

Către,

CONSILIUL NATIONAL DE SOLUTIONARE A CONTESTATIILOR

Ref. la: contestație la procedura de cerere de oferte având ca obiect atribuirea contractului de achiziție publică de lucrări "Modernizare Parc Scudier (Central)", cod CPV 45212120-3 "Lucrări de construcții de parcuri tematice", 45112700-1 "Lucrări de arhitectura peisagera", 45111291-4 "Lucrări de amenajare a terenului", 45232120-9 "Lucrări de irigație", nr. invitație de participare 387883/05.05.2016.

Spre știința: Autorității contractante **MUNICIPIUL TIMIȘOARA**

DOMNULE PREȘEDINTE,

Subscrisa _____ SRL, cu sediul în _____
_____, având nr. de înregistrare _____,
e-mail: _____ reprezentată legal de _____ în
calitate de Administrator și

_____ conventional de _____ - **CABINET DE AVOCAT**, cu sediul
profesional în _____ e-
mail: _____ tel: _____ fax: _____ și care înțeleg să-mi aleg
sediul pentru comunicarea tuturor actelor,

în calitate de operator economic care a depus oferta în cadrul procedurii de atribuire prin cerere de oferte a Contractului de achiziție publică de lucrări "Modernizare Parc Scudier (Central)", nr. SEAP 387883/05.05.2016, cod CPV 45212120-3 "Lucrări de construcții de parcuri tematice", 45112700-1 "Lucrări de arhitectura peisagera", 45111291-4 "Lucrări de amenajare a terenului", 45232120-9 "Lucrări de irigație", (numit în continuare „Contractul”)

în contradicție cu autoritatea contractantă MUNICIPIUL TIMIȘOARA, cu sediul în **B-dul C.D. Loga, nr. 1, Localitatea Timișoara, jud. Timiș, cod postal 300030, Tel. +40 0256408478, Email: achizitiipublice@primariatm.ro, Fax: +40 0256408477,**

în termen legal, în temeiul art. 8 și urm. 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 de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor

Domnului Președinte al Consiliului Național pentru Soluționarea Contestațiilor

formulez prezenta

CONTESTAȚIE

la procedura de achiziție publică având obiectul mai sus menționat și vă solicităm ca, prin decizia ce o veți pronunța, să dispuneți:

- Anularea Raportului procedurii, elaborat de Comisia de Evaluare;
- Anularea tuturor actelor subsecvente Raportului procedurii (inclusiv a Adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. AP 2016-295/12.08.2016);
- Reevaluarea ofertei clasată pe locul I și aparținând operatorului economic, asocierii formată din Lovrintim SRL în calitate de lider și Rogera Prest Com SRL în calitate de asociat, de la etapa stabilirii admisibilității acesteia, cu luarea în considerare a dispozițiilor din materia achizițiilor publice și pe cale de consecință, declararea acesteia ca inacceptabilă/neconformă;
- Stabilirea și comunicarea unui nou rezultat al procedurii de atribuire, cu respectarea dispozițiilor legale în materie,

pentru următoarele MOTIVE:

I. Aspecte preliminare:

La data de 05.05.2016, autoritatea contractantă Municipiul Timișoara a publicat în SEAP Invitația de participare nr. 387883, având ca obiect inițierea unei proceduri de atribuire, prin cerere de oferte, a contractului de achiziție publică de Lucrări de construcții în cadrul proiectului "Modernizare Parc Scudier (Central)".

Valoarea estimată a Contractului, astfel cum este menționată în Invitația de participare, este de 11.697.187 lei, fără TVA, iar criteriul de atribuire l-a reprezentat „prețul cel mai scăzut”.

În urma analizării Documentației de atribuire, am luat decizia să participăm la procedura de atribuire cu o ofertă.

În urma desfășurării procedurii de achiziție publică, la data de 12.08.2016, prin Adresa nr. AP2016-295, atasată prezentei, autoritatea contractantă Municipiul Timișoara ne-a comunicat că:

- oferta subscrisei este admisibilă, dar nu a fost declarată câștigătoare, întrucât prețul ofertat, licitat electronic este mai mare decât al ofertantului declarat câștigător;

- oferta declarata castigatoare este oferta comună depusă de SC Lovrintim SRL in calitate de lider si Rogera Prest Com SRL in calitate de asociat, corespunzătoare din punct de vedere al cerințelor documentatiei de atribuire si al cărei preț licitat electronic este de 6.500.000 lei, fără TVA.

La data de 17.08.2016, în temeiul art. 6 din 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 de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, am transmis autoritatii contractante, Municipiul Timișoara, o notificare (pe care o atașez prezentei), înregistrata cu nr. AP 2016-000384/17.08.2016.

La data de 18.08. 2016, am primit raspunsul la Notificare, înregistrat cu nr. AP2016-000384 (pe care il atasez prezentei), prin care ni s-a comunicat:

- Autoritatea contractantă își mentine decizia luată în cadrul acestei proceduri cu privire la declararea ofertei depuse de SC Garden Center Grup SRL ca fiind admisibilă, dar necâștigătoare, decizie comunicată cu adresa nr. AP2016-295/12.08.2016;
- Considerăm că nu se impune adoptarea măsurilor de remediere si/sau revocarea actelor emise.

II. Raportul procedurii si actele subsecvente acestuia sunt nelegale, urmand a fi anulate, pentru urmatoarele considerente:

II.1. Oferta comună depusă de asocierea formată din Lovrintim SRL in calitate de lider si Rogera Prest Com SRL in calitate de asociat nu a îndeplinit criteriile minime de calificare, sens in care oferta sa ar fi trebuit respinsa ca inacceptabila in condițiile art. 36 alin. (1) lit. b) din H.G. nr. 925/2006 si nicidecum declarata castigatoare a procedurii.

Cerintele minime de calificare pe care acesta nu le-a îndeplinit sunt următoarele:

1. Potrivit pct. III.2.2) Capacitatea economica si financiara, respectiv III.2.3.a) Capacitatea tehnica si/sau profesionala, 1.b) ofertantul trebuia să asigure:

- unul sau mai multi Responsabili Tehnici cu Executia atestati (conf. Ord.777/2003) pentru lucrari de drumuri si pentru lucrari edilitare. Se vor anexa:-Certificat de atestare / legitimatie valabila la data limita de depunere a ofertei; -Certificat/atestat echivalent pentru expertii straini, iar la momentul semnarii contractului vor prezenta documentele recunoscute si de autoritățile romane, conf. art.23 din Instructiunea ANRMAP nr. 1/2013; - Declaratie de disponibilitate;

- 1 Responsabil SSM. Se vor anexa: -Dovezi care sa ateste calificarea in domeniul SSM, sau decizie de numire; -Declaratie de disponibilitate;

- 1 persoana responsabila cu supraveghere arheologica (cf. Ordin nr. 2518/04.09.2007 art. 10; Ordonanta 43/2000; Lege 258/2006), înscrisa în registrul Arheologilor. Se vor anexa: -Dovezi care sa ateste înscrierea în registrul Arheologilor;- Certificat/atestat echivalent pentru expertii straini, iar la momentul semnării contractului vor prezenta documentele recunoscute si de autoritatile romane, conf. art. 23 din Instrucțiunea ANRMAP nr. 1/2013; - Declaratie de disponibilitate;

Asocierea formată din Lovrintim SRL in calitate de lider si Rogera Prest Com SRL in calitate de asociat nu au facut dovada, conform cerințelor din Fisa de date, ca îndeplinesc aceste cerinte de calificare.

2. Potrivit pct. III.2.2) Capacitatea economica si financiara, respectiv III.2.3.a) Capacitatea tehnica si/sau profesionala, 2. Experienta similara: Se va prezenta o declaratie privind lista principalelor lucrari similare executate in ultimii 5 ani, calculati anterior datei limita de depunere a ofertelor stabilita initial (prin invitatia de participare); modul de calcul al perioadei nu va fi afectat de eventuale decalari ale termenului limita prevazut în invitatia de participare publicata initial; -Formular 12E si lista Anexa la Formular 12E.

Pentru lucrarile (de natura si complexitate similara/comparabila cu lucrarile care fac obiectul contractului/operatiuni de tipul celor precizate in obiectul contractului) executate la nivelul unuia sau mai multor contracte, a caror valoare insumata sa fie cel putin egala cu 4.700.000 lei fara TVA, se vor prezenta certificari de buna executie (Procese-verbale de receptie/ recomandari/certificate constatatoare etc). Respectivetele certificari indica beneficiarii, indiferent daca acestia din urma sunt autoritati contractante sau clienti privati, valori, perioade, locul de executie a lucrarilor si precizeaza daca eu fost efectuate conform normelor profesionale din domeniu.

Asocierea formată din Lovrintim SRL in calitate de lider si Rogera Prest Com SRL in calitate de asociat nu au facut dovada, conform cerințelor din Fisa de date, ca îndeplinesc aceste cerinte de calificare.

3. Potrivit pct. III.2.3.b) Standarde de asigurare a calitatii si de protectie a mediului, Ofertantul va prezenta dovada implementării unui sistem de management al calitatii in conformitate cu ISO 9001 sau echivalent si a standardelor de protectia mediului conform ISO 14001 sau echivalent.

Asocierea formată din Lovrintim SRL in calitate de lider si Rogera Prest Com SRL in calitate de asociat nu au facut dovada, conform cerințelor din Fisa de date, ca îndeplinesc aceste cerinte de calificare.

În aceste conditii, autoritatea contractanta trebuia sa respingă oferta depusa de Asocierea formată din Lovrintim SRL in calitate de lider si Rogera Prest Com SRL in calitate de asociat ca fiind inacceptabila conform art. 36, alin. 1, lit. b din H.G. nr. 625/2006, cu modificările si completările ulterioare.

II.2 Pretul oferat de Ofertantul Lovrintim SRL in calitate de lider si Rogera Prest Com SRL in calitate de asociat, clasat pe primul loc in urma evaluării ofertelor, este un pret neobisnuit de scăzut, sens in care oferta respectiva ar fi trebuit să fie respinsă ca inacceptabilă, prin raportare la dispozițiile art. 36 alin. (1) lit. f) din H.G. nr. 925/2006, coroborat cu art. 202 din O.U.G. nr. 34/2006, ambele cu modificările și completările ulterioare.

În acest sens prezentăm următoarele argumente:

a) Potrivit dispozițiilor art. 202, alin. 11 din O.U.G. 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, "O ofertă prezintă un preț aparent neobișnuit de scăzut în raport cu ceea ce urmează a fi furnizat, executat sau prestat, atunci când prețul oferat, fără T.V.A., reprezintă mai puțin de 80% din valoarea estimată a contractului respectiv."

Asa cum reiese din Adresa nr. AP2016-295/12.08.2016 oferta depusa de Lovrintim SRL in calitate de lider si Rogera Prest Com SRL in calitate de asociat. este de 6.500.000 lei, fără TVA. Raportat la valoarea estimata a contractului de achiziție de 11.697.187 lei, fara TVA, rezultă ca prețul oferat reprezinta 55% din valoarea estimata a contractului, fiind aplicabile dispozițiile art. 202 din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Potrivit art. 202 alin. (1) din O.U.G nr. 34/2006, cu modificarile si completările ulterioare, "În cazul unei oferte care are un preț aparent neobișnuit de scăzut în raport cu ceea ce urmează a fi furnizat, executat sau prestat, autoritatea contractantă are obligația de a solicita ofertantului, în scris și înainte de a lua o decizie de respingere a acelei oferte, detalii și precizări pe care le consideră semnificative cu privire la ofertă, precum și de a verifica răspunsurile care justifică prețul respectiv".

De asemenea, potrivit art. 36¹ alin. (3) din H.G. nr. 925/2006, "În scopul efectuării verificărilor prevăzute la alin. (2), autoritatea contractantă va solicita ofertantului inclusiv documente privind, după caz, prețurile la furnizori, situația stocurilor de materii prime și materiale, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare a forței de muncă, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru".

Oferta declarata castigatoare nu indeplineste toate cerintele caietului de sarcini, datorita incompatibilitatii unui pret neobisnuit de scazut cu performantele solicitate prin caietul de sarcini.

Cu alte cuvinte, prin ofertarea unui pret situat la 55% din valoarea estimata a Contractului, asocierea formată din Lovrintim SRL in calitate de lider si Rogera Prest Com SRL in calitate de asociat nu poate in niciun caz asigura indeplinirea obiectivelor contractului de achizitie publica la standardele de performanta si calitate impuse prin Caietul de Sarcini, ceea ce, in ultima instanta, va produce grave prejudicii autoritatii contractante si va constitui o incalcare a principiului eficientei utilizari a fondurilor publice.

Autoritatea contractantă trebuia să realizeze o evaluare corectă și în acord cu legea a ofertei Lovrintim SRL în calitate de lider și Rogera Prest Com SRL în calitate de asociat și, totodată, să aibă în vedere atribuirea contractului în favoarea ofertantei care a prezentat un preț real, justificat, astfel încât să asigure îndeplinirea contractului la parametri cantitativi și calitativi prevăzuți în caietul de sarcini.

b) Totodată, Comisia de evaluare nu și-a îndeplinit întocmai obligația stabilită prin art. 202, alin. 1 din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Față de modul în care autoritatea contractantă a formulat solicitarea de justificare a prețului aparent neobișnuit de scăzut, se constată incidența prevederilor art. 202 alin. (1) din Ordonanță, potrivit căroră, în cazul unei oferte care are un preț aparent neobișnuit de scăzut în raport cu ceea ce urmează a fi furnizat, executat sau prestat, **autoritatea contractantă are obligația de a solicita ofertantului, în scris și înainte de a lua o decizie de respingere a acelei oferte, detalii și precizări pe care le consideră semnificative cu privire la ofertă, precum și de a verifica răspunsurile care justifică prețul respectiv**".

Ori, solicitarea autorității contractante nu a cuprins detaliile și precizările semnificative la care face referire articolul mai sus enunțat și nici nu a efectuat verificări răspunsurile care justifică prețul respectiv.

Astfel, prin declararea ca fiind castigatoare a ofertei depuse de asocierea formată din Lovrintim SRL în calitate de lider și Rogera Prest Com SRL în calitate de asociat și acceptarea ca și castigator a unui preț neobișnuit de scăzut, este evident că autoritatea contractantă și-a încălcat această obligație și că nu a făcut o aplicare conformă a art. 202 din O.U.G. nr. 34/2006, coroborat cu prevederile art. 36¹ din H.G. nr. 925/2006.

II.3. De asemenea, oferta financiară depusă de asocierea formată din Lovrintim SRL în calitate de lider și Rogera Prest Com SRL în calitate de asociat, nu respecta cerința autorității contractante în ceea ce privește modalitatea de calcul a cheltuielilor diverse și neprevăzute stabilită la pct. II.1.5) Descrierea succintă a contractului sau a achiziției/achizițiilor, respectiv **cheltuielile diverse și neprevăzute, reprezentând 5,2% din valoarea lucrărilor de execuție, se calculează caprocent aplicat la Cap. 1 – Cheltuieli pentru achiziția și amenajarea terenului: punctele: 1.2. – Amenajarea terenului, 1.3. – Amenajări pentru protecția mediului; Cap. 2 – Cheltuieli pentru asigurarea utilitatilor necesare obiectivului, Cap. 4. – Cheltuieli pentru investiția de baza: punctul 4.1. Construcții și instalații. Cota de 5,2% reprezentând cheltuieli diverse și neprevăzute nu se aplică la: - Cap. 4 – Cheltuieli pentru investiția de baza: punctul 4.3. Utilaje, echipamente tehnologice și funcționale cu montaj, Cap. 5 – Alte cheltuieli: punctul. 5.1. – Organizare de șantier.**

Se încalcă astfel dispozițiile art. 170 din O.U.G. nr. 34/2006 cu modificările și completările ulterioare, care stabilesc în sarcina ofertanților obligația de a elabora oferta "în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire", cu consecința respingerii ca neconforma a ofertei comune clasate pe locul I.

Prin declararea ca și castigatoare a unei oferte care nu îndeplinește cerințele minime de calificare, și care prezintă și un pret neobisnuit de scăzut, autoritatea contractantă a încălcat în mod grav și dispozițiile art. 81 și art. 82 din H.G. nr. 925/2006, precum și dispozițiile art. 200 alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006, precum și principiile eficienței utilizării a fondurilor publice și ai asumării răspunderii.

Pentru toate considerentele expuse, apreciem ca decizia de declarare ca fiind castigatoare a ofertei Asocierii formată din Lovrintim SRL in calitate de lider și Rogera Prest Com SRL in calitate de asociat este una profund nelegală și menită să prejudicieze atât interesele subscrisei, cât și pe cele publice.

Pentru toate considerentele expuse, vă solicităm admiterea contestației și, pe cale de consecință, să dispuneți:

- Anularea Raportului procedurii, elaborat de Comisia de Evaluare;
- Anularea tuturor actelor subsecvente Raportului procedurii (inclusiv a Adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. AP2016-295/12.08.2016);
- Reevaluarea ofertei clasată pe locul I și aparținând operatorului economic, asocierii formată din Lovrintim SRL in calitate de lider și Rogera Prest Com SRL in calitate de asociat, de la etapa stabilirii admisibilității acesteia, cu luarea în considerare a dispozițiilor din materia achizițiilor publice și pe cale de consecință, declararea acesteia ca inacceptabilă/neconformă;
- Stabilirea și comunicarea unui nou rezultat al procedurii de atribuire, cu respectarea dispozițiilor legale în materie,

În conformitate cu dispozițiile art. 20 și 21 din Legea nr. 101/2016, pentru a putea lamuri completul de soluționare a contestațiilor asupra împrejurărilor cauzei, solicităm să fim citați pentru audieri și solicităm să ni se încuviințeze depunerea de concluzii orale în fața C.N.S.C.

Totodată, în temeiul art. 19 și 21 din Legea nr. 101/2016, în vederea exercitării dreptului de a depune concluzii scrise, vă adresăm rugămintea de a ne permite accesul la documentele dosarului ce se constituie la Consiliu.

Facem precizarea ca, prin Notificarea transmisa la data de 17.08.2016, am formulat si o cerere de acces la informatiile din dosarul achizitiei publice, solicitare la care autoritatea contractanta nu ne-a raspuns pana in acest moment.

In drept, ne intemeiem prezenta contestatie pe dispozitiile art. 201, si urm, din O.U.G nr. 34/2006, cu modificarile si completarile ulterioare, art. 36, art. 37 din H.G. nr. 925/2006, cu modificarile si completarile ulterioare, art. 8 și urm 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 de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestățiilor.

Probe: Intelegem sa ne folosim in sprijinul prezentei contestatii de proba cu inscrisuri, precum si de orice alt mijloc de proba a carui necesitate va reiesi din dezbateri.

Atasam prezentei contestatii exemplarul original al imputernicirii avocatale nr. 2737223/22.08.2016, precum si copii certificate de pe urmatoarele inscrisuri:

- dovada comunicarii contestatiei catre Autoritatea contractanta;
- Fisa de Date a Achizitiei aferente procedurii de cerere de oferta;
- Adresa de comunicare a rezultatului procedurii nr. AP2016-295/12.08.2016;
- Notificarea înregistrata cu nr. AP 2016-000384/17.08.2016;
- Raspunsul la Notificare, înregistrat cu nr. AP2016-000384/18.08.2016.

Garden Center Grup SRL

