



În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. 1425/C5/1108

Data: 05.07.2021

Prin contestația fără număr de înregistrare, datată de emitent la 29.04.2021, transmisă prin poștă, în original, înregistrată la Consiliu sub nr. 23040/05.05.2021, ... SA, cu sediul în municipiul ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CIF RO ..., reprezentată legal de Liviu Florea, în calitate de director general și convențional de ..., cu sediul în ... a contestat răspunsul nr. 9 din adresa nr. 6310/23.04.2021, reprezentând „Clarificare din oficiu”, publicată în SEAP în cadrul procedurii de atribuire „simplificată”, online, fără etapă finală de licitație electronică, a contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „Upgrade Balizaj luminos la PDA dir.36”, cod CPV 45235000-3 (Rev. 2), inițiată de ..., în calitate de entitate contractantă, cu sediul în ... și a solicitat:

„(...) suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea prezentei contestații;

- (...), obligarea entității contractante să adopte măsurile necesare restabilirii legalității, în sensul: anulării în parte a clarificării din oficiu nr. 6310/23.04.2021, respectiv anulării ca nelegal a «răspunsului remediat» la întrebarea nr. 9;

- (...) obligarea entității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea prezentei contestații constând în onorariu avocațial”.

Cererea de suspendare a procedurii de atribuire formulată de ... SA a fost admisă prin Încheierea nr. 1252/C5/1108 din data de 11.05.2021.

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

În susținerea contestației, ... SA a precizat că la data de 21.04.2021, entitatea contractantă a publicat, în SEAP, răspunsul consolidat la solicitările de clarificări. Cu toate acestea, la data 23.04.2021, entitatea contractantă a publicat în SEAP „Clarificarea din oficiu nr. 6310/23.04.2021”, prin care și-a modificat propriul răspuns inițial la întrebarea nr. 9, printr-un „răspuns remediat”.

... SA a precizat că în caietul de sarcini privind lucrările de instalații electrice și rețele electrice sunt prevăzute specificațiile tehnice. În aceste condiții, răspunsul inițial al entității contractante la întrebarea nr. 9, postat în SEAP la data de 21.04.2021, este unul corect și legal prin raport la conținutul caietului de sarcini.

Autoarea contestației a învederat faptul că „Răspunsul remediat” este nelegal deoarece:

- nu conduce la extinderea concurenței, astfel cum entitatea contractantă încercă să inducă în eroare ofertanții, ci este menit să permită accesul la procedură al unui/unor ofertant(i) care nu poate/nu pot pune în operă sisteme de iluminat conforme;

- este în contradicție cu conținutul documentației de atribuire, care conține liste de cantități privind instalațiile de balizaj care includ, toate, fără excepție, același tip de descriere pentru corpurile de iluminat încastrate sau supratere, cu încălzire.

În aceste condiții, „ofertarea, ca opțiune, a lămpilor de balizaj fără sistem de încălzire cu termostat”, conduce la ideea acceptării unei oferte alternative, fapt interzis de Legea nr. 99/2016 în situațiile în care entitatea contractantă nu a prevăzut expres în cadrul documentației de atribuire o astfel de posibilitate și care ar încălca principiul egalității de tratament al ofertanților.

Față de acest aspect, ... SA a făcut trimitere la jurisprudența Curții de Justiție a Uniunii Europene, care a stabilit că principiul egalității de tratament presupune ca toți participanții la o procedură de atribuire să beneficieze de aplicarea acelorași condiții impuse de autoritate/entitate, astfel încât să se garanteze că este înlăturat orice risc de favoritism și de arbitrar din partea autorității/entității. Principiile egalității de tratament și transparenței, care au drept semnificație în special faptul că ofertanții trebuie să se afle pe o poziție de egalitate atât în momentul în care își pregătesc ofertele, cât și în momentul în care acestea sunt evaluate de către autoritatea/entitatea contractantă, constituie într-adevăr, temeiul directivelor privind procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice, iar obligația autorităților/entităților contractante de a asigura respectarea acestora corespunde chiar esenței acestor directive.

Menționarea posibilității de a oferta lămpile de balizaj fără sistem de încălzire „cu condiția îndeplinirii cerințelor EASA și/sau ICAO” este total eronată, în condițiile în care, astfel cum însăși entitatea contractantă precizează în răspunsul inițial postat în SEAP la data de 21.04.2021, referitor la „încălzire: sistem integral de încălzire cu termostat”, următoarele mențiuni:

- reglementările EASA nu tratează acest subiect;

- „vă rugăm să consultați manualul ICAO DOC.9157 partea 5 ed.2/2017 Sisteme electrice, cap.12.13”.

- sistemul de încălzire este esențial pentru buna funcționare a lămpilor de balizaj.

Autoarea contestației a precizat că sistemul de încălzire este foarte important și garantează un sistem operațional în toate condițiile meteorologice.

... SA a menționat că, din punct de vedere energetic, nu există un consum suplimentar generat de acesta, cât timp sistemele de încălzire sunt echipate cu un termostat, această funcție fiind activată doar când este necesar, evitându-se astfel intervenția umană în caz de zăpadă sau îngheț.

În finalul contestației sale, ... SA a subliniat faptul că, în opinia sa, sistemul de încălzire cu termostat al lămpilor de balizaj este esențial pentru buna îndeplinire a obiectului contractului.

În dovedirea contestației, ... SA a depus, în copie, un set de înscrisuri.

Prin adresa nr. 23350/1108/C5/06.05.2021, Consiliul a solicitat contestatoarei ... SA să depună la dosarul cauzei cauțiunea aferentă contestației sale.

Entitatea contractantă a transmis, prin mijloace electronice (e-mail), punctul de vedere nr. 6559/05.05.2021, înregistrat la Consiliu sub nr. 23072/05.05.2021, prin care a solicitat respingerea, ca neîntemeiată, a contestației, având în vedere următoarele:

Sistemele de balizaj luminos care echipează pista de decolare-aterizare au fost executate și puse în funcțiune între anii 2006-2007. În urma emiterii/modificării noilor reglementări de certificare de aerodrom și în urma auditurilor AACR s-au constatat o serie de neconformități față de noile standarde/reglementări (EASA).

Prin cerințele prevăzute în caietele de sarcini și proiectul tehnic, entitatea contractantă a solicitat, pentru sistemele de balizaj, execuția unor lucrări pe pista existentă, sistemele de balizaj luminos urmând să fie demontate și înlocuite prin procurarea și instalarea unor lumini de ultimă generație în tehnologie LED, cu control individual prin unități adresabile, cu respectarea pozițiilor impuse de reglementările aeronautice. De asemenea, infrastructura existentă va fi demontată și înlocuită cu una nouă, pentru rețelele electrice, iar cablurile existente vor fi demontate și înlocuite cu cabluri noi.

În urma solicitărilor de clarificări primite în perioada 03.02.2021 - 14.04.2021, entitatea contractantă a emis răspunsul consolidat din 21.04.2021. În urma răspunsului consolidat la clarificări și în conformitate cu art. 163 din Legea nr. 99/2016, entitatea contractantă a publicat erata nr. EN1027670/22.04.2021 privind prelungirea perioadei stabilită în invitația de participare pentru depunerea ofertelor, respectiv 14.05.2021, proporțional cu volumul și complexitatea informațiilor transmise prin clarificări.

La întrebarea nr. 9 din răspunsul consolidat din 21.04.2021, entitatea contractantă a răspuns după cum urmează:

„Menținem cerința menționată în caietul de sarcini cu privire la luminile de tip suprateran (art. 1.1.1) și la luminile de tip încastrat (art. 1.1.2) referitor la «încălzire: sistem integral de încălzire cu termostat», cu următoarele mențiuni:

- reglementările EASA nu tratează acest subiect;
- vă rugăm să consultați manualul ICAO DOC.9157 partea 5 ed. 2/2017 - Sisteme electrice, cap. 12.13;
- sistemul de încălzire este prevăzut pentru a împiedica formarea condensului în interiorul corpului de iluminat, fiind controlat de un termostat tocmai pentru a funcționa numai atunci când este necesar, fără să conducă la un consum nejustificat de energie electrică”.

Entitatea contractantă a făcut referire la următoarele aspecte:

- reglementările EASA nu tratează subiectul privind existența unor module de încălzire în corpurile de iluminat;
- mențiunile din manualul ICAO DOC.9157 partea 5 ed. 2/2017 - Sisteme electrice, cap. 12.13;
- unitatea de iluminat cu led, are avantajul unui consum foarte redus de energie. Totuși, aceasta înseamnă, de asemenea, o temperatură de funcționare mai scăzută care ar putea fi necesară pentru a menține dispozitivul liber de acoperire de zăpadă și gheață și condens simplu, care poate modifica distribuția fotometrică și culoarea. Producătorii pot furniza un aparat de încălzire, uneori denumit „arctic kit”, pentru unitățile lor de iluminare cu led. Dacă este necesară o încălzire, depinde de locația amplasamentului și de condițiile meteorologice la care este expus. În unele cazuri, temperatura de funcționare scăzută este un avantaj, deoarece zăpada în derivă nu se topește și nu se atașează la lentila dispozitivului. Este probabil ca led-ul PAPI să necesite o formă de încălzire a lentilelor, indiferent de locația amplasamentului, pentru a se asigura că nu se produce condens/înghețare;

- în urma solicitărilor de clarificări, nu a identificat decât un singur producător certificat „EASA”, care oferă drept opțiune suplimentară sistem de încălzire („arctic kit);

- condițiile meteorologice la care sunt expuse sistemele în locația amplasamentului, conform datelor climatice (temperatura minimă înregistrată în Constanța a fost de -25° C) și a precizat că a considerat necesar să revină și să precizeze, mai clar, acceptarea unor lămpi de balizaj, fără sisteme de încălzire, lăsând posibilitatea ca acestea să fie oferite ca un accesoriu suplimentar.

În spiritul respectării principiilor achizițiilor, entitatea contractantă consideră că poate aduce schimbări la documentația tehnică pe toată perioada de elaborare a ofertelor, deci până la momentul depunerii ofertelor, cu obligația înștiințării tuturor posibilibor participanți despre noile informații.

Potrivit dispozițiilor art. 3 lit. gg) din Legea nr. 99/2016, „ofertă alternativă - oferta care se poate abate într-o anumită măsură de la cerințele documentației de atribuire, dar care asigură realizarea scopului aplicării procedurii de atribuire”. Așa cum rezultă din definiție, caracterul

alternativ se referă la prezentarea aceluiași obiect în mai multe variante, situație care nu se întâlnește în speță.

Astfel cum motivează contestatoarea, caracterul alternativ s-ar referi, în situația din prezenta speță, la nerespectarea caietului de sarcini, situație care nu ar fi echivalentă depunerii unei oferte alternative, ci a unei oferte neconforme.

Prezenta procedură reprezintă execuția de lucrări în baza proiectului tehnic. Prin remedierea răspunsului la întrebarea nr. 9 din răspunsul consolidat nr. 6310/23.04.2021, entitatea contractantă a acceptat și montarea de lămpi de balizaj, fără sistem integrat de încălzire cu termostat, întrucât, așa cum reiese din Manualul ICAO DOC.9157, partea 5, ed. 2/2017 - Sisteme electrice, cap. 12.13, sistemul de încălzire al lămpilor nu este o caracteristică tehnică obligatorie.

Entitatea contractantă nu a realizat modificări substanțiale care să afecteze elementele ce descriu contextul achiziției sectoriale, nivelul de competiție sau să schimbe piața de profil la care se adresează, rezultatul fiind același și nici nu a modificat criteriile de calificare și selecție.

În condițiile legii, entitatea contractantă are obligația de a prelungi termenul limită de depunere a ofertelor, în cazul în care modificările prevăzute la alin. (1) conduc la ajustări/completări ale specificațiilor tehnice care presupun timp suplimentar pentru reacția potențialilor ofertanți, cu excepția modificărilor substanțiale care conduc la anularea procedurii de atribuire deoarece:

a) afectează atât de mult elementele ce descriu contextul achiziției sectoriale, încât au ca efect schimbarea indicatorilor principali ce caracterizează rezultatul contractului ce urmează a fi atribuit, fapt ce afectează nivelul de competiție sau schimbă piața de profil la care se adresează;

b) conduc la modificări substanțiale ale criteriilor de calificare și selecție, în sensul extinderii nivelului acestora sau introducerii unora noi, fapt ce determină restrângerea competiției, sau favorizarea unor anumiți operatori economici.

Prin adresa fără număr de înregistrare, datată de emitentă la 06.05.2021, înregistrată la Consiliu sub nr. 23296/06.05.2021, ... SA a prezentat Consiliului, în original, Recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 1884/4500/2021 din 29.04.2021, eliberată de BRD – Groupe Societe Generale SA – Sucursala Business Center Mari Clienti Corporativi, în sumă de 35.000 RON, precum și ordinul de plată aferent plății acesteia.

Prin adresa nr. 23765/1108/C5/10.05.2021, Consiliul a solicitat entității contractante documentele necesare soluționării contestației.

Prin corespondența transmisă prin mijloace electronice (e-mail), înregistrată la Consiliu sub nr. 23871/10.05.2021, intitulată „concluzii scrise”, ... SA a precizat că renunță la solicitarea din contestație privind „obligarea entității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea prezentei contestații constând în onorariu avocațial”, a reiterat solicitările sale din cuprinsul contestației și a subliniat faptul că toate lămpile care sunt certificate ICAO sunt conforme și cu certificarea EASA.

... SA a transmis, prin mijloace electronice (e-mail), corespondența înregistrată la Consiliu sub nr. 24214/11.05.2021, reprezentând un set de documente probante.

Ulterior, prin corespondența înregistrată la Consiliu sub nr. 26557/21.05.2021, ... SA a făcut dovada transiterii către entitatea contractantă a concluziilor scrise, în vederea respectării principiului contradictorialității, stipulat de art. 15 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Entitatea contractantă a transmis, inițial prin mijloace electronice (e-mail), iar ulterior prin poștă, strategia de contractare, corespondențele fiind înregistrate de Consiliu sub nr. 27107/25.05.2021 și, respectiv, sub nr. 27917/28.05.2021.

Entitatea contractantă a transmis, prin mijloace electronice (e-mail), corespondențele înregistrate la Consiliu sub nr. 31002 și nr. 31014, ambele din 15.06.2021, reprezentând Normele EASA și ICAO, cu precizarea că acestea nu sunt disponibile în limba română.

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

..., în calitate de entitate contractantă, a inițiat procedura de atribuire „simplificată”, online, fără etapă finală de licitație electronică, a contractului de achiziție publică de lucrări având ca obiect „Upgrade Balizaj luminos la PDA dir.36”, cod CPV 45235000-3 (Rev. 2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr. SCN1081641/03.02.2021, stabilind termenul limită pentru primirea ofertelor la data de 16.03.2021, criteriul de atribuire „cel mai bun raport calitate - preț” și valoarea estimată, fără TVA, de 22.984.815,82 RON.

Ulterior, prin anunțurile de tip erată nr. EN1026323/01.03.2021 și nr. EN1027670/22.04.2021, entitatea contractantă a modificat data limită de depunere a ofertelor la data de 27.04.2021 și, respectiv, la data de 14.05.2021.

Cererea de suspendare a procedurii de atribuire formulată de contestatoarea ... SA a fost admisă de către Consiliu, prin Încheierea nr. 1252/C5/1108 din data de 11.05.2021.

Autoarea contestației a prezentat Consiliului dovada respectării dispozițiilor art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, respectiv Recipisa de consemnare nr. 1884/4500/2021 din 29.04.2021, eliberată de BRD – Groupe Societe Generale SA – Sucursala Business Center Mari Clienți Corporativi, în sumă de 35.000 RON.

Recipisa de consemnare se va restitui în condițiile stipulate de art. 1.064 din Codul de procedură civilă, coroborate cu dispozițiile art. 61¹ alin. (5), (6) și (7) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Prezenta contestație vizează „răspunsul remediat” al entității contractante, comunicat în cadrul „Clarificării din oficiu nr. 6310/23.04.2021”, transmis în legătură cu întrebarea nr. 9 din clarificarea 6205/24.04.2021, ... SA solicitând anularea acestuia.

Din conținutul caietului de sarcini rezultă faptul că la cap. 1 MATERIALE ȘI ECHIPAMENTE ELECTRICE, pct. 1.1.1. - Lumini cu montaj suprateran și pct. 1.1.2 Lumini cu montaj incastrat, entitatea contractantă a precizat următoarele:

„Caracteristici principale:

(...)

- încălzire: sistem integrat de încălzire cu termostat”.

În legătură cu documentația de atribuire au fost formulate mai multe solicitări de clarificări la care entitatea contractantă a răspuns, prin adresa nr. 6205//21.04.2021. Ulterior, prin adresa nr. 6310/23.04.2021, identificând o serie de neconformități în răspunsul său nr. 6205/21.04.2021, entitatea contractantă a emis o clarificare din oficiu. Relevante speței sunt următoarele informații din clarificările antemenționate:

- *„Răspunsul consolidat nr. 6205/21.04.2021”:*

-«Întrebarea nr. 9: În Caietul de Sarcini la 1.1.1 și 1.1.2 se solicită încălzire: sistem integrat de încălzire cu termostat. Vă rugăm să aveți în vedere că reglementările EASA nu impun utilizarea modulelor de încălzire în corpurile de iluminat. În plus, datele disponibile despre temperatură în conformitate cu PAC-mem-gen.pdf 2.1.3., nu justifică nevoia unui sistem integrat de încălzire cu termostat. Având în vedere că utilizarea acestor module duce la creșterea consumului de energie al întregului sistem, precum și la limitarea concurenței de piață prin eliminarea unui număr semnificativ de furnizori potențiali, vă rugăm să eliminați cerința pentru modulele de încălzire din corpurile de iluminat din documentație.

Răspuns: Menținem cerința menționată în Caietul de Sarcini cu privire la luminile de tip suprateran (art. 1.1.1) și la luminile de tip încastrat (art. 1.1.2) referitor la „încălzire: sistem integrat de încălzire cu termostat”, cu următoarele mențiuni:

- reglementările EASA nu tratează acest subiect;*
- vă rugăm să consultați manualul ICAO DOC.9157 partea 5 ed.2/2017 Sisteme electrice, cap. 12.13.;*
- sistemul de încălzire este prevăzut pentru a împiedica formarea condensului în interiorul corpului de iluminat, fiind controlat de un termostat tocmai pentru a funcționa numai atunci când este necesar, fără să conducă la un consum nejustificat de energie electrică».*

- *„Clarificare răspunsul consolidat nr. 6310/23.04.2021”:*

«Întrebare 9 din Răspunsul consolidat din 21.04.2021: în Caietul de Sarcini la 1.1.1 și 1.1.2 se solicită încălzire: sistem integrat de încălzire cu termostat. Vă rugăm să aveți în vedere că reglementările EASA nu impun utilizarea modulelor de încălzire în corpurile de iluminat. În plus, datele disponibile despre temperatură în conformitate cu PAC-mem-gen.pdf 2.1.3., nu justifică nevoia unui sistem integrat de încălzire cu termostat. Având în vedere că utilizarea acestor module duce la creșterea consumului de energie al întregului sistem, precum și la limitarea concurenței de piață prin eliminarea unui număr semnificativ de furnizori potențiali, vă rugăm să eliminați cerința pentru modulele de încălzire din corpurile de iluminat din documentație.

Răspuns inițial: Menținem cerința menționată în Caietul de Sarcini cu privire la luminile de tip suprateran (art. 1.1.1) și la luminile de tip încastrat (art.1.1.2) referitor la „încălzire: sistem integrat de încălzire cu termostat”, cu următoarele mențiuni:

- reglementările EASA nu tratează acest subiect;
- vă rugăm să consultați manualul ICAO DOC.9157 partea 5 ed.2/2017 Sisteme electrice, cap. 12.13.
- sistemul de încălzire este prevăzut pentru a împiedica formarea condensului în interiorul corpului de iluminat, fiind controlat de un termostat tocmai pentru a funcționa numai atunci când este necesar, fără să conducă la un consum nejustificat de energie electrică.

Răspuns remediat:

Unitatea de iluminat cu LED are avantajul unui consum foarte redus de energie. Totuși, aceasta înseamnă, de asemenea, o degajare redusă de căldură în interiorul lămpii care ar putea favoriza depunerea gheții/zăpezii pe suprafața balizei având drept posibile consecințe modificarea distribuției fotometrice/culorii. Producătorii pot furniza un aparat de încălzire, pentru unitățile lor de iluminare cu LED-uri, în condițiile în care aceste dispozitive nu afectează funcționarea lămpii în limitele cerințelor de reglementare.

În vederea asigurării accesului unui număr cât mai mare de operatori economici specializați la procedură, deci a unei cât mai largi concurențe, Autoritatea Contractantă acceptă ofertarea lămpilor de balizaj fără sistem de încălzire cu termostat, acesta putând fi oferat ca opțiune, cu condiția îndeplinirii cerințelor EASA și/sau ICAO”.

În analiza contestației, Consiliul reține ca relevante următoarele considerente:

Potrivit art. 3 alin. (1) lit. rr) din Legea nr. 99/2016, specificațiile tehnice reprezintă „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 potrivit art. 165 alin. (1) din același act normativ „Specificațiile tehnice sunt stabilite prin documentația de atribuire și definesc caracteristicile solicitate privind lucrarea, serviciul sau produsele care fac obiectul achiziției”.

Caietul de sarcini conține, potrivit art. 22 alin. (10) din HG nr. 394/2016, „specificații tehnice care reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, în așa manieră încât să corespundă necesității entității contractante”. Răspunsurile la clarificări ale entității contractante formulate în legătură cu prevederile caietului de sarcini, fac parte din documentația de atribuire, ofertanții având obligația respectării acestora la elaborarea propunerii tehnice, în speță fiind incidente prevederile art. 3 alin. (1) lit. r) și s) din Legea nr. 99/2016 [r) document al achiziției - invitația la o procedură concurențială de ofertare, anunțul de participare, documentația de atribuire, precum și orice document suplimentar emis de entitatea contractantă sau la care aceasta face trimitere pentru a descrie sau stabili elemente ale achiziției sectoriale ori ale procedurii de atribuire; s) documentația de atribuire - documentul achiziției care cuprinde cerințele, criteriile, regulile și alte informații necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și explicită cu privire la cerințe sau elemente ale achiziției sectoriale, obiectul contractului sectorial și modul de

desfășurare a procedurii de atribuire, inclusiv specificațiile tehnice sau documentul descriptiv, condițiile contractuale propuse, formatele de prezentare a documentelor de către candidați și ofertanți, informațiile privind obligațiile generale aplicabile”].

Aceste prevederi legale dovedesc faptul că entitatea contractantă este singura în măsură să-și stabilească propriile necesități, deci să aprecieze relevanța unei specificații tehnice sau avantajele impunerii anumitor specificații, în speță, având incidență și principiul asumării răspunderii stipulat de art. 2 alin. (2) lit. f) din Legea nr. 99/2016, conform căruia entitatea contractantă este responsabilă pentru deciziile și acțiunile realizate în procesul de achiziție, orice achiziție care nu ar conduce la satisfacerea în mod deplin a nevoilor sale reprezentând o folosire inefficientă a fondurilor.

Consiliul apreciază că necesitatea sau oportunitatea achiziționării de anumite produse precum și caracteristicile tehnice impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare entitate contractantă în parte, în funcție de necesitățile obiective și prioritățile comunicate de compartimentele din cadrul entității contractante [art. 2 și art. 3 din Hotărârea Guvernului nr. 394/2016].

În opinia Consiliului, revenirea la forma inițială a cerinței din caietul de sarcini, pct. 1.1.1 și 1.1.2 („încălzire: sistem integrat de încălzire cu termostat”), respectiv la Răspunsul consolidat nr. 6205/21.04.2021 (răspunsul aferent întrebării nr. 9) ar determina o restrângere a concurenței și ar limita dreptul entității de a contracta produse care să corespundă întocmai necesităților sale obiective, drept prevăzut la art. 165 și art. 166 din Legea nr. 99/2016. Nu există nicio prevedere legală care să oblige entitățile să accepte produse care nu corespund necesităților acestora.

Consiliul constată că cerința criticată este în concordanță cu prevederile art. 22 alin. (10) din HG nr. 394/2016, potrivit cărora specificațiile tehnice cuprinse în caietul de sarcini urmăresc descrierea în mod obiectiv a produsului care se dorește a fi achiziționat, în așa manieră încât să corespundă necesității entității contractante.

Consiliul apreciază că, în măsura în care entitatea contractantă consideră că și ofertarea de lămpi de balizaj fără sistem de încălzire cu termostat, cu condiția îndeplinirii cerințelor **EASA** și/sau **ICAO**, corespunde nevoilor sale, context în care se mărește numărul potențialilor ofertanți iar contestatoarea nu a făcut dovada că entitatea contractantă a încălcat dispozițiile legale în vigoare prin emiterea „răspunsului remediat” atacat, în speță are incidență principiul asumării răspunderii stipulat de art. 2 alin. (2) lit. f) din Legea nr. 99/2016 conform căruia entitatea contractantă este responsabilă conform căruia autoritatea contractantă este responsabilă pentru deciziile și acțiunile realizate în procesul de achiziție.

În soluționarea prezentei contestații, Consiliul reține ca relevante și susținerile entității contractante potrivit cărora reglementările **EASA** nu tratează acest subiect, precum și faptul că, potrivit manualului **ICAO** DOC. 9157 partea 5 ed.2/2017 Sisteme electrice, cap. 12.13. HEATERS: «*The LED light unit has the benefit of very low power consumption.*»

However, this also means a lower operating temperature that may be needed to maintain the fixture free of snow and ice cover and simple condensation that can alter the photometric distribution and colour. **Manufacturers can provide a heater, sometimes referred to as an „arctic kit”, for their LED light units.** Whether a heater is needed is dependent upon the site location and the weather conditions to which it is exposed. In some instances, the low operating temperature is an advantage in that drifting snow does not melt and attach itself to the fixture lens. It is likely that LED PAPI will require some form of lens heater regardless of site location to ensure that condensation/icing does not occur», din a cărei analiză nu rezultă obligația producătorilor de a furniza un aparat de încălzire, relevantă fiind folosirea sintagmei „Manufacturers can provide a heater (...)”, motiv pentru care critica sub acest aspect apare ca fiind nefondată.

Desigur că revizuirea întregii documentații de atribuire conform răspunsului remediat, care conferă caracter permisiv documentației de atribuire, revine entității contractante, în condițiile în care orice neconcordanță care va fi sesizată pe parcursul derulării procedurii de atribuire, poate conduce la anularea acesteia.

În ceea ce privește capătul de cerere formulat de contestatoare privind obligarea entității contractante la plata cheltuielilor efectuate cu soluționarea prezentei contestații, Consiliul va lua act de renunțarea la acesta, având în vedere mențiunile ... SRL transmise prin corespondența transmisă prin mijloace electronice (e-mail), înregistrată la Consiliu sub nr. 23871/10.05.2021, intitulată „concluzii scrise”.

În raport de cele reținute, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge, ca nefondată, contestația formulată de ... SA, în contradictoriu cu ..., în calitate de entitatea contractantă.

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

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

CONSILIUL DECIDE:

Respinge, ca nefondată, contestația formulată de ... SA, în contradictoriu cu ..., în calitate de entitate contractantă.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

Redactat în 4 exemplare originale, conține 11 pagini.