

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) 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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr. .../.../...

Data: ...

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. .../..., formulată de ... SRL, cu sediul în ..., înmatriculată la Registrul Comerțului cu nr. ..., având cod unic de înregistrare ..., reprezentată legal prin administrator ... și convențional de SCA ..., cu sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură în ..., împotriva documentației de atribuire, în speță a răspunsului la clarificări înregistrat cu nr. 238725/07.08.2023, întocmite de către ... SA, în calitate de entitate contractantă, cu sediul în ..., în cadrul procedurii licitație deschisă, derulată online, organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect „*Trusă de scule electroizolante pentru electricieni*”, cod CPV 44512940-3 – Truse de scule (Rev. 2), anunț de participare simplificat nr. .../..., s-au solicitat:

«1. *Obligarea entității contractante la precizarea exactă și determinarea concretă a conținutului pe care trebuie să îl aibă trusa de scule, în contextul în care criteriul de atribuire este prețul cel mai scăzut;*

2. *Obligarea entității contractante la modificarea condițiilor tehnice din documentul „Specificație Tehnică” cu privire la conformitatea caracteristicilor loturilor livrate cu cerințele tehnice în sensul eliminării sintagmei „sau” din cadrul pag. 6 paragr. nr. 3 din documentul „Specificație tehnică”, astfel încât testele pentru stabilirea conformității produselor să fie efectuate doar de către organisme acreditate.*

3. *Obligarea entității contractante la eliminarea trimiterilor directe prin definițiile prevăzute în documentația de atribuire, care conduc către un anumit brand, un anumit produs sau, mai mult, chiar spre produsul final (trusa);*

4. *Obligarea entității contractante la definirea fiecărei familii de produse astfel încât să existe grade de libertate conform legislației în vigoare prin similitudinea și echivalența cu alte produse;*

5. Obligarea entității contractante la precizarea normelor exacte pe fiecare familie de produse din punct de vedere tehnico-constructiv și funcțional».

În luarea deciziei, **CONSILIUL, legal investit, a avut în vedere următoarele:**

... SRL formulează contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. .../..., împotriva documentației de atribuire, în speță a răspunsului la clarificări înregistrat cu nr.

238725/07.08.2023, întocmite de către ... SA, solicitând cele redată în partea introductivă.

I. Cu titlu prealabil, contestatorul face precizarea că, interesat fiind de participarea la procedură, a analizat documentația de atribuire aferentă acesteia și, în baza unor observații, a solicitat entității contractante o serie de clarificări.

Analizând precizările din cadrul răspunsului acesteia, susține că a putut constata mai multe nereguli cu privire cerințele tehnice.

În acest sens, arată că organizatoarea procedurii dorește achiziționarea unor truse de scule fără a determina numărul produselor pe care acestea trebuie să le conțină. Astfel, adaugă că fără existența unei formule de evaluare a produselor din conținutul trusei de scule, criteriul de atribuire „*prețul cel mai scăzut*” nu este compatibil cu obiectul nedeterminat al procedurii de achiziție publică, încălcându-se principiul transparenței.

Pe de altă parte, indică faptul că, în cadrul documentației de atribuire, există o altă prevedere care acordă posibilitatea entității contractante, ca în cadrul desfășurării contractului, să apeleze la un laborator neacreditat pentru efectuarea unor teste de conformitate a produselor, fapt ce îi conferă acesteia o putere arbitrară care poate conduce la un blocaj în executarea contractului, prin efectuarea unei analize de conformitate netemeinice.

II. Revenind la prima neregulă constatată, cum că nedeterminarea produselor pe care trusa de scule trebuie să le conțină încalcă exigențele principiului transparenței, petentul face trimitere la dispozițiile art. 2 alin. (2) din Legea nr. 99/2016 și subliniază obligația entității contractante de a ține cont de acestea.

Detaliind, arată că, la pag. 16 - 17 din documentul „*Specificație tehnică*”, se prevede că trusa trebuie să conțină un număr minim de „repere”, fiind enumerate produsele pe care trebuie să le aibă. Totodată, menționează că ... nu determină exact conținutul trusei de scule, precizând că „*dorește să achiziționeze truse electroizolante pentru electricieni cu un conținut cât mai bogat, care se asigure conform instrucțiunilor proprii de securitate și sănătate în muncă, unelte și dispozitive pentru lucru sub tensiune*” - pag. 4 paragraf 6 din răspunsul la clarificări.

Însă, afirmă contestatorul, fără ca entitatea contractantă să stabilească o formulă care să determine valoare produselor adăugate peste cantitatea minimă solicitată prin documentația de atribuire, evaluarea ofertelor poate fi făcută în mod arbitrar și rezultatul procedurii de atribuire poate fi influențat prin favorizarea unui anumit ofertant.

În exemplificare, supune atenției cazul ipotetic a două oferte care au același preț, însă oferta 1 conține în plus 5 produse (testere de

tensiune), iar oferta 2 conține în plus 7 produse (șurubelnițe izolate). În condițiile prezente (prin utilizarea criteriului de atribuire specificat în documentație), este de părere că organizatoarea procedurii ar putea stabili oferta 2 ca fiind câștigătoare, întrucât aceasta are mai multe produse și, prin raportare la prețul ofertat și la conținutul trusei, este oferta cu cel mai mic preț. Chiar dacă în documentația de atribuire se prevede că, în cazul în care două oferte vor avea un preț egal, entitatea contractantă va solicita o reofertare a produselor, această reofertare nu exclude ca noile oferte să aibă același preț, mai adaugă.

De asemenea, comunică faptul că, în cazul în care diferența de preț dintre oferta 1 și oferta 2 este una foarte mică, se pune problema stabilirii ofertei câștigătoare atât timp cât oferta 1 este mai valoroasă și, prin raportare la produsele conținute, are cel mai mic preț.

În aceste condiții, apreciază că pentru respectarea principiului transparenței trebuie determinat în mod concret conținutul obiectului procedurii de achiziție publică și că evaluarea ofertelor în modalitatea dorită de entitatea contractantă nu poate fi compatibilă cu criteriul de atribuire „prețul cel mai scăzut”.

III. Revenind la cea de-a doua observație, subliniază că posibilitatea entității contractante de a efectua teste de conformitate a produselor cu cerințele tehnice din documentația tehnică prin contractarea unor laboratoare neacreditate poate bloca desfășurarea contractului și încalcă principiul transparenței.

... SRL precizează că entitatea contractantă a prevăzut în documentația de atribuire că ofertanții sunt obligați să prezinte certificate de conformitate a produselor, eliberate de către un organism acreditat. Totodată, indică faptul că, la pag. 6, paragraf 3 din documentul „Specificație tehnică”, ... a prevăzut: *„În cazul în care există dubii privind conformitatea caracteristicilor loturilor livrate cu cerințele din prezenta specificație tehnică, pentru acceptarea lotului vor fi prelevate un număr de maximum 3 eșantioane/tip și se vor efectua, în laboratoare de încercări acreditate și/sau acceptate de entitatea contractantă și pe cheltuiala producătorului, încercări corespunzătoare referitoare la caracteristicile semnificative, precizate în instrucțiunile legate de recepția echipamentelor de muncă.”*

În aceste condiții, semnalează că, deși certificatele de conformitate trebuie emise de către un organism acreditat, entitatea contractantă are posibilitatea de a verifica conformitatea produselor prin apelarea la un organism neacreditat, ceea ce, în cazul unui rezultat negativ, dar neconcludent, poate bloca desfășurarea contractului de achiziție sectorială atribuit. Practic, consideră petentul, entitatea contractantă poate bloca și întârzia desfășurarea contractului fără vreun motiv întemeiat, aspect ce are efecte negative asupra costului avut în vedere la momentul formulării ofertei”

Față de aceste aspecte, declară că eliminarea sintagmei „sau” din paragraful menționat anterior, impune organizatoarei să efectueze testele de conformitate a produselor livrate prin contractarea unui laborator acreditat, care va furniza un rezultat concludent. Prin această măsură, apreciază că se elimină puterea discreționară a entității contractante de a bloca contractul, se respectă principiul transparenței și se asigură o predictibilitate a executării contractului, atât de necesară operatorului economic.

IV. Expunând și alte considerente cu privire la nelegalitatea cerințelor din cadrul documentației tehnice, arată că în caietul de sarcini se specifică: „*a) mijloace de protecție care au drept scop protejarea omului prin izolarea acestuia față de elementele aflate sub tensiune sau față de pământ*”.

Cu privire la aceste mijloace de protecție, transmite că, indiferent de cum sunt ele denumite de către entitatea contractantă în Instrucțiunea Proprie de SSM, sunt echipamente individuale de protecție (EIP), conform IEC 60900. În caietul de sarcini, mai semnalează

contestatorul, se regăsește doar denumirea „electroizolant/electroizolante”, cerându-se ca în echiparea minimă să fie: *Tester tensiune, Clește ampermetric*, care sunt echipamente individuale de protecție (EIP) și nu echipamente de muncă (EM).

Astfel, subliniază că, întrucât în documentația de atribuire se regăsesc două categorii de produse total diferite ca și încadrare legislativă (EM și EIP), a solicitat împărțirea procedurii în două loturi separate. De asemenea, susține că în cadrul documentației de atribuire nu se regăsesc referiri cu privire la organizarea procedurii în conformitate cu principiile care stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică, respectiv: nediscriminarea, tratamentul egal, transparența, libera concurență, utilizarea eficientă a fondurilor publice, proporționalitatea.

În demonstrarea faptului că procedura de atribuire ar trebui divizată în două loturi, contestatorul face o serie de precizări.

Astfel, cu privire la duritatea în vârf a șurubelnițelor, arată că prin caietul de sarcini se solicită o valoare mai mare sau egală cu 30 HCR. Or, în opinia sa, se creează un paradox, în sensul că deși entitatea contractantă urmărește ca sculele achiziționate să ofere siguranță angajaților, acceptă valori sub standardul SR ISO 2380-1, respectiv 30 HRC în loc de 50 HRC. În susținere, inserează review-uri negative ale unui produs cu o asemenea duritate în vârf, de pe un site care îl comercializează.

Referitor la duritatea cleștilor, indică faptul că entitatea contractantă a specificat o duritate de 62 HRC, deși SR ISO 5745 1998 nu oferă date despre duritate.

Redând, spre exemplificare, și extras din STAS 819-84, adaugă că în cadrul standardelor, duritățile sunt menționate sub formă de interval, permițând astfel producătorilor să-și aleagă o țintă valorică superioară, situată în acest interval. Petentul menționează că nu exista o valoare fixă, atât timp cât și materia primă utilizată are toleranțe de valori în ceea ce privește compoziția chimică. Acesta conchide că standardele ar trebui să fie baza tehnică și funcțională și că desigur, în plus, trebuie să fie respectate normele aferente lucrului la 1000 V.

... SRL mai arată că, în documentul „Specificația tehnică”, este dată o componență minimă a trusei care face obiectul licitației:

„Trusa trebuie să conțină minim următoarele repere:

1) Geantă de transport profesională, cu curea pentru umăr, compartimentată;

2) Șurubelnițe izolate drepte: 2,5X75; 4X100; 5,5X125; 6,5X150 mm;

3) Șurubelnițe izolate cruce: PH1, PH2, PZ1, PZ2;

4) Chei tubulare izolate cu mâner: 5,5;7;8;10 mm;

- 5) Chei fixe izolate simple: 10;12;13;19;22;24 mm;
- 6) Clește izolat drept cu vârf semirotund;
- 7) Clește izolat drept cu vârf semirotund, fălci îndoite;
- 8) Clește combinat izolat;
- 9) Clește izolat tăiș lateral;
- 10) Cuțit dezizolator cu lamă dreaptă;
- 11) Cuțit cu lamă dreaptă;
- 14) Tester tensiune cu afișaj optic, leduri (set minim livrabil: aparat de măsură, baterii toc de transport);

15) *Clește ampermetric AC/DC 600 V cu afișaj LCD și iluminare LED a zonei de lucru (set minim livrabil: aparat de măsură, baterii, toc de transport)*".

Despre această componentă minimă, susține că este de natură a contura intenția entității contractante de a achiziționa o anumită trusă de scule pe care doar un singur agent economic o produce, anume Haupa Delux 1000V, care, pe lângă componentele cerute și enumerate mai sus, conține și alte produse despre care se vorbește tot în „*Specificația Tehnică*”, dar înainte de a fi enumerate produsele de mai sus (ex.: mânerul izolat în T, antrenorul cu clichet izolat etc.).

Singurul produs enumerat mai sus, care nu se regăsește în componența trusei de scule solicitată, este *Cleștele ampermetric*, care, însă, există separat sub același brand Haupa, mai semnalează contestatorul.

În dovedire, redă componența trusei de scule Haupa Delux 1000V.

De altfel, adaugă că persoana care a întocmit „*Specificația Tehnică*”, a copiat greșit din fișa respectivului producător *cleștele pentru dezizolat*, acesta fiind trecut în documentul entității ca și *cuțit dezizolator cu lamă dreaptă*. Mai mult, arată că există produse concurente.

În condițiile în care criteriul de atribuire este „prețul cel mai scăzut”, cerințele sunt definite, în opinia sa, într-un mod echivoc și superficial, reiterează că ideea ce se conturează este aceea că prezenta procedură de atribuire restrânge foarte mult concurența și favorizează în mod nepermis un singur potențial furnizor, cu un model de trusă slab calitativ.

Pentru a demonstra că descrierea componentelor trusei este foarte ambiguă, indică pag. 10 din documentul „*Specificația Tehnică*”, unde se specifică „*cleștii electroizolați cu cioc lung trebuie să aibă lungimea de maxim 165-:-205 mm*”, descriere care, în aprecierea sa, nu definește produsul. Dezvoltând, precizează că, referitor strict la partea mecanică a sculei, nu este posibil să se solicite intervale largi de dimensiuni, fiecare familie de produse (în cazul de față, cleștele) fiind supusă normelor. Partea mecanică trebuie să respecte standardele chiar dacă aceste standarde nu fac nicio referire la SSM. Adăugarea elementului *maxim* în fața intervalului de mărimi este pleonastic, fiind din nou un obstacol în calea ofertanților, putându-se astfel elimina „competiția”, mai adaugă.

Însă, precizează contestatorul, exemplul este general valabil, niciuna dintre componentele trusei nefiind complet/corect definită din punct de vedere constructiv și funcțional.

În schimb, documentul numit „*Specificație Tehnică*”, în cele 17 pagini ale sale, conține foarte multe referiri la produse care nu se regăsesc în lista de conținut de la pag. 16 și care, evident, trebuie eliminate, mai ales că nu sunt necesare în utilizarea efectivă și nu sunt

parte a uneltarului specific, arată petentul. În acest sens, indică pag. 4, pct. 8.1.d., și pag. 12, 13, 14 și 15, unde produsele enumerate nu se regăsesc în lista celor prevăzute la pag. 16 a aceluiași document.

De asemenea, afirmă că sunt total eronați inclusiv parametri din următoarele specificații tehnice:

- pag. 7, *„pentru clești și patenți dimensiunile gărzii sunt cel puțin 100 mm pe stânga și pe dreapta cleștelui (patentului) puse pe o suprafața plană...”*;

- pag. 9, *„lungimea părții neizolate a șurubelnițelor utilizabile pentru șuruburi cu cap cruce Pozidrive-Torx trebuie să fie de maximum 100x3-:-175x8”*;

- pag. 8, *„sculele din trusă pot avea înveliș dublu electroizolant...”*. Înțelegând că este opțional, menționează că sculele cu înveliș injectat, dublu-strat, sunt mai rezistente și mai sigure, fiind proiectate pentru uz industrial. În cadrul procedurii, mai arată, a oferit varianta menționată, având în vedere tocmai calitățile amintite. Totuși, conchide că sculele nu pot avea înveliș dublu strat.

- pag. 8, *„Sculele din trusă pot să fie executate din material compozit”*. Indicând cleștele cu tăiș lateral (ca exemplu), își exprimă nedumerirea cu privire la această solicitare.

În aprecierea ... SRL, pentru claritate și pentru atingerea obiectivelor urmărite de entitatea contractantă, precum și pentru respectarea principiului utilizării cu eficiență a fondurilor publice, se impune ca obiectul achiziției să fie împărțit în loturi, pe categorii de produse, deoarece cele două grupe de repere se supun unor prevederi legale diferite (sculele electroizolate la 1000V pt. lucrul la joasă tensiune fac parte din categoria EM, iar testerul și cleștele ampermetric din altă categorie – EIP, supusă unei alte certificări, pe alt domeniu).

Contestatorul consideră important de precizat că, într-o procedură anterioară organizată tot de ... în luna iulie 2023, documentația a fost elaborată corect, fără ambiguități de legislație. În cadrul acesteia, s-a solicitat (iar petentul a oferit) geantă de transport care să aibă protecție IP67, din motivul că se va lucra în condiții de ploaie, de umiditate crescută. Or, în prezent, geanta în care sunt plasate aceste scule, nu trebuie să îndeplinească niciun criteriu de protecție IP, ci doar să nu se deschidă în timpul transportului, mai punctează acesta.

Aceasta este dovada clară că aceste specificații au luat ca punct de reper trusa gata formata Haupa, care nu are protecție IP, este de părere petentul.

Redând specificațiile entității contractante: *„În cazul în care există dubii privind conformitatea caracteristicilor loturilor livrate cu cerințele din prezenta specificație tehnică, pentru acceptarea lotului vor fi prelevate un număr de maximum 3 eșantioane/tip și se vor efectua, în laboratoare de încercări acreditate **și/sau** acceptate de entitatea contractantă și pe cheltuiala producătorului, încercări corespunzătoare referitoare la caracteristicile semnificative, precizate în instrucțiunile legate de recepția echipamentelor de muncă”*, susține că, prin inserarea cuvântului „sau” se anulează necesitatea ca cel care face verificarea, în cazul de față fiind vorba de lucrul sub joasă tensiune până la 1000V, să fie acreditat.

Cu referire la construcția acestui enunț, declară că aceasta conduce spre același institut – ICSPM-CS - ce deține acreditare pe domeniul de medie și înaltă tensiune, însă nu și pe domeniul de joasă tensiune, fiind doar un furnizor important de servicii.

În contextul prezentat, apreciază că sunt încălcate principiile nediscriminării, tratamentului egal, recunoașterii reciproce, transparenței, proporționalității și asumării răspunderii.

Nu în ultimul rând, contestatorul solicită Consiliului să examineze următoarea situație: ... are ca furnizor important un operator economic

ce livrează brandurile Haupa și Derancourt și are contracte de prestări servicii pe SSM cu același institut, neacreditat pe domeniul de joasă tensiune, care a furnizat certificate și prelungiri ale acestora la diferite momente pe brandurile menționate mai sus.

În drept, au fost invocate prevederile Legii nr. 98/2016, precum și cele ale Legii nr. 101/2016.

În probațiune, au fost atașate înscrisuri.

Dovada comunicării contestației către entitatea contractantă a fost prezentată.

Prin adresa nr. .../..., în temeiul art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul solicită ... SRL dovada constituirii cauțiunii aferente contestației, în cuantumul legal.

Prin adresa înregistrată la C.N.S.C. cu nr. .../..., ... SA transmite punct de vedere cu privire la contestația ce face obiectul prezentei cauze.

În combaterea criticilor petentului, entitatea contractantă face o serie de precizări, după cum urmează.

1) Preliminar, specifică faptul că obiectul achiziției publice este: *Trusă de scule electroizolante pentru electricieni*, ce trebuie să conțină un minim de repere, așa cum sunt ele indicate la pag. 16, pct. 1-13.

Totuși, având în vedere valoare estimată a procedurii, subliniază că oferă operatorilor economici interesați posibilitatea de a oferi un produs care, pe lângă reperele minim solicitate, să conțină și alte tipuri de scule, cu conținut cât mai bogat, dar care să realizeze următoarele măsuri tehnice:

- a) identificarea instalației (locului) în care urmează a se lucra;
- b) verificarea integrității legării la pământ a carcaselor aparatajelor, a stâlpilor și suporturilor metalici și de beton (după caz);
- c) verificarea lipsei tensiunii și descărcarea de sarcină capacitivă a instalației la care urmează a se lucra; verificarea lipsei tensiunii se va efectua, după caz, și la elementele metalice ale instalațiilor (stâlpi metalici, stelaje metalice ale tablourilor de distribuție, uși ale cutiilor de distribuție, firidelor de bransament etc.);
- d) delimitarea materială a zonei de lucru și montarea panourilor de semnalizare de securitate, după caz;
- e) luarea măsurilor pentru evitarea accidentelor de natură neelectrică;
- f) utilizarea dispozitivelor și sculelor pentru lucru sub tensiune.

Organizatoarea procedurii mai punctează că, potrivit instrucțiunilor proprii de securitate și sănătate în muncă, pentru executarea lucrărilor direct asupra părților aflate sub tensiune, trebuie folosită următoarea dotare, după caz:

a) Unelte electroizolate de uz curent realizate dintr-un material conductor. Acestea trebuie să aibă părțile metalice (conductoare) acoperite integral sau parțial cu materiale izolante nedetașabile, dispuse în dublu strat, de culori diferite bine distinse, pentru a putea avertiza defectarea stratului superior în caz de avariere sau uzură;

b) unelte electroizolante de uz curent și dispozitive electroizolante realizate integral din materiale electroizolante, care au fost concepute sau adaptate în mod special pentru executarea lucrărilor direct asupra părților aflate sub tensiune;

c) dispozitive pentru executarea lucrărilor sub tensiune, la potențial, în instalațiile electrice de înaltă tensiune;

d) dispozitive speciale care sunt executate și certificate pentru lucru sub tensiune în instalațiile electrice.

De asemenea, menționează că dispozitivele electroizolante de joasă tensiune și utilajele speciale trebuie încercate la fabricare și periodic, conform instrucțiunilor producătorilor. În plus, precizează că uneltele electroizolante și electroizolate, dispozitivele electroizolante de joasă tensiune și utilajele speciale trebuie folosite numai asociate cu alte mijloace de protecție electroizolante.

În acest context, susține că electricienii care execută manevre și/sau lucrări în instalațiile electrice trebuie să fie dotați cu EIP și DP adecvat sarcinii de muncă și să utilizeze echipamentul individual de protecție și mijloacele de protecție respectând principiul *„cel puțin două mijloace electroizolante de protecție înseriate pe calea de curent posibil a fi parcursă, ca urmare a atingerii accidentale directe”*.

Entitatea contractantă transmite că instrucțiunea proprie de securitate și sănătate în muncă este o reglementare internă care cuprinde prevederi minime obligatorii pentru desfășurarea principalelor activități în instalațiile electrice de distribuție, elaborată fiind în conformitate cu prevederile art. 13 lit. e) din Legea securității și sănătății în muncă nr. 319/2006, sens în care detaliază.

2) Prevalându-se de propriile precizări din documentația de atribuire – *„Având în vedere că sculele electroizolante sunt produse aflate sub incidența Legii privind securitatea generală a produselor nr. 245/2004, care adoptă prevederile Directivei nr. 2001/95/CE a Parlamentului European și a Consiliului Europei din 3 decembrie 2001, referitoare la securitatea generală a produselor, publicată în Jurnalul Oficial al Comunităților Europene (JOCE), LII din 15 ianuarie 2002. Sculele electroizolante trebuie să ateste îndeplinirea cerințelor minime de securitate și sănătate prevăzute la cap. 3-3 din Anexa nr. 1 a HG nr. 46/2006 privind cerințele minime de securitate și sănătate pentru utilizarea de către lucrători a echipamentelor de muncă, coroborat cu prevederile standardelor nearmonizate în vigoare SR EN CEI 60900:2019 și EN CEI care sunt instrumente prin intermediul cărora se verifică conformarea cu cerințele legislației obligatorii în domeniul SSM.*

În cazul în care există dubii privind conformitatea caracteristicilor loturilor livrate cu cerințele din prezenta specificație tehnică, pentru acceptarea lotului vor fi prelevate un număr de maximum 3 eșantioane/tip și se vor efectua, în laboratoare de încercări acreditate și/sau acceptate de entitatea contractantă și pe cheltuiala producătorului, încercări corespunzătoare referitoare la caracteristicile semnificative, precizate în instrucțiunile legate de recepția

echipamentelor de muncă”, ... subliniază că în cazul în care vor exista dubii că produsele livrate nu respectă oferta tehnică, va solicita ca un număr de maxim 3 truse din lotul respectiv să fie supuse testelor de conformitate pe cheltuiala producătorului.

În aceste condiții, ținând cont de faptul că recepția și livrarea au loc după atribuirea achiziției, respectiv după semnarea contractului de ambele părți, susține că alegerea unui laborator de testare acreditat și/sau acceptat de entitatea contractantă nu reprezintă o încălcare flagrantă a principiilor fundamentale ale achiziției publice.

Citând prevederile art. 3 lit. rr) din Legea nr. 99/2006, comunică faptul că „*Specificația tehnică*” este stabilită prin documentația de atribuire și definește caracteristicile solicitate privind produsul care face obiectul achiziției. Caracteristicile pot să vizeze procesul sau metoda specifică de fabricație a produsului solicitat ori un proces specific pentru un alt stadiu al ciclului de viață al acestuia, chiar dacă aceste elemente nu fac parte din conținutul material al produselor care urmează să fie achiziționate, dar cu condiția ca aceste caracteristici să aibă legătură cu obiectul contractului sectorial/acordului-cadru și să fie proporționale prin raportare la valoarea și obiectivele acestuia.

Totodată, menționează că din documentația de atribuire face parte și caietul de sarcini, care constituie ansamblul cerințelor pe baza cărora se elaborează, de către fiecare ofertant, propunerea tehnică. Despre acesta adaugă că, în mod obligatoriu, conține specificații tehnice care definesc, după caz, caracteristici referitoare la nivelul calitativ, tehnic și de performanță, siguranță în exploatare, dimensiuni, precum și sisteme de asigurare a calității, terminologie, simboluri, teste și metode de testare, ambalare, etichetare, marcare, condițiile pentru certificarea conformității cu standarde relevante sau altele asemenea.

Ulterior redării dispozițiilor art. 49 din Legea nr. 319/2006, precizează că prin anunțul de consultare a pieței nr. MC1011472/17.08.2020 având ca obiect *Echipamente de muncă (inclusiv dispozitive de protecție) și echipamente individuale de protecție* au fost supuse consultării 34 de fișe tehnice de securitate din studiul privind elaborarea fișelor tehnice de securitate referitoare la echipamente de muncă, inclusiv dispozitive de protecție, și echipamente individuale de protecție, elaborat de Institutul National de Cercetare-Dezvoltare pentru Protecția Muncii.

Cele 34 specificații tehnice preliminare, supuse consultării, au fost întocmite în concordanță cu legislația națională și definesc caracteristicile solicitate privind echipamentele de muncă (inclusiv dispozitivele de protecție) și echipamente individuale de protecție care fac obiect achizițiilor, mai afirmă.

Precizând că, în cadrul acestei consultări, furnizorii au fost invitați să comunice punctul lor de vedere și eventualele observații cu privire la specificațiile fiecărui echipament, precum și să ofere cotațiile de piață pentru acestea, arată că, referitor la fișa tehnică nr. 27 *Set scule electroizolante pentru lucru sub tensiune la joasă tensiune*, un sigur furnizor a transmis o observație: „*Componenta nu este clar definită - nu se poate oferta*”.

Cu privire la cerințele prevăzute în fișa tehnică ce a făcut obiectul Deciziei Curții de apel Cluj nr.961/2022, din dosarul în care ... fost parte, subliniază că:

- nici un furnizor nu a comunicat un punct de vedere;
- nici un furnizor nu a comunicat eventuale observații.

De asemenea, adaugă că, pentru alte 17 specificații din cele 34, un singur furnizor a transmis propuneri de modificări.

4) Ținând cont de următoarele:

1. caietul de sarcini are 6 pagini, prin urmare nu există pagina 13, paragraful 7;
2. în conținutul specificației tehnice care are 17 pagini nu se regăsește sintagma „echipament individual de protecție-EIP”;

3. Se află în curs de evaluare, o alta licitație lansată de ..., la care participă contestatarul (licitația ... cu numărul ...),

entitatea contractantă consideră că solicitarea de clarificare a fost întocmită eronat și în scopul stabilirii unor condiții care să permită atribuirea preferențială a contractului.

Aceasta mai face trimitere la prevederile Deciziei ANRE nr. 964 din 03.05.2023 și afirmă că review-urile la care contestatorul a făcut referire în motivarea sa nu pot sta la baza întocmirii specificațiilor tehnice care să stabilească cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit produsului să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesității entității contractante.

În final, entitatea contractantă subliniază că *«Documentația elaborată de departamentul Achiziții pentru licitația ... cu numărul ... este "exact pe necesitatea lucrătorilor"»*.

Față de toate cele expuse, apreciază contestația ca fiind neîntemeiată.

Dovada comunicării punctului de vedere și către contestator a fost prezentată.

Cu adresa nr. ..._PL/251488/23.08.2023, înregistrată la CNSC cu nr. .../..., entitatea contractantă transmite, în copie certificată, documente din dosarul achiziției publice.

Prin adresa înregistrată la C.N.S.C. cu nr. .../..., contestatorul transmite, în original, recipisa nr. ... din data de 22.08.2023, eliberată de CEC Bank - Sucursala ..., în valoare de 34.788,00 lei.

Analizând susținerile și documentele depuse la dosarul cauzei, **CONSILIUL constată următoarele:**

... SA, în calitate de entitate contractantă, a organizat procedura licitație deschisă, derulată online, organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect „*Trusă de scule electroizolante pentru electricieni*”, cod CPV 44512940-3 – Truse de scule (Rev. 2), elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând în SEAP, anunțul de participare nr. .../.... Conform acestui anunț, valoarea estimată a procedurii este de 1.739.400,00 lei, fără TVA, iar criteriul de atribuire utilizat este „*Prețul cel mai scăzut*”.

În cadrul procedurii de atribuire au fost solicitate clarificări de către operatorul economic ... SRL, prin adresa nr. 18254/01.08.2023.

Nemulțumit de răspunsul entității contractante la solicitarea sa de clarificări, comunicat prin publicare în SEAP, de două ori, la data de 10.07.2023, în anexa anunțului de participare nr. .../..., sub identificatorul „*[.../00011] P30-2023 -Raspuns Solicitare clarificare.pdf.p7s*” (ora 08.30) și sub identificatorul „*[.../ 00012] P30-2023 -Raspuns Solicitare clarificare.pdf.p7s*” (ora 08.34), ... SRL a

formulat contestația a cărei soluționare face obiectul prezentei cauze și a solicitat următoarele:

„1. Obligarea entității contractante la precizarea exactă și determinarea concretă a conținutului pe care trebuie să îl aibă trusa de scule, în contextul în care criteriul de atribuire este prețul cel mai scăzut;

2. Obligarea entității contractante la modificarea condițiilor tehnice din documentul „Specificație Tehnică” cu privire la conformitatea caracteristicilor loturilor livrate cu cerințele tehnice în sensul eliminării sintagmei „sau” din cadrul pag. 6 paragr. nr. 3 din documentul „Specificație tehnică”, astfel încât

testele pentru stabilirea conformității produselor să fie efectuate doar de către organisme acreditate.

3. Obligarea entității contractante la eliminarea trimiterilor directe prin definițiile prevăzute în documentația de atribuire, care conduc către un anumit brand, un anumit produs sau, mai mult, chiar spre produsul final (trusa);

4. Obligarea entității contractante la definirea fiecărei familii de produse astfel încât să existe grade de libertate conform legislației în vigoare prin similitudinea și echivalența cu alte produse;

5. Obligarea entității contractante la precizarea normelor exacte pe fiecare familie de produse din punct de vedere tehnico-constructiv și funcțional”.

În analiza pe fond a criticii formulată de contestator, Consiliul va avea în vedere următoarele prevederi regăsite în caietul de sarcini, publicat în SEAP în anexa anunțului de participare nr. .../..., sub identificatorul „[.../00005] P30-2023 CS truse scule electroizolante.pdf.p7s” și din documentul intitulat „Specificație tehnică truse de scule electroizolate pentru electricieni”, publicat în SEAP sub identificatorul „[.../00007] P30-2023 Specificatie tehnica.pdf. p7s”, înscrisuri care, potrivit prevederilor art. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016, conțin specificații tehnice prin intermediul cărora a descris entitatea contractantă necesitatea sa, pentru a cărei satisfacere a fost organizată prezenta procedură de atribuire, și anume:

- Prevederi din caietul de sarcini:

„/.../ 2. Contextul realizării acestei achiziții de produse

/.../ Instalațiile sau locurile unde există sau se exploatează echipamente electrice trebuie să fie dotate, în funcție de lucrările și condițiile de exploatare, cu următoarele categorii de mijloace de protecție:

/.../

a) **mijloace de protecție care au drept scop protejarea omului prin izolarea acestuia față de elementele aflate sub tensiune sau față de pământ**, respectiv prăjini electroizolante pentru acționarea separatoarelor, manipularea indicatoarelor mobile de tensiune, montarea scurtcircuitoarelor etc., **scule cu mânere electroizolante**, covoare și platforme electroizolante, mănuși și încălțăminte electroizolante etc.;

b) detectoare mobile de tensiune, cu ajutorul cărora se verifica prezenta sau lipsa tensiunii;

c) garnituri mobile de legare la pământ și în scurtcircuit;

d) panouri, paravane, împrejmuiri (îngrădiri);

e) panouri de semnalizare /.../”.

- Prevederi din specificația tehnică pentru truse de scule:

„/.../ 8.1. Componentă:

Componenta trusei de scule electroizolate pe categorii:

- Șurubelnițe electroizolante;

- Chei fixe și inelare electroizolante;

- Chei tubulare în formă de „T” electroizolate;

- Clești și patenți electroizolanți;

- Chei tubulare, capete chei tubulare, capete chei imbuss, manivele chei tubulare, chei dinamometrice;

Trusa de scule electrizolante este compusă din următoarele tipuri:

a) Șurubelnițe electroizolate: șurubelnițe cu cap drept; șurubelnițe cu cap cruce (Phillips); șurubelnițe cu cap de reținere drept; șurubelnițe cu cap de reținere cruce (Phillips);

b) Cuțite electroizolate: cuțit electroizolat cu lama curbă scurtă; cuțit electroizolat cu lama dreaptă; cuțit electroizolat cu lama curbă lungă;

c) Chei fixe și inelare electroizolate/Chei tubulare în formă de „T” electroizolate: chei electroizolate fixe; chei electroizolate inelare cotite; chei electroizolate imbuss L cu cap neizolat; chei electroizolate imbuss T cu cap neizolat; chei electroizolate imbuss T – prelungitoare electroizolate T pentru capete tubulare cu limitator de moment- 3/8” (9,53mm); chei electroizolate cu clichet pentru capete tubulare - 3/8” (9,53mm);

d) Chei tubulare, capete chei tubulare, capete chei imbuss, manivele chei tubulare, chei dinamometrice: chei electroizolate imbuss tubulare – capete chei 1/2”; chei electroizolate imbuss tubulare-capete chei 3/8”; prelungitoare electroizolate pentru capete tubulare cu limitator de moment – 3/8” (9,53mm); prelungitoare electroizolate pentru capete tubulare cu limitator de moment – 1/2” (12,7mm); chei electroizolate cu clichet pentru capete tubulare 1/2” (12,7mm); chei electroizolate reglabile cu cap neizolat;

e) Clești și patenți electroizolați: clești electroizolați patent; clești electroizolați cu cioc lung; clești electroizolați cu cioc lung îndoit; clești electroizolați cu fălci plate; Clești electroizolați cu cioc rotund; clești electroizolați de tăiat oblic; clești electroizolați de dezizolat; clești electroizolați patent cu cap izolat; clești electroizolați cu cioc lung cu cap izolat; Clești electroizolați cu cioc lung îndoit cu cap izolat; clești electroizolați de tăiat oblic cu cap izolat; clești electroizolați de dezizolat cu cap izolat; clești electroizolați din material compozit patent cu cap izolat; clești electroizolați din material compozit cu cioc lung cu cap izolat; clești electroizolați din material compozit cu cioc lung îndoit cu cap izolat; clești electroizolați din material compozit pentru tăiat cabluri cu cap izolat; clești electroizolați din material compozit reglabili pentru manevrarea siguranțelor fuzibile cu cap izolat.

9. Ambalare: produsul trebuie ambalat în cutii/genți de material rigid cu ramă robustă și huse care să asigure rezistența și protejarea sculelor electroizolante pe timpul transportului și depozitării, care să conțină și Cartea tehnică/Manualul de utilizare a produsului.

Se solicită livrarea produsului sub formă de trusă. Furnizorul trebuie să livreze sculele electroizolante ambalate astfel încât sa fie transportate cu ușurință.

Cutia de scule trebuie să fie astfel concepută încât fiecare sculă electroizolantă să aibă locul bine definit și să se închidă cel puțin în două locuri astfel încât să nu se deschidă în timpul transportului sau depozitării.

10. Recepție și livrare: /.../ În cazul în care există dubii privind conformitatea caracteristicilor loturilor livrate cu cerințele din prezenta specificație tehnică, pentru acceptarea lotului vor fi prelevate un număr de maximum 3 eșantioane/tip și se vor efectua, în laboratoare de încercări acreditate și/sau acceptate de entitatea contractantă și pe cheltuiala producătorului, încercări corespunzătoare referitoare la caracteristicile semnificative, precizate în instrucțiunile legate de recepția echipamentelor de muncă.

/.../

/.../		
Nr. crt.	Caracteristici urmărite	Condiții limită acceptabile
1	Caracteristici constructive și ergonomice	
/.../		
1.3	Duritate vârf	- $\geq 30HRC$

1.4	Umiditate la 200C, [%]	- maxim 100%
/.../		

/.../

Trusa trebuie să conțină minim următoarele repere:

- 1) Geanta de transport profesională, cu curea pentru umăr, compartimentată;
- 2) Șurubelnițe izolate drepte: 2,5X75; 4X100; 5,5X125; 6,5X150 mm;
- 3) Șurubelnițe izolate cruce: PH1, PH2, PZ1, PZ2;
- 4) Chei tubulare izolate cu mâner: 5,5;7;8;10 mm;

- 5) Chei fixe izolate simple: 10;12;13;19;22;24 mm;
- 6) Clește izolat drept cu vârf semirodund;
- 7) Clește izolat drept cu vârf semirodund, fălci îndoite;
- 8) Clește combinat izolat;
- 9) Clește izolat tăiș lateral;
- 10) Cuțit dezizolator cu lama dreaptă
- 11) Cuțit cu lamă dreaptă
- 12) Foarfecă izolată pentru tăierea cablurilor
- 13) Pensetă izolată

Alte tipuri de scule:

14) Tester tensiune cu afișaj optic, leduri (set minim livrabil: aparat de măsură, baterii, toc de transport);

15) Clește ampermetric AC/DC 600 V cu afișaj LCD și iluminare LED a zonei de

lucru (set minim livrabil: aparat de măsură, baterii, toc de transport)".

Cu privire la documentația de atribuire, contestatorul a transmis solicitarea de clarificări nr. 18254/01.08.2023 (pag. 58 și următoarele din Vol. 2/2 al dosarului cauzei), la care entitatea contractantă a răspuns prin adresa nr. 238725/07.08.2023, publicată în SEAP la data de 10.08.2023, precizând următoarele (pag. 75 și următoarele din Vol. 2/2 al dosarului cauzei):

«/.../ Solicitare clarificare 4:

Vă rugăm să clarificați obiectul achiziției publice, respectiv care este tipul de produse pe care entitatea contractantă dorește să le achiziționeze și conținutul trusei de scule.

Nu putem identifica în mod clar produsele care intră în obiectul achiziției publice, respectiv tipul de produse pentru care entitatea contractantă a lansat licitația, precum și numărul din fiecare tip de produse pe care trebuie să le conțină trusa de scule.

În aceste sens arătăm că în documentul „Specificație Tehnică” sunt o serie de contradicții, după cum urmează:

La pag. 4-5 se prevede că:

„Trusa de scule electroizolante este compusă din următoarele tipuri:

Șurubelnițe electroizolate:

Cuțite electroizolate

Chei fixe și inelare electroizolate/Chei tubulare în formă de „T” electroizolate

Chei tubulare, capete chei tubulare, capete chei imbuss, manivele chei tubulare, chei dinamometrice:

Clești și patenți electroizolați:

9. Ambalare: produsul trebuie ambalat în cutii/genți de material rigid cu ramă robustă și huse care să asigure rezistența și protejarea sculelor electroizolante pe timpul transportului și depozitării, care să conțină și Cartea tehnică/Manualul de utilizare a produsului.”

Aceste produse se regăsesc și în tabelul de la pag. 7-16, însă la pag. 16-17, într-o altă enumerare a produselor pe care trusa de scule trebuie să le conțină, entitatea contractantă solicită câteva produse în plus, respectiv:

Foarfecă izolată pentru tăierea cablurilor

Pensetă izolată

Tester tensiune cu afișaj optic, leduri (set minim livrabil: aparat de măsură, baterii, toc de transport);

Clește ampermetric AC/DC 600 V cu afișaj LCD și iluminare LED a zonei de lucru(set minim livrabil: aparat de măsură, baterii, toc de transport),

În acest context nu este clar care este tipul de produse pe care entitatea contractantă dorește să le achiziționeze și să fie incluse în trusa de scule.

De asemenea, entitatea contractantă nu arată câte bucăți din tipul de produse trebuie să conțină trusa de scule. În documentația de atribuire se arată doar tipul de produs, lipsind numărul bucăților din fiecare produs necesar a fi inclus în trusa de scule.

Vă rugăm să clarificați obiectul procedurii de achiziție publică din perspectiva aspectelor arătate mai sus.

RĂSPUNS CLARIFICARE 4 :

La pagina 4-5 din specificație punctul 8.1. se referă la componența trusei pe CATEGORII. Conform Dicționarului explicative al limbii române (DEX-online):

Categorie=Noțiune fundamentală și de maximă generalitate care exprimă proprietățile și relațiile esențiale și generale ale obiectelor și fenomenelor realității.

*Tip= Obiect care reprezintă modelul pe baza căruia se produc alte obiecte de același fel. Obiectul achiziției: Trusă de scule **electroizolante pentru electricieni***

Având în vedere valoarea estimată pentru această achiziție entitatea contractantă dorește să achiziționeze truse electroizolante pentru electricieni cu un conținut cât mai bogat, care se asigure conform instrucțiunilor proprii de securitate și sănătate în muncă, unelte și dispozitive pentru lucru sub tensiune.

Conform instrucțiunilor proprii de securitate și sănătate în muncă, pentru executarea lucrărilor direct asupra părților aflate sub tensiune, trebuie folosită următoarea dotare, după caz:

a) Unelte electroizolate de uz curent realizate dintr-un material conductor. Acestea trebuie să aibă părțile metalice (conductoare) acoperite integral sau parțial cu materiale izolante nedetașabile, dispuse în dublu strat, de culori diferite bine distinse, pentru a putea avertiza defectarea stratului superior în caz de avariere sau uzură

b) Unelte electroizolante de uz curent și dispozitive electroizolante realizate integral din materiale electroizolante, care au fost concepute sau adaptate în mod special pentru executarea lucrărilor direct asupra părților aflate sub tensiune;

c) Dispozitive pentru executarea lucrărilor sub tensiune, la potențial, în instalațiile electrice de înaltă tensiune;

d) dispozitive speciale care sunt executate și certificate pentru lucru sub tensiune în instalațiile electrice.

Uneltele, dispozitivele, enumerate trebuie să corespundă cerințelor minime de securitate și sănătate în muncă

Uneltele electroizolante și electroizolate de joasă tensiune, dispozitivele electroizolante de joasă tensiune și utilajele speciale trebuie încercate la fabricare și periodic, conform instrucțiunilor producătorilor.

Uneltele electroizolante și electroizolate, dispozitivele electroizolante de joasă tensiune și utilajele speciale trebuie folosite numai asociate cu alte mijloace de protecție electroizolante

Uneltele electroizolante și electroizolate trebuie folosite numai prin apucare de mânerul de prindere (fără a depăși opritorul acestora).

Electricienii care execută manevre și/sau lucrări în instalațiile electrice trebuie să fie dotați cu EIP și DP adecvat sarcinii de muncă și să utilizeze echipamentul individual de protecție și mijloacele de protecție respectând principiul "cel puțin două mijloace electroizolante de protecție înseriate pe calea de curent, posibil a fi parcursă, ca urmare a atingerii accidentale directe".

(2) Echipamentul individual de protecție electroizolant și mijloacele de protecție electroizolante trebuie alese, verificate și întreținute conform prevederilor din instrucțiunea proprie.

Instrucțiunea proprie de securitate și sănătate în muncă este o reglementare internă care cuprinde prevederi minime obligatorii pentru desfășurarea principalelor activități în instalațiile electrice de distribuție.

/.../

Entitatea contractantă solicită următorul produs: TRUSA DE SCULE ELECTROIZOLANTE PENTRU ELECTRICIENI

Acest produs (trusa) trebuie să aibă un conținut minim de repere indicate la pagina 16 punctele 1- 13.

Având în vedere valoarea estimată a achiziției entitatea contractantă oferă posibilitatea ofertanților ca pe lângă conținutul minim de repere, produsul oferat să conțină și alte tipuri de scule /.../.

Solicitare clarificare 5:

Vă rugăm să clarificați dacă entitatea contractantă va solicita efectuarea testelor privind conformitatea produselor într-un laborator acreditat în cazul în care „există dubii privind conformitatea caracteristicilor loturilor livrate cu cerințele din prezenta specificație”

în documentul „Specificație Tehnică” se prevede: "în cazul în care există dubii privind conformitatea caracteristicilor loturilor livrate cu cerințele din prezenta specificație tehnică, pentru acceptarea lotului vor fi prelevate un număr de maximum 3 eșantioane/tip și se vor efectua, în laboratoare de încercări acreditate și/sau acceptate de entitatea contractantă și pe cheltuiala producătorului, încercări corespunzătoare referitoare la caracteristicile semnificative, precizate în instrucțiunile legate de recepția echipamentelor de muncă."

Certificatele de conformitate a sculelor electrice sunt emise de către un organism acreditat în domeniul SSM, context în care pentru relevanța testelor de conformitate asupra produselor făcute la solicitarea entității contractante, trebuie efectuate de către un organism acreditat de către entitățile de acreditare în domeniul sănătății și securității în muncă. **Or, eventuala efectuare a acestor teste de către un laborator neacreditat, dar acceptat de către entitatea contractantă, nu vor fi relevante și vor conduce la întârzierea finalizării procedurii de achiziție publică.**

Prin urmare, vă rugăm să clarificați dacă testele solicitate de către entitatea contractantă, dacă este cazul, vor fi efectuate de către un organism/laborator acreditat în domeniul SSM de către entitățile de acreditare prevăzute în legislația în vigoare.

Atragem atenția că prin această condiție stipulată în specificația tehnică, se încalcă în mod flagrant principiile fundamentale ale achizițiilor publice, respectiv a) nediscriminarea; b) tratamentul egal; c) recunoașterea reciprocă; d) transparența; e) proporționalitatea; f) asumarea răspunderii. Practic se lasă doar la latitudinea entității contractante alegerea unui laborator, chiar dacă acesta din urmă ar fi unul neacreditat - aspect care poate conduce chiar la anularea întregii proceduri de achiziție publică, fiind vorba despre abateri grave de la prevederile legislative care afectează procedura de atribuire.

RĂSPUNS CLARIFICARE 5:

Fraza face parte din punctul 10 Recepție și livrare, prin urmare dacă există dubii că produsele livrate (lot=totalitatea produselor/truselor livrate într-o sucursală), nu respectă oferta tehnică entitatea

contractantă va solicita ca un număr de maxim 3 truse din lotul respectiv să fie supuse testelor de conformitate pe cheltuiala producătorului.

/.../

II. Solicităm clarificări entității contractante și cu privire la următoarele aspect suplimentare:

În cadrul documentației de achiziție publică nu se regăsesc referiri cu privire la organizarea procedurii de achiziție publică în conformitate cu principiile care stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică, respectiv: nediscriminarea, tratamentul egal, transparenta, libera concurența, utilizarea eficientă a fondurilor publice, proporționalitatea.

Mai mult, conținutul textului prezent în Caietul de Sarcini și în Specificația tehnică nu sunt complementare ci dimpotrivă, acestea conțin mai multe aspecte contradictorii, referințele din aceste documente sunt pentru produse care fac parte din categorii diferite: Echipamente de muncă - EM aflate în documentul Specificația tehnică iar **în Caietul de Sarcini referirea este pentru Echipamente individuale de proiectie - EIP.**

Apreciam că **ar fi mai util și nu ar mai avea loc niciun echivoc dacă aceste produse s-ar achiziționa separat în două loturi, deoarece se supun unei legislații diferite.** Respectăm alegerea entității contractante după propriile cerințe, însă pentru a evita orice echivoc și pentru a mări șansele ca obiectivele urmărite prin demararea procedurii de achiziție publică să fie atinse **este oportun ca acestea să fie achiziționate în mod separat pe două loturi**, respectând întocmai și legislația în vigoare.

În cele ce urmează vom arăta că impartirea în două loturi ar contribui la claritatea Caietului de Sarcini: Solicitare duritate varf la punctul 1.3 mai mare sau egala cu 30 HRC , valoare care nu apare în nicio referință ISO din documentul P30-2023 Specificație tehnică.

1.3	Duritate vârf	- > 30HRC
-----	---------------	-----------

/.../

Astfel, se creează un paradox, în sensul că deși entitatea contractantă urmărește ca sculele achiziționate să ofere siguranță angajaților, acceptă valori sub standardul SR ISO 2380-1, respectiv 30 HRC în loc de 50 HRC.

/.../

Va supunem atenției câteva exemple de review cu riscul ca cele de mai jos să fie apreciate ca fiind subiective - via emag

/.../

Pornind de la acest conținut al trusei, constatam ca **aceasta componenta minima este de natură a contura intenția de a achiziționa o trusa de scule unica** (doar un singur agent economic oferă această trusă de scule care conține în mod standard sculele solicitate), și anume Haupa Delux 1000V, care pe lângă componentele cerute și enumerate mai sus, conține și alte produse despre care se vorbește tot în Specificația Tehnică /.../.

Singurul produs enumerat mai sus care nu se regăsește în componența trusei de scule solicitată de entitatea contractantă este Cleștele ampermetric, care există separat sub același brand Haupa. Punem mai jos componenta acestei truse, în care am evidențiat reperiile "minime" solicitate în Specificația Tehnică (marcate cu galben)

/.../

În Caracteristicile Constructive, secțiunea Condiții Limita Acceptabile, există cereri specifice ale redactantului documentației care au scopul clar, voit, de a restrânge extrem de mult concurența, până la un singur agent economic, respectiv

Ori, un astfel de clește (cel puțin la nivel declarativ, neverificat) există la Derrancourt, pe site:

/.../

Un astfel de clește Hybrid este o scula introdusă în ultima ediție a standardului IEC 60900, este mai firav decât o scula clasică izolată, cu siguranța nu a fost cerută de cineva de la autoritatea contractantă și este folosit, așa cum este și cazul de față, doar pentru a îngradi participarea ofertanților.

Având în vedere criteriul de atribuire ca fiind prețul cel mai scăzut și nu este criteriul tehnico-economic pe baza de punctaj, precum și analiza realizată mai sus, pe lângă faptul că cerințele sunt definite într-un mod echivoc și superficial, se conturează ideea că această procedură de achiziție publică restrânge foarte mult concurența și favorizează în mod nepermis un singur potențial furnizor prin impunerea unor condiții restrictive și nerezonabile care cristalizează un singur model de trusa (slabă calitativ), un singur brand. În acest context, considerăm ca se încalcă principiile care stau la baza achizițiilor publice. Conținutul trusei de scule trebuie să fie descris și definit în mod clar din punct de vedere al tipului de produse / componentelor și al caracteristicilor și cantitatilor pentru fiecare componentă - pentru a nu lăsa loc de interpretări.

Descrierea componentelor trusei este foarte ambiguă, produsele nefiind clar definite, fiecare în parte, din punct de vedere al caracteristicilor tehnice constructive și funcționale, spre exemplu: -pag 10 din documentul numit SPECIFICAȚIE TEHNICĂ: "cleștii electroizolați cu cioc lung trebuie să aibă lungimea de maxim 165-205mm".

/.../

Apreciem că pentru claritate și pentru atingerea obiectivelor urmărite de entitatea contractantă se impune ca obiectul achiziției să fie împărțit în loturi, pe categorii de produse deoarece cele doua grupe de repere care fac obiectul licitației se supun unor prevederi legale diferite, respectiv sculele electroizolate la 1000V pt lucrul la joasa tensiune fac parte din categoria - EM **iar testerul, cleștele ampermetric din alta categorie - EIP - supusa unei alte certificări, pe alt domeniu.**

La joasa tensiune Sculele electroizolate la 1000V nu se supun legislației elaborate de SSM .

Punerea în comun a celor doua categorii de produse conduce spre oferta unica - prin urmare se incalca si principiul utilizării cu eficiența a fondurilor publice deoarece nu se poate asigura o minima concurența IMPORTANT:

Aflata în curs de evaluare, o alta licitație lansata de instituția dumneavoastră, la care am participat /.../ în antiteză, prezenta procedură de achiziție este întocmita în mod nespecializat, solicitându-se doar ca sculele sa fie protejate la umiditate 100%.

1.4 Umiditate la 20°C, [%] - maxim 100%

/.../

Pe de alta parte, în specificația tehnică - la pag 2:

„Certificatul de conformitate este emis de către un organism de certificare produse competent, pentru atestarea conformității și certificarea sculelor electroizolate, cu prevederile legislației și reglementărilor tehnice din domeniul securității și sănătății în muncă, precum și a standardelor romane aplicabile, în vigoare. ” - duce spre Institutul competent dar neautorizat, din România.

La pag 6:

în cazul în care există dubii privind conformitatea caracteristicilor loturilor livrate cu cerințele din prezenta specificație tehnică, pentru acceptarea lotului vor fi prelevate un număr de maximum 3 eșantioane/tip și se vor efectua, în laboratoare de încercări acreditate și/sau acceptate de entitatea contractantă și pe cheltuiala producătorului, încercări corespunzătoare referitoare la caracteristicile semnificative, precizate în instrucțiunile legate de recepția echipamentelor de muncă.

Prin inserarea cuvântului „sau” se anulează faptul ca cel care face verificarea, in cazul de fata vorbim de Lucrul Sub Tensiune la Joasa Tensiune pana la 1000V, sa fie ACREDITAT, el putând fi doar ACCEPTAT de autoritatea contractanta fără a avea acreditarea la domeniul de joasa tensiune. Aici din nou construcția enunțului duce spre același Institut, ICSPM - CS ce deține acreditare pe domeniul de medie și înaltă tensiune însă nu și pe domeniul de joasa tensiune, fiind doar un furnizor important de servicii.

/.../

RĂSPUNS CLARIFICARE 5:

În conținutul textului din Caietul de Sarcini redactantul documentației nu a găsit referirea: „Echipamente individuale de protecție - EIP”. Vă rugăm să indicați pagina la care ați citit referirea.

Conform Legii 99/2006 art. 3 litera rr)

Specificații tehnice – cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesității entității contractante

iar

Caietul de sarcini face parte integrantă din documentația de atribuire și constituie ansamblul cerințelor pe baza cărora se elaborează de către fiecare ofertant propunerea tehnică.

Caietul de sarcini conține, în mod obligatoriu, specificații tehnice. Acestea definesc, după caz și fără a se limita la cele ce urmează, caracteristici referitoare la nivelul calitativ, tehnic și de performanță, siguranță în exploatare, dimensiuni, precum și sisteme de asigurare a calității, terminologie, simboluri, teste și metode de testare, ambalare, etichetare, marcare, condițiile pentru certificarea conformității cu standarde relevante sau altele asemenea.

Conform art.49 din Legea 319/2006 în vigoare:

Institutul Național de Cercetare-Dezvoltare pentru Protecția Muncii fundamentează științific măsurile de îmbunătățire a activității de securitate și sănătate în munca și promovează politica stabilită pentru acest domeniu

Cu anunțul de consultare a pieței nr. MC1011472/17.08.2020 având ca obiect Echipamente de muncă (inclusiv dispozitive de protecție) și echipamente individuale de protecție au fost supuse consultării 34 de fișe tehnice de securitate din studiul privind elaborarea fișelor tehnice de securitate referitoare la echipamente de muncă, inclusiv dispozitive de protecție, și echipamente individuale de protecție" elaborat de Institutul Național de Cercetare-Dezvoltare pentru Protecția Muncii.

Cele 34 specificații tehnice preliminare supuse consultării au fost întocmite în concordanță cu legislația națională și definesc caracteristicile solicitate privind **echipamentele de muncă (inclusiv dispozitivele de protecție) și echipamente individuale de protecție** care fac obiect achizițiilor.

În cadrul acestei consultări, furnizorii au fost invitați să ne comunice punctul de vedere și eventualele observații cu privire la specificațiile fiecărui echipament precum și să ne ofereți cotațiile de piață pentru acestea.

Referitor la fișa tehnică nr. 27 Set scule electroizolate pentru lucru sub tensiune la joasă tensiune: **un** singur furnizor a transmis o singură observație cu privire la cotația de piață (oferta financiară) "Componenta nu este dar definită-nu se poate oferta".

Referitor la cerințele prevăzute în fișa tehnică care a făcut obiectul Deciziei Curții de apel Cluj nr. 961/2022 din dosarul în care Societatea de Distribuție a Energiei Electrice România S.A. fost parte, subliniem faptul că:

nici un furnizor nu a comunicat un punct de vedere

nici un furnizor nu a comunicat eventuale observații

Pentru alte 17 specificații din cele 34 un singur furnizor a transmis propuneri de modificări

Conform HOTĂRÂRE nr. 1.146 din 30 august 2006 privind cerințele minime de securitate și sănătate pentru utilizarea în munca de către lucrători a echipamentelor de muncă.

*În sensul prezentei hotărâri, termenii și expresiile de mai jos au următoarea semnificație: a) echipament de muncă - orice mașina, aparat, **unealta** sau instalație folosită la locul de muncă /.../".*

Consiliul constată faptul că, prin răspunsul nr. 238725/07.08.2023, entitatea contractantă nu a adus modificări prevederilor documentației de atribuire, reproduse la o pagină anterioară a prezentei decizii.

În ceea ce privește capetele de cerere formulate de contestator, Consiliul constată că acestea vizează modificarea unora dintre prevederile din cadrul documentației de atribuire, după cum va fi arătat în cele ce urmează.

Un prim capăt de cerere formulat de contestator vizează obligarea entității contractante la precizarea exactă și determinarea concretă a conținutului pe care trebuie să îl aibă trusa de scule, contestatorul criticând faptul că în documentația de atribuire există informații neclare, ceea ce este de natură a afecta desemnarea ofertantului câștigător, dat fiind criteriul de atribuire aplicabil în cadrul procedurii (prețul cel mai scăzut).

Consiliul constată faptul că informațiile cu privire la conținutul trusei de scule solicitată de entitatea contractantă a fost descris în cadrul documentului intitulat *„Specificație tehnică truse de scule electroizolate pentru electricieni”*. Prin răspunsul său la solicitarea de clarificări a contestatorului, entitatea contractantă a precizat doar faptul că *„/.../ la pag. 4-5 din specificație punctul 8.1. se referă la componența trusei pe categorii /.../ acest produs (trusa) trebuie să aibă un conținut minim de repere indicate la pag. 16 punctele 1-13”*.

Or, aceste prevederi ale documentației de atribuire au fost cunoscute operatorilor economici interesați de procedură începând cu data publicării în SEAP a anunțului de participare nr. .../..., după cum stipulează art. 8 alin. (2) din Legea nr. 101/2016: *„art. 8 /.../ (2) În cazul în care contestația privește conținutul documentației de atribuire, publicată în Sistemul electronic de achiziții publice, denumit în continuare SEAP, data luării la cunoștință este data publicării documentației de atribuire”*.

Astfel, termenul în care puteau fi contestate prevederi din cadrul documentației de atribuire, publicată în SEAP, a fost data de 24.07.2023, calculată conform dispozițiilor art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 98/2016, care stipulează următoarele:

„Art. 8. - (1) Persoana care se consideră vătămată de un act al autorității contractante poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului autorității contractante, obligării acesteia la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum și pentru recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, în termen de:

/.../

b) 7 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziție publică/sectorială sau de concesiune este mai mică decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către Jurnalul Oficial al Uniunii Europene a anunțurilor de participare, potrivit legislației privind achizițiile publice, legislației privind achizițiile sectoriale sau legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii”.

În aceste condiții, dat fiind faptul că ... SRL formulat contestația sa la data de 17.08.2023, iar aceasta nu vizează aspecte care au fost precizate de entitatea contractantă prin răspunsul nr. 238725/07.08.2023 (publicat în SEAP la data de 10.08.2023, act atacat de contestator în cadrul termenului legal precizat la art. 8 alin. (1) lit. b),

anterior reprodus), ci precizări ale documentației de atribuire, de care ofertantul a luat cunoștință la data de ... și care putea fi atacată cel târziu la data de 24.07.2023, iar o eventuală admitere a criticilor contestatorului, formulate ulterior acestei date, ar conduce la modificarea conținutului documentației de atribuire publicată în SEAP, Consiliul va respinge, ca fiind tardive, criticile contestatorului care vizează faptul că în documentația de atribuire nu a fost descris în mod transparent conținutul minim al trusei a cărei achiziționare face obiectul procedurii.

În mod similar, Consiliul va respinge, ca fiind tardive, următoarele critici:

- criticile aferente celui de-al doilea capăt de cerere formulat de contestator, care vizează obligarea entității contractante la eliminarea sintagmei „sau” de la pag. 6 paragraful nr. 3 din documentul intitulat „*Specificație tehnică truse de scule electroizolate pentru electricieni*”, astfel încât testele pentru stabilirea conformității produselor să fie efectuate doar de către organisme acreditate,

- criticile aferente capătului de cerere care vizează obligarea entității contractante la eliminarea specificațiilor tehnice pe care contestatorul le consideră ca indicând un anumit producător, marcă comercială sau produs,

- criticile care vizează obligarea entității contractante la definirea fiecărei familii de produse astfel încât să permită ofertarea unor produse echivalente funcțional,

- criticile care vizează obligarea entității contractante la precizarea normelor exacte pe fiecare familie de produse din punct de vedere tehnico-constructiv și funcțional,

dat fiind faptul că aceste critici vizează conținutul documentației de atribuire, prevederile acesteia fiind cunoscute de contestator încă din data de ..., când a fost publicat în SEAP anunțul de participare nr. .../..., iar cererile contestatorului și criticile aferente au fost formulate la data de 17.08.2023, ulterior termenului legal de contestare, respectiv data de 24.07.2023.

În cadrul contestației sale, ... SRL precizează și faptul că, prin solicitarea de clarificări nr. 18254/01.08.2023, a cerut împărțirea pe loturi a procedurii, considerând că produsele care se achiziționează fac parte din categorii diferite: Echipamente de muncă - EM aflate în documentul *Specificația tehnică* și „*în Caietul de Sarcini referirea este pentru Echipamente individuale de proiecție - EIP*” (pag. 54 din Vol. 2/2 al dosarului cauzei).

Entitatea contractantă a răspuns solicitării de clarificări, în adresa nr. 238725/07.08.2023 fiind precizate următoarele:

„/.../ În conținutul textului din *Caietul de Sarcini* redactantul documentației **nu** a găsit referirea: „*Echipamente individuale de protecție - EIP*”. Vă rugăm să indicați pagina la care ați citit referirea /.../” (pag. 63 din Vol. 2/2 al dosarului cauzei).

Cu privire la acest răspuns al entității contractante, contestatorul consideră că nu este justificată invocarea unei neclarități din solicitarea de clarificări, dat fiind faptul că, în caietul de sarcini, se vorbește de mijloace de protecție, invocând următoarele precizări: „**a) mijloace de protecție care au drept scop protejarea omului prin izolarea**

acestui față de elementele aflate sub tensiune sau față de pământ /.../ scule cu mânere electroizolante /.../.

Consiliul constată că aceste prevederi ale caietului de sarcini se referă la descrierea contextului realizării acestei achiziții de produse, respectiv la descrierea modului cum trebuie să fie dotate instalațiile și locurile unde există sau se exploatează echipamente electrice, fiind precizat: „/.../ *Instalațiile sau locurile unde există sau se exploatează echipamente electrice trebuie să fie dotate, în funcție de lucrările și*

condițiile de exploatare, cu următoarele categorii de mijloace de protecție /.../”.

Prin urmare, simpla referire la contextul realizării achiziției, în cadrul caietului de sarcini, nu este de natură a demonstra că solicitarea de clarificări formulată de contestator a fost clară, fiind justificat răspunsul transmis de entitatea contractantă, care a precizat că nu a regăsit în caietul de sarcini referirile la echipamente individuale de protecție. Mai mult, în justificarea celor cerute de contestator prin solicitarea de clarificări nr. 18254/01.08.2023, acesta a adus argumente care țin de caracteristici tehnice ale produselor achiziționate, nefiind clare solicitările adresate entității contractante.

Or, în continuarea răspunsului său, entitatea contractantă a făcut precizări cu privire la un proces de consultare a pieței, derulat anterior prezentei proceduri, precum și la definiția uneltelor.

... SRL reia, în contestația sa, solicitarea de a diviza pe loturi procedura de atribuire, pe baza acelorași argumente prezentate entității contractante prin solicitarea de clarificări.

Cu privire la solicitarea de a diviza pe loturi procedura de atribuire, Consiliul constată că acesta este tardiv formulată, dat fiind faptul că a fost solicitată ulterior datei de 24.07.2023, ultima dată din cadrul termenului legal de contestare a prevederilor documentației de atribuire.

Având în vedere toate aspectele de fapt și de drept mai sus evocate, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va respinge ca nefondată contestația depusă de ... SRL în contradictoriu cu entitatea contractantă ... SA.

Pentru aceste motive
în baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Respinge ca nefondată contestația depusă de ... SRL în contradictoriu cu entitatea contractantă ... SA.

Obligatorie.

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

**Complet de soluționare a contestațiilor
în domeniul achizițiilor publice:**

Consilier de soluționare
...

PREȘEDINTE
...

Consilier de soluționare
...

Redactat practicaua deciziei
...

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține ... (...) de pagini.