CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, Bucureşti, cod poştal 030084, România
Tel: +4 021.310.46.41 Fax: +4 021.890.07.45 şi +4 021.310.46.42 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) şi ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile şi căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziţie publică, a contractelor sectoriale şi a contractelor de concesiune de lucrări şi concesiune de servicii, precum şi pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ...../...../.....
Data: .....

Prin contestaţia nr. ...../....., înregistrată la Consiliul Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor sub nr. ...../....., formulată de Societatea ..... SA, cu sediul în ....., str. …., județul ..... și cu sediul procedural ales în ....., str. ……., județul ....., înregistrată la Registrul Comerţului sub nr. ....., CUI ....., reprezentată prin dl. ....., a contestat documentația de atribuire, emisă de ....., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ....., str. ……. sector ....., în cadrul procedurii de licitație restrânsă, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „.....”, cod CPV 45235000-3 - Lucrari de ..... de aerodromuri, piste de decolare și de aterizare și suprafețe de manevrare (Rev.2), s-a solicitat admiterea contestației, eliminarea din fișa de date a achiziției a cerinței potrivit căreia „ofertantul trebuie să dețină, în conformitate cu Normativul Nex 01-06 pentru instalații tehnice din arii cu pericol de explozie, atestat INSEMEX privind capacitatea realizării de activități specifice de montaj și punere în funcțiune pentru instalații tehnice amplasate în mediul exploziv” (punctul 3 al cerinței nr. 2 din cadrul art. III.2.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale din Fișa de date).

CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR,
asupra cererii de faţă, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat şi este competent, potrivit dispoziţiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluţioneze contestația formulată în cauză.

Prin contestaţia nr. ...../....., înregistrată la Consiliul Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor sub nr. ...../....., formulată de Societatea ..... SA, s-au solicitat cele indicate în partea introductivă.

Contestatoarea reclamă că cerința din Fişa de date a achiziţiei potrivit căreia *„ofertantul trebuie să deţină, în conformitate cu Normativul Nex 01-06 pentru instalaţii tehnice din arii cu pericol de explozie, atestat INSEMEX privind capacitatea realizării de activităţi specifice de montaj şi punere în funcţiune pentru instalaţii tehnice amplasate în mediu exploziv"* - restricţionează participarea operatorilor economici, inclusiv a societăţii contestatoare la procedura de atribuire, încălcându-se astfel prevederile art. 153 alin. (2) din OUG nr. 114/2011.

Critică faptul că, cerinţa contestată nu are o legătură evidentă cu obiectul contractului ce urmează să fie atribuit.

Astfel, obiectul contractului îl constituie lucrările de execuţie a unei platforme, cod CPV 45235000-3 - „Lucrări de ..... de aerodromuri, piste de decolare şi de aterizare şi suprafeţe de manevrare (Rev.2)". Mai mult, activităţile enumerate la paginile 3 şi 4 din caietul de sarcini sunt activităţi specifice de .....-montaj, neprecizându-se nicio cerinţă specială privind executarea unor lucrări în condiţii de atmosferă potenţial explozivă.

De altfel, cu excepţia cerinţei contestate, în documentaţia de atribuire nu se face nicio referire la faptul că, activităţile de .....-montaj se vor desfăşura într-o atmosferă potenţial explozivă.

În continuare, arată că prin adresa nr. ……./24.07....., autoritatea contractantă a indicat că în cadrul proiectului tehnic, ce va fi pus la dispoziţia ofertanţilor selectaţi pentru faza II a procedurii de atribuire, este evidenţiat riscul ridicat de explozie, și apreciază că pentru a justifica cerinţa contestată, acest risc trebuia menţionat în caietul de sarcini, așa cum impun prevederile art. 31 alin. (1) din OUG nr. 114/2011- „caietul de sarcini conţine, în mod obligatoriu, specificaţii tehnice".

Critică și faptul că, lucrarea ce face obiectul contractului de achiziţie publică, respectiv *„platforma de încărcare - descărcare materiale periculoase în cazarma 546 Otopeni"* nu constituie o *„instalaţie tehnică"* în sensul prevederilor Normativului din 25.04.2007 privind prevenirea exploziilor pentru proiectarea, montarea, punerea în funcţiune, utilizarea, repararea şi întreţinerea instalaţiilor tehnice care funcţionează în atmosfere potenţial explozive, indicativ NEx 01- 06 (denumit în continuare Normativul NEx 01-06).

Astfel, conform acestui normativ instalaţia tehnică reprezintă *„ansamblu de echipamente, sisteme protectoare, dispozitive şi componente reglementate conform prevederilor Hotărârii Guvernului nr. 752/2004, care realizează un anumit scop tehnologic".*

În continuare, contestatoarea preia definițiile date de Hotărârea de Guvern nr. 245/2016 privind stabilirea condicilor pentru punerea la dispoziţie pe piaţă a echipamentelor şi sistemelor de protecţie destinate utilizării în atmosfere potenţial explozive (prin care a fost abrogată şi înlocuită H.G. nr. 752/2004), pentru termenii de echipamente, componente

și sistemele de protecţie - dispozitive, altele decât componentele echipamentului, și subliniază faptul că platforma de încărcare – descărcare, care face obiectul prezentei proceduri de achiziţie publică, nu poate fi încadrată în niciuna dintre aceste categorii, iar pe acest considerent nu reprezintă o instalaţie tehnică în sensul Normativului NEx 01-06.

Menționează că, potrivit art. 3 din Normativul NEx 01-06, acest normativ se aplică *„la instalaţiile tehnice (...), care sunt destinate folosirii în locuri periclitate de gaze, vapori, ceţuri şi prafuri combustibile, altele decât părţile subterane ale minelor şi acele părţi ale instalaţiilor de suprafaţă ale acestor mine care sunt periclitate de grizu şi/sau praf de cărbune"* - ţinând cont că platforma de încărcare - descărcare nu constituie o *„instalaţie tehnică"* - apreciază că Normativul NâEx 01-06 nu se aplică cu privire la lucrările ce vor fi executate în cadrul contractului de achiziţie publică.

Contestatoarea critică și încălcarea prevederilor art. 163 alin. (3) din OUG nr. 114/2011, referitor la dreptul autorității contractante de a solicita potențialilor candidați, în funcţie de specificul, de volumul şi de complexitatea lucrărilor ce urmează să fie executate şi numai în măsura în care aceste informaţii sunt relevante pentru îndeplinirea contractului, sens în care citează documentele și informațiile care ar putea fi solicitate în temeiul legii, și arată că cerinţa autorităţii contractante privind deţinerea unui atestat INSEMEX excede cadrului legal, Unitatea Militară 02523 neavând dreptul să solicite acest document.

Consideră că, cerinţa autorității contractante prin care se impune prezentarea unui atestat INSEMEX la depunerea ofertei, restricţionează participarea operatorilor economici, inclusiv a societăţii contestatoare la procedura de atribuire şi nu are o legătură evidentă cu obiectul contractului ce urmează să fie atribuit, întrucât Normativul NEx 01-06 nu este aplicabil în speţă.

Autoritatea contractantă a formulat un punct de vedere prin adresa nr. ……./03.08....., înregistrată la Consiliu sub nr. ……../04.08....., prin care a solicitat respingerea contestației ca nefondată.

Autoritatea arată că, la stabilirea condiţiilor minime de participare pentru societăţile participante s-a avut în vedere faptul că, obiectul contractului cuprinde execuţia unei platforme de încărcare - descărcare materiale periculoase, dar care, aşa cum este specificat în Anexa nr. 1 la caietul de sarcini (Proiectul tehnic), pe lângă realizarea propriu-zisă a acestei platforme va cuprinde şi realizarea tuturor instalaţiilor aferente acestei platforme. Astfel lucrările de execuţie vor presupune şi realizarea de instalaţii electrice, instalaţii de balizaj, instalaţii curenţi slabi, lucrări edilitare, etc.

La fel, s-a avut în vedere caracterul periculos al materialelor şi echipamentelor ce vor tranzita această platformă, materiale şi echipamente ce sunt incluse iîn clasa a V-a - muniţii, armament, substanţe explozive și obligativitatea ca toate instalaţiile care se vor executa în cadrul acestei platforme, să respecte cerinţele de siguranţă, obligatorii

pentru astfel de instalaţii tehnice din arii cu pericol foarte ridicat de explozie.

Raportat la toate aceste argumente, autoritatea a decis ca potenţialii participanţi la procedură să îndeplinească, în mod justificat, în conformitate cu Normativul Nex 01-06 pentru instalaţii, activităţi specifice de montaj şi punere în funcţiune pentru instalaţii tehnice amplasate în mediu exploziv.

Având în vedere că anexa nr. 1 la caietul de sarcini - (Proiectul tehnic) va fi pusă la dispoziţia tuturor candidaţilor selectaţi pentru etapa a-II-a a procedurii, odată cu transmiterea invitaţiilor de participare, apreciază, contestatoarea nu ar fi înțeles că, edificarea platformei presupune și execuția unor instalaţii tehnice, aşa cum ele sunt reglementate în H.G. nr.245/2016 şi Normativul NEx 01-06, instalaţii care trebuie să îndeplinească toate cerinţele de siguranţă, ele funcţionând într-o arie cu potenţial exploziv foarte ridicat.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reţine următoarele:

....., în calitate de autoritate contractantă, a iniţiat procedura de licitație restrânsă, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „.....”, cod CPV 45235000-3 - Lucrari de construcți de aerodromuri, piste de decolare și de aterizare și suprafețe de manevrare (Rev.2), sens în care a publicat, în SEAP, anunțul de participare nr. ...../..... Valoarea estimată a contractului de lucrări este de 9.012.980 euro.

Analizând criticile formulate de contestator, Consiliul constată că acestea vizează cerința cu privire la atestatul INSEMEX privind capacitatea realizării de activităţi specifice de montaj şi punere în funcţiune pentru instalaţii tehnice amplasate în mediu exploziv.

Prin urmare, Consiliul va proceda la soluţionarea contestaţiei analizând modul în care autoritatea contractantă a elaborat documentaţia de atribuire aferentă, cu luarea în considerare a legislaţiei în vigoare în domeniul achiziţiilor publice şi a argumentelor transmise de către petenţi.

Capătul de cerere privind suspendarea procedurii, a fost respins prin Încheierea nr. 395/...../..... din 31.07.....

S.C. ..... S.A. s-a plâns autorității de nelegalitatea solicitării atestatului INSEMEX, prin Notificarea prealabilă nr. ……/19.07....., la care autoritatea contractantă a răspuns motivând în sensul că nu urmează să adopte măsuri de remediere, menținând cerința cu privire la solicitarea atestatului criticat. Primind acest răspuns, S.C. ..... S.A. a reacționat prin formularea contestației supusă analizei.

Autoritatea contractantă a solicitat în cadrul fișei de date a achiziției la pct. III.2.1.b) *”Capacitatea de exercitare a activităţii profesionale”,* următoarea cerință – cerința nr. 3:

„Ofertantul trebuie să deţină, în conformitate cu Normativul Nex 01-06 pentru instalaţii tehnice din arii cu pericol de explozie, atestat INSEMEX

privind capacitatea realizării de activităţi specifice de montaj şi punere în funcţiune pentru instalaţii tehnice amplasate în mediu exploziv".

Autoarea contestației este nemulțumită de solicitarea autorității contractante, apreciind că este excesivă și restrictivă în raport de prevederile art. 153 alin. (2) și art. 154 din O.U.G. nr. 114/2011. În stabilirea acestei finalități, contestatorul susține că cerinţa contestată nu are o legătură evidentă cu obiectul contractului ce urmează să fie atribuit. Astfel, obiectul contractului îl constituie lucrările de execuţie a unei platforme, cod CPV 45235000-3 - „Lucrări de ..... de aerodromuri, piste de decolare şi de aterizare şi suprafeţe de manevrare (Rev.2)". Mai mult, menționează că activităţile enumerate la paginile 3 şi 4 din caietul de sarcini sunt activităţi specfice de .....-montaj, neprecizându-se nici o cerinţă specială privind executarea unor lucrări în condiţii de atmosferă potențial explozivă.

În continuarea, mai menționează autoarea contestației faptul că, cu excepţia cerinţei contestate, în documentaţia de atribuire nu se face nici o referire la faptul că, activităţile de .....-montaj se vor desfăşura într-o atmosferă potenţial explozivă.

În replică la cele susținute de autoarea contestației, autoritatea contractantă menționează faptul că cerința criticată a fost solicitată, întrucât obiectul contractului care cuprinde execuţia unei Platforme de încărcare - descărcare materiale periculoase, dar care aşa cum este specificat în Anexa nr. 1 la caietul de sarcini (Proiectul tehnic), pe lângă realizarea propriu-zisă a acestei platforme va cuprinde şi realizarea tuturor instalaţiilor aferente acestei platforme. Astfel lucrările de execuţie vor presupune şi realizarea de instalaţii electrice, instalaţii de balizaj, instalaţii curenţi slabi, lucrări edilitare, etc. Autoritatea contractantă atrage atenția și asupra caracterului periculos al materialelor şi echipamentelor ce vor tranzita această platformă, materiale şi echipamente ce sunt incluse in clasa a V-a - muniţii, armament, substanţe explozive.

Ca un aspect preliminar, se are în vedere că un operator economic poate critica prevederile documentației de atribuire doar în măsura în care acestea sunt restrictive, insuficiente și neclare, contradictorii, nu au legătură cu obiectul contractului ce urmează să fie atribuit, de natură a conduce la imposibilitatea depunerii unei oferte sau ar atrage tratarea diferită a prevederilor documentației de atribuire, situație care ar conduce la imposibilitatea comparării ofertelor și alte situații de natură a-i obstrucționa participarea, în raport cu alți ofertanți.

Obiectul supus procedurii de atribuire în cauză îl constituie executarea lucrărilor pentru proiectul NSIP 3AF35012 *„Provide Hot Cargo Apron - "Platformă de încarcare - descărcare materiale periculoase în cazarma 546 Otopeni".*

Procedura aleasă de autoritatea contractantă pentru atribuirea contractului în cauză este licitație restrânsă.

Raționamentul conturat de societatea contestatoare, în favoarea faptului că cerinţa autorităţii contractante privind deţinerea unui atestat

INSEMEX excede cadrului legal (motivat de faptul că platforma de încărcare - descărcărcare ce va fi construită în cadrul procedurii de achiziţie publică nu reprezintă o instalaţie tehnică în sensul Normativului NEx 01-06) nu este judicios în cauză și nu va fi reținut de Consiliu în soluționarea contestației din considerentele mai jos prezentate.

Potrivit Notei justificative nr. A 8200/06.07....., autoritatea contractantă a decis utilizarea procedurii de licitație restrânsă, motivat de următoarele aspecte: se va atribui un contract în domeniul apărării, proiectul face parte dintr-un program NATO privind securitatea Alianței; achiziția lucrărilor de execuție pentru această investiție presupune achiziția de lucrări legate în mod direct de produse militare menționate la art. 1 lit. a) din O.U.G. nr. 114/2011, materialele ce vor tranzita această platformă fiind materiale încadrate în clasa a V-a.

În cadrul caietului de sarcini autoritatea contractantă a menționat că Anexa nr. 1 – reprezentând proiectul tehnic va fi pusă la dispoziția ofertanților selectați pentru etapa a II a procedurii.

Așa cum a fost mai sus reținut, se are în vedere faptul că obiectul lucrărilor de execuție în cauză presupune, pe lângă realizarea propriu-zisă a acestei platforme de încărcare - descărcare materiale periculoase şi realizarea tuturor instalaţiilor aferente acestei platforme. Astfel lucrările de execuţie vor presupune şi realizarea de instalaţii electrice, instalaţii de balizaj, instalaţii curenţi slabi, lucrări edilitare, etc., motiv pentru care și autoritatea contractantă a fost nevoită să solicite operatorilor economici obligativitatea ca toate instalaţiile care se vor executa în cadrul acestei platforme să respecte cerinţele de siguranţă, obligatorii pentru astfel de instalaţii tehnice din arii cu pericol de explozie.

Se are în vedere și caracterul periculos al materialelor şi echipamentelor ce vor tranzita această platformă, materiale şi echipamente ce sunt incluse în clasa a V a - muniţii, armament, substanţe explozive. Potrivit Ordinului nr. 36/2008 pentru aprobarea Regulamentului logisticii operațiilor întrunite, la art. 31 se menționează că :

”Produsele şi materialele constituite în stocuri se stabilesc pe clase, similare celor folosite în documentele Organizaţiei Tratatului Atlanticului de Nord/North Atlantic Treaty Organisation - NATO, după cum urmează:

a) clasa I: elemente de subzistenţă: hrană, apă etc.;

b) clasa a II-a: elemente de echipament, armamente, utilaje, piese de schimb, vehicule etc.;

c) clasa a III-a şi a III-a A: carburanţi, inclusiv de aviaţie, uleiuri şi lubrifianţi/Petroleum, Oil and Lubricants - POL;

d) clasa a IV-a: elemente de ....., materiale din această categorie;

e) clasa a V-a: muniţii, rachete, explozivi şi agenţi chimici de toate tipurile.”

Autoritatea contractantă menționează în cadrul punctului de vedere că Autoritatea Aeronautică Română, a condiţionat în mod expres realizarea acestei platforme, de respectarea cu stricteţe a tuturor normelor de siguranţă referitoare la ariile explozive, dat fiind că în această zonă

operează cel mai mare aeroport al ţării, Aeroportul Henri Conandă, tranzitat de mii de călători zilnic.

De asemenea precizează şi că toate cerinţele tehnice ale proiectului 3AF35012 - Provide Hot Cargo Apron - "Platformă de încărcare - descărcare materiale periculoase, sunt exrpimate în conformitate cu cerinţele NATO. fiind avizate de Comitetului NATO de Investiţii/IC, acest proiect fiind finanţat prin programul NSIP, NATO Security Investment Programe.

Analizând modul în care autoritatea contractantă a elaborat și întocmit cerința cu privire la atestatul în discuție, Consiliul constată că obiectul supus procedurii de atribuire în cauză este de o importanță deosebită, astfel că nu se poate tăgădui nici gradul de complexitate al acestuia, pentru aceasta fiind de interes, pe de o parte, proba faptului ca *toate instalaţiile care se vor executa în cadrul acestei platforme să respecte cerinţele de siguranţă, obligatorii pentru astfel de instalaţii tehnice din arii cu pericol foarte ridicat de explozie*, iar pe de altă parte, potenţialii participanţi la procedură să îndeplinească, în mod justificat, în conformitate cu Normativul Nex 01-06 pentru instalaţii *activităţi specifice de montaj şi punere în funcţiune pentru instalaţii tehnice amplasate în mediu exploziv.*

Din examinarea documentelor aflate în copie la dosarul cauzei, Consiliul reține că potrivit *Memoriului tehnic general* din cadrul proiectului tehnic aferent obiectivului de investiție – 3AF35012 – Platformă de încărcare descărcare materiale periculoas e în cazarma 546 Otopeni, realizat de *S.C. INTO S.R.L.,* în calitate de proiectant sunt descrise lucrările aferente investiției în cauză, respectiv:

- platforma de încărcare-descărcare, care cuprinde: calea de rulare Foxtrot (de la gard la platformă), calea de rulare Foxtrot (de la platformă la calea der rulare F1) și calea de rulare F1, calea de rulare Foxtrot (de la calea de rulare F1 la Hangar H7), marcaje;

- lucrări de canalizare;

-instalații electrice: sistem de iluminat al platformei pentrru încărcare-descărcare; punctele de legare la priza de pământ a aeronavelor, fundație pilon de iluminat;

- lucrări de balizaj: instalare sistem de balizaj luminos (circuitul primar de balizaj, transformatoarele de separație, circuitul secundar, tuburile de protecție, lampa de balizaj, priza de pământ regulatorul de curent constant, telecomanda sistemului de balizaj), sistem, de balizaj marginal al căii de rulare Foxtrot și al Platformei de încărcare-descărcare, sistemul de balizaj marginal al căii de rulare Foxtrot 1, deviere sistem de balizaj marginal al căii de rulare Hotel, panourile de semnalizare, instalația de telecomandă.

În cadrul descrierii lucrărilor, proiectantul a menționat următoarele:

”Sarcinile care determină investiţia propusă:

- Cerinţa NATO pentru asigurarea unui spaţiu de manevrare necesar unei aeronave de transport aerian strategic de tip C-5/C-17 sa

intre, sa parcheze si sa iasa singura, fara a fi tractata, precum si a unei zone suficiente pentru incarcarea-descarcarea materialelor periculoase cu o suprafaţa de 110 x 131 = 14.410 mp (platforma betonata).

- Lipsa spatiilor adecvate pentru manievrarea si depozitarea temporara a materialelor periculoase impune realizarea platformei.

- Necesitatea completării infrastructurii aeroportuare pentru susţinerea planurilor operaţionale privind transportul strategic al forjelor şi mijloacelor NATO.

Proiectul include si toate lucrările ce rezulta din cele descrise mai sus, si anume:

- marcare cai de rulare si platforma;

- realizare balizaj platforma si cai de rulare;

- realizare sistem de iluminat platforma si sistem de legare la pamant aeronave;

- realizare sistem de canalizare pluviala cai de rulare si platforma si conectarea acestuia la sistemul de canalizare pluviala din proiectul 3AF35015".

Referințe despre instalațiile care fac parte din cadrul lucrărilor care urmează a fi executate se regăsesc și în cadrul modelului de contract publicat pe SEAP, respectiv la cap.3.

În speță sunt incidente următoarele dispoziții legale:

✓ Ordinul nr. 1636/2007 privind aprobarea reglementării tehnice Normativ privind prevenirea exploziilor pentru proiectarea, montarea, punerea în funcţiune, utilizarea, repararea şi întreţinerea instalaţiilor tehnice care funcţionează în atmosfere potenţial explozive, indicativ NEx 01-06, respectiv:

"Art. 1. - Acest normativ are drept scop stabilirea cerinţelor pentru asigurarea celor mai bune condiţii în desfăşurarea procesului de muncă, apărarea vieţii, integrităţii corporale şi sănătăţii lucrătorilor şi a altor participanţi la procesul de muncă şi stabileşte prevederile generale pentru ***activităţile de proiectare, montare, exploatare, întreţinere şi reparare a instalaţiilor tehnice care funcţionează în atmosfere potenţial explozive*** *generate de gaze, vapori, ceţuri şi/sau prafuri combustibile.*

Art. 2. - ***Acest normativ se aplică la toate instalaţiile tehnice destinate să fie utilizate în atmosfere potenţial explozive, în fazele de proiectare, realizare, exploatare şi întreţinere.***

Art. 3. - Acest normativ se aplică la instalaţiile tehnice realizate cu echipamente încadrate în grupa a II-a, definită conform art. 2 alin. (1) D lit. b) din Hotărârea Guvernului nr. 752/2004 privind stabilirea condiţiilor pentru introducerea pe piaţă a echipamentelor şi sistemelor protectoare destinate utilizării în atmosfere potenţial explozive, care sunt destinate folosirii în locuri periclitate de gaze, vapori, ceţuri şi prafuri combustibile, altele decât părţile subterane ale minelor şi acele părţi ale instalaţiilor de suprafaţă ale acestor mine care sunt periclitate de grizu şi/sau praf de cărbune.

Art. 4. - În sensul prezentului normativ, termenii şi expresiile de mai jos au următoarea semnificaţie:

a) instalaţie tehnică - ansamblu de echipamente, sisteme protectoare, dispozitive şi componente reglementate conform prevederilor Hotărârii Guvernului nr. 752/2004, care realizează un anumit scop tehnologic;

b) întreţinere - combinaţie a tuturor acţiunilor întreprinse cu scopul menţinerii sau restabilirii componentelor instalaţiei tehnice în condiţiile în care acestea sunt apte să satisfacă cerinţele aplicabile şi să-şi îndeplinească funcţiunile prevăzute;

(...).”

și

✓ Hotărârea nr. 245/2016 privind stabilirea condiţiilor pentru punerea la dispoziţie pe piaţă a echipamentelor şi sistemelor de protecţie destinate utilizării în atmosfere potenţial explozive (prin care a fost abrogată şi înlocuită H.G. nr. 752/2004), respectiv:

(1) Prezenta hotărâre se aplică celor ce urmează, denumite în continuare produse:

a) echipamente şi sisteme de protecţie destinate utilizării în atmosfere potenţial explozive;

b) dispozitive de siguranţă, de control şi de reglare destinate utilizării în afara atmosferelor potenţial explozive, dar care sunt necesare sau utile pentru funcţionarea în condiţii de siguranţă a echipamentelor şi sistemelor de protecţie cu privire la riscurile de explozie;

c) componente destinate să fie incluse în echipamentele şi sistemele de protecţie prevăzute la lit. a);

d) vehicule prevăzute la alin. (2) lit. f) teza a doua.

(2) Prezenta hotărâre nu se aplică:

a) dispozitivelor medicale destinate utilizării într-un mediu medical;

b) echipamentelor şi sistemelor de protecţie, în cazul în care pericolul de explozie rezultă exclusiv din prezenţa substanţelor explozive sau a substanţelor chimice instabile;

c) echipamentelor destinate utilizării în medii casnice şi noncomerciale în care atmosferele potenţial explozive nu pot fi create decât foarte rar, numai ca rezultat al scurgerii accidentale de combustibil gazos;

d) echipamentelor individuale de protecţie care intră sub incidenţa prevederilor Hotărârii Guvernului nr. 115/2004 privind stabilirea cerinţelor esenţiale de securitate ale echipamentelor individuale de protecţie şi a condiţiilor pentru introducerea lor pe piaţă, cu modificările ulterioare;

e) navelor maritime şi platformelor marine mobile, precum şi echipamentelor de la bordul acestor nave sau unităţi;

f) mijloacelor de transport, de exemplu vehiculelor şi remorcilor destinate exclusiv transportului de pasageri aerian, rutier, feroviar sau pe apă, precum şi mijloacelor de transport, în măsura în care acestea sunt destinate transportului de mărfuri pe cale aeriană, pe drumuri publice sau reţele feroviare sau pe apă. Vehiculele destinate utilizării într-o atmosferă

potenţial explozivă nu se exclud din domeniul de aplicare al prezentei hotărâri;

g) echipamentelor care intră sub incidenţa art. 346 alin. (1) lit. (b) din Tratatul privind funcţionarea Uniunii Europene."

Contrar susținerilor autoarei contestației, potrivit cărora platforma de încărcare - descărcare ce va fi construită în cadrul procedurii de achiziţie publică nu poate fi încadrată în niciuna dintre aceste categorii, rezultând că aceasta nu reprezintă o instalaţie tehnică în sensul Normativului NEx 01-06, din economia celor menționate în cadrul memoriului tehnic general, se are în vedere că în cadrul lucrărilor care fac obiectul procedurii de atribuire în cauză se vor executa și lucrări de instalaţii electrice, instalaţii de balizaj, instalaţii curenţi slabi, lucrări edilitare, etc., aceasta impunând obligativitatea ca toate instalaţiile care se vor executa în cadrul acestei platforme să respecte cerinţele de siguranţă, obligatorii pentru astfel de instalaţii tehnice din arii cu pericol de explozie, neputând fi primite susținerile autoarei contestației conform cărora atâta vreme cât platforma de încărcare - descărcărcare ce va fi construită în cadrul procedurii de achiziţie publică nu reprezintă o instalaţie tehnică în sensul Normativului NEx 01-06, nici solicitarea atestatului nu este întemeiată.

Autoritatea contractantă a stabilit caracterul periculos al materialelor şi echipamentelor ce vor tranzita platformă de încarcare - descărcare materiale periculoase, respectiv materiale şi echipamente ce sunt incluse in clasa a V-a - muniţii, rachete, explozibil și agenți chimici de toate tipurile, potrivit Hotărării pentru aprobarea nomenclatorului și nivelurilor cantitative maxime și intangibile de constituire a rezervelor proprii ale MAPN, precum și a structurilor acestora pe produse nr. S 1396/2008.

Așa cum a fost mai sus reținut, lucrările aferente obiectivului în cauză, implică și executarea instalațiilor, care trebuie să îndeplinească toate cerinţele de siguranţă, ele funcţionând într-o arie cu potenţial exploziv foarte ridicat, astfel nu se poate susține că situația de față nu se circumscrie dispozițiilor prevăzute de Normativul privind prevenirea exploziilor pentru proiectarea, montarea, punerea în funcțiune, utilizarea, repararea și întreținerea instalațiilor tehnice care funcționează în atmosfere potențial explozive, indicativ NEx 01-06 din 25.04.....

De bună seamă că autoritatea contractantă nu are dreptul de a restricţiona sau favoriza participarea anumitor operatori economici la procedura de atribuire prin intermediul cerinţelor impuse, motiv pentru care, atunci când autoritatea contractantă introduce în documentaţia de atribuire anumite cerinţe pentru ofertanţi, ea este ţinută să se limiteze doar la cele absolut necesare şi strict la pragurile care îngrădesc cel mai puţin operatorii economici. Ea trebuie să fie preocupată ca exigenţele astfel instituite să fie îndeajuns de rezonabile încât să nu antreneze, în considerarea prevenirii unor eventuale abuzuri, o restrângere excesivă a exerciţiului dreptului operatorilor economici de a concura la câştigarea contractului.

Față de cele expuse, raportat la obiectul contractului de achiziție publică în cauză, Consiliul constată că, solicitarea atestatului INSEMEX nu excede cadrului legal instituit de dispozițiile O.U.G. nr. 114/2011, nefiind îngrădită/restricționată participarea operatorilor economici. Drept urmare, Consiliul nu reține caracterul restrictiv al cerinței mai sus amintită, critica formulată urmând a fi respinsă de Consiliu ca neîntemeiată.

Luând în considerare ansamblul considerentelor expuse anterior, Consiliul va respinge ca nefondată contestația formulată de S.C. ..... S.A.

Pentru aceste motive,
în baza legii şi a mijloacelor de probă aflate la dosar,
CONSILIUL DECIDE:

În temeiul dispoziţiilor art. 26 alin. (.....) din Legea nr. 101/2016 privind remediile şi căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziţie publică, a contractelor sectoriale şi a contractelor de concesiune de lucrări şi concesiune de servicii, precum şi pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul respinge ca nefondată contestația formulată de S.C. ..... S.A., în contradictoriu cu .....

Împotriva prezentei se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare, în temeiul art. 29 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

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

PREȘEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
.....	**.....**	**.....**

Redactată în …….. exemplare, conţine ……pagini.