În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) și ale art. 27 alin. (1) 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, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr...., depusă de..., cu sediul în șos....., nr...., bloc..., scara..., etaj..., apart..., sectorul..., București și adresa de corespondență în str.... nr....., județul..., CUI..., număr de înregistrare în..., reprezentată de domnul director general..., privind procedura de licitație deschisă pentru atribuirea contractului de furnizare „Aparate portabile de detectare a scurgerilor de gaze naturale prin metoda spectroscopiei...", cod CPV principal..., cu data-limită de *depunere a ofertelor..., anunț de participare nr...., organizată de..., cu sediul în str..... nr*....,..., în calitate de entitate contractantă... a solicitat:

În principal, admiterea contestaţiei și pe cale de consecință:

a) obligarea entităţii contractante la eliminarea/modificarea cerinţelor şi clauzelor nelegale şi restrictive din cadrul documentaţiei de atribuire;

b) obligarea entităţii contractante la completarea instrucţiunilor oferite potenţialilor ofertanţi necesare pentru întocmirea şi prezentarea propunerilor tehnice, în conformitate cu dispoziţiile statuate în cuprinsul art. 22 din HG nr. 394/2016;

c) obligarea entităţii contractante la adoptarea măsurilor de remediere a documentaţiei de atribuire în sensul celor contestate prin:

- eliminarea cerinţelor restrictive menţionate;
- reformularea specificaţiilor tehnice în termeni de performanţă;

şi obligarea entității contractante la stabilirea unui nou termen limită de depunere a ofertelor, rezonabil, pentru depunerea ofertelor, astfel încât toți ofertanții interesaţi să aibă posibilitatea de a pregăti ofertele în acord cu documentaţia de atribuire actualizată ca urmare a soluţionării cererilor adresate.

În subsidiar, în eventualitatea în care modificarea parţială a documentaţiei de atribuire, respectiv a caietului de sarcini nu este posibilă și nu s-ar mai putea dispune măsuri de remediere anularea procedurii, urmând ca entitatea contractantă să întocmească o nouă documentaţie de

atribuire, cu luarea în considerare a considerentelor din decizia ce urmează a fi pronunţată.

Prin încheierea nr.... din..., Consiliul a respins, ca nefondată, cererea... de suspendare a procedurii de atribuire.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care..., în calitate de potențial ofertant, critică documentația de atribuire, respectiv caietul de sarcini nr.... și Specificația tehnică nr. ST... RO, arătând că acestea conțin cerințe tehnice restrictive, nejustificate și necorelate cu obiectul contractului, care încalcă principiile nediscriminării, tratamentului egal, proporționalității și transparenței prevăzute de art. 2 din Legea nr. 99/2016.

... precizează că a formulat contestația în termenul legal, anterior datei limită de depunere a ofertelor, arătând că este operator economic activ pe piața relevantă și că vătămarea constă în imposibilitatea depunerii unei oferte conforme ca urmare a cerințelor tehnice arbitrare impuse, care restrâng accesul la procedură și împiedică participarea cu echipamente care îndeplinesc funcțional scopul contractului.

În ceea ce privește situația de fapt, arată că entitatea contractantă a inițiat procedura cu o valoare estimată de..., fără TVA, criteriul de atribuire fiind „cel mai bu*n raport calitate-preț", iar, în ur*ma analizării documentației de atribuire, a constatat existența unor cerințe obligatorii contrare legislației în vigoare, formulate descriptiv și nu funcțional, care impun soluții tehnice specifice și limitează nejustificat concurența.

Pe fondul contestației, susține că documentația include un ansamblu de cerințe tehnice restrictive, nejustificate funcțional și disproporționate, care conduc la restrângerea concurenței și la favorizarea unui anumit produs, fiind încălcate dispozițiile art. 2 și art. 156 din Legea nr. 99/2016, întrucât specificațiile nu sunt formulate în termeni de performanță, ci descriu soluții constructive determinate.

Astfel, cu privire la... privind „sond*a tip clopot telescopică", arat*ă că aceasta este vagă, nedefinită prin standarde și lipsită de parametri funcționali, impunând o soluție constructivă specifică fără justificare tehnică, excluzând alte soluții echivalente și fiind formulată descriptiv, nu funcțional.

Referitor la... privind utilizarea a doi acumulatori reîncărcabili, unul montat și unul de rezervă... susține că aceasta impune o arhitectură internă specifică, fără legătură cu performanța și fără corelare cu o cerință de autonomie, excluzând echipamente cu autonomie extinsă sau soluții alternative de alimentare, deși cerințele ar trebui raportate la rezultatul urmărit și nu la modul de realizare tehnică.

În ceea ce privește... privind modulul..., arată că aceasta este contradictorie și confuză, întrucât permite atât varianta externă, cât și cea integrată, dar impune simultan condiții specifice variantei externe, precum acumulator propriu și conexiune Bluetooth, fără a defini noțiunea de „înaltă *precizie" și fără* justificare tehnică, restricționând soluțiile disponibile pe piață.

Cu privire la... referitoare la debitul pompei și timpul de răspuns T90, susține că valorile impuse sunt arbitrare, restrictive și nejustificate, neexistând o corelare demonstrată cu performanța în teren, iar impunerea simultană a unor debite variabile și a unui timp de răspuns strict determinat generează o contradicție tehnică internă, care exclude echipamente performante bazate pe alte tehnologii.

Referitor la cerințele privind meniul aparatului și opțiunile de afișare... apreciază că acestea sunt neesențiale pentru funcția principală a echipamentului, impun o interfață software specifică și nu au impact asupra performanței, conducând la excluderea unor soluții tehnice alternative.

În ceea ce privește... privind antena... externă conectată wireless, susține faptul că aceasta este atehnică și incorect formulată, întrucât o... nu funcționează independent, iar impunerea conexiunii Bluetooth elimină soluții tehnice mai stabile și introduce riscuri operaționale, fără justificare.

... susține că aceste cerințe, analizate cumulativ, indică o documentație concepută pentru un produs determinat, respectiv un echipament existent pe piață, ceea ce conduce la favorizarea unui operator economic și la eliminarea concurenței, fără a fi necesară identificarea concretă a producătorului favorizat, fiind suficient efectul de restrângere artificială a pieței.

De asemenea... invocă jurisprudența constantă a CNSC, potrivit căreia specificațiile tehnice trebuie limitate la necesitățile obiective ale autorității contractante și nu pot impune restricții nejustificate asupra participării operatorilor economici, susținând că documentația analizată încalcă în mod sistematic cadrul legal aplicabil.

În final, solicită admiterea contestației, obligarea entității contractante la eliminarea și modificarea cerințelor restrictive, reformularea specificațiilor tehnice în termeni de performanță, completarea instrucțiunilor pentru ofertanți și stabilirea unui nou termen de depunere a ofertelor, iar în subsidiar anularea procedurii, precum și dispunerea oricăror măsuri necesare pentru restabilirea legalității procedurii.

În punctul său de vedere nr...., înregistrat la CNSC cu nr..... solicită respingerea contestației formulată de... ca netemeinică și nefondată, arătând că cerințele tehnice criticate din documentația de atribuire aferentă procedurii inițiate prin anunțul de participare nr. CN1... din..., având ca obiect „...", sunt justificate de necesitățile reale

de exploatare, proporțio*nale cu obiectul contractului și necesare pentru siguranța activității de detecție a scurgerilor* de gaze naturale.

Cu titlu prealabil, entitatea contractantă arată că susținerile contestatoarei privind existența unor cerințe tehnice nejustificate funcțional, disproporționate și restrictive sunt formulate la nivel general, fără exemplificări sustenabile și fără o demonstrație tehnică reală, apărările sale urmând să vizeze punctual criticile din contestație.

Cu privire la... privind sonda tip clopot telescopică... susține că aceasta este justificată obiectiv de activitatea de detectare pedestră a scurgerilor de gaze naturale, în cadrul căreia operatorii parcurg zilnic, la pas, traseul conductelor, folosind aparatul timp de aproximativ..... ore de lucru. Entitatea contractantă arată că sonda telescopică permite adaptarea lungimii în funcție de teren și de statura operatorului, menține contactul optim cu suprafața solului și previne diluarea probei cu aer ambiental, aspect esențial pentru tehnologia..., TDLAS, care identifică concentrații de ordinul ppm.

... mai arată că utilizarea unei sonde fixe sau flexibile ar putea determina operatorul să ridice clopotul de la sol pentru a evita disconfortul fizic, ceea ce ar compromite eșantionarea și ar putea conduce la omiterea unor scurgeri de gaz. Entitatea subliniază că această omisiune poate genera riscuri majore, inclusiv migrarea gazului prin sol, acumularea acestuia în spații închise, incendii sau explozii, astfel că... nu are caracter comercial sau restrictiv, ci urmărește protecția siguranței publice și a rețelei de distribuție.

Tot cu privire la sonda telescopică, entitatea contractantă invocă Legea nr. 319/2006 privind securitatea și sănătatea în muncă și HG nr. 1146/2006, arătând că are obligația de a adapta munca la om, de a reduce riscurile la sursă și de a preveni accidentele de muncă și bolile profesionale.... susține că specificația nu este legată de un producător, o origine determinată sau o tehnologie exclusivă, ci reprezintă o cerință funcțională necesară pentru desfășurarea activității în condiții de siguranță și eficiență.

În privința cerinței referitoare la doi acumulatori reîncărcabili Li-Ion, unul montat și unul de rezervă... precizează că aceasta este justificată de necesitatea continuității operaționale în activitățile de teren. Subliniază că... nu reprezintă o preferință constructivă, ci o măsură necesară pentru evitarea întreruperilor, deoarece înlocuirea acumulatorilor în service ar indisponibiliza aparatul, ar genera costuri suplimentare de transport și manoperă și ar afecta trasabilitatea inspecțiilor realizate prin GPS și data logging.

... menționează că experiența operațională a evidențiat situații în care autonomia acumulatorilor a fost influențată de temperatură sau de utilizarea intensivă, acumulatorii s-au defectat în exploatare, iar echipamentele cu baterii interne nedetașabile au trebuit trimise integral în service. Din acest motiv, existența unui acumulator de rezervă și

posibilitatea înlocuirii rapide în teren, fără scule speciale, constituie o măsură de redundanță operațională. Entitatea contractantă arată că echipamentele cu autonomie superioară sunt acceptate, dacă permit interschimbabilitatea rapidă a acumulatorilor și operarea continuă.

Cu privire la... privind modulul... de înaltă precizie, extern sau integrat, cu acumulator propriu și comunicație wireless... susține că... este justificată de nevoile operaționale reale și de experiența practică de exploatare. Entitatea contractantă arată că formularea privind modulul... extern sau integrat descrie soluții existente pe piață, iar specificația tehnică particularizează configurația necesară, respectiv modul... extern, independent, cu alimentare proprie și comunicație wireless.

... explică faptul că soluțiile prin cablu au generat, în practică, defectarea sau desprinderea porturilor în timpul deplasării pedestre, ceea ce a condus la indisponibilizarea echipamentelor și la costuri de mentenanță. De asemenea, afirmă că soluția... integrată are dezavantajul dependenței totale de unitatea centrală, deoarece orice defecțiune a senzorului sau antenei interne impune trimiterea întregului aparat în service. În schimb, modulul extern permite poziționarea antenei la nivelul umărului operatorului, cu vizibilitate mai bună către sateliți, mai ales în zone urbane dense.

Entitatea contractantă mai arată că deține în exploatare ambele tipuri de arhitecturi provenite de la același furnizor.../Sewerin, și că soluția independentă cu comunicație Bluetooth este superioară, deoarece permite înlocuirea punctuală a modulului... defect, fără imobilizarea aparatului.... susține că noțiunea de „înaltă precizie” este definită pri*n parametri obiec*tivi, respectiv recepție multi-constelație și minimum 22 sateliți, iar... urmărește trasabilitatea datelor și siguranța infrastructurii.

În ceea ce privește... privind debitul pompei, Treapta I minimum... l/h... minimum 50 l/h, și timpul de răspuns T90 sub... secunde... susține că afirmațiile contestatoarei privind caracterul arbitrar, restrictiv sau favorizant nu sunt susținute de argumente tehnice obiective. Entitatea arată că aceste valori reprezintă cerințe minime de performanță la nivel de sistem, stabilite pentru exploatarea în teren, unde viteza de detecție, stabilitatea fluxului de probă și reproductibilitatea măsurătorilor sunt esențiale.

... precizează că sintagma „min.” indi*că un* prag minim de conformitate, nu o limitare superioară, astfel că echipamentele cu debite superioare sunt acceptate dacă respectă timpii de răspuns. Entitatea explică faptul că performanța sistemului nu depinde doar de debit, ci de ansamblul format din traseul de gaz, sondă, furtun, pompă, senzor și algoritm de procesare, iar întârzierea răspunsului poate determina detectarea scurgerii după depășirea zonei efective de emisie, cu risc de acumulare a gazului și formare a unor atmosfere explozive.

Referitor la... privind selectarea modului de afișare absolut sau relativ, cu menținerea permanentă a modului activ pe ecran, susține că aceasta rezultă din experiența de exploatare a echipamentelor... de generație anterioară, inclusiv modelul.../PLD. Entitatea contractantă arată că aparatele care afișează exclusiv în mod absolut pot deveni inutilizabile în condiții meteo sau în zone cu poluare ridicată, când gazul de fond depășește pragul de alarmare de 5 ppm.

... explică faptul că modul relativ permite operatorului să stabilească un punct de referință, zeroing, chiar și la un nivel de fond mai mare de 5 ppm, astfel încât aparatul să ignore concentrația constantă de fond și să reacționeze doar la variațiile care indică o sursă localizată de emisie. Afirmă că menținerea permanentă pe ecran a modului activ este o măsură critică de siguranță, deoarece operatorul trebuie să știe dacă valoarea afișată reprezintă concentrația totală din aer sau doar creșterea față de pragul de referință.

Cu privire la... privind antena... externă, independentă și conectată wireless, Bluetooth sau echivalent... arată că își menține specificația, aceasta fiind justificată de necesitățile operaționale reale ale activității de teren. Susține că sintagma „... externă” sau „*smart antenna” desemne*ază, *în practica de* specialitate, un modul... autonom, integrat, care include antena, receptorul multi-constelație, sursa proprie de alimentare și modulul de comunicație wireless.

... învederează faptul că independența modulului... față de detectorul de gaze asigură continuitatea activității, evită indisponibilizarea echipamentului principal în caz de service și reduce riscurile generate de dependențele fizice dintre componente. Invocă soluția EX-TEC HS660 plus Securisat, Sewerin, furnizată chiar de... în urmă cu peste 5 ani, ca exemplu de arhitectură... independentă, ceea ce ar demonstra caracterul realist și nerestrictiv al cerinței.

În privința criticii referitoare la pretinsa inferioritate a comunicației wireless față de cablu... arată că tehnologiile wireless sunt standardizate și consacrate în echipamentele... profesionale, fiind proiectate pentru medii industriale. Susține că pe piață există mai multe soluții de tip smart antenna și module... autonome compatibile cu interfețe wireless standardizate, astfel că... nu favorizează un producător, ci stabilește un standard funcțional minim.

În final... arată că a respectat legislația incidentă și principiile achizițiilor sectoriale, iar criticile contestatoarei privesc aspecte de oportunitate, nu de legalitate. Subliniază că CNSC nu se poate substitui entității contractante în stabilirea necesităților sale reale, iar stabilirea cerințelor tehnice și de calificare intră în marja de apreciere a entității contractante, dacă acestea sunt justificate și proporționale cu obiectul achiziției.

... mai arată că o cerință care limitează numărul operatorilor economici care pot participa nu echivalează, prin ea însăși, cu

restrângerea nelegală a concurenței și că nu este obligatoriu ca toate persoanele interesate să poată îndeplini cerințele documentației de atribuire.

Prin urmare, solicită respingerea contestației formulate de..., precum și a tuturor cererilor formulate prin contestație.

Prin adresa nr....., înregistrată la CNSC cu nr..... a răspuns la punctul de vedere al entității contractante... arătând că apărările acesteia se limitează la invocarea caracterului „necesar" sau „uzual" al cerințelor tehnice, fără a demon*stra prop*orți*onalitat*ea și caracterul nediscriminatoriu al acestora, susținând că specificațiile tehnice sunt formulate prin raportare la soluții constructive determinate și nu la parametri funcționali, ceea ce conduce la restrângerea concurenței.

Reiterează că cerințele contestate, analizate individual și cumulativ, sunt neclare, disproporționate și incoerente tehnic, precum cele privind sonda tip clopot telescopică, configurația acumulatorilor, modul..., debitul pompei și T90, modul de afișare și antena..., arătând că acestea nu sunt definite prin parametri măsurabili, nu permit soluții echivalente și creează ambiguități, criticând introducerea de justificări post-factum și lipsa unor probe tehnice obiective.

Susține că documentația descrie implicit un produs determinat, respectiv..., printr-un efect cumulativ restrictiv, solicitând respingerea apărărilor autorității contractante ca nefondate, admiterea contestației astfel cum a fost formulată și obligarea entității contractante la remedierea documentației de atribuire cu respectarea principiilor Legii nr.....

Consiliul constată că, pentru a îndeplini obligația stabilită la art. 61^1 alin. (1) din Legea nr. 101/2016... a înaintat recipisa de consemnare a cauțiunii nr...., din data de..., în valoare de..., emisă de....

Cauțiunea constituită se va restitui, la cerere, nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii, în temeiul art. 61^1 alin. (5), (6) și (7) din Legea nr. 101/2016.

Din documentele depuse de părți și din susținerile acestora, Consiliul constată următoarele:

... a organizat o procedura de licitație deschisă pentru atribuirea contractului de furnizare „Aparate po*rtabile de detectare a scurgerilor de gaze naturale prin metoda spectroscopiei...", cod CPV princ*ipal..., cu data-limită de depunere a ofertelor..., anunț de participare nr. CN1... din data de.... Valoarea estimată a achiziției este..., fără TVA, iar criteriul de atribuire este „cel mai bun raport calitate-preț".

Împotriva prevederilor documentației de atribuire... a depus contestația ce face obiectul prezentei cauze prin care solicită cele reținute în preambulul deciziei.

... critică faptul că entitatea contractantă a stabilit, în opinia sa, cerințe tehnice restrictive, nejustificate și necorelate cu obiectul

contractului, cu încălcarea principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 99/2016, respectiv nediscriminare, tratament egal, proporționalitate și transparență.

Ca o chestiune prealabilă, dată fiind natura litigiului, respectiv critici aduse cerințelor tehnice din caietul de sarcini, actul atacat și solicitările adresate Consiliului, soluționarea contestației se va raporta la următoarele dispoziții legale privind achizițiile sectoriale:

- din Legea nr. 99/2016

- art. 3 alin. (1) lit. rr) - specificaţii tehnice - cerinţe, prescripţii, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesităţii entităţii contractante;

- art. 164 alin. (1) - Entitatea contractantă are obligaţia de a elabora documentaţia de atribuire care conţine toate informaţiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă şi precisă cu privire la cerinţele achiziţiei sectoriale, obiectul contractului şi modul de desfăşurare a procedurii de atribuire.

- art. 165 alin. (6) - Specificaţiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire şi nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate faţă de asigurarea unei concurenţe efective între operatorii economici.

- 166 alin. (2) - Cu excepţia cazului în care acest lucru este justificat de obiectul contractului, specificaţiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic şi nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producţie specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau produse.

- *din H.G. nr. 394/2016*:

- art. 22 alin. (10) - Caietul de sarcini conţine, în mod obligatoriu, specificaţii tehnice care reprezintă cerinţe, prescripţii, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, în aşa manieră încât să corespundă necesităţii entităţii contractante.

Astfel, raportat la prevederile legale anterior menționate, Consiliul constată că documentația de atribuire trebuie să conțină toate informațiile necesare operatorilor economici interesați de participarea la procedura de atribuire cu privire la cerințele achiziției și modul de desfășurare a acesteia, iar prevederile documentației de atribuire nu trebuie să restricționeze, în mod nejustificat, participarea operatorilor economici interesați la procedura de atribuire.

Prin urmare, necesitatea sau oportunitatea achiziționării de produse de o anumită performanță, precum și caracteristicile tehnice impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare entitate contractantă în parte, în funcție de necesitățile obiective și prioritățile comunicate

de compartimentele din cadrul său (H.G. nr. 394/2016) însă îi revine acesteia obligația de a justifica atât oportunitatea inițierii procedurii de atribuire cât și stabilirea specificațiilor tehnice, drepturile entităților contractante la care s-a făcut referire mai sus trebuie exercitate cu bună credință, iar nu cu scopul de a limita sau restricționa accesul la procedură, de natură a restrânge concurența între agenții economici, întrucât s-ar aduce atingere principiilor care stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică - nediscriminarea și tratamentul egal.

Pe de altă parte, Consiliul are în vedere că prevederile legale aplicabile în materia achizițiilor sectoriale nu obligă entitatea contractantă să accepte produse care nu corespund necesităților sale, astfel că acesta nu poate fi sancționată pentru refuzul de a nu aduce modificări cerințelor tehnice ori altor prevederi ale documentației, atâta timp cât acestea îi satisfac interesele, achizitoarea fiind singura în măsură să-și stabilească propriile necesități, orice achiziție care nu ar conduce la satisfacerea în mod deplin a nevoilor sale reprezentând o folosire ineficientă a fondurilor.

Așadar, modificarea sau cenzurarea caracteristicilor tehnice solicitate poate face obiectul contestării de către operatorii economici interesați în situația încălcării de către entitatea contractant a ipotezelor date de cele două temeiuri de drept citate mai sus (art. 165 alin. (6) și art 166 alin. (2) din Legea nr. 99/2016).

În altă ordine de idei, nu există o prevedere legală care să oblige entitatea contractantă să accepte produse care nu corespund necesităților sale, iar Consiliul nu o poate sancționa pentru exercitarea dreptului său de a nu aduce *modificări* cerințelor tehnice ori altor prevederi ale documentației.

..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, în decizia nr.... din 12 decembrie..., a reținut că necesitatea sau oportunitatea unei anumite achiziții este stabilită de fiecare autoritate contractantă, în funcție de necesitățile obiective și particularitățile comunicate de compartimentele din cadrul său. Caietul de sarcini conține, în mod obligatoriu, specificații tehnice care reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, astfel încât să corespundă necesității achizitoarei.

... în Decizia nr. 511/2022, în dosarul nr.... a statuat următoarele:

„Or, absenţa unei astfel de obligaţii este corectă, întrucât ***autoritatea contractantă trebuie să evalueze fiecare procedură de achiziţie publică, în parte, şi să aleagă modalitatea de organizare a procedurii aplicabile şi de întocmire a documentaţiei de atribuire, care să asigure cel mai bine atingerea scopului urmărit prin încheierea contractului şi o utilizare cât mai eficientă a fondurilor publice.***

Fragmentarea obiectului contractului, în vederea asigurării accesului sporit al ofertanţilor la procedură şi libera competiţie dintre aceştia, nu poate constitui singurul deziderat al procedurii de achiziţie publică, autoritatea contractantă fiind aceea care stabileşte, în funcţie de condiţiile concrete, toate detaliile procedurii de atribuire, în

scopul realizării unei cât mai eficiente utilizări a fondurilor publice si a satisfacerii intereselor sale.

Aşa fiind, în lipsa unor dispoziţii legale exprese şi imperative, revine autorităţii contractante rolul de a asigura un echilibru între interesele sale (în condiţiile în care regula este aceea a priorităţii interesului publice, în dauna celui privat, al operatorilor economici) modalitatea de atingere a acestora - ceea ce presupune stabilirea obiectului contractului, a documentaţiei şi a întregii proceduri de atribuire precum şi respectarea legislaţiei în materia achiziţiilor publice”.

și... în cuprinsul Hotărârii nr.... a reținut următoarele considerente:

*„**Cum autoritatea contractantă îşi cunoaşte cel mai bine nevoile iar principiul libertăţii contractuale implică cerinţa ca acesteia să nu îi fie impusă încheierea unui contract în alte condiţii sau cu privire la alte produse decât are nevoie, Curtea constată că nu se impune modificarea documentaţiei de atribuire în sensul de a solicita ca produsul achiziţionat să poată îndeplini şi funcţia de curăţare, atât timp cât autoritatea contractantă îşi doreşte un astfel de produs.***

(...)

Sub acest aspect, aşa cum s-a arătat anterior, Curtea are în vedere faptul că autoritatea contractantă îşi cunoaşte cel mai bine nevoile, neputând fi obligată să solicite un produs care nu îi satisface nevoile pentru care doreşte să îl folosească”.

Așa cum a fost anterior reținut, din economia celor redate rezultă că regula o reprezintă situația în care necesitatea sau oportunitatea achiziționării la un anumit nivel de performanță, precum și caracteristicile tehnice impuse, sunt stabilite de fiecare entitate contractantă în parte.

Singura limitare a acestui drept al entității contractante este determinată de introducerea unor obstacole nejustificate faţă de asigurarea unei concurenţe efective între operatorii economici, în sfera unei astfel de posibilități aflându-se și situația impunerii de către entitate a unor specificații și condiții care nu au legătură cu nevoia sa de achiziție.

În consecință, pentru a cenzura caracteristicile tehnice stabilite de entitatea contractantă, așa cum solicită... în... cauză, este necesară stabilirea existenței, prin ele, a unor condiții restrictive, nejustificate și nelegale ce pot împiedica o concurență efectivă între operatorii economici, precum și a existenței unor specificații care nu contribuie la descrierea, în mod obiectiv, a produselor astfel încât să corespundă necesităţii achizitoarei.

Prin urmare..., în susținerea demersului său la Consiliu, are obligația de a proba caracterul restrictiv al cerințelor criticate, prin prezentarea unor mijloace de probă pertinente și concludente, fiind pe deplin aplicabile în acest caz prevederile art. 249 din Codul de procedură civilă, potrivit cărora „cel care fac*e o susținere în cursul procesului trebuie să o dovedească, în afară de cazurile anume prevăzute de lege”.*

Acestei obligații a contestatoarei, de a face proba afirmațiilor sale, îi corespunde obligația entității contractante de a proba și justifica oportunitatea conținutului documentației de atribuire, astfel că în verificările sale Consiliul va avea în vedere și art. 164 din Legea nr. 99/2016, potrivit căruia *„Entitatea contractantă are obligaţia de a elabora*

documentaţia de atribuire care conţine toate informaţiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă şi precisă cu privire la cerinţele achiziţiei sectoriale, obiectul contractului şi modul de desfăşurare a procedurii de atribuire", întrucât documentația de atribuire trebuie să conțină toate informațiile necesare operatorilor economici interesați de participarea la procedura de atribuire cu privire la cerințele achiziției și modul de desfășurare a acesteia.

Nu în ultimul rând, trebuie subliniat că drepturile entităților contractante la care s-a făcut referire mai sus trebuie exercitate cu bună credință, iar nu cu scopul de a limita sau restricționa accesul la procedură, de natură a restrânge concurența între agenții economici, întrucât s-ar aduce atingere principiilor care stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică - nediscriminarea și tratamentul egal.

În consecință, în evaluarea temeiniciei cererilor adresate Consiliului, acesta va avea în vedere faptul că solicitările trebuie justificate și probate obiectiv, cu dovada fermă a *caracterului restrictiv*, simpla pretindere a necesității modificării lor și simpla afirmație că restricționează concurența nefiind suficiente pentru a determina nelegalitatea actului atacat. În egală măsură, în stabilirea legalității actului atacat al entității contractante va fi avută în vedere și proba pe care achizitoarea o realizează cu privire la legătura obiectivă de cauzalitate și dependența dintre specificația criticată și nevoia sa de achiziție.

Pe de altă parte, Consiliul precizează faptul că nu se regăsesc în legislația achizițiilor sectoriale prevederi care să permită operatorilor economici să ceară modificarea documentației de atribuire și, cu atât mai mult, să oblige entitatea contractantă să modifice documentația de atribuire după cum solicită fiecare operator economic care apreciază că este necorespunzător întocmită, doar pe considerentul neplierii cerințelor entității contractante pe caracteristicile produselor existente în portofoliul respectivului operator economic.

Pornind de la acest cadru general, Consiliul va analiza criticile din contestația formulată de... utilizând numerotarea acestora din contestație pentru o identificare facilă.

1. Este contestată... sondă *tip clopot telescopică desp*re care... susține că:

- este vagă și nedefinită tehnic, nefiind raportată la standarde sau parametri funcționali;
- impune o soluție constructivă specifică, limitând participarea altor operatori economici; și
- formulată cu încălcarea dispozițiilor art. 156, alin. (2) conform cărora specificațiile tehnice trebuie formulate în termeni de performanță și funcționalitate, motive pentru care solicită acceptarea de sonde echivalente tipice aparatelor livrate cu menționarea lungimii sau masei maxim admisibile dorite.

Consiliul constată că în caietul de sarcini entitatea contractantă a stabilit la cap...., astfel:

„A. Sonda tip clopot

Sonda este destinată coletării controlate a probelor de gaz, minimizând factorilor externi (vânt, dispersie).

Sonda telescopică tip clopot este compusă din:

a) *Tija telescopică*
b) *Elementul tip clopot, situat la capătul inferior al tijei*
c) *Sistemul de filtrare*
d) *Canalul intern de aspirație (furtun flexibil)".*

... este stabilită, în mod clar și transparent, și cu respectarea dispozițiilor art. 165 din Legea nr. 99/2016, care stabilesc că „(1*) Specificaţiile tehnice sunt stabilite prin documentaţia de atribuire şi definesc caracteristicile solicitate privind lucrarea, serviciul sau produsele care fac obiectul achiziţiei.*

(2) „Caracteristicile prevăzute la alin. (1) pot de asemenea să vizeze procesul sau metoda specifică de execuţie a lucrărilor, fabricaţie a produselor sau prestare a serviciilor solicitate ori un proces specific pentru un alt stadiu al ciclului de viaţă al acestora, chiar dacă aceste elemente nu fac parte din conţinutul material al produselor, lucrărilor sau serviciilor care urmează să fie achiziţionate, dar cu condiţia ca aceste caracteristici să aibă legătură cu obiectul contractului sectorial/acordului-cadru şi să fie proporţionale prin raportare la valoarea şi obiectivele acestuia".

În ceea ce privește soluția constructivă, Consiliul va reține ca relevante și pertinente justificările prezentate de entitatea contractantă în punctul de vedere, prin care arată, printre altele, că:

„(...) această specificație este justificată în mod obiectiv și determinată de necesitățile reale de exploatare ale echipamentului utilizat în activitatea d detectare pedestră a scurgerilor de gaze naturale. Aparatele de detectare și accesoriile solicitate de către subscrisa sunt destinate utilizării în activitatea de detectare pedestră, care presupune parcurgerea zilnică, la pas, a traseului conductelor de către personalul cu atribuții de detectare, o operațiune care transformă echipamentul într-o extensie directă a corpului operatorului pe durate îndelungate de timp. În cadrul acestei activități, operatorul parcurge zilnic distanțe considerabile, menținând aparatul în funcțiune între aproximativ... și... ore de lucru. Această continuitate a efortului fizic face ca orice deficiență de design a sondei să fie resimțită cumulativ.

b. Spre deosebire de o sondă fixă sau flexibilă, sonda telescopică permite adaptarea lungimii în funcție de teren și de statura personalului care o utilizează. Asigurând menținerea contactului optim cu suprafața solului, indiferent de denivelările terenului sau de condițiile de lucru. Activitatea de detectare pedestră în care se utilizează tipul de aparat solicitat în... procedură de achiziție este utilizat de către operatori de sisteme de distribuție a gazelor naturale din România și din alte state

europene, inclusiv de către..., fundamentându-se pe procesul verificării etanșeității la nivelul solului prin aspirarea directă a eșantionului de gaz din sol.

c. Menționăm faptul că procesul de detectare a scurgerilor de gaze se bazează pe principiul prelevării continue a probelor de aer prin metoda spectroscopiei... (TDLAS), o tehnologie de înaltă precizie capabilă să indice concentrații de ordin ppm (părți per milion). Menținerea contactului constant între clopotul sondei și suprafața solului este esențială pentru realizarea corectă a eșantionării; orice întrerupere a acestui contact determină diluarea probei de aer ambiental și afectează sensibilitatea detecției, compromițând acuratețea rezultatelor. Din cauza sensibilității ridicate a metodei LASE, acest flux parazit de aer poate reduce concentrația probei sub pragul de alarmare, deși scurgerea este prezentă în sol".

Rezumând justificările entității contractante, Consiliul constată că inclusiv soluția constructivă reprezintă un aspect important în achiziția acestor aparate portabile de detectare a scurgerilor de gaze naturale prin metoda spectroscopiei..., specificația tehnică criticată are *„legătură cu obiectul contractului sectorial/acordului-cadru şi să fie proporţionale prin raportare la valoarea şi obiectivele acestuia", așa* cu stabilesc prevederile art. 165 alin. (2) din Legea nr. 99/2016, motiv pentru care critica contestatoarei va fi respinsă.

Prin urmare... nu este restrictivă, nu este vagă și nedefinită tehnic cum susține... criticile cu privire la acestea dovedindu-se nefondate, urmând a fi respinse ca atare.

2. Este criticat, de asemenea, faptul că au fost solicitați 2 acumulatori (1 montat + 1 rezervă) asigurând continuitatea operării, fără a se specifica durata de funcționare. La paragraful....2 D*escriere componente* se specifică ≥6 h funcționare continuă în intervalul de temperatură specificat dar nu se acceptă un acumulator care poate funcționa de exemplu 12 ore sau mai mult.

... este considerată limitativă și nejustificată, întrucât:

- impune o configurație constructivă particulară, fără justificare operațională;

- exclude echipamente cu autonomie mare sau soluții alternative de alimentare, motiv pentru care solicită reformularea cerinței astfel *„Echipamentul trebuie să asigure o autonomie minimă de X ore de funcționare continuă"* și acceptarea de baterii sau pachete de baterii interne.

Și în cazul acestei cerințe Consiliul constată că nevoia entității contractante privește o cerință funcțională necesară pentru evitarea întreruperilor în exploatarea echipamentului, în condițiile specifice activităților de detecție gaze. Acceptarea de baterii sau pachete de baterii în locul acumulatorilor a căror autonomie este mai bună în raport cu condițiile de temperatură sau utilizare intensivă nu este o cerere care să

îndeplinească scopul urmărit de entitatea contractantă în condițiile în care varianta propusă de contestatoare este învechită tehnic.

Relevante sunt și justificările entității contractante potrivit cărora echipamentele cu baterii nedetașabile au necesitat transmiterea întregului aparat către service pentru înlocuirea acumulatorului iar înlocuirea în service generează costuri suplimentare de transport și manoperă cât și indisponibilizarea acestora pentru o perioadă de timp cu impact direct asupra continuității activității.

O justificare relevantă a entității contractante în menținerea cerinței o constituie și faptul că indisponibilizarea echipamentului pentru trimiterea în service în vederea înlocuirii acumulatorului generează perturbări semnificative ale fluxului operațional, având în vedere că procedurile interne impun documentarea digitală riguroasă a inspecțiilor prin GPS și data logging și că, în acest context, utilizarea unor echipamente de rezervă din generații mai vechi, care utilizează o tehnologie de detectare inferioară celei... și care nu permit același nivel de trasabilitate și acuratețe a datelor, conduce la o breșă în continuitatea, transparența și integritatea procesului de detecție, cu impact direct asupra siguranței infrastructurii.

Așa cum s-a reținut în preambulul analizei fiecărei cerințe criticate, Consiliul are în vedere nu doar caracterul restrictiv al cerinței din perspectiva operatorilor economici care din portofoliul lor este mai profitabilă ofertarea unor produse mai ieftine însă învechite din punct de vedere al evoluției tehnicii în domeniu.

Prin urmare, în lipsa unei dovezi pertinente din partea contestatoarei care să dovedească caracterul restrictiv al cerinței, simpla apreciere ca *„limitativă și nejustificată”* a cerinței nu este de natură a determina modificarea acesteia astfel încât să satisfacă nevoii operatorului economic și nu a entității contractante, motiv pentru care cererea va fi respinsă ca nefondată.

3. În ceea ce privește... Modul... de înaltă precizie, extern sau integrat, capabil să asigure georeferențierea datelor cu acumulator reîncărcabil propriu și modul de comunicație wireless integrat (Bluetooth sau echivalent)... susține că entitatea contractantă a indus o confuzie intenționată prin mențiunea „extern sau integrat” *ca la capitolul... e*xtern (sistem independent) să detalieze că acesta va funcționa ca un sistem independent, cu acumulator propriu fără cablu și cu modul Bluetooth și prezentat ca o caracteristică obligatorie ignorând voit faptul că modulul... poate fi integrat și în acest caz toate aceste cerințe nu sunt necesare.

Consiliul constată că este invocat, de asemenea, faptul că în același fel s-a procedat și la capitolul IV, punctul 1 *Receptor cu acumulator*, unde se detaliază caracteristicile bateriei externe, autonomia mufă și tip de alimentare entitatea contractantă ignorând din nou, în mod voit, că modulul... poate fi integrat.

Ca argumentație... susține că cerințele sunt contradictorii, respectiv „extern sau *integrat" dar în acel*ași timp impune și „acumulator *propriu" și „bluetoo*th", *astfel că n*u se justifică necesitatea unui modul... cu baterie separată dacă acesta este integrat, restricționând astfel soluții standard industriale disponibile, de ex.... integrat în echipament sau conectare prin cablu și nu definește parametrii măsurabili și nu definește sintagma „înaltă precizie*", motiv pentru car*e propune... „Echipamentul trebui*e să permită georeferențierea datelor cu o precizie de minimum X metri, prin modul... integrat sau extern" și solicită acceptarea* modulului... intern sau integrat.În soluționare, Consiliul reține că argumentul contestatoarei este acela că prin cerințele respective entitatea contractantă „restricționează soluții *standard industriale disponibile", or, aceasta nu este obl*igată să organizeze procedura de atribuire pentru achiziționarea unor produse care oferă „soluții standard" ci să *achiziționeze prod*usele care să corespundă necesităților sale obiective.

De asemenea, Consiliul constată că nu există nicio confuzie în modul de stabilire a cerinței argumentele prezentate în acest sens de entitatea contractantă fiind reținute ca pertinente.

În acest sens, Consiliul reține în soluționare că entitatea contractantă justifică, în mod corect, că *„Formularea «modul... de înaltă precizie, ex**tern sau integrat»** reprezintă o descriere generală a soluțiilor tehnice existente pe piață, în timp ce specificația tehnică detaliază în mod explicit configurația necesară, respectiv un modul... extern, independent, cu alimentare proprie și comunicație wireless. Nu există nicio contradicție între aceste prevederi, ci o particularizare a cerinței în funcție de nevoile operaționale reale. În procesul de detecție, acuratețea poziționării este vitală, însă fiabilitatea și flexibilitatea hardware-ului care furnizează aceste date sunt la fel de importante pentru continuitatea activității. Experiența subscrisei evidențiază deficiențe majore în cazul soluțiilor alternative propuse de contestator, respectiv conexiunea prin cablu sau integrarea modulului... direct în carcasa echipamentului de detecție".*

Nu i se poate impune entității contractante *„acceptarea modulului... intern sau integrat" ș*i eliminarea unui modul extern câtă vreme aceasta acceptă ambele variante... dovedindu-se astfel nerestrictivă

Afirmațiile contestatoarei potrivit cărora la capitolul IV, punctul 1 *Receptor cu acumulator*, se detaliază caracteristicile bateriei externe, autonomie mufă și tip de alimentare entitatea contractantă ignorând din nou, în mod voit, că modulul... poate fi integrat, se dovedesc nefondate în condițiile în care nu este ignorată varianta cu modulul... intern ci sunt prezentate specificații tehnice necesare ofertării unui produs a cărui modul este extern.

Din conținutul criticilor, așa cum au fost formulate, Consiliul concluzionează că operatorul economic contestator solicită, în fapt,

restricționarea participării la procedura de atribuire a produselor care corespund necesităților entității contractante încercând o direcționare a procedurii, prin încercarea de modificare sau eliminare a unor cerințe, astfel încât acestea să corespundă necesităților comerciale ale acestuia.

Pentru aceste considerente, Consiliul va respinge ca nefondată cererea contestatoarei de modificarea a cerinței în condițiile în care nu a demonstrat că prin solicitarea a ambelor variante aceasta are caracter restrictiv.

4. Este criticat faptul că la capitolul....2 Descriere componente, debitul pompei să fie: Treapta I: min.35l/h;...: min.50l/h și timp de răspuns T90≤... secunde, cerință care este considerată de contestatoare restrictivă și „discutab*ilă etic", întrucât*:

- valorile sunt arbitrare și restrictive, favorizând anumite modele;
- nu există justificare tehnică privind necesitatea acestor praguri pentru aplicația vizată;
- timpul T90 depinde de întregul sistem, nu doar de pompă.

... susține că impunerea acestei cerințe elimină din competiție echipamentele bazate pe senzori TDLAS de înaltă precizie, contrat principiului proporționalității și nediscriminării prevăzut de art. 2 din Legea nr.99/2016 și propune ca echipamentul trebuie să asigure un debit minim sau un interval admisibil și implicit un timp de răspuns adecvat acelui debit, adecvat aplicației și demonstrat prin specificațiile producătorului și solicită acceptarea unui debit minim impus care să fie menționat.

Și în cazul acestei cerințe... nu face dovada caracterului restrictiv al cerinței, ci, prezintă un calcul propriu cu privire la debit și timp de răspuns ignorând faptul că necesitatea entității contractante primează aceasta conducând în final la eliminarea din competiție a unor echipamente similare dar care nu corespund nevoilor acesteia.

... nu a fost în măsură să demonstreze că valorile sunt arbitrare ci doar a prezentat propria opinie cu privire la necesitatea alegeri altor valori, susțineri care nu sunt justificate tehnic în raport cu necesitatea reală a entității contractante ci a propriilor interese.

Consiliul reține că entitatea contractantă a justificat fondat și pertinent..., prin următoarele argumente prezentate în punctul de vedere:

„c. Cerințele privind debitul pompei (Treapta I: 35l/h;...: min.50 l/h) și timpii de răspuns (T10≤2 sec și T90≤... sec) reprezintă cerințe de performanță minimă la nivel de sistem, stabilite pentru asigurarea funcționării echipamentului în condiții reale de exploatare, unde viteza de detecție, stabilirea fuxului de probă și reproductibilitatea măsurătorilor sunt esențiale.

d. Susținerea potrivit căreia specificația ar exclude echipamente mai performante este neîntemeiată, întrucât sintagma «min.»definește un prag minim de conformitate, nu o limitare superioară. Echipamentele cu debite superioare sunt acceptate în măsura în care respectă integral timpii de răspuns solicitați.

e. Performanța sistemului nu este determinată exclusiv de debit, ci de interdependența tuturor componentelor funcționale (traseu de gaz, furtun, pompă, senzor și algoritm de procesare). Din acest motiv... nu limitează tehnologia, ci stabilește un nivel minim de perfornanță verificabil în exploatare.

f. Corelarea dintre debitul pompei și timpii de răspuns este esențială pentru detecția pedestră. În condiții reale de utilizare, în care operatorul se deplasează constant deasupra conductei, un timp de răspuns T90 mai mare decât pragul impus conduce la decalarea detectării față de poziția reală a scurgerii, ceea ce înseamnă că semnalul de alarmă poate interveni după depășirea zonei efective de emisie. Această întârziere afectează direct capacitatea de identificare în timp util a scurgerilor și poate conduce la situații în care acestea rămân nedetectate în intervalul critic de intervenție, cu potențial de acumulare a gazului și formare a unor atmosfere explozive, generând risc pentru siguranța publică și integritatea rețelei.

g. Debitul minim impus asigură transportul eșantionului de gaz de la punctul de prelevare la senzor în intervalul necesar obținerii timpilor de răspuns solicitați.... celor două trepte de debit este justificată de variația condițiilor de teren: treapta I pentru regim stabil de lucru, iar treapta II pentru condiții de mediu perturbate (vânt, turbulențe, medii urbane sau industriale), unde este necesară o capacitate de aspirare superioară pentru menținerea stabilității probei".

Prin urmare... nu este nici arbitrară, cum afirmă..., și nici restrictivă iar justificarea tehnică privind necesitatea acestor valori a fost prezentată de entitatea contractantă, situație față de care cererea contestatoarei se dovedește nefondată.

5.Se solicită la capitolul 3. *Butoane și elemente de comandă*:

Meniul aparatului de detectare trebuie să permită selectarea minimă a următoarelor comenzi:

- selectarea de către operator a modului de afișare absolut sau relativ, cu mențiunea permanentă a indicării modului activ pe ecran sintetizând...: Selectare mod afișare absolut/relativ însă nu se specifică ce este modul de afișare relativ sau absolut... precizând totodată că există un singur aparat care corespunde acestei solicitări, respectiv „cel pentru care a *fost făcut caietul de sarcini".*

Cu privire la această cerință, Consiliul constată că... susține că este nejustificată și solicită eliminarea ei având în vedere că:

- nu este o cerință esențială pentru funcția principală (detectarea scurgerilor);
- impune o anumită interfață software, fără impact real asupra performanței;
- poate exclude echipamente care oferă alte metode de interpretare a datelor (ex. indicatori vizuali, trenduri).

Analizând susținerile părților, Consiliul constată, contrar afirmațiilor contestatoarei, că... este esențială pentru funcția principală, respectiv cea de detectare a scurgerilor de gaze, existența unei interfețe software a fost justificată de entitatea contractantă și nu în ultimul rând aceasta este singura în măsură să stabilească care sunt specificațiile tehnice care răspuns nevoilor sale reale din teren fără a putea fi obligată la acceptarea unor metode învechite, așa cum propune....

Solicitarea unor specificații ale produsului, superioare celor propuse de contestatoare, nu reprezintă prin ele însele o restricționare a operatorilor economici de a participa la procedura de achiziție, ci asigură cadrul legal participării la procedură a acelor operatori economici care sunt în măsură să oferteze produsele de care entitatea contractantă are nevoie.

În soluționarea cererii Consiliul va reține ca pertinente și fondate justificările entității contractante prezentate în punctul de vedere depus la dosarul cauzei, potrivit cărora:

„b. Din experiența practică de teren a subscrisei, s-a constatat că aparatele care afișează exclusiv în modul absolut (indicând concentrația totală de metan) pot deveni practic inutilizabile în anumite condiții meteorologice sau în zone cu poluare ridicată. Există situații frecvente în care «gazul de fond» (metalul ambiental provenit din surse biogene, eșapament sau acumulări stagnante) atinge sau depășește pragul de alarmare standard de 5 ppm. În aceste condiții, un aparat care operează doar în mod absolut va menține o alarmă sonoră și vizuală continuă, făcând imposibilă derularea activității de detectare și, mai ales, decelarea (distingerea) zonelor cu scăpări reale de gaz din rețeaua de distribuție față de zgomotul de fond ambiental. Pentru exemplificare atașăm poza de mai jos (n.n. poza).

c.Nevoia operațională pentru modul Relativ derivă tocmai din această limitare tehnică. Prin funcția de afișare relativă, operatorul are posibilitatea de a stabili un punct de referință (zeroing) chiar și la un nivel de fond de peste 5 ppm. Aceste lucru permite aparatului să ignore concentrația constantă de fond și să reacționeze exclusiv la variațiile suplimentare de concentrație care indică prezența unei surse de emisie localizare (scurgerea de gaz). Fără această funcționalitate, localizarea cu precizie a punctului de maxim al unei scurgeri într-o zonă deja «poluată» cu gaz de fond ar fi imposibilă, forțând echipele să raporteze alarme false sau să abandoneze verificarea taseului.

d. (...) menținerea permanentă pe ecran a modulului activ (Absolut sau Relativ) este o măsură critică de siguranță: operatorul trebuie să știe în permanență dacă valoarea afișată reprezintă concentrația totală din aer sau doar creșterea față de pragul de referință setat, pentru a nu subestima riscul de explozie în zonele cu acumulări mari.

(...)... este fundamentată pe nevoia dea elimina bloc... operaționale cauzate de gazul de fond ridicat și de a permite identificarea precisă a defectelor în orice condiții de mediu".

Având în vedere justificarea entității contractante și lipsa unor argumente care să determine caracterul restrictiv al cerinței, Consiliul va respinge ca nefondată cererea contestatoarei.

6.... externă, wireless (Bluetooth) este considerată de contestatoare eroare tehnică și atehnică și restrictivă

În acest sens... arată că în caietul de sarcini se specifică la capitolul....2 IV că „antena... ex*ternă" trebuie să fie* independentă și conectată wireless (Bluetooth), însă o... nu se poate conecta wireless la nimic o... este un element pasiv care se conectează prin cablu la un receptor, apreciind că nu este clar ce se solicită.

Pentru faptul că:

- o... nu funcționează independent fără receptor;
- impunerea conexiunii bluetooth elimină soluții mai stabile (ex conexiune cablată);
- introduce riscuri operaționale (interferențe, consum suplimentar, pierdere conexiune);
- nu este justificată superioritatea acestei soluții;
- restricționează nejustificat concurența

Din susținerile contestatoarei, ca și în cazul cererilor anterioare, aceasta solicită modificarea cerințelor stabilite de entitatea contractantă cu unele inferioare, cu tehnologii învechite care nu corespund nevoilor achizitoarei.

Aprecierea că entitatea contractantă *„Impune o soluție inferioară tehnic (bluetooth vs. Cablu)"* este cel puțin nefondată în condițiile în care necesitatea achizitoarei este ca produsul să dispună de un modul GM+NSS independent cu comunicație wireless (Bluetooth sau echivalent) și alimentare proprie ce reprezintă o soluție tehnică superioară din punct de vedere operațional, întrucât elimină dependențele fizice dintre componente și permite înlocuirea rapidă a modulului defect fără scoaterea din exploatare a echipamentului principal, așa cum justificări, pertinent prin punctul de vedere.

Prin urmare, având în vedere cele reținute în preambulul analizei pe fond a cererilor contestatoarei, Consiliul constată că... nu este restrictivă este justificată de entitatea contractantă inclusiv din punct de vedere al caracterului superior al acestor cerințe motiv pentru care nu se impune eliminarea acestora așa cum solicită....

Astfel că, pentru considerentele anterior expuse, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge, ca nefondată, contestația formulată de..., în contradictoriu cu...

... decizie este obligatorie pentru părţi, în conformitate cu dispoziţiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Pentru aceste motive,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, respinge, ca nefondată, contestația formulată de..., în contradictoriu cu...

... decizie este obligatorie pentru părţi, în conformitate cu dispoziţiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

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

PREȘEDI**NTE, MEMBRU , MEMBRU,**
...

... practicaua deciziei....

... în 4 exemplare, conține... (nouăsprezece) pagini.