puțin 10 zile înainte de data limită de depunere a ofertelor. Pe de altă parte, procedura de atribuire se organizează pentru operatorii economici care dețin aceste autorizații la data stabilită pentru depunerea ofertelor (sau le pot obține până la data stabilită pentru depunerea ofertelor) și nu pentru cei care vor să le obțină în această perioadă. Autoritatea contractantă nu organizează o procedură de atribuire funcție de demersurile formulate de operatorii economici pentru obținerea anumitor autorizări/atestări, ci funcție de nevoile sale și de prevederile legale în domeniu.*

Pentru cele ce preced, în temeiul dispozițiilor de la art. 278 alin. (5) și (6) din OUG nr. 34/2006, Consiliul respinge ca nefondată contestația formulată de SC ... SRL în contradictoriu cu ORAȘUL ... prin ... și dispune continuarea procedurii de atribuire.

Redactată în patru exemplare, conține 14 pagini.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU,

...

...

MEMBRU,